

FELIPE ALIRIO SOLARTE MAYA

(PROFESOR DE DERECHO PÚBLICO)

CONTRATOS ESTATALES ATÍPICOS

TRANSPARENCIA CONTRACTUAL

LEY 1150 DE 2007

CONTRATOS DE LA SALUD

LEY 1122 DE 2007



**EDICIONES NUEVA JURÍDICA
2010**



ÍNDICE GENERAL

	Pág.
PRESENTACIÓN.....	21
INTRODUCCIÓN.....	25

CAPÍTULO I LOS CONTRATOS ESTATALES ATÍPICOS

1.1	CONTRATO O CONVENCIÓN	29
1.2	LA CONTRATACIÓN ESTATAL COMO NEGOCIO JURÍDICO	43
1.2.1	Los negocios jurídicos.....	43
1.2.2	El contrato estatal como negocio jurídico	44
1.2.3	La clasificación general de los contratos.....	48

CAPÍTULO II CONTRATOS ATÍPICOS

2.1	ANTECEDENTES	53
2.2	EL PAPEL DEL ESTADO COMO CONTRATISTA	54
2.3	EVOLUCIÓN LEGISLATIVA Y JURISPRUDENCIAL DEL PAPEL CONTRACTUAL DEL ESTADO.....	63
2.3.1	Primera etapa	65
2.3.2	Segunda etapa	74
2.3.3	Tercera etapa	81
2.3.4	Cuarta etapa.....	84

CAPÍTULO III LOS TIPOS DE CONTRATO

3.1	LOS CONTRATOS NOMINADOS Y LOS INNOMINADOS	91
3.2	LOS CONTRATOS ATÍPICOS	92
3.3	LOS CONTRATOS ATÍPICOS TRADICIONALES.....	93
3.4	CRITERIOS PARA LA DISTINCIÓN DE LOS CONTRATOS ATÍPICOS.....	111
3.4.1	Teoría de la absorción	111
3.4.2	Teoría de la analogía	121
3.4.3	Teoría de la combinación	122

CAPÍTULO IV LOS CONTRATOS ESTATALES

4.1	CONCEPTO JURÍDICO DE CONTRATO.....	125
4.2	TIPOS DE CONTRATOS ESTATALES.....	127

CAPÍTULO V EL DEBIDO PROCESO DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA

5.1	PRESENTACIÓN.....	139
5.2	NATURALEZA JURÍDICA DE LAS REGLAS QUE CONSAGRAN EL DEBIDO PROCESO EN LA CONTRATACIÓN ESTATAL	142
5.3	LA TRANSPARENCIA – JUSTIFICACIÓN DE LA LEY 80 DE 1993	149
5.4	EL DEBIDO PROCESO CONTRACTUAL – LEY 80 DE 1993 – LEY 1150 DEL 2007 – DECRETO REGLAMENTARIO 2474 DE 2008	155
5.5	CAMPO DE APLICACIÓN DE LA LEY 80 DE 1993 – LEY 1150 DEL 2007 – DECRETO REGLAMENTARIO 2474 DE 2008.....	156
5.6	LOS MANUALES DE CONTRATACIÓN ESTATAL	166
5.7	CALIFICACIÓN JURÍDICA DE LA NECESIDAD DE LA MODALIDAD DE LA CONTRATACIÓN ESTATAL	167
5.8	LA CONVOCATORIA PÚBLICA – APERTURA DEL PROCESO DE FORMACIÓN DE LOS CONTRATOS ESTATALES.....	174

5.9	MODALIDADES DE LA CONTRATACIÓN ESTATAL	185
5.9.1	Licitación pública	185
5.9.2	La selección abreviada	198
5.9.2.1	Adquisición de bienes y servicios de características técnicas uniformes y de común utilización.....	199
5.9.2.2	De la contratación de menor cuantía	242
5.9.2.3	La contratación de mínima cuantía	250
5.9.2.4	Los contratos para la prestación de servicios de salud .	254
5.9.2.5	Declaratoria de desierta de la licitación pública	256
5.9.2.6	Para adquisición de productos de origen o destinación agropecuarios	257
5.9.2.7	Para adquisición de productos de origen o destinación agropecuarios	260
5.9.2.8	Para actos y contratos con objeto directo de las actividades de las empresas industriales y comerciales del estado –eice– y de las sociedades de economía mixta –sem–	261
5.9.2.9	Para contratos de entidades a cargo de ejecución de programas de protección de personas amenazadas, desmovilización y reincorporación, población desplazada, protección de derechos humanos y población con alto grado de exclusión.....	262
5.9.2.10	Para la contratación de los bienes y servicios para la seguridad y defensa nacional.....	265
5.9.3	Concurso de meritos	269
5.9.4	Contratación directa	291
5.9.4.1	Urgencia manifiesta	292
5.9.4.2	Contratación de empréstitos.....	293
5.9.4.3	Contratos interadministrativos.....	305
5.9.4.4	La contratación de bienes y servicios para la defensa nacional	306
5.9.4.5	Los contratos para el desarrollo de actividades científicas y tecnológicas	309
5.9.4.6	Por ley 550 – los contratos de fiducia	310
5.9.4.7	Cuando no exista pluralidad de oferentes en el mercado	311
5.9.4.8	Los contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión	312

5.9.4.9	El arrendamiento o adquisición de inmuebles	314
5.10	REGLAS COMUNES A LAS NUEVAS MODALIDADES DE CONTRATACIÓN ESTATAL.....	316
5.10.1	La justificación de la selección del proceso aplicable al contrato	316
5.10.2	La contratación abreviada se somete a los principios de la función administrativa – art. 209 de la c.p. –	318
5.10.3	La unificación de los pliegos de condiciones	318
5.10.4	La contratación de un solo oferente	320
5.10.5	Acceso gratuito a los procesos de contratación estatal y a la documentación contractual	321
5.10.6	Precios de los bienes o servicios de condiciones uniformes: marcos regulatorios.....	321
5.10.7	Justificación jurídica de la contratación estatal.....	322
5.10.8	Hacia la unificación del pliego de condiciones	323
5.11	LA TRANSPARENCIA – PRINCIPIO Y FIN DE LA CONTRATACIÓN ESTATAL	324
5.11.1	El sice.....	324
5.11.2	Sistema electrónico para la contratación publica - secop.	337
5.12	PUBLICACIÓN DE LOS CONTRATOS ESTATALES	348
5.13	LA «ADICIÓN» DE LOS CONTRATOS FRENTE A LA DISTRIBUCIÓN DE RIESGOS CONTRACTUALES – EL EQUILIBRIO FINANCIERO DEL CONTRATO ESTATAL	348
5.14	LA SELECCIÓN OBJETIVA – CLARIDAD DE LOS PLIEGOS DE CONDICIONES	361
5.15	LA CONSULTORÍA COMO INSTRUMENTO PARA LA PROTECCIÓN DEL PATRIMONIO DEL ESTADO	364
5.16	REQUISITOS PARA LA SUSCRIPCIÓN DEL CONTRATO ESTATAL .	367
5.17	UN NUEVO Y ÚNICO REGISTRO DE PROPONENTES	374
5.18	LA GARANTÍA ÚNICA DE CUMPLIMIENTO DEL CONTRATO	379
5.19	PUBLICIDAD DEL PROCESO DE CONTRATACIÓN ESTATAL.....	380
5.20	REVOCACIÓN DIRECTA DE LOS ACTOS SEPARABLES DEL CONTRATO	392
5.21	LOS DERECHOS DEL SEGUNDO POSTOR	394
5.22	ELIMINACIÓN DE PRIVILEGIOS A LAS COOPERATIVAS DE MUNICIPIOS.....	395
5.23	LA LIQUIDACIÓN DE LOS CONTRATOS ESTATALES – TÉRMINOS DE CADUCIDAD DE LAS ACCIONES CONTRACTUALES	400

5.24	REGLAS CONTRACTUALES PARA LA PROTECCIÓN DE LOS RECURSOS PÚBLICOS - PROMOCIÓN DEL DESARROLLO.....	401
5.25	REGÍMENES CONTRACTUALES ESPECIALES.....	402
5.25.1	Del régimen contractual de las empresas industriales y comerciales del estado, las sociedades de economía mixta, sus filiales y empresas con participación mayoritaria del estado	402
5.25.2	Del régimen contractual de las entidades financieras estatales	403
5.25.3	Del régimen contractual del sector de la defensa	403
5.26	DEL DEBIDO PROCESO JUDICIAL AL DEBIDO PROCESO CONTRACTUAL	404
5.27	LAS MULTAS. RETORNO COMO CLAUSULA EXORBITANTE	412
5.28	UNA NUEVA CAUSAL DE INHABILIDAD	425
5.29	DEL DERECHO A TURNO – PAGO OPORTUNO DE LAS OBLIGACIONES CONTRACTUALES.....	426
5.30	CONTRATACIÓN ESTATAL FINANCIADA CON RECURSOS INTERNACIONALES	426
5.31	RESPONSABILIDAD CONTRACTUAL	429
5.32	DEL RECURSO DE ANULACIÓN CONTRA LAUDOS ARBITRALES	429
5.33	LOS CONTRATOS DE LAS CAR – LA FIDUCIA Y LA CONCESIÓN	431
5.34	COMPILACIÓN DE NORMAS – TRANSICIÓN Y VIGENCIA	433
5.35	CONTRATOS DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS EN LOS TÉRMINOS DE LA LEY 1150 DEL 2007	444
5.35.1	Evolución jurisprudencial de la doctrina constitucional del contrato realidad en Colombia	444
5.35.2	Contratos de prestación de servicios – el apoyo a la gestión - subordinación o colaboración - primacía de la realidad sobre las formalidades - contrato realidad	444
5.35.3	El apoyo a la gestión – validez de los contratos de prestación de servicios – sala plena de lo contencioso administrativo del consejo de estado	546
5.35.4	Aclaradas las diferencias entre contrato laboral y de prestación de servicios.....	565
5.35.5	El derecho viviente – primacía de la realidad sobre las formalidades – existencia de relación legal y reglamentaria – hacia el reconocimiento de los derechos de pensión de vejez.	577

CAPÍTULO VI CONTRATOS ESTATALES ATÍPICOS

6.1	EXISTENCIA	581
6.2	ELEMENTOS DE VALIDEZ JURÍDICA DE LOS C.E.A.	582
6.3	RÉGIMEN JURÍDICO APLICABLE	585
6.4	LOS CONTRATOS ESTATALES ATÍPICOS EN LA JURISPRUDENCIA COLOMBIANA	588
6.5	PAUTAS PARA LA IDENTIFICACIÓN DEL RÉGIMEN JURÍDICO APLICABLE A LOS CONTRATOS ESTATALES ATÍPICOS	606
6.5.1	La teoría de la absorción	606
6.5.2	La teoría de la analogía	610
6.5.3	La teoría de la combinación	610

CAPÍTULO VII SERVICIO DE SALUD PÚBLICA

7.1	ANTECEDENTES NORMATIVOS	615
7.1.1	la descentralización de la salud	615
7.2	IMPLEMENTACIÓN DEL SISTEMA DE DESCENTRALIZACIÓN	622
7.3	LA SALUD COMO DERECHO FUNDAMENTAL CONEXO AL DERECHO A LA VIDA O NEGOCIO COMERCIAL	623
7.4	CONSTITUCIÓN DE EMPRESAS SOCIALES DEL ESTADO LOCALES	633
7.5	LA REFORMA AL SISTEMA DE SALUD	635

CAPÍTULO VIII ADMINISTRACIÓN DEL RÉGIMEN SUBSIDIADO PARA LA SALUD

8.1	RECURSOS DEL RÉGIMEN SUBSIDIADO	639
8.2	LA PRESTACIÓN DEL SERVICIO DE SALUD SE ENCUENTRA REGULADA POR CONTRATO ATÍPICO	645
8.3	CONTRATOS DE ADMINISTRACIÓN DE LOS RECURSOS DEL RÉGIMEN SUBSIDIADO EN SALUD	650

8.4	EL NEGOCIO JURÍDICO SUSTANCIAL DEL CONTRATO DE ADMINISTRACIÓN DE RECURSOS DEL RÉGIMEN SUBSIDIADO...	658
8.5	LA MINUTA DEL CONTRATO.....	659
8.6	LA ATIPICIDAD DE LAS ESTIPULACIONES CONTRACTUALES CONSIGNADAS EN EL CONTRATO DE ADMINISTRACIÓN DEL RÉGIMEN SUBSIDIADO	666
8.7	LOS CONTRATOS DE PRESTACIÓN DE SERVICIOS DE SALUD: EPS-RS (ARS) CON RED LOCAL DE SALUD O CON ESES TERRITORIALES (EMPRESA SOCIAL DEL ESTADO).....	694
8.8	RÉGIMEN DE CONTRATACIÓN DE LAS EMPRESAS SOCIALES DEL ESTADO.....	711

**CAPÍTULO IX
CONTROL DE LA CONTRATACIÓN ESTATAL**

9.1	FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL	719
9.2	SISTEMAS LEGALES DE CONTROL DE LA CONTRATACIÓN ESTATAL	720
9.3	CONTROL AL PROCESO DE FORMACIÓN DE LOS CONTRATOS ESTATALES.....	721
9.4	ACTOS PREVIOS A LA CELEBRACIÓN DE LOS CONTRATOS ESTATALES	724
9.5	SISTEMAS JUDICIALES DE CONTROL DE LOS ACTOS SEPARABLES DEL CONTRATO.....	725
9.6	LA NATURALEZA JURÍDICA DE LOS ACTOS PREPARATORIOS DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO Y SU CONTROL JUDICIAL	727
9.7	COMPETENCIA PARA RESOLVER LOS CONFLICTOS ORIGINADOS EN LOS CONTRATOS CELEBRADOS POR EL ESTADO	745
	CONCLUSIONES	751
	BIBLIOGRAFÍA.....	757