

Ernesto Rengifo García

**La Fiducia
mercantil y pública
en Colombia**

Universidad Externado de Colombia

CONTENIDO

| | |
|---|----|
| PREFACIO | 13 |
| CAPÍTULO PRIMERO | |
| ANTECEDENTES HISTÓRICOS DE LA FIDUCIA | 15 |
| I. Derecho romano | 15 |
| A. La mancipatio | 17 |
| 1. <i>Res Mancipi</i> | 18 |
| 2. <i>Mancipatio familiae</i> | 18 |
| 3. <i>Persona in mancipo y coemptio</i> | 20 |
| B. Pactum fiduciae | 22 |
| 1. <i>Fiducia cum creditore contracta</i> | 23 |
| 2. <i>Fiducia cum amico contracta</i> | 25 |
| II. El trust | 26 |
| A. Conceptualización y orígenes | 26 |
| B. Elementos del trust | 32 |
| C. Variedades de trust | 33 |
| D. El trust en los sistemas de civil law | 36 |
| III. La propiedad fiduciaria | 41 |
| A. Concepto y sujetos del negocio | 41 |
| B. Objeto | 43 |
| C. Condición | 43 |
| D. Constitución | 44 |
| E. Derechos del fiduciario | 46 |

| | |
|--|-----|
| F. Obligaciones del fiduciario | 47 |
| G. Derechos y obligaciones del fideicomisario | 47 |
| H. El tenedor fiduciario | 47 |
| I. Extinción del fideicomiso | 49 |
| J. Inaplicabilidad del fideicomiso civil | 50 |
| IV. Albaceazgo fiduciario | 52 |
| V. El encargo fiduciario | 56 |
| CAPÍTULO SEGUNDO | |
| ELEMENTOS, CARACTERÍSTICAS Y EFECTOS DE LA FIDUCIA MERCANTIL | |
| I. Exordio | 63 |
| A. El trust | 63 |
| B. Naturaleza jurídica de la fiducia | 66 |
| C. Definición | 73 |
| 1. <i>Encargo fiduciario</i> | 74 |
| II. Características de la Fiducia mercantil | 79 |
| A. Instrumentalidad | 79 |
| B. Temporalidad | 79 |
| C. Esencialmente remunerada | 80 |
| D. Intuitu personae | 80 |
| III. Objeto de la fiducia y modalidades de constitución | 85 |
| A. Objeto | 85 |
| B. Modalidades | 85 |
| C. Consensualidad | 88 |
| IV. Efectos jurídicos de la fiducia | 89 |
| A. Patrimonio autónomo | 89 |
| B. ¿Representación? | 97 |
| C. ¿A quién se demanda? | 103 |

| | |
|--|-----|
| D. Acreencias anteriores al negocio fiduciario | 106 |
| E. Terminación del negocio | 114 |
| CAPÍTULO TERCERO | |
| FINALIDADES DE LA FIDUCIA MERCANTIL | 117 |
| I. Exordio | 117 |
| II. La Fiducia de inversión | 120 |
| A. Definición | 120 |
| B. Clases | 121 |
| C. Fondo común ordinario y fondo común especial | 122 |
| III. La Fiducia de administración | 125 |
| A. Definición | 125 |
| B. Finalidades | 126 |
| C. Fiducia inmobiliaria | 127 |
| IV. La Fiducia en garantía | 128 |
| A. Definción | 128 |
| B. Reconocimiento | 129 |
| C. Críticas | 132 |
| D. La fiducia en garantía frente al concordato preventivo | 136 |
| V. La Fiducia de titularización | 152 |
| A. Definición | 152 |
| B. Marco jurídico | 155 |
| C. Procedimiento | 157 |
| D. Titularización inmobiliaria | 163 |

| | |
|---|-----|
| CAPÍTULO CUARTO | |
| RESPONSABILIDAD CIVIL DEL FIDUCIARIO | 169 |
| I. Exordio | 169 |
| II. Culpa leve y delegación | 170 |
| III. ¿Obligación de medio o de resultado? | 184 |
| IV. Valoración | 191 |
| V. ¿Buen padre de familia o buen hombre de negocios? | 198 |
| VI. ¿Responsabilidad con bienes propios o con bienes fideicomitidos? | 203 |
| VII. ¿Acción real o personal? | 204 |
| VIII. Remoción por incumplimiento | 208 |
| IX. ¿A quién se demanda? | 209 |
| | |
| CAPÍTULO QUINTO | |
| FIDUCIA PÚBLICA | 213 |
| I. Introducción | 213 |
| II. Consagración normativa | 216 |
| III. Posición de la Corte Constitucional | 230 |
| IV. Crítica y excepciones a la prohibición | 232 |
| | |
| BIBLIOGRAFÍA | 241 |