

San Isidro, 21 de Noviembre de 2023
INFORME N° -2023-COFIDE/DAJFR

A: **KARINA FLORES RODAS**
Gerente de Gestión Humana y Administración

De: **RODRIGO ZAPATA SOTO**
Subgerente de Asesoría Jurídica Financiera y de Regulación

Asunto: Opinión legal del Informe N° 000063-2023-COFIDE/GF para sustentar la contratación de un proveedor no domiciliado para el servicio de clasificación de rating internacional de COFIDE.

I. ANTECEDENTES:

- 1.1 Que, con fecha 15 de noviembre de 2023, el Departamento de Compras (en adelante, el "DC"), recibió los Términos de Referencia (en adelante, el "TDR") remitidos por el la Gerencia de Finanzas (en adelante, la "GF"), que tienen como objeto la contratación del servicio de clasificación de riesgo internacional de COFIDE y de los instrumentos representativos de deuda que ésta emita bajo la regulación internacional 144a y RegS (en adelante, el "SERVICIO").
- 1.2 Que, mediante Informe de Indagación de Mercado N° 000055-2023-COFIDE/DC de fecha 10 de noviembre de 2023 (en adelante, el "Informe de Indagación"), el DC realizó el análisis de mercado nacional e internacional para la contratación del SERVICIO, concluyendo que la misma se enmarca en los supuestos excluidos del ámbito de aplicación sujeto a supervisión del Órgano Supervisor de las Contrataciones del Estado (en adelante, el "OSCE").
- 1.3 En ese sentido, continuando con sus gestiones, el DC mediante correo electrónico, recibió tres (3) cotizaciones de empresas del mercado internacional. Ello, a fin se realizar un comparativo tanto de los servicios que brindan como del factor económico, conforme al siguiente detalle:

EMPRESA	FECHA DE COTIZACIÓN	COSTO 1ER AÑO	COSTO 2DO AÑO	COSTO 3ER AÑO	TOTAL
S&P Global Ratings	23/10/2023	USD 56,700.00	USD 58,900.00	USD 61,000.00	USD 176,900.00
Moody's Investors Service	31/10/2023	USD 45,000.00	USD 47,000.00	USD 49,000.00	USD 141,000.00
Japan Credit Rating Agency, Ltd.	03/11/2023	USD 46,000.00	USD 23,000.00	USD 23,000.00	USD 92,000.00

- 1.4 Que, mediante el Informe Técnico N° 000063-2023-COFIDE/GF de 16 de noviembre de 2023 (en adelante, el "Informe Técnico"), la GF ha sustentado la necesidad de contratar el SERVICIO de un proveedor no domiciliado, tal es el caso de la empresa cuya razón social es **S&P GLOBAL RATINGS** (en adelante, el "PROVEEDOR") para la contratación del SERVICIO, por el periodo de tres (3) años.

- 1.5 El Informe Técnico señala como antecedentes del SERVICIO, que:

"En diciembre del 2020 COFIDE firmó un contrato con S&P Global Ratings por un período de tres años, con vencimiento en fines de noviembre del 2023, por el servicio de clasificación internacional de riesgo para los bonos internacionales de COFIDE. El costo del contrato ascendió a US\$ 48,000 el primer año; US\$ 52,000, el segundo, y US\$ 55,000, el tercero".
(sic)

- 1.6 Asimismo, conforme a lo indicado en el Informe Técnico, en el análisis de la necesidad del servicio, el objetivo de la contratación es el siguiente:



“La necesidad se enmarca en la estrategia de mantener presencia en el mercado de capitales internacional con la finalidad de diversificar las fuentes de fondeo y contar con recursos de mediano y largo plazo para atender las colocaciones de COFIDE principalmente orientados al sector infraestructura”.
(sic)

1.7 Adicional a ello, la GF sustenta lo siguiente:

“(…)

- *Actualmente, COFIDE tiene un servicio de contratación con S&P Global Ratings, que vence el 30 de noviembre. Por lo tanto, se requiere la contratación de su servicio brindado de rating internacional por las siguientes razones:*

- ✓ *S&P Global Ratings es la agencia de calificación de riesgo líder a nivel mundial (i) en instrumentos emitidos por gobiernos y (ii) en valores emitidos por entidades financieras, y también provee acceso gratuito a su plataforma de análisis Rating 360”.*

“(…)”.

(sic)

1.8 Por tal razón, de acuerdo a lo señalado en el Informe de Indagación, luego de recibir el TDR para la contratación del SERVICIO, el DC realizó la validación de los supuestos para la no aplicación de la Ley de Contrataciones del Estado en esta contratación, indicando lo siguiente:

“(…) los proveedores en el mercado nacional habilitados por la Superintendencia de Mercado de Valores, no estarían en capacidad legal para brindar el servicio de clasificación de riesgo internacional de los instrumentos representativos de deuda que ésta emita bajo la regulación internacional 144a. y Regulación S.”. (sic)

1.9 Por lo indicado en líneas anteriores, conforme se precisa en el Informe Técnico, **no existe proveedor en el territorio nacional que pueda brindar el servicio solicitado por la GF.**

1.10 Ante ello, considerando que no es posible realizar la contratación bajo la normativa de contrataciones del Estado al existir circunstancias que no permiten efectuar la misma mediante los métodos previstos en la norma, dado que el PROVEEDOR: (i) no cuenta con una razón social en Perú; (ii) no cuenta con domicilio fiscal en Perú; (iii) no cuenta con un Registro de Nacional de Proveedores – RNP; y, (iv) el mayor valor de las prestaciones se realizará en territorio extranjero; esta contratación se enmarca dentro de los supuestos de exclusión desarrollados en el literal f) del numeral 5.1 del artículo 5° de la Ley de Contrataciones del Estado.

1.11 En ese sentido, en el Informe Técnico se señala que, de acuerdo a lo indicado en el Informe de Indagación y conforme a la cotización remitida, siendo que es necesidad de COFIDE, contratar el SERVICIO por tres (3) años y al no existir proveedores en el mercado peruano que puedan brindar el SERVICIO, se evidencia la imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación bajo la Ley de Contrataciones del Estado; por lo que, consideran que el PROVEEDOR, **cumple con las características técnicas necesarias para el correcto despliegue del referido SERVICIO.**

1.12 De acuerdo con lo antes señalado, el SERVICIO requerido por COFIDE no puede ser contratado bajo las normas contenidas en: (i) la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado (en adelante, la “LEY”), modificada por el artículo 2° del Decreto Legislativo N° 1444 y/o por el Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado (en adelante, el “REGLAMENTO”), aprobado mediante Decreto Supremo N° 344-2018-EF, modificado por el artículo 2° del Decreto Supremo N° 234-2022-EF, en la medida que, por tratarse de un proveedor no domiciliado en el Perú, no resulta posible aplicar los métodos de contratación prevista en dicha normativa; y, (ii) porque el mayor valor de las prestaciones a cargo del PROVEEDOR se realizará en territorio extranjero, en



concordancia con lo establecido por el literal f) del numeral 5.1. del artículo 5° de la LEY.

II. ANÁLISIS:

- 2.1 De acuerdo con lo previsto por el literal f) del numeral 5.1. del artículo 5° de la LEY, se consideran como supuestos excluidos del ámbito de aplicación de la misma, sujetos a supervisión, las contrataciones realizadas con proveedores no domiciliados en el país cuando se cumpla una de las siguientes condiciones:
 - i. Se sustente la imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación de la LEY.
 - ii. El mayor valor de las prestaciones se realice en territorio extranjero.
- 2.2 Asimismo, conforme se establece en el numeral 4.2 del artículo 4° del REGLAMENTO, las contrataciones a las que se refieren los literales c) y f) del numeral 5.1 del artículo 5° de la LEY, requieren de informe técnico e informe legal que sustenten la configuración del supuesto de inaplicación.
- 2.3 De manera complementaria, de acuerdo a la Opinión de Interpretación Normativa N° 078- 2021/DTN (en adelante, la “Opinión OSCE”) del OSCE, en la que se precisa que las contrataciones que se realizan al amparo de lo dispuesto en el literal f) del numeral 5.1 del artículo 5° de la LEY se encuentran excluidas del ámbito de aplicación de la normativa de Contrataciones del Estado; no obstante, aquellas requieren, obligatoriamente, contar de manera previa con los informes técnico y legal que sustenten la configuración de dicho supuesto excluido.
- 2.4 Respecto a lo anterior, los requisitos obligatorios mencionados, se cumplieron por la GF, quien emitió el Informe técnico; y, por la Gerencia de Asesoría Jurídica, quién emite el presente informe.
- 2.5 A su vez, la Opinión OSCE, indica que para el supuesto del proveedor no domiciliado, este implica constatar previamente la inexistencia de proveedores en el mercado nacional, que se encuentren en capacidad de proveer el bien o prestar el servicio requerido para satisfacer la necesidad o que el mayor porcentaje de las prestaciones se ejecutará en el extranjero. Para tal efecto, resulta necesario que se realice una indagación de mercado, producto de la cual se advierta que el bien o servicio requerido no puede ser prestado por ningún proveedor en el mercado nacional, tal como lo ha señalado el OSCE en opiniones previas.
- 2.6 En virtud del numeral precedente, complementado por la opinión de OSCE, se excluye del ámbito de aplicación de la normativa de contrataciones, aquellas que se llevan a cabo con proveedores no domiciliados en el país. Asimismo, la Opinión OSCE indica que, para que se pueda llevar a cabo una contratación con un proveedor no domiciliado en el país, excluyéndola del ámbito de aplicación de la LEY, debe constatarse en un Informe de Indagación, previamente la inexistencia de proveedores en el mercado nacional en capacidad de entregar el bien o prestar el SERVICIO; así como, el informe técnico y legal.
- 2.7 En mención con lo anterior, el DC, cumplió con emitir el Informe de Indagación, dejando constancia, que el servicio requerido no puede ser prestado por ningún proveedor del mercado nacional.
- 2.8 Asimismo, conforme a lo señalado en el Informe Técnico, la GF solicitó la contratación de **S&P GLOBAL RATINGS** a fin de que, dada su experiencia y prestigio, brinde el servicio de clasificación de rating internacional para COFIDE y sus instrumentos de deuda colocados en el mercado de capitales internacional que hoy ascienden a USD 1,166.5 millones.



- 2.9 Es evidente, por lo expuesto anteriormente, que se configuran los supuestos señalados en la LEY, es decir: (i) Que se sustente la imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación de la LEY; y, (ii) Que el mayor valor de las prestaciones se realizará en territorio extranjero.
- 2.10 En mérito a lo señalado, considerando que lo manifestado en el numeral 2.9 configura el supuesto de lo establecido por el literal f) del numeral 5.1 del artículo 5° de la LEY, queda expuesta la imposibilidad de realizar una contratación bajo la normativa de contrataciones del Estado; dado que, de acuerdo con el Informe Técnico, existen circunstancias que no permitirán efectuar la misma mediante los métodos previstos en la citada norma.
- 2.11 Por último, conforme se establece en el numeral 4.2 del artículo 4° del REGLAMENTO, las contrataciones a las que se refieren los literales c) y f) del numeral 5.1 del artículo 5° de la LEY, requieren de un informe técnico y un informe legal que sustenten la configuración del supuesto de inaplicación.

III. CONCLUSIÓN:

- Por las razones expuestas anteriormente y las consideraciones analizadas en el Informe Técnico N° 000063-2023-COFIDE/GF y el Informe de Indagación de Mercado N° 000055-2023-COFIDE/DC, en opinión de la Gerencia de Asesoría Jurídica, se cumplen con los dos requisitos establecidos en el literal f) del numeral 5.1 del artículo 5° de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado: (i) Se sustente la imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación previstos en dicha normativa; y, (ii) que el mayor valor de las prestaciones se realizará en territorio extranjero, razón por la cual se considera procedente la contratación del PROVEEDOR por el periodo de tres (3) años. Asimismo, se debe tomar en cuenta que, a la fecha, el SERVICIO esta valorizado en USD 56,700.00 en el primer año, USD 58,900.00 en el segundo año y USD 61,300.00 el tercer año.

Atentamente,

Firmado Digitalmente por
Rodrigo Zapata Soto
Subgerente de Asesoría Jurídica
Financiera y Regulación
COFIDE

