

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide, rendered in a light brown or tan color against the blue background.

# **Fideicomiso de Planificación Patrimonial**

**Montevideo, 18 de octubre de 2006**



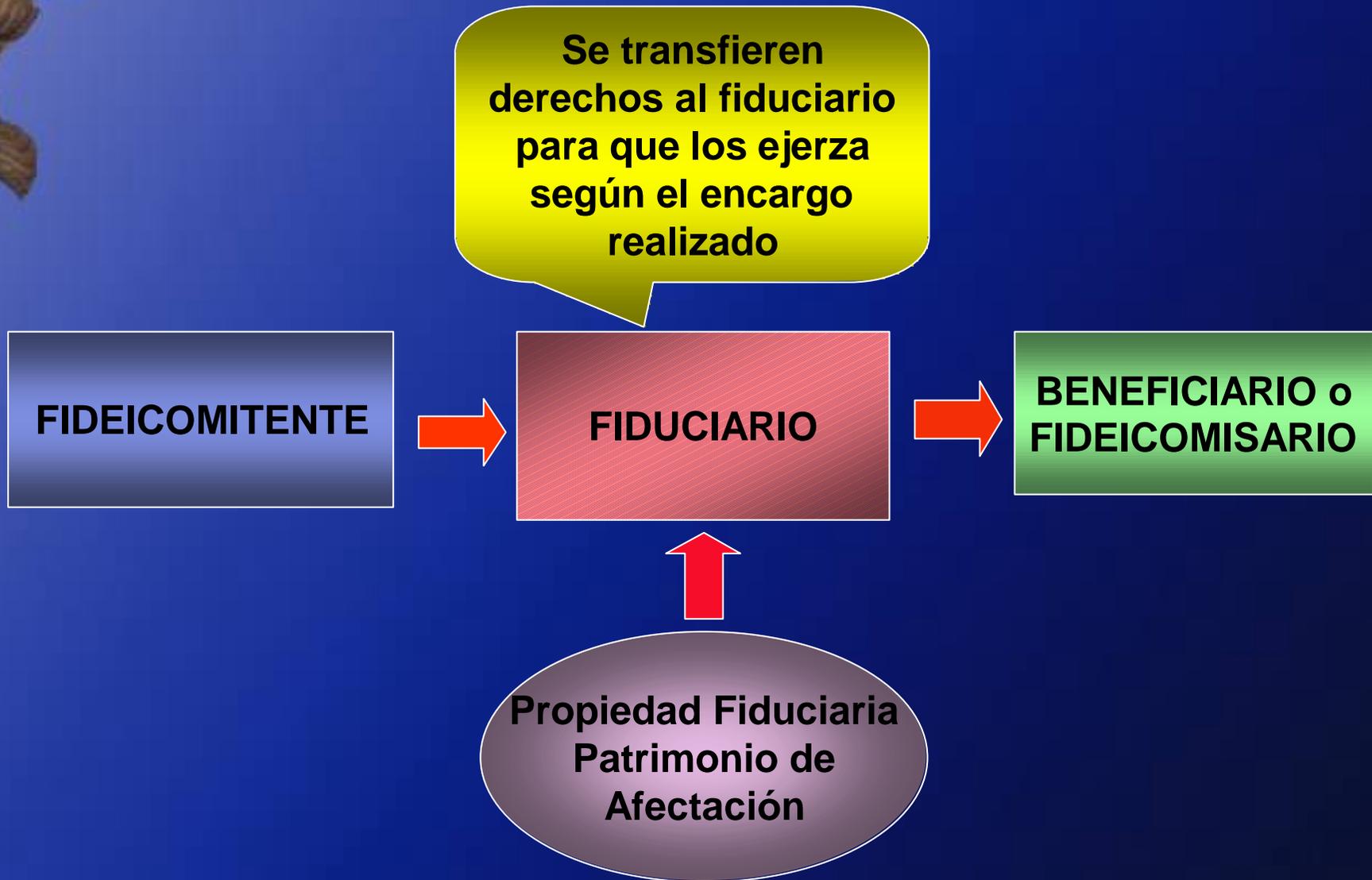
**¿QUÉ ES?**

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide, rendered in a light brown color against the dark blue background.

# FIDEICOMISO EN GENERAL

**DEFINICIÓN:** Art. 1 Ley 17.703: “El Fideicomiso es el *negocio jurídico* por medio del cual se constituye la **propiedad fiduciaria** de un conjunto de derechos de propiedad u otros derechos reales o personales que son transmitidos por el **fideicomitente** al **fiduciario** para que los administre o ejerza de conformidad con las instrucciones contenidas en el fideicomiso, en beneficio de una persona (**beneficiario**) que es designada en el mismo y la restituya al cumplimiento del plazo o condición al fideicomitente o la transmita al beneficiario.”

# ESTRUCTURA GENERAL DE UN FIDEICOMISO





# CARACTERÍSTICAS DISTINTIVAS

- **Negocio jurídico.**
- **Propiedad fiduciaria.**
- **Patrimonio de Afectación: negocio fiduciario propio VS. Impropio. Reducción de riesgos.**
- **Confianza ( “*ENCARGO DE FE*” ).**
- **Maleabilidad.**
- Si bien el fideicomiso es ideal para la realización de grandes estructuras financieras, sin embargo en sus comienzos fue un instrumento utilizado para satisfacer intereses de las personas naturales y de las familias (*fideicommissum, pacto fiduciae en Roma; use, trust en el derecho anglosajón*).



**¿PARA QUÉ HACER  
UN FIDEICOMISO DE  
PLANIFICACIÓN  
PATRIMONIAL?**

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide. It features intricate carvings and a spiral design at the top.

# ¿PARA QUÉ?

**A efectos de conferirle un destino y función al patrimonio o a los bienes que lo integran, a la medida de los intereses y necesidades de su titular actual, cuando, de aplicarse las soluciones legales que operan subsidiariamente, ese destino y función seguramente sería distinto.**



# FIDEICOMISO DE PLANIFICACION PATRIMONIAL

**DEFINICION PROPUESTA:** *“Negocio jurídico por el cual una persona llamada fideicomitente, **con la finalidad de planificar el destino definitivo que habrá de tener en el futuro todo o parte de su patrimonio**, transmite bienes a otra llamada fiduciario a través de un testamento o de un negocio dispositivo inter vivos, para que los administre de acuerdo las instrucciones recibidas, en beneficio de las personas designadas por el primero, incluido en su caso, el propio fideicomitente.”*

A decorative architectural element, possibly a column capital, is visible on the left side of the slide. It features intricate carvings, including a prominent spiral motif at the top.

# ¿CÓMO HACER UN FIDEICOMISO DE PLANIFICACIÓN PATRIMONIAL?

# ¿CÓMO?

## DIFERENTES FORMAS:

- **Fideicomiso testamentario:** transmitiendo bienes por el modo *sucesión a título universal o particular*, a un fiduciario para que al fallecimiento del testador, cumpla con el encargo fiduciario.
- **Fideicomiso entre vivos con fines testamentarios:** a los mismos efectos que el anterior, pero sin necesidad de tramitar la sucesión, para lo cual se celebra un contrato.
- **Fideicomiso “vital”** previendo una posible **incapacidad futura** del constituyente.



# ¿CÓMO?

## DIFERENTES FORMAS:

- **Fideicomiso de derechos de seguro de vida** para aplicarlos después de la muerte del asegurado según instrucciones recibidas de éste.
- **Fideicomiso para asegurar el cumplimiento de una pensión alimenticia a favor de incapaces.**
- **Fideicomisos con fines de beneficencia o filantrópicos, sociales, culturales, científicos, artísticos.**
- **OTROS** que las necesidades, intereses y la imaginación del constituyente puedan motivar su creación.



# FIDEICOMISO TESTAMENTARIO (I)

**Concepto:** *“aquella disposición testamentaria en la cual el testador fideicomitente, instituye al fiduciario en calidad de heredero, coheredero o legatario, estableciendo las instrucciones que el mismo deberá seguir tanto respecto de la administración o gestión del patrimonio, de la cuota hereditaria o de los bienes recibidos respectivamente, como el destino final que a los mismos debe darse”.*  
(Ema Carozzi).



# FIDEICOMISO TESTAMENTARIO (II)

**Antecedentes:** *fideicommissum*.

- Razón de ser de la sucesión *mortis causa*.
- **Sistemas** individualistas, familistas o socialistas.



# FIDEICOMISO TESTAMENTARIO (III)

## LÍMITES A LA VOLUNTAD DEL TESTADOR

- **LEGÍTIMAS (consecuencias de su violación).**
- **Instrucciones secretas o reservadas (nulidad).**
- **Sustitución fideicomisaria:**
  - **Prohibición** de la Sustitución fideicomisaria (*típica y de residuo*) Nulidad de la sustitución y validez de la institución.
- El fideicomiso testamentario **NO ES** una sustitución fideicomisaria.



# FIDEICOMISO TESTAMENTARIO (IV)

- **Naturaleza jurídica:** acto unilateral.
- **Forma:** solemnidad del testamento.
- **Carácter:** esencialmente revocable.
- **Partes:**
  - Fideicomitente: capacidad para testar.
  - Fiduciario (heredero, coheredero o legatario)
  - Beneficiario ¿sujetos de existencia futura?  
¿indignos?
- **Plazo:** máximo 30 años desde el fallecimiento.
- **Objeto:** todo o parte del patrimonio sucesorio.
- **Encargo fiduciario:** el que disponga el testador.
- **Responsabilidad por las deudas hereditarias.**



# FIDEICOMISO TESTAMENTARIO (V)

## MODALIDADES:

- **inmediato**
  
- **o mediato**
  - Voluntad del testador de constituir un fideicomiso.
  - Nombramiento de un albacea que cumpla con esa voluntad.
  - El albacea o los herederos cumplen con el encargo constituyendo un fideicomiso.



# FIDEICOMISO CONTRACTUAL DE PLANIFICACION PATRIMONIAL

**Definición:** *“Consiste en la disposición con carácter de última voluntad de una persona natural, la que en su calidad de fideicomitente, traslada los bienes de su patrimonio que desea destinar para el beneficio de las personas designadas en ese acto (o consignando las normas o reglas para su determinación) a un fiduciario, quien los recibe con el encargo o la instrucción de destinarlos al momento de verificarse la condición suspensiva (la muerte o incapacidad del fideicomitente) a los fines dictados por el fideicomitente”.* (Karla Guerra).

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide, rendered in a light brown color against the dark blue background.

# FIDEICOMISO EN VIDA CON FINES TESTAMENTARIOS (I)

Se utiliza para hacer llegar bienes al fallecimiento del constituyente a las personas a quien aquel quiere beneficiar, sin necesidad de atravesar por los procedimientos sucesorios ¿es posible?



# FIDEICOMISO CON FINES TESTAMENTARIOS (II)

- **Naturaleza jurídica:** contrato.
- **Forma:** solemne (por escritura pública o privada).
- **Requisitos:** (Art. 4 Ley 17.703).
- **Características:** en principio “irrevocable”.
- **Transferencia de la propiedad:** inmediata aunque el fideicomitente se puede reservar el usufructo.
- **Partes:**
  - Fideicomitente: capacidad para contratar.
  - Fiduciario.
  - Beneficiarios: ¿sujetos de existencia futura? ¿indignos?
- **Plazo:** máximo 30 años.
- **Condición suspensiva:** muerte del constituyente.
- **Objeto:** aquellos bienes que el fideicomitente disponga.
- **Efectos respecto de las legítimas.**
- **Responsabilidad por las deudas.**
- **ÓRGANOS DE CONTRALOR.**

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide. It features intricate carvings and a spiral design at the top.

# FIDEICOMISO CON FINES TESTAMENTARIOS (III)

## Modalidades:

- Fideicomiso express.
- Fideicomiso premium.

# COMPARATIVO

	TESTAMENTARIO	CON FINES TESTAMENTARIOS
Naturaleza jurídica:	Acto unilateral.	Contrato.
Forma:	Escritura pública (abierto). Forma legal (cerrado).	Escritura pública o privada.
Carácter:	Esencialmente revocable.	En principio “irrevocable”.
Transferencia:	A la muerte del testador.	De inmediato (usufructo reversivo).
Condición suspensiva:		Muerte del constituyente.
Partes:	Fideicomitente: capacidad para testar. Fiduciario. Beneficiario: existencia al momento de la apertura	Fideicomitente: capacidad para contratar. Fiduciario. Beneficiarios: Posibles sujetos futuros.

# COMPARATIVO

	<b>TESTAMENTARIO</b>	<b>CON FINES TESTAMENTARIOS</b>
<b>Plazo:</b>	Máximo 30 años desde el fallecimiento.	Máximo 30 años desde la constitución.
<b>Objeto:</b>	Todo o parte del patrimonio sucesorio.	Los bienes que el fideicomitente disponga.
<b>Modalidades</b>	Inmediato o mediato.	Express o Premium.
<b>INTANG. LEGÍTIMAS</b>	SI	SI
<b>Costos e Impuestos:</b>	Testamento más los gastos sucesorios (ITP)	Los que afectan la transferencia de propiedad inter vivos (ITP).
<b>Responsabilidad por deudas</b>	SI (El fiduciario responde como heredero o legatario con el límite del P. F.)	NO

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide, rendered in a light brown color against the dark blue background.

# FIDEICOMISO INTERNACIONAL CON FINES TESTAMENTARIOS

- **HIPÓTESIS:** Una persona quiere asegurarse de que a su fallecimiento determinados bienes (por ejemplo dinero, títulos acciones, etc.) beneficien a personas independientemente de si son o no legitimarios y si vulnera o no las legítimas.
- El fideicomiso internacional puede -según el caso- ser una herramienta legítima para respetar la voluntad del constituyente, ya que por lo menos en materia internacional y con países que no tenemos tratado, en Uruguay en materia de bienes se aplica la *lex rei sitae*, por tanto en bienes radicados en otros países (salvo existencia de un Tratado con una solución distinta) no se colacionan los bienes radicados en otras jurisdicciones.



# FIDEICOMISO “VITAL” (Incapacidad)

- **Propiedad fiduciaria:** constitución inmediata.
- **Condición suspensiva para el cumplimiento del encargo:** la propia incapacidad.
- **Viabilidad:** La capacidad del **fideicomitente** se aprecia al momento de la contratación y no al momento de la verificación de la condición.
  
- **PRIMERA VARIANTE:** transferencia de la nuda propiedad y reserva del usufructo.
- **SEGUNDA VARIANTE:** transferencia condicionada a la incapacidad (la tradición la cumple el curador).
- **TERCERA VARIANTE:** traditio “*brevi manu*”.



# FIDEICOMISOS PARA PAGO DE PENSIONES ALIMENTICIAS

- **CONSTITUIDOS POR EL PADRE CON EL FIN DE SERVIR UNA PENSIÓN ALIMENTICIA.**
  - Ventaja: asegura el cumplimiento de la pensión.
  - Es una buena herramienta para los padres porque les asegura que al término del fideicomiso los bienes retornan a su patrimonio.
  - Al menor le asegura la obtención de la pensión independientemente de la situación del fideicomitente y su posterior estado de solvencia o insolvencia.
- **¿PUEDE CONSTITUIRLOS EL ADMINISTRADOR DE LOS BIENES DEL MENOR?**
  - Art. 209 del Código de la Niñez y de la Adolescencia.

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide, rendered in a light brown color against the dark blue background.

# FIDEICOMISO DE SEGURO DE VIDA

**HIPÓTESIS:** Es un seguro de vida cuyo beneficiario será un fiduciario, con el que previamente se celebró un contrato de fideicomiso para que al fallecimiento del asegurado aplique los fondos del seguro según las instrucciones recibidas, en beneficio de las personas que en definitiva se quiere proteger.

**VIABILIDAD:** el monto del seguro no integra el conjunto de bienes dejados por el asegurado a su fallecimiento y por tanto no está sujeto ni a reducción ni a colación.



**¿POR QUÉ SI?  
O  
¿POR QUÉ NO?**

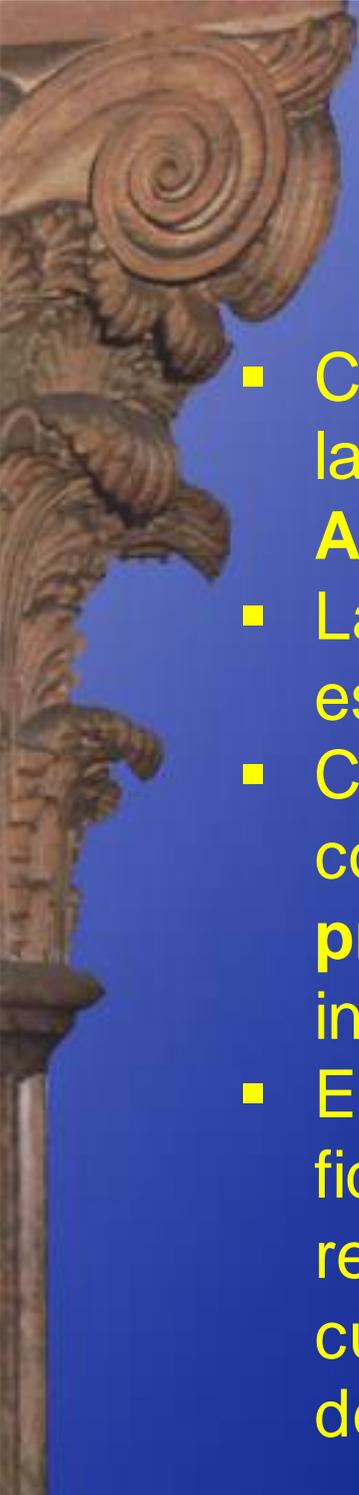
# ¿POR QUÉ SÍ? O ¿POR QUÉ NO?

- **Propiedad común** (*“ius utendi, fruendi, abutendi”*) **VERSUS** **propiedad Fiduciaria** (*“especial, incompleta, afectada a un fin”*).
- **Fideicomitente VERSUS dominus ¿está desprotegido el fideicomitente?**  
*(absolutez, inherencia, inmediatez)*
- La inoponibilidad de los actos del fiduciario frente al beneficiario y al fideicomitente ¿no es similar a la inherencia?
- Las acciones que puede efectuar el fideicomitente en defensa del patrimonio fiduciario ¿no es similar a la absolutez?
- Que los bienes fideicomitidos queden exentos de la persecución de los acreedores del fiduciario ¿no lo asemeja a una garantía real?

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide, rendered in a light brown color against the dark blue background.

# CONCLUSIONES

- El fideicomiso de planificación patrimonial incluyendo el testamentario, es una **HERRAMIENTA ÚTIL** para dar solución a necesidades personales y familiares, en forma diferente a la que el derecho objetivo por su generalidad puede consagrar.
- Su **MALEABILIDAD**, es una ventaja comparativa respecto de cualquier otra herramienta puesto que establece soluciones a la “medida” de las necesidades y propósitos del constituyente.
- Es un negocio perfectamente **VIABLE** en la medida de que no se oponga a normas de orden público.

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide, rendered in a light brown color against the dark blue background.

# CONCLUSIONES

- Cuenta con las fortalezas de todos los fideicomisos de la legislación continental, esto es: **PATRIMONIO DE AFECTACIÓN, ACCIONES DE PROTECCIÓN.**
- La **profesionalidad y probidad** del fiduciario es esencial.
- Como todo fideicomiso es fundamental que el título constitutivo (contrato o testamento) contenga todas las **previsiones** a efectos de evitar conflictos interpretativos sobre el alcance del encargo fiduciario.
- En este aspecto, todos los operadores (asesores fiduciarios, abogados, escribanos, contadores, reguladores, jueces) tienen un rol importante que cumplir tanto en la aplicación como en la divulgación de la figura.

A decorative architectural element, possibly a column capital or scrollwork, is visible on the left side of the slide, rendered in a light brown or tan color against the blue background.

**MUCHAS GRACIAS**

***Dr. Roberto Borrelli Marchi***

***Secretario General del***

***Banco de la República Oriental del Uruguay***