

Mecanismo de Solución de Controversias: del GATT a la OMC



LLM. Velia Govaere Vicarioli
Coordinadora OCEX-UNED

Antecedentes

Defecto de “nacimiento” del GATT:

- ➡ Capítulo de la Carta de la Habana versus artículos básicos del GATT.
- ➡ Carencia de instrumentos para la resolución de conflictos.
- ➡ Necesidad de una evolución pragmática para afrontar la resolución de conflictos.
- ➡ Instrumentos que nacen del propio desempeño.



Negociación directa entre las partes

Artículo XXII del GATT

“Cada parte examinará con comprensión las representaciones que puedan formularle cualquiera otra parte contratante, y deberá prestarse a la celebración de consultas sobre dichas representaciones, cuando éstas se refieran a una cuestión relativa a la aplicación del presente acuerdo”.

Artículo XXIII del GATT

“En caso de que una parte contratante considere que una ventaja resultante para ella directa o indirectamente del presente Acuerdo, se halle anulada o menoscabada”.



*El concepto de anulación o menoscabo
“dispara” el uso del sistema*

Un desarrollo “pragmático”

- Frente a los defectos de nacimiento y un artículo XXII y XXIII.
- Una carencia de instrumentos
- Surgen instrumentos de la práctica informal:
 - ➡ Mediación, conciliación, buenos oficios.
 - ➡ Grupos Especiales (1952).
 - ➡ Grupos de Trabajo (todavía incluido RT).

Coexistencia de 2 modelos filosóficos

- **Orientación hacia la búsqueda de soluciones diplomáticas: modelo negociación conciliación.**
- **Orientación hacia mecanismos preeminentemente legalistas.**
- **Coexisten 50's, 60's en igualdad de condiciones, empieza a declinar en 70's pero todavía se incluye en Ronda Tokio.**

Grupos de Trabajo

- **Composición: 20 especialistas.**
- **Países en conflicto tienen nacional en GT.**
- **Dichos nacionales reciben instrucciones de sus respectivos gobiernos.**
- **En su mayoría son funcionarios públicos.**
- **Representa el “apogeo” del modelo basado en la diplomacia.**



Modelo de Negociación-Conciliación

Grupos Especiales “Paneles”

- **Composición: 3 o 5 miembros.**
- **Los especialistas más destacados en el área temática en conflicto.**
- **No puede incluirse nacional de países en conflicto.**
- **Los especialistas se abstienen de recibir instrucciones de sus respectivos gobiernos.**



Modelo Legalista

Rondas de Negociación

- ➡ **Primera codificación de la práctica informal: “Entendimiento sobre la Aplicación e Interpretación de los artículos XXII y XXIII del GATT”.**
- ➡ **Ronda Tokio.**
- ➡ **Se incluyen ambas figuras, pero clara prevalencia de modelo legalista.**
- ➡ **Procedimiento previo establecido.**

Procedimiento Solución de Controversias

- Consultas obligatorias –bajo XXII-
- Mediación, conciliación, buenos oficios: de forma discrecional.
- Conformación de grupos especiales.
- Regla del consenso: posibilidad de veto o bloqueo de la adopción del informe GE.
- Sistema fragmentado, producto del “GATT a la Carte”.

Fortalecimiento del modelo legalista: legado de Ronda Uruguay

- Grupo 13avo de negociación.
- Mandato de fortalecimiento del modelo legalista en solución de controversias: se eliminan finalmente los GT.
- Búsqueda de eliminación de la regla del consenso.
- Se eliminan la fragmentación del sistema bajo la tutela del Entendimiento del 94.

Avances del Sistema de Solución de Controversias

- **Regla de Automaticidad: se adopta el informe salvo votación unánime en contra: se elimina el talón de Aquiles del sistema.**
- **Bajo nueva estructura de OMC:**
 - **Órgano de Solución de Controversias**
 - **Órgano de Apelación**

Avances del Sistema de Solución de Controversias

- Monitoreo de la efectiva implementación de los informes.
- La figura del arbitraje se incluye como instrumento novedoso.
- Se incluyen plazos y mayor precisión en el procedimiento.
- Inclusión de “listas” nacionales de especialistas para la conformación de GE.

- El tratado de Marrakech establece que la OMC administrará el Entendimiento relativo a las normas y procedimientos por los que se rige el sistema de solución de controversias.
- Para tal efecto, el Consejo General se reunirá, cuando proceda, para asumir las funciones del Órgano de Solución de Diferencias. Tendrá su propias normas de procedimientos.

Órgano de Apelación

- El Órgano de Apelación tiene el mandato de revisar cuestiones de derecho o interpretaciones jurídicas, interpuestas contra las decisiones de los grupos especiales. Puede confirmar, modificar o revertir los informes del GE.
- Órgano permanente e independiente compuesto de 7 especialistas de prestigio internacional, que no están vinculadas a ningún gobierno.

Arbitraje

- Método alternativo de solución de controversias incluido en el Entendimiento del 94, como opción discrecional de las partes frente a la solicitud de establecimiento de GE.
- Se ha utilizado en la práctica para determinar cuantías, compensaciones, o plazos para la conformación de una medida con los Anexos.

Diagrama
Mecanismo de Solución de
Controversias OMC

**A más tardar
para la 2da
reunión del
OSD**

Consultas

**Establecimiento
Grupo Especial**

Mandato

**Examen por
Grupo Especial**

**Adopción del
Informe por OSD
(cuasi-automática)**

**Aplicación en
"plazo prudencial"**

**Incumplimiento
Negocia compensación**

**Suspensión de concesiones
Medidas de Retorsión**

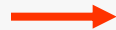
**Opción:
Arbitraje**

**Buenos
oficios,
Conciliación,
Mediación**

**Órgano de
Apelación**

**En cualquier
momento
del
proceso**

**Puede ser
determinado
vía arbitraje**



Elementos Claves de la Legislación Aplicable

- Elección de foro: OMC? DR-CAFTA?
- Partes interesadas/terceros en el proceso
- Incumplimiento
- Medidas de retorsión (“retaliation”)
- Compensación



La regla es eliminar la acción que causa “anulación o menoscabo”, sea o no violatoria de cualquier anexo OMC.

Reflexiones Finales

- ➡ **Como se reflejaron los defectos de nacimiento del GATT en este sistema?**
- ➡ **Cuales fueron los principales frutos de Ronda Uruguay en esta materia?**
- ➡ **En que consiste la regla de la automaticidad?**
- ➡ **Recordemos las diferencias entre sistema GATT y OMC....**

Recordatorio

- Monitoreo de la efectiva implementación de los informes.
- La figura del arbitraje se incluye como instrumento novedoso.
- Se incluyen plazos y mayor precisión en el procedimiento.
- Inclusión de “listas” nacionales de especialistas para la conformación de GE.



Muchas Gracias...