

Universidad de Lima

Facultad de Derecho

Carrera de Derecho



NECESIDAD DE PRONUNCIAMIENTO DE LOS TRIBUNALES ARBITRALES FRENTE A INDICIOS DE CORRUPCIÓN EN LOS ARBITRAJES CON EL ESTADO

Tesis para optar el título profesional de Abogado

Johanna Meier Von Schierenbeck Suito

Código 20142976

Franco Andre Luna Manga

Código 20152535

Asesor

Roxana Jiménez Vargas-Machuca

Lima – Perú

Febrero de 2023



**THE NEED FOR ARBITRAL TRIBUNALS
TO RULE ON INDICATIONS OF
CORRUPTION IN ARBITRATIONS WITH
THE STATE**

TABLA DE CONTENIDO

INTRODUCCIÓN.....	1
Nota previa	1
Motivación.....	2
Problemática.....	4
Problema general	4
Problemas específicos	4
Justificación.....	4
Objetivos de la investigación	10
Objetivo general	10
Objetivos específicos.....	11
Ámbito de la investigación.....	11
Tipo de investigación	12
Metodología de la investigación.....	12
CAPÍTULO PRIMERO: EL ARBITRAJE Y LA CORRUPCIÓN EN EL PERÚ	13
1.1 El arbitraje: antecedentes y escenario actual.....	13
1.2 La corrupción: impacto social, económico y político.	17
1.3 La corrupción y su presencia en arbitrajes.	20
CAPÍTULO SEGUNDO: DEFINICIONES Y CONCEPTOS.....	24
2.1 Arbitrabilidad	24
2.2 Kompetenz Kompetenz	29
2.3 Orden público	32
2.4 Deber de confidencialidad.....	34
CAPÍTULO TERCERO: EL ROL DEL TRIBUNAL ARBITRAL FRENTE A	37
ALEGACIONES DE CORRUPCIÓN	37
3.1 La posibilidad de pronunciarse sobre hechos delictivos	37
3.1.1 Un caso relevante sobre arbitrabilidad: el Caso CCI N° 1110 (1963)	41

3.1.2 Estado de la cuestión actual	44
3.2 La aplicación del principio sua sponte	55
3.3 El estándar y la carga probatoria	60
3.3.1 El estándar probatorio aplicado en arbitrajes	60
3.3.2 La posibilidad de invertir la carga probatoria	68
3.4 La doctrina de Clean Hands	72
3.5 Prejudicialidad penal	79
CAPÍTULO CUARTO: LA FUNCIÓN DEL LAUDO ARBITRAL EN PRESENCIA DE INDICIOS DE CORRUPCIÓN.....	82
4.1 El deber de confidencialidad	82
4.2 ¿Medio probatorio o carácter vinculante?	90
4.3 La anunciada anulación del laudo.	95
CAPÍTULO QUINTO: ANÁLISIS Y COMPARACIÓN DE LOS DIFERENTES TIPOS DE ARBITRAJE	108
5.1 Arbitrajes de Inversión	108
5.2 Arbitrajes comerciales internacionales.....	114
5.3 Arbitrajes en Contrataciones con el Estado (Perú).....	117
5.4 Conclusiones	126
CAPÍTULO SEXTO: ANÁLISIS COMPARADO	128
6.1 Francia.....	128
6.2 Estados Unidos.....	131
6.3 Singapur	133
6.4 Inglaterra	135
6.5 Conclusiones	137
CONCLUSIONES (REFLEXIONES) FINALES.	139
REFERENCIAS	142

DEDICATORIA

No podemos empezar esta tesis sin antes dar nuestro infinito agradecimiento a las personas que hicieron posible la culminación de este trabajo. Agradecemos, en primer lugar, a nuestros padres y familiares, por sus apoyos incondicionales y sus mejores lecciones. Además, agradecemos a nuestra asesora, Roxana Jiménez, por su constantes aportes e ideas a este trabajo, al igual que su paciencia y amistad.

Para *Fines Académicos*, nuestro querido grupo de estudio.



RESUMEN

La presente investigación jurídica tiene como objetivo analizar, mediante una metodología inductiva y deductiva, si los tribunales arbitrales pueden pronunciarse sobre posibles actos de corrupción en un arbitraje donde el Estado peruano es parte, y si, de ser legalmente factible, deben hacerlo.

Para este lograr este propósito, en primer lugar, se aborda y estudia el escenario actual del arbitraje y la corrupción en el Perú, a modo de sentar una base para el posterior análisis de la práctica arbitral y su normativa, tanto a nivel nacional como internacional.

Luego, el análisis se centrará en el rol del tribunal arbitral frente a las alegaciones de corrupción, desarrollando la posibilidad de pronunciarse sobre hechos delictivos, trayendo a colación distintos casos que ponen en evidencia la viabilidad del objetivo de la presente investigación, la aplicación del principio *sua sponte* y el estándar probatorio aplicado en los arbitrajes. De manera posterior, se desarrollará la función del laudo arbitral ante los indicios de corrupción, y se ahondará en lo relativo al deber de confidencialidad -si tiene o no carácter vinculante-, y en la temida anulación del laudo arbitral.

Finalmente, se analizarán y compararán los diferentes tipos de arbitrajes y las diferencias en cuanto a la normativa a nivel internacional, explorando cómo los mecanismos que corresponden a cada uno de ellos afectan la forma en que se deberían tratar las alegaciones de corrupción.

Palabras clave: arbitrabilidad, kompetenz kompetenz, orden público, deber de confidencialidad

ABSTRACT

The purpose of this legal research is to analyze, through an inductive and deductive methodology, whether the arbitral tribunals should rule on possible acts of corruption in an arbitration where the Peruvian State is a party and whether they are legally and factually allowed to do so.

In order to achieve this purpose, in the first place, it seeks to address and study the current scenario of arbitration and corruption in Peru, in order to lay a foundation for the subsequent analysis of the arbitration practice and its regulations, both nationally and internationally.

It then focuses on the role of the arbitral tribunal in the face of allegations of corruption, developing the possibility of ruling on criminal acts, bringing to light different cases that highlight the feasibility of the objective of our research, the application of the principle of *sua sponte* and the evidentiary standard applied in arbitration. Subsequently, the role of the arbitral award in the face of corruption indications will be developed, delving into the duty of confidentiality, whether or not it is binding and the feared annulment of the arbitral award.

Finally, it will analyze and compare the different types of arbitration and the differences in terms of international regulations, exploring how the mechanisms that correspond to each of them affect the way in which allegations of corruption should be dealt with.

Keywords: arbitrability, kompetenz kompetenz, public policy, duty of confidentiality

NECESIDAD DE PRONUNCIAMIENTO DE LOS TRIBUNALES ARBITRALES FRENTE A INDICIOS DE CORRUPCIÓN EN LOS ARBITRAJES CON EL ESTADO

INFORME DE ORIGINALIDAD

13%

INDICE DE SIMILITUD

12%

FUENTES DE INTERNET

4%

PUBLICACIONES

7%

TRABAJOS DEL ESTUDIANTE

FUENTES PRIMARIAS

1	www.ipa.pe Fuente de Internet	1%
2	Submitted to Pontificia Universidad Católica del Perú Trabajo del estudiante	1%
3	hdl.handle.net Fuente de Internet	1%
4	Djurджа Lazic, Charbel Moarbes. "Metal-Tech Ltd. v. Republic of Uzbekistan (ICSID)", International Legal Materials, 2017 Publicación	1%
5	elibrary.law.psu.edu Fuente de Internet	<1%
6	www.yumpu.com Fuente de Internet	<1%
7	ezproxybib.pucp.edu.pe Fuente de Internet	<1%