



00000012

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

30 de Noviembre de 2009
Of. 108-2009/GHC/mac.

Licenciada
Ana Isabel Antillón
Directora Legislativa
Congreso de la República
Su Despacho

Estimada Licenciada:

Atentamente me dirijo a usted deseándole éxitos en sus funciones, asimismo para remitirle el original del Dictamen emitido por esta Comisión a la Iniciativa identificada con el número de registro **4058** que contiene la Iniciativa de **Ley de Fideicomisos Públicos**, misma que por decisión unánime por los integrantes de la Comisión de Probidad el cual, después de la discusión y análisis, esta Comisión emite DICTAMEN FAVORABLE al proyecto en mención, por lo tanto me permito adjuntar el proyecto de decreto que contiene la versión electrónica para su trámite correspondiente.

Sin otro particular, me es grato suscribirme

Muy atentamente,

Ing. Gabriel Heredia Castro
Presidente de la Comisión

COMISIÓN DE PROBIDAD
CONGRESO DE LA REPÚBLICA DE GUATEMALA
GUATEMALA, CA.



00000013

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

**DICTAMEN DE LA INICIATIVA DE LEY CON NÚMERO DE
REGISTRO 4058 QUE CONTIENE LA INICIATIVA DE LEY DE
FIDEICOMISOS PÚBLICOS.**

HONORABLE PLENO:

Con fecha 11 de agosto del año 2009, a través del honorable Pleno del Congreso de la República de Guatemala, dispuso que la iniciativa número 4058 que conoció, se remitiera a las comisiones de legislación y puntos constitucionales y de probidad para su estudio y dictamen conjunto correspondiente para que se efectuara un nuevo estudio y dictamen sobre el particular.

ANTECEDENTES:

Se recibió la iniciativa de ley con número de registro 4,058 la que conoció el pleno el 11 de agosto del año 2009 presentada por los representantes Jorge Mario Barrios Falla, Jaime Antonio Martínez Lohayza y Virna Ileana López Chacón, después del análisis correspondiente por decisión unánime todos los Diputados que conformamos la Comisión de Probidad del Congreso de la República, se llegó a la conclusión que debe agregarse algunos artículos a dicha iniciativa y tomar algunos otros artículos de la iniciativa 4068 presentada por la representante Nineth Varenca Montenegro Cottom.



00000014

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

ANALISIS:

1. "Iniciativa. Derecho de hacer una propuesta..."
2. "Iniciativa de las leyes. Facultad de proponer la legislación que por el Poder Legislativo debe ser discutida.

ANALISIS DE LA INICIATIVA:

CONSIDERANDO, que en la legislación guatemalteca específicamente en el Código de Comercio de Guatemala decreto 2-70 del Congreso de la República regula lo que son los fideicomisos, pero en forma muy general y por tratarse de una ley de derecho privado no regula un procedimiento para constituir los fideicomisos y tratándose que los fideicomisos son constituidos por todo organismo del estado y las entidades como las municipalidades no poseen certeza jurídica al momento de su constitución por lo que se hace necesario la creación de una ley que regule los **fideicomisos públicos**; para que el Estado tenga seguridad en la recuperación de los fideicomisos que otorgue en administración al fiduciario y evitar malversación de los fondos del Estado, es necesario la aprobación de iniciativa del ley de fideicomisos públicos. Por decisión unánime de la comisión de Probidad se discutió la entidad del ejecutivo que será la encargada de los fideicomisos públicos, el control, archivo y seguimiento de los mismos, así mismo se decidió como crear el **Procedimiento de constitución del fideicomiso y selección del fiduciario**. **Fideicomisos Públicos constituidos**. Las Entidades de la Administración Central, Entidades Descentralizadas Autónomas, así como las Unidades Ejecutoras, que administren y ejecuten fideicomisos con recursos del Estado deberán:



00000015

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

- a. Obtener dictamen favorable del Ministerio de Finanzas Públicas, previo a modificar o extinguir el fideicomiso;
- b. Rendir mensualmente los informes financieros, así como las liquidaciones de ingresos y gastos ante las Dependencias competentes del Ministerio de Finanzas Públicas y ante la Contraloría General de Cuentas, por medios informáticos u otro que se establezca, dentro de los primeros quince (15) días del mes siguiente;
- c. Sujetarse a la revisión de las operaciones del fideicomiso cuando lo considere necesario el Ministerio de Finanzas Públicas, a través de sus dependencias competentes y de la Contraloría General de Cuentas;
- d. Realizar auditorias externas de los fideicomisos con cargo a los productos y/o patrimonio de los mismos, debiendo remitir copia del informe respectivo a la Contraloría General de Cuentas y a la Dirección de Fideicomisos del Ministerio de Finanzas Públicas, durante el primer trimestre del siguiente año;
- e. Elaborar informes cuatrimestrales, y anual, sobre la ejecución física y financiera de los fideicomisos, las adquisiciones y contrataciones de bienes, servicios y obras, e informes sobre calidad del gasto. Para el efecto, la Dirección de Fideicomisos del Ministerio de Finanzas Públicas elaborará el manual que regule el formato y contenido de estos informes. Los informes deberán ser enviados a la Contraloría General de Cuentas y a la citada Dirección, dentro de los (15) días del mes siguiente al vencimiento del plazo de la obligación;



00000016

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

- f. Publicar los informes a los que se refiere la literal e) anterior y los estados financieros, en los portales electrónicos de cada entidad responsable de la ejecución de los fideicomisos. La publicación deberá realizarse dentro de los (15) días del mes siguiente al vencimiento del plazo de la obligación;
- g. Trasladar mensualmente a la Dirección de Contabilidad del Estado del Ministerio de Finanzas Públicas la información y documentación relacionada con la generación de intereses y otros productos, así como recuperación de cartera crediticia, para los respectivos registros contables en el Sistema de Contabilidad Integrada (SICOIN), dentro de los primeros (15) días del mes siguiente.

Fideicomisos públicos por constituir. Las Entidades de la Administración Central, Entidades Descentralizadas y Entidades Autónomas que constituyan fideicomisos con recursos del Estado para la ejecución de programas y proyectos, así como en los casos de fideicomisos que se establecen en los convenios con los organismos financieros internacionales, deberán cumplir lo siguiente:

- a. Elaborar dictamen jurídico en el que se exponga la justificación de la constitución del contrato de fideicomiso;
- b. Establecer la creación de una unidad ejecutora integrada por funcionarios públicos, determinando sus funciones y su autoridad superior;
- c. Obtener dictamen favorable del Ministerio de Finanzas Públicas, previo a constituir el fideicomiso;



00000017

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

Selección del Fiduciario. Las Entidades de la Administración Central, Entidades Descentralizadas y Entidades Autónomas que constituyan fideicomisos con recursos del Estado seleccionaran al fiduciario, cotizando por lo menos (3) bancos y/o financieras del sistema nacional. Para la adjudicación de las ofertas se deberá designar una comisión integrada por tres (3) miembros que sean servidores públicos de la Entidad de la Administración Central, Descentralizada o Autónoma, nombrados por la autoridad administrativa superior, responsable de la ejecución del fideicomiso. Para la determinación de los honorarios a pagar al fiduciario se tomará en cuenta el tipo o naturaleza del fideicomiso:

- a. Los honorarios que el fiduciario percibirá por la administración de fideicomisos de carácter no reembolsable se calcularán y se pagarán sobre cada monto que se aporte efectivamente al patrimonio fideicometido, por una sola vez y en la fecha en que el fiduciario reciba los fondos aportados;
- b. Para los fideicomisos de asistencia crediticia se negociarán y pagarán comisiones considerando únicamente el volumen y clase de créditos, su manejo y la cobranza por la vía administrativa y judicial para la recuperación de los créditos;
- c. Para los fideicomisos de naturaleza mixta de carácter no reembolsable y de asistencia crediticia, las comisiones fiduciarias se calcularán y pagarán aplicando una combinación de las bases de cálculo y pago para cada una de las modalidades anteriores;



00000018

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

- d. En todo caso, la determinación de las comisiones a pagar al fiduciario se sustentará en metodologías que no tengan un impacto significativo en detrimento del patrimonio fideicometido;
- e. Publicar en el Sistema de Información de Contrataciones y Adquisiciones del Sector Público GUATECOMPRAS, las bases del evento relacionado con la selección del fiduciario;
- f. Establecer en el contrato respectivo, la obligatoriedad del fiduciario de proporcionar mensualmente, dentro de los primeros quince (15) días del mes siguiente, copia de los estados financieros, cuentas bancarias, al Ministerio de Finanzas Públicas y a la Contraloría General de Cuentas, así como cualquier otra información que se les requiera sobre los fideicomisos del Estado bajo su administración;
- g. Establecer en el contrato respectivo, la obligación de trasladar mensualmente a la Dirección de Contabilidad del Estado del Ministerio de Finanzas Públicas la información y documentación relacionada con la generación de intereses y otros productos, así como recuperación de cartera crediticia, para los respectivos registros contables en el Sistema de Contabilidad Integrada (SICOIN), dentro de los primeros quince (15) días del mes siguiente;
- h. Los Fideicomisos que se constituyan con fines crediticios trasladarán mensualmente, dentro de los primeros quince (15) días del mes siguiente, a la Dirección de Contabilidad del Estado del Ministerio de Finanzas Públicas, la información relacionada con la recuperación de cartera a través de un listado de



00000019

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

beneficiarios que están amortizando préstamos, con su respectivo monto, boleta de depósito y el estado de cuenta bancario; y,

- i. Establecer en el contrato respectivo, que los fondos fideicometidos no podrán utilizarse para financiar el funcionamiento de entidades públicas o privadas, salvo que se trate de gastos administrativos del propio fideicomiso.

CONSIDERACIONES:

Dentro del contexto de la Iniciativa analizada se tomaron en cuenta las opiniones vertidas y un artículo de la iniciativa presentada por la representante Nineth Varenca Montenegro Cottom y los cambios de la Comisión de Probidad, después del análisis correspondiente se considera procedente emitir **DICTAMEN FAVORABLE CON MODIFICACIONES**, por la comisión de Probidad, unificando las enmiendas pertinentes, quedando de la forma establecida en la iniciativa que se adjunta al presente dictamen.

Dado en la sala de sesiones de la Comisión de Probidad del Congreso de la República, con fecha 30 de noviembre de 2009.



Ing. Gabriel Heredia Castro
PRESIDENTE



Carlos Enrique López Girón
VICEPRESIDENTE



Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

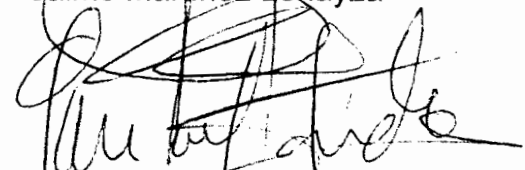

Ewald Mauricio Scheel Aguilar
SECRETARIO

Anabella De León


Enrique Pinto Martínez


Jaime Martínez Lohayza

Leonel Soto Arango



Hugo Fernando García Gudiel

Gustavo Arnoldo Medrano Osorio


Eduardo Castillo Arroyo


Virna Ileana López Chacón


Mario Israel Rivera Cabrera


Jorge Mario Barrios Falla


José Inés Castillo Martínez

Eri Adim Maldonado de León

Nohé Alberto Orellana Callejas



00000021

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

**PROPUESTA DE REGULACIÓN DE LOS FIDEICOMISOS
PÚBLICOS:**

EXPOSICIÓN DE MOTIVOS:

HONORABLE PLENO:

La presente iniciativa de ley pretende crear un marco regulatorio de los fideicomisos públicos en Guatemala, con el objeto de transparentar su gestión administrativa y financiera, así como su forma de constitución, organización y funcionamiento. Se reconoce que los fideicomisos públicos constituyen una forma de focalizar eficientemente los escasos recursos del Estado, especialmente para la atención de programas y proyectos urgentes; al permitir atender las necesidades de las poblaciones más necesitadas en forma directa por un fiduciario especializado.

Sin embargo, la experiencia ha hecho manifiesta, la necesidad de que para utilizar los fideicomisos en la administración de recursos públicos, se debe definir un marco regulatorio de su funcionamiento, con la finalidad de garantizar la transparente y proba utilización de los mismos. Asimismo como definir el alcance de esa figura en el ámbito administrativo, ya que la misma deriva de una evolución de las normas generales que regulan originalmente el contrato de fideicomiso en el marco del derecho privado y bancario, cuyos principios de reserva y confidencialidad no son congruentes a la transparencia que debe observarse en la gestión pública.

La presente iniciativa de ley integra un conjunto de directrices que debe atenderse para el funcionamiento de los fideicomisos públicos, definiendo los mismos como aquellos en los que el Estado, sus organismos, dependencias, sus entidades descentralizadas, o las municipalidades del país, transfieren recursos públicos para que sean administrados por un fiduciario autorizado.

Asimismo define la forma en que el Estado debe contratar a los fiduciarios, la forma en que se integran los Comités Técnicos Asesores, aclarando que no existe vinculación hacia el fiduciario de las resoluciones del Comité Técnico Asesor, y permaneciendo el fiduciario como único y último responsable de la gestión fiduciaria.

Se define que corresponde a la Superintendencia de Bancos, la elaboración de un ranking fiduciario, por el que evalúen los criterios de liquidez, solvencia, rentabilidad, solidez, cultura fiduciaria, experiencia y estructura, que facilite y permita con un criterio objetivo



00000022

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

evaluar las ofertas de las entidades bancarias y financieras interesadas en servir como fiduciarios de recursos públicos.

Se aclara que el fiduciario es delegado del Estado, y como tal sujeto a la fiscalización de la Contraloría General de Cuentas, y que esa fiscalización no se hace en forma excluyente de la que debe realizar la Superintendencia de Bancos, en el cumplimiento de sus fines.

Asimismo la iniciativa de ley propone crear un procedimiento uniforme de las contrataciones y adquisiciones que pretendan realizarse por los fiduciarios de recursos públicos, para que puedan realizar las mismas con transparencia, sin perder la agilidad administrativa que justifica el funcionamiento de los fideicomisos.

El proyecto es el siguiente:

DECRETO NÚMERO _____

EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA DE GUATEMALA

CONSIDERANDO:

Que los fideicomisos públicos coadyuvan a la administración pública en la ejecución de los proyectos y programas congruentes para el cumplimiento de los fines del Estado, permitiendo canalizar los recursos necesarios para la atención de los mismos en forma expedita y focalizada, a través de una infraestructura temporal y no institucional.

CONSIDERANDO:

Que la experiencia ha demostrado la necesidad de incorporar normas claras que garanticen la transparencia y probidad en la administración fiduciaria pública, y asimismo definir un campo de fiscalización sobre el patrimonio fideicometido, que a su vez permita la agilidad en la ejecución de los programas y proyectos que motivaron originalmente la creación de los fideicomisos públicos.

CONSIDERANDO:

Que es necesario separar de la regulación actual del Contrato de Fideicomiso, que celebran los particulares con los bancos fiduciarios, en el ámbito privado, las normas que garanticen la auditoria social de una parte importante de las inversiones financiadas con recursos públicos, así como la fiscalización por los órganos de control del Estado.

POR TANTO:



00000023

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

En ejercicio de las atribuciones que le confiere la literal a) del artículo 171 del la Constitución Política de la República,

DECRETA:

La siguiente:

LEY DE FIDEICOMISOS PÚBLICOS

GENERALIDADES

Artículo 1. Objeto de la Ley. La presente ley es de orden público, y de aplicación obligatoria para todas las partes que celebren contratos de fideicomisos, en los que aparezca como fideicomitente inicial o adherente, los Organismos del Estado de Guatemala, las entidades públicas descentralizadas o autónomas, y las municipalidades del país; así como cualquier fideicomiso en el que se transfieran disponibilidades financieras, bienes o derechos que puedan considerarse de dominio público o bien de alguna entidad del Estado. Estos fideicomisos, se referirán como Fideicomisos Públicos.

Las normas contenidas en la presente ley, serán de aplicación obligatoria y se tendrán por incorporadas de pleno derecho a todos los fideicomisos públicos.

La entidad fiduciaria de fideicomisos públicos, asume para la administración del mismo, las obligaciones legales y administrativas aplicables a este tipo de fideicomisos. Así como la competencia de la Contraloría General de Cuentas en su fiscalización, la cual no es excluyente de la que corresponda a la Superintendencia de Bancos, en el cumplimiento de sus fines.

En los fideicomisos públicos constituidos en virtud de convenio internacional debidamente aprobado por el Congreso de la República, en el que se han incorporado normas especiales que expresamente sean incompatibles con la presente ley, prevalecerán aquellas sobre éstas.

Artículo 2. Acceso a la información en los Fideicomisos Públicos. En los contratos de Fideicomisos Públicos, ninguna de las partes del Contrato podrá hacer reserva alguna respecto a la información relevante de los mismos; asimismo el Fiduciario deberá establecer un sistema de información electrónico de acceso público y remoto sobre los fideicomisos públicos que administre, que permita una adecuada fiscalización y auditoría social de los mismos. En esos sistemas, deberá divulgarse al menos el propósito del fideicomiso, sus estados financieros, su ejecución presupuestaria, la forma de inversión



00000024

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

de los recursos que integren el patrimonio fideicometido, los contratos que hubiere celebrado y sus términos, y el nombre de los integrantes de sus Comités Asesores Técnicos.

Artículo 3. Fiduciarios. Solamente los bancos y las sociedades financieras autorizadas para operar en Guatemala, y que se encuentren sujetos a la fiscalización de la Superintendencia de Bancos, podrán actuar como fiduciarios de fideicomisos públicos. Los fiduciarios de fideicomisos públicos serán considerados respecto a esas operaciones, sujetos a la fiscalización de la Contraloría General de Cuentas. Esta fiscalización se realiza sin perjuicio de la que le corresponde a la Superintendencia de Bancos, en el cumplimiento de sus fines.

La Superintendencia de Bancos divulgará en el mes de febrero de cada año, un estudio sobre la gestión fiduciaria nacional en el que de acuerdo a criterios de rentabilidad, solvencia, solidez, liquidez, cultura fiduciaria, capacidad operativa y experiencia fiduciaria, elaborará un índice que servirá de criterio para un ranking de entidades fiduciarias, que permita la evaluación objetiva de las ofertas que ellos presenten para la prestación de estos servicios.

El Fiduciario es el único responsable de la administración del fideicomiso público.

Artículo 4. Proceso de Selección del Fiduciario. Cuando una entidad pública pretenda celebrar un contrato de fideicomiso, publicará una convocatoria en el Sistema de Información de Contrataciones y Adquisiciones del Sector Público denominado GUATECOMPRAS, a todas las entidades autorizadas para ser fiduciarios de Fideicomisos públicos, en el que se incluirá el tipo de proyecto o programa a realizar, así como las bases de contratación, descripción de las actividades a realizar por el fiduciario, y disponibilidad presupuestaria para pagar los honorarios del mismo; convocatoria por la que solicitará manifestaciones de interés en la contratación. Dentro de los quince días calendario siguientes a la publicación de la convocatoria, se deberán presentar las manifestaciones de interés, incluyendo una oferta de honorarios expresada en términos de Quetzales mensuales. Dentro de las manifestaciones de interés recibidas, la entidad pública interesada convocará a las entidades interesadas a negociar directamente y por separado por el plazo de quince días calendario siguientes al cierre del plazo para presentación de muestras de interés, los términos de la contratación, poniendo a disposición de éstas toda la información relevante de la contratación, para lo cual conformará un panel de selección integrado por tres personas con vínculo laboral o contractual con la entidad pública interesada. El panel seleccionará dentro de los ocho días calendario, siguientes al cierre del plazo de negociación, las tres propuestas de negociación que a criterio de ellos se ajusten mejor a los intereses de la entidad pública interesada, de acuerdo a criterios de calidad del servicio ofertado. De las propuestas de negociación seleccionadas, la autoridad administrativa superior que corresponda conforme a la Ley de Contrataciones del Estado, seleccionará dentro de los cinco días



00000025

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

hábiles siguientes, la que a su criterio mejor se ajuste a los intereses de la entidad pública interesada, de acuerdo al criterio de precio y ranking de gestión fiduciaria; la contratación será autorizada por la autoridad superior que corresponda conforme a la Ley de Contrataciones del Estado, de conformidad con el artículo 6 de esta ley, dentro de los ocho días calendario siguientes.

Artículo 5. El Ministerio de Finanzas Públicas, a través de la unidad encargada de fideicomisos públicos, será responsable del control, archivo, seguimiento de dichos fideicomisos, para lo cual debe requerir a todas las instituciones, los correspondientes Decretos, Acuerdos Municipales, escrituras de constitución, ampliación, modificación y cancelación, así como, toda aquella documentación legal y financiera que soporte la administración de los fideicomisos. El archivo de estos documentos, debe realizarse tanto en forma física como en medios digitales. Esta información deberá ser trasladada a la Contraloría General de Cuentas en forma oportuna.

Artículo 6. Procedimiento de constitución del fideicomiso, selección del fiduciario y Fideicomisos Públicos por constituidos. Las Entidades de la Administración Central, Entidades Descentralizadas Autónomas, así como las Unidades Ejecutoras, que administren y ejecuten fideicomisos con recursos del Estado deberán:

- a. Obtener dictamen favorable del Ministerio de Finanzas Públicas, previo a modificar o extinguir el fideicomiso;
- b. Rendir mensualmente los informes financieros, así como las liquidaciones de ingresos y gastos ante las Dependencias competentes del Ministerio de Finanzas Públicas y ante la Contraloría General de Cuentas, por medios informáticos u otro que se establezca, dentro de los primeros quince (15) días del mes siguiente;
- c. Sujetarse a la revisión de las operaciones del fideicomiso cuando lo considere necesario el Ministerio de Finanzas Públicas, a través de sus dependencia competentes y de la Contraloría General de Cuentas;
- d. Realizar auditorias externas de los fideicomisos con cargo a los productos y/o patrimonio de los mismos, debiendo remitir copia del informe respectivo a la Contraloría General de Cuentas y a la Dirección de Fideicomisos del Ministerio de Finanzas Públicas, durante el primer trimestre del siguiente año;
- e. Elaborar informes cuatrimestrales, y anual, sobre la ejecución física y financiera de los fideicomisos, las adquisiciones y contrataciones de bienes, servicios y obras, e informes sobre calidad del gasto. Para el efecto, la Dirección de Fideicomisos del Ministerio de Finanzas Públicas elaborará el manual que regule el formato y contenido de estos informes. Los informes deberán ser enviados a la Contraloría General de Cuentas y a la citada Dirección, dentro de los (15) días del mes siguiente al vencimiento del plazo de la obligación;
- f. Publicar los informes a los que se refiere la literal e) anterior y los estados financieros, en los portales electrónicos de cada entidad responsable de la



00000026

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

ejecución de los fideicomisos. La publicación deberá realizarse dentro de los (15) días del mes siguiente al vencimiento del plazo de la obligación;

- g. Trasladar mensualmente a la Dirección de Contabilidad del Estado del Ministerio de Finanzas Públicas la información y documentación relacionada con la generación de intereses y otros productos, así como recuperación de cartera crediticia, para los respectivos registros contables en el Sistema de Contabilidad Integrada (SICOIN), dentro de los primeros (15) días del mes siguiente.

Fideicomisos públicos por constituir. Las Entidades de la Administración Central, Entidades Descentralizadas y Entidades Autónomas que constituyan fideicomisos con recursos del Estado para la ejecución de programas y proyectos, así como en los casos de fideicomisos que se establecen en los convenios con los organismos financieros internacionales, deberán cumplir lo siguiente:

- a. Elaborar dictamen jurídico en el que se exponga la justificación de la constitución del contrato de fideicomiso;
- b. Establecer la creación de una unidad ejecutora integrada por funcionarios públicos, determinando sus funciones y su autoridad superior;
- c. Obtener dictamen favorable del Ministerio de Finanzas Públicas, previo a constituir el fideicomiso;

Selección del Fiduciario. Las Entidades de la Administración Central, Entidades Descentralizadas y Entidades Autónomas que constituyan fideicomisos con recursos del Estado seleccionaran al fiduciario, cotizando por lo menos (3) bancos y/o financieras del sistema nacional. Para la adjudicación de las ofertas se deberá designar una comisión integrada por tres (3) miembros que sean servidores públicos de la Entidad de la Administración Central, Descentralizada o Autónoma, nombrados por la autoridad administrativa superior, responsable de la ejecución del fideicomiso. Para la determinación de los honorarios a pagar al fiduciario se tomará en cuenta el tipo o naturaleza del fideicomiso:

- a. Los honorarios que el fiduciario percibirá por la administración de fideicomisos de carácter no reembolsable se calcularán y se pagarán sobre cada monto que se aporte efectivamente al patrimonio fideicometido, por una sola vez y en la fecha en que el fiduciario reciba los fondos aportados;
- b. Para los fideicomisos de asistencia crediticia se negociarán y pagarán comisiones considerando únicamente el volumen y clase de créditos, su manejo y la cobranza por la vía administrativa y judicial para la recuperación de los créditos;
- c. Para los fideicomisos de naturaleza mixta de carácter no reembolsable y de asistencia crediticia, las comisiones fiduciarias se calcularán y pagarán aplicando una combinación de las bases de cálculo y pago para cada una de las modalidades anteriores;



00000027

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

- d. En todo caso, la determinación de las comisiones a pagar al fiduciario se sustentará en metodologías que no tengan un impacto significativo en detrimento del patrimonio fideicometido;
- e. Publicar en el Sistema de Información de Contrataciones y Adquisiciones del Sector Público GUATECOMPRAS, las bases del evento relacionado con la selección del fiduciario;
- f. Establecer en el contrato respectivo, la obligatoriedad del fiduciario de proporcionar mensualmente, dentro de los primeros quince (15) días del mes siguiente, copia de los estados financieros, cuentas bancarias, al Ministerio de Finanzas Públicas y a la Contraloría General de Cuentas, así como cualquier otra información que se les requiera sobre los fideicomisos del Estado bajo su administración;
- g. Establecer en el contrato respectivo, la obligación de trasladar mensualmente a la Dirección de Contabilidad del Estado del Ministerio de Finanzas Públicas la información y documentación relacionada con la generación de intereses y otros productos, así como recuperación de cartera crediticia, para los respectivos registros contables en el Sistema de Contabilidad Integrada (SICOIN), dentro de los primeros quince (15) días del mes siguiente;
- h. Los Fideicomisos que se constituyan con fines crediticios trasladarán mensualmente, dentro de los primeros quince (15) días del mes siguiente, a la Dirección de Contabilidad del Estado del Ministerio de Finanzas Públicas, la información relacionada con la recuperación de cartera a través de un listado de beneficiarios que están amortizando préstamos, con su respectivo monto, boleta de depósito y el estado de cuenta bancario; y,
- i. Establecer en el contrato respectivo, que los fondos fideicometidos no podrán utilizarse para financiar el funcionamiento de entidades públicas o privadas, salvo que se trate de gastos administrativos del propio fideicomiso.

Artículo 7. Dictamen previo a la celebración del Contrato. Todo Organismo de Estado, entidad pública o Municipalidad, previamente a celebrar o adherirse a un contrato de fideicomiso público, deberá remitir, previamente a su suscripción, un proyecto del texto final del mismo con la justificación correspondiente a la Contraloría General de Cuentas, para que dictamine sobre el mismo. La Contraloría General de Cuentas podrá hacer las consultas necesarias al Ministerio de Finanzas Públicas y a la Procuraduría General de la Nación, para poder opinar sobre el efecto presupuestario y la juridicidad del contrato presentado. No podrá celebrarse el contrato de fideicomiso hasta que se obtenga el dictamen sobre las observaciones que del mismo realice la Contraloría General de Cuentas, y el mismo haya sido conocido por la autoridad superior del Fideicomitente que corresponda, conforme a la Ley de Contrataciones del Estado.

Artículo 8. Autorización para la celebración de un contrato de Fideicomiso. La disposición de bienes o derechos de dominio público o de una entidad pública, a través de su entrega en fideicomiso, deberá ser autorizada por la respectiva autoridad superior que



00000028

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

corresponda conforme a la Ley de Contrataciones del Estado, previamente a la celebración del contrato. La respectiva autorización deberá expresamente aprobar el texto final del contrato, individualizar al fiduciario, y su forma de remuneración, individualizar los bienes, derechos o acciones a fideicometer, el objeto o fin del fideicomiso incluyendo la referencia del proyecto o programa a ejecutar y la designación del beneficiario de los mismos, el plazo del fideicomiso, y el destino del patrimonio fideicometido a la terminación del contrato.

Artículo 9. Contrato de Fideicomiso y Registro. Todo contrato de fideicomiso público, será formalizado en escritura pública, autorizada por el Escribano de Gobierno, o el Notario que seleccione el fiduciario, siempre que éste cubra los honorarios respectivos. Ni la entidad pública fideicomitente ni el fiduciario con cargo al patrimonio fideicometido podrán correr con gastos u honorarios de constitución del Fideicomiso, que no se hubieran negociado en el proceso de selección con el Fiduciario.

El Fideicomiso Público podrá otorgarse hasta por un plazo de veinticinco años, el cual podrá prorrogarse previo cumplimiento de los requisitos legales relativos a la nueva contratación del Fiduciario.

El contrato de fideicomiso, debe remitirse por el Fiduciario para su inscripción en el Registro de Contratos de la Contraloría General de Cuentas, dentro de los treinta días siguientes a su otorgamiento, institución a su vez remitirá copia del mismo a la Dirección de Crédito Público del Ministerio de Finanzas Públicas.

Artículo 10. Del Comité Asesor Técnico. En todo contrato de Fideicomiso Público, deberá integrarse un Comité Asesor Técnico del mismo, con cinco delegados; dos de los cuales serán designados por el Fiduciario, y tres de ellos por la autoridad administrativa superior de la entidad pública Fideicomitente. El objeto de este Comité es proporcionarle asesoría técnica no vinculante al fiduciario sobre la forma de ejecución de los proyectos o programas financiados con el patrimonio fideicometido, así como emitir las recomendaciones no vinculantes al fiduciario sobre la forma de administración del fideicomiso. El Comité Asesor Técnico celebrará las sesiones para las que fuera convocado por el Fiduciario, de quien un delegado fungirá como Secretario permanente del mismo. Copia de las actas de sesiones del Comité Asesor Técnico deberá remitirse a la Contraloría General de Cuentas, y publicarse su contenido por el fiduciario en el sistema de información del Fideicomiso. Ningún miembro del Comité Asesor Técnico podrá percibir remuneración adicional alguna del fiduciario, ni financiada con el patrimonio fideicometido. El Comité se considerará integrado por la comparecencia de la mayoría de sus miembros a la convocatoria del Fiduciario. Tomará sus resoluciones por mayoría de votos, y en caso de empate el Secretario del mismo tendrá voto resolutivo.

Artículo 11. Delegados de las entidades públicas fideicomitentes. Los delegados de las entidades públicas fideicomitentes deberán tener vinculación laboral o contractual con



00000029

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

las mismas, y únicamente podrán percibir las remuneraciones derivadas de esa relación laboral o contractual. Asimismo los delegados de las entidades públicas fideicomitentes, como sujetos de responsabilidad deberán cumplir con las obligaciones administrativas y legales que correspondan, incluyendo la presentación o actualización de las respectivas declaraciones de probidad.

Las partes de un contrato de fideicomiso público deberán velar porque la integración del Comité Técnico Asesor del Fiduciario se haga por personas con conocimiento de los programas y proyectos cuya ejecución corresponda al fiduciario.

Artículo 12. Adquisiciones y Contrataciones. Toda adquisición o contratación de bienes, servicios o derechos que realice el Fideicomiso, se realizará directamente por el Fiduciario, bajo su responsabilidad, de conformidad con el siguiente procedimiento: a) toda contratación de servicios o bienes que implique una entrega periódica de los mismos, deberá contratarse anualmente, de acuerdo a las mejores condiciones de mercado; b) el fiduciario preparará los términos de referencia y bases de la contratación; c) el Fiduciario convocará al Comité Asesor Técnico, para ponerle en conocimiento la intención de la adquisición o contratación a realizar, el que se pronunciará sobre la conveniencia y términos de la misma; d) el Fiduciario publicará una convocatoria abierta para presentar ofertas de los bienes o servicios a contratar, con al menos quince días calendario de anticipación a la fecha en que se realizará la selección del proveedor, en dicha convocatoria se incluirán los términos de referencia y bases de contratación respectivas, todo lo cual se publicará en el Sistema de Información de Contrataciones y Adquisiciones del Sector Público denominado GUATECOMPRAS, así como en el sistema de divulgación de información de los fideicomisos que administre; e) el Fiduciario procederá a la apertura de ofertas en la fecha y hora anunciada en la convocatoria, y entre las ofertas presentadas seleccionará el proveedor, selección que atenderá a los criterios de precio de mercado y calidad ofertada; un resumen de la selección realizada y sus términos, se publicará en el Sistema de Información de Contrataciones y Adquisiciones del Sector Público denominado GUATECOMPRAS, y en el sistema de divulgación de información del fiduciario.

El Fiduciario podrá realizar directamente y sin la observación de ningún procedimiento, las adquisiciones y contrataciones que no excedan de cincuenta mil Quetzales, cuando de acuerdo a su criterio, las circunstancias no hagan aconsejable seguir el procedimiento definido en el párrafo anterior.

En toda adquisición o contratación que en un fideicomiso público, se pretenda celebrar por un valor total superior al millón de Quetzales, previamente a la formalización del contrato respectivo, el fiduciario deberá notificar del contenido del mismo y de sus correspondientes estipulaciones, a la autoridad superior del fideicomitente, definida conforme la Ley de Contrataciones del Estado, la que dentro de los diez días hábiles siguientes a la notificación, podrá en caso de considerar que la misma no responde a los



00000030

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

mejores intereses de la entidad pública fideicomitente o al programa o proyecto en ejecución, vetar razonadamente la contratación propuesta. En dicho caso, el proceso de contratación o adquisición será anulado, y el Fiduciario deberá convocar a un nuevo evento.

Artículo 13. Autorización de financiamientos, desembolsos e inversiones. El Fiduciario como responsable de la administración del fideicomiso, es a quien corresponde autorizar los financiamientos, desembolsos e inversiones del Patrimonio Fideicometido, así como su respectiva planificación y programación. Previamente a toda decisión de este tipo, deberá convocar al Comité Técnico Asesor para que este se pronuncie al respecto.

Artículo 14. Registro de Operaciones. El Fiduciario de Fideicomisos Públicos velará porque los registros de operaciones del Fideicomiso se ajusten a los renglones presupuestarios del Estado, especialmente con el objeto de poder identificar en forma separada los rubros de funcionamiento e inversión del mismo.

La entidad pública Fideicomitente observará la normativa legal y administrativa presupuestaria y contable aplicable, para registrar las operaciones en fideicomiso de acuerdo a las mismas.

Artículo 15. Revocatoria del Fideicomiso. En todo contrato de Fideicomiso Público se entiende por reservada legalmente la facultad de la entidad pública fideicomitente de revocatoria del Fideicomiso.

Artículo 16. Solución de Controversias. Toda controversia surgida entre las partes de un contrato de fideicomiso público con el fiduciario del mismo, deberá de tratarse de resolver en la vía directa entre las partes. En caso de transcurridos quince días calendario luego de la expresión de la controversia por cualquiera de las partes, sin que la misma se hubiere resuelto, éstas deberán someter la diferencia a la decisión de un árbitro de derecho escogido de común acuerdo por las partes, o nombrado por el Superintendente de Bancos al no existir acuerdo entre las partes en su nombramiento luego de transcurrido un período de ocho días luego de finalizado el plazo para la solución directa del asunto.

Este sistema alternativo de solución de controversias no incluye ni perjudica la facultad de declaratoria de lesividad del contrato de fideicomiso público.

Artículo 17. Renuncia del Fiduciario. En caso de renuncia del Fiduciario, la autoridad superior de la entidad pública fideicomitente definida de conformidad con la Ley de Contrataciones del Estado, resolverá la conveniencia de liquidar el fideicomiso o de trasladarlo a otro fiduciario. En este segundo caso, se procederá a convocar a un proceso de selección en los términos del artículo 4 de esta ley. Una vez seleccionado el nuevo



00000031

Comisión de Probidad
Congreso de la República de Guatemala, C.A.

fiduciario, se procederá al cierre de cuentas con el Fiduciario actual, y previo dictamen favorable de la Contraloría General de Cuentas, se procederá al traslado del patrimonio fideicometido del fiduciario que ha renunciado al fiduciario seleccionado. Este traspaso de activos, así como cualquier transferencia de recursos en fideicomiso público, no generará impuesto alguno.

Artículo 18. Remoción del Fiduciario. La Contraloría General de Cuentas, la Procuraduría General de la Nación o la Autoridad Superior de la entidad fideicomitente, definida de conformidad con la Ley de Contrataciones del Estado, podrán además de los demás casos legalmente establecidos, promover la remoción del fiduciario en el caso de que éste hubiera actuado en forma contraria a los intereses públicos, o participado en actos contrarios a la probidad o a la transparencia en su gestión fiduciaria. En el caso de remoción del fiduciario, deberá procederse en la misma forma que en el caso del artículo 15 de esta ley.

Artículo 19. Terminación y Liquidación. A la terminación del contrato de fideicomiso público, salvo convenio internacional en contrario, se debe proceder a la liquidación del mismo, y a la entrega del patrimonio fideicometido a la entidad pública fideicomitente, o en caso que el fideicomitente hubiera sido la administración central, al fondo común.

DISPOSICIONES TRANSITORIAS Y FINALES

Artículo I. Fideicomisos Actuales. Los fideicomisos actualmente constituidos deberán ajustarse contractualmente a los términos de la presente ley, mediante la aceptación contractual de los términos de la misma, dentro de los ciento ochenta días de vigencia de la presente ley, caso contrario el fideicomitente procederá a su revocatoria, o en su caso a promover la declaratoria de lesividad a los intereses del Estado.

Artículo II. Reglamentos. El Presidente de la República deberá emitir los reglamentos necesarios para la adecuada aplicación de la presente Ley, dentro de los seis meses siguientes a la entrada en vigencia de la misma.

Artículo III. Vigencia. El presente Decreto será publicado en el diario oficial y entrará en vigencia ocho días después de su publicación.

PASE AL ORGANISMO EJECUTIVO, PARA SU SANCION, PROMULGACION Y PUBLICACION.

DADO EN EL PALACIO DEL ORGANISMO LEGISLATIVO, EN LA CIUDAD DE GUATEMALA, A LOS...