monografías
ALTA CALIDAD EN INVESTIGACIÓN JURÍDICA
tirant lo blanch

RICARDO COLMENTER
DAVID ENRÍQUEZ
(Coordinadores)

TRANSACCIONES PETROLERAS INTERNACIONALES EN AMÉRICA LATINA

ACTUALIZACIÓN DE TENDENCIAS EN LA INDUSTRIA

Prólogo de JUAN CARLOS ZEPEDA

TRANSACCIONES PETROLERAS INTERNACIONALES EN AMÉRICA LATINA

Actualización de tendencias en la industria

2ª Edición

RICARDO COLMENTER Y DAVID ENRÍQUEZ
Coordinación e Introducción

JUAN CARLOS ZEPEDA
Prólogo

Autores

Joel Acosta
Julián Cárdenas
Ricardo Colmenter
Miriam Grunstein
Octavio Gutiérrez Engelmann
Sergio Humphrey
Dario Gerardo Lamanna
Carlos Mena Labarthe
Eduardo Mendoza
Marco Antonio Padilla Mérigo
Sheraldine Pinto Oliveros
Oscar Roldán
Leticia Vega Vázquez
Pablo Zárate

UNIVERSITY of HOUSTON | LAW CENTER
Environment, Energy & Natural Resources Center

UNIVERSITY of HOUSTON | LAW CENTER
Center for U.S. and Mexican Law

ITAM
INSTITUTO TECNOLÓGICO AUTÓNOMO DE MÉXICO

tirant lo blanch

Ciudad de México, 2018

editorial tirant

Índice

Prologo 13
Juan Carlos Cepeda

Introducción 15
Ricardo Colmenter David Enriquez

Capítulo 1
EL ROL DE LA INFORMACIÓN Y LAS SUBASTAS PETROLERAS EN MÉXICO
Oscar Roldán y Eduardo Mendoza

1. INTRODUCCIÓN 20
2. LA INFORMACIÓN Y LAS SUBASTAS PETROLERAS 21
3. RESULTADOS OBSERVADOS EN LA RONDA 1 29
   3.1. Ronda 1.1 30
   3.2. Ronda 1.2 31
   3.3. Ronda 1.3 33
   3.4. Ronda 1.4 35
   3.5. Caracterización de los resultados de la Ronda 1 36
4. COMENTARIOS FINALES 42

Anexo 44

Capítulo 2
OPERADORES Y EMPRESAS DE SERVICIOS: INTERDEPENDENCIAS ENTRE EL CONTRATO DE SERVICIOS PETROLEROS Y EL CONTRATO PETROLERO
Sheraldine Pinto Oliveros

1. INTRODUCCIÓN 46
2. CONTRATO DE SERVICIOS PETROLEROS, EN CUANTO CONTRATO DE (PRESTACIÓN DE) SERVICIOS 47
3. CONTRATO DE SERVICIOS PETROLEROS Y CONTRATO PETROLERO: RECÍPROCAS INTERDEPENDENCIAS 52
4. CONTRATO DE SERVICIOS PETROLEROS: INTERDEPENDENCIAS PARA LA EMPRESA DE SERVICIOS PROVENIENTES DEL DERECHO DE EXPLORACIÓN Y/O PRODUCCIÓN DEL OPERADOR, Y/O DE SU CONTRATO PETROLERO 56
5. CONTRATO PETROLERO: INTERDEPENDENCIAS PARA EL OPERADOR RESULTANTES DEL CONTRATO DE SERVICIOS PETROLEROS 60

tirant

4/24/2018 ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

6. CONTRATO DE SERVICIOS PETROLEROS: INTERDEPENDENCIAS PARA LA EMPRESA DE SERVICIOS PROVENIENTES DE LOS OTROS CONTRATOS DE SERVICIOS PETROLEROS CELEBRADOS POR EL OPERADOR 64
7. CONCLUSIÓN 67

Capítulo 3

LOS CONTRATOS MEXICANOS. ¡Y GODOT LLEGÓ!

Miriam Grunstein

1. CONTRATOS A LA CARTA. ¡QUEREMOS PASTEL!..... 75
2. HASTA LA COCINA. ALGUNOS CONTRATOS. ¿CUÁNTOS COCINEROS?..... 78
3. DE ASIGNATARIO EXCLUSIVO A "UNO MÁS". NUEVAS REGLAS PARA PEMEX 79
4. LA RONDA UNO Y LA MAREA EN LOS MERCADOS 83
5. BREVES CRÓNICAS DE LAS LICITACIONES. LA PRIMERA, LA QUE EL CHAPO SE LLEVÓ 87
6. LA SEGUNDA LICITACIÓN. TANTA EMOCIÓN COMO EN EL TRIPLE CROWN 88
7. LA TERCERA. MUCHOS CONTRATOS. POCAS NUECES 89
8. LA LICITACIÓN 4. CONTRATOS QUE TOCAN FONDO 90
9. RONDA, RONDA DE SAN MIGUEL. TODO MUNDO QUIERE SU CAJA DE MIEL..... 92
10. CONCLUSIONES 94

Capítulo 4

FUSIONES Y ADQUISICIONES EN LA INDUSTRIA PETROLERA CONTEMPORÁNEA

Dario Gerardo Lamanna

1. INTRODUCCIÓN: FUSIONES Y ADQUISICIONES DE EMPRESAS 97
2. CESIÓN DE DERECHOS Y OBLIGACIONES DE UN CONTRATO O CONCESIÓN; VENTA DE ACTIVOS 102
3. VENTA, CESIÓN O TRANSFERENCIA DE ACCIONES..... 104
4. VENTA DE BIENES Y ACTIVOS DE LA CONTRATISTA INCORPORADOS AL CONTRATO Y/O CONCESIÓN..... 109
5. PROCESOS DE DUE DILIGENCE..... 110
   5.1. Para la compra de una concesión o derechos sobre un contrato 112
   5.2. Cumplimiento de Estándares Internacionales para Solicitar Financiamiento 114
   5.3. Otras Auditorías Legales..... 115
6. FARM-IN & FARM-OUTS AGREEMENTS 116
7. CONCLUSIONES Y RETOS..... 119

http://ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

4/24/2018 ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

Capítulo 5

INDUSTRIA PETROLERA EN TRANSICIÓN A LA COMPETENCIA

Octavio Gutiérrez Engelmann, Leticia Vega Vázquez y Carlos Mena Labarthe

1. INTRODUCCIÓN 121
2. EL CAMBIO DE MODELO EN LA INDUSTRIA 122
3. CADENA DE VALOR DE LA INDUSTRIA PETROLERA Y SU REGULACIÓN 125
4. PARTICIPACIÓN DE LA COFECE EN LA INDUSTRIA DE HIDROCARBUROS 133
5. REGULACIÓN QUE MITIGA POSIBLES PROBLEMAS DE COMPETENCIA 137
   5.1. Ventas de Primera Mano (VPM) de Hidrocarburos, Petrolíferos y Petroquímicos 139
   5.2. Acceso Abierto a la Infraestructura de PEMEX 141
   5.3. Participación Cruzada 143
   5.4. Regulación Asimétrica a PEMEX en Gas Natural 143
   5.5. Ventas de Primera Mano y Comercialización de Gasolina y Diésel con Condiciones de Regulación Asimétrica a PEMEX 144
6. ACTIVIDADES DENTRO DE LA CADENA QUE YA TIENEN PARTICIPACIÓN DE OTROS COMPETIDORES 145
7. CONCLUSIÓN 147

Capítulo 6

LICENCIA SOCIAL PARA OPERAR DE LA INDUSTRIA PETROLERA: ANÁLISIS TEÓRICO DE LOS ESFUERZOS COLECTIVOS POR PROCURARLA

Pablo Zárate y Joel Acosta

1. INTRODUCCIÓN 150
2. RIESGOS SOBRE EL SUELO (ABOVE GROUND RISKS) 153
3. ACCIÓN COLECTIVA PARA FORTALECER LA LICENCIA SOCIAL 160
4. TEMPORALIDAD DE LAS INVERSIONES Y ELASTICIDAD DE LA REALIDAD 169
5. CONCLUSIONES 173

Capítulo 7

COMPLIANCE ANTICORRUPCIÓN EN LA INDUSTRIA PETROLERA LATINOAMERICANA

Marco Antonio Padilla Mérigo

1. INTRODUCCIÓN 175
2. COMPLIANCE PARA PRINCIPIANTES 177
   2.1. Qué es Compliance? 177

http://ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

4/24/2018 ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

2.2. Legislación Anti-corrupción 178
2.2.1. La FCPA de los EEUU 178
2.2.1.1. Disposiciones Antisoborno de la FCPA 180
2.2.1.2. Disposiciones Sobre Contabilidad y Controles Internos de la FCPA 181
2.2.2. La Bribery Act del Reino Unido 183
2.2.2.1. Elementos Antisoborno de la UKBA 183
2.2.3. Legislaciones Latinoamericanas a Considerar 184
2.2.3.1. República Bolivariana de Venezuela 185
2.2.3.2. Brasil 186
2.2.3.3. México 188
2.2.4. Tratados Internacionales 190
2.2.4.1. La Convención Interamericana contra la Corrupción de la OEA 191
2.2.4.2. Convención para Combatir el Cohecho de Servidores Públicos Extranjeros en Transacciones Comerciales Internacionales de la OCDE 193
2.2.4.3. Convención de las Naciones Unidas contra la Corrupción 194
3. RIESGOS DE CORRUPCIÓN EN LA INDUSTRIA PETROLERA LATINOAMERICANA 196
3.1. Lugar donde se llevan a cabo los negocios 197
3.2. Sector del Negocio 199
3.3. Acciones de Cumplimiento en el Lugar y Sector 201
3.4. Negocios con o a Través de Terceros 203
3.4.1. Fusiones y Adquisiciones 203
3.4.2. Socios Comerciales 204
3.4.3. Intermediarios 205
3.4.4. Proveedores 206
3.5. Interacción con Reguladores 207
3.6. Contribuciones Benéficas y Proyectos de Responsabilidad Social 207
4. RECOMENDACIONES PARA MITIGACIÓN DE RIESGOS 208
4.1. Programas de Cumplimiento 209
4.1.1. Antecedentes y Objetivo 209
4.1.2. Análisis Inicial del Riesgo 210
4.1.3. Elementos del Programa 211
4.2. Diligencia Debida de Terceros 215
4.2.1. Due Diligence en Fusiones y Adquisiciones 216
4.2.2. Due Diligence a Socios Comerciales 217
4.2.3. Due Diligence a Intermediarios 218
4.2.4. Due Diligence a Proveedores 219
4.2.5. Due Diligence a Nuevos Empleados 220

http://ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

4/24/2018 ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

4.3. Control de la Interacción Gubernamental y con Clientes 220
4.3.1. Regalos y Entretenimiento 221
4.3.2. Viajes 221
4.3.3. Donaciones y Patrocinios 222
5. CONCLUSIÓN 223

Capítulo 8

NO HAY REFORMA, SIN INNOVACIÓN: LAS NUEVAS TECNOLOGÍAS Y SU TRANSFERENCIA PARA POTENCIAR LA EXPLORACIÓN Y EXTRACCIÓN DE HIDROCARBUROS EN MÉXICO

Ricardo Colmenter, Sergio Humphrey y Sheraldine Pinto

1. INTRODUCCIÓN 226
2. MÉXICO Y EL RETO TECNOLÓGICO: RAZONES QUE IMPULSAN LA ADOPCIÓN DE NUEVAS TECNOLOGÍAS EN LA INDUSTRIA DE LOS HIDROCARBUROS 231
3. LA PROPIEDAD INTELECTUAL EN LA INDUSTRIA PETROLERA MEXICANA 235
3.1. Derechos de Autor 236
3.2. Secretos Industriales 240
3.3. Patentes 243
4. MÉXICO Y SU MARCO REGULATORIO EN MATERIA DE PROPIEDAD INTELECTUAL 247
4.1. Acuerdos Internacionales Multilaterales 248
4.2. Acuerdos Sub-Regionales 251
4.3. Acuerdos Bilaterales de Libre Comercio 253
4.4. Tratados de Inversión Bilateral: 253
4.5. Leyes Nacionales 254
5. MECANISMOS PARA LA TRANSFERENCIA DE TECNOLOGÍA EN LA INDUSTRIA PETROLERA MEXICANA 255
5.1. Cesión 260
5.1.1. Cesión de Derechos de Autor 261
5.1.2. Cesión de Patentes 262
5.1.3. Cesión de Secretos Industriales 262
5.2. Licencias 263
5.2.1. Licencia de Derecho de Autor 265
5.2.2. Licencia de Patentes 265
6. TRANSACCIONES DE PETRÓLEO Y GAS QUE INVOLUCRAN LICENCIA O CESIÓN DE PROPIEDAD INTELECTUAL Y EL NUEVO ORDENAMIENTO ENERGÉTICO MEXICANO 266
6.1. Cláusulas relativas a la cesión o licencia de Propiedad Intelectual en los Contratos de Licencia o de Producción Compar-

http://ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

4/24/2018 ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

tida para la Exploración y Extracción de Hidrocarburos en México 267
6.2. Estipulaciones relativas a la cesión o licencia de Propiedad Intelectual en los Acuerdos de Operación Conjunta en México 269
6.3. Cláusulas relativas a la cesión o licencia de Propiedad Intelectual en otros contratos de la Industria Petrolera 270
6.3.1. Contratos de Consultoría 270
6.3.2. Planes de Entrenamiento 272
6.3.3. Contratos de Desarrollo de Tecnología 273
7. JOINT VENTURES Y CONSORCIOS 274
8. CONCLUSIÓN 275

Capítulo 9

MECANISMOS DE SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS EN CIRCUNSTANCIAS CRÍTICAS DE PRECIO EN LA INDUSTRIA DEL PETRÓLEO Y DEL GAS

Julián de Cárdenas García

1. INTRODUCCIÓN 277
2. MECANISMOS FRENTE A LA VOLATILIDAD DEL PRECIO DEL PETRÓLEO 283
2.1. Mecanismos del Estado Frente a Precios Extraordinarios 284
2.2. Medidas Impositivas de Captura de Renta 289
2.3. Mecanismos de Estabilidad Ante Medidas de Captura de Renta 291
2.4. Mecanismo de Estabilidad ante Recortes de Producción por Caída del Precio del Crudo 292
2.5. Casos de Impagos e Insolvencia por Caída del Precio del Crudo 294
3. MECANISMOS FRENTE A LA VOLATILIDAD DEL PRECIO DEL GAS 299
3.1. Mecanismos de Revisión de Precios 300
3.2. El Arbitraje en los Contratos de Suministro de Gas 304
4. CONCLUSIÓN 307

http://ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

Prologo

Una de las industrias más dinámicas que existen es la industria de la exploración y extracción de hidrocarburos. La volatilidad en los precios de hidrocarburos genera que la industria requiera capacidades para reasignar inversiones en distintos proyectos. Un incremento en los precios del petróleo permite invertir en investigación y desarrollo y, con esto, alcanzar una nueva frontera tecnológica en exploración y producción, como las aguas profundas, o los recursos no convencionales. Una contracción en los precios del petróleo si bien impacta muy negativamente a la industria, trae también ganancias en eficiencia, lo que permite desarrollar de manera rentable proyectos que requerían precios altos para ser viables.

Las fluctuaciones observadas en los precios del petróleo en los últimos 10 años transformaron el mapa geopolítico de los hidrocarburos. Un ejemplo de ello, fueron las arenas bituminosas en Canadá, las aguas profundas en Brasil, así como el desarrollo de los recursos no convencionales en los Estados Unidos.

En estos tres países, se han desarrollado una gran cantidad de reservas de hidrocarburos en los últimos 10 años. Canadá alcanzó una producción de 2.4 millones de barriles diarios de las arenas bituminosas, Brasil incrementó su producción en 1 millón de barriles diarios de las aguas profundas y los Estados Unidos alcanzó una producción de 5.3 millones de barriles diarios y 52,337 millones de pies cúbicos diarios de los recursos no convencionales. Todo esto en 10 años.

Mientras existan las condiciones necesarias la industria de exploración y extracción de hidrocarburos ha encontrado la manera de descubrir y extraer hidrocarburos de yacimientos complejos y de alto riesgo. La clave entonces es encontrar las condiciones que más favorecen al desarrollo de la industria de exploración y extracción de hidrocarburos.

¿Qué condiciones deben prevalecer para que un país pueda explorar y extraer eficientemente hidrocarburos del subsuelo?

Estas condiciones se pueden clasificar en dos tipos: asociadas a la geología y asociadas al marco legal e institucional de cada país.

4/24/2018 ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle

Respecto a las condiciones asociadas a la geología, la dotación de recursos de hidrocarburos que cada país tiene en el subsuelo y su diversidad son fundamentales, sin embargo éstas están dadas por la naturaleza.

El marco legal e institucional es donde podemos influir y fue precisamente donde nos centramos en la reforma energética de México, buscar las mejores condiciones para que los agentes económicos puedan explorar y extraer los hidrocarburos del subsuelo mexicano. En este sentido se ha trabajado en el esquema legal e institucional y sus componentes. Sin embargo, debemos seguir trabajando en el mejor entendimiento de la industria para afinar la ejecución de la política de hidrocarburos.

Un ingrediente clave para entender las condiciones asociadas a la geología y así lograr más eficiencia en la exploración y extracción de hidrocarburos es la información. Por ello, el marco legal e institucional debe incluir a la información para generar incentivos económicos que permitan transformar la información en conocimiento; más conocimiento se traduce en una mayor generación de valor económico en beneficio de todos.

Este libro es una valiosa cooperación de especialistas que continúan en esa búsqueda por un mayor entendimiento de la industria y cuáles son las condiciones legales e institucionales óptimas para la mejor exploración y extracción de hidrocarburos.

Juan Carlos Cepeda

editorial tirant

http://ebooks.tirant.com/cloudLibrary/ebook/show/9788491697053#ulNotainformativaTitle