La mejora regulatoria en América Latina

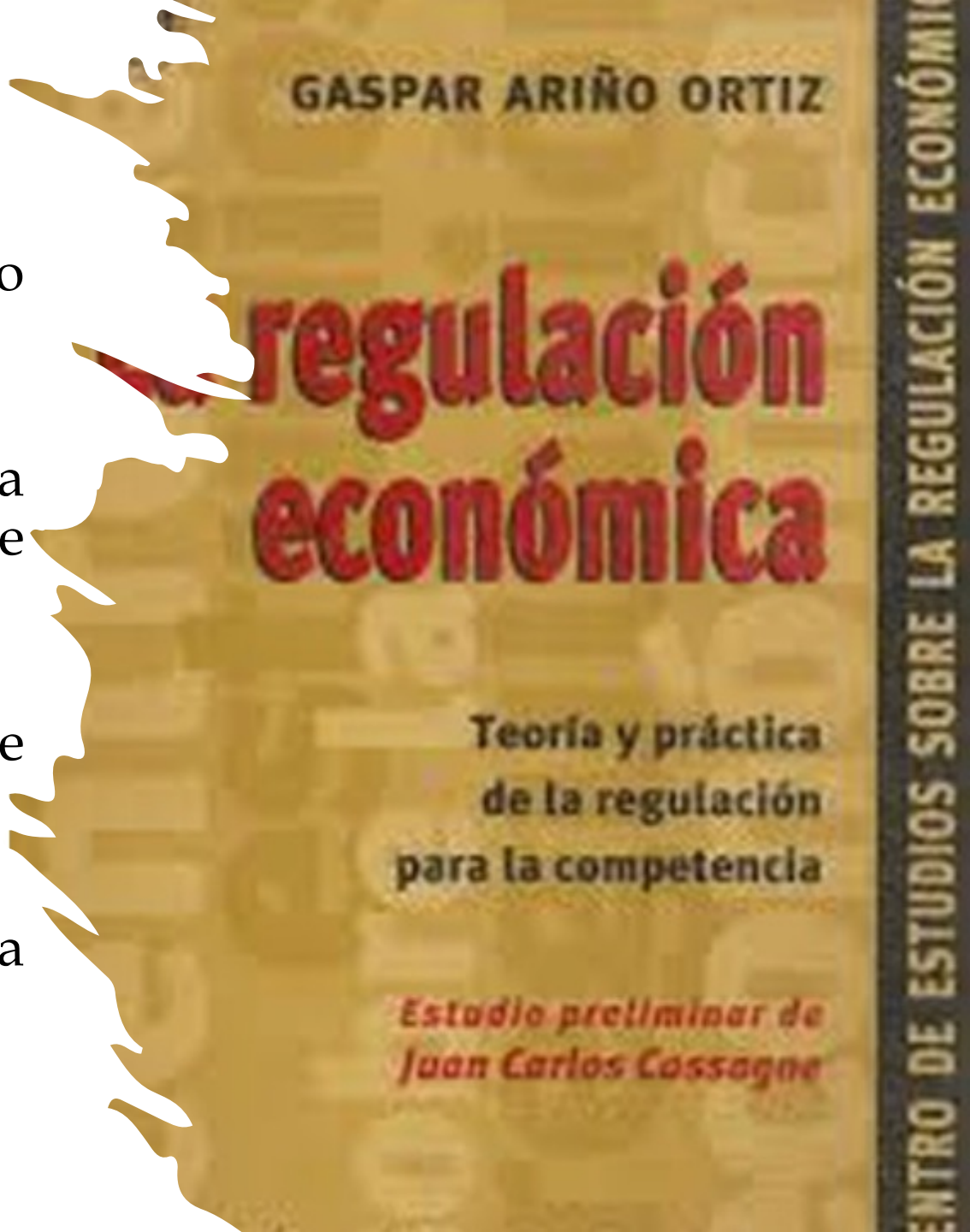
José Ignacio Hernández G.

Sumario

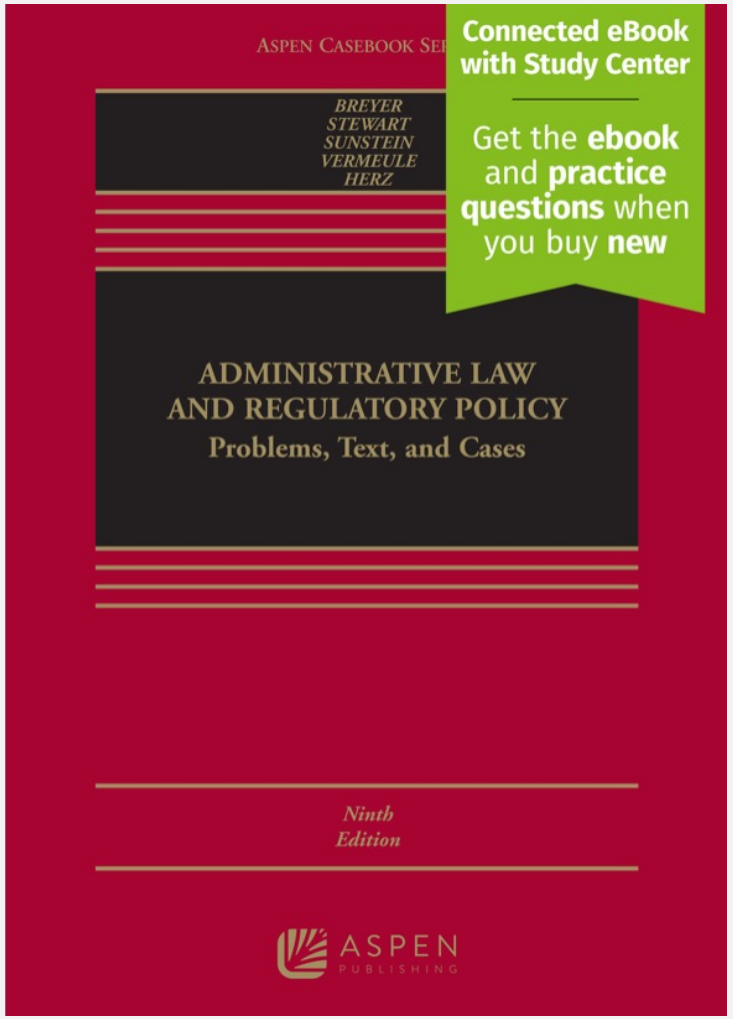
- La importación del concepto de regulación al Derecho Administrativo de América Latina.
- Regulación y Derecho Administrativo.
- De la desregulación a la mejora regulatoria.
- La mejora regulatoria desde los estándares de la buena administración.
- Los controles administrativos para la mejora regulatoria.
- Hacia un "nuevo Derecho Administrativo".

La importación del concepto de regulación

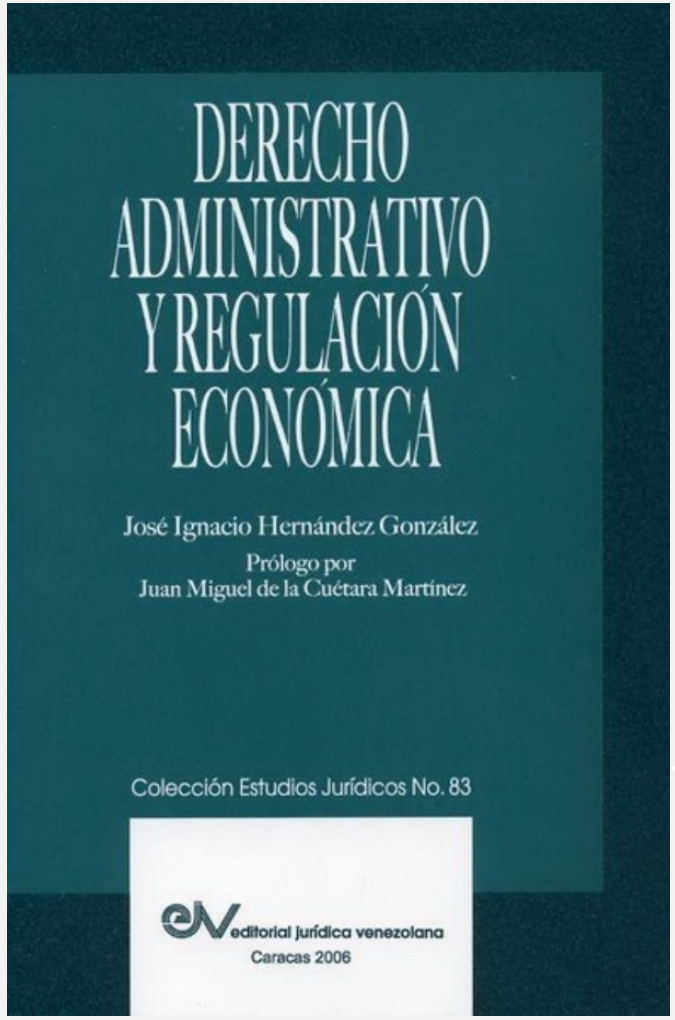
- El concepto de regulación es propio del Derecho Administrativo de Estados Unidos.
- En la década de los 1980s, la Unión Europea recibe el concepto de regulación en el marco de políticas de liberalización.
- La doctrina de Derecho Administrativo de España incorpora el concepto de regulación.
- El Derecho Administrativo de América Latina importa el concepto de regulación.



Regulación y Derecho Administrativo



- Concepto amplio: intervención del Estado en la economía.
- Concepto reducido: actividad administrativa de limitación y ordenación en la economía.
- Concepto restrictivo: reglamentos administrativos de intervención económica.
- Justificación: la teoría de los fallos de mercado.



De la desregulación a la mejora regulatoria

- Los paradigmas del Consenso de Washington:
  - ✓ La primacía del mercado.
  - ✓ La necesaria reducción de la regulación: la desregulación y la simplificación de trámites.
  - ✓ La regulación pro-mercado.
- Luego del Consenso de Washington:
  - ✓ No puede haber mercados sin regulación.
  - ✓ Los riesgos de las fallas de regulación.

La mejora regulatoria desde los estándares de la buena administrativos

- La regulación económica debe ser de calidad: análisis costo/beneficio.
- No basta con desregular: la Administración debe dictar regulaciones de calidad.
- La calidad regulatoria sigue a los estándares de la buena administración.

Los controles administrativos para la mejora regulatoria.

- Las buenas prácticas regulatorias de la OECD.
- El ciclo regulatorio: controles ex-ante y ex-post
- Controles ex-ante:
  - ✓ Análisis de Impacto Regulatorio Ex Ante (AIR), Decreto Supremo N° 063-2021-PCM.
  - ✓ Análisis de Calidad Regulatoria (ACR) ex-ante. Decreto Legislativo N° 1310/2017.
  - ✓ Consultas públicas.
  - ✓ Agendas regulatorias.

Los controles administrativos para la mejora regulatoria.

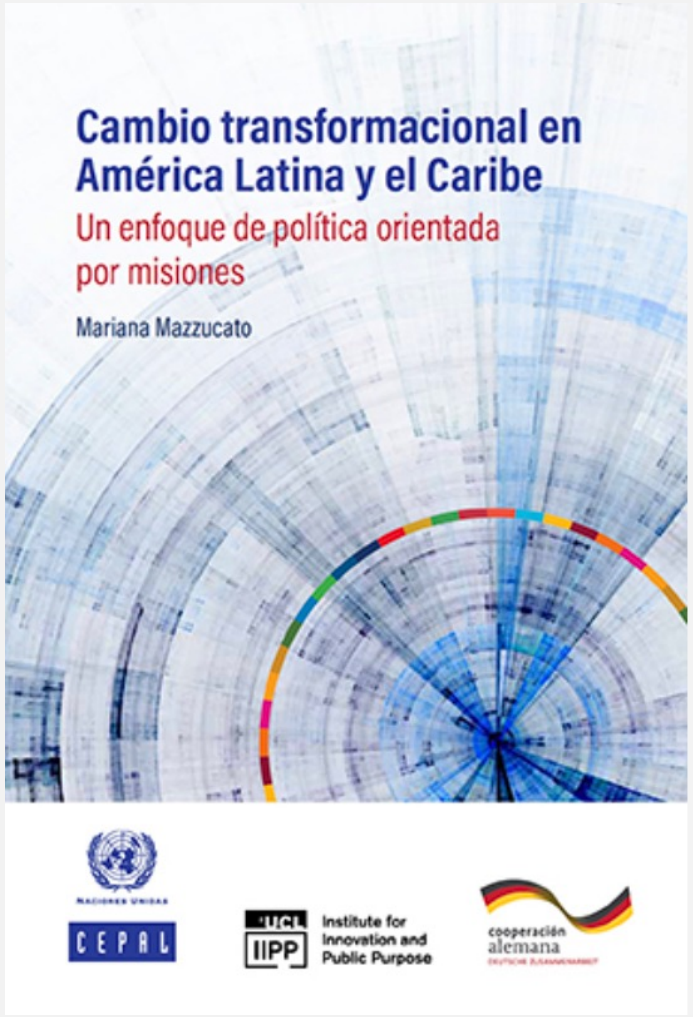
The Global Competitiveness Index 4.0 2019 Rankings

Covering 141 economies, the Global Competitiveness Index 4.0 measures national competitiveness—defined as the set of institutions, policies and factors that determine the level of productivity.

Rank	Economy	Score[1]	Diff. from 2018[2] Rank	Diff. from 2018[2] Score
1	Singapore	84.8	+1	+1.3
2	United States	83.7	–1	-2.0
3	Hong Kong SAR	83.1	+4	+0.9
4	Netherlands	82.4	+2	—
5	Switzerland	82.3	–1	–0.3
6	Japan	82.3	–1	–0.2
7	Germany	81.8	–4	–1.0
8	Sweden	81.2	+1	–0.4
9	United Kingdom	81.2	–1	–0.8
10	Denmark	81.2	—	+0.6
11	Finland	80.2	—	—
12	Taiwan, China	80.2	+1	+1.0
13	Korea, Rep.	79.6	+2	+0.8
14	Canada	79.6	–2	–0.3
15	France	78.8	+2	+0.8
16	Australia	78.7	–2	–0.1
17	Norway	78.1	–1	–0.1
18	Luxembourg	77.0	+1	+0.4
19	New Zealand	76.7	–1	–0.8
20	Israel	76.7	—	+0.1
21	Austria	76.6	+1	+0.3
22	Belgium	76.4	–1	–0.2
23	Spain	75.3	+3	+1.1
24	Ireland	75.1	–1	–0.6
25	United Arab Emirates	75.0	+2	+1.6
26	Iceland	74.7	–2	+0.2
27	Mexico	64.9	–2	+0.3
48	Bulgaria	64.9	+2	+1.3
49	Indonesia	64.6	–5	–0.3
51	Romania	64.4	+1	+0.9
52	Mauritius	64.3	–3	+0.5
53	Oman	63.6	–6	–0.8
54	Uruguay	63.5	–1	+0.8
55	Kazakhstan	62.9	+4	+1.1
56	Brunei Darussalam	62.8	+6	+1.3
57	Colombia	62.7	+3	+1.1
58	Azerbaijan	62.7	+11	+2.7
59	Greece	62.6	–2	+0.5
60	South Africa	62.4	+7	+1.7
61	Turkey	62.1	—	+0.5
62	Costa Rica	62.0	–7	–0.1
63	Croatia	61.9	+5	+1.8
64	Philippines	61.9	–8	–0.3
65	Peru	61.7	–2	+0.4
66	Panama	61.6	–2	+0.6
67	Viet Nam	61.5	+10	+3.5
68	India	61.4	–10	–0.7
69	Armenia	61.3	+1	+1.4
70	Jordan	60.9	+3	+1.6
71	Brazil	60.9	+1	+1.4
72	Serbia	60.9	–7	—
73	Montenegro	60.8	–2	+1.2
95	Kenya	54.1	–2	+0.5
96	Kyrgyz Republic	54.0	+1	+1.0
97	Paraguay	53.6	–2	+0.3
98	Guatemala	53.5	–2	+0.2
99	Iran, Islamic Rep.	53.0	–10	–1.9
100	Rwanda	52.8	+8	+1.9
101	Honduras	52.7	—	+0.2
102	Mongolia	52.6	–3	–0.1
103	El Salvador	52.6	–5	–0.2
104	Tajikistan	52.4	–2	+0.2
105	Bangladesh	52.1	–2	—
106	Cambodia	52.1	+4	+1.9
107	Bolivia	51.8	–2	+0.4
108	Nepal	51.6	+1	+0.8
109	Nicaragua	51.5	–5	—
110	Pakistan	51.4	–3	+0.3
111	Ghana	51.2	–5	–0.1
112	Cape Verde	50.8	–1	+0.6
113	Lao PDR	50.1	–1	+0.8
114	Senegal	49.7	–1	+0.7
115	Uganda	48.9	+2	+2.1
116	Nigeria	48.3	–1	+0.8
117	Tanzania	48.2	–1	+1.0
118	Côte d'Ivoire	48.1	–4	+0.6
119	Gabon	47.5	n/a	n/a
120	Zambia	46.5	–2	+0.5

- Controles ex-post
  - ✓ ACR del stock de procedimientos. Ley de Procedimiento Administrativo General.
  - ✓ AIR ex-post.
  - ✓ Rendición de cuenta.
- Comisión Multisectorial de Calidad Regulatoria (CMCR).
- El Reporte Global de Competitividad.

Hacia un "nuevo Derecho Administrativo"



- La promoción del desarrollo en el siglo XXI requerirá de un nuevo enfoque en el Derecho Administrativo:
  - ✓ La complementariedad entre el sector público y privado.
  - ✓ La regulación para la innovación y la experimentación.
  - ✓ Nuevas alianzas público-privadas: los espacios de pruebas regulatorios (regulatory sandboxes).
  - ✓ Los retos de la inteligencia artificial y la necesidad de una regulación global.