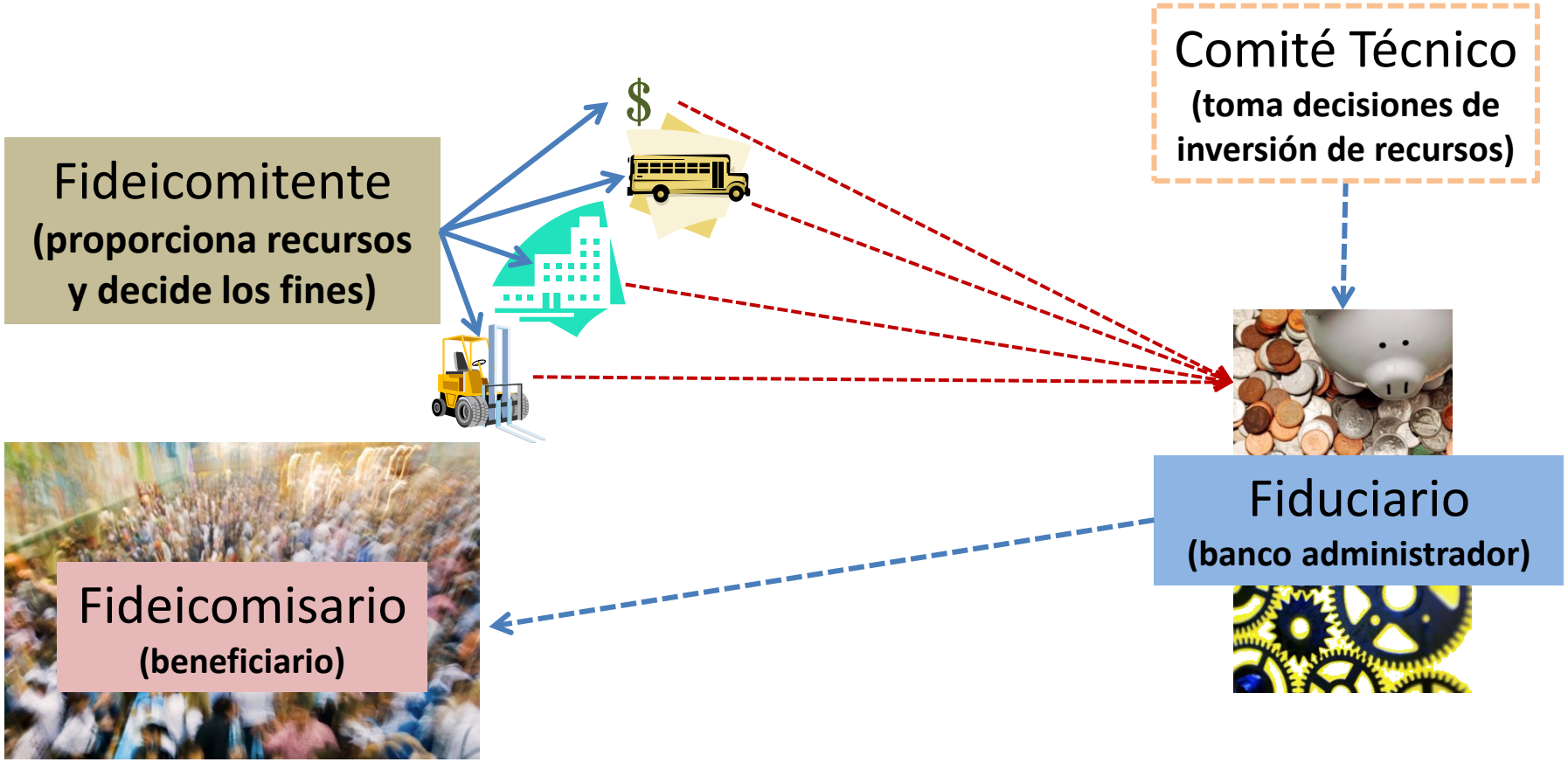
Aspectos generales sobre la figura del fideicomiso y su utilización en el sector público

Definición

En los contratos de fideicomiso público se suele introducir un cuarto elemento, un «comité técnico» encargado de tomar las decisiones de ejecución y girar instrucciones al fiduciario.



Características (1)

Elementos Personales: Fideicomitente, Fiduciario, Fideicomisario

Objeto: Bienes, derechos o dinero, presentes o futuros que integran el *patrimonio fideicometido*

Fines: Lícitos, determinados por el fideicomitente

Terminación: Vencimiento del plazo pactado, cumplimiento del fin, imposibilidad de su realización, etc.

- Los bienes o derechos a fideicometerse deben ser de la *propiedad* y *libre disposición* del fideicomitente
- Una vez constituido el fideicomiso, el patrimonio queda *afectado* a un fin determinado: el fideicomitente cede la libre disposición sobre éste.

Características (2)

- El patrimonio fideicometido es *autónomo*: distinto del patrimonio del fideicomitente y fiduciario
- El valor del patrimonio fideicometido debe consignarse en el documento constitutivo; puede ser *determinado* o *determinable*

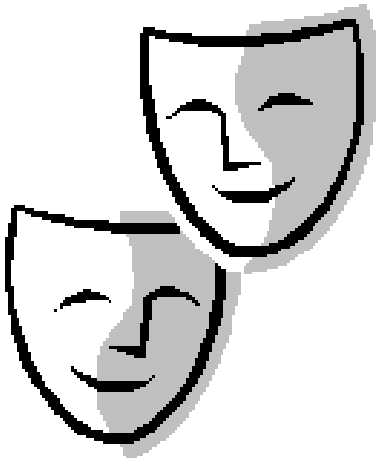
- El fiduciario se obliga a la defensa del patrimonio fideicometido

- El fideicomitente puede designarse a sí mismo como fideicomisario, pero nunca al fiduciario
- En Guatemala, solamente los bancos y las instituciones de crédito debidamente autorizadas pueden ser fiduciarios

Contrato Mercantil

- Sin personalidad jurídica
- Contrato solemne
- Derechos, fines y obligaciones definidos en el contrato
- El patrimonio sólo puede disponerse según lo pactado
- Comité Técnico tiene facultades sobre los fondos fideicometidos exclusivamente

Vs.



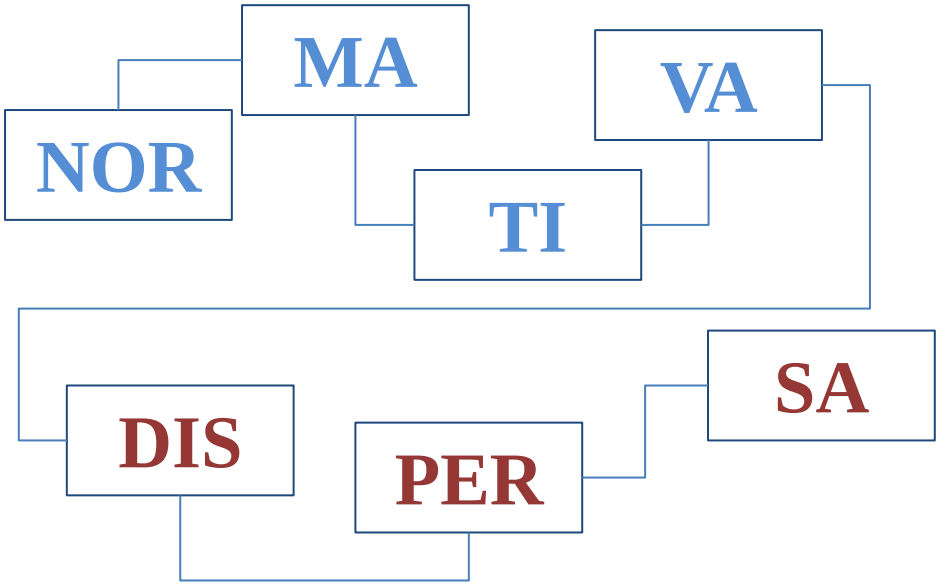
Modalidad de Ejecución

- La unidad ejecutora está sujeta a la normativa de ejecución presupuestaria y rendición de cuentas
- Recursos fideicome-tidos no sujetos al principio de anualidad
- Registro de la ejecución es sólo sobre lo regularizado efectivamente

Ciclo de Vida del Fideicomiso

Ámbito de Competencia del MinFin

~~«Ley de Fideicomisos Públicos»~~



Distintos ámbitos de control:

GOBIERNO DE LA REPÚBLICA DE GUATEMALA
Ministerio de Finanzas Públicas

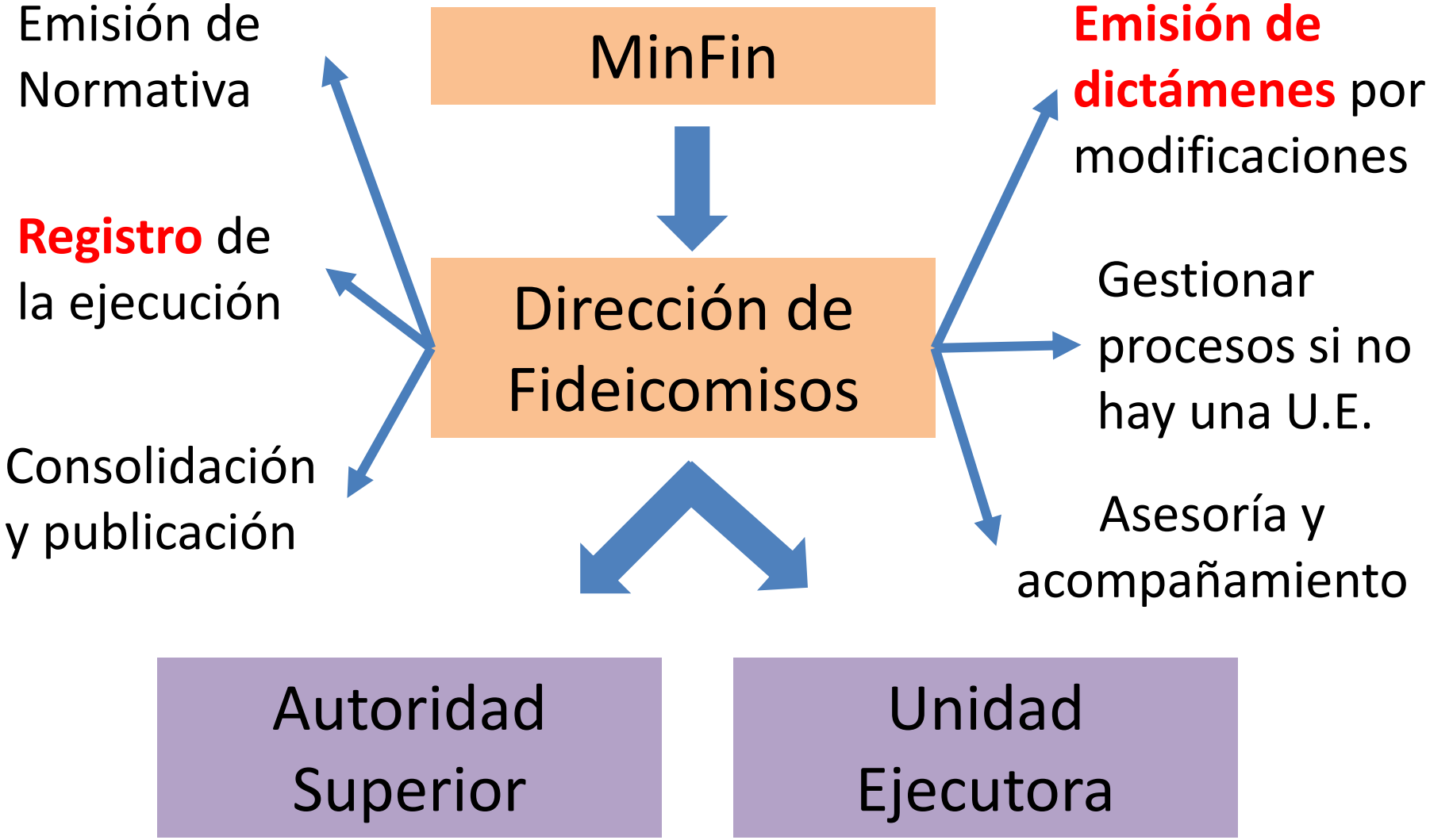
SUPERINTENDENCIA DE BANCOS SIB GUATEMALA

CGC

Ámbito de Competencia del MinFin

- Para efectos de la rectoría del Ministerio de Finanzas Públicas , se consideran únicamente los fideicomisos en donde el Estado de Guatemala, por medio de sus instituciones, actúa en calidad de fideicomitente:
  - Entidades del Gobierno Central
  - Entidades descentralizadas y autónomas que han registrado sus fideicomisos en la Dirección de Fideicomisos del MinFin
- El MinFin actúa en cumplimiento del mandato de **defensa del interés hacendario del Estado**
- **Cada entidad es responsable** de los recursos que aporte al patrimonio fideicometido, del cumplimiento de los contratos de fideicomiso y de la normativa vigente.

Alcances de la Rectoría del MinFin

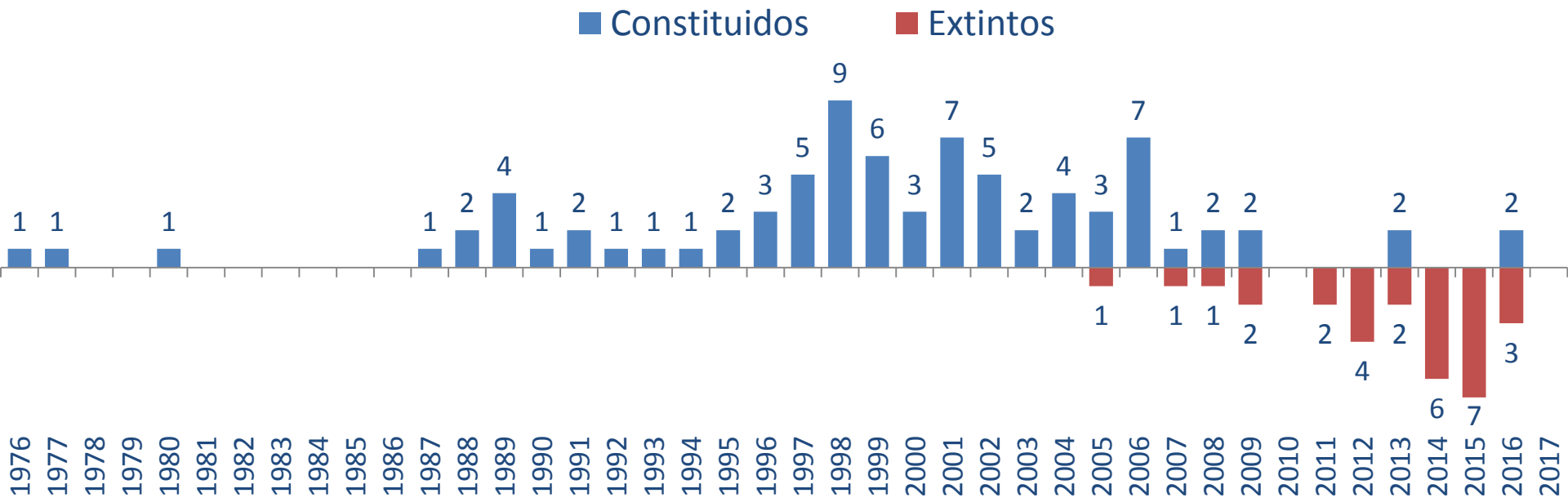


Otras consideraciones

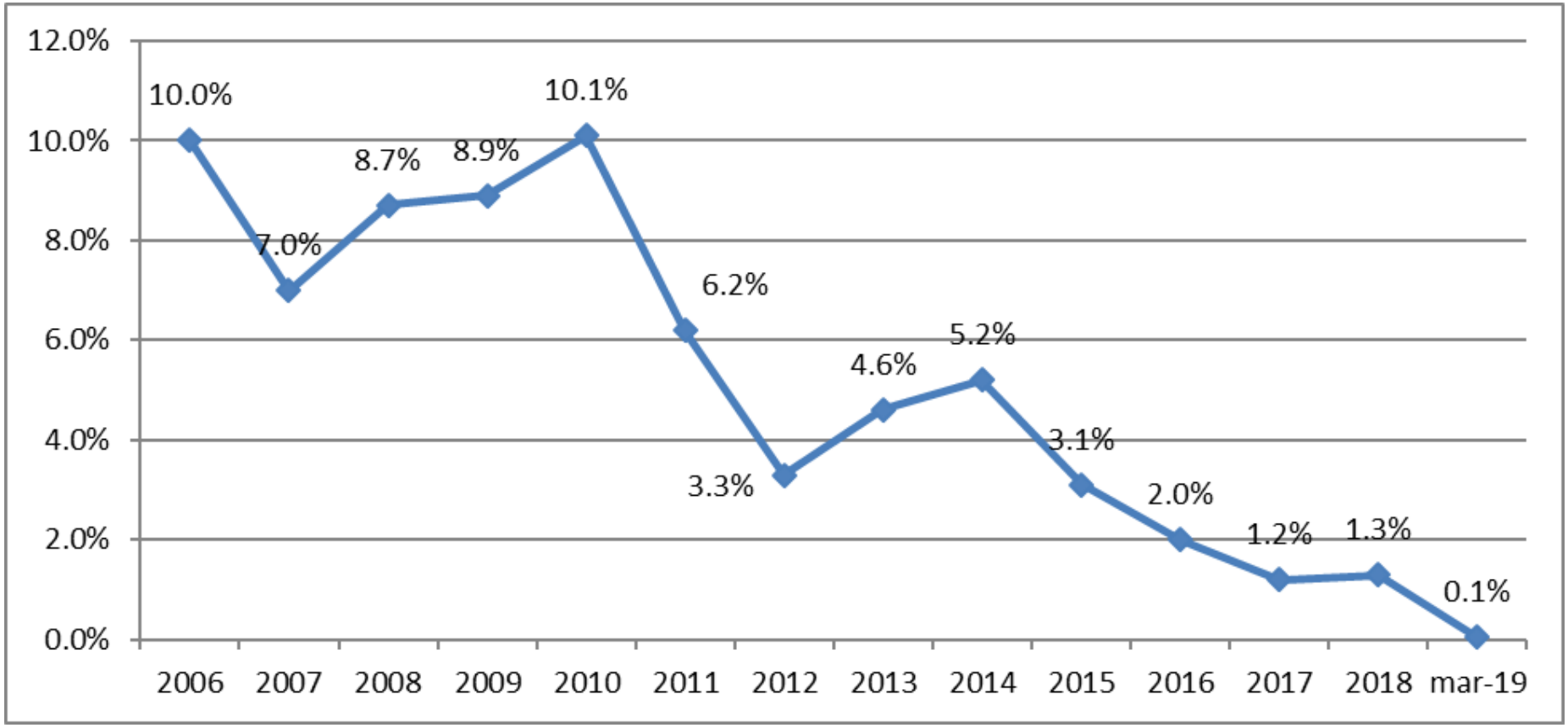
- Salvo que una ley establezca otro mecanismo, el *Presidente de la República*, por mandato constitucional, es el único que puede autorizar la constitución de fideicomisos, por medio de un **Acuerdo Gubernativo**
- El contrato de fideicomiso, por disposición del Código de Comercio, es un contrato *solemne*: su constitución, modificaciones y extinción deben constar en ***escritura pública***.
- El Ministerio de Finanzas Públicas debe **emitir dictamen** previo a la modificación o extinción de fideicomisos, en resguardo del interés hacendario del Estado.

Constitución y extinción de fideicomisos

Período	Constituidos	Extintos
1976 - 1995	18	0
1996 – 1999	23	0
2000 - 2003	17	0
2004 - 2007	15	2
2008 – 2011	4	5
2012 - 2015	2	19
2016 - 2017	2	3



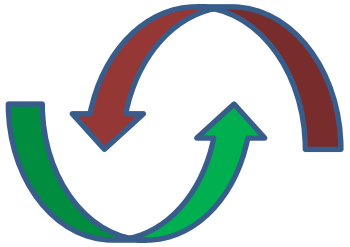
Ejecución presupuestaria por medio de Fideicomisos (% de la ejecución total)



Tipos de fideicomisos más utilizados en la Administración Pública

- No Reembolsables

  Ejecución de gastos, no recuperan el capital

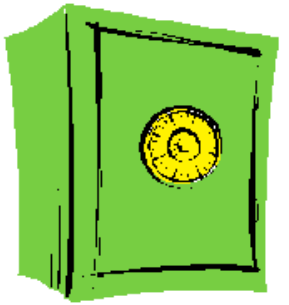


- Reembolsables

  Recuperación del capital invertido (crédito)

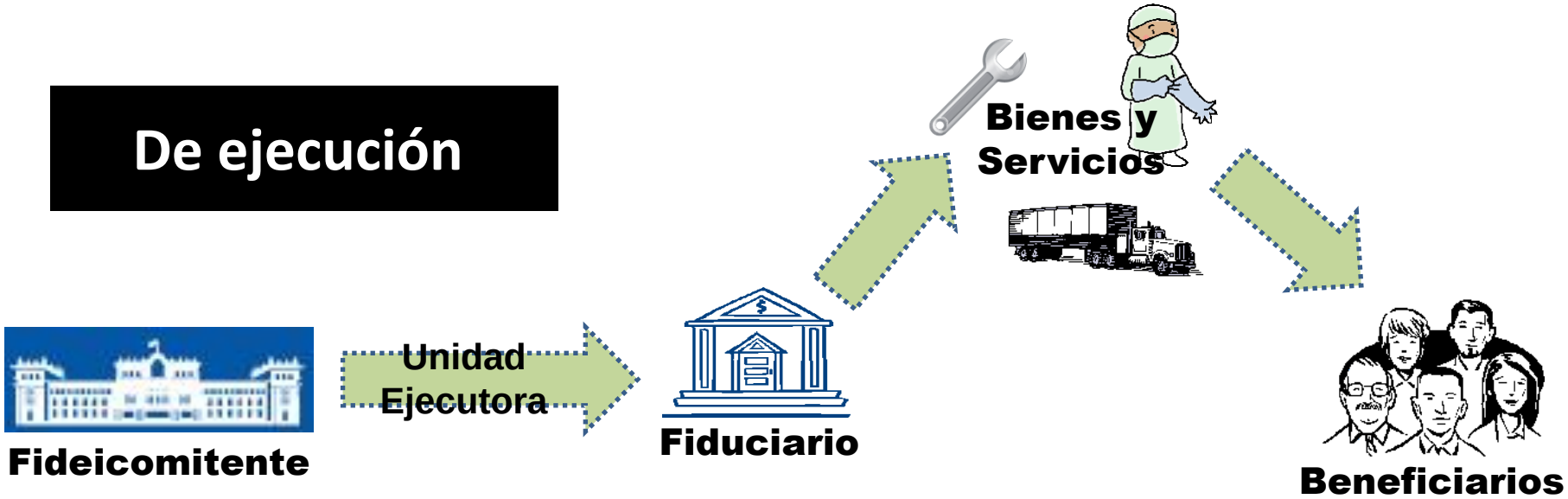
- De Garantía

  Garantizar el cumplimiento de una obligación

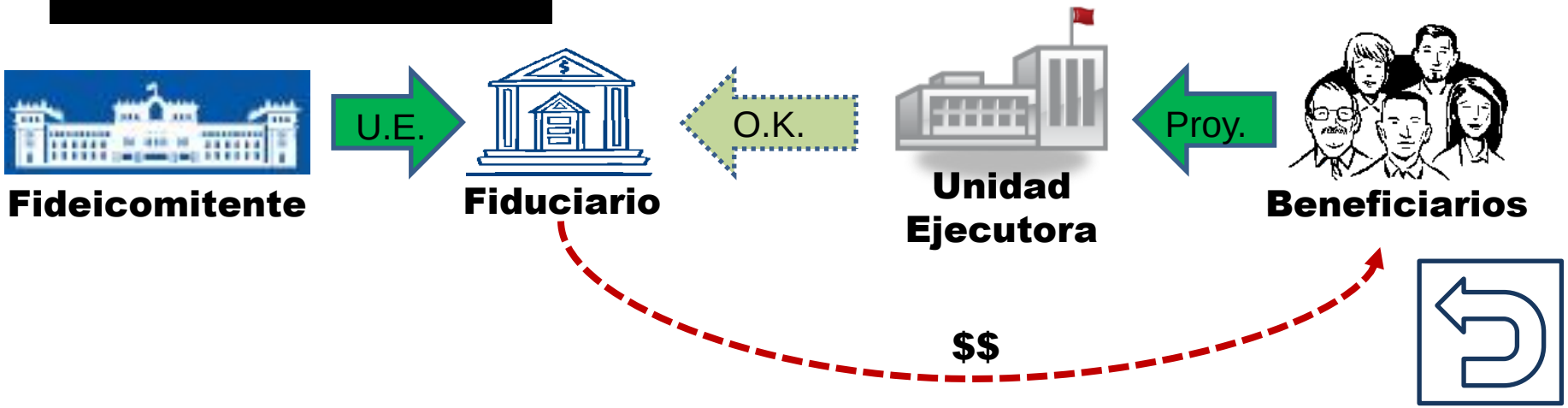


Fideicomisos No Reembolsables

De ejecución

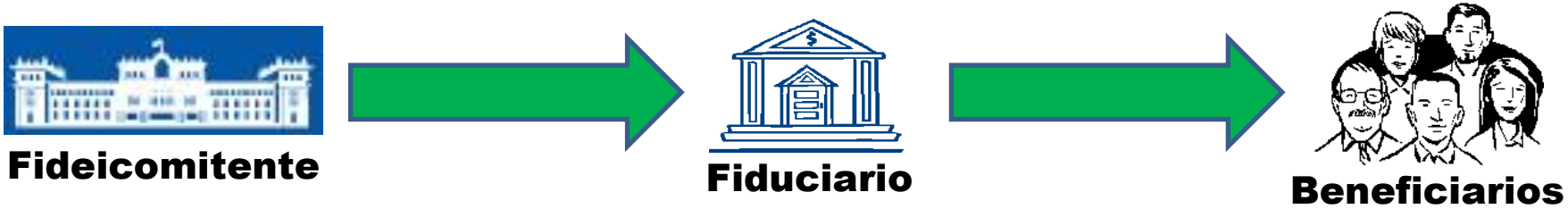


De transferencia

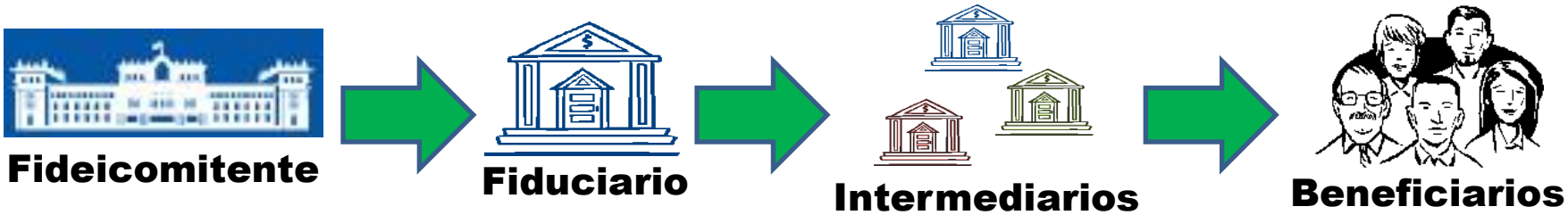


Fideicomisos Reembolsables

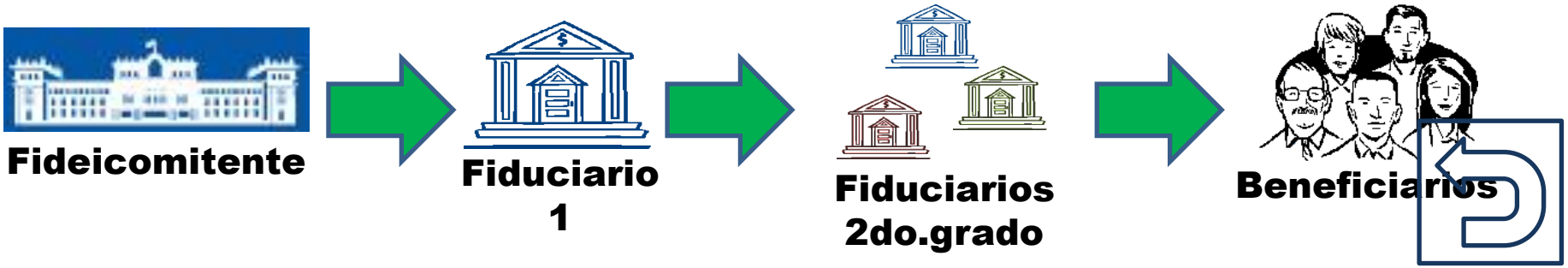
De primer piso



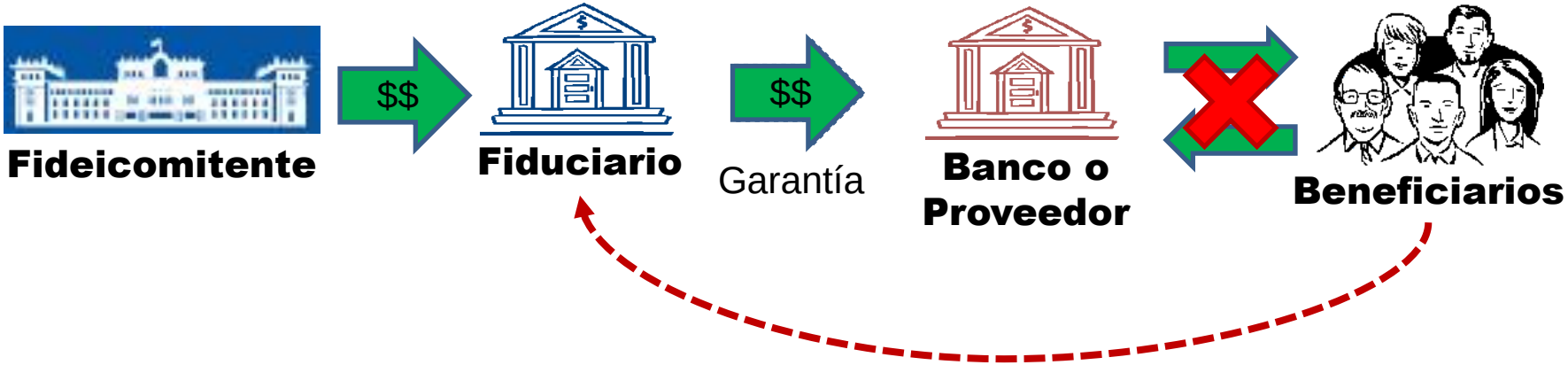
De segundo piso



Fideicomisos de segundo grado



Fideicomisos de Garantía



¿Cómo opera el procedimiento de ejecución diferida?

Unidad Ejecutora

1. Solicita anticipo de recursos para el Fideicomiso

Ministerio de Finanzas Públicas

- Analiza solicitud
- Verifica estado de anticipos anteriores
- Evalúa disponibilidad de caja y presupuesto
- De ser procedente, autoriza el anticipo
- **No hay afectación presupuestaria, sólo contable**

2. Transfiere los recursos

Banco Fiduciario

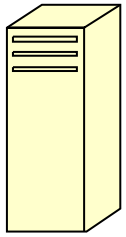
- Efectúa gastos o ejecuta los proyectos según contrato

3. Reciben los bienes o servicios pactados

Beneficiarios

4. Remite documentación (facturas) de los gastos o devuelve efectivo

5. Registra gasto en el SICOIN (regulariza)



6. El gasto queda devengado