



EL CONTRATO DE ESTADO INTERNACIONAL

Tonatiuh García Castillo



UNIVERSIDAD NACIONAL
AUTÓNOMA DE MÉXICO

EL CONTRATO DE ESTADO INTERNACIONAL

Premio “Doctor Marcos Kaplan” a la mejor tesis de doctorado en el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, 2007.

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Serie DOCTRINA JURÍDICA, Núm. 420

Coordinador editorial: Raúl Márquez Romero
Edición y formación en computadora: Doris Adriana Torres Rodríguez

TONATIUH GARCÍA CASTILLO

EL CONTRATO
DE ESTADO
INTERNACIONAL



UNIVERSIDAD NACIONAL AUTÓNOMA DE MÉXICO
México, 2008

Primera edición: 2008

DR © 2008, Universidad Nacional Autónoma de México

INSTITUTO DE INVESTIGACIONES JURÍDICAS

Circuito Maestro Mario de la Cueva s/n
Ciudad de la Investigación en Humanidades
Ciudad Universitaria, 04510 México, D. F.

Impreso y hecho en México

ISBN 978-970-32-5032-5

*A nuestros hijos...
porque tengan el valor suficiente para evitar la guerra*

CONTENIDO

Prefacio	1
Introducción	9
I. La sociedad global	9
II. La visión legal preglobal	24
III. El derecho en la globalización	31

CAPÍTULO PRIMERO

RELACIÓN ENTRE EL DERECHO NACIONAL Y EL DERECHO INTERNACIONAL

I. Conceptos previos.	38
1. ¿Orden o sistema jurídico?	38
2. El sistema y su entorno.	40
3. Subsistemas	40
4. Elementos y relaciones.	41
5. La frontera de un sistema legal.	43
6. Otros términos	47
II. La frontera del sistema legal estatal.	48
1. El efecto de los límites hacia el interior del sistema legal nacional.	51
2. El efecto de los límites hacia el exterior del sistema legal nacional.	53
III. Los poderes de los órganos del sistema jurídico para realizar contratos.	63

IV. La pertenencia de una disposición legal a un sistema jurídico particular.	72
1. Criterio genético: fuentes del derecho	74
2. Criterio deductivo	77
3. Un tercer criterio, incorporación	78
V. La institucionalidad del derecho (el movimiento constitucional).	88

CAPÍTULO SEGUNDO

TEORÍA GENERAL DEL CONTRATO

I. Problemática.	93
II. Terminología	94
III. Procedimiento jurídico convencional vs. norma jurídica convencional	96
IV. La convención como norma jurídica	99
1. El convenio: derecho subjetivo o derecho objetivo	102
2. La norma convencional.	104
3. <i>Pacta sunt servanda</i> (el papel de la <i>grundlegung</i>).	120
4. Ámbitos de vigencia de la norma convencional	128
5. Clases de normas convencionales	140
V. El convenio como procedimiento	143
1. La voluntad convencional	143
2. El objeto de la convención	146
3. La conclusión del procedimiento que crea la norma convencional.	147
4. El procedimiento convencional como procedimiento nouménico, no fenoménico.	150
5. Características exigidas a las partes que intervienen en la creación del <i>consensus</i>	153
6. Elementos esenciales de la convención	159

VI. La <i>lex contractus</i> en los convenios internacionales	160
1. Antecedentes históricos	160
2. ¿Cuál es la <i>lex contractus</i> de un convenio internacional o transnacional?	164
3. <i>Lex voluntatis</i>	166
4. ¿Unicidad de la <i>grundlegung</i> ?	181

CAPÍTULO TERCERO

FIGURAS LEGALES ALREDEDOR DEL CONTRATO DE ESTADO INTERNACIONAL

I. Actos de imperio vs. actos gestión	189
II. El contrato administrativo.	193
1. Provisión de bien o servicio público	197
2. Explotación de bienes del dominio estatal	198
3. La obra pública.	201
4. La naturaleza del contrato administrativo	202
III. Otras figuras alrededor del contrato de Estado internacional . .	211
1. Protección diplomática	212
2. Doctrina Calvo	219
3. Acciones legales ante terceras jurisdicciones	223
4. La facultad expropiatoria.	231
5. Los tratados bilaterales de inversión	248

CAPÍTULO CUARTO

EL CONTRATO DE ESTADO INTERNACIONAL

I. El punto de vista tradicional.	257
1. Compromisos entre sujetos y objetos del derecho internacional.	263
2. La autonomía de la voluntad en el CEI	265
II. Facultades nacionales limitadas por el derecho internacional .	266

III. Los objetivos del contrato de Estado internacional	267
IV. Las partes	271
1. El Estado	271
2. Operador extranjero	274
V. Norma convencional. Estructura del contrato estatal, principios y cláusulas	279
1. Principio de autonomía de la voluntad	279
2. <i>Pacta sunt servanda</i>	282
3. Principio de usos y prácticas	285
4. Buena fe y trato justo.	287
5. Principio de independencia de las cláusulas	290
6. <i>Hardship</i>	291
7. Cláusulas interpretativas	295
8. Cláusula de integridad o fusión	297
9. Cláusula de términos deliberadamente abiertos	298
10. Cláusula de elección de ley aplicable	299
11. Cláusulas arbitrales.	304
12. Cláusulas de estabilización.	307
VI. Vida del contrato	314
1. No ejecución	314
2. Remedios	320
Conclusiones.	329
Bibliografía	331

El contrato de Estado internacional, editado por el Instituto de Investigaciones Jurídicas de la UNAM, se terminó de imprimir el 5 de marzo de 2008 en Impresión y Comunicación Gráfica, S. A. de C. V., Manuel Ávila Camacho 689, colonia Santa María Atzahuacán, delegación Iztapalapa, 09500 México, D. F. En esta edición se usó papel cultural 70 x 95 de 50 kilos para las páginas interiores y cartulina couché de 162 kilos para los forros; consta de 500 ejemplares.