

LAS EMPRESAS TRANSNACIONALES
EN EL DERECHO INTERNACIONAL
CONTEMPORÁNEO
DERECHOS HUMANOS Y OBJETIVOS DE
DESARROLLO SOSTENIBLE

CÁSTOR M. DÍAZ BARRADO
JUAN MANUEL RODRÍGUEZ BARRIGÓN
FRANCISCO PEREIRA COUTINHO
Directores

JORGE URBANEJA CILLÁN
Coordinador

tirant lo blanch
Valencia, 2019

Copyright © 2019

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito de los autores y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com.

© Jorge Urbaneja Cillán y otros

© TIRANT LO BLANCH
EDITA: TIRANT LO BLANCH
C/ Artes Gráficas, 14 - 46010 - Valencia
TELF.: 96/361 00 48 - 50
FAX: 96/369 41 51
Email: tlb@tirant.com
www.tirant.com
Librería virtual: www.tirant.es
DEPÓSITO LEGAL: V-
ISBN: 978-84-1313-672-1
IMPRIME:
MAQUETA: Tink Factoría de Color

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: atencioncliente@tirant.com. En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa nuestro procedimiento de quejas.

Responsabilidad Social Corporativa: <http://www.tirant.net/Docs/RSCTirant.pdf>

Índice

NOTA PREVIA.....	17
CÁSTOR MIGUEL DÍAZ BARRADO	

PRÓLOGO.....	19
CARLOS R. FERNÁNDEZ LIESA	

PARTE I

LAS EMPRESAS EN EL ORDEN INTERNACIONAL

AS EMPRESAS TRANSNACIONAIS E O DIREITO INTERNACIONAL.....	27
MANUEL DE ALMEIDA RIBEIRO	

1. Introdução.....	28
2. A personalidade internacional das Empresas Transnacionais.....	29
3. Os deveres das ETNs.....	30
4. A participação das ETNs na criação do Direito Internacional.....	33
5. Os contratos de Estado.....	35
6. O caso do MAI.....	37
7. Defesa de direitos por ETNs.....	38
8. Conclusão.....	39

LAS EMPRESAS TRANSNACIONALES Y LA APLICACIÓN EXTRATERRITORIAL DE LAS OBLIGACIONES INTERNACIONALES DE DERECHOS HUMANOS: ALGUNAS REFLEXIONES.....	41
EUGENIA LÓPEZ-JACOISTE DÍAZ	

1. Planteamientos generales.....	41
2. ¿Qué estatuto jurídico internacional ostentan las empresas transnacionales?.....	47
3. La aplicación extraterritorial de las obligaciones de derechos humanos a las acciones de las empresas en terceros Estados.....	57
3.1. Cuando la acción (empresarial) del Estado es directa y alargada.....	57
3.2. Cuando la influencia del Estado es alargada, pero indirecta....	64
3.3. Cuando el Estado ejerce su jurisdicción extraterritorial.....	67
4. Reflexión final.....	72

LOS PARTENARIADOS PÚBLICO-PRIVADOS Y EL ODS 7	75
MONTSERRAT ABAD CASTELOS	
1. Introducción	76
2. El contexto: la estrategia <i>SE4All</i> , el carácter renovable de la energía a que se refiere el ODS 7 y la inclusión de Estados en desarrollo y desarrollados como destinatarios	78
3. La <i>SE4All</i> , el ODS 7 y los PPP	81
4. Detectando algunos problemas en torno a los partenariados	87
5. Conclusiones.....	93
 LAS ASOCIACIONES PÚBLICO-PRIVADAS Y EL ACCESO AL AGUA Y AL SANEAMIENTO. ESPECIAL CONSIDERACIÓN DEL ÁMBITO LATINOAMERICANO	95
JUAN MANUEL RODRÍGUEZ BARRIGÓN	
1. Introducción	96
2. Las Asociaciones Público-Privadas en el contexto del Desarrollo Sostenible.....	98
3. Condicionantes nacionales para el establecimiento de asociaciones Público-Privadas	102
4. Componentes normativos internacionales sobre la gestión del agua y el saneamiento	110
5. Conclusiones.....	118
 LAS EMPRESAS Y LOS TRATADOS BILATERALES DE INVERSIÓN: ESPECIAL CONSIDERACIÓN DE LOS RECURSOS HÍDRICOS.....	121
JESÚS ESTACIO FERRO	
1. Los recursos hídricos en el comercio internacional.....	122
2. El agua en los Tratados Bilaterales de Inversión	125
2.1. El Derecho Internacional de las Inversiones	125
2.2. Los Tratados Bilaterales de Inversión y el Derecho Humano al agua	128
3. Conclusiones.....	132

PARTE II

RESPONSABILIDAD Y RENDICIÓN DE CUENTAS DE LAS EMPRESAS EN EL DERECHO INTERNACIONAL

LOS CONFLICTOS TRIBUTARIOS EN EL ÁMBITO INTERNACIONAL: LOS ESTADOS Y LA “DOBLE IMPOSICIÓN”	139
FERNANDO OLTRA SANTA CRUZ	
1. Introducción: derecho internacional y derecho tributario. Una comunidad internacional interdependiente	139
2. Tratados internacionales en materia tributaria. La doble imposición.....	144

Índice	11
3. Conclusiones.....	151
O PAPEL DA EMPRESA NO ESPAÇO EXTERIOR: QUESTÕES JURÍDICAS RELATIVAS À EXPLORAÇÃO MINEIRA DE ASTEROIDES	153
BRUNO REYNAUD DE SOUSA	
CHRISTOS CH. KYPRAIOS	
1. O papel da empresa no espaço: breve introdução	154
2. O papel da empresa na exploração mineira de asteroides	157
2.1. A exploração mineira de asteroides: algumas questões jurídicas	159
3. O papel da empresa no espaço: que papel para a legislação nacional sobre espaço?	163
4. Exploração mineira de asteroides: um modelo de cooperação internacional ou um modelo de <i>novos corsários</i> ?	169
RESPONSABILIDADE E PRESTAÇÃO DE CONTAS DAS EMPRESAS NO DIREITO INTERNACIONAL.....	173
MARIA DE ASSUNÇÃO DO VALE PEREIRA	
1. Apreciação geral da questão	174
2. Aspetos gerais acerca da responsabilização das empresas.....	176
3. Esforços de regulação internacional das atividades das empresas multinacionais	179
3.1. Projetos onusianos	180
3.2. Projetos de organismos regionais	184
3.3. Breve apreciação genérica	185
4. As dificuldades na regulamentação internacional da responsabilidade das empresas	186
5. A título de conclusão	191
ORDENS JURÍDICAS DISTINTAS E OS RISCOS DE FRAGMENTAÇÃO DO DIREITO INTERNACIONAL: O CASO MOX PLANT.....	197
FERNANDO HORTA TAVARES	
1. Introdução	198
2. O Caso <i>Mox Plant</i> e os Tribunais Internacionais	198
3. A fragmentação do Direito Internacional, o Direito do Mar e o Direito da União Europeia	203
4. Considerações Finais.....	207
A CONVENÇÃO DA OCDE SOBRE O COMBATE À CORRUPÇÃO E SUA INFLUÊNCIA NO SETOR EMPRESARIAL PORTUGUÊS.....	211
IZABEL DE ALBUQUERQUE PEREIRA	
1. Introdução	212
2. A Convenção da OCDE.....	214

3. A influência da Convenção da OCDE no setor empresarial português	218
3.1. A responsabilidade penal da pessoa jurídica por atos de corrupção em Portugal	220
3.2. O compliance anticorrupção em Portugal	222
3.3. A corrupção em Portugal: breves considerações finais.....	223
4. Conclusão.....	225
O PAPEL DOS RÓTULOS ECOLÓGICOS NA RESPONSABILIZAÇÃO AMBIENTAL DAS EMPRESAS: UMA PERSPETIVA INTERNACIONAL.....	231
TIAGO DE MELO CARTAXO	
1. Enquadramento	232
2. Origens da rotulagem ecológica	233
3. Tipologias e critérios.....	236
4. Responsabilização das empresas	239
5. Experiências práticas	242
6. Conclusões e perspetivas futuras.....	246
O PAPEL DAS AUDITORIAS SOCIAIS NA PROMOÇÃO INTERNACIONAL DOS DIREITOS DOS TRABALHADORES.....	251
JOSÉ LUÍS JACINTO	
1. A necessidade de iniciativas privadas	251
2. A autorregulação empresarial: códigos de conduta e auditorias sociais	254
3. A certificação pública das auditorias sociais.....	258
4. A natureza das iniciativas privadas	263
LAS INICIATIVAS ESTATALES Y REGIONALES SOBRE EL CONTROL DE LAS CADENAS DE SUMINISTRO GLOBALES: LA SOLUCIÓN CALIFORNIANA	267
LORENA SALES PALLARÉS	
MARÍA CHIARA MARULLO	
LA PROGRESIVA INCORPORACIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS Y LOS OBJETIVOS DE DESARROLLO SOSTENIBLE AL DERECHO INTERNACIONAL DE LAS INVERSIONES. ESPECIAL REFERENCIA AL CASO <i>PHILIP MORRIS VS. URUGUAY</i>.....	279
JORGE URBANEJA CILLÁN	
1. Introducción	280
2. El régimen jurídico internacional de promoción y protección de la inversión extranjera directa.....	283
2.1. La regulación material de la inversión extranjera directa	283
2.2. Los mecanismos de solución de controversias	296

- | | |
|------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 3. La progresiva incorporación de nuevos parámetros en los acuerdos comerciales y de inversión | 299 |
| 3.1. Los Objetivos de Desarrollo Sostenible | 299 |
| 3.2. Los Derechos Humanos | 303 |
| 4. El caso Philip Morris vs. Uruguay y el Derecho Humano a la salud | 306 |
| 5. Reflexiones finales..... | 309 |

PARTE III

PODERES EMPRESARIALES Y DERECHOS HUMANOS

LA RESPONSABILIDAD DE LAS EMPRESAS DE RESPETAR LOS DERECHOS HUMANOS EN SUS RELACIONES COMERCIALES EN EL PROYECTO DE TRATADO INTERNACIONAL

313

JOSÉ MANUEL SÁNCHEZ PATRÓN

- | | |
|-------------------------------------------------|-----|
| 1. Introducción | 314 |
| 2. La determinación de la responsabilidad | 316 |
| 2.1. Los Principios Rectores | 316 |
| 2.2. El Proyecto de instrumento | 319 |
| 3. La aplicación de la responsabilidad..... | 322 |
| 3.1. Los Principios Rectores | 322 |
| 3.2. El Proyecto de instrumento | 325 |
| 4. Conclusiones..... | 327 |

LA IDONEIDAD DE UN NUEVO TRATADO MULTILATERAL SOBRE EMPRESAS Y DERECHOS HUMANOS

329

DR. ALBERTO JIMÉNEZ-PIERNAS GARCÍA

- | | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Antecedentes al grupo intergubernamental de trabajo para la elaboración de un instrumento vinculante | 330 |
| 2. Evolución en paralelo de las vías consuetudinaria y convencional..... | 331 |
| 3. Riesgos e inconvenientes de la vía convencional..... | 333 |
| 4. Conclusión..... | 338 |

LOS PUEBLOS INDÍGENAS Y EL PROYECTO DE TRATADO SOBRE EMPRESAS TRANSNACIONALES Y DERECHOS HUMANOS

341

MARÍA TERESA PONTE IGLESIAS

- | | |
|-------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----|
| 1. Introducción | 341 |
| 2. Empresas vs. Pueblos indígenas..... | 346 |
| 3. La protección de los derechos de los pueblos indígenas en el contexto de las actividades de las empresas | 349 |
| 3.1. Los Principios Rectores de las Naciones Unidas sobre las empresas y los Derechos Humanos..... | 349 |

3.2. Los pueblos indígenas en el futuro tratado sobre empresas transnacionales y otras empresas con respecto a los derechos humanos	355
4. A modo de conclusión	363
O CONTRIBUTO DA UNIÃO EUROPEIA PARA A APLICAÇÃO DOS PRINCÍPIOS ORIENTADORES DAS NAÇÕES UNIDAS SOBRE EMPRESAS E DIREITOS HUMANOS	367
ISABEL CABRITA	
ANDREIA SOARES E CASTRO	
ANA LÚCIA ROMÃO	
1. Introdução	368
2. Considerações gerais sobre os Princípios Orientadores das Nações Unidas sobre Empresas e Direitos Humanos	369
3. As competências da UE em matéria de empresas e direitos humanos.....	373
4. As ações da UE em matéria de empresas e direitos humanos.....	376
5. Conclusões.....	383
COMERCIO DE MINERALES, CONFLICTOS ARMADOS Y DERECHOS HUMANOS: HACIA UN ABASTECIMIENTO RESPONSABLE DE MINERALES PROCEDENTES DE ZONAS DE CONFLICTO	385
ÁNGELES CANO LINARES	
1. Introducción	386
2. La Guía de la OCDE de diligencia debida para cadenas de suministro responsable de minerales en las áreas de conflicto o de alto riesgo	388
3. Ámbito regional: la regulación de la Unión Europea (UE) sobre minerales de zonas de conflicto	395
LOS INTERMEDIARIOS DE INTERNET Y LA PROTECCIÓN DE LOS DERECHOS HUMANOS.....	401
ANA GASCÓN MARCÉN	
1. Introducción	402
2. Organizaciones de Derechos Humanos e intermediarios de Internet	403
2.1. Actuación en el marco de Naciones Unidas.....	403
2.2. Actuación en el ámbito europeo.....	406
3. Conclusiones.....	413

Índice	15
O DIREITO DE RODAR: O TRÁFICO DE JOGADORES DE FUTEBOL NA ORDEM JURÍDICA INTERNACIONAL	415
MICHELLE GUERALDI	
1. Apresentação	415
2. Aspectos factuais: o comércio de <i>diamantes negros</i> como padrão mundial de violação aos direitos humanos.....	417
2. O direito internacional e o tráfico de pessoas.....	419
3. Os limites ao direito de rodar: Análise da efetividade do direito aplicável.....	427
O CONCEITO DE IGUALDADE DE GENERO E AS EMPRESAS MULTINACIONAIS: UM ESTUDO JURISPRUDENCIAL	429
DRA. PAULA VEIGA	
DRA. MARIANNA LEITE	
1. Introdução	430
2. Enquadramento	432
2.1. Breve descrição do sistema interamericano de Direitos Humanos	432
2.2. Breve descrição do sistema judicial brasileiro	436
3. Estudo de caso	438
3.1. Delimitação dos critérios.....	438
3.2. Banco do Brasil.....	442
3.3. Braskem.....	445
3.4. Eletrobrás	447
3.5. Vale.....	448
4. O conceito de igualdade de género e uma abordagem legal feminista	452
5. Conclusões.....	455