



República Argentina - Poder Ejecutivo Nacional
2018 - Año del Centenario de la Reforma Universitaria

Informe

Número:

Referencia: EX-2018-00647608-APN-SIGEN – ACUERDO INTEGRAL DE RENEGOCIACIÓN CONTRACTUAL DEL CONTRATO DE CONCESIÓN DEL ACCESO NORTE DE LA CIUDAD AUTÓNOMA DE BUENOS AIRES.

DIRECCIÓN GENERAL DE ASUNTOS JURÍDICOS.

I.- Ingresa el expediente de la referencia por el que tramita un proyecto de decreto identificado como IF-2018-30235994-APN-DGAJ#MTR -N° de orden 83- por el que se propicia aprobar el **Acuerdo Integral de Renegociación Contractual del Contrato de Concesión del Acceso Norte de la Ciudad Autónoma de Buenos Aires suscripto por el MINISTERIO DE TRANSPORTE y la empresa AUTOPISTAS DEL SOL SOCIEDAD ANÓNIMA.**

Al respecto, se señala que en las actuaciones se verifican, entre otras, las siguientes intervenciones:

- En N° de orden 2 luce el Acta Complementaria del Acta Acuerdo sobre Inicio de Trámite de Aprobación del Acuerdo Integral de Renegociación Contractual del Contrato de Concesión del Acceso Oeste, firmado entre los representantes de Autopistas del Sol S.A. y Dirección Nacional de Vialidad el 20/10/17, por la cual se agrega el Anexo XII del Acuerdo Integral de la Renegociación que nos ocupa, el cual tuvo su inicio con la firma del Acta Acuerdo sobre inicio de Trámite de Aprobación del Acuerdo Integral de Renegociación, suscripta por las mencionadas partes el 18/8/17 (v. N° de Orden 8).
- En N° de orden 3 el Coordinador General del Servicio de Asuntos Jurídicos de la DNV, solicita la intervención de la SIGEN.
- En N° de orden 4 se expide en el tema la PROCURACIÓN DEL TESORO DE LA NACIÓN, concluyendo, luego de efectuar ciertas recomendaciones y salvedades que, resulta jurídicamente viable la prosecución del trámite de aprobación del acuerdo alcanzado entre el Estado Nacional y AUSOL.
- En N° de orden 5 interviene la Oficina Anticorrupción recomendando que, la DNV arbitre los medios necesarios para garantizar que la información obrante en la página web se encuentre actualizada y que el Presidente de la Nación deberá abstenerse de tomar intervención en la firma del contrato de renegociación.
- En N° de orden 21 el Síndico General informa que ese Órgano de Control ha elaborado el IF-2018-05661294-APN-GAJ#SIGEN cuyos términos comparte. En dicho informe, elaborado por la Gerencia de Asistencia Técnica y Proyectos Especiales y la Gerencia de Asuntos Jurídicos, ambos del referido órgano de control, se señala en lo sustancial que, resulta necesario incorporar información respecto de las causas

iniciadas por el Concesionario y sus accionistas respecto del Contrato de Concesión, debiendo limitarse la facultad del citado Concesionario de dar por terminado en cualquier momento el acuerdo integral, debiéndose analizar lo establecido respecto del derecho de éste (concesionario), a actualizar anualmente la tarifa por aplicación del CER. Por último destacan que resta incorporar al expediente la intervención del Ministerio de Hacienda con los informes técnico-económicos y dictámenes jurídicos.

- En N° de orden 30 la Dirección de Dictámenes del MT, *en atención* a que no ha sido prorrogada la Ley N° 25.561, recomienda una nueva intervención de la PROCURACIÓN DEL TESORO DE LA NACIÓN.

- En N° de orden 36 la Gerencia Ejecutiva de Planeamiento y Concesiones de la DNV, se expide respecto de determinados aspectos técnicos del Acuerdo de Renegociación en cuestión (vgr. pesificación del contrato, ciertos aspectos técnicos contenidos en el acta de renegociación contractual suscripta en 2006, plan económico financiero desarrollado para la presente renegociación e inversión no amortizada, entre otros).

- En N° de orden 39 se agrega se agrega proyecto de Acuerdo Integral.

- En N° de orden 40 la Gerencia Ejecutiva de Asuntos Jurídicos de la DNV opina que, habiendo tomado intervención la PTN y la SIGEN, corresponde la prosecución del presente trámite a fin de contar con el asesoramiento jurídico del Ministerio de Transporte y la correspondiente intervención del entonces Ministerio de Finanzas (art. 4° del Decreto N° 367/16).

- En N° de orden 43 el Administrador General de la Dirección Nacional de Vialidad informa que, el objetivo principal de esta renegociación es reestablecer el equilibrio económico financiero del Contrato de Concesión y la ejecución de obras e inversiones fundamentales para el desarrollo vial del Gran Buenos Aires y la optimización del servicio brindado por el Concesionario, para finalmente concluir expresando que el Acuerdo Integral en cuestión constituye una medida que brinda adecuado cumplimiento a la legislación aplicable y a los compromisos asumidos previamente por el Estado Nacional, en términos y condiciones razonables y convenientes para el interés público.

- En N° de orden 48 la Dirección General de Asuntos Jurídicos del MT, luego de considerar que con los informes obrantes en Nros. de orden 40 y 43, se dio cumplimiento a la intervención del órgano de regulación y control que oportunamente requirió tanto la PTN como la SIGEN, y que en cuanto a la recepción de las observaciones y consejos realizados por éstos Organismos (PTN y SIGEN), debe estarse a lo informado por la aludida Gerencia Ejecutiva de Asuntos Jurídicos de la DNV, finaliza señalando que no existen reparos que oponer al dictado de la medida proyectada.

- En N° de orden 52 el Subsecretario de Coordinación Administrativa del Ministerio proponente, gira las actuaciones al Ministerio de Hacienda, el que en N° de orden 59 devuelve el expediente al Ministerio de Transporte expresando que la emergencia declarada por la Ley N° 25.561, en cuyo marco el artículo 4° del Decreto N° 367/16 preveía la suscripción de esa Cartera de Estado de los acuerdos integrales, no fue prorrogada.

- En N° de orden 66 el Secretario Legal y Administrativo del MH, luego de reseñar cierta normativa relacionada con las renegociaciones contractuales, entiende que esa cartera carecería de competencia para participar en el presente trámite por tratarse de un contrato ajeno a su órbita.

- En N° de orden 68 interviene nuevamente la Procuración del Tesoro de la Nación, quien luego de destacar que el PEN, no necesita requerir aprobación o autorización del Congreso de la Nación para renegociar y finiquitar la adecuación en trato, puede apartarse de los parámetros contractuales del Acuerdo ratificado por el Decreto N° 298/06 y del procedimiento interno diseñado por el Decreto N° 367/16 si así lo considerase conveniente y que no existirían impedimentos legales que limiten su potestad (Poder Ejecutivo), para suscribir el acuerdo que se ha negociado, y así poner fin a todas las controversias vigentes entre la concesionaria y sus accionistas; velando por su adecuada ejecución y satisfacer simultáneamente las necesidades de servicio de los usuarios, mantiene algunos comentarios respecto del Acuerdo en trámite

(vgr. tiempo para ejercer el control tarifario y a las razones que darían lugar a la intervención del OCCOVI –Cláusula 4.3.d del Acuerdo-; consecuencias que podrían derivarse del método de solución de controversias y de designación de árbitros y en la posibilidad de sujetar las controversias a que se refiere la cláusula 19 al CIADI, sin la pertinente habilitación legal; y en cuanto al condicionamiento a las renunciaciones del concesionario y sus accionistas.), y da por cumplida su intervención.

- En N° de orden 74, la citada Gerencia Ejecutiva de Asuntos Jurídicos de la DNV, redacta un proyecto de Acuerdo Integral de Renegociación con AUSOL S.A. y en N° de orden 75 emite nueva opinión realizando un análisis de las cuestiones incorporadas al nuevo texto del acuerdo (cit. N° de orden 74 punto V 1.), y destacando respecto de las observaciones formuladas por el MT como por la PTN, que las partes teniendo en consideración las mismas han arribado a un nuevo texto de Acuerdo Integral (cit. N° de orden 74), eliminándose la posibilidad de que el Concesionario pudiera reclamar bajo el derecho local como internacional sus derechos preexistentes sin limitación alguna; la facultad del mismo (concesionario) de reclamar ante el CIADI. Por último eleva las actuaciones para la prosecución de su trámite.

- En N° de orden 76 obra la Cuarta Acta Complementaria Sobre Modificaciones al Acuerdo Integral de Renegociación Contractual del Contrato de Concesión del Acceso Oeste, firmada el 19/6/18, mediante la cual las partes en cuestión acuerdan realizar ciertas modificaciones al Acuerdo Integral, entre otras cosas, se acepta modificar la Cláusula 19.5 eliminando la opción del concesionario de acudir al CIADI y se mantiene lo referente al ejercicio del control tarifario por parte del Órgano de Control, por lo que deciden adoptar una nueva versión del citado Acuerdo (teniendo en consideración que la cláusula 19.5 del acuerdo mantiene la posibilidad de que los accionistas extranjeros podrán, sin limitación, someter sus disputas y controversias al CIADI, se debe destacar que en el tema arbitraje, en principio, se recepta sólo parcialmente lo observado por el Procurador del Tesoro de la Nación, en cuanto señala que para concurrir ante el CIADI lo que supone prórroga de jurisdicción- es necesario una ley que así lo habilite circunstancia ésta que no se verifica en el presente caso, no distinguiendo el Alto Órgano asesor entre el concesionario, accionistas locales y los accionistas internacionales).

- En N° de orden 80 la Gerencia Ejecutiva de Asuntos Jurídicos de la DNV realiza un detalle de los comentarios que realizó la PTN que no fueron tenidos en cuenta en la redacción del Acuerdo Integral (vgr. Art. 16 –controversias- y punto relacionado con los controles tarifarios, en el primero de los casos señala que se trata de una cuestión de oportunidad, mérito o conveniencia y en el segundo que no habría limitación legal que derivara en su modificación), concluyendo que no tiene objeciones legales que se opongan a la continuidad del trámite.

- En N° de orden 83 se agrega Proyecto de Decreto identificado como IF-2018-30235994-APN-DGAJ#MTR.

- En N° de orden 84 se expide en definitiva la Dirección General de Asuntos Jurídicos del Ministerio de origen, quien entiende que cumplida la observación respecto del arbitraje del CIADI, no existen reparos de índole jurídica que oponer a la suscripción del Acuerdo Integral y su posterior aprobación por parte del PEN o quien se determine.

- En N° de orden 88 se agrega documentación de la cual surge el carácter de Presidente del Directorio de AUSOL S.A. del Sr. Andrés Barberis, firmante del acuerdo por parte de la empresa.

- En N° de orden 89 el Subsecretario de la Subsecretaría de Coordinación Administrativa del MT, a través de una nota dirigida al Secretario Legal y Técnico de la Presidencia de la Nación, pone de manifiesto que se han atendido las observaciones realizadas por la PTN y por la DGAJ de ese Ministerio.

- En N° de orden 90 obra el ACUERDO INTEGRAL DE RENEGOCIACIÓN CONTRACTUAL DEL CONTRATO DE CONCESIÓN DEL ACCESO NORTE, suscripto por las partes el 26 de junio de 2018, identificado como CONVE-2018-30472854-APN-DGD#MTR, y en N° de orden 91 el Anexo al mismo identificado como IF-2018-30473987-APN-DGD#MTR.

-En N° de orden 92 se propicia la remisión de las actuaciones a esta SLyT.

II.- En cuanto al contenido del acto proyectado, como también al Acuerdo Integral de Renegociación Contractual firmado por las partes el 26/6/18, que nos ocupa y a su tramitación -los que han sido propiciados y cuentan con la intervención y suscripción de las áreas competentes, como también con las opiniones de la SIGEN y de la PTN- cabe resaltar que tales extremos resultan ajenos a las competencias asignadas a esta Asesoría por el Decreto N° 78/00 y por la Resolución de la Secretaría Legal y Técnica de la Presidencia de la Nación N° 32/12, limitándose esta dependencia a realizar un análisis *estrictamente formal* de los mismos.

Analizado en tal aspecto, el proyecto de decreto registrado como IF-2018-30235994-APN-DGAJ#MTR (N° de orden 83), se acompaña -como archivo embebido al presente-, copia del mismo con observaciones de tal carácter volcadas en su texto.

Se debe poner de manifiesto que no surge de los adjuntos actuados que se haya cumplimentado con lo dispuesto en el artículo 4° de la Ley N° 25.790, sin perjuicio de lo cual, en esta instancia y a criterio de esta Asesoría, oportunamente debería comunicarse la medida a la Comisión Bicameral de Seguimiento del HCN – art. 20 Ley N° 25561-.

Corresponde destacar que no han sido receptadas en el Acuerdo Integral en trámite todas las observaciones efectuadas en su oportunidad por la PTN, por lo que corresponderá a la superioridad decidir sobre el particular. Ello sin perjuicio de lo aclarado por la Gerencia Ejecutiva de Asuntos Jurídicos de la DNV en N° de orden 80.

Respecto a la necesidad de contar con la intervención del Ministerio de Hacienda (solicitada en orden N° 15 por SIGEN y en orden N° 4 por la PTN), deberá estarse a lo dictaminado por el Alto Órgano Asesor en N° de orden 68.

Queda a criterio de la superioridad consultar al organismo de origen, si el listado de causas iniciadas, solicitado por la SIGEN, es el que se acompaña como Anexo XVII-B del Anexo al Acuerdo (V. cláusula 15.3 in fine Acuerdo).

III.- Oportunamente deberá generarse el pertinente documento GDE - Decreto-, el que deberá ser sometido a consideración y eventual referendo del MINISTRO DE TRANSPORTE y del JEFE DE GABINETE DE MINISTROS. Asimismo y atento el dictado del Decreto N° 596/18, la medida debería ser dictada por la Sra. Vicepresidente de la Nación.

IV.- En virtud de lo expuesto, se envían las presentes actuaciones a los fines de su intervención.