

FIDIC Latin America Contract Users' Conference



Panama City, 2-3 October 2018

Pitfalls to Avoid When Using FIDIC Contracts in Latin America
Errores a Evitar al Utilizar Contratos FIDIC en América Latina

Pablo Laorden – FIDIC Accredited Trainer- Lámbal Abogados

Jaime Gray – FIDIC Capacity Building Committee - NPG Abogados



International Federation of Consulting Engineers
The Global Voice of Consulting Engineers





Errores a Evitar al Utilizar Contratos FIDIC en América Latina

- I. Fase de Licitación.
- II. Relacionados con el Diseño.
- III. El Ingeniero.
- IV. El DAB.



Fase de Licitación

- Elegir sin conocer ni entender.
- Elegir para cambiar lo elegido.
- Arreglar lo que no está roto.
 - ✓ Asesoramiento y formación.
 - ✓ Si no está roto no lo arregles.
 - ✓ Respetar Golden Principles



Fase de Licitación

Preparar los documentos de licitación como siempre se ha hecho, sin adaptarlos al sistema FIDIC y/o sin considerar lo que indica el Contrato (CG, CP, Ap. Of/Datos del Contrato).

Problemas

- Incompatibilidad entre anexos y Contrato en el futuro.
- Ofertas no recogen adecuadamente forma de gestionar, obligaciones, reparto de riesgos inadecuado.
- Discusiones y reclamos desde el principio.

Soluciones

- ✓ Ingeniero no puede modificar el Contrato pero puede emitir instrucciones aclaratorias y/o Cambios.
- ✓ Pedir ayuda a la DAB.



Fase de Licitación

Licitar sin haber obtenido terrenos, licencias y financiación.

Problemas

- Retraso en la emisión de la orden de inicio.
- Retrasos, sobrecostos y reclamos desde el principio.
- Riesgo de suspensión y/o resolución del contrato.

Soluciones

- ✓ Desistir e iniciar nueva licitación una vez solucionado – antes de que se hayan generado grandes costos.
- ✓ Solucionarlo sin interferir en programa de obras.
- ✓ Cambiar secuencia trabajos mediante una instrucción de Cambio.
- ✓ Suspender las Obras para solucionarlo - límite 112 días.



Fase de Licitación

No considerar el impacto de la ley aplicable

Problemas

- Normativa de Contratación Pública incompatible con FIDIC.
- Criterios de Orden Público ineludibles.
- Conceptos jurídicos desconocidos.

Soluciones

- ✓ Confirmar orden de prioridad y/o compatibilidad Modelo FIDIC – Normativa Pública.
- ✓ Revisar y en su caso adaptar cláusulas legales pero evitando alterar el reparto de riesgos/beneficio y la forma de gestión del proyecto.



FIDIC Latin America Contract Users' Conference

Panama City, 2-3 October 2018

Fase de Licitación

FIDIC PROCUREMENT PROCEDURES GUIDE

1st Edition 2011

Contents

Foreword

Disclaimer

Notes

Acknowledgements

1 Introduction

2 Basic Considerations

3 Developing a Project Strategy

4 Management of Procurement

5 Contract Types

6 The Project Strategy

7 Prequalification: Consultancy Appointments

8 Prequalification of Tenderers: Contracts for Works

9 Consultancy Appointments

10 Obtaining Tenders: Minor Works Contracts

11 Obtaining Tenders: Construction Contracts

12 Obtaining Tenders: Plant and Design-Build Contracts

13 Obtaining Tenders: EPC/Turnkey Contracts

14 Obtaining Tenders: Dredging and Reclamation Works

15 Receipt and Opening of Proposals and Tenders

16 Evaluation and Recommendations: Consultancy Appointments

17 Tender Evaluation and Recommendations: Contracts for Works

18 Award of Contracts: Consultancy Appointments

19 Award of Contracts for Works

References

www.fidic.org





FIDIC Latin America Contract Users' Conference

Panama City, 2-3 October 2018

Preparación de las Condiciones Particulares

Una velada estupenda

¡¡¡Fidickenstein y familia!!!





El Diseño – Rojo y MDB

Diseño de licitación incompleto y poco maduro que requiere de numerosos ajustes post-adjudicación.

Problemas

- Mayor riesgo incrementos de plazo y costo/precio.
- Mayor riesgo de variaciones y/o reclamos.

Soluciones

- ✓ Dedicar suficientes recursos y tiempo a preparar un buen diseño.
- ✓ Completar el diseño lo antes posible mediante instrucciones y/o Cambios sin afectar al programa de trabajos.
- ✓ Contratista pedir aclaraciones y planos complementarios.
- ✓ Suspender Obras para rehacer/completar el diseño.



El Diseño – Amarillo y Plata

Requisitos del Cliente incluyen un diseño demasiado detallado y rígido.

- Responsabilidad del Cliente sobre ese diseño.
- Impide aprovechar el know-how del Contratista.
- ✓ Definir criterios funcionales y de resultado.

Delegar en el Contratista que defina los criterios de gestión del negocio del Cliente.

- Alto riesgo de que las propuestas del Contratista no sean de agrado del Cliente – discusión permanente, diseño no avanza.
- ✓ Requisitos del Cliente deben ser muy claros en estos aspectos y permitir libertad razonable del Contratista en lo no definido.
- ✓ Utilizar un Libro Rojo con diseño del Cliente.



El Diseño – Amarillo y Plata

Pensar que estamos ante un contrato de “*primero diseña como a mi me gusta y luego ya te dejaré construir*”.

- No, es un contrato de construcción cuyo diseño lo asume el Contratista.
- No existe un plazo para diseño y posteriormente cuando se aprueba por el Cliente empieza el plazo de construcción: es un único plazo de construcción durante el que se hace de forma simultánea el diseño.
- Si el Cliente quiere tener todo el diseño a su gusto antes de empezar la construcción, debería utilizar un Libro Rojo contratando por separado al diseñador y al constructor.



El Diseño – Amarillo y Plata

Imponer los criterios u opiniones del Ingeniero o del Cliente.

- Continuas demoras en la “congelación” del diseño, que generan retrasos en programa – reclamos.
- Contratista se ve impedido de optimizar su costo – reclamos.
- “Comentarios” del Cliente son realmente Cambios bajo 13.1.
- ✓ Contratista presenta planos para construcción, no conceptuales para discusión - 5.2.
- ✓ Aprobaciones no deben demorarse ni retenerse sin motivo razonable – 1.3.
- ✓ Modificar los Requisitos del Cliente con antelación utilizando el mecanismo de los Cambios – 13.1 a 13.3.



El Ingeniero

Contrato con el Ingeniero no recoge correctamente sus funciones bajo el Contrato FIDIC.

- No existe un “Ingeniero FIDIC” – vacío de autoridad.
- ✓ Solución: complementar o renegociar ese contrato de servicios.

Fraccionar el papel del Ingeniero entre varias empresas independientes entre sí.

- Riesgo de descoordinación y/o vacío de autoridad.
- Problemas de comunicación y reclamos del Contratista.
- ✓ Elaborar una matriz de funciones y responsabilidades comparando contratos ingenieros y modelo FIDIC, y cubrir los huecos con contratos complementarios – ¡¡¡ojo 3.5!!!

Tiene que existir un Ingeniero “jefe”.

Asegurarse de haber delegado funciones en el equipo - 3.2





El Ingeniero

Limitar la capacidad de toma de decisiones.

- El Ingeniero debe impulsar el proyecto actuando rápidamente en todo momento. El retraso en la toma de decisiones perjudica el desarrollo y control del proyecto y genera reclamos de costo y plazo.
- ✓ Ingeniero no debe demorar o retener aprobaciones, certificados, consentimientos, o decisiones, sin motivo razonable – 1-3.
- ✓ Levantar las limitaciones a la autoridad del Ingeniero - 3.1.
- ✓ Solicitar aclaraciones con plazos específicos – 1.9 (R/MDB).
- ✓ Utilizar la función preventiva o la de resolución de disputas del DAB – 20.4.



El DAB/DAAB

Errores en el proceso de nombramiento del DAB/DAAB

- Permanente: No fijar un plazo para constituir el DAB/DAAB o no constituirla en su momento— 20.2.
- No designar a una entidad competente para que nombre al DAB en caso de falta de acuerdo – 20.3, Ap.Of/CP/CE.
- Nombrar a personas inadecuadas, sin formación como DAB.
- ✓ Definir plazo máximo para su nombramiento y constituirla al inicio.
- ✓ Acudir a entidades con experiencia y/o con listado de adjudicators, como la propia FIDIC.
- ✓ DAB que no funciona = costo inútil y no soluciona los problemas.
- ✓ Recurrir a las asociaciones y/o personas con experiencia.





El DAB/DAAB

Errores en la utilización del DAB/DAAB

- No utilizar la función de prevención de disputas - 20.2 LR/MDB.
- ✓ La mejor solución a un reclamo es evitarlo.
- ✓ Evitamos convertir la disputa en un asunto personal.
- No someter las disputas al DAB/DAAB hasta el final del plazo de ejecución.
- ✓ Puede ser demasiado tarde para corregir el problema. Cuanto antes se solucione menor impacto.
- ✓ Es mejor pequeñas discusiones que una gran discusión.
- ✓ Recurrir a las asociaciones y/o personas con experiencia.





FIDIC Latin America Contract Users' Conference

Panama City, 2-3 October 2018

!!!Gracias por su atención!!!

Pablo Laorden

plm@lambal.es

Jaime Gray

jgray@npg.pe

*(if you would like an English versión of this presentation please contact me at
plm@lambal.es)*

