

Estudio sobre la Teoría de la Nacionalización y su Aplicación al Sector Financiero

(D.L. 2920/82 y Ley 117/85)

**JOSE MIGUEL CALDERON LOPEZ
JUAN CARLOS CHAVES MAZORRA**



**REPUBLICA DE COLOMBIA
PONTIFICIA UNIVERSIDAD JAVERIANA
FACULTAD DE CIENCIAS JURIDICAS Y SOCIOECONOMICAS
BOGOTA, D. E. 1988**

TABLA DE CONTENIDO

INTRODUCCION P&g.

CAPITULO I

MARCO GENERAL DEL INTERVENCIONISMO

1.1.	PRESENTACION DEL PROBLEMA	1
1.2.	LA JUSTIFICACION IDEOLOGICA DEL INTERVENCIONISMO	12

CAPITULO II

MARCO GENERAL DE LA INTERVENCION DEL ESTADO EN LA ECONOMIA EN NUESTRA CONSTITUCION

2.1.	COMENTARIO PRELIMINAR	67
2.2.	REFERENCIA HISTORICA	71
2.3.	EL ARTICULO 32 DE LA CONSTITUCION	88
2.3.1.	Antecedentes del articulo 11 del Acto Legislativo número 1 de 1936	88
2.3.2.	Evolución de las disposiciones sobre Intervención del Estado en la Economía que anteceden al actual articulo 32	98
2.3.3.	La Intervención del Estado según el articulo 32 actualmente vigente	104
2.3.3.1.	La Declaración Dogmática sobre el Modelo Económico Constitucional Colombiano	106
2.3.3.2.	La atribución de Intervención	114

2.3.3.3. Los fines de la intervención	124
2.4. EL ARTICULO 122 COMO MECANISMO DE INTERVENCION	133

CAPITULO III

LA NACIONALIZACION COMO MANIFESTACION DEL INTERVENCIONISMO ESTATAL	
3.1. FUNDAMENTO Y SIGNIFICACION DE LAS NACIONALIZACIONES	138
3.2. RESEÑA DE ALGUNAS EXPERIENCIAS NACIONALIZADORAS	141
3.2.1. La Nacionalización entre 1917 y 1931	142
3.2.2. Las Nacionalizaciones de la Primera Postguerra	144
3.2.3. La "Segunda Ola" de Nacionalizaciones (1944-1946)	145
3.2.4. Las experiencias nacionalizadoras recientes	147
3.2.4.1. Francia	148
3.2.4.2. México	150
3.2.4.3. España	151
3.2.4.4. Perú	152
3.2.4.5. Reflexión final en torno a las experiencias nacionalizadoras	154
3.3. MEDIOS O MECANISMOS DE NACIONALIZACION	158
3.4. HACIA UN CONCEPTO JURIDICO DE NACIONALIZACION	170
3.5. DIFERENCIAS ENTRE NACIONALIZACION Y OTRAS INSTITUCIONES CONEXAS O VINCULADAS	188
3.5.1. La Estatización	188

3.5.2. La Socialización	194
3.5.3. La Expropiación	197
3.5.4. La Confiscación	205
3.5.5. La Reserva	208
3.6. NACIONALIZACION Y CONSTITUCION	212

CAPITULO IV

NACIONALIZACION Y EMPRESA PUBLICA

4.1. CARACTERISTICAS BASICAS DE LAS EMPRESAS PUBLICAS FRENTE A LAS EMPRESAS PRIVADAS	240
4.1.1. Las Empresas Públicas	240
4.1.2. Las Empresas Privadas	243
4.2. LA EMPRESA PUBLICA EN EL MARCO GENERAL DE LAS ENTIDADES DESCENTRALIZADAS	244
4.2.1. Las Empresas Industriales y Comerciales del Estado	255
4.2.2. Las Sociedades de Economía Mixta	269
4.2.3. La Empresa Pública en la Descentralización Indirecta	298
4.2.3.1. Las Sociedades de Economía Mixta Indirectas y las Sociedades de Capital Público	306
4.3. CONSIDERACION FINAL SOBRE LA NACIONALIZACION Y LA EMPRESA PUBLICA EN COLOMBIA	310

CAPITULO V

LA INTERVENCION ESTATAL EN EL SECTOR FINANCIERO

5.1.	EL SECTOR FINANCIERO COMO PARTE DEL SISTEMA FINANCIERO	317
5.2.	ESTRUCTURA DEL SECTOR FINANCIERO	324
5.3.	FUNCIONES ECONOMICAS DEL SECTOR FINANCIERO	333
5.3.1.	Funciones de captación y concentración	333
5.3.2.	Función de transformación de riesgos	336
5.3.3.	Función de transformación de plazos	337
5.3.4.	Contribución del sector financiero al desarrollo económico	336
5.4.	EL SECTOR FINANCIERO Y LA PLANEACION	337
5.4.1.	Fundamento teórico de la vinculación entre el sector financiero y la planeación	349
5.4.2.	Reseña de algunos aspectos constitucionales de la planeación en Colombia	357
5.4.3.	Algunas consecuencias de la falta de planeación económica sobre el sector financiero	364
5.5.	MARCO CONSTITUCIONAL DE LA INTERVENCION ESTATAL EN EL SECTOR FINANCIERO	368
5.6.	RESEÑA DE LA EVOLUCION DEL SECTOR FINANCIERO COLOMBIANO	374
5.6.1.	Antecedentes Generales	375
5.6.2.	Antecedentes Legislativos	378
5.6.2.1.	La Ley 45 de 1923	381
5.6.3.	La suspensión de la convertibilidad y otros cambios fundamentales (1931-1951)	394

5.6.4.	Las nuevas exigencias del proceso de industrialización y de formación del mercado de capitales	409
5.6.5.	La expansión financiera de los años setenta	415
5.6.6.	La creciente ampliación del sector público en la gestión de actividades financieras	422
5.7.	LA ACTIVIDAD FINANCIERA COMO SERVICIO PUBLICO	428
5.8.	LA SOBERANIA MONETARIA	452
5.8.1.	Otros aspectos importantes relativos a la Soberanía Monetaria	466
5.8.2.	La Junta Monetaria y el Banco de la República	470
5.8.2.1.	La Junta Monetaria	471
5.8.2.1.1.	El rescate de las competencias de la Junta Monetaria	474
5.8.2.2.	El Banco de la República	486
5.9.	EL NUMERAL 14 DEL ARTICULO 120 DE LA CONSTITUCION NACIONAL	486
5.9.1.	Puntos centrales de la controversia	493
5.9.2.	Evolución de la Jurisprudencia	494
5.9.3.	Los pronunciamientos de la Corte sobre el ordinal 14 del artículo 120 en las Sentencias sobre el Decreto 2920 de 1982 y la Ley 117 de 1985	523

CAPITULO VI

LA CRISIS FINANCIERA Y EL ESTADO DE EMERGENCIA ECONOMICA

6.0.	RESEÑA DE LA CRISIS FINANCIERA DE 1982	529
------	--	-----

6.1.	EL CONTEXTO ETIOLOGICO DE LA CRISIS	532
6.2.	CIRCUNSTANCIAS CONCRETAS QUE DEFINIERON LA CRISIS FINANCIERA DE 1982 Y RESEÑA DE LAS MEDIDAS ADOPTADAS	535
6.3.	LA DECLARACION DEL ESTADO DE EMERGENCIA ECONOMICA Y EL DECRETO LEGISLATIVO 2920 DE 1982	544
6.3.1.	Consideración en torno a la extensión o alcance de los poderes de emergencia económica	551
6.3.2.	Referencia a la atribución legislativa del Congreso respecto de las medidas de emergencia económica	559
6.3.3.	Examen general del Decreto Legislativo 2920 de 1982	563
6.3.3.1.	El Código de Conducta Financiera	564
6.3.3.2.	La Nacionalización	567
6.3.3.3.	La protección penal de la confianza pública en el sistema financiero	569
6.3.3.4.	Programa de democratización de la propiedad de instituciones financieras	571

CAPITULO VII

LA NACIONALIZACION DE INSTITUCIONES FINANCIERAS

7.1.	ASPECTOS GENERALES	581
7.2.	LA NACIONALIZACION DE INSTITUCIONES FINANCIERAS EN EL DECRETO 2920 DE 1982	598
7.2.1.	Definición y características	598
7.2.2.	Causales de nacionalización	604
7.2.3.	Entidades susceptibles de ser nacionalizadas	611

7.2.4.	Requisitos de forma	614
7.2.5.	Efectos de la Nacionalización de una entidad financiera	616
7.2.5.1.	Efectos en cuanto a la naturaleza y organización de la entidad (efectos administrativos)	616
7.2.5.2.	Efectos en cuanto a derechos y obligaciones con administradores, accionistas y terceros (efectos patrimoniales)	623
7.2.6.	Participación estatal en el capital de las Instituciones Financieras Nacionalizadas	633
7.2.6.1.	Capitalización de créditos a favor del Banco Emisor y a cargo de la Institución Financiera	634
7.2.6.2.	Aporte de Capital Garantía	638
7.2.6.3.	Suscripción de ampliaciones de capital por parte del Fondo de Garantías	643
7.2.6.4.	Adquisición de acciones de particulares por parte de la Nación	644
7.2.7.	Transformación de las Instituciones Financieras nacionalizadas en Empresas Públicas	653
7.2.8.	El problema de la nacionalización y transformación por extensión	669
7.2.9.	La Nacionalización de instituciones financieras y la toma de posesión para administrar	673
7.2.10.	Efectos laborales de la nacionalización de instituciones financieras	679
7.3.	LA NACIONALIZACIÓN DE INSTITUCIONES FINANCIERAS EN LA LEY 117 DE 1985 (OFICIALIZACIÓN)	684
7.3.1.	Comentarios preliminares y antecedentes	684
7.3.2.	Estructuras y Funciones del Fondo de Garantías de Instituciones Financieras	694

7.3.2.1. Objeto del Fondo de Garantías	699
7.3.3. Naturaleza jurídica del Fondo de Garantías de Instituciones Financieras	703
7.3.3.1. Tesis de la Corte Suprema: El Fondo es un establecimiento público del orden nacional	704
7.3.3.2. Tesis de la Superintendencia Bancaria: El Fondo es una entidad de derecho público de naturaleza única	713
7.3.4. La participación del Fondo de Garantías en el Capital de Instituciones Financieras	717
7.3.4.1. Problemas del Mecanismo de Oficialización	753
7.3.5. La participación del Fondo de Garantías en el Capital de Instituciones Financieras como medio de Nacionalización	766
7.3.6. El control accionario estatal como consecuencia de encargos fiduciarios no constituye nacionalización	789

CAPITULO VIII

LA DESNACIONALIZACION O REPRIVATIZACION

8.1. ASPECTOS GENERALES	800
8.2. DESNACIONALIZACION O REPRIVATIZACION DE INSTITUCIONES FINANCIERAS	805
8.2.1. En el Decreto Legislativo 2920 de 1982	806
8.2.2. En la Ley 117 de 1985	812
8.2.3. La Desnacionalización de Instituciones Financieras cuando hay aporte de Capital Garantía	816
8.2.4. Reseña de algunas propuestas para la Desnacionalización o Reprivatización de Instituciones Financieras	820

8.2.4.1.	Reprivatización e Inversión Extranjera	821
8.2.4.2.	La Desnacionalización o Reprivatización en favor de las Cooperativas	834
8.2.4.3.	Comentarios finales	841

CAPITULO IX

RESUMEN GENERAL Y CONCLUSIONES	845
--------------------------------	-----

BIBLIOGRAFIA	869
--------------	-----