Decreto de Urgencia mediante el cual disponen medidas para optimizar y garantizar la continuación de la supervisión de las obras de los tramos N°s. 2, 3 y 4 del proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur Perú-Brasil - IIRSA SUR

DECRETO DE URGENCIA N° 097-2009

EL PRESIDENTE DE LA REPÚBLICA

CONSIDERANDO:

Que, mediante Ley N° 28214, publicada el 30 de abril de 2004, se declaró de necesidad pública, interés nacional y ejecución preferente, la construcción y asfaltado del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Perú - Brasil, el mismo que se constituyó como medio de transporte multimodal para la integración y el desarrollo de las áreas y poblaciones en el ámbito de influencia que comprende los departamentos de Ica, Arequipa, Ayacucho, Apurímac, Cusco, Madre de Dios, Puno, Moquegua y Tacna;

Que, con fecha 04 de agosto de 2005, el Estado Peruano, representado por el Ministerio de Transportes y Comunicaciones, suscribió los Contratos de Concesión para la Construcción, Conservación y Explotación de los Tramos Viales N°s. 2, 3 y 4 del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur Perú - Brasil (IIRSA SUR), con las empresas: Concesionaria Interoceánica Sur - Tramo 2 S.A. (concesionaria del Tramo N° 2), Concesionaria Interoceánica Sur - Tramo 3 S.A. (concesionaria del Tramo N° 3) e Intersur Concesiones S.A. (concesionaria del Tramo N° 4);

Que, el Pleno del Congreso de la República, en sesión celebrada el 30 de octubre de 2008, aprobó las Conclusiones y Recomendaciones del Informe Final en mayoría presentado por la Comisión Multipartidaria de Investigación del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Perú - Brasil (IIRSA SUR), en el que se exhorta al Ministerio de Economía y Finanzas y al Ministerio de Transportes y Comunicaciones a garantizar la ejecución y culminación de las obras de construcción de los Tramos Viales N°s. 2, 3 y 4 en los tiempos y en el cronograma establecido, así como en el marco de las alternativas contempladas en los respectivos Contratos de Concesión;

Que, con fecha 14 de noviembre de 2008, el Gobierno Central expidió el Decreto de Urgencia N° 045-2008, mediante el cual autorizó al Ministerio de Transportes y Comunicaciones a determinar y atender los costos y gastos, incluidos los de supervisión, generados en el último trimestre de 2008 por la ejecución de las obras del Tramo 2 del Corredor Vial Interoceánico Perú - Brasil - IIRSA SUR, hasta por la suma de S/. 160 000 000,00 (Ciento Sesenta Millones y 00/100 Nuevos Soles), para lo cual suscribirá los documentos necesarios; la expedición de la norma antes citada, obedeció a que la inversión inicial prevista para el Tramo N° 2, se agotó en el mes de setiembre de 2008;

Que, respecto del Tramo N° 3, es preciso señalar que la inversión inicial se agotó en el mes de mayo de 2009 y del Tramo N° 4 se agotará en el mes de diciembre de 2009; es decir, la inversión inicial prevista para los tres tramos se agotó o se agotará mucho antes de concluir las obras del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur, Perú - Brasil (IIRSA SUR);

Que, a través de la Ley N° 29309, publicada con fecha 31 de diciembre de 2008, se declaró de necesidad pública, interés nacional y ejecución preferente la continuación y culminación de la construcción y asfaltado de los Tramos N°s. 2, 3 y 4 del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur Perú - Brasil (IIRSA SUR), disponiéndose la ejecución de las obras adicionales que no hubieran sido cubiertas por el cien por ciento (100%) de los respectivos Pagos Anuales por Obras (PAO), establecidos en los contratos; asimismo, la citada norma autorizó al Ministerio de Transportes y Comunicaciones a celebrar los acuerdos con los Concesionarios que sean necesarios para ese propósito, estando facultado para determinar tanto sus plazos como sus condiciones técnicas y económicas; así como a acordar la modificación de los respectivos Contratos de Concesión en los aspectos que fueran necesarios para asegurar la continuidad y culminación de las obras respectivas;

Que, en cumplimiento del artículo 2 de la Ley antes citada, con fecha 31 de diciembre de 2008, se expidió el Decreto Supremo N° 181-2008-EF, mediante el cual se aprobó la operación de

endeudamiento externo acordada con la Corporación Andina de Fomento (CAF), hasta por la suma de US\$ 300 000 000.00 (Trescientos Millones y 00/100 de Dólares Americanos), destinados a financiar parcialmente las obras faltantes de los Tramos N°s. 2, 3 y 4 del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Perú - Brasil (IIRSA SUR), a mérito de lo cual, con fecha 09 de enero de 2009, se suscribió entre el Estado Peruano y la Corporación Andina de Fomento (CAF) el Contrato de Préstamo mediante el cual se otorgó al Prestatario (Estado Peruano) un monto ascendente hasta por la suma de US \$ 300'000,000.00 (Trescientos Millones y 00/100 Dólares Americanos), para financiar en parte la ejecución de la construcción de los Tramos Viales N°s. 2, 3 y 4;

Que, a través de Decreto de Urgencia N° 025-2009, publicado el 20 de febrero de 2009, se autorizó la incorporación, vía crédito suplementario en el Presupuesto del Sector Público para el Año Fiscal 2009, la suma de S/. 772 652 146,00 (Setecientos Setenta y Dos Millones Seiscientos Cincuenta y Dos Mil Ciento Cuarenta y Seis y 00/100 Nuevos Soles), para el financiamiento del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Perú - Brasil (IIRSA SUR);

Que, el Organismo Supervisor de la Inversión en Infraestructura de Transporte de Uso Público - OSITRAN, mediante Oficio N° 034-09-OSITRAN de fecha 13 de mayo de 2009, solicitó al Concedente que le comunique respecto de las disposiciones efectuadas para dar cumplimiento a la determinación del monto y del procedimiento, para la atención de los costos y gastos de supervisión, relativos a las obras del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur, Tramos N°s. 2, 3 y 4, teniendo en consideración las normas emitidas para tales efectos como son los Decretos de Urgencia N°s. 045-2008 y N° 025-2009;

Que, conforme a lo dispuesto en la Cláusula 8.20 de los Contratos de Concesión de los Tramos N°s. 2, 3 y 4 del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur, Perú - Brasil (IIRSA SUR), a partir del año 2006 el Concedente asume los gastos que demande la supervisión de Obras durante el periodo de Construcción;

Que, el Organismo Supervisor de la Inversión en Infraestructura de Transporte de Uso Público - OSITRAN, en su calidad de Regulador y las empresas supervisoras suscribieron Contratos de Supervisión bajo la modalidad de suma alzada, disponiendo que la contraprestación a ser percibida por la labor de la supervisión sería fijada en función a un porcentaje del monto de la inversión ejecutada; en tal sentido, tanto OSITRAN como las empresas supervisoras pactaron supervisar la Obra por una suma fija y en un plazo establecido, debiendo la Obra definirse por sus planos y especificaciones técnicas objeto del contrato; cabe señalar que para la contratación de la empresa supervisora, bajo la modalidad mencionada, se contó con el estudio de factibilidad, mas no con los estudios definitivos, debiendo ser estos últimos, los que originen la contratación para el desarrollo de la labor de supervisión;

Que, conforme se ha señalado precedentemente, la inversión referencial prevista y/o la inversión vinculada al PAO Contractual del Tramo N° 2 se agotó en el mes de setiembre de 2008, del Tramo N° 3 se agotó en el mes de mayo de 2009 y del Tramo N° 4 se agotará en el mes de diciembre de 2009, existiendo aún obras adicionales y mayores metrados que deben ser ejecutados, lo cual obedece a la diferencia entre los estudios de factibilidad con los cuales se iniciaron las obras y los estudios de ingeniería de detalle, razón por la cual se expidieron el Decreto de Urgencia N° 045-2008 y la Ley N° 29039; en ese orden de ideas aplicando el principio jurídico de a igual razón igual derecho correspondería que al haberse otorgado mayores recursos para la culminación de la obra, se aplique la misma regla para la supervisión;

Que, en tal sentido, en la medida que el Gobierno Central, mediante Decreto de Urgencia N° 045-2008 autorizó al Ministerio de Transportes y Comunicaciones a determinar y atender los costos y gastos de supervisión que se hubieran generado en el último trimestre de 2008 por la ejecución de las Obras del Tramo N° 2 IIRSA SUR; y que, el Congreso de la República, mediante la Ley N° 29309, autorizó al Ministerio de Transportes y Comunicaciones a asegurar la ejecución de las Obras de los Tramos Viales N°s. 2, 3 y 4 del IIRSA SUR; y, siendo los Contratos de Supervisión accesorios, en relación a los Contratos de Concesión, estos deben seguir la misma suerte del contrato principal, es decir, compensar a las empresas supervisoras, en atención a las variaciones de metrados y al aumento de las inversiones de las referidas Obras, surgidas como consecuencia de las modificaciones a los Contratos de Concesión mencionados, al no haberse previsto en dicha oportunidad el pago de adicionales para la culminación de

la supervisión de la elaboración de los estudios y de la supervisión de la ejecución de las obras adicionales, generados por el incremento en la variación de metrados;

Que, dada la situación expuesta, el Organismo Supervisor de la Inversión en Infraestructura de Transporte de Uso Público - OSITRAN se ha visto impedido de solicitar al Ministerio de Transportes y Comunicaciones, en su calidad de Concedente, el pago por la culminación de la supervisión de la elaboración de los estudios y de la supervisión de la ejecución de las obras adicionales o los mayores metrados que exceden al monto de la inversión ejecutada y/o vinculada al PAO Contractual prevista en los Contratos de Concesión, a favor de las empresas supervisoras, ello debido a que los Contratos de Supervisión fueron suscritos bajo la modalidad de suma alzada;

Que, se debe autorizar al Organismo Supervisor de la Inversión en Infraestructura de Transporte de Uso Público - OSITRAN, a acordar la modificación de los contratos de supervisión vigentes, suscritos bajo la modalidad de suma alzada, con el objeto de asegurar la continuación de la supervisión de la elaboración de los estudios y de la supervisión de la ejecución de las obras adicionales de los Tramos N^{os}. 2, 3 y 4 del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur Perú - Brasil - IIRSA SUR, incluyendo los fondos y/o garantías contractuales; para tal efecto, no deberá excederse los porcentajes de pagos: De 6.175% en el Tramo Vial N^o 2, de 6.207% en el Tramo Vial N^o 3 y de 6.233% en el Tramo Vial N^o 4, respecto de los montos de inversión estipulados en los respectivos contratos de concesión, porcentajes que fueron previstos como base de cálculo para cada uno de los Contratos de Supervisión;

Que, por lo expuesto, es necesario adoptar medidas que eviten la paralización de las labores de supervisión de la elaboración de los estudios y de la supervisión de la ejecución de las obras adicionales de los Tramos N^{os}. 2, 3 y 4 IIRSA SUR, y la paralización de las obras con el consecuente perjuicio económico para el Estado;

Que, la función supervisora tiene impacto no sólo en la ejecución física de las Obras, sino en el cumplimiento de las obligaciones contractuales, las que están vinculadas al cumplimiento de la prestación del servicio público concesionado y que son en última instancia el objeto de la prestación Contratada;

Que, se debe autorizar al Organismo Supervisor de la Inversión en Infraestructura de Transporte de Uso Público - OSITRAN, que en un plazo máximo que no deberá exceder el 31 de diciembre de 2009, pueda acordar y suscribir las addendas que modifiquen los Contratos de Supervisión vigentes, con el objeto de asegurar la continuación de la supervisión de la elaboración de los estudios y de la supervisión de la ejecución de las obras adicionales de los Tramos N^{os}. 2, 3 y 4 del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur Perú - Brasil (IIRSA SUR);

Que, por lo expuesto, resulta urgente y de interés nacional, adoptar las medidas necesarias que eviten la paralización de las labores de supervisión de la elaboración de los estudios y de la supervisión de la ejecución de las obras adicionales de los Tramos Viales N^{os}. 2, 3 y 4 del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur Perú - Brasil (IIRSA SUR) y el consecuente perjuicio económico y social para el Estado, para lo cual es necesario autorizar mediante Decreto de Urgencia al Ministerio de Transportes y Comunicaciones a atender los gastos de la supervisión de las obras adicionales de los tramos antes citados;

En uso de las atribuciones que confieren el numeral 19) del artículo 118 de la Constitución Política del Perú;

Con el voto aprobatorio del Consejo de Ministros y con cargo a dar cuenta al Congreso de la República;

DECRETA:

Artículo 1.- Autorización para modificaciones de los Contratos de Supervisión.

Autorícese al Organismo Supervisor de la Inversión en Infraestructura de Transporte de Uso Público -OSITRAN, para que en un plazo que no excederá el 31 de diciembre de 2009, pueda acordar y

suscribir las addendas que modifiquen los Contratos de Supervisión vigentes, con el objeto de asegurar la culminación de la supervisión de la elaboración de los estudios y de la supervisión de la ejecución de las obras adicionales de los Tramos Viales N°s. 2, 3 y 4 del Proyecto Corredor Vial Interoceánico Sur Perú - Brasil (IIRSA SUR), incluyendo los fondos y/o garantías contractuales. Para tal efecto, no deberá excederse los porcentajes de pagos: De 6.175% en el Tramo Vial N° 2, de 6.207% en el Tramo Vial N° 3 y de 6.233% en el Tramo Vial N° 4, respecto de los montos de inversión estipulados en los respectivos contratos de concesión, porcentajes que fueron previstos como base de cálculo para cada uno de los Contratos de Supervisión.

Artículo 2.- Atención de gastos.

Autorícese al Ministerio de Transportes y Comunicaciones a atender con cargo a su Presupuesto Institucional del año fiscal 2009, los gastos que demande la supervisión de las obras adicionales, de acuerdo a lo que se disponga en las addendas de los Contratos de Supervisión a ser suscritas por OSITRAN, en aplicación del presente Decreto de Urgencia.

Artículo 3.- Refrendo.

El presente Decreto de Urgencia será refrendado por el Presidente del Consejo de Ministros, el Ministro de Transportes y Comunicaciones y el Ministro de Economía y Finanzas.

Dado en la Casa de Gobierno, en Lima, a los quince días del mes de octubre del año dos mil nueve.

ALAN GARCÍA PÉREZ
Presidente Constitucional de la República

JAVIER VELASQUEZ QUESQUÉN
Presidente del Consejo de Ministros

LUIS CARRANZA UGARTE
Ministro de Economía y Finanzas

ENRIQUE CORNEJO RAMÍREZ
Ministro de Transportes y Comunicaciones