

# **PROCESO DE MODERNIZACIÓN DEL ACUERDO ENTRE CHILE Y LA UNIÓN EUROPEA**

## **Propuesta UE sobre Sistema Corte de Inversiones**

Rodrigo Monardes  
06 enero 2021





# Diagnóstico de la CE respecto a la Política de Inversiones

- Estimular las inversiones es una de las prioridades económicas de la CE
- Sin embargo, estándares de protección de las inversiones y la solución de controversias han provocado un acalorado debate sobre el funcionamiento del sistema (abuso y justicia)
- El debate actual ha demostrado el riesgo existente en la falta de transparencia e independencia de los árbitros
- Problemas de legitimidad y consistencia relativas al mecanismo de solución de controversias



# Objetivos de la Política de Inversiones de la CE

- Los Acuerdos bilaterales de la UE comenzarán la transformación de la antigua solución de controversia entre inversionistas y Estados en un Sistema de Corte de Inversión de carácter público, compuesto por un Tribunal de primera instancia y un Tribunal de Apelación que funciona como las cortes tradicionales;
- Existirá un código de conducta bien definido, a fin de evitar conflictos de intereses, jueces independientes con altas calificaciones técnicas y jurídicas comparables a los que se requieren para los miembros de los tribunales internacionales permanentes, tales como la Corte Internacional de Justicia y el Órgano de Apelación de la OMC.



# Introducción al Sistema de Corte de Inversiones

**¿Por qué es relevante el mecanismo de solución de controversias?**

## Ámbito de aplicación del Sistema de Corte de Inversiones

- **Partes:** Disputas entre el inversionista de una Parte y la otra Parte del Acuerdo.
- **Incumplimiento alegado:** trato recibido por el inversionista que constituya un incumplimiento de:
  - **Trato Nacional**
  - **Nación Más Favorecida**
  - **Estándares de Protección** de la sección sobre Protección de Inversiones (**Trato Justo y Equitativo, Protección y Seguridad Plenas, Expropiación**, otros)
- El incumplimiento debe causar **pérdidas o daños** al inversionista o su empresa constituida localmente.



# Introducción al Sistema de Corte de Inversiones

## SECTION C RESOLUTION OF INVESTMENT DISPUTES AND INVESTMENT COURT SYSTEM

### SUB-SECTION 1 Scope and Definitions

#### Article 2.19 **Scope and Definitions**

1. This Section shall apply to a dispute between, on the one hand, a **claimant of one Party** and, on the other hand, the **other Party** concerning **treatment alleged to breach** Article 2.3(2) (National Treatment) or Article 2.4(2) (Most Favoured Nation Treatment) of Section A (Liberalisation of Investments) or Section B (Investment Protection), which breach allegedly **causes loss or damage to the claimant or its locally established company.**



# Propuesta UE sobre Sistema de Corte de Inversiones

## **SUB-SECTION 4: Investment Court System**

- Article 2.27 Tribunal of First Instance (“Tribunal”)
- Article 2.28 Appeal Tribunal
- Article 2.29 Ethics
- Article 2.30 Multilateral Dispute Settlement Mechanisms





# Composición y nombramiento de la Corte de Inversiones

	TRIBUNAL DE PRIMERA INSTANCIA	TRIBUNAL DE APELACIONES
<b>Función</b>	Conocer las reclamaciones presentadas por el inversionista	Conocer las apelaciones a los laudos provisionales del Tribunal de Primera Instancia
<b>Número de jueces/miembros</b>	15 jueces	6 miembros
<b>Nacionalidad</b>	5 UE, 5 Chile y 5 tercer país	2 UE, 2 Chile y 2 tercer país
<b>Aumento número de jueces/miembros</b>	En múltiplos de 3	En múltiplos de 3
<b>Duración</b>	6 años	6 años
<b>Tribunal (División para el caso)</b>	3 jueces (1 UE, 1 Chile, 1 tercer país) <i>Excepción: juez único</i>	3 miembros (1 UE, 1 Chile, 1 tercer país)
<b>Presidente del tribunal del caso</b>	Juez de nacionalidad de tercer país	Miembro de nacionalidad de tercer país
<b>Pago mensual fijado por el Comité (<i>retainer fee</i>)</b>	Para asegurar la disponibilidad del juez. UE sugiere 1/3 del pago de un miembro del Órgano de Apelación OMC (€ 2,000 aprox.)	Para asegurar la disponibilidad del miembro. UE sugiere equivalente al pago de un miembro del Órgano de Apelación OMC (€ 7,000 aprox.)
<b>Otros <i>fees</i> y gastos</b>	Si no decide el Comité, se determinarán mediante la Regla 14(1) del Reglamento Administrativo y Financiero del Convenio del CIADI	N/A



# Composición y nombramiento de la Corte de Inversiones

## **Excepción: nombramiento de un juez único:**

- Por acuerdo de las partes litigantes.
- Juez único: nacionalidad de un tercer país.
- Demandado debe otorgar consideración especial cuando el demandante es PYME o la compensación o daños alegados son relativamente bajos.

### **Article 2.27 Tribunal of First Instance (“Tribunal”)**

9. Notwithstanding paragraph 7, the **disputing parties may agree** that a case be heard by a **sole Judge** who is a **national of a third country**, to be selected by the President of the Tribunal. The respondent shall give sympathetic consideration to such a request from the claimant, in particular where the **claimant is a small or medium-sized enterprise or the compensation or damages claimed are relatively low**. Such a request should be made at the same time as the filing of the claim pursuant to Article 2.24 (Submission of a Claim).

# Composición y nombramiento de la Corte de Inversiones

<b>Competencia Profesional</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Calificados en sus respectivos países como (alto) funcionario judicial o jurista de reconocida competencia.</li> <li>• Experiencia demostrada en derecho internacional público. Experiencia deseable en derecho internacional de inversiones, derecho mercantil internacional y en solución de controversias en esas materias.</li> </ul>
<b>Término del nombramiento</b>	Si al expirar el plazo de su nombramiento, se encuentra ejerciendo funciones en un caso, continuará ejerciendo su cargo hasta el término del procedimiento, previa autorización del presidente del Tribunal.
<b>Presidente y Vicepresidente</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• 2 años en el cargo</li> <li>• Nacionales de un tercer país.</li> <li>• Recibirán un pago por cada día trabajado en el ejercicio de sus funciones.</li> </ul>
<b>Nombramiento de la división</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• Por el Presidente del Tribunal Primera Instancia/Apelaciones.</li> <li>• Sistema de rotación, composición aleatoria e impredecible. Igualdad de oportunidades.</li> </ul>
<b>Pago del <i>retainer fee</i></b>	Por las Partes en partes iguales. Cuenta administrada por la Secretaría del CIADI
<b>Desarrollo otras actividades</b>	Sueldo permanente: Jueces/Miembros deberán desempeñarse a tiempo completo. No se les permitirá ejercer otra función, onerosa o no, a menos que lo autorice el Presidente del Tribunal de Primera Instancia/ Apelaciones.
<b>Secretaría</b>	<ul style="list-style-type: none"> <li>• El secretariado del CIADI deberá actuar como secretaría del Tribunal Primera Instancia/ Apelaciones y proveer el apoyo apropiado.</li> <li>• Los costos del secretariado serán pagados por las Partes del Acuerdo en partes iguales.</li> </ul>



## Ética:

# Jueces, miembros del Tribunal de Apelaciones y Recusación

## Independencia e Imparcialidad

Los jueces del Tribunal y miembros del Tribunal deberán:

- ✓ Ser elegidos entre personas cuya independencia está fuera de dudas.
- ✓ No tener vínculos con ningún gobierno.
- ✓ No recibir instrucciones de ningún gobierno u organización en relación a la disputa.
- ✓ No participar en una disputa que les cree un conflicto de interés.
- ✓ Cumplir con el Código de Conducta para miembros del Tribunal, Tribunal de Apelaciones o Mediadores.
- ✓ Abstenerse de actuar como abogado de parte, experto de parte o testigo en toda controversia de protección de inversiones, pendiente o nueva, bajo el Acuerdo o legislación nacional.





# Ética:

## Jueces, miembros del Tribunal de Apelaciones y Recusación

### Independencia e Imparcialidad

#### **Article 2.29 Ethics**

1. The Judges of the Tribunal and the Members of the Appeal Tribunal shall be chosen from persons whose independence is beyond doubt. They shall not be affiliated with any government.<sup>12</sup> They shall not take instructions from any government or organisation with regard to matters related to the dispute. They shall not participate in the consideration of any disputes that would create a direct or indirect conflict of interest. In so doing they shall comply with Annex II (Code of Conduct for Members of the Tribunal, the Appeal Tribunal and Mediators). In addition, upon appointment, they shall refrain from acting as counsel or as party-appointed expert or witness in any pending or new investment protection dispute under this or any other agreement or domestic law.

<sup>12</sup> For greater certainty, the fact that a person receives an income from the government, or was formerly employed by the government, or has a family relationship with a government official, does not in itself render that person ineligible.



# Ética:

## Jueces, miembros del Tribunal de Apelaciones y Recusación

### Recusación

**Causal:** una parte litigante considera que el juez/miembro no cumple con los requisitos del párrafo 1.

#### **Notificación:**

- Dentro del plazo de 15 días desde la conformación de la división o desde que se tuvo conocimiento
- Al Presidente del Tribunal/ Tribunal de Apelación.

**Juez/miembro recusado:** plazo de 15 días para renunciar a la división

#### **Decisión:**

- Se fija audiencia para oír a las partes litigantes y al juez/miembro recusado.
- Por el Presidente del Tribunal de Apelaciones respecto de la división nombrada por el Presidente del Tribunal y viceversa.
- Plazo de 45 días.



# Mecanismo Multilateral de Solución de Controversias

## Artículo 2.30 sobre Mecanismo Multilateral de Solución de Controversias

- ❑ Establece el compromiso de las Partes de perseguir el establecimiento de una Corte Multilateral de Inversiones y un mecanismo de apelación con otros socios comerciales.
- ❑ La Corte Bilateral de Inversiones dejará de tener efecto cuando entre en vigor un instrumento internacional que contemple un mecanismo multilateral aplicable a las disputas que surjan del Acuerdo.

### **Article 2.30 Multilateral Dispute Settlement Mechanisms**

The Parties shall pursue with other trading partners the establishment of a multilateral investment tribunal and appellate mechanism for the resolution of investment disputes. Upon the entry into force between the Parties of an international agreement providing for such a multilateral mechanism applicable to disputes under this Agreement, the relevant parts of this Section shall cease to apply. The [...] Committee may adopt a decision specifying any necessary transitional arrangements.



# Recurso de apelación: Causales y procedimiento

## Causales

- Error en la interpretación y en la aplicación de la ley;
- Error manifiesto en la apreciación de los hechos o;
- Las causales establecidas en el artículo 52(1) de la Convención del CIADI

## Procedimiento y plazos

- Plazo de 90 días para presentar una apelación contados desde el laudo provisional ha sido notificado.
- Tribunal de Apelación tiene entre 6 meses y 9 meses máximo para decidir la apelación
- Si se desestima la apelación. El laudo provisional se vuelve final
- Si la acoge, puede modificar o revertir la decisión y sus fundamentos legales en todo o en parte y dicta una decisión final.



# Recurso de Apelación

## Causales y Procedimiento

### **Article 2.47 Appeal procedure**

1. Either disputing party may appeal before the Appeal Tribunal a provisional award, within 90 days of its issuance. The grounds for appeal are:
  - (a) that the Tribunal has erred in the interpretation or application of the applicable law;
  - (b) that the Tribunal has manifestly erred in the appreciation of the facts, including the appreciation of relevant domestic law; or
  - (c) those provided for in Article 52 of the ICSID Convention, in so far as they are not covered by (a) and (b).
2. The Appeal Tribunal shall reject the appeal where it finds that the appeal is unfounded. [It may also reject the appeal on an expedited basis where it is clear that the appeal is manifestly unfounded.]
3. If the Appeal Tribunal finds that the appeal is well founded, the decision of the Appeal Tribunal shall modify or reverse the legal findings and conclusions in the provisional award in whole or part. Its decision shall specify precisely how it has modified or reversed the relevant findings and conclusions of the Tribunal.

# Gracias

Rodrigo Monardes  
Jefe División de Inversiones  
[rmonardes@subrei.gob.cl](mailto:rmonardes@subrei.gob.cl)

