



COOPERACCION



La minería y la conflictividad social en el Perú

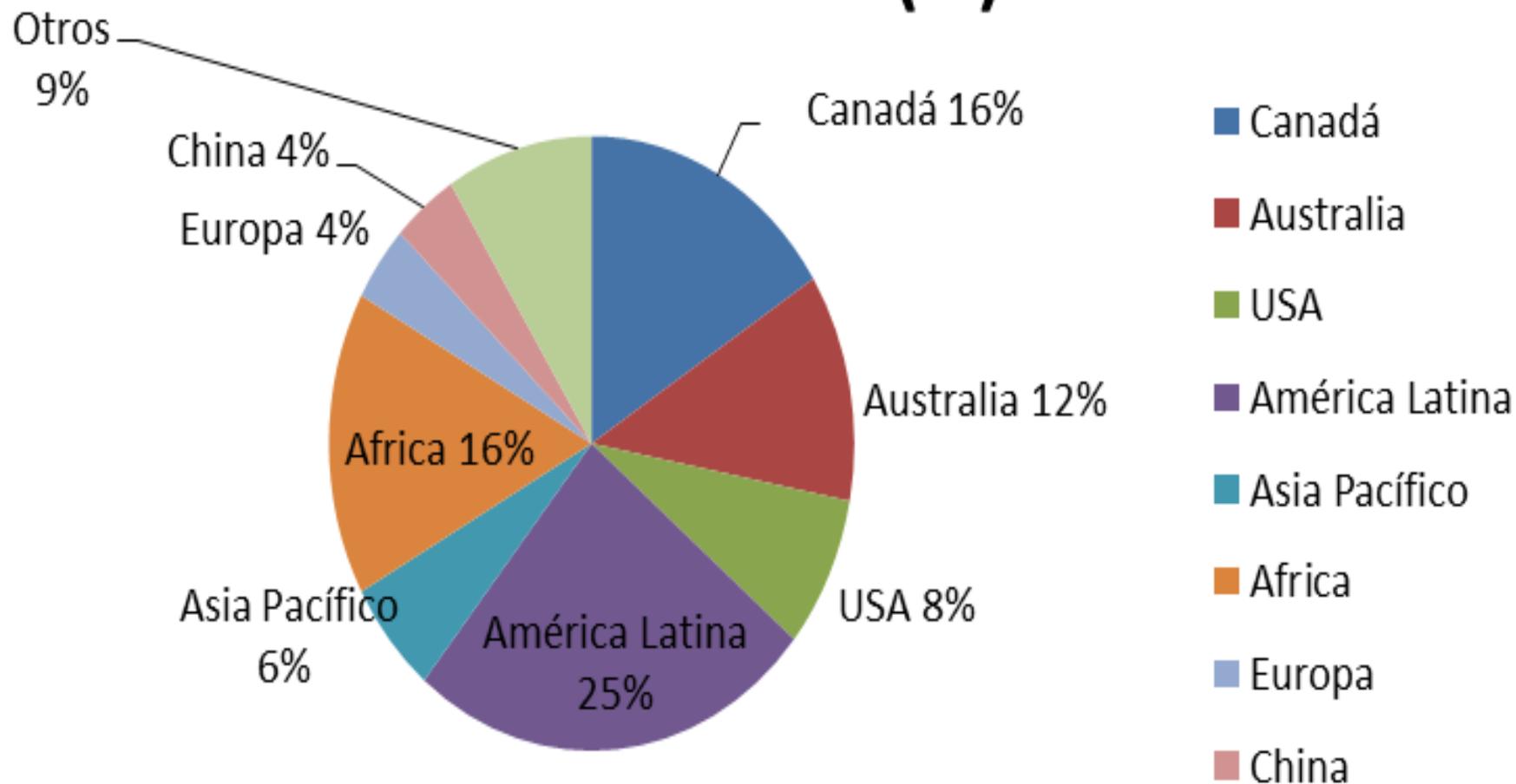
- Cuáles son algunas características del escenario actual a nivel global y en la región.
- ¿Qué está pasando en el Perú?
- ¿Cuáles son los retos actuales?

El escenario

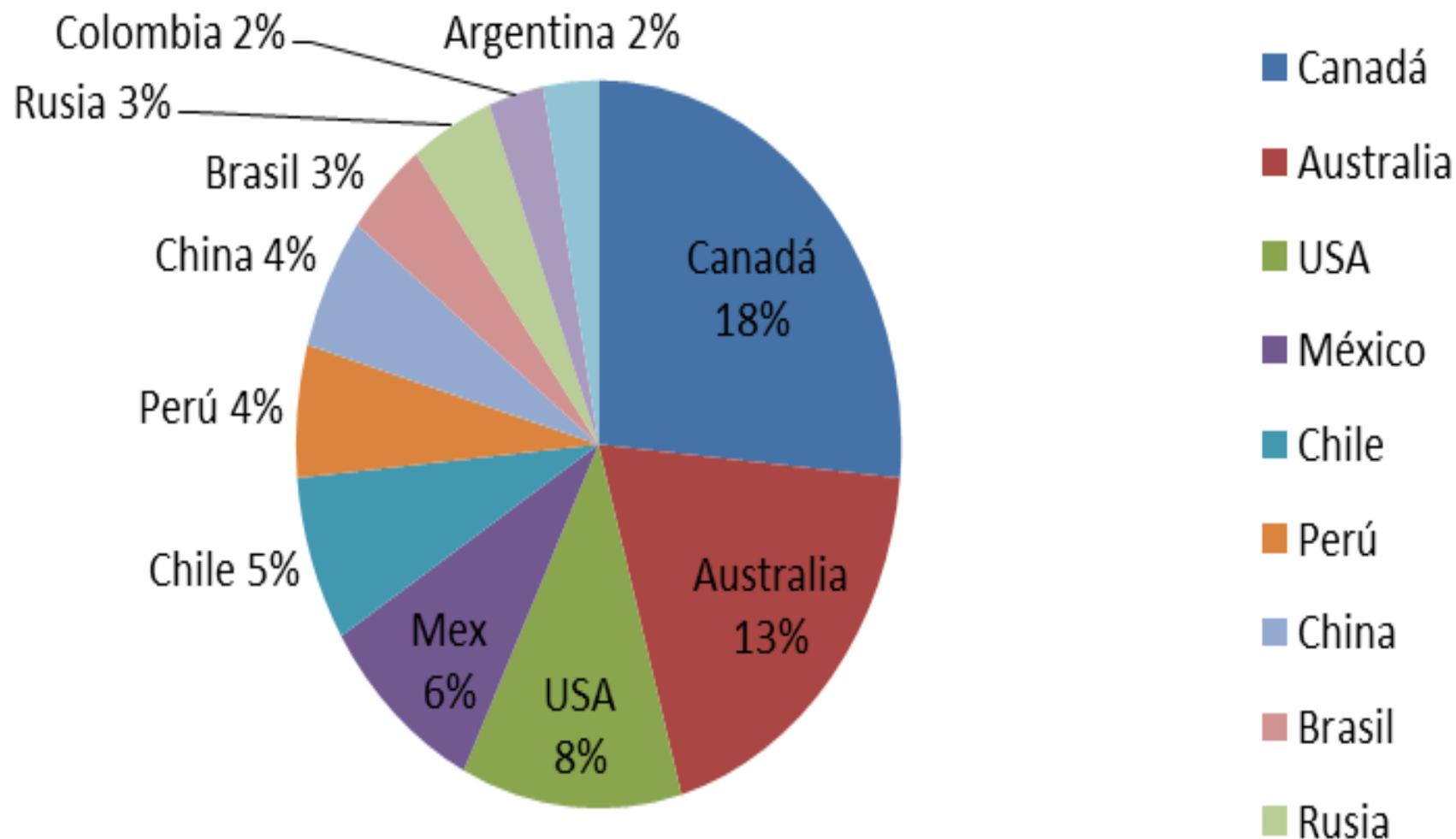


- La minería ha estado en un período de expansión sin precedentes.
- Ni siquiera comparado con los treinta gloriosos años de la economía.
- Y América Latina ha sido una de las regiones claves de esa expansión.

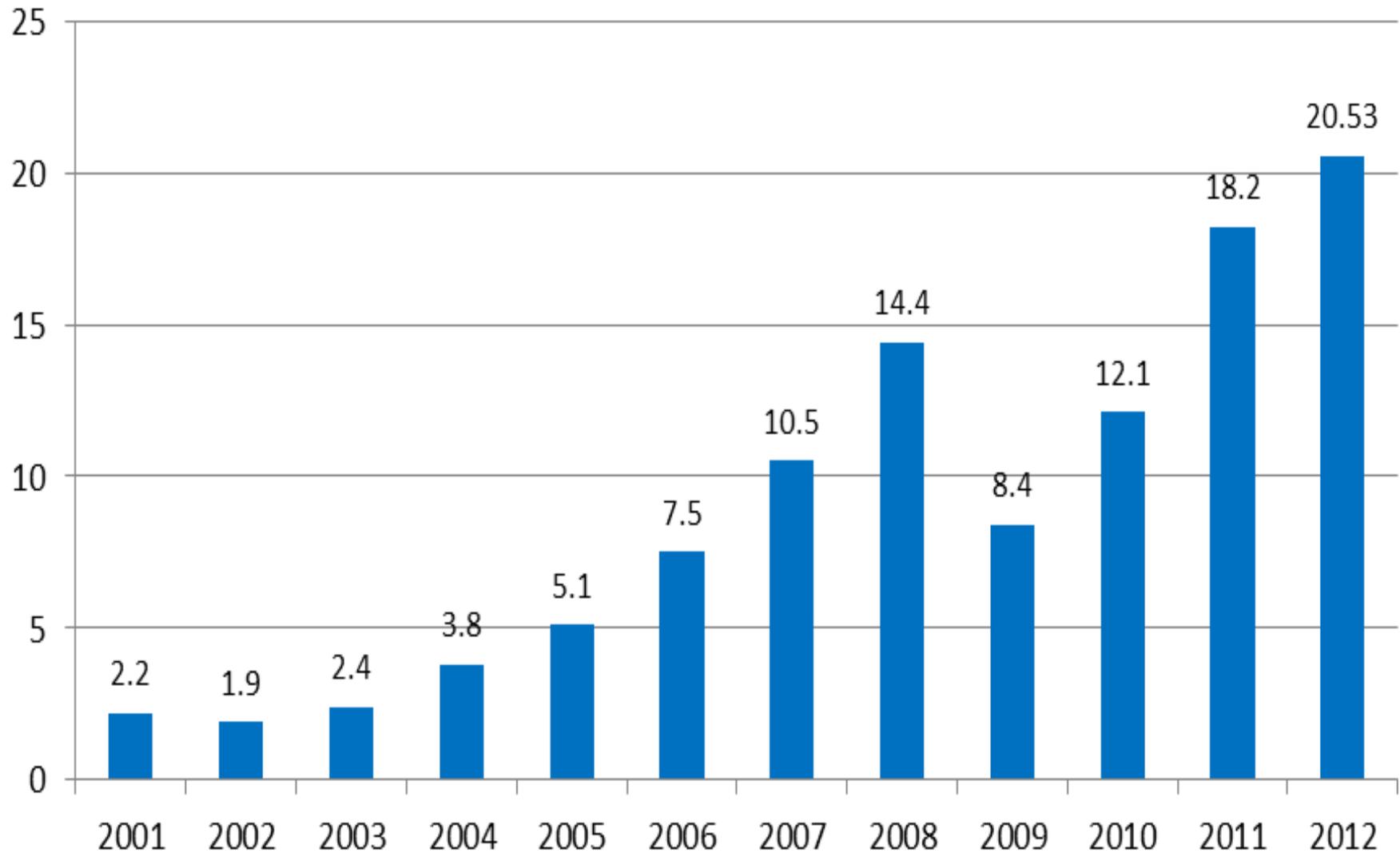
2012: INVERSIÓN MINERA POR REGIONES (%)



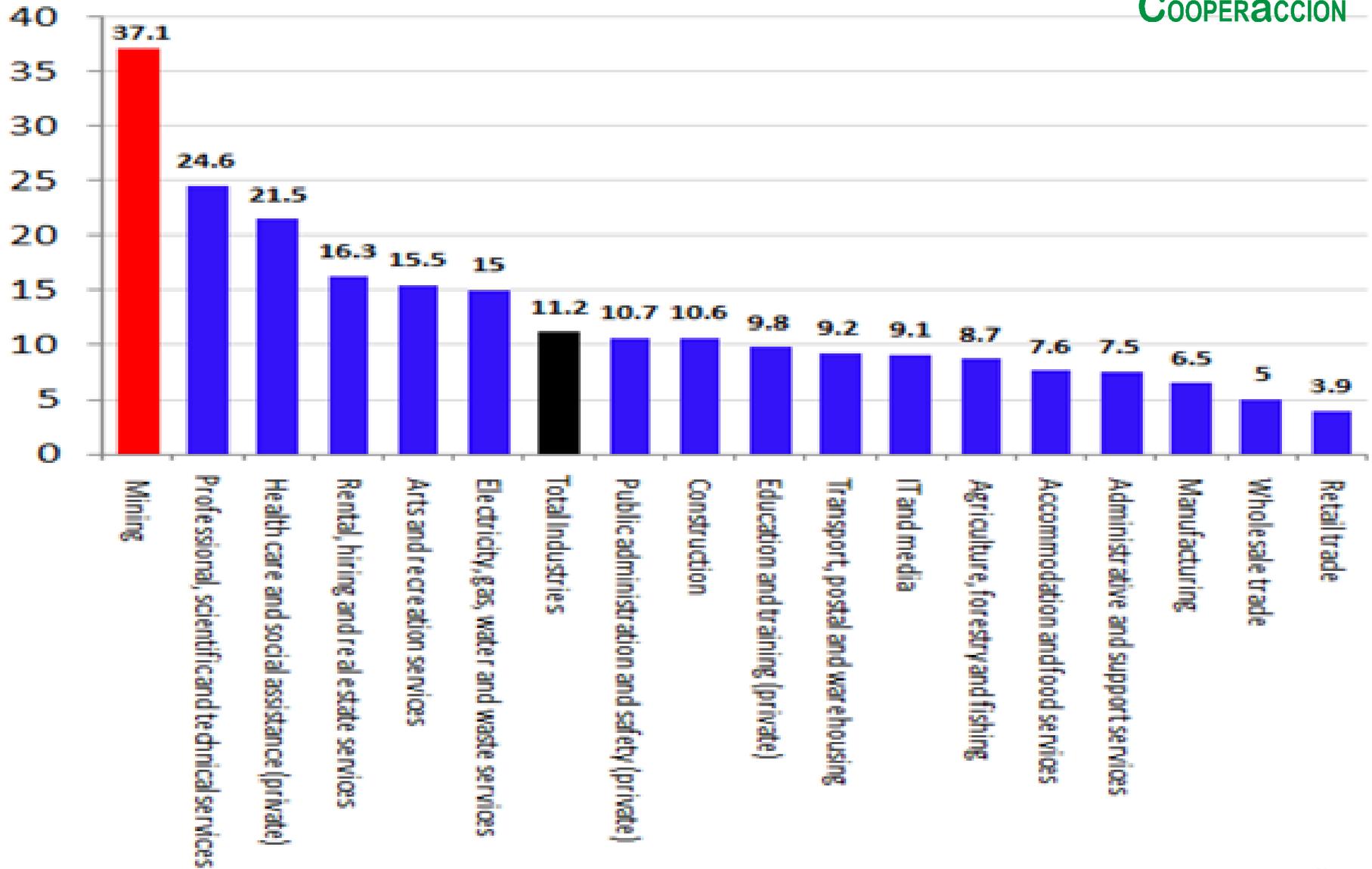
2012: Inversión Minera por país (%)



Gastos de exploración minera



Profit Margins by Industry



La dimensión territorial

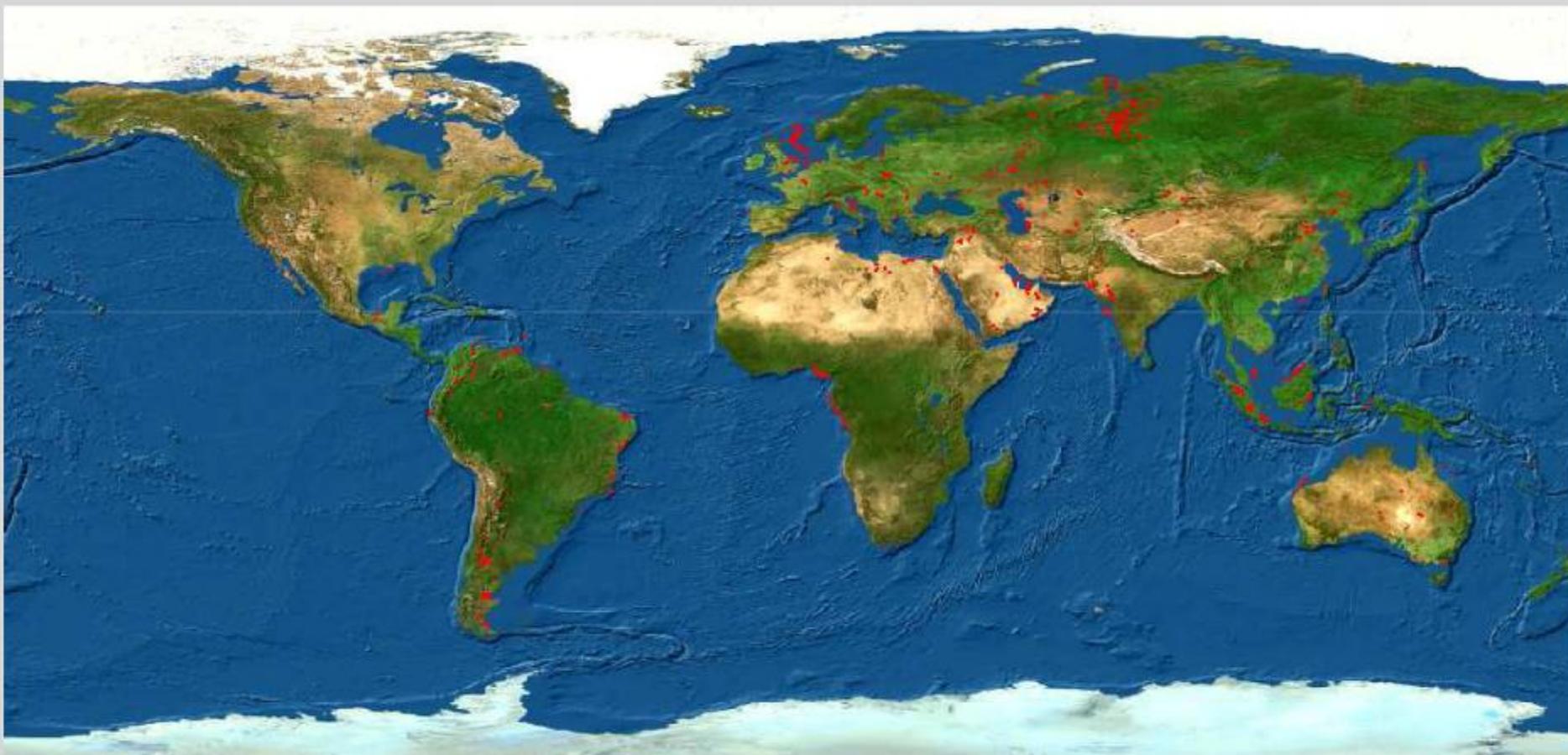


- Al lado de los indicadores económicos que muestran la expansión de las industrias extractivas;
- también aparece la expansión territorial como otro indicador a considerar....

1. Situación actual mundial



Petróleo y Gas pozos perforados en... 1980



Fuente IHS Energy, miembro del Proyecto Proteus

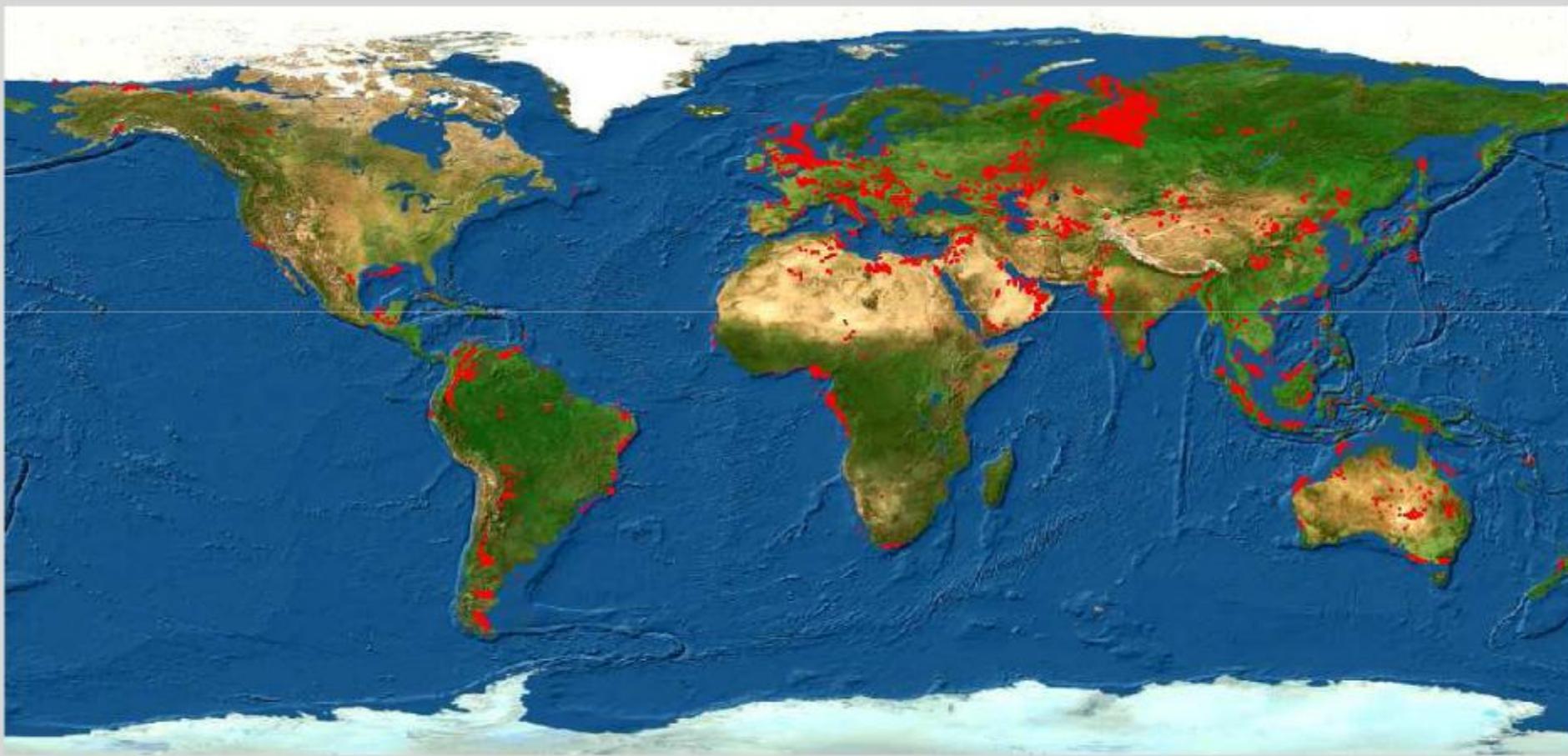
1. Situación actual mundial.



1. Situación actual mundial



Petróleo y Gas pozos perforados en... 1980, 1985, 1990

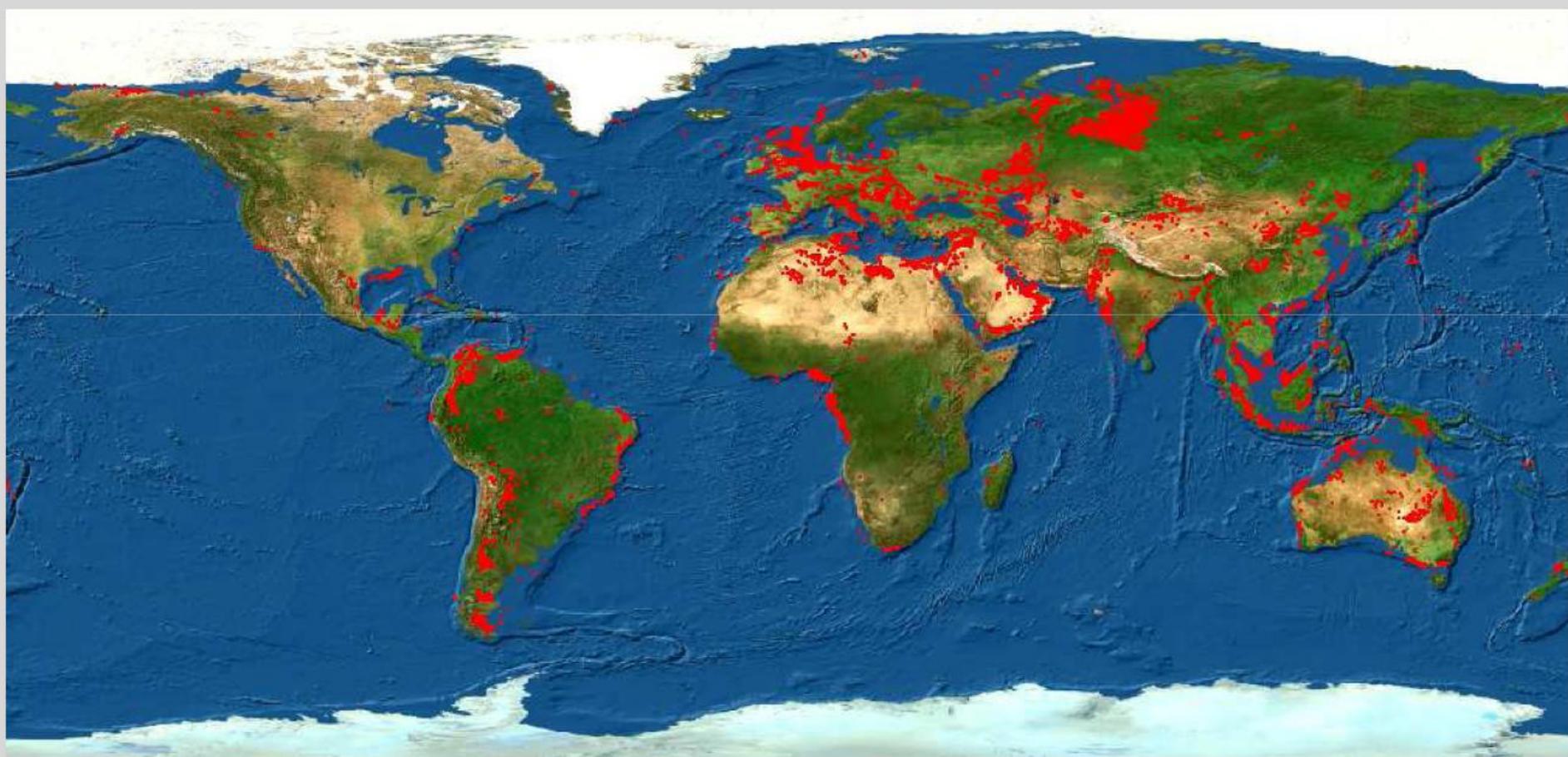


Fuente IHS Energy, miembro del Proyecto Proteus

1. Situación actual mundial



Petróleo y Gas pozos perforados en... 1980, 1985, 1990, 1995

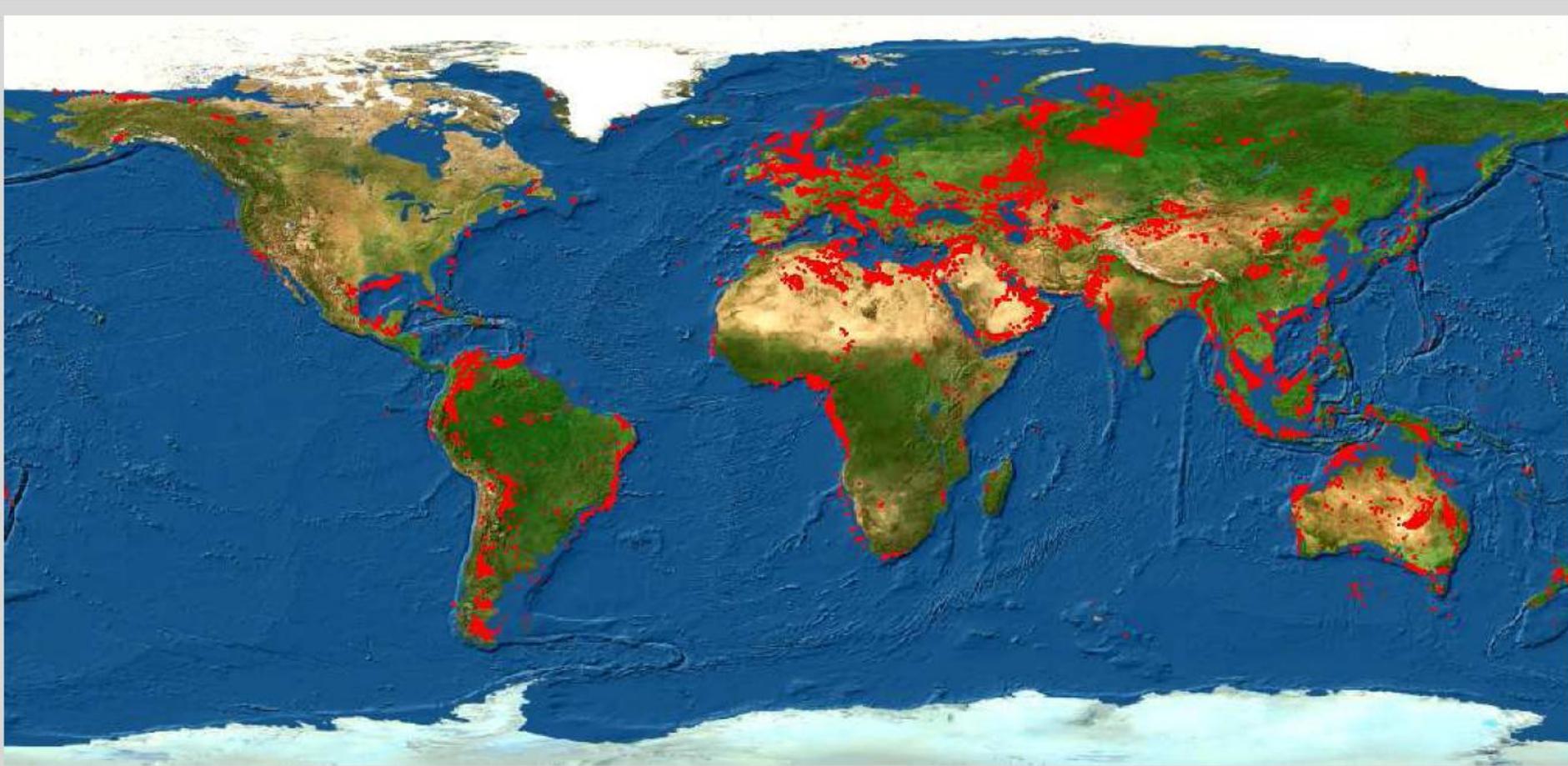


Fuente IHS Energy, miembro del Proyecto Proteus

1. Situación actual mundial.



Petróleo y Gas pozos perforados en... 1980, 1985, 1990, 1995, 2000

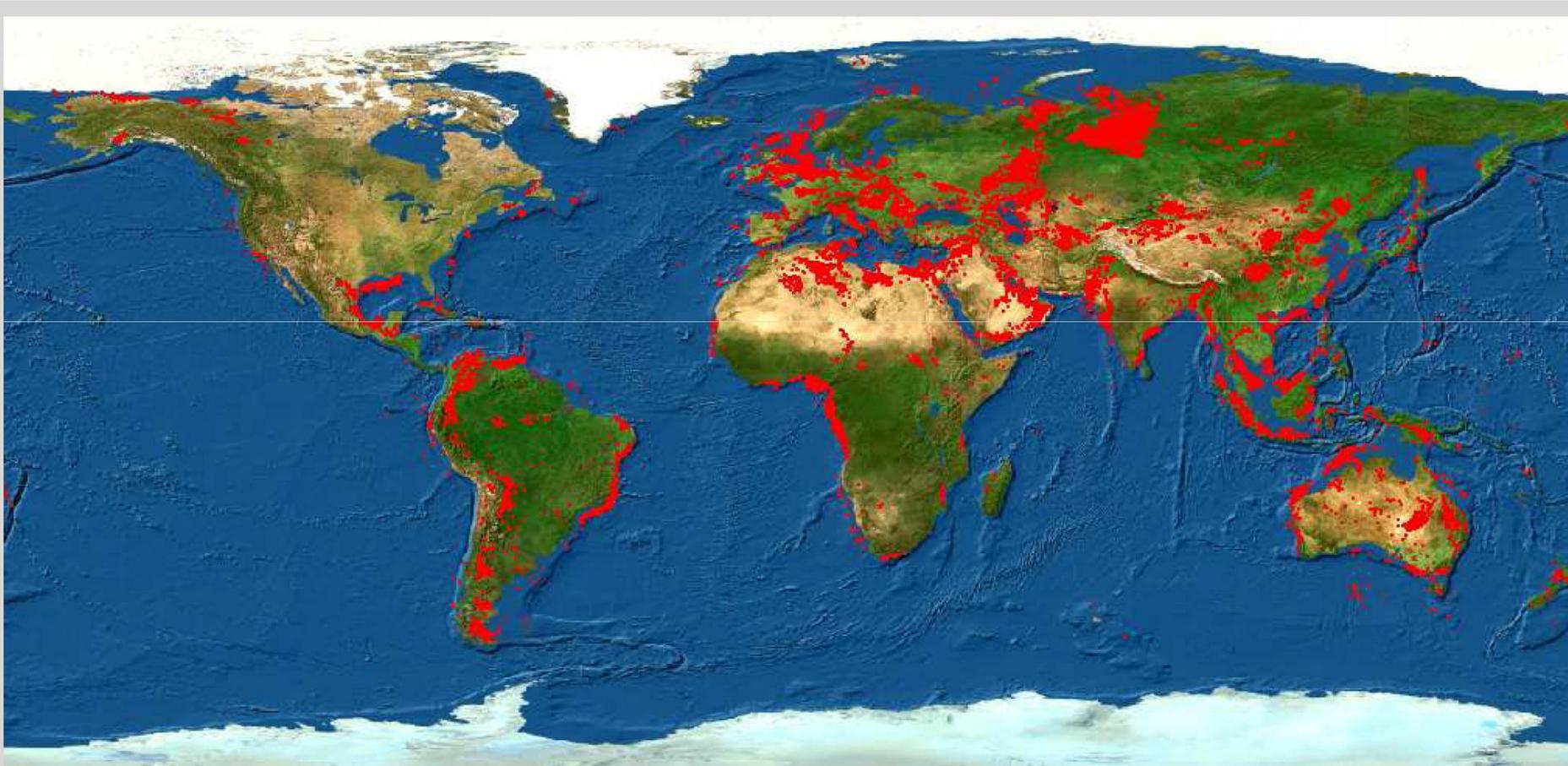


Fuente IHS Energy, miembro del Proyecto Proteus

1. Situación actual mundial.



3
s Petróleo y Gas pozos perforados en... 1980, 1985, 1990, 1995, 2000, 2006

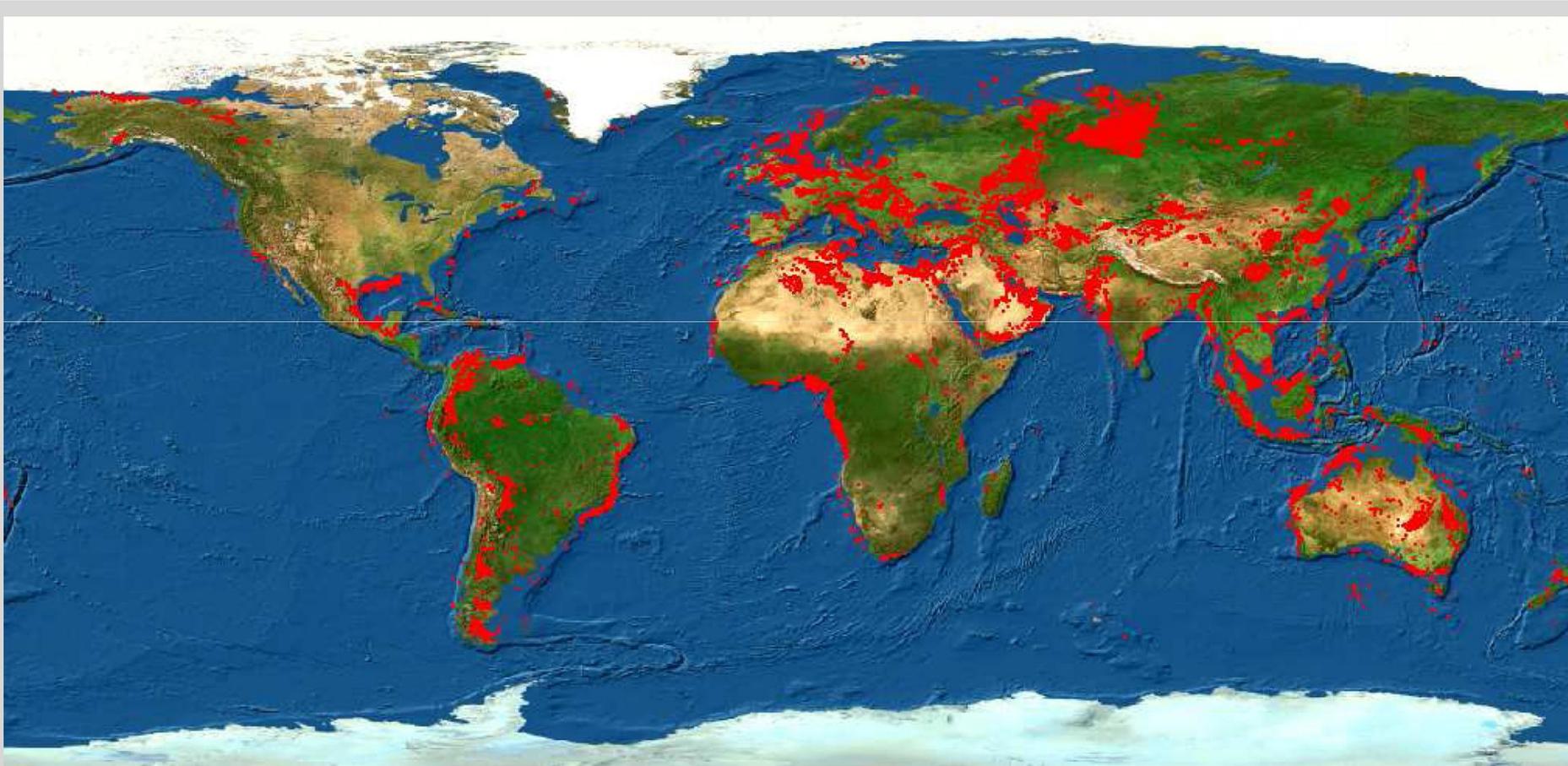


Fuente IHS Energy, miembro del Proyecto Proteus

1. Situación actual mundial.



Petróleo y Gas pozos perforados en... 1980, 1985, 1990, 1995, 2000, 2006

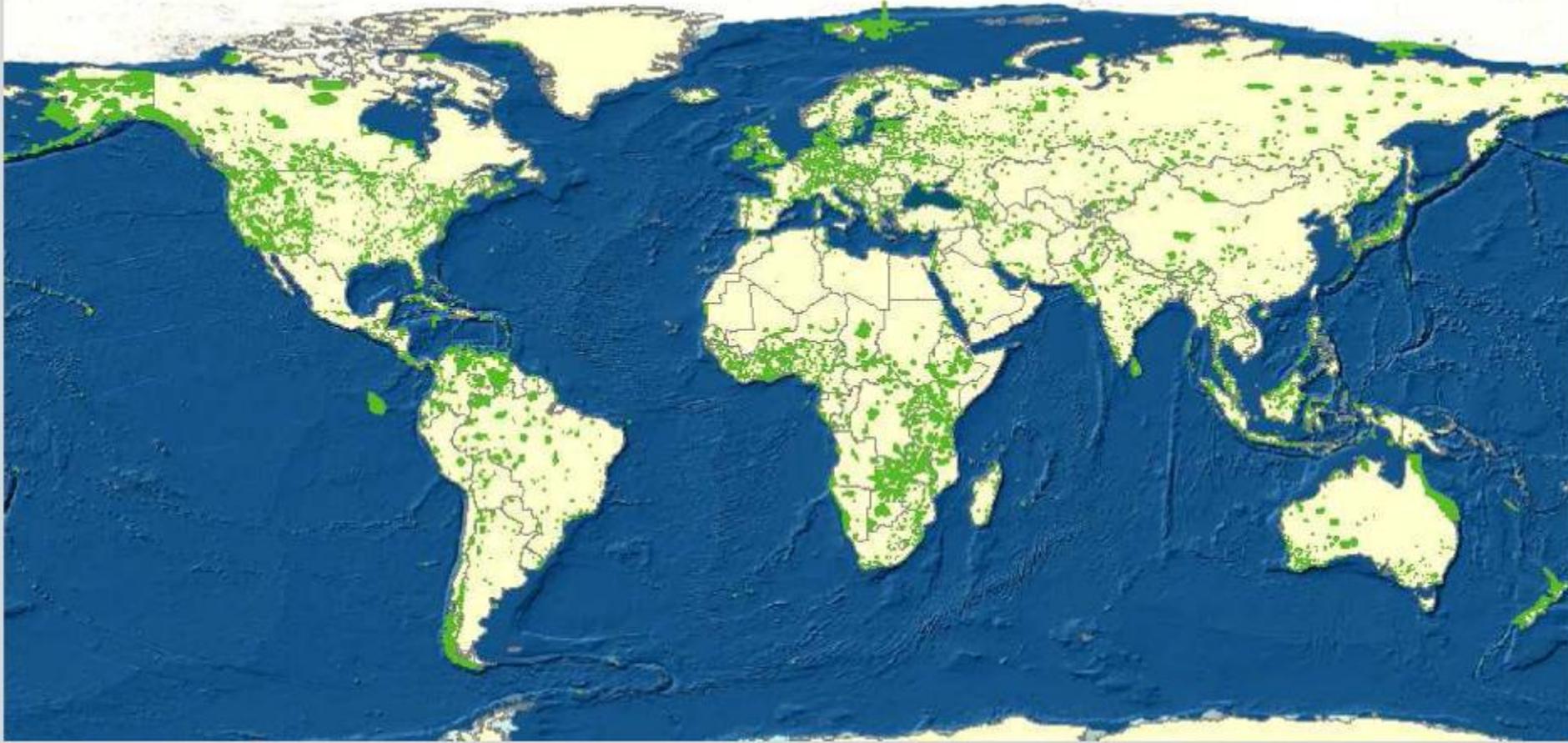


Fuente IHS Energy, miembro del Proyecto Proteus

1. Situación actual mundial



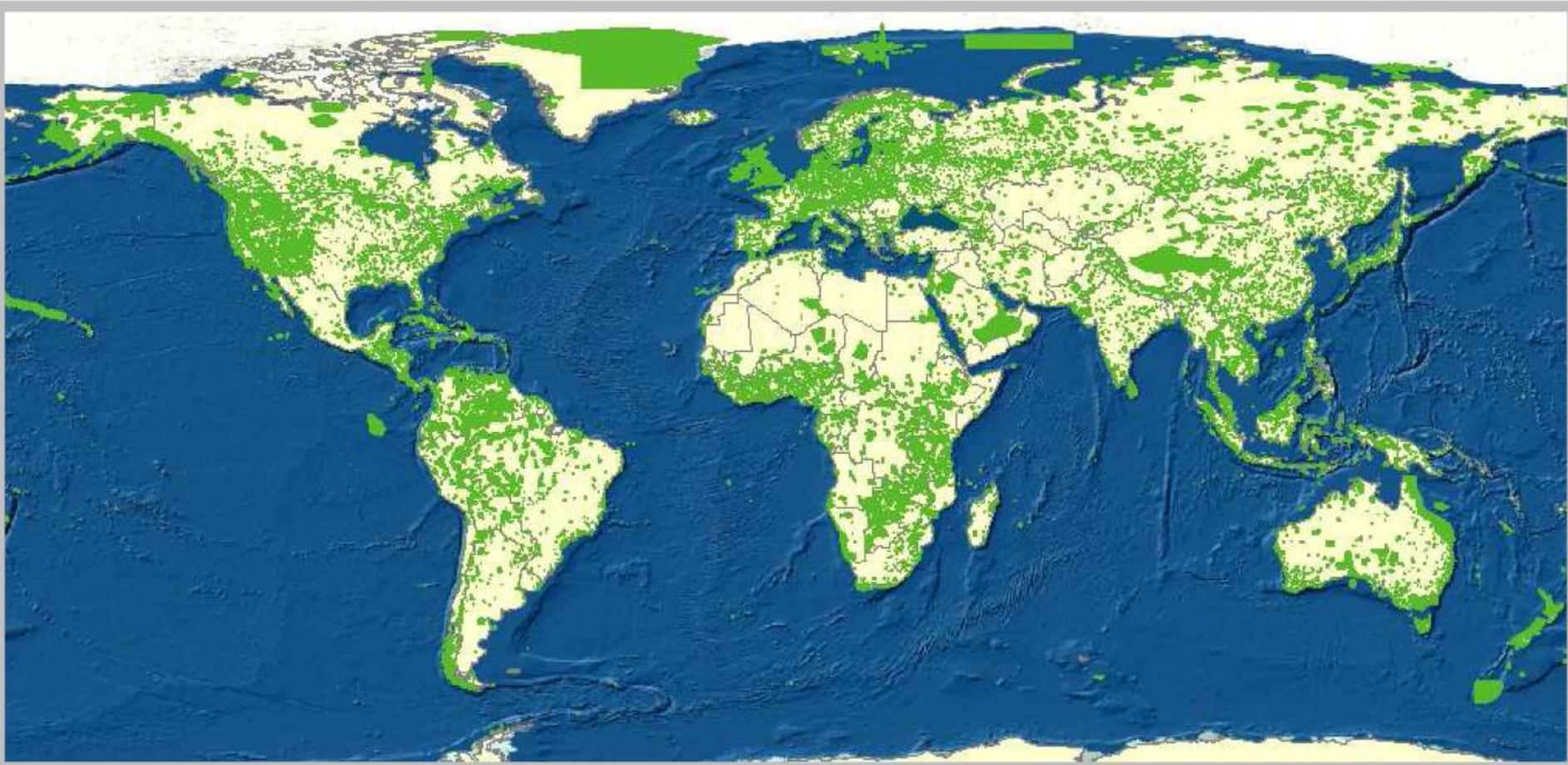
En 1980 había 40.000 áreas protegidas en el ámbito mundial



1. Situación actual mundial.

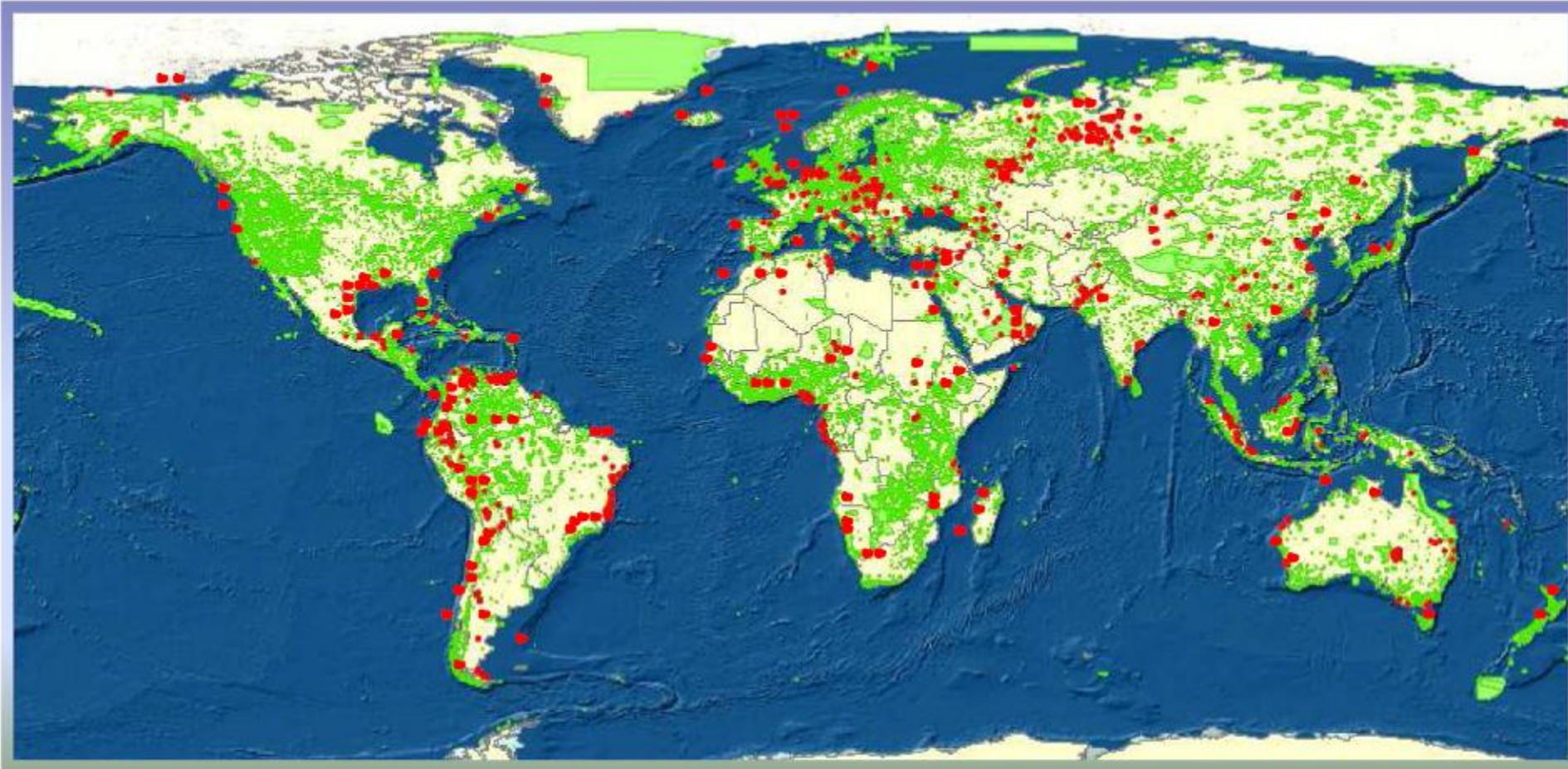


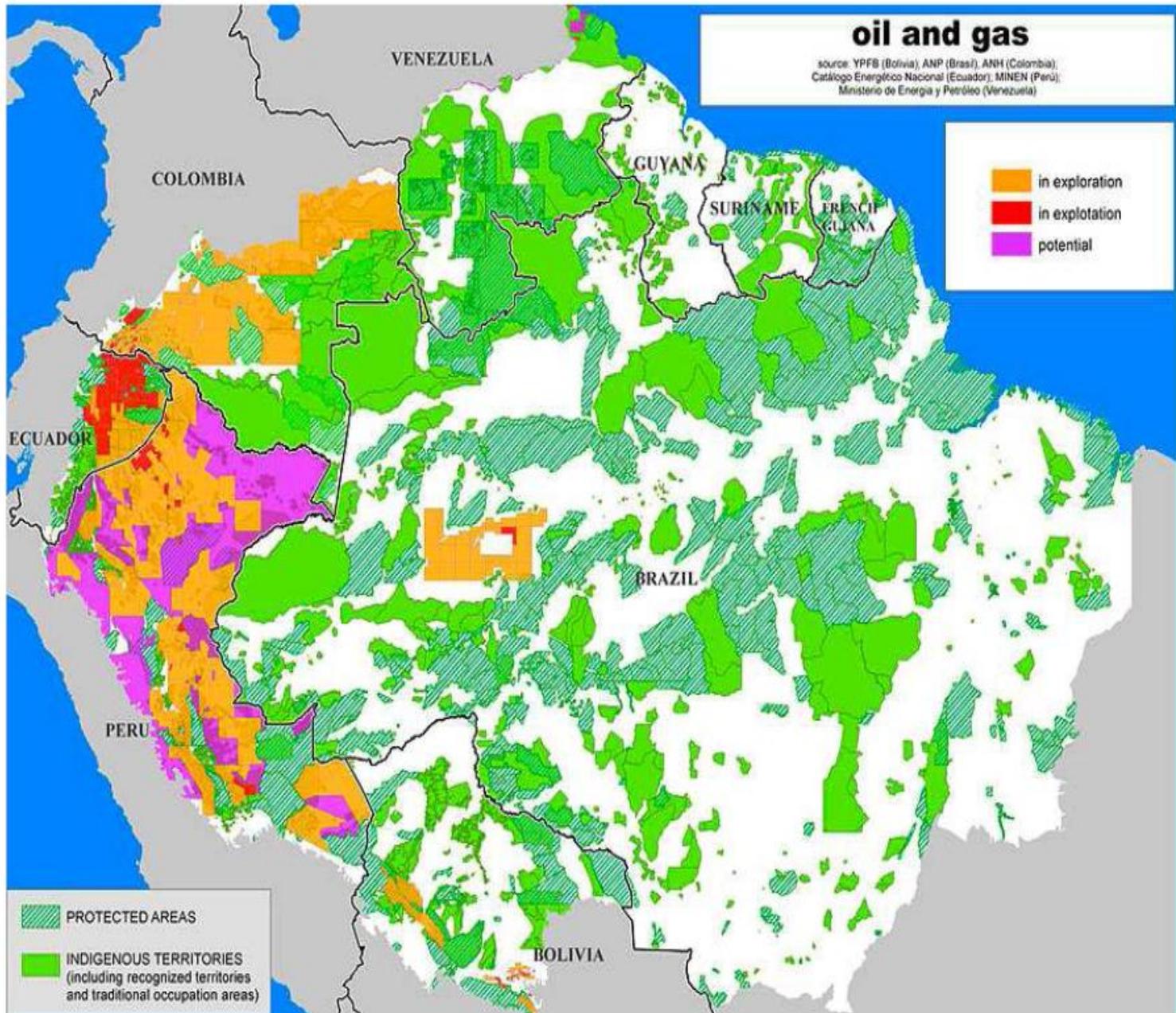
En el 2006 había 100.000 áreas protegidas en el ámbito mundial



1. Situación actual mundial

Petróleo y Gas perforado en áreas protegidas







La superficie total de glaciares en el Perú se redujo en un 22% en los últimos 35 años. Como consecuencia de esta merma, hemos perdido alrededor del 12% en volumen de agua. Se estima que para los años 2015 ó 2020, todos los glaciares debajo de los 5 mil metros van a desaparecer derretidos.

- *Agricultura, pesquería, ganadería*, son vulnerables por que son actividades que dependen del clima.
- Dependencia de fuentes hidroeléctricas (60%) que son vulnerables al Cambio Climático.
- El **48 %** de la población peruana vive en condiciones de pobreza, y el **18 %** en pobreza extrema. Muchos viven en zonas de riesgo.
- Limitados recursos financieros, técnicos, humanos y tecnológicos para apoyo a la **ADAPTACION**.
- Fenómenos climáticos extremos serían mas frecuentes: El Niño, heladas, inundaciones...
- Institucionalidad débil.



1982



1987



1997



2003



2005

Pérdida de recursos hídricos de alta montaña: Glaciar Yanamarey





El costo de la degradación ambiental equivale al 3.9% del PBI , situación que se va a agravar por los efectos del cambio climático (BM)



Afectan la calidad de vida de la gente y amenazan el desarrollo





- **El Perú tiene aproximadamente 4 millones de hectáreas desertificadas (3% de la superficie total del país); a lo cual se suman cerca de 31 millones hectáreas en proceso de desertificación (24% del territorio nacional).**
- Una parte importante de la desertificación se encuentra en la costa norte (Piura-Lambayeque).
- Las zonas áridas, subáridas y áridas subhúmedas reciben apenas el 2% de precipitación anual.



Tala y quema



Pasivos ambientales de la minería formal



PASIVOS AMBIENTALES AL 2010 (bocaminas, chimeneas, piques, tajos, trincheras, depósitos de desmontes y depósitos de relaves entre los mas frecuentes)	PASIVOS AMBIENTALES AL 2011 (bocaminas, chimeneas, piques, tajos, trincheras, depósitos de desmontes y depósitos de relaves entre los mas frecuentes)		
Total	Total	Cuencas Impactadas	Cuencas priorizadas
5,551	6,847	65	Rímac, Lurín, Huarmey, Pativilca y Huaura

- ❑ Según La Dirección Técnica Minera del Ministerio de Energía y Minas- MINEM, el número de pasivos ambientales mineros en el país, es de **6,847 a agosto de 2011** (RM 267-2011-MEM-DM.)
- ❑ El Plan de Manejo de Pasivos Ambientales Mineros aprobado por la Dirección General de Minería (DGM), comprende en su segunda fase, la determinación de los responsables para que estos se encarguen de la remediación.
- ❑ Éste es un problema heredado de la antigua minería, que en el pasado desarrollaba sus actividades sin mayores exigencias sobre el cuidado del medio ambiente



En este escenario el tema territorial aparece como un elemento fundamental que debe ser abordado

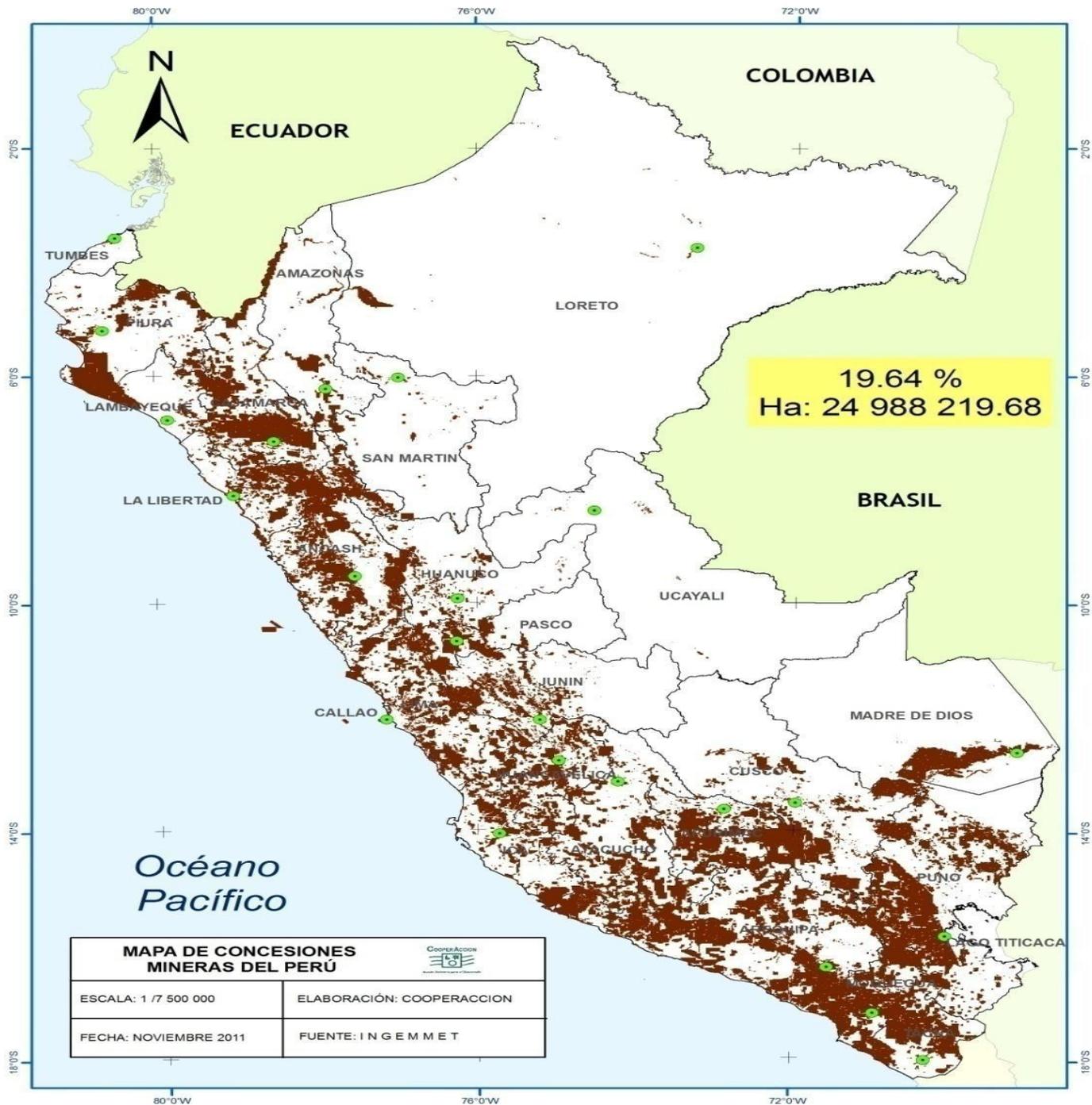
- Porque el territorio está fuertemente presionado y no se toma en cuenta la variable cambio climático.
- Procesos de concentración de tierras en la agricultura; pero también por las industrias extractivas y otras actividades económicas, etc.



Ministerio de Energía y Minas
INGEMMET
 Instituto Geográfico Agustín Codazzi
**CUADRO DE EMPALMES DE LA
 CARTA NACIONAL
 ESCALA 1:100,000**
 DICIEMBRE, 2008

LEYENDA
 □ HOJA DE CARTA NACIONAL 1:100000

250m
 500m
 1000m
 2000m
 5000m
 10000m
 20000m
 50000m
 100000m



73.7%*

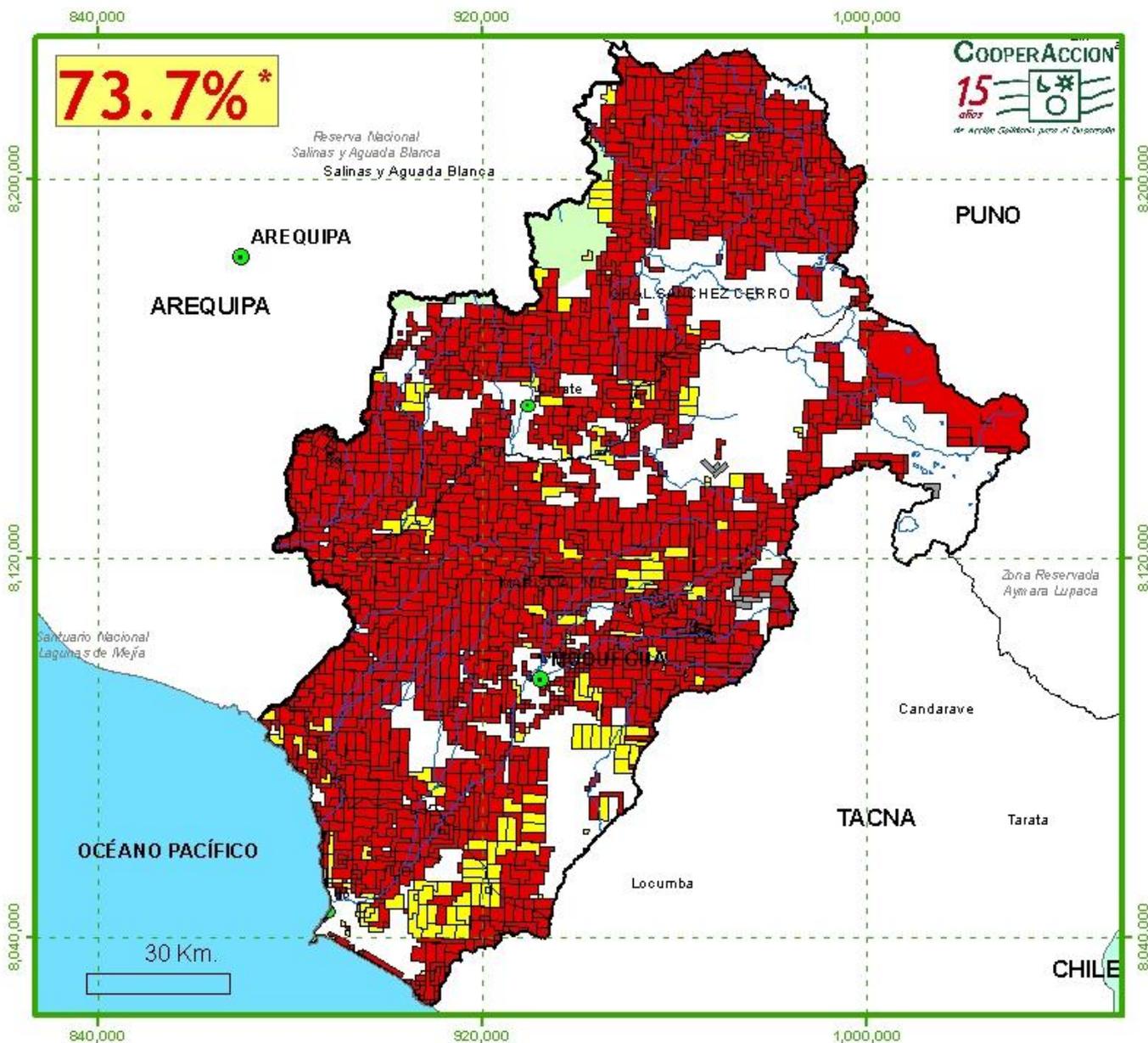


Concesiones Mineras Región de MOQUEGUA

Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

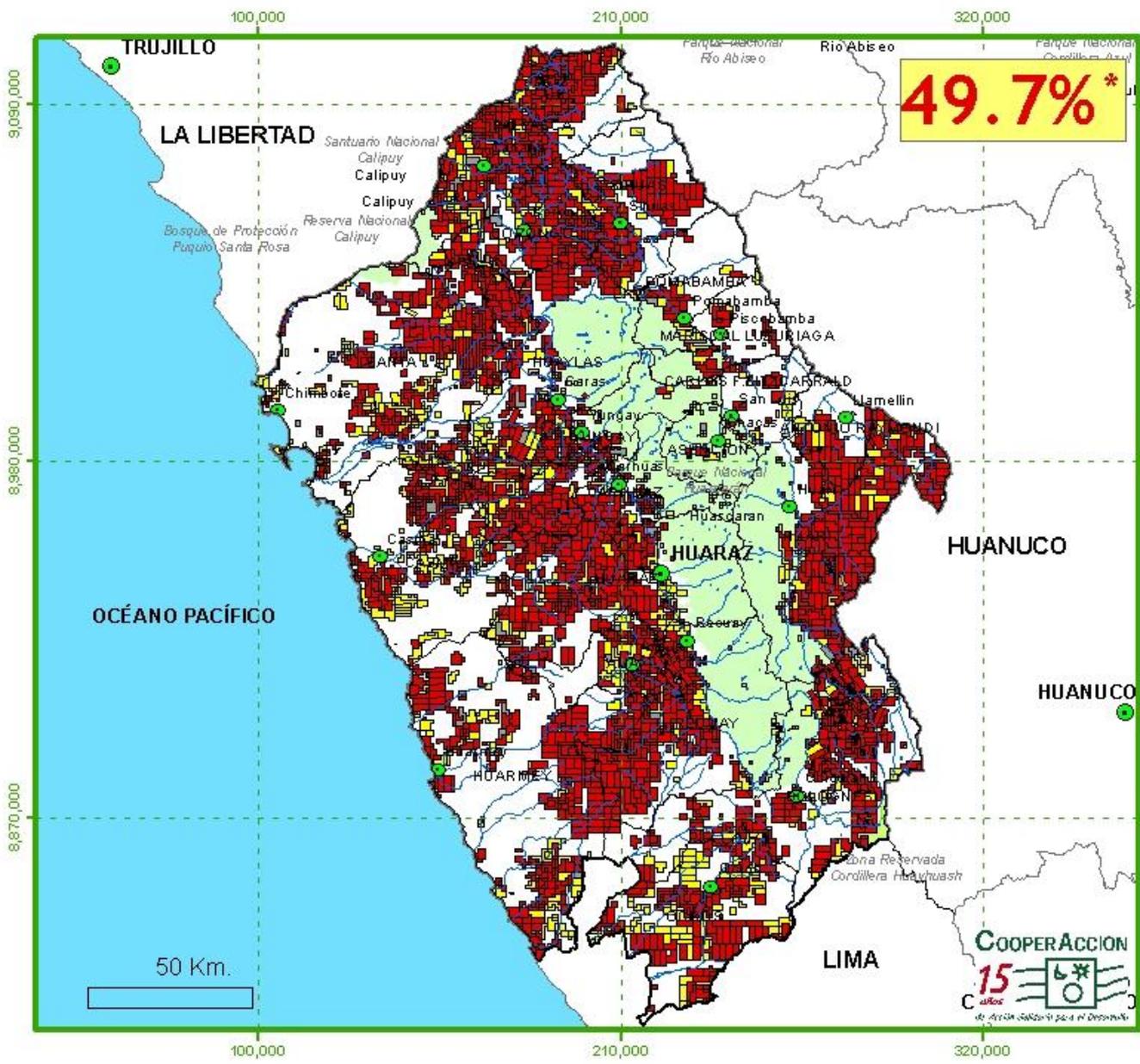
* Área concesionada considerando c.m. superpuestas



Escala 1:1,150,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012



CooperAcción
Acción solidaria para el desarrollo



49.7%*

Concesiones Mineras Región de ANCASH

Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

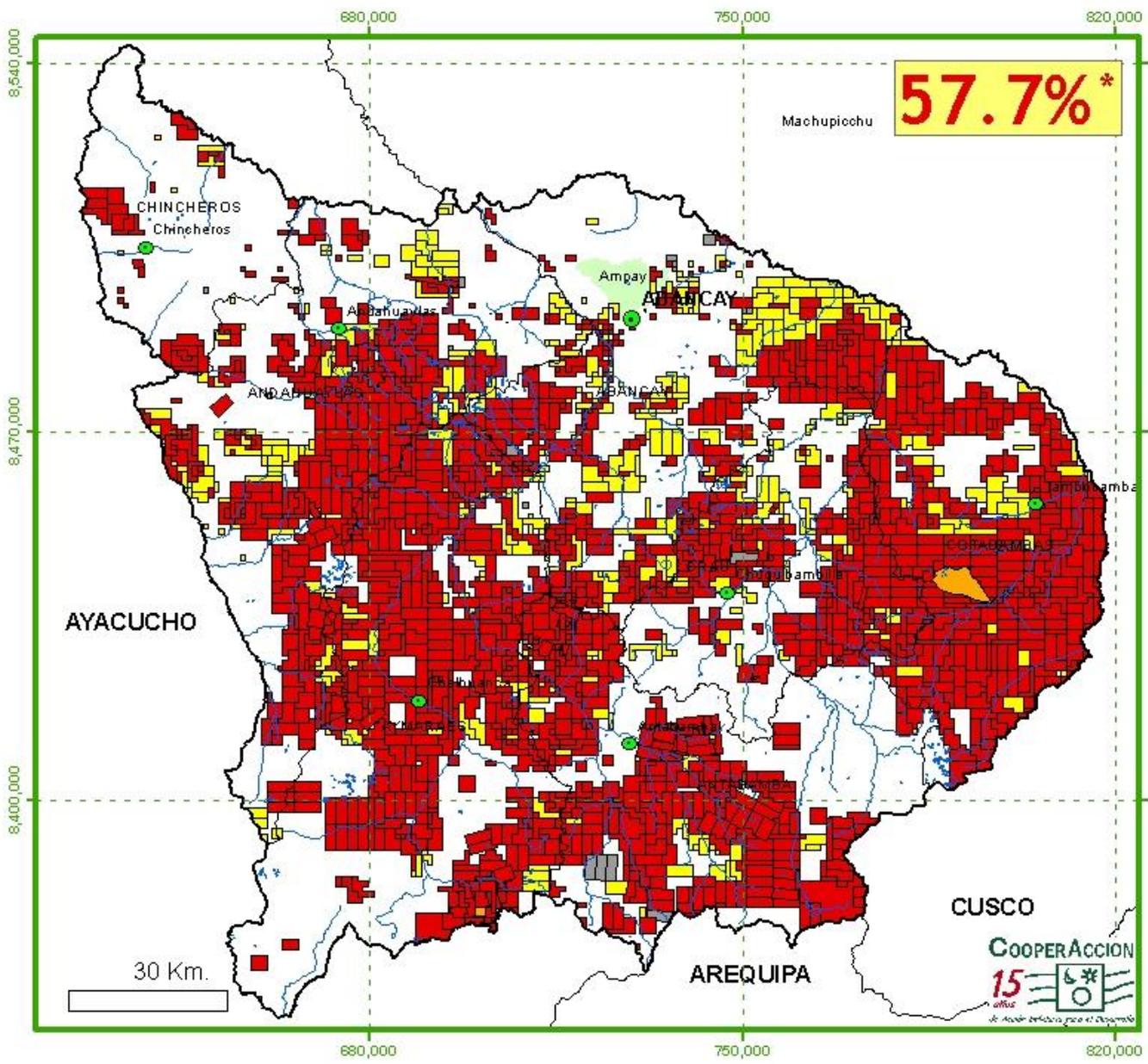
* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

N
Escala 1:1,700,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012



50 Km.





57.7% *

Concesiones Mineras Región de APURÍMAC

Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas



Escala 1:1,050,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012



54.7%*

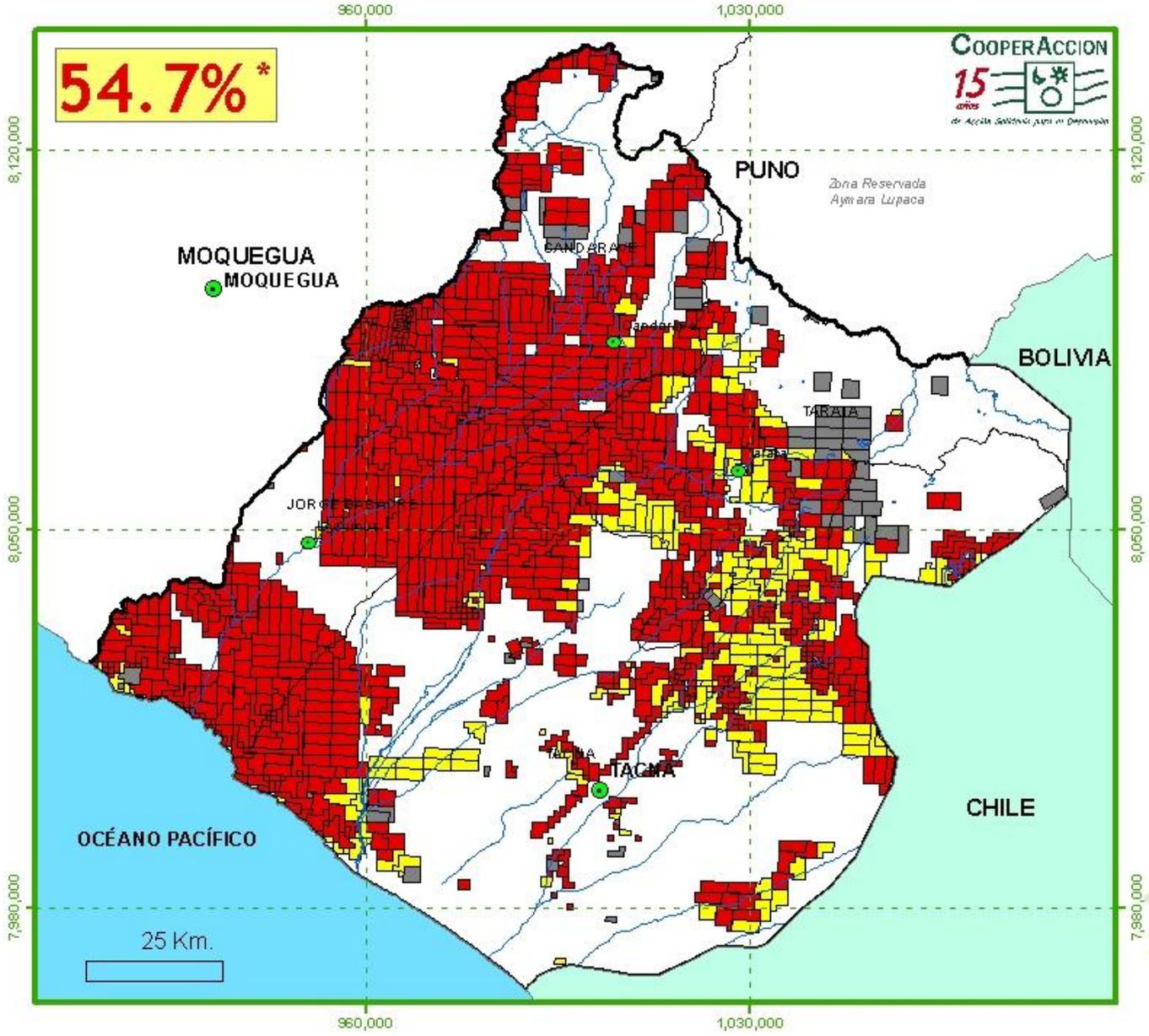


Concesiones Mineras Región de TACNA

Estado de las Concesiones Mineras

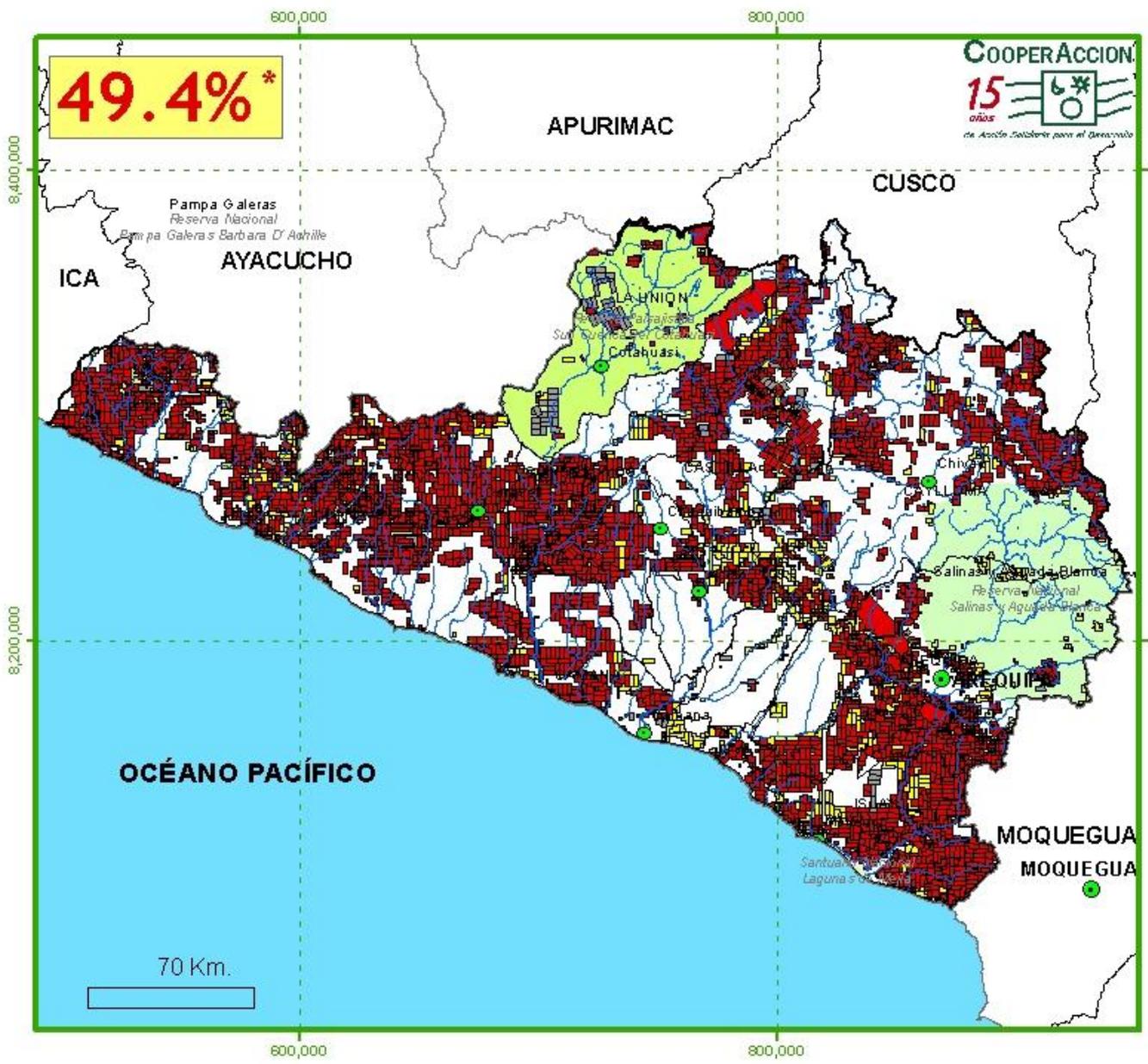
- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas



Escala 1:1,000,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012





49.4%*



Concesiones Mineras Región de AREQUIPA

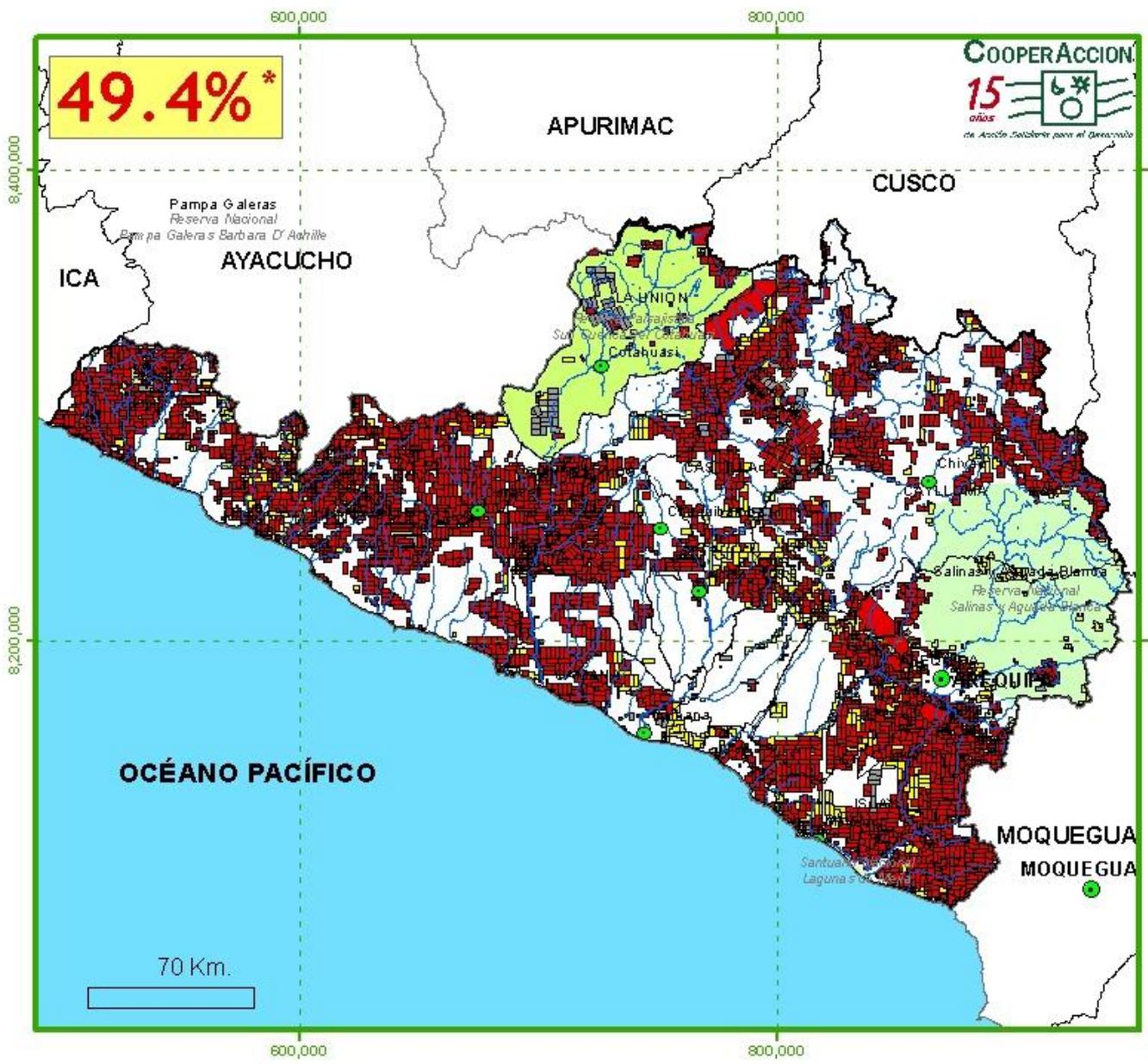
Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

N
Escala 1:2,350,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012





49.4%*



Concesiones Mineras Región de AREQUIPA

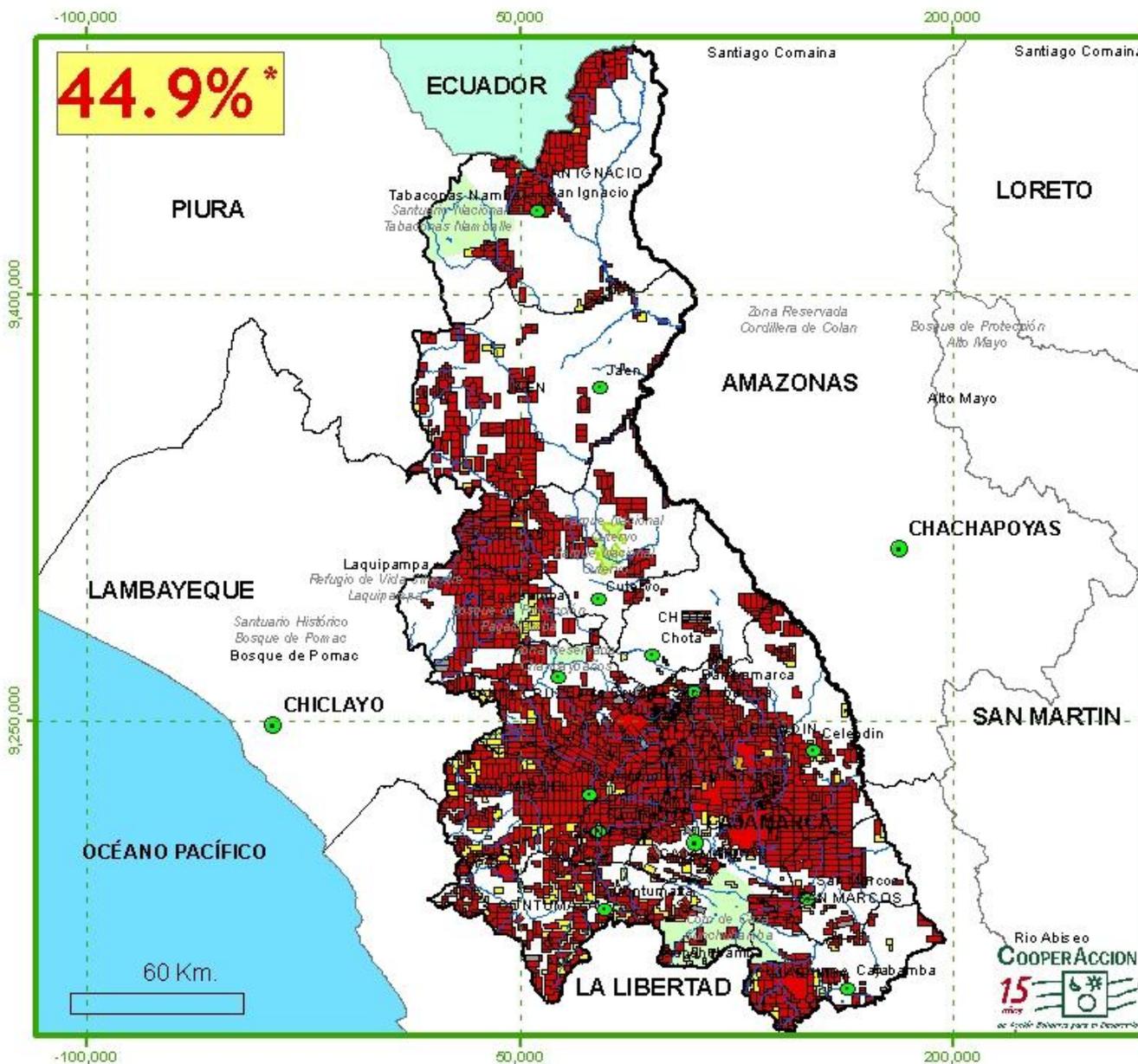
Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

N
Escala 1:2,350,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012





Concesiones Mineras Región de CAJAMARCA

Estado de las Concesiones Mineras

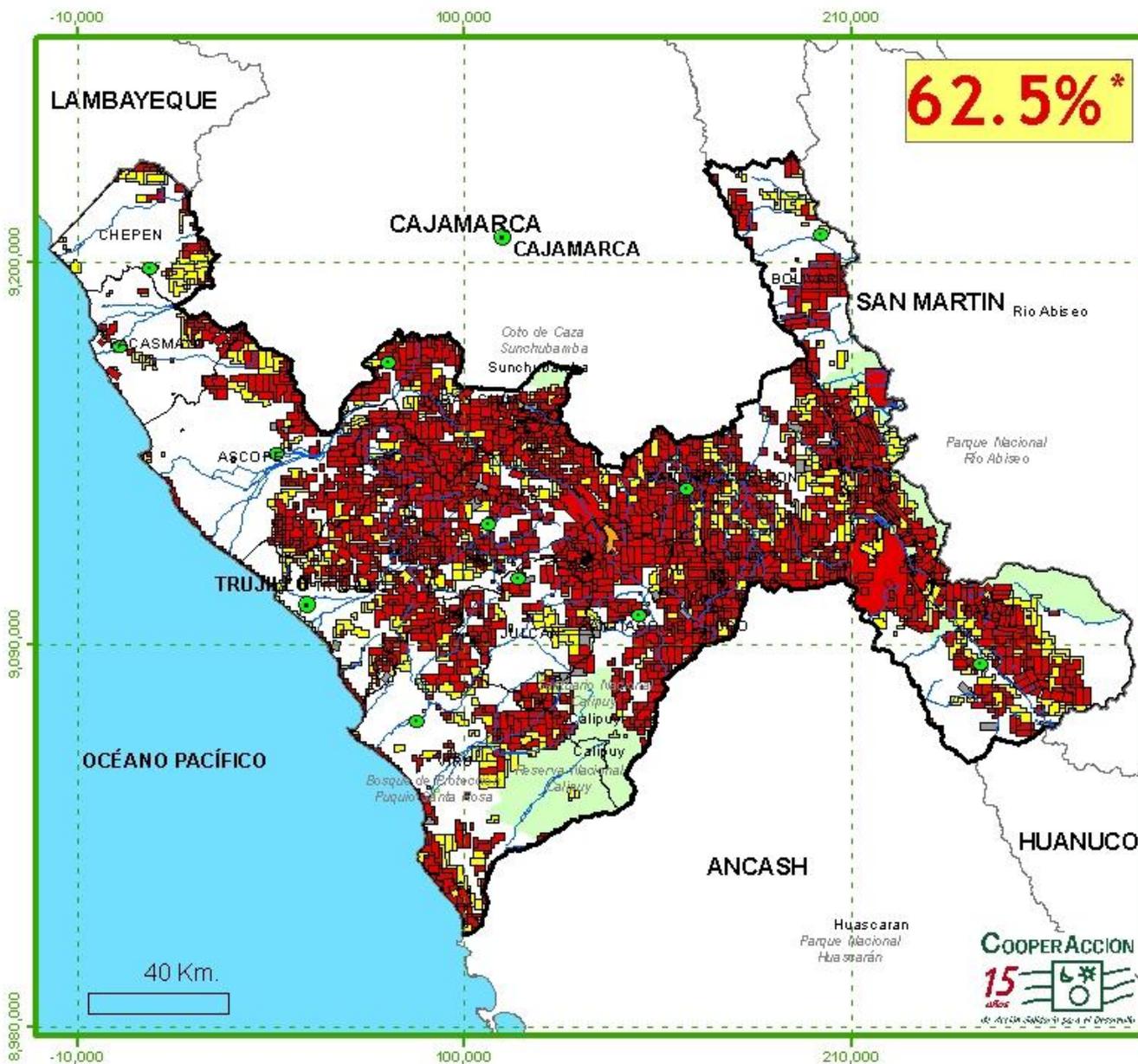
- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

PERÚ

Escala 1:1,950,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012





62.5%*

Concesiones Mineras Región de LA LIBERTAD

Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

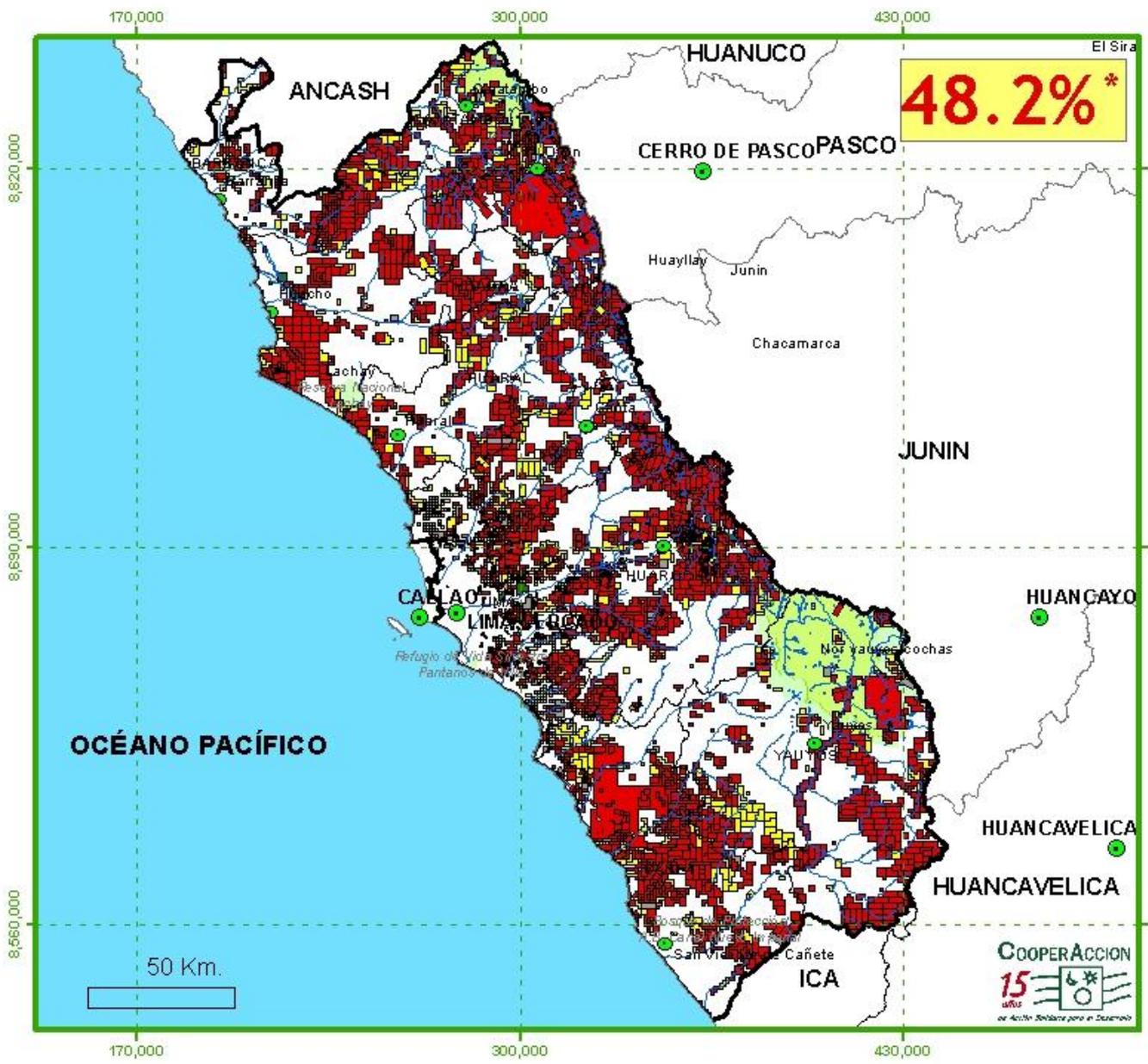
N
Escala 1:1,600,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012



40 Km.



CooperAcción
Acción solidaria para el desarrollo



48.2%*

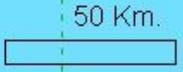
Concesiones Mineras Región de LIMA

Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

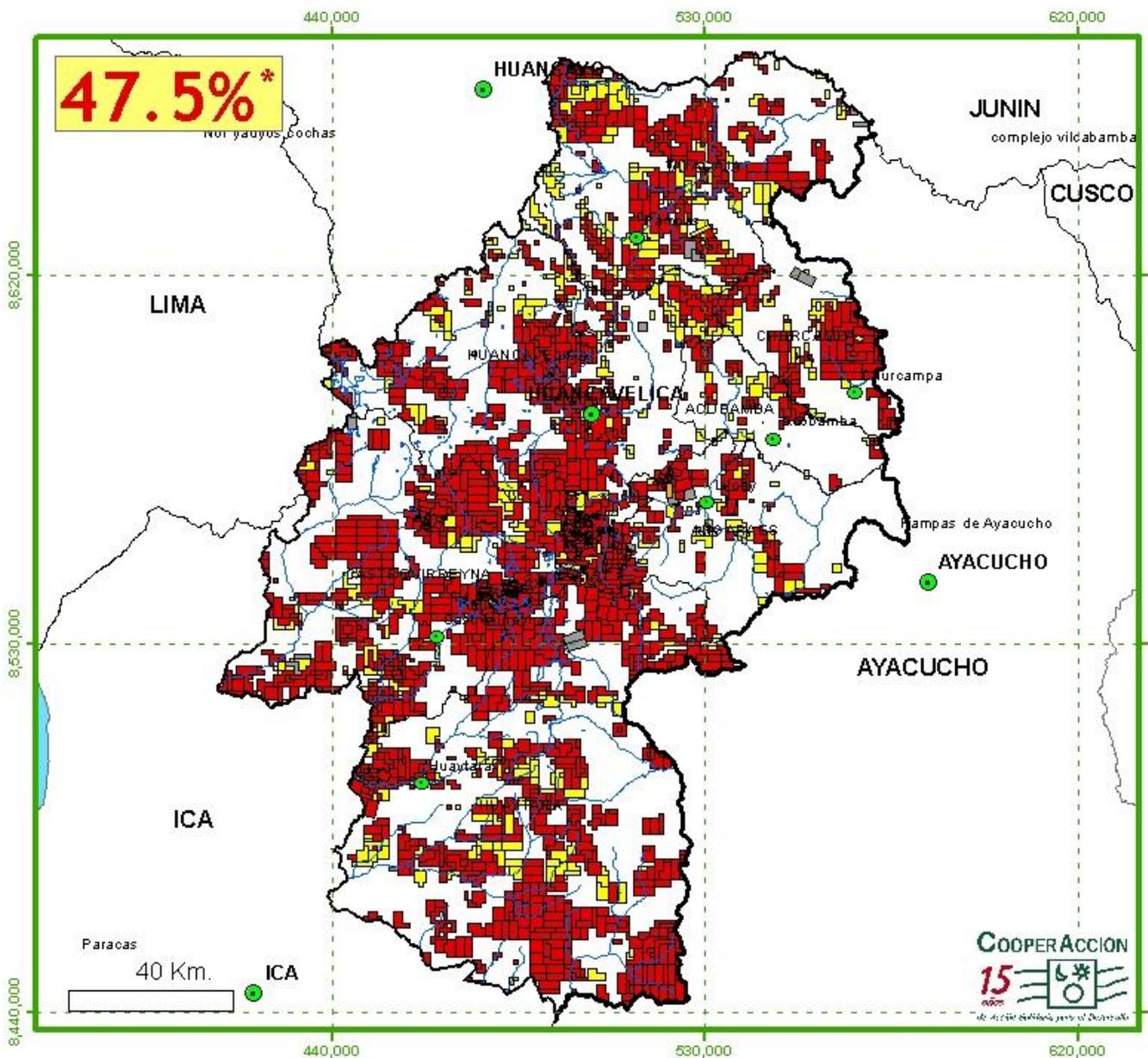
* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

N
Escala 1:1,900,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012



47.5%*

1000 hectáreas



Concesiones Mineras Región de HUANCAVELICA

Estado de las Concesiones Mineras

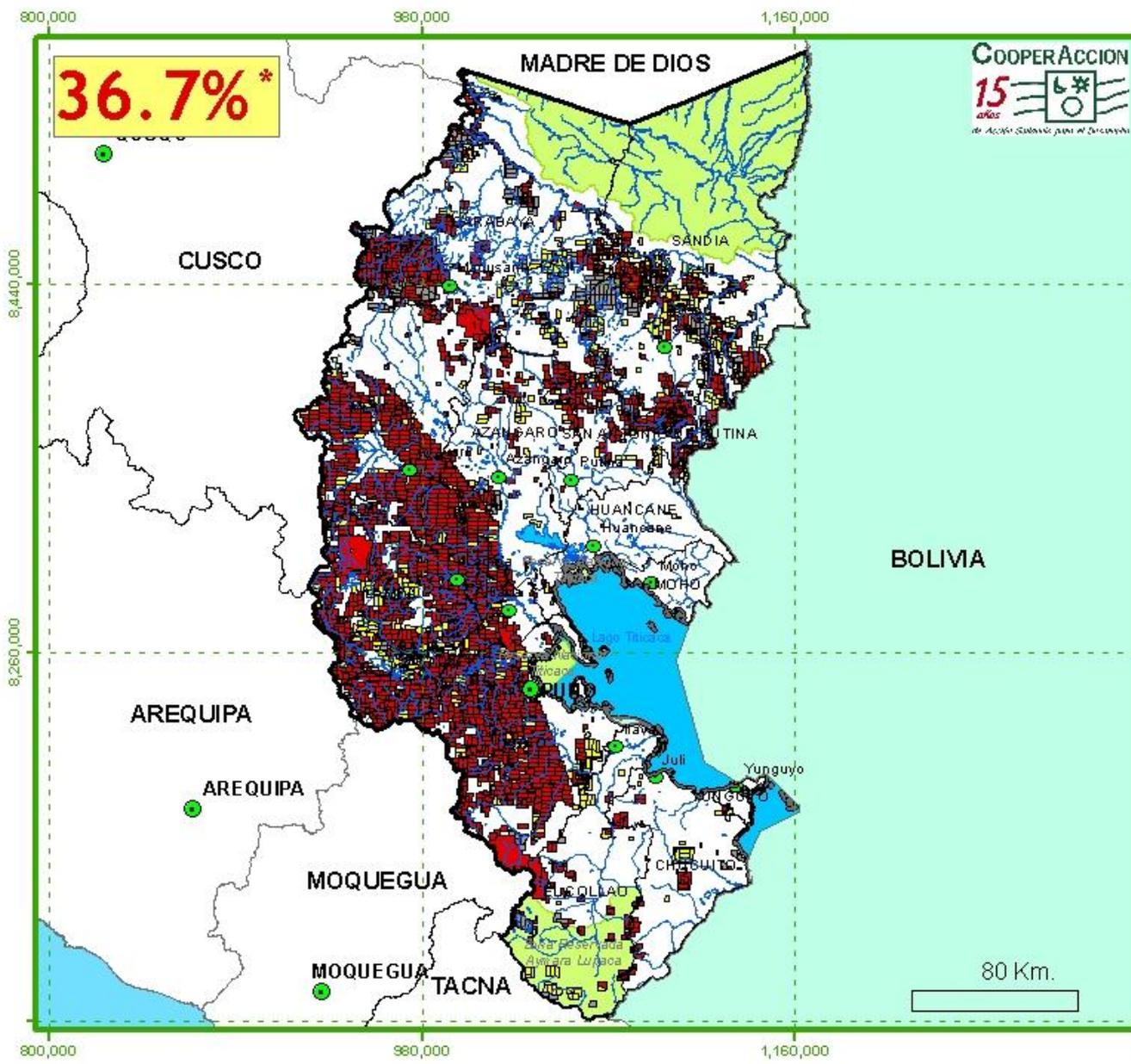
- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

N
Escala 1:1,350,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012



CooperAcción
Acción solidaria para el desarrollo



Concesiones Mineras Región de PUNO

Estado de las Concesiones Mineras

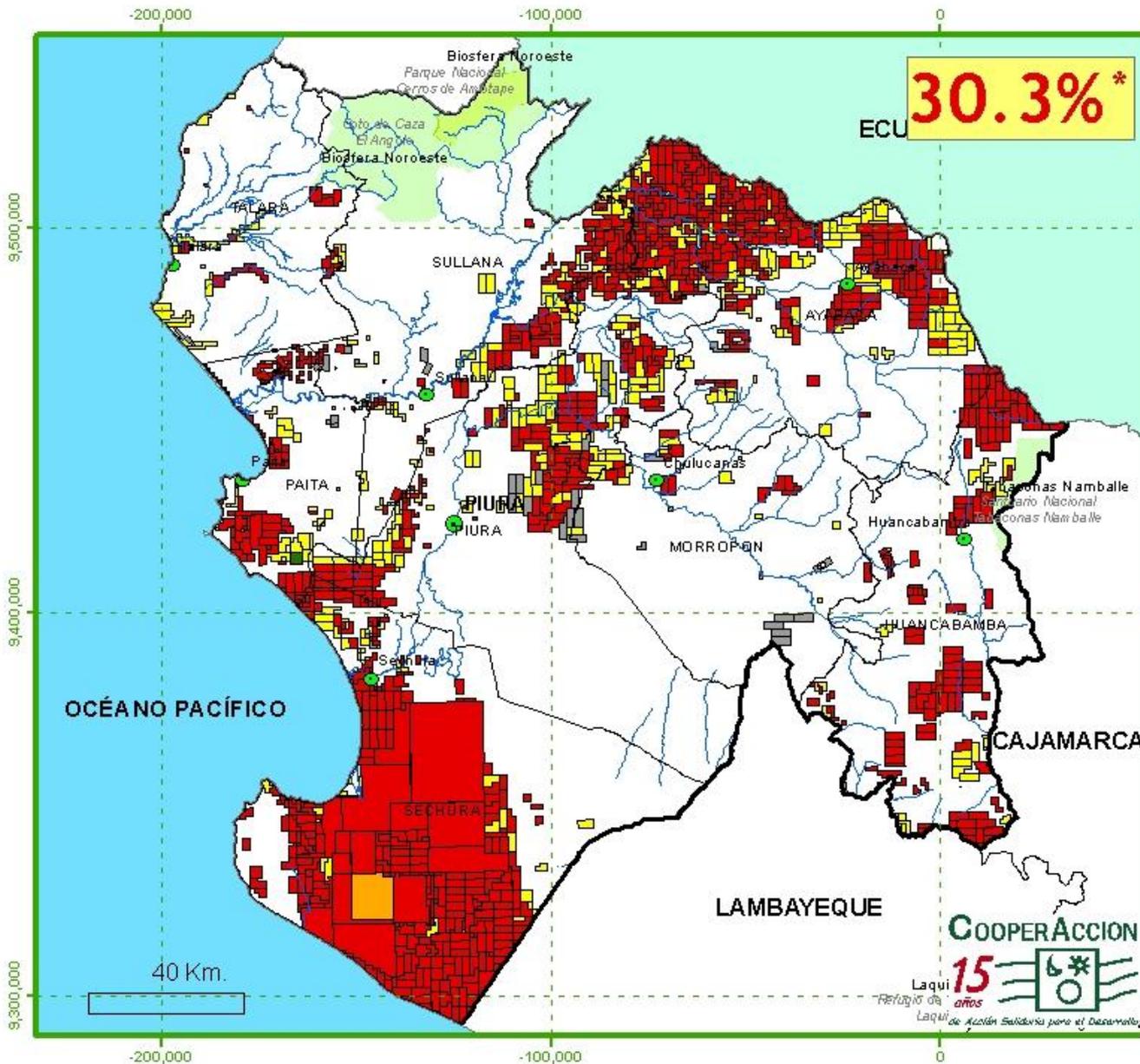
- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

PERÚ

Escala 1:2,700,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012





30.3%*

Concesiones Mineras Región de PIURA

Estado de las Concesiones Mineras

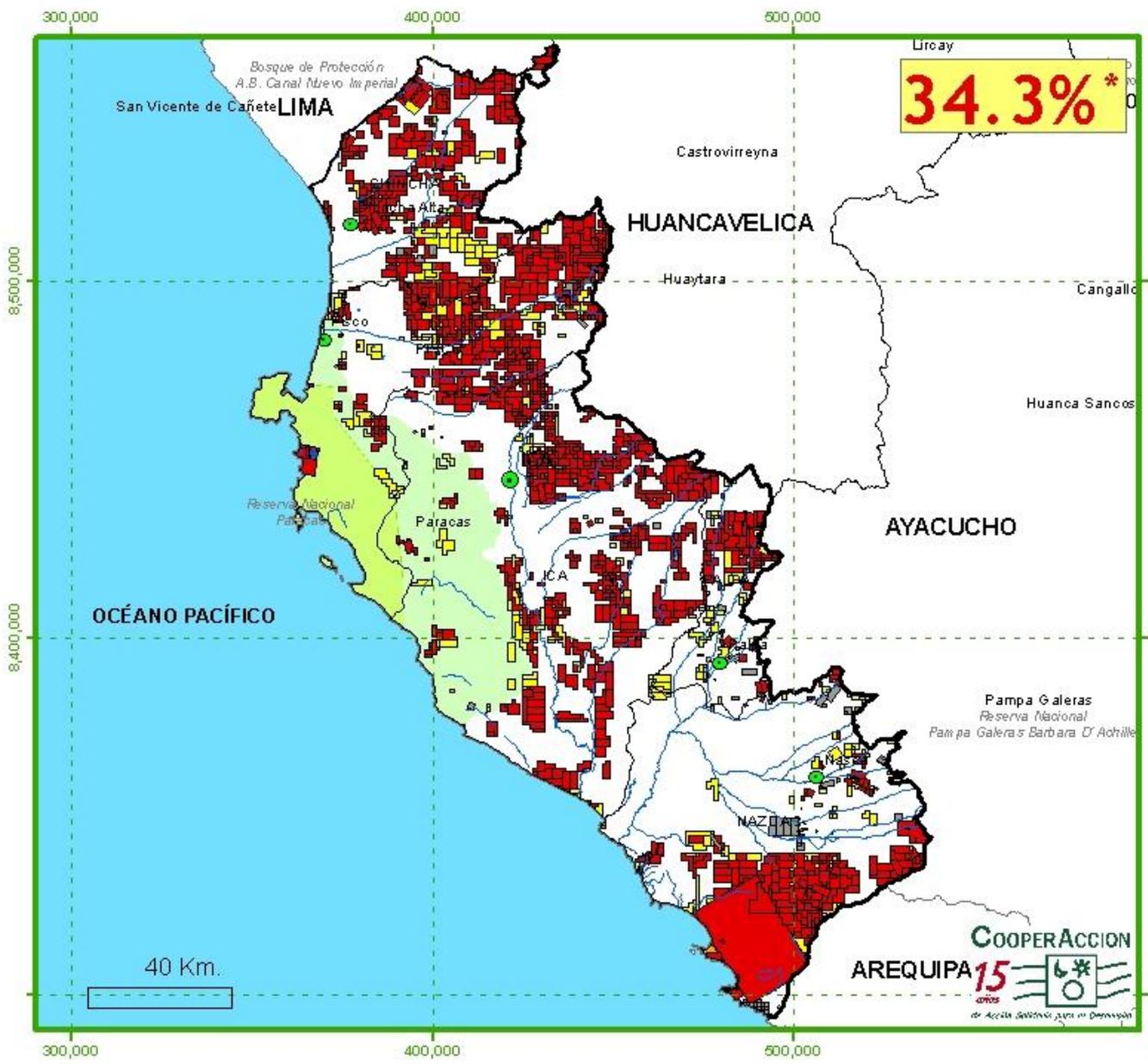
- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

N
Escala 1:1,450,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012



40 Km.



34.3%*

Concesiones Mineras Región de ICA

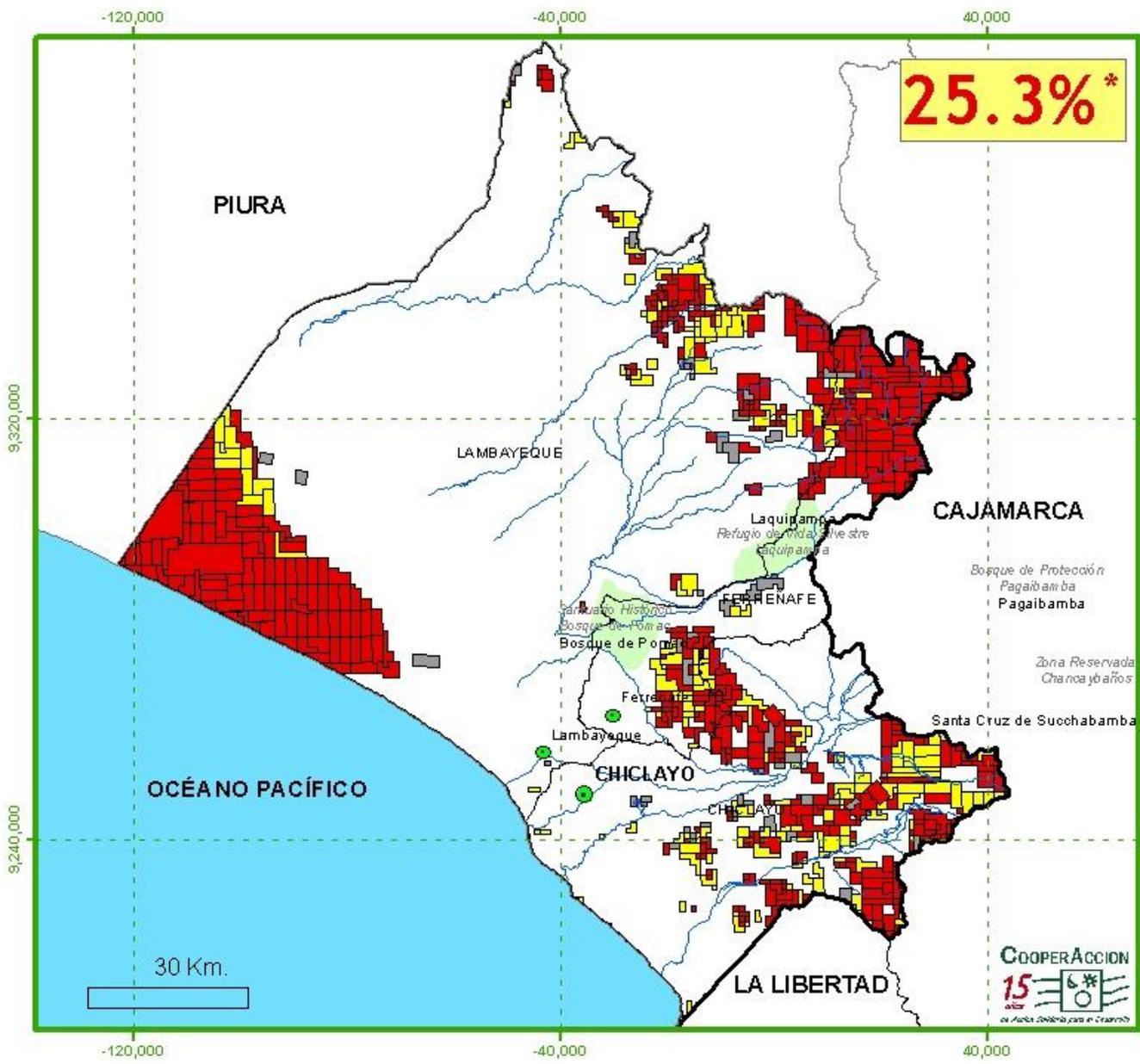
Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

N
Escala 1:1,550,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012





25.3%*

Concesiones Mineras Región de LAMBAYEQUE

Estado de las Concesiones Mineras

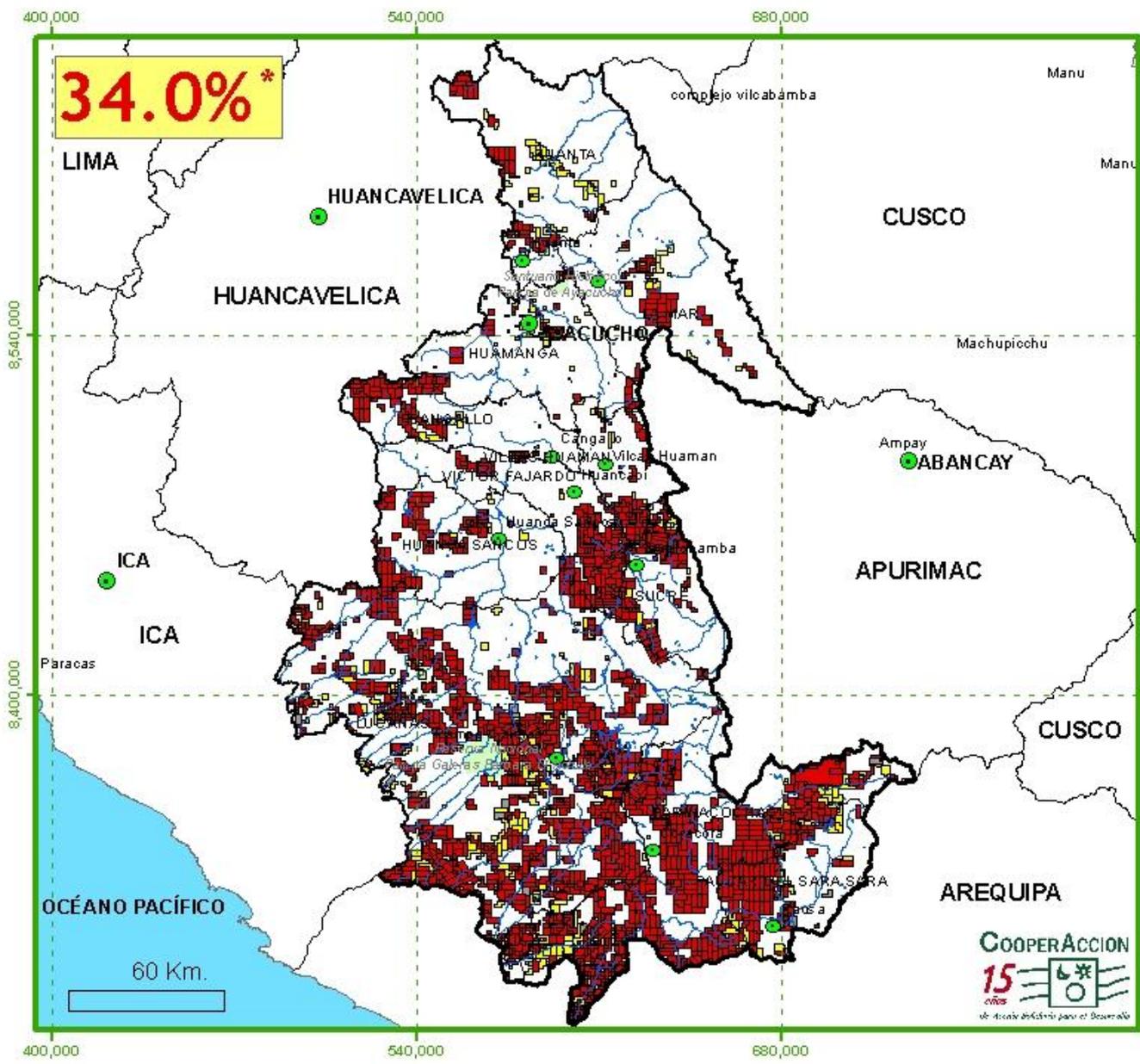
- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas



Escala 1:1,050,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012





34.0%*

Concesiones Mineras Región de AYACUCHO

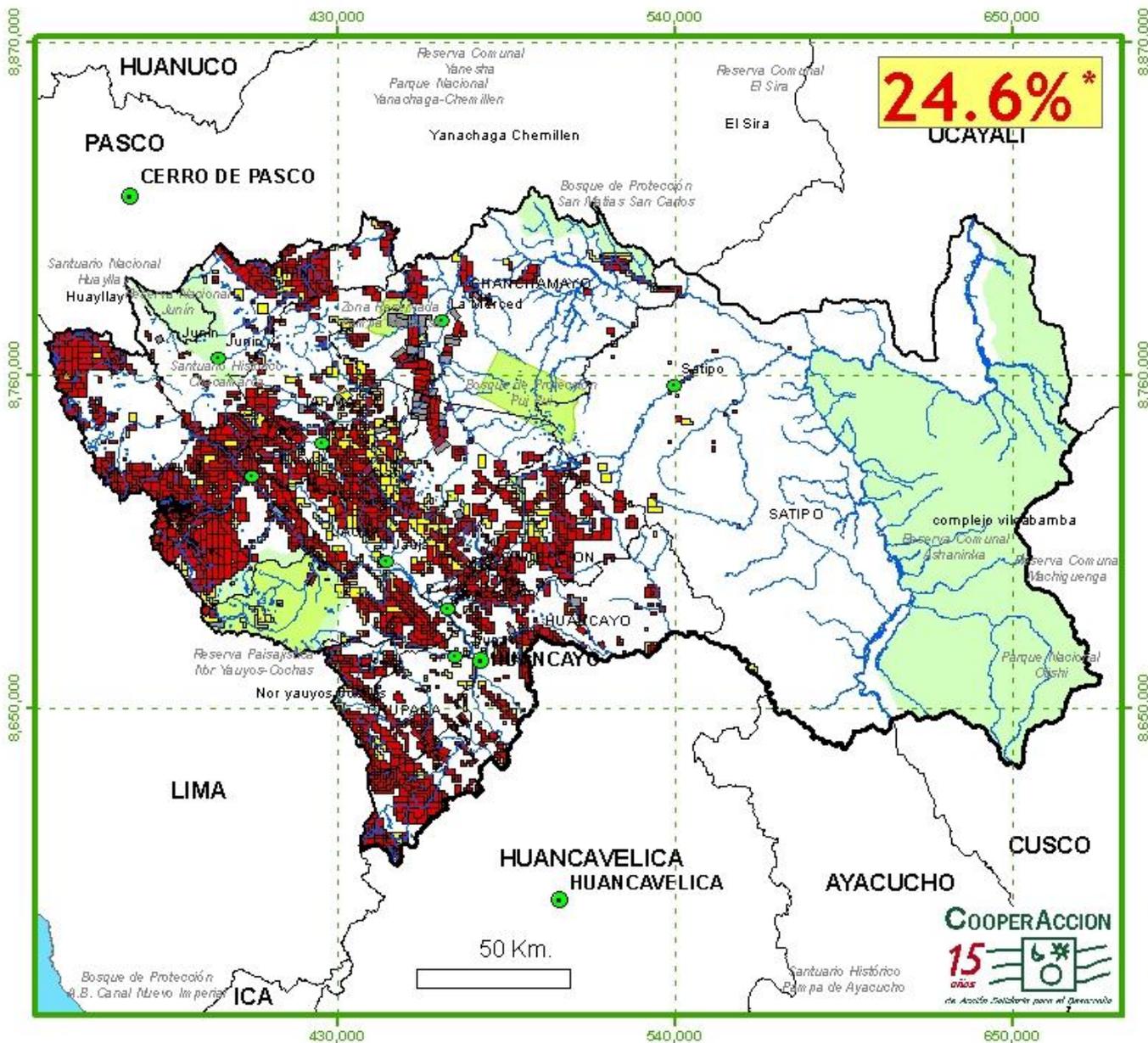
Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

Escala 1:2,150,000
 Proyección UTM Z18
 Fuente: INGEMMET
 Noviembre 2012





Concesiones Mineras Región de JUNÍN

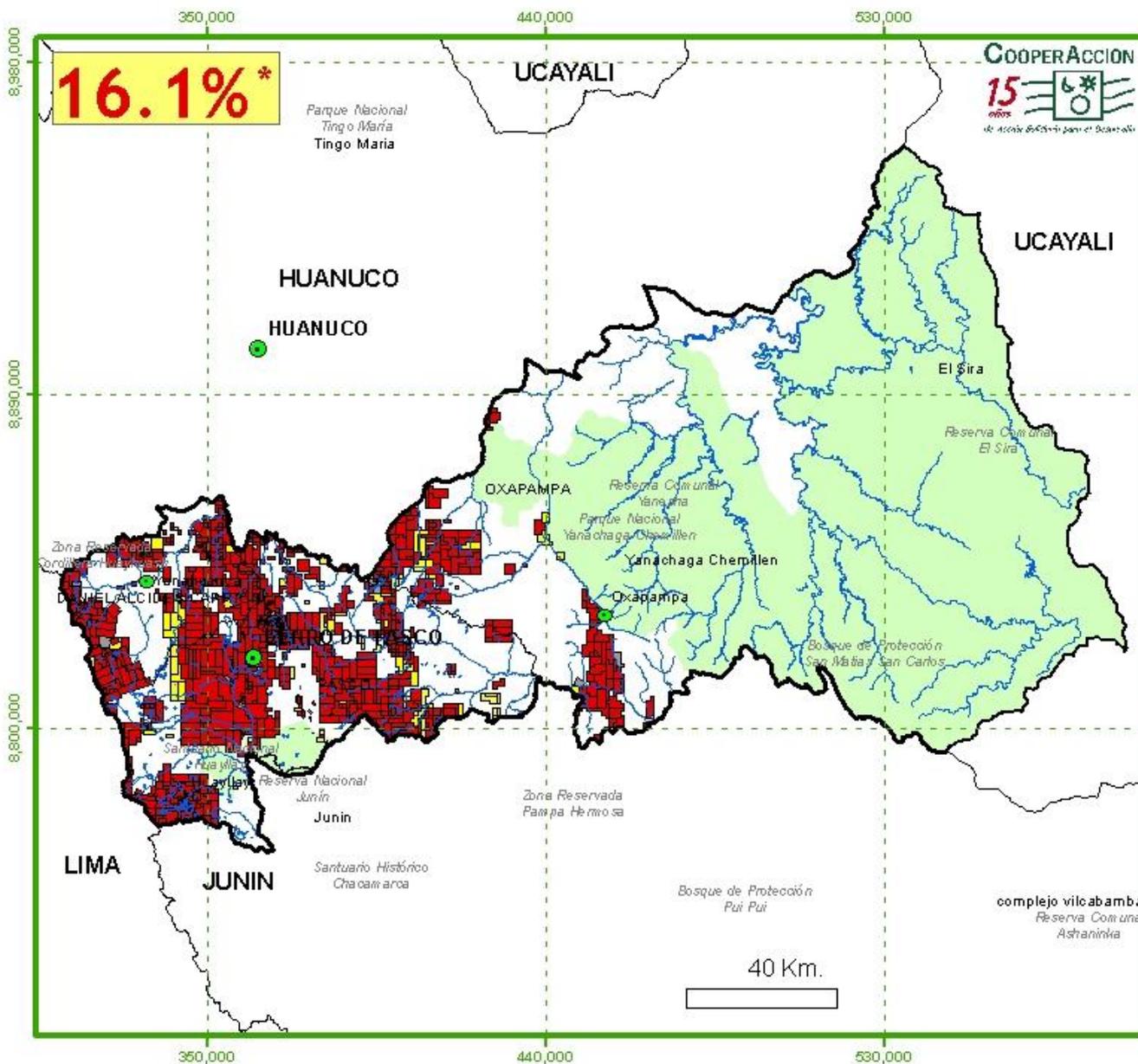
Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

Escala 1:1,800,000
 Proyección UTM Z18
 Fuente: INGEMMET
 Noviembre 2012





Concesiones Mineras Región de PASCO

Estado de las Concesiones Mineras

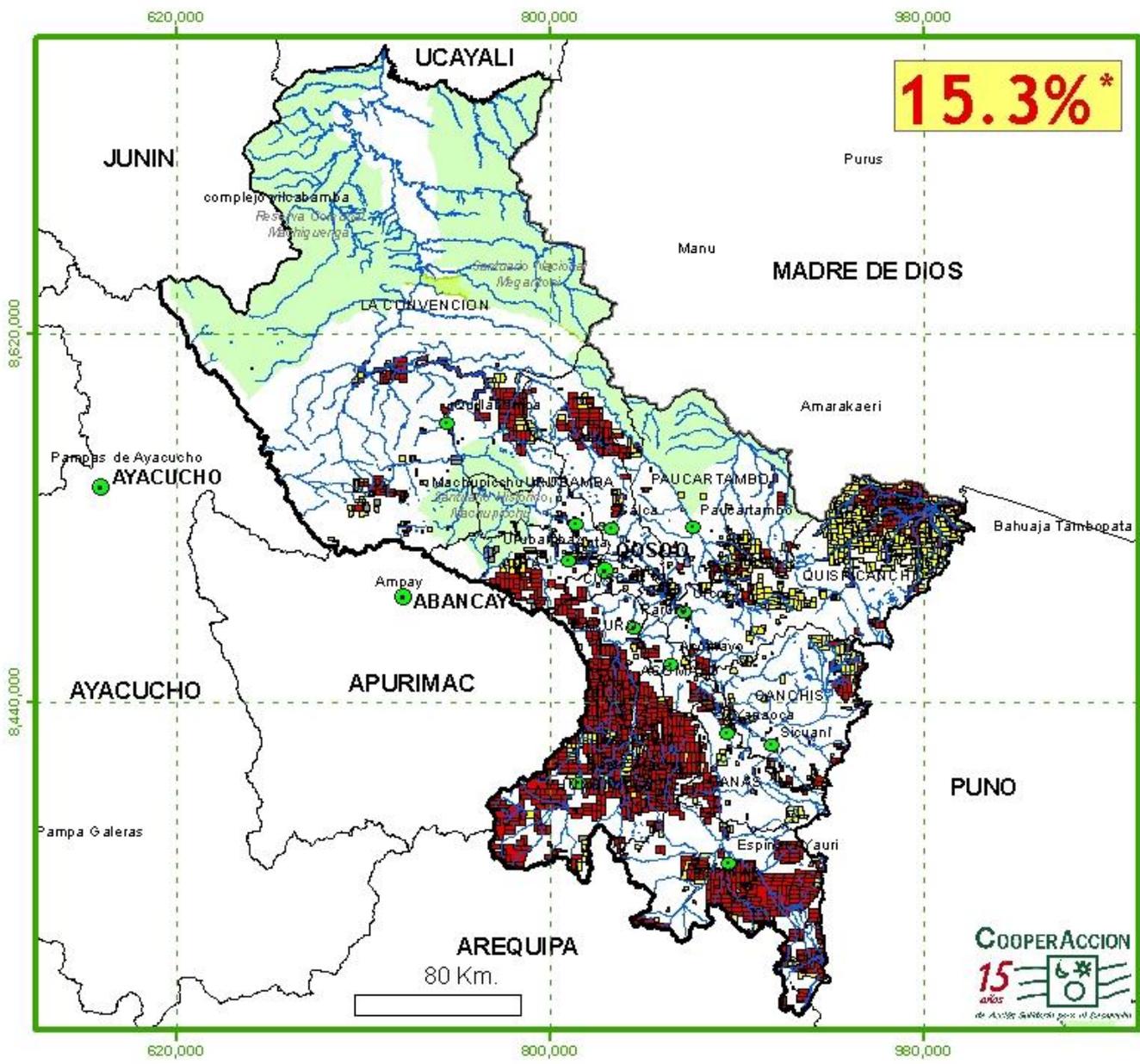
- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas

PERÚ

Escala 1:1,500,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012





15.3%*

Concesiones Mineras Región de CUSCO

Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

* Área concesionada considerando c.m. superpuestas



Escala 1:2,700,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012



10.5%*



Concesiones Mineras Región de AMAZONAS

Estado de las Concesiones Mineras

- Concesión minera titulada
- Petitorio en trámite
- Cantera afectada al estado
- Planta o depósito de relaves
- Concesión minera extinta

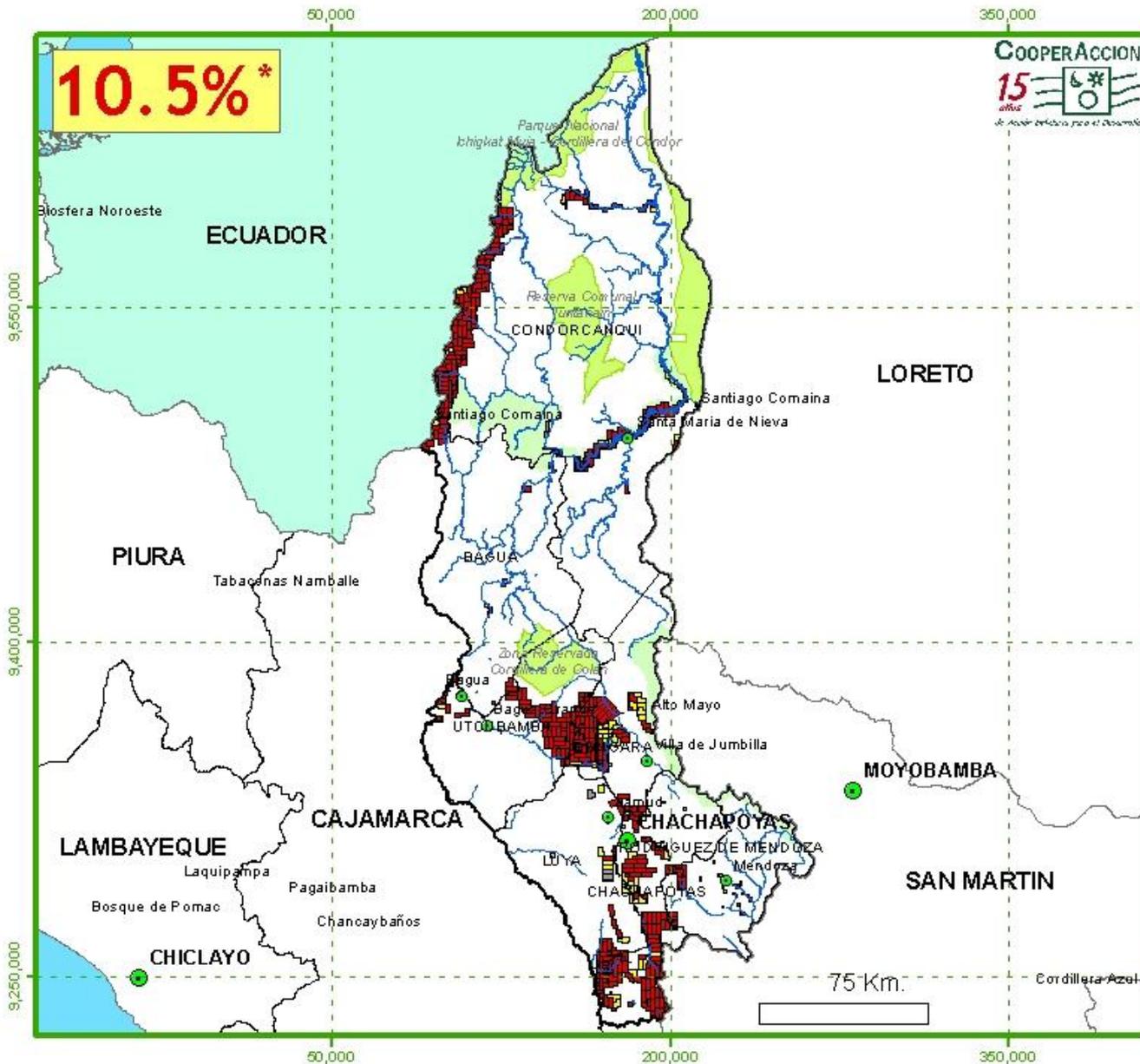
* Área concesionada considerando c.m. superpuestas



Escala 1:2,500,000
Proyección UTM Z18
Fuente: INGEMMET
Noviembre 2012



CooperAcción
Acción solidaria para el desarrollo



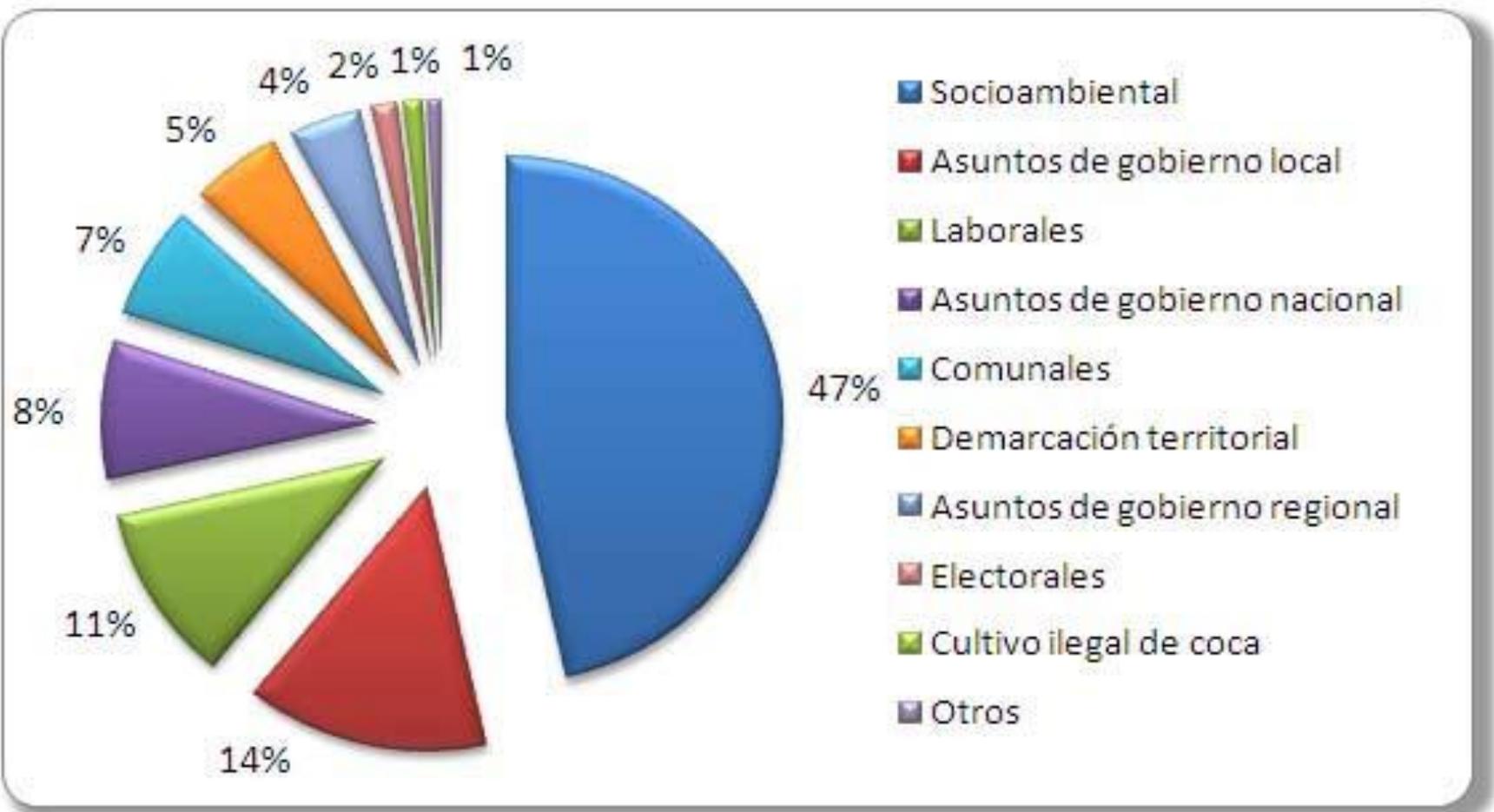
El tema de los conflictos

- El Perú se ha convertido desde hace un tiempo en un país con una conflictividad en ascenso.
- Los conflictos aumentan en número pero también en intensidad.
- ¿Qué dice la Defensoría del Pueblo?

Conflictos Sociales en el Perú

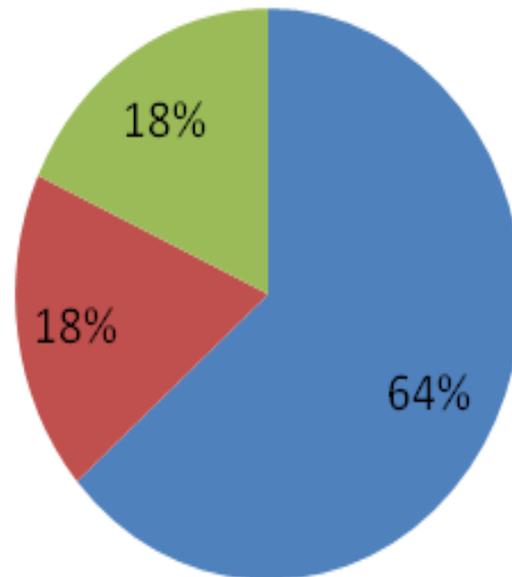
Mes	Año	Latente	Activo	Total
Julio	2006	74	8	82
Julio	2007	46	28	74
Julio	2008	97	50	147
Julio	2009	49	223	272
Julio	2010	80	168	248
Junio	2011	78	139	217
Junio	2012	72	173	245
Mayo	2013	53	172	225

Fuente: La Defensoría del Pueblo



Conflictos socioambientales relacionados con:

■ Minería ■ Hidrocarburos ■ Otros (agua, demarcación territorial, etc)



La Defensoría del Pueblo

- Entre enero de 2006 y setiembre de 2011 (durante el anterior quinquenio):
- “195 personas murieron como consecuencia de los conflictos sociales”.
- “2,312 fueron heridas en medios de enfrentamientos”.
- *Reporte de conflictos sociales N° 96*

1. El tema ambiental

- Dos aspectos básicos:
- Institucionalidad y herramientas....
- En institucionalidad; gestión ambiental transectorial que rompa el manejo donde cada ministerio es la autoridad ambiental de su sector.....
- EIA insuficiente.....

- Legislar sobre el agua (derecho humano; protección de cabeceras de cuenca; el uso del mercurio y cianuro....
- Límites Máximos Permisibles; Estándares de Calidad Ambiental.
- Ley de Organización del Territorio.
- Revisar el tema de las concesiones.

2. La afirmación de los derechos de las poblaciones

- Los territorios donde se desarrollan actividades extractivas no son territorios vacíos.
- Las comunidades tiene derechos que deben ser respetados.
- El tema pendiente de la consulta previa, libre e informada.
- Revisar procedimientos de audiencias de los EIA

3. El fortalecimiento de la descentralización

- Debate abierto sobre competencias....
- El reto es como la autoridad nacional, articula y se complementa con la autoridad regional y local.
- Como se fortalece la presencia del Estado en las regiones....

4. La macroeconomía y la minería

- ¿Quién planifica el crecimiento de la inversión minera?
- Hasta cuándo vamos a seguir esperando que las empresas tributen lo que deben tributar.
- Que se diga cuánto se ha recaudado por el acuerdo que se logró con las empresas el año pasado

- El impuesto a las sobre ganancias sigue siendo un tema pendiente.
- Sincerrar los beneficios y los impactos de la minería.

5. La transparencia y la rendición de cuentas

- Aprobar la Ley de Iniciativa de Transparencia para las Industrias Extractivas como mecanismos obligatorio.
- Transparentar la información de los EIA, los contratos, concesiones.
- Los pagos de regalías, los gastos directos que hacen las empresas, etc.

6. Derechos humanos, democracia y soberanía

- Derogar leyes que criminalizan la protesta.
- Anular la modalidad de contratación de la policía nacional por parte de las empresas para evitar que la fuerza pública termine al servicio de intereses privados.
- Controlar los lobbies que realizan las empresas en el Congreso, medios de comunicación, etc.

- Controlar las acciones de escucha y seguimiento ilegal que realizan empresas privadas.
- Sancionar a los responsables de las muertes, torturas, agresiones y detenciones arbitrarias.
- Revertir la utilización de «sedes especiales» judiciales....

La secuencia....

- Zonificación Ecológica y Económica
- Ordenamiento Territorial
- Plan Concertado de Desarrollo
- Concesión (contrato de exploración)
- Los EIA y EAE
- Consulta Previa
- Concesión (contrato de explotación)
- Evaluación y fiscalización ambiental

LOS CANDADOS

Los TLC y las protecciones de las
inversiones

Esquema

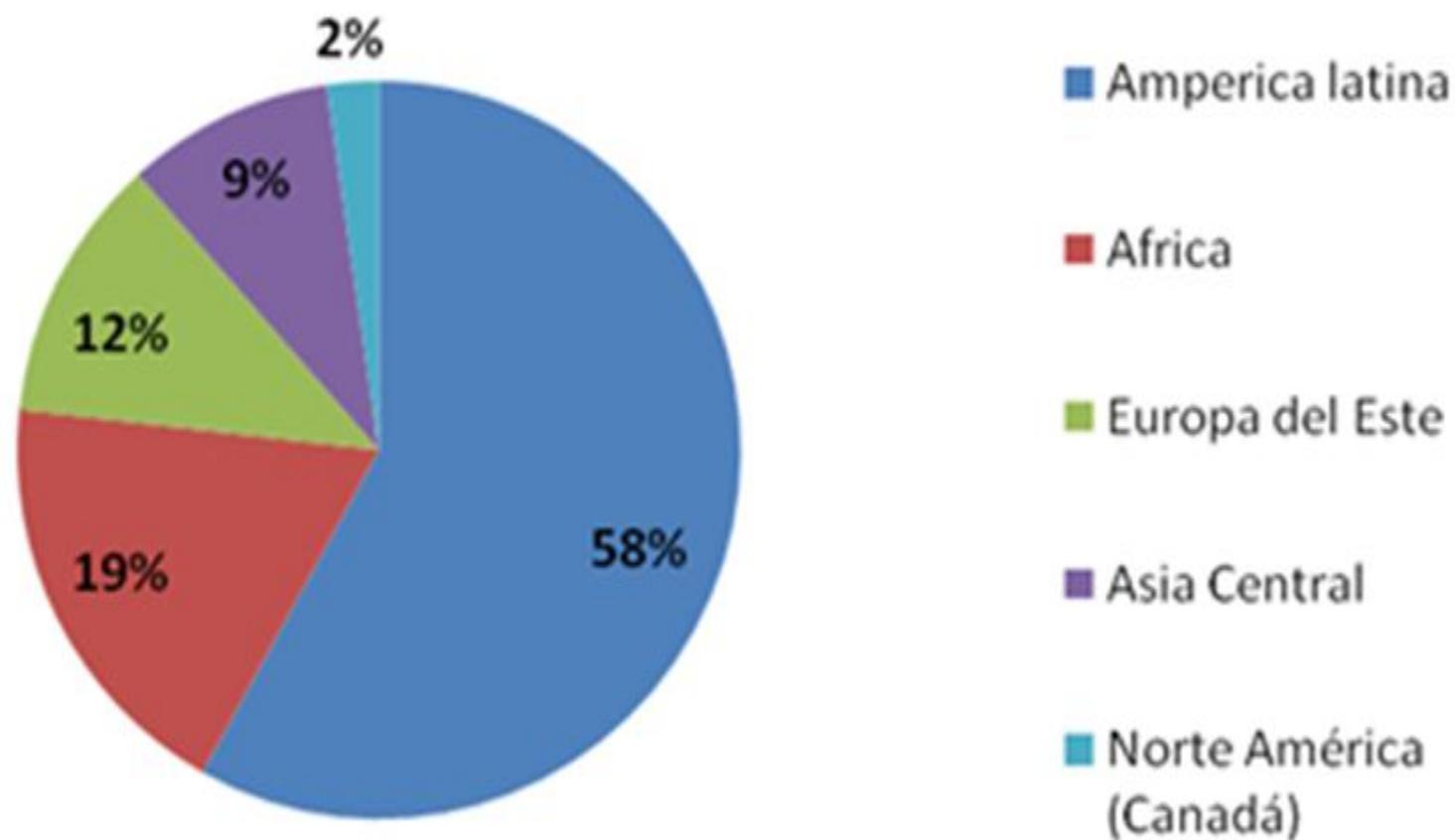
- Lo que está pasando con los TLC en el tema de las inversiones.
- El proceso de arbitraje de Renco/Doe Run y las herramientas que brindan los TLC.
- Lecciones

- Todos los TLC tienen capítulos de inversiones (protección a las inversiones).
- Y los mecanismos que brindan esos capítulos están siendo utilizados.
- El Perú actualmente cuenta con treinta y dos tratados bilaterales de inversión (TBI) y nueve tratados de libre comercio (TLC) que contienen capítulos de inversión.

- El TPP no solo significaría un nuevo tratado, sino varios TLC adicionales de un solo golpe (con 12 países).
- No solo las negociaciones son secretas, también los patrones se repiten....
- Algunas evidencias de como se están utilizan los instrumentos:
- Por ejemplo, cada vez hay mayores demandas de las empresas contra los países.

- Hasta marzo del 2013, habían 169 casos de demandas inversionista - Estado en el Centro Internacional de Arreglos de Disputas relativas a Inversiones (CIADI), del Banco Mundial.
- De estos, 60 casos (35.7%) se relacionan a disputas por petróleo, minería o gas.
- En contraste, en 2000 habían tan solo tres casos pendientes en el CIADI relacionados con disputas por petróleo, minería o gas.

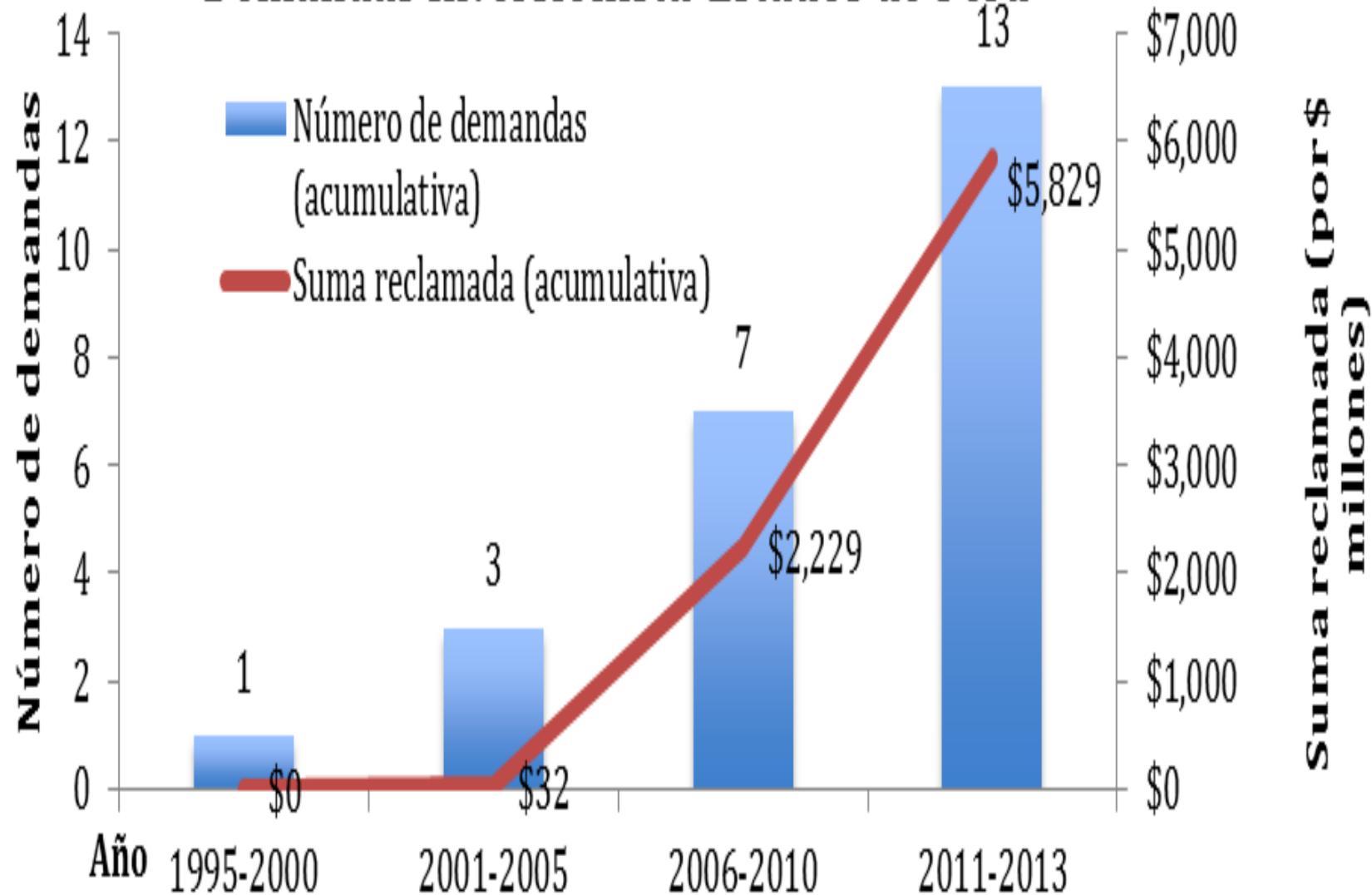
**Demandas ante el CIADI por Industrias extractivas.
Distribución por Región, 2011.**



¿Qué está pasando?

- Los países están teniendo un proceso de aprendizaje difícil sobre lo que significan estos mecanismos.
- Y el Perú no es la excepción por el contrario es un excelente ejemplo.

Demandas Inversionista-Estados de Perú



Controversias Inversionistas-Estados Pendientes			
Caso	Fecha Registrada	Suma Reclamada	Costas Legales Estimadas
Controversias Pendientes del CIADI			
1) Convial Callao S.A. v. Republica de Perú	2/2/10	\$30,000,000.00 ¹	\$1,857,066.82 ²
2) Renée Rose Levy de Levi v. Republica de Perú	20/07/10	\$2,000,000,000.00 ³	\$3,885,977.00 ⁴
3) Renée Rose Levy y Gremcitel S.A. v. Republica de Perú	24/06/11	\$2,500,000,000.00 ⁵	\$3,243,300.00 ⁶
4) DP World Callao S.R.L. v. Republica de Perú	22/07/11	\$200,000,000.00 ⁷	\$2,890,000.00 ⁸
5) Elecnor S.A. y Isolux Corsán Concesiones S.A. v. Republica de Perú	15/02/12	Desconocida	\$3,000,300.00 ⁹
6) Pluspetrol Perú Corporation y otros v. Peru Petro S.A.	11/09/2012	Desconocida	\$3,074,000.00 ¹⁰
Costas Totales de Controversias Pendientes del CIADI:		\$4,730,000,000.00	\$17,950,643.82
Controversias No CIADI Pendientes			
7) Renco Group, Inc. v. Republica de Perú	29/12/10	\$800,000,000.00 ¹¹	\$2,197,000.00 ¹²
Costas Totales de Controversias Pendientes No CIADI		\$800,000,000.00	\$2,197,000.00
Costas Totales de Controversias Pendientes CIADI y No CIADI		\$5,530,000,000.00	\$20,147,643.82
Costas Totales (la suma otorgada por controversias concluidas más la suma reclamada por controversias pendientes)		\$5,552,013,507.54	\$34,356,228.95
Suma Total Reclamada (la suma reclamada por ambas controversias concluidas y pendientes)		\$5,827,373,401.00	

¹ LA REPUBLICA, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

² MINISTERIO DE ECONOMÍA Y FINANZAS, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

³ Edward Machin, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

⁴ MINISTERIO DE ECONOMÍA Y FINANZAS, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

⁵ DIARIO LA PRIMERA PERU, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

⁶ MINISTERIO DE ECONOMÍA Y FINANZAS, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

⁷ EMPRESAS EN PERU, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

⁸ MINISTERIO DE ECONOMÍA Y FINANZAS, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

⁹ MINISTERIO DE ECONOMÍA Y FINANZAS, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

¹⁰ MINISTERIO DE ECONOMÍA Y FINANZAS, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

¹¹ The Renco Group, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido., ¶ 10.**

¹² MINISTERIO DE ECONOMÍA Y FINANZAS, *supra* nota **¡Error! Marcador no definido..**

El caso Doe Run y la pregunta que todos se hacen

- ¿Cómo una empresa que ha incumplido todas sus obligaciones, que ha infringido las leyes, puede permitirse demandar al Estado peruano y llevarlo a un proceso de arbitraje buscando obtener una indemnización de US\$ 800 millones?
- Y la respuesta es que si es posible, gracias a los instrumentos que les da el capítulo de inversiones del TLC.

Los fundamentos y el inicio de la demanda

- El 07 de abril de 2011, Renco Group Inc. Y DRP inició formalmente el proceso de arbitraje contra el Estado Peruano en el marco del Tratado de Libre Comercio Perú Estados Unidos, convirtiéndose así en el primer caso de inversionista contra Estado, amparado por el referido tratado.

Argumentos de la demanda

- (1) Alegan haber recibido un trato injusto respecto a la ejecución del PAMA. Indican que el gobierno les exigió responsabilidades adicionales, lo que en la práctica, los obligó a solicitar varias prórrogas y que debido a la negativa del gobierno de extender el PAMA una vez más, no pudieron terminar con la construcción de la planta de ácido sulfúrico.
- Según Renco, estas acciones vulneran el artículo 10.5 del capítulo de inversiones del TLC Perú-EEUU.

- (2) Que las autoridades peruanas han tratado más duramente a DRP que a Activos Mineros, a pesar que esta última empresa tampoco ha cumplido con las obligaciones que le correspondían del PAMA.
- Para Renco y DRP, ello constituye trato discriminatorio y vulnera el artículo 10.3 del TLC (Trato Nacional).

- (3) Que DRP fue llevada a un **proceso concursal ante INDECOPI**, precisamente cuando se encontraban en la búsqueda de financiamiento, lo que les permitiría pagar a sus acreedores.
- Indican que el hecho que el gobierno peruano ha sido reconocido como el mayor acreedor en la junta ante INDECOPI, debido al incumplimiento del PAMA, constituye en la práctica un intento de expropiación que vulnera el artículo 10.7 del TLC. (Expropiación indirecta)

- (4)El gobierno peruano y Activos Mineros deben asumir cualquier responsabilidad por las denuncias presentadas por los daños a la salud y el ambiente, ya sean presentadas en el Perú o Estados Unidos.
- Ello se traduce en la denuncia contra Renco Group admitida en un Tribunal de Missouri por un grupo de pobladores de La Oroya, y que según la empresa, es de entera responsabilidad del gobierno peruano. Ello vulneraría el artículo 10.4.

¿Renco/Doe Run tienen posibilidades de ganar?



- Si tienen posibilidades cuando uno revisa los artículos del capítulo de inversiones y otros casos de arbitraje
- Algunos aspectos a tomar en cuenta:
- Los TLC utilizan en relación al tema de las inversiones definiciones amplias y flexibles, **que se pueden prestar a múltiples interpretaciones.**
- Por ejemplo, un aspecto preocupante está referido al concepto de **expropiación**. Las provisiones del TLC sobre la expropiación están entre las más radicales: el concepto de **expropiación** se ha expandido enormemente.

¿Qué entendemos por expropiación?

- Expropiar ha sido sinónimo de nacionalizar una inversión; es decir cuando el Estado se apropia del uso, título o beneficio de la propiedad (una fábrica, mina, bancos, etc) de un inversionista. Obviamente con el pago de una compensación al propietario. Esto se considera como una **expropiación directa**.

-

Sin embargo, el significado de **expropiación** ahora es más amplio con la introducción del concepto de la **expropiación indirecta** que es considerada equivalente a la expropiación directa.

¿ Qué es una expropiación indirecta?

Por **expropiación indirecta en los TLC se entiende como las medidas que por ejemplo pueden afectar expectativas de ganancia futura de una empresa.**

Es decir, si un gobierno regula la actividad de una empresa, de tal forma que su expectativa de ganancia va a ser afectada -porque la empresa está obligada a asumir un mayor gasto o porque su acceso a los mercados será limitado-, **la empresa puede reclamar una indemnización de parte del gobierno.**

Esta interpretación le da a las ganancias potenciales la misma categoría que a las inversiones efectivas. En los TLC la inversión está definida como "[t]odo activo o recurso tangible o intangible comprometido en un proyecto, como la expectativa de ganancia y la asunción de riesgo económico."

- **¿Qué dice el artículo correspondiente del TLC firmado por el Perú con los Estados Unidos? (ver pág. 33)**
- “El artículo 10.7.1 aborda dos situaciones. La primera es la expropiación directa, en donde una inversión es nacionalizada o de otra manera expropiada directamente mediante la transferencia formal del título o del derecho de dominio”.
- “La segunda situación abordada por el artículo 10.7.1 es la expropiación indirecta, en donde un acto o una serie de actos de una Parte tienen un efecto equivalente al de una expropiación directa sin la transferencia formal del título o del derecho del dominio”.

- Por ejemplo:
- “(i) El impacto económico del acto gubernamental”.
- “(ii) La medida en la cual la acción del gobierno interfiere con expectativas inequívocas y razonables de la inversión”.
- Es decir, la promulgación de una ley u otro instrumento de regulación, sea para la protección del ambiente, salud o bienestar público, que se perciba como una interferencia a la capacidad de la empresa extranjera de obtener una ganancia futura por sus inversiones, **puede ser considerada como una expropiación indirecta.**
- **Doe Run-Renco están utilizando esta cláusula...**

¿Qué alega DRP sobre el tema de expropiación indirecta?

- Para el grupo Renco y DRP, la sola intención del Estado peruano de participar en la junta de acreedores es un claro intento de expropiación indirecta.
- Se generó toda una discusión alrededor de la participación del Estado peruano en la junta de acreedores de DRP. ¿Era el PAMA una acreencia válida?

- **El artículo 10.3 está referido al TRATO NACIONAL**
- “1. Cada Parte concederá a los inversionistas de otra Parte un trato no menos favorable que el que conceda, en circunstancias similares, a sus propios inversionistas en lo referente al establecimiento, adquisición, expansión, administración, conducción, operación y venta u otra disposición de las inversiones en su territorio”.
- **Este es otro de los argumentos de Renco-Doe Run.**
-

¿Qué dice la experiencia internacional?

- **Caso Metalclad (México)**
- En enero de 1997 la empresa Metalclad demandó al gobierno mexicano por un monto de US\$ 90 norteamericana millones por la violación del capítulo XI del TLCAN.
- **Caso Betchel (Bolivia)**
- En noviembre de 2001 Bechtel presentó un reclamo ante el CIADI contra Bolivia por US\$ 25 millones.

- **Pacific Rim Cayman versus El Salvador**
- En 2009 el Estado salvadoreño fue demandado por la empresa canadiense Pacific Rim Cayman LLC por US\$ 77 millones, después de que el gobierno decidió no autorizar la explotación del proyecto minero El Dorado.
- **Chevron versus Ecuador**
- En 2006 la multinacional Chevron demandó al Estado ecuatoriano. El panel arbitral adjudicó a la petrolera US\$ 700 millones más los intereses.

- **Crystallex International Corporation versus Venezuela**
- La empresa demandó al Gobierno venezolano ante el CIADI por más de US\$ 3,800 millones. La empresa argumenta que la medida adoptada por el gobierno viola el TBI Venezuela – Canadá y se trata en la práctica una expropiación.
- **Occidental Petroleum vs Ecuador**
- Según un laudo arbitral del CIADI emitido el 5 de octubre de 2012, el Ecuador deberá pagar una indemnización de US\$ 1,800 millones a la empresa Occidental Petroleum.

El tema de los candados y los blindajes

- El objetivo de poner “candados” para “blindar” las reglas de juego diseñadas en la década de 1990, encontró en los capítulos de inversiones de los TLC y en los TBI una de sus principales herramientas.
- ¿Esta es la única forma de conseguir inversiones?

- Lo cierto es que en sus negociaciones bilaterales o multilaterales, como con la Organización Mundial de Comercio (OMC), varios países comienzan a incluir “reservas” o “exclusiones” de aspectos que consideran riesgosos para sus intereses nacionales.
- Entre otros países, India, China, Australia, Sudáfrica y Brasil no aplican abiertamente el sistema inversionista-Estado o revisan los regímenes de protección de los inversionistas desde la perspectiva de no ceder soberanía.

- Australia, por ejemplo, decidió no someterse a la aplicación del régimen inversionista-Estado del Acuerdo Estratégico Trans-Pacífico de Asociación Económica (TPP).
- Tampoco incluyó el mecanismo de solución de controversias inversionista-Estado en sus negociaciones del TLC con los Estados Unidos en 2004, debido a la enorme presión política de sus ciudadanos (Public Citizen, 2012).

- Al margen de los tamaños de las economías mencionadas, lo cierto es que las relaciones asimétricas no son sostenibles y los cuestionamientos también se traducen en decisiones de algunos Estados.
- Por ejemplo, en el capítulo de inversiones del TLC entre Chile y Estados Unidos se acotó la ambigua definición de “expropiación indirecta”.

- Así también, el artículo 10.5 del TLC firmado entre estos dos países incorporó explícitamente excepciones y exclusiones a la prohibición de los “requisitos de desempeño”.

Pensando en algunas propuestas alternativas

- **El caso Renco/Doe Run y la necesidad de poner punto final a las demandas bajo el régimen de solución de controversias inversionista-Estado.**
- **Eliminar las disposiciones que impiden mejorar la normativa de los países.**
- **Obstáculo Técnico al Comercio (OTC).**

- **Restringir la definición de inversión a los bienes o propiedades tangibles para descartar las demandas muy amplias.**
- **Incluir una excepción explícita para las medidas de protección ambiental, la salud, los derechos laborales y el empleo.**
- **No permitir el uso de las empresas filiales.**

- No se le está diciendo NO a las inversiones; tampoco al comercio. Sin embargo,
- NO podemos negociar acuerdos comerciales por encima de los derechos y afectando soberanía.

Idea fuerza

- Las bases del crecimiento extractivo se han agotado en términos democráticos y se ha vuelto un crecimiento cada vez más agresivo, vertical, autoritario y profundamente centralista.
- El país necesita un acuerdo de gobernabilidad para las industrias extractivas.
- ¿Hay alternativas? ¿Qué está pasando en la región?