



CARLOS A. MOLINA SANDOVAL

Profesor de Derecho Comercial
Universidad Nacional de Córdoba
República Argentina

EL FIDEICOMISO

en la dinámica mercantil

Con la colaboración de

A. VERÓNICA MARTINEZ

Biblioteca de la Corte Suprema	
Nº de Orden	122.550
Ubicación	CS630

editorial
B de f
Montevideo - Buenos Aires

2009

Julio César Faira - Editor



ÍNDICE ✓

PRÓLOGO.....	1
--------------	---

PARTE PRIMERA
INTRODUCCIÓN
CAPÍTULO I
ASPECTOS INTRODUCTORIOS

.....	7
I. Antecedentes romanos.....	7
II. Nuestro derecho	11
III. Conceptualización	16
IV. Terminología.....	21

PARTE SEGUNDA
ESTRUCTURA DEL FIDEICOMISO ✓
CAPÍTULO II
ELEMENTO SUBJETIVO

.....	25
I. Partes.....	25
II. Fiduciante.....	26
III. Fiduciario.....	32
IV. Beneficiario	35
V. Fideicomisario	37
VI. Superposición de roles: ductibilidad del fideicomiso.....	37
VII. El rol de beneficiario.....	38
VIII. El rol de fideicomisario	44
IX. El rol del fiduciario y el fiduciante	47

CAPÍTULO III
OBJETO, CAUSA Y CARACTEROLOGÍA

.....	51
I. Objeto.....	51
II. La causa.....	58
III. Forma	62
IV. Caracteres	65
V. Unitario	74
VI. Vínculo real y obligacional	75
VII. Negocio indirecto.....	76
VIII. Acto fiduciario.....	76



II. Actividad en competencia	740
III. Remuneración	143

CAPÍTULO VIII
CESACIÓN DEL FIDUCIARIO

.....	147
I. Introducción	147
II. Texto legal	147
III. Carácter de la enumeración	148
IV. Incumplimiento de las obligaciones	150
V. Sistema de remoción	154
VI. Trámite procesal previsto	156
VII. Legitimación activa	158
VIII. Legitimación pasiva	163
IX. Causales	163
X. Separación provisional	165
XI. Remoción de otros intervinientes contractuales	167
XII. Efectos de la remoción	168
XIII. Muerte o incapacidad del fiduciario	169
XIV. Disolución	174
XV. Quiebra o liquidación del fiduciario	175
XVI. Concurso preventivo	177
XVII. Otras formas liquidativas	178
XVIII. Renuncia	181
XIX. Fiduciario sustituto	186
XX. Nombramiento judicial	188

CAPÍTULO IX
EFECTOS FRENTE A TERCEROS Y SUBROGACIÓN

.....	193
I. Efectos frente a terceros	193
II. Propiedad	193
III. Distintos activos	194
IV. Subrogación y mutación patrimonial	199
V. Frutos y productos	199
VI. Producido de bienes fideicomitidos	200
VII. Dinámica patrimonial	202
VIII. Documentación del acto de adquisición	204

PARTE CUARTA
RESPONSABILIDAD PATRIMONIAL ✓

CAPÍTULO X
RESPONSABILIDAD DEL FIDUCIARIO

.....	209
I. Importancia	209
II. Patrimonio separado	210
III. Limitación de la responsabilidad objetiva al valor de la cosa	211
IV. Cosa fideicomitida	215
V. Momento de la valoración	221

CAPÍTULO IV
DOMINIO FIDUCIARIO

.....	79
I. Antecedentes	79
II. Nuevo art. 2662 del Código Civil	80
III. Objeto de dominio	80
IV. Naturaleza jurídica	80
V. Caracteres del dominio fiduciario	81
VI. Modos de adquisición	82
VII. Separación patrimonial	83
VIII. Dualidad de regímenes	84
IX. Duración del fideicomiso	89
X. Condición	89
XI. Plazo	91
XII. Excepciones al plazo máximo	98
XIII. Destino de los bienes	104

PARTE TERCERA
ESTRUCTURA DEL FIDEICOMISO

CAPÍTULO V
CARACTERIZACIÓN DEL FIDUCIARIO

.....	109
I. Introducción	109
II. Insuficiencia normativa	109
III. Derechos y obligaciones del fiduciario	110
IV. Estándar de conducta	111

CAPÍTULO VI
RENDICIÓN DE CUENTAS

.....	115
I. Aspectos introductorios	115
II. Carácter de la norma	115
III. Renuncia al derecho adquirido	116
IV. Concepto de cuenta	117
V. Rendición de cuentas	119
VI. Aplicación supletoria del Código de Comercio	120
VII. Documentada	121
VIII. Oportunidad	122
IX. Lugar	124
X. Costas	125
XI. Aspectos procesales	126
XII. Forma	127
XIII. Arreglo de cuentas	128
XIV. Legitimación	128

CAPÍTULO VII
ADQUISICIÓN DE BIENES Y ACTIVIDAD
EN COMPETENCIA

.....	135
I. Adquisición de bienes fideicomitidos	135

VI. La correcta extensión de la noción de cosa fideicomitida 223
 VII. Exigencia de seguro 224
 VIII. Contratación de seguro 226
 IX. Razonabilidad del seguro 228
 X. Consecuencias del no aseguramiento razonable 237
 XI. Aseguramiento no razonable 239
 XII. Valoración del precepto 240

CAPÍTULO XI
 AGRESIÓN PATRIMONIAL

..... 245
 I. Introducción 245
 II. Sistema patrimonial del fideicomiso 245
 III. Acción colectiva personal 246
 IV. Separación patrimonial y distintos sujetos contractuales 247
 V. Acreedores del fiduciario 248
 VI. Acreedores del beneficiario 251
 VII. Acreedores del fideicomisario 254
 VIII. Acreedores del fiduciante 255
 IX. Superposición de roles 262

CAPÍTULO XII
 LÍMITES DE ACTUACIÓN DEL FIDUCIARIO

..... 263
 I. Titularidad 263
 II. Poder de disposición de los bienes 264
 III. Fines del fideicomiso 267
 IV. Consentimiento 269
 V. Oponibilidad de la cláusula de consentimiento 274
 VI. Autorizados a conferir el consentimiento 275
 VII. Prohibición de enajenación de los bienes 277

CAPÍTULO XIII
 DEFENSA DEL PATRIMONIO FIDEICOMITIDO

..... 279
 I. Introducción 279
 II. Naturaleza de la protección del patrimonio 279
 III. Extensión de la protección 281
 IV. Defensa extrajudicial de la posesión fiduciaria 282
 V. Beneficio de litigar sin gastos 283
 VI. Principales acciones 284
 VII. Legitimación pasiva 290
 VIII. Legitimación activa 291
 IX. Autorización 293

PARTE QUINTA
 INSOLVENCIA
 CAPÍTULO XIV
 ASPECTOS INTRODUCTORIOS

..... 299
 I. Procedimientos paraconcursoales 299

II. Aspecto instrumental del fideicomiso 300
 III. Imperfección legislativa 301
 IV. Marco normativo 303
 V. Impotencia patrimonial 303
 VI. Evolución del concepto de cesación de pagos 304
 VII. Las notas características de la insolvencia 306
 VIII. Configuración del estado de cesación de pagos en el fideicomiso 308
 IX. Extinción contractual 311

CAPÍTULO XV
 LIQUIDACIÓN DEL PATRIMONIO FIDUCIARIO

..... 313
 I. Imposibilidad de ser declarado en quiebra 313
 II. Supuestos 313
 III. Valoración 313
 IV. Extensión de quiebra 315
 V. Concurso preventivo 318
 VI. Provisión de fondos 321
 VII. Declaración de insuficiencia patrimonial 322
 VIII. Liquidación 325
 IX. Esquema de aplicación 328
 X. Realización del activo 332
 XI. Cancelación del pasivo 335
 XII. Privilegios 338
 XIII. Reflexiones finales 341

CAPÍTULO XVI
 INEFICACIA

..... 343
 I. Importancia 343
 II. Sistema de eficacia 344
 III. Fecha de cesación de pagos en la liquidación patrimonial 345
 IV. Acciones posibles en la liquidación del patrimonio fideicomitido 348
 V. Créditos posteriores 349
 VI. Acción de responsabilidad 350
 VII. Quiebra del fiduciario e ineficacia 351
 VIII. Insolvencia del beneficiario 352
 IX. Fideicomisario 358
 X. Fiduciante 359

CAPÍTULO XVII
 CONCURSO PREVENTIVO DEL FIDUCIARIO

..... 365
 I. Situación concursal 365
 II. Estipulaciones contractuales 367
 III. Efectos del concurso preventivo 367
 IV. Acuerdo preventivo extrajudicial 369
 V. Conversión de la quiebra en concurso preventivo 369

CAPÍTULO XVIII
FIDEICOMISO COMO VEHÍCULO

I. Introito	371
II. Forma de propuesta	371
III. Fideicomiso para cumplimentar el acuerdo	374
IV. Ventajas	376
V. Posibles situaciones	376

PARTE SEXTA
FIDEICOMISO DE GARANTÍA

CAPÍTULO XIX
NOCIONES BÁSICAS DEL FIDEICOMISO DE GARANTÍA

I. El derecho de las garantías	381
II. Garantía del crédito	382
III. Aceptación del término "garantía"	383
IV. Fideicomiso de garantía	385
V. Nociones conceptuales	386
VI. Licitud	388
VII. Ventajas	394
VIII. Garantía preferida	396
IX. Garantía autoliquidable	398

CAPÍTULO XX
ESTRUCTURA DEL FIDEICOMISO

I. Posiciones y relaciones jurídicas	401
II. Acreedor y fiduciario	402
III. Contenido del contrato	409
IV. Naturaleza del fideicomiso de garantía	411

PARTE SÉPTIMA
SITUACIONES PROBLEMÁTICAS
EN EL FIDEICOMISO ✓

CAPÍTULO XXI
FIDEICOMISO SOCIETARIO

I. Introducción	419
II. Utilidad	420
III. Figura flexible	421
IV. Fideicomiso de acciones	422
V. El conflicto de intereses	426
VI. Transferencia fiduciaria	429
VII. Prohibición estatutaria de cesión fiduciaria	431
VIII. El fideicomiso como vehículo del sindicato accionario	433
IX. Límites participacionales y participaciones recíprocas	436
X. Derecho de preferencia	439
XI. Desestimación de la personalidad societaria	440

XII. La acción de impugnación asamblearia	443
XIII. Adquisición de las propias acciones	445
XIV. Aporte societario	446

CAPÍTULO XXII
EL FIDEICOMISO OPERANDO EN LA PRÁCTICA

I. Introducción	449
II. Límites jurídicos del fideicomiso y sus efectos	450
III. Centro de imputación de obligaciones	452
IV. Inseguridad generada por falta de registración del fideicomiso ..	455
V. Consecuencias específicas y la necesidad de registración	457
VI. Modificación del contrato de fideicomiso	459
VII. Actuación del fiduciario	460
VIII. La contabilidad en el fideicomiso	461
IX. Sustitución del fiduciario	462
X. Determinación de los beneficiarios	463
XI. Liquidación del fideicomiso	463
XII. Bienes no registrables	464
XIII. Fiscalización estatal	464
XIV. Reflexiones finales	465

CAPÍTULO XXIII
EL FIDEICOMISO INMOBILIARIO Y
LA TUTELA DEL CONSUMIDOR

I. Introducción	467
II. Práctica jurídica en fideicomisos	468
III. Fideicomiso de construcción	469
IV. Ley de Defensa del Consumidor	471
V. Ámbito objetivo de aplicación de la LDC	472
VI. La reforma del régimen de consumo	476
VII. Aplicación de la LDC al fideicomiso	479
VIII. Derecho de información y la rendición de cuentas al beneficiario (consumidor)	480
IX. Oferta y publicidad	486
X. Responsabilidad en el fideicomiso de construcción	488
XI. Cláusulas abusivas	492
XII. Prehorizontalidad	493
XIII. Aplicación del art. 146, LCQ	497
XIV. El fideicomiso como consumidor	503

PARTE OCTAVA
ASPECTOS IMPOSITIVOS ✓

CAPÍTULO XXIV
FIDEICOMISO COMÚN O DE ADMINISTRACIÓN

I. Introducción	507
II. Impuesto a las ganancias	508

III. Ganancia mínima presunta	519
IV. Impuesto sobre los bienes personales	521
V. Impuesto a la transferencia de inmuebles	522
VI. Impuesto sobre los débitos y créditos en cuentas corrientes bancarias.....	523
VII. Impuesto al valor agregado	524
VII. Impuestos provinciales	527

CAPÍTULO XXV

FIDEICOMISO DE GARANTÍA

.....	533
I. Introducción.....	533
II. El fideicomiso de garantía como sujeto pasivo de impuestos ...	534
III. Impuesto a las ganancias	535
IV. Impuesto a la ganancia mínima presunta	538
V. Impuesto sobre los bienes personales	543
VI. Impuesto sobre los créditos y débitos en cuentas bancarias..	543
VII. Impuesto al valor agregado	546
VIII. Impuestos provinciales	547

CAPÍTULO XXVI

RESPONSABILIDAD TRIBUTARIA DEL FIDUCIARIO

.....	549
I. Introducción.....	549
II. Crítica al tratamiento de los fiduciarios como.....	551
responsables solidarios.....	551

CAPÍTULO XXVII

APÉNDICE LEGAL

LEY 24.441 ✓

FINANCIAMIENTO DE LA VIVIENDA Y LA CONSTRUCCIÓN

(Parte pertinente) ✓

Título I: Del fideicomiso

.....	555
Capítulo I	555
Capítulo II: El fiduciario.....	556
Capítulo III: Efectos del fideicomiso.....	557
Capítulo IV: Del fideicomiso financiero.....	559
Capítulo V: De los certificados de participación y títulos de deuda ..	559
Capítulo VI: De la insuficiencia del patrimonio fideicomitado en el fideicomiso financiero	560
Capítulo VII: De la extinción del fideicomiso.....	561

BIBLIOGRAFÍA