CONTENIDO

Pág.

PRESENTACIÓN 17

PRESENTACIÓN PARA LA SEGUNDA EDICIÓN 19

PRESENTACIÓN PARA LA PRESENTE EDICIÓN 21

Capítulo I
ASPECTOS GENERALES SOBRE EL ESTATUTO

Introducción 23
Antecedentes históricos 24
Nuevo estatuto contractual 25
Normas aplicables a los contratos estatales 29
Sometimiento a normas no colombianas 31
Contratos estatales 32
Perfeccionamiento del contrato 33
1. Solemnidades plenas 34
La publicación de los contratos 34
Excepción a la publicación 36
2. Solemnidades menos plenas 38
3. En la urgencia manifiesta 38
4. Contratos con otras solemnidades 39
Consecuencias del no perfeccionamiento 39
Requisitos para la ejecución 40
Contratos adicionales 42
Solución de conflictos 44
Silencio administrativo positivo 44
Mecanismos de solución directa de conflictos 45
1. Solución directa 46
2. La conciliación15 46
3. La amigable composición 47

Powered by CamScanner

Pág.

4. El arbitramento 47
Arbitramento o pericia técnicos 50
5. La transacción 50
Responsabilidad en la contratación 50
Principios de la contratación estatal 51
Conceptos preliminares 51
1. Principio de la transparencia 53
2. Principio de economía 57
3. Principio de la responsabilidad 60
4. Principio del equilibrio económico del contrato 61
5. Principio de la buena fe 62
Controles a la actividad contractual 63
1. Intervención de las autoridades de control fiscal 63
2. Intervención de la Procuraduría 65
3. Intervención de la Fiscalía 66
4. Control comunitario o ciudadano 66
5. Control de los fines de la contratación 69

Capítulo II
LA CAPACIDAD PARA CONTRATAR

Nociones Preliminares: 71
Capacidad y competencia 72
Capacidad. –concepto– 74
Competencia. –concepto– 74
Contrato celebrado por funcionario con competencia aparente 75
Aspectos de la regulación en la Ley 80 77
La delegación para la contratación 79
Funcionarios competentes en los distintos órdenes 82
Autorización previa a la celebración del contrato 83
La capacidad en los particulares y las inhabilidades 86
a) Personas naturales 86
b) Personas jurídicas 89
Las novedades de la Ley 80 de 1993 en materia de inhabilidades 89
Aspectos generales 89
Nuevas causales 91
1. *Haber sido destituido del cargo (artículo 8-d)* 92
2. *Respecto al parentesco* 94
3. *Quienes sin justa causa se abstengan de suscribir el contrato estatal adjudicado* 96
4. *La participación de personas con vínculo de parentesco en la misma licitación con ofertas distintas* 97
Constitucionalidad de la prohibición de los literales g y h 98
5. *La de los socios de sociedad de personas a las cuales se les haya declarado la caducidad, así como a las nuevas sociedades de este tipo de las que ellos formen parte y que se hayan constituido posteriormente.* 101

Powered by CamScanner

Pág.

6. Por actuar de mala fe ante el Registro de Proponentes *102*
7. Condena penal o civil por hechos u omisiones en la contratación estatal (artículo 58) ... *103*
8. Las inhabilidades sobrevinientes *106*
9. Inhabilidad por duración de la sociedad *107*
10. Inhabilidad por falta de paz y salvo *108*
11. Inhabilidad por evasión tributaria *111*
Las inhabilidades e incompatibilidades especiales 113
Excepciones a las inhabilidades e incompatibilidades 117
Efectos de la inhabilidad frente al contrato 118
Los Consorcios 119
Definición legal 121
Notas complementarias 122
Régimen tributario 125
Cómo cumplen su actividad en la contratación 127
La responsabilidad de los consorcios 128
Alcance de la inhabilidad para el consorcio 129
Capacidad de contratación "K" del consorcio 132
Cuándo pueden admitirse los consorcios 133
La Unión Temporal 134
El joint venture y el consorcio 136
Otra modalidad del consorcio: 137
Las sociedades de objeto único *137*
La promesa de asociación *138*
Registro de Proponentes 139
Importancia del registro 139
La innovación de la Ley 80 140
La certificación de las Cámaras de Comercio 142
Facultad revisora de la Entidad 143
Quiénes están obligados a inscribirse 144
La capacidad de contratación "K" es intransferible 145
Capacidad teórica y capacidad residual 146
Renovación del registro 147
Actualización de la información en el registro 149
Impugnación de la inscripción 150
Sanciones contra el inscrito de mala fe. Inhabilidad 152
Registro para personas extranjeras 154

Capítulo III
LA SELECCIÓN DEL CONTRATISTA

Nociones Preliminares: 155
Selección objetiva 156
Factores de selección y ponderación 158
1. El precio o comparación económica *158*
2. Experiencia técnica *160*

Powered by CamScanner

Pág.

3. *Cumplimiento en contratos anteriores* 160
4. *Aseguramiento de la calidad* 161
5. *Organización administrativa* 162
6. *Calidad de los subcontratistas* 162
7. *Plazo de entrega* 162
8. *Domicilio del proponente* 163

Procedimientos de selección del contratista 165
La licitación 165
Definición 165
Diferencia entre la licitación y el concurso de méritos 166
Características del procedimiento de licitación 167
1. *Es un procedimiento reglado* 167
2. *Es Público* 168
3. *Es abierto o de libre concurrencia* 168
4. *Garantiza la igualdad de los oferentes* 169

Etapas del proceso licitario 170
A. *Fase preparatoria* 170
Apertura de la licitación 173
Publicación de los avisos de licitación 173
B. *Fase de comparación* 175
1) Aclaración de dudas y alcance de los documentos de licitación 176
2) Las evaluaciones de las ofertas 177
3) Audiencia pública de adjudicación del contrato 179
Sistema de conformación dinámica de las ofertas 181
El pliego de condiciones 182
Pasos para la elaboración del pliego de condiciones 184
Contenido del pliego de condiciones 185
1. *Obligación de indicar el presupuesto oficial* 187
2. *El objeto del contrato* 188
Requisitos de participación y de evaluación 190
3. *El plazo* 191
4. *El precio* 192
5. *La calidad de los oferentes* 193
6. *Evaluación de la propuesta* 194
Irregularidades detectadas en la evaluación 195
C. *Fase de la adjudicación* 196
La revocación de la adjudicación y su nulidad 197

Declaratoria de desierta 205
Validez de la propuesta única 207
Protección a las propuestas nacionales 209
Contratación directa 210
Términos de referencia 213
Desempate de ofertas 214
Publicidad de los términos de referencia 216
¿Cuándo hay lugar a la contratación directa? 217

Powered by CamScanner

Pág.

1. *Urgencia manifiesta* 218
2. *Cuando se declare desierta la licitación o concurso* 221
3. *Inexistencia de pluralidad de ofertas* 224
4. *Contratos de menor cuantía* 226
5. *Conformación dinámica de la oferta* 229
6. *Contratos de empréstito, interadministrativos, arrendamiento y adquisición de inmuebles* 230
   Reglas para la contratación de seguros 232
7. *Bienes y servicios para la defensa y seguridad nacional* 233
8. *Bienes agropecuarios* 234
9. *Contratos celebrados para la prestación de servicios de salud* 234
10. *Actividades comerciales* 234
11. *Por la calidad de la persona del contratista* 235
12. *Contratación con multinacionales* 237

El procedimiento 238
Prelación para entidades sin ánimo de lucro 239
Formalidad de la solicitud 239
Venta de bienes del Estado 240
El remate o subasta 241

Capítulo IV
CLÁUSULAS EXCEPCIONALES

Aspectos generales 243
¿Qué es una cláusula exorbitante o excepcional? 244
Anotaciones previas 246
Criterio para clasificar los contratos 248
Poder sancionatorio 248
Las cláusulas excepcionales en la Ley 80 251
Compensaciones en favor del contratista 252
Cuándo no se estipulan 255
La excepción de la excepción 256
Cláusulas autorizadas por las Comisiones de Regulación 257
Cláusulas presuntas 259
La caducidad 260
Aspectos preliminares 260
Definición 262
Causales de caducidad 263
Oportunidad para declarar la caducidad 271
Situación precedente 271
Obligación de declarar la caducidad 274
Motivos de declaración 277
La caducidad por fuera del plazo del contrato 283
¿Qué se debe entender por terminación? 286
¿Cuál es la naturaleza del plazo? 287
Posición actual del Consejo de Estado 289

Powered by CamScanner

Pág.

Declaración de la caducidad antes del perfeccionamiento del contrato: 291
Caducidad inducida por la Administración o por culpa de ésta 294
Responsabilidad del funcionario que decreta la caducidad 295
Notificación de la caducidad 295
Efectos de la caducidad 296
La terminación unilateral del contrato 297
Conceptos preliminares 297
Causales de terminación 299
1. La muerte *301*
2. Incapacidad física permanente del contratista *302*
3. Disolución de la persona jurídica contratista *305*
4. La interdicción judicial *305*
5. La incapacidad financiera del contratista *305*
6. La quiebra181del contratista *306*
7. Cesación de pagos y embargo judicial del contratista *308*
a. Elementos preliminares 308
b. La cesación de pagos 309
Prueba de la cesación de pagos 311
c. Embargo judicial del contratista 312
Causales no incluidas en la Ley 80 de 1993 313
1. La intervención del contratista *313*
2. Concordato preventivo *314*
El nuevo régimen en los concordatos 314
3. El retraso en el pago de salarios *316*
Terminación unilateral por calificación insatisfactoria. 316
Compensación por terminación unilateral 317
La interpretación unilateral del contrato 318
La modificación unilateral 319
Desistimiento del contratista 322
Las multas 323
Fuente de las multas 325
Normas aisladas sobre multas 329
Oportunidad para imponer las multas 329
La liquidación unilateral 331
Clases de liquidación del contrato 332
a) Liquidación voluntaria *333*
b) Liquidación unilateral *334*
c) Liquidación judicial del contrato *334*
Contenido de la liquidación 335
La Reversión 336
El sometimiento a las leyes nacionales 339
Cláusula de garantías 340
Cuantías 341
Excepción a la cobertura de la garantía 344
Excepción a la vigencia de las garantías 344

Powered by CamScanner

Pág.

Consecuencias de la no prórroga 345
Cobro de la cláusula penal 347
Vigencia de la póliza parcial 347
Valor parcial de la garantía única 348

Capítulo V
LA ECUACIÓN ECONÓMICA CONTRACTUAL

Concepto previo 349
Alcance del equilibrio 351
La problemática del equilibrio financiero 352
1. Previsiones necesarias en la contratación *352*
2. Potestades exorbitantes y equilibrio contractual *354*
3. Indemnización bajo el Decreto 222 de 1983 ..... *354*
El equilibrio económico en la Ley 80 de 1993 355
La equivalencia de las prestaciones 357
Factores que afectan la equivalencia de las prestaciones 358
El tiempo 358
El medio de pago 359
Cláusula de reajuste 361
El reajuste de los precios en Colombia 363
Corrección de las fórmulas de reajuste 364
El equilibrio financiero en favor de la entidad 365
Otras figuras sobre mecanismos de protección financiera 366
1. Las cláusulas de renegociación o de "hardship" *366*
2. Protección de las entidades ante los cambios económicos - los swaps *367*
Los imprevistos de la contratación 368
1. Fuerza mayor *369*
a. La Imprevisibilidad *369*
b. La irresistibilidad *370*
c. La ausencia de culpa de quien la sufre *370*
2. Las sujeciones materiales imprevistas *372*
3. Teoría de la imprevisión *374*
Definición 374
Evolución de la teoría de la imprevisión 375
Presupuestos de la imprevisión 379
La imprevisión en la legislación colombiana 383
1. Regulación en la contratación privada *383*
2. En la contratación estatal *386*
3. El hecho del príncipe *387*
Efectos y consagración en Colombia 390
Restablecimiento integral en favor del contratista 391
Reconocimiento de intereses 391

Powered by CamScanner

Pág.

Capítulo VI
RESPONSABILIDAD DE LOS FUNCIONARIOS EN LA CONTRATACIÓN DEL ESTADO

Nociones preliminares 393
Formas de responsabilidad 395
1. *La responsabilidad penal* *396*
2. *La responsabilidad disciplinaria* *398*
3. *Responsabilidad económica o pecuniaria* *400*
4. *Responsabilidad fiscal* *400*
5. *Responsabilidad política* *401*
La responsabilidad personal 401
Sanciones 402
Responsabilidad institucional 403
Concepto 403
Planteamiento histórico 404
¿Cómo se estructura? 404
La responsabilidad del funcionario frente a la responsabilidad institucional en la contratación . 405
Anotaciones finales acerca de la responsabilidad en la contratación 410
A manera de conclusión *410*
Dolo y culpa grave 411
Definición legal y presunciones 413
Presunciones del dolo 413
Presunciones de culpa grave 414
Conductas en que puede incurrir un funcionario 414
La acción de repetición 415
Quién puede ejercer la acción de repetición 416
Cuándo puede ejercerse la repetición 419
Caducidad de la acción de repetición 421
Prescripción de la responsabilidad del funcionario 422
Competencia del juez contencioso 423
Responsabilidad de los particulares 425

Capítulo VII
LAS CONTROVERSIAS CONTRACTUALES

Acciones contra los actos previos al contrato 430
Hechos anteriores al contrato 432
Los actos separables en particular 432
1. *El acto de adjudicación* *432*
Naturaleza de la adjudicación 433
¿Qué efectos produce la declaratoria de nulidad de la adjudicación? 435
Indemnización 436
2. *Declaración de desierta de la licitación o concurso* *437*
Ausencia de adjudicación 439

Powered by CamScanner

Pág.

3. Los actos de calificación y clasificación en el Registro de Proponentes 440
4. Los demás actos previos al contrato 441
Acciones contra los actos y hechos originados a partir de la adjudicación del contrato 442
Nulidad de los actos que expide la entidad 443
Nulidad del contrato 443
Necesidad de decisión judicial 447
Nulidad parcial 449
Nulidad virtual 449
Las causales de nulidad absoluta 449
1. Los contratos estatales son absolutamente nulos en los casos previstos en el derecho común 451
2. Cuando se celebren con personas incursas en causales de inhabilidad o incompatibilidad previstas en la Constitución y/o la Ley 451
Regla especial para interpretación de las inhabilidades 452
3. Cuando se celebren contra expresa prohibición constitucional o legal 453
4. Cuando se celebren con abuso o desviación de poder 454
5. Cuando se declaren nulos los actos administrativos en que se fundamenten 456
6. Cuando se celebren con desconocimiento de las reglas sobre tratamiento a las ofertas nacionales y extranjeras o con violación de la reciprocidad 456
Nulidad relativa 458
Efectos de la nulidad 459
Liquidación judicial del contrato 461
El incumplimiento de las partes 462
La excepción de contrato no cumplido 466
Eventos que no implican renuncia a la acción indemnizatoria 468
Acción de cumplimiento para la Entidad Estatal 469
Juez del contrato 470
Contratos estatales excluidos de la jurisdicción contenciosa 471
Juez del contrato en los servicios públicos domiciliarios 472
La responsabilidad consecuencial por conducta anticontractual 474
Caducidad de la acción contractual 477
Prescripción o caducidad 478
Las ejecuciones derivadas del contrato 482
Modificación tácita del artículo 68 del C.C.A. 485
Legitimación para el cobro ejecutivo 486
Caducidad y prescripción de la acción ejecutiva 486
Los títulos ejecutivos derivados de los contratos estatales 487
"¿Cuál es la naturaleza jurídica de las garantías? 490
Diferentes títulos ejecutivos derivados del contrato estatal 492
1. El contrato estatal 492
2. Las actas adicionales que modifican el contrato 493
3. El convenio de transacción 493
4. El acta de liquidación del contrato 493
5. Las actas de pago 494
6. Facturas de bienes recibidos y facturas cambiarias 494

Powered by CamScanner

Pág.

7. Los actos administrativos unilaterales, debidamente ejecutoriados. *497*
8. Las sentencias proferidas en los procesos contractuales *499*
Ejecuciones derivadas de condenas *499*
9. Los autos interlocutorios *502*
10. Los laudos arbitrales *503*
11. Las pólizas de seguro *503*

BIBLIOGRAFIA **505**

ÍNDICE TEMÁTICO POR MATERIAS **511**

Powered by CamScanner