

**UNIVERSIDAD DE LAS AMÉRICAS**  
**FACULTAD DE DERECHO**

**REFLEXIONES SOBRE EL TRATAMIENTO JURÍDICO A LAS INVERSIONES  
EXTRANJERAS CHINA – ECUADOR**

**Trabajo de titulación presentado en conformidad a los requisitos  
para obtener el título de Abogado de los Tribunales y Juzgados de la  
República**

**PROFESOR GUÍA: Dr. Pablo Zambrano Albuja**

**RENÉ DE SOLA QUINTERO**  
**2008**

## **AGRADECIMIENTOS**

Por su amor y apoyo constante agradezco a mi Esposa Silvia e Hijo René Ignacio; su presencia constituyó mi mayor motivación en las horas de estudio y desarrollo de esta investigación.

Agradezco a la distinguida planta de profesores de la Universidad de Las Américas por las valiosas lecciones impartidas; y muy especialmente le doy gracias a Pablo Zambrano Albuja por su guía e invaluable consejo.

## **DEDICATORIA**

Este trabajo lo dedico a Ecuador, Patria a la que siento mía y a la que debo una infinita gratitud por acogerme y brindarme la oportunidad de crecer profesional y personalmente.

## RESUMEN

El presente trabajo pretende dar una noción general para toda aquella persona que quiera invertir en la República Popular China abordando los siguientes objetivos: Se hizo una descripción de las principales características de la República Popular China como son: su territorio, recursos naturales, división administrativa, población, étnias, partidos y organizaciones sociales. Luego se analizó el sistema político en China y la estructura del Estado. Posteriormente se analizó la adhesión de la República Popular China a la Organización Mundial del Comercio por ser un elemento importante para el desarrollo de China. Y finalmente nos adentramos al tratamiento jurídico que se le da a la inversión extranjera en China y concluyendo con un resumen general del tratamiento jurídico que le da la República del Ecuador.

Concluyendo que la República Popular China ha recorrido un largo camino para su desarrollo económico pasando de una economía cerrada a una economía abierta. Quedando demostrado que la llave del éxito que ha tenido China como economía atractiva para la entrada de Inversión Extranjera Directa se encuentra fundamentalmente en unas bases que han sido aprovechadas como es el contar con un mercado potencial, infraestructura moderna, mano de obra barata y establecimiento de políticas adecuadas para la atracción de Inversión Extranjera Directa, así como su entrada en la OMC que le ha permitido una mayor integración en el mercado mundial.

## INDICE

<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	1
---------------------------	---

### CAPITULO I

<b>BREVE RESEÑA HISTÓRICA DE LA REPÚBLICA POPULAR CHINA</b> .....	3
1.1. Datos Generales de la República Popular China.....	3
1.2. Recursos Naturales .....	5
1.2.1. Agricultura.....	5
1.2.2. Cultivos.....	6
1.2.3. Ganadería.....	6
1.2.4. Producción Acuática.....	7
1.2.5. Industria.....	7
1.2.6. Minería.....	8
1.2.7. Energía.....	9
1.3. División Administrativa.....	10
1.4. Historia.....	11
1.4.1. Antigüedad remota y sociedad esclavista.....	12
1.4.2. Qin Shihuang (221 adC) y su imperio.....	13
1.4.6. La dinastía Han (206 adC.- 220 adC.) y la “Ruta de la Seda”.....	14
1.4.7. La próspera dinastía Tang (618-907).....	15
1.4.8. Dinastías Song (960-1279), Yuan (12721-1368),	

Ming (1368-1644) y Ping (1644-1911).....	15
1.4.9. Época Moderna (1840-1919).....	17
1.4.10..República Popular China (1949 en adelante).....	18
1.5. Población y Etnias.....	22
1.5.1. Situación demográfica.....	23
1.5.2. Crecimiento Demográfico.....	23
1.5.3. Planificación Familiar.....	24
1.5.4. Las 56 Etnias.....	25
1.5.5. Autonomía Regional de Minorías Étnicas.....	25
1.6. Creencias Religiosas.....	26
1.7. Fiestas Nacionales.....	27

## **CAPITULO II**

<b>SISTEMA Y ESTRUCTURA DEL ESTADO.....</b>	<b>28</b>
2.1. La Constitución y el sistema legal.....	28
2.1.2. Sistema legal.....	30
2.2. Sistema de gobierno.....	31
2.3. Sistema de asambleas populares.....	32
2.4. Sistema de cooperación y consulta política multipartidista.....	33
2.5. Partidos políticos.....	35
2.5.1. El partido comunista chino.....	35
2.5.1.1. Sistema Orgánico del Partido Comunista.....	36
2.5.1.2. Principales Funciones del Partido Comunista.....	37
2.5.2. Organizaciones Sociales.....	38

2.6. Estructura del Estado.....	38
2.6.1. Órganos del Poder del Estado.....	39
2.6.2. Presidente de la República Popular China.....	42
2.6.3. Órganos Administrativos del Estado.....	45
2.6.4 Órgano Directivo militar del Estado.....	50
2.6.5. Órganos Judiciales del Estado.....	52
2.6.6. Órganos Fiscalizadores del Estado.....	68

### **CAPITULO III**

<b>LA REPÚBLICA POPULAR CHINA Y LA ORGANIZACIÓN MUNDIAL DEL COMERCIO.....</b>	<b>70</b>
3.1. Generalidades de la Organización Mundial del Comercio.....	70
3.2. Breve Reseña Histórica de la creación de la OMC.....	71
3.3. Funcionamiento de la OMC.....	73
3.4. Generalidades de la entrada de China a la OMC.....	80
3.5. La entrada de China en la OMC: Obligaciones Generales.....	81
3.6. Ventajas y Desventajas de la entrada de China a la Organización Mundial del Comercio.....	85
3.6.1. Ventajas.....	85
3.6.2. Desventajas.....	87
3.7. La entrada de China en la OMC y las Inversiones Extranjeras: Compromisos Asumidos.....	88

3.8. Evaluación de los Cinco Años luego de la Adhesión de China a la OMC.....	91
3.9. Reflexiones Finales.....	94

## CAPITULO IV

<b>TRATAMIENTO JURÍDICO DE LA INVERSIÓN EXTRANJERA DIRECTA EN CHINA.....</b>	<b>96</b>
4.1. Determinantes para la atracción de la Inversión Extranjera Directa en China.....	96
4.2. Formas de Inversión Extranjera Directa en China.....	99
4.2.1. Compañías Mixtas de Capital Extranjero ( <i>Joint Venture</i> ).....	99
4.2.1.1. Compañías Mixtas de Capital ( <i>Equity Joint Venture</i> ).....	100
4.2.1.2. Compañías Mixtas de Carácter Cooperativo ( <i>Cooperative Joint Venture</i> ).....	101
4.2.2. Compañías de Capital Extranjero ( <i>Wholly Foreign Owned Enterprises - WFOE</i> ).....	102
4.2.3. Oficinas de representación.....	103
4.2.4. Otras formas de inversión.....	104
4.3. Marco Jurídico que Regula la Inversión Extranjera Directa en China.....	108
4.3.1. Sino-Foreign Equity Joint Venture.....	109

4.3.2. Sino-Foreign Cooperative Joint Venture Law.....	110
4.3.3. Wholly Foreign Owned Enterprises (WFOE) Law (WFOEL).....	112
4.3.4. Provisional Regulations Concerning Investment In and Establishment of Investment Companies by Foreign Business Entities.....	114
4.4. Entes reguladores de control y apoyo para la Inversión Extranjera Directa en China.....	116
4.5.El Sistema Tributario Chino.....	119
4.5.1. Impuestos principales respecto a la IED.....	119
4.5.2. Cobro y presentación de impuestos.....	124
4.5.3. Organización y División del Poder Tributario.....	125
4.5.4. Convenios internacionales relevantes sobre impuestos.....	128
4.6. El Régimen Laboral Chino.....	130
4.7. Oportunidades de Inversión en China.....	132
4.7.1. Apertura de la IED en materia de servicios.....	132
4.7.2. Incentivos a la IED.....	137
4.8. Restricciones a la Inversión Extranjera Directa en China.....	139
<b>CONCLUSIONES</b> .....	145
<b>BIBLIOGRAFIA</b> .....	148
<b>ANEXOS</b> .....	153

## INTRODUCCIÓN

Como consecuencia de la globalización, se hace necesario fortalecer las relaciones entre las personas, las regiones y los países en busca del mejoramiento del nivel de vida de la población mundial. En este contexto, toman relevancia fundamental las relaciones comerciales entre países que obligan a prepararse para enfrentar nuevos retos dentro de una economía de mercado mundial.

Este dinamismo en el comercio internacional se desplegó como la base del crecimiento económico, por lo que es necesario abrirse a esta nueva etapa. Por esta razón se ve la necesidad que cada país empiece a modificar o crear un sistema normativo mediante el cual pueda regular de forma adecuada sus relaciones comerciales y así poder incrementar sus intercambios comerciales y de inversión a nivel mundial.

En este nuevo reto que trae la economía globalizada, los países asiáticos y, en particular, la República Popular China se han convertido en un modelo a seguir de la apertura económica por diversos aspectos que se tratarán en este trabajo.

El caso particular de la República Popular China y la inversión extranjera constituye un fenómeno mundial que, inicialmente, al haber sido considerado como un país de economía pobre y caracterizado como subdesarrollado, hoy

en día por su desarrollo económico sostenible en el tiempo se ha convertido en una de las potencias mundiales a nivel económico. Conocer el tratamiento jurídico que da este país a la inversión extranjera permitirá a cualquier otro país tomar lo positivo de este modelo, verificar las falencias y los retos que han permitido a la República Popular China fortalecerse en este contexto. Este análisis es de vital importancia, no solo para conocer los aspectos positivos del tratamiento jurídico de la inversión extranjera en China sino también aportará para que cualquier persona interesada en invertir en China conozca su regulación legal y los requerimientos necesarios para emprender su negocio en este país.

La presente investigación tiene como objetivos principales los siguientes:

1. Dar una visión general de las características principales de la República Popular China.
2. Estudiar el sistema y estructura del Estado de la República Popular China.
3. Analizar la importancia de la adhesión de China a la Organización Mundial del Comercio, como un elemento de gran importancia para la atracción de la inversión extranjera directa en este país.
4. Analizar el tratamiento jurídico que la República Popular China da a la inversión extranjera directa.
5. Finalmente, comparar el tratamiento jurídico chino de la inversión extranjera con el sistema jurídico de la República del Ecuador.

## CAPITULO I

### Breve Reseña Histórica de la República Popular China

#### 1.1. Datos Generales de la República Popular China.

La República Popular China está situada en el este de Asia, colinda con el mar de la China Oriental, la bahía de Corea, el mar Amarillo y el de China meridional, entre Corea del Norte y Vietnam. Limita con 14 países: Afganistán, Bután, Myanmar, India, Kazajstán, República Popular Democrática de Corea, Kirguistán, Laos, Mongolia, Nepal, Pakistán, Rusia, Tayikistán, y Vietnam<sup>1</sup>.

La capital de la República Popular China es Pekín (Beijing). Las ciudades principales de la República Popular China son: Pekín, Shangai y Hong Kong.

Para el año 2007, según se desprende del Almanaque Mundial 2008, la República Popular China tiene una población de Un Mil Trescientos Veintiún Millones Ochocientos Cincuenta y Un Ochocientos Ochenta y Ocho habitantes (1.321.851.888), lo que significa que constituye el país más poblado del mundo con un promedio de 141<sup>2</sup> hab/km<sup>2</sup>.

La extensión de la superficie de China es de Nueve Millones Quinientos Noventa y Seis Mil Novecientos Sesenta Kilómetros Cuadrados (9.596.960 Km<sup>2</sup>), Catorce Mil Quinientos Kilómetros (14.500 Km.) de costa continental y

---

<sup>1</sup> Almanaque Mundial 2008, Edición 54, Editorial Televisa, (2007).

Cinco Mil Cuatrocientos (5.400) islas, de las cuales Taiwán es la más grande con Treinta y Seis Mil Kilómetros Cuadrados (36.000 Km<sup>2</sup>). La República Popular China se convierte en el tercer país más grande en extensión a nivel mundial, tan sólo detrás de Rusia y Canadá<sup>2</sup>.

El Idioma oficial es el Chino (mandarín) y Cantonés. Los no oficiales son más de 20 lenguas de minorías étnicas.

El clima es templado con cuatro estaciones bien marcadas, pero cabe destacar que hacia el oeste y el norte hay zonas semiáridas y en el sur son abundantes las lluvias.

La moneda que rige en la República Popular China es el Renminbi. (Yuan) que, actualmente, el tipo de cambio corresponde a 7.64 yuanes renminbi por 1 USD.

La forma de Gobierno de la República Popular China es un estado comunista, cuyo presidente actual es Hu Jintao. El jefe de Estado es responsable del Consejo Estatal de China por cinco años. Este tema será desarrollado en su totalidad en el Capítulo II correspondiente a la Estructura del Estado de la República Popular China.

---

<sup>2</sup> La República Popular China, Suplemento Institucional, **1949 LA REPUBLICA POPULAR CHINA 2003**, Quito, 1 de octubre de 2003.

En cuanto a la religión vale destacar que en la República Popular China predomina el ateísmo, aunque se practica el Budismo, Daoísmo, Cristianianismo y el Islamismo.

## 1.2 Recursos Naturales

### 1.2.1 Agricultura.

La agricultura en la República Popular China en principio no constituía una actividad principal dentro de su economía hasta que entre los años 1950 y 1953, el Gobierno chino efectuó la reforma agraria, repartiendo tierra a los campesinos, lo cual activó la iniciativa de producción agrícola y ésta se desarrolló aceleradamente. Este desarrollo fue tan importante que entre los años siguientes a la reforma agraria, el volumen global de la producción agrícola aumentó 4.5 por ciento en promedio anual, lo cual constituyó la primera “*época de oro*” de la República Popular China.<sup>3</sup>

Después de la “*época de oro*” hasta 1978, el incremento de la agricultura china no fue mayor. Se inició en el campo la cooperativización y el sistema de comuna popular, figuras que reforzaron la administración unificada y concentrada de la agricultura pero que sacrificaron la eficiencia en el aprovechamiento y distribución de recursos, lo que perjudicó el entusiasmo de los campesinos en la producción y detuvo el desarrollo de la actividad agrícola.

---

<sup>3</sup> **República Popular China.** (visitada el 10 de abril de 2007).  
<[http://es.encarta.msn.com/encyclopedia\\_761573055/China.html](http://es.encarta.msn.com/encyclopedia_761573055/China.html)>

El volumen global de la producción agrícola en este período apenas aumentó en 2,3% en promedio anual <sup>4</sup>.

En los últimos 20 años, la producción agrícola aumentó en 6,5% en promedio anual, sobrepasando el nivel promedio de desarrollo agrícola del mundo en el mismo período. Con ello, concluye la historia de escasez de los principales productos agrícolas de China y se ha asegurado la necesidad vital de los campesinos chinos en cuanto a la alimentación, lo que nunca fue solucionado en la historia china de milenio <sup>5</sup>.

### **1.2.2 Cultivos**

Los principales cultivos en la actividad agrícola china son arroz, trigo, maíz, soya y tubérculos.

Los principales cultivos industriales son algodón, maní, colza, sésamo, caña de azúcar, té, tabaco, morera y frutas.

### **1.2.3 Ganadería**

En China, la superficie de pastos aprovechables es de más de 300 millones de hectáreas. Los pastizales naturales se distribuyen principalmente en Mongolia Interior, la depresión entre Tianshan y Altay de Xinjiang y la meseta Qinghai-Tibet. Existen al menos 400 especies domésticas, de las cuales las principales son los porcinos, bovinos, ovinos, caballos, burros, mulas, camellos, gallinas, patos, gansos y conejos. A partir de 1978, gracias al desarrollo de esta

---

<sup>4</sup> Idem

<sup>5</sup> Idem

actividad, ha aumentado la producción de los productos ganaderos como carne, aves de corral, huevos, leche y artículos de piel, muchos de los cuales se comercializan en el mercado internacional.<sup>6</sup>

#### **1.2.4. Producción Acuática.**

Los productos acuáticos de China provinieron principalmente de los ríos y lagos interiores y de pesquerías naturales del mar continental. El volumen de su producción anual en agua dulce y en agua marina no era significativa. Después de 1978, China tomó la cría artificial como actividad principal de la producción acuática, mientras que desarrollaba con energía la pesquería en mares oceánicos. El volumen de los productos acuáticos ha venido aumentando a un ritmo anual superior a dos millones de toneladas y, en 1998 llegó a 39,06 millones de toneladas, con un aumento del 8,4% sobre el año anterior. Actualmente, China tiene 20 corporaciones de pesquería transoceánica y ha fundado corporaciones de capital chino o con inversiones conjuntas chino-extranjeras fuera del país<sup>7</sup>.

#### **1.2.5. Industria**

La actividad industrial está organizada, con fundamento en la planificación del Gobierno, en los siguientes sectores: industria, minería, producción de energía eléctrica y construcción. Entre 1965 y 1988 la proporción de la industria en el producto interior bruto se incrementó del 39% al 46%, principalmente por la industria pesada. Hacia mediados de la década de 1980 había más de

---

<sup>6</sup> Idem

<sup>7</sup> Idem

300.000 empresas industriales diseminadas por todo el país, formando sistemas regionales independientes, pero integrados.<sup>8</sup>

### 1.2.6 Minería

China tiene una riqueza mineral importante. El país posee todos los minerales conocidos en el mundo. En la actualidad tiene reservas reconocidas de 156 elementos minerales. Las reservas globales de minerales chinas ocupan el tercer lugar del mundo. Se encuentran en las primeras filas del planeta sus reservas de carbón, hierro, cobre, aluminio, antimonio, cinc, molibdeno<sup>9</sup>, manganeso, plomo, estaño y mercurio<sup>10</sup>.

La industria de la minería del carbón es la mayor del mundo, con una producción anual que llegó 1.116 millones de toneladas a comienzos de la década de 1990.

El carbón constituye no sólo un producto de significativa importancia en la economía, sino que es el principal combustible tanto doméstico como industrial y representa una gran parte de la mercancía transportada por los ferrocarriles.

El rápido desarrollo de la industria petrolera desde la década de 1950 ha convertido a China en uno de los mayores productores mundiales. Desde el año 1973, China inicia sus exportaciones tanto de crudo como de productos petroleros refinados. Las mayores reservas de la nación, estimadas

---

<sup>8</sup> Idem

<sup>9</sup> Según el Diccionario Nuevo Larousse Básico define: "molibdeno m. Metal muy duro, de color y brillo plomizos y número atómico 42 (símb., Mo)."

<sup>10</sup> Supra nota al pie No.3.

aproximadamente en unos 10.000 millones de barriles, se encuentran en la árida depresión de Tarim, en la región autónoma Uigur de Xinjiang<sup>11</sup>.

### **1.2.7 Energía**

China es uno de los principales productores mundiales de electricidad, con una producción anual estimada de 753.940 millones de kWh a comienzos de la década de los años 90. Con todo, la producción de electricidad no es suficiente para alcanzar las necesidades nacionales, especialmente en las ciudades donde el Gobierno ha dado prioridad al desarrollo económico.

La energía hidroeléctrica representa el 20% de la producción eléctrica anual de China y el resto de la energía se genera en centrales térmicas de carbón.

Los recursos de energía hidroeléctrica son más abundantes que en cualquier otro país. Una destacada característica de la industria energética china ha sido la construcción de pequeñas centrales locales para generar energía. Los gobiernos locales y las comunas rurales han aprovechado el potencial hidroeléctrico como parte integral de sus programas de conservación de agua, especialmente en el sur, donde las precipitaciones son fuertes y los ríos rápidos y, a menudo tienen pendientes muy marcadas. En la década de 1980 algunas centrales comenzaron a utilizar como combustible el metano desprendido de la quema de basuras<sup>12</sup>.

---

<sup>11</sup> Supra nota al pie No.3.

<sup>12</sup> Supra nota al pie No. 3.

### 1.3. DIVISIÓN ADMINISTRATIVA

La actual división administrativa de la República Popular China se basa en tres niveles:

- 1) El país en su conjunto está dividido en provincias, regiones autónomas y municipios bajo jurisdicción central;
- 2) Las provincias y regiones autónomas se dividen en prefecturas autónomas, distritos, distritos autónomos y municipios;
- 3) Los distritos y distritos autónomos se dividen en cantones, cantones de minorías étnicas y poblados.

Los municipios bajo jurisdicción central y los municipios relativamente grandes se subdividen en distritos urbanos y suburbanos. Las prefecturas autónomas se subdividen en distritos, distritos autónomos y municipios. Las regiones autónomas, las prefecturas autónomas y los distritos autónomos son lugares de minorías étnicas que disfrutan de autonomía. Conforme a la Constitución china, si ello fuera necesario, el Estado puede establecer regiones administrativas especiales, subordinadas directamente al Gobierno Central.

Ahora bien, es importante destacar que en la República Popular China hay 23 provincias (incluyendo Taiwán), 5 regiones autónomas, 4 municipios bajo jurisdicción central y 2 regiones administrativas especiales.

En este orden de ideas, se puede observar que la división administrativa más común es la provincia. Dentro de las cinco regiones autónomas se puede ver

que las mismas están asociadas con las cinco minorías étnicas mayoritarias en el país: los tibetanos, los uigures, los mongoles, los hui y los zhuang. Adicionalmente a lo anterior tenemos que las áreas metropolitanas de las cuatro ciudades que son Pekín, Tianjin, Shangai y Chongjin tienen rango similar al provincial, constituyendo las llamadas municipalidades bajo administración directa del Gobierno Central. Finalmente, las antiguas colonias europeas de Hong Kong y Macao mantienen una gran autonomía como regiones administrativas especiales, conservando su propio sistema económico y judicial, además de muchas características propias de estados independientes, como su propia moneda y bandera.

La República Popular China considera también a Taiwán como una provincia más, aunque en la práctica la isla es independiente y, se encuentra bajo la soberanía del régimen de la República China.

#### **1.4. HISTORIA**

La historia de la China la podemos resumir en siete importantes períodos que son los siguientes:

- Antigüedad remota y sociedad esclavista.
- Qin Shihuang y su Imperio.
- La dinastía Han y la "Ruta de la Seda."
- La próspera dinastía Tang.
- Dinastías Song, Yuan, Ming y Qing.
- Revolución de la nueva democracia.

- República Popular China.

#### **1.4.1 Antigüedad remota y sociedad esclavista:**

El territorio chino ha estado poblado desde tiempos muy antiguos, destaca entre los pobladores remotos del país el hombre Pekín del cual se encontró un cráneo y que los arqueólogos consideran que vivió dentro del norte de la actual China hace 500,000 años.

También encontramos en este período a Xia, la dinastía más antigua, que se inició en el año 2070 adC (años antes de Cristo). La dinastía Xia se encontraba en el umbral de la sociedad esclavista. Después de ella florecieron sucesivamente las dinastías Shang (siglo XVII adC – siglo XI adC), Zhou (siglo XI adC – 256 adC) durante las cuales se desarrolló la esclavitud. Zhou del Este se dividió en dos épocas: el periodo de Primavera y Otoño (770 adC - 476 adC) y el periodo de los Reinos Combatientes (475 adC). Estos dos últimos períodos se consideran como una etapa de transición de la sociedad esclavista a la feudal.<sup>13</sup>

Hace cerca de 5.000 años, ya se conocía la técnica de fundición del cobre, durante la dinastía Shang, se utilizaban instrumentos de hierro, se fabricaba cerámica blanca y policromada, la tejeduría de la seda jacquard, la más temprana del mundo. Durante el periodo de Primavera y Otoño, apareció la técnica de la fundición del acero; en este y el subsiguiente periodo de los

---

<sup>13</sup> **China 2003**, Editorial Nueva Estrella, Primera Edición, Págs.16 y 17, China (2003).

Reinos Combatientes tuvo lugar un florecimiento sin precedentes en el campo del pensamiento y, surgieron grandes filósofos como Laozi o Zhuangzi, Confucio, Mencio y el maestro del arte de la guerra Sun Wu, quienes ejercieron una profunda influencia en el posterior desarrollo histórico.<sup>14</sup>

#### **1.4.2 Qin Shinhuang (221 adC) y su imperio.**

En el año 221 adC., Yingzheng, conocido como Qin Shinhuang, o sea, primer emperador de la dinastía Qin, puso término a la posesión de feudos por parte de los altos dignatarios que había florecido en el anterior Período de los Reinos Combatientes y fundó la dinastía Qin. Fue éste el primer Estado feudal, pluriétnico, unificado y con un poder centralizado. Qin Shinhuang unificó la escritura (los caracteres), las medidas y la moneda, estableció el sistema de prefectura y distrito. Esta estructura feudal del Estado perduraría durante más de 2.000 años.

En este mismo periodo, siendo emperador Yingzhen, movilizó a más de 300.000 personas para construir la Gran Muralla, que existe todavía en el Norte de China y se extiende a lo largo de más de 5.000 Kilómetros. También hizo edificar un inmenso mausoleo, cuyos guardianes, los guerreros y caballos de terracota, descubiertos en 1974, constituyen un hallazgo sin parangón en el mundo. Los 8.000 guerreros y caballos de Terracota, con tamaño y apariencia

---

<sup>14</sup> Idem.

reales, y carros de guerra de bronce han sido denominados “la octava maravilla del mundo”<sup>15</sup>.

#### **1.4.6 La dinastía Han (206 adC.- 220 adC.) y la “Ruta de la Seda”**

En el año 206 adC, Liu Bang fundó la poderosa dinastía Han y adoptó el nombre imperial de Gaozu, con el que gobernó el imperio. Durante esta dinastía, la agricultura, la artesanía y el comercio se desarrollaron aceleradamente. La población superó los 50 millones de habitantes Liu Che, o sea, el emperador Wudi de Han, llevó la dinastía a su apogeo durante su reinado (140-87 adC). El emperador hizo que el terreno controlado de facto por el poder central se ampliara desde las planicies centrales a las regiones occidentales (actual Xinjiang y Asia Central), despachó dos veces, como enviado especial, a Zhang Qian hasta esas regiones, abriendo una vía para el comercio, conocida como “Ruta de la Seda”, que partía de Changán, actual Xian, capital de la provincia de Shaanxi, y atravesando Xinajiang y Asia Central, llegaba a las orillas orientales del Mediterráneo. Por este camino, la bella seda de China viajó de manera continuada hacia el oeste. Paralelamente al incesante intercambio entre el Este y el Oeste, el budismo entró en China en el Siglo I de nuestro era. En el año 105, Cai Lun, funcionario público, sintetizando las experiencias populares, inventó el papel, con lo que se produjo un cambio radical en los materiales empleados para la escritura.<sup>16</sup>

---

<sup>15</sup> Idem.

<sup>16</sup> Idem.

#### **1.4.7 La próspera dinastía Tang (618-907)**

A la dinastía Han siguieron el período de los tres Reinos, la dinastía Jin del Oeste, la dinastía Jin del Este, las dinastías del sur y del Norte, la dinastía Sui y otras. En el año 618, Li Yuan fundó la dinastía Tang. Li Shimin (626-649 en el trono), hijo de Li Yuan y conocido como Taizong de Tang, puso en práctica una serie de medidas políticas y promovió como prioridad de la prosperidad en la sociedad China: la agricultura, la artesanía y el comercio, alcanzando estas actividades un gran desarrollo. La manufactura textil, el teñido, la producción de cerámica, la construcción naval y otras técnicas se perfeccionaron aún más; las vías terrestres y fluviales se entrecruzaban por todo el país. Durante este período, China entabló amplias relaciones económicas y culturales con Japón, Corea, India, Persia, países árabes y otros muchos.<sup>17</sup>

#### **1.4.8 Dinastías Song (960-1279), Yuan (12721-1368), Ming (1368-1644) y Ping (1644-1911).**

Después de la caída de la dinastía Tang, sobrevino un largo tiempo de guerras entre los diversos reinos. Zhao Kuangyin, general de Zhou Posterior, fundó la dinastía Song, de la que distinguen dos períodos: Song del Norte y Song del Sur (así llamada por haberse trasladado el centro del poder estatal del país). Gracias a esta última circunstancia, se impulsó enérgicamente el desarrollo económico y cultural de las regiones sureñas. Durante la Dinastía Song, la

---

<sup>17</sup> Idem.

astronomía, la ciencia, la tecnología y la imprenta marcaron pautas a nivel mundial.

Kublai Khan, nieto de Gengis Khan, penetró en las planicies centrales y fundó la dinastía Yuan, con su capital en Dahu (hoy, Beijing). Kublai puso a fin a las fuerzas separatistas que habían predominado durante varios siglos de años y unificó al país, incluyendo Xinjiang, Tíbet y Yunnan. El papel, la imprenta con tipos, la brújula y la pólvora fueron los “cuatro grandes inventos” científicos y tecnológicos de la China antigua. En tiempos de la dinastía Song estos inventos sobrepasaron las fronteras nacionales y se empezaron a ser utilizados en muchos otros países, contribuyendo notablemente a la civilización mundial.

Zhu Yuanzhang fundó la dinastía Ming en Nanking, siendo emperador Taizu (1368-1399 en el trono). Su hijo Zhu Di (1360-1424), que ascendió al trono en el año 1403 como emperador Chengzu de Ming, emprendió una serie de construcciones a gran escala en la ciudad de Beijing, donde erigió grandes palacios y a ella trasladó en 1421 la capitalidad del imperio.

Nurchachi, líder de los manchúes del noreste de China, fundó la dinastía Qing, entre cuyos emperadores destacó Kangxi (1661-1722 en el trono). Este unió Taiwán a la patria e hizo frente a la agresión de la Rusia zarista. Intensificó la administración del Tíbet por parte del Gobierno Central y elaboró toda una serie de disposiciones legales, según las cuales el Gobierno Central tenía la última palabra a la hora de nombrar a los dirigentes locales tibetanos. Bajo su

mandato, la superficie territorial de China alcanzó los 11 millones de kilómetros cuadrados.

#### **1.4.9 Época Moderna (1840-1919)**

A comienzos del siglo XIX, la dinastía Ping inició una acelerada decadencia. Gran Bretaña empezó a introducir gran cantidad de opio en China, ante lo cual el gobierno Ping reaccionó con intentos de prohibición. Con el fin de proteger su comercio de opio, Gran Bretaña impuso una guerra de agresión en 1840, forzando al gobierno Ping a firmar el tratado de Nanking, el cual humillaba a la nación China y la hacía perder parte de su soberanía. Más tarde Gran Bretaña, Estados Unidos, Francia, Rusia y Japón obligaron, unos tras otros, al gobierno Ping a firmar una serie de tratados desiguales. China empezó a convertirse en una sociedad semicolonial y semifeudal.<sup>18</sup>

La Revolución de 1911, dirigida por el Dr. Sun Yat-Sen (1886-1925), derribó la dominación de la dinastía Ping, puso término a la monarquía feudal que había mantenido bajo su dominio el país durante más de 2.000 años y fundó la República de China. Fue éste el acontecimiento más grandioso de la historia moderna China.

Cabe destacar que durante este período se desató la lucha campesina y la aplicación del marxismo. El partido Comunista de China (PCCH) fundó sus

---

<sup>18</sup> Idem.

bases en el campo. Aparece la figura de Mao Zedong, como uno de los fundadores del partido.

#### **1.4.10 República Popular China (1949 en adelante).**

El 1ero de Octubre de 1949, más de 300.000 personas se aglomeraron en la Plaza Tianánmen, en Beijing, para celebrar la majestuosa ceremonia de inauguración de la nueva república. En esta ceremonia, Mao Zedong, Presidente del Gobierno Popular Central, proclamó solemnemente la fundación de la República Popular China.

En los primeros años de la República Popular, el Gobierno chino llevó con éxito la reforma agraria en las regiones donde habitaba el 90% de la población del país. Gracias a esta reforma, 300 millones de campesinos se hicieron dueños de aproximadamente 47 millones de hectáreas de tierras de cultivo. Durante el Primer Plan Quinquenal, que se llevó a cabo de 1953 a 1957, se lograron sorprendentes éxitos. La renta nacional aumentó a un promedio anual superior al 8,9%; se construyó una base industrial inexistente hasta entonces e imprescindible para la industrialización del país, incluyendo la fabricación de aviones y de automóviles, maquinaria pesada y de precisión, equipos de generación de energía eléctrica, siderurgia e instalaciones mineras, así como aleación de acero de alta calidad, fundición de metales no ferrosos, etc.<sup>19</sup> Si bien es cierto que estos cambios fueron importantes para el desarrollo de

---

<sup>19</sup> Idem.

China, también se puede observar que estas políticas no resolvieron el problema de la pobreza, trasfondo de una economía desarticulada. Se puede destacar que en 1954 van a tener una constitución como un calco de la Constitución soviética cuyos únicos beneficios son los de la paz.

Durante este periodo también existió una apertura ideológica llamada la Campaña de las Cien Flores, que pretendió atraer el apoyo de intelectuales. El fracaso de este movimiento tiene como resultado el anti-intelectualismo de los años siguientes, considerando a los intelectuales como peligrosos. Por esta razón, el Partido Comunista empieza a crear escuelas rurales para lograr una educación generalizada y para formar parte los cuadros políticos necesarios.

Con el Gran Salto adelante, Mao propone una vía de desarrollo distinta, que combina la industrialización con el desarrollo agrícola. Se trata de formar grandes unidades productivas en el campo, luego en inmensas comunas populares. Se trata de destruir el individualismo, de disolver los vínculos familiares. Estas comunas debían desarrollar un gran avance en la producción agrícola y una producción industrial que las abastezca, lo cual sucedió de 1957 a 1966, periodo en el cual se desarrolló la construcción socialista en gran escala, el activo fijo industrial de todo el país aumentó tres veces sobre el precio original y la renta nacional se incrementó en un 58%, según precios; la fabricación de los principales productos industriales aumentó en varias e, incluso, decenas de veces; se efectuaron a nivel nacional construcciones infraestructurales y transformaciones tecnológicas de la agricultura. De mayo

de 1966 a octubre de 1976 fue el decenio de la “Gran Revolución Cultural”, durante el cual el Estado y el pueblo chino sufrieron lo más serios contratiempos y pérdidas desde la fundación de la República Popular.<sup>20</sup>

Durante la década de los años 60, la República Popular China se había convertido en un nuevo factor de poder en la política internacional, pero con consecuencias negativas para la población por las significativas privaciones de alimentos. El fracaso del concepto maoísta de desarrollo provocó la oposición de una mayoría de dirigentes civiles del partido y algunos militares destacados quienes empezaron a someter las ideas y programas de Mao a una profunda revisión. Al darse estos acontecimientos se constituyeron dentro de la élite dirigente fracciones cuyas líneas divisorias atravesaron todos los subsistemas, por lo que el líder del partido exigió, en septiembre de 1965, la introducción de una campaña de purgas contra los intelectuales críticos. La mayoría de los círculos internos de la dirección negó la aprobación de esto, concluyendo en una ruptura abierta en el partido que no pudo evitarse.

En octubre de 1976, quedó hecha añicos la camarilla contrarrevolucionaria de Jiang Ping, lo que marcó el término de la “Gran Revolución Cultural<sup>21</sup>” y, China inició un nuevo capítulo en su historia. Deng Xiaoping, antes Secretario General del Comité Central del Partido Comunista de China, fue restablecido en todos

---

<sup>20</sup> Idem.

<sup>21</sup> “La Revolución Cultural: es la crisis que sacudió en sus cimientos a la República Popular China y condujo al país al borde del caos, se inició bajo la forma de una polémica intelectual. Comienza una etapa de represión y controversia en todos los aspectos de la sociedad, encabezada por la facción maoísta. A finales de 1966, la izquierda de la revolución cultural se impuso y fue entonces cuando comenzó el mayor ataque contra la facción antimaoísta. La revolución cultural debía llevarse entonces a las fábricas y comunas rurales. El aparato del partido dejó de funcionar; sectores de la población escaparon al control central; el gobierno comunista de China parecía estar en sus últimas.”

sus cargos dentro y fuera del Partido. Bajo, su dirección, China empezó en 1979 a aplicar la política de reforma y apertura y trasladó el punto clave del trabajo con rumbo a la modernización. Con la reforma de las estructuras económica y política, se definió de manera gradual un camino de desarrollo de la modernización socialista con peculiaridades chinas. Aplicada esta política, China ha experimentado profundos cambios en su fisonomía, su economía avanza a pasos acelerados y las condiciones de vida del pueblo mejoran como nunca. Éste ha sido el período de mayor desarrollo desde la fundación de la República Popular.<sup>22</sup>

A partir del año 1989, con la muerte de Xiaoping y el ascenso de Jiang Zemin como líder, China se enfrenta a un nuevo curso histórico. La Organización Mundial del Comercio extiende una invitación al país para integrarse a ella; como condición, le pide que ponga fin a los abusos contra los derechos humanos de los chinos. En el año de 1993 se implantan reformas económicas, y a partir de entonces la economía crece con rapidez.

En noviembre del año 2002, el presidente chino, Jiang Zemin, transfiere la jefatura del Partido Comunista a Hu Jintao. Sin embargo, se queda con la autoridad sobre las Fuerzas Armadas. Con esto, se abrió un inminente paso al capitalismo. China parece romper sus postulados de las clases obreras y campesinas. En el año de 2003 Hu Jintao es elegido presidente.

---

<sup>22</sup> Supra nota al pie No.13.

Finalmente el año 2006, se convierte en uno de los años más importantes en el sector económico para China ya que crece en 10,7 por ciento. Esta cifra ubica al país muy cerca del tercer puesto entre las naciones más poderosas del mundo.

### **1.5 POBLACION Y ETNIAS.**

En el presente punto desarrollaré todo lo referente a la población y etnias que se encuentran en la República Popular China, tomando en cuenta los siguientes puntos:

- Situación demográfica.
- Crecimiento demográfico.
- Planificación familiar.
- Las 56 etnias.
- Autonomía regional de minorías étnicas.
- Lenguas orales y escritas.
- Hábitos sociales.
- Fiestas.
- Creencias religiosas.

### **1.5.1 Situación demográfica.**

China es el país con más población del mundo. Su población a finales del año 2007 alcanzó los 1,321.851.888 habitantes<sup>23</sup>. Podemos observar que también es uno de los países con más alta densidad poblacional, con un promedio de 141<sup>2</sup> hab/km<sup>2</sup>.

### **1.5.2 Crecimiento Demográfico.**

Desde el año 1949, que en que se fundó la República Popular China, la población total para esa época era de 541.670.000 de habitantes, pudiéndose observar que el crecimiento de la población china no varió en porcentajes significativos sino que su tasa de crecimiento se encontraba en un promedio normal. Esto se debió principalmente por las siguientes características: estabilidad social, desarrollo de la producción y a la mejora de las condiciones médicas y sanitarias, y adicionalmente por la falta de conciencia sobre la importancia del control del crecimiento demográfico. A consecuencia de las características mencionadas, la población China aumentó rápidamente llegando para el año de 1969 a 806.710.000 de individuos. Por esta razón, el Gobierno chino, para el año de 1970, tuvo que tomar medidas de planificación familiar con el fin de controlar el crecimiento de la población. Con estas medidas, China ha podido descender gradualmente el crecimiento de la natalidad. Es así como China ha conseguido básicamente cambiar el tipo de

---

<sup>23</sup> Supra nota al pie No.1 pág.1

reproducción poblacional, que ahora presenta como características, bajas tasas en lo referente a la natalidad, la mortalidad y el crecimiento.

### **1.5.3 Planificación Familiar.**

Como una política de Estado China promueve la planificación familiar, en un intento de limitar su población. Para esto, ha adoptado una política que limita las familias urbanas a un solo niño y las rurales a dos cuando el primero es niña. Debido a que los niños son considerados económicamente más útiles en las áreas rurales, existe un alto índice de abortos femeninos en busca de asegurar que el segundo niño sea varón. Esto da como resultado una proporción entre sexos de 119 niños nacidos por 100 niñas, lo cual ha llevado a las autoridades a enfatizar la importancia de la mujer y a prohibir la utilización de métodos médicos para predecir el sexo del feto y penar severamente el aborto selectivo de niñas. Además, el Estado ha emprendido recientemente reformas en su política de planificación familiar suavizando el control de la natalidad e incentivando económicamente a las familias que tengan dos niñas<sup>24</sup>.

La política de planificación familiar china ha recibido tanto críticas como bendiciones por parte de los organismos internacionales. La ONU estima alrededor de 200 millones la desviación demográfica a la baja producida debido a esta política, lo que ha posibilitado el despegue económico del país.

---

<sup>24</sup> Datos sacados de Supra nota al pie No. 2 Pág. 2.

#### **1.5.4 Las 56 Etnias**

Más de 70 millones de personas componen las 56 minorías nacionales existentes en el país. La mayor parte de estos grupos se distinguen de los chinos por el idioma o la religión, más que por sus características raciales. Las principales minorías son los zhuang, relacionados con los thai, que constituyen alrededor de 14,6 millones de habitantes, situados mayoritariamente en la región autónoma de Guangxi; los hui, alrededor de 7,9 millones, en la región autónoma hui de Ningxia, en Gansu y en Qinghai; los turco hablantes uigures, alrededor de 6,5 millones, en la región autónoma uigur de Xinjiang; los yi, alrededor de 5,9 millones, en Sichuan, Yunnan y Guangxi; los miao, alrededor de 5,5 millones, en Guizhou, Hunan y Yunnan; los tibetanos, alrededor de 4,3 millones, en la región autónoma del Tíbet y en Qinghai, y los mongoles, alrededor de 3,7 millones, en la región autónoma de Mongolia Interior, en Gansu y en Xinjiang. Otros grupos son coreanos, bonyei y manchúes; estos últimos son descendientes de los pueblos que conquistaron China en el siglo XVII y establecieron la dinastía Qing o Manchú.<sup>25</sup>

#### **1.5.5 Autonomía Regional de Minorías Étnicas.**

La igualdad, la unidad, la ayuda mutua y la prosperidad conjunta son los principios básicos, según los cuales el Gobierno chino trata las minorías étnicas. Basándose en estos principios, China aplica un sistema de autonomía regional de minorías étnicas. Es decir, bajo la dirección unificada del Estado,

---

<sup>25</sup> Supra Nota al pie No.13 Pág.10.

con las regiones donde las minorías étnicas viven en comunidad compactada con base, los correspondientes organismos autonómicos ejercen plenamente el derecho de autonomía. Las minorías étnicas son dueñas de su propio destino y administran sus propios asuntos internos. El Gobierno Central apoya las regiones autonómicas de minorías étnicas en el terreno financiero, proporcionando los elementos necesarios para su desarrollo económico y cultural. La ley de Autonomía Regional de Minorías Étnicas aprobada en 1984 es la ley básica que garantiza el ejercicio de esta autonomía.

En China se han establecido Cinco Regiones Autónomas las cuales son: la región autónoma de Mongolia Interior, la región autónoma uigur de Xinjiang, la región autónoma de la etnia Zhuang de Guangxi, la región autónoma de la etnia Hui de Ningxia y la región autónoma de Tíbet, además 30 prefecturas autónomas y 120 distritos (banderas) autónomos, así como más de 1.300 cantones de minorías étnicas.<sup>26</sup>

## **1.6 Creencias Religiosas**

China es un país con múltiples religiones donde encontramos que las principales son: el budismo, el Islam, el catolicismo y el protestantismo. Se puede observar adicionalmente que podemos encontrar otra práctica religiosa como es el taoísmo que es propio de la China, así como el chamanismo en la iglesia ortodoxa oriental y la religión dongba.

---

<sup>26</sup> Idem.

### **1.7. Fiestas Nacionales.**

Entre los días de fiestas establecidos por la ley están el día de Año Nuevo (el 1° de enero), con un día de descanso; la Fiesta de la Primavera, Año Nuevo de calendario agrícola, con tres días de vacaciones; el Día Internacional de las Mujeres Trabajadoras (el 8 de marzo); el Día de la Plantación del Árbol (12 de marzo); el Día Internacional del Trabajo (el 1° de mayo) con tres días de descanso; el Día de la Juventud de China (4 de mayo); el Día Internacional de los Niños (el 1° de junio); el Día de la Fundación del Ejército Popular de Liberación (el 1° de agosto); el Día Maestro (el 10 de septiembre) y la Fiesta Nacional (el 1° de octubre) con tres días de vacaciones.

## **CAPITULO II**

### **SISTEMA Y ESTRUCTURA DEL ESTADO**

#### **2.1. LA CONSTITUCIÓN Y EL SISTEMA LEGAL**

Tal como se trató en el capítulo anterior, la República Popular China fue fundada en el año 1949. A partir de este momento histórico se han promulgado cuatro versiones de la Constitución correspondiente a los años 1954, 1975, 1978 y la vigente de 1982. Con el estudio de estas constituciones pretendemos, a continuación establecer un análisis general de la Constitución vigente en la República Popular China.

Es importante señalar que en las últimas dos décadas, la República Popular China ha venido desarrollando un profundo proceso de reformas legales con la finalidad de favorecer el crecimiento económico y restablecer el monopolio de la fuerza que perdió durante la Revolución Cultural. Así es como se puede ver que China ha venido desarrollando un conjunto de políticas económicas orientadas a la apertura al mercado global que han venido acompañadas por una actualización legislativa en lo referente a los derechos de propiedad, el comercio e inversión y el procedimiento administrativo.

Luego de la fundación de la República Popular China en 1949, con la nueva estructura de gobierno se promulgó la Constitución de 1954 (que fue una constitución copiada de la Constitución soviética cuyos únicos beneficios son

los de la paz); que fue reformulada en 1975. Tres años después, se dicta una nueva constitución con los cambios producidos luego de la muerte de Mao. Hoy por hoy, la República Popular China está regida por la Constitución de 1982, posteriormente modificada en 1988, 1993, 1999 y finalmente en el 2004 que es cuando se reforzó el concepto de propiedad privada (art.13) y, por primera vez, se da lugar al respeto y salvaguarda de los derechos humanos (art.33 en adelante).

La Constitución de 1982 actualmente vigente, como señalé anteriormente, consta de un preámbulo y 138 artículos divididos en cuatro capítulos:

- a. Principios Generales;
- b. Derechos y Deberes Fundamentales de los Ciudadanos;
- c. Estructura del Estado;
- d. Símbolos Patrios y Capital: Bandera, Escudo e Himno Nacional.

En 1988, 1993 y 1999, la Asamblea Popular Nacional aprobó mociones para modificar y complementar ciertos artículos de la Constitución.

En líneas generales podemos señalar que la Constitución garantiza los derechos fundamentales de todos los ciudadanos, incluidos el derecho a elegir y ser elegidos; la libertad de expresión, prensa, reunión, asociación, desfiles y manifestaciones; la libertad de creencias religiosas; la inviolabilidad de la libertad individual, de la dignidad personal y del domicilio; la protección legal de la libertad e inviolabilidad de la correspondencia; el derecho de criticar,

presentar propuestas y supervisar todos los órganos estatales y a sus funcionarios; el derecho al trabajo, al descanso y a disfrutar de ayuda material social y estatal en los casos de vejez, enfermedad o incapacidad laboral; el derecho de recibir educación y la libertad para realizar estudios científicos, para la creación literaria, artística y demás actividades culturales.

### **2.1.2 SISTEMA LEGAL.**

Como se ha visto a lo largo del presente trabajo, la República Popular China ha transitado un camino irregular en el establecimiento del sistema legal. Es a partir de los años 70, donde se comenzó a reanudar la labor legislativa, que había quedado casi desmantelada durante la “Revolución Cultural”. En el año de 1999, una enmienda Constitucional incluyó en su artículo 5 que señala: *“La República Popular China gobierna el país según la ley, haciendo del mismo un país socialista por la ley.”*

La construcción de la legalidad en China entró por el camino correcto a partir de la celebración de la III Sesión Plenaria del XI Comité Central del Partido Comunista de China, que tuvo lugar en el año de 1978 y, especialmente, después de que entrara en vigor la práctica de gobernar el país según la ley.

De acuerdo con todo lo anterior se puede observar que en los últimos seis años, la Asamblea Popular Nacional (APN) y su Comité Permanente han impulsado aún más el proceso legislativo, decretando y revisando leyes,

reglamentos relacionados de acuerdo a la nueva situación después de la entrada de China a la Organización Mundial del Comercio.

Para finales del año 2002, la Asamblea Popular Nacional y su Comité Permanente habían elaborado más de 430 leyes y resoluciones relativas a cuestiones legales, el Consejo de Estado había promulgado más de 1000 reglamentos administrativos, las asambleas populares locales habían aprobado más de 10.000 reglamentos de carácter local. Estos reglamentos abarcan las distintas áreas: político, económico y social. Con todo este nuevo ordenamiento jurídico se ha formado además un sistema legal relativamente completo, que se encuentra integrado por siete secciones:

- a. La Constitución y las leyes concernientes;
- b. Los códigos civil y mercantil;
- c. Las leyes administrativas;
- d. Las leyes económicas;
- e. Las leyes sociales;
- f. El código penal, y;
- g. Los códigos de procedimiento procesal y no procesal.

## **2.2. SISTEMA DE GOBIERNO.**

El sistema de Gobierno que funciona en la República Popular China es un Estado Comunista. Aunque según la Constitución de la República Popular China en su Artículo 1 señala que es un Estado Socialista señalando

específicamente que: *“Que el sistema básico de la República Popular China es el sistema Socialista y cualquier rompimiento del sistema socialista por cualquier organización o individuo es prohibida.”*

### **2.3. SISTEMA DE ASAMBLEAS POPULARES.**

El sistema de asambleas populares constituye un sistema político fundamental de China. Según la Constitución de la República Popular China prevé en su artículo 2: *“Que todos los poderes del Estado pertenecen al pueblo<sup>27</sup>”*.

Es así que los órganos por medio de los cuales el pueblo ejerce el poder estatal son la Asamblea Popular Nacional y las Asambleas Populares Locales. Cabe destacar que las asambleas populares de todos los niveles son elegidas de modo democrático, responden al pueblo y están sometidos a su supervisión.

Las características básicas de las asambleas populares son:

- a. Amplia representatividad como forma básica en que el pueblo administra el Estado;
- b. Practicando los principios del centralismo democrático se asegura, por una parte, que el pueblo disfrute ampliamente de sus derechos democráticos y por la otra, garantiza la centralización y unificación de los poderes estatales por las asambleas;

---

<sup>27</sup> Constitución de la República Popular China. Promulgada por la Asamblea Popular Nacional el 4 de diciembre de 1982. Fuente: ChinaYearbook 2004.

- c. Bajo el requisito del ejercicio unificado de los poderes estatales por las asambleas, se separan claramente los poderes ejecutivo, judicial, fiscal y la dirección de las fuerzas armadas del Estado, lo que permite que los organismos administrativos, judiciales, fiscales y demás órganos del Estado trabajen en forma coordinada y con unidad de criterios.

La Asamblea Popular Nacional está integrada por los diputados elegidos por las provincias, regiones autónomas, los municipios subordinados directamente al Gobierno Central, las regiones administrativas especiales y el ejército. Los diputados de las asambleas populares a nivel de distrito y de cantón son elegidos directamente por los ciudadanos del lugar, mientras que los diputados que conforman las asambleas populares provinciales y la Asamblea se eligen de forma indirecta. Su funcionamiento será explicado más adelante.

#### **2.4 Sistema de Cooperación y Consulta Política Multipartidista**

Como se ha podido ver a lo largo del presente trabajo, China es un país con numerosas etnias, partidos y organizaciones populares. Es así que antes que el Estado apruebe medidas fundamentales o adopte decisiones sobre problemas de importancia que afectan la economía nacional y al pueblo, el Partido Comunista de China, siendo el partido en el poder, consulta a los representantes de las distintas etnias, partidos, organizaciones sociales y personalidades sin partido. Esto es lo que comúnmente se llama sistema de cooperación y de consultas políticas entre los diversos sectores antes señalados bajo la dirección del Partido Comunista.

Diferenciándose esencialmente del bipartidismo y el multipartidismo que se practican en los países occidentales, este sistema está basado en el principio fundamental de “coexistencia duradera, supervisión recíproca, trato mutuo con el corazón en la mano y estrecha compañía tanto en la gloria como en la desgracia”<sup>28</sup> entre el partido Comunista de China y los diversos partidos democráticos.

Cabe destacar que este sistema se manifiesta en dos formas principales:

- a. La Conferencia Consultiva Política del Pueblo Chino: No es órgano del Estado, tampoco es una agrupación social común y corriente más, sino la más amplia organización de frente único patriótico. Está conformada por un comité nacional y comités locales de niveles de provincia (de región autónoma y municipio bajo jurisdicción central) y de distrito (municipio).
  
- b. Encuentros consultivos, foros de los partidos democráticos y personalidades sin partido convocados por el Comité Central y los comités de los diversos niveles locales del Partido Comunista de China.

Este sistema de cooperación multipartidista y de consulta política se caracteriza fundamentalmente:

- a. El Partido Comunista se halla en la posición dirigente, y los diversos partidos democráticos apoyan su dirección;

---

<sup>28</sup> Zhongqing Yin, El Sistema Político de China, Series básicas de China, 2004 China Intercontinental Press, pág.154.

- b. Estos partidos y el Partido Comunista se dedican de forma constante a la construcción del país;
- c. Los representantes de dichos partidos participan en el poder estatal, junto con el Partido Comunista, toman parte en las consultas y toman decisiones sobre las políticas y orientaciones de significación trascendental y sobre los problemas importantes en la vida del pueblo;
- d. Por último, tanto los partidos democráticos como el Partido Comunista se atienen a la Constitución como norma fundamental, actúan dentro de lo prescrito en la Constitución, son protegidos por ella y, conforme a la misma, efectúan una supervisión recíproca.

## **2.5 PARTIDOS POLÍTICOS**

### **2.5.1. El Partido Comunista Chino**

El Partido Comunista de China fue fundado el 1ro de julio de 1921 y tiene una historia de más de 80 años. Es una de las mayores organizaciones políticas en el mundo y en la actualidad cuenta con más de 71 millones de miembros. El partido tiene presencia en todos los ámbitos de la sociedad china, controlando los diferentes niveles de gobierno y los lugares de trabajo y las instituciones de enseñanza.<sup>29</sup>

---

<sup>29</sup> De Wikipedia, la Enciclopedia Libre, **Política de la República Popular China**, (visitada 29 de mayo de 2007), <[http://es.wikipedia.org/wiki/Pol%C3%ADtica\\_de\\_la\\_Rep%C3%BAblica\\_Popular\\_Ch](http://es.wikipedia.org/wiki/Pol%C3%ADtica_de_la_Rep%C3%BAblica_Popular_Ch)>

El ideal supremo y el objetivo final del PCCh son materializar el comunismo. En los estatutos del partido se estipula que el PCCh toma el marxismo – leninismo, el pensamiento de Mao Zedong, la teoría de Deng Xiaping y el pensamiento de la *“Triple Representatividad”* como guía de sus acciones.

A partir del año de 1921 hasta el año de 1949, el Partido Comunista se destacó por dirigir al pueblo chino en su lucha contra el imperialismo, el feudalismo y el capitalismo, y logró que se fundara la República Popular China en el año de 1949.

Cabe destacar que la apertura económica de las tres últimas décadas ha alterado la base ideológica del partido, que ha ido abandonando las ideas comunistas tradicionales representadas por el pensamiento de Mao Zedong y asumiendo como válido el modelo capitalista. La ideología del partido ha derivado en este sentido hacia un modelo autoritario con un fuerte componente nacionalista. De esta manera, el Partido Comunista se ha convertido en una especie de aparato burocrático del estado, garante del mantenimiento del régimen autoritario.

#### **2.5.1.1 Sistema Orgánico del Partido Comunista.**

El sistema orgánico del Partido Comunista está compuesto por organizaciones centrales, organizaciones locales y organizaciones de base.

- a. Las organizaciones centrales incluyen el Congreso Nacional, el Comité Central, la Comisión Central de Control Disciplinario, la Comisión Militar Central, el Buró Político del Comité Central, el Comité Permanente del mismo Buró Político y el Secretario del Comité Central. El organismo supremo de dirección del Partido Comunista lo constituyen el Congreso Nacional del Partido y el Comité Central. El Congreso Nacional se convoca cada cinco años y, entre congresos nacionales, el Comité Central es el órgano supremo de dirección del Partido Comunista Chino.
  
- b. Las Organizaciones Locales incluyen los Congresos, Comités, Comités Permanentes y Comisiones de Control Disciplinario del Partido de Niveles de Provincia, Región Autónoma y municipio bajo jurisdicción central, de municipio con división distrital urbana y distrito bajo jurisdicción municipal.
  
- c. Las Organizaciones de Base pueden establecerse en toda empresa, zona rural, organismo, centro docente, institución de investigación científica, vecindad, compañía del Ejército Popular de Liberación y otras entidades de base que cuenten con tres o más miembros efectivos del partido.

#### **2.5.1. 2 Principales Funciones del Partido Comunista.**

Dentro de las principales funciones del Partido Comunista está la de ejercer la dirección y gobernación de los asuntos estatales, principalmente mediante la

dirección en la toma de principios y orientaciones políticos e importantes decisiones que atañen todo el país. Para cumplir sus funciones, el Partido elabora principios fundamentales y conforme a éstos define los objetivos de lucha para determinada etapa histórica y toma decisiones de gran importancia en los diversos terrenos tales como el político, económico, jurídico, social, ideológico, cultural y educacional.

### **2.5.2 Organizaciones Sociales.**

En la República Popular China existen numerosas organizaciones sociales que, de acuerdo con la Constitución y las demás leyes, desarrollan actividades de forma independiente, tienen filiales en todas las ciudades y zonas rurales, agrupan y unen empleados, jóvenes, mujeres y personalidades de los diversos círculos sociales del país, intervienen en la vida política estatal y local, coordinan asuntos públicos y sociales, y salvaguardan los derechos e intereses legítimos de las masas populares, desempeñando en todos estos aspectos un importante papel.<sup>30</sup>

## **2.6. ESTRUCTURA DEL ESTADO.**

La estructura del Estado de la República Popular China se encuentra compuesta de la manera siguiente:

---

<sup>30</sup> Supra nota al Pie No.28. Pág.167.

1. **Órganos del Poder del Estado:** Asamblea Popular Nacional y Asambleas populares.
2. **Presidente de la República Popular China.**
3. **Órganos Administrativos del Estado:** Consejo de Estado y gobierno populares locales.
4. **Órgano Directivo militar del Estado:** Comisión Militar Central.
5. **Órganos Judiciales del Estado:** Tribunal Popular Supremo, tribunales populares locales de los diversos niveles y tribunales populares especiales y,
6. **Órganos Fiscalizadores del Estado:** Fiscalía Popular Suprema, fiscalías populares locales de los diversos niveles y fiscalías populares especiales.

#### **2.6.1. Órganos del Estado.**

##### **Asamblea Popular Nacional:**

De conformidad con lo establecido en la Constitución de la República Popular China, la Asamblea Popular Nacional es el órgano supremo del poder del Estado.

La Asamblea Popular Nacional está integrada por diputados que son elegidos por las provincias, las regiones autónomas, los municipios bajo jurisdicción central, las regiones administrativas especiales y el ejército.

La Asamblea Popular Nacional ejerce el poder legislativo y decide sobre los importantes asuntos de la vida política del Estado.

**Funciones de la Asamblea Popular Nacional:**

Las funciones de la Asamblea Popular Nacional son:

- Modificar la Constitución y supervisar su cumplimiento.
- Elaborar y modificar el código penal, el código civil, las leyes sobre los órganos estatales y otras leyes fundamentales.
- Examinar y aprobar el plan de economía nacional, desarrollo social y los informes sobre su ejecución.
- Examinar y aprobar los presupuestos del Estado y los informes sobre su ejecución.
- Autorizar el establecimiento de provincias, regiones autónomas y municipios bajo jurisdicción central y decidir el establecimiento de regiones administrativas especiales y sus sistemas sociales.
- Decidir sobre los problemas de la guerra y de la paz.
- Elegir y nombrar al personal dirigente de los organismos estatales supremos, es decir, elegir a los miembros del Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional, Presidente y al Vicepresidente de la República Popular China, y decidir el nombramiento del Primer Ministro y otros miembros del Consejo de Estado.
- Elegir al Presidente de la Comisión Militar Central y decidir el nombramiento de los demás miembros de ésta.
- Elegir al Presidente del Tribunal Popular Supremo y al Fiscal General de la Fiscalía Popular Suprema. La Asamblea Popular Nacional tiene además el derecho a destituirlos.

### **Período de Renovación de la Asamblea Popular Nacional**

La Asamblea Popular Nacional se renueva cada cinco (5) años y se reúne una vez al año. Durante el tiempo que no sesiona la Asamblea Popular Nacional, funciona su órgano permanente que es el Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional, el cual está conformado por el Presidente, Vicepresidentes, el Secretario General y los miembros.

### **Asambleas Populares:**

Las Asambleas Populares locales son los órganos del Estado a nivel local. En referencia a los cuatro niveles de los órganos del poder locales de China, se establecen asambleas populares de cuatro niveles: las de nivel provincial (provincias, regiones autónomas y municipios bajo jurisdicción central), las de nivel de municipal (prefecturas autónomas y municipios con distritos), las de nivel distrital (distritos, distritos autónomos, municipios sin división distrital urbana y distritos bajo jurisdicción municipal) y las de nivel cantonal (cantones, cantones de minorías étnicas y poblados)<sup>31</sup>.

Al igual que la Asamblea Popular Nacional la misma se elige cada cinco (5) años. Se reúnen al menos una vez al año, sin embargo, se puede convocar a sesiones extraordinarias cuando sea propuesto por más de un quinto de los diputados que la componen.

Las Asambleas Populares tienen las mismas funciones que la Asamblea Popular Nacional con la diferencia que las mismas se ejercen a nivel local.

---

<sup>31</sup> Idem Págs. 42-67.

### **2.6.2. Presidente de la República:**

El Presidente de la República Popular China es el jefe del Estado de este país y el sistema de Presidente de la República forma parte importante de su régimen político. En la Constitución se establece la forma de elección del Presidente de la República, el período del mandato y sus funciones.

#### **Elección del Presidente de la República.**

La elección del Presidente de la República y el Vicepresidente es realizada por la Asamblea Popular Nacional y debe seguir el siguiente procedimiento:

- a. El Presidente de la Asamblea Popular Nacional formula la nómina de candidatos a Presidente y Vicepresidente de la República.
- b. Se somete dicha nómina a las diversas delegaciones a la Asamblea Popular Nacional para su deliberación y consulta.
- c. El Presidente de la Asamblea Popular Nacional basándose en las opiniones de la mayoría de los diputados, determina la nómina oficial de candidatos y se manda imprimir después las papeletas; y
- d. La sesión de la Asamblea Popular Nacional adopta la forma de votación secreta en la elección y será elegido el candidato que haya obtenido el número de votos que supere la mitad del total de los diputados. El Presidente Ejecutivo de la sesión anuncia el acto el número de votos obtenidos por cada candidato y el resultado de la elección. Cabe

destacar, que será ganador el candidato que haya obtenido el número de votos que supere la mitad del total de los diputados.

### **Requisitos para ser Presidente de la República Popular China.-**

Según lo que señala la Constitución de 1982 de la República Popular China, para ser Presidente es necesario cumplir con ciertos requisitos y éstos son: a). ser ciudadano de la República Popular China; b) tener expedito su derecho a elegir y a ser elegido; y c) haber cumplido los cuarenta y cinco años.

### **Período por el cual es elegido el Presidente de la República Popular China.-**

El Presidente y Vicepresidente de la República tienen el mismo período de mandato que cada legislatura de la Asamblea Popular Nacional, ejerciendo sus funciones hasta que tomen posesión sus sucesores elegidos por la próxima legislatura de la Asamblea Popular Nacional y no pueden desempeñarse como tales por dos períodos de mandato consecutivo esto es diez (10) años, tal como lo consagra la Constitución a los fines de evitar cargos vitalicios de los dirigentes, figura que existió en el pasado, facilitando así un normal relevo.

### **Funciones del Presidente de la República.-**

La Constitución prevé las funciones del Presidente de la República, las cuales son las siguientes:

- a. Función de promulgar leyes.
- b. Función de decretar órdenes: El Presidente decreta la amnistía especial, la movilización y la declaración de entrada en estado de emergencia de acuerdo con las decisiones de la Asamblea Popular Nacional y su Comité Permanente.
- c. Función de nombrar o destituir. El Presidente propone a la Asamblea Popular Nacional el nombramiento del Primer Ministro del Consejo de Estado y, de acuerdo con las decisiones de la Asamblea Popular Nacional o de su Comité Permanente, nombra o destituye al Primer Ministro del Consejo de Estado, los viceprimeros Ministros, los Consejeros del Estado, los titulares de Ministerios y Comisiones, el Auditor General y el Secretario General.
- d. Función de otorgar condecoraciones y títulos honoríficos.
- e. Función diplomática. En representación de la República Popular China, el Presidente realiza actividades del Estado y acepta a los representantes diplomáticos extranjeros. De acuerdo con las decisiones del Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional, envía o retira los representantes plenipotenciarios de la Nación en otros Estados y ratifica o anula los tratados y los importantes acuerdos concluidos con Estados extranjeros.
- f. Función de declarar la Guerra. La Asamblea Popular Nacional decide sobre las cuestiones de la guerra y la paz y, entre los períodos de sus sesiones, su Comité Permanente acuerda la declaración del estado de guerra en caso de que país sea objeto de una agresión armada o se vea

en la necesidad de cumplir un tratado internacional en el sentido de hacer frente común a una agresión. De acuerdo con las decisiones de la Asamblea Popular Nacional o de su Comité Permanente, el Presidente de la República declara la entrada del país en estado de guerra contra algún país o grupo de países.

Por último, cabe señalar que cuando el cargo de Presidente de la República queda vacante, éste es cubierto por el Vicepresidente. Cuando el cargo de Vicepresidente queda vacante, la Asamblea Popular Nacional elegirá uno nuevo para cubrirlo y, en caso de que queden vacantes ambos cargos, serán cubiertos por las personas designadas en elecciones de la Asamblea Popular Nacional. Antes de realizar esta elección, el Presidente del Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional asumirá interinamente el cargo de Presidente de la República.

### **2.6.3. Órganos Administrativos del Estado: Consejo de Estado y Gobierno Populares Locales.**

#### **Consejo de Estado.-**

Es el máximo órgano del poder ejecutivo de la República Popular China y la autoridad máxima de la administración del Estado.

#### **Composición del Consejo de Estado:**

De acuerdo con la Constitución china, el Consejo de Estado está integrado por el Primer Ministro, los Viceprimeros Ministros, los Consejeros de Estado, los Ministros, los Presidentes de las Comisiones, el Auditor General y el Secretario General. Cabe destacar, que el Presidente del Banco Popular de China es también miembro integrante del Consejo de Estado.

### **Período de funciones de los miembros que conforman el Consejo de Estado.-**

Los cargos del Consejo de Estado se ejercen por un período de cinco años y existe una limitación constitucional de un máximo de dos (2) mandatos consecutivos.

### **Funciones del Consejo de Estado.-**

De acuerdo con lo establecido en la Constitución y la leyes pertinentes, el Consejo de Estado pone en ejecución las leyes elaboradas por la Asamblea Popular Nacional y su Comité Permanente y las resoluciones por ellos aprobadas; organiza y maneja los asuntos administrativos en las áreas político, económico, cultural y de defensa nacional, y dirige de manera unificada el trabajo administrativo de nivel nacional. Es así que, según la Constitución, las funciones del Consejo de Estado son:

- a. Formular medidas administrativas, elaborar disposiciones administrativas y dictar decisiones y órdenes según lo estipulado en la Constitución y las leyes y de acuerdo con las decisiones de la Asamblea Popular Nacional y su Comité Permanente; definir las tareas y atribuciones de los Ministerios y las Comisiones, modificar o anular las órdenes, directivas o reglamentos inapropiados que hayan dictado los Ministerios y las Comisiones.
- b. Presentar proyectos de resolución a la Asamblea Popular Nacional o a su Comité Permanente conforme a la necesidad de la administración del Estado o en función de los problemas surgidos en sus actividades administrativas; y formular al órgano legislativo propuestas de elaboración de leyes o de modificación de las leyes vigentes. Luego que estos proyectos de resolución sean aprobados se convertirán en documentos jurídicos.
- c. Dirigir y manejar los asuntos administrativos de carácter nacional y los asuntos exteriores, esto consiste en trazar y poner en ejecución el plan de desarrollo económico y social del país; el presupuesto del Estado; dirigir y administrar la labor económica; la construcción urbana y rural; dirigir y administrar el trabajo en los sectores de educación, ciencia, cultura, salud pública, cultura física y planificación familiar; dirigir y administrar los asuntos civiles, la seguridad pública, la administración judicial y la labor de fiscalización; decidir sobre la entrada en estado de emergencias de determinadas áreas de las provincias, regiones autónomas o municipios bajo jurisdicción central; dirigir y administrar los

asuntos de minorías étnicas y el derecho a la autonomía de las zonas de autonomía étnica; dirigir y manejar los asuntos exteriores y concluir tratados y acuerdos con el extranjero; proteger los derechos e intereses legítimos de los chinos residentes en el extranjero y de los chinos repatriados así como de sus familiares.

- d. Dirigir de manera unificada y supervisar la labor de los Ministerios, las Comisiones y la de los organismos administrativos del Estado de los diversos niveles locales; ratificar la división administrativa de las provincias, regiones autónomas y municipios bajo jurisdicción central, ratificar la institución y la división administrativa de las prefecturas autónomas; distritos autónomos y municipios; modificar o anular las decisiones u órdenes inadecuadas emitidas por los organismos administrativos del Estado de los diversos niveles locales; examinar y determinar las plantillas de los organismos administrativos de acuerdo con lo establecido por la ley, nombrar o destituir a los funcionarios administrativos, capacitarlos, verificar y valorar su trabajo, otorgarle recompensas o imponerle sanciones.

### **Gobiernos Populares Locales.-**

Considerando las divisiones administrativas actuales como entidades, el Estado establece en los respectivos niveles asambleas populares (con un comité permanente en las de nivel distrital y superiores) y gobiernos populares, las cuales ya fueron explicadas anteriormente.

Los Gobiernos populares locales son los órganos administrativos del Estado en los diversos niveles. Responden y rinden cuentas de su gestión ante las Asambleas Populares del nivel correspondiente, sus comités permanentes y los órganos administrativos del Estado del nivel superior inmediato. Se encuentran bajo la dirección unificada del Consejo de Estado. Manejan todos los asuntos administrativos en su jurisdicción.

### **Funciones de los Gobiernos Locales.-**

Las funciones de los Gobiernos Locales según la Constitución son las siguientes:

- a. Poner en práctica la ley estatal, las disposiciones administrativas y las resoluciones de sus respectivos niveles, así como las decisiones y órdenes del organismo administrativo estatal del nivel inmediato superior, adoptando las medidas y métodos correspondientes para asegurar su aplicación en las áreas de su jurisdicción y encargarse de otros asuntos delegados por el gobierno del nivel inmediato superior.
- b. Formular medidas administrativas y dictar decisiones y órdenes.
- c. Dirigir el trabajo de los departamentos subordinados y de los gobiernos del nivel inmediato inferior; poner en ejecución los planes de desarrollo económico y social; los presupuestos; organizar, manejar de manera integral la economía, la educación, la ciencia, la cultura, la salud pública, la cultura física, la protección medioambiental, recursos, la construcción urbana y rural, las finanzas, los asuntos civiles, la seguridad pública, los

asuntos relativos a minorías étnicas, la administración judicial, la fiscalización y la planificación familiar y otros asuntos administrativos; de acuerdo con las leyes pertinentes nombrar o destituir a funcionarios de los organismos administrativos del Estado, capacitarlos, verificar, y evaluar su trabajo y otorgarles recompensas o imponerlas sanciones; modificar o anular las órdenes y directivas inadecuadas de los departamentos de trabajo subordinados, decisiones, órdenes inapropiadas de los gobiernos del nivel inmediato inferior.

- d. Proteger los bienes del Estado, de la colectividad y los bienes privados legítimos de los ciudadanos; proteger los derechos e intereses legítimos de las diversas organizaciones económicas; mantener el orden público; asegurar los derechos personales, democráticos y demás derechos de los ciudadanos; garantizar los derechos de las minorías étnicas y respetar sus hábitos, costumbres y ayudarlas a desarrollar las actividades políticas, económicas y culturales; asegurar los derechos de la mujer conferidos por la Constitución y las leyes en lo que respecta a la igualdad entre el hombre y la mujer, la práctica de igual salario por igual trabajo entre ambos sexos y la libertad de matrimonio.

#### **2.6.4. Órgano Directivo Militar del Estado: Comisión Militar Central.-**

La Comisión Militar Central de la República Popular China es la máxima autoridad del ejército chino. Comanda las fuerzas armadas de la Nación, que está compuesta por el Ejército Popular de Liberación de China (EPL), la Policía

Armada Popular China y la milicia. El Ejército Popular de Liberación es el ejército regular del Estado; las unidades de la Policía Armada Popular responden, por encargo del Estado de la custodia de la seguridad y el mantenimiento del orden social; los milicianos son fuerzas armadas populares vinculadas a la producción. La Comisión Militar Central está compuesta por el Presidente de la República, los vicepresidentes y los miembros.

Es importante señalar que a diferencia de lo que ocurre en casi todos los países del mundo, en la República Popular China el Ministerio de Defensa no tiene autoridad sobre el ejército y su ámbito de actuación se limita a las relaciones militares con el exterior.

Finalmente en este punto quiero señalar que el Ejército Popular de Liberación de China es el mayor ejército del mundo en número de tropas, con más de dos millones y medio de soldados. Desde el año de 1980, participa en actividades económicas con el fin de autofinanciarse sin depender del Estado. Estas actividades económicas incluyen la venta de tecnología militar a otros países y también ámbitos no militares. Precisamente la extensión de las actividades económicas del ejército a todo tipo de negocios ha levantado la preocupación del gobierno que, en los últimos años ha intentado frenar esta expansión empresarial, que ha estado acompañada de acusaciones de corrupción y sobornos.

### **2.6.5. Órganos Judiciales del Estado**

#### **Tribunal Popular Supremo, Tribunales populares locales de los diversos niveles y Tribunales populares especiales.**

El sistema judicial es uno según el cual los órganos judiciales y las organizaciones especiales autorizadas por la ley, en aplicación de la ley, tratan los casos judiciales y no judiciales. Forma parte importante del régimen político del Estado y constituye también garantía para el Gobierno. Es así, que después de la Fundación de la República Popular en el año de 1949, se han elaborado, además de las disposiciones pertinentes contempladas en la Constitución, la Ley Orgánica del Tribunal Popular, la Ley Orgánica de la Fiscalía Popular, la Ley del Magistrado y la Ley fiscal, que determinan sistemáticamente el sistema judicial.

#### **Aspecto Judicial**

##### **I. Sistema de Juicio**

##### **A. Sistema de Tribunales (Organización y Poder de los tribunales Populares).**

De acuerdo a la Constitución vigente y la Ley Orgánica de los Tribunales Populares, los tribunales populares son órganos de juicio del Estado. Por su estructura orgánica se instalan tribunales populares locales de diversos niveles, tribunales populares especiales y el Tribunal Popular Supremo. El trabajo de juicio de los tribunales populares de todos los niveles y tipos está sujeto a la supervisión unificada del Tribunal Popular Supremo. Los tribunales populares

locales de diversos niveles se instalan según las divisiones administrativas y los tribunales especiales se instalan según las necesidades.

**1. Tribunal Popular Supremo:** está instalado en Beijing. Es el Órgano Supremo de Administración de Justicia del Estado que ejerce el poder de juicio supremo del Estado según la ley y, al mismo tiempo, supervisa el trabajo de los tribunales populares locales de diversos niveles y de los tribunales populares especiales. El Tribunal Popular Supremo está compuesto de un presidente, varios vicepresidentes, jefes de sala de juicio, subjefes de sala de juicio y jueces.

Sus facultades consisten en:

- a) supervisar el trabajo de los tribunales populares locales de diversos niveles y de los tribunales populares especiales. Cuando existe evidencia de que hay errores en los veredictos y fallo ya en efecto legal de los tribunales populares local de diversos niveles y de los tribunales populares especiales, tiene el poder de abrir procesos implicados u ordenar un nuevo proceso a dichos tribunales.
- b) Procesar las siguientes causas: Las establecidas en la ley para su jurisdicción y causas de primera instancia que considere que deben ser procesadas por él mismo (El Código de Procedimiento Penal establece que las causas penales de primera instancia bajo

su jurisdicción son causas penales de importancia nacional. El Código de Procedimiento Civil establece que las causas civiles de primera instancia y las causas de litigio económico bajo su jurisdicción son causas de gran impacto a escala nacional. El Código de Procedimiento Administrativo establece que las causas administrativas de primera instancia bajo su jurisdicción son causas importantes y complicadas a nivel nacional)<sup>32</sup>. Las causas de apelación y causas protesta contra los veredictos o fallos de tribunales populares superiores o especiales; examinar y aprobar las causas penales con pena de muerte; hacer interpretaciones judiciales; y dirigir y administrar los asuntos de trabajo administrativo judicial de los tribunales populares de los diversos niveles de todo el país.

**2. Tribunales populares superiores:** Según lo prescrito en la Ley Orgánica de los Tribunales Populares Superiores se instalan en las provincias, regiones autónomas y municipios directamente subordinados al Gobierno Central.

Sus atribuciones son: procesar causas penales, civiles y administrativas de primeras instancias importantes y complicadas por la ley para su jurisdicción; conocer causas de primera instancia transferidas por los tribunales populares

---

<sup>32</sup> **Sistema Judicial China**, (visitada en fecha: 02 de noviembre\_de2007), <<http://www.china.org.cn/xisifa/1.htm>>

de niveles inferiores para su proceso; conocer causas de apelación y protesta contra los veredictos o fallos de los tribunales populares de niveles inferiores; conocer causas de protesta presentadas por las fiscalías populares de acuerdo con el procedimiento de supervisión sobre el juicio. Adicionalmente, tienen la facultad de revisar causas penales de primera instancia con pena de muerte, dictadas por los tribunales superiores sin apelación de los demandados o con suspensión de ejecución; así como examinar y aprobar algunas causas penales con penas de muerte previa autorización del Tribunal Popular Supremo; supervisar la labor de juicio de los tribunales superiores de niveles inferiores en la zona de su jurisdicción.

- 3. Tribunales populares intermedios:** incluyen los tribunales populares intermedios instalados en las prefecturas bajo la jurisdicción de las provincias y las regiones autónomas, los tribunales populares intermedios de los municipios directamente subordinados al Gobierno Central, los tribunales populares intermedios de los municipios directamente subordinados al gobierno de la provincia o región autónoma y los tribunales populares intermedios de las prefecturas autónomas.

Algunas de sus funciones son: las de procesar causas de primera instancia establecidas por la ley en su jurisdicción; causas de primera instancia transferidas por los tribunales populares de base; causas de apelación o protesta contra los veredictos y fallos de los tribunales populares de base; de igual manera, deben supervisar el trabajo de proceso de los tribunales populares de base en su zona de jurisdicción.

4. **Tribunales populares de base:** Según lo establecido en la Ley Orgánica de los Tribunales Populares, los tribunales populares de base incluyen los tribunales populares de los distritos y los distritos autónomos y los tribunales populares de las ciudades que no tienen distritos urbanos y de los distritos urbanos de las ciudades.

Entre sus atribuciones principales están: las de procesar las causas penales, civiles y administrativas de primera instancia, con la excepción de las previstas aparten en la ley; tratar los litigios civiles que no requieran la apertura del proceso y las causas penales leves, y; dar guía al trabajo de los comités de mediación populares.

5. **Tribunales populares especiales:** Son tribunales que están instalados en determinados departamentos de acuerdo con las

necesidades reales para procesar causas determinadas. Éstos incluyen:

- a. Tribunales populares militares
- b. Tribunales de accidentes marítimos
- c. Tribunales de transporte ferroviario
- d. Tribunales militares de base
- e. Tribunales militares de las zonas militares grados y de las ramas y armas
- f. Tribunal Militar del Ejército Popular de Liberación (EPL) de China: es de instancia suprema en el seno de las fuerzas armadas.

Para finalizar este punto creo importante hacer un breve esquema de la clasificación de los Tribunales populares de la manera siguiente:

- Tribunal Popular Supremo.
- Tribunales Populares Superiores.
- Tribunales Populares Intermedios.
- Tribunales Populares de Base.
- Tribunales Populares Especiales:
  - Tribunales populares militares.
  - Tribunales de accidentes marítimos
  - Tribunales de transporte ferroviario.
  - Tribunales militares de base.

- Tribunales militares de las zonas militares grandes y de las ramas y armas.
- Tribunal Militar del EPL de China.

## **B. Sistema de Jueces**

El sistema de jueces forma parte importante del sistema de juicio y es la denominación general de los estatutos y normas relativos a la calificación de los jueces, el modo de selección y nombramiento. Este sistema se encuentra regulado por la Ley de Jueces, la cual fue promulgada el 28 de febrero de 1995 y está compuesta por 17 capítulos con 42 artículos.

### **1. Requisitos de calificación de los jueces:**

- Los jueces son el personal de juicio que, según la ley, ejerce el poder de juicio del Estado.
- Están constituidos por los presidentes, los vicepresidentes, los miembros de los comités de juicio, los jefes de sala, los subjefes de sala, los funcionarios de juicio y los funcionarios de juicio asistentes de los tribunales de todos los niveles.
- Los jueces tienen por función formar parte del juzgado colegiado y procesar las causas por sí solos.
- Los requisitos de calificación incluyen:
  - a) Nacionalidad de la República Popular China;

- b) Edad de veintitrés años cumplidos o más;
  - c) Apoyo a la Constitución de la República Popular China;
  - d) Buenas cualidades políticas, profesionales y buen comportamiento
  - e) Buena salud; y
  - f) Graduado en derecho de un centro de enseñanza superior o graduado no en derecho de un centro de enseñanza superior pero dotado de conocimientos jurídicos, con dos años de trabajo cumplidos en ambos casos; o licenciado en derecho con un año de trabajo cumplido; maestro o doctor en derecho, quienes están libres de la restricción mencionada de años de trabajo.
- Las personas que hayan recibido sanciones penales o hayan sido expulsados de sus puestos públicos no pueden ser jueces.

## **2. Nombramiento y destitución de jueces:**

La Constitución y la ley tienen establecidos el poder y el procedimiento de nombramiento y destitución de jueces:

- Los presidentes de los tribunales populares de los diversos niveles son elegidos y destituidos por las asambleas populares de los mismos niveles y sus mandatos son de igual duración que los de dichas asambleas.

- Los vicepresidentes, los miembros de los comités de juicio, los jefes de sala, los subjefes de sala y los funcionarios de juicio son propuestos por el presidente del mismo tribunal al comité permanente de la asamblea popular del nivel correspondiente para su nombramiento o destitución.
- Los funcionarios de juicio asistentes son nombrados y destituidos por el presidente del mismo tribunal.
- En cuanto a los jueces de los tribunales populares especiales, su nombramiento y destitución obedecen a los métodos establecidos por el Comité Permanente de la Asamblea Popular Nacional.
- Para la aceptación de funcionarios de juicio y funcionarios de juicio asistentes principiantes se los somete a exámenes públicos y evaluaciones rigurosas y se los selecciona según la norma de moral y aptitud simultáneas de entre los candidatos que reúnan los requisitos de juez.
- Los presidentes, los vicepresidentes, los miembros de los comités de juicio, los jefes de sala y los subjefes de sala deben ser propuestos mediante la selección de los mejores candidatos dotados de experiencias de trabajo práctico.
- Los jueces no pueden ser miembros de los comités permanentes de las asambleas populares, no pueden asumir cargos en los órganos administrativos y fiscalizadores ni en las empresas y las instituciones públicas, ni pueden ser abogados al mismo tiempo.

- Con respecto a los jueces que pierdan la nacionalidad china, sean descalificados en la evaluación, cometan delitos en violación de la disciplina y la ley, o tengan salud tan pobre que no hayan podido desempeñarse durante largo tiempo, deben ser propuestos para su destitución según la ley.

**3. Sistema de seguridad de jueces:** como consecuencia del cargo desempeñado, los jueces cuentan con lo siguiente:

- a. Seguridad profesional: se refiere al poder y condiciones de trabajo tal como libertad de intervención de órganos administrativos, grupos sociales e individuos que son partes en procesos. Tampoco pueden ser destituidos, degradados, despedidos o sancionados por motivos que no se encuentren establecidos en la ley y según los procedimientos correspondientes.
- b. Seguridad salarial: cada juez recibe las remuneraciones correspondientes y gozan de seguros y un trato preferencial.
- c. Seguridad personal: están bajo la protección de la ley, la persona, los bienes y el domicilio de los jueces.
- d. Otras seguridades: pueden presentar quejas, acusaciones y recibir capacitación o entrenamientos.

#### **4. Sistema de promoción de jueces:**

- Se dividen en 12 jerarquías: el Presidente del Tribunal Popular Supremo es el Magistrado jefe mientras que la segunda y decimocuarta jerarquía son Magistrados, Jueces de Alta Jerarquía y Jueces.
- Las jerarquías de los jueces se determinan sobre la base de sus cargos, comportamiento de moral y aptitud, nivel profesional, rendimiento del trabajo de juicio y antigüedad de trabajo.
- Los jueces son promovidos de jerarquía en jerarquía según las evaluaciones anuales.
- Las evaluaciones son organizadas y realizadas por los tribunales donde ellos laboran, deben ser objetivas e imparciales, y efectuarse mediante la combinación de los dirigentes y las masas y con sujeción al principio de conjugar la evaluación regular con la anual.

#### **5. Sistema de recompensas y sanciones de los jueces:**

- Se debe recompensar a los jueces que sobresalgan y hagan contribuciones notables en la labor de juicio, o que realicen otras hazañas destacadas.
- Las recompensas comprenden el reconocimiento económico y el registro del mérito de tercera clase, el mérito de segunda clase y el mérito de primera clase, todos con títulos honoríficos.

- Algunas conductas sancionadas son: hacer declaraciones en detrimento del prestigio del Estado, participar en organizaciones ilegales, participar en reuniones, desfiles y manifestaciones en oposición al Estado y participar en huelgas; desfalcar fondos públicos y aceptar sobornos, transgredir la ley en beneficio personal, torturar para obtener confesión, ocultar o falsificar evidencias; revelar secretos del Estado o secretos del trabajo de juicio; abusar del poder para infringir los derechos e intereses legales de los ciudadanos, las personas jurídicas u otras organizaciones, etc.
- Algunas sanciones que se pueden aplicar al incurrir en alguna de las conductas prohibidas son: la advertencia, el registro del error, el registro del error grave, la baja de jerarquía, la remoción del puesto y la expulsión.

### **C. Formas de Organización de Juicio de los Tribunales:**

De acuerdo a Ley Orgánica de los Tribunales Populares y otras leyes, se puede observar que existen tres formas de organización de juicio:

1. **Salas de juez:** se trata de un solo juez que procesa una causa sencilla, como causas penales de primera instancia y leves; causas civiles o de litigio económico sencillas que corresponden a los tribunales populares de base; y, causas a las que se les puede aplicar el procedimiento especial.
2. **Juzgados colegiados:** es una forma compuesta de tres jueces, o los jueces más los jurados del pueblo que dan vista

a una causa de manera colectiva. Pueden ser causas penales, civiles y de litigio económico de primera instancia aceptadas por los tribunales populares. A estos juzgados también les corresponde conocer causas administrativas de primera instancia y todas las de segunda, así como de nuevo proceso y de revisión de las penas de muerte. Sus miembros no son fijos, se organizan provisionalmente y el presidente señala a un juez como jefe de juicio. Si no existe consenso respecto a una causa, la minoría debe obedecer a la mayoría, y se deben registrar todas las opiniones.

3. **Comités de juicio:** éstos se establecen en los tribunales de los diversos niveles. Es presidido por el presidente del tribunal. Sus principales funciones son:
  - a) Deliberar las causas importantes o difíciles;
  - b) Resumir las experiencias de juicio; y
  - c) Deliberar otros asuntos relacionados con la labor de juicio.

#### **D. Sistemas básicos del trabajo de juicio**

Son los siguientes:

1. **Sistema de juicio público:** todas las causas sometidas a proceso en los tribunales populares son públicas, salvo excepciones previstas en la ley como causas relacionadas con secretos del Estado, la intimidad personal o delitos de menores de edad.

- 2. Sistema de defensa:** todo acusado tiene derecho a la defensa. El tribunal tiene el deber de asegurar este derecho. El acusado puede encargar a uno o dos personas como defensores, quienes pueden ser abogados, grupos populares recomendados, tutores, parientes o amigos. Si el acusado no tiene defensor, el tribunal popular puede señalar para su defensa a un abogado encargado del deber de ayuda legal.
- 3. Sistema de juicio final de dos instancias:** De acuerdo al Artículo 12 de la ley Orgánica de los Tribunales Populares señala que es un sistema bajo el cual una causa finaliza tras el proceso judicial de dos tribunales de niveles distintos. Para entender una mejor manera se trata de que, como pudimos observar en el punto que nos referimos a la organización de los tribunales, nos encontramos ante un sistema de cuatro niveles y finaliza la causa cuando se cumplen dos instancias. Con arreglo a la naturaleza de las causas y su grado de dificultad, se las dividen en instancias y niveles para la jurisdicción. Si una persona interesada no está convencida del fallo o veredicto sobre una causa de primera instancia, puede presentar apelación ante el tribunal popular de un nivel más alto dentro del plazo establecido en la ley: si la fiscalía popular considera que el veredicto o fallo de primera instancia contiene error, puede formular protesta ante el tribunal popular de un nivel más alto dentro del plazo establecido en la ley. En

caso de que en el plazo establecido en la ley, la persona interesada no presenta ni apelación ni la fiscalía popular formule protesta, el veredicto o fallo de primera instancia será cosa juzgada. En lo que respecta a una causa de un nivel más alto la causa acorde con el procedimiento de segunda instancia es el veredicto o fallo de juicio final; salvo en el caso de las causas con pena de muerte que necesitan ser revisadas según la ley, los otros veredictos o fallos tienen efecto legal inmediato.

4. **Sistema colegial:** El artículo 10 de la Ley Orgánica de los Tribunales Populares señala que los Tribunales populares implementan el sistema colegial para conocer de las causas y, salvo en el caso de las causas civiles sencillas de primera instancia y las causas previstas aparte en la ley, todas las demás causas deben ser conocidas en los juzgados colegiados. El sistema colegial se refiere al sistema según el cual tres jueces o más de tres jueces y jurados del pueblo, forman un juzgado colegiado para procesar una causa. El número de miembros debe ser impar, en general tres personas, y se aplica el principio de la obediencia de la minoría a la mayoría. El juez y el jurado del pueblo tienen derechos iguales.
5. **Sistema de recusación:** Se refiere al sistema según el cual un trabajador judicial no puede participar en el conocimiento

de una causa por tener una relación especial con las partes o tener un interés en la misma, ya que tales circunstancias afectarían la imparcialidad del proceso.

6. **Sistema de revisión de las penas de muerte:** se refiere al procedimiento, modo y métodos por los cuales se rige el examen y aprobación de las causas con penas de muerte.
7. **Sistema de supervisión sobre el juicio:** Se trata de un sistema de trabajo de juicio especial en donde un tribunal popular reabre el proceso de acuerdo a la ley cuando el fallo haya tenido efecto legal. Sirve para remediar la aplicación del sistema de juicio final de dos instancias.
8. **Sistema de asistencia judicial:** Se refiere a ciertas conductas judiciales que, de acuerdo con los tratados internacionales o acuerdos bilaterales y multilaterales y, según el principio de beneficio mutuo en el caso de no existencia de tratados, los órganos judiciales de un país (principalmente tribunales) adoptan para realizar como agente el proceso de procedimiento a petición de los órganos judiciales o las personas interesadas de otro país. La asistencia judicial de China cubre principalmente tres aspectos: a) Encomienda de documentos, investigación y toma de evidencias; b) Reconocimiento recíproco y ejecución de los veredictos de los tribunales y de los laudos arbitrales; y, c) La asistencia judicial para las causas penales incluye la encomienda de

documentos, la investigación, la toma de evidencias, la extradición de criminales, etc.

### **2.6.6. Órganos Fiscalizadores del Estado**

#### **Fiscalía Popular Suprema, Fiscalías Populares Locales de los Diversos Niveles y Fiscalías Populares Especiales.**

Las Fiscalías populares son los órganos del Estado encargados de supervisar la aplicación de las leyes. Su institución va en correspondencia con la de los tribunales populares.

#### **Funciones y Tareas de las Fiscalías Populares:**

Según la Constitución y la Ley Orgánica de las Fiscalías Populares, las Fiscalías populares de los diversos niveles asumen principalmente las siguientes funciones y tareas:

1. Ejercer el poder fiscalizador sobre casos criminales graves como la alta traición, la escisión del Estado y la seria perturbación de la aplicación uniforme del Estado;
2. Tratar directamente los casos de infracción de la ley y la disciplina por parte de funcionarios de organismos estatales, abrir expedientes sobre estos casos y realizar la investigación;
3. Revisar los casos investigados por los organismos de seguridad pública y seguridad estatal y decidir si es necesario hacer el arresto, presentar

su acusación o eximir de ella; supervisar la investigación de los citados organismos, proceder según la ley a investigar y corregir el arresto, el allanamiento ilegales, así como método infractores de la ley en su investigación y la obtención de evidencias;

4. Presentar la acusación pública contra casos criminales, ejercer la supervisión jurídica del enjuiciamiento de pleito criminales, casos civiles, el procedimiento administrativo de los Tribunales Populares y presentar según la ley contra-apelación;
5. Supervisar el cumplimiento de las sentencias y fallos de las causas criminales si se ajustan a la ley las actividades de las prisiones, los centros para presos en espera del juicio y los de regeneración de reos mediante el trabajo físico.

De todo lo anteriormente expuesto, se puede destacar que las fiscalías populares en los diferentes niveles ejercen las siguientes funciones: la supervisión de la observancia de la ley y la disciplina, la investigación de delitos, enjuiciamiento y el cumplimiento de las sentencias.

## **CAPITULO III**

### **LA REPÚBLICA POPULAR CHINA Y LA ORGANIZACIÓN MUNDIAL DEL COMERCIO**

Antes de entrar a tratar el tema de la República Popular China y su entrada en la Organización Mundial del Comercio (OMC), considero importante dar una breve introducción de qué es la OMC y cuáles son los objetivos que tiene como un organismo multilateral de gran relevancia para el comercio internacional.

#### **3.1. Generalidades de la Organización Mundial del Comercio.**

La Organización Mundial del Comercio (OMC) fue creada en 1995. Incluye actualmente a 145 países y su sede está en Ginebra, Suiza. La OMC tiene como principal propósito impulsar e imponer un conjunto cada vez más amplio de políticas en materia de comercio, inversiones y desregulación que pretenden exacerbar las desigualdades entre ricos y pobres en cada país.

La OMC administra y ejecuta cerca de veinticuatro acuerdos comerciales distintos. Entre los más importantes se encuentran: 1) El Acuerdo General sobre el Comercio de Servicios (AGCS, mejor conocido como GATS por su siglas en Inglés); el Acuerdo General sobre Comercio y Aranceles (GATT en Inglés) y el Acuerdo sobre Comercio de Propiedad Intelectual (TRIPS en Inglés).

En este orden de ideas es importante destacar que la OMC al ser un foro de negociaciones comerciales multilaterales, administra los procedimientos de solución de diferencias comerciales (disputas entre países); supervisa las políticas comerciales, coopera con el Banco Mundial y el Fondo Monetario Internacional con el objetivo de lograr una mayor coherencia entre la política económica y comercial a escala mundial.

### **3.2. Breve Reseña Histórica de la creación de la OMC.**

La creación de la Organización Mundial del Comercio tiene su origen en el Acuerdo General sobre Aranceles y Comercio (GATT), el cual fue creado en el año de 1947 como respuesta al período de proteccionismo, devaluaciones competitivas y controles de capitales del período de entreguerras que se considera fue uno de los factores que llevó a la Segunda Guerra Mundial.

Una vez concluida la Segunda Guerra Mundial, los líderes políticos mundiales quisieron establecer una serie de organizaciones internacionales que redujeran la posibilidad de que se repitiera de nuevo el conflicto. Estas organizaciones internacionales fueron creadas para controlar las relaciones internacionales y monetarias (Naciones Unidas y Fondo Monetario Internacional) y para el control de las relaciones comerciales (la Organización Mundial del Comercio).

Con estos antecedentes, se consideró que un aumento del comercio internacional incrementaría las rentas reales y que la garantía de un acceso no

discriminatorio a los mercados internacionales reduciría la posibilidad de conflictos políticos.

Con los propósitos precedentemente mencionados, surgió el GATT que fue el resultado de conversaciones entre 23 países (12 países industrializados y 11 en desarrollo)<sup>33</sup> que tuvieron lugar paralelamente a las conversaciones para la creación de la Organización Internacional del Comercio (OIC). A partir de la creación del GATT y, de acuerdo con el funcionamiento típico de los tratados, se sucedieron una serie de rondas de negociación que iban cambiando o añadiendo determinados aspectos al GATT.

La Ronda Uruguay (1986-1993) fue uno de los momentos más importantes dentro de las negociaciones comerciales, resultando en la integración del sector agrícola y textil; introducción de nuevas disciplinas en el sector servicios y de propiedad intelectual, así como la creación de la Organización Mundial de Comercio. Así pues, la OMC fue creada el 1ero de enero de 1995, sustituyendo al GATT<sup>34</sup>, pero no en idénticos términos sino con importantes diferencias.<sup>35</sup>

---

<sup>33</sup> Los 23 países fueron: Australia, Bélgica, Brasil, Burma, Canadá, Ceilán, Chile, China, Cuba, Checoslovaquia, Francia, India, Líbano, Luxemburgo, Holanda, Nueva Zelanda, Noruega, Pakistán, Rhodesia, Siria, Sudáfrica, Reino Unido, y Estados Unidos. China, Líbano y Siria abandonaron posteriormente las conversaciones.

<sup>34</sup> El GATT desde su creación fue explícitamente concebido como un acuerdo temporal que posteriormente formaría parte de la OIC. Debido que carecía de una estructura institucional, se decidió crear la OMC para suplir estas deficiencias.

<sup>35</sup> Las principales diferencias entre el GATT y la OMC son las siguientes:

- **Único Contrato (single undertaking):** El acuerdo de la OMC es un único contrato, es decir, que todas sus provisiones se aplican a todos sus miembros. Esta es una diferencia importante con respecto al GATT donde, principalmente los países en desarrollo, podían decidir si firmar o no un acuerdo.
- **Órgano de Solución de Diferencias (Disputes Settlement):** En la OMC es caso imposible bloquear la creación de paneles para la resolución de disputas o la adopción de informes, mientras que esto sí que era posible en el caso del GATT.

### 3.3. Funcionamiento de la OMC.

De todo lo antes expuesto, se puede señalar que la Organización Mundial del Comercio es un mecanismo para el intercambio de compromisos en materia de política comercial y un código de conducta de una serie de compromisos legales específicos que regulan las políticas comerciales de los Estados Miembros.

Muchos se preguntaran a qué me refiero al decir que la OMC es un **Código de Conducta**, la respuesta es que la misma OMC emerge de un proceso de negociación que incluye (a pesar de no estar limitado) una serie de compromisos legales para reducir las barreras al comercio. Así pues, estos compromisos se encuentran previstos en los distintos acuerdos alcanzados: GATT, GATS, y TRIPS. La OMC constituye un marco o estructura de normas y disciplinas para las políticas relacionadas con el comercio, es decir, que la OMC como organización no define ni especifica el resultado de las rondas de negociación, sino que éste depende de los acuerdos alcanzados por los Estados Miembros dentro de dicha estructura.

Para entender de mejor manera cómo es el funcionamiento del antes mencionado Código de Conducta, se considera que existen cinco principios o

- 
- **Transparencia:** La OMC tiene un mayor mandato para conseguir la transparencia y vigilancia en sus funciones, principalmente a través de la creación del Mecanismo de Revisión de las Políticas Comerciales (Trade Policy Review Mechanism).
  - **Liderazgo de la organización:** Como reflejo del mayor alcance de la organización, en lugar de designar un alto funcionario de uno de los Estados Miembros (como era tradición en el GATT), los directores Generales de la OMC son figuras políticas, en general ex-políticos.
  - **Funcionamiento:** Mientras que en el GATT podía pasar una década sin encuentros ministeriales, en la OMC, los firmantes deben reunirse por lo menos una vez cada dos años.

Estas diferencias fueron extraídas de la página web de la Organización Mundial del Comercio., la cual es: <[www.wto.org/indexsp.htm](http://www.wto.org/indexsp.htm)>

dimensiones de la OMC que son de particular interés para entender su funcionamiento. Estos principios configuran la base legal sobre la que los Estados miembros pueden llegar a acuerdos, sin que estos acuerdos puedan violar ninguno de estos principios, los cuales son:

- La no discriminación.
- La reciprocidad.
- El principio de acuerdos vinculantes.
- La transparencia.
- Determinadas excepciones.

Una vez enunciados los cinco principios que son la base legal bajo la cual se rige la Organización Mundial del Comercio, considero de gran importancia dar una breve explicación de los mismos ya que serán de una gran guía para entender los cambios que la República Popular China ha tenido que dar en su legislación interna una vez que ingresó a la Organización Mundial del Comercio y, que de una u otra manera, se proteja la inversión extranjera en China. Es así como paso a dar una breve explicación de estos principios:

**1. Principio de la no discriminación:** Es uno de los principios de mayor importancia en el ámbito del comercio internacional. Este principio goza de dos componentes que son:

- La norma de **la Nación Más Favorecida** (NMF) (Most Favoured Nation, MFN).
- El principio de **Trato Nacional** (National Treatment).

La norma de la **Nación Más Favorecida** (NMF) requiere que un producto producido en un Estado Miembro sea tratado de forma no menos favorecida que un producto similar originario de cualquier otro país<sup>36</sup>.

Es importante señalar que la norma de NMF se aplica incondicionalmente, a pesar de que existen excepciones. Dentro de las excepciones más importantes encontramos:

- Las **Zonas de Libre Comercio** (Free Trade Area): que son acuerdos entre países por los cuales a las exportaciones se les deja imponer arancel alguno.
- Las **Uniones Aduaneras** (Custom Union): que son zonas de libre comercio pero donde los países no solo dejan de imponer aranceles a las exportaciones entre éstos sino que además adoptan aranceles comunes para las importaciones de países terceros. Un ejemplo de ello es la Comunidad Europea (EU).
- Los acuerdos de **Trato Preferencial** que son acuerdos entre países industrializados y en desarrollo por los cuales los primeros dan un trato arancelario preferencial (es decir, aranceles inferiores) a los segundos.

En cuanto al **Principio de Trato Nacional** supone que una vez los productos extranjeros hayan satisfecho cualesquiera requisitos nacionales necesarios para poder ser importados, sean tratados de manera no menos favorable que

---

<sup>36</sup> El principio de **Nación Más Favorecida** es consagrada tanto en los siguientes acuerdos: GATT, GATS, y TRIPS.

productos similares o competitivos nacionales. Este principio debe ser aplicado tanto a regulaciones políticas como comerciales.

**2.- Principio de Reciprocidad:** El principio de reciprocidad se aplica en el momento en que existen negociaciones para la entrada de un nuevo miembro en la OMC. Cuando un país quiere formar parte de la OMC, el resto de Estados Miembros están obligados a garantizar las tarifas acordadas al resto de Estados Miembros, de acuerdo al principio de NMF explicado en el punto anterior.

El objetivo que persigue este principio de reciprocidad es impedir que un país con tarifas elevadas que quiera entrar a formar parte de la OMC, se beneficie de unas tarifas bajas en todos los miembros de la OMC para sus productos, de acuerdo al principio de **Nación Más Favorecida** y el país pueda seguir imponiendo tarifas elevadas para los productos de los miembros de la OMC.

**3.- Principio de Transparencia:** Este principio de la transparencia es sin duda una obligación legal, la cual se encuentra expresamente establecido en los siguientes acuerdos: en el GATT en su artículo X; en el GATTTS en su artículo III; y, en el TRIPS en su artículo 63. Lo que obliga este principio es simplemente que los miembros están obligados a publicar sus normas en materia de comercio, a establecer y mantener instituciones permitiendo la revisión de las decisiones administrativas que puedan afectar al comercio, a

responder a las demandas de información por parte de otros miembros y a notificar a la OMC cualquier cambio de política.

Los requisitos de transparencia interna se suplementan con el control multilateral que ejercen los propios miembros de la OMC, facilitado además por informes nacionales periódicos que son preparados por el secretario y discutidos en el Consejo de la OMC. Esto configura el llamado Mecanismo de Revisión de Políticas Comerciales.

**4.- Principio de las Excepciones:** Este principio se refiere a que dentro de la OMC no existen excepciones ad hoc; esto significa que si un miembro quiere desviarse de sus compromisos, debe invocar la excepción apropiada o renegociar sus compromisos.

Cabe destacar que existen bastantes provisiones en los acuerdos estableciendo excepciones a las obligaciones básicas (límite tarifario, prohibición de restricciones cuantitativas, no discriminación, etc.), es así que las podemos agrupar en tres categorías que son:

- Excepciones de carácter **industrial**: se refieren a aquellas medidas inconsistentes con las obligaciones de la OMC y que en general reflejan el deseo de un Estado Miembro de asistir a una industria específica en su competencia con las importaciones extranjeras. El objetivo es pues la protección de las empresas nacionales.

- Excepciones que afectan la **economía en general**: se refieren a las políticas enfocadas a un problema macroeconómico o de oferta de un bien público (por ejemplo: sanidad o seguridad pública). Lo que se persigue bajo esta excepción es incrementar el bienestar general.
- Excepciones **Institucionales o Sistemáticas**: se refieren al deseo general de los miembros en tratar un problema específico de algún miembro o salvaguardar el funcionamiento del sistema comercial en su conjunto.

**5.- Principio de acuerdos vinculantes:** Es el último de los principios que está ligado directamente a los cuatro principios antes explicados que permiten asegurar el cumplimiento de los compromisos alcanzados en el seno de la OMC. Entendiéndose con esto que los acuerdos que se firmen dentro del marco de la OMC deben estar presentes estos 5 principios.

Siguiendo en este orden de ideas y, de acuerdo a lo señalado anteriormente, la OMC está compuesta por 150 países y su máxima autoridad es la Conferencia Ministerial, que se reúne al menos una vez cada dos años. Las operaciones cotidianas de la organización están a cargo del Consejo General, del Órgano de Solución de Diferencias y del Órgano de Examen de las Políticas Internacionales.

La OMC es el único de los organismos multilaterales con capacidad reconocida para sancionar a los países miembros por el incumplimiento de sus reglas.

Esto lo hace a través del Órgano de Solución de Diferencias (OSD) y sus Paneles de Expertos. Éstos actúan como un tribunal cuando un país o grupo de países miembros denuncian a otro país por incumplir algún acuerdo de la OMC. Las resoluciones del Panel de Expertos son vinculantes y pueden derivar en sanciones comerciales.

A diferencia de otros organismos multilaterales como el Banco Mundial o el Fondo Monetario Internacional, en los cuales la manera de tomar decisiones se hace a través del mecanismo un país un voto, en la OMC las decisiones se toman por consenso. Cualquier acuerdo que se alcance en las negociaciones debe ser mediante el consenso “explícito” de todas las partes, de tal forma que cualquier país puede, en teoría, bloquear un acuerdo.

La OMC, al igual que el GATT, funciona a través de Rondas de Negociación. En cada Ronda se plantean una serie de sectores y subsectores a liberalizar, así como otras cuestiones de funcionamiento e implementación de los acuerdos. A lo largo de las diferentes Rondas (que acostumbran a durar años), la OMC convoca lo que llama Conferencias Ministeriales, donde se toman efectivamente los acuerdos.

Luego de haber hecho una breve referencia de la historia de creación de la OMC, su funcionamiento y sus órganos internos, considero importante analizar a profundidad el tema del presente capítulo que es La República Popular China y su entrada en la OMC.

### **3.4. Generalidades de la entrada de China a la OMC.**

El 10 de noviembre de 2001 China fue admitida como miembro de la OMC, con efectos desde el 11 de diciembre de 2001. Es importante destacar que este largo proceso empezó en 1986, cuando China solicitó formalmente la adhesión al Acuerdo General sobre Aranceles y Comercio de Mercancías (GATT).

La motivación de China para ingresar en la OMC tiene su origen en el convencimiento de que se necesitaba un impulso externo para superar los obstáculos internos, promover las reformas y proteger los intereses comerciales si deseaba mantener el rápido ritmo de crecimiento económico de los años ochenta y noventa.

Teniendo su origen como se explicó en el Capítulo I del presente trabajo en la política de apertura que fue iniciada en 1978 mediante la puesta en marcha del “programa de las Cuatro Modernizaciones”, que supuso el establecimiento de un plan de desarrollo que afectaba a los cuatro grandes sectores estratégicos: la industria, la agricultura, la ciencia y tecnología.

Como dato importante de notar es que durante los últimos 8 años, China ha sido el segundo país del mundo receptor de inversiones extranjeras, por detrás de Estados Unidos; de acuerdo a la CIA en el Almanaque Mundial publicado en

Internet "World Factbook"<sup>37</sup>. Según los datos de la Organización Mundial del Comercio el total de inversiones extranjeras en China desde 1979 hasta el 31 de diciembre de 2000 ascendió a US\$348,000 millones de Dólares de los Estados Unidos de América.

Esto significa que China cada día se consolida hacia el camino de ser una potencia mundial.

Todo esto supone que el ingreso en la Organización Mundial del Comercio es noticia para el mundo y, en especial, para China por los enormes desafíos e incertidumbres que trae consigo. Ya que su ingreso en la OMC derriba las barreras y tasas, reduce subsidios estatales y protecciones, abre el mercado y la industria nacional China a la competencia extranjera, así como liberalizará el sector bancario y acabará los monopolios. Sus beneficios están claros: supondrá un enorme incentivo a los exportadores chinos, atraerá aún más inversiones extranjeras lo que ya está sucediendo y facilitará el acceso a tecnología más moderna.

### **3.5. La entrada de China en la OMC: Obligaciones Generales.**

Como pudimos ver al comienzo del presente capítulo al ingresar un país a la Organización Mundial del Comercio está sometido a una serie de obligaciones y principios generales que están bajo el paraguas de ésta. Siendo una de las consecuencias inmediatas que se derivan de la entrada de China a la OMC es

---

<sup>37</sup> Datos extraídos de: OPPENHEIMEER, Andrés, **CUENTOS CHINOS, El engaño de Washington la mentira populista y la esperanza de América Latina**. Editorial Sudamericana, Buenos Aires, 2007. Pág.58.

su inmediata aplicación, si bien la repercusión práctica estará efectivamente condicionada por el calendario específico de compromisos asumidos.<sup>38</sup>

Estos principios a los que nos referimos ya fueron explicados en su momento los cuales son: a) trato de nación más favorecida; b) el acceso al mercado interno; c) trato nacional; d) la transparencia de las leyes y reglamentos; y, la aceptación de la autoridad de la OMC para resolver conflictos.

### **1. Trato de nación más favorecida.**

En este sentido, China deberá otorgar a los servicios y a los proveedores de servicios de los países miembros un trato no menos favorable (no discriminatorio) que el concedido a servicios similares y proveedores de servicios similares de cualquier otro país. Como consecuencia de ello, el mejor trato concedido a un Estado miembro se amplía al resto de Estados Miembros. Significando esto que las autoridades chinas no podrán por ningún motivo establecer un trato más favorable a un proveedor de servicios de un Estado Miembro respecto a otro. Es importante destacar que el Protocolo de Adhesión reconoce que existen determinadas situaciones monopolísticas en el campo de los servicios que continuarán existiendo. En estos casos, el monopolio deberá dar igual trato a todos los proveedores de servicios extranjeros, con independencia del país miembro de origen. Así mismo, el monopolio no podrá abusar de su posición en aquellos servicios que excedan el alcance del monopolio.

---

<sup>38</sup> El Schedule of Specific Commitments en relación al mercado de servicios (GATS).

## **2. Acceso al mercado.**

La obligación de acceso al mercado implica la eliminación de barreras que impidan a proveedores extranjeros prestar servicios en China<sup>39</sup>. Esta obligación está limitada por los compromisos específicos asumidos. El Protocolo de Adhesión no establece el acceso pleno, inmediato, y sin limitaciones en ningún caso. Por el contrario, como se ha señalado anteriormente cada tipología de servicios, se establece un calendario de liberalización.

## **3. Trato Nacional.**

En los compromisos adquiridos por China que está incluido en el Protocolo de Adhesión, deberá otorgar trato igualitario a los servicios y a los proveedores de servicios extranjeros respecto al trato otorgado a los servicios y a los proveedores de servicios nacionales. El objetivo principal bajo este principio es evitar una situación discriminatoria que desemboque en una distorsión de las reglas de competencia.

### **a) Transparencia de las leyes y de los reglamentos.**

Este es uno de los puntos más importantes y relevante en la práctica para hacer negocios en China. La ley escrita es un fenómeno del último cuarto del siglo XX, resultado de la política de transformación económica iniciada en 1978 con la apertura de China a la inversión extranjera.

---

<sup>39</sup> Las barreras a que nos referimos son restricciones cuantitativas que afecten al valor total del servicio, número de proveedores, número de operaciones, número de empleados en el país, forma jurídica a adoptar para prestar los servicios y limitación a la participación extranjera.

En vista de la entrada de China a la OMC, China está obligada a publicar todas las leyes y reglamentos y órdenes administrativas en relación con la implementación de los compromisos asumidos. De acuerdo al Protocolo de Adhesión la información debe ser pública y debe notificarse al Consejo para el Comercio de Servicios de la OMC, siempre que afecte a la implantación de sus compromisos con la institución. Adicionalmente, deberá facilitar la información y aclaraciones a requerimiento de los Estados Miembros.

Dentro de este punto es importante destacar que China para los servicios sobre los que se establecen compromisos deberá asegurar que los procedimientos, criterios y requisitos para obtener licencias, certificaciones o estándares técnicos deben basarse en criterios objetivos y no deben ser más onerosos que lo necesario para conseguir los objetivos deseados. La obtención de licencia no debe convertirse per se en una barrera de entrada al mercado, imposible de superar.

Por último, China se compromete a establecer un mecanismo de resolución eficaz de conflictos con la administración pública, estableciendo los correspondientes tribunales arbitrales, contenciosos administrativos que permitan revisar las decisiones administrativas de forma imparcial (como se puede observar en el capítulo II del presente trabajo que esto ya se encuentra en práctica).

### **b) Aceptación de la autoridad de la OMC para resolver conflictos.**

Como pudimos ver anteriormente uno de los éxitos más relevantes de la OMC es la creación de un mecanismo propio de resolución de conflictos. A partir de su adhesión China queda obligada a aceptar las decisiones de la OMC en relación con los conflictos que puedan generarse con otro Estado Miembro, derivados de un supuesto incumplimiento de normas de la OMC. La existencia de este mecanismo permite gestionar el buen funcionamiento de los acuerdos y garantizar el cumplimiento de los compromisos asumidos a través del Protocolo de Adhesión.

### **3.6. Ventajas y Desventajas de la entrada de China a la Organización Mundial del Comercio.**

El ingreso de China en la Organización Mundial del Comercio implica ventajas y desventajas para China, pero según visto en un plano general las primeras sobrepasan a las segundas.

#### **3.6.1 Ventajas.**

- Una vez que China ha entrado a la OMC ha podido acceder a un ambiente de comercio multilateral basado en la igualdad y el beneficio mutuo bajo el principio de la no discriminación previsto por la organización.

- China ha tenido un papel constructivo en el establecimiento de un nuevo orden económico internacional, salvaguardando sus intereses estatales.
- China ha fomentado la reforma, la apertura, ha acelerado la creación y el perfeccionamiento de su sistema de economía de mercado socialista.
- Le será posible poder aprovechar el mecanismo de solución de disputas de la OMC para abordar y resolver los posibles conflictos económicos y comerciales con otros miembros de la organización.
- El ingreso de China en la OMC favorece aún más el intercambio económico y comercial del interior del país con las Regiones Administrativas Especiales de Hong Kong y Macao. Este intercambio de ambas regiones con la parte continental de la patria son relaciones comerciales realizadas entre diferentes territorios arancelarios bajo el principio de “una China”. Tras su ingreso en la OMC China podrá desplegar con mayor facilidad la cooperación económica y comercial en diversas modalidades conforme a las reglas de la OMC.
- China es el mayor país en vías de desarrollo del mundo. Sin su participación, la OMC no podría considerarse una organización global del comercio en el verdadero sentido de la palabra. El ingreso de China ayudará a promover el desarrollo del comercio mundial, el establecimiento y la mejora de un nuevo orden comercial de carácter mundial.
- Tras incorporarse a la OMC, China deberá aplicar concienzudamente las reglas de la organización y cumplir los compromisos asumidos. Por ello, necesitará modificar las leyes, reglamentos y políticas no concordes con

las reglas de la OMC. Procedimiento éste que se viene cumpliendo a cabalidad y que a la larga dará una mayor protección y seguridad jurídica a la inversión extranjera en el país. De esta manera hoy en día se observa una mayor transparencia, un clima regulador abierto, y una mejor protección de los derechos de propiedad intelectual, todo lo cual aumentan las oportunidades de los exportadores globales y los inversionistas en el mercado interno chino.

### **3.6.2 Desventajas.**

- La otra cara de la moneda es que ha influido negativamente en millones de campesinos cuya producción estaba subsidiada y protegida.
- Se tiene temor que con la entrada de China en la OMC se ha dado vía libre a las quiebras de empresas estatales.
- Eliminación y reducción de aranceles a más tardar en el 2006. Esto significó que empresas chinas perdieran la protección de los aranceles y restricciones a la importación, enfrentándose a una competencia directa.
- Con la entrada de China en la OMC se ha venido incrementando las diferencias entre ricos y pobres, esto ha provocado también nuevos flujos migratorios hacia las ciudades y regiones prósperas, que ya están superpobladas cuyo crecimiento es a costa de invadir

superficies cultivables que son imprescindibles para la alimentación China.

### **3.7. La entrada de China en la OMC y las Inversiones Extranjeras: Compromisos Asumidos.**

Como señalamos al principio del presente Capítulo bajo el paraguas de la OMC tienen cabida una serie de acuerdos que van a más allá de establecer un marco para el libre comercio de mercancías, objetivo del Acuerdo General sobre Aranceles y Comercio de Mercancías (GATT), sino que existen dos acuerdos que tienen una relevancia fundamental en relación con el marco jurídico de las inversiones extranjeras en China, éstos son el Acuerdo General sobre Comercio de Servicios (GATS) y el Acuerdo sobre Inversiones relacionadas con el Comercio (TRIMS).

#### **Acuerdo General sobre Comercio y Servicios (GATS).**

Como es de conocimiento general uno de los aspectos de mayor importancia en el comercio internacional es el de los servicios y esto dio gracias a que se firmara el GATS.

Es en relación con este campo, el comercio de servicios, donde se producen los efectos más relevantes en relación con la liberalización de las inversiones en China. La apertura de la inversión extranjera a actividades como la banca,

los seguros, la distribución comercial, el transporte y al ejercicio de profesiones liberales, como la abogacía o la auditoría, derivan de los compromisos asumidos por China en relación con el GATS.

A la entrada de China a formar parte de la OMC existió un gran esfuerzo negociador desarrollado por Estados Unidos, la Unión Europea y, a otra escala, el resto de Estados Miembros ha girado en torno a la liberalización del comercio de servicios. Es importante destacar que éste es un aspecto de vital importancia por cuanto es el mayor exportador mundial de servicios.

Los compromisos asumidos por China cubren una amplia gama de sectores cuyo acceso a proveedores extranjeros estaba hasta ahora muy restringido e incluso prohibido. La entrada de China a la OMC supone la apertura de estos sectores a la inversión extranjera. Es así como el Protocolo de Adhesión de China al GATS supone la asunción de las obligaciones a las que hacíamos referencia anteriormente, lo cual implicará la implementación de procedimientos transparentes y automáticos para otorgar las respectivas licencias para poder operar.

### **Acuerdo de Inversiones Relacionadas con el Comercio (TRIMS).**

El Acuerdo de Inversiones Relacionadas con el Comercio (TRIMS) tiene su origen en la necesidad de establecer una serie de medidas que obliguen a que

*a las empresas cuya actividad ha supuesto la cesión de alta tecnología por parte de las empresas extranjeras o han sido orientadas hacia la exportación. De hecho hasta el 2001, el otorgamiento de licencias para establecer empresas de capital totalmente extranjero estaba condicionada al cumplimiento de este requisito.*

- *Eliminación del requisito consistente en mantener un balance determinado en divisas.*
- *Eliminación de determinados compromisos asumidos por las empresas extranjeras de obligación de adquirir equipo, componentes y materias primas en China.”<sup>41</sup>*

### **3.8. Evaluación de los Cinco Años luego de la Adhesión de China a la OMC.**

La evaluación realizada por los Estados Miembros de la OMC, acerca de los cinco años desde la adhesión de China a la OMC han sido resumidos por el presidente de la Organización Mundial del Comercio de la manera siguiente:

- *“El primer Examen de las Políticas Comerciales de la República Popular de China ha permitido que comprendamos mucho mejor las políticas y prácticas comerciales de ese país y los problemas que subsisten...*
- *...China ha adoptado importantes medidas, especialmente en el marco del proceso de su adhesión a la OMC, con objeto de **racionalizar su***

---

<sup>41</sup> Idem.

*régimen de política comercial, para lo cual ha revisado y actualizado un gran número de leyes. La reforma ha traducido en una notable transformación de la economía china...*

- *No obstante, persisten varios problemas. Entre ellos cabe señalar las desigualdades cada vez mayores en la distribución de los ingresos y la necesidad de crear puestos de trabajo, al tiempo que se continúan y profundizan las reformas económicas...*
- *En lo relativo a la política comercial, los Miembros han elogiado a China por las medidas adoptadas para llevar a la práctica los compromisos contraídos en el proceso de adhesión. A consecuencia de ello, se han reducido las medidas en la frontera, incluidas las restricciones arancelarias y a la exportación. Hay poca diferencia entre los tipos aplicados y los consolidados, por lo que el arancel es más previsible y transparente. A pesar de estos logros, muchos Miembros han planteado la cuestión de la transparencia en la formulación y aplicación de las políticas, y han manifestado su inquietud por la aplicación de determinadas medidas a las importaciones y las exportaciones, sobre todo medidas antidumping y compensatorios, normas, MSF, impuestos a la exportación y desgravaciones del IVA.*
- *Los Miembros han indicado que, si bien se ha reducido la intervención directa del Gobierno en la economía, les preocupa que se sigan empleando medidas indirectas para "orientar" la inversión hacia determinados sectores, en particular la industria manufacturera, con inclusión de la siderurgia y la fabricación de automóviles. Han agradecido a China su reciente notificación relativa a las subvenciones y han planteado otras cuestiones. Se han hecho varias preguntas*

*relativas al entorno a de las inversiones, así como al proyecto de Ley sobre competencia y el trato previsto en el mismo para el sector público.*

- *Muchos miembros han expresado su inquietud porque, pese a los esfuerzos de China, la observancia de los derechos de propiedad intelectual sigue siendo problemática, y han pedido que se aborde esta cuestión. China ha admitido que sigue habiendo diferencias entre el nivel de protección de los derechos de propiedad intelectual que existe en China y el que ofrecen los Miembros desarrollados. Sin embargo, ha establecido un mecanismo legislativo y de observancia completo para los derechos de propiedad intelectual y ha sensibilizado al público en relación con tales derechos.*
- *Los miembros han elogiado la reforma de la agricultura; una mayor liberalización ayudaría a elevar la productividad en el ámbito rural. En opinión de algunos Miembros la demanda de recursos naturales y energía de China también se podría satisfacer mejor mediante una política más abierta y transparente sobre la inversión en ese sector. En cuanto a la conservación de la energía y la protección del medio ambiente, los Miembros han pedido que se les proporcionen detalles de las medidas que se adoptarán para aumentar la eficiencia energética.*
- *Con respecto a los servicios, muchos Miembros han indicado que los compromisos contraídos por China son más amplios que los de otros países en desarrollo. Sin embargo, la liberalización de los servicios han sido más lenta que en otras esferas, y los Miembros han alentado a China a seguir atenuando los requisitos en materia de propiedad y de*

*entrada y reforzando la reglamentación. Para lograr una mejor asignación de los recursos es crucial proseguir con la reforma, sobre todo en el sector financiero.”<sup>42</sup>*

### **3.9. Reflexiones Finales.**

China ha recorrido un largo camino en la apertura de su economía y dentro de este camino se encuentra su adhesión a la Organización Mundial de Comercio, contribuyendo de manera muy importante en el desarrollo de su economía. Para lograr esto ha tenido que hacer significativos cambios internos en el ámbito jurídico, político, cultural y social a los fines de poder equipararse a las obligaciones asumidas dentro de la OMC. Como consecuencia de ello, hoy la República Popular China ha sido reconocida por algunos como la tercera potencia mundial después de Estados Unidos de Norte de América y la Comunidad Económica Europea.

Por otro lado, se puede señalar que con el acceso de China a la OMC, la propia OMC accede a una dimensión más global. Por ello, está llamada a jugar un papel relevante a partir de su adhesión como lo ha venido demostrando durante los últimos años.

Para finalizar, quiero señalar que todavía hay un largo camino por recorrer y mucho que cambiar, pero se puede evidenciar que todos los cambios

---

<sup>42</sup> Exámenes De Las Políticas Comerciales: China 19 y 21 de abril de 2006. **“Observaciones Formuladas por el Presidente a Modo de Conclusión.”** Sacado de la página web: <[http://www.wto.org/tratop\\_s/tp262\\_crc\\_s.htm](http://www.wto.org/tratop_s/tp262_crc_s.htm)>. (Visitada: 30 de julio de 2007).

logrados han contribuido de manera importante con la inversión extranjera china, brindándole un marco jurídico más claro y de mayor seguridad.

Quiero culminar este capítulo transcribiendo las palabras de Gao Heyum, jefe del Instituto de Investigaciones de Comercio Exterior y Cooperación Económica que señala: *“No es aún tiempo de calcular las ganancias o las pérdidas de ser miembro de la OMC. Lo que debemos hacer es cumplir nuestros compromisos con la OMC en mejor forma y ampliar la apertura a ritmo más rápido.”*

## CAPITULO IV

### TRATAMIENTO JURÍDICO DE LA INVERSIÓN EXTRANJERA DIRECTA EN CHINA

En este Capítulo, se procurará hacer un acercamiento teórico al tratamiento jurídico de la inversión extranjera directa en China, tomando en cuenta que su ingreso en la Organización Mundial del Comercio en 2001, la consolidó como *“el principal receptor de inversión extranjera directa (IED) del mundo en desarrollo”*<sup>43</sup>. Llegando este hecho, incluso, a constituir un hito en su historia y *“un paso más en su consolidación como potencia económica mundial”*<sup>44</sup>.

#### 4.1. Determinantes para la atracción de la Inversión Extranjera Directa en China

La clave para atraer la inversión de empresas foráneas tiene su fundamento en factores económicos, institucionales - legales y culturales. Entre los primeros, se puede mencionar a los bajos salarios, los cuales favorecen *“sobre todo a la inversión de orden vertical, [es decir,] la producción de partes y componentes”*<sup>45</sup>. Sin embargo, el problema de los bajos salarios es que los mismos van acompañados de una baja calificación de los trabajadores. Esto ocasiona que el inconveniente de este factor económico sea la escasez de mano de obra calificada, que es necesaria, sobretodo en industrias

---

<sup>43</sup> CORREA LÓPEZ, GABRIELA Y JUAN GONZÁLEZ GARCÍA, **“La inversión extranjera directa: China como competidor y socio estratégico”**, <<http://www.muso.org/upload/china>>. (visitada: 26 de septiembre de 2007).

<sup>44</sup> COLLADO ARMENGOL, ALBERT, **“La inversión directa en China: implicaciones derivadas de su entrada en la OMC”**, en *ICE China en el siglo XXI*, pág. 77.

<sup>45</sup> LABRADOR SALAR, LORENA, **“Determinantes y efectos de la inversión extranjera en China”**, pág. 82.

tecnológicamente más avanzadas. Como forma de contrarrestar este inconveniente, se ha procurado impulsar la formación de los estudiantes chinos, de manera que se los ha enviado al extranjero para que se instruyan conforme a las instituciones y métodos de los países desarrollados.

Otro importante factor económico que ha atraído a la IED es el tamaño del mercado. El mismo se compone de más de 1.300 millones de consumidores, lo que representa una atractiva oportunidad para las empresas extranjeras<sup>46</sup>.

Además que, es importante señalar que en este último tiempo está emergiendo una potente clase media estimada en 150 millones de personas. El tamaño del mercado se complementa con el ritmo de crecimiento a la hora de ser un incentivo para la IED. De hecho existe una relación causal entre ambos, de manera que *“la IED es atraída por el potencial del mercado, tanto mayor cuanto más elevado el tamaño de éste, y ésta a su vez contribuye al crecimiento del PIB y a la aplicación del mercado”*<sup>47</sup>.

Finalmente, un último factor económico son las ventajas de localización, que se refieren, principalmente, a *“la posesión de recursos naturales, materias primas, fuentes de abastecimiento, infraestructuras modernas, estabilidad política y social y buenas expectativas de crecimiento del mercado”*<sup>48</sup>.

---

<sup>46</sup> Idem pág. 83

<sup>47</sup> Idem.

<sup>48</sup> Idem.

Respecto a los factores institucionales y el marco legal que incentivan la atracción de IED, se debe mencionar que gracias a la adhesión de China a la OMC, se ha instaurado un tratamiento no discriminatorio entre las empresas domésticas y las extranjeras, y aún más importante, se ha implantado una creciente liberalización del sector servicios que era altamente regulado. El resultado de dicha liberalización se traduce en el surgimiento de áreas económicas abiertas que han atraído de manera significativa a la IED. Un ejemplo claro de éstas últimas son las zonas económicas especiales, las mismas en donde se ofrecen incentivos fiscales a la importación de productos.

Adicionalmente, el Estado chino ha sido un Estado activo *“que ha conseguido llevar a cabo una gran apertura financiera, [ha] estimulado la economía de mercado y [ha] privatizado empresas de propiedad estatal”*<sup>49</sup>.

En cuanto a los factores culturales que atraen a la IED a China, se puede mencionar como factor clave a la transparencia en los procesos de credibilidad necesarios para atraer a las inversiones. En un principio, cuando inició la política de *“puertas abiertas”*, los resultados no fueron los esperados ya que se incrementó la corrupción y la falta de transparencia. No obstante, con el paso del tiempo, *“China ha conseguido mejorar su posición en el ranking de países por su nivel de corrupción, aumentado con ello su credibilidad para los inversores exteriores”*<sup>50</sup>. Por último, no se puede dejar de mencionar que una barrera significativa para los inversionistas extranjeros es la cultura y el idioma

---

<sup>49</sup> Idem.

<sup>50</sup> Idem, pág. 84.

muy diferentes. A pesar de ello, se ha podido superar dicha barrera con los factores anteriormente mencionados.

La llave del éxito de China consiste en el aprovechamiento de los factores anteriormente mencionados como son entre algunos el mercado potencial, las infraestructuras modernas, la mano de obra barata y el establecimiento de políticas que atraen a la IED. Es por ello que no hay duda de que China merece ser calificado como el primer receptor de IED del mundo en desarrollo ya que es posible entender porque los inversionistas extranjeros deciden tomar riesgos y empezar negocios en ese país.

## **4.2. Formas de Inversión Extranjera Directa en China**

La IED en China puede adoptar varias formas, entre las cuales se puede mencionar las siguientes:

### **4.2.1. Compañías Mixtas de Capital Extranjero (*Joint Venture*)**

Debido a las restricciones históricas a la inversión extranjera y a la práctica de contar con un socio local, éste ha sido el vehículo más utilizado tradicionalmente al momento de invertir en China. Aún si no es obligatorio tener un socio local, la ventaja de tenerlo es su conocimiento del mercado y del país en general. De todas maneras, es importante analizar la conveniencia o inconveniencia de contar con un socio local, lo que éste puede aportar y de ser

considerado útil, se deben tomar todas las medidas contractuales necesarias para asegurar su idoneidad<sup>51</sup>. Este tipo de compañías a su vez puede tomar dos formas distintas:

#### **4.2.1.1. Compañías Mixtas de Capital (*Equity Joint Venture*)**

Este tipo de compañías es el más utilizado y habitual pero mucho más regulado en China. De igual manera, son las preferidas por la mayor asimilación de sus características a las propias de las sociedades de capital occidentales. Las mismas son constituidas entre un socio local y otro u otros extranjeros, por medio de la constitución de una sociedad y la aportación de un capital determinado. Tienen una responsabilidad limitada sobre el capital y ambos socios gestionan conjuntamente la actividad de la compañía. Como consecuencia, los beneficios y las pérdidas se comparten en función de los porcentajes de participación de los socios. Se debe precisar que, la participación del capital extranjero no puede ser inferior al 25% del total. Son recomendables para proyectos de inversión a medio y largo plazo y pueden ser útiles para adquirir terrenos en zonas costosas o ya saturadas.

---

<sup>51</sup> Cámara Cantabria. "Marco Jurídico de la Inversión en China". Newsletter Actualidad China. 2006.

#### **4.2.1.2. Compañías Mixtas de Carácter Cooperativo (*Cooperative Joint Venture*)**

En la práctica, no son muy utilizadas. Su forma de estructuración es a través de un contrato de cooperación entre dos socios en donde se regulan los aspectos más importantes de la relación contractual entre ambos. La ventaja significativa que presenta este tipo de compañías es la flexibilidad, por cuanto permite regular el funcionamiento y el régimen económico de acuerdo a la voluntad de los socios. En cuanto a la responsabilidad de la empresa, la misma puede ser establecida en el pacto constitutivo como limitada o ilimitada, según se dote o no a la empresa de personalidad jurídica. Asimismo, los socios pueden pactar su participación en los beneficios y pérdidas en proporciones distintas a su porcentaje del capital. Si bien necesitan de la autorización gubernamental, no están sujetas a las reglamentaciones estatales sino que se rigen más por el contrato. Se recomienda este tipo de compañías para proyectos que sean concretos pero sin vocación de continuidad<sup>52</sup>. El proceso de constitución de este tipo de compañías es relativamente complejo, por lo que se puede necesitar un tiempo considerable. Sin embargo, los trámites oficiales son más rápidos y sencillos a diferencia de los de otro tipo de compañías, por lo que es mayormente preferida. Más bien, la fase de negociación del contrato es la de duración indefinida, por cuanto se debe considerar varios aspectos como el tipo de inversión, la posición negociadora, las características del socio, etc. Dentro del Anexo No. 1, para un mejor

---

<sup>52</sup> Idem.

entendimiento, se explica el procedimiento para la instauración de este tipo de proyecto o para un proyecto de compañía mixta de capital.

#### **4.2.2. Compañías de Capital Extranjero (*Wholly Foreign Owned Enterprises - WFOE*)**

La característica primordial de este tipo de compañías es que están constituidas por capital completamente extranjero y se regulan por medio de un régimen jurídico propio. Debido al proceso de liberalización, se pueden constituir y pueden operar en China empresas de capital totalmente extranjero en la mayoría de sectores económicos. Sin embargo, en la práctica, este tipo de compañías se ve forzado a incorporar socios locales por recomendación de la administración local, lo que representa una lamentable desventaja. Y esto se debe a que se busca favorecer a la economía nacional y, que al menos, se cumplan con uno de los dos siguientes objetivos: *“uso de tecnología internacional avanzada o exportación de todos, o la mayoría, de los productos producidos”*<sup>53</sup>.

En cuanto a los requisitos de constitución, se debe precisar que en sí son sencillos, pero la dificultad yace en tener que lidiar con la amplia discrecionalidad con la que goza la administración al momento de permitir la constitución de la compañía extranjera. Sobre el capital mínimo para constituir la compañía extranjera, el mismo depende del sector en el que se enmarque la

---

<sup>53</sup> Supra Nota al Pie No.43, Pág. 82.

compañía. Se puede mencionar que el capital mínimo para las compañías chinas se ha reducido hasta 30.000 Renminbi (Rmbs), pero para las compañías de capital extranjero, el requisito del capital es la mayoría de veces muy superior. Esta diferencia de capital mínimo entre compañías chinas y extranjeras, se debe homogeneizar una vez que termine el período transitorio del acceso de China a la OMC. Asimismo, es importante tomar en cuenta que por disposiciones del ordenamiento jurídico chino, ni las empresas de capital extranjero ni las compañías mixtas de capital extranjero pueden endeudarse por encima del 50% de los activos fijos netos. Esta limitación afecta mayormente a las PYMES (pequeñas y medianas empresas), ya que las obliga a financiar sus proyectos por medio de fondos propios<sup>54</sup>.

Finalmente, se debe mencionar que las ventajas indudables de este tipo de compañías son que, primero, *“asegura el control del proyecto por parte de la empresa extranjera, [por lo que, se agiliza cualquier toma de decisiones; segundo,] (...) evita cualquier conflicto que pueda derivarse de las diferencias culturales entre los socios a la hora de gestionar los negocios [ y tercero, ofrece una mayor protección de la propiedad intelectual] ”*<sup>55</sup>.

#### **4.2.3. Oficinas de representación**

Esta fórmula ha sido la más utilizada por las compañías extranjeras para llevar a cabo las tareas de investigación y seguimiento del mercado en China, por ser

---

<sup>54</sup> Cámara Cantabria. **“Marco Jurídico de la Inversión en China”**. Newsletter Actualidad China. 2006.

<sup>55</sup> Supra Nota al pie No.43, Pág. 82.

la más simple y económica posible. Es decir que, por medio de la misma se puede *“estudiar el mercado, apoyar la labor comercial de la empresa en el país de destino y prestar una serie de servicios”*<sup>56</sup>. La desventaja de este tipo de forma de inversión es que les está prohibido realizar actividades que generen beneficios atribuibles a su cuenta de resultados y, por lo tanto, no pueden celebrar contratos comerciales en nombre de la empresa a quien representa, teniendo que operar a través de agentes y distribuidores locales. Es así que, debido a la limitación existente en relación a las actividades permitidas, varias oficinas de representación se transforman en compañías de capital totalmente extranjero una vez que es posible llevar a cabo actividades de distribución comercial por parte de las empresas extranjeras. En cuanto a los trámites para la apertura de una oficina de representación, los dos fundamentales son la aprobación del Ministerio de Comercio y el registro en la Oficina de Industria y Comercio, siendo un proceso que suele durar alrededor de dos meses.

#### **4.2.4. Otras formas de inversión**

Con el propósito de mitigar los inconvenientes que pueden tener uno y otro tipo de compañías anteriormente analizados, los inversionistas extranjeros han optado por utilizar otras formas de inversión. Una de ellas es la empresa holding, la misma que se encuentra situada en otros países o territorios con acuerdos preferenciales con China, y donde se sitúa la empresa matriz que

---

<sup>56</sup> INSTITUTO DE ALTA COOPERACIÓN ENTRE LA REPÚBLICA POPULAR CHINA Y LA REPÚBLICA ARGENTINA (IACCH-RA), **“Cómo invertir en China”**, < <http://www.china-argentina.org/upload/Comoinvertirenchina.pdf>>, (Visitada:26 de septiembre de 2007). Pág.1.

operaría por medio de una filial en el territorio chino. Las sedes más utilizadas para constituir este tipo de empresas son:

a) Hong Kong: es el territorio preferido para los inversionistas extranjeros que operan en China. Entre las ventajas que ofrece está su régimen fiscal que tiene tipos impositivos que son inferiores a los de China, y un régimen jurídico basado en el *common law*. Además, por medio de empresas holding en este territorio, se pueden ejecutar libremente operaciones de reestructuración societaria como fusiones, adquisiciones, redistribuciones de acciones, etc. que enfrentan muchas restricciones y una excesiva regulación en el ordenamiento y práctica china. Por último, se debe mencionar que gracias a un Tratado de Libre Comercio celebrado entre China y Hong Kong en el 2003, las empresas radicadas en Hong Kong pueden operar libremente en China en ciertos sectores, por lo que se puede utilizar este tipo de empresas para operar en China como una empresa local y no extranjera.

b) Macao: tiene su propio sistema jurídico y fiscal enfocado para incentivar el establecimiento en su territorio de empresas de servicios. Las ventajas que presenta son el beneficio derivado de un régimen fiscal atractivo y de un régimen jurídico más amigable basado en el ordenamiento jurídico portugués. Respecto al primero, se puede precisar que el mismo permite a las empresas que operan

en China beneficiarse de exenciones en los impuestos de sociedad y actos jurídicos documentados siempre y cuando las mismas realicen sus operaciones fuera del territorio. Y respecto a los directivos de las empresas residentes en Macao, les ofrece una exención del impuesto sobre la renta de las personas físicas durante los primeros tres años de residencia.

El establecimiento de este tipo de sociedades *“está sujeto a la existencia de un valor mínimo de activos en el país de 40 millones de dólares, un capital registrado de empresas en China superior a 10 millones de dólares y la existencia de tres proyectos aprobados como mínimo”*<sup>57</sup>. De la misma forma, es posible que se autorice una empresa holding bajo *“el supuesto que tengan al menos 10 empresas establecidas en China orientadas a la exportación o dedicadas a proyectos de infraestructura, con un total de capital registrado mínimo de 30 millones de dólares”*<sup>58</sup>.

Otra fórmula encaminada a impulsar el desarrollo de los proyectos de IED, es por medio de la sociedad limitada. La Ley de Sociedades publicada en 1993 establece la posibilidad de constituir verdaderas sociedades de capital bajo dos formas:

- a) Sociedades de Responsabilidad Limitada: puede ser utilizada para todo tipo de proyectos y requiere de un mínimo de dos accionistas

---

<sup>57</sup> Supra Nota al Pie No. 43, op. cit, Pág. 84.

<sup>58</sup> Idem.

hasta un máximo de 50. Desafortunadamente, todavía son escasas por ser una fórmula poco conocida en la práctica china.

- b) Sociedades Limitadas por Acciones: su propósito es facilitar el proceso de privatización de grandes empresas estatales y para organizar el mercado de capitales. Tiene como requerimiento un capital mínimo de 10 millones de Rmbs y su aprobación está sujeta al Consejo de Estado.

Una fórmula reciente y que ha tenido que enfrentar a la inseguridad jurídica y al desconocimiento de su concepto, es la franquicia. De hecho, el vacío legal existente ha provocado que la mayoría de empresas extranjeras de franquicia en China hayan optado por crear empresas mixtas para poseer la propiedad de las franquicias. *“De ésta forma, controlan directamente al franquiciado y le es más fácil obtener los permisos necesarios del gobierno para establecer las tiendas”*<sup>59</sup>. Ingeniosamente, otra alternativa para que funcione una franquicia es por medio de las tiendas de centros comerciales. De lo que se trata es de la empresa extranjera alquila un local en un centro comercial o en un hotel, en donde abren una tienda con su marca, nombre comercial, imagen, know-how, empleados, etc. De esta manera se pueden ofrecer productos de lujo al mercado chino sin un costo excesivo, teniendo el control adecuado de las actividades de la tienda pero siendo propiedad del centro comercial u hotel.

---

<sup>59</sup> INSTITUTO DE ALTA COOPERACIÓN ENTRE LA REPÚBLICA POPULAR CHINA Y LA REPÚBLICA ARGENTINA (IACCH-RA), **“Cómo invertir en China”**. op. cit., Pág.3.

Para concluir con este acápite, solo se mencionará a manera de ilustración otras forma de inversión como son los grupos financieros, sucursales, empresas *joint stock*, asociaciones y fusiones y adquisiciones.

Es innegable que el ordenamiento jurídico chino en materia económica puede llegar a ser considerado como un ordenamiento un tanto riguroso y a veces confuso. Pero con el acceso de China a la OMC y la apertura de su mercado, es igualmente innegable que los inversionistas extranjeros cuentan con una oportunidad que no se puede rechazar. El punto clave para el éxito de cualquier forma de inversión que se adopte está en informarse adecuadamente y analizar a fondo qué es lo que se busca y se espera de la inversión para escoger la forma adecuada. Las expectativas que genera el mercado chino son inmensas, por lo que valdría la pena afrontar todas las dificultades que significa invertir en China.

#### **4.3. Marco Jurídico que Regula la Inversión Extranjera Directa en China**

Es importante tener presente que con el acceso a la OMC, China ha ajustado, recientemente, su normativa para cumplir con los compromisos adquiridos, los mismos que se mencionan brevemente a continuación:

- a) Trato de nación más favorecida: China debe otorgar a los servicios y proveedores de servicios de los países miembros de la OMC un trato

no discriminatorio que el concedido a servicios y proveedores de servicios similares de cualquier otro país.

- b) Acceso al mercado: esta obligación implica la eliminación de barreras, es decir restricciones cuantitativas que afecten el valor total del servicio, que impidan a los proveedores extranjeros prestar sus servicios en China.
- c) Trato nacional: se refiere a que China debe otorgar un trato igualitario a los servicios y a los proveedores de servicios extranjeros respecto al trato otorgado a los servicios y a los proveedores de servicios nacionales.
- d) Transparencia de las leyes y reglamentos: lo que implica que China debe publicar todas las leyes, reglamentos y órdenes administrativas que tengan relación con la implementación de los compromisos asumidos.

#### **4.3.1. Sino-Foreign Equity Joint Venture**

En relación con las compañías mixtas de capital o *Equity Joint Venture* como una de las formas de inversión mencionadas en el numeral anterior, se encuentra regulada por la *Sino-Foreign Equity Joint Venture*, que se encuentra efectiva desde julio de 1979 y cuya última modificación se dio a cabo el 28 de abril de 2001 con regulación de implementación el 22 de julio de 2001. Además de contener todas las precisiones que se han mencionado anteriormente, se puede añadir que el espíritu de esta Ley, como se puede

apreciar en su primer artículo, es el de permitir que se creen este tipo de compañías para expandir la cooperación económica internacional y el intercambio tecnológico bajo los principios de igualdad y beneficio mutuo. Para poder operar, se necesita de la aprobación del gobierno chino, cuya obtención, conforme el art. 3 del mismo cuerpo legal, consiste en ingresar el estatuto de la compañía firmado por los socios al departamento estatal encargado de las relaciones económicas extranjeras y el comercio para examinación y aprobación. La autoridad correspondiente tiene un plazo de tres meses para aprobar o desaprobar la constitución de la compañía; y, una vez aprobada, la misma debe ser registrada en el departamento estatal encargado de la administración de la industria y el comercio, obtener su licencia comercial y empezar sus operaciones comerciales.

#### **4.3.2. Sino-Foreign Cooperative Joint Venture Law**

En cuanto a las compañías mixtas de carácter cooperativo o *Cooperative Joint Venture*, las mismas son reguladas por la *Sino-Foreign Cooperative Joint Venture Law* (SFCJVL) que fue adoptada el 13 de abril de 1988 y modificada el 31 de octubre de 2000. Esta Ley tiene el mismo espíritu que la anterior. Además, dispone que, de acuerdo al art. 2 SFCJVL, los socios deben determinar en el estatuto de la compañía asuntos como la inversión o condiciones para la cooperación, la distribución de ganancias o productos, la participación de riesgos y pérdidas, la forma de operación y manejo y la forma de terminación. El Estado chino alienta, como lo señala el art. 4 SFCJVL, al

establecimiento de compañías mixtas de carácter cooperativo que sean productivas, es decir, que estén orientadas a la exportación o al avance tecnológico.

De igual manera que las *equity joint ventures* y como lo señala el art. 5 y 6 SFCJVL, se debe someter a examinación y aprobación los estatutos de una *cooperative joint venture* al departamento o gobierno local autorizado por el Consejo de Estado. La autoridad correspondiente deberá decidir si aprobar o no los estatutos en un plazo de cuarenta y cinco días contados a partir de la fecha de recepción de los documentos. Una vez aprobada la constitución de la compañía, se debe realizar una petición de registro dentro de los treinta días siguientes a la fecha de la aprobación a la autoridad de la administración de industria y comercio, la cual emitirá una licencia de comercio.

Igualmente, se debe señalar que, conforme el art. 7 SFCJVL, cualquier modificación a los estatutos acordada entre los socios deberá ser sometida a examinación para la aprobación de la autoridad correspondiente. En el caso de que alguno de los socios desee transferir su participación, como lo predispone el art. 10 SFCJVL, deberá contar con el consentimiento de los otros socios y someter dicho asunto a la examinación y aprobación de la autoridad correspondiente.

En cuanto a la organización de este tipo de compañías, el art. 12 SFCJVL señala que una junta directiva debe decidir los asuntos importantes a los que le

concierno a la compañía respecto a los estatutos de la misma. Además, si la posición de presidente de la junta directiva es asumida por un socio chino o uno extranjero, la posición de vicepresidente o comisario deberá ser asumido por el otro socio. Por último, este tipo de compañías debe mantener libros de contabilidad en China, presentar estados de cuenta en relación con las regulaciones chinas y aceptar la supervisión del departamento de finanzas y las autoridades tributarias.

#### **4.3.3. Wholly Foreign Owned Enterprises (WFOE) Law (WFOEL)**

Adicionalmente, el cuerpo legal que regula a las compañías de capital extranjero o *Wholly Foreign Owned Enterprises* (WFOE) es la *Wholly Foreign Owned Enterprises (WFOE) Law* (WFOEL), la cual fue adoptada el 12 de abril de 1986 y modificada el 31 de octubre de 2000. Esta Ley comparte el mismo espíritu que la anterior y, adicionalmente, señala que permite el establecimiento de estas compañías para promover el desarrollo de la economía nacional de China. E incluso, respecto a este objetivo, el art. 3 WFOEL señala que el establecimiento de estas compañías debe ser beneficioso para el desarrollo de la economía china y se señala que ciertos sectores de la industria estipulados por el Consejo de Estado son prohibidos o restringidos para el establecimiento de estas compañías.

El proceso para constituir una compañía de capital extranjero, conforme el art. 6 y 7 WFOEL, es similar al mencionado para las otras compañías, es decir que,

se deben someter a la examinación y aprobación del departamento del Consejo de Estado encargado de las relaciones económicas extranjeras y comercio o las autoridades competentes. El plazo para aprobación o desaprobación es de noventa días desde la fecha en que se ingresó la solicitud. De igual manera, una vez aprobada la constitución, el inversionista extranjero deberá, dentro de los siguientes treinta días posteriores a la fecha de recibir la notificación de aprobación, aplicar para el registro con la autoridad administrativa de industria y comercio y obtener la licencia de comercio.

Es importante señalar que, en concordancia con el art. 9 WFOEL, la compañía de capital extranjero deberá hacer la inversión dentro del territorio chino dentro del período aprobado por la autoridad que la examinó y aprobó. De no cumplir con este requerimiento, la autoridad competente podrá revocar la licencia otorgada. De igual forma, como lo dispone el art. 10 WFOEL, cualquier reorganización, fusión o cambio importante en la compañía de capital extranjero deberá ser sometida a examinación y aprobación de las mismas autoridades y deberá atravesar procedimientos administrativos de las autoridades de industria y comercio para realizar los cambios en el registro.

El art. 14 WFOEL señala que, al igual que las compañías mixtas de carácter cooperativo, las compañías de capital extranjero deben mantener libros de contabilidad dentro del territorio chino, llevar a cabo contabilidad independiente, presentar estados de cuenta y aceptar la supervisión de autoridades financieras y tributarias. El art. 15 WFOEL establece que los suministros tales

como materia prima o combustible que este tipo de compañías pueda necesitar podrá ser adquirida, dentro del giro del negocio aprobado, en China o en el mercado internacional. Y en el caso de que la compañía se termine, se deberá hacer un anuncio público y se empezará el procedimiento de cancelación del registro con las autoridades administrativas de la industria y el comercio y se devolverá la licencia de comercio.

#### **4.3.4. Provisional Regulations Concerning Investment In and Establishment of Investment Companies by Foreign Business Entities**

Las compañías holding se encuentran reguladas por las *Provisional Regulations Concerning Investment In and Establishment of Investment Companies by Foreign Business Entities*, que fueron emitidas el 4 de abril de 1995. Igualmente, el 24 de agosto de 1999 fueron promulgadas unas normas suplementarias que sirven como base legal para que este tipo de compañías con capital extranjero puedan ofrecer sus servicios de venta y distribución a sus empresas subsidiarias. El objetivo de esta regulación, conforme su preámbulo, es el de promover la inversión en China por parte de inversionistas extranjeros y atraer la tecnología avanzada extranjero y su experiencia en la administración.

El procedimiento para establecer una compañía holding de capital extranjero es mucho más complejo que cualquiera de los otros procedimientos descritos anteriormente. De hecho, los requisitos con los que se debe cumplir, como lo

establece el art. 2 de la mencionada regulación y como se insinuó en el numeral 4.2.4, son bastante rigurosos. Y, adicionalmente, el art. 3 del mismo cuerpo legal, menciona todos los documentos que, en conjunto con los requisitos anteriores, deben estar incorporados en la petición que se debe presentar al Ministerio de Comercio Exterior y Cooperación Económica, como son: la propuesta del proyecto de compañía, un estudio de viabilidad, el estatuto de la compañía, documentos que respalden la solvencia del inversionista, balances de los últimos tres años de los inversionistas, entre otros.

Se debe aclarar que, para obtener la aprobación para este tipo de compañías, según el art. 5 de la regulación, los mismos solo se pueden dedicar a los siguientes negocios:

- a) Inversiones en el sector de la industria, agricultura, infraestructura, energía, etc. en donde la inversión extranjera sea alentada o permitida por el Estado.
- b) Puede ofrecer servicios en otras empresas en las que haya invertido como agente para comprar maquinaria, equipamiento, suministros de oficina, materia prima, componentes y partes dentro y fuera de China; agente para la venta dentro y fuera de China de los productos producidos por la empresa en la que se invirtió; asistencia para el reclutamiento de personal y provisión de entrenamiento; y asistencia para la obtención de financiamiento y garantías.
- c) Para actuar como consultor de sus inversionistas.

Como se puede concluir de lo expuesto en este numeral, el ordenamiento jurídico chino contiene leyes y regulaciones que establecen reglas claras de juego para todo inversionista extranjero que desee tomar un riesgo en ese país. No hay duda tampoco, que dichas reglas por tener una naturaleza compleja, pueden llevar a convertirse en verdaderos obstáculos a la hora de invertir en China. Sin embargo, es de esperar que con el ingreso a la OMC, este panorama se suavice un poco más, y se pueda entender y manejar una inversión como en cualquier país occidental.

#### **4.4. Entes reguladores de control y apoyo para la Inversión Extranjera Directa en China**

Entre los varios entes de control y apoyo a la IED, el Estado chino cuenta con el Ministerio de Comercio de la República Popular China (MOFCOM, según sus siglas en inglés)<sup>60</sup> el mismo, que a su vez, cuenta con el Departamento de Administración de Inversión Extranjera, que gestiona la tramitación administrativa y los potenciales incentivos a la inversión. Su rol principal es el de *“conceder la aprobación y emitir los certificados a las empresas extranjeras para que éstas a su vez puedan solicitar a la Oficina Estatal de Impuestos exenciones y reducciones del Impuesto de Sociedades, exenciones de tipo arancelario e IVA y licencias para todos aquellos productos sujetos a cuotas y demás restricciones”*<sup>61</sup>. Suplementariamente, el MOFCOM cuenta con

---

<sup>60</sup> Actualmente, el ministro a cargo de esta cartera de Estado es el señor Bo Xilai.

<sup>61</sup> CACHO, LUIS “Guía de Organismos de Apoyo a la Inversión: China”. en ICEX, <<http://www.icex.es/icex/cma/contentTypes/common/records/viewDocument/0,,00.bin?doc=622832>>. (Visitada: 20 de octubre de 2007). Pág. 4.

departamentos de inversión extranjera en sus delegaciones provinciales, locales o de distrito.

A más de este organismo, existe la Agencia de Promoción de Inversiones del MOFCOM (*China Investment Promotion Agency – CIPA*) que tiene como competencia apoyar a la inversión extranjera en todo el territorio nacional y está orientada a la difusión de información sobre inversiones en China, a la puesta en marcha de políticas eficaces para la atracción de inversionistas extranjeros y al desarrollo y mejoramiento de las condiciones del entorno de los negocios e inversiones<sup>62</sup>. Se debe precisar que esta agencia no es un departamento del Gobierno, no obstante, está apoyada por el mismo y sometida a la tutela del MOFCOM. Además, las principales ciudades chinas se cuentan con el apoyo de agencias de promoción de inversiones (*Investment Promotion Agencies – IPA*), las mismas que no están subordinadas a la CIPA pero mantienen una relación de cooperación con ella, ya que ésta última transmite a las agencias locales las líneas de actuación elaboradas por el Gobierno Central y el MOFCOM. Por último, todas las IPAs están agrupadas en la Federación de Agencias de Promoción de Inversiones de China (FIPAC, por sus siglas en inglés). Su objetivo principal es “*constituir un punto de encuentro para intercambiar información y experiencias entre las distintas agencias, y mejorar los mecanismos de cooperación*”<sup>63</sup>.

---

<sup>62</sup> Idem. Pág. 4.

<sup>63</sup> Idem

Teniendo en cuenta las entidades descritas anteriormente, se debe puntualizar que el MOFCOM y la Comisión Estatal de Desarrollo y Reforma son los entes encargados y responsables de revisar y aprobar los proyectos que tengan un total de inversión de US\$30 millones o más y otros proyectos que requieren de aprobación especial. Por otro lado, las oficinas de desarrollos y los departamentos comerciales locales de las provincias, regiones autónomas y municipalidades tienen la responsabilidad de revisar y aprobar los siguientes proyectos:

- Proyectos con un total de inversión de US\$30 millones y que se encuentren en la categoría autorizada.
- Proyectos con una inversión inferior a US\$30 millones pero que se encuentren dentro de la categoría restringida y cuya solicitud deberá ser ingresada en los ministerios del Consejo de Estado u oficinas de mayor nivel; y los proyectos que tengan algún asunto respecto a licencias o cuotas deberá ser ingresado por medio del MOFCOM para conseguir el consentimiento.
- Proyectos con una inversión de US\$30 millones o superior y que se encuentren en la categoría fomentada, pero que tenga futuros efectos colaterales, y que deberá ser ingresada en los ministerios del Consejo de Estado<sup>64</sup>.

La estructura gubernamental y no-gubernamental china procuran regular y apoyar a la IED que llega a China por medio de varios organismos

---

<sup>64</sup> CHINA INTERNATIONAL ELECTRONIC COMMERCE NETWORK, "Investment Guide", <<http://www.ec.cn/investment/investguide.shtml>> (Visitada: 26 de octubre de 2007).

especializados y con el objetivo de incentivar y fomentar su ingreso. Es importante conocer la competencia de estos entes para llegar a tener un entendimiento más completo de cómo invertir en China.

#### **4.5. El Sistema Tributario Chino**

En China, los impuestos constituyen la fuente más importante de ingresos fiscales y una importante palanca económica que el Estado emplea para fortalecer la regulación macroeconómica. Y a pesar de tener un duro régimen tributario y gravoso de tipos de tributos, existe un alto nivel de evasión de impuestos. Con el tiempo, China ha progresado y ha logrado desarrollar un sistema que se ajusta de manera más adecuada a la economía de mercado socialista, lo que, a su vez, ha contribuido para ampliar la apertura de la economía al exterior. Es por ello que, China ha procurado orientar su sistema tributario para atraer a la IED, creando así una serie de políticas preferenciales.

##### **4.5.1. Impuestos principales respecto a la IED**

El universo de los tributos chinos es vasto, por lo que solo se mencionarán aquellos que se relacionan con el tema en estudio, es decir con la IED. Entre los principales tributos de esta categoría están:

- a) Impuesto sobre los ingresos

- i) Impuesto de sociedades: es del 33% (el tipo nacional es del 30% más la tasa local del 3%), pero si la empresa extranjera se localiza en una Zona de Desarrollo, se puede reducir considerablemente del 15% o 24% según la zona. Este tipo de impuesto también puede variar de acuerdo a la actividad. Es así que, si la empresa de capital extranjero se dedica a la producción y tiene una antigüedad que supera los 10 años, puede beneficiarse de *“moratorias del impuesto de sociedades”*<sup>65</sup>. Ahora, si se trata de una empresa exportadora, se le podrá conceder el *“tratamiento orientado a la exportación”*<sup>66</sup>, previa autorización de las autoridades competentes. Y si se trata de empresas de tecnologías avanzadas, podrán beneficiarse del *“tratamiento de tecnologías avanzadas”*, que contiene ventajas similares al tratamiento especial de las empresas exportadoras.
- ii) Impuesto retenido sobre ingresos de sociedades: es del 10%, se retiene en origen y recae sobre los ingresos que consigan las empresas extranjeras por medio de intereses, alquileres, ventas, derechos de autor y otros ingresos pagados a no-residentes. Además, incluyen las plusvalías de una empresa extranjera al vender o transferir su inversión en China, las fusiones y las

---

<sup>65</sup> Significa que, a partir del primer año en que se generen beneficios, está exenta de pagar éste impuesto durante los dos primeros años, y luego solo pagará el 50% del importe impositivo normal de la empresa para los tres siguientes años.

<sup>66</sup> Para obtener este tratamiento, la empresa extranjera debe tener un valor anual de sus mercancías exportadas que supere el 70% del valor total anual de su producción. Las ventajas de este tratamiento son que, por una parte, se obtiene una reducción máxima del 50% o mínima del 10% del tipo del impuesto de sociedades para cada año posterior al vencimiento de la moratoria fiscal estatutaria y de los incentivos. Y por otra parte, se le puede conceder a la empresa una exención o reducción del impuesto de sociedades local, y sujeto a los incentivos no tributarios regionales. Cfr. CASA ASIA, **“Régimen impositivo en China”**, <<http://www.casaasia.es/pdf/71105102652AM1121070412242.pdf>>, (Visitada: 20 de octubre de 2007), Pág.2.

adquisiciones. No obstante, los dividendos pagados o beneficios distribuidos por una empresa de capital extranjero a los inversionistas extranjeros están exentos de este impuesto<sup>67</sup>.

iii) Impuesto sobre la renta de las personas físicas: es un impuesto progresivo que va desde el 5% al 45%. Debe ser pagado por cualquier persona, nacional o extranjera, que tenga su domicilio o lugar de residencia en China y sobre sus ingresos en China o mundiales. También, debe ser pagado por las personas que no tienen su domicilio o residencia en China y según el tiempo que hayan tenido su residencia en China. Respecto a estos últimos, si su residencia en China fue de hasta un año, los no-residentes y residentes solo deberán pagar el impuesto sobre los ingresos devengados en China; de uno a cinco años, los residentes están sujetos tanto por los ingresos devengados en China como en el extranjero; y si fue superior a los cinco años, los residentes están sujetos al pago del impuesto sobre sus ingresos mundiales<sup>68</sup>.

b) Impuesto sobre las transacciones

i) Impuesto sobre el valor añadido (IVA): normalmente es del 17%, pero sobre productos de primera necesidad como los agrícolas y artículos de consumo, se aplica el 13%. El mismo se calcula sobre la base del valor añadido a las mercancías y servicios imponible en cada etapa de la cadena de producción<sup>69</sup>.

---

<sup>67</sup> Idem. Pág. 4.

<sup>68</sup> Idem.

<sup>69</sup> Idem. Pág. 5.

- ii) Impuesto de actividades económicas: lo pagan empresas extranjeras que prestan servicios imponibles, que asignan activos intangibles y que venden bienes inmuebles. Este impuesto se calcula entre el 3% y el 20% sobre el volumen de ventas brutas.
- iii) Impuesto al consumo: este impuesto entre el 3% y el 50% se aplica a los fabricantes e importadores de determinadas categorías de bienes consumibles como, por ejemplo, tabaco, bebidas alcohólicas, cosméticos, joyería, motocicletas, etc.
- c) Impuesto sobre objetivos específicos: se refiere al impuesto de plusvalía de terrenos, el mismo que se aplica a las empresas o individuos que generan beneficios al transferir bienes inmuebles, y consiste en un tipo progresivo entre el 30% y el 60%.
- d) Impuesto sobre recursos: es un impuesto que se grava sobre los recursos naturales como el petróleo crudo, el gas natural, el carbón, la sal, etc., y dependiendo del recurso se determina el monto del impuesto por unidad.
- e) Impuesto sobre propiedades: es el impuesto urbano sobre bienes inmuebles, el cual es aplicable a los propietarios, usuarios o guardianes de viviendas y edificios, y es del 1,2% del valor original con alguna deducción o el 12% del valor del alquiler.
- f) Impuesto al lujo
  - i) Impuesto de uso de vehículos y embarcaciones y su matrícula: se trata de un impuesto de cantidad fija que grava los vehículos y embarcaciones utilizados en China.

- ii) Impuesto de compra de automóviles: se grava el 10% del importe de la compra e importación de cualquier automóvil, motocicleta, tranvía, autobús eléctrico, carro y determinados tipos de camión.
- iii) Impuesto del timbre: cualquier persona o empresa que emita o reciba documentos económicos especificados en territorio chino, como contratos de compraventa, contratos de propiedad y de arrendamiento, contratos de transporte de mercancías, etc., se les cobrará este impuesto que varía entre el 0,005% y el 0,1%.
- g) Impuesto aplicados por la Oficina de Aduanas: o conocido como derechos de aduana, el que consiste en un impuesto que oscila entre el 10% y el 20% y que se aplica a cualquier persona que importe o exporte mercancías.
- h) Impuesto aplicados por el Departamento Financiero: o llamado impuesto de transmisiones, que se impone a los receptores de transmisión o los asignatarios de titularidad de los derechos de uso de terrenos o bienes inmuebles y varía entre el 3% y el 5%.

Vale la pena destacar que, con el objetivo de cumplir con los compromisos adquiridos con la OMC en cuanto al tratamiento nacional a todas las empresas, China deberá cancelar muchas de las políticas fiscales preferenciales relacionadas con la IED. Lo que traerá como consecuencia que, muchas de las empresas extranjeras que se ven beneficiadas por la reducción del el impuesto a las sociedades, se vean perjudicadas. Sin embargo, se espera que la nueva política fiscal incluyan *“políticas similares destinadas a empresas de capital*

*extranjero y nacionales, un tipo de impuesto de sociedades unificado entre el 24-27%, tanto dentro como fuera de las Zonas de Desarrollo, y políticas preferenciales en base a una gama de parámetros alternativos*<sup>70</sup>. Y adicionalmente, se espera que aquellas empresas extranjeras que gozaban de las políticas preferenciales con anterioridad a la implementación de la nueva política fiscal, queden exentas de la misma y puedan continuar gozando de los beneficios, por lo menos durante un plazo determinado. Por último y para un mayor conocimiento, se ha incorporado una tabla en la que se menciona la legislación referente a los impuestos mencionados, la misma que consta en el Anexo No. 2.

#### **4.5.2. Cobro y presentación de impuestos**

En cuanto al ejercicio fiscal normal, es el año natural, es decir, desde el 1 de enero hasta el 31 de diciembre. La administración fiscal de las empresas de capital extranjero y las empresas extranjeras se gestiona por medio de las oficinas locales de la Administración Estatal de Régimen Impositivo (*State Administration Taxation – SAT*), las mismas que recaudan el impuesto a las sociedades, el IVA, el impuesto de actividades económicas, el impuesto sobre la renta y los demás impuestos locales.

Sobre el pago y recaudación de los impuestos, se debe mencionar que, respecto al *“impuesto a las sociedades [el mismo] se paga anualmente y se*

---

<sup>70</sup> CASA ASIA, **“Régimen impositivo en China”**, op. cit., Pág. 6.

*recauda mediante cuatro pagos estimados trimestrales. Los pagos provisionales se abonan a los 15 días posteriores al final de cada semestre y el pago final se realiza en el plazo de cinco meses después del cierre del año*<sup>71</sup>.

En relación al impuesto sobre la renta de las personas físicas, son las empresas quienes lo retienen en sus nóminas de empleados y tienen la obligación de abonarlos a las autoridades fiscales cada mes. Las declaraciones de este impuesto se presentan en el plazo de siete días al vencimiento de cada mes.

#### **4.5.3. Organización y División del Poder Tributario**

La Autoridad Tributaria Suprema de China y el departamento funcional encargado de los ingresos del Estado es la Administración Estatal de Impuestos (AEI), la misma que es un departamento de nivel ministerial subordinado directamente al Consejo de Estado. Entre sus atribuciones principales están las de redactar las leyes, reglamentos y demás reglas pertinentes de impuestos, estudiar la política macroeconómica y la división del poder tributario entre el Gobierno Central y los Gobiernos Locales, organizar y llevar a cabo la reforma del sistema de administración tributaria, organizar y realizar la recaudación y administración de los impuestos, entre otras. El Presidente y los cuatro Vicepresidentes que están a cargo de la AEI son nombrados por el Consejo de Estado. Y, la Oficina Central de la AEI se

---

<sup>71</sup> Idem. Pág. 3.

compone de 14 departamentos funcionales, que a su vez tienen varias divisiones.

En cuanto a los órganos tributarios a nivel provincial, se debe mencionar que han sido creados como una respuesta a la necesidad de tener un sistema de coparticipación de los ingresos. Es por ello que se ha dividido las organizaciones tributarias a nivel provincial y a nivel inferior en:

- a) Oficinas de la Administración Estatal de Impuestos (SAT): estas oficinas tienen jurisdicción a nivel de condado, municipal y provincial. Las oficinas de SAT a nivel provincial son organismos administrativos a nivel de departamento que informan directamente a las oficinas centrales de SAT y, están a cargo del cobro de impuestos dentro de sus propias jurisdicciones así como son responsables de cumplir con las leyes fiscales pertinentes.
- b) Agencias tributarias locales: incluyen las agencias a nivel provincial, municipal y condado<sup>72</sup>.

Se debe precisar que, actualmente, *“los impuestos y contribuciones en China son administrados respectivamente por los Departamentos de Finanzas, la Administración Tributaria y la Administración de Aduanas”*<sup>73</sup>. Incluso, se puede precisar que, las oficinas de SAT recaudan y administran el IVA, impuestos al

---

<sup>72</sup> Para un mejor entendimiento de la estructura organizativa de la AEI, se puede revisar el Anexo No. 3 Organigrama de la Administración Tributaria de China.

<sup>73</sup> CHINA.COM.CN, “Visión General del Sistema Tributario en China”, <<http://www.china.org.cn/spanish/226615.htm>>, (Visitada: 23 de octubre de 2007).

consumo, impuesto comercial, impuesto sobre sociedades de inversión extranjera y empresas extranjeras, entre otros; las agencias tributarias locales recaudan y administran el impuesto sobre la renta de personas físicas, impuesto sobre recursos, impuesto de circulación y embarcación, impuesto de timbres; y, el impuesto de derechos de aduana, el IVA y el impuesto al consumo en la importación y exportación son recaudados y administrados por el Departamento de Aduanas

Para concluir este tema, se debe señalar que, sobre el sistema de coparticipación de los ingresos, el Consejo de Estado ha decidido dividir el ingreso de los impuestos en ingreso fiscal central, ingreso fiscal local e ingreso compartido entre el Gobierno Central y los gobiernos locales. Es así que, por ejemplo, entre los impuestos de ingreso fiscal central están el impuesto al consumo doméstico, el impuesto de derechos de aduana y el impuesto al consumo recaudado por las Aduanas. Dentro de los impuestos de ingreso fiscal local se pueden encontrar al impuesto sobre la renta de personas físicas, impuesto territorial, impuesto sobre la circulación y embarcación, impuesto sobre la tenencia o uso de vehículos y embarcaciones, y otros más. Y de la última categoría, los impuestos de ingreso fiscal compartido, están el IVA doméstico que se divide en 75% para el Gobierno Central y 25% para el gobierno local; el impuesto sobre sociedades con inversión extranjera y sociedades extranjeras pertenece al Gobierno local cuando el ingreso gravable es abonado por los bancos con fondos extranjeros, y en el resto de casos, el impuesto pertenece a los gobiernos locales; el impuesto sobre recursos le

pertenece al Gobierno Central cuando el abonado por sociedades extranjeras y en el resto de casos, pertenece a los gobiernos locales; y el impuesto de timbres pertenece el 88% al Gobierno Central y el 12% a los gobiernos locales<sup>74</sup>.

#### 4.5.4. Convenios internacionales relevantes sobre impuestos

Entre los convenios internacionales en materia tributaria que China mantiene con otros países, y sobre todo respecto a la doble imposición y a la evasión fiscal, se pueden señalar los siguientes:

Convenio entre el Gobierno de la República Popular China y el Gobierno de la República Federal de Nigeria para evitar la doble imposición y prevenir la evasión fiscal respecto a impuestos sobre la renta	Albuja, 15 de abril de 2002
Convenio entre el Gobierno de España y el Gobierno de la República Popular China para evitar la doble imposición y prevenir la evasión fiscal en materia de impuestos sobre la renta y el patrimonio	Pekín, 22 de noviembre de 1990

<sup>74</sup> Cfr. CHINA.COM.CN, “Visión General del Sistema Tributario en China”, op. cit.

Tratado de Impuesto a la Renta entre México y China	1ero de marzo de 2006
Convenio entre el Gobierno de la Federación Rusa y el Gobierno de la República Popular China para evitar la doble imposición y prevenir la evasión fiscal respecto al impuesto sobre la renta	Firmado el 25 de mayo de 1994 y puesto en virgo el 1ero de enero de 1998
Convenio entre el Gobierno Central de la República Popular China y el Gobierno de la Región Especial Administrativa de Hong Kong	21 de agosto de 2006
Convenio entre el Gobierno de los Estados Unidos de América y el Gobierno de la República Popular China para evitar la doble imposición y prevenir la evasión fiscal (Sino-US Agreement)	1984
Convenio entre el Gobierno de Canadá y el Gobierno de la República Popular China para evitar la doble imposición y prevenir la evasión fiscal respecto al impuesto sobre la renta	12 de mayo de 1986

#### 4.6. El Régimen Laboral Chino

El régimen laboral chino ha dado un paso grande hacia la modernización con la aprobación de la *“Ley de Contratos de Trabajo de la Republica Popular China”* (LCT), que entrará en vigencia el 1ero de enero de 2008. Dicho régimen tiene como pilar a la Ley Laboral de 1994, y se espera que se aprueben tres proyectos de ley para completarlo y fortalecerlo, los mismos que se relacionan con la seguridad social, la promoción del empleo y el procedimiento contencioso laboral.

La característica más importante de la nueva LCT es que amplía la protección del empleado, y sobre todo, respecto a los derechos colectivos de los trabajadores. El fundamento para los contratos de trabajo yace en el respeto de *“los principios de legalidad, equidad, igualdad, libertad de contratación, consenso negociado y buena fe”*<sup>75</sup>. Se procura regular el *“establecimiento de las relaciones laborales y la celebración, ejecución, enmienda y terminación de los contratos laborales entre empleadores y trabajadores”*<sup>76</sup>. Es así que, por ejemplo, la Ley reitera en su texto la necesidad de que el contrato de trabajo conste por escrito, y en caso de que no se firme dentro del mes siguiente al momento en que se inicie la relación laboral, se sancionará al empleador con una multa.

---

<sup>75</sup> BOTERO HOLGUÍN, JUAN FELIPE, *“Nueva Ley de Contratos de Trabajo en la RPC”*, en CASA ASIA, <<http://casaasia.es/pdf/7190752830PM1184858910285.pdf>>, (Visitada:12 de octubre de 2007). Pág. 1.

<sup>76</sup> Idem.

Lo peculiar de la LCT es que dentro de sus disposiciones no tiene una que contenga las definiciones de *“relación laboral”* y de *“contrato de trabajo”*, términos que sí son definidos en los sistemas romanos. Sin embargo, se intuye que lo que se propone el Estado chino es definir dichos conceptos en el futuro, ya sea por medio de un reglamento de implementación o que se convierta en una desafiante tarea para los jueces chinos.

Los cambios y aportes que van a ser implementados al régimen laboral chino por medio de la LCT son significativos y de variada índole. Es así que, la LCT pretende introducir un límite a la celebración de contratos a término fijo, es decir que, para la misma relación laboral sólo se pueden celebrar dos contratos a término fijo, teniendo que ser el tercer contrato uno a término indefinido para que pueda continuar la relación laboral. Otro cambio involucra a los términos para los períodos de prueba, los mismos que se ven reducidos; y respecto a las causales de terminación durante dichos períodos, las mismas se vuelven más exigentes. Respecto a las causales de terminación unilateral con justa causa por parte del empleador en donde queda libre de pagar cualquier indemnización, las mismas son aumentadas; y de igual manera, se aumentan las casuales para despidos colectivos, pero se aumentan también los requisitos procedimentales. Otro aumento se da en relación a la capacidad de intervención de los sindicatos en materia de despidos, contratos colectivos y elaboración del reglamento interno de la empresa. Como se puede concluir, la nueva LCT tiene como objetivo favorecer a la mayoría de los trabajadores,

sobretudo del sector privado, quienes ignoran de sus derechos y casi nunca cuentan con un contrato escrito.

Se debe finalizar esta breve descripción del régimen laboral chino con una elucidación sobre el Ministerio de Trabajo y Seguridad Social (MTSS), el cual es el órgano subordinado al Consejo de Estado que se encarga de la administración nacional de las actividades relacionadas con el trabajo y la seguridad social, especialmente, el manejo de la fuerza laboral, el reajustamiento de la relación laboral y varios asuntos del manejo de la seguridad social y la construcción legal del trabajo y la seguridad social. El MTSS está compuesto por trece departamentos, tiene a su cargo alrededor de 10 instituciones y tiene aproximadamente cuatro organizaciones afiliadas al mismo.

#### **4.7. Oportunidades de Inversión en China**

##### **4.7.1. Apertura de la IED en materia de servicios**

Como se ha mencionado a lo largo de toda esta disertación, la entrada de China a la OMC ha implicado la adopción de varias regulaciones, entre ellas el Acuerdo General sobre Comercio de Servicios (GATS) y el Acuerdo sobre Inversiones relacionadas con el Comercio (TRIMS). Respecto al GATS, se debe recalcar que es en el comercio de servicios *“donde se producen los efectos más relevantes en relación a la liberalización de las inversiones en*

*China*<sup>77</sup>. Esto se debe a que los sectores que cubre el GATS, eran sectores cuyo acceso en China a proveedores extranjeros estaba muy restringido e incluso prohibido, y que ahora deben estar abiertos para que los inversionistas extranjeros puedan obtener, por medio de procedimientos transparentes y automáticos, sus licencias para operar.

Entre los sectores que van a ser alcanzados por la apertura, está el sector de los seguros. Respecto al mismo, China se ha comprometido a *“otorgar licencias a empresas extranjeras para operar en el negocio asegurados únicamente sobre la base de criterios de prudencia, sin aplicar ningún criterio de necesidad económica para el país, ni establecer límites cuantitativos al número de licencias”*<sup>78</sup>. Entre los requisitos que se exigen para que una empresa extranjera pueda obtener su licencia están: acreditación de una presencia mínima de 30 años en un país de la OMC, tener una oficina de representación en China durante dos años y tener un volumen de activos superior a 5.000 millones de dólares al fin del año anterior a la solicitud de la licencia. Se debe mencionar que la liberalización se llevará a cabo por zonas geográficas, por lo que al momento del acceso, las empresas aseguradoras extranjeras podrán operar en Shanghai, Cantón, Dalian, Shenzhen y Foshan. Luego de dos años, el ámbito geográfico se ampliará a las ciudades de Pekín, Chengu, Chongqing, Funzhou, Suzhou, Xiamen, Ningbo, Shengyang, Wuhan y Tianjin. Y por último, a los tres años se eliminarán las restricciones geográficas.

---

<sup>77</sup> Supra Nota al Pie No. 43. Pág. 84.

<sup>78</sup> Idem. Pág. 85.

En cuanto al sector de las telecomunicaciones, tradicionalmente, era un sector en donde las inversiones extranjeras no eran permitidas. Pero, con la entrada a la OMC, se negoció su apertura en forma significativa para el capital extranjero. Es así que, en el área de la telefonía móvil se ha programado que las empresas extranjeras puedan tomar al momento del acceso un 25% de participación en las empresas chinas para proveer el servicio entre las ciudades de Shangai, Cantón y Pekín; para el siguiente año, podrán tomar un 35% y extender la provisión del servicio a catorce ciudades más; a los tres años, la participación podrá ser del 49%; y a los cinco años, no existirá ninguna restricción geográfica. En el sector de la telefonía fija, la apertura es menos amplia que en la telefonía celular ya que sólo desde los tres años del acceso, las empresas extranjeras pueden establecer empresas conjuntas hasta un máximo del 25% del capital extranjero con restricciones geográficas, y recién a los seis años, dicha participación puede alcanzar el 49% del capital extranjero sin restricciones geográficas. Lo fundamental es que China ha aprobado el nuevo *“Reglamento administrativo sobre la inversión extranjera en empresas de telecomunicaciones”* que entró en vigor el 1ero de enero de 2002 y que regula las inversiones extranjeras en el sector de las telecomunicaciones.

Sobre la actividad de distribución comercial, la apertura alcanza al comercio mayorista como al minorista. Pero, respecto a algunos productos la restricción para empresas de capital extranjero se mantiene por tres años para la distribución de libros, prensa, revistas, productos farmacéuticos y pesticidas; y cinco años, respecto al petróleo y derivados del petróleo. Finalmente, las

franquicias, actividades de venta a distancia y los servicios de soporte a la actividad comercial quedan liberalizadas luego de concluidos los tres años después del acceso.

Otro sector clave para la IED es el de la banca y agencia de valores, el mismo que, al igual que el de los seguros, exige requisitos que solo se basan en la prudencia y no en la necesidad económica o el número de licencias. Si bien se establecieron restricciones geográficas en el calendario de liberalización, las entidades financieras extranjeras están habilitadas para operar en moneda extranjera con todo tipo de clientes desde el acceso.

El área de los servicios profesionales se ve igualmente liberalizado por los compromisos adquiridos con la OMC. Es por ello que, por ejemplo, las firmas de abogados extranjeros pueden establecerse desde el acceso sólo mediante una oficina de representación por firma en dieciocho ciudades chinas. Y se ha programado que luego de un año del acceso, todas las restricciones geográficas y cuantitativas sean eliminadas. Adicionalmente, se requiere que los abogados sean miembros de un colegio de abogados de un Estado de la OMC, estén en libre ejercicio y tengan una experiencia de más de dos años fuera de China. Así también, los servicios médicos y odontológicos pueden ser ofrecidos en hospitales y clínicas con capital extranjero, pero la mayoría del personal profesional debe ser de nacionalidad china.

En el turismo, la apertura ha permitido que las empresas extranjeras puedan construir, renovar y gestionar hoteles en China. De igual manera, se pueden establecer agencias de viajes y operadores de tours, pudiendo ser completamente de capital extranjero a los seis años del acceso. Las actividades que pueden desarrollar estos últimos incluyen servicios de transporte y alojamiento de clientes extranjeros y chinos en medios de transporte y hoteles domésticos, servicios de guías de viaje para cualquier cliente y pago de cheques de viaje en China.

Como se puede deducir de lo anterior, la adopción del GATS ha abierto el comercio de los servicios y con ello se han presentado un indefinido número de oportunidades de inversión en áreas como seguros, telecomunicaciones, turismo, etc. Y, algo similar ha ocurrido respecto al TRIMS, porque con la eliminación de determinados requisitos que se exigían a las inversiones extranjeras, han surgido más oportunidades para invertir. Entre los principales cambios que ha introducido el TRIMS se puede mencionar que, el primer lugar, se ha eliminado el requisito de exportación y de cesión de alta tecnología, lo que significaba que las empresas que suponían la cesión de alta tecnología o eran orientadas a la exportación ya no gozan de un trato preferencial por parte del gobierno chino. En segundo lugar, se ha eliminado el requisito de mantener un balance determinado de divisas. Y en tercer lugar, se ha eliminado los compromisos adquiridos por empresas extranjeras para adquirir equipos, componentes y materia prima en China.

Es razonable concluir que el acceso a la OMC y la adopción del GATS y el TRIMS no han causado más que el incremento de oportunidades de invertir en China. Es más, se trata de un estímulo para que los inversionistas extranjeros consideren a China como un potencial país para tomar un riesgo e invertir.

#### **4.7.2. Incentivos a la IED**

Como un mecanismo para atraer a la IED, el gobierno chino ha ofrecido varias formas de tratamiento preferencial e incentivos fiscales. Como prueba de lo dicho, se promulgó una nueva ley del impuesto de sociedades que entrará en vigencia en el 2008. Esta ley dispone que el impuesto de sociedades contará con una tasa única del 25% para toda empresa; los beneficios fiscales estarán basados en sectores y no por el origen nacional o extranjero de la inversión; se promoverá una mayor responsabilidad social de la empresas al elevar la tasa de deducción por donaciones; se establecen tasas favorables para actividades relacionadas con la protección del medio ambiente, ahorro energético y desarrollo de infraestructuras rurales; y las empresas pequeñas, que representen un gran porcentaje del total, gozarán de una tasa favorable o medidas preferenciales.

Hoy en día, y antes de que entre en vigor la nueva ley del impuesto de sociedades, las empresas con inversiones extranjeras cuentan con los siguientes incentivos:

- Las empresas con capital extranjero de naturaleza productiva y que tenga un período de actividad de más de 10 años, pueden obtener dos años de vacaciones fiscales a partir del primer año con beneficio fiscal y una reducción del 50% del impuesto de sociedades aplicable durante los tres siguientes años.
- Se benefician de una exención en el pago del impuesto de sociedades aquellas empresas de capital extranjero que tengan un volumen de exportación que represente el 50% de sus ventas anuales.
- Gozan de un 50% de reducción en el impuesto de sociedades por un período de tres años aquellas empresas que desarrollen un proyecto de tecnología, técnicas productivas o instalaciones clave, que estén incentivados por el gobierno chino y sean apropiados, avanzados y demandados en China.
- Se dan incentivos fiscales a aquellas empresas que operen en sectores de bajo beneficio como la agricultura, ganadería o silvicultura.

Para terminar con este tema, un último incentivo fiscal que el gobierno chino ha creado es el que se relaciona al IVA. Aquel consiste en deducir la totalidad del IVA soportado por las sociedades extranjeras al adquirir equipos fabricados en China cuando la inversión que realicen este dentro de la categoría de inversiones incentivadas. No hay duda de que, los incentivos fiscales creados

por el gobierno chino convierten a China como oportunidad atractiva para invertir

#### 4.8. Restricciones a la Inversión Extranjera Directa en China

Antes de la entrada a la OMC y mientras dure el proceso de liberalización, las restricciones con las que se debe enfrentar la IED en China, se fundamentan en el régimen político de la misma. Tradicionalmente, China ha mantenido ciertos sectores económicos cerrados a la IED por el motivo de considerarlos como estratégicos para la supervivencia de la nación y su régimen político. El 30 de noviembre de 2004, se promulgó el *Catalogue for the Guidance of Foreign Investment Industries*, el cual clasifica los proyectos de capital extranjero en tres categorías:

- a) Categoría de inversiones extranjeras incentivadas o fomentadas: se encuentran el 65% de los proyectos y se procura *“atraer a los proyectos de alta tecnología capaces de mejorar la eficiente y calidad de producto, mejor utilización de los recursos y prevención de polución ambiental”*<sup>79</sup>. Entre los proyectos que pertenecen a esta categoría, se destacan los siguientes:
  - Contabilidad y Auditoría
  - Educación Superior
  - Compañías de transporte aéreo
  - Transporte internacional marítimo y de contenedores

---

<sup>79</sup> Supra Nota al Pie No.55. Pág. 6.

- Venta mayorista, minorista y distribución de bienes comunes
  - Fabricación completa de automóviles y motocicletas
  - Proyectos que permitan el desarrollo de nuevas técnicas agrícolas y la explotación agrícola en general.
- b) Categoría de inversiones extranjeras restringidas: estos proyectos requieren previa aprobación del gobierno central o autoridades locales, dependiendo del monto de la inversión. Dentro de esta categoría, se encuentran, entre otros, los siguientes proyectos:
- Telecomunicaciones
  - Proyectos de extracción o explotación de recursos minerales protegidos
  - Construcción y gestión de grandes empresas municipales de gas, calefacción, suministro de agua y alcantarillado
- c) Categoría de inversiones extranjeras prohibidas: el gobierno chino trata de mantener el control de ciertos sectores, como por ejemplo:
- Proyectos que afecten a la seguridad del Estado o el interés público
  - Proyectos que generen contaminación o destruyan los recursos naturales o sea perjudiciales a la salud de la población
  - Fabricación de productos que utilizan los procedimientos y las técnicas específicas de China
- d) Categoría de inversiones extranjeras autorizadas: este tipo de proyectos están completamente liberalizados, es decir no tienen limitación alguna respecto a la participación extranjera, pero tampoco

cuentan con el apoyo de incentivos fiscales. En este grupo se encuentran todos los proyectos que no se encuentren incluidos en cualquier de las categorías anteriores.

Aún con el compromiso de eliminar progresivamente este tipo de restricciones, la mera existencia del *Catalogue for the Guidance of Foreign Investment Industries* significa una restricción para la IED. Es positivo que se hayan incluido más proyectos en la categoría fomentada, pero todavía se necesita poner más esfuerzos para eliminar la burocracia que existe al momento de pedir una aprobación a las autoridades chinas respecto a las categorías restringidas, ya que hay muchas formalidades que cumplir.

#### 4.9. Ventajas y desventajas a la Inversión Extranjera Directa en China

A la hora de considerar realizar una inversión en China, es prudente analizar las ventajas y desventajas que puede ofrecer este país. Respecto a las primeras, no se puede desconocer que China es un mercado muy grande y prometedor. Pero, además de tener millones de potenciales consumidores, tiene muchos trabajadores con salarios bajos que benefician a las empresas que se animan a producir. Si bien es cierto que el modelo político, jurídico y económico de China no incentiva a la IED, no se debe dejar de lado el hecho de que China ha dado un paso claro para cambiar esa situación; y con su adhesión a la OMC, lo que antes se percibía como un país poco atractivo para la inversión, ahora es un escenario alentador. Otra ventaja para invertir en

China es la variedad de formas de inversión que el sistema chino ofrece. Cada una cuenta con particularidades y requisitos propios que deben ser analizados para escoger la forma más adecuada y que se ajuste a las necesidades y expectativas de cada inversionista. Finalmente, con el acceso a la OMC y la consecuente apertura del mercado chino, una nueva ventaja que los inversionistas encuentran en China es el incremento de los sectores económicos en los que se puede invertir. Además de los incentivos fiscales que el gobierno chino ofrece para que la inversión extranjera se quede en su territorio.

Como contrapartida, las desventajas que enfrenta la IED en China son pocas pero inquietantes. En primer lugar, está el inconveniente del idioma y la cultura. China tiene una visión del mundo muy distinta al de los países occidentales, por lo que para un inversionista extranjero le puede costar entender su forma de hacer negocios. Lo mismo ocurre con el idioma, tanto el dialecto como la escritura son esencialmente diferentes y complicados. En segundo lugar, si bien hay muchas formas de invertir en China, cada una tiene dificultades e inconvenientes para los inversionistas extranjeros. El problema general es que los procedimientos y trámites para poder constituir diferentes tipos de compañías son la burocracia, la lentitud de los procedimientos, los requisitos gravosos, y la discrecionalidad de las autoridades. En tercer lugar, no se puede invertir en cualquier sector económico, ya que el gobierno chino ha promulgado un catálogo en donde se especifica que sectores son susceptibles de recibir inversiones

extranjeras y otros que son restringidos, e incluso prohibidos. En cuarto y último lugar, una desventaja que está empezando a tomar fuerza es el resurgimiento del proteccionismo fundado en el temor por la seguridad económica nacional y por las consecuencias de la globalización. Sin embargo, se espera que dicha tendencia no signifique un retroceso en contra de la IED ni el fin de la liberalización del mercado a favor de la IED, sino que, en el peor de los casos, se mantengan los flujos de capital extranjero por debajo del nivel al que podrían alcanzar en otras condiciones.

Como se ha estudiado el tratamiento jurídico chino a la IED abarca muchos aspectos que van desde las formas de inversión, el sistema tributario y sus implicaciones para las compañías con capital extranjero, hasta el sistema laboral chino y la relación entre empleadores y trabajadores. Es cierto que, se pueden encontrar diferencias y cosas novedosas en el ordenamiento jurídico chino; pero no es menos cierto que, si se analiza más profundamente, se podrán encontrar muchas similitudes tanto en las leyes como en las instituciones de países occidentales. Es por ello que, la clave para invertir en China y tener éxito es tener bien en claro el tipo de negocio a emprender. Partiendo de esa base, es importante tener los conocimientos básicos y necesarios para hacer el negocio correctamente. No es necesario ni imprescindible conocer a fondo la estructura ni el procedimiento para crear una compañía o invertir. No obstante, sí es aconsejable establecer un contacto con un socio chino para contar con su ayuda y facilitar el proceso de acercamiento a las autoridades encargadas del tema y la tramitación de los procedimientos

pertinentes. Tampoco se puede dejar de mencionar que la entrada de China a la OMC ha ayudado enormemente para que invertir ahí sea un proceso más atractivo y menos complicado. Y es por ello que en el futuro, sólo se puede esperar que la IED siga creciendo de manera acelerada y su tratamiento jurídico se perfeccione y flexibilice cada vez más.

## CONCLUSIONES

1.- La República Popular China es el país más poblado del mundo, teniendo un extenso territorio donde goza de un sin número de recursos naturales que le han permitido subsistir a lo largo de la historia. A pesar de ser un país cuya estructura de Estado que difiere de las estructuras de Estado que hoy en día conocemos en el mundo occidental ya que es regido por un sistema comunista, a partir de los años 70 se dio cuenta que debía cambiar su sistema económico que permita una apertura a la globalización de la economía mundial, proceso que le ha convertido en la tercera potencia del mundo.

2.- La apertura de la economía china ha recorrido un largo camino en su consolidación, siendo uno de los éxitos más importantes en este camino su adhesión a la Organización Mundial del Comercio que ha contribuido de manera significativa en su desarrollo económico teniendo que realizar cambios de gran relevancia en la estructura interna del Estado en los ámbitos jurídico, político, cultural y social.

3.- Queda demostrado la gran importancia de los organismos multilaterales en el desarrollo económico de los países y en la globalización de la economía, donde se observa que el trabajo conjunto entre éstos y los gobiernos miembros de los mismos, permiten que de forma coordinada se den cambios internos necesarios para el desarrollo de los mismos. No puedo dejar de reconocer que

en estos procesos existen efectos negativos, sin embargo, las ventajas son mucho mayores que éstos.

4.- La adhesión de China a la OMC supone una fuente de estímulo para las empresas extranjeras a la hora de plantearse futuras inversiones en dicho país, así como para la propia China para continuar con la reestructuración de su economía. La apertura a la inversión extranjera de sectores tan importantes como las telecomunicaciones, la banca y los seguros no sólo supone una oportunidad de negocio para las empresas prestadoras de servicios, sino que ayuda a crear un mercado de servicios más eficiente y competitivo para las restantes empresas allí establecidas.

5.- En este mismo orden de ideas queda comprobado que la llave del éxito que ha tenido China como economía atractiva para la entrada de Inversión Extranjera Directa se encuentra fundamentalmente en unas bases que han sido aprovechadas como es el contar con un mercado potencial, infraestructura moderna, mano de obra barata y establecimiento de políticas adecuadas para la atracción de Inversión Extranjera Directa, así como su entrada en la OMC que le ha permitido una mayor integración en el mercado mundial.

6.- Queda demostrado que el ordenamiento jurídico chino contiene leyes y regulaciones que establecen reglas claras de juego para todo inversionista extranjero que desee tomar un riesgo en ese país. No hay duda tampoco, que dichas reglas por tener una naturaleza compleja, pueden llevar a convertirse en

verdaderos obstáculos a la hora de invertir en China. Sin embargo es de esperar que con el ingreso a la Organización Mundial del Comercio, este panorama se suavice un poco más y se pueda entender y manejar una inversión como en cualquier país occidental.

7.- Que la República Popular China posee una estructura gubernamental y no gubernamental que procura regular y apoyar a la Inversión Extranjera Directa que llega a china por medio de varios organismos especializados y con el objetivo de incentivar y fomentar su ingreso.

8.- Que con el acceso a la OMC y a la adopción del GATS y TRIMS no han causado más que el incremento de oportunidades de Invertir en China. Es más se trata, de un estímulo para que los inversionistas extranjeros consideren a China como un potente país para tomar un riesgo e invertir.

9.- La República Popular China goza de un régimen importante de incentivos para la Inversión Extranjera Directa.

10.- Es importante destacar que China sigue siendo un mercado en desarrollo, complejo y con elevado riesgo pero, sin embargo, ha asumido su desarrollo como una política de Estado que no tiene retorno planteándose objetivos claros en el corto, mediano y largo plazo.

## BIBLIOGRAFIA

1. COLLADO Armengol, Albert; **La Inversión Directa En China: Implicaciones Derivadas de su Entrada en la OMC.** ICE (China en el Siglo XXI), 2002
2. DONALD N. Sull y Yong Wang. **Made in China, Qué podemos aprender de los empresarios chinos.** Bogotá, Grupo Editorial Norma, 2006.
3. LABRADOR Salas, Lorena. **Determinantes y efectos de la inversión directa en China.** Universidad Complutense de Madrid. 2006.
4. LOPEZ, Gabriela y González Juan. **La inversión extranjera directa: China como competidor y socio estratégico.** Nueva Sociedad. 2003.
5. OPPENHEIMEER, Andrés, **CUENTOS CHINOS, El engaño de Washington la mentira populista y la esperanza de América Latina.** Editorial Sudamericana, Buenos Aires, 2007.
6. ROMERO Arteta Ponce, Abogados. **Haciendo Negocios en el Ecuador.** 2004.

7. SHENKAR, Oded. **El siglo de China, La floreciente economía de China y su impacto en la economía global, en el equilibrio del poder y en los empleos.** Bogotá, Grupo Editorial Norma, 2005.
  
8. ZHONGQING, Yin. **El sistema político de China.** Series básicas de China. China. China Intercontinental Press, 2004.

## **LEGISLACIÓN REPÚBLICA POPULAR DE CHINA**

**Constitución de la República Popular China.** Promulgada por la Asamblea Popular Nacional el 4 de diciembre de 1982. Fuente: ChinaYearbook 2004.

## **PUBLICACIONES DIVERSAS**

1. **Almanaque mundial 2008.** Edición 54, Editorial Televisa 2007.
  
2. **China 2003,** Editorial Nueva Estrella, Primera Edición, China, 2003.
  
3. República Popular China, Suplemento Institucional, **1949 LA REPUBLICA POPULAR CHINA 2003.** Quito, 2003.

## **SITOS WEB**

1. BOTERO H. JUAN. **Nueva Ley de Contratos de Trabajo en la RPC**, en CASA ASIA, <http://casaasia.es/pdf/7190752830PM1184858910285.pdf>,
2. CACHO, LUIS. **Guía de Organismos de Apoyo a la Inversión: China**, en ICEX, <http://www.icex.es/icex/cma/contentTypes/common/records/viewDocumento/0,,00.bin?doc=622832>,
3. Constitución y sistema legal  
[http://spanish.org.cn/china/archive/china2005/tx/2005-102/content\\_2208](http://spanish.org.cn/china/archive/china2005/tx/2005-102/content_2208),
4. CHONG GENG, Andrés. **Hacer negocios en China**, en CHINA HOY, <http://chinatoday.com.cn/hoy/2k3/2k303/04.htm>
5. NEGRE, María Isabel **Acercamiento a la estructura gubernamental de la República popular China**. En Observatorio de la Economía y la Sociedad China No. 1, <http://www.euned.net>,
6. CHINA INTERNATIONAL ELECTRONIC COMMERCE NETWORK, **Investment Guide**, <http://www.ec.cn/investment/investguide.shtml>,
7. **Visión General del Sistema Tributario en China**, <http://www.china.org.cn/spanish/226615.htm>,

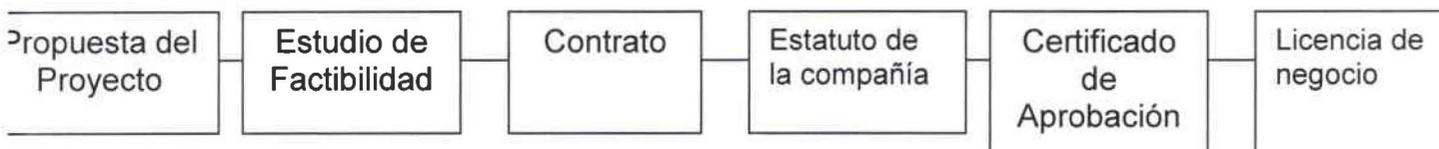
8. Exámenes De Las Políticas Comerciales: China 19 y 21 de abril de 2006.  
**Observaciones Formuladas por el Presidente a Modo de Conclusión.** [http://www.wto.org/tratop\\_s/tp262\\_crc\\_s.htm](http://www.wto.org/tratop_s/tp262_crc_s.htm).
9. INSTITUTO DE ALTA COOPERACIÓN ENTRE LA REPÚBLICA POPULAR CHINA Y LA REPÚBLICA ARGENTINA (IACCH-RA), **Cómo invertir en China**, <http://www.china-argentina.org/upload/Comoinvertirenchina.pdf>.
10. **Sistema Judicial China**, <http://www.china.org.cn/xi-sifa/1.htm>
11. Wikipedia, la Enciclopedia Libre, **Política de la República Popular China**, [http://es.wikipedia.org/wiki/Pol%C3%ADtica\\_de\\_la\\_Rep%C3%BAblica\\_Popular\\_Ch](http://es.wikipedia.org/wiki/Pol%C3%ADtica_de_la_Rep%C3%BAblica_Popular_Ch)
12. [www.es encarta.msn.com/encyclopedia761573055/China.html](http://www.es.encarta.msn.com/encyclopedia761573055/China.html) (Encarta)
13. [www.wto.org/indexsp.htm](http://www.wto.org/indexsp.htm) (Organización Mundial del Comercio)
14. [www.chinaproducts.com/eng2/content/cataf45.phtml](http://www.chinaproducts.com/eng2/content/cataf45.phtml) (Consejo Chino para el Fomento de Comercio Internacional)
15. [www.moftec.gov.cn/moftec\\_en/law\\_en\\_index.html](http://www.moftec.gov.cn/moftec_en/law_en_index.html) (Ministerio de Comercio Exterior y Cooperación Económica de China)

16. ZABALA, María Laura. **China y su entrada en la OMC.** Observatorio de conflictos. En Internacional la Insignia. [http://www.lainsignia.org/2003/abril/int\\_195.htm](http://www.lainsignia.org/2003/abril/int_195.htm).

## ANEXOS

### Anexo No. 1

#### Procedimiento para la Instauración de una Compañía Mixta de Capital o de Carácter Corporativo



#### **Paso 1: Preparación y presentación de la propuesta del proyecto**

El socio chino preparará la propuesta del negocio o proyecto para ser examinada y aprobada por el Departamento estatal o local de Desarrollo y Reforma o al Departamento de Renovación Tecnológica. Si es aprobado, el socio chino deberá registrar la compañía para proteger el nombre y marca de la misma.

#### **Paso 2: Preparación y presentación del estudio de factibilidad**

Los socios deberán preparar un estudio de factibilidad que incluya al mercado, el capital, tecnología, facilidades, protección al medio ambiente, venta y compra de materia prima, infraestructura, inversión, etc. El mismo deberá ser sometido al examen y aprobación de uno de los dos Departamentos mencionados en el Paso 1. De manera simultánea, los socios pueden preparar para discutir y firmar el contrato y otros documentos legales como el estatuto de la compañía.

#### **Paso 3: Obtención del Certificado de Aprobación**

Una vez que el estudio de factibilidad sea aprobado, se puede ingresar el contrato firmado y el estatuto de la compañía al MOFCOM o a las oficinas locales de comercio para su examen y aprobación. Una vez que se haya otorgado la aprobación, se emitirá el certificado de aprobación para la compañía.

#### **Paso 4: Solicitud para la Licencia de Negocio**

Desde la fecha en la que recibe el certificado de aprobación, los socios pueden solicitar al departamento de industria y comercio el registro para conseguir la licencia de negocio.

## Anexo No. 2

### Legislación Tributaria China relacionada con la IED

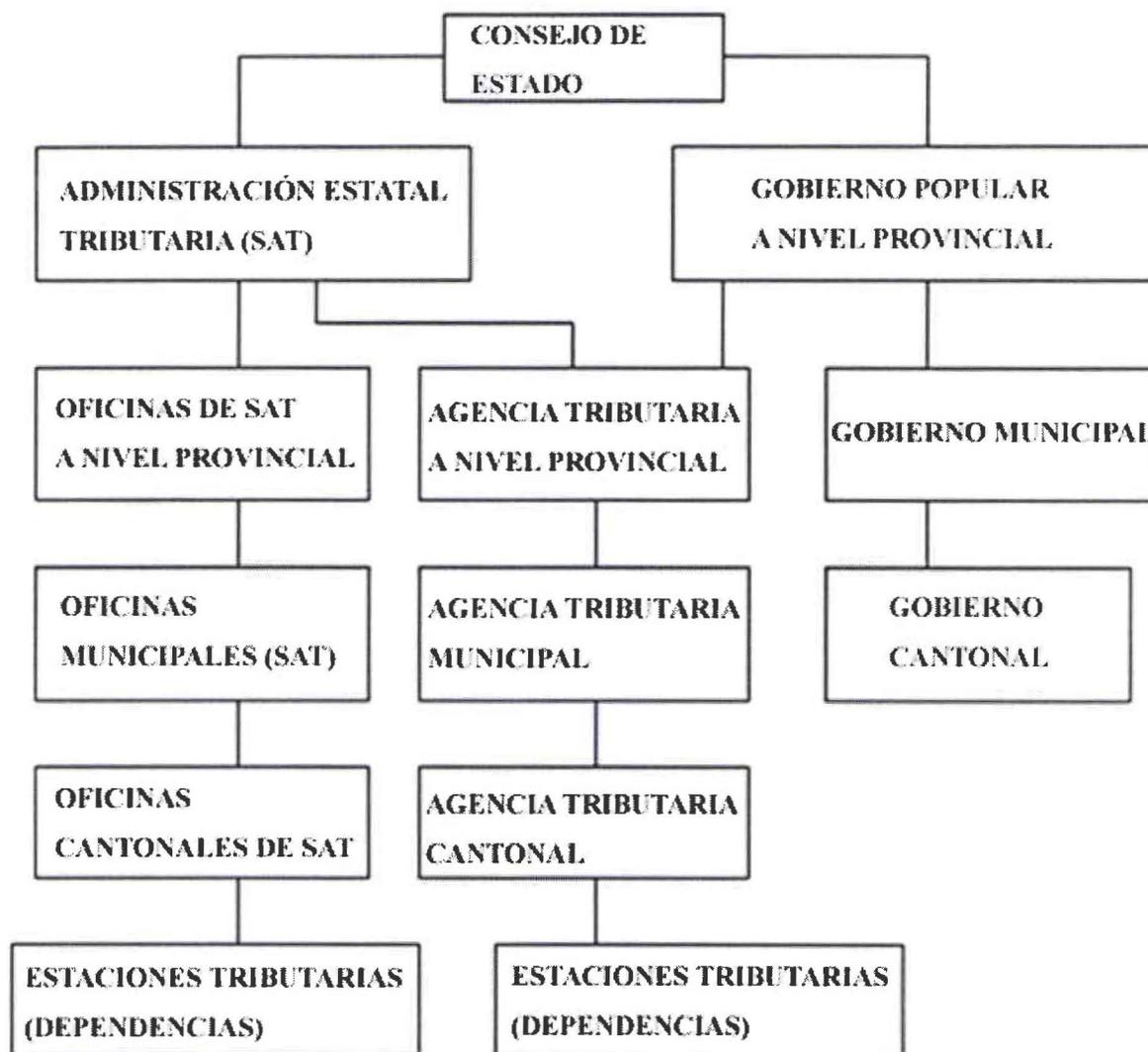
Legislación	Fecha de promulgación y promulgado por	Fecha de entrada en vigor
1. Reglamento Provisional de la República Popular China sobre el Impuesto al Valor Agregado; Reglas Detalladas para Su Implementación	13 de dic. de 1993, por el Consejo de Estado; 25 de dic. de 1993, por el Ministerio de Hacienda	1 de enero de 1994; 1 de enero de 1994
2. Reglamento Provisional de la República Popular China sobre el Impuesto al Consumo; Reglas Detalladas para su implementación	13 de dic. de 1993, por el Consejo de Estado; 25 de dic. de 1993, por el Ministerio de Hacienda	1 de enero de 1994; 1 de enero de 1994
3. Ley de la República Popular China sobre el Impuesto a la Renta de las Empresas con Inversión Extranjera y Empresas de Capital Extranjero; reglas detalladas para su implementación	9 de abr. de 1991, por la IV Sesión de la VII APN ; 30 de jun. de 1991, por el Consejo de Estado	1 de jul. de 1991; 1 de jul. de 1991
4. Ley de la República Popular China sobre el Impuesto a la Renta Personal ; Reglamento para su implementación	10 de sep. de 1980, aprobada por la III Sesión de la V APN y revisada y repromulgada por la IV Sesión de la VIII APN el 31 de oct. de 1993; 28 de enero de 1994, por el Consejo de Estado	1 de enero de 1994; 28 de enero de 1994
5. Reglamento Provisional de la República Popular China sobre el Impuesto de Recursos; reglas detalladas para su implementación	25 de dic. de 1993, por el Consejo de Estado; 30 de dic. de 1993, por el Ministerio de Hacienda	1 de enero de 1994; 1 de enero de 1994
6. Reglamento Provisional de la República Popular China sobre el Impuesto al Uso de Tierras Urbanas y de Poblados; reglas detalladas para su implementación	27 de sep. de 1998, por el Consejo de Estado para ser adoptados por los gobiernos populares a nivel provincial	1 de nov. de 1998
7. Reglamento Provisional de la República Popular China sobre el Impuesto de Mantenimiento y Construcción Urbanos; reglas detalladas para su implementación	8 de feb. de 1985, por el Consejo de Estado para ser adoptados por los gobiernos populares a nivel provincial	Año 1985
8. Reglamento Provisional de Administración de Bienes Raíces Urbanos; reglas detalladas para su implementación	8 de ag. de 1951, por el Consejo de Administración del Gobierno Popular Central para ser adoptado	8 de ag. de 1951

	por los gobiernos populares a nivel provincial	
<b>9.</b> Reglamento Provisional de la República Popular China sobre el Impuesto al Uso de Vehículos y Barcos; reglas detalladas para su implementación	15 de sep. de 1986, por el Consejo de Estado para ser adoptados por los gobiernos populares a nivel provincial	1 de oct. de 1986
<b>10.</b> Reglamento Provisional Concerniente al Impuesto de Uso de Placas de Licencia para Vehículos y Barcos; reglas detalladas para su implementación	20 de sep. de 1951, por el Consejo de Administración del Gobierno Popular Central para ser adoptados por los gobiernos populares a nivel provincial	20 de sep. de 1951
<b>11.</b> Reglamento Provisional de la República Popular China sobre el Impuesto de Estampillas; reglas detalladas para su implementación	6 de ag. de 1988, por el Consejo de Estado; 29 de sep. de 1988, por el Ministerio de Hacienda	1 de oct. de 1988; 1 de oct. de 1988
<b>12.</b> Reglamento de la República Popular China sobre los Aranceles Aduaneros de Importación y Exportación	7 de mar. de 1992, por el Consejo de Estado; Segunda enmienda hecha por éste el 18 de marzo de 1992	1 de abr. de 1992
<b>13.</b> Reglas de Aranceles Aduaneros Gravables sobre Equipajes y Artículos Postales Personales de Pasajeros	18 de mayo de 1994, por el Comité de Tarifas Aduaneras y Clasificación del Consejo de Estado	1 de jul. de 1994
<b>14.</b> Ley de la República Popular China sobre la Administración y Recaudación de Impuestos; reglas detalladas para su implementación	4 de sep. de 1992, aprobada por la XXVII Sesión del Comité Permanente de la VII APN, y enmendadas y repromulgadas por la XII Sesión del Comité Permanente de la VIII APN el 28 de feb. de 1995; 4 de agosto de 1993, por el Consejo de Estado	28 de feb. de 1995; 4 de agosto de 1993
<b>15.</b> Reglas Complementarias del Comité Permanente de la APN de la República Popular China sobre Castigos de la Evasión de Impuestos y Rechazo al Pago de Impuestos	4 de sep. de 1992, aprobadas por la XXVII Sesión del Comité Permanente de la VII APN	1 de enero de 1993
<b>16.</b> Reglas sobre la Apelación contra la Administración de Impuestos	6 de nov. de 1993, por la AEI	6 de nov. de 1993

Fuente: CHINA.COM.CN, "Visión General del Sistema Tributario en China", <http://www.china.org.cn/spanish/226897.htm>, [22 de octubre de 2007].

## ANEXO No. 3

## Organigrama de la Administración Tributaria de China



## Notas :

1. Las oficinas centrales de SAT llevan a cabo la dirección vertical sobre sus oficinas en toda China, y prestan ayuda al Gobierno Popular a nivel provincial forma de doble dirección mediante las agencias tributarias locales.

2. Las agencias tributarias locales bajo nivel provincial se encuentran bajo la doble dirección de las agencias tributarias locales más altas y del Gobierno Popular en el mismo nivel con el primero como predominante.

**TRATAMIENTO JURIDICO DE LA INVERSION EXTRANJERA EN ECUADOR**

**FORMAS DE NEGOCIOS PARA LA INVERSIÓN EXTRANJERA EN ECUADOR:**

**A) Ordenamiento Jurídico que Regula las formas de negocios en Ecuador**

El ordenamiento jurídico que regula las entidades de negocios en el Ecuador es el Código Civil, Código de Comercio, La Ley de Compañías y su Reglamento, y las Resoluciones Emitidas por la Superintendencia de Compañías.

**B) Órgano de Control que Regula las Entidades de Negocios**

De acuerdo a la Constitución de la República del Ecuador el órgano de control es la Superintendencia de Compañías.

**C) Tipos de Entidades de Negocios**

Corporaciones.  
Compañías en Comandita Simple.  
Compañías de Responsabilidad Limitada.  
Compañías de Economía Mixta.  
Sucursales de corporaciones extranjeras.  
Compañía Holding o Tenedora de Acciones.  
Compañía en Nombre Colectivo.  
Compañías Anónimas  
Compañía Unipersonal.

**RELACIONES LABORALES Y CONDICIONES DE TRABAJO:**

**A) Ordenamiento Jurídico que Regula las Relaciones y Condiciones de Trabajo**

Regulan las relaciones de trabajo y condiciones de trabajo la Constitución Política, Código de Trabajo, y demás Reglamento que regulan la materia.

**B) Relaciones Empleado - Empleador**

Las condiciones laborales específicas y los términos de empleo se establecen a través de contratos Individuales y Contratos Colectivos. En general, tanto la Constitución ecuatoriana como las leyes laborales tienden a proteger a la mayoría de los derechos del trabajador, tales como: duración mínima de empleo (en base al contrato) derechos de la mujer y del menor, salario mínimo (varía de acuerdo a la profesión) máxima y mínima cantidad de horas de trabajo. Cabe destacar que también existe legislación específica que rige el tratamiento a empleados extranjeros que trabajan en el Ecuador.

**C) Agrupaciones Laborales**

Los empleados pueden optar por organizarse en sindicatos de trabajadores. Ya sea como una unidad independiente entre sus compañeros de trabajo o como miembros de una colectividad representativa de todo el grupo de trabajadores. Es importante destacar que los Sindicatos y otras organizaciones de trabajadores ejercen poder considerable en la negociación de contratos colectivos para sus miembros, especialmente en lo que respecta a las condiciones de trabajo, incrementos salariales y beneficios sociales. Para formar un sindicato, éste tiene que estar constituido por lo menos 30 trabajadores de una empresa (representando por lo menos el 50% de los empleados de una compañía) y deben elegir miembros que los representen ante los directores de la compañía y ante el gobierno.

**D) Huelgas**

El derecho a huelga está permitido de acuerdo a la Constitución Política del Estado.

**E) Participación del Empleado en las Utilidades de la Empresa**

La legislación laboral ecuatoriana establece que las compañías deben repartir entre sus empleados el 15% de sus utilidades antes del Impuesto a la Renta.

**F) Salarios y Beneficios**

El salario mínimo para el año 2007 es la suma de USD 160. Los empleadores deben pagar los siguientes beneficios a sus empleados: Décimo Tercer Sueldo: Equivalente a la doceava parte de lo ganado desde Diciembre de un año hasta Noviembre del siguiente y pagadero hasta el 24 de Diciembre. Décimo Cuarto Sueldo: Equivalente a un salario básico unificado. Es calculado desde el 1ero de septiembre al 31 de agosto siguiente. El décimo cuarto salario es pagado en septiembre en la sierra y la región amazónica, y en marzo en la región Costa. Sólo el salario esta sujeto a impuestos y a las deducciones del seguro social, los beneficios complementarios no están sujetos a impuestos o deducciones del seguro social. El pago de horas extras y días feriados están sujetos al pago de impuestos y las deducciones del seguro social.

**G) Seguridad Social**

Es un sistema complejo cuyo financiamiento está basado en las aportaciones de empleados, empleadores y personas independientes. Este cubre enfermedades, accidentes de trabajo, maternidad, desempleo y muerte. Además de estos beneficios, el sistema de seguro social provee fondos de reserva de emergencia para empleados, préstamos hipotecarios y fondos de jubilación; todos los empleadores y sus empleados deben contribuir al IESS y tienen derecho a recibir sus beneficios y asistencia. Los empleados contribuyen con el 9,35% de su salario mensual, mientras que los empleadores deben contribuir con el 12,15% del salario mensual de cada trabajador y asistencia del IESS.

**H) Maternidad**

Las mujeres embarazadas y las madres tienen derecho a extensos beneficios, según la ley y el estatuto del IESS. Las mujeres embarazadas tienen derecho a un permiso de ausencia que empieza dos semanas antes de dar a luz y termina no antes de diez semanas después del parto. Las madres tienen derecho a terminar la jornada de trabajo dos horas antes, por un período de nueve meses después de dar a luz.

**I) Terminación de la Relación Laboral**

La relación laboral bajo la legislación ecuatoriana puede terminar de tres maneras:

-Renuncia del Empleado.

-Despido Intempestivo.

-Visto Bueno: Cuando el empleador tiene una causa justa para el despido, como ausencias excesivas, atrasos, insubordinación, robo o pobre desempeño, esto tiene un procedimiento especial de acuerdo con la ley.

**J) Horarios de Trabajo**

El mínimo es cuarenta horas semanales y el sobre tiempo máximo se establece en cuatro horas diarias, con un máximo de doce horas semanales.

**K) Vacaciones Pagadas**

Todo empleado que haya trabajado un año en la misma empresa tiene derecho a 15 días calendario ininterrumpidos de vacaciones pagadas. A partir del sexto año de trabajo en la misma empresa, el empleado tendrá derecho a un día adicional de vacaciones pagadas por cada año adicional de trabajo, hasta llegar a un total máximo de treinta días.

**FINANZAS E INVERSIÓN****ENTES REGULADORES**

Con respecto a la regulación de negocios, el gobierno ha creado las siguientes organizaciones administrativas para legislar y vigilar las prácticas nacionales de negocios:

**A) Banco Central del Ecuador**

Es el responsable de emitir y regular todas las políticas monetarias, financieras, tasas de interés, y solo puede emitir moneda fraccionaria, así como llevar a cabo funciones relacionadas. Su función principal es promover la estabilidad de precios internos y preservar la credibilidad crediticia del país.

**B) Banco del Estado**

Es responsable por financiar al sector público, mediante servicios bancarios y financieros dirigidos a promover el desarrollo económico nacional.

**C) Agencia de Garantías de Depósitos**

Fue creada para preservar los intereses de los clientes del sector bancario y financiero privado. Su objetivo es someter a los bancos e instituciones financieras a programas de reestructuración, rehabilitación o liquidación de la entidad, garantizando el cumplimiento de las obligaciones con los clientes.

**D) Superintendencia de Bancos**

Es el organismo encargado de regular las instituciones bancarias públicas y privadas, la Corporación Financiera Nacional (CFN), compañías financieras, compañías de seguros, bancos comerciales, compañías de tarjetas de crédito, casas de cambio y otras intermediarias financieras. La Superintendencia de Bancos y Seguros supervisa y revisa estados financieros y puede intervenir en todas las instituciones financieras.

**E) Superintendencia de Compañías**

Regula y revisa los estados financieros de las compañías que operan en el Ecuador (con excepción de las instituciones financieras). Toda entidad legal que efectúa actividades empresariales está sujeta a su control; corporaciones de capital abierto, sociedades de personas, compañías de responsabilidad limitada, y corporaciones extranjeras haciendo negocios en el Ecuador. Adicionalmente, controla las políticas establecidas por el Consejo Nacional de Valores presidido por el Superintendente de Compañías, autoriza y supervisa las actividades individuales y de las compañías que participan en el mercado de valores, autoriza ofertas públicas, y en general, supervisa la Bolsa de Valores.

**F) Ministerio de Comercio Exterior, Industrialización, Pesca y Competitividad**

Es responsable de vigilar y promover la práctica de negocios en los distintos sectores comerciales e industrias, así como en la industrias pesquera y procesadores de alimentos del mar. También es responsable de la planificación, implementación, y coordinación del régimen común de tratamiento de Capitales Extranjeros, así como de la regulación de patentes, marcas, licencias y regalías.

**G) La Secretaría de Producción**

Es el enlace entre el sector privado y el gobierno promoviendo el desarrollo económico. Ayuda al gobierno a crear normas, apoya con los programas gubernamentales y supervisa que el sector privado cumpla con los reglamentos y leyes ecuatorianas.

**MONOPOLIOS**

En general, la legislación existente en Ecuador prohíbe los monopolios. Adicionalmente, la Ley de Modernización emitida a fines de 1993 y su Reglamento expedido el 31 de marzo de 1994 establecieron las bases para la eliminación de monopolios, privatización de servicios públicos, delegación de actividades económicas conducidas por el Estado u otras entidades del sector público. Esta ley y su reglamento permiten su delegación a la iniciativa privada, por excepción, de las siguientes actividades por medio de concesiones:

Producción, transporte, almacenamiento y comercialización de hidrocarburos y otros minerales. Generación, distribución y comercialización de la energía eléctrica. Servicios de telecomunicaciones. La producción y distribución del agua potable. La construcción de autopistas, carreteras, puentes, túneles y otras obras públicas de uso vial así como las de

mantenimiento y mejora de dichas obras. Esta delegación puede ser por medio de arrendamiento mercantil, concesión de uso, de servicio público o de obra pública, licencia, permiso, autorizaciones, convenio de asociación.

### **INDUSTRIAS ESPECIALES**

Los bancos públicos y privados, las compañías financieras, compañías de intermediación financiera y factoring, las compañías de tarjetas de crédito, las casas de cambio, las compañías de seguros y demás instituciones financieras están reguladas por las mismas leyes bajo las cuales están organizadas y funcionan. Estas Instituciones están también sujetas a las regulaciones de la Superintendencia de Bancos.

### **CONTROL DE IMPORTACIONES Y EXPORTACIONES**

El Ecuador generalmente prohíbe la importación de cualquier sustancia psicotrópica (y/o controlada) como consta en una lista publicada por el Ministerio de Comercio Exterior, Industrialización, Pesca y Competitividad. Sustancias controladas de uso médico únicamente pueden ser importadas con la expresa autorización de ese Ministerio. Adicionalmente está prohibido, la importación de desechos tóxicos y nucleares.

### **PATENTES, MARCAS DE FÁBRICA Y PROPIEDAD INTELECTUAL**

El Gobierno de Ecuador ha adecuado la legislación interna a mecanismos internacionales que en otros países de igual desarrollo, han permitido un amplio y sostenido progreso en el campo de la propiedad intelectual y por ende, en la creación de negocios novedosos para los inversionistas extranjeros. El primer paso que dio el Ecuador para lograr dicho objetivo es adherirse a la Organización Mundial del Comercio (OMC), suscribió una serie de acuerdos internacionales y aprobó la Ley de Propiedad Intelectual que incluye marcas, patentes, derechos de autor, variedades vegetales, transferencia de tecnología y represión de la competencia desleal. Con la implementación de las acciones anteriormente mencionadas, el inversionista cuenta con medidas de protección que antes no estaban especificadas en la legislación, como por ejemplo normas sobre "Competencia desleal", "medidas cautelares civiles, penales y aduaneras", "solución de conflictos a través de arbitraje nacional o internacional", obteniendo menor protección a distribuidores locales, permitiendo así que el inversionista extranjero, a través de una libre negociación, pueda establecer los parámetros de su inversión acorde con la legislación internacional.

## **MARCO JURÍDICO RELEVANTE PARA LA INVERSIÓN EXTRANJERA EN ECUADOR**

### **Ley de Mediación y Arbitraje**

Esta ley, vigente a partir del 4 de septiembre de 1997, permite a los interesados someterse a un sistema de mediación y arbitraje, sin la necesidad de una "Cláusula de Compromiso". Son suficientes para este asunto simplemente comunicaciones por escrito. Este sistema se ha introducido en el país con gran fuerza y es una alternativa óptima para resolver conflictos que permite la reducción del riesgo de la corrupción. Igualmente, esta ley permite que por acuerdo entre las partes el arbitraje sea internacional, el mismo que está regulado por los tratados, convenciones o actos suscritos y ratificados en el Ecuador, siempre y cuando las partes tengan domicilio diferentes al momento de celebrarse el contrato, cuando el cumplimiento de las obligaciones u objeto del litigio esté situado en cualquiera de los domicilios de las partes y el objeto del litigio se refiera a comercio internacional.

### **Ley de Comercio Exterior e Inversiones**

El 9 de Junio de 1997 el gobierno ecuatoriano expidió la Ley de Comercio Exterior. Su objeto es normar y promover el comercio exterior y la inversión directa, incrementar la competitividad de la economía nacional, propiciar el uso eficiente de los recursos productivos del país y propender a su desarrollo sostenible e integrar la economía ecuatoriana con la internacional, contribuyendo a la elevación del bienestar de la población. El Estado estimulará la necesaria coherencia entre las políticas de comercio exterior y la política fiscal arancelaria, monetaria, crediticia, y de desarrollo económico social y los correspondientes regímenes normativos. Las exportaciones están exoneradas de todo impuesto, salvo las de cacao, café,

banano e hidrocarburos. Las importaciones no estarán gravadas con más impuestos que los derechos arancelarios, en caso de ser exigibles, el impuesto al valor agregado, el impuesto a los consumos especiales, los derechos compensatorios o antidumping o la aplicación de medidas de salvaguardia que con carácter temporal se adopten para prevenir prácticas comerciales desleales en el marco de las normas de la OMC, según corresponda y las tasas por servicios efectivamente prestado.

#### **Ley de Promoción y Garantía de las Inversiones**

El gobierno ecuatoriano, expidió la Ley de Promoción y Garantía de las inversiones el 19 de Diciembre de 1997 (se aprueban nuevas regulaciones al respecto, el 25 de enero de 2001). El principal objetivo de esta ley es fomentar y promover la inversión nacional y extranjera regular las obligaciones y derechos de los inversionistas para que puedan contribuir de manera efectiva al desarrollo económico y social del país, buscando la generación de empleo, el uso adecuado de las materias primas e insumos nacionales, el crecimiento de áreas productivas, el incremento y diversificación de las exportaciones, el uso y desarrollo de tecnologías adecuadas y la integración de la economía nacional con la internacional.

### **PERMISOS DE TRABAJO**

#### **Visas**

Cualquier extranjero que desee residir en el Ecuador sea temporal o permanente debe obtener la visa correspondiente. Las visas de inmigrantes son concebidas por la Dirección General de Extranjería del Ministerio de Gobierno y las visas de no inmigrantes son concedidas por la dirección General de Asuntos Migratorios del Ministerio de Relaciones Exteriores. Además de la visa, una persona no residente que desee trabajar en el Ecuador para un individuo o una compañía (residente o no) debe obtener previamente un permiso de trabajo del Ministerio de trabajo que le autorice a trabajar en su sector económico específico.

### **OPORTUNIDADES DE INVERSION**

El Ministerio de Comercio Exterior, Industrialización, pesca y Competitividad coordina la promoción de Inversiones extranjeras efectuadas por entidades del sector público. Las inversiones extranjeras directas, subregionales o neutras pueden efectuarse en todos los sectores económicos, sin autorización previa de este Ministerio, en las mismas condiciones en que pueden hacerse las inversiones de personas naturales y jurídicas ecuatorianas. El Ministerio autorizará en el acto mismo de presentación, toda solicitud para transferir acciones o participaciones, sin necesidad de requisito adicional alguno, inclusive aquella entre residentes y no residentes. Toda inversión extranjera debe ser registrada en el Banco Central del Ecuador, para asegurar los derechos a los envíos de dividendos extranjeros, la recapitalización, la deducción de intereses y otros. El inversionista extranjero, agente o representante legal de la compañía en la cual se ha hecho la inversión, podrá registrarla como tal. El Banco Central del Ecuador registrará estas inversiones como inversión extranjera directa, subregional o neutra. El Ecuador ha estado gradualmente liberalizando el clima existente para inversiones a través de la apertura de zonas francas, permitiendo y estimulando la maquila y aumentando incentivos disponibles para inversión en industrias nacionales existentes. Mientras que la mayoría de la fuerza laboral es empleada en el sector agrícola y la mayoría de bienes elaborados están destinados para consumo doméstico, se está tratando de estimular mayor desarrollo técnico e industrial. Financiamiento, crédito tributarios y remisión ilimitada de utilidades están disponibles para aquellos que escogen invertir en ciertos sectores económicos considerados necesitados de mayor desarrollo por el gobierno.

### **ACTITUD DEL GOBIERNO HACIA LA INVERSION EXTRANJERA**

La inversión en el país está sujeta al tratamiento que le dé el gobierno del Ecuador y además está sujeta al marco legal general del Pacto Andino y a la Decisión 291 del Acuerdo de

Cartagena. En los últimos años el gobierno de Ecuador se ha esforzado en fomentar la inversión extranjera y el comercio internacional. El gobierno del Ecuador emitió el Decreto 415 del 13 de enero de 1993, que permite la inversión extranjera directa en todos los sectores económicos sin autorización previa del Ministerio de Comercio Exterior, Industrialización, Pesca y Competitividad. Adicionalmente, aplicando un principio establecido en la Constitución Política del Estado, la Ley de Modernización publicada a fines de 1993 permite el ingreso del sector privado a sectores anteriormente reservados al Estado, a través de concesiones la desmonopolización de la prestación de servicios y la venta de entidades públicas.

### INCENTIVOS A LA INVERSION

Los propietarios de una inversión extranjera directa, subregional o neutra tiene el derecho a transferir al exterior las utilidades netas que provengan de su inversión registrada. Las empresas extranjeras, definidas en los términos de la Decisión 291 del Acuerdo de Cartagena, tiene acceso a todos los mecanismos de promoción, en las mismas condiciones previstas para los empresarios nacionales o mixtos. El Estado ecuatoriano no exigirá cumplimiento de los convenios de transformación suscritos por empresas sujetas a las regulaciones del Pacto Andino. Los proyectos financiados de inversión provenientes de los Estados Unidos de Norte América y registrados con el gobierno de Ecuador pueden asegurarse políticamente con O.P.I.C (Corporación Privada de Inversión Extranjera) bajo el Acuerdo de Garantía de Inversión renovado en 1984. De Igual manera las inversiones financiadas por los Estados Unidos de Norte América u otros países pueden obtener un seguro de cobertura por riesgos políticos a través del M.I.G.A. (Agencia de Garantías en Inversiones Multilaterales) del Banco Mundial. El Tratado de Promoción Recíproca y Protección a las Inversiones entre el Ecuador y los Estados Unidos de Norte América, ratificado por el Congreso de ese país, estipula trato similar trato a inversionistas locales que inviertan en cualesquiera de los dos países. Un anexo al Tratado incluye la participación de los inversionistas estadounidenses en el programa de igualdad crediticia cuando se establecen en el Ecuador. Tratados similares se han firmado con Alemania, Argentina, Bolivia, Canadá, Chile, China, Costa Rica, El Salvador, España, Finlandia, Francia, Reino Unido, Honduras, Nicaragua, Países Bajos, Perú, República Dominicana, Rumania, Rusia, Italia, Suecia, Suiza, Uruguay y Venezuela. Adicionalmente el Ecuador ha firmado convenios multilaterales para la promoción y Protección Recíproca de Inversiones, con los siguientes organismos: CIADI (Centro Internacional de Arreglo de Diferencias Relativas a Inversiones), MIGA (Multilateral Investment Guarantee Agency), OPIC (Overseas Private Investment Corporation), CII (Corporación Interamericana de Inversiones) y CAN (Comunidad Andina de Naciones). Otro punto importante para el Ecuador es y sigue siendo la firma que realizó el Presidente de los Estados Unidos de Norte América el 6 de agosto de 2002 donde sancionó la Ley Comercial de 2002, la cual entre otras cosas contempla la renovación y ampliación de las preferencias comerciales andinas. La Ley de Promoción Comercial Andina y Erradicación de la Droga (ATPDEA), renueva y amplía los beneficios unilateralmente otorgados por el gobierno de ese país, a Bolivia, Colombia, Ecuador y Perú. Finalmente, la República del Ecuador garantiza incentivos adicionales en forma de subsidios, facilidades de crédito, garantías crediticias, depreciaciones, exenciones y deducciones para el pago de Impuesto a la renta y otros tributos.

### INCENTIVOS MÁS IMPORTANTES PARA LA INVERSIÓN EXTRANJERA EN ECUADOR

#### **A) Maquila (Importación Temporal y Ensamblaje)**

El gobierno de ecuatoriano, fomenta la manufactura, ensamblaje, conversión o reparación de bienes importados temporalmente que serán despachados al exterior luego de terminado el proceso; existen los siguientes incentivos: amnistía sobre el pago de aranceles de importación sobre bienes procesados, no se requiere permiso de importación al Banco Central, remisión ilimitada de utilidades a inversionistas extranjero, flexibilidad en los contratos y términos de empleo.

**B) Zonas de Libre Comercio**

La Ley de Zonas Francas determina que los usuarios de las zonas francas podrán, entre otras cosas, realizar las siguientes actividades: Fabricar, exhibir, comercializar, empacar, desempacar, envasar, ensamblar, refinar, operar, escoger, seleccionar y manipular todo tipo de mercancías, insumos, equipos y maquinarias y realizar las demás actividades destinadas a cumplir los fines establecidos en la autorización de operación. Internar en el territorio de la zona franca, libre de derechos, tributos y control de divisas, toda clase de materias, insumos maquinarias y equipos necesarios para las actividades autorizadas. Exportar o reexportar, libres de derechos, tributos y control de divisas, los bienes finales, las materias primas, los bienes intermedios y los bienes de capital que utilicen, produzcan o comercialicen. Prestar servicios de alojamiento, de agencias de viajes, de transporte, restaurantes, actividades deportivas, artísticas y recreacionales.

**C) Actividades Petroleras**

La Ley de Hidrocarburos, permite el acceso de compañías privadas a los bloques de exploración anteriormente reservados para PETROECUADOR. Adicionalmente contratistas del sector privado estarán a cargo de la infraestructura de grandes inversiones petroleras, como lo son la optimización de la refinería estatal y la ampliación del oleoducto trasandino. Durante el período de exploración y a partir de los diez años subsiguientes al período de explotación, las compañías contratadas para la exploración y explotación de hidrocarburos pueden importar sin aranceles maquinaria y equipo, herramientas y otros materiales siempre y cuando no se produzcan en el país, previo informe favorable de PETROECUADOR y la correspondiente autorización del Ministerio de Finanzas. Así, mismo, las industrias petroleras relacionadas en los campos petroquímicos y afines pueden acogerse a esta misma liberación de aranceles durante el período de construcción y luego de cinco años de haber iniciado sus operaciones.

**RESTRICCIONES A LA INVERSION EXTRANJERA**

La Decisión 291 del Acuerdo de Cartagena ha hecho mucho para liberalizar la restricción y regulación de la inversión extranjera en el Ecuador. Normas reglamentarias nacionales sobre inversión extranjera y contratos de transferencia de tecnología, marcas patentes, licencias y regalías, no prohíben la inversión extranjera. Ecuador recibe con beneplácito y estimula la inversión extranjera de capital productivo en mucho de sus sectores económicos.

**SISTEMA TRIBUTARIO****AUTORIDADES TRIBUTARIAS**

La administración del sistema tributario es responsabilidad del Presidente, quien supervisa su funcionamiento a través del Servicio de Rentas Internas, la Dirección de Avalúos y Catastros, y la Corporación Aduanera Ecuatoriana. Cualquier otra entidad con autoridad para establecer impuestos a nivel nacional que la Ley considere necesario, está también bajo el auspicio del ejecutivo. A los niveles provincial y municipal, la responsabilidad de determinar impuestos recae sobre el Prefecto Provincial, el Alcalde y los Presidentes de los Consejos Municipales y Provinciales, quienes ejercen su autoridad sobre el sistema tributario local a través del establecimiento de cuerpos administrativos menores para fines de tributación y recaudación. Los tribunales fiscales están encargados de resolver los reclamos y apelaciones efectuados por contribuyentes con respecto a las glosas provenientes del proceso de fiscalización por los auditores Gubernamentales.

**IMPUESTOS PRINCIPALES**

Impuestos a la renta, sobre ganancias y activos

- 1) Impuesto a la Renta.
- 2) Impuesto sobre Activos Totales.

- 3) Contribución a Agencias Reguladoras.
- 4) Impuesto a la Propiedad Urbana.

Impuestos sobre transacciones

- 1) Impuesto al Valor Agregado.
- 2) Impuesto a los Consumos Especiales.
- 3) Impuestos a la Transferencia de Títulos de Propiedad de Bienes Raíces.
- 4) Impuestos Aduaneros.

### **IMPUESTOS SOBRE NEGOCIOS. SISTEMA DE IMPUESTOS CORPORATIVOS**

En general, cualquier compañía haciendo negocios en Ecuador está sujeta a tributación de sus transacciones y actividades, por medio del impuesto a la renta, impuesto al valor agregado, impuesto al consumo y otros tributos aplicables. Las compañías también están sujetas a tributación sobre los inventarios y valores. Una compañía es considerada residente en el Ecuador y por lo tanto sujeta a tributación sobre sus ingresos gravables cuando la compañía ha sido establecida y tiene su base principal en el Ecuador y su estatuto constitutivo va de conformidad con las leyes ecuatorianas que regulan corporaciones. Las compañías extranjeras pagan impuestos únicamente sobre sus ingresos provenientes de fuentes ecuatorianas, o sobre existencias o activos mantenidos en el país. Una compañía es considerada no residente cuando ha sido constituida de conformidad con estatutos extranjeros y tiene su base principal en otro país.

### **ENTIDADES SUJETAS A IMPUESTOS**

El término "Sociedad" es aplicable a todas las varias formas de corporaciones de capital; corporaciones de capital mixto, compañías de responsabilidad limitada, corporaciones privadas y compañías holding, fondos de inversión y fideicomisos.

### **TASAS DE IMPUESTO CORPORATIVO**

Las compañías residentes en el Ecuador tributan a la tasa del 25%, luego de restar el 15% que debe ser repartido por ley entre sus empleados. Accionistas nacionales y extranjeros y corporaciones están sujetos al mismo porcentaje sin cargas adicionales. Las sociedades que reinviertan sus utilidades en el país obtienen una reducción de diez puntos porcentuales de impuesto, estas reinversiones deben estar formalmente documentadas como un incremento del capital hasta la finalización del siguiente período.

### **RETENCIÓN**

Las compañías actúan como agentes de retención del impuesto a la renta en los pagos que hacen a Individuos u organizaciones que proveen y/o servicios.

### **INTERESES Y MULTAS**

El pago atrasado del impuesto a la renta, impuesto retenido, impuesto al valor agregado, y el impuesto denominado "impuesto de consumo especial", está sujeto a las siguientes sanciones por parte de las autoridades fiscales:

#### **A) Interés sobre pagos atrasados**

El Banco Central fija la tasa de interés mensual para el pago atrasado de impuestos. El proceso de racionalización de las tasas de interés atrasado es recargado por cada mes de retraso (o fracción).

#### **B) Multas**

El pago atrasado de impuestos está sujeto a multas que varían entre las siguientes tasas:

- 1) 3% del valor total a pagar por cada mes o fracción de mes, desde que el saldo se mantiene impago, sin exceder del 100% del impuesto a pagar.
- 2) 0.1% de los ingresos brutos en la presentación de la declaración de impuesto a la renta, e IVA que no registre impuesto por pagar; la multa debe calcularse por cada mes o fracción de mes sin exceder al 5% de los ingresos brutos.

### **TRIBUTACIÓN DE CORPORACIONES EXTRANJERAS**

Para propósitos de tributación, la ley ecuatoriana trata por igual a las siguientes entidades:

- 1) Sucursales de Compañías no Residentes.
- 2) Compañías Internacionales de Transporte.

#### **SUCURSALES DE COMPAÑÍAS NO RESIDENTES**

Las sucursales ecuatorianas de compañías no residentes deben mantener su contabilidad separada de la de su oficina principal, ya que ante la ley son consideradas entidades distintas. Estas sucursales deben realizar retenciones en la fuente cuando paguen por conceptos que constituyen renta gravable; y tienen derecho a crédito tributario por los impuestos retenidos de los dividendos netos que reciban de acciones mantenidas en otras compañías. Sucursales de compañías extranjeras tributan el 25% sobre sus utilidades netas.

#### **COMPAÑÍAS INTERNACIONALES DE TRANSPORTE**

La determinación del ingreso tributable de las compañías internacionales de transporte aéreo, cargo, curies o correos paralelos constituidas al amparo de leyes extranjeras y que operen en el país a través de sucursales, establecimientos permanentes, agentes o representantes, se obtiene calculando el 2% del ingreso bruto de sus ventas en operaciones normales.

#### **IMPUESTOS SOBRE OPERACIONES EXTRANJERAS**

En general, el ingreso derivado de las operaciones extranjeras de una compañía domiciliada en el Ecuador no recibe un trato diferente que el ingreso derivado de fuentes ecuatorianas.

#### **CONSORCIOS Y PROYECTOS DE GESTIÓN COMPARTIDA ("JOINT VENTURES")**

Las compañías que se asocian o cambian para tomar a su cargo proyectos conjuntos pagarán a la renta sobre las operaciones consolidadas que realicen.

#### **IMPUESTO AL VALOR AGREGADO**

El Impuesto al Valor Agregado grava al valor de la transferencia de dominio o a la importación de bienes muebles de naturaleza corporal, en todas sus etapas de comercialización, y al valor de los servicios prestados, en la forma y en las condiciones que prevé esta Ley.

#### **TRANSACCIONES SUJETAS AL IVA**

Se consideran transacciones las siguientes:

1. Todo acto o contrato realizado por personas naturales o sociedades que tenga por objeto transferir el dominio de bienes muebles de naturaleza corporal, aun cuando la transferencia se efectúe a título gratuito, independientemente de su designación o de las condiciones que pacten las partes;
2. La venta de bienes muebles de naturaleza corporal que hayan sido recibidos en consignación y el arrendamiento de éstos con opción de compraventa, incluido el arrendamiento mercantil, bajo todas sus modalidades; y,
3. El uso o consumo personal, por parte del sujeto pasivo del impuesto, de los bienes muebles de naturaleza corporal que sean objeto de su producto o venta.

#### **IMPUESTO AL CONSUMO ESPECIALES (ICE)**

Este Impuesto de Consumos Especiales (ICE) es gravado únicamente en el consumo interno de los siguientes productos:

##### Grupo I

Cigarrillos (Tabaco):	150%
Cerveza:	30%
Bebidas gaseosas:	10%
Vino y licores:	40%
Perfumes y aguas de tocador:	20%
Videojuegos:	35%
Armas de juego,	
armas deportivas y municiones:	300%
Focos incandescentes:	100%

**Grupo II**

1. Vehículos motorizados de transporte terrestre de hasta 3.5 toneladas de carga, conforme al siguiente detalle:

Camionetas y furgonetas cuyo precio de venta al público sea de hasta USD 30,000	5%
Vehículos motorizados cuyo precio de venta al público sea de hasta USD 20,000	5%
Vehículos motorizados, excepto camionetas y furgonetas cuyo precio de venta al público sea superior a USD 20,000 y de hasta USD 30,000	15%
Vehículos motorizados, cuyo precio de venta al público sea superior a USD 30,000 y de hasta USD 40,000	25%
Vehículos motorizados, cuyo precio de venta al público sea superior a USD 40,000	35%

2. Aviones, avionetas y helicópteros excepto aquellas destinadas al transporte comercial de pasajeros, carga y servicios; motos acuáticas, tricars, cuadrotes, yates y barcos de recreo. 15%

**Grupo III**

Servicios de televisión pagada	15%
Servicios de casinos, salas de juego (bingo – mecánicos) y otros juegos de azar	35%

**Grupo IV**

Las cuotas, membresías, afiliaciones, acciones y similares que cobren a sus miembros y usuarios los Clubes Sociales, para prestar sus servicios, cuyo monto en su conjunto supere los USD 1,500 anuales. 35%

**PAGO DEL ICE**

El ICE retenido debe ser declarado dentro del mes siguiente a su recolección.

**OTROS IMPUESTOS GENERALES****IMPUESTO MUNICIPAL SOBRE ACTIVOS TOTALES**

Los Municipios ecuatorianos fijan una tarifa de 1.5 por mil de los activos totales de una compañía, refiriéndose a los estados financieros del año anterior para determinar la base imponible. Las obligaciones financieras y contingentes pendientes más de un año son deducibles. Esta tarifa debe ser pagada hasta un mes después de la presentación de la declaración del impuesto a la renta.

**CONTRIBUCIÓN A LA SUPERINTENDENCIA DE COMPAÑÍAS**

LA Superintendencia de Compañías fija una tarifa de hasta el 1 por mil de los activos totales de las compañías bajo su control, esta tarifa debe ser depositada en el banco Central a nombre de la Superintendencia de Compañías hasta el 30 de septiembre de cada año.

**CONTRIBUCIÓN A LA SUPERINTENDENCIA DE BANCOS**

Las instituciones financieras reguladas por la Superintendencia de Bancos están sujetas al pago de una tarifa, determinada por ésta, sobre el total de activos promedios durante cada semestre.

**IMPUESTOS PREDIALES**

Los Municipios ecuatorianos fijan una tarifa sobre todos los edificios y propiedades localizados dentro de los límites de la ciudad, en base al valor comercial de la tierra determinado por el avalúo del Municipio. Se otorga un descuento a los impuestos prediales pagados durante los

seis primeros meses del año fiscal, los impuestos pagados después están sujetos a multas e intereses por mora. Propiedades urbanas sin construcción están sujetas a recargos anuales.

**FUENTE:** ROMERO Arteta Ponce, Abogados. Haciendo Negocios en el Ecuador. 2004.