

Ley que establece el sistema de coordinación y respuesta del Estado en controversias internacionales de inversión

LEY Nº 28933

DIARIO DE LOS DEBATES - PRIMERA LEGISLATURA ORDINARIA DE 2006

CONCORDANCIAS: D.S. N° 125-2008-EF (REGLAMENTO)

D.S. N° 170-2007-EF (Habilitan a la SUNAT y al Tribunal Fiscal para otorgar información relativa a la empresa TSG PERU S.A.C. para la defensa de la República del Perú en proceso arbitral ante el CIADI)
D.LEG. N° 1068, Segunda Disp. Comp. Final

EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA

POR CUANTO:

El Congreso de la República;

Ha dado la Ley siguiente:

EL CONGRESO DE LA REPÚBLICA;

Ha dado la Ley siguiente:

LEY QUE ESTABLECE EL SISTEMA DE COORDINACIÓN Y RESPUESTA DEL ESTADO EN CONTROVERSIAS INTERNACIONALES DE INVERSIÓN

Artículo 1.- Definiciones

Para efectos de la presente Ley, deberá entenderse por:

Controversias Internacionales de Inversión: controversias en materia de inversión entre el Estado peruano e inversionistas nacionales o extranjeros, sometidas a mecanismos internacionales de solución de controversias.

Entidad Pública: todo organismo con personería jurídica comprendido en los niveles de Gobierno Nacional, regional y local, incluidos sus Organismos Públicos Descentralizados y empresas; las empresas en las que el Estado ejerce el control accionario; los Organismos Constitucionalmente Autónomos; los Organismos Reguladores; los Organismos Recaudadores y Supervisores; los Fondos Especiales con personería jurídica; así como cualquier otro organismo de similar naturaleza no mencionado en este párrafo.

Entidad Pública involucrada en una controversia: aquella cuya actuación u omisión ha dado lugar al surgimiento de la controversia.

Titular de la Entidad: la más alta autoridad ejecutiva de una Entidad Pública.

Artículo 2.- Objeto de la Ley

La presente Ley crea el Sistema de Coordinación y Respuesta del Estado en Controversias Internacionales de Inversión con los siguientes fines:

- a) Optimizar la respuesta y coordinación al interior del sector público frente a las Controversias Internacionales de Inversión, permitiendo una oportuna y apropiada atención.
- b) Centralizar la información de los acuerdos y tratados en materia de inversión suscritos por el Estado peruano que remitan a mecanismos internacionales de solución de controversias.
- c) Establecer un mecanismo de alerta frente al surgimiento de cualquier Controversia Internacional de Inversión.
- d) Centralizar la información respecto a las Controversias Internacionales de Inversión que se susciten.
- e) Definir el procedimiento de coordinación entre las Entidades Públicas involucradas en una controversia.
- f) Internalizar los costos generados por las Entidades Públicas involucradas en una controversia.
- g) Estandarizar en la medida de lo posible, las cláusulas de solución de controversias a incluirse en los acuerdos y tratados en materia de inversión bajo el ámbito de la presente Ley.

(*) De la Comisión Especial

Artículo 3.- Ámbito de aplicación

3.1 El ámbito de aplicación del Sistema de Coordinación y Respuesta del Estado en Controversias Internacionales de Inversión comprende las controversias que se deriven únicamente de:

a) Acuerdos celebrados entre Entidades Públicas e inversionistas nacionales o extranjeros en los que se confiera derechos o garantías a estos últimos, tales como contratos de privatización, contratos de concesión, convenios de estabilidad jurídica, licencias de explotación de hidrocarburos, y en general todos aquellos acuerdos que se señalen en el reglamento de la presente Ley que remitan a mecanismos internacionales de solución de controversias.

CONCORDANCIAS: D.S. Nº 125-2008-EF, Art. 2 (Ámbito de los Acuerdos y Tratados)

b) Tratados que contengan disposiciones en materia de inversión, celebrados por el Estado peruano con otros Estados y que establezcan procedimientos de solución de controversias entre los inversionistas de un Estado y el Estado receptor de la inversión.

CONCORDANCIAS: D.S. Nº 125-2008-EF, Art. 22 (Sistemas neutrales de solución de controversias)

3.2 Quedan sujetas a lo dispuesto en la presente Ley todas las Entidades Públicas a que se refiere el artículo 1.

CONCORDANCIAS: D.S. Nº 125-2008-EF, Arts. 2 y 4

Artículo 4.- Integrantes del Sistema de Coordinación y Respuesta del Estado en Controversias Internacionales de Inversión

Conforman el Sistema de Coordinación y Respuesta del Estado en Controversias Internacionales de Inversión: el Coordinador (MEF), la Comisión Especial y todas las Entidades Públicas que suscriban acuerdos señalados en el literal a) del párrafo 3.1 del artículo 3 o que representen al Estado peruano en la suscripción de tratados señalados en el literal b) del párrafo 3.1 del artículo 3.

Artículo 5.- Procedimientos generales del Sistema de Coordinación y Respuesta del Estado en Controversias Internacionales de Inversión

5.1 Los procedimientos generales del Sistema de Coordinación y Respuesta del Estado en Controversias Internacionales de Inversión (SICRECI), son los siguientes:

a) Comunicación de suscripción de acuerdos y tratados en materia de inversión

Toda Entidad Pública que suscriba o haya suscrito un acuerdo en materia de inversión señalado en el literal a) del párrafo 3.1 del artículo 3 o que represente al Estado peruano en la suscripción de un tratado señalado en el literal b) del párrafo 3.1 del artículo 3, en el que se estipule un mecanismo internacional de solución de controversias, deberá informar al Coordinador acerca de la suscripción de dicho acuerdo o tratado y remitir copia del mismo, conforme al procedimiento que establezca el reglamento de la presente Ley.

(*) De la Comisión Especial

CONCORDANCIAS: D.S. Nº 125-2008-EF, Art. 5 (Comunicación de suscripción de acuerdos y tratados en materia de inversión)

b) Alerta frente al surgimiento de una controversia

Toda Entidad Pública que sea notificada por un inversionista respecto de su intención de someter una controversia de inversión a un mecanismo internacional de solución de controversias, **deberá informar al Coordinador** conforme al procedimiento que establezca el reglamento de la presente Ley. Asimismo, esta obligación se extiende a las Entidades Públicas que tengan la intención de someter una controversia de inversión a un mecanismo internacional de solución de controversias.

5.2 Los procedimientos a que se refiere el párrafo precedente son de observancia obligatoria, bajo responsabilidad.

CONCORDANCIAS: D.S. Nº 125-2008-EF, Art. 4 (Procedimientos del Sistema)

Artículo 6.- Coordinador

Se designa al Ministerio de Economía y Finanzas como Coordinador del Sistema de Coordinación y Respuesta del Estado en Controversias Internacionales de Inversión, cuyas funciones son:

- a) Centralizar la información y la coordinación del sistema.
- b) Conocer el surgimiento de cualquier controversia en materia de inversión e **informar de tales hechos al Presidente de la Comisión Especial**.
- c) Recibir la notificación o alerta de inicio del mecanismo de solución de controversias y de la etapa de trato directo según corresponda, e **inmediatamente correr traslado de dicha comunicación al Presidente** de la Comisión Especial y a las Entidades Públicas involucradas **en una controversia**, cuando éstas no hayan sido notificadas.
- d) Establecer y conducir un registro de carácter informativo y público de los acuerdos y tratados a que se hace referencia en el artículo 3 de la presente Ley.
- e) Otras que le asigne el reglamento.

CONCORDANCIAS: D.S. Nº 125-2008-EF, Arts. 4 y 7

Artículo 7.- Comisión Especial

7.1 La Comisión Especial estará adscrita al Ministerio de Economía y Finanzas y tendrá por objeto la representación del Estado en las Controversias Internacionales de Inversión, tanto en su etapa previa de trato directo, cuanto en la propia etapa arbitral o de conciliación, sin perjuicio de lo establecido en el literal c) del artículo 8. (*)

(*) Artículo modificado por el Artículo 4 de la Ley Nº 29213, publicada el 18 abril 2008, cuyo texto es el siguiente:

"7.1 LA COMISIÓN ESPECIAL estará adscrita al Ministerio de Economía y Finanzas y **tendrá por objeto la representación del Estado en las Controversias Internacionales de Inversión**, tanto en su **etapa previa de trato directo, cuanto en**

(*) De la Comisión Especial

la propia etapa arbitral o de conciliación, sin perjuicio de lo establecido en el literal c) del artículo 8. Para los efectos del artículo 12, la selección estará a cargo de la Comisión Especial y la contratación será realizada por el Ministerio de Economía y Finanzas."

CONCORDANCIAS: D.S. N° 170-2007-EF (Habilitan a la SUNAT y al Tribunal Fiscal para otorgar información relativa a la empresa TSG PERU S.A.C. para la defensa de la República del Perú en proceso arbitral ante el CIADI)

7.2 La Comisión Especial entrará en funciones a partir de la convocatoria de su Presidente con motivo del surgimiento de cada controversia que se presente y sesionará las veces que sea necesario hasta que se hubiere llegado a un acuerdo con el inversionista **en la etapa de trato directo** o **hasta la solución de la controversia por arbitraje o conciliación**.

7.3 La Comisión Especial estará integrada por los siguientes miembros permanentes:

- a) Un representante del Ministerio de Economía y Finanzas, quien la presidirá.
- b) Un representante del Ministerio de Relaciones Exteriores.
- c) Un representante del Ministerio de Justicia.
- d) Un representante de la Agencia de Promoción de la Inversión Privada - PROINVERSIÓN.

Adicionalmente, integrarán la Comisión Especial los siguientes miembros no permanentes:

- e) Un representante del Ministerio de Comercio Exterior y Turismo, para los casos de controversias surgidas en aplicación de los tratados a los que se refiere el literal b) del párrafo 3.1 del artículo 3.
- f) Un representante de cada Entidad Pública involucrada en una controversia.

El reglamento de la presente Ley precisará las calificaciones de los miembros que integrarán la Comisión Especial.

CONCORDANCIAS: D.S. N° 125-2008-EF, Art. 8 (Calificaciones de los miembros de la Comisión Especial)

Artículo 8.- Funciones de la Comisión Especial

Son funciones de la Comisión Especial:

- a) Evaluar las posibilidades de negociación **en la fase de trato directo** y adoptar una estrategia para lograrla.
- b) Solicitar informes técnicos a las Entidades Públicas involucradas en una controversia respecto de las materias vinculadas a la misma, las cuales deberán brindar la información dentro de los plazos requeridos por la Comisión Especial, bajo responsabilidad del titular de la entidad.

(*) De la Comisión Especial

c) Participar en las negociaciones con la contraparte **durante la etapa de trato directo** en caso de que el mecanismo de solución de controversias así lo prevea.

Tratándose de controversias que se deriven de acuerdos señalados en el literal a) del párrafo 3.1 del artículo 3, la negociación podrá ser liderada por la Entidad Pública involucrada, según lo determine la Comisión Especial.

d) Proponer la contratación de los abogados y demás profesionales necesarios para la participación en la etapa de trato directo y en la fase arbitral o de conciliación.

e) Efectuar la designación de árbitros, en caso de que el mecanismo de solución de controversias así lo requiera.

f) Coadyuvar a la labor de los abogados contratados para el patrocinio del Estado.

g) Aprobar la disposición de los recursos que sean necesarios para su (*) participación en la negociación en la etapa de trato directo y para la conclusión de ésta, así como para permitir la actuación del Estado durante la fase arbitral o de conciliación, los que serán ejecutados conforme al artículo 14.

h) Determinar la responsabilidad de la Entidad Pública involucrada en la controversia, para efectos de la aplicación de lo dispuesto en el artículo 14.

i) Asignar encargos y responsabilidades.

j) Otras que establezca el reglamento.

El mecanismo de toma de decisiones de la Comisión Especial será el que establezca el reglamento de la presente Ley.

CONCORDANCIAS: D.S. N° 125-2008-EF, Art. 12 (Funciones de la Comisión Especial)

Artículo 9.- Funciones del Presidente de la Comisión Especial

Son funciones del Presidente de la Comisión Especial:

- a) Convocar a reunión a los miembros de la Comisión Especial.
- b) Proponer a la Comisión Especial opciones para la negociación en trato directo así como para la defensa.
- c) Dirimir las decisiones de la Comisión Especial en los casos de empate entre sus miembros.
- d) Otras que le asigne el reglamento.

Artículo 10.- Funciones de la Secretaría Técnica de la Comisión Especial **La Secretaría Técnica será ejercida por el Ministerio de Economía y Finanzas, siendo sus funciones las siguientes:**

- a) Realizar una evaluación inicial de la controversia y elaborar un informe preliminar para ser sometido a los demás miembros.

(*) De la Comisión Especial

b) Elaborar informes relativos a los cursos de acción, estrategia a seguir y otros que sean necesarios para el cumplimiento de las funciones de la Comisión.

c) Redactar y mantener las actas correspondientes a las sesiones de la Comisión Especial.

d) Otras que le asigne el reglamento.

Artículo 11.- Designación de representantes en la Comisión Especial

Cada una de las Entidades Públicas señaladas en el párrafo 7.3 del artículo 7, designará a su representante y a un alterno mediante resolución del Titular de la Entidad en el plazo de tres (3) días útiles contados a partir de la publicación de la presente Ley, a excepción de las Entidades Públicas involucradas en una controversia con participación no permanente en la Comisión Especial. Dichas Entidades lo harán con oportunidad de cada convocatoria, en el plazo de dos (2) días útiles contados a partir del día siguiente de la convocatoria que realice el Presidente de la Comisión Especial, bajo responsabilidad del Titular de la Entidad.

CONCORDANCIAS: D.S. N° 125-2008-EF, Art. 8 (Calificaciones de los miembros de la Comisión Especial)

Artículo 12.- Contratación de abogados y otros profesionales necesarios

La contratación de los servicios de abogados y otros profesionales necesarios para la participación del Estado en las controversias internacionales de inversión estará a cargo del Ministerio de Economía y Finanzas, a propuesta de la Comisión Especial. (*)

(*) Artículo modificado por el Artículo 3 de la Ley N° 29213, publicada el 18 abril 2008, cuyo texto es el siguiente:

“Artículo 12.- Selección y contratación de servicios

La selección y la contratación de los servicios de abogados y otros profesionales necesarios para la participación del Estado en controversias internacionales de inversión a que se refiere la presente Ley, serán efectuadas de acuerdo con los procedimientos que se establezcan mediante decreto supremo, con el voto aprobatorio del Consejo de Ministros. Sólo en caso de vacío o deficiencia de los mencionados procedimientos, se aplicará supletoriamente lo establecido en las normas sobre contrataciones y adquisiciones del Estado.”

CONCORDANCIAS: Decreto de Urgencia N° 045-2007, Art. 3

Ley N° 29213, Art. 2 (Contrataciones realizadas al amparo del artículo 6 de la Ley N° 28939)

D.S. N° 002-2009-EF (Aprueban procedimiento para la contratación de servicios de abogados, estudios de abogados y otros profesionales necesarios para la participación del Estado en controversias internacionales de inversión en el marco de la Ley N° 28933)

Artículo 13.- Criterios de observancia obligatoria en la redacción de cláusulas de solución de controversias

(*) De la Comisión Especial

Las cláusulas de solución de controversias que se redacten en los acuerdos en materia de inversión señalados en el párrafo 3.1 del artículo 3, deberán cumplir los requisitos siguientes:

a) Establecer un período de negociación o trato directo no menor a seis (6) meses como requisito indispensable para someter la controversia a arbitraje internacional.

CONCORDANCIAS: D.S. Nº 125-2008-EF, Art. 21 (Cómputo del inicio del periodo de negociación o trato directo antes de someter la controversia a arbitraje internacional)

b) Establecer el uso de sistemas neutrales de solución de controversias, según lo precise el reglamento de la presente Ley.

c) Establecer la responsabilidad entre las partes por la asunción de los gastos que se deriven de su participación en el arbitraje o conciliación.

d) Establecer la obligación del inversionista de notificar al Coordinador del Sistema, sin perjuicio de la obligación del inversionista de notificar a su contraparte cuando corresponda, para que surta efecto la comunicación de inicio del período de trato directo.

Artículo 14.- Asignación de gastos

14.1 Los gastos derivados de la defensa del Estado en las Controversias Internacionales de Inversión se realizarán con cargo al presupuesto institucional del Ministerio de Economía y Finanzas. El crédito presupuestario aprobado para tal fin en la Ley Anual de Presupuesto no puede ser objeto de modificaciones presupuestarias en el nivel funcional programático, teniendo el carácter de intangible.

14.2 Las entidades que se financien íntegramente con fuentes de financiamiento distintas a Recursos Ordinarios, Recursos por Operaciones Oficiales de Crédito y Donaciones, reembolsarán los gastos a que hace referencia el párrafo precedente, realizando para tal efecto el depósito en las cuentas de la Dirección Nacional del Tesoro Público.

Mediante decreto supremo se dictarán las normas correspondientes al reembolso dispuesto en el párrafo anterior.

14.3 Los pagos necesarios para el cumplimiento de los laudos arbitrales, actas de conciliación o acuerdos en trato directo, que resulten de la conclusión de una controversia internacional de inversión serán realizados por la Entidad Pública involucrada en la controversia conforme al artículo 70 de la Ley General del Sistema Nacional de Presupuesto, Ley Nº 28411.

Artículo 15.- Responsabilidad de la Comisión Especial

Sin perjuicio de lo dispuesto en el artículo 14, la responsabilidad que emane de los acuerdos que adopten o de las gestiones y actos que ejecute la Comisión Especial, en opinión discordante con las Entidades Públicas involucradas en una controversia, recae exclusivamente en cada uno de los miembros de la Comisión.

(*) De la Comisión Especial

En estos supuestos, las acciones que ejecuten las Entidades Públicas involucradas en una controversia, en cumplimiento de los acuerdos, encargos o responsabilidades asignadas por la Comisión Especial, corresponde exclusivamente a cada uno de sus miembros.

DISPOSICIONES TRANSITORIAS

PRIMERA.- Transferencia de los casos a la Comisión Especial

La Comisión Especial asumirá los casos en los cuales, antes de la vigencia de la presente Ley, se hayan presentado solicitudes de negociación de trato directo. Asimismo, asumirá **gradualmente** aquellos casos que se encuentren ante mecanismos internacionales de solución de controversias en que el Estado peruano sea parte, debiendo el Ministerio de Relaciones Exteriores y los demás sectores o Entidades Públicas, transferir la documentación correspondiente.

CONCORDANCIAS: D.S. N° 125-2008-EF, Art. 23 (Plazos)

SEGUNDA.- Asignación de fondos durante el Proceso de Transferencia

Desde la entrada en vigencia de la presente Ley y hasta que concluya el proceso de transferencia de los casos en curso, se brindará al Ministerio de Relaciones Exteriores o al Ministerio de Economía y Finanzas, según sea el caso, los fondos necesarios para la adecuada defensa del Estado en las controversias internacionales según lo dispuesto en el artículo 14.

DISPOSICIÓN FINAL

ÚNICA.- Norma Reglamentaria

La presente Ley deberá ser reglamentada mediante decreto supremo, con voto aprobatorio del Consejo de Ministros y con refrendo de los Ministros de Economía y Finanzas, de Relaciones Exteriores y de Justicia, dentro de los sesenta (60) días calendario contados desde la fecha de su publicación. La reglamentación estará a cargo de los Ministerios de Economía y Finanzas, de Relaciones Exteriores y de Justicia.

Comuníquese al señor Presidente de la República para su promulgación.

En Lima, a los catorce días del mes de diciembre de dos mil seis.

MERCEDES CABANILLAS BUSTAMANTE

Presidenta del Congreso de la República

JOSÉ VEGA ANTONIO

Primer Vicepresidente del Congreso de la República

AL SEÑOR PRESIDENTE CONSTITUCIONAL DE LA REPÚBLICA

POR TANTO:

Mando se publique y cumpla.

Dado en la Casa de Gobierno, en Lima, a los quince días del mes de diciembre del año dos mil seis.

ALAN GARCÍA PÉREZ

(*) De la Comisión Especial

Presidente Constitucional de la República

JORGE DEL CASTILLO GÁLVEZ
Presidente del Consejo de Ministros