

DIANA MILENA MUÑETÓN LONDOÑO

**CONTRATOS
DE LAS EMPRESAS PRESTADORAS
DE SERVICIOS PÚBLICOS DOMICILIARIOS
CON PARTICIPACIÓN ESTATAL**



EDITORIAL TEMIS S. A.
Bogotá - Colombia
2016

ÍNDICE GENERAL

CAPÍTULO I

GENERALIDADES

	PÁG.
1. Naturaleza jurídica de las empresas prestadoras de servicios públicos domiciliarios.....	1
2. Régimen contractual de las empresas prestadoras de servicios públicos domiciliarios. (¿Realmente privado o materialmente mixto?).....	2
3. Doctrinas contrarias de algunos organismos de control y consulta. (¿A quién creerle?).....	10
4. Conceptualización. ¿Qué debe entenderse por contrato?.....	15
5. ¿Cómo se puede dar entonces el manejo de las órdenes?	17
6. Contratos (tipos, elementos, datos que se deben tener en cuenta y diferencias). Casos especiales: contrato de prestación de servicios frente a obra pública y contrato de suministro frente a compraventa.....	18
7. Principios rectores de la actividad contractual.....	25
8. De la forma del contrato estatal	29
9. Contratos verbales. La irregularidad en contratos verbales ejecutados y la eventual configuración de la acción de reparación directa.....	30
10. Del contenido de los contratos de las empresas prestadoras de servicios públicos domiciliarios con participación estatal.....	31
11. Buenas prácticas en la gestión contractual.....	32
12. Medidas que le permiten a la ESP planificar su gestión contractual en sus diferentes etapas.....	36
A) Etapa precontractual.....	36
B) Etapa contractual.....	38
C) Etapa poscontractual	39
13. Aplicación especial del programa presidencial “Lucha contra la Corrupción”	39
14. Oferentes. Contratistas	46
A) Persona natural.....	47
B) Personas jurídicas.....	47
C) Clasificación de las personas jurídicas.....	48
a) Personas jurídicas de derecho público	48

	PÁG.
b) Personas jurídicas de derecho privado.....	48
c) El caso especial de los comerciantes y establecimientos de comercio	48
d) Uniones temporales y consorcios como contratistas	49
15. Derechos y deberes generales de los contratistas.....	50
16. Obligaciones adicionales del contratista	52
A) Generales.....	52
17. Cumplimiento contractual. Intereses moratorios por pago extemporáneo de facturas.....	53
18. Protección de la maternidad a las contratistas vinculadas por prestación de servicios.....	53
A) La estabilidad laboral reforzada en caso de embarazo.....	53
19. Los vacíos de la licencia de maternidad para las contratistas	59
20. Obligaciones de certificaciones tributarias.....	60
21. Obligación especial de los contratistas de prestación de servicios. Examen preocupacional	61
22. Obligaciones generales del interventor	62
23. Limitación a la función del supervisor o interventor	69
24. Designación del supervisor o interventor.....	69
25. Obligaciones especiales de la interventoría en un contrato de consultoría de interventoría	70
26. Obligaciones generales de la empresa.....	74
27. Organismos de control y vigilancia.....	76
A) Agencia nacional de contratación pública Colombia Compra Eficiente	76
B) Superintendencia de Servicios Públicos Domiciliarios (Superservicios).....	79
C) Contraloría General de la República (control fiscal).....	79

CAPÍTULO II

DEL RÉGIMEN GENERAL DE CONTRATACIÓN A LA CONTRATACIÓN DE LAS ESP

1. Prenotandos.....	81
A) ¿Cómo registrar en el Secop los contratos o convenios interadministrativos?	83
B) ¿Cómo registrar en el Secop los contratos de comodato?.....	83
C) ¿Todas las entidades públicas deben publicar su actividad contractual en el Secop?	84
D) ¿Pueden las entidades estatales publicar su actividad contractual valiéndose de medios diferentes del Secop?	84
E) ¿En qué horario se puede publicar en el Secop?	84

	PÁG.
F) ¿En qué formato se deben publicar en el Secop los documentos del proceso de contratación?	84
G) ¿Cómo cerrar un expediente en el Secop cuando el tipo de contrato suscrito no requiere liquidación?	84
H) ¿Qué hacer si el Secop no está disponible al momento de publicar de acuerdo con el cronograma del proceso de contratación?	84
I) ¿Puede una entidad solicitar que se elimine de su cuenta para publicar en el Secop?	85
J) ¿Se pueden eliminar documentos publicados en el Secop?	85
2. Plan Anual de Adquisiciones.....	86
3. Exclusiones	88
4. Inclusiones.....	88

CAPÍTULO III

PROCEDIMIENTO CONTRACTUAL EN ETAPA PRECONTRACTUAL

1. De los anexos precontractuales. Conceptualización y procedimiento práctico de elaboración	89
2. Plan Anual de Adquisiciones (PAA)	89
3. Racionalización de la priorización de necesidades	95
4. Precisión del objeto contractual	96
5. Caso especial de los “kits”	98
6. Documentos precontractuales de producción del organismo contratante para cada proceso individual de contratación	99
7. Estudio práctico de los riesgos y formulación de la matriz. Finalidad del estudio de los riesgos.....	100
8. La valoración del riesgo (teoría de la probabilidad de ocurrencia frente impacto).....	102
9. Breve acercamiento a los estudios del mercado y sector	119
10. Valor estimado del contrato y su justificación cuando esté determinado por precios unitarios.....	119
A) Opción 1: Precotizaciones.....	121
B) Opción 2: Consulta al Secop.....	123
C) Opción 3: Consulta al registro de los procesos históricos de la entidad.....	124
11. Estudios previos	126
A) Contenido mínimo y reglas de formulación especial.....	126
B) ¿Se debe tener en cuenta la contribución del 5 por ciento en los contratos de obra pública celebrados por las empresas prestadoras de servicios públicos domiciliarios (ley 1106 de 2006)?	129

	PÁG.
C) Criterios para seleccionar la oferta más favorable y criterios de desempate.....	138
D) Resultado del análisis de riesgo y la forma de mitigarlo	139
E) Garantías que la empresa exigirá al contratista.....	139
a) Garantía de cumplimiento.....	142
b) Suficiencia de las garantías	142
F) Indicar si el proceso de contratación está cobijado por un acuerdo comercial o por un acuerdo marco de precios.....	144
12. Compromiso anticorrupción.....	147
13. Convocatoria a veedurías ciudadanas	149
14. Invitaciones a ofertar (comunicaciones y notificaciones)	151
15. Modelos de solicitud de ofertas.....	152
16. Modelo de notificación al oferente seleccionado para contratar	153
17. Modelo de comunicación al oferente no seleccionado para contratar .	154
18. Posibles modalidades de selección (variables para garantizar la selección objetiva para contratar).....	155
A) Selección delimitada	156
a) Solicitud de ofertas	157
b) Recepción de ofertas.....	157
c) Evaluación y selección del contratista	157
d) Notificaciones y comunicaciones.....	157
e) Celebración del contrato	157
B) Selección pública	157
a) Procedencia.....	158
b) Procedimiento	158
C) Oferente exclusivo	160
a) Convenios interadministrativos	160
b) Contratos de seguros.....	160
c) Contratos de arrendamiento o adquisición de inmuebles	160
d) Contratos de prestación de servicios.....	160
e) Contratos de empréstito	160
f) Por razón de las condiciones del mercado	160
g) Por razón de las circunstancias en las que ha de celebrarse el contrato	160
h) Cuando se trate de un proveedor exclusivo o especializado, con el concepto motivado previo del gerente.....	161
i) Para la ampliación, actualización, modificación, mantenimiento de software ya instalado en las ESP.....	161
j) Contrato de comodato.....	161
D) Selección especial, ante la aplicación de la ley 996 de 2005.....	161

CAPÍTULO IV

ETAPA CONTRACTUAL

	PÁG.
1. Perfeccionamiento y legalización del contrato	169
2. Tablas de control del contrato	170
3. Manejo de anticipos	171
A) Excedentes del patrimonio autónomo	174
4. Administración, imprevistos y utilidad —AIU—, en favor de la ESP como entidad ejecutora del objeto contractual.....	176
5. Modificación al clausulado contractual inicial.....	178
6. Procedimiento para modificar el clausulado contractual inicial	179
7. Suspensión y reinicio del contrato	179
8. Cesión del contrato. Procedimiento	180
9. De las controversias contractuales. Terminación unilateral del contrato, multas y cláusula penal	180
10. Consideraciones para declarar la caducidad en un contrato en que se han pactado cláusulas exorbitantes	183
11. Terminación unilateral sin declarar la caducidad cuando no se han pac- tado cláusulas exorbitantes. Tesis de direccionamiento directo de las sanciones	185
12. Cláusulas exorbitantes en convenios interadministrativos.....	187
13. Imposición de multas y efectividad de la cláusula penal	187
14. La circular externa 2 de 31 de enero de 2014 de la Superintendencia de Industria y Comercio	193
15. De la verificación de parte del contratante del cumplimiento del pago de seguridad social integral del contratista	194
A) Validación de las cotizaciones en los contratos de prestación de ser- vicios con personas naturales y jurídicas	195
B) Aportes a seguridad social de contratistas que son personas jurídi- cas (todo tipo de contrato).....	195
C) Aportes a seguridad social de contratistas que son uniones tempo- rales o consorcios	196
D) Obligación de cotizar en los contratos de prestación de servicios inferiores a tres meses	197
E) Cotización a la seguridad social sobre la totalidad de ingresos per- cibidos	198
F) El infame método de presunción de ingresos para los contratos di- ferentes de los de prestación de servicios (compraventas, suminis- tros)	200
G) Afiliación al sistema de riesgos laborales	204
H) Modelo de solicitud de afiliación a ARL	209

	PÁG.
I) Guía de aportes al Sistema de Seguridad Social Integral para contratistas con el Estado de Colombia Compra Eficiente	209
16. Terminación del contrato.....	215

CAPÍTULO V

ETAPA POSCONTRACTUAL

1. Liquidación del contrato	217
2. Obligatoriedad de la liquidación (caso especial en prestación de servicios).....	218
3. Actas de liquidación (contenido mínimo)	220
4. Modelos para la elaboración íntegra del acta de liquidación	220
5. Cumplimiento de las obligaciones exigibles con posterioridad a la liquidación del contrato	224
6. Archivo temporal	224
7. Cierre del expediente.....	225

CAPÍTULO VI

DEL MANUAL DE CONTRATACIÓN

1. ¿Qué debe y qué no debe ir en el manual?.....	228
2. Concertación y competencias.....	231
3. Servidores públicos en quienes se desconcentran procesos y funciones	232
4. Conformación de comités	233
5. Definición de actividades preclusivas	233