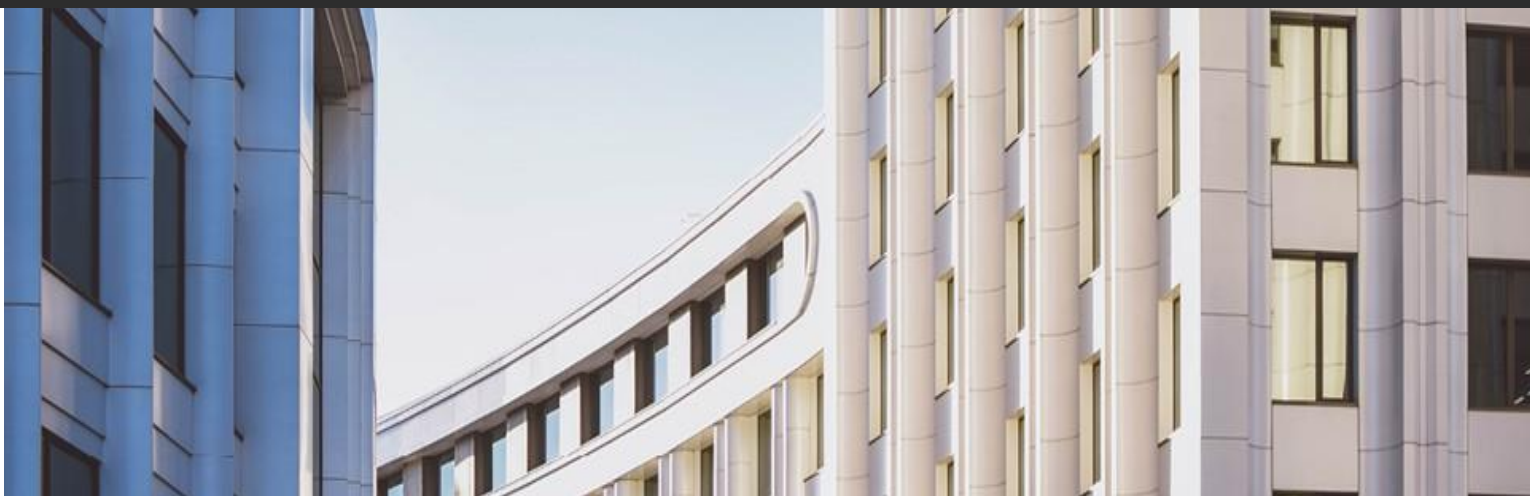


Alerta | Litigio Fiscal y Administrativo



Septiembre 2023

SCJN prepara resolución a la Reforma a la Ley de la Industria Eléctrica.

La Segunda Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación hizo público el proyecto de sentencia formulado por el Ministro Javier Laynez Potisek, por el cual se resolverá si la reforma a la Ley de la Industria Eléctrica publicada en el Diario Oficial de la Federación el 9 de marzo de 2021 (la “Reforma LIE”) es consistente o no con los principios y derechos humanos reconocidos en la Constitución, mismo que está previsto para sesionarse y resolverse el próximo 27 de septiembre de 2023.

Declaratoria de Inconstitucionalidad

El proyecto propone considerar que las siguientes disposiciones tienen el carácter de normas autoaplicativas, es decir, que causan perjuicio desde su entrada en vigor, por lo que es procedente resolver de fondo sobre su inconstitucionalidad.

Se propone otorgar el amparo y protección de la justicia federal en su contra para que sean dejadas sin efectos en favor de las empresas quejasas, por ser contrarias a los principios de competencia, libre concurrencia y desarrollo sostenible en la industria eléctrica, reconocidos en los artículos 25, 27, 28 y 73 constitucionales, al restringir actividades que se prestan en un régimen de libre competencia y concurrencia, generando beneficios exclusivos a ciertas empresas de la industria, en perjuicio de otras:

Artículo de la Reforma a la LIE	Contenido
<p>Artículo 3, fracción V</p> <p>Central Eléctrica Legada: Central Eléctrica que no se incluye en un permiso para generar energía eléctrica bajo la modalidad de autoabastecimiento, cogeneración, pequeña producción, producción independiente o usos propios continuos, y:</p> <p>a) Es propiedad de los organismos, entidades o empresas del Estado, y</p> <p>b) Cuya construcción y entrega sea con independencia de su modalidad de financiamiento;</p>	<p>Definición de concepto Central Eléctrica Legada que eliminó (i) el requisito de haber estado operando a la entrada en vigor de la LIE y (ii) la modalidad de financiamiento de su construcción y entrega, pues antes se exigía que estuviera incluido en el Presupuesto de Egresos de la Federación en la modalidad de Inversión Directa.</p>
<p>Artículo 3, fracción XII</p> <p>Contrato de Cobertura Eléctrica: Acuerdo entre Participantes del Mercado mediante el cual se obligan a la compraventa de energía eléctrica o Productos Asociados en una hora o fecha futura y determinada, o a la realización de pagos basados en los precios de los mismos. Exclusivamente los Suministradores de Servicios Básicos podrán celebrar Contratos de Cobertura Eléctrica con Compromiso de Entrega Física.</p>	<p>Definición de concepto Contrato de Cobertura Eléctrica, que introdujo la figura de los contratos de cobertura eléctrica con compromiso de entrega física, mismos que se celebran exclusivamente entre la Comisión Federal de Electricidad (“CFE”) y ciertos generadores para la compraventa de energía y productos asociados en una hora o fecha futura y determinada, con el compromiso de entrega física.</p>
<p>Artículo 3, fracción XII bis</p> <p>Contrato de Cobertura Eléctrica con Compromiso de Entrega Física: Acuerdo entre un Suministrador de Servicios Básicos y un Generador mediante el cual se obligan a la compraventa de energía eléctrica o Productos Asociados en una hora o fecha futura y determinada, con el compromiso de realizar la entrega física de la energía, Servicios Conexos o Potencia establecidos, y para lo cual el Generador presentará al CENACE los programas de generación de las Centrales Eléctricas que formen parte del Contrato mediante ofertas de programa</p>	<p>Definición de concepto Contrato de Cobertura Eléctrica con Compromiso de Entrega Física, que define que los contratos de cobertura eléctrica con compromiso de entrega física solo podrán ser celebrados por los suministradores de servicios básicos (actualmente, solo CFE).</p>

Artículo de la Reforma a la LIE	Contenido
fijo en el Mercado Eléctrico Mayorista, conforme a las Reglas del Mercado.	
<p>Artículo 3, fracción XIV</p> <p>Contrato Legado para el Suministro Básico: Contrato de Cobertura Eléctrica que los Suministradores de Servicios Básicos tendrán la opción de celebrar, con precios basados en los costos y contratos respectivos, que abarcan la energía eléctrica y Productos Asociados de las Centrales Eléctricas Legadas y las Centrales Externas Legadas, con compromiso de entrega física.</p>	<p>Definición de concepto Contrato Legado para Suministro Básico, que se modifica para determinar que los contratos legados para el suministro básico que se celebren deben realizarse, necesariamente, con el compromiso de entrega física de la energía.</p>
<p>Artículo 4, fracción I</p> <p>Las actividades de generación, transmisión, distribución, comercialización y el Control Operativo del Sistema Eléctrico Nacional son de utilidad pública y se sujetarán a obligaciones de servicio público y universal en términos de esta Ley y de las disposiciones aplicables, a fin de lograr el cabal cumplimiento de los objetivos establecidos en este ordenamiento legal. Son consideradas obligaciones de servicio público y universal las siguientes:</p> <p>I. Otorgar acceso abierto a la Red Nacional de Transmisión y las Redes Generales de Distribución en términos no indebidamente discriminatorios, cuando sea técnicamente factible;</p>	<p>Incorpora la obligación de otorgar el acceso abierto a las redes en términos no indebidamente discriminatorios; sin embargo, se introdujo la expresión “cuando sea técnicamente factible”.</p>
<p>Artículo 4, fracción VI</p> <p>Las actividades de generación, transmisión, distribución, comercialización y el Control Operativo del Sistema Eléctrico Nacional son de utilidad pública y se sujetarán a obligaciones de servicio público y universal en términos de esta Ley y de las disposiciones aplicables, a fin de lograr el cabal cumplimiento de los objetivos establecidos en este ordenamiento legal. Son</p>	<p>Orden de despacho de la energía eléctrica privilegiando contratos de cobertura eléctrica con compromiso de entrega física.</p>

Artículo de la Reforma a la LIE	Contenido
<p>consideradas obligaciones de servicio público y universal las siguientes:</p> <p>VI. Ofrecer energía eléctrica, potencia y Servicios Conexos al Mercado Eléctrico Mayorista basado en los costos de producción unitarios conforme a las Reglas del Mercado, garantizando, en primera instancia, los Contratos de Cobertura Eléctrica con Compromiso de Entrega Física y, en segundo término, el suministro de energías limpias, entregando dichos productos al Sistema Eléctrico Nacional cuando sea técnicamente factible, sujeto a las instrucciones del CENACE.</p>	
<p>Artículo 26</p> <p>Los Transportistas y los Distribuidores son responsables de la Red Nacional de Transmisión y las Redes Generales de Distribución y operarán sus redes conforme a las instrucciones del CENACE, quien considerará la prioridad en el uso de estas redes para el despacho de las Centrales Eléctricas Legadas y las Centrales Externas Legadas con compromiso de entrega física. Para el mantenimiento de la Red Nacional de Transmisión y de los elementos de las Redes Generales de Distribución que correspondan al Mercado Eléctrico Mayorista, los Transportistas y los Distribuidores se sujetarán a la coordinación y a las instrucciones del CENACE.</p>	<p>Orden de despacho de la energía eléctrica privilegiando contratos de cobertura eléctrica con compromiso de entrega física, por instrucciones del CENACE.</p>
<p>Artículo 53</p> <p>Los Suministradores de Servicios Básicos podrán celebrar Contratos de Cobertura Eléctrica a través de subastas que llevará a cabo el CENACE. Los términos para llevar a cabo dichas subastas y asignar los Contratos de Cobertura Eléctrica respectivos se dispondrán en las Reglas del Mercado.</p>	<p>Se establece la posibilidad y no, como era antes, la obligación para Suministradores de Servicios Básicos (CFE) de celebrar contratos de cobertura eléctrica exclusivamente a través de procedimientos competidos como son las subastas.</p>

Artículo de la Reforma a la LIE	Contenido
<p>Artículo 101</p> <p>Con base en criterios de Seguridad de Despacho y eficiencia económica, el CENACE determinará la asignación y despacho de las Centrales Eléctricas, de la Demanda Controlable y de los programas de importación y exportación. Dicha asignación y despacho se ejecutará independientemente de la propiedad o representación de las Centrales Eléctricas, la Demanda Controlable u ofertas de importación y exportación. Lo anterior, considerando los Contratos de Cobertura Eléctrica con Compromiso de Entrega Física.</p>	<p>Orden de despacho de la energía eléctrica privilegiando contratos de cobertura eléctrica con compromiso de entrega física.</p>
<p>Artículo 108, fracción V</p> <p>El CENACE está facultado para:</p> <p>V. Determinar la asignación y el despacho de las Centrales Eléctricas, de la Demanda Controlable y de los programas de importación y exportación, a fin de satisfacer la demanda de energía eléctrica en el Sistema Eléctrico Nacional, y mantener la Seguridad de Despacho, Confiabilidad, Calidad y Continuidad del Sistema Eléctrico Nacional.</p>	<p>Criterios para determinar asignación y despacho, recibiendo programas de generación y consumo asociados a los contratos de cobertura de compromiso de entrega física.</p>
<p>Artículo 108, fracción VI</p> <p>El CENACE está facultado para:</p> <p>VI. Recibir las ofertas y calcular los precios de energía eléctrica y Productos Asociados que derivan del Mercado Eléctrico Mayorista, y recibir los programas de generación y consumo asociados a los Contratos de Cobertura con compromisos de entrega física, de conformidad con las Reglas del Mercado.</p>	<p>Orden de despacho privilegiando contratos de cobertura eléctrica con compromiso de entrega física, recibiendo programas de generación y consumo asociados a los contratos de cobertura de compromiso de entrega física.</p>
<p>Artículo 126, fracción II</p> <p>Artículo 126.- Para efectos de las obligaciones de Certificados de Energías Limpias:</p>	<p>Se precisa que la emisión de certificados de energías limpias a las centrales eléctricas no dependerá ni de la propiedad ni de la fecha de inicio de su operación comercial.</p>

Artículo de la Reforma a la LIE	Contenido
<p>II. La Secretaría establecerá los criterios para su otorgamiento en favor de los Generadores y Generadores Exentos que produzcan energía eléctrica a partir de Energías Limpias. El otorgamiento de los Certificados de Energías Limpias a Centrales Eléctricas, no dependerá ni de la propiedad, ni de la fecha de inicio de operación comercial de las mismas;</p>	
<p>Transitorio Tercero</p> <p>Tercero. La Secretaría de Energía, la Comisión Reguladora de Energía y el Centro Nacional de Control de Energía, dentro del ámbito de su competencia, dispondrán de un plazo máximo de 180 días naturales, contados a partir de la entrada en vigor del presente Decreto, para realizar las modificaciones que sean necesarias a todos los acuerdos, resoluciones, lineamientos, políticas, criterios, manuales y demás instrumentos regulatorios expedidos en materia de energía eléctrica, con el fin de alinearlos a lo previsto en el presente Decreto.</p>	<p>SENER y el CENACE deberán emitir regulación secundaria para hacer efectivo el contenido de la Reforma a la LIE.</p>

Declaratoria de Sobreseimiento:

El proyecto propone considerar que las siguientes disposiciones tienen el carácter de normas heteroaplicativas; es decir, que causan perjuicio hasta que sean aplicadas por primera ocasión al particular, por lo que no es procedente resolver sobre su inconstitucionalidad en este momento:

Artículo de la Reforma a la LIE	Contenido
<p>Cuarto Transitorio</p> <p>Los permisos de autoabastecimiento, con sus modificaciones respectivas, otorgados o tramitados al amparo de la Ley del Servicio Público de Energía Eléctrica, que continúen surtiendo sus efectos jurídicos, obtenidos en fraude a la ley, deberán ser revocados por la Comisión Reguladora de Energía mediante el procedimiento administrativo correspondiente. En su caso, los permisionarios podrán tramitar un</p>	<p>Posibilidad de revocar permisos de autoabastecimiento por fraude a la ley, para lo cual la CRE tendría que llevar a cabo un procedimiento administrativo para tales efectos.</p>

Artículo de la Reforma a la LIE	Contenido
<p>permiso de generación, conforme a lo previsto en la Ley de la Industria Eléctrica.</p>	
<p>Quinto Transitorio</p> <p>Los Contratos de Compromiso de Capacidad de Generación de Energía Eléctrica y Compraventa de Energía Eléctrica suscritos con productores independientes de energía al amparo de la Ley del Servicio Público de Energía Eléctrica, deberán ser revisados a fin de garantizar su legalidad y el cumplimiento del requisito de rentabilidad para el Gobierno Federal establecido en los artículos 74, fracción IV, de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, 32 de la Ley Federal de Presupuesto y Responsabilidad Hacendaria y 18 de la Ley Federal de Deuda Pública. En su caso, dichos contratos deberán ser renegociados o terminados en forma anticipada.</p>	<p>Ordena la revisión de contratos de Compromiso de Capacidad de Generación de Energía Eléctrica y Compraventa de Energía Eléctrica suscritos con Productores Independientes de Energía celebrados al amparo de la legislación abrogada, con el objetivo de que se garantice la legalidad y cumplimiento del requisito de rentabilidad.</p> <p>La disposición proporciona una opción para el caso de que, cuando la autoridad concluya una revisión, el contrato pueda ser renegociado o terminado de forma anticipada, sin que con su entrada en vigor pueda ser suficiente para entender que impactan en la esfera jurídica de la quejosa. Al igual que en el supuesto anterior, la autoridad debe iniciar el procedimiento de revisión para que se actualice el cambio de situación jurídica de la quejosa, y entonces tener por actualizado el interés para impugnar la disposición.</p>

Efectos de la Sentencia

La propuesta de sentencia confirma que la misma no tiene efectos generales, sino particulares para las empresas quejas, ordenando a las autoridades que apliquen las disposiciones de la LIE que se encontraban vigentes hasta antes de la publicación de la Reforma a la LIE.

Consideraciones Adicionales

El proyecto aún puede ser modificado

Derivado de la discusión que los Ministros de la Segunda Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación puedan sostener en la sesión programada para el 27 de septiembre de 2023, el proyecto de sentencia puede variar; por lo tanto, lo expresado en la presente Alerta no es de carácter definitivo y podrá complementarse una vez se dicte sentencia ejecutoria en el asunto.

Votación requerida

Para que el proyecto de sentencia sea aprobado por la Segunda Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación, requiere el voto de la mayoría de los Ministros presentes en la sesión. La Segunda Sala está conformada por las Ministras Yasmín Esquivel Mossa, Loretta Ortiz Ahlf y los Ministros Alberto Pérez Dayán, Javier Laynez Potisek y Luis María Aguilar Morales.

La sentencia impactará al resto de juicios de amparo

Una vez resuelto en definitiva el asunto por la Suprema Corte de Justicia de la Nación, el sentido de la sentencia será replicado para la resolución del resto de juicios de amparo promovidos por diversas empresas de la industria, los que se encuentran en trámite ante los Tribunales Colegiados de Circuito y/o Juzgados de Distrito.

Autores

Esta Alerta GT fue elaborada por:

- [Joselino Morales Lopez](#) | +52 55.5029.0033 | moralesjo@gtlaw.com
- [Pedro Reséndez](#) | +52 55.5029.0054 | resendezp@gtlaw.com
- [Hugo Hernández](#) | +52 55.5029.0039 | hernandezhu@gtlaw.com

Albany. Amsterdam. Atlanta. Austin. Berlin.~ Boston. Charlotte. Chicago. Dallas. Delaware. Denver. Fort Lauderdale. Houston. Las Vegas. London.* Long Island. Los Angeles. Mexico City.+ Miami. Milan.» Minneapolis. New Jersey. New York. Northern Virginia. Orange County. Orlando. Philadelphia. Phoenix. Portland. Sacramento. Salt Lake City. San Diego. San Francisco. Seoul.∞ Shanghai. Silicon Valley. Singapore.~ Tallahassee. Tampa. Tel Aviv.^ Tokyo.~ Warsaw.~ Washington, D.C.. West Palm Beach. Westchester County.

*This Greenberg Traurig Alert is issued for informational purposes only and is not intended to be construed or used as general legal advice nor as a solicitation of any type. Please contact the author(s) or your Greenberg Traurig contact if you have questions regarding the currency of this information. The hiring of a lawyer is an important decision. Before you decide, ask for written information about the lawyer's legal qualifications and experience. Greenberg Traurig is a service mark and trade name of Greenberg Traurig, LLP and Greenberg Traurig, P.A. ~Greenberg Traurig's Berlin office is operated by Greenberg Traurig Germany, an affiliate of Greenberg Traurig, P.A. and Greenberg Traurig, LLP. *Operates as a separate UK registered legal entity. +Greenberg Traurig's Mexico City office is operated by Greenberg Traurig, S.C., an affiliate of Greenberg Traurig, P.A. and Greenberg Traurig, LLP. »Greenberg Traurig's Milan office is operated by Greenberg Traurig Santa Maria, an affiliate of Greenberg Traurig, P.A. and Greenberg Traurig, LLP. ∞Operates as Greenberg Traurig LLP Foreign Legal Consultant Office. ~Greenberg Traurig's Singapore office is operated by Greenberg Traurig Singapore LLP which is licensed as a foreign law practice in Singapore. ^Greenberg Traurig's Tel Aviv office is a branch of Greenberg Traurig, P.A., Florida, USA. ~Greenberg Traurig's Tokyo Office is operated by GT Tokyo Horitsu Jimusho and Greenberg Traurig Gaikokuhojimbengoshi Jimusho, affiliates of Greenberg Traurig, P.A. and Greenberg Traurig, LLP. ~Greenberg Traurig's Warsaw office is operated by GREENBERG TRAUIG Nowakowska-Zimoch Wysokiński sp.k., an affiliate of Greenberg Traurig, P.A. and Greenberg Traurig, LLP. Certain partners in GREENBERG TRAUIG Nowakowska-Zimoch Wysokiński sp.k. are also shareholders in Greenberg Traurig, P.A. Images in this advertisement do not depict Greenberg Traurig attorneys, clients, staff or facilities. No aspect of this advertisement has been approved by the Supreme Court of New Jersey. ©2023 Greenberg Traurig, LLP. All rights reserved.*