



RATTAGAN  
MACCHIAVELLO  
AROCENA

## **PREVENCIÓN Y RESOLUCIÓN TEMPRANA DE CONTROVERSIAS**

Estrategias para prevenir controversias desde la técnica contractual y la administración del contrato

Ricardo E. Barreiro-Deymonnaz

Congreso Internacional de Derecho de la Construcción

Universidad de los Andes, Santiago, Chile, 10 de noviembre de 2017

# Contenido

---

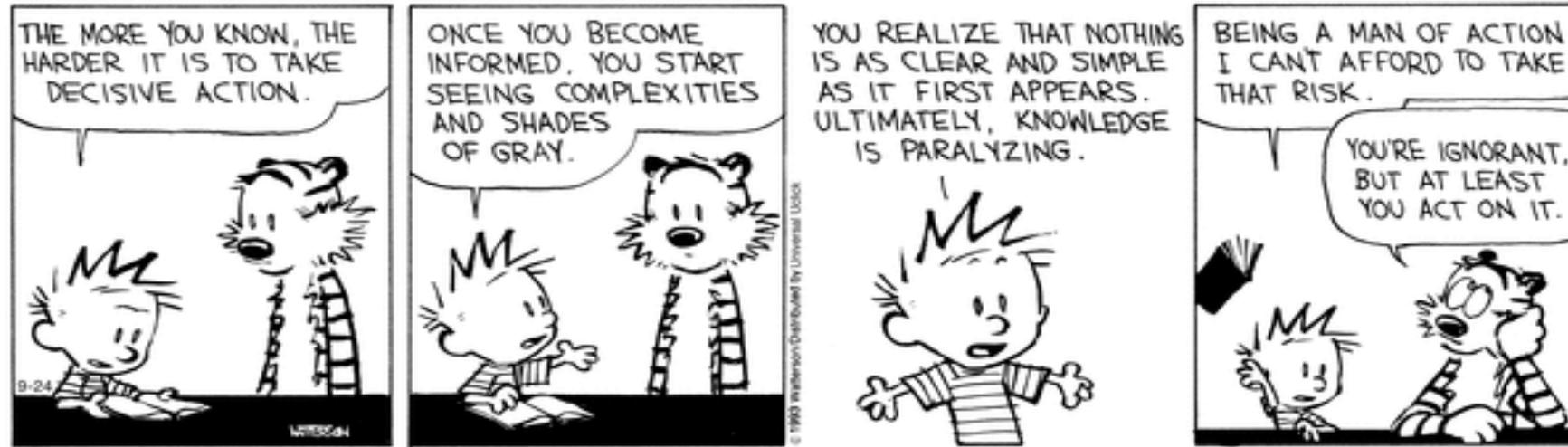
- ▶ Planteo inicial
- ▶ El origen del problema: la distribución de riesgos
- ▶ Administrar para prevenir
- ▶ Abordando el contrato con otra perspectiva
- ▶ Subcontratos, interfases y desfases
- ▶ Escalando acuerdos
- ▶ Los dispute boards o “la última puerta”
- ▶ Apuntes finales: novedades transandinas
- ▶ Conclusiones

## Planteo inicial

---

- ▶ La paradoja del contrato
- ▶ Identificación de las fuentes de los conflictos
- ▶ Aspectos que suelen dar lugar a conflictos:
  - ▶ Distribución de riesgos
  - ▶ Administración del contrato/gobernanza del proyecto
  - ▶ Estructura y redacción del contrato
  - ▶ Interfases intra y extra contractuales
  - ▶ Sistemas para la resolución de controversias

## El origen del problema: la distribución de riesgos



- ▶ Certeza = Conocimiento
- ▶ Riesgo = Probabilidades (incertidumbre mensurable)
- ▶ Incertidumbre = Desconocimiento (riesgo inmensurable)
- ▶ Percepción subjetiva del riesgo

# Administrar para prevenir



- ▶ Flexibilidad
- ▶ Integración
- ▶ Comunicación
- ▶ Administración de documentos

## Abordando el contrato con otra perspectiva



- ▶ Foco en la anticipación de problemas
- ▶ Flexibilidad suficiente para adaptarse a escenarios cambiantes
- ▶ Cuidado con los contrato “tipo”
- ▶ Cuanto más simple, mejor; menos es más

## Subcontratos, interfases y desfases



- ▶ Descalces entre contrato principal y subcontrato
- ▶ Cuidado de la coherencia general
- ▶ Uniformidad de cláusulas clave
- ▶ Modalidades contractuales especiales

# Escalando acuerdos

---



*Jameson, the mediator, uses his last remaining negotiating tool in an effort to break the stalemate.*

©CharlesFincher11.19 Scribble-in-Law at LawComix.com

- ▶ Clausulas escalonadas
- ▶ Obligatoriedad
- ▶ Ejecutabilidad
- ▶ Efectos sobre el arbitraje

# Los dispute boards o la “última puerta”

Copyright 2004 by Randy Glasbergen.  
www.glasbergen.com



**“We need to form a conflict-resolution team to settle the dispute over who should be chosen for our conflict-resolution team.”**

- ▶ Valores: independencia, imparcialidad, equidad, inmediatez, foco en el proyecto y evitamiento del conflicto
- ▶ CONFIANZA
- ▶ Integración del board
- ▶ Organización interna y normas de procedimiento

## Apuntes finales: novedades transandinas

---



- ▶ Nueva Ley de PPP (noviembre 2016/febrero 2017)
- ▶ Paneles de expertos/dispute board
- ▶ Arbitraje, incluso internacional
- ▶ Impacto e importancia

# Conclusiones

---



"You're not allowed to use the sprinkler system to keep your audience awake."

- ▶ Proactividad, anticipación y enfoque integral
- ▶ Adecuada distribución de riesgos
- ▶ Administración de contrato/proyecto integrada, comunicada y eficiente
- ▶ Contratos simples y coherentes
- ▶ Sistemas de resolución de conflictos efectivos

“No podemos resolver problemas pensando de la misma manera que cuando los creamos”.

Albert Einstein (1879-1955)

*¡Muchas gracias por su atención!*

Ricardo E. Barreiro-Deymonnaz

[REBD@RMLex.com](mailto:REBD@RMLex.com)

[www.RMLex.com](http://www.RMLex.com)