

EL DERECHO ADMINISTRATIVO GLOBAL Y EL ARBITRAJE  
INTERNACIONAL DE INVERSIONES

Una perspectiva iberoamericana en el marco del  
cincuenta aniversario del CIADI

EL DERECHO ADMINISTRATIVO GLOBAL Y EL  
ARBITRAJE INTERNACIONAL DE INVERSIONES

Una perspectiva iberoamericana en el marco del  
cincuenta aniversario del CIADI

Coordinadores

Jaime Rodríguez-Arana Muñoz  
José Ignacio Hernández G.

INSTITUTO NACIONAL DE ADMINISTRACIÓN PÚBLICA  
MADRID, 2016

Colección: MONOGRAFÍAS

FICHA CATALOGRÁFICA DEL CENTRO DE PUBLICACIONES DEL INAP

El DERECHO administrativo global y el arbitraje internacional de inversiones : una perspectiva iberoamericana en el marco del cincuenta aniversario del CIADI / coordinadores, Jaime Rodríguez-Arana Muñoz y José Ignacio Hernández G. – 1ª ed. – Madrid : Instituto Nacional de Administración Pública, 2016. – 256 p. ; 24 cm. – (Colección MONOGRAFÍAS)

ISBN 978-84-7351-548-1 (formato papel). – ISBN 978-84-7351-549-8 (formato electrónico). – NIPO 635-16-039-0 (formato papel). – NIPO 635-16-040-3 (formato electrónico)

I. Derecho administrativo. 2. Inversiones extranjeras. I. Rodríguez-Arana Muñoz, Jaime, coord. II. Hernández G., José Ignacio, coord. III. Instituto Nacional de Administración Pública (España). IV. Serie

342.9(100)

336.765:657.424(7/8)

Primera edición: octubre 2016

Catálogo general de publicaciones oficiales:

<http://publicacionesoficiales.boe.es>

La actividad editorial del Instituto Nacional de Administración pública está reconocida por Scholarly Publishers Indicators in Humanities and Social Sciences (SPI) en las disciplinas de Ciencias Políticas y Derecho. El listado SPI es aceptado como listado de referencia por la Agencia Nacional de Evaluación de la Calidad y Acreditación (ANECA), por la Comisión Nacional Evaluadora de la Actividad Investigadora CNEAI y por la ANEP (Agencia Nacional de Evaluación y Prospectiva).

Queda prohibida, salvo excepción prevista en la ley, cualquier forma de reproducción, distribución, comunicación pública y transformación de esta obra sin contar con autorización de los titulares de propiedad intelectual. La infracción de los derechos mencionados puede ser constitutiva de delito contra la propiedad intelectual (arts. 270 y sigs. del Código Penal).

Edita:

INSTITUTO NACIONAL DE ADMINISTRACIÓN PÚBLICA

[www.inap.es](http://www.inap.es)

ISBN: 978-84-7351-548-1 (formato papel) 978-84-7351-549-8 (formato electrónico)

NIPO: 635-16-039-0 (formato papel) 635-16-040-3 (formato electrónico)

Depósito Legal: M-33288-2016

Preimpresión: Contenidos y Proyectos ISLIZ

Impresión: Ulzama Digital

En esta publicación se ha utilizado papel reciclado libre de cloro de acuerdo con los criterios medioambientales de la contratación pública.

## Índice

<b>Presentación</b> .....	13
<i>Jaime Rodríguez-Arana Muñoz</i> <i>José Ignacio Hernández G.</i>	
<b>Capítulo I. El Derecho Administrativo Global: el espacio jurídico-administrativo iberoamericano</b> .....	23
<i>Jaime Rodríguez-Arana Muñoz</i>	
1. Sobre el Derecho Administrativo Global .....	23
2. Derecho Administrativo y Administración pública en Iberoamérica .....	29
3. Reflexión conclusiva .....	54
4. Bibliografía .....	56
<b>Capítulo II. El Derecho Administrativo Transnacional o Global: un nuevo capítulo del Derecho Administrativo</b> .....	57
<i>Libardo Rodríguez Rodríguez</i>	
Introducción .....	57
1. La Administración pública transnacional .....	61
1.1. Los centros de producción normativa transnacional .....	61
1.1.1. Los Estados como fuente de normatividad transnacional por medio de los tratados o convenios internacionales tradicionales .....	62
1.1.2. Los organismos u organizaciones internacionales .....	64
1.1.3. Las organizaciones comunitarias .....	66

1.1.4. Órganos de producción normativa transnacional que existen independientemente de un tratado internacional..	68
1.2. El desplazamiento de las autoridades administrativas nacionales por autoridades transnacionales .....	71
2. La normatividad administrativa transnacional .....	73
2.1. La función administrativa transnacional .....	73
2.2. La incorporación de las normas transnacionales a los Derechos Administrativos nacionales .....	75
2.3. El rango normativo de las normas transnacionales en los Derechos Internos .....	79
3. El control de la normatividad y de las actuaciones de la Administración pública transnacional .....	84
3.1. Control administrativo interno por las mismas autoridades transnacionales .....	84
3.2. Control externo por otras autoridades transnacionales .....	85
4. Conclusiones .....	87
5. Bibliografía .....	89
Capítulo III. <b>Dos determinantes actuales del Derecho Administrativo Global</b> .....	95
<i>Carlos E. Delpiazzo</i>	
1. Introducción .....	95
2. Sentido del Derecho Administrativo Global .....	97
2.1. Esencia del Derecho Administrativo .....	97
2.2. Impacto de la globalización .....	99
2.3. Caracteres del Derecho Administrativo Global .....	101
3. Globalización de los derechos humanos .....	108
3.1. Revalorización de la centralidad de la persona .....	108
3.2. Desafíos del control de convencionalidad .....	113
4. Globalización de las relaciones jurídicas .....	115
4.1. Desafíos para la ciencia del Derecho Administrativo .....	115
4.2. Desafíos para el Derecho Administrativo positivo .....	117
5. Conclusión .....	120
5. Bibliografía .....	120

Capítulo IV. <b>El consentimiento del Estado al arbitraje internacional en la Ley De Promoción y Protección de Inversiones de 1999 y sus vicisitudes</b> .....	129
<i>Allan R. Brewer-Carías</i>	
1. Sobre el arbitraje internacional y promoción de inversiones. ....	129
2. El consentimiento dado por el Estado para el arbitraje internacional mediante la Ley de Inversiones de 1999 .....	138
2.1. El artículo 22 de la Ley de Promoción y Protección de Inversiones de 1999 .....	138
2.2. Interpretación del artículo 22 de la Ley de Inversiones como declaración unilateral de consentimiento del Estado de acuerdo con los principios de interpretación de la ley .....	147
2.3. La obligación de acudir al arbitraje internacional expresada en el artículo 22 de la Ley de Inversiones .....	151
2.4. Los esfuerzos realizados desde el año 2000 con el fin de cambiar el sentido del artículo 22 de la Ley de Inversiones por medio de interpretación judicial, sin reformar la ley. ....	154
2.4.1. El primer intento, en 2000, de cambiar el sentido del artículo 22 de la Ley de Inversiones de 1999 por medio de una acción popular que cuestionaba su constitucionalidad y buscaba su anulación. ....	154
2.4.2. El segundo intento, en 2007, de obtener una interpretación diferente del artículo 22 de la Ley de Inversiones. ....	157
2.4.3. El tercer intento, en 2007, de obtener una interpretación diferente del artículo 22 de la Ley de Inversiones. ....	158
2.4.4. El cuarto y último intento, en 2008, de obtener una interpretación diferente del artículo 22 de la Ley de Inversiones .....	158
2.5. La insuficiente interpretación del artículo 22 de la Ley de Inversiones de 1999 efectuada por los tribunales del CIADI en los casos <i>Mobil</i> y <i>Cemex</i> . ....	167
2.6. La ausencia de interpretación del artículo 22 de la Ley de Inversiones de 1999 en la sentencia de Tribunal del CIADI en el caso <i>Brandes</i> .....	169
3. La progresiva tendencia pro arbitraje del régimen legal venezolano durante los años anteriores a la aprobación de la Ley de Inversiones de 1999 .....	172

3.1. Los antecedentes históricos en cuestión de arbitraje: de la hostilidad a la aceptación. . . . .	173
3.2. La evolución constitucional en cuanto a la inmunidad jurisdiccional del Estado y la cura de viejas heridas diplomáticas . . . . .	174
3.3. La aceptación general del arbitraje en cuestiones de Derecho Privado. . . . .	175
3.4. La aceptación general del arbitraje en cuestiones derivadas de contratos públicos y el sentido de las disposiciones del Artículo 4 de la Ley de Arbitraje Comercial y del Artículo 151 de la Constitución. . . . .	177
3.5. La política de inclusión de cláusulas de arbitraje en contratos públicos desde la década de los noventa . . . . .	178
4. La política pública pro arbitraje definida por el Estado en 1999 y plasmada en la Constitución de 1999 . . . . .	180
4.1. La tendencia pro arbitraje de toda la legislación sancionada en 1999 . . . . .	180
4.2. La tendencia pro arbitraje de la Constitución de 1999 y la extraña propuesta presentada ante la Asamblea Constituyente por el Presidente Chávez en 1999 . . . . .	183
4.3. La ratificación de la tendencia pro arbitraje en la legislación sancionada por el Gobierno en 1999 . . . . .	186
4.4. La intención del Gobierno en 1999 de expresar el consentimiento del Estado para el arbitraje internacional en el artículo 22 de la Ley de Inversiones. . . . .	187
5. Bibliografía . . . . .	191
<b>Capítulo V. El CIADI en el marco del Derecho Administrativo Global: una visión desde el Derecho Administrativo Latinoamericano . . . . .</b>	<b>197</b>
<i>José Ignacio Hernández G.</i>	
Introducción . . . . .	197
1. La posición tradicional del Derecho Administrativo Latinoamericano frente al arbitraje internacional de inversiones: la Doctrina Calvo . . . . .	202

1.1. La protección diplomática, la diplomacia del buque de guerra y su impronta sobre el Derecho Administrativo en Latinoamérica . . . . .	202
1.2. La formulación de la Doctrina Calvo y la Doctrina Drago desde el Derecho Internacional. Su impronta sobre el Derecho Administrativo Latinoamericano. . . . .	205
1.2.1. Los intentos —especialmente latinoamericanos— por incorporar la Doctrina Calvo como principio de Derecho Internacional. La tesis que sostiene la «muerte» de la Doctrina Calvo. . . . .	207
1.2.2. La intención de incorporar la Doctrina Calvo como cláusula contractual. La «cláusula Calvo» y su interpretación inicial en el arbitraje . . . . .	210
1.2.3. La Doctrina Calvo en el marco del ALBA. Referencia al UNASUR. . . . .	211
1.2.4. A modo de recapitulación. La Doctrina Calvo, el trato nacional y el fortalecimiento del Derecho Administrativo en Latinoamérica . . . . .	212
1.3. El estándar internacional y su problemática recepción . . . . .	212
1.3.1. La formulación del estándar mínimo internacional dentro de la costumbre. . . . .	213
1.3.2. La recepción y evolución del estándar mínimo. . . . .	215
1.3.3. El estándar mínimo en la era de los tratados y el arbitraje internacional de inversiones . . . . .	217
1.3.4. A modo de recapitulación: el estándar mínimo y el Derecho Administrativo. . . . .	218
2. Génesis y evolución del arbitraje internacional en el marco del CIADI como mecanismo de solución de controversias basadas en relaciones jurídico-administrativas. . . . .	219
2.1. Los orígenes del arbitraje internacional de inversiones. . . . .	219
2.2. Surgimiento de los Tratados Bilaterales de Inversión y la creación del Centro Internacional de Arreglo de Diferencias Relativas a Inversiones (CIADI) . . . . .	222
2.2.1. El surgimiento de los Tratados Bilaterales de Protección de Inversión. . . . .	223
2.2.2. La creación del Centro Internacional de Arreglo de Diferencias Relativas a Inversiones (CIADI). La oposición de Latinoamérica . . . . .	224

## ÍNDICE

2.3. La globalización y el auge de los Tratados Bilaterales de Inversión. Los Acuerdos de Inversiones Internacionales. La adopción de tales tratados desde Latinoamérica . . . . .	227
2.4. La crisis argentina y las críticas a la legitimidad del arbitraje internacional del CIADI. La denuncia de Bolivia, Ecuador y Venezuela al Convenio CIADI . . . . .	228
2.5. A modo de recapitulación: las tensiones entre el arbitraje internacional del Convenio CIADI y el Derecho Administrativo Latinoamericano. A favor de un mayor diálogo en el marco de los nuevos tratados de inversión . . . . .	231
3. El futuro del arbitraje internacional de inversiones en el marco del Derecho Administrativo Global . . . . .	234
3.1. El arbitraje internacional de inversiones en el contexto del Derecho Administrativo Global. Su similitud con el control jurisdiccional de la Administración pública . . . . .	234
3.2. A favor de un mayor diálogo entre el Derecho Administrativo y el arbitraje internacional de inversiones . . . . .	238
3.2.1. El diálogo entre el Derecho Administrativo Doméstico y el arbitraje internacional de inversiones . . . . .	241
3.2.2. El diálogo entre los principios generales de Derecho Administrativo y el arbitraje internacional de inversiones. . . . .	244
3.3. A modo de recapitulación: hacia una nueva relación entre el Derecho Administrativo en Latinoamérica y el arbitraje internacional de inversiones en el marco del CIADI en el marco del Derecho Administrativo Global. . . . .	246
4. Bibliografía . . . . .	248