

**Universidad de Palermo - Facultad de Derecho**  
**CEPAL – División de Recursos Naturales e Infraestructura**

**Taller**

**"Tratados Internacionales de Protección a la Inversión  
y Regulación de Servicios Públicos"**


**Arbitrajes y regulación  
de los servicios de agua y saneamiento**

**Emilio J. Lentini**

Proyecto CEPAL/GTZ "Sustentabilidad e igualdad de oportunidades en  
globalización. Construyendo Compromiso, Eficiencia y Equidad para Servicios  
Sustentables de Agua Potable y Saneamiento"

Buenos Aires – 19 de Noviembre 2010

# Índice del contenido

1. Arbitrajes del sector APyS
  2. Principales problemas y conflictos.  
Valuación de la indemnización
  3. Temas a considerar: marcos ex ante y ex post
- 

# Arbitrajes del sector APyS

<b>Empresa</b>	<b>Jurisdicción</b>	<b>Habit. (2001)</b>	<b>Inicio del contrato</b>	<b>Inicio de la demanda</b>	<b>Fecha de rescisión</b>	<b>Duración del contrato (año/meses)</b>
<b>Aguas del Aconquija</b>	<b>Prov. Tucumán</b>	<b>862.594</b>	<b>jul-95</b>	<b>feb-97 oct-03</b>	<b>oct-98</b>	<b>3 / 3</b>
<b>Azurix Bs.As.</b>	<b>Prov. Buenos Aires</b>	<b>2.067.275</b>	<b>jun-99</b>	<b>oct-01</b>	<b>mar-02</b>	<b>2 / 9</b>
<b>Aguas de Santa Fe</b>	<b>Prov. Santa Fe</b>	<b>1.762.060</b>	<b>dic-95</b>	<b>jul-03</b>	<b>feb-06</b>	<b>10 / 2</b>
<b>Aguas Argentinas</b>	<b>Capital Federal y 17 partidos de GBA</b>	<b>9.200.000</b>	<b>may-93</b>	<b>jul-03</b>	<b>mar-06</b>	<b>12 / 10</b>
<b>Aguas Cordobesas</b>	<b>Ciudad de Córdoba</b>	<b>1.267.521</b>	<b>may-97</b>	<b>jul-03</b>	<b>dic-06 salida negociada</b>	<b>9 / 8</b>
<b>OSM - SAURI</b>	<b>Prov. Mendoza</b>	<b>1.191.380</b>	<b>jun-98</b>	<b>ene-04</b>	<b>ago-08 (interv.)</b>	<b>11 / 2</b>
<b>AGBA</b>	<b>Prov. Buenos Aires (7 partidos del GBA)</b>	<b>1.686.332</b>	<b>ene-00</b>	<b>abr-07</b>	<b>jun-06</b>	<b>6 / 5</b>

# Principales problemas y conflictos

## ➤ Condiciones de contexto

- Importante plan de inversiones con alta incidencia en el flujo de fondos del negocio
- Condiciones proclives a la renegociación contractual, potenciadas por probables ofertas oportunistas
- Fuertes incentivos para ajustar el valor del contrato a través del incumplimiento de las inversiones
- Condiciones macroeconómicas y sociales. Shock 2001/02

## ➤ Reacción de las partes

- Las empresas argumentan decisiones de las Autoridades que afectaron el equilibrio económico del contrato y plantean la recomposición inmediata - automática mediante aumentos tarifarios
- El Poder Concedente alega incumplimiento de inversiones, calidad del servicio y eficiencia. Plantea un análisis integral para recomponer la ecuación económica del contrato. Para los casos post crisis resulta relevante “el estado de necesidad”

# Valuación de la indemnización

- Diferencias extremas entre los valores demandados y las valuaciones de la Argentina
- Metodologías de proyecciones del “valor de mercado” o generación de beneficios de una empresa en marcha (del tipo lucro cesante) admite la consideración de supuestos con amplia variabilidad (tasa de descuento o de costo de capital, base de capital, valor de la deuda o de los activos en contexto de crisis, condiciones de eficiencia, proyecciones de demanda, cobrabilidad, planes de inversiones, honorarios del operador, canon)
- Alternativa de valor de los activos no amortizados (estados contables) podría ser más realista, pero requiere ajustes regulatorios
- Otros: aportes de capital de los accionistas para el capital o para el canon

Como resultado de esto ...

# Contratos con demanda en el CIADI

## Monto de la demanda y fallos

<b>Empresa</b>	<b>Monto demandado (millones de US\$)</b>	<b>Monto indemnización (millones de US\$)</b>
<b>Aguas del Aconquija</b>	<b>340</b>	<b>105 (+ 6% int./ 54)</b>
<b>Azurix Bs.As.</b>	<b>570</b>	<b>165 (+ 2,44% int.)</b>
<b>Aguas de Santa Fe</b>	<b>309/216 (subs.)</b>	<b>Se convoca a un perito independiente</b>
<b>Aguas Argentinas</b>	<b>1.600/1.000 (subs.)</b>	<b>Se convoca a un perito independiente</b>
<b>Aguas Cordobesas</b>	<b>112</b>	<b>Demanda suspendida</b>
<b>OSM - SAURI</b>	<b>144</b>	<b>sin laudo</b>
<b>AGBA</b>	<b>122</b>	<b>sin laudo</b>

# Temas a considerar: marco ex ante

## ➤ Marco legal

- Aplicación de alcance general vs. Contrato entre partes
- Específico desde el punto de vista técnico y económico

## ➤ Licitación

- Estudios previos
- Procedimiento y criterio de subasta

## ➤ Contrato (o marco legal general)

- Metodología de determinación de tarifas y de la posición de equilibrio del contrato
- No otorgar garantías específicas y excesivas: tarifas en dólares, cobertura financiera, automaticidad de los aumentos tarifarios, exención de niveles de calidad e inversiones
- Obligatoriedad de ejecutar el plan de inversiones a costos eficientes
- Distribución de riesgos explícita
- Clausulas de limitación de renegociaciones (p.e.: metas inversiones/calidad cumplidas)
- Consideración del contexto socio-económico y ambiental
- Sistemas de información, uso de contabilidad regulatoria

## ➤ Organización del ente regulador

- Experiencia previa de la estructura organizativa de la regulación y control
- Altamente especializada con selección por mérito y capacitación

# Temas a considerar: marco ex post

- Protocolos formales y documentados de la aplicación de los instrumentos regulatorios
  - Revisiones tarifarias
  - Información de la empresa (contabilidad regulatoria) y del mercado (benchmarking). Rentabilidad regulatoria ex post
  - Cuantificación de los niveles de eficiencia
  - Procedimientos de sanción y recurso administrativo
  - Control del cumplimiento del plan de inversión y niveles de calidad de los servicios, incluido estudios de impacto socio-ambiental
  - Regulación y control del endeudamiento
- Auditorías técnicas y contables calificadas e independientes
- Participación de la comunidad y los usuarios mediante mecanismos formales
- Difusión y transparencia

**Emilio J. Lentini**  
ejlentini@yahoo.com.ar

