

ÍNDICE GENERAL

PRESENTACIÓN DE LA PRIMERA EDICIÓN	XXXV
PRESENTACIÓN DE LA SEGUNDA EDICIÓN	XXXVII
PRESENTACIÓN DE LA TERCERA EDICIÓN	XXXIX

CAPÍTULO I

Introducción al derecho bancario

A. NOCIÓN	1
B. ÁMBITO DEL DERECHO BANCARIO	3
1. Ámbito subjetivo	3
a) Las instituciones bancarias o financieras.....	4
b) Clases de instituciones bancarias o financieras	5
— Establecimientos de crédito.....	8
— Entidades de servicios financieros o auxiliares del crédito	10
— Inversionistas institucionales.....	11
c) Los servicios postales de pago no son instituciones financieras.....	11
1) El servicio postal involucra un servicio de transporte, sin que se agote en el mismo.....	13
2) Los servicios postales de pago forman parte del género postal y telegráfico	14
3) Los operadores postales no pueden realizar actividades financieras ni actividades de captación	14
4) Los servicios postales no forman parte del sistema de pagos	19
2. Ámbito objetivo	19
C. NATURALEZA.....	20
1. Derecho bancario y derecho privado	21
2. Derecho bancario y derecho público	22
3. <i>Nova principium divisionis</i>	23
D. RELACIONES	24

1.	Derecho constitucional y derecho bancario	24
2.	Derecho administrativo y derecho bancario	24
3.	Derecho penal y derecho bancario	25
a)	Ejercicio de la actividad financiera sin la autorización del Estado	26
b)	Violación de límites de crédito en favor de accionistas o administradores.....	27
c)	Manipulación del mercado de valores.....	28
d)	Informes falsos o engañosos a las autoridades	28
e)	Violación de la reserva bancaria.....	28
f)	Omisión de control por lavado de dinero	28
4.	Derecho comercial y derecho bancario.....	29
5.	Derecho civil y derecho bancario.....	29
6.	Derecho económico y derecho bancario.....	30
E.	CARACTERÍSTICAS.....	31
1.	Mutabilidad.....	31
2.	Carácter profesional	32
3.	Naturaleza retributiva.....	33
4.	Internacionalización	34
5.	Autonomía	40

CAPÍTULO II

Las fuentes formales del derecho bancario

A.	INTRODUCCIÓN	43
B.	LA CONSTITUCIÓN POLÍTICA.....	43
C.	LA LEGISLACIÓN.....	44
1.	La legislación financiera	45
2.	La legislación comercial y civil	46
3.	El acto administrativo	48
a)	La deslegalización del derecho bancario.....	51
b)	Clases de reglamentos administrativos.....	56
—	Reglamentos constitucionales.....	56
—	Reglamentos legales	58
—	Reglamentos técnicos.....	58
4.	La legislación y el contrato	60
5.	Tendencia codificadora	61
a)	El Estatuto Orgánico del Sistema Financiero	62
b)	Circulares externas generales	65

D. LA COSTUMBRE.....	66
1. Elementos de la costumbre.....	68
a) Elemento subjetivo.....	68
b) Elementos objetivos.....	68
— Públicos.....	69
— Uniformes.....	69
— Reiterados.....	69
— Generales.....	69
— Sujeción al orden legal.....	70
2. Clases.....	70
a) Según su ámbito objetivo: generales y especiales.....	70
b) Según su ámbito geográfico: nacionales, internacionales y extranjeras.....	71
c) Según su relación con la legislación: <i>praeter legem</i> y <i>secundum legem</i>	71
3. Recopilación y prueba.....	72
4. Indagación de la costumbre por el juez.....	73
E. JERARQUÍA DE LAS FUENTES DEL DERECHO BANCARIO.....	74
1. La Constitución.....	75
2. La legislación.....	75
3. El contrato.....	76
4. La legislación supletiva.....	76
5. La costumbre.....	76
6. La legislación civil.....	76

CAPÍTULO III

Intervención estatal en el sector financiero

A. LA INTERVENCIÓN.....	77
B. MODALIDADES.....	80
1. Primera modalidad: Intervención regulatoria.....	80
a) Finalidad de la intervención regulatoria.....	80
1) Estabilidad de la moneda.....	82
2) Profundización financiera.....	83
3) Protección de los depositantes e inversionistas.....	84
4) Eficiencia y competitividad.....	84
5) Democratización del crédito.....	85
6) Protección del consumidor.....	86

b)	Clases de intervención	88
1)	Regulación institucional	89
2)	Regulación prudencial.....	89
—	Regulación de la solvencia bancaria.....	90
—	Regulación de la liquidez bancaria.....	91
—	Dispersión de los riesgos bancarios.....	92
—	Sistema de supervisión.....	92
3)	Regulación financiera.....	93
2.	Segunda modalidad: Supervisión.....	93
a)	Objetivos	95
1)	Generales	95
2)	Específicos.....	95
—	Riesgo crediticio	96
—	Riesgos de mercado.....	97
•	Riesgo de cambio	99
•	Riesgo de tasas de interés	99
•	Riesgo de valores.....	101
•	Riesgo de liquidez	101
b)	Requisitos de la supervisión.....	102
1)	Independiente.....	102
2)	Universal	105
3)	Integral	105
4)	Autónoma.....	106
5)	Preventiva y suficiente.....	107
6)	Especializada	107
c)	Modalidades de la supervisión	108
d)	Facultades de la Superintendencia Financiera.....	108
1)	De concesión.....	108
2)	De autorización	109
3)	De regulación	110
4)	De asesoramiento o instancia de consulta	111
5)	De control	111
6)	De información.....	111
7)	De certificación	112
8)	De interpretación.....	113
9)	Jurisdiccionales	113
10)	Sancionatorias.....	115

e)	Supervisión sobre base consolidada	115
1)	Información contable consolidada.....	118
2)	Cooperación internacional para intercambio de información.....	118
3)	Determinación del capital adecuado por consolidación	121
4)	Dispersión de riesgos por consolidación.....	122
f)	Supervisión de conglomerados financieros y consolidación.....	122
g)	Cooperación internacional	123
1)	Comité de Basilea	124
	— Concordato de Basilea	125
	— Acuerdo de Capital de Basilea.....	125
2)	Grupo de Contacto de los Supervisores Bancarios de la CEE.....	127
3)	Asociación de Supervisores Bancarios de las Américas (ASBA)	127
	— Propuesta latinoamericana para la clasificación de activos	128
	— Principios uniformes para supervisión de filiales en el exterior....	128
	— Prácticas globales de regulación y supervisión de <i>fintech</i>	129
h)	Supervisión y auditoría externa	129
3.	Tercera modalidad: Apoyo	130
4.	Cuarta modalidad: Intervención indirecta: La banca pública.....	131

CAPÍTULO IV

Autoridades financieras

A.	CONCEPTO.....	135
B.	LA COORDINACIÓN DE LAS AUTORIDADES	137
C.	CLASES DE AUTORIDADES	140
1.	Autoridades regulatorias	140
2.	Autoridades supervisoras.....	141
a)	Naturaleza del supervisor.....	141
1)	Entes privados.....	141
2)	Entes mixtos.....	142
3)	Entes públicos.....	142
b)	Gobierno del supervisor.....	142
1)	Órganos colegiados	142
2)	Vigilancia compartida	143
3)	Entes individuales.....	143
c)	La supervisión de los bancos centrales y entes autónomos	143
1)	Bancos centrales.....	143
2)	Entes especializados autónomos.....	144

3) Un debate: supervisión por bancos centrales o por superintendencias	145
4) Supervisión de grupos bancarios.....	148
3. Autoridades de apoyo: los fondos de garantía.....	150
D. EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA COMO REGULADOR BANCARIO	151
E. LA JUNTA DIRECTIVA DEL BANCO DE LA REPÚBLICA	156
1. La Junta: órgano autónomo y coordinado.....	159
2. La Junta como autoridad monetaria, cambiaria y crediticia.....	163
3. Naturaleza de los actos de la Junta Directiva del Banco de la República como órgano regulador	164
a) Subordinación a la ley.....	165
b) Control jurisdiccional	165
c) Las resoluciones de la Junta no pueden derogar ley preexistente	165
F. EL GOBIERNO COMO REGULADOR.....	167
G. LAS AUTORIDADES MONETARIAS	169
H. LAS AUTORIDADES CAMBIARIAS	169
I. LAS AUTORIDADES CREDITICIAS	172
1. Regulación de los intereses.....	175
2. Regulación de la refinanciación de créditos.....	177
3. Regulación de la orientación del crédito.....	177
4. Regulación de los plazos	180
J. LA SUPERINTENDENCIA FINANCIERA DE COLOMBIA	181
K. EL FONDO DE GARANTÍAS DE INSTITUCIONES FINANCIERAS (FOGAFÍN).....	185
L. EL FONDO DE GARANTÍAS DE ENTIDADES COOPERATIVAS (FOGACOOP).....	187

CAPÍTULO V

Sistemas bancarios

A. CONCEPTO.....	189
B. MODELOS.....	190
1. Banca especializada	191
2. Banca múltiple	191
3. Grupos bancarios o financieros	193
4. Banca especializada vs. banca múltiple.....	196
5. El triunfo de la banca múltiple.....	198
6. Hacia los grupos financieros.....	201
7. El rigor conceptual de la multibanca no excluye ciertos intermediarios especializados.....	203

C.	EL MODELO BANCARIO COLOMBIANO.....	206
1.	La banca antes de 1923	206
2.	El modelo de la Ley 45 de 1923.....	206
3.	Hacia la especialización de los servicios bancarios.....	208
4.	La reforma de 1990 y los grupos financieros.....	209
a)	Liberalización y desregulación	210
b)	Regulación prudencial.....	212
c)	Promoción de la eficiencia y la competitividad	213
1)	Apertura del sector	213
	—Libertad de entrada	213
	—Apertura a la inversión extranjera.....	214
	—Apertura del mercado a los bancos extranjeros	214
	—Desarrollo del mercado de valores	215
2)	Desinversión del sector público	215
3)	Reformulación del esquema de banca especializada	216
5.	La reforma de 2003	219
6.	Otro absurdo en 2004.....	220
7.	La reforma de 2005	221
8.	Los ajustes de 2009	221
9.	Los cambios de 2014.....	221
10.	Los conglomerados de 2017	222
11.	El Sandbox Regulatorio de 2019 y 2020.....	222
12.	Nuevas operaciones para la inclusión financiera de 2020	224
13.	Open Finance de 2022.....	225

CAPÍTULO VI

Conglomerados financieros

A.	ORIGEN	227
B.	CONCEPTO.....	229
1.	<i> Holding </i> o controlante	229
2.	Subordinadas del grupo.....	231
C.	RÉGIMEN LEGAL	232
1.	Capital de la matriz	232
2.	Límites de exposición y concentración de riesgos.....	234
3.	Instrucciones que puede impartir la Superfinanciera.....	236
4.	Autorización de inversiones de capital	236
D.	RESPONSABILIDAD DEL <i> HOLDING </i> POR OPERACIONES DEL CONGLOMERADO	237

CAPÍTULO VII

Instituciones bancarias o financieras

A.	FORMACIÓN Y FUNCIONAMIENTO	239
	1. Etapas para la organización	240
	a) Período negocial: Definición de los elementos esenciales.....	240
	b) Petición.....	242
	c) Publicidad.....	243
	d) Oposición	243
	e) Decisión	244
	2. Autorización estatal y constitución	244
	3. Certificado de autorización	246
	a) Naturaleza del certificado de autorización	247
	b) Características.....	250
	4. Acto reglado.....	251
	5. Prueba de la existencia.....	252
B.	CLASES DE INSTITUCIONES: BANCARIAS O FINANCIERAS	252
	1. Bancos comerciales.....	252
	2. Corporaciones financieras	254
	3. Compañías de financiamiento	256
	4. Sociedades administradoras de fondos de pensiones y cesantías	257
	5. Sociedades fiduciarias	257
	6. Almacenes generales de depósito.....	258
	7. Sociedades especializadas en depósitos y pagos electrónicos.....	259
	a) Las sociedades especializadas en depósitos electrónicos como instituciones financieras.....	260
	b) El capital de las sociedades especializadas en depósitos electrónicos....	261
C.	FORMA JURÍDICA DE LAS INSTITUCIONES FINANCIERAS.....	261
	1. Sociedades comerciales	261
	a) Régimen ordinario.....	263
	b) Régimen especial	263
	2. Sociedades cooperativas	264
D.	TEORÍA DE LOS ESTATUTOS ESPECIALES.....	266
	1. Concepto	266
	2. Autorización <i>intuitu personae</i> y delegación de profesionalidad.....	267
	3. La delegación de profesionalidad	268
	a) Definición	268
	b) Actividades esenciales de las instituciones financieras.....	271
	1) Establecimientos de crédito.....	271

2) Sociedades fiduciarias.....	274
3) Sociedades administradoras de fondos de pensiones y cesantías	275
E. CORRESPONSALES BANCARIOS.....	277
F. INSTITUCIONES FINANCIERAS PÚBLICAS.....	280
1. Las entidades descentralizadas	280
2. Las sociedades de economía mixta.....	281
a) Creación o autorización legal.....	282
b) Constituirse como sociedad comercial	285
c) Capital integrado con aportes estatales y privados.....	286
d) Actividades de naturaleza industrial y comercial	288
3. Régimen legal de las instituciones financieras de economía mixta	288
a) Régimen estatutario o subjetivo.....	293
1) Sociedades sometidas al régimen de las empresas industriales y comerciales del Estado.....	296
2) Sociedades de economía mixta en general (cualquiera sea el aporte público).....	297
b) Régimen objetivo	300
c) Posibilidad de reestructuración de créditos por la banca oficial	305
1) Reestructuraciones: concepto.....	305
2) Capacidad y reglas generales	306
3) La Circular del año 2000 de la Contraloría General de la República	309
4) La Ley 819 de 2003, «Por la cual se dictan normas orgánicas en materia de presupuesto, responsabilidad y transparencia fiscal y se dictan otras disposiciones».....	312
5) Conclusión.....	313
G. CAPACIDAD.....	314
1. Capacidad de ejercicio plena.....	314
2. Clases de actividades	315
a) Actividades financieras principales.....	315
b) Actividades financieras conexas	317
3. Inversiones	320
a) Inversiones de capital.....	320
1) Inversiones en empresas	321
2) Inversiones en otros establecimientos de crédito	323
3) Inversiones en empresas filiales de servicios financieros.....	323
4) Inversiones en bolsas de valores.....	324
5) Inversiones en sociedades de servicios técnicos o administrativos ..	324
6) Inversiones en sociedades de inversión colectiva	325

7)	Inversiones en sociedades de promoción empresarial	325
8)	Inversiones en sociedades administradoras del seguro agropecuario.....	325
9)	Inversiones en sociedades administradoras de sistemas de pago de bajo valor	325
10)	Inversiones en sociedades especializadas en depósitos y pagos electrónicos	330
b)	Activos fijos	330
c)	Inversiones en moneda extranjera	332
d)	Capacidad para estipular obligaciones en moneda extranjera. Régimen de la «cláusula valutaria»	337
1)	Licitud de la cláusula valutaria	338
2)	El alcance de la Resolución 1 de 2018, artículo 86, parágrafo 2º	340
4.	Prohibiciones y limitaciones	343
a)	Financiamiento de adquisición de acciones de la misma entidad o del sector financiero.....	343
1)	Antecedentes	343
2)	Régimen vigente	347
3)	Ley 45 de 1990 y el Estatuto Orgánico del Sistema Financiero.....	348
b)	Financiamiento de tomas de control de empresas en general: no está prohibido	353
1)	Antecedente: EOSF, art. 72, lit. c).	354
2)	Decreto 1099 de 2007: Interpretación de la Superintendencia Financiera de Colombia	355
3)	La Ley 1328 de 2009: derogó prohibición de financiar tomas de control	356
c)	Prohibición de readquirir sus propias acciones	358
d)	Prohibición de gravar los propios bienes	358
H.	REESTRUCTURACIONES.....	358
1.	Conversiones.....	359
2.	Fusiones	361
a)	Autorización estatal (EOSF, art. 58).....	363
b)	Procedimientos especiales.....	363
1)	Procedimiento de fusión con aviso anticipado.....	364
2)	Procedimiento de fusión sin aviso anticipado	367
c)	Régimen especial de límites de crédito en casos de fusión	370
d)	Fusión entre sociedades ordinarias e instituciones financieras.....	371
e)	Fusión de instituciones financieras públicas.....	372
3.	Adquisiciones.....	376
a)	Antecedentes	376

b)	Régimen vigente.....	379
1)	Excepciones frente al régimen de inversiones de capital de las entidades financieras.....	380
2)	Excepciones en relación con las causales de disolución de sociedades	381
3)	Excepción en relación con las operaciones autorizadas.....	382
c)	Adquisición entre entidades públicas.....	383
4.	Escisiones.....	385
a)	Escisión con aviso anticipado a la Superintendencia	387
1)	Fase preparatoria.....	387
2)	Fase decisoria	391
3)	Fase de formalización	392
b)	Escisión sin aviso anticipado a la Superintendencia	393
1)	Fase preparatoria.....	393
2)	Fase decisoria	394
3)	Fase de autorización de la Superintendencia Financiera	395
4)	Fase de formalización	396
5.	La cesión de activos, pasivos y contratos.....	397
a)	Aprobación.....	401
b)	Autorización previa por parte de la Superintendencia Financiera.....	403
c)	Acuerdo de cesión	404
d)	Notificación	408
e)	Aceptación.....	409
f)	Publicidad.....	415
I.	PROPIEDAD	415
1.	Control.....	415
a)	Alcance del artículo 88 del EOSF.....	415
b)	No opera para matrices no financieras	420
1)	La Circular Básica Jurídica no somete a aprobación las adquisiciones «indirectas».....	423
2)	La jurisprudencia	425
3)	La doctrina de la Superintendencia	426
2.	Inversión extranjera.....	430
a)	Reciprocidad.....	430
b)	Igualdad en el trato	431
c)	Libertad de derechos cambiarios.....	431
d)	Expropiación por razones de utilidad pública e indemnización justa y equitativa	431
e)	Subrogación de derechos en caso de siniestros relativos a riesgos no comerciales.....	432

3.	Democratización.....	432
4.	Aumento del capital	432
	a) Negocios jurídicos para aumento de capital	432
	1) El contrato de suscripción de acciones	433
	2) Fusión por absorción.....	433
	3) Pago del dividendo en acciones	434
	4) Conversión de BOCEAS en acciones.....	434
	b) Autorización estatal para la colocación de acciones.....	434
	1) La doctrina de la Superintendencia	435
	2) Régimen legal: no se requiere autorización	436
	3) El pago del dividendo en acciones	439
	4) Fusión por absorción.....	440
	5) Conversión de BOCEAS en acciones.....	441
5.	Reducción del capital.....	442
6.	Readquisición de acciones	443
J.	RÉGIMEN DE BONOS	444
	1. Antecedentes	444
K.	DIRECCIÓN Y ADMINISTRACIÓN	451
	1. Concepto de «administrador»	452
	2. Relación jurídica	452
	3. Calidades, posesión y revocatoria.....	453
	4. Incompatibilidades	459
	5. La <i>buena fe</i> del administrador bancario.....	460
	6. Prohibición de adquirir acciones de la propia institución	462
	a) Antecedentes	462
	b) Fundamento.....	464
	c) Alcances legales de la limitación.....	464
	1) Sujetos a quienes aplica la prohibición.....	465
	2) Negocio jurídico sobre el cual recae la prohibición.....	467
	— Enajenación.....	468
	— Adquisición.....	468
	3) Sobre el objeto del negocio jurídico.....	470
	— Excepciones	470
	— Acto ajeno a motivos de especulación.....	470
	— Autorización de la junta directiva o la asamblea.....	471
	d) Sanciones y consecuencias	472
7.	Prohibición de utilizar información privilegiada	473
8.	Responsabilidad	484

9.	Régimen de las juntas directivas.....	485
10.	Representación legal.....	486
11.	Prueba de la representación legal.....	487
L.	CONFLICTOS DE INTERÉS.....	487
1.	Antecedentes.....	487
2.	Normativa vigente.....	493
3.	Concepto.....	497
4.	La autorregulación y los conflictos de interés.....	501
5.	Revelación de los conflictos de interés.....	501
6.	Facultades de la Superintendencia en materia de conflictos de interés.....	502
a)	Calificación general y previa de los conflictos de interés.....	502
b)	Sanciones.....	504
c)	Mecanismos para subsanar los conflictos de interés que identifique.....	506
M.	REVISORÍA FISCAL EN INSTITUCIONES FINANCIERAS.....	506
1.	Características.....	507
2.	Calidades.....	508
3.	Funciones.....	508
N.	LIQUIDACIÓN.....	509

CAPÍTULO VIII
Régimen de intereses

A.	EL INTERÉS REMUNERATORIO.....	511
1.	Concepto.....	511
2.	Límite.....	512
3.	Liquidación de tasas efectivas.....	512
B.	EL INTERÉS MORATORIO.....	514
1.	Concepto.....	514
2.	Límite.....	515
C.	COBROS QUE SE REPUTAN INTERESES.....	516
1.	La reforma de 1990.....	516
2.	Alcance de la reforma a los intereses introducida por la Ley 45 de 1990: la doctrina.....	518
a)	Gastos de cobranza.....	521
b)	Gastos por estudio de crédito.....	526
c)	Gastos de mensajería y papelería.....	527
d)	Primas de seguros.....	528
e)	Gastos de manejo o comisiones de administración.....	528
f)	Conclusión.....	529

3.	Excepciones	529
a)	Créditos hipotecarios	529
b)	Microcréditos.....	530
D.	ANATOCISMO Y CAPITALIZACIÓN DE INTERESES	531
1.	Anatocismo	531
a)	Concepto	531
b)	Casos de anatocismo autorizados en las obligaciones mercantiles.....	534
c)	El anatocismo se predica respecto de intereses moratorios	538
	—Sentencia del 19 de noviembre de 2001	539
	—Sentencia del 23 de abril de 2002	540
	—Sentencias del 27 de agosto de 2008, 5 de agosto de 2009 y 12 de febrero de 2018	540
2.	Capitalización de intereses	541
a)	Concepto	541
b)	Diferencia con la UVR	543
E.	INTERESES EN LA CARTERA HIPOTECARIA	545
1.	Antecedentes	545
2.	La jurisprudencia constitucional	547
3.	Características del interés remuneratorio	547
a)	El interés siempre debe estar intervenido por la autoridad monetaria y crediticia.....	548
b)	El interés debe corresponder a una tasa pura o real.....	548
c)	El interés remuneratorio debe liquidarse solo sobre el capital indexado.....	550
d)	La tasa de interés remuneratorio no puede ser compuesta.....	550
e)	La tasa debe ser fija durante la vida del contrato	550
f)	La tasa debe cobrarse vencida	551
4.	La tasa remuneratoria de la cartera de vivienda de interés social (VIS).....	551
a)	Antecedentes de la regulación del crédito VIS en la Ley 546 de 1999....	551
b)	La jurisprudencia sobre la tasa de la cartera VIS.....	551
c)	Características del interés remuneratorio de la cartera VIS.....	552
d)	La doctrina de la autoridad monetaria.....	556
e)	Vigencia de la tasa VIS.....	557
	1) Aplicación de la tasa legal del 11 %	557
	—Créditos otorgados con anterioridad a la entrada en vigencia de la Ley 546 de 1999	557
	—Créditos otorgados en el período comprendido entre la entrada en vigencia de la Ley 546 de 1999 y la ejecutoria de la Sentencia C-955 de 2000 de la Corte Constitucional.....	558

—Créditos concedidos durante el período comprendido entre el comienzo de la obligatoriedad erga omnes de la Sentencia C-955 de 2000 y el fin de la vigencia de la tasa legal del párrafo del artículo 28.....	559
2) Cartera a la cual aplicar la tasa VIS fijada por la Junta Directiva del Banco de la República.....	559
f) Crédito VIS de constructores.....	559
5. Prohibición de capitalización de intereses.....	561
6. Régimen de la mora en los créditos de vivienda.....	563
F. SANCIÓN CIVIL POR COBRO DE INTERESES EXCESIVOS.....	567
G. INTERESES EN LOS CONTRATOS DE AHORRO.....	570
1. Elementos de los contratos.....	571
a) Elementos esenciales.....	571
b) Elementos de la naturaleza.....	572
c) Elementos accidentales.....	572
2. Los intereses en el contrato de cuenta de ahorro a la luz del EOSF.....	572
3. Elementos esenciales y de la naturaleza de los contratos bancarios a la luz del Código de Comercio.....	575
a) Contrato de cuenta corriente bancaria.....	575
b) Contrato de depósito a término.....	576
c) Contrato de depósito de ahorro.....	577
4. No es cierto que en los negocios mercantiles sea imperativa la causación de intereses comerciales.....	579
5. La onerosidad como elemento de los contratos comerciales.....	580
6. Conclusión.....	582
H. INTERESES DE OBLIGACIONES EN MONEDA EXTRANJERA.....	582
I. USURA.....	584
1. El contenido de las sentencias de constitucionalidad.....	585
a) Clases de sentencias de constitucionalidad.....	586
b) Naturaleza de las sentencias C-333 y C-479 de 2001.....	588
2. Implicaciones de las sentencias C-333 y C-479 de 2001 en materia de intereses de mora.....	590

CAPÍTULO IX

Régimen de comisiones

A. ORDEN CONSTITUCIONAL: LIBERTAD ECONÓMICA.....	593
B. LA JURISPRUDENCIA AMPARA LA LIBERTAD CONTRACTUAL.....	596
C. FIJACIÓN DE COMISIONES: IMPLICACIONES DE POLÍTICA.....	600

D. RÉGIMEN LEGAL	601
1. Las primeras normas: inconstitucionales.....	601
2. Intervención por fallas de mercado.....	602
3. Prohibición a comisiones por operaciones fallidas	603
4. Límites a comisiones en cuentas de ahorro inactivas	604
5. Prohibición de comisiones o cobros por «servicios mínimos»	604
6. Prohibición de comisiones o cobros por consultas de saldos y extractos electrónicos.....	606

CAPÍTULO X

Régimen legal de los certificados de depósito a término (CDT)

A. CONCEPTO.....	607
B. PRÓRROGA AUTOMÁTICA	608
1. Concepto	608
2. Intereses en la prórroga de los CDT.....	609
a) La formación del consentimiento en los contratos	610
C. CLÁUSULAS ABUSIVAS EN LA SUSCRIPCIÓN DE CDT	614
D. REDENCIÓN ANTES DEL VENCIMIENTO.....	618
E. EXCEPCIÓN CAUSAL.....	618

CAPÍTULO XI

Estatuto profesional: derechos y deberes especiales de las instituciones financieras

A. DERECHOS PROFESIONALES	621
1. Acceso a liquidez de la banca central.....	622
a) Finalidad	622
b) Beneficiarios	624
c) Modalidades	624
d) Condiciones.....	625
1) Monto.....	625
2) Plazo	625
3) Frecuencia	625
4) Tasa	626
e) Naturaleza contractual	626
1) Descuentos	627
2) Redescuentos.....	627

2.	Derecho al nombre genérico.....	631
3.	Derechos y procedimientos judiciales especiales.....	632
B.	DEBERES PROFESIONALES	634
1.	Deberes generales.....	634
a)	Matrícula.....	635
b)	Inscripción de actos, libros y documentos	636
c)	Llevar contabilidad regular de los negocios	636
1)	Concepto.....	637
2)	Las fuentes de la contabilidad	638
	— La autorregulación	638
	— La ley	640
	— La reglamentación del Gobierno	641
	— La reglamentación técnica de las autoridades de control	646
3)	Marco regulatorio vigente	646
	— Las leyes	646
	— Los reglamentos del Gobierno.....	649
	— Los reglamentos de la Superintendencia Financiera	652
4)	Jerarquía de las fuentes contables.....	656
5)	Cualidades de la información contable.....	656
6)	Requisitos de la contabilidad.....	657
7)	Importancia de la contabilidad bancaria.....	660
d)	Conservación de los libros de comercio y documentos del negocio	660
2.	Deberes especiales.....	662
a)	Reserva o secreto bancario.....	664
1)	Concepto.....	664
2)	Reserva comercial y reserva bancaria.....	665
3)	Reserva legal de los supervisores y reserva bancaria	666
4)	Reserva profesional del revisor fiscal y reserva bancaria.....	666
5)	Fuentes formales de la reserva bancaria	666
6)	Elementos	667
7)	Excepciones.....	668
8)	Sanciones	669
b)	Revelación de información	669
c)	El capital	670
1)	Capitales mínimos.....	670
2)	Capital adecuado.....	672
	— Pasivos/capital.....	673
	— Activos/capital	673
	— Activos de riesgo/capital: solvencia total.....	674

3)	Otras relaciones de solvencia: solvencia básica y solvencia adicional	681
4)	Clasificación de cartera, reservas y provisiones	682
d)	Encaje	683
e)	Diversificación de riesgos.....	686
1)	Riesgos	686
2)	Límite a la concentración de riesgos.....	687
3)	Límites de concentración de riesgos.....	693
4)	Cupos individuales de crédito	695
5)	Límites para accionistas.....	695
6)	Veda crediticia para accionistas	699
	—Concepto 001-049 del 26 de febrero de 1988	700
	—Memorando del 9 de abril de 2001 de la Subdirección de Control Legal de la Superintendencia Bancaria (hoy Superintendencia Financiera de Colombia)	701
	—Oficio 2001018371-33 del 9 de abril de 2001 de la Superintendencia Bancaria (hoy Superintendencia Financiera).....	701
	—Acto Administrativo (Oficio) 2001072383-41 del 17 de mayo de 2002 de la Superintendencia Bancaria de Colombia (hoy Superintendencia Financiera)	702
	—Acto Administrativo (Oficio) 2001072383-64 del 25 de julio de 2002 de la Superintendencia Bancaria de Colombia (hoy Superintendencia Financiera)	702
7)	Consolidación en materia de diversificación de riesgos	703
f)	Colaboración para prevenir el lavado de dinero y financiación del terrorismo.....	705
1)	Fuentes	705
2)	Deberes especiales	708
g)	Posición propia	710
1)	Antecedentes	710
2)	Régimen legal de la posición propia.....	711
3)	La posición propia de contado	713
5)	Posición bruta de apalancamiento de los intermediarios del mercado cambiario (Res. 4 de 2007 y 13 de 1008)	715
6)	Cómputo de las operaciones en moneda legal indexadas en moneda extranjera	715
7)	El control estatal sobre la posición propia	717

CAPÍTULO XII
Institutos de salvamento y protección de la fe pública

A.	LA CRISIS BANCARIA	719
1.	Noción.....	719
2.	Causas	720
B.	FUNDAMENTOS DEL SALVAMENTO BANCARIO Y PROTECCIÓN DE LOS ACREEDORES	722
1.	Estabilidad del sistema de pagos.....	722
2.	Confianza en el sistema y menores costos	722
3.	Intermediación y ahorro	723
4.	Orden concursal	723
5.	Costos macroeconómicos.....	723
C.	PRINCIPIOS	724
1.	Protección de la empresa	724
2.	Preservación de los principios del mercado.....	725
3.	Protección de los ahorradores de buena fe	726
4.	Negación de beneficios a accionistas y administradores responsables	726
5.	Equidad.....	727
6.	Oportunidad	727
7.	Temporalidad	728
8.	Discreción y transparencia	728
9.	Eficiencia.....	728
10.	<i>Par conditio creditorum</i>	729
11.	Responsabilidad	729
D.	MODALIDADES	730
1.	Según su objeto.....	730
a)	Preventivas.....	730
b)	De saneamiento	731
c)	De liquidación	731
2.	Según su tipicidad	731
a)	Típicas	732
b)	Atípicas.....	732
E.	MEDIDAS DE SANEAMIENTO	732
1.	Vigilancia especial.....	733
2.	Recapitalización	735
a)	Cuando la institución incumple las normas legales sobre capitales.....	736
b)	Cuando se trata de prevenir causal de toma de posesión o para subsanarla	737
c)	La capitalización como programa de recuperación	737

3. Empréstitos.....	740
4. Compra de activos	741
5. Administración fiduciaria.....	741
6. Fusión	742
7. Enajenación del establecimiento y cesión de activos y pasivos	742
8. Acuerdo de acreedores	744
9. Programa de recuperación	745
10. Exclusión de activos y pasivos	745
11. Programa de desmonte progresivo.....	750
12. Toma de posesión	750
a) Causales de toma de posesión.....	752
1) Suspensión de pagos.....	752
2) Rehusarse a facilitar la inspección de sus libros y papeles, en desarrollo de procedimientos de inspección.....	753
3) Rehusarse a ser interrogado bajo juramento sobre sus operaciones	753
4) Cuando se incumplan reiteradamente las órdenes e instrucciones de la Superintendencia Financiera.....	753
5) Persistir en la violación de la ley o los estatutos sociales.....	754
6) Persistir en el manejo de los negocios en forma no autorizada e insegura	754
7) Pérdidas de capital.....	754
8) Inconsistencias en la información remitida a la Superintendencia ...	755
9) Incumplimiento del capital mínimo.....	755
10) Incumplimiento de los planes de recuperación.....	755
11) Reducción del patrimonio técnico por debajo del 40% del monto requerido	755
12) Extemporaneidad e incumplimiento de los programas de recuperación.....	756
13) Incumplimiento de la orden de exclusión de activos y pasivos	756
14) Incumplimiento de un programa de desmonte progresivo	756
b) Procedimiento.....	756
c) Efectos	757

CAPÍTULO XIII

Seguro de depósitos

A. FUNDAMENTOS Y DERECHO COMPARADO.....	761
B. PRINCIPIOS.....	763

C. NATURALEZA: PÚBLICA O PRIVADA.....	766
D. OBLIGATORIEDAD.....	767
E. ENTIDADES INSCRITAS.....	767
F. BENEFICIARIOS.....	769
G. COBERTURA.....	770
H. FINANCIACIÓN.....	770
I. UTILIZACIÓN.....	772

CAPÍTULO XIV

Derecho de la competencia bancaria

A. LA IMPORTANCIA DE LA COMPETENCIA EN EL MODELO ECONÓMICO.....	773
B. DERECHO DE LA COMPETENCIA EN EL SECTOR BANCARIO.....	776
1. Derecho comparado.....	776
a) Las leyes antimonopolio de los Estados Unidos.....	776
b) La política de competencia en la Unión Europea.....	777
2. El derecho de la competencia bancaria en Colombia.....	777
C. RÉGIMEN GENERAL DE LA LIBRE COMPETENCIA EN COLOMBIA.....	779
1. Marco general y objetivos del régimen general de libre competencia en Colombia.....	779
2. Las prácticas restrictivas de la libre competencia: Cláusula de prohibición general de conductas contrarias a la libre competencia y conductas tipificadas.....	781
a) Acuerdos restrictivos de la libre competencia.....	785
b) Actos unilaterales como anticompetitivos.....	787
c) Abuso de posición de dominio.....	788
3. Las excepciones de aplicación de las normas de protección de la competencia en el sector financiero.....	790
4. Casos emblemáticos en el derecho comparado.....	791
a) Tasa de intercambio.....	791
—Caso NaBanco en Estados Unidos.....	791
—Caso Financial Interchange en Estados Unidos.....	792
b) Manipulación tasa de referencia.....	792
—Caso manipulación de la tasa Libor en Estado Unidos.....	792
—Caso manipulación tasa Libor en Europa.....	792
c) Cajeros automáticos.....	793
—Caso Valley Bank of Nevada vs. Plus System, Inc.....	793
d) Acuerdos sobre precios interbancarios.....	793

e) Acuerdos de precios.....	794
—Caso Asociación Española de Banca Privada	794
5. El caso de la tasa de intercambio en tarjetas de crédito en Colombia	794
a) La investigación	794
b) Garantías: la REMI.....	795
D. RÉGIMEN DE LAS INTEGRACIONES EMPRESARIALES EN EL SECTOR FINANCIERO.....	798
1. Operaciones sujetas al trámite de aprobación de la autoridad de competencia.....	799
2. Proceso de notificación o preevaluación	800
3. Decisiones de la autoridad de competencia.....	801
4. Consecuencias por omisión de la información o información indebida de la transacción	801
5. Vigencia normas específicas frente a las integraciones entre entidades vigiladas por la Superintendencia Financiera	802
E. RÉGIMEN DE COMPETENCIA DESLEAL	802
1. La competencia desleal en el derecho comparado	803
2. La competencia desleal en la doctrina.....	804
3. La competencia desleal en el derecho colombiano y en el sector financiero.....	805
4. Elementos de la competencia desleal	806
a) Acto competitivo.....	806
b) Competidor.....	806
c) Infracción.....	806
d) Actos contrarios a la ley, a las buenas costumbres y al principio de la buena fe comercial	807
5. La competencia desleal: asunto jurisdiccional y administrativo	807
F. LA AUTORIDAD DE LA COMPETENCIA	808

CAPÍTULO XV

Estatuto del consumidor financiero

A. DERECHO DEL CONSUMIDOR Y DERECHO BANCARIO	811
B. DERECHO COMPARADO.....	812
1. Los derechos del consumidor financiero en los Estados Unidos	813
2. La doctrina de la Unión Europea	813
3. Buenas prácticas en materia de protección del consumidor: Banco Mundial.....	814
4. Mejores prácticas y recomendaciones para la protección del consumidor: ASBA	815

C.	PROTECCIÓN DEL CONSUMIDOR FINANCIERO EN COLOMBIA	816
1.	La Ley 1328 de 2009	818
2.	Prevalencia del régimen especial frente al Estatuto del Consumidor (Ley 1480 de 2011)	818
3.	Derechos de los consumidores financieros	819
a)	Debida diligencia	819
b)	Información y publicidad.....	820
c)	Educación	822
d)	Peticiones	822
e)	Derecho a prepagar las obligaciones.....	823
f)	Derecho a mantener contratos bancarios sin saldos mínimos	825
f)	Derecho a remuneración del ahorro.....	825
g)	Derecho a servicios mínimos con cargo a «cuotas de manejo».....	825
h)	Derecho a que no se incluyan cláusulas abusivas en los contratos bancarios	827
1)	La doctrina.....	827
2)	La Ley 1328 de 2009.....	828
3)	Lista negra	828
i)	Derecho a no ser víctima de prácticas abusivas.....	837
4.	Licitud de las cláusulas de permanencia mínima.....	842
D.	ACCIONES DE CLASE.....	843
E.	SISTEMA DE ATENCIÓN AL CONSUMIDOR.....	844
F.	DEFENSOR DEL CONSUMIDOR FINANCIERO.....	846
1.	Antecedente: El defensor del cliente	846
2.	El defensor del consumidor financiero	847
G.	ACCIÓN DE PROTECCIÓN AL CONSUMIDOR.....	849

CAPÍTULO XVI

Régimen de *habeas data*

A.	LOS DATOS PERSONALES COMO ACTIVO DE LAS EMPRESAS.....	851
B.	<i>HABEAS DATA</i> : UN DERECHO FUNDAMENTAL	852
C.	<i>HABEAS DATA</i> FINANCIERO: LEY 1266 DE 2008	854
1.	Definiciones aplicables al <i>habeas data</i> financiero.....	856
a)	Titular de la información	856
b)	Dato personal	856
c)	Clases de datos	857

2.	Principios aplicables al <i>habeas data</i> financiero	858
3.	Actores que participan en la administración de los datos personales.....	861
a)	Los titulares de la información personal.....	861
b)	La fuente de la información.....	862
c)	Los operadores de la información.....	865
d)	Los usuarios de la información personal	867
4.	Contenido de la información de un titular.....	868
a)	Temporalidad de los reportes negativos de información	868
b)	El contenido de la información que reposa en los bancos de datos.....	869
5.	Autoridades en materia de datos personales financieros, comerciales y crediticios.....	870
D.	ALCANCE DE LA LEY 2157 DE 2021	871
E.	COMERCIALIZACIÓN DE INFORMACIÓN BANCARIA.....	872
F.	REPORTE NEGATIVO FRENTE A DECISIONES CREDITICIAS.....	873
G.	RÉGIMEN GENERAL DE DATOS PERSONALES: LEY 1581 DE 2012	873
1.	Definiciones que introduce el régimen general de datos personales.....	875
2.	Principios que aplican al tratamiento de los datos personales que cobija la Ley 1581 de 2012 y las nuevas categorías de datos personales.....	877
3.	Obligaciones generales de los actores involucrados en el tratamiento de los datos personales.....	878
4.	El Registro Nacional de Bases de Datos	880

CAPÍTULO XVII

Liquidación de instituciones financieras

A.	LIQUIDACIÓN VOLUNTARIA	881
1.	Régimen legal ordinario.....	882
B.	LIQUIDACIÓN FORZOSA ADMINISTRATIVA	884
1.	Decreto de liquidación forzosa administrativa	884
2.	Efectos	886
a)	Disolución de la entidad	886
b)	Exigibilidad de las obligaciones a plazo a cargo de la intervenida.....	886
c)	Masa de bienes	887
d)	Terminación de los contratos.....	887
e)	Terminación de los contratos de seguros	887
3.	El agente especial.....	887
4.	Etapas	889
a)	Emplazamiento	889

b)	Reclamaciones	890
c)	Objeciones	891
d)	Calificación y graduación de créditos	892
e)	Inventario y valoración del activo	892
f)	Pago	893
g)	Compra de activos y asunción de pasivos	893
5.	Término	894
C.	LIQUIDACIÓN DE LAS INSTITUCIONES FINANCIERAS PÚBLICAS	894
1.	Procedencia	894
2.	Régimen especial de liquidación: Decreto 254 de 2000	895

CAPÍTULO XVIII

Delitos financieros

A.	CAPTACIÓN MASIVA Y HABITUAL DE DINEROS DEL PÚBLICO	897
1.	Antecedentes y fundamento	897
a)	Intervención administrativa	897
b)	Tratamiento penal de la captación masiva y habitual	899
2.	Concepto de «captación masiva y habitual»	900
a)	Elemento subjetivo	902
b)	Elemento objetivo contractual	902
1)	Mutuo	902
2)	Mandato	904
3)	Repos «pasivos»	908
c)	Elemento objetivo cuantitativo o modal	908
1)	Elemento objetivo cuantitativo	909
2)	Elemento objetivo modal	909
3.	Captación «ilegal» en la emergencia económica de 2008	909
a)	Fundamentos de la declaración del estado de emergencia social	909
b)	La nueva regulación de emergencia	912
c)	La tipificación de la «captación ilegal»	913
B.	ABSTENCIÓN DE REINTEGRO DE RECURSOS CAPTADOS DEL PÚBLICO	915
C.	OPERACIONES NO AUTORIZADAS CON ACCIONISTAS O ASOCIADOS	916
1.	Antecedentes	916
2.	Elementos del tipo	917
a)	Sujeto activo	917
b)	Conducta	917
c)	Objeto	918
d)	Ingrediente normativo del tipo	918

D. UTILIZACIÓN INDEBIDA DE FONDOS CAPTADOS DEL PÚBLICO	919
1. Elementos del tipo.....	919
a) Sujeto activo	919
b) Conducta	920
c) Objeto	920
d) Ingredientes especiales del tipo.....	920
1) Ingrediente normativo	920
2) Ingrediente subjetivo.....	921
4. La doctrina oficial	921
ÍNDICE ANALÍTICO	925
BIBLIOGRAFÍA.....	941