

# ORGANIZACIÓN MUNDIAL DEL COMERCIO

WT/WGTI/W/123  
28 de junio de 2002

(02-3615)

**Grupo de Trabajo sobre la Relación  
entre Comercio e Inversiones**

Original: inglés

## COMUNICACIÓN DE LA REPÚBLICA DE COREA

Se ha recibido de la Delegación Permanente de la República de Corea la siguiente comunicación, de fecha 27 de junio de 2002.

### NO DISCRIMINACIÓN Y ENFOQUE DEL TIPO DEL ADOPTADO EN EL AGCS PARA LAS INVERSIONES

#### I. INTRODUCCIÓN

1. En su comunicación de fecha 6 de marzo de 2001 (documento WT/WGTI/W/96) Corea sugería un enfoque del tipo del adoptado en el AGCS como punto de partida de un marco multilateral para las inversiones (MMI). Concretamente, el enfoque de consignación positiva adoptado en el AGCS, con arreglo al cual determinados principios y prescripciones del Acuerdo se aplican únicamente a los sectores en los que los distintos Miembros han contraído compromisos, podría servir de punto de partida para el MMI.

2. Como continuación de una anterior comunicación (documento WT/WGTI/W/79, de fecha 2 de junio de 1999), en el presente documento se exponen las opiniones de Corea sobre cómo puede aplicarse el principio de no discriminación -el trato de la nación más favorecida (NMF) y el trato nacional (TN)- al MMI. El AGCS constituye una buena guía en cuanto a la aplicación del principio de no discriminación, pero han de tenerse también en cuenta las diferencias y salvedades.

#### II. ENFOQUE ADOPTADO EN EL AGCS

3. La aplicación del principio de no discriminación en el AGCS se desarrollaba detalladamente en el documento de antecedentes elaborado por la Secretaría. Dicho simplemente, el AGCS prevé trato NMF "incondicional" y trato nacional "condicional". El trato nacional "condicional" significa que dicho trato se otorga solamente en los sectores en los que los Miembros han contraído compromisos específicos. Por otro lado, el trato NMF es una obligación "incondicional" en el AGCS. No obstante, se permiten algunas excepciones al trato NMF, con carácter excepcional y sólo por plazos breves. Representa una diferencia con el GATT, en el que tanto el trato NMF como el trato nacional son obligaciones incondicionales.

4. Entonces ¿cómo puede hacerse extensivo a las normas multilaterales sobre inversiones el principio de no discriminación establecido en el AGCS? ¿Cuáles serían las diferencias y las similitudes? En el AGCS las inversiones en el sector de los servicios quedan incluidas en el modo 3, definido como "el suministro de un servicio por un proveedor de servicios de un Miembro mediante

presencia comercial en el territorio de cualquier otro Miembro". Normalmente se entiende que la "presencia comercial" establece la inversión directa.

5. Esto constituye un motivo para aplicar el enfoque adoptado en el AGCS a las normas multilaterales sobre inversiones. Como el aspecto de inversión del sector de los servicios está ya incorporado en el AGCS y se considera que éste permite la necesaria flexibilidad a los países en desarrollo, el modo más probable de elaborar disciplinas en materia de inversiones en la esfera de las mercancías sería seguir el modelo del AGCS.

6. Al mismo tiempo, el enfoque adoptado en el AGCS permite la necesaria flexibilidad a los distintos países en diferentes etapas de desarrollo.

7. No obstante, las nuevas disciplinas en materia de inversiones tal vez requieran ir más allá del enfoque adoptado en el AGCS, por la razón de que las disciplinas sobre inversiones tienen determinadas propiedades y características que no existen en el AGCS.

#### A. TRATO NMF

8. Sobre todo, la principal diferencia observada entre el AGCS y los acuerdos internacionales sobre inversiones tales como los acuerdos bilaterales y regionales en la materia (denominados colectivamente en adelante AII) es que el aspecto de inversión puede dividirse en una fase previa y otra posterior al establecimiento.

9. El principio NMF es uno de los más importantes del marco multilateral del comercio y las inversiones. Da a los inversores una garantía de igualdad de oportunidades competitivas entre los inversores de los diferentes países extranjeros.

10. Por consiguiente, parece que lo más apropiado es que en el MMI el principio NMF constituya una obligación general, ya sea en la fase previa o en la fase posterior al establecimiento de la inversión.

11. Al mismo tiempo, como se indica en la nota de antecedentes de la Secretaría sobre el desarrollo (WT/WGTI/W/119), "aplicar el trato NMF no significa intervenir en la capacidad de un país en desarrollo de imponer medidas que den a los productores nacionales ventajas sobre sus competidores extranjeros". Por consiguiente, no hay razón para negar ese principio básico a los inversores extranjeros.

12. Por otra parte, habida cuenta de que ha habido algunos acuerdos bilaterales y regionales sobre inversiones que prevén un nivel elevado de trato preferencial para las inversiones, la exención puede ser necesaria. En este sentido, puede servir de orientación la lista de exenciones de la obligación de trato NMF del AGCS.

13. No obstante, esas exenciones deben ser estrictamente limitadas y deben basarse en determinadas condiciones y plazos. Además, debe aplicarse el principio de "*statu quo*" con el fin de dar a los inversores extranjeros transparencia, estabilidad y previsibilidad en cuanto a las condiciones de las inversiones a largo plazo en el país receptor.

#### B. TRATO NACIONAL

##### 1. Etapa previa al establecimiento

14. El AGCS prevé un "trato nacional condicional". Es una manera de equilibrar intereses: por un lado una mayor liberalización y, por otro, el derecho soberano de proteger a los nacionales.

15. Lo mismo puede decirse en el caso de los acuerdos sobre inversiones. Pese a su creciente necesidad y ventajas, aún no se acepta universalmente el trato nacional como obligación del país receptor y derecho del país de origen. En este sentido, el enfoque de consignación positiva adoptado en el AGCS parece el mejor medio de equilibrar la necesidad de facilitar la liberalización de las inversiones para atraer más inversiones extranjeras y la necesidad de conservar la soberanía nacional con respecto a los objetivos de las políticas nacionales y el apoyo de los inversores y productores nacionales.

16. En la etapa previa al establecimiento de la inversión se otorgaría a los extranjeros trato nacional sobre la base de los compromisos específicos contraídos. El nivel de los compromisos podría ser bajo al principio, en función de la situación interna de los distintos países, pero aumentaría gradualmente mediante sucesivas rondas de negociaciones.

## **2. Trato posterior al establecimiento**

17. Por otra parte, con respecto al trato nacional y la etapa posterior al establecimiento de la inversión, conviene señalar la diferencia con el enfoque adoptado en el AGCS.

18. Por su naturaleza, el AGCS trata del comercio de servicios, no de la inversión *per se*. Por consiguiente, la "presencia comercial" en un país huésped, aun cuando incluye inversiones directas, o el establecimiento de una empresa extranjera, se centra principalmente en el suministro de servicios. En este caso la diferencia entre la etapa previa y la etapa posterior al establecimiento no es importante. Como consecuencia, en el marco del AGCS el trato nacional se aplica, con independencia de que sea antes o después del establecimiento, sólo en los sectores de servicios objeto de compromisos en materia de acceso a los mercados y trato nacional en la Lista del Miembro de que se trate.

19. Otra importante característica del AGCS es que es posible retroceder del nivel de inversión (o, utilizando la terminología del AGCS, el "suministro de servicios mediante presencial comercial") existente. En primer lugar, podría retirarse el nivel de inversión existente siempre que con ello no quedara reducido el nivel de los compromisos. En segundo lugar, el artículo XXI del AGCS permite la retirada o modificación de los compromisos mediante la celebración de consultas. En el marco del AGCS se permite una "reserva preventiva".

20. En cambio, en los AII, en la etapa posterior al establecimiento se acepta el trato nacional como obligación general, enfoque que parece más apropiado para un marco multilateral.

21. En primer lugar, una entidad jurídica establecida de conformidad con las leyes y reglamentos nacionales del país huésped es una entidad jurídica nacional, independientemente de que su casa matriz sea extranjera o de que lo sea su personal. Hay poca base para discriminar a las empresas con inversiones extranjeras, frente a las empresas nacionales, por sus relaciones con la casa matriz, su control, la nacionalidad de sus accionistas, etc.

22. En segundo lugar, la inversión extranjera incurre en gastos iniciales a fondo perdido y no es fácil retirarla en respuesta a cambios de política del país huésped. Si un país quiere atraer inversiones extranjeras, lo mínimo que debe hacer es crear confianza y un ambiente estable para los inversores extranjeros que estén dispuestos a establecer y mantener relaciones comerciales a largo plazo en el país receptor.

23. No obstante, incluso con respecto a ese "trato nacional incondicional" en la etapa posterior al establecimiento permiten los AII existentes excepciones y reservas a las normas. Habría motivos económicos, políticos y administrativos para permitir ciertas excepciones. Incluso en ese caso la

transparencia debiera ser la norma general. En este sentido, las excepciones o reservas deben reflejar situaciones normativas reales.

24. En este contexto, lo más apropiado, con respecto a la etapa posterior al establecimiento, podría ser una disposición sobre excepciones generales.

### **III. OBSERVACIONES FINALES**

25. Un marco multilateral exige flexibilidad para tener en cuenta los intereses de todos los Miembros: países desarrollados o en desarrollo, países de origen y países receptores. Al mismo tiempo, necesita principios básicos que abarquen todo y unan entre sí las normas. Por consiguiente, al aplicar el principio de no discriminación sería necesario establecer un equilibrio.

26. En función de las formas y niveles de ese principio en la etapa previa y en la etapa posterior al establecimiento de la inversión, se determinaría la forma del marco multilateral.

27. En este sentido, el enfoque del AGCS da amplios ejemplos de cómo equilibrar el objetivo de mantener disciplinas encaminadas a una mayor liberalización y el objetivo de permitir flexibilidad para atender las distintas necesidades. Al mismo tiempo, deben examinarse minuciosamente las similitudes y las diferencias, que deben quedar reflejadas en la elaboración del marco multilateral para las inversiones.

28. En particular, en el presente documento se pone de relieve la diferencia en la aplicación del trato nacional entre la etapa previa y la etapa posterior al establecimiento. Para que podamos beneficiarnos del marco multilateral de las inversiones es necesario que en la etapa posterior al establecimiento se aplique con mayor rigor el principio de trato nacional.

---