

**Derecho Financiero Comparado**

# **Sistemas Financieros**

**Fundamentos jurídicos y económicos  
para la iniciación de su estudio  
en América Latina**

**NESTOR HUMBERTO MARTINEZ NEIRA**

**Biblioteca Felaban  
1994**

# Indice de la Obra

PRESENTACION

XIII

## Capítulo Primero INTRODUCCION AL DERECHO FINANCIERO

<b>1.1</b>	<b>NOCION</b>	<b>1</b>
<b>1.2</b>	<b>AMBITO DEL DERECHO FINANCIERO</b>	<b>3</b>
<b>1.2.1</b>	<b>Ambito subjetivo</b>	<b>3</b>
1.2.1.1	Las instituciones financieras	6
1.2.1.2	Clases de instituciones financieras	9
a)	Establecimientos de crédito	10
b)	Entidades de servicios financieros o auxiliares del crédito	10
c)	Inversionistas institucionales	10
<b>1.2.2</b>	<b>Ambito objetivo</b>	<b>11</b>
<b>1.3</b>	<b>NATURALEZA</b>	<b>12</b>
<b>1.3.1</b>	<b>Derecho financiero y derecho privado</b>	<b>13</b>
<b>1.3.2</b>	<b>Derecho financiero y derecho público</b>	<b>14</b>
<b>1.3.3</b>	<b>Nova principium divisionis</b>	<b>15</b>
<b>1.4</b>	<b>RELACIONES</b>	<b>16</b>
<b>1.4.1</b>	<b>Derecho Constitucional y Derecho Financiero</b>	<b>16</b>
<b>1.4.2</b>	<b>Derecho Administrativo y Derecho Financiero</b>	<b>17</b>
<b>1.4.3</b>	<b>Derecho Penal y Derecho Financiero</b>	<b>18</b>
1.4.3.1	Ejercicio de la actividad financiera sin la autorización del Estado	19
1.4.3.2	Estafa en la obtención del crédito	20
1.4.3.3	Violación de límites de crédito en favor de accionistas o administradores	20
1.4.3.4	Informes falsos o engañosos a las autoridades	21
1.4.3.5	Violación de la reserva bancaria	22
<b>1.4.4</b>	<b>Derecho Comercial y Derecho Financiero</b>	<b>22</b>
<b>1.4.5</b>	<b>Derecho Civil y Derecho Financiero</b>	<b>23</b>
<b>1.4.6</b>	<b>Derecho Económico y Derecho Financiero</b>	<b>23</b>
<b>1.5</b>	<b>CARACTERISTICAS</b>	<b>25</b>
<b>1.5.1</b>	<b>Mutabilidad</b>	<b>25</b>
<b>1.5.2</b>	<b>Carácter profesional</b>	<b>27</b>
<b>1.5.3</b>	<b>Naturaleza retributiva</b>	<b>28</b>
<b>1.5.4</b>	<b>Internacionalización</b>	<b>29</b>
<b>1.5.5</b>	<b>Autonomía</b>	<b>35</b>

## Capítulo Segundo LAS FUENTES FORMALES DEL DERECHO FINANCIERO

<b>2.1</b>	<b>INTRODUCCION</b>	<b>39</b>
<b>2.2</b>	<b>LA LEGISLACION</b>	<b>40</b>
<b>2.2.1</b>	<b>La legislación financiera</b>	<b>40</b>
<b>2.2.2</b>	<b>La legislación comercial y civil</b>	<b>43</b>
<b>2.2.3</b>	<b>El acto administrativo</b>	<b>45</b>
2.2.3.1	La deslegalización del derecho financiero	46
2.2.3.2	Clases de reglamentos administrativos	49
a)	Reglamentos constitucionales	49
b)	Reglamentos legales	49
c)	Reglamentos técnicos	50
<b>2.2.4</b>	<b>La legislación y el contrato</b>	<b>50</b>
<b>2.2.5</b>	<b>Tendencia codificadora</b>	<b>52</b>
<b>2.3</b>	<b>LA COSTUMBRE</b>	<b>54</b>

2.3.1	<b>Elementos de la costumbre</b>	55
2.3.1.1	Elemento subjetivo	55
2.3.1.2	Elementos objetivos	56
	a) Públicos	56
	b) Uniformes	56
	c) Reiterados	56
	d) Generales	57
	e) Sujeción al orden legal	57
2.3.2	<b>Clases</b>	58
2.3.2.1	Según su ámbito objetivo: generales y especiales	58
2.3.2.2	Según su ámbito geográfico: nacionales, internacionales y extranjeras	58
2.3.2.3	Según su relación con la legislación: praeter legem y secundum legem	59
2.3.3	<b>Recopilación y prueba</b>	60
2.4	<b>JERARQUIA DE LAS FUENTES DEL DERECHO FINANCIERO</b>	60
2.4.1	<b>La Constitución</b>	62
2.4.2	<b>La Legislación</b>	62
2.4.3	<b>El contrato</b>	63
2.4.4	<b>La legislación supletiva</b>	63
2.4.5	<b>La costumbre</b>	63
2.4.6	<b>La legislación civil</b>	64

### **Capítulo Tercero SISTEMAS FINANCIEROS**

3.1	<b>CONCEPTO</b>	67
3.2	<b>MODELOS</b>	68
3.2.1	<b>Banca especializada</b>	69
3.2.2	<b>Banca Múltiple</b>	71
3.2.3	<b>Grupos Financieros</b>	73
3.2.4	<b>Banca especializada vs. Banca Múltiple</b>	77
3.3	<b>LA REFORMA DE POST-CRISIS Y EL MODELO FINANCIERO</b>	82
3.3.1	<b>Liberalización y desregulación</b>	82
3.3.2	<b>Regulación prudencial</b>	84
3.3.3	<b>Promoción de la eficiencia y la competitividad</b>	85
3.3.3.1	Apertura del sector	86
	a) Libertad de entrada	86
	b) Apertura a la inversión extranjera	87
	c) Apertura del mercado a los bancos extranjeros	87
	d) Desarrollo del mercado de valores	87
3.3.3.2	Desinversión del sector público	88
3.3.3.3	Reformulación del esquema de banca especializada	88
3.4	<b>MODELOS FINANCIEROS LATINOAMERICANOS</b>	88
3.4.1	<b>Banca especializada</b>	89
3.4.2	<b>Banca Múltiple</b>	89
3.4.3	<b>Hacia los grupos financieros</b>	90
3.4.4	<b>El rigor conceptual de la multibanca no excluye ciertos intermediarios especializados</b>	97
3.5	<b>EL MODELO COLOMBIANO</b>	101
	<b>ANEXO LEGISLATIVO</b>	105

### **Capítulo Cuarto INTERVENCION ESTATAL Y AUTORIDADES FINANCIERAS**

4.1	<b>LA INTERVENCION</b>	133
4.2	<b>MODALIDADES</b>	136
4.2.1	<b>Intervención regulatoria</b>	136
4.2.1.1	Finalidad de la intervención regulatoria	137

a)	Estabilidad de la moneda	137
b)	Profundización financiera	138
c)	Protección de los depositantes	139
d)	Eficiencia y competitividad	140
e)	Democratización del crédito	140
f)	Protección del Consumidor	141
4.2.1.2	Clases	143
a)	Regulación Institucional	144
b)	Regulación Prudencial	144
b.1	Regulación de la Solvencia Bancaria	144
b.1.1	Capitales Mínimos	146
b.1.2	Capital Adecuado	146
b.2	Regulación de la Liquidez Bancaria	146
b.3	Dispersión de los riesgos financieros	147
b.4	Sistema de supervisión	148
c)	Regulación Financiera	148
4.2.2	<b>Supervisión</b>	149
4.2.2.1	Objetivos	150
a)	Generales	150
b)	Específicos	151
b.1	Riesgo crediticio	152
b.2	Riesgo de mercado	153
b.2.1	Riesgo de Cambio	154
b.2.2	Riesgo de tasas de interés	155
b.2.3	Riesgo de valores	156
b.2.4	Riesgo de liquidez	156
4.2.2.2	Requisitos	157
a)	Independiente	157
b)	Universal	158
c)	Integral	159
d)	Autónoma	160
e)	Preventiva y suficiente	160
f)	Especializada	160
4.2.2.3	Modalidades	161
4.2.2.4	Facultades	161
a)	De concesión	161
b)	De autorización	162
c)	De regulación	162
d)	De asesoramiento o instancia de consulta	163
e)	De control	163
f)	De información	164
g)	De certificación	165
h)	De interpretación	165
i)	Jurisdiccionales	165
j)	Sancionatorias	167
4.2.2.5	Supervisión sobre base consolidada	167
a)	Información contable consolidada	168
b)	Cooperación internacional para intercambio de información	169
c)	Determinación del "capital adecuado" por consolidación	171
d)	Dispersión de riesgos por consolidación	171
4.2.2.6	Supervisión de conglomerados financieros y consolidación	172
4.2.2.7	Cooperación internacional	172
a)	Comité de Basilea	173
a.1	Concordato de Basilea	174
a.2	Acuerdo de Capital de Basilea	174
b)	Grupo de Contacto de los Supervisores Bancarios de la CEE	175
c)	Asociación de Organismos de Supervisores Bancarios de América Latina y el Caribe	175
c.1	Propuesta Latinoamericana para la Clasificación de Activos	176

c.2	Principios Uniformes para Supervisión de Filiales en el Exterior	177
4.2.2.8	Supervisión y auditoría externa	178
4.2.3	<b>Apoyo</b>	179
4.2.4	<b>Intervención indirecta: la banca pública</b>	180
4.3	<b>AUTORIDADES</b>	183
4.3.1	<b>Autoridades Regulatoras</b>	184
4.3.2	<b>Autoridades Supervisoras</b>	188
4.3.2.1	Entes Mixtos	188
4.3.2.2	Entes público	188
a)	Organos Colegiados	189
b)	Vigilancia compartida	189
c)	Entes individuales	190
c.1	Bancos Centrales	191
c.2	Entes especializados autónomos	192
4.3.2.3	Bancos Centrales o Superintendencias?	192
4.3.2.4	Supervisión de Grupos Financieros	196
4.3.3	<b>Autoridades de apoyo: Los Fondos de Garantía</b>	198
<b>ANEXO LEGISLATIVO</b>		<b>201</b>

## **Capítulo Quinto**

### **INSTITUCIONES FINANCIERAS**

5.1.	<b>FORMACION Y FUNCIONAMIENTO</b>	221
5.1.1	<b>Etapas para la organización</b>	222
5.1.1.1	Período Negocial: definición de los elementos esenciales	222
5.1.1.2	Petición	224
5.1.1.3	Publicidad	225
5.1.1.4	Oposición	225
5.1.1.5	Decisión	226
5.1.2	<b>Autorización Estatal</b>	226
5.1.3	<b>Permiso de funcionamiento</b>	229
5.1.3.1	Naturaleza del permiso	230
5.1.3.2	Características	232
5.1.4	<b>Discrecionalidad</b>	233
5.2.	<b>CLASES</b>	235
5.2.1	<b>Bancos comerciales</b>	235
5.2.2	<b>Bancos de Ahorro</b>	236
5.2.3	<b>Bancos Hipotecarios</b>	236
5.2.4	<b>Bancos de Inversión</b>	236
5.2.5	<b>Bancos Fiduciarios</b>	236
5.2.6	<b>Sociedades Financieras</b>	237
5.3.	<b>FORMA JURIDICA</b>	237
5.3.1	<b>Sociedades Comerciales</b>	237
5.3.1.1	Régimen Ordinario	239
5.3.1.2	Régimen especial	240
5.3.2	<b>Sociedades Cooperativas</b>	241
5.3.2.1	Justificación del sistema cooperativo	242
5.3.2.2	Tamaño del sistema financiero cooperativo	243
5.3.2.3	Estructura del cooperativismo financiero latinoamericano	244
5.3.2.4	Operaciones activas autorizadas	245
5.3.2.5	Operaciones pasivas realizadas	247
5.4.	<b>TEORIA DE LOS ESTATUTOS ESPECIALES</b>	247
5.5.	<b>CAPACIDAD</b>	248
5.5.1	<b>Capacidad de Ejercicio Plena</b>	249
5.5.2	<b>Clases de actividades</b>	250
5.5.2.1	Actividades financieras principales	250

## SISTEMAS FINANCIEROS

---

5.5.2.2	Actividades Financieras Conexas	252
<b>5.5.3</b>	<b>Inversiones</b>	253
5.5.3.1	Inversiones de capital	253
5.5.3.2	Activos Fijos	255
<b>5.5.4</b>	<b>Prohibiciones y limitaciones</b>	256
<b>5.6</b>	<b>REESTRUCTURACIONES</b>	257
<b>5.6.1</b>	<b>Conversiones</b>	258
<b>5.6.2</b>	<b>Fusiones</b>	261
	a) Autorización Estatal	262
	b) Procedimientos especiales	262
	c) Beneficios y estímulos	264
<b>5.6.3</b>	<b>Adquisiciones</b>	265
<b>5.6.4</b>	<b>Escisiones</b>	265
<b>5.7</b>	<b>PROPIEDAD</b>	266
<b>5.7.1</b>	<b>Control</b>	266
<b>5.7.2</b>	<b>Inversión Extranjera</b>	271
5.7.2.1	Reciprocidad	272
5.7.2.2	Igualdad en el trato	272
5.7.2.3	Libertad de derechos cambiarios	273
5.7.2.4	Expropiación por razones de utilidad pública e indemnización justa y equitativa	273
5.7.2.5	Subrogación de derechos en caso de siniestros relativos a riesgos no comerciales	273
<b>5.8</b>	<b>DIRECCION Y ADMINISTRACION</b>	274
<b>5.8.1</b>	<b>Concepto</b>	274
<b>5.8.2</b>	<b>Relación jurídica</b>	275
<b>5.8.3</b>	<b>Calidades y Posesión</b>	276
<b>5.8.4</b>	<b>Incompatibilidades</b>	278
<b>5.8.5</b>	<b>Responsabilidades</b>	279
<b>5.9</b>	<b>AUDITORIA EXTERNA</b>	279
<b>5.9.1</b>	<b>Características</b>	280
<b>5.9.2</b>	<b>Calidades</b>	281
<b>5.9.3</b>	<b>Funciones</b>	282
<b>5.10</b>	<b>DERECHOS PROFESIONALES</b>	283
<b>5.10.1</b>	<b>Acceso a liquidez de la banca central</b>	284
5.10.1.1	Finalidad	285
5.10.1.2	Beneficiarios	286
5.10.1.3	Modalidades	287
5.10.1.4	Condiciones	288
	a) Monto	288
	b) Plazo	289
	c) Frecuencia	289
	d) Tasa	289
5.10.1.5	Naturaleza contractual	290
	a) Anticipos	290
	b) Redescuentos	291
<b>5.10.2</b>	<b>Derecho al nombre genérico</b>	292
<b>5.10.3</b>	<b>Derechos y Procedimientos judiciales especiales</b>	294
5.10.3.1	Excepción al pacto pignoraticio	295
5.10.3.2	Privilegios en los procesos ejecutivos	295
5.10.3.3	Privilegios Hipotecarios	296
5.10.3.4	El título ejecutivo	296
<b>5.11</b>	<b>DEBERES PROFESIONALES</b>	297
<b>5.11.1</b>	<b>Deberes generales</b>	297
5.11.1.1	Matrícula	298
5.11.1.2	Inscripción de actos, libros y documentos	299
5.11.1.3	Llevar contabilidad regular de los negocios	299
	a) Concepto	300

b) Cualidades	300
c) Requisitos	301
d) Importancia de la contabilidad bancaria	304
5.11.1.4 Conservación de sus libros y documentos	305
<b>5.11.2 Deberes especiales</b>	<b>305</b>
5.11.2.1 Reserva bancaria	306
a) Concepto	306
b) Reserva comercial y reserva bancaria	307
c) Reserva legal de los supervisores y reserva bancaria	307
d) Reserva profesional del auditor y reserva bancaria	307
e) Fuentes formales de la reserva bancaria	308
f) Elementos	309
g) Excepciones	309
h) Sanciones	311
5.11.2.2 Revelación de información	311
5.11.2.3 De regulación prudencial	314
a) Capital Adecuado	315
a.1 Capitales mínimos	316
a.2 Capital Adecuado	317
a.2.1 Pasivos/Capital	318
a.2.2 Activos/Capital	318
a.2.3 Activos de Riesgo/Capital	319
a.3 Clasificación de cartera, reserva y provisiones	324
b) Liquidez	326
c) Diversificación de Riesgos	327
c.1 Riesgos	328
c.2 Cupos de crédito	329
5.11.2.4 Colaboración para prevenir el lavado de dinero	333
a) Fuentes	333
b) Deberes especiales	335
<b>5.12 LIQUIDACION</b>	<b>336</b>
<b>ANEXO LEGISLATIVO</b>	<b>337</b>

## Capítulo Sexto

### INSTITUTOS DE SALVAMENTO Y PROTECCION DE LA FE PUBLICA

<b>6.1 LA CRISIS BANCARIA</b>	<b>431</b>
6.1.1 Noción	431
6.1.2 Causas	433
<b>6.2 FUNDAMENTOS DEL SALVAMENTO BANCARIO Y PROTECCION DE LOS ACREEDORES</b>	<b>434</b>
6.2.1 Estabilidad del sistema de pagos	435
6.2.2 Confianza en el sistema y menores costos	435
6.2.3 Intermediación y ahorro	436
6.2.4 Orden concursal	436
<b>6.3 PRINCIPIOS</b>	<b>437</b>
6.3.1 Protección de la empresa	437
6.3.2 Preservación de los principios de la economía de mercado	439
6.3.3 Protección de los ahorradores de buena fé	439
6.3.4 Negación de beneficios a accionistas y administradores responsables	440
6.3.5 Equidad	441
6.3.6 Oportunidad	441
6.3.7 Temporalidad	441
6.3.8 Discreción y transparencia	443
6.3.9 Eficiencia	443
6.3.10 Par conditio creditorum	443
6.3.11 Relevamiento de la responsabilidad	444

<b>6.4 MODALIDADES</b>	445
<b>6.4.1 Según su objeto</b>	445
6.4.1.1 Preventivas	446
6.4.1.2 De saneamiento	446
6.4.1.3 De liquidación	446
<b>6.4.2 Según su tipicidad</b>	447
6.4.2.1 Típicas	447
6.4.2.2 Atípicas	447
<b>6.5 MEDIDAS DE SANEAMIENTO</b>	448
6.5.1 Vigilancia especial	448
6.5.2 Capitalización	450
6.5.3 Empréstitos	453
6.5.4 Compra de activos improductivos	454
6.5.5 Administración fiduciaria	455
6.5.6 Venta	455
6.5.7 Fusión	456
6.5.8 Enajenación del establecimiento y cesión de activos y pasivos	457
6.5.9 Convenio de acreedores	458
6.5.10 Consolidación	459
6.5.11 Intervención cautelar	459
<b>6.6 INTERVENCION LIQUIDATORIA</b>	461
6.6.1 Causales	462
6.6.2 Efectos	465
6.6.3 Etapas	467
6.6.3.1 Emplazamiento	467
6.6.3.2 Reclamaciones	468
6.6.3.3 Objeciones	469
6.6.3.4 Calificación y graduación de créditos	469
6.6.3.5 Pago	469
<b>6.7 SEGURO DE DEPOSITOS</b>	470
6.7.1 Naturaleza pública o privada	473
6.7.2 Obligatoriedad	475
6.7.3 Entidades inscritas	475
6.7.4 Beneficiarios	476
6.7.5 Cobertura	477
6.7.6 Financiamiento	477
6.7.7 Utilización del seguro	478
<b>ANEXO LEGISLATIVO</b>	481