

---

**Carlos Alberto Atehortúa Ríos**  
*Profesor Universitario*

**Alier Eduardo Hernández Enríquez**  
*Ex magistrado del Consejo de Estado*

**Jesús Marino Ospina M.**  
*Profesor Universitario*

BIBLIOTECA  
ENRIQUE LOW MURTRA

**TEMAS EN  
CONTRATOS ESTATALES**

Primera edición 2010



**BIBLIOTECA JURÍDICA**

**incoes**

Instituto Colombiano de Contratación  
Estatad y Servicios Públicos  
[www.incoes.org](http://www.incoes.org)

---

## TABLA DE CONTENIDO

<b>Presentación</b> .....	15
<b>JOSÉ LUIS BENAVIDES</b>	
<b>CONTRATO DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS.</b> .....	17
<b>Difícil delimitación frente al contrato realidad</b> .....	17
<b>I. Un objeto polivalente</b> .....	18
Amplitud de prestaciones posibles.....	18
Libertad contractual y funciones administrativas .....	23
<b>II. Contrato de prestación de servicios y contrato realidad</b> .....	33
Carácter excepcional del contrato .....	35
La subordinación del contratista .....	40
Prueba de la subordinación .....	40
Constitucionalización del contrato realidad .....	45
Reparación del contratista trabajador.....	48
<b>DAVID SUÁREZ TAMAYO</b>	
<b>Fundamentos constitucionales, principios y reglas de interpretación de la contratación estatal en Colombia</b> .....	57
Introducción .....	57
La Constitución y los fines de la contratación estatal.....	57
<b>1. Punto de partida: la constitucionalización del Derecho en Colombia</b> .....	59
1.1. Noción de constitucionalización .....	59
1.2. Orígenes de la constitucionalización.....	60
1.3. Fundamentos jurídicos de la constitucionalización.....	61

a) Una base normativa.....	62
b) La jurisprudencia de la Corte Constitucional.....	62
1.4. Efectos de la constitucionalización .....	64
a) La Constitución se transformó en “fuente de fuentes”	65
b) La jurisprudencia de la Corte Constitucional.....	65
<b>2. Clasificación de las normas constitucionales:</b>	
<b>reglas, derechos, principios y valores fundamentales ....</b>	<b>66</b>
2.1. Explicación .....	66
2.2. Planos del sistema jurídico .....	66
a) Plano externo.....	66
b) Plano interno .....	67
2.3. Noción de reglas, derechos, principios y valores fundamentales.....	68
<b>3. Fundamentos constitucionales de la contratación estatal en Colombia, clasificados según tipología de normas constitucionales: reglas, derechos, valores y principios.....</b>	<b>70</b>
3.1. Normas constitucionales que consagran reglas.....	70
3.1.1. Reglas de competencia (potestad-facultad para expedir normas) .....	71
3.1.2. Reglas de capacidad-facultad para contratar .....	71
3.1.3. Reglas de autorización para contratar .....	72
3.1.4. Reglas moralizadoras o prohibitivas .....	73
3.2. Normas constitucionales que consagran derechos y deberes.....	75
3.3. Normas constitucionales que consagran valores o fines últimos .....	76
3.4. Normas constitucionales que consagran principios.....	77
Principios fundamentales de la contratación estatal.....	79
3.4.1. Principio de legalidad .....	81
3.4.2. Principio de igualdad.....	84
3.4.3. Principio de libre concurrencia.....	87

## TABLA DE CONTENIDO

---

3.4.4. Principio de buena fe .....	88
3.4.5. Principio de imparcialidad .....	92
3.4.6. Principio de economía .....	93
3.4.7. Principio de celeridad .....	95
3.4.8. Principio de eficacia .....	96
3.4.9. Principio de publicidad .....	97
3.4.10. Principio de moralidad administrativa .....	100
3.4.11. Principio de transparencia .....	102
3.4.12. Principio de responsabilidad .....	104
3.4.13. Principio de selección objetiva .....	106
3.4.14. Principio de libertad de empresa .....	108
3.4.15. Principio del debido proceso .....	109
3.4.16. Principio de planeación y presupuestación .....	112
3.4.17. Principio de contradicción .....	113
3.4.18. Principio de prevalencia del interés general .....	114
3.4.19. Principio de participación y control ciudadano ..	115
3.4.20. Principio de equidad .....	116
3.4.21. Principio de valoración de costos ambientales ..	118
3.5. Efectos de desconocer o vulnerar principios en la contratación estatal .....	119
3.5.1. Efectos disciplinarios .....	119
3.5.2. Efectos sobre la legalidad del contrato .....	119
3.5.3. Efectos penales .....	119
<b>4. Principios y reglas de interpretación de la contratación estatal consagrados en la Ley 80 de 1993: integración y plenitud normativa .....</b>	<b>122</b>
<b>5. Relación de sentencias de la Corte Constitucional frente a demandas contra la Ley 80 de 1993 y la Ley 1150 de 2007 .....</b>	<b>126</b>
Bibliografía sugerida en materia de contratación estatal .....	130

**CHRISTIAN ALIER HERNÁNDEZ GUERRERO**

**Concurso de méritos y contratación directa:  
modalidades y procedimientos de selección en  
el Derecho colombiano ..... 131**

- 1. Aspectos generales ..... 132**
- 2. Aspectos concretos..... 166**

**MAURO SOLARTE PORTILLA Y**

**ALEJANDRO FELIPE SÁNCHEZ CERÓN**

**Criterios de valoración para la identificación  
de delitos en la fase de ejecución contractual ..... 283**

Conclusiones ..... 304

**RICARDO HOYOS DUQUE**

**El ámbito de aplicación del arbitraje en el  
contrato estatal ..... 307**

- I. El arbitramento en los contratos administrativos  
durante la vigencia de la Constitución de 1886.  
La limitación establecida por la jurisprudencia  
y por la ley para conocer de actos administrativos. .... 308**
- II. Las limitaciones al arbitramento en la  
Constitución de 1991 y la ausencia de límites  
en la Ley 80 de 1993. .... 312**
- III. La jurisprudencia del Consejo de Estado:  
incompetencia de los tribunales de arbitramento  
para conocer de las controversias contractuales  
de la administración, cuando están relacionadas  
con la legalidad de un acto administrativo. .... 318**
- IV. La jurisprudencia de la Corte Constitucional ..... 328**
- V. Las atenuaciones al rigor de la jurisprudencia  
del Consejo de Estado ..... 332**
- VI. La fallida propuesta del Gobierno Nacional  
de reforma legal al arbitraje ..... 343**

**JESÚS MARINO OSPINA MENA**

<b>I. Celebración y perfeccionamiento del contrato estatal</b>	347
1.1. Adjudicación y perfeccionamiento .....	353
1.2. Perfeccionamiento y ejecución del contrato .....	358
1.3. Ante la separación de actos.....	360
1.4. Acción de nulidad, y nulidad y restablecimiento del Derecho.....	377
1.5. Acción de nulidad absoluta.....	380
<b>II. Características del contrato estatal.....</b>	<b>382</b>
Servicios públicos esenciales e industriales y comerciales –régimenes aplicables–.....	388

**MAURICIO FAJARDO GÓMEZ**

**Algunas consideraciones acerca del régimen de  
inhabildades e incompatibilidades aplicables  
a las Empresas de Servicios Públicos**

<b>Domiciliarios –ESP’s–.....</b>	<b>391</b>
-----------------------------------	------------

<b>1. Algunas de las inhabildades e incompatibilidades consagradas en la Constitución Política, con incidencia directa en los funcionarios de las ESP’s....</b>	<b>392</b>
1.1. Artículo 126.....	394
1.2. Artículo 127.....	394
1.3. Artículo 128.....	395
1.4. Artículo 129.....	395
1.5. Artículo 122.....	396
1.6. Inhabildades e incompatibilidades para congresistas ....	397
1.6.1. Artículo 179.....	397
1.6.2. Artículo 180.....	397
1.7. Prohibiciones de la Carta Política a miembros de corporaciones .....	398
1.7.1. Artículo 291.....	398
1.7.2. Artículo 292.....	398

<b>2. El carácter de entidades descentralizadas de algunas Empresas de Servicios Públicos Domiciliarios.....</b>	<b>398</b>
2.1. LA JURISPRUDENCIA DEL CONSEJO DE ESTADO ACERCA DE LA NATURALEZA DE ENTIDADES DESCENTRALIZADAS QUE CORRESPONDE A LAS EMPRESAS DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS OFICIALES Y MIXTAS.....	399
2.2. LA JURISPRUDENCIA DE LA CORTE CONSTITUCIONAL ACERCA DE LA NATURALEZA DE ENTIDADES DESCENTRALIZADAS QUE CORRESPONDE A LAS EMPRESAS DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS. ....	423
<b>3. Los principales hitos en relación con el régimen de inhabilidades e incompatibilidades aplicable a las Empresas de Servicios Públicos Domiciliarios ....</b>	<b>439</b>
3.1. LAS INHABILIDADES E INCOMPATIBILIDADES APLICABLES A LAS EMPRESAS DE SERVICIOS PÚBLICOS SEGÚN LOS DICTADOS DE LA LEY 142. ....	439
3.2. LA LEY 489, EXPEDIDA EN EL AÑO DE 1998, Y EL RÉGIMEN DE INHABILIDADES E INCOMPATIBILIDADES APLICABLES A LAS EMPRESAS DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS .....	444
3.3. LOS EFECTOS QUE ESTÁ LLAMADA A GENERAR LA SENTENCIA C-736-07 DE LA CORTE CONSTITUCIONAL .....	446
3.4. LAS DISPOSICIONES DE LA LEY 1150 ACERCA DE LA APLICACIÓN, PARA LAS EMPRESAS DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS, DEL RÉGIMEN DE INHABILIDADES E INCOMPATIBILIDADES CONTENIDO EN EL ESTATUTO DE CONTRATACIÓN ESTATAL .....	451

**ALIER EDUARDO HERNÁNDEZ ENRÍQUEZ**

<b>Nulidad y terminación unilateral de los contratos estatales.....</b>	<b>459</b>
1. La nulidad de los contratos estatales.....	460
2. Diferencias entre la nulidad relativa y la absoluta en los contratos estatales.....	463
3. La terminación unilateral de los contratos estatales por razones de nulidad absoluta .....	477

4. Efectos de la terminación unilateral del contrato ..... 488

**CARLOS ALBERTO ATEHORTÚA RÍOS**

**Contratación de empresas estatales en sector de los servicios públicos** ..... 491

Aspectos generales ..... 491

El concepto “servicio público” ..... 498

El régimen jurídico contractual de los servicios públicos domiciliarios ..... 500

Los contratos que celebran las entidades prestadoras de servicios públicos para el desarrollo de su objeto ..... 502

Contratos que deben someterse a procedimientos con concurrencia de oferentes ..... 506

Aplicación de los principios de la función administrativa y del control fiscal ..... 511

Lo que debe entenderse por entidades estatales para efectos de la contratación en servicios públicos ..... 515

**1. Los principios de la función administrativa y del control fiscal** ..... 517

1.1. Principio de igualdad ..... 518

1.2. Principio de moralidad ..... 519

1.3. Principio de eficacia ..... 521

1.4. Principio de economía ..... 522

1.5. Principio de celeridad ..... 523

1.6. Principio de imparcialidad ..... 524

1.7. Principio de la publicidad ..... 524

1.8. Principio de eficiencia ..... 525

1.9. Principio de equidad ..... 526

1.10. La valoración de los costos ambientales ..... 527

<b>2. Aplicación del régimen de inhabilidades e incompatibilidades en materia contractual .....</b>	<b>527</b>
2.1. Se aplica a los particulares y no al Estado .....	527
2.1.1. Sujeción al principio de legalidad.....	538

**DIEGO MAURICIO ÁVILA ARELLANO**

<b>Régimen presupuestal de los contratos estatales .....</b>	<b>545</b>
--	------------

**ALIER EDUARDO HERNÁNDEZ ENRÍQUEZ**

<b>Distribución del juzgamiento de las controversias contractuales, surgidas de contratos estatales entre la jurisdicción contencioso administrativa y la civil ordinaria .....</b>	<b>557</b>
---	------------

**ALIER EDUARDO HERNÁNDEZ ENRÍQUEZ**

<b>Sujetos públicos de la contratación estatal.....</b>	<b>599</b>
<b>1. El sujeto público.....</b>	<b>601</b>
<b>2. La capacidad de las entidades estatales para celebrar contratos y la competencia de los servidores públicos para adelantar procesos de selección del contratista y celebrar contratos a nombre de dichas entidades.....</b>	<b>606</b>
2.1 La capacidad de las entidades estatales para celebrar contratos. ....	608
2.2 La lectura del artículo 110 del EOP y del artículo 2º de la Ley 80 de 1993.....	613
2.3 Las competencias de los servidores públicos en la contratación estatal.....	617