

XXIII Congreso Latinoamericano de Fideicomiso

COLAFI 2013. Punta Cana Octubre de 2013

EL TRUST COMERCIAL EN LOS ESTADOS UNIDOS

Sergio Rodríguez Azuero



El Trust Comercial en los Estados Unidos

1. Introducción: América Latina y el Derecho Anglosajón
2. Evolución del Trust en el Derecho Inglés
3. El Trust Anglo-Norteamericano
4. "El Commercial Trust" en los Estados Unidos
5. Reflexiones finales



El Trust Comercial en los Estados Unidos

1. Introducción: América Latina y el Derecho Anglosajón
2. Evolución del Trust en el Derecho Inglés
3. El Trust Anglo-Norteamericano
4. "El Commercial Trust" en los Estados Unidos
5. Reflexiones finales

1. Introducción: América Latina y el Derecho Anglosajón

- El Fideicomiso o la Fiducia Mercantil se han incorporado en casi toda la región a través de (i) leyes de bancos, (ii) códigos de comercio o leyes comerciales y (iii) leyes especiales.
- Con frecuencia la función del Fiduciario (Trustee) se reserva a entidades bancarias o especializadas y, en todo caso, existen fiduciarios corporativos.
- Nuestros países como “Civil Law Countries” definen la estructura formal que permite el desarrollo de la figura, de acuerdo con su sistema. Su forma más extendida es la de contratos. Por ello el que se trate de actividades por definición lucrativas y de que en muchos casos el Fiduciario sea un banco, ha generado el desarrollo de numerosos productos para empresarios.

1. Introducción: América Latina y el Derecho Anglosajón

... Continuación

- Pero la noción sustancial que inspira nuestras definiciones es tomada del Derecho Anglo-Norteamericano. Basta al efecto reconocer la estructura tripartita, el elemento teleológico que subyace, la independencia de los activos que lo conforman y el alcance particular de los deberes del Fiduciario (Trustee).



El Trust Comercial en los Estados Unidos

1. Introducción: América Latina y el Derecho Anglosajón
- 2. Evolución del Trust en el Derecho Inglés**
3. El Trust Anglo-Norteamericano
4. "El Commercial Trust" en los Estados Unidos
5. Reflexiones finales

2. Evolución del Trust en el Derecho Inglés

- La doble jurisdicción: Common Law and Equity Law.
- Los uses. Desde el S. XIII hasta principios del S.XV en que fueron reconocidos por el Canciller
- Hasta la expedición del “Statue of Uses” de 1535.
- El use activo: del nacimiento del Trust hasta finales del S. XVIII
- Desde entonces hasta nuestros días. Numerosos e importantes leyes en la materia



El Trust Comercial en los Estados Unidos

1. Introducción: América Latina y el Derecho Anglosajón
2. Evolución del Trust en el Derecho Inglés
- 3. El Trust Anglo-Norteamericano**
4. "El Commercial Trust" en los Estados Unidos
5. Reflexiones finales

3. El Trust Anglo-Norteamericano

- Concepto y definición
- Elementos:
 - Personales:
 - Constituyente (Settlor)
 - Fiduciario (Trustee)
 - Beneficiario (Cestui que trust or Beneficiary)
 - Patrimoniales
 - Clases:
 - Voluntario
 - Por ministerio de la Ley
 - Simple o Especial
 - Público o Privado
 - Duración
- Relación con la noción de contrato

El Trust Comercial en los Estados Unidos

1. Introducción: América Latina y el Derecho Anglosajón
2. Evolución del Trust en el Derecho Inglés
3. El Trust Anglo-Norteamericano
4. "El Commercial Trust" en los Estados Unidos
5. Reflexiones finales

4. “El Commercial Trust” en los Estados Unidos

- El “sorpresivo” reconocimiento de su existencia e importancia. (Uniform Law Commission, Uniform Trust Code, Restatement of the Law, some important Professors and Treatises)
- La transferencia a título gratuito y la hecha a título oneroso
- Los negocios más reconocidos (De acuerdo con los trabajos del Profesor de Yale John Langbein y, en particular de su documento “The Secret Life of the Trust: The Trust as an Instrument of Commerce”)
 - Fondos de Pensiones (Pension Trusts)
 - Fondos de Inversión (Investment Trusts)
 - Fondos Colectivos (Mutual Funds)
 - Fondos Inmobiliarios (Real Estate Investment Trusts, REITs)



4. “El Commercial Trust” en los Estados Unidos

... Continuación

- Fideicomisos de Regalías de Petróleo y Gas (Oil and Gas) Royalty Trusts)
- Fideicomisos de Titularización (Asset Securitización)
Fideicomisos de Administración de Bonos (Trust Indenture Act)
- Fideicomisos para cubrir Obligaciones Legales (Regulatory Compliance Trusts)
 - Fideicomisos para desmonte de Plantas Nucleares (Nuclear Decommissioning Trusts)
 - Fideicomisos para la Protección del Medio Ambiente (Environmental Remediation Trusts)
 - Fideicomisos en la Liquidación de Empresas (Liquidating Trusts)

4. “El Commercial Trust” en los Estados Unidos

... Continuación

- Fideicomisos en negocios de Prepago de Gastos Funerarios (Prepaid Funeral Trusts)
- Fideicomisos para aseguradores Extranjeros (Foreing Insurers Trusts)
- Para preservar fondos recibidos por Abogados o Corredores de Propiedad Raíz (Law Office Trust Account)
- Para resolver conflictos Judiciales o Administrativos (Remedial Trusts)



El Trust Comercial en los Estados Unidos

1. Introducción: América Latina y el Derecho Anglosajón
2. Evolución del Trust en el Derecho Inglés
3. El Trust Anglo-Norteamericano
4. "El Commercial Trust" en los Estados Unidos
5. Reflexiones finales



5. Reflexiones finales

- Hemos recorrido caminos inversos: El Trust ha evolucionado de sus aplicaciones más tradicionales en el mundo del *private* o *personal* trust hacia aplicaciones comerciales que hoy montan a billones de dólares y que cada vez encuentran nuevos espacios
- El fideicomiso o la Fiducia Mercantil, como la conocemos en Colombia, entró directamente a la vida de los negocios. Por ello, sin duda, los productos presentados, que de alguna manera sorprenden a un importante número de especialistas en los Estados Unidos, son totalmente familiares para nosotros.



5. Reflexiones finales

... Continuación

- El hecho de que las fuentes anglosajonas correspondan a negocios a título gratuito, ha creado una natural tendencia a explorar nuevas regulaciones que soporten mejor los negocios, pues aquellas no estaban diseñadas pensando en ellos.
- A su turno, el hecho de que nosotros hayamos comenzado por los negocios nos ha hecho olvidar la importancia que este instrumento tiene en banca privada y planeación patrimonial y hace recomendable buscar nuevas aplicaciones en ese campo.
- La investigación sobre nuestras proximidades y lejanías es vital para entender mejor la figura, en provecho de quienes vivimos en torno a su desarrollo: abogados, practicantes, jueces y empresarios.



¡MUCHAS GRACIAS!

Contáctenos:

Calle 75 NO. 3-53 Bogotá D.C., Colombia

(571) 3218910

abogados@rodriguezazuero.com

www.rodriguezazuero.com

