

CONTRACT RISK ALLOCATION

Elisa Figueroa Zárate

AACE International

www.aacei.org

AACE

PERU

SECTION



**PLEASE USE MICROPHONE FOR ALL
QUESTIONS AND COMMENTS!**



AACE International

www.aacei.org

AACE

PERU

SECTION

BIO of Elisa Figueroa



- Abogada por la Pontificia Universidad Católica del Perú.
- Asesora legal en diversos proyectos de infraestructura para el sector, minero, hidroeléctrico, energético, vial, portuario, aeroportuario, siderúrgico y de edificaciones hospitalarias ejecutados bajo formas FIDIC, NEC y tipo bespoke empleando diferentes sistemas de entrega de proyecto como el tradicional, diseño y construcción, modalidades llave en mano, híbridos (ECI) entre otros.
- Especialista en asociaciones público privadas, derecho de la construcción e ingeniería, administración contractual, prevención y solución temprana de controversias, arbitraje y dispute boards.
- Miembro de la Sociedad Peruana de Derecho de la Construcción.
- Abogada Senior en NPG Abogados desde hace casi 12 años.
- Ponente en cursos, seminarios, congresos y cursos de especialización.



ABOGADOS
NAVARRO
SOLOGUREN
PAREDES
GRAY



1. Introducción
2. Cada proyecto tiene una partida de nacimiento de riesgos.
3. Principios para la asignación de riesgos.
4. ¿Dónde se plasma la asignación de riesgos?
5. Retos del Contract Risk Allocation.
6. Conclusiones
7. Preguntas y Comentarios

INTRODUCCIÓN

AACE International

www.aacei.org

AACE

PERU

SECTION



¿Para qué y por qué construimos?



¿Qué tienen en común todos estos proyectos?



¿Qué significa el riesgo?



¿Qué significa el riesgo en un proyecto?

“Risk means ‘shit happens’ or ‘good luck’”

Toba Beta



¿Qué significa el riesgo?

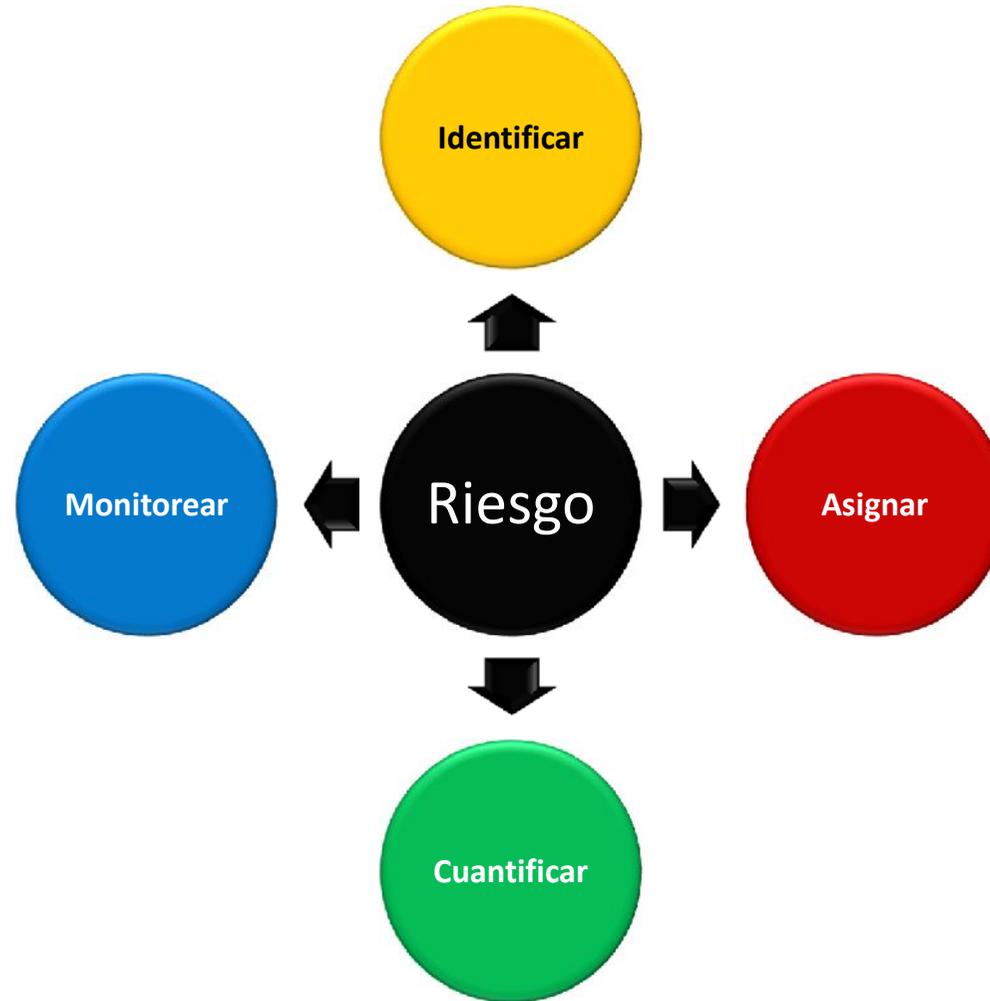


¿Qué significa el riesgo en un proyecto?

Según la PR 62R-11 de la AACE

“In TCM, an uncertain event or condition that could affect a project objective or business goal”

¿Qué se debe hacer con el riesgo?



2. CADA PROYECTO TIENE UNA PARTIDA DE NACIMIENTO DE RIESGOS

AACE International
www.aacei.org

AACE
PERU
SECTION



2.1. ¿Qué es el Project Delivery System?



¿Quién decide?



EL PROPIETARIO

2. ¿Qué es el Project Delivery System?



“...la estructura organizacional adoptada por el cliente para el manejo del diseño y ejecución de un proyecto de construcción.”¹

“influencia en la definición de selección y construcción con partes involucradas como consultores, contratistas, subcontratistas y fabricantes”².”

1. Traducción libre del texto en inglés “... the organizational structure adopted by client for the management of the design and construction of a building project.” Masterman, J.W.E. (2002). *An Introduction to Building Procurement Systems*, 2nd ed., E&FN Spon, London.
2. Traducción libre del texto en inglés “It influences the definition of the tendering and contractual with parties involved such as consultants, contractors, subcontractors, and suppliers” Abu Hassan Abu Bakar, Omar Osman, Alfa Taras Bulba (2009). *Procurement Selection Practices in Post Disaster Project Management: A Case Study in Banda Aceh, Indonesia*.

2.1 ¿Qué es el Project Delivery System?



- Es una decisión de adquisiciones exclusiva del Propietario.
- Cómo se relacionan los diversos agentes que intervendrán en su proyecto, con él y entre ellos (propietario, supervisor, constructor, proveedores, diseñadores, vendedores, gerentes, etc.)
- Fases, paquetes, relaciones, facultades, órdenes, interfaces, etc.

2.2 Grupos de Project Delivery System



- ✓ **Tradicional:** Diseño, licito, y encargo la construcción.
- ✓ **Design Build:** Diseño y construcción a cargo del contratista.
- ✓ **Gerencia:** Al riesgo y de Agencia.
- ✓ **Colaborativos / Integrados / ECI.**

2.2 Grupos de Project Delivery System



- El PDS es la columna vertebral de lo que luego será el Contrato y su modalidad.
- Es la partida de nacimiento de la asignación de riesgos de un proyecto.



¡¡NO CONFUNDIR!!

PDS con modalidad de pago

3. PRINCIPIOS PARA LA ASIGNACIÓN DE RIESGOS

AACE International
www.aacei.org

AACE
PERU
SECTION



3.1. Principios para la asignación de Riesgos



Principios Generales	PR AACE
A mayor riesgo, mayor precio	67R-11
El riesgo se acepta, se reduce, se transfiere o se asegura.	63R-11
Cheapest Cost Avoider	67R-11
Si un riesgo es previsible, entonces es necesario cuantificarlo	67R-11 65R-11

3.1. Principios para la asignación de Riesgos



- *Una **óptima asignación de riesgos** solo será alcanzada a través de la **cooperación o responsabilidad compartida** entre las partes.*
- *Ignorar el riesgo **no eliminará** su potencial impacto.*
- *Riesgos que **no son contractualmente asignados**, serán asumidos, con conocimiento o no, por una parte o por ambas.*
- *Una óptima asignación de riesgos varía de **proyecto en proyecto**.*

4. ¿DÓNDE SE PLASMA LA ASIGNACIÓN DE RIESGOS?

AACE International
www.aacei.org

AACE
PERU
SECTION



4.1. Diversos documentos según la fase



Fase	Documentos
Conceptual o Scoping	Análisis del proyecto, matriz de riesgos del propietario.
Proceso de selección	RFP, declaraciones, compromisos, propuesta, negociaciones, etc.
Contratación y ejecución	Contrato y anexos.

4.2. Fuentes de asignación de riesgos



- El Contrato
- La Ley, normas técnicas.

4.2.1. El Contrato



Bespoke o a medida



FIDIC



NEC



4.2.2. La Ley y las Normas



Código Civil



NORMA TÉCNICA E.050
SUELOS Y CIMENTACIONES



International
Organization for
Standardization



5. RETOS DEL CONTRACT RISK ALLOCATION

AACE International
www.aacei.org

AACE
PERU
SECTION



5. Retos del Contract Risk Allocation



Evitar:

- Fallar en la identificación y asignación de un riesgo.
- Trasladar riesgos a una parte que no puede manejarlos.
- Trasladar riesgos pretendiendo que el precio sea el mismo.
- Ambigüedad en el lenguaje.

5. Retos del Contract Risk Allocation



Evitar:

- Falta de correspondencia entre cláusulas o documentos
- Falta de cuantificación de los riesgos aceptados y/o compartidos.
- Falta de monitoreo de los riesgos.
- Requerimientos no claros, no objetivos, ni medibles.
- Cláusulas sin procedimientos ni efectos.

CONCLUSIONES

AACE International
www.aacei.org

AACE
PERU
SECTION





- Construcción de infraestructura es altamente riesgosa.
- Los riesgos deben ser identificados, asignados, cuantificados y monitoreados. **IGNORARLOS** no hará que desaparezcan.
- El PDS es la forma en que el Propietario organiza la ejecución del Proyecto y la interacción entre agentes, partes y alcance.
- El PDS elegido, marca la partida de nacimiento de riesgos de un determinado Proyecto.
- Existen diversas fuentes de asignación de riesgos como la Ley y el Contrato.

QUESTIONS/COMMENTS? (PLEASE USE MICROPHONE)



AACE International
www.aacei.org

AACE
PERU
SECTION