

Aspectos Legales de Asociaciones Público Privadas y Project Finance

*Banco Interamericano de Desarrollo - FOMIN
Programa de Impulso a
Asociaciones Público-Privadas en Estados Mexicanos
(PIAPPEM)*

*Marzo 24 y 25, 2009
Ixtapan de la Sal, Estado de
México
Lic. Ariel Ramos Marcín*



Índice

- **Asociaciones Público-Privadas**
- **Project Finance**
- **Aspectos Legales de Proyecto Finance.**

Antecedentes de Asociaciones Público-Privadas

- **Concepto**

- *“Identificación y Asignación de Riesgos entre el Sector Público y Privado conforme a un Contrato Público o Concesión de Mediano o Largo Plazo para el desarrollo, operación y mantenimiento de Infraestructura tradicionalmente reservada al Gobierno.”*

- **Evolución en México**

- Privatizaciones (Bancos; Carreteras, Telecomunicaciones)
- Reestructuración de Empresas Públicas (PEMEX; CFE and LyFC)
- Desarrollo del Esquema PIDIREGA
- Crisis Económica del Medios de los Noventa (Rescates Bancario y Carretero)
- Recesión Mundial (la más pronunciada a nivel mundial desde la 2ª Guerra Mundial)
- Recesión Mexicana

Antecedentes de Asociaciones Público-Privadas (Cont.)

- **Objetivos**

- **Sector Público**

- Proveer Servicios Públicos de Mejor Calidad
 - Desarrollar Infraestructura
 - Optimizar el uso de Recursos Públicos (Deuda *vis-a-vis* Gasto Corriente)

- **Sector Privado**

- Rentabilidad
 - Obtener Flujo Constante a Mediano y Largo Plazo
 - Minimizar Riesgos y Proveer Servicios Públicos de Mejor Calidad

- **Tipos**

- **Proyectos que Generan su propio Flujo de Repago**

- PIDIREGAS (Productor Independiente de Energía; Obra Pública Financiada; BLT; llave en Mano)
 - Concesiones de Cuota o Peaje
 - Concesiones de Servicios Públicos
 - Proyectos Productivos de PEMEX

Antecedentes de Asociaciones Público-Privadas (Cont.)

- **Tipos (Cont.)**

- **Proyectos de Servicios Públicos que no generan Flujo de Repago**

- Concesiones libres de Cuota o Peaje; Proyectos de Prestación de Servicios; Ciertos Contratos de Obra Pública o Servicio)

- **Factores de Éxito**

- Apoyo Gubernamental
 - Marco Jurídico Transparente y que de Certeza Jurídica
 - Calidad y Fortaleza Financiera y Técnica de los Inversionistas y Desarrolladores
 - Identificación y Asignación Eficiente de Riesgos entre el Sector Público y Partes del Sector Privado (*Risk Matrix* y *Due Diligence*)
 - Estructura Contractual Consistente y Sólida
 - Asesores
 - Coordinación Eficiente de las Partes

Project Finance

▪ Concepto

“Término que se utiliza para referir a una estructura de financiamiento sin recurso o con recurso limitado en el que deuda, contribuciones de capital o deuda subordinada, y soporte crediticio (credit enhancement) son combinados para la construcción y operación o refinanciamiento de un proyecto en particular en una industria de uso intensivo de capital basan el crédito en valuaciones de los ingresos proyectados de la operación del proyecto, en lugar de los activos generales o del crédito del desarrollador del proyecto garantizado por los activos del proyecto, tangibles e intangibles, incluyendo los contratos generadores del flujo y otros flujos generados por el proyecto como garantía de la deuda.”^[1]

^[1] Scott L. Hoffman, A Practical Guide to Transactional Project Finance: Basic Concepts, Risk Identification and Contractual Considerations, 45 Bus. Law. 181 n.1.(1989)

Project Finance (Cont.)

- **Objetivo**
 - **Construcción, Operación y Mantenimiento de un Proyecto de Infraestructura a Mediano o Largo Plazo en una Industria de uso Intensivo de Capital**
- **Tipos**
 - **Sin Recurso para el Desarrollador**
 - **Con Recurso Limitado para el Desarrollador (Garantías para la fase de Construcción; Otras – Cartas de Crédito; Garantías Corporativas)**
- **Recursos para el Desarrollo del Proyecto**
 - **Deuda Principal**
 - **Aportaciones de Capital o Deuda Subordinada**
 - **Soporte Crediticio (*Credit Enhancement*)**

Project Finance (Cont.)

- **Base del Crédito**
 - **Valuación de los Ingresos o Flujos Proyectados del Proyecto de la Operación del Proyecto**
 - **Garantía sobre los Activos, Tangibles e Intangibles del Proyecto**

Aspectos Legales de Project Finance

- **Perspectiva del Desarrollador**
 - Limitación de Responsabilidad (SPV; Sin Recurso o Recurso Limitado)
 - Obtener Recursos lo antes posible (Tiempo y Costo)
 - Contratos Principales (Contrato de Construcción y Suministro de Equipo (EPC))
 - Lograr la Menor Ingerencia posible de los Acreedores en el desarrollo de las diversas etapas del Proyecto (Construcción, Operación y Mantenimiento) durante la vida del Financiamiento

Aspectos Legales de Project Finance (Cont.)

- **Perspectiva del Acreedor**

- ***Due Diligence Legal***

- Contrato Público o Concesión
 - Proceso de Asignación (Licitación Pública; Invitación Restringida o Asignación Directa)
 - Validez y Obligatoriedad (Cumplimiento con el Régimen Jurídico Aplicable)
 - Contratos Principales
 - Términos de Mercado y Financiables
 - Contratos con Partes Relacionadas
 - Permisos y Autorizaciones Gubernamentales
 - Aplicables a cada etapa del Proyecto
 - Autoridades Correspondientes (Federales, Estatales y Municipales)

- **Inmobiliario**

- Sitio
 - Derechos de Paso

Aspectos Legales de Project Finance (Cont.)

- **Estructura del Financiamiento**

- Crédito Directo
- Coberturas sobre Tasas de Interés y Cambiarias
- Mercado de Valores
 - Bonos
 - Oferta Pública
 - Instrumentos Estructurados (AFORES)

- **Paquete de Garantías**

- Todos los Activos Tangibles o Intangibles Susceptibles de Disposición

- **Fideicomiso**

- De Administración y Fuente de Pago sobre Flujos del Proyecto
- De Garantía
- Combinación

- **Prendas**

- General
- Sin Desposesión

Aspectos Legales de Project Finance (Cont.)

- **Otros Documentos**

- **Aclaraciones al Contrato Público o Concesión**
- **Opiniones del Abogado de la Entidad Pública**
- **Acuerdo de Consentimiento y Reconocimiento por parte de la Entidad**
- **Garantías Corporativas (Cartas de Crédito; Garantías Corporativas)**

Consideraciones Finales

- **Contexto Económico Adverso**
- **Poca Liquidez en el Mercado Privado y Público**
- **Necesidad de Priorizar el Gasto Público; PERO**
- **Necesidad de Proporcionar Mejores Servicios Públicos**
 - **Se requiere que el Régimen Jurídico y las Dependencias y Entidades Públicas estén Listas para ellos**
 - **SIN EMBARGO; los Desarrolladores se siguen buscando Proyectos Financiados en Jurisdicciones que den seguridad Jurídica y que comprendan sus necesidades**
 - **APP's y Project Finance son medios indispensables para lograrlo**

Lic. Ariel Ramos Marcín



- Obtuvo el título de abogado de Escuela Libre de Derecho, Ciudad de México en 1993. Posteriormente recibió la distinción de recibir una beca por parte de la Fundación S.A.F.E. de Houston, Texas para estudiar la Maestría en Derecho (LL.M) en la Escuela de Derecho en la Universidad de Texas en Austin en 1995.
- Actualmente Ariel Ramos es socio de la firma internacional de abogados White & Case y se especializa en transacciones internacionales en diversas áreas, pero primordialmente en el desarrollo y financiamiento de *Proyectos de Infraestructura* incluyendo, entre otros, Energía Eléctrica, Petróleo, Gas, Gas Natural Licuado (LNG), Contratación Pública, Temas Regulatorios Proyectos de Asociaciones Público-Privados (PPP), incluyendo proyectos bajo la modalidad “PPS”, Carreteras y Puertos y Agua representando a Instituciones Financieras Internacionales, Desarrolladores y Empresas Constructoras y de Ingeniería tanto nacionales como internacionales así como a dependencias del Gobierno Mexicano a nivel Federal y Local.
- El Lic. Ramos ha sido reconocido como abogado líder en las áreas de Financiamiento de Proyectos e Infraestructura por revistas especializadas como *Euromoney Guide to the World's Leading Energy and Natural Resources Lawyers*; *Who's Who in Project Finance and Government Procurement* y como Highly Recommended Lawyer en Energy and Project Finance por el *PLC Which Lawyer? Yearbook 2009*.
- Ha sido profesor titular e invitado de materias tales como Derecho Administrativo, Derecho Mercantil Internacional, Comercio Exterior, Derecho Bancario, Contratos y Obligaciones en universidades de alto prestigio como la *Escuela Libre de Derecho*, el *Centro de Investigación y Docencia Económica* y la *Universidad Iberoamericana*. Asimismo ha sido autor de diversos artículos incluyendo, “*Consideraciones Jurídicas respecto del Nuevo Esquema de Contratación para Actividades Sustantivas de Carácter productivo de Petróleos Mexicanos*” publicado en la revista *Enerlegis* de la Academia Mexicana de Derecho Energético (AMDE) en Agosto del 2009; y “*Régimen Presupuestal y Aplicable a los Proyectos de Prestación de Servicios (PPS)*” publicado en la revista *Enerlegis* de la Academia Mexicana de Derecho Energético (AMDE) en el 2007.

Como Contactarnos

Lic. Ariel Ramos Marcín

Socio

White & Case, S. C.

Torre del Bosque

Bld. M. Ávila Camacho 24 – PH

Lomas de Chapultepec

11000, México D. F.

México

Teléfono : (52-55) 55-40-96-05

Fax : (52-55) 55-40-96-99

aramos@whitecase.com

Worldwide. For Our Clients.

www.whitecase.com