

Memo

Fecha/Date : 13 de octubre / October 13, 2005
Ref./Re.: Nueva Ley General del Ambiente en el Perú
Peru's New General Environmental Law

El día de hoy, luego de que la Ley General del Ambiente fuera observada por el Poder Ejecutivo, ha sido nuevamente aprobada por el Congreso de la República, aunque con algunas modificaciones. Para que la nueva Ley General del Ambiente sea exigible y derogue el vigente Código del Medio Ambiente y de los Recursos Naturales de 1990, aún debe ser publicada en el Diario Oficial El Peruano.

Se ha cuestionado esta nueva ley por su posible efecto negativo sobre la inversión privada en el Perú. Sin embargo, creemos que la eficacia de esta importante ley no dependerá únicamente de ella sino de la gestión ambiental que lleve a cabo el Gobierno Peruano a partir de su publicación. Esta gestión ambiental no sólo depende de legislación, sino también de una real política ambiental y la institucionalidad, temas en los que aún queda mucho por hacer.

Es importante aclarar que los aspectos legales específicos referidos a la gestión de los residuos sólidos, manejo de sustancias peligrosas, el otorgamiento de derechos de uso de agua, acceso a áreas naturales protegidas, protección de la flora y fauna silvestre, uso del suelo, entre otros temas específicos de carácter ambiental, no se verán necesariamente afectados. La Ley General del Ambiente, como ley marco transectorial, no cubre, salvo excepciones, la regulación específica en estas materias, por lo que estos aspectos son tratados de manera

After being previously objected by the Executive Branch, today the General Environmental Law was approved once again by Congress, though some changes have been made. In order for the new General Environmental Law to be enforceable and abrogate the current Natural Resources and Environmental Code of 1990, it will have to be published in the Official Gazette *El Peruano*.

This new law has been questioned because of its possible negative effects on private investments in Peru. However, we believe that the effectiveness of this important framework environmental law will depend mainly on the environmental management by the Peruvian Government. This environmental management will not depend on legislation alone; but instead will also call for a real environmental policy and institutionality, issues in which plenty is yet to be done.

It is important to take note that specific legal aspects applicable to solid waste management, hazardous waste management, granting of water rights use, access to protected areas, protection of wildlife, land use, among other specific environmental issues, will not necessarily be affected. The General Environmental Law, as a cross-sectoral framework law, does not cover specific regulations on these matters, which are treated in a general manner, though some exceptions may exist.

general.

A continuación detallamos algunos de los aspectos relevantes que modifican disposiciones específicas de la legislación ambiental peruana, de interés para la industria privada. Cabe señalar que la nueva ley desarrolla un capítulo denominado "*Empresa y Ambiente*", además de otros muy diversos temas, por lo que sólo detallamos una pequeña parte de la nueva ley. Más adelante haremos una evaluación amplia de la misma para su posterior entrega.

1. **El Consejo Nacional del Ambiente (CONAM) adquiere facultades de fiscalización** (hasta este momento sólo ha sido una entidad coordinadora). Esto modifica el sistema actual en el que cada ministerio es la única autoridad ambiental del sector correspondiente. Sin embargo, la actividad de fiscalización del CONAM no incluye la imposición de sanciones a la actividad privada. Todo el aspecto relacionado a la fiscalización será definido por el nuevo "*Régimen Común de Fiscalización y Control Ambiental*" que será establecido por la Presidencia del Consejo de Ministros.
2. **El monto máximo de la multa por daños ambientales** ha sido establecido en **US\$10'000,000** aproximadamente.
3. Los **procedimientos de participación ciudadana** en la evaluación ambiental de proyectos de inversión podrían verse modificados dando mayores facilidades a la intervención de la población local.
4. Se reconoce el **derecho de las comunidades nativas y campesinas a los recursos naturales**, lo cual algunos podrían entender que se extiende a los recursos mineros y de hidrocarburos. Este es un tema a tener en cuenta.
5. Se creará el "**Registro de Buenas Prácticas y de Infractores**

Some of the most relevant issues of this law that could modify specific provisions of Peruvian environmental laws and regulations which may be of interest to the private industry are hereby pointed out. Bear in mind that a specific chapter of this law is dedicated to "*Business and Environment*", as well as many other issues. For this reason, we only comment on a small portion of the law. Later on, we will make a more detailed assessment on this law; assessment that we will make provide to you when available.

1. **The National Environmental Council (CONAM in Spanish) is granted enforcement powers** (until now, it was only a coordinating government authority). This will change the current system in which each ministry is the sole environmental authority for its corresponding sector. However, CONAM's new enforcement powers don't include the possibility of establishing fines. The entire issue of enforcement will be further defined by a new "*Common Regime for Environmental Enforcement and Control*" which will be regulated by the Presidency of the Council of Ministers.
2. **Maximum fines for environmental damages** have been established at approximately **US\$10'000,000**.
3. **Procedures for public participation** in environmental assessment for investment projects could be modified by giving more opportunities for participation by local communities and stakeholders.
4. **The right of native and peasant communities to natural resources** in their locations is recognized, which could be interpreted by some as inclusive of mining and oil and gas resources. This is an issue to bear in mind.
5. A "**Registry of Environmental Good Practices and Offenders**" will be created within CONAM. There will be

Ambientales" al interior del CONAM. En este registro, de acceso público, se señalarán las personas naturales y jurídicas que cumplan y aquellas que no cumplan con sus obligaciones ambientales. No se indica las posibles consecuencias para aquellos que estén incluidos en este registro.

6. Se creará una "*Comisión Nacional*" que emitirá "**bonos de descontaminación**" con la finalidad de encontrar fondos para diversos programas ambientales (entre ellos los referidos a los Mecanismos de Desarrollo Limpio dentro del **Protocolo de Kyoto**). Aún queda esperar al reglamento que desarrolle esta disposición.
7. El CONAM podrá proponer el establecimiento de **garantías financieras que cubran indemnizaciones por daños ambientales** en el caso de actividades "*ambientalmente riesgosas o peligrosas*" (dentro de las cuales se incluyen las actividades mineras y de hidrocarburos, entre otras).
8. Se ha incluido el pago por servicios ambientales como una posibilidad exigible a las empresas, si ello es promovido por el CONAM y es implementado por la autoridad competente.

Finalmente, los temas que fueron materia de largo debate en el Congreso fueron los siguientes (no todos incluidos en el texto final de la ley):

- El requerimiento de que para la **formalización de las denuncias penales** por daños ambientales, el fiscal deba solicitar la opinión técnica previa de la autoridad sectorial ambiental. Este requerimiento ha sido incorporado en el texto de la ley, manteniendo lo dispuesto por la Ley 26331 (la cual será derogada).
- La inclusión del **principio precautorio** en base a "*indicios*" de riesgo o daño

public access to this registry and it will point out those who comply and don't comply with their environmental obligations. This law does not specify what will be the consequences or effects for those included in this registry.

6. A "*National Commission*" will be created in order to issue "**decontamination credits**" (*bonos de descontaminación*) with the objective of obtaining funds for various environmental programs (among others, Clean Development Mechanism projects within the **Kyoto Protocol**). Specific regulations will be required for this provision.
7. CONAM will be able to propose the requirement for **financial assurances to cover compensation for environmental damages** to those activities deemed as "*environmentally hazardous or dangerous*" (mining and oil and gas activities fall under this category, among other activities).
8. A possible payment for ecological services provided by the environment may be established for companies if CONAM promotes this issue and the sector authority implements it.

Finally, the issues that were subject to long debate in Congress were the following (all of which were not included in the final text of the law):

- The requirement for a previous technical opinion from the environmental sectorial authority in order for the District Attorney to **file criminal charges** for environmental damages. This requirement has been included in the law, maintaining the provisions of Law 26331 (which will be abrogated).
- Inclusion of the **precautionary principle** on the basis of "*traces*" of environmental hazards or damages. Congress decided that this principle requires more than just traces, pursuant

ambiental. Se acordó que este principio requiera de más que solo indicios, conforme a lo que actualmente establece la Ley Marco del Sistema Nacional de Gestión Ambiental, Ley 28245.

- La **inversión de la carga de la prueba** en los procesos por daños al ambiente (excepto en materia penal), según la cual le correspondería al supuesto causante del daño ambiental probar que no ocasionó dicho daño. Conforme a lo propuesto por el Ejecutivo, el artículo correspondiente fue archivado y excluido del texto final de la ley.

to what is currently established by the Framework Law for the National Environmental Management System, Law 28245.

- The **shifting of the burden of proof** for environmental damages (except in criminal cases), by which the party that allegedly causes an environmental damage is required to prove otherwise. As per the Executive Branch's proposal, the corresponding article was eliminated and excluded from the final text.
