

## LIBERTAD DE EMPRESA



PIERINO STUCCHI LÓPEZ RAYGADA

# LIBERTAD DE EMPRESA

PRÓLOGO  
JUAN CARLOS CASSAGNE



<b>343.4 S84</b>	Stucchi López Raygada, Pierino. Libertad de empresa / Pierino Stucchi López Raygada; 1.ª ed. - Lima: Palestra Editores; Stucchi Abogados; 2024. 222 pp.; 15 x 21.5 cm. D. L. 2024-04381 ISBN: 978-612-325-455-1 1. Derecho constitucional 2. Derecho empresarial 3. Derecho económico 4. Libre empresa 5. Aspectos sociales
----------------------	--

## SERIE DERECHO PARA LA EMPRESA

### LIBERTAD DE EMPRESA

Pierino Stucchi López Raygada

Primera edición, mayo 2024

© 2024: PIERINO STUCCHI LÓPEZ RAYGADA

© 2024: PALESTRA EDITORES S. A. C.

Plaza de la Bandera 125, Pueblo Libre, Lima, Perú

Telf. (+511) 6378902 - 6378903

[palestra@palestraeditores.com](mailto:palestra@palestraeditores.com) / [www.palestraeditores.com](http://www.palestraeditores.com)

© 2024: S. ABOGADOS Y CONSULTORES ASOCIADOS S. A. C.

Av. Camino Real 871, Apt. 1002, San Isidro, Lima, Perú

[contacto@stucchi.law](mailto:contacto@stucchi.law) / <https://stucchi.law/>

Impresión y encuadernación:

GRÁNDEZ GRÁFICOS S. A. C.

Mz. E, Lt. 15, Urb. Santa Rosa de Lima, Los Olivos, Lima, Perú

Mayo, 2024

Diagramación:

RAÚL MORALES HERRERA

Cuidado de estilo y edición:

JESÉ DAVID ARIAS AGUILA

HECHO EL DEPÓSITO LEGAL EN LA BIBLIOTECA NACIONAL DEL PERÚ N.º 2024-04381

ISBN: 978-612-325-455-1

Tiraje: 500 ejemplares

Impreso en el Perú / Printed in Peru

---

TODOS LOS DERECHOS RESERVADOS. QUEDA PROHIBIDA LA REPRODUCCIÓN TOTAL O PARCIAL DE ESTA OBRA, BAJO NINGUNA FORMA O MEDIO, ELECTRÓNICO O IMPRESO, INCLUYENDO FOTOCOPIADO, GRABADO O ALMACENADO EN ALGÚN SISTEMA INFORMÁTICO, SIN EL CONSENTIMIENTO POR ESCRITO DE LOS TITULARES DEL COPYRIGHT.

---

La libertad no consiste en hacer lo que nos place,  
sino en el derecho a hacer lo que debemos.

Juan Pablo II



Al centro no se llega desde la derecha ni desde la izquierda, se llega desde la libertad solidaria.

Jaime Rodríguez-Arana Muñoz





# CONTENIDO

PRÓLOGO.....	13
<i>Juan Carlos Cassagne</i>	

INTRODUCCIÓN.....	17
-------------------	----

## CAPÍTULO 1

RÉGIMEN ECONÓMICO Y CONTENIDO ESENCIAL DE LA LIBERTAD DE EMPRESA.....	23
---	----

1. El régimen económico constitucional.....23
2. El principio de libertad.....29
3. El contenido esencial de la libertad de empresa.....33
4. El rol fundamental del derecho de propiedad y la libertad contractual.....37
5. La relevancia de la seguridad jurídica .....40

## CAPÍTULO 2

RECONOCIMIENTO Y PROTECCIÓN INTERNACIONAL DE LA LIBERTAD DE EMPRESA.....	43
--	----

1. Desde el ámbito interamericano de derechos humanos .....44
2. Desde la protección bilateral de inversiones.....50

## CAPÍTULO 3

RECONOCIMIENTO Y PROTECCIÓN CONSTITUCIONAL DE LA LIBERTAD DE EMPRESA.....	57
---	----

1. Disposiciones constitucionales.....57
2. Jurisprudencia constitucional.....60
3. Tutela constitucional.....62
4. Contraste con la actividad empresarial del Estado.....63

## CONTENIDO

CAPÍTULO 4	
RECONOCIMIENTO Y PROTECCIÓN LEGAL DE LA LIBERTAD DE EMPRESA.....69	
1.	Legislación que otorga un régimen de estabilidad a las inversiones extranjeras.....70
2.	Legislación marco para el crecimiento de la inversión privada.....71
3.	Legislación para asegurar la libertad de empresa y el comercio interior.....72
3.1.	Mejoras necesarias.....78
3.2.	Relación con el sistema de calidad regulatoria.....79
4.	Legislación para asegurar la libertad de empresa y el comercio exterior.....81
CAPÍTULO 5	
DERECHO DE PROPIEDAD Y LÍMITES A LA EXPROPIACIÓN PARA GARANTIZAR LA ACTIVIDAD EMPRESARIAL.....85	
1.	Reconocimiento constitucional del derecho de propiedad.....86
2.	La expropiación desde el plano constitucional.....89
2.1.	Requisitos.....91
2.2.	Contraste con los requisitos de fuente internacional.....92
2.3.	La expropiación frente a la confiscación.....93
3.	La expropiación directa desde el plano legal.....95
3.1.	Procedimiento para la expropiación.....98
3.2.	Control arbitral o judicial.....100
4.	Mecanismo administrativo de corrección sobre la expropiación indirecta.....101
CAPÍTULO 6	
CONTRIBUCIÓN DE LA ACTIVIDAD EMPRESARIAL CON LA SOCIEDAD.....105	
1.	Actividad empresarial, función social y dignidad humana.....105
2.	Satisfacción de necesidades de los consumidores: personas y familias.....107

## CONTENIDO

3. Generación de trabajo.....	111
4. Provisión de recursos tributarios para el Estado.....	114
5. Contribuciones adicionales.....	118
5.1. Responsabilidad social: cumplimiento de obligaciones, actuación voluntaria y criterios ESG (ASG).....	119
5.2. Sociedades de beneficio e interés colectivo (BIC).....	123
 CONCLUSIONES.....	 127
 BIBLIOGRAFÍA.....	 145
 ANEXOS LEGISLATIVOS RELEVANTES.....	 153



## PRÓLOGO

Tengo el placer de hacerme cargo del prólogo de este libro, cuyo título es “Libertad de empresa”. Se trata del primer volumen de la serie “Derecho para la empresa”, editada conjuntamente por Palestra Editores y por Stucchi Abogados. Como sugiere la denominación de esta serie editorial, su propósito es abordar materias jurídicas que tengan estrecha relación con la actividad empresarial en la jurisdicción peruana.

Conocí al autor de esta obra, Pierino Stucchi, con ocasión de una interesante colaboración profesional que abordaba el contenido esencial de principios y derechos en el ámbito del procedimiento administrativo sancionador, vinculados con la evaluación y el juzgamiento de actos empresariales en una economía social de mercado. Ese fue el primer paso para conocernos y continuar colaborando en otros encargos profesionales y, con el tiempo, desarrollar una muy grata relación profesional y amical que ha mantenido frecuencia y estupendas coincidencias.

Por ello, aprecio que este libro refleja el pensamiento del autor, quien se encuentra dedicado a abordar temas clásicos del derecho desde perspectivas innovadoras; y, dedicado a sintetizar con un enfoque principista las categorías fundamentales del derecho público y del derecho privado que se aplican a la actividad empresarial. Esto último se explica en que el autor tiene una destacada y variada trayectoria.

En lo académico, es máster y doctor en Derecho por la Universidad de La Coruña, posdoctorado por la Universidad de

Bolonia y posdoctorado por la Universidad de Salamanca, así como también profesor de derecho administrativo. En lo profesional, ha sido gerente legal del Instituto Nacional de Defensa de la Competencia y de la Protección de la Propiedad Intelectual (Indecopi) del Perú y superintendente adjunto y defensor del inversionista de la Superintendencia del Mercado de Valores (SMV) también del Perú, entre otras responsabilidades en el sector público. Actualmente, en el sector privado, dirige la firma legal Stucchi Abogados, cuya notoria especialidad es la regulación sobre la actividad empresarial, lo que explica tanto el título de este libro, como la denominación de la serie “Derecho para la empresa”, que es inaugurada con esta publicación.

El autor es miembro de la Asociación Iberoamericana de Regulación – Asier, que tuvo el honor de fundar y que mantiene una intensa actividad internacional. Pierino Stucchi representa a una nueva generación. Se incorporó en 2022, con ocasión del XVI Congreso Iberoamericano de Regulación, realizado en la ciudad de Lima, Perú. En esa ocasión, en su calidad de director de la Facultad de Derecho de la Universidad ESAN, institución sede del evento, fue nuestro amable anfitrión, destacando tanto su contribución académica, como la coincidencia en valores y principios con los demás miembros de Asier.

En cuanto al contenido de este libro, en primer término, destaco su contribución para reforzar el entendimiento de que la actividad empresarial cumple una función social al proveer a las personas naturales, en su calidad de consumidores finales, los bienes y servicios que les permiten satisfacer buena parte de sus necesidades relevantes. Asimismo, este libro contribuye con reforzar el entendimiento de que la actividad empresarial cumple una función social al proveer de trabajo e ingresos a los trabajadores; y, al pagar debidamente impuestos, aportando al financiamiento de las actividades públicas para la satisfacción de los intereses generales de la sociedad. Este libro es útil en la medida en que, en nuestros países, en algunos sectores, estos entendimientos requieren afanzarse como primer paso para promover el desarrollo sostenible de nuestras sociedades.

Adicionalmente, resalto que este libro sustenta con contundencia que el ejercicio de la actividad empresarial honesta expresa la dignidad humana y la autodeterminación para la

realización de las personas. Es innovadora la fundamentación que Pierino Stucchi plantea para afirmar con certeza que el derecho a la *libertad de empresa* resulta reconocido y protegido por la Convención Americana sobre Derechos Humanos y la jurisprudencia de la Corte Interamericana de Derechos Humanos. La estrecha conexión de los compromisos internacionales contenidos en tratados bilaterales de inversión (TBI) y tratados de libre comercio (TLC) con la protección del derecho a la libertad de empresa, que muestra este libro, contribuye con el nítido entendimiento del tejido internacional que protege a la actividad empresarial en beneficio de la sociedad.

A partir de lo anterior, este libro “Libertad de empresa” aborda las bases esenciales de este principio y derecho, concentrándose en el contenido y aplicación del derecho interno de la jurisdicción peruana, desde el nivel constitucional y legal, incluyendo la jurisprudencia actual y relevante. No falta, y ello es un acierto, la relación fundamental del derecho de propiedad y del derecho de libertad contractual con la libertad de empresa. Se incluyen los nuevos temas vinculados a la responsabilidad social empresarial y el nuevo régimen de sociedades de beneficio e interés colectivo en la jurisdicción peruana. Se trata, en consecuencia, de una obra completa en torno a la libertad de empresa y su ejercicio honesto y comprometido con la sociedad.

Esta obra de Pierino Stucchi se adscribe a una corriente interamericana que rescata y afianza los valores y principios compartidos en materia de derechos humanos y derechos fundamentales que respaldan la libertad de empresa. Valoro que su contenido responda a una rigurosa investigación académica, con ocasión de la reciente investigación postdoctoral del autor, realizada en la Universidad de Bolonia, Italia, que recibió la calificación *sobresaliente* y mereció la distinción *cum laude*, precisamente con recomendación de publicación.

Al tiempo de preparar este prólogo, que me solicitó gentilmente el autor, pude leer en la introducción de este libro que me agradece por orientarlo en el desarrollo de esta investigación, en el marco de diferentes conversaciones a profundidad que tuvimos sobre el tema abordado. La última de ellas fue, justamente, con ocasión del XVII Congreso Iberoamericano de Regulación, realizado en la ciudad de Salamanca, España. Re-

cuerda en esta introducción que lo invité a profundizar el estudio de la libertad de empresa desde los principios jurídicos y con especial atención a los fundamentos abordados por la doctrina clásica. Y es cierto, esa fue mi orientación. Me complace que lo haya hecho a su estilo.

Por ello, concluyendo, destaco especialmente en Pierino Stucchi, su capacidad para abordar temas clásicos del derecho desde nuevas perspectivas y respaldándose en los principios y en los fundamentos de los derechos humanos; así como en las categorías cardinales del derecho público y del derecho privado. Lo animo a continuar en este camino. Y espero que esta obra desate el interés y el debate que merece provocar.

Juan Carlos Cassagne  
Buenos Aires, 25 de abril de 2024