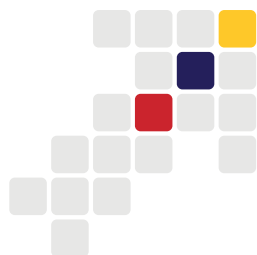


SERIE ENSAYO



SERCOP
SERVICIO NACIONAL DE CONTRATACIÓN PÚBLICA



LAS COMPRAS GUBERNAMENTALES
COMO POLÍTICA PÚBLICA
- Primer Concurso -

Paúl Cordova Vinuesa / Mónica Vaca Ojeda / Jorge Hernández Jaramillo



® Derechos Reservados – © Copyright

"Las compras gubernamentales como política pública"
Servicio Nacional de Contratación Pública, SERCOP

Autores: Dr. Paúl Córdova Vinueza
Ab. Mónica Vaca Ojeda
Ab. Jorge Hernández Jaramillo

Este libro ha sido protegido por derecho intelectual del Servicio Nacional de Contratación Pública, queda prohibida su reproducción total o parcial sin autorización.

Este libro es una publicación de distribución gratuita y sin fines de lucro.

Derechos de Autor: 043481
Código ISBN: 978-9942-07-594-9

Poder Gráfico Cía. Ltda.

Quito – Ecuador. 2014



RECONOCIMIENTOS

El Servicio Nacional de Contratación Pública –SERCOP– extiende su reconocimiento a la Subsecretaría Nacional de Transparencia de Gestión, representada por el señor Diego Guzmán Espinosa, a la Universidad Andina Simón Bolívar, en las persona del Dr. Genaro Eguiguren, Director de la Especialización en Contratación Pública; y al Dr. Santiago Peña, Asesor Institucional del SERCOP, por su aporte y entrega profesional en el Primer Concurso de Ensayos “Las compras gubernamentales como política pública”, desarrollado en julio de 2013.

Adicionalmente, un especial agradecimiento a la Dra. Inés María Baldeón, Directora General de Consultores Estratégicos Asociados CEAS CIA. LTDA., quienes con su aporte y auspicio entregaron un cupo para el ganador del certamen que le permitirá participar en el Curso de Especialización en Derecho de la Contratación Pública, organizado mediante convenio entre la Universidad española de Castilla.

Finalmente, el SERCOP desea realizar un especial reconocimiento al Dr. Patricio Troya, ex Asesor Institucional, por su empeño y constancia para cristalizar y concretar la idea proveniente de la Dirección General de crear un concurso que impulse la creación de trabajos con ideas, propuestas e hipótesis originales, argumentación creativa y que constituyan un aporte a la reflexión y discusión en torno a la temática de la contratación pública, en temas contemporáneos.

CONTENIDO

13	PRÓLOGO	35	Categorías de calificación para instituciones públicas por evaluación de desempeño en contratación pública.
16	PRIMER LUGAR	36	Código de ética con control social.
	Propuestas para política pública en contratación estatal con enfoque de participación ciudadana y transparencia de gestión.	36	Jurados académicos para evaluar procesos de contratación pública.
18	Resumen	36	Consultas para los actores del Sistema Nacional de Contratación Pública.
19	Introducción	36	Organización social y productores nacionales.
20	Participación ciudadana y contratación administrativa. ¿Cómo plantear sus necesarias articulaciones para la política pública?.	37	Participación ciudadana para normativa del SERCOP.
		37	Propuesta de indicadores de gestión y un índice de transparencia para el Sistema Nacional de Contratación Pública y una herramienta informática para el seguimiento en la ejecución y avance exacto de obras en el país.
23	Contratación pública y participación ciudadana para medir el buen vivir .	39	Herramienta informática para seguimiento sobre ejecución y avance exacto de obras y contratos.
26	Visiones de las instituciones estatales sobre participación y deliberación ciudadana. ¿Cómo reformularlas hacia las políticas públicas?.	39	Procesamiento para denuncias de corrupción en contratación pública.
28	Las compras gubernamentales como política pública. ¿Podría participar el poder popular en esos procesos?.	40	Medidas para la transparencia y ética pública.
31	Políticas participativas, lineamientos generales y estrategias institucionales.	40	Plan estratégico del Sistema Nacional de Contratación Pública.
31	Rendición de cuentas, planificación institucional y políticas públicas.	40	Prácticas preprofesionales y auditorías sociales.
33	Control social y contratación pública.	41	Escuela virtual en contratación pública.
33	Fiscalización social de la comunidad a la contratación pública.	41	Rehabilitación social y producción nacional.
33	Presupuestos participativos y fiscalización social.	41	Programas y carreras de educación superior en contratación pública.
33	Consejos locales de planificación, gobiernos autónomos descentralizados y contratación administrativa.	41	Estímulos para iniciativas de economía social y solidaria y productores nacionales.
34	Democracia electrónica, fiscalización social y asambleas locales.	43	Reformas Normativas.
34	Revocatoria de mandato, control social y contratación pública.	43	Ley Orgánica del Consejo de Participación Ciudadana y Control Social.
34	Consejos ciudadanos, comités consultivos y deliberación social para la contratación administrativa.	44	Regulación de la revocatoria de mandato en relación a la contratación pública, participación ciudadana y rendición de cuentas.
35	Protocolos institucionales para promover derechos de participación.	44	Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.
		45	Normativa legal y reglamentaria sobre participación ciudadana.

46	Conclusiones
47	Recomendaciones

48 ■ SEGUNDO LUGAR

	El derecho de asociación aplicado en procedimientos de lista corta de consultoría cuando se ha invitado a firmas consultoras de forma individual.
50	Aproximación al tema
51	Introducción
52	Principios rectores de la contratación pública y su fundamento constitucional.
53	Principio de legalidad.
54	Principios de trato justo e igualitario.
55	Principio de oportunidad.
56	Principio de concurrencia.
57	Principio de transparencia.
57	Principio de publicidad.
59	El derecho de asociación.
59	Fundamento constitucional.
59	El derecho de asociación o consorcio en el sistema de contratación pública ecuatoriano.
61	Motivos para constituir asociaciones o consorcios.
62	Delimitación conceptual y consecuencias de la falta de personalidad jurídica de los consorcios y asociaciones en el ámbito de la contratación pública.
64	Consultoría en el Ecuador.
64	Consideraciones generales.
65	Procedimientos previstos para la contratación de un servicio de consultoría
66	Planteamiento del problema.
66	Consideraciones particulares de la lista corta.
66	Casuística.
71	Principios y derechos en aparente pugna.
78	Conclusiones
80	Propuesta de reforma normativa

82 ■ TERCER LUGAR

	Convenios y contratos celebrados con organismos internacionales de cooperación: ¿Régimen excluyente de aplicación de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública?.
84	Introducción
85	Teoría general de los convenios de la administración en Ecuador.
85	Conceptualización del derecho administrativo
87	La teoría del órgano como fundamento filosófico para la atribución al estado de las consecuencias legales de las formas jurídicas típicas de actuación de la administración y de sus agentes (actos, hechos, contratos, reglamentos; y, convenios administrativos).
90	Personalidad Jurídica de Derecho Público
92	La administración pública y sus relaciones interorgánicas e interadministrativas también llamada ésta última intersubjetivas.
97	De los convenios de la administración y sus tipos en el Ecuador.
105	Convenios celebrados por la administración pública del Ecuador con organismos internacionales de cooperación internacional.
105	El caso de los convenios bilaterales de gobierno a gobierno que obligan a la República del Ecuador, esto es, al Estado.
108	El caso de los convenios suscritos entre un órgano o entidad administrativa (dotado de personalidad jurídica y potestad) del Estado ecuatoriano con un organismo internacional de cooperación perteneciente a otro estado de la comunidad internacional que se encuentra en mejor desarrollo relativo.
126	Propuestas de reforma del marco legal de la contratación pública en el Ecuador

IMAKUNATA KILLKASHKA

131	Kallari Rikuchik Yuyay.	152	Pushayta Kichuna, Rikurayana Chashnallatak Mamallaktapak Rantina Yuyarinakuymanta.
134	SHUKNIKI Llaktayukkunapak yanapanakuywan chashnallatak achikllaykana hayñikunawan Mamallakta rantina yuyarinakuyta paktachinapak yuyaykuna.	152	Llaktayukkunapak Tantanakuykuna, Kunakkunapak Tantanakuykuna Chashnallatak Ñawinchinapash Rantina Yuyarinakuymanta.
136	Tantachishka Killay.	153	Yanapanakuy Hayñikunata Paktachinkapak Wiñaykawsaymanta.
137	Kallari	153	Mamallakta Rantina Yuyarinakuyta Imashina Paktachishkata Chanichinamanta.
138	Llaktayukkunapak Yanapanakuy Chashnallatak Rantina Yuyarinakuymanta. ¿Imashina Mamallaktapak Llankaypi Paktachina Mañayta Ruranamanta?.	153	Allikak Kamachik Rikurayaywan Chimpapurashka.
141	Rantina Yuyarinakuy Chashnallatak Llaktayukkunapak Yanapanakuy Sumak Kawsayta Yupankapak.	154	Mamallakta Rantina Yuyarinakuyta Chanichinkapak Yachaymanta Amawtakuna.
144	Llaktayukkunapak Yanapanakuyta Chashnallatak Ñawinchinakuyta Imashina Mamallaktapak Shuktak Wasikuna Rikunkuna, ¿Imashina Mamallaktapak Llankaypi Churana Kanchik?.	154	Sistema Nacional de Contratación Pública Llikapi Llankakkunaman Tapuykuna.
146	Rantina Yuyarinakuy Mamallaktapak Llankayshina. ¿Llaktayukkuna Chay Rantina Yuyarinakuypi Kimiri Ushankashi?.	154	Kay Mamallaktapi Murukunata Rurakkuna Chashnallatak Tantanakuykunamanta.
149	Yanapanakuymanta Llankaykuna Chashnallatak Tantanakuykunapak Ushaykunamanta.	154	SERCOP Kamaywasipak Kamachikta Rurankapak Llaktayukkunapak Yanapanakuy.
149	Llankaykunata paktachinamanta kamuk chashnallatak llankaykunata paktachishkamanta yupayta rurashpa rikuchinamanta.	154	Sistema Nacional de Contratación Pública Kamaywasi Imashina Achikllaykana Llankaykunata Paktachishkamanta
151	Rantina Yuyarinakuy Chashnallatak Rikurayanamanta.	156	Rikuchinkapak Yuyaykunamanta.
151	Rantina Yuyarinakuyta Ayllullakta Taripanamanta.	156	Rantina Yuyarinakuyta Paktachishpa Imashina Llankaykunata Paktachihushkamanta
151	Mamallaktapak Kullkita Llaktayukkunapak Yanapanakuywan Allichina Chashnallatak Taripanamanta.	156	Rikunkapak Willachik Hillaymanta.
151	Kuskakunapi Llankaykunata Allichik Tantanakuykuna, Mamallaktamanta Chikanyarishka Pushakuna Chashnallatak Rantina Yuyarinakuymanta.	157	Rantina Yuyarinakuypi Shuway Tiyakpi Imashina Willayta Chayachinamanta.
152	Llikapi Llakta Ushay, Kuskakunapi Tantanakuykuna Chashnallatak Taripanamanta.	157	Imashina Achikllaykana Chashnallatak Allikakpak Kamachikkuna.
		157	Sistema Nacional de Contratación Pública Kamaywasipak Nankamu.
		157	Llaktayukkuna Taripana Chashnallatak Hatun Yachayta Manarak Tukuchikkuna Llankayta Paktachinamanta.
		157	Rantina Yuyarinakuymanta Yachanawasi.
		158	Kay Mamallaktapi Murukunata Rurakkuna Chashnallatak Llaktaman Kutin Tikrachina.
		158	Rantina Yuyarinakuypi Yachaykunata Wiñachina.

158 Kay Mamallaktapi Murukunata Rurakkunaman
Yanapayta Chayachinamanta.

159 **Kamachikkunata Mushukyachishkamanta.**

159 Consejo de Participación Ciudadana y Control
Social Tantanakuyapak Kamachik.

159 Pushayta Anchuchinamanta Kamachikta
Mushukyachina Llaktayukkunapak
Yanapanakuywan Chimpapurashpa.

160 Sistema Nacional de Contratación Pública
Kamachik.

160 Llaktayukkunapak Yanapanakuy Kamachikkuna.

162 Tukuri Yuyaykuna

163 Minkay Yuyaykuna

164 ■ **ISHKAYNIKI**

Ashalla Yupaykunata Charik Ñanwan Sapalla
Tapuykunata Kutichik Yachakpak Llankayta
Chaskinkapak Tantanakunamanta HAYÑI.

166 Rimanaman Mayayay.

167 Kallari Yuyay.

168 **Shukniki Wankuri Rantina Yuyarinakuyta Pushak
Yuyaykuna Chashnallatak Mamakamachikpak
Yuyaykuna.**

169 Paktakay Yuyay.

170 Pakta Pakta Yanapayta Chaskina Yuyay.

171 Pachata Tarina Yuyay.

172 Chayana Yuyay.

172 Achikllay Kana Yuyay.

173 Willana Yuyay.

175 **Ishkayniki Wankuriy Tantanakuna Hayñimanta.**

175 Mamakamachikpak Yuyaykuna.

176 Ecuador Mamallaktapak Rantina Yuyarinakuypi
Tantanakuna Hayñi.

177 Imapak Tantanakuna Kan.

177 Rantina Yuyarinakuypi Tantanakuykunata
Wiñachinkapak Mana Achiklla Kamachikkuna Tiyan.

180 **Kimsaniki Wankuri Ecuador Mamallaktapi**
Tapuykunata Kutichikkuna.

180 Yuyaykuna.

180 Tapuykunata Kutichikkunapak Llankayta
Chaskinkapak Ñankuna.

182 **Chuskuniki Wankuri Rimanakuyta Riksichi.**

182 Uchilla Mañaykunamanta Yuyaykuna.

182 Unancha.

187 Mishanakuyapak Hayñikuna.

193 Tukuri Yuyaykuna

194 Kamachikta Mushukyachinkapak Yuyaykuna

196 ■ **KIMSANIKI**

Karu Mamallaktamanta Yanapak
Tantanakuykunaman Rantinkapak
Yuyarinakuyamanta: ¿Sistema Nacional de
Contratación Pública Kamachikta Manyaman
Churaychu Kan?.

198 Kallari.

199 Ecuador Mamallaktapi Pushakkamana
Yuyaymanta.

199 Pushakkamana Hayñipak Yuyaymanta.

199 Mamallaktaman Minkayta Kunkapak Yuyayta
Wiñachi, Mana Kamachikta Paktachishkamanta
Llakikunata Chaskina (Yuyarikuna, Rantikuna,
Ruraykuna, Kamachikkunapash).

203 Llaktapak Hayñimanta.

204 Mamallaktata Pushay Shuktak.

Kamaywasikunaman Tinkirinakuyamanta

208 Ecuador Mamallaktapi Pushakkamana
Yuyarinakuyamanta.

214 **Karu Mamallaktamanta Yanapak**
Tantanakuykunaman Yanapanakunkapak
Yuyarinakuyamanta.

214 Mamallaktata Pushakkunapura Yuyarinakushka,
Mamallaktaman Minkayta Kukmanta.

216 Ecuador Mamallaktamanta Shuk Kamaywasi
Shuktak Mamallaktamanta Kamaywasiman
Yuyarinakuyamanta.

228 Ecuador Mamallaktapak Rantina
Yuyarinakuyamanta Kamachikta
Mushukyachinkapak Yuyaykuna

CONTENTS

233	Prologue	254	Categories For Grading Public Institutions In Their Procurement Performance.
236	FIRST	255	Code Of Ethics And Social Control.
	Proposals For Public Policy In The Procurement System With A Focus On Social Participation And Management Transparency.	255	Academic Jurors To Evaluate Procurement Processes.
238	Summary	255	Consults For The Players Of The National Procurement System.
239	Introduction	255	Social Organization And National Producers.
240	Social Participation And Administrative Contracting. How To Raise Your() Necessary For Public Policy?.	256	Citizen Participation For The SERCOP Normative.
243	Procurement And Social Participation To Measure Good Living.	256	Proposal Of Management Indicators And An Index Of Transparency For The National System Of Procurement With A Computer Tool For Follow Up In Execution And Exact Advance Of Works In The Country.
245	Visions Of State Institutions About Participation And Citizen Deliberation, How To Re Formulate Them Towards Public Policies?.	258	Computer Tool For Follow Up On Execution And Exact Advance Of Works And Contracts.
247	Procurement As Public Policy. Can The Popular Power Participate In These Processes?.	258	Processing For Reporting Corruption In Procurement.
250	Participative Policies, General Guidelines And Institutional Strategies.	259	Measures for transparency and public ethics.
252	Rendering Accounts, Institutional Planning And Public Policies.	259	Strategic Plan Of National Procurement.
252	Social Control And Procurement	259	Professional Practices And Social Audit.
252	Social Inquiry Of The Procurement Community.	259	Virtual School In Procurement.
252	Participative Budgets And Social Inquiry.	260	Social Rehabilitation And National Production.
253	Local Councils Of Planning, Autonomous Decentralized Governments And Administrative Procurement.	260	Programs And Careers In Superior Education In Procurement.
253	Electronic Democracy, Social Inquiry And Local Assemblies.	260	Stimulation For Initiatives Of Social And Supportive Economy And National Producers.
253	Mandate Repeal, Social Control And Procurement.	261	Normative Reforme
253	Citizen Councils, Consult Committees And Social Deliberation For Administrative Procurement.	261	Law Of The Council Of Citizen Participation And Social Control.
254	Institutional Protocols To Promote Rights To Participation.	262	Regulating The Revocation Of Mandate In Relation To Procurement, Citizen Participation And Rendering Accounts.
		262	Law Of National Procurement System.
		263	Legal Norms And Guidelines About Citizen Participation.

264	Conclusions
265	Recommendation
266	SECOND
	The right of association applied in the procedure of a short list in consultancy when consultancy firms have been invited individually.
268	Approaching the theme
269	Introduction
270	Guiding Principles Of Public Procurement And Its Constitutional Basis.
271	Principle of Legality.
271	Principles of Fair And Equal Treatment.
273	Principle of Opportunity.
274	Principle of Competition.
274	Principle of Transparency.
275	Principle of Advertising.
277	The Right Of Association
277	Constitutional Basis.
277	The Law of Association or Consortium in the Ecuadorian Procurement System.
279	Reasons For Establishing Associations or Consortia.
279	Conceptual Definition And Consequences Of The Lack Of Legal Personality Of The Consortium And Associations In The Field Of Procurement.
282	Consultancy In Ecuador
282	General Considerations.
282	Procedures Seen By The Contracting Of A Consultancy Service.
284	Stated Problem
284	Particular Considerations Of The Short List.
284	Casuistry.
289	Principles And Rights In Apparent Struggle.
296	Conclusions
299	Normative Reform Proposal.

300	THIRD
	Contracts and agreements signed with international cooperation bodies: Exclusive regime enforcement of the organic law of the national system of public procurement?.
302	Introduction
303	General Theory On The Agreements Of Administration in Ecuador.
303	Conceptualization of Administrative Law.
303	Organ Theory As A Philosophical Foundation For The Attribution To A State Of The Legal Consequences Of The Typical Legal Forms Of Management Of The Administration And Its Agents (Proceedings, Events, Contracts, Regulations; And Administrative Agreements Legal Status Under Public Law.
308	Public Administration And Their Inter-Organic And Interadministrative Relationships. The Latter Is Also Known As Inter.
309	Regarding The Administration Agreements And Their Types In Ecuador.
314	
322	Agreements Signed By The Public Administration Of Ecuador With International Bodies Of Cooperation.
322	The Case Of Bilateral Agreements Between Governments That Are Binding Of The Republic Of Ecuador, In Other Words, The State.
325	The Case Of The Agreements Signed Between An Administrative Organ Or Entity (One That Possesses Legal Status And Authority) Of The Ecuadorian State With An International Cooperation Body That Is Undergoing A Better Relative Development.
341	Reform Proposals For The Legal Framework Of Public Procurement In Ecuador



español



Dr. Juan Aguirre Ribadeneira

Juan Fernando Aguirre Ribadeneira, Director General del SERCOP, es doctor en jurisprudencia y abogado por la Pontificia Universidad Católica del Ecuador PUCE, tiene estudios superiores en contratación pública por la Universidad Andina Simón Bolívar, un diplomado en Energía y Ambiente por la Universidad de Calgary, y un curso de postgrado en derecho administrativo de la Universidad de Salamanca. Su amplio conocimiento del derecho administrativo y la contratación pública le ha permitido ser expositor en eventos nacionales e internacionales; ha asesorado y dirigido dependencias jurídicas de instituciones públicas. Destaca entre sus labores el haberse desempeñado como Secretario Relator de la Mesa de Legislación y Fiscalización de la Asamblea Constituyente, asesor de la Mesa de Asuntos Internacionales y Seguridad Pública de la Asamblea Nacional; Gerente Jurídico de la Empresa Pública Metropolitana de Agua Potable y Saneamiento EP; Director Jurídico de la Secretaría Nacional de Telecomunicaciones, Asesor del Consejo Nacional de Telecomunicaciones y Subsecretario General del Ministerio de Bienestar Social. Es investigador y autor de publicaciones como “Procedimientos de selección para Ejecución de Obras Públicas”, “La Concesión de Servicios Públicos”, “Plan Básico de Gestión Ambiental de un Proyecto Minero a Pequeña Escala”, “Títulos Habilitantes para la Prestación de Servicios de Telecomunicaciones”, “Procedimientos de Contratación del FISE”, entre otros.



PRÓLOGO

La publicación de los textos ganadores del Primer Concurso de Ensayo “Las Compras Gubernamentales como Política Pública”, en formato de libro y en la biblioteca digital del Servicio Nacional de Contratación Pública –SERCOP– constituye, sin lugar a dudas, una contribución oportuna para los diversos actores que componen el Sistema Nacional de Contratación Pública –SNCP–.

El tema de esta jornada, me obliga por un instante a repensar la evolución de la contratación pública en el Ecuador, desde la aprobación de la primera Ley de Licitaciones de 1964 (dispersión normativa, procedimientos de contratación establecidos en leyes especiales, procesos de contratación diseñados específicamente para la ejecución de obras mas no para la compra de bienes, ni contratación de servicios; entidades contratantes actuando según su reglamento interno de contratación, sin una visión sistémica de la contratación pública, ni criterios comunes a todas las entidades, ausencia de un ente rector, etc.) hasta las innovaciones de la actual Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública y su reforma (octubre, 2013).

El SERCOP (hasta octubre del año 2013 - Instituto Nacional de Contratación Pública INCOP), ha estado involucrado en construir permanentemente, políticas públicas destinadas a la mejora de la gestión de las entidades contratantes, así como contribuir en el esfuerzo del Gobierno Nacional para transformar la matriz productiva del país. Es un reto institucional, el ser partícipes de una gran ola de cambio para hacer que las condiciones, variables y factores favorezcan la creación, la gestión, el desarrollo y aplicación del conocimiento de la contratación pública a favor del *sumak kawsay*.



De allí que, la convocatoria a profesionales ecuatorianos con títulos de tercer y cuarto nivel, a participar en el Primer Concurso de Ensayo “Las Compras Gubernamentales como Política Pública”, a fin de despertar iniciativas sobre la importancia de convertir la contratación pública, en un elemento dinamizador de la producción nacional, y el rol del Estado y la sociedad civil, es un verdadero hito.

Paul Córdova, ganador del concurso, señala con acierto en su obra: Propuestas para política pública en contratación estatal con enfoque de participación ciudadana y transparencia de gestión “(...) El reto está en dar señales al mundo de que puede perfeccionarse e innovar hacia la construcción de políticas que fortalezcan y contribuyan a la incidencia del poder popular en las políticas públicas y sus procesos de contratación, con acciones institucionales y legales que puedan crear otro modelo de gestión para el Sistema Nacional de Contratación Pública”.

Compartimos esta visión. Actualmente hablar de la contratación pública no solo significa procedimientos de contratación y menor precio en las adquisiciones públicas; sino también planificación anual de todas las entidades públicas para organizar la oferta de bienes y servicios de los proveedores, reglas de inclusión de sectores emergentes de la economía social, democratización y redistribución de los recursos generados por el Estado, priorización en la adquisición de los productos ecuatorianos, base centralizada de información del gasto público, normalización de los requerimientos del Estado; determinación del ahorro público con procesos competitivos en tiempo real, para la optimización del gasto y su incidencia en la producción nacional.



La propuesta ganadora del concurso debe ser entendida como un punto de partida, ya que el SERCOP, con esta iniciativa, ha generado, en la ciudadanía, un espacio para el análisis y la reflexión crítica-científica de la contratación pública, que va más allá del conocimiento de los procedimientos de contratación que prevé la Ley.

Estoy seguro de que esta publicación abre un nuevo escenario en el ámbito de la contratación pública, y que se convertirá en un referente ineludible para garantizar lo que a todos y todas nos convoca: la defensa del SNCP, como herramienta del desarrollo social que contribuya a los objetivos del buen vivir, en un Estado que reivindica el acceso a los derechos ciudadanos con inclusión, trato justo, participación democrática y transparencia.

Quiero reiterar el agradecimiento a la Subsecretaría de Transparencia de Gestión, a la Universidad Andina Simón Bolívar, quienes, a través de sus delegados, permitieron la conformación del jurado calificador; al auspicio de la empresa Consultores Estratégicos Asociados CEAS Cía. Ltda. en este proceso, y extenderlo a mis colegas Dr. Paul Córdova Vinuesa, Ab. Mónica Vaca Ojeda y Ab. Jorge Hernández Jaramillo, justos y merecidos ganadores, por su invaluable contribución profesional para la concreción de esta obra.

El SERCOP apertura con este concurso y publicación el camino de análisis y profundización de la contratación pública, será de la ciudadanía, profesionales, pensadores, académicos y analistas el desarrollarlo permanentemente.

Dr. Juan Aguirre Ribadeneira
DIRECTOR GENERAL SERCOP



PRIMER LUGAR

Propuestas para política pública
en contratación estatal con enfoque
de participación ciudadana y
transparencia de gestión.

Autor: Dr. Paúl Córdova Vinuesa



Propuestas para política pública en contratación estatal con enfoque de participación ciudadana y transparencia de gestión.

Autor: Dr. Paúl Córdova Vinueza

Holger Paúl Córdova Vinueza es investigador y académico, cuenta con posgrados en Derechos Humanos, Ciencias Internacionales, Gestión y Desarrollo Social. Ha participado como docente en algunas universidades del país, fue Director del Centro de Estudios Construyendo Ciudadanía y Democracia de la Universidad Central del Ecuador y es investigador del Centro Andino de Estudios Estratégicos. Es autor de varios libros, artículos e investigaciones sobre innovación constitucional, derechos humanos, reforma judicial y políticas de participación. Es columnista de opinión en diarios nacionales e internacionales. En 2006, recibió la condecoración entregada por el Estado ecuatoriano en reconocimiento a sus aportes para las Ciencias Sociales; y en 2009, obtuvo la condecoración de la Universidad Central por su contribución académica e intelectual sobre Derechos Humanos.

RESUMEN

Desde 2008, el país cuenta con un nuevo texto constitucional y legislación orgánica que incorpora innovaciones para la contratación pública y su gestión en las políticas públicas. Este trabajo aborda la interpretación desde la Sociología Constitucional, Jurídica y Política sobre esas innovaciones, para describir su trascendencia en el ciclo de la política pública y en la construcción del Buen Vivir para el país. Sin embargo, enfatiza la relevancia que tiene la necesidad de impulsar políticas de contratación pública con participación ciudadana, para señalar sus potencialidades que aún no han sido completamente aprovechadas. A continuación, sugiere los lineamientos y ejes generales que podría desarrollar una política participativa y de transparencia para la contratación administrativa, así como las posibles reformas legales e institucionales para el Sistema Nacional de Contratación Pública y el ordenamiento jurídico que regula esta materia. La propuesta normativa e institucional que presenta este trabajo podría mejorar el funcionamiento de ese Sistema, en la medida en que podría fortalecer y fomentar la intervención del poder popular en la ejecución de las políticas públicas y generar otros instrumentos para medir y aportar al desarrollo del Buen Vivir, también con el objeto de robustecer las políticas de contratación pública y las condiciones participativas en que se proyectarían a funcionar las compras públicas.

PALABRAS CLAVE

Sistema Nacional de Contratación Pública, políticas de participación ciudadana, lineamientos estratégicos, reformas normativas, acciones institucionales, Servicio Nacional de Contratación Pública, compras públicas, transparencia, Buen Vivir.

INTRODUCCIÓN

¿Cuáles podrían ser los cambios del Sistema Nacional de Contratación Pública (SNCP) para fortalecer la transparencia en las compras públicas? ¿Qué otros mecanismos de participación social puede promover el Servicio Nacional de Contratación Pública (SERCOP), además de las veedurías ciudadanas? ¿Cómo impulsar más transparencia a través de la participación ciudadana en la contratación administrativa? ¿Qué reformas legales o institucionales podría impulsar el SERCOP para reforzar la participación y la transparencia en el SNCP? ¿Cómo pueden mejorar las políticas públicas si fortalecemos la participación social en las compras públicas y en el SNCP? ¿Es posible construir otro modelo de gestión para el Sistema Nacional de Contratación Pública (SNCP) que pueda contribuir al desarrollo del Buen Vivir (BV)? ¿Cómo puede aportar la participación ciudadana en la contratación pública para el BV? ¿Qué aspectos pueden ser fortalecidos de las veedurías en la Resolución No. 29-2009 del SERCOP? ¿Qué instrumentos, lineamientos y estrategias de gestión se pueden implementar en una política de contratación pública con participación popular? ¿Cuál es la incidencia de la participación en las compras públicas para el Buen Vivir? Este ensayo se propone sugerir algunas respuestas para esas preguntas, en la perspectiva de darle un giro intersectorial más amplio a los repertorios institucionales y normativos en que opera la contratación pública en el país, así como recomendar los contenidos transversales de política pública en contratación gubernamental con enfoque de participación ciudadana y transparencia de gestión.

Este trabajo pretende demostrar y asumir que los procesos contractuales no pueden ser vistos solamente como procesos técnico-jurídicos, sino como procesos protagónicos de las políticas públicas en la atención a derechos fundamentales, la prestación de servicios, la provisión de obras y bienes y la generación de mejores oportunidades de vida para las comunidades, pueblos, nacionalidades y ciudadanía en general, justificando con ello la necesidad de construir y profundizar la intervención de las y los ciudadanos en su ejecución y el mejoramiento de la transparencia en que funciona.

2

PARTICIPACIÓN CIUDADANA Y CONTRATACIÓN ADMINISTRATIVA.

¿CÓMO PLANTEAR SUS NECESARIAS ARTICULACIONES PARA LA POLÍTICA PÚBLICA?.

El derecho a la participación ciudadana se refiere a todas las iniciativas, expresiones y actos de los individuos para intervenir en la vida del Estado o en asuntos de interés común. En consecuencia, son construcciones sociales, es decir, son expresiones e iniciativas que hacen los pueblos y las sociedades, que no las ejecuta directamente el Estado por sí mismo y para sí, ni tampoco los jueces, legisladores o autoridades estatales, sino que son manifestaciones ejercidas directamente por los individuos, a título personal o desde la autorganización, de conformidad a los mecanismos previstos legalmente. Si bien deben someterse a las disposiciones constitucionales y legales que rigen su funcionamiento, se debe tener en cuenta que son derechos en constante evolución y perfeccionamiento, dependiendo de las metodologías y condiciones en que las sociedades pueden ser -más o menos- participativas.

Otro elemento es que son ejercidos de forma individual o colectiva. Otra caracterización es que estos derechos permiten incidir y decidir en la vida del Estado. Otra es que coadyuvan al desarrollo de una democracia integral que se alimente de las formas representativas, participativas, directas y comunitarias e impulsan el ejercicio de la soberanía popular. Si es que nosotros permitimos la posibilidad de buscar formas que afiancen la soberanía popular, los debemos gracias a los derechos de participación, porque son estos los que establecen instrumentos, herramientas y procedimientos para que realmente funcione la soberanía popular en un Estado y en una sociedad. También ¿qué permiten estos derechos? La promoción, cumplimiento y exigibilidad de los demás derechos.

Si asumimos que el derecho a la participación social no proviene del Estado –en el sentido de que no dependemos de éste, sino de la intervención ciudadana para su ejercicio-, la responsabilidad estatal es garantizarlos, mediante su respeto y la creación de condiciones para su protección y ejecución, sin caer en interpretaciones que puedan menoscabarlos. Los

actores sociales no podemos esperar que el Estado, la Asamblea, que un Ministro, los alcaldes o cualquier autoridad estatal nos entreguen –a manera de dar- los derechos de participación; esos derechos se construyen y se despliegan por la voluntad directa de los ciudadanos, por la voluntad autónoma de los individuos organizados y no organizados, y ese es un elemento fundamental para entender el corazón de cómo funcionan estos derechos.

Para una corriente importante del pensamiento político, los derechos de participación sí provendrían del Estado, en tanto que autoriza o aprueba las condiciones y los ámbitos para esos derechos; esta premisa en diferencia de la corriente que hace verlos como aquellos suscitados desde la esfera social, nos lleva a pensar que existen trayectos distintos para su generación.

Otra particularidad es que el derecho a la participación es un derecho instrumental, es decir, que por intermedio de este se podrían buscar mecanismos para colaborar y mejorar el ejercicio de los demás derechos, adicionalmente, contribuye a buscar mecanismos de vigilancia y exigibilidad para el conjunto de derechos fundamentales, porque no hay ningún derecho que no esté relacionado con la participación ciudadana. Si revisamos los tipos de derechos constitucionales existentes: del buen vivir, de protección, de libertad y el resto; todos son derechos que se ejercen a través de la participación directa de la persona y que también es posible mejorarlos en sus alcances y circunstancias, en su justiciabilidad, a través de la misma forma de control social que hace el ciudadano. Este es un tema también para entender la relevancia de la constitucionalización de la participación en la Norma Fundamental, debemos entender que este derecho y los demás de participación, son aquellos que inciden y son indispensables para el ejercicio de los demás derechos, por eso son derechos instrumentales.

Otro elemento importante para discutir sobre los derechos de participación es que la construcción del sujeto social surge cuando los individuos –agrupados o no-, se convierten en protagonistas de su propio desarrollo, superando las restricciones del orden político y económico existente.

Estas comprensiones sobre la naturaleza y alcance del derecho a la participación social, nos permite comprender su fuerza determinante para acompañar y ser parte de la gestión pública estatal, en la medida en que construye el diálogo entre Estado y sociedad, para que la ciudadanía pueda intervenir en los actos generados por las instituciones públicas y sus autoridades, con el propósito de crear canales de colaboración y coordinación en la atención a las necesidades sociales.

Con la Constitución de 2008 y la nueva Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública aprobada en ese año, se creó una nueva institucionalidad y un conjunto de condiciones

operativas y regulatorias que modificaron los escenarios para las compras gubernamentales. Como probables avances que suscitó el marco legal, podríamos citar los siguientes: a) Los cambios en los procesos de contratación para convertirlos en más ágiles y simples; b) La creación del sistema de compras públicas para lograr un mejor uso de los recursos públicos y la reducción de costos en los procesos, también proyectados como acciones para el combate a la corrupción; c) El impulso de la economía social y solidaria con el fomento de la producción nacional y sus actores locales; d) El fomento de la transparencia y publicidad de los actos en la contratación; y, e) El uso de procedimientos electrónicos para la modernización del Estado en contratación.

Las innovaciones que plantea el ordenamiento constitucional e infraconstitucional en materia de contratación pública, aparecen también en un momento de creación y transición hacia otro modelo de desarrollo para el país: Buen Vivir o Sumak Kawsay.

Esta propuesta de desarrollo pretende convertirse en una respuesta alternativa al modo de vida sustentado en la economía de consumo, para intentar superar las prácticas y subjetividades orientadas a legitimar la reproducción social basada en la mercantilización de los derechos y servicios, la privatización de oportunidades, la exclusión para el desarrollo de capacidades y el sometimiento de la condición humana a los propósitos y bondades del capital –en su perspectiva de ponerle un precio a todo acto humano y de constreñirlo a la lógica de la oferta-demanda-costo–.

Frente a ese canon capitalista de reproducción –para asegurar la autoexpansión capitalista–, nuestro país y algunos de Latinoamérica buscan construir otro paradigma: el Buen Vivir-Sumak Kawsay, como otra forma de desarrollo, que interpele este concepto y empiece por replantear lo que concebimos por vida y cómo vivimos, para sugerir otra forma de crecimiento humano sustentado en la comprensión y apoyo con la naturaleza, la sociedad, el mercado y el Estado.

El Buen Vivir se presenta como un constructo social posneoliberal, que pretende superar las marginaciones y desigualdades existentes, mediante un conjunto de derechos, bienes y sistemas que constituyan las políticas públicas. Y esa dimensión social radica en que es una construcción amplia de quienes conforman la sociedad, no es un concepto dado y acabado, sino una articulación que recoge visiones occidentales, orientales y andinas para también superar el referente de la felicidad consumista.

Cuando uno de los errores del análisis económico contemporáneo para las políticas públicas, ha consistido en utilizar el poder adquisitivo de las y los consumidores, según su ingreso o su gasto, para formular las condiciones de felicidad-bienestar en la población, cabe problematizar en las siguientes cuestiones: ¿Cuánto pueden influir las políticas de

contratación pública y participación ciudadana en nuestras vidas y para el Buen Vivir? ¿Pueden ser utilizados ambos factores –entre otros- para medir el Buen Vivir (BV) y bajo qué indicadores? ¿Bajo qué parámetros podrían ser utilizados para esa medición? ¿Qué instrumentos de política pública podrían utilizarse para medir la incidencia de la participación ciudadana en la contratación pública? ¿Es la calidad de vida la única medida del BV? ¿Cómo podríamos fortalecer el funcionamiento del Sistema Nacional de Contratación Pública hacia el Buen Vivir y su vinculación con el Plan Nacional de Desarrollo? ¿Qué instrumentos de política pública podrían armonizar los objetivos del SNCP con los del Plan Nacional del Buen Vivir? ¿Si buscamos romper el pasado de una civilización de la dominación, es posible construir nuestras propias metodologías y políticas para la contratación pública y la participación social hacia el Sumak-Kawsay? ¿Qué aportes para la sociedad pueden generar las políticas en materia de contratación y participación con relación al Buen Vivir? ¿Cómo podríamos convertir los enunciados constitucionales sobre participación y contratación pública a un conjunto de prácticas socio-estatales –de abajo hacia arriba- que se relacionen con el BV? ¿Hasta dónde puede deslindarse o nutrirse el Buen Vivir de la contratación administrativa por su herencia hegemónica del capital en la que ha funcionado? ¿Cómo puede el BV establecer su relación con los tipos y procedimientos del Sistema Nacional de Contratación Pública (SNCP)? ¿Cómo asume, desde ese ámbito, sus estrategias para fomentar la participación ciudadana? ¿Son la Constitución y el Plan Nacional para el Buen Vivir, la hoja de ruta suficiente para entender las formas de dinamizar su evolución? ¿Qué factores de la contratación pública podrían deconstruirse de su epistemología capitalista? ¿Cuáles podrían ser las políticas públicas para diseñar una ruta de ciudadanización y fortalecimiento del poder popular en los procedimientos contractuales como un nuevo paradigma constitucional? ¿Cuáles son todas las responsabilidades del sector privado para coadyuvar en su formación? ¿Hasta dónde el BV puede coexistir con la vigencia del capitalismo? ¿Cuáles son todos los elementos que permitirían una transición posneoliberal? ¿Es suficiente con el cambio de la matriz productiva? ¿Cuáles serían los indicadores para medir el BV en las articulaciones con la participación social en la contratación estatal?

Contratación pública y participación ciudadana para medir el Buen Vivir.

La contratación pública mediante el SNCP y la participación ciudadana sí pueden ser medios para medir el BV, en tanto se puedan crear los instrumentos de política y de gestión para su vinculación con el Plan Nacional de Desarrollo y, lo más importante, se entienda aquellos como instrumentos que contribuyan a la satisfacción de derechos, reducción de la pobreza, igual acceso a oportunidades y condiciones compartidas para el desarrollo. No se trata de vivir todos de la misma forma, sino bajo la expansión de iguales derechos para promover potencialidades humanas y sociales, así como el respeto a las libertades públicas.

Uno de los aportes más claros de Amartya Sen, Premio Nobel de Economía de 1988, giró en torno a la noción de capacidad. Según él, los gobiernos y el sistema económico de un país no pueden ser juzgados a partir de los índices de ingreso o PIB, sino en relación a las capacidades concretas de las y los ciudadanos. Otro aporte general, en su obra *Pobreza y Hambruna* (un ensayo sobre el derecho y la privación) (1981), explica que el hambre no es consecuencia de la falta de alimentos, sino de las desigualdades en los mecanismos de distribución.

Y justamente estos dos elementos: potenciación de capacidades humanas y políticas redistributivas son los componentes centrales de la economía social y solidaria y del Buen Vivir, que al ser evaluados con relación a las oportunidades que puede generar, tanto la contratación pública para la prestación de servicios y el fomento de la producción nacional, como la participación ciudadana en la democratización de los procedimientos del SNCP, nos podrían dar indicios de sus avances y temas pendientes.

El debate sobre las articulaciones que podrían gestarse, desde las políticas públicas, entre participación social, contratación pública y Buen Vivir, es necesario para crear otras estrategias y objetivos que puedan dar luces hacia esa transición postcapitalista y, el gran punto de inflexión está en plantear los mecanismos para radicalizar la (re) distribución de los medios de producción para enfrentar las desigualdades –América Latina está a la cabeza entre las regiones más desiguales del mundo–; siendo ese uno de los fines de activar mayores mecanismos de participación popular en las políticas de contratación administrativa.

Mientras no logremos dimensionar la importancia de esas articulaciones para las políticas públicas, no podríamos superar completamente la arquitectura institucional que veía a la contratación pública como el libre intercambio de mercancías en bienes y servicios, con la intervención de un Estado neoliberal, que no supo plantear otros esquemas de gestión para ofrecer otro modelo de desarrollo, como sí lo propone el BV.

Los avances que propone este trabajo para el Sistema Nacional de Contratación Pública consistirían en profundizar políticas públicas que tengan como horizonte de sentido las búsquedas para afianzar el Buen Vivir. Los vínculos institucionales que posibiliten que esas políticas desarrollen los procedimientos de contratación con mayor participación ciudadana son elementos que pueden crear otras formas para medir la evolución del BV y el grado de empoderamiento ciudadano para sostener esas políticas como unidad de valor y análisis para formular un índice de transparencia y participación que mejore el SNCP. El aporte que nos darían estos factores contribuiría también a fijar otros medios de evaluación de la gestión pública institucional, para verificar aspectos como el grado de involucramiento de la comunidad en la implementación de sus propias políticas, que complementen los medios de verificación de la ejecución presupuestaria sobre las políticas.

Los parámetros que puedan arrojar estos indicadores servirán para demostrar qué tan participativas son las políticas públicas del Estado, en la medida en que pueden ser las propias comunidades las que puedan dar forma y sustento al SNCP y así comprender mejor las lógicas de producción y reproducción del BV como construcción de las sociedades, por intermedio de las políticas y sus procedimientos contractuales.

Una muestra inicial de esto ya la ha dado el Servicio Nacional de Contratación Pública (SERCOP), cuando anunció algunos de los logros de esta institución al cumplirse cuatro años desde su creación con la Ley Orgánica, con las siguientes metas logradas:

El monto que alcanzó la contratación pública en el 2012, fue de 9 mil 888 millones de dólares, que representa el 15,4% del Producto Interno Bruto y el 37,9% del Presupuesto General del Estado. También sobresale la democratización de las compras públicas, lo que ha permitido a las MIPYMES obtener el 66% de los montos y el 71% de los procesos adjudicados.

Las políticas de contratación pública deben ser tratadas como políticas públicas intersectoriales que ofrecen oportunidades para cambiar la vida de las poblaciones y los territorios, por esta razón, se debe reforzar su formulación y vinculaciones programáticas con aspectos cruciales como los objetivos del Buen Vivir, la consolidación de coordinaciones interinstitucionales con los Gobiernos Autónomos Descentralizados, el involucramiento de las organizaciones sociales en los territorios y la articulación estratégica con los procesos de emprendimiento y cooperativismo de los actores locales que desarrollan la economía social y solidaria.

Estos elementos crearán otros referentes y metodologías de gestión al SNCP, para la búsqueda y construcción de otros paradigmas de organización de la contratación pública y el rumbo de las políticas que las constituyen.

3

VISIONES DE LAS INSTITUCIONES ESTATALES SOBRE PARTICIPACIÓN Y DELIBERACIÓN CIUDADANA,

¿CÓMO REFORMULARLAS HACIA LAS POLÍTICAS PÚBLICAS?.

Las entidades estatales deben desaprender sus imaginarios y rutinas con respecto a la participación y control social. Corrientemente creen que la participación implica que la masa esté presente, se conforman con que escuchemos, hagamos preguntas, propongamos, en el mejor de los casos que exista una negociación abierta de algún tema de interés, o en el menor de los casos, que se realice una discusión mal planteada y simple en foros o mesas redondas. Esas prácticas revelan que las entidades estatales no codeliberan con la sociedad, porque el sentido transformador de la deliberación está en que no es simplemente una discusión. Deliberar y participar, en sentido estricto, tiene que ser una discusión cara a cara, pero que contenga algún poder de decisión con aquellos que deliberan, no simplemente basta con anunciar eventos de socialización o que los individuos concurran y estén presentes^I. Podemos ser parte de un foro, puede haber una presencia masiva, pero con bajísimos niveles de deliberación incluyente o sólo hablan los dirigentes; este es un problema muy recurrente en todas las experiencias participativas a nivel global: los adultos mayores, las mujeres, los jóvenes, los migrantes no hablan, hablan los dirigentes o las autoridades estatales^{II}. Deliberar es discutir con un intercambio igualitario^{III} de ideas y posiciones, profundizando la inclusión de sujetos políticos y sociales con una presencia –que sea cada vez mayor- en la interfase decisonal.

Desde esa visión, materializar la participación y deliberación pública es trascender las discusiones, hacia plantear y asumir que deben tomarse decisiones^{IV}, que la acción comunicativa^V conlleva procesos con un nivel de incidencia político-social. De los debates

I Como simulacros que fingen cumplir la normativa de participación.

II Existen casos que incluso han llegado a reglamentar el uso de la palabra en algunas instancias de participación.

III Representaciones que monopolizan la palabra, el quehacer político o la comunicación, no aportan a la deliberación.

IV Las democracias modernas saben combinar niveles mayoritarios y representativos con niveles deliberativos amplios –de distinto tipo- en sus mecanismos decisonales.

tienen que salir codecisiones, pero, cuando existen episodios como los de la planificación participativa en las políticas, suele encontrar mayores dificultades^{VI} la deliberación cara a cara porque primero, recurre a grupos específicos de actores; y, segundo, no todos tienen la misma capacidad para influir en lo que se resuelve. Entonces, la gestión pública debe amplificar la deliberación hacia sus componentes más participativos, como convocar a los más amplios sectores de un territorio para la discusión, pero reconociendo a aquella un carácter más influyente, más responsable, más gobernante.

La deliberación y la legitimidad de la participación está ligada al hecho de que haya el mayor número de actores posibles discutiendo sobre determinada temática; la deliberación implica esta interacción enfrente^{VII}, de acuerdo a los temas, y que de ésta surja un poder de decisión que sea, al menos, la posibilidad de priorizar ciertas cosas básicas.

No es posible adoptar decisiones totales en cada espacio de participación^{VIII}, pero sí llegar a un conjunto de acuerdos mínimos, fundamentalmente porque si a la ciudadanía –sujetos organizados y no organizados– le invitan a discutir sobre cosas que le competen, y después de todo lo que discutieron no se concreta en ninguna decisión, ahí hay un bajo incentivo y estímulo para que la gente siga implicada en estos tipos de procesos; de algún modo, la participación tiene que traducirse en un tipo de deliberación que genere acciones de incidencia. El tema de que todas las actuaciones de la sociedad sea vinculante en estos repertorios requeriría otro análisis –integrando otros factores e instrumentos–, pero, es oportuno aceptar esto como un incentivo concreto para que la gente siga participando. Si en los repertorios deliberativos, los sujetos sociales no cuentan con signos de alcanzar las decisiones, desgastamos la participación. Es indispensable intercambiar posturas, definir agenda de políticas, acordar presupuestos, dotar de niveles de decisión a la ciudadanía, sin estos mínimos no hay derecho a codeliberar en la arena pública.

V La complejidad de las sociedades no permite hablar de procesos donde los actores modifiquen plenamente sus preferencias, podrían incluso reforzarlas, pero el desafío está en crear jornadas que argumenten las diferencias.

VI La máxima autoridad de una provincia no puede convocar a una audiencia de presupuesto participativo solamente a las organizaciones sociales ni tampoco solamente a los gremios que representen los sectores industriales y comerciales.

VII La expresión alude a estar contraponiendo posiciones, sin que las jerarquías político-administrativas reduzcan las posibilidades de diálogo, por ejemplo, cara a cara entre los representantes del GAD-organizaciones sociales-gremios de pequeños y grandes comerciantes.

VIII Con una sola sesión de presupuesto participativo no se establecerá cuánto se va a gastar el próximo año, pero si pueden surgir agendas priorizadas, estrategias de igualdad, criterios de programación.

4

LAS COMPRAS GUBERNAMENTALES COMO POLÍTICA PÚBLICA.

¿PODRÍA PARTICIPAR EL PODER POPULAR EN ESOS PROCESOS?.

Toda política pública necesita de la contratación administrativa para su implementación, por cuanto las innovaciones alcanzadas en el país, sobre esta materia, han transformado la administración del Estado y la gestión pública. Empero, uno de los temas que aún necesita desarrollarse y del que podría desplegarse un conjunto de potencialidades y beneficios para el funcionamiento del SNCP, es el de la participación ciudadana y su incidencia en las políticas públicas y sus procedimientos de contratación.

El conjunto de ajustes estructurales de carácter neoliberal que asumió el Estado ecuatoriano durante la década de los noventa, generó un debilitamiento de las capacidades más relevantes en su institucionalidad estatal. Por consiguiente, la conversión institucional del Estado de Derecho -según la Constitución de 1998- al Estado Constitucional de Derechos y Justicia o Garantismo Constitucional -planteado por la Constitución de 2008-, suponía una recuperación de esas capacidades anuladas justamente para responder a este esquema y garantizar los derechos, bienes y servicios de las y los ciudadanos como uno de los objetivos centrales de su accionar.

Bajo ese correlato, el texto constitucional de Montecristi articulaba una serie de instrumentos de gestión y administración estatal que apunten a organizar un Estado más eficaz en la adaptación institucional al carácter garantista de la Constitución. El fortalecimiento de la rectoría en las políticas públicas, la recuperación de las dinámicas de planificación en la agenda gubernativa, el reforzamiento de las atribuciones de regulación de diversos sectores del quehacer público, la definición de un segmento ordenado para la distribución y adjudicación de competencias en los distintos niveles de gobierno, el verdadero control y evaluación de la inversión pública, entre otras, son herramientas claras que contribuyen a la construcción del garantismo. La innovación constitucional del carácter estatal y del marco legal e institucional de contratación

pública permite avanzar hacia un Estado fuerte en términos de eficiencia para las políticas públicas, por sus facultades administrativas para generar las condiciones de provisión de servicios, obras y bienes, es decir, atender los derechos constitucionales.

Lo que se trata ahora es de plantear alternativas y mecanismos que permitan el involucramiento de la ciudadanía en el desarrollo de los procedimientos y componentes del SNCP, para fortalecer su transparencia y contribuir a las políticas públicas. Para ello, se requiere facilitar los entornos y escenarios favorables para perfeccionar las regulaciones del SERCOP con mecanismos institucionales de corresponsabilidad con la ciudadanía, que se expresen en esas políticas y se complementen con leyes que respondan a este cambio.

Si aún existen prácticas de discrecionalidad o de posibles distorsiones en la realización de procesos contractuales, es necesario crear ámbitos más protagónicos de la ciudadanía en el control social hacia esos factores, para propiciar una mejor comprensión en la definición del Buen Vivir con los aspectos relacionados con la contratación como el mercado, la sociedad, la administración pública, el medio ambiente, entre otros.

Las dinámicas del BV requieren avanzar hacia un Estado más garantista en derechos, pero también más responsable y determinante para afianzar políticas redistributivas de la riqueza y de combate a la pobreza. Por ello, el poder popular debe implementar más mecanismos de control social al SNCP, en coordinación y corresponsabilidad con el Servicio Nacional de Contratación Pública, porque en ese Sistema existen oportunidades valiosas para acceder a derechos, bienes y servicios, buscando la superación de inequidades e injusticias.

La historia económica-constitucional del Ecuador articuló un modelo de acumulación de la riqueza nacional. El punto de inflexión de esa historia podría girar en torno a la recuperación del Estado y lo público, en sus potestades de redistribución y regulación, con miras a posibilitar condiciones mínimas que intentarían viabilizar el régimen bioconstitucional -sistemas para el buen vivir, catálogo de derechos y garantías, economía social y solidaria-. Las reformas contemporáneas de los Estados cuentan, como uno de sus principales instrumentos, a las políticas redistributivas como medio para reducir la pobreza y las desigualdades sociales.

El fomento de mayores mecanismos de corresponsabilidad social entre el SERCOP y la ciudadanía también aporta al combate a la corrupción en la contratación pública, con el objeto de preservar las fuentes de ingresos económicos que necesita el Estado, para responder ante las necesidades -estructuralmente- postergadas, por el auge de ese modelo estructural de acumulación fundamentalista mercadocéntrico.

Es probable que el gran dilema que enfrenta la modernidad institucional del país, en la

actualidad, se lo entienda en las siguientes reflexiones: ¿Avanzamos en la profundización de un Estado redistribuidor al afianzar las políticas en esta materia para la materialización del Buen Vivir? ¿Se pueden generar políticas redistributivas desde la contratación pública para luchar contra las desigualdades socioeconómicas? ¿Cómo estimular más participación social en la contratación pública usada por los programas sociales?

¿Qué tipo de procedimientos contractuales deben reforzar la transparencia para ampliar la atención de las asimetrías existentes en servicios? ¿Qué potencialidades de la participación popular puede apoyar esos procedimientos para intensificar las políticas económicas y las oportunidades productivas? ¿Creemos en la responsabilidad del Estado para avanzar en más medios que democratizen los factores de producción y seguimos transformando la institucionalidad estatal? ¿Producimos para redistribuir o para acumular? ¿Redistribuimos para producir o producimos para profundizar inequidades? ¿Queremos que los mercados generen riqueza para que el Estado se encargue de redistribuir solo con asistencialismos subsidiarios de política social?

Siempre será imperativo reforzar la institucionalidad con capacidades suficientes para responder a los postulados del Buen Vivir, y para eso la participación social debe estar presente más activamente en el SNCP para la programación de política pública de obras, bienes y servicios. Si logramos afianzar esto, podríamos activar la vigilancia ciudadana para la expansión y accesos en el ejercicio de derechos, sin desconocer que aún faltan políticas para su universalización y medios de evaluación más eficientes.

Si los antecedentes económico-constitucionales perpetuaron la exclusión hacia los bienes materiales de la sociedad, los recursos políticos del Estado y los bienes simbólicos del poder popular; el texto constitucional actual define un ciclo de revisión a esa estructura de clases y de dominación de clases, que se condensa en una configuración de gestión pública: Estado redistribuidor y regulador con participación social.

Para impulsar un paradigma de ciudadanización en los procedimientos, fases y componentes del Sistema Nacional de Contratación Pública (SNCP), que tenga como uno de sus ejes principales: la promoción de la participación ciudadana, el control social y la transparencia de gestión, es indispensable diseñar un cambio en el modelo de gestión de los procesos que integran el sistema, construyendo políticas y metodologías participativas, de rendición de cuentas y transparencia de gestión para los actores institucionales y sociales que intervienen en el SNCP.

5

POLÍTICAS PARTICIPATIVAS, LINEAMIENTOS GENERALES Y ESTRATEGIAS INSTITUCIONALES.

En esa perspectiva, se recomienda al Directorio y al Servicio Nacional de Contratación Pública, la adopción de las siguientes acciones para la realización de lineamientos estratégicos para una política de contratación pública con participación ciudadana y transparencia de gestión:

5.1

Rendición de cuentas, planificación institucional y políticas públicas.

La rendición de cuentas no se agota con un informe anual de labores que debe presentar toda entidad estatal, sino que tiene que ver con crear constantes condiciones para deliberar con la sociedad y responder sobre el cumplimiento de la misión, fines, objetivos institucionales, la observancia a las disposiciones de la ley que regula el acceso a la información y la posibilidad de informar, de manera permanente, sobre los logros alcanzados en dos grandes ámbitos: 1) la organización institucional (en actos y omisiones sobre contratos públicos, actos normativos, transparencia de gestión, estructuras orgánicas por procesos, remuneraciones, presupuesto, rendición de cuentas y posibles actos de corrupción); y 2) las políticas públicas implementadas por cada entidad (ejecución de planes, programas y proyectos, atención en derechos constitucionales, provisión de obras, bienes y servicios y los procedimientos empleados).

Estos polos informativos de gestión deben estar al alcance de cualquier persona, con fuentes verificables y actualizadas. Para este propósito, todos los informes de rendición de cuentas deben contar con suficiente información sobre los procesos de contratación y su relación con las acciones de planeamiento, programación, presupuestos, control, administración y ejecución de la gestión institucional. Es decir, que no solamente importa la descripción de los procesos que ha realizado una entidad durante un año de ejercicio fiscal, sino también la

articulación de esos procesos con la planificación y gestión institucional, así como si en esos ámbitos se pudo generar y desarrollar mecanismos de participación. Para este objetivo, le deberá corresponder al Directorio o al SERCOP, emitir los protocolos e instructivos necesarios que puedan crear las articulaciones suficientes en toda entidad estatal para conectar la elaboración del Plan Anual de Contratación Pública con la elaboración de otros instrumentos de planificación como el Plan Operativo Anual Institucional, Plan Anual de Inversión, PAPP, PI, entre otros. Uno de los problemas por los que atraviesan las instituciones a la hora de diseñar la política pública, reside justamente en los escasos medios de comprensión, vinculación y armonización de los planes de contratación con procesos de evaluación institucional, el desarrollo de la participación ciudadana, la gestión institucional y el seguimiento a la calidad y evaluación de la ejecución presupuestaria de cada entidad. La preocupación del SERCOP, en coordinación con la Secretaría Nacional de Planificación y Desarrollo, para vincular estos ciclos de la política pública con la necesidad de crear metodologías de participación ciudadana es lo que efectivamente podría cambiar las políticas vigentes sobre contratación. Las urgencias para cumplir los plazos definidos por los órganos centrales de finanzas y planificación, a la hora de diseñar la programación interna, dispersan las probables iniciativas por vincular –en forma conceptual y programática- los tres pilares de la política pública: a) Participación social; b) Procesos de contratación pública; y, c) Gestión institucional y ejecución presupuestaria.

Con ello, hablaríamos de un primer momento para las políticas participativas de contratación pública al interior de cada entidad, cuyas finalidades serían las siguientes: i) Conectar los procesos internos de planificación institucional con dos factores: a) Mecanismos de participación ciudadana; y, b) La programación en materia de contratación de cada entidad; y, ii) Difundir y publicitar toda esa información y trayecto institucional en el informe anual de rendición de cuentas, pero también gestando procesos de deliberación y diálogo con la sociedad durante la preparación de esos elementos.

Lo óptimo, sería fortalecer esos procesos con la intervención de la ciudadanía, en sus fases de diseño y programación, implementación, seguimiento y evaluación de la política pública, para también vincularlo con las regulaciones y controles que ejerce el SERCOP. Por ello, los desafíos para esta entidad estarían en pensar ¿Cuáles podrían ser las técnicas y metodologías más eficaces, para buscar, al mismo tiempo, estimular el desarrollo de la participación popular, con el ejercicio de sus atribuciones bajo la concurrence de la comunidad?.

A continuación, pensaríamos en un segundo momento de la política de contratación pública para impulsar la participación, en cuanto a las orientaciones que deberán cumplir las entidades y que las dictaría el SERCOP. Esos lineamientos estratégicos para una política de contratación pública que fomente la participación, el control social y la transparencia de gestión serían los siguientes:

5.2

Control social y contratación pública.

El mecanismo de las veedurías ciudadanas no es el único instrumento para el ejercicio del control social y la participación en contratación administrativa, por este motivo, procederé a sugerir un conjunto de acciones institucionales y legales que permitan viabilizar los dispositivos de la participación en el sistema de contratación pública del país, así como los lineamientos estratégicos generales de una política de participación y mayor transparencia de gestión.

La creación de protocolos para la intervención ciudadana con el diálogo y deliberación pública de los Consejos Ciudadanos Sectoriales (definidos por la Ley Orgánica de Participación Ciudadana) en la elaboración y preparación de los Planes Anuales de Contratación de los Ministerios y Secretarías de Estado, en conexión con los objetivos de gestión de esas instituciones, con los servidores y técnicos de estas, mediante la presentación de observaciones o recomendaciones para su fase de implementación, con los parámetros emitidos por el SERCOP.

5.3

Fiscalización social de la comunidad a la contratación pública.

La realización de actividades de fiscalización social por parte de la comunidad a los contratos más importantes o emblemáticos de las localidades en obras públicas, con el asesoramiento del SERCOP y la difusión de este para las actividades que puedan cumplirse;

5.4

Presupuestos participativos y fiscalización social.

Formular protocolos e instructivos para la vinculación del mecanismo de presupuesto participativo -que se desarrolla en los Gobiernos Autónomos Descentralizados-, con la ejecución de actividades en fiscalización social a los contratos de obras públicas por parte de los actores sociales y organizaciones que intervienen en los presupuestos participativos, esto con la vinculación estratégica de las iniciativas en emprendimiento y cooperativismo de los actores locales que fomentan la economía social y solidaria;

5.5

Consejos Locales de Planificación, Gobiernos Autónomos Descentralizados y contratación administrativa.

Diseñar protocolos e instructivos para la articulación de los Consejos Locales de Planificación

(dispuestos por la Ley Orgánica de Participación Ciudadana) con la elaboración de los Planes de Desarrollo Territorial, la definición de agendas de desarrollo local y la priorización de contratación de obras, bienes y servicios por parte de los actores sociales y organizaciones que intervienen en esos Consejos, en corresponsabilidad con las autoridades de los GAD's y el SERCOP, con acciones de transparencia, publicidad y participación.

5.6

Democracia electrónica, fiscalización social y Asambleas Locales.

Formular protocolos de participación y transparencia de gestión con los Gobiernos Autónomos Descentralizados, para que todos los mecanismos de participación local como Consejos Locales de Planificación, Asambleas Locales y Presupuestos Participativos puedan desarrollar mecanismos de fiscalización social de obras, al menos dos veces por año, más la articulación de estos procesos con el Plan Anual de Contrataciones del GAD y el seguimiento de los procesos contractuales mediante dispositivos de democracia electrónica.

5.7

Revocatoria de mandato, control social y contratación pública.

Formular protocolos con el Consejo Nacional Electoral y Consejo de Participación Ciudadana y Control Social, en lo concerniente a que si la Ley de Participación Ciudadana establece en su artículo 25, como causales de revocatoria de mandato de las autoridades locales, el incumplimiento de su Plan de Trabajo y de las normas sobre participación ciudadana; determinar que todas las máximas autoridades de los GAD's deberán desarrollar Observatorios y Veedurías Ciudadanas, al menos 1 por año, para desarrollar procesos de fiscalización social a los Planes de Trabajo y a los contratos de obras públicas que desarrollen como parte de esos Planes de Trabajo.

5.8

Consejos ciudadanos, comités consultivos y deliberación social para la contratación administrativa.

El SERCOP debe trabajar en coordinación con el CPCCS para estimular un proceso social de rendición de cuentas en cada entidad estatal para la ciudadanía, que inicie con la participación ciudadana desde la formulación del Plan Estratégico de Desarrollo Institucional y el Plan Anual de Contrataciones, en proyección de la gestión y objetivos de cada institución, todo lo cual deberá ampliarse al seguimiento y control social permanente de su implementación. El SERCOP podría sugerir, por ejemplo, que las entidades públicas puedan conformar un comité consultivo, para construir una instancia de deliberación sobre la agenda institucional;

también, puede ser oportuno la creación de consejos ciudadanos regionales para discutir y recibir los aportes de la ciudadanía sobre las políticas y programas por ejecutarse y qué tipo de contratos se ejecutarían para el efecto.

Para aquello, se requiere avanzar en la perspectiva de que cada una de las dependencias de las entidades públicas publiciten las actividades y avances alcanzados en todo proceso de contratación. Cumplido ese objetivo, el SERCOP realizará audiencias públicas con la ciudadanía para informar los avances y estado actual del SNCP en el país, para exponer e informar a los usuarios del sistema, pero también con estudiantes, docentes e investigadores para compartir y generar espacios de incidencia social en la administración del sistema.

Siempre las dependencias públicas deben hacer correctivos y mejoras en el uso de las herramientas tecnológicas de contratación y en el uso de sus procedimientos, para ello es indispensable que el SERCOP pueda crear espacios permanentes para difundir información cualitativa sobre las condiciones en que se encuentra el SNCP, y no solamente información cuantitativa que ya consta en el portal web correspondiente. El SERCOP realiza actividades constantes de capacitación en todo el país, pero también las y los servidores podrán capacitarse mediante la difusión de diagnósticos y estudios sobre el SNCP que deberá desarrollar el SERCOP para citarlos en audiencias públicas con la ciudadanía en general. Con la finalidad de mejorar los servicios que prestan estas instituciones, hay que superar la visión reduccionista que con el informe anual y los boletines de noticias se cumple con la rendición de cuentas. Un cambio en el Sistema Nacional de Contratación Pública para hacerlo más participativo y transparente, sin deliberación pública es inviable.

5.9

Protocolos institucionales para promover derechos de Participación.

La creación de protocolos e instructivos institucionales que permitan el ejercicio activo de los derechos de participación –intervenir en asuntos públicos, fiscalizar actos del poder público, acceder a la información- que no se agoten o se limiten solamente a la conformación de veedurías.

5.10

Categorías de calificación para instituciones públicas por evaluación de desempeño en contratación pública.

El SERCOP debería crear categorías y rankings de calificación –con participación social- sobre el cumplimiento de las entidades públicas a los componentes y disposiciones legales del SNCP. También deberá crear categorías y clases de clasificación para las instituciones

que más promuevan los derechos a la participación en sus procesos de contratación pública. En la actualidad, el SERCOP ha organizado por dos ocasiones el Premio al Mejor Desempeño en Contratación Pública, que representa una iniciativa importante, pero es una muestra muy pequeña del estado y las condiciones en que se encuentra el SNCP y el Sistema Oficial de Contratación del Estado, porque existen dificultades y falencias de distinto orden en cada institución pública sobre contratación administrativa, que merecen ser visibilizadas, para apoyar su mejoramiento o demandar mayores correctivos, lo cual puede hacerse mediante categorías y rankings de calificación sobre parámetros de contratación en calidad, eficiencia, transparencia, mayor preferencia de producción nacional y participación ciudadana para la institucionalidad estatal.

5.11

Código de Ética con control social.

Promulgar un Código de Ética con control social para el conjunto de actores que intervienen o participan en el SNCP.

5.12

Jurados académicos para evaluar procesos de contratación pública.

Conformar jurados ciudadanos con académicos, docentes e investigadores universitarios para revisar y evaluar, de forma aleatoria, los procedimientos precontractuales, contractuales y de ejecución de los contratos de obra pública, la adjudicación y demás acciones implementadas por las instituciones estatales para su participación en el SNCP, las cuales serán elegidas por sorteo para que se sometan a este estudio ciudadano.

5.13

Consultas para los actores del Sistema Nacional de Contratación Pública.

Realizar plebiscitos para contar con la opinión de los actores –internos (institucionales) y externos (diversos sectores productivos del país)– del SNCP, e impulsar la toma de decisiones con participación sobre políticas y reformas institucionales en compras públicas, con mayor sustento y legitimidad de los usuarios y protagonistas del sistema.

5.14

Organización social y productores nacionales.

Promover la organización social de los productores nacionales, con incentivos para su participación como proveedores en las compras públicas y el fomento de alianzas entre

micro, pequeñas y medianas empresas –MIPYMES- para que mejoren sus ofertas y la calidad de sus propuestas en bienes y servicios que demanda el Estado.

5.15

Participación ciudadana para normativa del SERCOP.

Incentivar la intervención de la ciudadanía en la preparación, discusión y aprobación de los actos normativos –reglamentos y resoluciones- del SERCOP con foros regionales y espacios para presentar propuestas; enlaces directos de consultas a la ciudadanía en el portal web sobre reformas normativas para implementar la discusión con la sociedad de esos temas y también sobre la ejecución presupuestaria y las políticas para mejorar el funcionamiento del SNCP.

5.16

Propuesta de indicadores de gestión y un índice de transparencia para el Sistema Nacional de Contratación Pública y una herramienta informática para el seguimiento en la ejecución y avance exacto de obras en el país.

Diseñar indicadores de gestión del SNCP, en base a las categorías y rankings de calificación a las entidades públicas sobre el cumplimiento de la normativa y regulaciones para los procesos de contratación, los niveles de eficiencia, rendimiento de estas y los parámetros de transparencia con respecto a las disposiciones emitidas por el SERCOP.

Para que esta entidad pueda diseñar los indicadores de gestión del sistema, también será necesario que cada institución elabore sus propios indicadores de gestión sobre los procesos contractuales ejecutados, lo cual sería según las condiciones dictadas por el Instituto.

Con ello, todas las entidades estatales deben crear y publicar sus indicadores de gestión e índices de transparencia para el SNCP, con el propósito que cuente con instrumentos reales y objetivos para su medición. Como parte de estos instrumentos, un papel clave jugaría la ciudadanía, que deberá ser consultada directamente acerca de los servicios y calidad del sistema, la actuación de los servidores que participan en el uso del portal de COMPRASPUBLICAS, la confianza hacia su funcionamiento, los problemas que cree existirían sobre la transparencia del sistema, entre otros temas. Sobre este punto, sería oportuna la cooperación del Instituto Nacional de Estadística y Censos, ya que la realización de encuestas técnicas y permanentes contendría información relevante para la definición de estrategias de promoción de la ética pública y lucha contra la corrupción para el Sistema Nacional de Contratación Pública.

La producción de índices de transparencia es indispensable porque estaremos en condiciones de formular correctivos útiles en base a estadísticas de distinto tipo y certeras, pero también deben estar vinculados al mejoramiento en la utilización de aplicaciones tecnológicas para publicitar todo el andamiaje del sistema, que se nutrirá a partir de los indicadores que pueda formular cada institución estatal.

Un aspecto indispensable para la elaboración de políticas participativas y de transparencia en la contratación administrativa es la elaboración de indicadores contruidos de forma técnica con la intervención tanto de las instituciones estatales como por parte de la ciudadanía, mediante los siguiente parámetros y cuantificaciones: 1) Análisis y procesamiento de la información de políticas ejecutadas por los órganos con los procesos y tipos de contratación empleados; 2) Verificación del control efectuado por los entes que conforman la Función de Transparencia y Control Social y la Procuraduría General del Estado; 3) Sustentación de instrumentos de verificación medibles; 3) Verificación de fuentes objetivas y oficiales para contrarrestar y comparar competencias, procedimientos, leyes, períodos de administración, reformas administrativas, servicios ofrecidos y logros institucionales de acuerdo a sistemas de planificación y control públicos (PAPP, POA, PAI, PAC, PI); 4) Sustentos de casos reales, procesos identificados y hechos específicos tratados por la institucionalidad estatal en contratación y políticas públicas; 5) Utilización de muestras que reflejen criterios estadísticos amplios y representativos.

Conjuntamente con esos criterios básicos, se acompañarían de encuestas diversas, en las que se incluya a empresarios, profesionales, técnicos de distintas áreas, sobre percepciones del funcionamiento del SNCP, en cuanto a si cumple los objetivos previstos en la Ley Orgánica y los probables problemas de corrupción, con evidencias. Para ello, el SERCOP deberá crear una unidad especializada que pueda encargarse de diseñar los tipos de fuentes, caracterización de variables con sus relaciones a investigar, en cuanto al enfoque del funcionamiento orgánico de cada entidad, más los indicadores que podría levantarlos las instituciones con el asesoramiento y la metodología técnica que imparta el SERCOP.

Con los informes anuales que pueda emitir esta institución, sobre los indicadores de gestión y cumplimiento de objetivos del SNCP, se elaboraría un índice de transparencia sobre la contratación pública en Ecuador, como un producto de fomento a la ética pública y la lucha contra la corrupción, para también plantear recomendaciones y conclusiones hacia el mejoramiento de las políticas públicas en esta materia –según cada realidad institucional–.

Si no logramos crear procesos, unidades y servidores especializados en el SERCOP, para investigar dos cosas: 1) Los instrumentos de política pública en relación a los tipos y procedimientos de compras gubernamentales utilizados por las diferentes entidades

del servicio público –en todos los niveles–; y, 2) Las herramientas que permitan medir los resultados e impactos del SNCP; no tendremos información de calidad sobre los esfuerzos que se hacen en todas las facetas de la administración estatal para optimizar la contratación. Cabe señalar incluso que ese segundo propósito ya consta en el artículo 10 numeral 13 de la Ley Orgánica de la materia, pero que aún tenemos pocos productos que lo hagan realidad.

Es innegable que aún tenemos rezagos de matriz colonial para las distintas dinámicas de esa administración, por lo que para enfrentar eso, deben diseñarse las programaciones de las políticas y los instrumentos para medir y evaluarlas. Así como también constituiría una respuesta soberana de nuestro país con resultados útiles, frente a los informes que publica la organización Transparencia Internacional.

La discrecionalidad en varios ámbitos de la gestión-contratación pública, restricciones en el acceso a la información pública y falta de respuestas oportunas sobre la atención a los derechos ciudadanos de participación, deben ser los grandes ejes de cambio que puedan orientar las políticas de transparencia que formule el Directorio y el SERCOP; eso, sumado a reforzar las regulaciones y control social en: a) La organización institucional; y, b) las políticas públicas implementadas por cada entidad, ambos factores en su correlación con la contratación pública.

La entidad rectora del SNCP ha desarrollado un importante trabajo en temas como registro y habilitación de proveedores; control de procesos; soporte tecnológico al portal COMPRASPUBLICAS, entre otros; sin embargo, es imperativo diseñar y aplicar herramientas objetivas de medición y evaluación al Sistema Nacional de Contratación Pública, como la construcción de indicadores para verificar el cumplimiento de sus objetivos y la formulación de un índice de transparencia sobre las condiciones en que operan sus actores, normatividad, regulaciones y manejo de información.

5.17

Herramienta informática para seguimiento sobre ejecución y avance exacto de obras y contratos.

Sería innovador crear una herramienta informática para hacer control social sobre el avance exacto en la ejecución de las obras y contratos de cada entidad estatal.

5.18

Procesamiento para denuncias de corrupción en contratación pública.

Crear protocolos de protección, confidencialidad y seguridad para que la ciudadanía presente denuncias de casos o hechos de corrupción en procesos de contratación, ante el

SERCOP y el CPCCS, sin afectar derechos y garantías de las partes involucradas, asegurando la respuesta, atención oportuna y rápida para las o los ciudadanos que se sientan perjudicados por presuntas irregularidades.

5.19

Medidas para la transparencia y ética pública.

Crear un sistema de llamados públicos de atención a las instituciones que puedan incurrir en irregularidades, así como aquellas que no hayan tomado los correctivos oportunos sugeridos por el SERCOP, con la finalidad de crear una mayor cultura de transparencia y ética pública, sin caer directamente en sanciones, sino como un medio preventivo para incentivar las buenas prácticas en el SNCP y en el uso del portal de COMPRASPUBLICAS. También el SERCOP creará un modelo de prácticas transparentes para todos los actores del sistema, con el fin de definir una guía de acciones específicas para el cumplimiento de los principios y objetivos del SNCP, así como para contar con dimensiones educativas y metodológicas de los comportamientos más óptimos por parte de las y los servidores, incluyendo la advertencia de cuáles podrían ser las prácticas negativas en que pueden incurrir los operadores y protagonistas del SNCP y del portal. El modelo de prácticas transparentes deberá impulsar acciones de control social para mejorar el sistema y sus componentes.

5.20

Plan Estratégico del Sistema Nacional de Contratación Pública.

La creación de un Plan Estratégico para el Sistema Nacional de Contratación Pública –que es distinto al Plan Estratégico del SERCOP–, con objetivos y proyecciones que permitan articular esfuerzos como sus indicadores de gestión e índice de transparencia para ser sometido a una evaluación con cifras actualizadas, más la intervención ciudadana con distintos segmentos poblacionales y territoriales que puedan sugerir cambios necesarios.

5.21

Prácticas preprofesionales y auditorías sociales.

El desarrollo de prácticas preprofesionales de los estudiantes universitarios, en coordinación con el Consejo de Educación Superior, para nombrarlos en una modalidad especial de voluntariado como auditores sociales de las entidades estatales en sus procesos de contratación, con la finalidad que se encarguen tanto de monitorear el cumplimiento de la normativa legal vigente, las resoluciones y recomendaciones formuladas por el SERCOP, así como de hacer un seguimiento y fiscalización social –principalmente de las fases preparatorias y precontractuales de los contratos estatales–, en aquellas entidades que han sido designados para las prácticas.

5.22

Escuela virtual en contratación pública.

Creación de escuela virtual sobre contratación pública en el portal web del SERCOP, en el que se puedan publicar todas las investigaciones y tesis elaboradas por las universidades en temas de contratación administrativa y materias afines, como una fuente de consulta directa para la colectividad; así como la difusión de videos en directo vía streaming de los procesos contractuales realizados por instituciones, como actividades de capacitación, supervisadas por el máximo ente de regulación de la contratación en el país, para que cualquier estudiante pueda ingresar y recibirlas, esto además de mantener los videos virtuales que ya existen en el portal.

5.23

Rehabilitación social y producción nacional.

Buscar alianzas estratégicas con Ministerio de Justicia e Institutos Superiores Técnicos y Tecnológicos, para la generación de programas en desarrollo de capacidades para la población penal en centros de reclusión del país, para la producción de bienes o servicios, con su participación como proveedores de los contratos estatales, esto impulsaría acciones de rehabilitación y reinserción social de las personas privadas de libertad e incorporarlos al Registro Único de Proveedores, creando también facilidades para su habilitación y registro.

5.24

Programas y carreras de educación superior en contratación pública.

Coordinar con el Consejo Nacional de Educación Superior, para que en los programas de las carreras de Derecho de las universidades conste -como obligatoria- la asignatura de Contratación Pública, así como promover en los centros de educación superior la realización de programas de postgrado sobre contratación pública¹.

5.25

Estímulos para iniciativas de economía social y solidaria y productores nacionales.

Crear distinciones anuales a las mejores iniciativas en emprendimientos locales de los actores de la economía social y solidaria que participen como productores de bienes o servicios en contratos públicos y hayan sido los proveedores seleccionados.

1. La primera universidad del país en incorporar la asignatura de Contratación Pública fue la Universidad Central del Ecuador en su Escuela de Derecho de la Facultad de Jurisprudencia, Ciencias Políticas y Sociales, durante la administración de Holger Córdova como Decano en 2002.

Estas medidas permitirán al SERCOP y al SNCP caminar hacia la formulación de políticas de participación ciudadana, transparencia y rendición de cuentas, para ciudadanizar los procesos de contratación y de implementación de la política pública con miras a fortalecer el poder popular, así como también serían un aporte al Plan Nacional de Prevención y Lucha contra la Corrupción del Estado ecuatoriano.

6

REFORMAS NORMATIVAS.

Para viabilizar las políticas participativas en materia de contratación pública, se debe trabajar en los siguientes instrumentos de reforma legal:

6.1

Ley Orgánica del Consejo de Participación Ciudadana y Control Social.

El Servicio Nacional de Contratación Pública deberá trabajar en un proyecto de Ley Reformatoria a la Ley Orgánica del Consejo de Participación Ciudadana, con la finalidad de cambiar el numeral 5 del artículo 10 por el siguiente articulado:

5.- Cumplimiento de recomendaciones o pronunciamientos provenientes de las entidades de la Función de Transparencia y Control Social, la Procuraduría General del Estado y el **Servicio Nacional de Contratación Pública** (El subrayado es mío para indicar la reforma que se haría de la disposición).

Esta reforma legal permitiría que las disposiciones contenidas en los artículos 9, 10, 11 y 12 de la Ley Orgánica del Consejo de Participación Ciudadana y Control Social, relacionadas con la rendición de cuentas, pueda contar con regulaciones específicas a los informes que presenten las entidades, en los que se pueda verificar y exigir cuáles fueron las acciones adoptadas por cada entidad con respecto a las recomendaciones formuladas por el Servicio Nacional de Contratación Pública en el ámbito de sus competencias. Con ello, las políticas de contratación pública en materia de participación, que se determinen por parte del Directorio y del SERCOP, deberán ser incorporadas en cuanto a sus resultados concretos para los informes de rendición de cuentas que presenten todas las instituciones estatales, lo cual generalmente no es conocido por la ciudadanía y tampoco representa un tema que se desarrolle en los informes de rendición de cuentas. Con ello, los protocolos, instructivos y manuales que puedan ser aprobados por el

Directorio o por el SERCOP, en materia de políticas participativas y rendición de cuentas para la contratación pública, deberán ser implementados por todas las instituciones del Estado, correspondiéndoles indicar sobre su cumplimiento en los referidos informes.

6.2

Regulación de la revocatoria de mandato en relación a la contratación pública, participación ciudadana y rendición de cuentas.

Posteriormente, para dar sentido a esa reforma legal, le corresponderá al SERCOP presentar un proyecto de resolución al Consejo de Participación Ciudadana y Control Social, en el que proponga lo siguiente:

Art.- Para el cumplimiento de los artículos 9, 11 y 12 de la Ley Orgánica del Consejo de Participación Ciudadana y Control Social, y especialmente del numeral 5 del artículo 10, en materia de políticas de promoción de la participación ciudadana para la contratación pública, las entidades del Estado deberán cumplir e informar sobre las acciones realizadas con respecto a los instructivos y protocolos que expida el SERCOP para tal efecto.

6.3

Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.

Otro aspecto importante para formular políticas de promoción de la participación ciudadana en compras públicas, se refiere a fortalecer las atribuciones de regulación y seguimiento del ente rector del SNCP, en lo que determina el artículo 10 de la Ley Orgánica de la materia, para lo cual sería indispensable un proyecto de Ley Reformatoria a la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, en el referido artículo, bajo las siguientes orientaciones:

- 1) El Servicio Nacional de Contratación Pública se encargará de implementar el monitoreo, seguimiento y control a los actos y procedimientos realizados en el Sistema Nacional de Contratación Pública; y,
- 2) El SERCOP tendrá la responsabilidad de asumir la intervención en aquellos procesos de contratación en los que identifique irregularidades, incumplimiento de normas legales y regulaciones expedidas por el SERCOP, o la existencia de actos discrecionales, para lo cual coordinará con la Procuraduría General del Estado, para disponer la suspensión o terminación del proceso de contratación.

La facultad de rectoría del Instituto para el SNCP, definido por la Ley en el artículo 10, se encuentra incompleta mientras esta no establezca suficientes atribuciones para que las

regulaciones o recomendaciones generadas por la entidad puedan hacerse efectivas con acciones de seguimiento y monitoreo para hacerlas cumplir, así como para intervenir con el objetivo de extinguir aquellos procesos que no se encuentren enmarcados en el ordenamiento legal. Si bien es cierto que la Constitución y otras leyes orgánicas establecen facultades de control para otras entidades, ese control no necesariamente logra ejecutarse a tiempo para detener posibles actos de corrupción, sino para la identificación posterior a su consumación, cuando incluso los recursos públicos han sido mal empleados.

6.4

Normativa legal y reglamentaria sobre participación ciudadana.

La Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, define en su artículo 9, como uno de sus objetivos, en el numeral 7, lo siguiente:

“Impulsar la participación social a través de procesos de veeduría ciudadana que se desarrollen a nivel nacional, de conformidad con el Reglamento”.

El reconocimiento legal a la participación de la ciudadanía en el sistema es un avance importante, a pesar que el mismo texto constitucional ya configura una proyección fuerte para la participación y sus derechos en todos los asuntos de interés público. Sin embargo, esa disposición debe ser profundizada y ampliada mediante la articulación, construcción y desarrollo de otros mecanismos participativos que se encuentran descritos en otras leyes, pero que necesitan ser vinculados y adaptados a ciertos momentos y procesos concretos de la contratación para que se conviertan en una realidad.

Se requiere reformar la Resolución No. 029-09 del SERCOP en los siguientes aspectos: a) Que no pueda ser un requisito único que las veedurías puedan ser organizadas y conformadas por personas jurídicas de derecho privado que tengan conocimiento técnico en temas de contratación pública, sino que en caso de que las y los ciudadanos quieran conformar una veeduría y no sean parte de una persona jurídica de derecho privado con conocimientos de temas en contratación, el SERCOP se encargará de dar asistencia técnica y jurídica en esos temas; b) Que las veedurías tengan la obligación de presentar unas observaciones y recomendaciones al SERCOP sobre el proceso de contratación observado, para el análisis de esta entidad y si son técnica y jurídicamente procedentes, el Instituto deberá hacer un seguimiento directo, con lo cual la veeduría presentará un informe final, describiendo las acciones cumplidas por el ente de control de la contratación en el país con relación a las observaciones y recomendaciones presentadas por la veeduría, de forma preliminar, en el transcurso de su trabajo de control social.

CONCLUSIONES

El Estado ecuatoriano y sus instituciones deben asumir la responsabilidad por una construcción soberana en políticas participativas y transparencia de gestión, que contemplen y enfrenten las realidades de nuestras entidades, sin intromisiones neocoloniales o externas que no contribuyen a nuestras problemáticas.

Contamos con una institucionalidad y una normativa sobre contratación pública que ha demostrado ser una de las más avanzadas y modernas entre los países de la región; ahora su reto está en dar señales al mundo de que puede perfeccionarse e innovar hacia la construcción de políticas que fortalezcan y contribuyan a la incidencia del poder popular en las políticas públicas y sus procesos de contratación, con acciones institucionales y legales que puedan crear otro modelo de gestión para el Sistema Nacional de Contratación Pública.

Es hora de encontrar la oportunidad para impulsar mecanismos propios que mejoren la gestión pública y sumen iniciativas hacia combatir la corrupción en el modelo de funcionamiento y regulación de las compras públicas.

Necesitamos construir políticas que enfrenten la colonialidad del poder y del saber, que vayan orientadas a crear otras epistemologías y prácticas institucionales hacia la decolonialidad del mismo Estado, para generar otros modos de ser, pensar y actuar en la interfase socio-estatal. Aquello pasa por pensar que las promesas rotas de la modernidad no podrán superarse si no identificamos los rezagos eurocéntricos de la institucionalidad. En este aspecto, un desafío es ¿cómo pensar en un Estado más intercultural y plurinacional, que responda a nuestras identidades y visiones, desde sus políticas? ¿Cómo armonizar participación social con las regulaciones estatales existentes en los contratos administrativos? Para aquello requerimos de políticas que estimulen y motiven la participación de la ciudadanía, la creación de medidas e indicadores de transparencia y corrupción en nuestras instituciones públicas, sin injerencias externas que construyen mensajes políticos para desarrollar el discurso de poderes ilegítimos: capital financiero más oligopolios mediáticos.

Debemos impulsar políticas que deconstruyan el Estado dominante en dos perspectivas: Radicalizar la ciudadanización y la participación en las políticas; e, innovar con dispositivos objetivos y reales para el seguimiento y evaluación institucional del Sistema Nacional de Contratación Pública por parte de la ciudadanía.

RECOMENDACIONES

El Servicio Nacional de Contratación Pública debe formular políticas participativas de contratación pública en transparencia de gestión, en las que se pueda incorporar mecanismos efectivos de participación y control social como los que se enuncian a lo largo de este ensayo.

El Servicio Nacional de Contratación Pública y el Directorio deben formular tanto las directrices y lineamientos estratégicos generales para la construcción de una política pública de contratación pública con enfoque de participación ciudadana y transparencia de gestión -de conformidad a las propuestas expuestas en este trabajo-, así como también se sugiere que el Servicio Nacional de Contratación Pública pueda crear los protocolos institucionales e instructivos necesarios que permitan la implementación de esa política.

Finalmente, se sugiere que el SERCOP pueda preparar proyectos de reforma legal en los temas recomendados, para apoyar el desarrollo de la política propuesta.



SEGUNDO LUGAR

El derecho de asociación aplicado en procedimientos de lista corta de consultoría cuando se ha invitado a firmas consultoras de forma individual.

Autor: Ab. Mónica Vaca Ojeda



El derecho de asociación aplicado en procedimientos de lista corta de consultoría cuando se ha invitado a firmas consultoras de forma individual.

Autor: Ab. Mónica Vaca Ojeda

Mónica Vaca Ojeda, abogada de profesión, se ha especializado en Derecho de la Contratación Pública, Derecho Procesal, tiene un Diplomado en Estudios sobre Corrupción Pública y un postgrado en Derecho Penal de la Universidad de Salamanca. Su ejercicio profesional la ha vinculado a empresas públicas y privadas, desempeñándose en las áreas de Contratación Pública y Derecho Administrativo. Es autora de obras como “Camino hacia la Impunidad”, investigación realizada a los procesos judiciales instaurados por la masiva estafa sufrida por cerca de 35.000 personas y sus familias, por las actividades ilícitas del Ex Notario Segundo de Machala. “Diagnóstico de la Administración de Justicia en Casos Aduaneros”, colaboración en el levantamiento y sistematización de la información de los casos incoados por delitos aduaneros en los Juzgados Fiscales del país de los últimos 5 años. Como conferencista ha dictado charlas sobre el Marco legal de la Comisión Anticorrupción, la Aplicación de Ley Orgánica de Acceso a la Información Pública y seminarios de Contratación Pública.

APROXIMACIÓN AL TEMA

El artículo 40 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, en adelante LOSNCP, establece que para el caso de requerirse la contratación de una consultoría cuyo presupuesto referencial del contrato supere el valor que resultare de multiplicar el coeficiente 0,000002 y sea inferior a 0,000015 por el monto del presupuesto inicial del Estado del correspondiente ejercicio económico, se realizará la contratación mediante Lista Corta.

El proceso de selección se efectuará entre consultores de la misma naturaleza, es decir, entre consultores individuales, entre firmas consultoras, o entre organismos que puedan atender y estén en capacidad jurídica de prestar servicios de consultoría.

La entidad contratante previo a iniciar el procedimiento precontractual, realiza una preselección de los posibles participantes e invita a un máximo de seis (6) y a un mínimo de (3) firmas consultoras, personas naturales u organismos que presten servicios de consultoría. En este proceso no cabe la autoinvitación, por ende, participan de forma exclusiva los proveedores invitados.

En el caso de invitarse a firmas consultoras para que presenten su oferta, ¿Qué sucede si una de las firmas invitadas presenta su oferta de manera asociada o consorciada con otras firmas consultoras?; ¿Debe permitirse su participación en virtud del derecho de asociación para ofertar, consagrado en la Constitución y en la LOSNCP; o, esa participación queda excluida porque podría atentar contra los principios de trato justo e igualitario, libre competencia y concurrencia, y transparencia de las otras firmas consultoras (invitadas al proceso) que presentan su oferta de manera individual?.

Existe un vacío normativo en la legislación ecuatoriana, pues no se encuentra reglado en la LOSNCP, su Reglamento General de aplicación ni en las Resoluciones emitidas por el Servicio Nacional de Contratación Pública, razón por la cual, el presente estudio busca encontrar una solución respecto de la participación de asociaciones y/o consorcios dentro de un proceso de Lista Corta de Consultoría, incorporando disposiciones claras para su participación en un proceso de consultoría por Lista Corta que permita la participación de los oferentes respetando los principios de legalidad, trato justo e igualdad, concurrencia y transparencia que rigen la contratación pública.

INTRODUCCIÓN

La Organización de Estados Americanos ha definido a las compras públicas gubernamentales como el proceso formal a través del cual las agencias gubernamentales obtienen bienes y servicios, incluyendo servicios de construcción u obras públicas. Abarca todas las funciones que corresponden a la adquisición de cualquier bien, servicio, o construcción, incluyendo la descripción de los requisitos, selección y solicitud de oferentes, la evaluación de las ofertas, preparación y adjudicación del contrato, disputa y resolución impugnaciones y todas las fases de administración del contrato. En la terminología del GATT (General Agreement on Tariffs and Trade, en español, conocido como Acuerdo General sobre Comercio y Aranceles), la compra gubernamental es el proceso por medio del cual un gobierno adquiere el uso o adquiere bienes o servicios, o cualquier combinación de ello, con fines gubernamentales sin intención de venta comercial o reventa, o uso en la producción o suministro de bienes o servicios para venta comercial o reventa¹.

Debido al impacto económico y social de las compras públicas sobre la actividad productiva de un país y el bienestar de sus habitantes, es importante que Estado vele por la transparencia y probidad en el uso de los recursos públicos, dado que este tipo de gasto podría ser susceptible a negligencia, abusos o corrupción.

El marco jurídico, en materia de contratación pública vigente en el Ecuador, sin duda alguna ha generado oportunidades y transparencia en el mercado público, repercutiendo favorablemente a dinamizar la contratación con el sector público; no obstante lo cual, considero permitiente que, luego de transcurrido 5 años de vigencia del sistema y en base a la experiencia obtenida en los distintos procedimientos de contratación, se introduzcan ciertas reformas con el fin de alcanzar mayores niveles de transparencia, acceso, eficiencia y calidad en los procesos de compras y contrataciones de los organismos del Estado o aquellos privados que manejan recursos públicos.

La Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública y su Reglamento General prevén la posibilidad de participar en asociación o consorcio dentro de—cualquiera proceso precontractual, lo cual supone que varias personas-naturales o jurídicas—pueden unir sus fortalezas y experiencia a fin de participar en un procedimiento de contratación. El presente trabajo analizará el derecho de asociación aplicado en procedimientos de lista corta de consultoría cuando se ha invitado a firmas consultoras de forma individual.

1. http://www.sice.oas.org/dictionary/GP_s.asp

1

PRINCIPIOS RECTORES DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA Y SU FUNDAMENTO CONSTITUCIONAL.

PRINCIPIOS JURÍDICOS:

La Constitución de la República del Ecuador en su artículo 288, manda que las compras públicas cumplan con criterios de eficiencia, transparencia, calidad, responsabilidad ambiental y social.

La libre concurrencia, la igualdad entre los oferentes, la publicidad y la transparencia son los principios jurídicos o propios que hacen a la esencia y existencia de la licitación². A estos principios se suman los de legalidad, equidad y eficiencia, entre otros.

Estos principios son axiomas fundamentales que rigen la actuación de los agentes públicos y privados que intervienen en las contrataciones estatales. Buscan garantizar que las Entidades obtengan bienes, servicios y obras de la calidad requerida, en forma oportuna y a costos o precios adecuados. Tienen por finalidad servir de criterio interpretativo e integrador para resolver las cuestiones que puedan suscitarse en la aplicación de las normas y constituyen parámetros para la actuación de los funcionarios. Asimismo, ayudan a suplir los vacíos que las normas puedan tener.

Los procesos de contratación regulados por la Ley y su Reglamento se rigen por los principios que a continuación se enumeran; sin perjuicio de la aplicación de otros principios generales del derecho público. Estos principios y su interpretación están contemplados en los artículos 4 y 5 de la Ley Orgánica de Contratación Pública, publicada en el Registro Oficial Suplemento 395 de 4 de agosto de 2008, que dispone:

2. Entendiéndose el término licitación de manera amplia como un procedimiento legal y técnico de invitación a los interesados, para que, conforme a las bases preparadas para el efecto, llamadas "pliego de condiciones", formulen propuestas de entre las cuales se elige y acepta la más ventajosa mediante la adjudicación, que perfecciona el contrato. (CNCiv, Sala C, 21/4/70, "D'Onofrio, Nicolás c/Jockey Club de la ciudad de Buenos Aires", JA, 7-1970-498); citado por DROMI, Roberto. Derecho Administrativo, 10ª edición actualizada, Buenos Aires – Madrid, 2004, P. 493.

Art. 4.- Principios.- Para la aplicación de esta Ley y de los contratos que de ella deriven, se observarán los principios de legalidad, trato justo, igualdad, calidad, vigencia tecnológica, oportunidad, concurrencia, transparencia, publicidad; y, participación nacional.

Art. 5.- Interpretación.- Los procedimientos y los contratos sometidos a esta Ley se interpretarán y ejecutarán conforme los principios antes señalados y tomando en cuenta la necesidad de precautar los intereses públicos y la debida ejecución del contrato

A continuación procederé a conceptualizar los principios –sin ser los únicos- que servirán de sustento teórico en la elaboración del presente ensayo.

1.1 Principio de Legalidad.

La *legalidad o primacía de la ley* es un principio fundamental conforme al cual todo ejercicio del poder público debería estar sometido a la voluntad de la ley y de su jurisdicción y no a la voluntad de las personas. Por esta razón, algunos tratadistas manifiestan que el principio de legalidad es el sustento fundamental de la seguridad jurídica.

En general “*legalidad*” significa conformidad a la ley. Se denomina “*principio de legalidad*” aquel en virtud del cual “*los poderes públicos están sujetos a la ley*”, de tal forma que todos sus actos deben ser conforme a la ley, bajo la pena de invalidez. Dicho de otra forma: es inválido todo acto de los poderes públicos que no sean conforme a la ley.

En la Constitución de la República del Ecuador se establece claramente el principio de legalidad, por una parte, como una carga para la administración pública y, por otra, como una garantía de seguridad jurídica de los gobernados; determinando que todas las actuaciones del Estado estarán sujetas al ordenamiento jurídico y no a la voluntad de la autoridad, tornado su actividad en reglada y limitada. De este principio se deriva que en el ámbito de derecho público solamente se puede hacer lo expresamente permitido por la Ley.

“Art. 226.- Las instituciones del Estado, sus organismos, dependencias, las servidoras o servidores públicos y las personas que actúen en virtud de una potestad estatal ejercerán solamente las competencias y facultades que les sean atribuidas en la Constitución y la ley. Tendrán el deber de coordinar acciones para el cumplimiento de sus fines y hacer efectivo el goce y ejercicio de los derechos reconocidos en la Constitución”³

3. Constitución de la República del Ecuador. Artículo 226.

1.2

Principios de Trato Justo e Igualitario.

Todo postor de bienes, servicios o de obras debe tener participación y acceso para contratar con las Entidades en condiciones semejantes, estando prohibida la existencia de privilegios, ventajas o prerrogativas.

El artículo 11 de la Constitución del Ecuador establece que el ejercicio de los derechos se regirá por los siguientes principios:

“2. Todas las personas son iguales y gozarán de los mismos derechos, deberes y oportunidades”.

El numeral cuarto del artículo 66 de la Constitución de la República del Ecuador, con respecto a la igualdad, dispone que:

“Se reconocerá y garantizará a las personas:

1. Derecho a la igualdad formal, igualdad material y no discriminación”.

El principio de igualdad entre los oferentes, que exige que todos los licitadores u oferentes se encuentren en la misma situación, contando con las mismas facilidades y haciendo sus ofertas sobre bases idénticas.

El trato igualitario se traduce en una serie de derechos a favor de los oferentes:

- 1) Consideración de su oferta en competencia con la de los demás concurrentes;
- 2) Respeto, dentro de lo posible, de los plazos establecidos para el desarrollo del procedimiento; si es necesario modificar el plazo, el mismo debe ser igual para todos los concurrentes;
- 3) Cumplimiento por parte de la Administración y de los participantes de las normas positivas que rigen el procedimiento de selección del contratista;
- 4) Inalterabilidad en lo esencial de los pliegos de condiciones;
- 5) Respeto del secreto de las ofertas hasta el acto de apertura de los sobres;
- 6) Acceso a las actuaciones administrativas en las que se tramita la licitación;

- 7) Conocimiento de las demás ofertas después del acto de apertura;
- 8) Indicación de las deficiencias formales subsanables que pueda contener su oferta, evitando la exclusión de las ofertas por omisiones intrascendentes e insustanciales.⁴

El tratadista Miguel S. Marienhoff, en su obra *Tratado de Derecho Administrativo*, señala que la igualdad “debe respetar el principio de que todos los licitadores u oferentes se hallen en pie de “igualdad”. Tal exigencia constituye una noción racional que fluye de la propia esencia y razón de ser de la licitación, siendo ínsito a ella”.⁵

Los pliegos de condiciones, en suma, deben establecer reglas generales e impersonales que mantengan fielmente el principio de igualdad, lo cual no excluye que se establezcan otras preferencias⁶ a favor de determinadas categorías del oferente.

1.3 Principio de Oportunidad.

La Administración Pública debe actuar con la celeridad que el caso amerita o en atención a las circunstancias de cada caso en particular, a fin de satisfacer de forma eficiente y eficaz las necesidades y el interés público en general.

Para Lerner el principio de oportunidad “*Determina la actividad administrativa. Los órganos administrativos actúan en un determinado ámbito de mayor o menor libertad según la ponderación de los fines a cumplir en cada caso singular. Finalidad y libertad, condicionan el principio de oportunidad de la actuación administrativa, los que vinculados al tiempo o momento de actuación definen el principio. Lo oportuno significa lo conveniente hoy, pudiendo quizás ser perjudicial mañana*”.⁷

DROMI señala que “*La norma puede regular: 1) una determinación objetiva, casuística completa y agotadora de todas y cada una de las condiciones del ejercicio de la competencia, o 2) una definición de explicación de los límites legales con remisión a la estimación administrativa subjetiva.*

4 DROMI, Roberto. *Derecho Administrativo*, 10ª edición actualizada, Buenos Aires – Madrid, 2004, p. 504.

5 MARIENHOFF, Miguel S. *Tratado de Derecho Administrativo*, Cuarta edición actualizada, Tomo III – A Contratos Administrativos de los Contratos en Particular, Editorial Abeledo – Perrot, Buenos Aires – Argentina, Pág. 203.

6 A modo de ejemplo se puede señalar la Resolución SERCOP No. 056-2012 de 8 de febrero de 2012, mediante la cual el Instituto Nacional de Compras Públicas expide una normativa mediante la cual se establece márgenes de preferencia y forma de pago en los contratos de fiscalización de obras, relacionados con los procedimientos de Concurso Público, Lista Corta y Contratación Directa de Consultorías. En el Art. 1 de la mencionada Resolución SERCOP No. 056-2012, se establece que “En el caso de que se contrate la fiscalización de una obra pública, se aplicará de manera obligatoria un margen de preferencia de hasta diez (10) puntos, a favor del oferente que acredite haber realizado los estudios de diseño e ingeniería definitivos de la obra cuya ejecución se requiere fiscalizar.”

7 LERNER BUITRON, Michelle Stiven. *La Administración Pública*. Editorial ABC. México DF. 2008. P. 46.

*En todos los casos concretos concurrirán elementos obligatorios y facultativos, pues por agotadoras que sea las previsiones normativas de automatización administrativa, siempre existen o concurren apreciaciones, valoraciones e interpretaciones subjetivas. El ejercicio de toda competencia pública es un compositum de elementos legalmente determinados y otros indefinidos, pero cuya definición fue confiada a la Administración ejecutora”.*⁸

Todo lo que la Administración ejecuta, está sujeto a reglas y principios del ordenamiento jurídico, inclusive cuando actúa en el ejercicio de competencias que se ha denominado discrecionales (reglamentaria, impositiva, organizativa, etc.), pues para ellas rige al menos, y de modo inexcusable, el principio de razonabilidad. La satisfacción del interés general, único fin que justifica toda acción administrativa, lleva implícita la idea de racionalidad, de manera que en ningún caso su invocación puede legitimar procederes ilógicos, abusivos o arbitrarios.

El funcionario sólo tiene las facultades que la ley le señala expresamente. Nunca puede ejercer atribuciones discrecionales, a menos que la ley se las conceda directa y categóricamente. Por ello podría afirmarse que el *primer límite del poder discrecional está en la ley que lo autoriza*.

1.4 Principio de Concurrencia.

El principio jurídico de la libre concurrencia afianza la posibilidad de oposición entre los interesados en la futura contratación, con mayor competencia entre los oferentes, e implica la prohibición para la Administración de imponer condiciones restrictivas para el acceso al concurso.

En relación con el principio de concurrencia, Mairal, Héctor, señala:

“[...] tiende a asegurar la participación del mayor número posible de oferentes en la licitación para permitir así a la administración una más amplia selección y con ello la posibilidad de las mejores condiciones que el mercado puede ofrecer”.

⁹

Como podemos apreciar el principio de concurrencia implica que la administración pública abra la posibilidad a muchos oferentes o postores, con el fin de poder seleccionar la oferta con mejores condiciones que, cabe señalar, no se refiere únicamente a costos.

8. DROMI, Roberto. Obra Citada. 18. P. 712

9. Citado por Ismael Farrando (h) en Contratos Administrativos, Buenos Aires, Abeledo Perrot, 2002, pág. 90

1.5

Principio de Transparencia.

El procedimiento licitatorio permite ver con claridad el actuar de los órganos de la Administración en la disposición y el uso que se dan a los fondos públicos destinados a la contratación administrativa.

En este sentido, la licitación pública es un procedimiento que hace viable la diaphanidad del obrar público, fundamentalmente, en el manejo de los fondos públicos, pero también del obrar privado, esto es quienes participan en condiciones de igualdad y competencia en este procedimiento. Así, todos los oferentes que se presenten a un procedimiento licitatorio y que cumplan con las exigencias legales y del pliego tienen asegurada, entre otras cosas, la garantía de exigir que todas las propuestas presentadas coincidan estrictamente con los pliegos de condiciones, y en esa medida se las considerará válidas.

1.6

Principio de Publicidad.

La publicidad en la gestión de las contrataciones administrativas es regulada especialmente por la LOSNCP (Art. 21). Dicha normativa prevé la utilización de tecnología informática que facilite el acceso a la sociedad a la información relativa a las contrataciones estatales. La información relevante de los procedimientos de contratación se publicará obligatoriamente a través de COMPRASPUBLICAS.

El artículo 13 del Reglamento General de la LOSNCP, para efectos de publicidad de los procedimientos de contratación en el portal www.compraspublicas.gob.ec establece que se entenderá como información relevante¹⁰ la siguiente:

1. Convocatoria;
2. Pliegos;
3. Proveedores invitados;
4. Preguntas y respuestas de los procedimientos de contratación;

10. El Servicio Nacional de Contratación Pública, mediante Resolución SERCOP No. 53-2011 de 14 de octubre de 2011, expide la norma en la cual se detalla la documentación considerada como relevante que debe ser publicada en el portal de compras públicas en los procesos de contratación en las fases precontractual y contractual.

5. Ofertas presentadas por los oferentes, con excepción de la información calificada como confidencial por la entidad contratante conforme a los pliegos;
 6. Resolución de adjudicación;
 7. Contrato suscrito, con excepción de la información calificada como confidencial por la entidad contratante conforme a los pliegos;
 8. Contratos complementarios, de haberse suscrito;
 9. Ordenes de cambio, de haberse emitido;
 10. Cronograma de ejecución de actividades contractuales;
 11. Cronograma de pagos; y,
 12. Actas de entrega recepción, o actos administrativos relacionados con la terminación del contrato.
- 12-A.- En general, cualquier otro documento de las fases preparatoria, pre contractual, contractual, de ejecución o de evaluación que defina el SERCOP mediante resolución para la publicidad del ciclo transaccional de la contratación pública.

2

EL DERECHO DE ASOCIACIÓN.

2.1

Fundamento Constitucional.

El derecho de asociación está constitucionalmente reconocido, así tenemos que en el Título II “Derechos”, Capítulo Sexto “Derechos de libertad” se establece:

“Art. 66.- Se reconoce y garantizará a las personas:

13. El derecho a asociarse, reunirse y manifestarse en forma libre y voluntaria.

15. El derecho a desarrollar actividades económicas, en forma individual o colectiva, conforme a los principios de solidaridad, responsabilidad social y ambiental.

16. El derecho a la libertad de contratación.”

En el Título VI “Régimen de Desarrollo”, Capítulo Sexto “Trabajo y producción”, Sección Primera “Formas de Organización de la Producción y su Gestión”, tenemos que:

“Art. 319.- Se reconocen diversas formas de organización de la producción en la economía, entre otras las comunitarias, cooperativas, empresariales públicas o privadas, asociativas [...]”

“Art. 320.- En las diversas formas de organización de los procesos de producción se estimulará una gestión participativa, transparente y eficiente.”

2.2

El derecho de asociación o consorcio en el sistema de contratación pública ecuatoriano.

La LOSNCP recogiendo las disposiciones constitucionales reconoce el derecho de asociación

para ofertar en cualquier procedimiento de contratación pública, así lo observamos en lo dispuesto en los artículos que a continuación se transcriben:

“Art. 26.- Asociación para ofertar.- En los procedimientos a los que se refiere esta Ley los oferentes inscritos en el RUP, sean personas naturales o jurídicas, podrán presentar sus ofertas individualmente, asociadas, o con compromiso de asociación o consorcio”.

“Art. 67.- Consorcios o Asociaciones.- En cualquier proceso precontractual previsto en esta Ley, pueden participar consorcios o asociaciones de personas naturales y/o jurídicas, constituidos o por constituirse, en este último caso presentando el compromiso de asociación o consorcio correspondiente. Sin embargo, para la celebración de los contratos con una asociación o consorcio será requisito previo la presentación de la escritura pública mediante la cual se haya celebrado el contrato de asociación o consorcio, escritura en la que debe constar la designación de un apoderado”.

“Art. 99.- Responsabilidades.- En todos los procedimientos precontractuales previstos en esta Ley, los oferentes participarán a su riesgo.

Los miembros de la asociación o consorcio contratista serán responsables solidaria e indivisiblemente por el cumplimiento de las obligaciones derivadas de la oferta y del contrato, indistintamente del plazo de duración de la asociación. La ejecución del contrato es indivisible y completa para los asociados, a efectos de determinar su experiencia y cumplimiento”.

De igual forma el SERCOP en uso de la competencia otorgada en la Disposición General Cuarta del Reglamento General a la LOSNCP, que le faculta a expedir normas complementarias, mediante Resolución SERCOP No. 052-2011 del 11 de octubre de 2011, emitió el “Procedimiento administrativo del registro único de proveedores-RUP-, registro de entidades contratantes y registro de incumplimiento” en cuyo capítulo III “Asociaciones, Consorcios o Compromisos de Asociación o Consorcio”, consta:

“Art. 11.- Derecho de asociación.- Las personas naturales y las personas jurídicas legalmente constituidas, y que constaren habilitadas en el Registro Único de Proveedores, RUP como proveedores, tienen derecho a presentar ofertas en forma asociada, en cualquiera de los procedimientos de contratación previstos por el Sistema Nacional de Contratación Pública.

La participación en una asociación o un consorcio, no reviste respecto de cada uno de los proveedores partícipes la pérdida de su personería jurídica, pues la asociación o

consorcio no constituye una persona jurídica diferente. En consecuencia, al adjudicarse un contrato a asociaciones o consorcios, cada uno de los proveedores partícipes serán responsables en forma solidaria e indivisible por el cumplimiento de las obligaciones derivadas de la oferta y el contrato".

Si se prevé la participación de consorcios o asociaciones de personas naturales o jurídicas, en el caso de no hallarse constituidas podrán presentar compromisos de asociación y la designación de un representante o Procurador Común, con la promesa, en caso de acceder a la adjudicación, de formaliza el contrato de asociación, asumiendo todas y cada una de las consultoras asociadas de manera individual y solidaria la responsabilidad, técnica, legal y económica del cumplimiento del contrato.

2.3

Motivos para constituir asociaciones o consorcios.

2.3.1 Motivos técnicos

La unión conlleva la puesta en común de recursos, conocimientos y experiencias de las distintas empresas asociadas, es unir fortalezas. Es articular la experticia de cada uno de los profesionales que conforman la asociación, de esta manera, presentar la oferta en mejores condiciones a los procesos precontractuales convocados por las entidades públicas.

Dentro de los motivos técnicos se encuentra la capacidad de incorporar equipos, maquinaria y mano de obra –en la obra- esto permitirá presentarse en mejores condiciones, plantear dentro de la metodología constructiva más frentes de trabajo, con los cuales se reducirán el plazo de entrega de una obra y los costes directos e indirectos de la ejecución de la misma.

2.3.2 Motivos económicos

Existen también motivos de índole económico y fiscal, puesto que los recursos de varias empresas en conjunto son superiores a los individuales, lo que supone un abaratamiento de los costes de ejecución y la posibilidad de presentar una oferta más ventajosa al cliente; se diversifica el riesgo entre las asociadas, se puede negociar en mejores condiciones la obtención de avales y financiación de terceros.

2.3.3 Ventajas organizativas

La unión ofrece ventajas organizativas, ventajas que se pueden traducir en una mejora en los sistemas de control de costos, información, recursos humanos y en general, cualquier aspecto que resulte de encauzar la experiencia de los distintos miembros de la Unión.

2.4

Delimitación conceptual y consecuencias de la falta de personalidad jurídica de los consorcios y asociaciones en el ámbito de la contratación pública.

Las Asociaciones o Consorcios carecen de personalidad jurídica propia distinta de la de sus miembros, de ello se deriva que las empresas miembros van a responder de forma solidaria e indivisible por el cumplimiento de las obligaciones emanadas del procedimiento precontractual, de la oferta y el contrato, renunciando expresamente a los beneficios de orden y exclusión, independientemente de si se disuelve o no la asociación o consorcio.

Tradicionalmente se ha admitido que las Administraciones Públicas puedan celebrar contratos con uniones de empresarios constituidos de manera coyuntural para emprender la ejecución de un contrato. Se trata, por tanto, de una forma de colaboración empresarial para la consecución de objetivos comunes.

La falta de personalidad jurídica de las asociaciones/consorcios o compromisos de éstos, no le impide actuar como una persona jurídica y, concretamente contratar con las Administraciones Públicas. Se reconoce una especie de “semipersonalidad jurídica” cuando reconoce legitimación activa a quien actúa como apoderado, con poderes suficientes de todos y cada uno de sus miembros para ejercer derechos y contraer obligaciones.¹¹

La consecuencia más relevante de la falta de personalidad jurídica es que la oferta formulada por una asociación o consorcio o compromisos de éstos (Uniones Temporales de Empresarios “UTE”) lo es, en realidad, de cada una de las empresas integrantes de dicha unión. Por lo que se debería aceptar (así lo han hecho los Tribunales en España) que sus integrantes puedan actuar con independencia de la UTE de la que forman parte, con plena capacidad procesal y legitimación. No es necesario que todas las empresas integrantes impugnen conjuntamente, sino que cualquier integrante de la UTE está capacitado para recurrir el contrato.

La legislación ecuatoriana nada ha dicho respecto a la capacidad procesal y legitimación individual de los partícipes de una asociación o consorcio en cuanto al derecho que tienen para presentar reclamaciones.

El artículo 150 del Reglamento General a la LOSNCP establece que:

“Art. 150.- Derecho a reclamar.- Los oferentes que se consideren afectados en sus intereses por actos administrativos emitidos por las entidades previstas en el artículo 1

11. Ídem. Resolución No. 052. Art. 11 y sig.

de la Ley, por asuntos relacionados con su oferta, respecto al trámite precontractual o de la adjudicación, tendrán derecho a presentar las reclamaciones de conformidad al procedimiento previsto en el presente capítulo”.

Como se aprecia en el texto transcrito, la facultad para interponer un reclamo la tienen los oferentes que se consideren afectados. Si como se ha dicho, la oferta formulada por una asociación o consorcio o compromisos de éstos, lo es en realidad, de cada una de las empresas integrantes de dicha unión; cada integrante o partícipe tendría la facultad de recurrir ante la administración cuando considere afectados sus intereses, sin que sea necesario la participación de todos y cada uno de los integrantes de la Asociación o Consorcio.

Sin embargo por regla general, las entidades adjudicadoras al interpretar la capacidad de actuación en el ámbito procesal administrativo de la contratación pública ecuatoriana, entienden que la asociación o consorcio (o los compromisos de éstos) actúan a través de su representante, llámese este Gerente o Procurador Común, por tanto, sólo éste puede interponer un recurso o reclamo administrativo, a nombre de la totalidad de los miembros, y no sólo a uno de ellos a título individual.

Frente al vacío normativo, corresponderá a la Administración resolver si acepta un reclamo presentado individualmente por un partícipe de la UTE, o aceptarlo al trámite solamente si éste ha sido presentado por el representante legal o apoderado común de la Asociación o Consorcio, tomando en consideración los principios que rigen la contratación pública y el debido proceso.

La legislación nacional belga contiene una prohibición que impide a los partícipes de la UTE interponer un recurso a título individual. Únicamente la totalidad de los miembros de una UTE puede interponer un recurso contra la decisión de adjudicación del contrato, y no sólo uno de sus miembros a título individual. Lo mismo debe afirmarse en el caso de que todos los miembros de tal UTE actúen conjuntamente, pero se declare la inadmisibilidad de la acción de uno de sus miembros.

3

CONSULTORÍA EN EL ECUADOR

3.1

Consideraciones Generales.

La Consultoría comprende fundamentalmente, la prestación de servicios profesionales especializados, sustentados en un profundo grado de conocimiento en un sector, área o asunto específico del conocimiento, para otorgar orientación profesional caracterizada en la realización de proyectos de desarrollo a fin de determinar la conveniencia, beneficio o utilidad; el diseño, metodología ejecución y operación de los proyectos. La consultoría también puede traducirse en tareas de fiscalización y auditoría de proyectos; así como en el desarrollo de programas informáticos, consultoría legal y asistencia técnica.¹²

Como podemos apreciar, la selección del consultor atiende a la calidad de la persona, en atención a su ciencia, pericia o técnica – en pocas palabras, a su capacidad-; lo que la diferencia de los otros procedimientos contractuales como la licitación o subasta inversa en que el propósito es la obtención de las mejores condiciones posibles para la adjudicación de un contrato.

En el caso de que una de las entidades obligadas a seguir los procedimientos de contratación pública¹³ requiera la contratación de una consultoría cuyo monto de presupuesto referencial supere los USD. 52.218,54¹⁴ dólares de los Estados Unidos de América, se abrirá un procedimiento de oposición a fin de elegir el cocontratante de la administración pública

12 CHILQUINGA NEGRETE, Gladys Georgina. El Procedimiento de Contratación de Consultoría Mediante Lista Corta, Universidad Andina Simón Bolívar, Sede Ecuador, 2008, pág. 9.

13 Ver artículo 1 de la LOSNCP en el cual se establece el Objeto y Ámbito de aplicación de la Ley

14 Este valor es el resultante de multiplicar el coeficiente 0,000002 por el monto del presupuesto inicial del Estado del correspondiente ejercicio económico, para este caso se ha tomado el presupuesto inicial del Estado vigente en los años 2012 y 2013 .

atendiendo principalmente a la capacidad científica, técnica, de las personas que se presentan a él, a fin de seleccionar aquellas que tengan la mayor capacidad.

3.2

Procedimientos previstos para la contratación de un servicio de consultoría.

3.2.1 Contratación directa:

Cuando el presupuesto referencial¹⁵ del contrato sea inferior o igual a USD. 52,218.54 la entidad contratante procederá a contratar de manera directa, para lo cual, la máxima autoridad de la entidad o su delegado, seleccionará e invitará a un consultor habilitado en el RUP que reúna los requisitos previstos en los pliegos¹⁶.

3.2.2 Contratación mediante Lista Corta:

Cuando el presupuesto referencial del contrato supere los USD. 52,218.54 y sea inferior a USD.391,639.05 la entidad contratante escogerá e invitará, a través del Portal www.compraspublicas.gob.ec a un máximo de 6 y un mínimo de 3 consultores registrados en el RUP que reúnan los requisitos previstos en los pliegos, para que presenten sus ofertas técnicas y económicas.¹⁷

3.2.3 Contratación mediante Concurso Público:

Cuando el presupuesto referencial del contrato sea igual o superior a USD. 391,639.05 la entidad contratante realizará la convocatoria pública a través del Portal www.compraspublicas.gob.ec para que los interesados, habilitados en el RUP, presenten sus ofertas.¹⁸

Los términos de referencia para la contratación de consultoría y servicios incluirán entre otros aspectos: Antecedentes, objetivos, alcance, metodología de trabajo, productos o servicios esperados, plazo de ejecución, personal técnico/equipo de trabajo/recursos.

Además los pliegos deberán indicar de manera clara y objetiva quienes pueden participar en el proceso; a saber, personas naturales o jurídicas, nacionales o extranjeras o asociaciones de éstas y su forma de participación, para cuyo efecto deberán estar inscritas y habilitadas en el Registro Único de Proveedores.

15 Por presupuesto referencial del contrato se entenderá aquel que haya determinado la entidad, institución, dependencia, entidad u organismo interesados, a la fecha de inicio del proceso.

16 Dicho valor es el resultante de multiplicar el coeficiente 0,000002 por el monto del Presupuesto Inicial del Estado del ejercicio económico del año 2012, 2013.

17 Supere el valor resultante de multiplicar el coeficiente 0,000002 por el monto del Presupuesto Inicial del Estado y sea inferior al valor que resulte de multiplicar el coeficiente 0,000015 por el monto del Presupuesto Inicial del Estado del correspondiente ejercicio económico.

18 Dicho valor es el resultante de multiplicar el coeficiente 0,000015 por el monto del Presupuesto Inicial del Estado del ejercicio económico del año 2012 y 2013.

4

PLANTEAMIENTO DEL PROBLEMA

4.1

Consideraciones Particulares de la Lista Corta.

Lista Corta es el procedimiento de oposición que se lleva a cabo para elegir el cocontratante de la administración pública atendiendo principalmente a la capacidad científica, técnica, cultural o artística de las personas que se presentan a él, a fin de seleccionar aquellas que tengan la mayor capacidad.

Opera cuando el presupuesto referencial supera el considerado para la contratación de consultoría en forma directa y sea inferior al valor resultante de multiplicar el coeficiente 0,000015 por el monto del presupuesto inicial del Estado del Ejercicio Económico correspondiente, es decir cuyo presupuesto referencial sea mayor a USD. 52,218.54 e inferior a USD. 391,639.05.

El procedimiento precontractual consiste en la convocatoria que se realiza a un mínimo de tres (3) y un máximo de seis (6) consultores a través del portal de www.compraspUBLICAS.gob.ec, a la que se denomina como Lista Corta.

La invitación se realiza a consultores de la misma naturaleza (solo entre personas naturales, solo entre personas jurídicas o sólo entre organismos¹⁹) quienes deben encontrarse registrados y habilitados previamente en el RUP.

4.2

Casuística.

19. Universidades y escuelas politécnicas, así como fundaciones y corporaciones que de conformidad con las disposiciones legales o estatutarias que normen su existencia tenga capacidad para brindar asesoría especializada.

En el modelo de pliegos para Lista Corta de consultoría publicados por el SERCOP, en las condiciones generales de la invitación, numeral 3, se establece que:

3.- Los oferentes que participen individualmente o en asociación deberán estar habilitados como proveedores en el Registro Único de Proveedores, RUP, conforme lo dispone el artículo 18 de la LOSNCP.

No existe ninguna otra indicación que permita aclarar si la participación en asociación, es para aquellas que:

- a) previamente se hayan conformado y que en esa calidad fueron invitadas;
- b) para aquellas que se conforme entre los invitados (3 a 6) a participar en el proceso de Lista Corta; o,
- c) cualquiera de los invitados puede asociarse con otro que no se encuentre dentro de la Lista Corta.

Esta falta de definición genera varios inconvenientes, pues la entidad contratante puede toparse frente a la disyuntiva de habilitar o no la participación de una asociación en un proceso de selección mediante Lista Corta.

4.2.1 Invitación al Consorcio o Asociación.

El primer caso se da, cuando por ejemplo, en un proceso de precalificación han presentado los posibles oferentes su interés en participar en asociación constituida o por constituirse, para realizar los trabajos de consultoría requeridos por la entidad contratante; en este caso, en el momento de realizar la invitación se la hará a dicha asociación o compromiso de asociación para que presente su oferta.

En el ejemplo planteado, desde el inicio del proceso precontractual la entidad convocó a la asociación/consorcio o compromiso de asociación/consorcio precalificada, y por tanto su participación no afecta a los derechos de los demás invitados a la Lista Corta, quienes conocieron desde el momento de la invitación esa circunstancia. En tal virtud, no podrán alegar que se atenta contra los principios de trato justo e igualitario y de transparencia.

En el presente caso, la entidad contratante deberá continuar con el procedimiento precontractual, en vista de que los oferentes no han quebrantado ningún principio establecido en la LOSNCP.



Ejemplo. 4.2.1

4.2.2 Invitación a oferentes de forma individual y se asocian entre ellos.

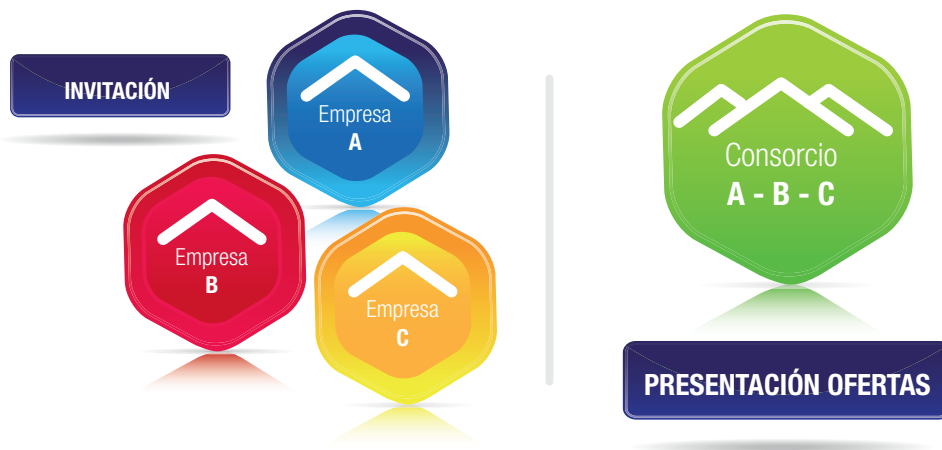
En este caso podría ocurrir, dos situaciones:

a) La entidad contratante invita a 3 oferentes –de la misma naturaleza jurídica- a presentar sus propuestas dentro de un procedimiento de selección de Lista Corta de consultoría y los 3 deciden formar un consorcio para presentar una oferta en conjunto.

En este caso, la entidad convocante que esperaba contar con un determinado número de posibles ofertas a fin de valorar cuál de ellas le resultaba más conveniente –de acuerdo a los criterios de selección establecidos en los pliegos- ve limitada sus opciones por el acuerdo realizado entre los invitados a la Lista Corta, el cual da como resultado la presentación de una oferta única presentada por todos los invitados, que pasan a formar parte del consorcio.

En mi criterio, es evidente que la asociación o Consorcio conformada por todos los invitados al proceso de Lista Corta (en Consultoría) restringen la competencia, por ende, quebrantan el *principio de concurrencia*, lo que afecta directamente a los intereses de la entidad contratante.

En este caso, la entidad contratante deberá declarar desierto el proceso, puesto que no hay concurso, la entidad pierde la facultad de escoger a la oferta que mejor satisfaga los intereses institucionales, al contar con una sola oferta se pierde la esencia misma de la selección por lista corta, y prácticamente se estaría adjudicando de forma directa, rompiendo principios y normas establecidas en la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.



Ejemplo. 4.2.2 a)

b) Se invita a 3 oferentes –de la misma naturaleza jurídica- a presentar sus propuestas dentro de un procedimiento de selección de Lista Corta de consultoría y 2 de ellos deciden asociarse para presentar una oferta en conjunto, y el tercero presenta su oferta de manera individual.

En este caso tenemos que al asociarse 2 de las 3 firmas consultoras con el fin de fortalecer su posición al momento de ser evaluada su oferta, se queda el tercer invitado sólo, en situación de desventaja frente a la asociación o consorcio conformado, lo cual podría dar ocasión a una competencia desleal.

Si la entidad contratante decidiera habilitar las 2 ofertas presentadas (la de la asociación/consorcio y la presentada de manera individual) afectaría directamente al oferente individual, a quien se le estaría conculcando su derecho a *un trato justo e igualitario*; además, se violentaría el principio de *transparencia*, principio que determina que todas las reglas y condiciones para la participación en un proceso precontractual, deben estar claramente establecidas de manera *previa*.

Por las razones señaladas, considero que en este caso no debería habilitarse la oferta presentada en asociación/consorcio, por cuanto su presentación atenta contra los principios de trato justo e igualitario, libre competencia y transparencia; y, continuar el proceso con el oferente que cumplió las reglas establecidas en los pliegos.



Ejemplo. 4.2.2 b)

4.2.3 Invitación a oferentes de forma individual y se asocian con otros.

En el tercer caso, la entidad contratante elabora una lista de 3 personas jurídicas invitadas a participar en un procedimiento de Lista Corta de consultoría y cualquiera de ellos se presenta en asociación con otra persona jurídica no incluida en la Lista Corta elaborada por la entidad contratante.

En este último ejemplo, uno de los invitados se consorcia con un tercero que ni si quiera estuvo previsto al momento de conformar la Lista Corta. La participación de esta asociación/consorcio, al igual que en el caso anterior vulnera los principios de trato justo e igualitario, libre competencia y el transparencia; con una consideración adicional, por ser una Lista Corta -procedimiento restringido-, es facultad de la entidad convocante seleccionar a los invitados en función de sus capacidades técnicas, económicas, etc., por lo que no resulta lógico que se incluya la oferta de alguien que no estuvo inicialmente invitado, independientemente de que su participación sea en asociación con alguien que si estuvo incorporado en la Lista Corta.

Lamentablemente, la normativa que rige la contratación pública en el Ecuador, no existe ninguna disposición que regule cómo se debe proceder en estos casos, dejando a discreción de la entidad contratante resolver si habilita o no la oferta presentada en asociación bajo las circunstancias antes señaladas.



Ejemplo. 4.2.3

Si bien es cierto, el presentarse en asociación o consorcio en *cualquier proceso precontractual* previsto en la Ley, es un derecho que tienen los oferentes; este derecho, en los casos expuestos como ejemplos (excepto en el primero, donde desde un inicio se prevé la participación en asociación o consorcio) puede verse confrontado con los derechos de aquellos oferentes que se presentan su oferta de manera individual, y la evaluación de las ofertas no se realizaría en condiciones de competencia efectiva.

A continuación analizaremos los posibles conflictos que las situaciones descritas pueden generar.

4.3 Principios y Derechos en Aparente Pugna.

En los casos indicados en el acápite anterior distinguimos que, frente al derecho que tienen los participantes a presentarse a un procedimiento precontractual en asociación o consorcio, está el de los otros oferentes que pudieran sentir que en la tramitación del procedimiento precontractual se ha vulnerado los principios de trato justo e igualdad, concurrencia y libre competencia, y de transparencia y publicidad.

Pasaremos a analizar estos principios frente al derecho de asociación en el marco de un procedimiento de selección de Lista Corta, por considerar que es precisamente en este procedimiento que se torna más relevante, en consideración a una participación restringida a un número de posibles participantes (mínimo 3 máximo 6) seleccionados por la entidad adjudicadora en función de su especialidad profesional sobre alguna materia, experiencia, calidad técnica, etc.; y que, en principio existe equilibrio entre las características de los invitados y por tanto todos tendrían la posibilidad de ser adjudicatarios del contrato a celebrarse.

Tanto los principios que rigen la contratación pública, como el derecho de asociación tienen su fundamento en la Constitución del Ecuador:

- El artículo 66 de la Constitución de la República, numerales 13, 15 y 16 garantiza el derecho a desarrollar actividades económicas, en forma individual o colectiva y a la libre contratación.
- El artículo 304 numeral 6 de la Carta Fundamental establece que la política comercial tendrá como objetivo evitar las prácticas monopólicas y oligopólicas, particularmente en el sector privado, y otras que afecten el funcionamiento de los mercados.
- El artículo 319 de la Constitución reconoce diversas formas de organización de producción e la economía, entre otras, la asociativa; y, el Art. 320 indica que es obligación del Estado estimular una gestión participativa, transparente y eficiente.
- El artículo 334, numeral 1, de la Constitución de la República dictamina que corresponde al Estado promover el acceso equitativo a los factores de producción, evitando la concentración o acaparamiento de factores y recursos productivos, la redistribución y supresión de privilegios o desigualdades en el acceso a ellos.
- El artículo 336 de la Carta Fundamental impone al Estado el deber de impulsar y velar por un comercio justo como medio de acceso a bienes y servicios de calidad, promoviendo la reducción de las distorsiones de la intermediación y promoción de su sustentabilidad, asegurando de esta manera la transparencia y eficiencia en los mercados, mediante el fomento de la competencia en igualdad de condiciones y oportunidades, lo que se definirá mediante Ley.

4.3.1 ¿Puede la Administración Pública, restringir la participación de una asociación o consorcio dentro de una Lista Corta, cuando la invitación se ha realizado de manera individual?

Corresponde analizar si la administración pública (entidad contratante) puede impedir que se ejerza el derecho de asociación contemplado en la Constitución de la República del Ecuador, la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública y demás normativa vigente.

En el capítulo primero, cuando analizamos el *principio de legalidad* se dijo que como una garantía a la *seguridad jurídica* de los gobernados todas las actuaciones del Estado estarán sujetas al ordenamiento jurídico y no a la voluntad de la autoridad, por lo que resulta indispensable analizar las normas constitucionales relativas al principio de aplicación de los derechos.

La Constitución de la República del Ecuador (2008), establece dentro del capítulo “*Principios de aplicación de los derechos*”, en su artículo 11, que:

El ejercicio de los derechos se regirá por los siguientes principios:

3. Los derechos y garantías establecidos en la Constitución [...] serán de directa e inmediata aplicación por y ante cualquier servidora o servidor público, administrativo o judicial, de oficio o a petición de parte.

Para el ejercicio de los derechos y las garantías constitucionales no se exigirán condiciones o requisitos que no estén establecidos en la Constitución o la ley.

Los derechos serán plenamente justiciables. No podrá alegarse falta de norma jurídica para justificar su violación o desconocimiento, para desechar la acción por esos hechos ni para negar su reconocimiento.

4. Ninguna norma jurídica podrá restringir el contenido de los derechos ni de las garantías constitucionales.

5. En materia de derechos y garantías constitucionales, las servidoras y servidores públicos, administrativos o judiciales, deberán aplicar la norma y la interpretación que más favorezcan su efectiva vigencia.

6. Todos los principios y los derechos son inalienables, irrenunciables, indivisibles, interdependientes y de igual jerarquía.

El artículo 76 de la Constitución dictamina que en todo proceso en el que se determinen derechos y obligaciones de cualquier orden, se asegurará el derecho al *debido proceso* que incluirá las siguientes garantías básicas:

1. Corresponde a toda autoridad administrativa o judicial, garantizar el cumplimiento de las normas y los derechos de las partes.

7. El derecho de las personas a la defensa incluirá las siguientes garantías:

l) Las resoluciones de los poderes públicos deberán ser motivadas. No habrá motivación si en la resolución no se enuncian las normas o principios jurídicos en que se funda y no se explica la pertinencia de su aplicación a los antecedentes de hecho. Los actos administrativos, resoluciones o fallos que no se encuentren debidamente motivados se considerarán nulos. Las servidoras o servidores responsables serán sancionados.

En principio, siendo el derecho de asociación un derecho garantizado constitucionalmente, y respetando fielmente el *principio de legalidad*, no puede ningún órgano administrativo, funcionario o servidor público conculcarlo, so pena de que el acto administrativo que limite la participación de una asociación se repunte nulo. Sin embargo, en los caso materia del presente análisis, existen otros derechos que también se verían afectados, como son los principios de *trato justo e igualdad, concurrencia y libre competencia, transparencia*, entre otros que ya hemos analizado en las páginas anteriores.

Frente a esta disyuntiva, corresponde a la Administración Pública que lleva a cabo un procedimiento precontractual de Lista Corta tomar una decisión debidamente motivada, estos es, fundamentando su decisión en normas y principios constitucionales e indicado su aplicación al caso concreto en función de los principios constitucionales.

Cabe mencionar que en relación al fundamento constitucional del *derecho de libre asociación*, es en esta misma Carta Política, donde se establece *límites* para ejercer este derecho. La colaboración entre empresas, que constituye la razón principal de la figura de asociación o consorcio, y que en principio no es objeto de prohibición, no puede constituir un marco para la realización de prácticas restrictivas de la competencia, en otras palabras, no puede tener como finalidad *distorsionar el principio de libre competencia*.

4.3.2 Disposiciones en relación a los acuerdo entre empresas oferentes.

De acuerdo con las disposiciones que más adelante se citan quedarán prohibidos todos los acuerdos entre empresas, las decisiones de asociaciones de empresas y las prácticas concertadas que puedan afectar al comercio y que tengan por objeto o efecto impedir, restringir o falsear el juego de la competencia.

La Constitución del Ecuador, establece entre los objetivos de la política económica incentivar la

competitividad sistémica. (Art. 284, numeral 2); y como política comercial uno de los objetivos del Estado Ecuatoriano es evitar las prácticas monopólicas y oligopólicas, particularmente en el sector privado, y otras que afecten el funcionamiento de los mercados (Art. 304, numeral 6).

De igual manera la carta política del Estado, establece que:

Art. 334.- El Estado promoverá el acceso equitativo a los factores de producción, para lo cual le corresponderá:

1. Evitar la concentración o acaparamiento de factores y recursos productivos, promover su redistribución y eliminar privilegios o desigualdades en el acceso a ellos.

Art. 335.- El Estado regulará, controlará e intervendrá, cuando sea necesario, en los intercambios y transacciones económicas; y sancionará la explotación, usura, acaparamiento, simulación, intermediación especulativa de los bienes y servicios, así como toda forma de perjuicio a los derechos económicos y a los bienes públicos y colectivos.

El Estado definirá una política de precios orientada a proteger la producción nacional, establecerá los mecanismos de sanción para evitar cualquier práctica de monopolio y oligopolio privados, o de abuso de posición de dominio en el mercado y otras prácticas de competencia desleal.

Art. 336.- El Estado impulsará y velará por el comercio justo como medio de acceso a bienes y servicios de calidad, que minimice las distorsiones de la intermediación y promueva la sustentabilidad.

El Estado asegurará la transparencia y eficiencia en los mercados y fomentará la competencia en igualdad de condiciones y oportunidades, lo que se definirá mediante ley.

Por su parte, la Ley Orgánica de Regulación y Control del Poder de Mercado, publicada en el Registro Oficial Suplemento No. 555 de 13 de octubre de 2011, contiene varias disposiciones que son transversales en el ámbito de la contratación pública. Llama particularmente la atención el contenido de los numerales 6 y 21 del artículo 11 de la referida Ley que señala como acuerdos y prácticas prohibidas, las siguientes:

Art. 11.- Acuerdos y prácticas prohibidas.- Están prohibidos y serán sancionados de conformidad con las normas de la presente ley todo acuerdo, decisión o recomendación colectiva, o práctica concertada o conscientemente paralela, y en general todos los actos o conductas realizados por dos o más operadores económicos, de cualquier forma

manifestados, relacionados con la producción e intercambio de bienes o servicios, cuyo objeto o efecto sea o pueda ser impedir, restringir, falsear o distorsionar la competencia, o afecten negativamente a la eficiencia económica o el bienestar general. (Lo resaltado me pertenece)

En particular, las siguientes conductas, constituyen acuerdos y prácticas prohibidas:

6. Los actos u omisiones, acuerdos o prácticas concertadas y en general todas las conductas de proveedores u oferentes, cualquiera sea la forma que adopten, cuyo objeto o efecto sea impedir, restringir, falsear o distorsionar la competencia, ya sea en la presentación de ofertas y posturas o buscando asegurar el resultado en beneficio propio o de otro proveedor u oferente, en una licitación, concursos, remates, ventas al martillo, subastas públicas u otros establecidos en las normas que regulen la contratación pública, o en procesos de contratación privados abiertos al público. (Lo resaltado me pertenece)

21. Los acuerdos entre proveedores y compradores, al margen de lo que establece la ley, que se puedan dar en las compras públicas que direccionen y concentren la contratación con el afán de favorecer injustificadamente a uno o varios operadores económicos.

Son nulos de pleno derecho los acuerdos, prácticas, decisiones y recomendaciones que, estando prohibidos en virtud de lo dispuesto en este artículo, no estén amparados por las exenciones previstas en la presente Ley.

El SERCOP aún no ha expedido una norma que regule cuando las asociaciones para ofertar en contratación pública podrían vulnerar las normas de competencia previstas en la Ley de Regulación y Control del Poder del Mercado.

Dentro de este marco jurídico, podemos apreciar que todo acuerdo entre empresas licitadoras cuyo objeto o efecto sea distorsionar el procedimiento contractual, o impedir o restringir la competencia constituye una infracción de las normas sobre la defensa de la competencia.

En virtud de lo señalado, lo primero hay que considerar es «*el objeto mismo del acuerdo*», habida cuenta del contexto en el que se debe aplicar; pero en caso de que el análisis de las cláusulas de dicho acuerdo no revele un grado suficiente de nocividad respecto de la competencia, es necesario entonces examinar «*los efectos del acuerdo*»; y, para proceder a su prohibición, exigir que se reúnan los elementos que prueben que el juego de la competencia ha resultado, de hecho, bien impedido, restringido o falseado de manera sensible.

La distinción entre «*infracciones por objeto*» e «*infracciones por efecto*» reside, por tanto, en

el hecho de que determinadas formas de colusión entre empresas pueden considerarse, por su propia naturaleza, perjudiciales para el buen funcionamiento del juego normal de la competencia.²⁰

El Tribunal de Justicia de la Unión Europea, ha declarado que, para tener un objeto contrario a la competencia, basta con que el acuerdo pueda producir efectos negativos en la competencia, es decir, que sea concretamente apto para impedir, restringir o falsear el juego de la competencia en el mercado interior. La cuestión de si tal efecto se produce realmente y, en su caso, en qué medida, únicamente puede ser relevante para calcular el importe de las multas y los derechos de indemnización por daños y perjuicios.²¹

La calificación de un acuerdo o práctica como restrictivo de la competencia por su objeto opera como una suerte de «presunción», pues si se determina esa naturaleza restrictiva no será necesario probar cuáles son los efectos del acuerdo o práctica en cuestión para la competencia. Es más, la prohibición podría hacerse con carácter preventivo, sin esperar a que los eventuales efectos perjudiciales para la competencia efectivamente se hayan producido.²²

Pues bien, para apreciar si un acuerdo tiene un objeto contrario a la competencia procede examinar particularmente el contenido de sus disposiciones y la finalidad objetiva que pretende alcanzar, así como el contexto económico y jurídico en que se inscribe. Si bien la intención de las partes no constituye un elemento necesario para determinar el carácter restrictivo de un acuerdo, nada impide a la administración pública tenerla en cuenta.

Por otra parte estos acuerdos no sólo pueden ser considerados como una infracción con el fin de distorsionar la libre competencia o simular un convenio lícito con el fin de participar en un proceso de contratación pública; sino que también podría constituir un fraude de ley.

20 Sentencia del Tribunal de Justicia de 20 noviembre 2008, Beef Industry Development Society y Barry Brothers (C-209/07, Rec. p. I-8637), apartados 15 y 17.

21 Véanse las sentencias de 4 de junio de 2009, T Mobile Netherlands y otros, C 8/08, Rec. p. I 4529, apartado 31

22 En este sentido, una consolidada jurisprudencia viene declarando que, para aplicar el artículo 101 TFUE, apartado 1, «la toma en consideración de los efectos concretos de un acuerdo es superflua, cuando resulte que éste tiene por objeto impedir, restringir o falsear el juego de la competencia». Véanse, en este sentido, las sentencias de 13 de julio de 1966, Consten y Grundig/Comisión (56/64 y 58/64, Rec. p. 299), apartado 496; y de 15 de octubre de 2002, Limburgse Vinyl Maatschappij y otros/Comisión (C-238/99 P, C-244/99 P, C-245/99 P, C-247/99 P, C-250/99 P a C-252/99 P y C-254/99 P, Rec. p. I-8375), apartado 491.

CONCLUSIONES

A lo largo de este trabajo, hemos analizado el derecho de asociación que tienen los oferentes para presentar libremente una oferta en cualquiera de los procedimientos precontractuales establecidos en la LOSNCP, frente a los principios que rigen la contratación pública: concurrencia, libre competencia, trato justo e igualitario, transparencia, publicidad, entre otros; todo esto dentro del marco del procedimiento de contratación de consultoría mediante el procedimiento (restringido) de Lista Corta.

Se ha determinado que el problema se genera desde la elaboración de los pliegos, que deben contener las condiciones de participación de los posibles oferentes. El modelo de pliegos del SERCOP para la Lista Corta de consultoría (de uso obligatorio), no aclara la participación de las asociaciones o Consorcios en dicho procedimiento, por lo que corresponderá a la entidad convocante, suplir este vacío y señalar de manera clara cuáles son las calidades (persona natural, jurídica, asociaciones o compromisos de asociación o consorcio, organizaciones) a las que va dirigido el proceso de selección.

Es importante recalcar que es facultad de la entidad convocante definir las condiciones de participación, siempre que no sean directa o indirectamente discriminatorias y se señalen de manera previa en los pliegos. Por tanto, las entidades al fijar los criterios de selección en un procedimiento restringido (Lista Corta) deben hacerlo según las normas y los criterios objetivos que hayan definido y que estén a disposición de todos los convocados.

Además, en la selección de los invitados se velará para que exista equilibrio entre las características de los invitados, teniendo en cuenta la necesidad de garantizar una competencia suficiente, es decir, la entidad contratante velará para que la participación de consorcios o asociaciones dentro de un procedimiento de Lista Corta, no cause distorsión de la competencia con respecto a las otras empresas oferentes.

Mi posición frente al problema planteado, se resume de la siguiente manera:

1. Al ser la consultoría un servicio profesional especializado, su selección atiende a la capacidad y experiencia profesional, técnica y/o científica del consultor.
2. A la entidad contratante –y solo a ella- le corresponde fijar las condiciones para un proceso de selección de Lista Corta (siempre que se respete la normativa vigente).
3. Los pliegos que rigen el proceso deberán contener todas las disposiciones y la información necesaria para la elaboración de las ofertas, esto desde luego incluye a la convocatoria, la cual deberá de manera clara e inequívoca identificar a los invitados a participar en el proceso de selección mediante Lista Corta (como se indicó estos deberán ser de igual categoría); y, de manera expresa revelar si se va o no a aceptar la conformación de asociaciones o consorcios entre los invitados, en función de los intereses institucionales.
4. A diferencia de otros procesos en los que se busca la mayor cantidad de oferentes, debemos recordar que la Lista Corta es un procedimiento de participación restringido a un número de máximo seis (6) oferentes.
5. La participación en asociación o consorcio permite que esta refuerce sus características sumando la de todos sus asociados o consorciados, principalmente en cuanto a experiencia e índices financieros, favorecerse de los márgenes de preferencia (participación nacional o local o en caso de fiscalización de obra).
6. Las ventajas señaladas en el numeral anterior, afectan directamente a los demás participante, que al no estar en igualdad de condiciones van a sufrir un detrimento en sus posibilidades de obtener una calificación de sus ofertas que les permita adjudicarse el contrato.
7. El permitir que en un proceso de Lista Corta participen tanto personas jurídicas de manera individual como personas jurídicas asociadas o consorciadas, es una causa que puede viciar el procedimiento precontractual y que al no ser subsanada puede dar como resultado una adjudicación ilegal.
8. Lo señalado en el numeral anterior tiene una excepción: Cuando desde el inicio del proceso en la convocatoria se ha abierto la posibilidad de presentar las propuestas de manera individual, o

- de forma asociada/consorciada pero sólo entre los invitados a la Lista Corta.
9. El derecho de asociación del que gozan los oferentes no se verá conculcado, siempre que motivadamente la entidad contratante justifique las razones por las cuales ha requerido que la participación sea de carácter individual.
 10. El derecho de asociación no puede utilizarse como medio para restringir la libre competencia, ni para violentar los principios de concurrencia, trato justo e igualitario y de transparencia que rigen a la contratación pública.
 11. El incumplimiento de estos requisitos podría implicar la nulidad de la adjudicación y la responsabilidad de la entidad contratante de asumir la impugnación tanto administrativa como jurisdiccionalmente de los oferentes, que si bien no pueden tener derecho subjetivo de ser adjudicatarios del contrato, sí goza del derecho subjetivo de que se les reconozca los perjuicios a ellos causados.

PROPUESTA DE REFORMA NORMATIVA.

- 1) Incorporar a en el primer inciso del artículo 37 del Reglamento General a la LOSNCP, a continuación de "sus ofertas técnicas y económicas." lo siguiente:

Sólo podrán presentar una oferta los candidatos invitados por la entidad contratante.

- 2) Incorporar a continuación del artículo 37 del Reglamento General a la LOSNCP, incorpora lo siguiente:

Art. 37-A.- Asociaciones de consultoras constituidas o por constituirse que participan en una Lista Corta.- Si se prevé la participación de asociaciones o consorcios o compromisos de asociación o consorcio, está se conformarán exclusivamente entre los oferentes invitados en la Lista Corta.

Si la entidad contratante tiene motivos para considerar que en la conducta del o los oferentes se han realizado actos u omisiones,

acuerdos o prácticas prohibidas al tenor de lo establecido en la Ley Orgánica de Regulación y Control del Poder de Mercado, podrá inhabilitar la o las ofertas involucradas en tales prácticas.

En caso de adjudicarse el contrato o cuando se haya celebrado el mismo, de llegar a determinarse que la asociación o consorcio se conformó con el objeto o tuvo como efecto el impedir, restringir, falsear o vulnerar las normas de la competencia previstas en la Ley Orgánica de Regulación y Control del Poder de Mercado, la entidad contratante podrá dejar sin efecto la adjudicación, o en el caso de haberse celebrado el contrato se procederá de conformidad con lo dispuesto en el artículo 64 de la LOSNCP.²³

²³ El Art. 64 de la LOSNCP se refiere a los contratos celebrados contra expresa prohibición legal y establece que la máxima autoridad de la Entidad Contratante podrá declarar en forma anticipada y unilateral la terminación del contrato, sin que proceda indemnización alguna al contratista.



TERCER LUGAR

Convenios y contratos celebrados con organismos internacionales de cooperación: ¿Régimen excluyente de aplicación de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública?.

Autor: Ab. Jorge Hernández Jaramillo



Convenios y contratos celebrados con organismos internacionales de cooperación: ¿Régimen excluyente de aplicación de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública?.

Autor: Ab. Jorge Hernández Jaramillo

Jorge Hernández Jaramillo, abogado con mención en Derecho Económico, actualmente cursa una maestría en Derecho Administrativo. Se ha desempeñado como director y asesor jurídico de algunas instituciones públicas, entre las que destaca su labor en el Instituto de Promoción de Exportaciones e Inversiones Pro Ecuador. Durante un período de tiempo estuvo como docente invitado de la Universidad de Guayaquil.

INTRODUCCIÓN

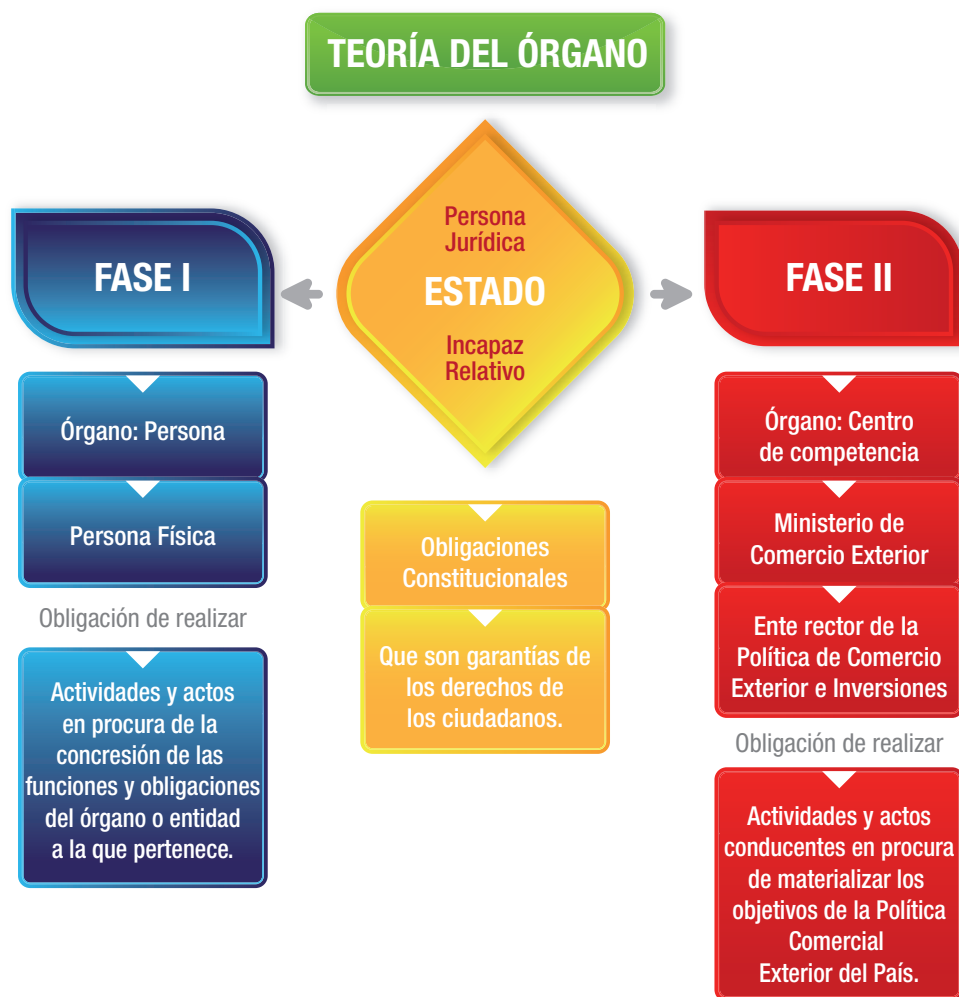
El estudio de los convenios que suscriben las entidades y organismos que comprenden el sector público devenidos de las relaciones interadministrativas, o también llamadas intersubjetivas, en cumplimiento del principio de coordinación que rige a las administraciones públicas en procura de la materialización de sus competencias legalmente asignadas y principalmente la realización del buen vivir exige un análisis pormenorizado de diferentes normas jurídicas vigentes, tanto nacionales como internacionales, e incluso derogadas para así entrever racionalmente la justificación de éste trabajo en el aspecto general y específico, esto último, los convenios suscritos con organismos internacionales de cooperación. En observancia a lo antes expuesto y a efectos de desarrollar el tema de este artículo denominado: **“CONVENIOS Y CONTRATOS CELEBRADOS CON ORGANISMOS INTERNACIONALES DE COOPERACIÓN: ¿RÉGIMEN EXCLUYENTE DE APLICACIÓN DE LA Ley Orgánica DEL Sistema Nacional de Contratación Pública?”** se procede a prefigurar el régimen jurídico de los convenios de la administración pública en el Ecuador y en base a ello adentrarnos en el análisis del artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública y el artículo 2 de su Reglamento de aplicación, dentro de lo cual se incluirán algunos comentarios y sugerencias para la mejor gestión de lo público; y, finalmente el planteamiento de varias propuestas de reformas a las normas jurídicamente aplicables con la firme intención de disciplinar la figura de este tipo de convenios y sus contrataciones derivadas. Para culminar es meritorio dejar por sentado que con la finalidad de adecuarnos a las limitaciones de éste trabajo en cuanto a su extensión, expedidas por sus autoridades revisoras se desarrollarán los subtemas del presente documento en forma sintética aunque lo interesante y la complejidad de cada tema ameriten un desarrollo más profundo.

1

TEORÍA GENERAL DE LOS CONVENIOS DE LA ADMINISTRACIÓN EN ECUADOR.

1.1 Conceptualización del Derecho Administrativo.

En nuestro país la génesis del Derecho Administrativo se encuentra en la Constitución y en las leyes que son parte del océano de normas que componen el ordenamiento jurídico ecuatoriano y es así que podemos definir a éste, en sentido amplio, como el conjunto de principios y normas de derecho público que regulan la actividad de la Administración pública y su relacionamiento con los particulares. Dado que el Derecho Administrativo ha evolucionado a partir de un derecho que desarrolla las potestades públicas de un Estado, es decir, no solamente se ocupa de las entidades y órganos administrativos y su actividad sino que también regula las relaciones existentes entre la Administración y los ciudadanos, estableciendo derechos y obligaciones de estos últimos, aunque, eso sí, referidos siempre a su relación con la administración, convirtiéndose así en una normativa que precautela los derechos de los administrados. Conforme la nobleza obliga por el hecho de ser ecuatoriano corresponde primero consumir la doctrina ecuatoriana previo a revisar la extranjera, por lo cual resalto de la primera el concepto esbozado por el profesor Jorge Zavala Egas, que a criterio de nosotros permite al lector en buena medida comprender la rama del Derecho que nos ocupa, el cual reza como a continuación se detalla: “El Derecho Administrativo es el conjunto de principios y reglas de Derecho Público INTERNO, que regulan la actividad de las administraciones públicas o de sus delegatarios, entendiendo por éstos a los sujetos-poderes públicos que desarrollan funciones administrativas para satisfacer necesidades públicas, desarrollando servicios públicos o atendiendo intereses públicos o asuntos de mera utilidad pública.”



1.2

La Teoría del Órgano como fundamento filosófico para la atribución al Estado de las consecuencias legales de las formas jurídicas típicas de actuación de la administración y de sus agentes (actos, hechos, contratos, reglamentos; y, convenios administrativos).

Con la firme intención de dejar fijo en el lector la presente teoría nos hemos permitido desarrollar un mapa conceptual que la sintetice en forma práctica y en base al mismo desarrollar el presente subtema, conforme consta a continuación:

La teoría del Órgano pretende explicar la atribución al Estado de las consecuencias legales de las formas jurídicas típicamente utilizadas por la administración y sus agentes, en procura del cumplimiento de los cometidos estatales estipulados en el ordenamiento jurídico ecuatoriano. Dicha teoría en concreto la podemos dividir en dos fases para una mejor comprensión, conforme consta en el mapa conceptual arriba desarrollado, la primera contempla al órgano-persona y la segunda esgrime al órgano-centro de competencias, que son en definitiva componentes del Estado, el cual desde el punto de vista jurídico y político es uno solo, eso sí dotado de personalidad jurídica, por lo tanto es, una persona jurídica de Derecho Público, que implica una ficción jurídica creada por la necesidad de salvaguardar determinados valores o bienes protegidos por el Derecho, que redundan en una técnica utilizada por el ordenamiento para garantizar la existencia de un centro unitario de imputación de responsabilidades frente a terceros, y titular de potestades, derechos y obligaciones.

Conforme lo expuesto y para comenzar a desentrañar el contenido de la primera fase a modo de ejemplo, al ser una persona jurídica el Estado, como incapaz relativo requiere ser representado por una persona física que ejerza actos por éste, el cual, debe por mandato Constitucional estar legitimado para ejercer dicha función mediante elección popular, invistiéndose de la calidad de Presidente Constitucional de la República del Ecuador. Por consiguiente ésta persona de Derecho Público es representado hacia el exterior por el jefe de Estado e internamente es representada extrajudicialmente por el Jefe de Gobierno; uno y otro confluyendo en Ecuador en el titular de la Función Ejecutiva.

En síntesis en esta primera fase se reputa como órganos a los servidores públicos que están habilitados constitucionalmente para con sus actos crear o forjar la voluntad estatal. Por consiguiente la voluntad expresada por dichas personas físicas es imputable a la persona jurídica de que forman parte, dado el poder de actuación que se les ha otorgado en virtud de la norma.

Llegados a este punto, corresponde dar inicio a la segunda fase de esta teoría, estableciendo lo siguiente: La persona jurídica Estado como ente susceptible de adquirir derechos y

obligaciones, representado por el Presidente de la República, se encuentra compelido a respetar y hacer respetar los derechos de los ciudadanos consagrados en la Constitución y realizar tantos y cuantos actos y gestiones considere necesarios e idóneas en cumplimiento de los deberes primordiales de aquel, devenidos obviamente en la actualidad por su nueva forma de plantearse en nuestra ley suprema de 2008, esto es, como un Estado constitucional de Derechos y Justicia, lo que comporta que es un nuevo tipo de estado constitucional porque se trata de una forma estatal sometida al derecho, pero en primer lugar, a la norma constitucional; es un estado igualitario, porque busca garantizar a la población mínimas condiciones de vida digna y la eliminación progresiva de las desigualdades sociales; y se trata de un estado democrático, porque propone la superación de la democracia representativa (democracia formal), a través de la participación protagónica de la ciudadanía en los asuntos del Estado (democracia sustancial). Finalmente, lo que es más importante, se trata de un Estado jurídicamente vinculado a la realización de los derechos, porque éstos dejan de ser postulados retóricos y máximas de optimización, para convertirse en razón de ser material del estado mismo, que adopta una función instrumental que le dota de legitimidad.

Por esta razón, al Estado en virtud de las obligaciones y deberes estipulados en la Carta Magna que se desprenden correlativamente de todos los derechos de los ciudadanos que integran la sociedad ecuatoriana, se le ha atribuido poder para garantizar el ejercicio de aquellos pero jurídicamente dosificado por la norma a través de su organización en determinados organismos o entidades administrativas dotadas de aptitud legal para obrar en atención a las cargas constitucionales asignadas a la persona jurídica única a la que pertenecen. De ahí que podemos establecer que existen dos razones fundamentales para distribuir las funciones entre el Estado y la multiplicidad de entidades públicas: En primer lugar por el principio de especialidad en el ejercicio de la prestación de servicios públicos, actividades de fomento o desarrollo de actividades económicas por parte de la Administración Pública; y, el segundo motivo tiene estrecha relación con el principio de división de los poderes públicos, pues su finalidad es de precautelar que la actividad de cada uno de éstos se ejerza acorde con las potestades atribuidas tanto Constitucional, legal o reglamentariamente en garantía de los ciudadanos.

Luego a dicha administración pública determinada en el artículo 225 de la Constitución, se le asigna la facultad de organizarse a fin de materializar sus competencias por ser jurídicamente procedente y constituir una obligación en virtud de los principios que regulan a éstas por ello es que se puede y debe dotar de una organización interna, que le permita disponer de los medios personales y materiales precisos para atender las distintas manifestaciones del proceder administrativo. (Art. 21 del ERJAFE)

Después de todo como analizamos antes la Constitución le fija la responsabilidad de la administración pública al Presidente Constitucional de la República que, a su vez, ejerce la

Función de Gobierno y, por ello, tiene entre sus potestades la de dirigir la administración pública en forma desconcentrada y expedir los decretos necesarios para su integración, organización, regulación y control; así como crear, modificar y suprimir los ministerios, entidades e instancias de coordinación, además de expedir los reglamentos necesarios para la buena marcha de la administración. Todo lo cual sobrevenido del mandato consignado a la Función Ejecutiva, en el ámbito de la competencia de las entidades u organismos que la componen, las atribuciones de rectoría, planificación, ejecución y evaluación de las políticas públicas nacionales y planes que se creen para ejecutarlas. (art. 141, 147 Nos. 5, 6 y 13 CRE; y, 40 de la Ley de Modernización del Estado).

A partir de lo reseñado anteriormente y previo a concluir esta segunda fase, volvamos al mapa conceptual para comentar sobre el ejemplo expuesto en el que se ilustra que, devenido de la atribución Constitucional del Presidente de la República se instituyó el Ministerio de Comercio Exterior mediante Decreto Ejecutivo No. 25 de fecha 12 de junio de 2013, como organismo de derecho público, con personalidad jurídica, patrimonio y régimen administrativo y financiero propio, investido de poder de actuación para realizar todas las actividades pertinentes en procura de materializar los objetivos de la política comercial exterior del país, esto es, desarrollar los mercados internos regular, promover y ejecutar las acciones correspondientes para impulsar la inserción estratégica en la economía mundial, fortalecer el aparato productivo nacional y contribuir a que se garantice la soberanía alimentaria, impulsar el comercio justo y evitar las prácticas monopólicas. De aquí que se le otorgue a dicho organismo la calidad de ente rector de la política de comercio exterior e inversiones y, en tal virtud, el encargado de formular, planificar, dirigir, gestionar, y coordinar la política de comercio exterior, la promoción comercial, la atracción de inversiones, las negociaciones comerciales bilaterales y multilaterales, la regulación de importaciones y la sustitución selectiva y estratégica de importaciones.

Dentro de este contexto hay que dejar por sentado la diferencia entre un funcionario, un puesto de trabajo, una unidad administrativa y un órgano administrativo. Al respecto la doctrina administrativa establece que la célula básica de la organización burocrática es el “puesto de trabajo”; varios puestos conforman una “unidad administrativa”, y con frecuencia varias unidades administrativas se integran en un “órgano”.

Es por aquello que se define al órgano administrativo en los siguientes términos:
“Los órganos son las unidades o elementos componentes de la organización de la administración pública, quienes jerárquicamente ordenados de acuerdo con la ley, obran por mandato o representación del estado, a fin de lograr los múltiples fines a favor de la colectividad”. Como consecuencia de lo expuesto se imputan o atribuyen a la persona jurídica Estado: tanto los actos formales y las actuaciones materiales desarrolladas por el órgano, como los efectos jurídicos derivados de tales actos y actuaciones.

Para concluir, diremos que el Estado se manifiesta a través de los órganos administrativos, lo cual nos explica la razón de relación entre el Estado y sus órganos. Dichos órganos dotados de personalidad jurídica tienen funciones prefiguradas en la norma que desempeñan, que tanto en estructura como en competencia pueden cambiar o suprimirse por su carácter de transitorio pero el centro de imputación dotado de personalidad jurídica única denominado Estado permanece y sigue siendo el mismo a lo largo del tiempo por su carácter de permanente. Es así que estos dos en el fondo se identifican en la acción. De ahí que pese a la eventual supresión o modificación de los órganos ya comentada, o al posible cambio de los funcionarios o de las autoridades que ejercen cargos públicos, exista continuidad en las relaciones que se entablan y desarrollan entre cada administración con personalidad jurídica propia y los ciudadanos. (Arts. 3, 9, 21, 22, 23, 64 del ERJAFE).

Es así como en definitiva podemos seguir la línea planteada por el profesor Zavala Egas y establecer en síntesis que la teoría del órgano desentraña que el Estado es una persona jurídica constituida por órganos que ejercen las competencias de éste; dichos órganos que conforman a la administración pública, son los encargados permanentemente, como parte integrante del Estado, a través de personas físicas, de materializar las competencias asignadas por el ordenamiento jurídico, potestades, que suponen un poder de actuación para ser ejercido en concretas actividades o funciones administrativas, cuyo fin es el cumplimiento de un interés público (acrecentar el buen vivir), es decir es una actividad servicial a la comunidad.

En suma a mi entender podemos concretizar que el órgano administrativo es un instrumento para la materialización de la voluntad estatal mediante su actividad que se funde con el Estado mismo, por su carácter indivisible y de obligatoria atribución en última instancia de todos sus actos.

1.3

Personalidad Jurídica de Derecho Público.

Como bien anota García-Trevijano Fos, la personalidad jurídica es la cualidad necesaria, en el ordenamiento jurídico para poder sostener las relaciones jurídicas. De ahí que solo a los sujetos de Derechos a los que el Ordenamiento haya atribuido la personalidad pueden entablar relaciones jurídicas. Dentro de la organización estatal existe una pluralidad de órganos, a través de los cuales se manifiesta la actividad del Estado. Ahora bien, la peculiaridad de nuestro Derecho impide que los órganos carentes de personalidad sean capaces de producir entre sí o con particulares relaciones y producir efectos jurídicos. Sólo aquellas, partes de la organización estatal configurados como personas jurídicas serán capaces de ser ellas mismas centro de imputación de derechos y obligaciones. Los demás órganos no pueden por sí mismas establecer relaciones jurídicas, sino que imputan su actividad a un centro superior en el que se encuadran.

De todas formas, también los órganos personificados imputan, en última instancia, toda su actividad al Estado, en el que se integran y de aquí reciben sus competencias y atribuciones.

Lo que quiere decir, como bien reseña la doctrina, que los órganos forman, manifiestan y actúan directamente la voluntad y la potestad del Estado, hacen valer sus derechos, operan para alcanzar fines, no como representantes, sino como instrumentos, como el mismo Estado, integrando un todo del cual los órganos son puntos delimitados que se distinguen por la diversidad de competencias.

Recordemos que de conformidad a lo estipulado en el artículo 3 del ERJAFE, la Administración Pública Central tiene personalidad jurídica única para el cumplimiento de sus fines; y, el artículo 9 establece que la Administración Pública Central se constituye por órganos jerárquicamente ordenados y en su actividad tiene personalidad jurídica única.

Así que los órganos son el estado mismo cuya actividad de aquellos le es imputable a éste en forma directa, por lo tanto cuando se dictan actos administrativos, se suscriben contratos, se expiden reglamentos o se celebran convenios administrativos por el órgano u órganos de la administración pública son a nombre de la persona jurídica de derecho público “Estado”.

Por consiguiente, sabiamente comenta la doctrina que a la personalidad jurídica del Estado se la vió como una necesidad inexcusable para explicar los derechos públicos subjetivos, pues no había otra forma de relacionar a las personas naturales, titulares de tales derechos, con el Estado, si éste no estaba investido de personalidad jurídica, lo cual hacía posible que aquel se relacione jurídicamente con los individuos y con otros Estados. Asimismo, al entender aquella calidad como herramienta técnica instrumental procede éste a su vez a adjudicar la misma a los órganos creados por él e inmediatamente procede a otorgarles potestad o competencia dosificada. Todo lo cual nace de la fuerza normativa del Estado.

Para culminar el presente apartado tocaremos brevemente el caso de la administración Institucional que al referirse el ERJAFE a aquella en su artículo 9 establece en lo medular lo siguiente: “Las entidades de la Administración Institucional de la Función Ejecutiva gozan de personalidad jurídica propia para el ejercicio de sus competencias.” Lo que en otras palabras quiere decir que el Estado puede y así lo ha hecho en función de distribuir funciones por los principios que rigen a la administración pública, de cara a la denominada administración institucional, proceder a crear entes dotados con personalidad jurídica propia pero jerárquicamente inferiores a un Ministerio pues se encuentra enmarcado bajo el principio de jerarquía y tutela; constituyendo un claro ejemplo de administración Institucional la entidad denominado Instituto de Promoción de Exportaciones e Inversiones Extranjeras, que a su vez es adscrito al Ministerio de Comercio Exterior.

En definitiva para concluir el presente acápite transcribimos nuevamente a GARCÍA TREVIJANO FOS para fijar gráficamente lo previamente comentado: "tan creación es la personalidad jurídica de la persona física como la de las personas físicas; la fijación de la mayoría de edad, por ejemplo, es cuestión independiente de la existencia real y biológica del individuo, una cosa es ser persona y otra tener personalidad (jurídica); persona se es, personalidad (jurídica) se tiene". Y con ello es que a efectos prácticos debemos comprender a la mencionada administración pública como parte de una entidad estatal de nivel superior.

1.4

La administración pública y sus relaciones interorgánicas e interadministrativas también llamada ésta última intersubjetivas.

Reconociendo el crecimiento en sumo grado de las actividades interestatales e interorgánicas en esta nueva forma de comprender al Estado por el Pueblo ecuatoriano, esto es, como un Estado Constitucional de Derechos y justicia, devino la exigencia que en nuestra Constitución de la República del Ecuador de 2008 se deje por sentado sin lugar a dudas una profunda vinculación de su actividad y estructura administrativa al servicio de la comunidad, lo que comporta en sí mismo el principio básico que justifica su existencia y que debe presidir su entera actividad. Al lado de ello es meritorio resaltar específicamente su artículo Art. 227 al disponer que: "La administración pública constituye un servicio a la colectividad que se rige por los principios de eficacia, eficiencia, calidad, jerarquía, desconcentración, descentralización, **COORDINACIÓN**, participación, planificación, transparencia y evaluación."; y, al mismo tiempo el ERJAFE al hablar de la organización de la Función Ejecutiva en el Art. 4, establece algunos principios adicionales que ameritan determinarse al prefigurar que: "Los órganos y entidades que comprenden la Función Ejecutiva deberán servir al interés general de la sociedad y someterán sus actuaciones a los principios de legalidad, jerarquía, tutela, **COOPERACIÓN** y coordinación, según el caso, bajo los sistemas de descentralización y desconcentración administrativa. Las máximas autoridades de cada órgano y entidad serán responsables de la aplicación de estos principios." Por lo que es así que cuando los sujetos del sector-poderes del sector público central y la estructura organizativa institucional, empresas públicas y territorial (GAD), al ejercitar la amplia variedad de actividades que desarrollan, entre otras la de policía, el fomento, económicas y los servicios públicos coparticipan entre sí o con terceros generando relaciones jurídicas que los vinculan denominadas aquellas tal y como se las reseño al comenzar el presente parágrafo.

Afirmaré ahora que, **las relaciones interorgánicas** se realizan entre órganos sin personalidad jurídica y en consecuencia de aquello pueden consagrarse relaciones jurídicas entre los órganos de una misma persona jurídica pública estatal. Es decir, en base a esta teoría se intenta explicar que dentro del quehacer operativo de una entidad pública se logren vinculaciones

con la finalidad de facilitar elementos de opinión o juicio, para la formación de la voluntad administrativa.

Acaece a mi modo de ver dentro de las relaciones interorgánicas de una entidad pública perteneciente al Estado una actividad que debe estar ajustada al ordenamiento jurídico ecuatoriano y los principios establecidos por éste o del Derecho Administrativo indispensables para el desarrollo de sus potestades atribuidas, entre los cuales se encuentran los principios de coordinación y cooperación, desprendiéndose de ellos el deber de incorporarse a la gestión de los cargos y departamentos que componen un órgano o entidad administrativa la unidad de acción en su ejercicio; y, junto aquel encontramos el principio de eficacia dado que las actividades de los departamentos y cargos que conforman una institución estatal debe adecuarse a la gestión por objetivos y a la calidad como del servicio que en su conjunto presta a los ciudadanos. Cabe mencionar que dicha actividad se manifiesta por los titulares de los diferentes órganos desprovistos de personalidad jurídica (departamentos).

Atengámonos ahora al siguiente ejemplo desarrollado por la doctrina describiendo el proceso previo a la expedición del acto administrativo como una muestra básica de los resultados de la relación interorgánica conforme a lo siguiente: "El carácter institucional del acto administrativo es el producto del proceso que se lleva a cabo a través de la organización, pues no es consecuencia de la voluntad e intención de un sujeto (Ministro) y menos de un solo órgano (Departamento jurídico), sino el resultado de las distintas relaciones interorgánicas creadas por lo varios órganos (departamentos integrantes de la entidad pública) que intervienen en su manifestación."

Entonces resulta que los efectos de las relaciones interorgánicas siempre se producen dentro de la entidad atribuida de potestad y personalidad jurídica a la que pertenecen pero no hacia terceros, ya que frente a estos actúa como un centro único de imputación.

Pienso, por eso, que esta teoría comporta que los órganos desprovistos de personalidad jurídica actúan dentro del ente como si la tuvieran expresando voluntad materializándola en actividades, concertando fines, ejerciendo poder propio frente a otros departamentos, pero siempre bajo el marco rector de las competencias a ejecutar el ente al que corresponden.

De esta suerte es como los instructivos expedidos por el titular de una cartera de Estado tienen la finalidad de hacer realidad el principio de unidad de acción en concordancia con los principios de jerárquica y legalidad. De la mano y a efectos de impregnar en la memoria del lector, me permito destacar dos claros ejemplos de lo dicho hasta aquí dentro del subtema que nos ocupa, que fueron encontrados dentro del Registro Oficial del miércoles 5 de junio de 2013, se publicó el Acuerdo Ministerial No. MCPEC-CAF-2013-001, por el cual da vida jurídica

al Instructivo que instaura "...Los procesos internos y flujo para la adquisición o arrendamiento de bienes, ejecución de obras y prestación de servicios incluidos los de consultoría del Ministerio Coordinador de la Producción, empleo y competitividad"; y, del Registro Oficial No. 896, del 21 de febrero de 2013, destaco el Acuerdo Ministerial No. 12 por el cual se prescribió el "Instructivo para la elaboración y trámite de órdenes de cambio para el incremento de cantidades y ampliación de plazo contractual en el MTOP".

Para culminar este epígrafe resalto dentro de nuestro ordenamiento jurídico la reseña hecha en una norma jurídica de Derecho público interno por la cual se reconoce jurídicamente la existencia del tipo de relaciones hasta aquí estudiadas y los actos generados en consecuencia de ella, que se encuentran dentro del ERJAFE específicamente en su artículo 70 que al referirse a los actos de simple administración establece:

"Son toda declaración unilateral interna o interorgánica, realizada en ejercicio de la función administrativa que produce efectos jurídicos individuales de forma indirecta en vista de que solo afectan a los administrados a través de los actos, reglamentos y hechos administrativos, dictados o ejecutados en su consecuencia." El mismo que se encuentra en armonía con el artículo 71 del mismo cuerpo normativo en el que se establece la conceptualización de los dictámenes e informes como actos previos a la emisión de la voluntad administrativa cuyo propósito es facilitar elementos de opinión o juicio, entendiéndolos a aquellos por tanto como parte de una etapa de carácter consultivo – deliberativo.

Esto último nos llega a decir como elemento característico de los actos generados por intermedio de lo que conocemos como relaciones interorgánicas en ejercicio de la función administrativa que no son propiamente impugnables por recaer sus efectos internamente. "Sin perjuicio del derecho a impugnar el acto administrativo que omitió un dictamen o informe cuando ellos eran necesarios o cuando se sustentó en un informe o dictamen erróneo." (Art. 74 ERJAFE).

Por otro lado existe **la relación jurídica interadministrativa**, que es muy distinta a la previamente comentada por cuanto vincula 1.- A dos o más entes estatales que están dotados de personalidad jurídica e investidos de potestad pertenecientes a cualquiera de los niveles de gobierno del Ecuador; 2.- A una función del Estado con otro poder u entidad autónoma; y, 3.- A un órgano o entidad administrativa (dotado de personalidad jurídica y potestad) del Estado ecuatoriano con un Organismo Internacional de Cooperación perteneciente a otro Estado que se encuentra en mejor desarrollo relativo.

A propósito de este nuevo tipo de relación jurídica realizable entre distintas entidades de Derecho público debemos recordar que dichas vinculaciones se generan en atención a los

principios de coordinación y cooperación que rigen la administración pública en estricta atención a los deberes primordiales del Estado y en la misma línea estipula el artículo Art. 226 de la CRE 2008 que “Las instituciones del Estado, sus organismos, dependencias, las servidoras o servidores públicos y las personas que actúen en virtud de una potestad estatal ejercerán solamente las competencias y facultades que les sean atribuidas en la Constitución y la ley. Tendrán el deber de coordinar acciones para el cumplimiento de sus fines y hacer efectivo el goce y ejercicio de los derechos reconocidos en la Constitución”. Por consiguiente el ERJAFE impone a las administraciones públicas que integran la Función Ejecutiva en su artículo 8, que en el desarrollo de su actividad propia y en sus relaciones recíprocas, deberán respetar las competencias de las otras Administraciones y prestar, en su propia competencia, la cooperación que las demás recabaren para el cumplimiento de sus fines. Adicionalmente la norma citada en su Art. 111 determina dentro del numeral 2 que “La Administración Pública Central, en sus relaciones, se rige por el principio de cooperación y Colaboración...”

Por lo expuesto, cabalmente podemos establecer que la base jurídica para la realización de acuerdos de voluntades entre los distintos órganos y entes administrativos que componen el sector público o de éstos con terceros se encuentra sin lugar a dudas prefigurada tanto en nuestra Carta Magna como en las normas de inferior rango que componen el ordenamiento jurídico ecuatoriano.

Como es bien sabido la compleja realidad del Ecuador por considerarse un país en vías de desarrollo deriva la ineludible interdependencia de las distintas administraciones y sus respectivos ámbitos competenciales, habilitándolos o legitimándolos así para establecer nexos entre sí e inclusive ir más allá e iniciar la búsqueda dentro del mundo globalizado en que nos encontramos de Organismos Internacionales de Cooperación pertenecientes a Hermanas Repúblicas y establecer vínculos jurídicos con aquellos a efectos materializar tanto sus fines propios como los del Estado al que responden.

Parece perfectamente claro como establece la doctrina que “No hay poder sin deber, ni deber sin poder, por lo cual el poder de uno es deber de otro y viceversa”. Luego a mi modo de ver podemos establecer que entre entes administrativos los principios fundamentales son los de cooperación y coordinación para el logro de sus fines; y, que a pesar de las atribuciones semejantes e incluso disímiles que ejercen los varios órganos que componen la administración pública, las competencias se organizan a través de la coordinación. Por ello he aquí un fundamento trascendental para la creación de alrededor de seis Organismos Coordinadores que son parte de la Función Ejecutiva.

Habría que decir también en conexión con lo anterior que las relaciones interadministrativas acaecen por el deber de asistencia y ayuda recíproca en la actuación administrativa para la

satisfacción de las necesidades ciudadanas motivadas sea por razones funcionales (factibilidad de implementaciones de planes y programas de inversión), por temáticas técnicas, jurídicas, económicas, de tiempo, etc.

De todo aquello deriva que las mentadas relaciones se pactan estableciendo discrecionalmente su contenido, alcance y límites.

En definitiva, lo expuesto conduce a plasmar por nuestra parte las secuelas generadas por las relaciones interadministrativas que son oxigenadas por los principios: colaboración, cooperación y coordinación sintetizando algunos criterios o condiciones a cumplirse en ejercicio de aquella conforme a continuación se detalla en base a la legislación nacional e internacional: 1.- Respetar el ejercicio legítimo por las otras administraciones de sus competencias propias; 2.-Ponderar, en el ejercicio de las competencias propias, la totalidad de los interés públicos implicados y, en concreto, aquellos cuya gestión esté encomendada a las otras administraciones; 3.-Facilitar a las otras administraciones la información que precisen para el desarrollo de sus tareas; 4.-Prestar en el ámbito propio, la cooperación y asistencia activas que las otras administraciones puedan recabar para el eficaz ejercicio de sus propias competencias.

De la mano cabe indicar que solo pueden denegar su asistencia y cooperación mediante acto motivado y notificado en los siguientes supuestos: 1.-No estar facultada la administración requerida para prestar lo que se le solicite por otra; 2.-No disponer dicha administración de los medios suficientes para ello; o, 3.-Que prestar la asistencia requerida le pudiese suponer incurrir en peligro de causar perjuicio grave a sus propios intereses o al cumplimiento de sus propias funciones.

Para culminar, entiendo que sorprenderán tal vez los últimos dos puntos en donde trato de explicar las posibles vinculaciones generadas por las relaciones interadministrativas, ante lo cual propongo que dejar a un lado esa impresión que incluso en algunos será de incredulidad y mociono leer lo que a continuación se desarrolla: a) Referente al numeral dos que dice: “2.- A una función del Estado con otro poder o entidad autónoma” cumpíeme señalar que pueden existir casos en que las relaciones interadministrativas trasciendan a tal punto que viabilicen la cooperación directa de una Función del Estado como es la Ejecutiva a un órgano autónomo como es la Fiscalía General del Estado a fin de conseguir el esclarecimiento de cualquier hecho delictivo más aún en hechos execrables como el 30 de septiembre de 2010 que constituyen una deuda con la memoria histórica de la nación; no obstante su atribución fijada en la Constitución. Tanto es verdad lo expresado que mediante Decreto Ejecutivo No. 22 publicado en el Registro Oficial No. 22 del martes 25 de junio de 2013, se resolvió conformar la Comisión para la investigación de los hechos ocurridos el 30 de septiembre de 2010. b) A

su vez en cuanto al numeral número 3 que reza: “A un órgano o entidad administrativa (dotado de personalidad jurídica y potestad) del Estado ecuatoriano con un Organismo Internacional de Cooperación perteneciente a otro Estado que se encuentra en mejor desarrollo relativo”, me doy cuenta de que no puede ser muy apreciable ésta posibilidad a simple vista pero después de analizar profundamente el artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública y el artículo 2 de su Reglamento General de aplicación como en efecto se lo hace en el capítulo segundo de éste documento podremos llegar a convencer al lector en base a la lógica jurídica de su existencia material y no ideal e incluso proponer algunas reformas para su mejor aplicación.

1.5

De los convenios de la administración y sus tipos en el Ecuador.

Parece perfectamente claro al llegar a este punto que los órganos administrativos al someter sus actuaciones a los principios de cooperación, colaboración y coordinación pueden, por ser jurídicamente posible, interrelacionarse para servir al interés colectivo de la sociedad en general y en este contexto elegir entre las variadas formas jurídicas de actuación, volviéndose así la voluntad de la administración determinante a la hora de encauzar su actuación hacia un determinado ámbito y seguir ese camino trazado.

Partiendo de la nueva visión instaurada por el Presidente Constitucional de la República como responsable de la administración pública, al entenderla como una herramienta al servicio de la colectividad cuyo fin primordial es brindar servicios públicos bajo criterios de regularidad y calidad, acrecentando el estado de satisfacción y con ello acercarnos a esta nueva forma de convivencia ciudadana, en diversidad y armonía con la naturaleza, denominada buen vivir, el *sumak kawsay*; es natural que al enfrentarse a la problemática diaria de la gestión de lo público en ejercicio de la función administrativa los titulares de los órganos que pertenecen al Estado busquen soluciones prácticas en el marco del ordenamiento jurídico a las frecuentes y complejas vicisitudes que se les presentan.

De aquí que respecto del poder de decisión que tiene la administración pública para escoger entre las diversas formas jurídicas de materialización de su actividad se pueda establecerla admisibilidad de actuar por los organismos administrativos mediante la forma convencional dado que el ERJAFE prescribe con sano criterio que los órganos administrativos serán competentes para resolver todos los asuntos y adoptar todas las medidas y decisiones que consideren razonablemente necesarias para cumplir con sus objetivos específicos determinados en la ley no obstante que dichos asuntos, medidas y decisiones no hayan sido expresas y detalladamente a ellos atribuidas. En la misma línea preceptúa que los mencionados órganos administrativos manifiestan su voluntad jurídica de derecho público

a través de actos administrativos, actos de simple administración, hechos administrativos, contratos administrativos y reglamentos, sin perjuicio de recurrir a otras categorías; y, en lo medular en otro apartado establezca que dicha Administración se encuentra facultada a celebrar acuerdos, pactos, convenios o contratos con personas tanto de derecho público como privado, siempre que no sean contrarios al ordenamiento jurídico y tengan por objeto satisfacer el interés público que tienen encomendado; sumado a los principios que rectores de sus relaciones interadministrativas ya comentados. (Arts. 4; 8; 64; 89; y, 155 numeral 1)

Como ya lo hice notar podemos concluir que en virtud de la exigencia del cumplimiento de sus fines, los organismos administrativos se relacionan orientados por los principios de coordinación, colaboración y cooperación, tanto como los principios generales del Derecho para la realización de intereses que les son comunes a través de mecanismos de asociación. Advirtiendo entre otros los principios del libre consentimiento y de la buena fe y la norma PACTA SUNT SERVANDA que están universalmente reconocidos.

Por lo tanto el fundamento de celebración de los convenios es la coordinación, colaboración y cooperación temporal entre dos o más entes dotados de personalidad jurídica y atribuidos de potestad pertenecientes al Estado o con terceros; y, este a su vez comporta una expresión más del desarrollo de las relaciones interadministrativas que se presentan en la actividad de los sujetos-poderes públicos.

Esta revisión, tan somera como inevitablemente personal nos llega a disgregar la naturaleza jurídica de los convenios de la administración tanto como la exigencia de conceptualizarlo con la finalidad de tener bases firmes para permitirnos analizar en buena forma el segundo capítulo de este documento:

Es así que podemos empezar diciendo que frente a los actos administrativos y contratos administrativos se sitúan los convenios administrativos como actividad realizada en ejercicio de la función administrativa pero perfectamente diferenciada y juridificada, cuya naturaleza jurídica es en definitiva de Derecho Público. Y, asimismo conceptualizar al convenio administrativo como el instrumento legal suscrito en forma voluntaria entre un ente administrativo con otras personas de derecho público o privado, nacionales o extranjeras, que tiene por objeto relaciones jurídico-administrativas, fundamentadas en criterios de colaboración, cooperación y coordinación, por las cuales se asignan compromisos interinstitucionales u obligaciones definidas en forma general o específica en función de las potestades que les corresponden o intereses que persiguen, tendientes a desarrollar en forma planificada actividades de interés común para materializar el buen vivir que es el fin último del Estado, cuya ejecución es de cumplimiento obligatorio para las partes intervinientes en el marco de una relación recíproca o de subordinación que crea modifica o extingue derechos y obligaciones; y, que no esté dentro

del ámbito de los contratos administrativos regulados por la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública u otra norma de similar característica.

Por lo que de cuyo concepto se puede colegir que tan solo puede pactarse en aquel lo que ya esté establecido en la Ley o lo que dentro del ámbito de discrecionalidad habilitado por la norma jurídicamente aplicable se lo permita a un órgano o entidad pública.

Adicionalmente importa observar que el convenio administrativo alcanza su perfeccionamiento tan sólo con la voluntad de las partes, requiriendo por ello plasmarse de forma escrita, obteniéndose así el beneficio adicional de tener inequívocamente documentado el contenido del mismo que se formaliza con la simple suscripción de los titulares de los órganos y entidades dotados de personalidad y demás intervinientes.

Denotamos de igual forma que estamos ante un convenio administrativo: a) Cuando uno de sus intervinientes es un sujeto-poder público que desarrolla funciones administrativas para satisfacer necesidades públicas, desarrollando servicios públicos o atendiendo intereses públicos o asuntos de mera utilidad pública; b) Si aquel sirve para la ejecución de normas de derecho público; y, c) Si el mencionado instrumento tiene la obligación de ejecutar una obligación jurídica pública.

En el mismo orden de ideas identificamos los rasgos característicos del convenio administrativo conforme al siguiente detalle:

1.- Es un negocio jurídico que no tiene carácter de oneroso; 2.- Las prestaciones que son objeto del convenio no pueden coincidir con las previstas en la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública; 3.- La actividad se puede desarrollar: a) entre entes de derecho público de cualquiera de los niveles de Gobierno en que se estructura el Estado del Ecuador, b) entre un ente de derecho público nacional con otro organismo internacional de derecho público o privado perteneciente a una Hermana república del Ecuador, c) entre un ente administrativo del Estado ecuatoriano con un administrado o particular nacional o extranjero; 4.- Es de una naturaleza jurídica distinta al contrato administrativo o de su especie denominado interadministrativo; 5.- La relación que lo genera debe darse en términos de reciprocidad y guardando el respeto de las competencias signadas a los entes intervinientes; 6.- Debe ajustarse al principio de legalidad como toda forma jurídica por la cual se desarrolle la voluntad de la Administración, 7.- Tiene un objetivo común dirigido al mejoramiento de la calidad y eficiencia del servicio público o lo justifica la ejecución de un actividad que es de interés del estado fomentar en atención al Interés general o simplemente de interés de las partes intervinientes; 8.- Su ejecución debe observar los mecanismos de control interno estatuidos por la Contraloría General del Estado y las normas jurídicas aplicables.

De esta suerte es como se justifica la existencia de los convenios para el mejor desarrollo y cumplimiento de una finalidad de carácter público correspondiéndome ahora a efectos de penetrar en mejor medida este argumento desarrollar la estructura básica de un convenio administrativo como a continuación se detalla:

1) Detalle de los intervinientes y la capacidad jurídica con la que actúa cada una de las partes; 2) Antecedentes y en este especificar la competencia que ejerce cada administración; 3) Objeto; 4) Objetivos específicos; 5) Actividades, metas, resultados y/o productos esperados; 6) Obligaciones particulares de las partes; 7) Montos del presupuesto, indicando su respectiva partida; 8) plazo; 9) Cláusulas de terminación, renovación o ampliación del convenio; 10) la necesidad o no de establecer una organización para su gestión; 11) Metodología para el seguimiento y sus mecanismos de evaluación y modificación; 12) Cláusulas de solución de controversias; y, 13) Aceptación.

Luego tócanos abordar los tipos de convenios administrativos que pueden suscitarse en el ejercicio de la función administrativa, en atención a la doctrina internacional y nacional, tales como:

1.- Convenio de cooperación.

Se celebra el presente cuando una entidad pública tiene algo que aportar desde su ámbito funcional, ya que se obliga a ejecutar actividades que contribuyen directamente al fin común de los sujetos-poderes comparecientes. Es decir por este cada entidad concurrente en el acuerdo presta una ayuda, un auxilio desde sus ámbitos competenciales perfectamente delimitados que han sido necesarios relacionar para compartir tareas y ejecutar actividades dirigidas a alcanzar un fin común de forma más eficiente y eficaz.

En relación a este tipo de convenio administrativo podemos citar como ejemplo el convenio suscrito entre el Programa Aliméntate Ecuador, el Programa Provisión de Alimentos y el Instituto de la Niñez y la Familia, para apoyar y facilitar la ejecución del proyecto “complementación alimentaria nutricional en unidades de atención de desarrollo infantil apoyadas por el INFA” y así contribuir a mejorar el estado nutricional y desarrollo de los niños y niñas comprendidos entre los seis meses y cinco años de edad atendidos por el Instituto de la Niñez y la Familia. El mismo que lo podemos encontrar en la siguiente dirección electrónica:

http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Cooperacion_Insterinstitucional_Alimentate_Ecuador_PPA_INFA_Complementacion_Alimentaria_Nutricional.pdf

2.- Convenio de coordinación.

Por éste se trata de armonizar actividades y funciones con el objeto de evitar contradicciones o disfunciones de diverso orden entre los distintos entes que integran la administración pública que podrían conducir a la duplicidad de esfuerzos, a ineficiencias o ineficacias o, en general, a discordancias con el fin de garantizar logros que interesan a ambas partes.

A fin de graficar lo establecido aquí ponemos a su consideración el convenio marco suscrito entre el Programa de Provisión de Alimentos (PPA) y la Compañía EDUDOS S.A. (La Troncal) cuyo objeto estriba en la coordinación y articulación de acciones conjuntas que permitan la adquisición de azúcar morena o blanca, a través del modelo de contratación pública de régimen especial. El cual lo podrá obtener dentro de la siguiente dirección electrónica:

[http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Marco_PPA_ECUDOS_S_A_\(La%20Troncal\).pdf](http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Marco_PPA_ECUDOS_S_A_(La%20Troncal).pdf)

3.- Convenio de colaboración.

En el presente una entidad pública dirige sus funciones a apoyar a otra entidad para que pueda llevar adelante cabalmente sus competencias y actividades pero cuyo cumplimiento interesa en sumo grado a la entidad que presta el apoyo dado que la administración pública es un complejo orgánico que se une para la consecución del buen vivir. En relación al convenio aquí comentado existe una referencia expresa dentro del artículo 111 del ERJAFE específicamente en su último párrafo el mismo que debería concordarse con el Decreto Ejecutivo 1384, publicado en el Registro Oficial Suplemento 860 del 02 de enero de 2013.

Puede plantearse a modo de ejemplo el convenio suscrito entre el Ministerio Coordinador de Producción, Empleo y Competitividad, Ministerio de Agricultura, Ganadería, Acuacultura y Pesca y Ministerio de Inclusión Económica y Social para la contratación de una consultoría mediante el procedimiento de lista corta cuyo objeto fue el “Estudio de situación actual y análisis de viabilidad para la implementación de una planta de lácteos” que busca analizar la viabilidad técnica, mercado, financiera y definición del modelo de gestión y de negocio para la implementación de una planta de procesamiento de lácteos en el país, considerando la situación actual del sector ganadero y de los pequeños productores asociados en beneficio de la colectividad. El mencionado instrumento lo podemos encontrar en la siguiente dirección electrónica:

[http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Interinstitucional_\(tripartito\)_Contratacion_Consultoria_Planta_de_Leche.pdf](http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Interinstitucional_(tripartito)_Contratacion_Consultoria_Planta_de_Leche.pdf)

En la misma línea cabe mencionar que el convenio antes señalado se suscribió en base a lo estipulado en el artículo 29 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, que establece lo siguiente:

“Compras Corporativas.- Con el objeto de conseguir mejores condiciones de contratación y aprovechar economías de escala, dos o más entidades podrán firmar convenios interinstitucionales con el fin de realizar en forma conjunta un procedimiento de selección único, para la adquisición de bienes, ejecución de obras de interés común o prestación de servicios incluidos los de consultoría.

Se observarán los procedimientos correspondientes de acuerdo al monto y naturaleza de la contratación.

Para la elaboración del convenio se observarán los modelos de uso obligatorio desarrollados por el Servicio Nacional de Contratación Pública.

Una vez culminado el proceso de selección, si la contratación fuera divisible, se suscribirán contratos independientes entre cada entidad y el o los adjudicatarios”

Dentro de este contexto quisiera añadir que existe una especie de éste tipo convenio de colaboración en donde claramente se observan los efectos de la relación de sujeción o subordinación surgida entre un ente administrativo y un administrado, por cuanto, el primero en su búsqueda de la materialización del interés general bajo el amparo del Derecho público que lo regula se lo ha dotado de prerrogativas y el segundo apuntalado en el Derecho privado tan sólo se encuentra atribuido de autonomía para convenir todo cuando beneficie al interés particular. Es así que podemos denotar la existencia de un convenio de colaboración que es celebrado entre partes a las que une una relación de subordinación, es decir entre la administración por un lado y los ciudadanos, o bien entre personas jurídicas subordinadas a la administración, por otro lado.

Aquí a mi entender constituyen ejemplos claros los siguientes casos: a) El convenio de pago; o, b) Un convenio por el cual se formaliza la relación jurídica entre un órgano administrativo otorgador de una subvención, esto es, una transferencia directa de recursos públicos y una persona natural o jurídica de derecho privado también llamada beneficiario en los términos que la normativa legal vigente dispone, con la finalidad que a través de ejecutar los programas y proyectos de inversión creados en el marco de la competencia del ente se incentive la realización de una actividad de interés público en beneficio directo de la colectividad.

Para culminar, cúpleme establecer algunas diferencias entre el contrato administrativo,

contrato interadministrativo y el convenio administrativo en base a lo reseñado nuevamente por la doctrina al respecto:

En cuanto al contrato administrativo el ERJAFE establece en su Art. 75 su conceptualización en los siguientes términos: “Es todo acto o declaración multilateral o de voluntad común; productor de efectos jurídicos, entre dos o más personas, de las cuales una está en ejercicio de la función administrativa.”

Es por ello que la doctrina comenta al respecto que el núcleo característico del contrato es el contenido económico patrimonial de las obligaciones que asumen las partes que lo celebran, es decir, se trata de un negocio jurídico oneroso en el que hay un intercambio de prestaciones. Por lo tanto en el contrato estatal, el Estado garantiza las utilidades al contratista para la efectiva la ejecución de los distintos servicios comprometidos.

Como última observación resalto que para llegar a perfeccionarse o suscribirse los contratos administrativos tiene que iniciarse previamente un procedimiento administrativo dividido en fases como la preparatoria y precontractual, y ejecutarse todos los actos que ellas comportan para la adquisición o arrendamiento de bienes, ejecución de obras públicas o prestación de servicios incluidos los de consultoría de conformidad a lo dispuesto en la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.

Por su parte, el contrato interadministrativo, se encuentra regulado en el artículo 2 numeral 8 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, el cual si bien es también celebrado entre dos entidades públicas, mantiene la particularidad de un negocio jurídico generador de obligaciones, al cual acuden las partes con diversidad de intereses.

Por otro lado el Convenio administrativo implica un acuerdo de voluntades productor de efectos jurídicos en donde existe confluencia de intereses dado que en el mismo no se presenta un carácter conmutativo ni se exige que exista equivalencia entre las obligaciones asumidas por las partes. Es decir es un acto jurídico bilateral donde los intereses de las partes son paralelos o convergentes a un fin común.

Por lo expuesto, en general lo importante es la realidad material de las prestaciones que se acuerdan realizar para distinguir un típico contrato administrativo o contrato interadministrativo de un convenio de la administración.

En definitiva, tan trascendente es la presente figura jurídica en la actuación de los organismos administrativos que componen el sector público que la Procuraduría General del Estado en relación a la suscripción de convenios administrativos de colaboración ha estipulado que

procede su suscripción previa verificación de la conveniencia específica de celebrarlos y su conformidad con los fines de cada entidad, por los representantes legales o titulares de cada entidad, mediante Oficio. PGE. No: 15115 de fecha 07 de julio de 2010, publicado en el Registro Oficial No. 282 del 20 de septiembre de 2010.

Recordemos asimismo que de conformidad con la Ley Orgánica de la Procuraduría General del Estado en su artículo 13 se fija el carácter vinculante sobre los pronunciamientos de la Procuraduría sobre la inteligencia o aplicación de las normas legales o de otro orden jurídico, a pedido de las máximas autoridades de los organismos y entidades del sector público y de los representantes legales o convencionales de las personas jurídicas de derecho privado con finalidad social o pública. De igual manera mediante el Acuerdo Ministerial 433, suscrito por la Ministra de Salud, publicado en el Registro Oficial No. 676 de fecha 04 de abril de 2012 se expidió el "El reglamento de suscripción de convenios del Ministerio de Salud Pública" a fin de materializar sus competencias en atención a los fines del Estado.

2

CONVENIOS CELEBRADOS POR LA ADMINISTRACIÓN PÚBLICA DEL ECUADOR CON ORGANISMOS INTERNACIONALES DE COOPERACIÓN INTERNACIONAL.

2.1

El caso de los Convenios Bilaterales de Gobierno a Gobierno que obligan a la República del Ecuador, esto es, al Estado.

Ahora veamos, en pocas palabras previo abordar el tema central del presente trabajo constante en los numerales siguientes de este capítulo, de donde nace el poder público de la Administración Pública y como su voluntad puede a través de actos jurídicos tomar varias formas e incluso como el titular de una cartera de Estado, parte de la Función Ejecutiva, esto es, Estado central puede dirigir sus actuaciones en ámbitos diferenciados y esto último constituir una base diferenciadora de los convenios suscritos entre la República del Ecuador con otros Estados regidos por el Derecho Internacional en base a las relaciones internacionales cobijadas por sus principios establecidos en la Constitución; de los convenios suscritos entre un órgano administrativo del Estado ecuatoriano con un Organismo Internacional de Cooperación perteneciente a otro Estado que se encuentra en mejor desarrollo relativo a fin de materializar la cooperación internacional entre ellos.

Al respecto bien anota el maestro Jorge Zavala Egas que “el reconocimiento de la existencia del poder público deriva del propio texto constitucional que se imbrica con el concepto de soberanía la que radica en el pueblo, cuya voluntad es la base de la autoridad, que se ejerce a través de órganos del poder público...” (Art. 1 CRE). Dicha noción constitucional del poder público es un concepto genérico que abarca a todas las instituciones del Estado, sus órganos y dependencias, así como a sus funcionarios que ejercen poder de imperio derivado de la soberanía del Estado.

Como se ha visto en el capítulo anterior en palabras del Doctor antes referido “El Estado es una persona jurídica constitucionalmente reconocida, es decir, actúa con voluntad y es

responsable; se trata de un sujeto jurídicamente capaz y, por tanto, titular de derechos y obligaciones"... por consiguiente "... el Estado se manifiesta a través de la Administración pública, pero la actividad de ésta tiene como centro de imputación final a aquél..."

De ahí que la mentada administración como se dijo previamente tenga el poder de decisión para escoger entre las diversas formas jurídicas de materialización de su actividad, tales como Actos Administrativos, contratos administrativos, reglamentos convenios, etc.

Es por ello que requerimos conceptualizar al acto jurídico como cualquier hecho proveniente de conducta humana que genera consecuencias jurídicas. Asimismo establecer que el acto administrativo es una especie de acto jurídico expedido en ejercicio de la función administrativa cuya definición es la siguiente de conformidad a lo preceptuado por el ERJAFE: "Es toda declaración unilateral efectuada en ejercicio de la función administrativa que produce efectos jurídicos individuales en forma directa". El mismo que es atribuido a su autor que en el caso vale decir que es una Autoridad Pública, entendiendo por aquel a la "persona, órgano, o entidad que han asumido facultades de resolución, decisión o ejecución, y que están dotados, en consecuencia, de la potestad para realizar actos de trascendencia jurídica que invaden el ámbito de acción de los particulares imponiéndoles su voluntad". (ZAVALA)

De lo anterior se excluye los actos propios del Gobierno como tal, es decir, los actos de gobierno que son realizados por los órganos de la misma persona jurídica, en su propio campo de acción, dado que al Estado central le corresponde la competencia exclusiva para ejecutar la política interna y externa del Estado, dirigir las relaciones internacionales, entre otras, actividades que son sujetas y ejecutadas directamente en atención a la Constitución de la República. (Art. 261). Constituyendo el Gobierno y sus actos de tinte político por su objeto y en razón de su oportunidad una realidad distinta e independiente a la administración y sus actos administrativos.

Por ello afirmaré ahora que el Gobierno atendiendo las aspiraciones, necesidades o demandas de la sociedad puede realizar, entre otras figuras jurídicas, un convenio que obligue a la República del Ecuador a través de un Ministerio dentro de su delimitado ámbito competencial con otra Hermana República, siempre orientado por los principios que rigen a las relaciones internacionales estatuidos en la Constitución y el Derecho Internacional a fin de concretar entre los estados suscriptores la cooperación en una determinada esfera. (Art 5 ERJAFE; y, Art. 216 y 416 CRE)

De la mano y antes de citar un ejemplo que grafique el párrafo anterior me permito brindar algunas definiciones indispensables para mejor comprensión del lector, de aquél y lo consiguiente del trabajo:

Entendemos por Derecho Internacional a un sistema jurídico cuya función primordial es regular las relaciones entre los Estados; y, cuya naturaleza y objetivo final es el provecho y el bienestar del hombre que vive en una sociedad de Estados. Derecho reconocido en la Constitución de la República del Ecuador, en el numeral 6 del artículo 416.

Al mismo tiempo pensamos que la cooperación internacional se refiere al conjunto de acciones y/o recursos que se lleva a cabo entre actores de diferentes países de manera voluntaria y conforme a sus estrategias e intereses a través de acciones, proyectos, programas, procesos para conseguir el progreso económico y social de los pueblos.

Asimismo indicamos que la política pública de cooperación para el desarrollo constituye para el Gobierno un elemento fundamental de su acción exterior, es así que Ecuador asume su doble dimensión como país en vías de desarrollo; apoyando a países de igual o menor desarrollo relativo mediante el traspaso de capacidades y conocimientos para enfrentar las necesidades y problemas que presentan, y por otra, desde las vulnerabilidades que todo proceso de desarrollo tiene, como país requiere el apoyo en áreas específicas que muestran menor desarrollo.

Ya una vez asimilados los conceptos anteriores, paso a detallar el siguiente ejemplo que versa sobre un **“CONVENIO ENTRE EL GOBIERNO DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR Y EL GOBIERNO DE LA FEDERACIÓN DE RUSIA SOBRE LA COOPERACIÓN EN LA ESFERA DE LA UTILIZACIÓN DE LA ENERGÍA ATÓMICA PARA FINES PACÍFICOS”** que fue publicado en el Registro Oficial No. 392 del Jueves 24 de febrero de 2011, el cual a mi concepto nació motivado de la necesidad de alcanzar la soberanía energética del Estado ecuatoriano conforme lo estipula el artículo 15 de la Carta Magna. Este desarrolla la cooperación entre los gobiernos conforme los lineamientos detallados en su artículo 2 para: a) Proyección, construcción y explotación de reactores nucleares energéticos y de investigación; b) Exploración y explotación de yacimientos de uranio; c) Suministro de servicios en la esfera del ciclo de combustible nuclear, específicamente suministro de combustible nuclear para los reactores energéticos y de investigación, la evacuación del combustible nuclear utilizado de producción rusa, tratamiento de residuos radioactivos; d) Contribución a la República del Ecuador en el desarrollo de la base normativa y legal en el área del empleo de la energía atómica con fines pacíficos; e) Regulación y garantía de la seguridad nuclear y radioactiva, defensa física de los materiales nucleares y radioactivos, reacción a situaciones de emergencia; f) Realización de investigaciones fundamentales y aplicadas en el área del uso de la energía atómica con fines pacíficos; g) Formación y preparación de especialistas ecuatorianos en el área de la física nuclear y la energía atómica; entre otros. Por otro lado el convenio bilateral antes detallado en su artículo 5, Fija o designa órganos administrativos de cada parte, encargados de la ejecución y control de lo convenido.

Y lo que es más importante en su artículo 7 establece lo siguiente: “La cooperación en los lineamientos previstos en el Artículo 2 del presente Convenio la realizarán las organizaciones rusas y ecuatorianas, los órganos competentes de las Partes, por medio de la firma de acuerdos (contratos) en los que se determinará el volumen de la cooperación, los derechos y obligaciones de los participantes de los acuerdos (contratos), las condiciones financieras y otras condiciones de cooperación en correspondencia con las legislaciones de los Estados Partes.” Habilitándose al órgano administrativo delegado por el Gobierno del Ecuador a realizar tantas y cuantas contrataciones estime necesarias en forma directa con las instituciones designadas por el Gobierno de la Federación Rusa (Corporación Estatal para la Energía Atómica “Rosatom” y el Ministerio de Recursos Naturales y Ecología de la Federación de Rusia) para hacer realidad la cooperación estipulada en dicho instrumento.

Lo reseñado hasta aquí constituye un claro ejemplo de una de las formas jurídicas que pueden tomar los actos de gobierno reconocidos por la doctrina moderna del Derecho Administrativo que admite una función política o de gobierno, diferente a las funciones tradicionales del Estado por así decirlo casi rutinaria de la administración, en el desenvolvimiento normal de sus actividades.

Luego, en definitiva entendemos que lo de fondo en este tipo de convenios de Gobierno a Gobierno a quien se obliga por intermedio del Ministerio de Electricidad y Energía Renovable como parte del Estado Central es a la República del Ecuador para con el Gobierno de la Federación de Rusia. Para finalizar cabe indicar que este tipo de convenios por los cuales se busca materializar la cooperación Internacional se rige de conformidad al artículo 66 del Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas por los siguientes principios: “Son principios de la cooperación internacional con la República del Ecuador la soberanía, independencia, igualdad jurídica de los Estados, convivencia pacífica, autodeterminación de los pueblos, así como la integración, solidaridad, transparencia, equidad y el respeto a los derechos humanos.”

2.2

El caso de los convenios suscritos entre un órgano o entidad administrativa (dotado de personalidad jurídica y potestad) del Estado ecuatoriano con un Organismo Internacional de Cooperación perteneciente a otro Estado de la Comunidad Internacional que se encuentra en mejor desarrollo relativo.

Asunto radicalmente distinto al anterior constituye el caso de las contrataciones viabilizadas previa suscripción de un convenio entre un órgano o entidad administrativo (dotado de personalidad jurídica y potestad) del Estado ecuatoriano con un Organismo Internacional de Cooperación perteneciente a otro Estado que se encuentra en mejor desarrollo relativo al

tenor de lo dispuesto en el artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, en concordancia con el artículo 2 de su Reglamento General de Aplicación.

Aquí antes de abordar lo de fondo es meritorio realizar un análisis normativo, esto es, una revisión del antecedente legal y legislación vigente para hilar la génesis, admisibilidad y procedencia de la suscripción de este tipo de convenios detallados en el inicio de este acápite.

Por esta razón transcribo el Capítulo III, de la Ley de Contratación Pública, publicada en el Registro Oficial No. 272 del 22 de febrero de 2001, relativo a los CONTRATOS FINANCIADOS CON PRÉSTAMOS INTERNACIONALES, específicamente el artículo 53 que estipulada:

“Art. 53.- CASO ESPECIAL.- En las licitaciones, concursos públicos, concursos privados y contratación directa y relativos a ejecución de obras, adquisición de bienes y prestación de servicios, que se financien con fondos provenientes de organismos multilaterales de crédito de los cuales el Ecuador sea miembro, se observará lo acordado en los respectivos convenios. Lo no previsto en ellos se regirá por las disposiciones de esta ley u otras aplicables sobre la materia.

En las licitaciones, concursos públicos, concursos privados y contratación directa que se financie con fondos provenientes del crédito de gobierno a gobierno podrán participar tanto las empresas nacionales como las de la nacionalidad del gobierno que concede el préstamo.

En los contratos de ejecución de obras de gobierno a gobierno y los que se realicen con crédito directo o del proveedor, se establecerá obligatoriamente la necesidad de asociación con empresas nacionales, por lo menos en el doble a la contraparte nacional. Los contratistas extranjeros no tendrán acceso al crédito interno para la ejecución de los contratos.”

Avanzando en el tiempo encontramos, con fecha 4 de agosto del 2008, se expidió la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, que fue publicada en Registro Oficial, Suplemento No. 395, por la cual se derogó la Ley de Contratación Pública antes señalada, disponiendo una regulación específica sobre la misma temática planteada e incluso aperturando el abanico conforme reza a continuación su artículo 3:

“Contratos Financiados con Préstamos y Cooperación Internacional.- En las contrataciones que se financien, previo convenio, con fondos provenientes de organismos multilaterales de crédito de los cuales el Ecuador sea miembro, o, en las contrataciones que se financien con fondos reembolsables o no reembolsables provenientes de financiamiento de gobierno a gobierno; **u organismos internacionales de cooperación**, se observará lo acordado en los

respectivos convenios. Lo no previsto en dichos convenios se regirá por las disposiciones de esta Ley.”

Lo anterior es concordable con el artículo 2 del Reglamento General de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, al estipular lo siguiente:

“Contratos financiados con préstamos y cooperación internacional.- En la suscripción de los convenios de crédito **o de cooperación internacional** se procurará medidas para la participación directa o asociada de proveedores nacionales.
El régimen especial previsto en el artículo 3 de la Ley se observará independientemente que el financiamiento internacional sea total o parcial, siempre que se observen las condiciones previstas en el Convenio.”

En la misma línea el último inciso del artículo 69 del Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas, publicado en el Registro Oficial, Suplemento No. 306 del 22 de octubre de 2010, prefigura la existencia de la “**...cooperación internacional no financiera...**”.

Concibo, pues como podrá de igual manera colegir el lector de los artículos antes transcritos que en la Ley de Contratación Pública ya derogada en su artículo 53, en lo medular tan solo se refiere a la financiación de contrataciones requeridas para el desarrollo nacional a través de organismos multilaterales de crédito, o fondos de gobierno a gobierno, estableciendo para el primer caso la posibilidad de aplicar lo estipulado en los convenios suscritos para tal efecto y en el segundo constriñendo, que no obstante lo dispuesto en el convenio suscrito para obtener el crédito a fin de financiar determinado proyecto, a la participación tanto de las empresas ecuatorianas como de las pertenecientes al gobierno que concede el préstamo. Es decir, en estos casos como bien se puede inferir, desde la óptica de los recursos vinculados a la contratación estatal, siempre que los recursos provinieran de los agentes externos previamente detallados y fueren percibidos por el erario nacional para sus correspondientes desembolsos, primaba lo estipulado en dichos convenios.

Tal discrecionalidad, sólo puede darse en virtud de la ley, y por ende, ejercerse válidamente. Es por ello que podemos establecer que la misma ley preveía su inaplicación en la hipótesis de que los contratos sean financiados con fondos percibidos de organismos multilaterales de crédito. Lo cual encuentra justificación en el hecho de que el Ecuador hace parte de estos organismos internacionales como por ejemplo el Banco Interamericano de Desarrollo y el Banco Mundial.

No así, lo dispuesto en el artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, vigente en la actualidad y el artículo 2 de su Reglamento General de aplicación

dado que al extraer lo de fondo no solamente se refiere a las contrataciones que se financian previo convenio con fondos provenientes de organismos multilaterales de crédito o de las contrataciones que se financien con fondos reembolsables o no reembolsables provenientes de financiamiento de gobierno a gobierno, **sino también a las contrataciones viabilizadas previo convenio suscrito entre una entidad estatal ecuatoriana y un organismo internacional de cooperación a ser ejecutadas en base a los parámetros establecidos o requeridos en el mismo, más aún si tenemos en cuenta la habilitación normativa de la “cooperación internacional no financiera” estipulada en el artículo 69 del Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas.** Lo cual constituye el centro de éste trabajo.

Con lo anterior establecemos la existencia de un régimen excluyente dentro de la LOSNCP, por el cual es admisible viabilizar contrataciones previa suscripción de un convenio entre un órgano o entidad administrativa (dotado de personalidad jurídica y potestad) del Estado ecuatoriano con un Organismo Internacional de Cooperación perteneciente a otro Estado que se encuentra en mejor desarrollo relativo.

Por consiguiente expreso mi desacuerdo con lo escrito por el Abogado William López Arévalo, en su obra denominada “Tratado de Contratación Pública”, segunda edición al referirse a los contratos financiados con préstamos y cooperación internacional, en el punto 4.13.1, tan solo en los siguientes términos: “Son procedimientos de contratación de carácter excepcional, que se financian de fondos provenientes de organismos multilaterales de crédito o con fondos reembolsables o no reembolsables provenientes de financiamiento de gobierno a gobierno u organismos internacionales de cooperación, y que se rigen por lo acordado en los respectivos convenios.”

De igual forma tampoco comparto la restringida o limitada observación realizada al respecto por los Abogados Antonio José Pérez, Daniel López Suarez y José Aguilar, dentro de su obra titulada “Manual de Contratación Pública”, concretamente en su punto 6.13 referente a los Contratos financiados con préstamos y cooperación internacional, al en pocas palabras referirse al tema en los mismos términos que el autor anteriormente citado.

Ahora bien, si tomamos como punto de partida lo dicho hasta aquí y retomamos el punto por el cual empezamos este apartado podemos denotar que la diferencia crucial con el punto uno del presente capítulo, es la imputación de sus obligaciones a la República del Ecuador a través de un Convenio Internacional y en el segundo caso el obligado mediante un convenio administrativo y por lo tanto a ejecutar las obligaciones acordadas con el Organismo Internacional de Cooperación, es el órgano o entidad administrativa compareciente, que es a la vez parte del Estado ecuatoriano.

Por consiguiente, es necesario precisar que dichos convenios administrativos regulados por el Art. 3 de la LOSNCP, se presentan en el marco de la contratación pública ecuatoriana, esto es, de la norma jurídica que regula el procedimiento administrativo a seguir por las entidades públicas, para contratar bienes, obras y servicios incluidos los de consultoría; y, no las contrataciones o convenios entre Estados. Es así que determinamos que aquí operan los convenios de la administración y no convenios internacionales.

Dentro de este marco es que consideramos al convenio administrativo prefigurado en el Art. 3 de LOSNCP, como un acuerdo de voluntades celebrado por una entidad parte del sector público ecuatoriano con un organismo internacional de cooperación mediante el cual ambas personas jurídicas se unen aportando esfuerzos de orden técnico para llevar adelante un proyecto que requiere ejecutar la primera, pero que es también de interés de la segunda por cuanto de aquella forma desarrolla sus objetivo institucional.

En la misma línea recalcamos que a través de la realización de dicho acuerdo las partes buscan estrictamente el beneficio de la cooperación mutua o de naturaleza análoga y no obtener un beneficio económico (ganancia o utilidad) dada la naturaleza del instrumento y de la relación que lo genera.

Tenemos en consecuencia, que en síntesis la fundamentación de la existencia de este tipo de convenios dentro del artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, estriba en que mediante aquellos dos entidades pactan líneas de cooperación con el fin de lograr un objetivo común, pretendiéndose con la ayuda prestada responder a la aplicación de los principios de soberanía, igualdad y corresponsabilidad en el desarrollo de los pueblos que rigen las relaciones de los Estados a los cuales pertenecen.

Tras esta situación consideramos que la conveniencia de la suscripción de dichos convenios gravita en que son muy positivos para el país, en tanto permiten aprovechar el acervo técnico y la experiencia administrativa de los organismos cooperantes internacionales en diferentes campos de la vida nacional. Por cuanto propenden en lo de fondo al ser bien entendida su naturaleza o finalidad a la transferencia de tecnología a la entidad administrativa y conocimiento al personal vinculado aquella, para que una vez fenecida la cooperación se haya institucionalizado en la mencionada entidad tanto los saberes como las herramientas y metodologías necesarias para la operatividad y continuidad de la prestación de los servicios o la entrega de los productos de iguales o mejores características a la ciudadanía.

Reiteramos, pues que es perfectamente factible que en estricto apego a la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, una institución pública suscriba un convenio con un

organismo internacional de cooperación perteneciente a otro Estado; y, llegados a este punto cabe empezar a plantearse algunas inquietudes que servirán para continuar el desarrollo del presente trabajo, que serán absueltas con posterioridad, conforme al siguiente detalle: a) ¿En qué medida se justifica acceder a tal discrecionalidad por un titular de alguna Institución del estado sujeta al ámbito de ésta ley?; b) ¿qué procedimiento previo debe existir o que requisitos deben cumplirse?; c) Cuál es el contenido del convenio?; d) ¿cómo se selecciona el organismo internacional de cooperación y cuál es su naturaleza jurídica?; e) ¿los recursos necesarios para sufragar los costos generados por la prestación de la cooperación de donde nacen?; f) ¿Cómo se desarrolla el contenido del convenio e inclusive sus problemáticas de implementación?; y, g) ¿En relación a este procedimiento como aplica el principio de transparencia que rige a todos los actos y actuaciones de la administración Pública?.

Es interesante examinar el problema que nos ocupa precisamente porque de la investigación realizada, se concluye que en Ecuador casi que ha pasado desapercibida esta posibilidad de actuación prefigurada en la LOSNCP por los titulares de las instituciones que comprenden el sector público y adicionalmente nada se ha escrito en el país al respecto. (Requiero de tener conocimiento el lector de algún caso adicional al aquí planteado por favor se me lo dé a conocer a la siguiente dirección de correo electrónico: ab.andreshernandezj@hotmail.com)

Es natural que al ser un tema novísimo empecemos a desmenuzarlo lógicamente desde su génesis, lo que compone señalar los pasos previos a la suscripción del convenio (fase preparatoria) hasta llegar a su correspondiente ejecución.

Por ello es así que podemos iniciar estableciendo que toda actividad de los entes que componen el sector público debe estar alineada a los preceptos constitucionales y a los fines del Estado de cual son parte, así como a los instrumentos desarrollados por el Gobierno Nacional para articular las políticas públicas con la gestión y la inversión pública.

Dicha obligación se encuentra claramente estatuida en el artículo 280 de la CRE, que dice: *“El Plan Nacional de Desarrollo es el instrumento al que se sujetarán las políticas, programas y proyectos públicos; la programación y ejecución del presupuesto del Estado; y la inversión y la asignación de los recursos públicos; y coordinar las competencias exclusivas entre el Estado central y los gobiernos autónomos descentralizados. Su observancia será de carácter obligatorio para el sector público e indicativo para los demás sectores.”*

Hay, como se ve, elementos articuladores de la gestión y actividades realizadas por el Estado que establecen los objetivos, metas, políticas y lineamientos estratégicos a ser materializados en última instancia por los organismos que lo componen.

En relación a esto cabe resaltar el Plan Nacional para el Buen Vivir 2013-2017 que tiene tres ejes principales sobre los cuales deben guiar sus actuaciones las entidades que componen el Estado, estos son: 1.-La construcción del poder popular y el Estado; 2.- Derechos y libertades para el Buen Vivir; y, 3.- La transformación económica y productiva. Y de la mano cúmplame resaltar que devenido del último eje es que se incluye como parte de sus objetivos el de la transformación de la matriz productiva.

Lo comentado anteriormente implica pues que a fin de cumplir en la esfera que le corresponde a cada entidad lo estipulado en el Plan Nacional del Buen Vivir y las competencias que le fueron asignadas, pueden pretender celebrar este tipo de convenios especiales de cooperación, siempre que sus funciones y atribuciones se encuentren acordes con el objetivo del convenio de cooperación correspondiente, en aplicación del principio de especialidad que rige a las entidades del Estado.

Luego, en cumplimiento de los artículos 54, al 60; 97, 99, 100, 115, 116; y, 118 del Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas, se deberá por la entidad pública que desea acogerse a la posibilidad de celebrar un convenio con un organismo internacional de cooperación como primer paso previo, formular un proyecto o programa de inversión pública dentro del campo de su competencia que este encaminado a la consecución de los objetivos del régimen de desarrollo y de los planes del gobierno central puesto que entendemos por inversión pública “al conjunto de egresos y/o transacciones que se realizan con recursos públicos para mantener o incrementar la riqueza y capacidades sociales del Estado, con la finalidad de cumplir con los objetivos de planificación”, el cual deberá incorporar la identificación del problema a resolver y las actividades y metas para superarlo, los recursos necesarios para su ejecución, los impactos o resultados esperados de su entrega a la sociedad; los plazos estimados para su cumplimiento; y, su respectivo modelo de gestión. (Primer paso)

Para que luego el mentado proyecto o programa sea presentado a la Secretaría Nacional de Planificación y Desarrollo a fin de que extienda la correspondiente priorización y se incluya en el plan anual de inversiones del Presupuesto General del Estado. Dicho dictamen alude a aspectos técnicos y financieros. A la par es meritorio recomendar que la presentación del mencionado proyecto a SENPLADES sea dirigido, previo asentimiento, por intermedio del Ministerio Coordinador del respectivo sector en que se encuentre la entidad ejecutante del proyecto. (Segundo paso)

Una vez obtenida dicha prioridad al proyecto corresponderá realizar como tercer paso la inclusión dentro del Banco de programas y proyectos a través del Sistema Integrado de Planificación e Inversión pública (SIPeLP) utilizando la clave de usuario asignada.

De la mano con ello, como cuarto paso corresponderá hacer las gestiones necesarias ante el Ministerio de Finanzas para la creación de la correspondiente estructura presupuestaria y asignación de los recursos contemplados para la ejecución del proyecto o programa a la entidad administrativa ejecutora.

Con esto en mente, podemos esbozar que una vez aprobado el proyecto o programa corresponde a la entidad ejecutora realizar el quinto paso, esto es, materializar el modelo de gestión estipulado en los documentos del proyecto, que puede ser directamente o con apoyo de un tercero (Ej. consultor). Es aquí en donde entra la posibilidad de acogerse a lo planteado por el artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública a fin de establecer líneas de cooperación en una determinada materia a través de la suscripción de un convenio con un organismo internacional de cooperación perteneciente a una Hermana República o Estado y concretamente apoyar a la implementación de un proyecto o programa en beneficio de la colectividad, mediante la provisión de servicios especializados de asistencia técnica y consultoría a una entidad pública ecuatoriana cuyo ámbito competencial se encuentra vinculado al objeto del mismo.

Al mismo tiempo como sexto paso corresponderá seleccionar al organismo internacional de cooperación para que asista en la implementación del determinado proyecto o programa a un ente administrativo y para tal efecto nos permitimos brindar los siguientes aportes:

En relación al procedimiento de selección puedo establecer dos posturas al respecto, igual de viables a mi juicio.-

La primera es planteada en observancia al principio de especialidad que rige a los organismos que integran a la administración pública determinado en la Constitución y en el ERJAFE, la cual constituiría en que por parte del ente administrativo ecuatoriano se realice específicamente por su área o departamento a fin un sondeo técnico de las circunstancias nacionales que rodeen la implementación del mencionado proyecto o programa, dentro del cual se establezca la pertinencia de que mediante la asistencia de un organismo internacional de cooperación se garantice en gran medida el cumplimiento de los objetivos, metas e impactos esperados en el abordamiento y solución de una problemática social, en base a parámetros perfectamente determinados o determinables, claros, concisos y contratables. El mismo que deberá incluir la imposibilidad técnica de ejecutar el mencionado proyecto o programa de forma directa o en apoyo de un tercero nacional que preste servicios en el país que cuente con la capacidad científica y operativa idónea para su implementación que pueda ser contratado mediante los procedimientos establecidos en la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública o en su defecto establecer los motivos técnicos y económicos que justifiquen la impertinencia de realizarlo por esta vía. Esto último en atención a los principios de oportunidad, concurrencia

y participación nacional que rigen la aplicación de la antes citada Ley, y de entender a las compras públicas como una herramienta dinamizadora del desarrollo nacional. En el mismo orden de ideas indico que se justifica como causal de justificación al factor económico por cuanto en la cooperación tan solo se paga los costos que generen la misma o en su defecto ningún valor dependiendo de las negociaciones y posibilidades de los organismos cooperantes internacionales. Todo lo cual en provecho del erario nacional.

La segunda opción que debe ser considerada a su vez como propuesta, comprendería la intervención de la Secretaría Técnica de Cooperación Internacional (SETECI) y el Servicio Nacional de Contratación Pública (SERCOP) por cuanto la primera Institución mediante Decreto Ejecutivo No. 429, el 15 de julio del 2010, tiene a su cargo la implementación de las estrategias generales de cooperación internacional, tanto como la labor de organizar y articular el funcionamiento del Sistema Ecuatoriano de Cooperación Internacional y la facilitación de la participación de sus actores y procesos; y, la segunda Institución por ser considerado por la Ley de la materia como el órgano técnico rector de la contratación pública a nivel nacional a fin de que previa expedición de un Decreto que los obligue o en virtud de expedir una norma en conjunto, se establezcan lazos de cooperación para la implementación y regulación de un registro informático en donde sean incluidos de oficio o a petición de parte una vez seleccionados los organismos de cooperación internacional pertenecientes a otro Estado, para la aplicación del régimen excluyente ya comentado prescrito en el artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.

Dentro de este marco dejamos por sentado que creemos haber dicho lo suficiente dentro del capítulo primero específicamente en su punto “V”; y, en la segunda parte del presente capítulo para poder aseverar sin mayor explicación la posibilidad que tienen las entidades públicas regidas por la LOSNCP de suscribir un convenio con un Organismo Internacional de Cooperación perteneciente a otro Estado que se encuentra en mejor desarrollo relativo, y con ello resulta conveniente proceder sin más trámite a instaurar formalmente nuestro criterio respecto de la naturaleza jurídica de los mencionados entes internacionales de cooperación que pueden ser seleccionados por el mismo órgano administrativo conforme lo señalábamos en la primera opción o una vez realizado un procedimiento previo de filtro sean incluidos en un registro informático conforme lo sugerido en la segunda, tal como se detalla a continuación:

- a) Naturalmente resalta a mi juicio en primera instancia que dicho organismo internacional de cooperación debe tener dentro de sus actos o normas constitutivas claramente prefigurado al establecer su naturaleza jurídica una personalidad jurídica de Derecho Público y que dentro de sus competencias, objetivos, funciones y atribuciones debe estar contemplada la posibilidad de brindar cooperación a entidades pertenecientes a otros Estados en las materias en que desarrolla sus actividades y que ha alcanzado un nivel de experiencia muy

alto y reconocido a nivel mundial en procura de generar impactos positivos en su sociedad que se encuentra en un relativo menor desarrollo en una o varias esferas.

- b) Hemos considerado también después de una intensa reflexión la posibilidad de ser suscrito el antes señalado convenio con una persona jurídica de Derecho Privado pero sin fines de lucro, creada o constituida bajo cualquiera forma jurídica (Ej. Fundación), cuyo patrimonio asignado pertenezca a un Estado de la Comunidad Internacional, en un proporción superior al cincuenta por ciento y/o su directorio u órgano directivo este presidido o representado en su mayoría por uno o varios integrantes estatales; y, en cuyo acto fundacional, igualmente que el punto anterior, deberá constar entre sus finalidades la posibilidad de brindar cooperación a entidades pertenecientes a otros Estados en las materias en que desarrolla sus actividades y que ha alcanzado un nivel de experiencia muy alto y reconocido a nivel mundial en procura de generar impactos positivos en su sociedad que se encuentran en un relativo menor desarrollo en una o varias esferas.

Por otro lado, como séptimo paso a seguir por la entidad que requiera la celebración de un convenio con un organismo internacional de cooperación perteneciente algún Estado de la Comunidad Internacional, se deberá realizar las actividades necesarias y conducentes a la determinación y justificación de los montos de los recursos que cubrirán los costos (Nótese que hablamos de costo el cual no comporta beneficio económico, esto es, utilidad) ha generarse por la materialización de las líneas de cooperación pactadas en el convenio, que provendrán del presupuesto de inversión de una entidad administrativa ecuatoriana, por consiguiente del Presupuesto General del Estado.

De ahí que a mí modo de ver, en todo convenio de cooperación que viabilice contrataciones y que involucre recursos estatales se deben cuantificar en la moneda de libre circulación de Ecuador dichos costos sufragados por el ente nacional a la luz de las condiciones del mercado frente a casos de objeto similar que sin duda tienen criterios de parametrización. Adicionalmente propongo que a efectos de incrementar el grado de transparencia de lo convenido en el evento de que los costos sean asumidos por la entidad cooperante de igual manera se deban determinar. Esto con el fin de no dar la impresión de que la cooperación es ficticia o presunta o que ésta tiene por objeto la administración o la gerencia de sus recursos propios de la entidad ecuatoriana, además de que es positivo ofrecer claridad a la actividad que se comprometerá a realizar el organismo internacional de cooperación.

Esta previsión se refuerza con la confirmación de la potestad de la Contraloría General del Estado y demás órganos de control que desde siempre han tenido y tendrán sobre los recursos públicos, cualquiera sea el órgano o sujeto que los administre así como de sus acciones u omisiones realizadas en ejercicio de la función administrativa.

Algo más que añadir a mi criterio dentro del punto que nos ocupa son dos de los posibles casos que pueden generarse por la minúscula regulación existente en el Ecuador en relación a la suscripción de este tipo de convenios, en donde los titulares de los entes estatales ecuatorianos en forma astuta desnaturalizan aquellos instrumentos con la finalidad de sustraerse a un control fiscal efectivo de la gestión de los recursos involucrados en estos convenios, conforme al siguiente detalle:

- 1.- Puede suceder que a efectos de evadir lo preceptuado en los artículos 5, 73 y 121 del Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas se suscriba un convenio con un organismo internacional de cooperación uno o dos meses antes de la clausura del presupuesto institucional de una entidad ecuatoriana que figura como interviniente de aquel, o en los contratos que viabiliza, como una de sus funciones u obligaciones la de administrar recursos propios de la entidad estatal ecuatoriana, atentándose así a los principios de sujeción a la planificación, sostenibilidad fiscal, oportunidad, transparencia y legalidad, dado que en lo medular el artículo 121 al hablar sobre la clausura del presupuesto institucional de cada entidad del sector público, determina como fecha tope el 31 de diciembre de cada año para la utilización de sus recursos asignados prohibiéndose por tanto con posterioridad a esa fecha contraer compromisos ni obligaciones, ni realizar acciones u operaciones de ninguna naturaleza, que afecten al presupuesto clausurado antes señalado. Lo cual trae como consecuencia que los compromisos del presupuesto anual asignado que al último día de diciembre de cada año no se hayan transformado total o parcialmente en obligaciones, se tengan por no devengados y por ello se pierdan esos recursos al tener que devolverlos al presupuesto General del Estado.
- 2.- Puede también suceder que en atención a los deberes primordiales del Estado como por ejemplo el de la redistribución equitativa de los recursos y la riqueza, para acceder al buen vivir, se contemple dentro de un proyecto o programa de inversión que sirve de base como se indicó con anterioridad para proceder a suscribir un convenio entre una entidad pública del Ecuador con un organismo internacional de cooperación, como necesario para su ejecución la realización de transferencias directas de recursos públicos a favor de personas naturales o jurídicas de derecho privado; y, con este presupuesto fáctico se resuelva de una forma negligente y antojadiza distribuir aquellos recursos a través del organismo de cooperación, en contrario a lo que la normativa vigente dispone, esto es, otorgar aquellas subvenciones de forma directa o en su defecto contratar los servicios de un operador a través de los procedimientos fijados en la LOSNCP.

Reduciéndose así dentro de estos dos casos el convenio y los contratos que de ello derivan simplemente instrumentos jurídicos por los cuales se administran recursos públicos, al limitar las funciones de estos organismos cooperantes a labores de carácter administrativo y no como

el deber ser obliga a aprovechar el acervo técnico y la experiencia administrativa de ellos en diferentes campos de la vida nacional.

Con lo que llevo dicho hasta aquí, me parece suficiente para entender agotada **la fase preparatoria** previa a la firma del convenio e indico que de no cumplir con estas formalidades (pasos) y se acogen aquellas recomendaciones no existiría la ruta jurídica necesaria para hacer aplicable la discrecionalidad contemplada dentro del artículo 3 de LOSNCP y el Art. 2 de su Reglamento General de Aplicación.

Continuaremos la exploración de este tema que he catalogado de novísimo desarrollando en breves líneas su contenido e inclusive sus problemáticas de implementación, culminando con un ejemplo práctico, conforme se detalla a continuación:

Al llegar a este punto nos permitimos detallar a continuación el contenido del mencionado convenio para con posterioridad comentar cada uno de ellos: 1.- Intervinientes; 2.- Antecedentes; 3.- Documentos del Convenio; 4.- Objeto; 5.- Definiciones de términos; 6.- Obligaciones de la partes; 7.- Presupuesto General; 8.- Procedimiento a seguirse para la contratación de los servicios o consultorías por los cuales se hace efectiva la cooperación; 9.- Garantías; 10.- Supervisión del convenio; 11.- Parámetros de Evaluación de los impactos alcanzados; 12.- Solución de controversias; 13.- vigencia; 14.- Aceptación de las partes.

Como ya lo hice notar los intervinientes del convenio serán imperativamente por una parte un ente administrativo dotado de personalidad jurídica y potestad del Estado Ecuatoriano que se encuentra sujeta al ámbito de la LOSNCP; y, por otra un organismo internacional de cooperación perteneciente a otro Estado de la Comunidad Internacional que se encuentra en mejor desarrollo relativo cuya naturaleza jurídica sea de Derecho público o privado con las restricciones previamente comentadas.

En relación al numeral dos, indicamos que deberá contar con cada uno de los pasos que integran la fase preparatoria ya comentada.

En cuanto al numeral tres observamos como parte integrantes del convenio los documentos que acrediten la capacidad de los comparecientes.

Por otro lado, en cuanto al objeto de los convenios determinamos que deben ser lo más claros y concretos posible a fin de poder establecer parámetros de medición de resultados idóneos para el seguimiento de los impactos positivos dados a la colectividad. De igual manera deberán constar los componentes necesarios para su ejecución, las actividades programadas para la implementación de la cooperación e inclusive los productos esperados.

Llegados al punto cinco comentamos que se resulta imprescindible la conceptualización de terminamos en atención a que generalmente la contraparte no maneja el mismo idioma, existiendo por tanto muros idiomáticos que imponen la obligación de crear definiciones, esto es puentes para la fluidez de las relaciones.

Luego corresponde denotar en el punto seis que la delimitación de las obligaciones que corresponden ejecutar a cada una de las partes resulta sin lugar a dudas piedra angular sobre la cual se asienta todo el desarrollo de la cooperación y de esta cláusula depende el éxito de lo convenido.

Por su lado, en la cláusula séptima del convenio deberá constar el presupuesto estimado de los costos que generará la ejecución de la cooperación y que a su vez serán distribuidos en la gama de contratos derivados de aquel.

Resulta Importante establecer dentro del clausulado del convenio lo contenido en el numeral ocho en función de la aplicación de lo preceptuado en el Art. 3 de la LOSNCP y Art. 82 del Reglamento General de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, esto es, regular un procedimiento a seguirse para la contratación de los servicios y/o consultorías necesarias para materializar las líneas de cooperación prefiguradas en el mencionado instrumento. Dicho procedimiento lo denominaremos fase precontractual y podría constar de los siguientes puntos:

- 1.- La máxima autoridad de la entidad estatal a fin de iniciar el procedimiento de contratación emitirá resolución por la cual autorizará el inicio del procedimiento de contratación, la respectiva invitación; y, designará la comisión técnica calificadora. Adicionalmente indico dos pasos previos que considero oportunos señalar: A) El requerimiento de contratación surgirá del área formuladora del proyecto a implementarse, en atención al convenio suscrito por la entidad a la que pertenece, al cual se adjuntarán los términos de referencia y los pliegos en donde constarán como mínimo: el objeto de la contratación; productos o servicios esperados y su cronograma de entrega; plazo; metodología de trabajo; establecimiento de los parámetros técnicos y la calificación mínimas requeridas para proceder a la adjudicación (esto permitirá la confirmación de las calificaciones o cualidades claves requeridas para cumplir con el objeto de la contratación por parte del OIC); plazo; el presupuesto referencial de la contratación; y el proyecto de contrato. Y, B) Previa aprobación de la contratación por la máxima autoridad se procederá a la correspondiente certificación de partida presupuestaria. (Art. 115 del Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas).
- 2.- La entidad estatal remitirá al Organismo Internacional de Cooperación, la invitación adjuntando los pliegos de la contratación a ejecutarse.

- 3.- Se procederá a la apertura de un periodo de preguntas y respuestas por la máxima autoridad de la entidad estatal, que se viabilizará mediante correos oficiales.
- 4.- Se otorgará un plazo suficiente para la entrega de la oferta del Organismo Internacional de Cooperación, que se computará a partir de la fecha en que recibió la invitación.
- 5.- Determinación del periodo máximo de evaluación de la comisión técnica y negociación.
- 6.- Señalamiento del término dentro del cual se adjudicará y procederá a la firma del contrato.
- 7.- Señalamiento del procedimiento de recepción de los servicios ejecutados por la OIC en cumplimiento del contrato.
- 8.- Indicación taxativa de que lo no previsto en el procedimiento aquí señalado se regirá por la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.

Ahora examinemos brevemente el contenido de la cláusula novena del convenio que a nuestro juicio debe versar sobre el tipo de garantías a otorgarse por el organismo internacional de cooperación a favor del ente administrativo ecuatoriano y su correspondiente exposición de motivos:

El artículo 3 de la LOSNCP tantas veces citado con anterioridad pero sobre el cual se basa el presente trabajo denota en lo medular que las contrataciones con organismos internacionales de cooperación, se observará lo acordado en los respectivos convenios.

Es dentro de este contexto que a través del mencionado convenio se establecen líneas de cooperación entre varias entidades, con el fin de lograr un objetivo común, pretendiéndose con la ayuda prestada responder a la aplicación de los principios de soberanía, igualdad y corresponsabilidad en el desarrollo de los pueblos que rigen las relaciones de los distintos Estados a los cuales pertenecen. Generándose así por éste convenio antes mencionado una relación que es exógena a las normas del derecho interno ecuatoriano, pero sí anclada a las normas, principios y costumbres del Derecho Internacional.

En este punto en relación a qué tipo de garantías se deben otorgar por el organismo internacional de cooperación a favor del ente administrativo nacional que desembolsa recursos para cubrir los costos de la materialización de las líneas de cooperación determinadas en el convenio, surge para el personal no especializado un conflicto de normas entre el derecho interno (Art. 73 de la LOSNCP) y el derecho internacional y, a la vez, siendo todas en sí mismo válidas.

En este orden de ideas, cabe denotar que tanto como el derecho interno tiene su jerarquía normativa: Constitución, tratados y convenios internacionales, Leyes Orgánicas, Leyes Ordinarias, etc. El derecho internacional ostenta la suya, teniendo en el lugar más alto a la costumbre, tratados, fallos judiciales; y, actos de las instituciones internacionales realizados en ejecución de los tratados.

Adicionalmente en mérito de absolver la interrogante de qué tipo de garantía debe otorgar el organismo de cooperación internacional, resulta oportuno definir a la costumbre en los siguientes términos: La costumbre es el producto directo de las necesidades de la vida internacional. Surge cuando los Estados adquieren el hábito de adoptar, con respecto a una situación dada, y siempre que la misma se repita, una actividad determinada, a la cual se le atribuye significado jurídico.

Ahora bien, puesto que la diferencia entre los asuntos externos y los internos está lejos de ser absoluta, muchos actos públicos relacionados con el derecho interno también pueden construir precedentes de carácter negativo, como sería el solicitar garantías económicas de conformidad a lo establecido en el artículo 73 de la LOSNCP, al organismo de cooperación perteneciente a un Estado de la Comunidad Internacional, en su calidad de interviniente dentro del convenio, ya que indican la actitud adoptada por un Estado hacia una regla de derecho internacional.

En la misma línea, cabe señalar que las relaciones de los organismos administrativos del Ecuador con entidades pertenecientes a Estados de la comunidad internacional responden a los intereses del pueblo ecuatoriano condicionándose así por la naturaleza y el alcance de la cooperación internacional al derecho internacional y no al derecho interno.

Por lo tanto de acuerdo con la teoría, prácticas contemporáneas, la costumbre y cortesía; los principios de las relaciones internacionales del Ecuador fijos en la Constitución de la República, tales como, el principio de la igualdad y dignidad de los Estados soberanos y principalmente de reciprocidad; el interés público en las relaciones amistosas con Estados extranjeros; y, el Derecho Internacional, no corresponde a una entidad administrativa del Ecuador en su calidad de interviniente de un convenio que compromete recursos públicos exigir garantías económicas que afiancen el cumplimiento de las obligaciones adquiridas y los recursos necesarios a desembolsarse para la cristalización de lo acordado, sino solicitar las debidas garantías soberanas o una declaración de solvencia emitidas por el gobierno al cual pertenece el organismo de cooperación a través de su Ministerio de Relaciones Exteriores o en su defecto de la representación diplomática bajo cuya jurisdicción se encuentre el Estado ecuatoriano, que asegure el cumplimiento tanto de todas y cada una de las obligaciones adquiridas con la entidad administrativa perteneciente al Estado ecuatoriano como de los

desembolsos recibidos en el marco de la ejecución de la cooperación.

Para culminar este punto cabe destacar que ni el derecho internacional ni el interno pueden hoy desarrollarse en aislamiento, tanto es así que existe un antecedente de lo dictaminado en el párrafo anterior referente a las garantías soberanas en el artículo 146 del Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas.

Para desarrollar el punto número diez que trata sobre el establecimiento de la persona encargada de supervigilar el cumplimiento de lo pactado en el mencionado convenio y los subsecuentes contratos derivados de aquel, me corresponde indicar que lo más pertinente a mi juicio es crear para el ejercicio de dicha función el cargo de gerente de proyecto dado las capacidades, cualidades y estudios de alto nivel que demanda la vigilia de un proyecto de inversión que se realiza en beneficio de la colectividad, cargo que es de muy difícil o imposible creación dentro de una institución pública que no sea un Ministerio Coordinador, Sectorial o Secretaría Nacional en función de lo establecido en el Decreto Ejecutivo No 195, publicado en el Registro oficial, Suplemento No. 128 de fecha 19 de enero de 2010 y Acuerdo No. 56 del Ministerio de Relaciones Laborales, publicado en el Registro Oficial, 172 de fecha 15 de abril de 2010. El presente comentario constituye un aporte para la reconsideración de lo preceptuado en las normas antes citadas.

En relación al punto once que trata sobre los parámetros de evaluación de los impactos alcanzados, me permito señalar que aquellos tienen extraña relación con el objeto del convenio y que deben ser muy exigentes y claros a fin de que se clarifiquen en la práctica los beneficios de la inversión pública.

En relación al punto doce que trata sobre la cláusula de controversias de igual modo que en el caso de las garantías se debe tener previsto que los entes comparecientes pertenecen a diferentes Estados que son parte de la comunidad internacional y que las relaciones de aquellos se rigen por los principios de las relaciones internacionales del Ecuador fijos en la Constitución de la República; y, el Derecho Internacional. Y es así que los Estados al tener que tratarse entre sí, actúan a través de representantes debidamente designados y acreditados que integran el servicio exterior de cada uno de éstos que tienen entre sus funciones ejercer la representación oficial del Estado ante el Estado en que se encuentren acreditadas, y proteger en dichos Estados los intereses nacionales, dentro de las limitaciones establecidas por los tratados, la ley y el derecho internacional. (Art. 426 CRE; Art. 66 del Código Orgánico de Planificación y Finanzas públicas y Arts. Nos. 1, 2, 3 y 60 de la Ley Orgánica de Servicio Exterior.)

Por consiguiente, es de mi criterio que dentro de la cláusula de solución de controversias del convenio como de sus contratos derivados, se deben estipular medios de arreglo diplomático

a las controversias surgidas de la interpretación o ejecución de aquellos, siendo el más idóneo entre ellos “la interposición de buenos oficios”.

Por otro lado, encontramos los puntos trece y catorce que no requieren mayor explicación no obstante su importancia dado que configuran la aceptación y plazo de vigencias de las obligaciones consignadas en el convenio.

Para culminar presentamos a ustedes, como nos caracteriza, un caso real que afianza la valía de la argumentación jurídica expuesta hasta aquí en relación al tema central del presente documento, como podrán observar de la revisión del convenio administrativo suscrito entre el Ministerio de Relaciones Exteriores, Comercio e Integración (MRECI), como ente rector de la política de comercio exterior a la fecha de suscripción del instrumento; El instituto de Promoción de Exportaciones e Inversiones Extranjeras (PRO ECUADOR), como entidad adscrita ejecutora a nivel nacional de la política pública de comercio exterior; y, el Centro para la Promoción de Importaciones de Países en Desarrollo (CBI), como entidad de Derecho Público, perteneciente a Holanda o “Países Bajos”, país que se encuentra en mejor desarrollo relativo en algunas materias; denominado “Memorando de Entendimiento”. Aquí recordemos que la realidad material de las cosas es lo que lleva a configurar la verdadera naturaleza jurídica de cada instrumento legal y es por aquello que afirmamos sin temor alguno a equivocarnos que el presente ejemplo fue realizado en base a lo estipulado en el artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública y el artículo 2 de su Reglamento General de Aplicación.

El mencionado convenio suscrito con un organismo internacional de cooperación podrá ser encontrado por nuestros apreciados lectores en la siguiente dirección electrónica:

<http://www.proecuador.gob.ec/wp-content/uploads/2013/06/Convenio-en-espa%C3%B1ol-suscrito-con-organismo-de-Cooperaci%C3%B3n-Internacional-PRO-ECUADOR-CBI.pdf>

Al margen de lo anterior, tócanos esgrimir una pequeña reflexión en relación a la aplicación del principio constitucional de transparencia que rige a la administración pública y lo preceptuado en la Ley Orgánica de Transparencia y Acceso a la Información Pública, publicada en el Registro Oficial, Suplemento No. 337 del 18 de mayo de 2004, al caso que nos ocupa. Y, es así que llegamos a la conclusión que el convenio suscrito con un organismo internacional de cooperación se deberá publicar tanto en el Registro Oficial, como en la página web de la Institución que comparece y de considerárselo necesario notificarse al SERCOP como ente rector de la Contratación Pública a nivel Nacional; y, en relación a las contrataciones devenidas o viabilizadas por el convenio establecer que se deberán protocolizarse ante notario público en atención al artículo 69 de la LOSNCP.

Para culminar el presente capítulo he considerado idóneo dejar por sentado la estructura mínima que a mi juicio deberán contener los contratos que son viabilizados por un convenio suscrito al amparo del artículo 3 de la LOSNCP y el artículo 2 del Reglamento General de Aplicación y adicionalmente comentar algunos aspectos tributarios de aquellos contratos.

Empecemos entonces a graficarlo al tenor de lo siguiente:

1.- Intervinientes; 2.- Antecedentes; 3.- documentos del contrato; 4.- Interpretación y Definición de términos; 5.- Objeto del contrato; 6.- Obligaciones del consultor; 7.- Alcance de los trabajos; 8.- Obligaciones del OIC; 8.- Plazo; 9.- Prórroga de plazo; 10.- Valor total del contrato y forma de pago; 11.- Reajuste de precios; 12.- Multas; 13.- Administración y supervisión del contrato; 14.- Garantías; 15.- Contratos complementarios; 16.- Acta de entrega- recepción parcial o definitiva; 17.- Laboral; 18.- Terminación del contrato; 19.- Confidencialidad; 20.- Responsabilidad; 21.- Prohibición de ceder el contrato; 22.- De la subcontratación; 23.- Divergencias y controversias; 24.- Derechos y gastos notariales; 25.- Lugar de prestación de los servicios; 26.-Estipulaciones generales; 27.- Notificaciones; 28.- Aceptación de las partes.

Ahora bien, señalemos en pocas palabras el aspecto tributario de las contrataciones que nacen de un convenio suscrito entre una entidad pública del Ecuador y un organismo internacional de cooperación perteneciente a un Estado de la Comunidad Internacional estratificado como a continuación se detalla:

- a) En relación al Impuesto a la Renta nos permitimos determinar que en base al Artículo 48 de la Ley Orgánica de Régimen Tributario Interno y particularmente del artículo 131 del Reglamento a la LORTI, los pagos a efectuarse por una entidad estatal a un organismo internacional de cooperación perteneciente a un Estado de la Comunidad Internacional no estarán sujetos a la retención del impuesto a la renta.
- b) Con respecto al IVA, es meritorio establecer dentro de la Ley Orgánica de Régimen Tributario Interno y demás normativa aplicable exoneración al pago del Impuesto al Valor Agregado por los servicios prestados por una persona de Derecho Público perteneciente a otro Estado.

Hasta aquí el segundo capítulo.

PROPUESTAS DE REFORMA DEL MARCO LEGAL DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA EN EL ECUADOR

Con todo y lo anterior nos corresponde ahora fijar las propuestas de reforma al artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública y el artículo 2 de su Reglamento General de Aplicación como elemento sustancial con el cual finalizaremos el presente trabajo, cuya intención es disciplinar la figura de este tipo de convenios y sus contrataciones derivadas y con ello evitar el mal uso de este instrumento jurídico conforme al siguiente detalle:

- a) En relación a la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública propongo sustituir su artículo 3 que reza: “Contratos Financiados con Préstamos y Cooperación Internacional.- *En las contrataciones que se financien, previo convenio, con fondos provenientes de organismos multilaterales de crédito de los cuales el Ecuador sea miembro, o, en las contrataciones que se financien con fondos reembolsables o no reembolsables provenientes de financiamiento de gobierno a gobierno; u organismos internacionales de cooperación, se observará lo acordado en los respectivos convenios.*

Lo no previsto en dichos convenios se regirá por las disposiciones de esta Ley.”

Por el siguiente:

“Art. 3.- De los Contratos Financiados con Préstamos y del régimen jurídico aplicable a los contratos celebrados con Organismos Internacionales de Cooperación Técnica.- *En las contrataciones que se financien, previo convenio, con fondos provenientes de organismos multilaterales de crédito de los cuales el Ecuador sea miembro, o, en las contrataciones que se financien con fondos reembolsables o no reembolsables provenientes de financiamiento de gobierno a gobierno; y, de igual forma en las contrataciones que se viabilicen previo acuerdo con Organismos Internacionales de Cooperación Técnica, se observará lo acordado en los respectivos convenios. Las entidades estatales no podrán celebrar convenios y contratos para la administración o gerencia de sus recursos con Organismos Internacionales de Cooperación Técnica.*

Las entidades estatales tendrán la obligación de reportar la información relativa a la ejecución de los contratos a los que se refiere el presente artículo al órgano técnico rector de la contratación pública y a la Contraloría General del Estado.

Lo no previsto en dichos convenios se registrará por las disposiciones de esta Ley.”

- b) En relación al Reglamento General de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública propongo sustituir su artículo 2 que estipula: *“Contratos financiados con préstamos y cooperación internacional.- En la suscripción de los convenios de crédito o de cooperación internacional se procurará medidas para la participación directa o asociada de proveedores nacionales.*

El régimen especial previsto en el artículo 3 de la Ley se observará independientemente que el financiamiento internacional sea total o parcial, siempre que se observen las condiciones previstas en el Convenio.”

Por el siguiente:

“Art. 2.- De los Contratos Financiados con Préstamos y del régimen jurídico aplicable a los contratos celebrados con Organismos Internacionales de Cooperación Técnica.- *En la suscripción de los convenios de crédito o de cooperación internacional se procurará medidas para la participación directa o asociada de proveedores nacionales.*

En todo convenio y contrato suscrito con una entidad cooperante de derecho público o privado sin fines de lucro, que involucre recursos estatales se deberán cuantificar en moneda circulante, sus aportes en especie.

Los convenios suscritos con organismos técnicos cooperantes a que hace referencia el presente artículo deberán tener relación directa con el objeto de aquel, así como con el de la entidad estatal ecuatoriana conforme se contemple en sus estatutos, reglamentos o normas de creación.

El Servicio Nacional de Contratación Pública y la Secretaría Técnica de Cooperación Internacional en el ámbito de sus competencias, implementarán en conjunto un registro electrónico donde constarán los organismos de cooperación técnica internacional que serán incluidos de oficio o a petición de parte, para ser utilizado por la entidades sujetas a esta ley.

El régimen excluyente previsto en el artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública se observará independientemente que el financiamiento internacional sea total o parcial, siempre que se observen las condiciones previstas en el Convenio.”



kichwa



Dr. Juan Aguirre Ribadeneira

Juan Fernando Aguirre Ribadeneira, SERCOP kamaywasita Pushak, Pontificia Universidad Católica del Ecuador PUCE, amawta yachanawasipimi Kamachik yachayta paktachirka, mamallakta rantinamanta hatun yachaykunatapash Universidad Andina Simón Bolívar amawta yachanawasipimi paktachirka, Pachamamamanta yachaytapash Universidad de Calgary amawta yachanawasipimi paktachirka, chashnallatak pushakkamana hayñimanta yachaytapash Universidad de Salamanca amawta yachanawasipimi paktachirka. Pushakkamana hayñimanta chashnallatak mamallakta rantinamanta yachaykunata charishkamantami kay mamallaktapi shuktak mamallaktakunapipash yachayta rakinkapak kayashka kashka; chashnallatak kamaywasikunata pushakkunata yanapashka. Mamallakta Tantanakuypi kamachikta rurana patakuypi Killka Kamayuk llankayta paktachirka; Yakumanta chashnallatak llaktata chuyayachina ukupak Kamachik Pushay llankayta paktachirka, Willachinamanta kamaywasipak Kamachik Yanapak llankayta paktachirka chashnallatak Bienestar Social kamaywasipak Killka Kamayuk llankaytapash paktachirka, tukuy llankaykunamanta yalli. Taripak chashnallatak kamukkunata killkakpashmi kan, “Llankaykunata Paktachinkapak Ñankamuk”, “Mamallaktapak Llankaykunata Minkana”, “Kurita Llukchishpa ama Pachamamata Wakllichinkapak Allichina”, “Willaykunapak Llankayta Paktachinkapak Pankakuna”, “FISE Kamaywasiman Yuyarinakuyta Paktachinkapak Ñankamuk”, shuktak kamukkunatapash.

KALLARI RIKUCHIK YUYAY

Mamallakta rantinamanta Shukniki kamukta rurashpa mishanakuyta mishak kamukkunata akllashpami shuk kamukta rurashpa chashnallatak Servicio Nacional de Contratación Pública – SERCOP, kamay wasipak llika pankapi churanaka tukuy Sistema Nacional de Contratación Pública – SNCP, llikapi tantarikkunaman shuk hatun yanapaymi tukun.

Kay pachapak rimakuyka, shuk waranka iskun patsak suкта chunka chusku watapi Ecuador Mamallakta rurashka kamachikta tiktashpa rikunkapakmi apan, (tawka kamachikkuna, imashina rantinata rikuchik kamachikkuna, llankaykunata rurankapak rantinamanta mana kutin charinakunata rantinkapakchu karka; tawka kamaywasikunami paykuna rurashka uchilla kamachikkunawan rantikkuna karka, mana shuklla tantachishka yuyaytachu charikkuna karka mamallakta rantinamanta, mana shuk rantinamanta pushak wasi tiyarkachu.) Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikta wiñachishkamanta, chashnallatak chay kamachikta (octubre 2013) wata mushukyachinakama.

SERCOP kamaywasi (wayru killa 2013 watakamanka – Instituto Nacional de Contratación Pública INCOP shutitami charirka), tukuy pachami kay mamallaktamanta kamaywasikunaman hillaykunata wiñachishpa yanapan, chashnallatak mamallaktata Pushak murukunata rurankapak muyuta mushukyachina llankaytapash yanapan. Kay kamaywasipak mushuk llankaymi kan, mamallakta rantina llankaymanta yachayta mushukyachishpa sumak kawsayta paktachina.

Chaymantaka, Ecuador mamallaktapi kimsaniki chashnallatak chuskuniki yachayta tukuchishka yachak runakuna Shukniki Mishanakuyman kayachika shuk hatun ushaymi kan. Chay runakunaka "Mamallakta rantina llankayta imashina paktachinamantami yuyaykunata killkashpa yanaparkakuna"; kay mishanakuyka imashina mamallaktapi murukunata alli ruranata, mamallakta chashnallatak llaktayuk runakunapash imashina kimirinamantami yuyaykunata karan.

Mashi Paul Córdova, kay mishanakuyta mishak, paypak kamukpika ninmi: Llaktayuk runakunapak yanapaywan, achikllaykana yuyaykunawanmi mamallaktaka rantina llankayta paktachina kan "(...) Tukuy allpa pachamanmi unanchata rikuchina kanchik, rantina llankayta mushukyachishpa llaktayuk runakunapak yanapayta sichiyachishpa, Sistema Nacional de Contratación Pública llikapak kamachikkunatapash mushukyachishpa".

Kay yuyayta ari ninchikmi. Kunan pachaka rantina llankayka mana uriyashka chani kullkipak murukunata rantinachu kan; ashtawanka mamallaktapak tukuy kamaywasikuna shuk watapi imakunata rantina munashkata, katukkunapak chani kullkikunawan chimpapurashpa allichinami kan, chashnallatak uktalla kullkiwan yanapayta mutsurik runakunatapash aklana kan, Mamallakta charishkata tukuykunaman pakta pakta rakinkapak, kay mamallaktapi rurashka murukunata rantinkapak; shina rantinata paktachishpa mamallakta mashna kullkita wakichishkata rikunkapakmi kana kan.

Kay mishanakuyta mishakpak yuyaytaka kallari iñutashinami hapina kanchik, SERCOP kamaywasi, kay munaywanka, mamallakta rantina llankaymanta llaktayukkunamanmi rimanakuna, yuyaykunata



chimpapurana kuskata wiñachishka, kay llankayka kamachikta riksinamanta yallimi kan.

Kay kamukwanka mamallaktapak rantina llankapakmi mushuk punkuta paskanchik, kunanka tukuy kay mamallaktapi kawsak warmi, kari runakunami kayashka kanchik: SNCP llika hillaypi kimirishpa yanapankapak sumak kawsaypak yuyaykunawan tinkirishka kashkamanta, kay mamallaktaka tukuykunamanmi pakta kana, yanapanakuy, achiklla kana hayñikunatapash kun.

Kutinpash yupaychani Subsecretaria de Transparencia de Gestión kamaywasita, Simón Bolívar Hatun Yachanawasitapash, paykunapak minkashka runakunawanmi kay mishanakuyta paktachi usharkanchik; Consultores Estratégicos Asociados CEAS Cía. Ltda., wasi yanapashkatapash, chashnallatak ñukapak mashikuna Dr. Paul Córdova Vinueza, Ab. Mónica Vaca Ojeda chashnallatak Ab. Jorge Hernández Jaramillo, kay mishanakuyta mishashkamanta, kay kamaukta rurankapak sumak yuyaykunawan yanapashkamanta.

Kay kamukwanka SERCOP kamaywasika mamallakta rantina llankaymanta yuyaykunata rakinkapak, rimanakunkapakmi ñanta paskan, llaktayukkunapakmi kanka, yachakkunapak, yuyakkunapak, yachachikkunapak chashnallatak tukuy pacha yuyaykunata wiñachik runakunapakmi kan.

Dr. Juan Aguirre Ribadeneira
SERCOP KAMAYWASITA PUSHAK



Llaktayukkunapak yanapanakuywan
chashnallatak achikllaykana
hayñikunawan Mamallakta rantina
yuyarinakuyta paktachinapak
yuyaykuna.

Killakak: Dr. Paúl Córdova Vinueza



Llaktayukkunapak
yanapanakuywan
chashnallatak achikllaykana
hayñikunawan Mamallakta
rantina yuyarinakuyta
paktachinapak yuyaykuna.

Killakak: Dr. Paúl Córdova Vinueza

Holger Paúl Córdova Vinueza taripak chashnallatak yachachikmi kan, Runakunapak Hayñimanta, Shuktak Mamallaktakunapak Yachaymanta chashnallatak Pushakkamanamanta hatun yachaykunatami charin. Tawka amawta yachanawasikunapimi yachachik kashka, Universidad Central del Ecuador amawta yachanawasipak Llaktayupak Ushaymanta Yachana Ukutami Pusharka, chashnallatak Centro Andino de Estudios Estratégicos yachanawasipimi Taripak kan. Tawka kamukkunatami killkashka, mamakamachikta mushukyachinamanta chashnallatak runakunapak hayñikunamantapash. Killkashka willachinakunapi killkakmi kan. 2006 watapi, tawka yachaykunawan yanapashkamanta, Ecuador mamallakta shuk karayta chayachirka; chashnallatak 2009 watapi, Universidad Central amawta yachanawasi shuk karayta kurka Runakunapak hayñikunamanta yachaywan yanapashkamanta.

Tantachishka killkay:

2008 watamanta, Ecuador llaktaka mushuk Mamakamachikta charin chashnallatak shuktak kamachikkunatapash kimichin rantina yuyarinakuypak imashina mamallakta llankaykunata paktachinamantapash. Kay llankayka chay mushukyaykunata llaktayukkunapak kawsaymanta Mamakamachikta, Llaktay Ushaytapash chimpapura rikushkami kan, Sumak Kawsayta mamallaktapi paktachina pacha. Shinallatak, mamallaktapak llankaypi imashina rantina yuyarinakuyta llaktayukkunapak yanapanakuywan paktachina mutsuri yuyaytami tantanachin, kunan pachakama manarak alli paktachishkamanta. Katikpika, imashina Sistema Nacional de Contratación Pública Kamaywasi yanapanakuy hayñikunata chashllatak achikllakay llankayta paktachinamanta, kamachikkunata mushukyachinamanta yuyaykunatami rikuchin. Kay llankayka kamachikkunata rurashpa Sistema Nacional de Contratación Pública kamaywasi alli llankayta paktachinchu yuyaykunatami chayachin, tukuy pachakunapi, mamallakta rantina yuyarinakuypi llaktayukkunapak yanapanakuyta charinkapakmi maskana kan, chashnallatak mushuk hillaikunatapash wiñachina kan Sumak Kawsayta wiñachishpa katinkapak, chay kipaka rantina yuyarinakuy llankaytapash wiñachi ushankakunami.

Shutichik shimikuna:

Sistema Nacional de Contratación Pública kamaywasi, llaktayukkunapak yanapanakuy, ñankamu, kamachikkunata mushukyachina, kamaywasikunapak llankaykuna, Servicio Nacional de Contratación Pública kamaywasi, rantina yuyarinakuy, achikllakaykana, Sumak Kawsay.

KALLARI

¿Imakunata Sistena Nacional de Contratación Pública (SNCP), kamaywasi mushukyachina kan, rantina yuyarinakuypi achikllaykanata wiñachinkapak? ¿Ima shuktak llaktayukkunapak yanapanakuyta wiñachi ushan Servicio Nacional de Contratación Pública (SERCOP), rikurayana llankaymanta chikan? ¿Imashina llaktayukkunapak yanapanakuywan rantina yuyarinakuypi achikllaykanata wichiman apay ushan? ¿SERCOP chashnallatak SNCP kamaywasikuna ima kamachikkunata mushukyachi ushankuna llaktayukkunapak yanapanakuyta chashnallatak achikllaykanata shinchiyachishpa wichiychinkapak? ¿Imashina mamallaktapak llankaykunata allichu ushashun rantina yuyarinakuypi llaktayukkunapak yanapanakuyta wichiychishpa SNCP kamaywasimanta? ¿Usharinachu Sistema Nacional de Contratación Pública kamaywasipi mushuk llankaykunata rurashpa Sumak Kawsayta wichiychina? ¿Rantina yuyarinakuypi llaktayukkunapak yanapanakuy Sumak Kawsayta wichiychinkapak imashina yanapan? ¿SERCOP kamaywasipak No. 29-2009 yuyarinakushka killkay wiñachishka rikurayana llankaypi imakunata wichiychi ushanchik? ¿Ima hillaykunata mana kashpaka ima ñankamukunata wiñachi ushankuna llaktayukkunapak yanapanakuywan rantina yuyarinakuypi? ¿Sumak Kawsaypak imakuna alli kashka rantina yuyarinakuypi llaktayukkunapak yanapanakuy? Kay taripay killkayka chay tapuykunatami kutichinata munan, llankaykunata kamachikkunatapash mushukyachishpa rantina yuyarinakuyta apak kamaywasita mushukyachinkapak, chashnallatak imashina rantina yuyarinakuyta llaktayukkunapak yanapanakuywan, achikllaykana yuyaykunawan paktachinamanta minkay yuyaykunatami chayachin.

Kay llankayka rikuchisha ninmi, imashina rantina yuyarinakuyta paktachikushkamanta, mana kamachikkunallata paktachishpa, ashtawan runakuna mutsurishka hayñikunata paktachinkapak, llaktakuna, ayllullaktakuna, kawsaymarkakunapash sumak kawsayta charinkapak, chaypakmi tukuy llaktayukkunapak yanapanakuyta mutsurinchik, kay llankaykunapi achikllaykana allichishpa katinchu.

2

LLAKTAYUKKUNAPAK YANAPANAKUY CHASHNALLATAK RANTINA YUYARINAKUYMANTA.

¿IMASHINA MAMALLAKTAPAK LLANKAYPI PAKTACHINA MAÑAYTA RURANAMANTA?.

Lakyayukkunapak yanapanakuy hayñikunaka tukuyshina llankana yuyaymi kan, mamallaktapak kawsaypi kimirishpa yanapaymi kan, mana kashpaka tukuykunapak mutsurishkami kimirinami kan. Chaymantami, kay unanchakunaka llaktakuna, aylullaktakuna rurashka kan, mana Mamallakta sapalla rurashkachuk kan, chashnallatak mana apukuna rurashkachuk kan, ashtawanka sapalla runakuna shinallatak tantankuykunamanta wiñachishka unanchakunami kan, imashina kamachikkuna nishkata paktachishpa. Kay unanchakunaka kamachikkuna nishkatami paktachina kan, shinapash mana kunkanachu kan kay hayñikunaka kutuy pachami mushukyarishpa allichirin, imashina llaktakuna munashkata paktachishpa, tawka mana kashpaka ashalla yanapanakuytapash chaskishpa.

Kay hayñikunataka sapalla runakuna mana kashpaka tantarishka runakunami paktachi ushankuna. Kay hayñikunaka mamallaktapak kawsaypimi kimichishka kan. Shuktak kuskamanta rikukpika, kay hayñikunaka minkashka mana kashpaka ayluyarishka llakta ushaytami wiñachin, llaktakunapash sapalla wiñarinakunchu. Yanapanakuy hayñikunami ñukanchik llaktakuna sapalla purinchu ushayta kun, kay llaktakunami hillayta, ñankamutapash churankuna shuk Mamallakta ukupi. Chashnallatak ¿imakunata paktachin kay hayñikuna? Shuktak hayñikunata paktachinkapak mañayta rurankapakmi kan.

Yanapanakuy hayñi mana mamallaktamanta shamukushka yuyayta hapishpa-mama mamallaktawan watarishka kahushka yuyaypi, ashtawan llaktayukkunapak llankaywanmi kay hayñikunaka paktarin, mamallaktapak minkayka makita kunami kan, chay hayñikunata killpashpa rikuchinkapak, mamallaktaka mana paypak yuyaykunawan kimichinachu kan. Ñukanchikka mana Mamallakta, mana kashpaka maykanpash apukuna chay hayñikunataka kunata shuyanchikchu, chay hayñikunaka ñukanchik yuyaymanta, munaymanta, sapalla mana kashpaka tantanakushka runakunamantami chay hayñikunaka wacharin, kaymi chay hayñikunapak shunku kan.

Wakin yuyaykunapakka, chay hayñikunaka mamallaktamantami shamun, mamallakta maykan hayñikunata ari nina, mana kashpaka mana nina ushayta charishkamanta; kay yuyayka llaktamanta runakunawan llankakkunapakka shuktak kuskakunamanta chay hayñikuna wacharishkatami yuyachin.

Shuktak yuyayka kanmi, yanapanakuyka hillay hayñi shina, kay hayñipak chawpimanta shuktak hayñikuna paktarinchu ñanshina kashkamanta, puchukaypika, runakunapak mutsurishka hayñikunata maskankapak kallarimi kan, tukuy hayñikuna yanapanakuy hayñiwan wankurishka kashkamanta. Ima hayñikuna tiyashkata maskashpaka kay hayñikunatami tarinchik: sumak kawsay, killpak, kishpirinakuy, chaymanta katik hayñikunaka yanapanakuy hayñikunawanmi tinkirishka kan, chay hayñikunata paktachinaka kikin runapak minkaypimi tiyahun, chay runa imashina rikurayaymanta kallarishpa. Kay rimayka yanapanakuy hayñita mamakamachikpi churashkamanta hamutankapakmi kan, allimi hamutana kanchik, tukuy yanapanakuy hayñikunami musturishka kan, chay hayñikunamantami shuktak hayñikunatapash paktachi ushanchik, chaymanta hillayshina hayñikuna kan.

Yanapanakuy hayñimanta rimashpa katinkapakka, kay iñutapash churanami kanchik, sapalla runa mana kashpaka tantanakushka runakunami paykunapak kawsayta allichishpa wichiyachi kallarishka pachamanta kay hayñikunaka rikurin, kullkimanta, llakta ushaymanta harkaykunatapash mishashpa.

Kay yanapanakuy hayñikuna wacharishka sapita riksishpaka, mamallaktapak kawsaypi, llankaypipash alli yanapay ushanchik, mamallaktapash ayllullaktakunawan rimanakuy kallarín, mamallaktapak kamaywasikuna chashnallatak apukunapak llankaykunapipash tukuy runakuna makita churashpa yanapanakunchu, paykunapak mutsurikunata paktachina yuyaywan.

2008 watapak Mamakamachik, chashnallatak Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpash, mamallakta imashina rantina yuyarinakunata paktachinamanta mushuk ñankunatami wiñachirka.

Chay kamachikkunaka kay mushuk ñankunatami wiñachirka: a) Rantina yuyarinakuy pacha ukta chashnallatak hawalla kana; b) Rantina yuyarinakuypak hillayta wiñachishpa mamallaktapak kullkita uriyachi usharka, chashnallatak ama shuway tiyanchu harkay kallarishka; c) Kay mamallaktapi uchilla kullkiwan murukunata rurak runakunata yanapan; d) Rantina yuyarinakuyta willashpa achikllaykanata paktachin; chashnallatak, Rantina yuyarinakuypak mushuk hillaykunata wiñachishpa mamallaktata mushukyachin.

Rantina yuyarinakuypak, Mamakamachik nishka mushukyachina yuyaykunaka Sumak Kawsaypak ñankunata wiñachishpa paktachina pachapimi rikurin.

Kay mushuk kawsayta wiñachina munayka kullkiwanlla kawsakushka unanchata anchuchinkapakmi kan, mamallaktapak yanapayta chashnallatak runakunapak hayñikunata kullkiwan chaskishka kawsashkata anchuchishpa, ñawpakman rina ushayta harkashkamanta, runakuna imata rurakpi kullkita shuyahuna yuyayta anchuchishpa, mana katuna – rantina chanipak kawsashkata rikuchinkapak.

Kullkiwan kawsayta paktachi ushana yuyayta manyaman sakishpa, Abyayala shuyupi Sumak Kawsay yuyayta wiñachinkuna, chay kullkiwan kawsayta tukuy runakuna manyaman sakishpa shuktak kawsayta paktachi kallarininkapak, kawsaymanta yuyayta, imashina kawsakushka yuyaywan chimpapurashpa, mushuk kawsayta maskankapak pachamata ama llakichishpa, ayllokunapura ama makanakushpa shuklla hatun ayllushina kay mamallaktapi kawsankapak.

Sumak Kawsayka, chay mana alli kawsayta washaman sakishpa mushuk kawsaymi kan, wakchakunata shuktak manyaman churashpa kawsayta tukuchimi kan, tawka hayñikunata chay kunkashka runakunaman kushpa. Sumak Kawsayta ruranaka tukuy runakunapak makipimi kahun, chaypakka tukuy llaktakunamanta runakunapak yuyaykunatami tantachina kan, tukuykuna ima pacha kashpapash kushikuy kawsayta charishkamanta.

Kay pacha, kullkimanta yahcaypika shuk pantarinakuytami tarishka, llaktayukkunapak kullkita hatun rantikunata rurankapak hapishka, llankaymanta mashna kullkita chaskikkashkata chashnallatak mashna kullkita kutichik kashkata yupashpa, ima munashkata kashpapash rantishpa kushikuy kawsayta charinchu, katik tapuykunata kay iñukunamanta rurani: ¿Mamallakta rantina yuyarinakuy llankay mashna yanapayta kun Sumak Kawsaypak? ¿Rantina yuyarinakuy llankay ñukanchikpak kawsay Sumak Kawsay imashina paktarishkata yupashpa rikunkapak allichu kan? ¿Ima rikuchikkunawan kay yupaytaka ruray ushanchik? ¿Ima hillaikunawan, rantina yuyarinakuypi llaktayukkunapak yanapanakuy tiyashkata yupay ushashun? ¿Kushikuy kawsaytachu Sumak Kawsaypak yupay kana kan? ¿Imashina, Sistema Nacional de Contratación Pública kamaywasipak llankayta Sumak Kawsayman kimichishpa wiñachi ushashun? ¿Mamallaktapak ima hillaikuna SNCP kawsaywasipak yuyaykunata Sumak Kawsaypak yuyaykunawan tantachi ushanka? ¿Ñawpa kawsayta tukuchishpa mushuk kawsayta maskahushpaka, ñukanchikllatak imashina Sumak Kawsayta paktachina kashpapash shuk ñanta wiñachi ushanchikchu? ¿Ima yanapayta llaktakunaman karay ushanka rantina yuyarinakuy Sumak Kawsayman chimpapurakpi? ¿Mamakamachik kushka yanapanakuna hayñikunata, imashina rantina yuyarinakuypi paktachishpa mamallaktapak llankaytashina rurashun? ¿Maykaman Sumak Kawsay yuyay rantina yuyarinakuypi kimirin? ¿Imashina Sumak Kawsayka Sistema Nacional de Contratación Pública (SNCP), kamaywasipak llankaykunawan

kimirin? ¿Chay llankaymanta, imashina llaktayukkunapak yanapanakuy hayñikunata paktachin? ¿Mamakamachik chashnallatak Sumak Kawsaypak ñankamu, ñukanchikpak kawsayta hamutashpa mushukyachinkapakchu kan? ¿Ima hillaykunata rantina yuyarinamanta, kullkiwan kimirishka kahushkamanta, anchuchishka kana kan? ¿Llaktayukkunaman ushayta kushka, rantina yuyarinaman mushuk yuyaykunata kunkapak, mamakamachikpi kimirishpa, imas ñankuna alli kana kan? ¿Sapalla llankayta rurak runakuna ima minkayta hapishpa yachaypi yanapana kan? ¿Kullkiwan kawsayta ruray pachapi, Sumak Kawsayka maykaman kawsay ushanka? ¿Ima hillaykuna ñukanchikpak kawsayta kishpirinaman apankapak yanapanka? ¿Murukunata pukuchinkapak, rurankapak ñankunata mushukyachishka chaykamallachu kana kan? ¿Rantina yuyarinakuypi llaktayukkunapak yanapanakuyta imashina paktachishkamanta yupankapakka Sumak Kawsaywanchu chimpapurana kanchik?

Rantina yuyarinakuy chashnallatak llaktayukkunapak yanapanakuy Sumak Kawsayta yupankapak.

SNCP kamaywasimanta llaktayukkunapak yanapanakuy pash Sumak Kawsayta yupankapak ñankuna tukuy ushanmi, mamallaktapak llankaykunata runakuna wiñarina ñankamupi kimichi ushashpaka, chaypakka hayñikunata paktachinkapak hillaykunami tukuna kan, chashnallatak wakcha kawsayta tukuchina yuyaytapash kimichinami kan, tukuy llaktayukkunamanmi chay kuskakunaman chayana ushayta kuna kan. Mana tukuykuna shukllashina kawsana yuyaychu kan, ashtawan tukuy hicharishka kawsaypimi paktakana hayñikunata paktachina kanchik, chashnallatak llaktakunapak kishpirishka kawsayta maskaypi ari nina kanchik.

1998 watapi, Kullkimanta Premio Nobel karayta chaskik Amartay Sen, runa, achiklla yanapayta kurka, runakunapak yuyaypi kimirishpa. Paypak yuyaypika, mamallaktakunata pushakkuna chashnallatak kullki kamaywasikunaka mana mashna kullkita chaskishkamanta mana kashpaka mashna murukunata ruray ushaymantachu yupaykunataka runa kan, ashtawanka runakunapak yachaypi kimirishpami yupana kan. Shuktak yanapayka, wakcha kawsay chashnallatak yarihay killkaypika, 1981 wata, kashnami rikuchin, yarihayka mana mikuna murukuna illaymantachu kan, ashtawanka mana tukuykunaman pakta pakta chay murukunata rakishkamantami kan, ninmi.

Chay yuyaywanmi: ranti ranti kullkiwan yanapanakuy llankayta, runakunapak yachayta imashina murukunata rakina ñanpi tantachishpa, Sumak Kawsaypak hillayta rurana kan, chay kipa yupaykunata rurashpaka mashna mushuk runakuna wiñarishkatami tarina kan, chay llankaytami rurana kan rantina yuyarinakuypi, llaktayukkunapak yanapanakuy pash imashina SNCP kamaywasi paktachishka llankaykunawan chimpapurashpa, chay yupayka mashna paktarishka chashnallatak mashna manarak paktarishkatami rikuchinka.

Imashina rantina yuyarinakuyta paktachinamanta rimanakuyka mushuk yuyaykunata llukchinkapakmi kan, llaktayukkunapak yanapanakuna hayñikunamanta kallarithpa Sumak Kawsayta yallishpa, mutsurimi kan shuktak yuyaykunata ñankunatapash wiñachina, chay killkimanta kawsayta washaman sakishpa mushuk kawsaypak achikta kunchu, murukunata rurana hillaykunata pakta pakta rakinami tukuyta yalli hatun ñan kan –Abya Yala shuyumi tukuy allpa pachapak umapi kahun, mana alli pakta pakta rakishkamanta-; chaymantami ashka munay shamun llaktayukkunapak yanapanakuy hayñita rantina yuyarinakuypi, pushakkamaypipash paktachina.

Kay yuyaykunata mana tantachi ushashpaka, mana chay rantina yuyarinakuypi tukuykuna paykunapak murukunata ranti ranti katuy ushashpaka mana imatapash ushashkami kanka, kishpirishka Mamallakta mana alli ñanta rurashkami rikurinka, chay kishpirishka llaktapakta Sumak Kawsaymi chay yuyaykunata tantachishpa churan.

Sistema Nacional de Contratación Pública kamaywasipak ñawparikunaka Sumak Kawsayta maskanami ñanta rikuchin. Kamaywasikunapurami yuyarina kan imashina llaktayuk runakunapak yanapanakuna hayñikunata rantina yuyarinakuypi paktachinamanta, shina rurashpallami Sumak Sawsay imashina paktarihushkata yupashpa rikunkapak, chay iñukunaka runakuna paykunapak charishkatashina ruranchumi alli kan. Kay llankaykunaka mushuk hillaykunatami kunka, ayllullakta mashnata mamallaktapak llankaypi kimirishkata rikunkapakmi kan, chashnallatak chay llankaykunawan mashna kullkita mamallakta tukuchishkatami rikuchinkapak yanapan.

Kay yupaykunawanka mamallaktapak llankaykunspi mashna llaktayukkunapak yanapanakuywan paktarishkatami rikuchinka, imashina ayllullaktakuna SNCP kamaywasipak llankayta sinchiyachishpa charirayaykama, kashnami Sumak Kawsay mirarishpa rik yuyaytaka alli hamutay ushashun, rantina yuyarinakuy pachapi kimichishpapash.

Instituto Nacional de Contratación Pública (SERCOP) kamaywasika ñami kallari llankaykunata rikuchirka, wiñachishkamanta chusku wata ukupika kamachikkunata paktachishpa, kaykunatami paktachirka:

2012 watapi, rantina yuyarinakuyka 9 waranka 888 hunu kullkikunatami paktachirka, chayka mamallaktapi rurashka murukunawan chimpapurakpika 15,4% yupaymanmi chayarka, chashnallatak mamallaktapak kullkiwan chimpapurakpika 37,9% yupaymanmi chayarka. Chaymantaka, rantina yuyarinakuypi llaktayuk runakunapak yanapanakuymi ashtaka rikurin, uchilla murukunata rurakkunaka 66% yupaykamami paykunapak murukunawan chayay ushanakurka, chaymantaka 77% yupaykamami paykunapak murukunata katunakurka. Rantina yuyarinakuy llankaytaka tawka kuskakunamantami paskana kan, tawka llaktamanta

runakuna paykunapak murukunata katushka kawsayta allichinakunchu, chaymantami, tukuy pacha imata rurashpapash Sumak Kawsaypak yuyayta ñawpakpi churashpa sinchiyachina kan, kitikunapak pushakkunapash shuktak kamaywasikunaman tantarishpa llankaykunata allichina kan, chay llaktakunapi sapalla runakunata mana kashpaka tantanakuykunata kayashpa kimichinkapak. Kay llankaykunaka SNCP kamaywasipak llankaykunatami mushukyachinka, rantina yuyarinakuymantash mushuk yuyaykunata wiñachinka, mamallaktapak kawsaypi kimichinkapak.

3

**LLAKTAYUKKUNAPAK YANAPANAKUYTA
CHASHNALLATAK ÑAWINCHINAKUYTA IMASHINA
MAMALLAKTAPAK SHUKTAK WASIKUNA
RIKUNKUNA,**

**¿IMASHINA MAMALLAKTAPAK LLANKAYPI
CHURANA KANCHIK?.**

Mamallaktapak kamaywasikunaka imashina paykunapak yuyaymanta llankaykunata rurak kashpapash kunkanami kan. Paykunaka yuyaykunami yanapanakuyka tukuy llaktapi kawsak runakuna tantanakunata, ñukanchik uyankapak tantachishkata rurashpa, mana kashpaka tapuyta rurankapak, yuyaykunata chayachinkapak, alli pachakuna kakkpika imashina llankanamanta yuyarinakushpa ari ninkapak, mana kashpaka mana alli yuyaykunata nikpika chikan rimanakuy tukushpa sakirin^I. Kay unanchakunaka mamallaktapak kamaywasikuna mana llaktayuk runakunaman rimanata yachashkatami rikuchin, tukuykuna rimana yuyayka mana uyashpalla sakirinachu kan, ashtawan rimanakuyta ranti ranti uyashpa yuyarinakuymán yaykunami kana kan. Rimanakushpa yanapana, alli paktachikpika, ñawinchishpa chimpapura rimanakuymi kan, chay rimanakuyta chaskikkunaka paykuna ari nina ushaytami charina kan, mana yankamanta rimakuymán kayashpa llakta runakunata uyanallachu kana kan. Shuk rimanakuypi kimiri ushanchikmi, tawka runakuna chayay ushanmi, chay rimanakuypi ashalla rimanakuy tiyashpa, mana kashpaka pushakkunalla rimakpika mana allichu kanka; yanapanakuy pachapika kaymi shuk mana alli kan: ruku taytakuna, warmikuna, mushuwamprakuna, llankaykunapash mana rimankuna, pushakkunalla rimankuna, mana kashpaka mamallaktamanta apukunalla rimankuna^{II}. Rimanakuyka pakta pakta yuyaykunata rakinkapakmi kan^{III}. Ima kuskamanta yuyak kashpapash, tawka tawka runakunata kayashpa kimichina kin –ashka runakuna tantanakunchu –yuyarina pachapi.

Kay yuyaymanta rikushpaka, runakunapak yanapanakuyta chashnallatak rimakuytapash shuktak kuskamanmi apana kanchik, chaypika rimanakushpa kipa ima llankayta runakashpapash

I Runakunapak hayñikunata paktachinkapak hayñikuna.

II Rimaytapash kamachikpi churashpami paktachinakun.

III Willaykunapash mana rimarina hayñita paktachinkapak yanapanchu.

IV Mushuk llaktay pushayka tukuyshina yanapanakuyta sinchiyachin.

ari ninkapak^V, rimanakuy willaymi chaymanka apana kan^V, runakunapak kawsayta chashnallatak llakta ushay llankaytapash tantachishpa. Rimanakuykunamantami yuyarishka ari ninakuna llukshina kan, shinapash, shuk kitimanta imashina llankana ñankamuta ruray pachami wakinpika piñarinakuy tiyan^{VI} chaypimi chimpapura ñawi ñawi rimanakuna alli kan, kallaripika shuk shutichishka llaktamanta runakunawan rimanakuna kan; chay kipaka, mana tukuykunachu shina yuyaykunata charinkuna imata yuyarishka kakkipash ari ninkapak. Shinashpaka, mamallaktapak kamaywasikunami rimanakuytaka paykunapak llankaypi kimichina, runakunapak yanapanakuy hayñitashina, kunanka rikunami kan, imashina shuk llaktamanta tawka runakunata kayachi ushanamanta, chay runakunamanka paykuna apukunashina ari nina ushaytami kuna kan.

Rimanakuy chashnallatak yanapanakuypash ashka runakuna tantarishpa imamanta kashpapash rurakpimi alli kana kan; rimanakuyka chimpapura ñawi ñawi ninkapakmi kan^{VII}, imamanta rimanakuna kashpapash, chay kipaka, kay rimanakuymantami yuyarishka ari ninakuna llukshina kan, usharikpika ashkata mutsurishkamanta llankaykunata kallarinapak.

Tukuy yanapanakuy pachakunapi yuyarinakuyta ari ninaka mana usharinchu^{VIII}, shinapash ashalla yuyarinakuymantami chayay ushana kan, chaypakka sapalla mana kashpaka tantanakushka -llaktayuk runakunataka imapi paykuna ushayta charishkamantami rimanakunchu kayana kan, mana shina rurakpika, rimanakushka kipaka mana nima yuyarinakuymantami chayay ushankunachu, shina tukukpika mana apukuna alli yanapayta kushkamantami kanka, imashina kakkipash llaktayukkunapak yanapanakuyka shuk hatun rimanakuymantami kimichishka kana kan, shuktak runakunapash astawan kimirinakunchu.

Llaktayuk runakunapak tukuy ruraykunata apukuna hapishpa paykunapak llankaypi churanaka shuktak rimaymi kana kan –chaypakka shuktak hillyaykunatami tantachina kan-, shinapash, alli kana kan chay runakunapak ruraykunata chaskina runakuna kushiyarishpa ashtawan yanapanakushpa katinakunchu. Kutinpash tkrashpa rimanakuypi, llaktayuk runakuna paykunapak yuyaykunata apukuna mana chaskinata munakpika yankamanta llaktayukkunapak yanapanakuyta mañashkami kan. Chaymantami yuyaykunata chimpapurashpa rimana kan ranti ranti rakishpa, ima llankaykunata ruranamanta yuyarishpa, mutsurishka kullkita yuyarina, llaktayukkunaman ari nina ushayta kushpa, mana kay ushaykunata kushpaka yankamanta tantanakushpa rimarishkami tukun.

V Llaktakunapak tawka kawsayka mana chay hayñikunata alli paktachinapak yanapanachu.

VI Shuk kuskamanta apuka mana shuklla tantanakuytachu kayana kan mamallaktapak kullkita allichinapak.

VII Wakin rimanakuyka piñanakuymanmi apan, GAD wasikunata pushakkuna mana ñawi ñawi rimashkamanta.

VIII Shuklla rimanakuypika mana shamuk wata mashna kullkita tukuchinamantaka yuyari ushanchu, mana tukuy mutsurikunamanta rimanakushkamanta.

4

RANTINA YUYARINAKUY MAMALLAKTAPAK LLANKAYSHINA.

¿LLAKTAYUKKUNA CHAY RANTINA YUYARINAKUYPI KIMIRI USHANKASHI?.

Tukuy mamallaktapak llankaytami maykanpash paktachina kan, kunankama paktachishka llankaykunaka, kay rimanakuymanta, mamallaktapak pushakkamay llankaytami mushukyachishka. Shinapash, kay mushukyachishka llankaykunata sinchiyachinkapka SNCP kamaywasipak rantina yuyarinakuy llankaypimi llaktayuk runakunapak yanapanakuyta alli paktachina kanchik.

Iskun chunka watakunapi mamallakta mushukyachina llankaykunata wiñachishkakunaka mana alli paktarirka, ashtawanka mamallaktatami llakichi kallariirka. Chaymantami, 1998 watapak mamakamachikka, mamallaktata runakunapak hayñikunapak hawapi churarka –chay kipa 2008 watapak mamakamachikka pakta kana, runakunapak hayñikunatapash mamakamachikpi churarka, mamallaktapak hawapi, runakunapak yachayta kutin kawsachishpa paykunapak hayñikunata, chariskakunatapash kutin tikrachinkapak, runakunapak kawsayta kallariipika mamallakta rikuna yuyaywan.

Kay yuyaypak ukupi, Montecristi kitipi rurashka mamakamachikka tawka hillaykuna karan, mamallakta chay mamakamachikpi tiyak hayñikunata paktachinkapak ñankunata ruranchu. Mamallakta ima llankayta rurana kakkipash wiñachina kan, llankaykunapak ñankamutapash rurana kan, mamallaktapak shuktak wasikunapash paykunaman minkashka llankaykunata alli paktachishpa wichiyachina kan, chashnallatak ima ushayta charikpipash allichishpa rakina kan, llankaykunata tukuchishka kipa chanichishpa yupayta rurana kan, kay hillaykunami llaktayuk runakunapak hayñikuna paktarishkata rikuchinkapakmi kan. Mushukyachishka mamakamachikka imashina mamallakta rantina yuyarinakuyta apanamanta ñantami rikuchin, mamallakta mushukyarinchu, mamallaktaman minkashka ushayta paktachishpami runakuna mutsurishkata, llankayta, hayñikunata paktachinkapakpash llankayta paktachin.

Kunanka imashina llaktayuk runakuna SNCP kamaywasipak llankaypi kimirina ñantami rurana kanchik, tukuy llankaykuna achiklla kana kaman. Chaypakka SERCOP kamaywasipak

kamachiktami llaktayukkunapak kawsaypi churana kanchik, llaktayukkunapak kawsaymanta pacha chay kamachikkunaka paktarishka kana kaman, ima mushukyari tiyashpaka llaktayuk runakunapak kawsaypipash rikurinchu.

Kunan kaman rantina yuyarinakuypi pakaykuna mana kashpaka shuklla runa rantinkapak minkayta apakukpika mana allichu kan, chaymantami llaktayuk runakunapak yanapanakuyta sinchiyachishpa wiñachina kan chay rantina yuyarinakuy pachakunata rikurayanakunchu, chay llankaykunapi llaktayuk runakuna kimirishpallami Sumak Kawsaypak yuyaykunataka hamutay ushankakuna, chaypika pachamamawan kawsaymanta, katuy rantimanta, pushakkamaymanta, shuktakkunamantapash rimaymi kan.

Sumak Kawsaypak yuyaykunaka mamallaktapi kawsak runakunapak hayñikunata paktachinkapakmi kan, shinallatak mamallakta charishkata pakta pakta rakina kan wakcha kawsayta tukuchinkapak. Chaymantami SNCP kamaywasipak llankayta llaktayukkuna rikurayana kan, Servicio Nacional de Contratación Pública kamaywasiman pakta pakta yuyarinakushpa, kay kamaywasikunapak llankaypimi runakunapak hayñikunata, shuktak mutsurishkakunatapash paktachinkapak pacha kan, llakichishka mana alli kawsayta tukuchinkapak.

Unanchata rikukpika, Ecuador llaktapak mamakamachikpimi imashina kullkita pushaykamanamanta allichishka karka, chay kamachikwanmi mamallakta charishkata shukllapi tantachirka. Kay unanchaka kunanka mushukyachishkami kana kan, kunanka mamallakta ima charishkata tukuy runakunaman pakta pakta rakina ushayta charin, kay ruraykunawanka mamakamachikpi nishka Sumak Kawsaypakmi ñankunata ruray kan, ranti ranti yanapanakushpa kullkitapash wiñachishpa katinkapak.- Mushukyashka mamallaktakunaka wakcha kawsayta tukuchina minkaytami charin, mamallakta charishkata tukuy runakunaman pakta pakta rakishpa.

Rantina yuyarinakuy pachakuna SERCOP kamaywasipak llankaypimi llaktayuk runakuna ashkata kimirina kan, ama kullkita shuway tiyanchu makanakunkapak, chay kullkikunata mamallakta shuktak llankaykunata paktachinkapak chaskishpa katinchu, chay llankaykunataka tawka watakunatami kunkashka kashka, kullkita shuktak charishkakunatapash pakalla wakichishpa mirachina rayku.

Kunankama mamallaktapak llankaykunata chashnallatak ushaykunatapash mushukyachishkamanta kay katik tapuykunata rurashpami hamutay ushashun: ¿Sumak Kawsaypakchu kashna mamallakta charishkata pakta pakta rakishpaka ñanta rurashpa ñawpakunchik? ¿Rantina yuyarina llankaymanta pacha mamallakta charishkata pakta pakta rakishpaka chay mana alli kawsaytachu tukuchi ushashun?

¿Imashina tawka tawka runakunapak yanapanakuyta paktachi ushashun, rantina yuyarinakuypi?

¿Imashina rantina yuyarinakunata paktachishpa katina kanchik, tukuy pachakuna achikyay tiyanchu? ¿Kashna llankaykunata paktachishpa katinkapak ima runakunapak yanapanakuyta hapi ushanchik, kullkimanta chashnallatak murukunata rurana llankaykkunapi kimichinkapak? ¿Mamallaktapak minkayka allichu kan murukunata rurana hillaykunapi mamallaktata mushukyachinkapak? ¿Murukunata ruranchik mamallakta charishkata rakinkapak, mana kashpaka wakichishpa katinkapak? ¿Mamallakta charishkata rakinchik mushuk murukunata rurankapak mana kashpaka mana alli kawsaywan katinkapak? ¿Katuna rantina pampakuna chariyuk tukuna kan mamallakta hapishpa runakunaman rakinchu?

Sumak Kawsaypak yuyaykunata sinchiyachishpa katina kan mamallaktapak kawsaypi kimichinkapak, chaypakka llaktayuk runakunapak yanapanakuytami SNCP kamaywasi charina kan. Kay yuyayta paktachishpaka, llaktayuk runakunapak rikurayaytami sinchiyachi ushashun, tukuy runakuna paykunapak hayñikunta paktachinakunchu, mana kunkanachu kanchik, kashna llankayta rurankapakka manarak tukuy kuskakunaman chayashkachu.

Ñawpa mamallaktapak kawsaypika wakcha kawsaytami wiñachirka, mamallaktapak kullkita pakashpa ama runakuna imamanpash chayay ushanakunchu, llaktayukkunapak ushaytapash pakashpa, ashalla runakunami shuktak runakunata llakichikkuna karka, chaymi ñawpa mamallaktapak kawsay karka: kunanka runakunapak yanapanakuywan ima charishkata pakta pakta rakik mamallaktami kan.

5

YANAPANAKUYMANTA LLANKAYKUNA CHASHNALLATAK TANTANAKUYKUNAPAK USHAYKUNAMANTA.

Sistema Nacional de Contratación Pública (SNCP) kamaywasipak llankaymantami llaktayuk runakunata kimichina yuyaytaka sinchiyachina kanchik, kay kallari ñanwan: tukuy llankaypi llaktayuk runakunapak yanapanakuy, rikurayana chashnallatak achikllaykanata paktachina kan, tukuy rantina yuyarinakuy pimi mushuk ñankunata wiñachina kan, chashnallatak yanapanakuy pak mushuk hillaykunatapash wiñachina kan, SNCP kamay wasipak llankaypi tukuy kimirishka runakuna paktachinakunchu.

Kay yuyaykunawan, Instituto Nacional de Compras Públicas kamaywasita pushakman kay minkaykunata chayachini, rantina yuyarinakuypi llaktayukkunapak yanapanakuyta chashnallatak achikllaykana paktachishpa ñanta rurankapak:

5.1

Llankaykunata paktachinamanta kamuk chashnallatak llankaykunata paktachishkamanta yupayta rurashpa rikuchinamanta.

Llankaykunata paktachishkamanta yupayta rurashpa rikuchinaka mana watapi shuk kamukta killkanallachu kan, ashtawanka tukuy pachami llaktayuk runakunaman rimanakuna kan, chashnallatak kamaywasipak minkay, yuyaykuna, munaykunapash imashina paktarishkamanta willayta chayachina kan, willaykunata chaskina kamachikta paktachishpa, kayka tukuy pachami kana kan, kashna kay ishka pachakunapi: 1) kamaywasi imashina tantarishkamanta (rantina yuyarinakuypi imakunata mana paktachishkamanta, kamachikta, achikllaykanata, kullikikunata, shuway tiyashka kakpi); chashnallatak 2) kamay wasikuna tukuy pacha llankaypak wiñachishka ñankunamanta (llankaykunata imashina paktachishkamanta, mamakamachikpi tiyak hayñikunata imashina paktachishkamanta, ima mushuk ñankunata wiñachishkamantapash).

Kay willaykunaka llaktayukkuna tukuy pacha chayay ushanapimi tiyana kan, chay willaykunaka punchantami mushukyachishka kana kan. Kay munakpayka, llankaykunata imashina paktachishkamanta yupashka willayka kallarimanta tukurinakama tukuy willaytami charina kan, chay willaykunawanmi imashina llankaykunata allichishkamanta, rikurayay, pushakkamashka, kullkitapash chimpapurashpa rikuy ishankakuna. Kayka nisha ninmi, mana shuk watapi llankaykunata paktachishkamanta hawa hawalla rurashka willaychu kana kan, kamaywasipak minkaywan llankaykunata paktachina ñankamuwan chimpapurashpa, imashina yanapanakuy hayñiikunata paktachishkamantapash. Kay yuyayta paktachinkapakka, SERCOP kamaywasita pushakmi kamachikkunata rurashpa rikuchina kan, watapi rantina yuyarinakunawan tinkichinkapak, chashnallatak watapi llankaykunata paktachina shuktak ñankamukkunawanpash tinkichinkapak. Mamallaktapak kamaywasikunaka llankaykunata paktachina ñankamukunata ruray pachaka mana tukuy hillaykunata alli hamutay ushaskamantami llakikunata charinkuna, chaymantami mana chanichina pachawan alli tinkichi ushankuna, chashnallatak shuktak hillaykunawanpash mana alli tantachi ushankuna.

SERCOP kamaywasipak llakirita tukuchinkapakka, Secretaria Nacional de Planificación y Desarrollo kamaywasiman tantarishpa llaktayuk runakunapak yanapanakuyta tukuy rantina yuyarinakuy pachapi tantachinkapakmi llankahun. Kullkikamaywasi chashnallatak llankaykunata allichik kamaywasipash churashka pachakunata paktachina raykumi mana tukuy mutsurishka taktikunata paktachishpa llankaykunata paktachinkuna, chaymantami kay kimsa iñukunata manyaman churankuna: a) Llaktayuk runakunapak yanapanakuy; b) Rantina yuyarinakuy pacha; chashnallatak c) Kamaywasi imashina kullkita tukuchinamanta.

Kaykunawanka, tukuy kamaywasikunapak llankaykunapimi llaktayukkunapak yanapanakuyanta rimashun, chay kipaka kay munaykunatami paktachi ushashun: i) Kamaywasikunapak llankaykunataka ishka ñanpimi churana kan:

a) Llaktayukkunapak yanapanakuy ñanpi; chashnallatak, b) Rantina yuyarinakuyta shukllapi tantachina; chaymantaka, ii) Tukuy willaykunatami shuk wata paktakpi yupashpa riksichina kan, shinallatak chay llankaykunata paktachi pachaka llaktayuk runakunamanmi rimanakuyta paktachina kan. Allimi kanka, chay llaktayukkuna chayana pachakunata sinchiyachishpa, rantina yuyarinata allichik pacha, katirayana chashnallatak chanichina pachapash llaktayukkunapak yanapanakuyta pakta pakta charina, chaymantaka SERCOP kamaywasi allichishka kamachikkunawan kimichinkapak. Chaypakmi, chay kamaywasika kaykunata yuyana kan ¿Kamaywasipak llankayta paktachi pacha, ima ñankuna alli kana kan llaktayukkunapak yanapanakuyanta karayta kushpa tukuy ayllullaktawan tantarinkapak?.

Katikpika, imashina rantina yuyarinakuy llaktayuk runakunapak yanapanakuyta sinchiyachik kashkatami rikuna kanchik, SERCOP kamaywasi rurashka kamachikkunata paktachishpa.

Chay kamachikkunaka rantina yuyarinakuy llaktayukkunapak yanapanakuyta, rikurayayta chashnallatak achikllaykanata kashna paktachinatami rikuchin:

5.2

Rantina yuyarinakuy chashnallatak rikurayanamanta.

Llaktayukkuna rikurayana llankayka shuklla hillaymi kan, rikurayana chashnallatak pushakkamay pachapi yanapanakuyta allichishpa yanapak kashkamanta, chaymantami, mamallaktapak rantina yuyarinakuypi kamaywasikunata chashnallatak kamachikkunatapash mushukyachina kan, chaymantami tukuy llankaypi yanapanakuyta chashnallatak achikllaykanatapash allichina kan.

Llaktayukkuna Yanapanakuna Kamachik nishkata paktachishpa llaktayukkunawan rimanakuyta rurana kan, mamallaktapak kamaywasikuna tukuy llankaykunata rurana kashpapash ima minkay yuyaykuna tiyakpika tantachishpa allichina kan, SERCOP kamaywasi rurashka kamachikkunawan tinkichishpa, chashnallatak chay kamaywasikunapi llankakkunaman riksichina kan.

5.3

Rantina yuyarinakuyta ayllullakta taripanamanta.

Ayllullaktakunami rantina yuyarinakuyta imashina paktachihushkamanta taripayta rurana kan, rikunkapak imata rurasha nishka paktarishkachu mana kashpaka llullashkata rikunkapak, chaypakka SERCOP kamaywasimi yanapayta kuna kan, chay kipaka willayta rurashpa riksichina kan;

5.4

Mamallaktapak kullkita llaktayukkunapak yanapanakuywan allichina chashnallatak taripanamanta.

Kitikunapi llaktayukkunapak yanapanakuywan mamallaktapak kullkita allichinkapakmi kamachikkunata wiñachishpa tinkichina kan, tukuy kitikunapi-, chay kipaka llaktayukkuna, tantanakuykunamanpash taripana ushayta kuna kan ima llankaykunata kitimanta pushakkamaywasikuna rurakupipash taripayta ruranakunchu, ranti ranti yanapanakushpa kullkita wiñachikkunatapash kimichishpa;

5.5

Kuskakunapi llankaykunata allichik tantanakuykuna, Mamallaktamanta Chikanyarishka Pushakkuna chashnallatak rantina yuyarinakuyamanta.

Llaktayuk runakunapak yanapana kamachik nishkata paktachishpa, Kuskakunapi Llankaykunata Allichik Tantanakuypak kamachikta wiñachina kan, llankaykunata paktachina ñankamukkunata rurashpa tukuyta yalli mutsurishka llankaykunata akllankapak, chay llaktaykunata allichik tantanakuyipi churashka yuyaykunata hapishpa GAD's chashnallatak SERCOP kamaywasikuna paykunapak minkaypi chaskinakunchu, achikllaykana, yanapankuna chashnallatak willachina hayñikunata paktachishpa.

5.6

Llikapi llakta ushay, kuskakunapi tantanakuykuna chashnallatak taripanamanta.

Kitikunamanta pushakkamaywasikuna yanapanakuna achikllaykana llankaykunata paktachinakunchu kamachikta wiñachina kan, llankaykunata allichik tantanakuyipi, kushkakunapak tantanakuyipi, mamallaktapak kullkita allichinapipash llaktayuk runakunapak yanapanakuyta charinkapak, chay runakunaka llankaykuna imashina paktarihushkata watapi ishka kutin taripayta rurashpa rikunakunchu, GAD kamaywasipak watapi rantina ñankakuktapash tinkichishpa taripayta rurana kan, chay llankaytaka llikapi llakta ushay hillaypimi paktachina kan.

5.7

Pushayta kichuna, rikurayana chashnallatak mamallaktapak rantina yuyarinakuymanta.

Consejo Nacional Electoral chashnallatak Consejo de Participación Ciudadana y Control Social kamaywasikunaman tantarishpa kamachikta wiñachina kan, Runakunapak Yanapana kamachik 25 patmapi nishkata paktachishpa, chay patmaka, maykan apukuna kashpapash, mana llankana ñankamuta paktachikpi, chashnallatak mana llaktayukkunapak yanapanakuy hayñikunata paktachishkamantapash pushayta kichuna ushaytami kun, chay patmaka tukuy GAD's kamaywasikunata pushakkuna rikurayakkunata watapi shuk kutinllapash allichina ushaytami kun, chay rikurayakkunaka taripay llankaytapash paktachi ushankunami.

5.8

Llaktayukkunapak tantanakuykuna, kunakkunapak tantanakuykuna chashnallatak ñawinchinapash rantina yuyarinakuymanta.

SERCOP kamaywasika CPCCS kamaywasimanmi pakta pakta llankaykunata paktachina kan, llankaykunata paktachishkamanta yupayta rurashpa llaktayukkunaman willankapak, chay llankayka Kitikuna Wiñarina Ñankamukta chashnallatak Watapi Rantinata allichina pachapimi kallarina kan, kamaywasikunapak minkay yuyaykunaman tinkichishpa, chay yuyaykunata paktachinkapakka tukuy pachami rikurayana kan. SERCOP kamaywasimi imashina

paktachinamanta yuyaykunata karana kan, shuk tapuykunata kutichik tantanakuyta allichishpa, kitimanta kamaywasi llaktayukkunaman rimakuyta paktachinchu, chashnallatak, shuyumanta tapuykunata kutichik tantanakuytapash wiñachina allimi kanka, llaktayuk runakunapak yuyaykunata, mutsurikunata, mañaykunatapash chaskinkapak.

Kay munayta paktachinkapakka, tukuy kamaywasikuna paykunapak minkashka llankaykunata, rantina yuyarinakuyta imashina paktachishkatapash willanami kan. Chay yuyayta paktachikpika, SERCOP kamaywasimi llaktayukkunaman rimanakuyta paktachinka, SNCP imashina rantina yuyarinakuyta paktachihushkamanta, chay willaytaka yachakukkunaman, taripayta rurakkunaman chay llikata maskakkunamanmi riksichishka kana kan. Mamallaktapak kamaywasikunaka tukuy pachami rantina yuyarinakunata paktachina llika hillaykunata allichishpa mushukyachina kan, chaypakmi SERCOP kamaywasi tukuy pacha imashina SNCP llika llankaykunata paktachikushkamanta willayta riksichina kan, chay willaykunaka mana ña llika pankapi tiyak willaykunallamantachu riksichina kan. SERCOP kamaywasika tukuy pachami yachayta rakin tukuy mamallaktapi, shinallatak kamaywasikunapi llankakkunapash SNCP allichishka willaykunawan yachayta chaski ushankunami, kutin SERCOP kamaywasika llaktayukkunaman rimanakunkapak willaykunata allichina kan. Kay kamaywasikuna imashina paykunapak llankaykunata paktachishkamantapash willaytapash tukuy pachami riksichina kan, watapi killkashpa rurashka pankakunawan. Sistema Nacional de Contratación Pública llankaytaka yanapanakuywan chashnallatak achikllaykanawanmi paktachishpa mushukyarishka.

5.9

Yanapanakuy hayñikunata paktachinkapak wiñaykawsaymanta.

Llaktayuk runakunapak yanapana hayñikuna, mamallaktapak llankaykunapi kimirina, willayta chaskina, taripayta rurana hayñikunata alli paktachinkapak kamachikta wiñachina kan, ama rikurayana llankayllapi llaktayuk runakuna sakirinakunchu.

5.10

Mamallakta rantina yuyarinakuyta imashina paktachishkata chanichinamanta.

SERCOP kamaywasimi hillaykunata wiñachina kan –llaktayuk runakunapak yanapanakuyta chanichishpa yupankapak, imashina SNCP rantina yuyarinakuypak kamachikkunata paktachishkamantapash. Shinallatak, maykan kamaywasikuna alli runakunapak yanapanakuy hayñikunata paktachishkamata willayta riksichinkapakka shuktak hillaytami wiñachina kan. Kunan pacha, SERCOP kamaywasika rantina yuyarinakuyta alli paktachishkamanta ishkey kutinmi karayka kun, kushiyachinkapakka alli yanapaymi kan, SNCP llankayta paktachihushkawan chimpapurakpika uchilla yanapaymi kan, shinallatak mana tukuy

llankaychu sumakyachishka kan, allichishpa mushukyachina yuyaykunata kushpami katina kan, kay mamallaktapi rurashka murukunata rantishpa katinamantapash.

5.11

Allikak kamachik rikurayaywan chimpapurashka.

SNCP llikapi kimirishka kamaywasikuna runakunapash alli minkashka llankaykunata paktachinakunchumi shuk Allikakta rikuchik kamachikta rirana kan.

5.12

Mamallakta rantina yuyarinakuyta chanichinkapak Yachaymanta amawtakuna.

Rantina yuyarinakuy imashina paktarishkata chanichishpa yupankapakmi yachaymanta amawtakunata, yachachikkunata, taripakkunatapash tantachina kan, chakrushpa maykan iñuta kashpapash rikunkapak, SNCP llikata wiñachishkamanta imashina chay yuyaykuna paktarishka llaktayuk runakunamanpash willankapak.

5.13

Sistema Nacional de Contratación Pública llikapi llankakkunaman tapuykuna.

SNCP llikapak yanapayta chaskik runakunapak, mana kashpaka chay llikapak hawaman llankakkunapak yuyaykuanta chaskinami kan, tapuykunata rurankapak, shinami rantina yuyarinakuypi ima mutsurishkamanta allichishpa mushukyachi ushashun.

5.14

Kay mamallaktapi murukunata rurakkuna chashnallatak tantanakuykunamanta.

Kay mamallaktapi murukunata rurak runakunata tantachishpami yanapana kan, paykuna murukunata mamallaktaman katukkuna tukunchu, chay kipaka uchilla mana kashpaka chawpi murukunata rurashpa katukkunamanmi kimirina kan, paykunapak murukuna shuktak katukkunapak murukunawan pakta kanchu, chashnallatak Mamallakta mutsurishka murukunata ruranakunchu.

5.15

SERCOP kamaywasipak kamachikta rurankapak llaktayukkunapak yanapanakuy.

SERCOP kamaywasi tukuyshina kamachikkunata ruranchu allichinapi, rimanakuypi, ari ni pachapash yanapana kan, chay llankayka shuyukunapi chashnallatak yuyaykunata chayachinkapak kuskatami charina kan; llaktayukkuna tukuyshina willaykunata

chaskinakunchu, chashnallatak imashina SNCP rantina yuyarinakuyta paktachihushkamanta llika pankapi tapuykunata ruray ushanakunchu.

5.16

Sistema Nacional de Contratación Pública Kamaywasi imashina achikllaykana llankaykunata paktachishkamanta rikuchinkapak yuyaykunamanta.

SNCP llika imashina rantina yuyarinakuymanta llankaykunata paktachishkata rikunkapakka shuk hillaytami wiñachina kan, chay rikuchikunata imashina ruranamanta kamachikuna nishkata paktachishpa, imashina mamallaktapak kamaywasikuna rantina llankayta paktachishkatapash chimpapurashpa, SERCOP kamaywasi wiñachishka kamachikkunatapash tantachishpa. Kay kamaywasi willayta rikuchina hillayta wiñachina kamanka, tukuy mamallaktamanta kamaywasikunami paykunapak llankayta imashina paktachishkamanta willaykunata chayachina kan.

Kunanka, mamallaktapak tukuy kamaywasikunami SNCP llikapi rantina yuyarinata imashina paktachishkamanta shuk willayta rurashpa rikuchina kan, tiyak yupaykunata, yuyaykunatapash tantachishpa, ama llullashka willaykunawan tantachishpa. Kay hillaykunapak chawpi ukupika llaktayuk runakunami tiyarín, paykunatami tapuna kanchik COMPRASPÚBLICAS llika imashina yanapashkamanta, mana achikllaykama chay llika yanapash kakkipash ninallami kan. Kay ñupika allimi kanka Instituto Nacional de Estadística y Censos kamaywasiman kimirishka pakta pakta llankana, chay wasimi imashina llaktayukkunaman yanapayta kushkamanta willaykunata tantachin, chashnallatak Sistema Nacional de Contratación Pública llikapi rantina yuyarinakuyti shuway tiyashkamantapash willayta chaskik kashkamanta. Achikllaykanamanta willaykunata rurashpa riksichina kan, chay willaykunata chaskishpaka ima mana allikuna tiyakpipash mushukyachishkami kana kan, shinallatak tukuy mamallaktapak kamay wasikunami paykunapak willaykunata chayachina kan, tukuy pacha.

Rantina yuyarinakuyti llaktayukkunapak yanapanakuy, chashnallatak achikllaykana hayñikunapash yanapanami kan rikuchik willaykunata rurankapak, kashna:

1) Rantina yuyarinakuyti ima hillaykunata chay yupaykunata rurankapak churashkamantami rimanakuna kan; 2) Función de Transparencia y Control Social chashnallatak Procuraduría General del Estado imashina rikurayashkamantami rimanakuna kan; 3) Maymanta chay willaykuna shamushkata chimpapurana kan, mana willaymanta makanakunkapak ashtawanka tukuy hawaman shutichishka ñukuna tukuy hayñikunata paktachinkapak llankashkata rikuchinkapak; 4) Imapash tukushkata mana kashpaka imapash tiyakpimi rikuna kan; 5) Tawka rikuchikkunata tantachina kan yupashkata hatunyachinkapak.

Imashina SNCP llika llankaykunata paktachihushkamantami tapuykunata rurana kan, katuk rantikkunata, yachak runakunata, shuktak runakunatapash tapunallami kan paykuynapak

yuyaykunata riksinkapak, chay llikapi shuway tyashkamanta, rantina yuyarinamanta yuyaykuna imashina paktarishkamantapash. Chaypakka, SERCOP kamaywasimi shuk wasita wiñachina kan, chay willaykunata allichishpa rikunkapak, chay kipaka taripana kan may kuskamanta chay willaykuna shamushkata.

Watapi rurashka willaywanka, SNCP llika Ecuador mamallaktapi imashina rantina yuyarinakuy paktashkamantami rikuchikkunata ruranka, chaypika rikuy ushashunmi imashina chay rantina yuyaykuna chashallatak achikllaykanapash paktarishkamanta, chay kamukka shuk murushinami kanka ama shuway tiyanchu makanakushpa katinkapak –imashina kamaywasikunapak kawsay kashkawan chimpapurashpa.

SERCOP kamaywasipi llankakkunamanta shuk ukutami wiñachina kan, kay llankaykunata taripashpa paktachinchu: 1) Ima hillaykunawan rantina yuyarinakuyta kay mamallaktapi tiyak kamaywasikuna paktachihushkamanta; chashnallatak, 2) SNCP llika rantina yuyarinakuy llankayta imashina paktachishkamanta yupaykunawan rikunkapak; mana willayta charishunchu imashina kamaywasikuna rantina yuyarinakuy pachakunata paktachihushkamanta. Kaymanta kamachikpak 10 patma, 13 yupaypi ñami nihun kay ishkayniki munaymanta.

Mana pakay ushanchikchu, kunankaman chayrak ñawpa kawsaypi pushakkamashka unancha tiyashpami katin. Chaymantami alli kan kay mamallaktapi shuk kamukta rurashpa willana, ama Transparencia Internacional tantanakuyshina willayta rikuchikpi piñarishka, mana kashpaka llakirishpa sakirinkapak.

SERCOP kamaywasita Pushak imashina rantina yuyarinakuy achikllaykanamanta, llaktayuk runakuna yanapanamanta, willaykunaman hawalla chayanamantapash shuk kamachiktami wiñachina kan, chay kamachikpimi kaykunamantapash mirachina kan: a) Kamaywasi tantarishkamanta; chashnallatak, b) kamaywasikuna rantina yuyarinakuypak wiñachishka hillaykunamantapash.

SNCP llikata pushakkuna ñami shuk alli llankayta paktachishka, murukunata katuk runakunata killkay, rantina pachakunata rikurayay, rantina hillayta allichishpapash; shinapash allimi kan, chay llankaykunata chanichishpa yupaykunawan rikuchina.

5.17

Rantina yuyarinakuyta paktachishpa imashina llankaykunata paktachihushkamanta rikunkapak willachik hillaymanta.

Tukuyta yalli mushukyarimi kanka, mamallaktapak kamaywasikuna rantina yuyarinakuy pachakunata imashina paktachihushkata rikurayana willayta wiñachishpa.

5.18

Rantina yuyarinakuypi shuway tiyakpi imashina willayta chayachinamanta.

SERCOP chashnallatak CPCCS kamaywasikunapimi rantina yuyarinakuy pachakunapi shuway tiyashkamanta yachashpaka willana kan, chay willak runakunapak shutita pakashpa charinkapak kamachiktami wiñachina kan, ama chay willak runapak hayñikunata llakichinkapak, chashnallatak chay yuyachishka runakunapak tapuykunatapash uktashpami kutichina kan.

5.19

Imashina achikllaykana chashnallatak allikakpak kamachikkuna.

SERCOP kamaywasi chayachishka minkay yuyaykunata mana kamaywasikuna paktachishkamanta, llaktayukkunapak ñawpakpimi huchachina kan, achikllaykana chashnallatak chay rantina yuyarinakuyta alli paktachinakunchu. Shinallatak SERCOP kamaywasimi imashina tukuy rantina pacha achikllaykanamanta shuk rikuchik kamachikta wiñachinka, chay kamachikwanka tukuy runakunatami yachachi ushashun, alli yuyaykunata mana alli yuyaykunatapash chaskishpa. Imashina achikllaykanata rikuchik kamachikka tukuykuna rikurayana llankayta paktachinkapakmi kana kan.

5.20

Sistema Nacional de Contratación Pública Kamaywasipak ñankamu.

Sistema Nacional de Contratación Pública llikapakmi shuk ñankamuta wiñachina kanchik –chay ñankamukka SERCOP kamaywasipak ñankamukmanta chikanyarishkami kana kan-, chay ñankamukka shamuk pachapak yuyaykunatami tantachina kan, chashnallatak imashina chay rantina yuyarinakuy pacha achikllaykanatapash rikuchinami kan, kikin allpakunapi mutsurishka iñukunatapash tantachishpa.

5.21

Llaktayukkuna taripana chashnallatak hatun yachayta manarak tukuchikkuna llankayta paktachinamanta.

Amawtay hatun yachanawasikunapi yachakukkunaka Consejo de Educación Superior kamaywasiman yuyarinakushpa, manarak paykunapak yachaykunata tukuchishpami shuk yanka llankayta paktachina kan, taripak rikurayana llankayta paktachishpa, mamallaktapak kamaywasikuna imashina rantina yuyarinakuyta paktachihushkamanta, SERCOP kamaywasi chayachishka minkay yuyaykunata imashina paktachishkamantapash –chay llankayta maykan kamaywasiman minkashpa kachakpipash chaypimi paktachina kan.

5.22

Rantina yuyarinakuymanta yachanawasi.

SERCOP kamaywasipak llikapi rantina yuyarinakuymanta yachanawasita wiñachina kan, amawtay hatun yachana wasikunapi yachakukkuna taripashka kamukkunata riksichinakunchu, llaktayukkuna ima tapuyta charishpaka chay kamaukkunapi kutichikunata tari ushanakunchu. Tukuy pachami chay llikapika mushuk willaykunata churana kan, shuktak yachakukkunapash chay willaykunata chimpapurashpa yanapanakushpa paykunapash ima charishka willaykunata chayachi ushanakunchu.

5.23

Kay mamallaktapi murukunata rurakkuna chashnallatak llaktaman kutin tikrachina.

Ministerio de Justicia chashnallatak chawpi yachanawasikunawanpash pakta pakta yuyarinakuna kan, wishkana wasikunapi wishkashka runakuna murukunata rurakpika katuy ushanakunchu, paykunaka mamallaktaman katukkuna tukunchu, SNCP llikapipash paykunapak shutikuna killkashka sakirinakunchu, murukunata katukkuna shina, wishkashka runakunapash yachayta chaskinami kan.

5.24

Rantina yuyarinakuypi yachaykunata wiñachina.

Consejo Nacional de Educación Superior kamaywasimanmi yuyarina kan, hayñimanta yachayta tukuy yachakukkuna chaskinchi, chashnallatak tukuy hatun yachana wasikunapi rantina yuyarinakuymanta yachaytapash tukuy yachakukkuna chaskinakunchu¹.

5.25

Kay mamallaktapi murukunata rurakkunaman yanapayta chayachinamanta.

Ranti ranti yanapanakushpa kullkita apakkunaman tukuy wata shuk karayta kuna kan, alli llankayta paykunapak kuskakunapi paktachishkamanta, shinallatak mamallaktaman murukunata katukkuna kashkamanta.

Kay karaykunaka SERCOP kamaywasi chashnallatak SNCP llikapash llaktayuk runakunapak yanapanakuyta, achikllaykanata, chashnallatak llankaykunata paktachishkamanta yupayta rurashpa willana hayñikunatami paktachinka, kaywanka llaktayukkunami yanapanka, Ecuador mamallaktapi ama shuway tiyanchu

¹ Kallari hatun yachanawasi , kay mamallaktapi 2002 watami Central Hatunyachanawasi Rantina Yuyarinakuymanta yachayta rakishpa kallarirka, Hayñimanta yachanawasita Holger Córdova, Apu, pushakupki.

6

KAMACHIKKUNATA MUSHUKYACHISHKAMANTA

Rantina yuyarinakuypi llaktayukkunapak yanapanakuyta charinkapakka kay kamachikkunatami mushukyachina:

6.1

Consejo de Participación Ciudadana y Control Social tantanakuypak kamachik.

Servicio Nacional de Contratación Pública kamaywasimi Consejo de Participación Ciudadana y Control Social kamaywasipak kamachikta mushukyachinkapak shuk kamachikta rurana kan, kamachikpak 10 patmapak, 5 yupayta, kay katik killkaywan mushukyachina kan:

5.- Función de Transparencia y Control Social, Procuraduría General de Estado chashnallatak Servicio Nacional de Contratación Pública kamaywasikuna chayachishka minkaykunata paktachina kan (Yana tullpuwan killkashkami ñukapak killkay kan).

Kay patmata mushukyachikpika, Consejo de Participación Ciudadana y Control Social kamachikpak 9, 10, 11 chashnallatak 12 patmakunami mushukyarinka, chay patmakunaka llankaykunata paktachishkamanta yupayta rurashpa willanamantami kan, chay patmaka chay yupayta rurashka willay imakunata charinamanta rikuchina kan, Servicio Nacional de Contratación Pública kamaywasi minkashka yuyaykunata imashina paktachishkamantami rikuchina kan. Chaywanka SERCOP kamaywasita Pushak churashka rikuchikunatami paktachina kan, rantina yuyarinakuypi imashina llaktayuk runakuna yanapashkamanta, chay willaykunata mana tukuy llaktayukkunachu riksinkuna. Kaykunawanka, SERCOP kamaywsi ari nishka kamachikkunata, tukuy mamallaktapak kamaywasikunami pakatachina kan.

6.2

Pushayta anchuchinamanta kamachikta mushukyachina llaktayukkunapak yanapanakuywan chimpapurashpa.

Chay kipaka, SERCOP kamaywasimi Consejo de Participación Ciudadana y Control Social kamaywasiman shuk yuyarinakushka killkayta rurashpa chayachina kan, kaykunamanta:

Patma.- 9, 11 chashnallatak 12 patmakunata Consejo de Participación Ciudadana y Control Social kamachikpi mushukyachina kan, tukuyta yallika 5 patmapak 10 yupayta, rantina yuyarinakuypi imashina llaktayukkunapak yanapanakuyta paktachinamanta, tukuy mamallaktapak kamaywasikunami imashina SERCOP wiñachishka kamachikkunata paktachishkamantami willana kan.

6.3

Sistema Nacional de Contratación Pública kamachik.

Rantina Yuyarinakuy pachapi llaktayukkunapak yanapanakuyta sinchiyachinkapak, SNCP llikapak llankaymantami chay llankaytaka paktachina kan, imashina Kamachikpak 10 patmapi nishkata paktachishpa, chaypakka Sistema Nacional de Contratación Pública kamachiktami mushukyachina kan, chay patmatata kashnami mushukyachina kan:

- 1) Servicio Nacional de Contratación Pública kamaywasimi rikurayana kan, chashnallatak tukuy rantina yuyarinakuy pachata alli paktachinchu katirayanakan; chashnallatak,
- 2) SERCOP kamaywasimi mamallaktapak kamaywasikuna ima minkay yuyaykunata, rantina yuyarinakuy pachapi ima mana allikuna tiyakpika shayachina ushaytami charin, Procuraduría General del Estado kamaywasiman pakta pakta rimanakushpa, ima mana alli tiyakpika chay rantina yuyarinakuytami shayachina kan.

SERCOP kamaywasimi SNCP llika imashina llankaykunata paktachinamanta pushana kan, imashina kamachikpak 10 patmapi nishkata paktachishpa, chay kamachikka chawpillami kan mana alli ushaytachu kun, chaymantami mana minkay ushaykunata, shuktak allichina yuyaykunatapash mana paktachikpi chay yuyarina llankaykunata shayachinami kan, imashina kamachikkuna nishkata paktachishpa.

Mamakamachik shuktak kamachikkunapash harkana ushaytami kun, ima mana allikunata rurakukpik shayachinami kan, ama shuway tiyanchu, manarak tukuy llankayta paktachikpimi shayachina kan.

6.4

Llaktayukkunapak yanapanakuy kamachikkuna.

Sistema Nacional de Contratación Pública llikapak kamachik 9 patma, shuk paktachina yuyayka, 7 yupaypika, kaytami nin:

“Rikurayana llankaymanta tukuy mamallaktapi llaktayuk runakunapak yanapanakuy hayñikunata paktachina kan, imashina kamachik nihushkata paktachishpa”

Llaktayukkunapak yanapanakuyta kamachikta churashkami tukuy ushayta yalli alli kan, chay kamachikllatakmi tukuy mamallakta llankaypi llaktayukkunapak yanapanakuyta wiñachina kan Shinapash, chay hayñitaka tukuy pachami sinchiyachishpa wiñachina kan, shuktak kamachikkunapi tiyak hayñikunawan chimpapurashpa, tantachishpa, kimichishpapash chay hayñikunata wichiychina kan.

SERCOP kamaywasi rurashka No. 029-09 Yuyarishka Killkaytami mushukyachina kan, kay ñukunapi:

a) Rikurayay llankayta rurankapakka llaktayukkuna mana tantanakushkallachu kana kan, rantina yuyarinakuymanta rikurayak tukunkapakka mana chay rantina yuyarinamanta yachaytachu charina kan, maykan llaktayuk runa kashpapash rantina yuyarinakuypi rikurayak tukuna munashpaka tukunallami kan, SERCOP kamaywasimi mutsurishka yachaykunata rakina kan chay rikurayakkunaman;

b) Rikurayakkuna ima willaykunata charishpaka SERCOP kamaywasimanmi riksichina kan, chay willaykunata chaskishka kipaka ima allichina tiyapika uktami allichina kan, kamachikkunata chimpapurashpa rikuna kan maykan kamachikta paktachina kashkatapash alli rikushpa churana kan, rikurayakkunaka shuk tukuri willaytami chayachina kan, chay willaykunaka minkay yuyaykunatami charina kan.

TUKURI YUYAYKUNA

Ecuador mamallaktapak tukuy kamaywasikunami paykunapak min kayta paktachishpa llaktayuk runakunapak yanapanakuy hayñikunata chashnallatak achikllaykana hayñitapash wiñachinami kan, mana shuktak llaktakunapak yuyaykunataka hapinachu kan, chay llaktakunapak unanchaka mana ñukanchipak llakikunataka allichinkapakchu yanapan.

Rantina Yuyarinakuypak kamachikta charinchik, kay shuyupika ñukanchipak mamallaktami ashkata mushukyarishka kan; kunanka tukuy allpamanmi kay unanchata willashpa riksichina kan, mamallaktapak tukuy llankaykunapimi llaktayukkunapak yanapanakuna sinchiyachina kan, Sistema Nacional de Contratación Pública kamaywasipak llankaykunatapash allichishpa sinchiyachina.

Kunanka mushuk pachakunatami maskana kanchik mamallaktapak llankaykunapi llaktayukkunapak yanapanakuyta sinchiyachina kan, ama shuway tiyanchu makanakushpa katinkapak.

Chay mama alli yuyaykunata ñawpa pushaypi charishkata tukuchinami kanchik, kunanka ñukanchikpak yachashkatami churana kanchik chay mana alli mamallaktata tukuchinkapak. Chay mana alli mamallaktapak kawsaytaka imashina yuyashkata mana paktachishkamantami rikuna kanchik. Kay yuyay ukupimi kashna rikuna kanchik, ¿Kunanka kay mamallaktaka tawka kawsayyuk, kawsaypura mamallaktami kan? ¿Imashina llaktayukkunapak yanapanakuyta rantina yuyarinakuypi tantachi kanchik? Chaypakka yanapanakuyta rurak llaktayuk runakunatami yanapanakanchik, shinallatak achikllaykanata rikunkapak yupaykunata rurashpa rikuchinkapak, chay kipaka ama shuway tiyashpa katinchu makanakushpa katinkapak. Kunanka llankashpami katina kanchik chay paya mamallaktata tukuchinkapak, kay ish kay yuyaykunawan: llaktayuk runakunapak yanapanakuyta mamallaktapak llankaykunapi sinchiyachinkapak; chaymantaka, Sistema Nacional de Contratación Pública kamaywasimi tukuy hillaykunata mushukyachina kan.

MINKAY YUYAYKUNA

Servicio Nacional de Contratación Pública kamaywasimi rantina yuyarinakuypi llaktayuk runakunapak yanapanakuyta, chashnallatak achikllaykanatapash sinchiyachinkapak llankaykunata paktachina kan, kay kamukpi imashina nishka yuyaykunata hapishpa.

Servicio Nacional de Contratación Pública kamaywasita pushakmi imashina rantina yuyarinakuyta paktachinamanta kamachikkunata rurana kan, llaktayukkunapak yanapanakuy hayñita, chashnallatak achikllaykana hayñitapash paktachinkapak, imashina kay kamukpi killkashpa rikuchishkata hapishpa-, chashnallatak Servicio Nacional de Contratación Pública kamaywasimi tukuy mutsurishka kamachikkunata runa kan.

Puchukaypika, SERCOP kamaywasimi minkashka yuyaykunata chaskishpa mutsurishka kamachikkunata mushukyachina kan, kay kamukpi rikuchiska yuyaykunata sinchiyachishpa wiñachinkapak.



Ashalla Yupaykunata Charik Ñanwan
Sapalla Tapuykunata Kutichik
Yachakpak Llankayta Chaskinkapak
Tantanakunamanta HAYÑI.

Killkak: Ab. Mónica Vaca Ojeda



Ashalla Yupaykunata
Charik Ñanwan
Sapalla Tapuykunata
Kutichik Yachakpak
Llankayta Chaskinkapak
Tantanakunamanta HAYÑI.

Killkak: Ab. Mónica Vaca Ojeda

Mónica Vaca Ojeda, Kamachik, Mamallakta Rantinakunapi, Hayñikunata Paktachinamanta yachakmi kan, Pushaypi Shuwaymanta shuk yachayta charin, Universidad de Salamanca amawta yachanawasipimi Llakichik Hayñimanta shuk hatun yachayta paktachirka. Mamallakta Rantinamanta chashnallatak Pushakkamana Hayñimanta Llankaykunatami paktachishka. “Mana Hayñita Paktachina Ñan” kamukta killkarka; 35.000 waranka yalli ayllukunata Machala kitimanta Ishkayniki Llaktapak Killka Kamayuk llakichishkamanta taripayta rurashpa. “Mamallaktaman manukullkita chayachinapi Kamachikkunata imashina paktachik kashkamanta taripayta rurarka”, puchukay pichka watakunapi Paktakay Kamaywasikuna imashina kamachikkunata paktachishkamanta willaykunata tantachishpa yanaparka. Willaykunaman Chayana kamachikmanta, Mamallakta Rantinamanta chashnallatak ama Shuway Tiyanchu kamachikmantapash yachayta rakishka.

RIMANAMAN MAYAYAY

Sistema Nacional de Contratación Pública kamaywasi llikapak kamachik 40 patmapi, ñawpakmanka LOSNCP, ninmi, tapuykunata kutichik llankayta chaskinkapakka kashna yupaykunatami rurana kan, 0,000002 mana kashpaka 0,000015 mamallaktapak charishka kullkiwan chimpapurashpa, ima watapak kashpapash chay llankaytaka chaski ushana kan.

Maykan kamaywasi chay llankayta chaskina munashpaka, suкта runakunata mana tiyakpika kimsa runakunatami kayachina kan, kallari akllayta rurankapak, chay runakunaka sapalla mana kashpaka tantanakushkami kana kan. Kay yuyarinakuyta rurankapakka mana tapuykunata kutichinata munak runakunallatakchu kayayta rurana kan, chaymantami, kayashka runakunalla chayana kan.

Tapuykunata kutichik tantanakuyta kayakpika, ¿Ima tukun shuk kayayta rurakpi tapuykunata kutichinkapak shuk tantanakuy shuktak tantanakuykunawan tantarishpa llankana munayta chayachikpi?; ¿Chay runakunapak llankana munayta chaskishkachu kana kan, Mamakamachik chashnallatak LOSNCO kamachik tantanakuna hayñita kushkata paktachishpa; mana kashpaka, chay llankana munayta manyaman churan kan, pakta pakta tukuy runakuna mishanakuyman chayana ushayta tukuchihushkamanta?.

Ecuador mamallaktapak kamachikkunapi, LOSNCP, chashnallatak Servicio Nacional de Contratación Pública yuyarishka killkaykunapipash mana tapuykunata kutichik runakuna tantanakushpa, mana kashpaka chay tantanakuykuna shuktak tantanakuykunawan tantatishpa chay llankayta paktachinamanta willanchu, pakta pakta, kamachikta paktachishpa, tukuykuna chayana chashnallatak achikllaykana yuyaykunata paktachishpa.

KALLARIYUYAY

Organización de Estados Americanos tantanakuyka mamallaktakuna rantina yuyarinakuytaka, llankaykunata rurankapak, minkaykunata paktachinkapak, yanapaytapash chaskina ñan kashkatami yuyan. Tukuy ima rantina kashkatapash ukllarin, mañaykunata rikuchina, katusha nikkunata akllana, kullkita chanichina, shuktak mutsurishkakunatapash paktachina kan. GATT rimayka (Acuerdo General sobre Comercio y Aranceles), nisha nin, mamallaktata pushak imata kashpapash rantishpaka mana kutin tikrashpa katuna munaywanchu rantin, mana kashpaka murukuna rurashpa shuktak chanipak katuna yuyaytaka mana charinachu kan¹.

Mamallakta rantina yuyarinakuy llankayta paktachishpaka, chay mamallaktapi kawsak runakunatami kullkiwan yanapan, mamallaktami charishka kullkikunataka achiklla rikuchishpa rantina kan, kashka rantina llankaypi ama shuway tiyanchu.

Ecuador mamallaktapak rantina yuyarinakuymanta kamachikka katunkapak, rantinkapakpash mushuk pachakunatami wiñachishka, chashnallatak mamallaktapi achikllaykanata wiñachishka, ñami pichka watakuna yallishka kashna rantina yuyarinakuyta paktachina, chaymi mamallaktaman murukunata katunkapak sumakyachishka, kunanka, ashtawanmi achikllaykanata, chayanata, sumak murukunata katunkapakmi llankashpa katina kan.

Sistema Nacional de Contratación Pública llikapak kamachikka -mamallaktaman murukunata katunkapakka sapalla runa, mana kashpaka tantanakushpa runakuna paykunapak charishkata katunchu ushaytami kun. Kay killkashka kamukka uchilla mañayta rantina yuyarinakuypi imashina sapalla, mana kashpaka tantanakuna hayñimantami yachayta paktachin.

1. http://www.sice.oas.org/dictionary/GP_s.asp

1

SHUKNIKI WANKURI RANTINA YUYARINAKUYTA PUSHAK YUYAYKUNA CHASHNALLATAK MAMAKAMACHIKPAK YUYAYKUNA.

KAMACHIK YUYAYKUNA:

Ecuador mamallaktapak Mamakamachik 228 patmaka, mamallakta rantina yuyarinakuy llankaytaka minkayta paktachishpa, achiklla, sumakyachishka, pachamamata kuyashpami paktachina kan ninmi.

Pakta pakta chayana, willayta chaskina, achikllaykana yuyaykunaka kamachikkunapi nishkami kan, chay yuyaykunami kashna yuyarinakuyta paktachinkapak ñankunata rikuchin². Kay yuyaykunapimi kamachikta paktachina, pakta pakta, alli paktachina, shuktak yuyaykunapash kimirin.

Kay yuyaykunami tukuy yuyaykunapak uma kan, tukuyshina runakuna mamallaktaman ima muruta kashpa katunapak rikuchinkapak. Kamaywasikuna mutsurishka llankaykunata, charinakunata, kashka chanikunapak rantinatami maskan. Mamallakta kamaywasikunapi llankakkuna alli paykunapak minkayta paktachinakunchu, chashnallatak kamachikkunata paktachinapi ima makanakuy tiyakpika allichinkapakmi kan kay yuyaykunaka. Shinallatak, kamachikkuna kay rimanakuymanta chushak kakpi chaypi yanapankapakmi kan.

Rantina yuyarinakuyta paktachinkapak kamachikkunaka kay yuyaykunatami paktachinchu mañan; shuktak kamachikkunata paktachina ushayta mana kichushpa. Kay yuyaykunaka Rantina Yuyarinakuy kamachikpak 4 chashnallatak 5 patmakunapimi killkashka kahun, chay kamachiktaka 395 killkawan, 4 puncha karwa killa 2008 watami riksichirka, chay kamachikka kaytami nin:

2. Entendiéndose Kashna rantinapak mishanakuy rimayka llankayta paktachina munak runakunata kayachina, imashina "mutsuri pankakunapi churashkata" paktachinkapak kayashkatami ari ninkuna. (CNCiv, Sala C, 21/4/70, "D'Onofrio, Nicolás c/Jockey Buenos Aires kitimanta tantanakuy", JA, 7-1970-498); DROMI, Roberto, shutichishka, Derecho Administrativo, 10ª mushukyachishka killkay, Buenos Aires – Madrid, 2004, P. 493.

Chusku patma.- Yuyaykuna.- Kay kamachikta paktachinkapak chashnallatak kay kamachikmanta rantina yuyarinakuyta paktachinkapak, pakta pakta, kamachikta paktachina, achikllaykana, chayana; kay mamallaktapi rurashka murukuna kana yuyaykunatami paktachina kan.

Pichka patma.- Paktachinamanta.- Kay kamachikpi nishka ñankunataka imashina nishkatami paktachina kan, ama mamallaktapak munaykunata llakichinchu rikurayashpa.

Katikkpika chay yuyaykunamantami yachayta rurashun –mana chay yuyaykunallachu tiyan-kay kamukta killkankapak.

1.1 Paktakay Yuyay.

Paktakay yuyay mana kashpaka hawapi tiyarik kamachik yuyayka kamachik imashina nishkata paktachina minkay yuyaytami kun, chaypika mana runakuna munashkatachu ruray ushana kan. Chaymantami kay rimanakuymanta wakin killkakkunapak yuyaypika, kamachik nishkata paktachishpaka paktakay yuyaytami paktachinchik ninkuna.

“Paktakay” yuyayka kamachik nishkata paktachinami kan. “Paktakay yuyay” ninmi mamallaktapak minkayta paktachikkuna ama kamachikmanta llukshishpa paykunapak minkayta paktachinakunchu, paykunapak llankayka kamachikpi kimichishkami kana kan. Shuktak shina nikpika: mana kamachikpi kimirishka ima llankayta rurakpika chay llankayka anchuchishkami sakirinka.

Ecuador mamallaktapak mamakamachikka paktakay yuyaytaka kashnami minkan, pushakkamakunaka paykunapak llankaytaka kamachikkuna imashina nishkatami paktachina kan, chay llankayka kay mamallaktapi kawsak llaktayukkunapak hayñikunata paktachinkapakmi yanapan. Tukuy pushakkamakunami llakta ushaypak hayñikunapi kimirishpa pushana kan, mana paykunapak munaymantaka.

“226 Patma.- Mamallaktapak kamaywasikuna, pushana ukukuna, llankakkuna, maykan runakuna mamallaktapak minkayta paktachik kashpapash Mamakamachik nishkatami paktachina kan. Minkashkata paktachinkapakka tukuy llankaypakmi rimanakushpa allichirina kan, mamakamachikpi tiyak hayñikunata paktachinkapak³” .

3. Constitución de la República del Ecuador. Artículo 226.

1.2

Pakta Pakta Yanapayta Chaskina Yuyay.

Tukuy imapash murukunata katukkuna, mana kashpaka llankayta rurakkunami mamallaktapi llankankapak, katunkapakpash pakta pakta mishanakuna ushayta charina kan, mana mayhanpash pakalla yanapaytachu charina kan.

Ecuador llaktapak Mamakamachik 11 patmaka, hayñikunata paktachinkapakka kay yuyaykunatami rikuna kan:

“2 Tukuy runakunami pakta pakta kan shinallatak tukuykunami chay hayñikunallatak charinkuna, chashnallatak chay minkaykunallatak charinkuna”.

Ecuador llaktapak Mamakamachik 66 patma, 4 yupay, pakta pakta yuyaymantami kaytami nin:

“Runakunamanka kay hayñikunatami kunka:

1. Pakta pakta kana hayñikunata, pakta pakta charina hayñikunata chaymantaka mana manyaman churashka kana hayñikunata”.

Katukpura pakta pakta chayana ushaytami charinkuna, paykunapak murukunata, llankaytapash rikuchinkapak, mañashka iñikunapi kimirishpa.

El trato igualitario se traduce en una serie de derechos a favor de los oferentes:
Pakta pakta chayana ushayka katukpak hayñikunami tukun:

- 1) Mishanakuypi tukuy runakuna chayachishka munay killkayta chaskina kan;
- 2) Ima pachakama chay munay killkayta chayachinamanta pacha tukurikpika mana mayhantapash llakichishpa, usharikpika chay pachatami mushukyachina kan, tukuykunapi yuyashpa;
- 3) Katunkapak mana kashpaka llankayta paktachinkapak mayhanpash runawan yuyarishka kipaka, kamachikkuna imashina nishkatami paktachina kan;
- 4) Imata mutsurishka kashpapash mana kipaman pankakunata mushukyachi ushanchu;
- 5) Munay killkayta chayachishkamanta paskana punchakamanmi pakalla charina kan;
- 6) Pushakkamakkuna imashina chay rantina yuyarina pachata apakushkata yachana kan;

- 7) Shuktak runakuna chayachishka munay killkayta paskashka kipaka riksi ushana kan;
- 8) Chay munay killlkaypi imapash pantarishka karpika tikrashpa allichinchumi kachana kan, ama chay mishanakuyanta llukchishka sakirinakunchu⁴.

Miguel S. Marienhoff, Pushakkamana Hayñimanta killkaypika, pakta pakta kana yuyayka “tukuy katuna munak runakuna shinallatak yanapayta chaskinami kan” ninmi. Chay mañayka kashna yuyarinakuyapak shunkumi kan, chay kamachikpi kimirishka kahushkamanta⁵”.

Mañayta rurak pankakunaka, tantachikpika, tukuy kayashka runakunatami pakta pakta kana yuyayta paktachinchu rikuchina kan, mana mayhantapash manyaman sakinachu kan⁶ mana mayhantapash sumakyachishkachu kana kan.

1.3 Pachata Tarina Yuyay.

Pushakkamana llankaytaka kamachikkuna nishkata paktachishpami rurana kan, ima ruray imata mutsurikipash chaytami yanapana kan, kay mamallaktapi kawsakkunapak munaykunata wakichishpa.

Lerner runapakka, *Pachata tarina yuyayka “Pushakkamay llankaytami rikuchin. Pushakkamayta apakkunaka imashina llankayta paktachinamanta kishpirishkami kan, imashina mutsurikkuna karpipash chaykunata paktachina rayku. Mutsuri chashnallatak kishpirinapash pachata tarina yuyayta paktachinkapakmi kan, pachata, kuskatapash rikuchik kashkamanta. Pachaka kunan alli kashkatami rikuchin, kayapakka llakichikmi kanka⁷”.*

DROMI runaka, “Kamachikmi allichin” ninmi: 1) shuk yuyayta rikuchin, mishanakuy pachapi tukuy tiyashka ñankunata yallinami kan, shaykushka kashpapash, mana kashpaka 2) pushakkamakuna imashina kamachikkunata paktachinatami rikuchin.

Imashina pachakuna karpipash tukuypimi minkashka llankaykunata paktachina kan, shakuchik karpipash, tiyanami kan chanichina pacha, kamachikkuna nishkamanta yuyana, minkashka llankaykunawan chimpapurapash. Tukuy pushakkamay llankaymi allichishka

4 DROMI, Roberto. Pushakkamak Hayñi, 10ª niki mushukyachiska killkay, Buenos Aires – Madrid, 2004, p. 504.

5 MARIENHOFF, Miguel S. Pushakkamanamanta yuyarishka Hayñi, chuskuniki mushukyachishka killkay, Tomo III – Katuy rantimanta, Abeledo killkakkuna – Perrot, Buenos Aires – Argentina, Pág. 203.

6 SERCOP No. 056-2012, pusak puncha karwa killa 2012 wata, rurashka killkaytami rikuna alli kanka, chay killkaywanmi Instituto Nacional de Compras Públicas kamaywasika imashina rantina yuyarinakuy pachata paktachinamanta ñankunata rikuchin.

7 LERNER BUITRON, Michelle Stiven. Mamallaktata Pushakkamana. Editorial ABC. México DF. 2008 wata. P. 46.

hillaykuna charina kan, chay minkaytaka pushakkamakmanmi kushka kan”⁸.

Pushakkamakuna paktachishka tukuy llankaykunami kamachikkunapi kimichishka kana kan, shuktak llankaykunata mana kamachikpi kimichina kakpipash rikunami kan ama shuktak kamachikkunawan makanakunchu. Kay mamallaktapi kawsak runakunami tukuy llankayta shumakyachina kan, pushakkamakpak llankayka tukuy llaktayukkunapak munaytami paktachina kan, nimata huchachishpapash mana pantaykuna tiyakpika upalla sakirinachu kan.

Llankak pushakkamakka kamachikkuna kushka minkayllatami paktachina kan. Mana pay munashka llankaykunatachu rurana kan, shuktak uchilla kamachikkuna chay ushayta kukpipash mana shinachu rurana kan. Chaymantami kamachik maykama kushka ushayta paktachina kan.

1.4 Chayana Yuyay.

Tukuykuna chayana yuyayka kamachikpak kallari yuyaymi kan, murukunata katunkapak, mana kashpaka llankayta rurankapak munakkunaka tukuykunami chayana kan, pushakkamakkunaka mana chay mishanakuyman chayana ushaytaka harkanachu kan.

Chayana yuyaymantaka, Mairal, Héctor, kaytami nin:

“[...] tawka katunata, mana kashpaka llankanata munak runakunatami chayanchu ushayta kuna kan, chaywanka pushakkamakmi alli akllay ushanka, katuy rantina rikuchishkamanta alli sumakyachishpa”.⁹

Imashina rikuy ushanchik, chayana yuyayka pushakkamakuna tawka runakunata kayachishpa aklana ushaymi kun, chay ushayka mana kullkillata rikunkapakchu kan, alli murukunata, alli llankayta paktachina munaytapash rikushpa aklana ushaymi kan.

1.5 Achikllay Kana Yuyay.

Mamallakta charishka kullkikunata rantina yuyarinakuy llankaypika achikllami rikuchina kan, mayhan pushakkamak kashpapash kamachikkuna nishkatami paktachina kan, kullkita alli kamashpa.

⁸ DROMI, Roberto. Shutichishka llankay 18. P. 712

⁹ Ismael Farrando (h) shutichishka, pushakkamana llankaykunapi, Buenos Aires, Abeledo Perrot, 2002, pág. 90

Kay yuyaypak ukupi, tukuykuna rikukukpi mishanakuyka imashina shuktak runakunata yanapana yuyaymi kan, tukuyta yallika, achikllami kullkikunata rikuchina kan, tukuy runakunami ima muruta katuna munashpa mana kashpaka llankanata mushpapash pakta pakta mishanakuna kan. Chashnami, tukuy chay mishanakuypi yaykuk runakunaka rantina mañaykunapi churashka pankakuna nishkata paktachishpa paykunapak yuyay killkaytaka chayachina kan, mana shuktak mañayta llullashpachu churana kan, shina rurakpika mishanakuymanta llukchishkami sakirinkakuna.

1.6 Willana Yuyay.

LOSNCP kamachikpak 21 patmami, rantina yuyarinakuy pachapi willayta rurankapak allichin. Chay kamachikka, tukuy willayta riksichina ushak hillaykunapimi willachina kan ninmi. Rantina pachapi tukuy sumakyachishka willaykunatami COMPRASPUBLICAS llika pankapi churashpa riksichina kan.

LOSNCP kamachikpak uchilla kamachik 13 patmapi ninmi, tukuy rantina pachapi tiyashka willaykunataka www.compaspublicas.gob.ec llika pankapimi churashpa riksichina kan¹⁰ chay willaykunaka kaykunamantami kana kan:

1. Kayachi;
2. Mañashka pankakuna;
3. Kayashka katukkuna;
4. Rantina pachamanta tapuykuna kutichikunapash;
5. Katuna munakkunapak mana kashpaka llankana munakkunapak yuyay killkaykuna, chay mañay pankapi ima pakalla willaymi kana kan nikpika, shinami paktachina kan;
6. Maykan runamanta llankayta mana kashpaka murukunata chaskina kashpapash yuyarinakuyta;
7. Yuyarinakushka aspishka pankakunata;

10. Servicio Nacional de Contratación Pública Kamaywasi, SERCOP No. 53-2011, yuyarishka killkay, 14 puncha wayru killa 2011 wata, imashina pankakunata chayachinamanta kamachiktami rurarka.

8. Paktachik yuyarinakushka aspishka pankakunata;
9. Ima llankayta mushukyachina pankakuna;
10. Llankaykunata paktachina ñan kamu;
11. Imashina kullkita chaskina ñan kamu; chashnallatak,
12. Llankayta mana kashpaka murukunata chayachishkamanta chaskishka pankakunata aspishka.
- 12- A.-Tukuyta tantachishpaka, rantina yuyarinakuypak, allichina pacha, yuyarinakuy, yuyarishka kipa, llankayta mana kashpaka murukunata chayachikpi chaskishka pankakunatami chay llika pankapi churashpa willachina kan.

2

ISHKAYNIKI WANKURIY TANTANAKUNA HAYÑIMANTA.

2.1 Mamakamachikpak Yuyaykuna.

Tantanakuna hayñitaka mamakamachikpimi charinchik, chaymantami II Kapaknikipi “Hayñikuna”, Suktaniki Wankuripi “Kishpirina Hayñikuna”, kaykunata wiñachin:

“66 Patma.- Kashnami runakunata riksirin:

13. Paykunapak munaywan tantanakuna hayñi, yankamanta kishpirishkamantapash shayarina ushay.

15. Kullkimanta llankaykunata paktachina, sapalla mana kashpaka tantanakushpa, ranti ranti yanapanakushpa, mana pachamamata llakichishpa.

16. Llankayta rurankapak yuyarinakuyta ari nina hayñi”.

Sukta kapakniki “Wiñaritamanta”, Suktaniki Wankuri “Llankay chashnallatal murukunata rurana”, Shukniki Killkay “Murukunata Rurakkuna Tantanakuna”, charinchikmi:

“319 Patma.- Kullkita mirachikkunapak tukuyshina tantanakuytami riksin, chayka ayllullaktapi tantanakushka, shuktak tantanakuykunawan tantarishka tantanakuykunami kan [...]”.

“320 Patma.- Murukunata rurakkunapak tantanakuykunataka mamallaktami may ushaykama yanapanka.”

2.2

Ecuador Mamallaktapak Rantina Yuyarinakuypi Tantanakuna Hayñi.

LOSNCP Kamachikka Ecuador llaktapak mamakamachik nishka minkaykunatami hapishpa tantachin, chaymantami rantina yuyarinakuypika tantanakuna hayñita kun, ñawpakman killkaykunapika kay hayñikunatami rikuy ushashun:

“26 Patma.- Rikuchinkapak Tantanakuy.- Kashna tantanakunamantaka kay kamachikka RUP pankawan killkarishka sapalla runata, mana kashpaka tantanakushka runakunatami riksin, mana kashpaka tantarinkapak ari nishka yuyarishkawan”.

“67 Patma.- Tantanakuykunamanta.- Tukuy rantina yuyarinakuy pachata kay kamachik allichishkapi, tukuyshina tantanakuykuna, mana kashpaka tantanakunkapak ari nishka yuyarinata charik tantanakuykunatami riksin. Shinapak, ña yuyarinakuyta aspinkapakka tantanakuy wiñarishka pankakunatami chayachina kan, chay tantanakuymanta pushakpak shutipash tiyanami kan”.

“99 Patma.- Minkaykuna.- Tukuy rantinkapak yuyarinakuy pachapika rikuchinata munakkunata paykunapak shutipimi mishanakuyman yaykuna kan.
Tantanakuymanta pushak runakuna ima mana alli llankayta rurakpika tukuy tantanakuypi kimirishka runakunatami huchachishka sakirinkakuna”.

Chashnallatak, SERCOP Kamaywasiman minkaypi LOSNCP kamachikka ima chushak sakirishkamanta huntachishpa allichina ushaytami kun, chay minkayta paktachishpami SERCOP No. 052-2011, kamachikta 2011 watapi rurarka, chay kamachikwanmi imashina – RUP-. Pankapi killkarinata rikuchin:

“11 Patma.- Tantanakuna Hayñi.- Sapalla runakuna mana kashpaka tantanakushka pankata charik runakuna, chashnallatak Registro Único de Proveedores RUP pankata charik runakunallami katukkunashina paykunapak murukunata rikuchi ushankuna, Sistema Nacional de Contratación Pública llikapi.

Tantanakuykunapura tantarishka kipa nimapash mana kishpichinchu chay tantanakuykuna chikanyarinamanta, chay tantarishkamanta mana shuktak tantanakuychu wiñarín.
Chaymantami, shuk tantanakuymán rantina yuyarinakuyta mana kashpaka llankana yuyarinakuyta kukpika mashna tantanakuykuna kashpapash tukuykunami ranti ranti minkayta charin, imamanta huchachikpipash ranti rantimi huchachishka sakirinkakuna”

Tantanakuykunapura tantarinakushka tantanakuykuna chay mishanakuyman chayana

ushaytami charinkuna, mana chay mishanakuyman chayana pachapak ña tantarishka kashpaka tantanakunkapak ari nishpa yuyarishka pankatami chayachina kan, chay kipaka shuk pushaktami shutichina kan, imash muruta katunkapak mana kashpaka llankayta paktachinkapak yuyarinakuyman chayashpaka, chay tantanakuytaka pankakuwanmi wiñachina kana, mana chay ari nishkata paktachikpika tukuy runakunatami huchachishka kanka.

2.3

Imapak Tantanakuna Kan.

2.3.1 Yachay munaymanta

Tantanakuyka tukuykuna yachayta, kullkita, charishkata, unanchatapash tantachinkapakmi kan, chayka kawsayunata tantachinami kan. Tukuy yachakkunapak unanchata tantachishpa mamallakta rantina mana kashpaka llankayta mutsurikpi paktachinkapakmi kan, tawka runakuna tantarishpaka alli yuyaykunatami chayachinkakuna.

Yachaymanta tantanakuna munayka mushuk hillaykunata, antakunata, llankankapak mushuk makikunatapash kimichinmi –llankaypi- kashna tantanakushpaka mushuk llankaykunata wiñachinkapakmi yanapan, ima pacha chay llankayta mana kashpaka muruta chayachina kashpash chay pachatami paktachinkuna.

2.3.2 Kullki munaymanta

Kullkimanta munaypash tiyanmi, tawta tantanakuykuna tantarishpaka ashka kullkitami tantachinkuna shuklla runawan chimpapurakpika, chaymantami chay tantanakuykunaka ashka uriyashka kullkipak murukunata katunkuna, mana kashpaka uriyashka kullkipak llankaykunata rurankuna; shina llankashpaka kimsaniki mashikunatami yanapankuna.

2.3.3 Tantanakuy yanapanamanta

Tantanakuyka ashka yanapaytami apamun, chay yanapaykunawanka chanikunata, willaytapash apankapakmi yanapan, chashnallatak llankak runakunatapash apankapakmi alli kan, chaymanta shuktak llankaykunata ruray ushashpaka tukuy tantanakukunapakmi kan.

2.4

Rantina Yuyarinakuypi Tantanakuykunata Wiñachinkapak Mana Achiklla Kamachikkuna Tiyan.

Tantanakuykunapura tantanakunkapakka mana shuk kamachik tiyanchu, chaymantami chay tantanakuypi kimirishka runakuna ranti ranti yanapankapak ari ninkuna, imamanta huchachikpipash ranti ranti huchachi tukunkapak, chaywanka imata chaskinamanta anchuchishkami sakirinkuna.

Kay pachakama wakin kamaywasikunaka chay pachallapak tantarishka tantanakuykunamantami murukunata rantisha, llankaytapash chaskinakushka. Shinashpaka, chay tantanakuykunaka kay mamallaktapi tiyak runakunapak munaytapi yanapanakushka.

Tantanakuyta wiñachinkapak kamachik illashpaka mana tantarinata munak runakunata harkay ushana tiyanchu, pushakkamakunawan yuyarinakuypi. Mana wiñarishka pankata chariktashinami riksishka kan chay tantanakuykunataka, chay tantanakuyta pushakmi tukuy ushaykunawan rikurin, chay pushak ima nishkatami tukuy tantarik runakunaka paktachinkuna.¹¹

Chay tantanakuykunapak llankaypika tukuy tantanakuykunami paykunapak yuyaykunayta churankuna, chaymantami "UTE" shutiwan riksishka kan. Chashnami chaskina kanchik, España mamallaktapika ñami chashna kawsankuna, UTEmanta chikanyachishpami wakin minkaykunataka paktachinkapak ari nishkakuna. Mana tukuy tantanakuykunachu harkaykunata churana kan, UTE tantanakuypi tantarishka mayhanpash runa harkay ushanllami, chaypakka yachaytami chaskinakushka.

Ecuador mamallaktapak kamachikka mana chay tantanakuykunamanta sapalla runakunata huchachinamantaka nimata ninchu, imata mañana hayñikunata charikkuna kashkamantapash.

LOSNCP kamachikka kaytami nin:

"150 Patma.- Mañana hayñi.- Kay kamachik shuk patmapi nishkata paktachishpa maykan runa kashpapash paykunapak munayta llakichihushkata rikushpaka mañana hayñitami charin, chay mañaytaka ruray ushanmi paykunapak chayachishka yuyay killkaykunamanta".

Imashinami kay killkaypi rikushkanchik, maykan runapak munayta llakichihukpika chay runami mañana hayñita charin. Imashina nirkanchik, shuk tantanakuy chayachishka yuyay mana chay tantanakuyapak yuyay kashkata riksishpaka, shuk runa mañayta rurakpika chaskinami kan, chaypakka mana mutsurinchu tukuy tantanakuy mañayta ruranata.

11. Idem. No. 052. Yuyarishka killka, 11 Patma., katikpash.. Idem. No. 052. Yuyarishka killka, 11 Patma., katikpash. .

Shinapash, mayhan kamaywasi shina tantanakuymán yuyarinakuyta charishpaka rikunami kan chay tantanakuyta minkashka pushak tukuy ari nishka minkayta paktachinchu, chay pushakmi tukuy tantarishka runakunapak shutipi ima mañayta charishpaka chayachina kan.

Kaymantami kamachikka chushak rikurin, pushakkamakkunami UTE tantanakuymanta shuklla runa mañayta chayachikpika chashkishpa allichina kan, mana kashpaka shuyana kan chay tantanakuymanta minkashka pushak chay mañayta chayachinchu.

Bélgica mamallaktamanta kamachikka mana UTE tantanakuymanta shuklla runapak mañashkataka chaskinchu. UTE tantanakuymanta tukuykuna mañakpika chaskinmi. Chashnallatakmi kana kan, tukuy runakuna paktachikpi shuk runapak ushyta kichukpika tukuykunapak ushaytami kichuna kan.

3

ISHKAYNIKI WANKURIY TANTANAKUNA HAYÑIMANTA.

3.1 Yuyaykuna.

Tapuykunata kutichikkunaka, yachak runakunami kan, chay yachak runakunami tapuykuna kutichi ushankuna, chashnallatak llankaykunata paktachinkapak ñankunata allichinkuna, tawka kawsaypura kawsanchu ñanta rikuchin, mañashka llankayta allichishpa paykunallatak rurankuna. Tapuykunata kutichina llankayka imashina llankayta paktachishkamanta rikuna, hillaykunata churana, willachina hillaykunata wiñachina ushaypash kanmi.¹²

Imashina rikushkanchik, tapuykunata kutichik runaka yachak runami kan, imashina paktachinata yachak –ashalla shimikunapika ashka yuyaykunata charik runami kan-; shuktak rantikunamantaka chikanyachinmi mana uriyashka kullkita maskana kashkamanta.

Maykanpash kamaywasi tapuykunata kutichik runapak llankayta mutsurishpaka tukuy ñankunatami paktachina kan¹³ chay llankaypak USD. 52.218,54¹⁴ waranka kullkimanta yalli kakkpika shuk washa llankaktami maskana kan, chay maskayta rurashpaka tukuyta yalli yachak runakunatami aklana kan, sumakyachishka alli llankayta paktachinkapak.

3.2 Tapuykunata kutichikkunapak llankayta chaskinkapak ñankuna.

12 CHILIQUEQUINGA NEGRETTE, Gladys Georgina. Rantina Yuyarinakuypak Ñan uchilla mañaykunapi, Universidad Andina Simón Bolívar, Ecuador Mamallakta, 2008, pág. 9.

13 LOSNCP kamachikpak 1 patmata rikuna kan.

14 Chay kullkika 0,000002 yupayta rurashkami kan, 2012 chashnallatal 2013 watakunapak kullkiwanmi chimpapurashka kan.

3.2.1 Shuklla runawan yuyarinakuy.

Mamallaktapak charishka kullkimanta USD. 52. 218,54¹⁵ waranka kullkimanta yalli kakpika, kamaywasimi shuklla runata kayachishka yuyarina kan, chay yuyarinakyupakka chay kamaywasita pushakpak ari nishka ushaytami charina kan, chay runaka RUP pankatami charina kan, chaymantaka pankakunapi mañashka tukuy iñukunatami paktachina kan¹⁶.

3.2.2 Uchilla mañaykunamanta yuyarinakuy.

Chay yuyarinapak USD. 52.218,54 waranka kullkimanta yalli, kutin, USD. 391.639,05 waranka kullkiman mana chayakpika www.compraspublicas.gob.ec llikapimi sukta, mana kashpaka kimsa runakunata aklashpa kayanka, chay runakunaka RUP pankatami charina kan, chashnallatak pankakunapi mañashka iñukunatami paktachina kan, kullkipi chaymantaka llankaypipash.¹⁷

3.2.3 Mishanakuyipi yuyarinakuy.

Mamallaktapak kullkiwan chimpapurakpi USD. 392.639,05 waranka kullkimanta yalli kakpika, kamaywasimi www.compraspublicas.gob.ec llikapimi kayachinka tukuy RUP pankata charik runakuna paykunapak munay killkayta chayachinakunchu.¹⁸

Tapuykunata kutichik runakunapak llankayta chaskinkapakka, mañayta rurak pankakunaka kaykunatami charina kan: Unancha, munaykuna, paktana yuyaykuna, llankana ñankamu, llankana pacha, llankak runakuna, hillaykuna, shuktak mutsurishkatapash churanami kan.

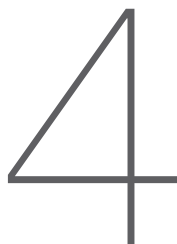
Chay pankakunaka achikllami rikuchina kan, mayhan runakuna chay mishanakuyipi yaykuy ushashkamanta; sapalla runa, mana kashpaka tantanakuykuna, kay mamallaktamanta shuktak mamallaktamantapash yaykuy ushankunami, chaypakka tukuy runakunami RUP pankata charina kan.

15 Chay llankaypak kullki mañaypi churashka kullkimi kan, yuyarinakuyta paktachina kallari pachami chaytaka rikchishka kan kan.

16 Chay kullkika 0,000002 yupayta mamallaktapak kullkiwan chimpapurashpa yupashkami kan.

17 Chay kullkika 0,000002 yupayta mamallaktapak kullkiwan chimpapurashpa yupashkami kan.

18 Chay kullkika 0,000015 yupayta mamallaktapak kullkiwan chimpapurashpa yupashkami kan.



CHUSKUNIKI WANKURI RIMANAKUYTA RIKSICHI.

4.1

Uchilla mañaykunamanta yuyaykuna.

Uchilla mañaymanta, ñanka, mishanakuypi yaykushpa unanchata, yachayta, kawsaytapash rikushpa mishak runata shutichinkapakmi kan, chay shutichishka runaka shuktak runakunata yalli yachakmi kana kan.

Kay mishanakuyta rurankapakka kay yupaytami rurana kan 0,000015, mamallaktapak kullkiwan chimpapurashpa, chayka nisha ninmi, USD.52.218,54 kullkimanta wichiman, kutin USD.391.639,05 kullkimanta uriman.

Uchilla mañaytaka kashnami paktachina kan, kallariyika sukta mana kashpaka kimsa runakunatami kayanachina kan, www.compraspublicas.gob.ec llika pankapi.

Chay mishanakuyman ka tapuykunata kutichik runakuna chashnallatak chay runakuna tantanakushka tantanakuykunami kayana kan¹⁹ chay runakunaka RUP pankatami charina kan.

4.2

Unancha.

Tapuykunata kutichik runakunapak llankayta chashkinkapak Uchilla mañayta rurankapakka, INCPO kamaywasimi shuk kamachikta rurarka, kayakunata rurankapak, 3 yupaypika, kaytami nin:

¹⁹ Hatun yachana wasikuna, chashnallatak kamachik nishkata paktachik shuktak tantanakuykunapash kayaypi kimiri ushanmi.

3.- Kayashka runakunaka, sapalla kashpa tantanakushka kashpapash Registro Único de Proveedores RUP, pankatami charina kan, LOSNCP kamachikpak 18 patmata paktachishpa.

Kaymanta mana shuktak rikuchi tiyanchu achikyachinkapak, tantanakunaka kashna kahushpa:

- a) manarak kayayta chaskishpa tantanakushka kashpa;
- b) sukta mana kashpaka kimsa runakuna kayayta chaskishka ukupi kahushpa;
- c) mayhan runa kashpa kayayta chaskishka kashpaka mana chay Uchilla Mañaypi kahuk shuktak runakunawan tantanakuy ushanmi.

Tantanakunamanta mana achiklla yuyayta charishkamantami tawka makanakuykuna tiyashka, Uchilla Mañaypi tantanakuy rikurikpi chashkina kashkamanta mana kashpaka mana chaskinamanta.

4.2.1 Tantanakuyta Kayay.

Kallari pachaka tukunmi, mishanakuyman kayachishka pachapi ña tantanakunkapak kahushpa mana kashpaka kipaman tantanakuna kashpa; chay tiyaypika, ña kayana pachami chay tantanakuyta mana kashpaka tantanay tukunapak shutipi kayachina kan, paykunapak munayta chayachinchu.

Imashina rikuchishkanchik, kallari kayay pachamantami tantanakuyta mana kashpaka tantankuy tukunkapak allichihukta ña kayachin, chay kayachika mana mayhantapash llakichinchu. Chaymantami mayhanpash mana paykunata llakichishkata rurana kan, tukuykunami pakta pakta yanapayta chaskina kan, tukuy pachami achiklla kana kan.

Tantanakuy ña rikurikpika, mayhan kamaywasi chay tapuykunata kutichik runakunapak llankayta mutsurishpaka, mana LOSNCP kamachik nishkata pakihushkamantaka katinallami kan, kallari yuyarinakuy panchata paktachishpa.

4.2.2 Shuklla Runata Kayakpi Paykunapura Tantanakunamanta.

Kashna tukukpika, ishkay pachatami wiñachin:

- a) Shuk kamaywasi kimsa runakunata kayan –shinallatak pakta pakta yuyayta, kamachiktapash charik tantanakuyta- paykunapak munay yuyaykunata chayachinkuna, chay



4.2.1

kipaka, chay kimsa runakuna tantarinkuna shuklla munay yuyayta chayachinkapak. Kashna tukukpika, kayayta rukak kamaywasimi mana imashina munashkashina aklashpa shutichina pachata paktachi ushanka, -imashina chay kayachipi rikuchishka pankakuna nihushkata paktachishpa- kayashka runakunapura tantarinkapak yuyarikpika, ña mana chay kamaywasi aklana yuyay ushaytachu charin.

Ñukapak yuyaymantaka, kayashka runakuna tantanakunkapak yuyarinakushpaka mishanakuytami anchuchin, chaymantaka tukuykuna chayay ushanatami pitin, kamaywasipak munaytapash manyaman churan.

Kashna tukukpika, kamaywasimi chay yuyarinakuy pachataka chayllapi shayachina kan, mana mishanakuy tiyashkamanta, kamaywasimi aklashpa shutichina ushay illak sakirin, shuklla runawan yuyarikushkashinami kan, Sistema Nacional de Contratación Pública kamachik nishka yuyaykunatami pitishkashina rikurin.

b) Kimsa runakunatami yakachin, Uchilla Mañaymanta munay yuyayta chayachinakunchu, chay kimsa runakunamanta, ishkay runakuna tantarinkapak yuyarinakushpa shuklla munay yuyayta chayachinkuna, kutin kimsaniki runaka sapalla paypak munay yuyayta chayachin.

Kaypika kashnami rikurin, kimsa runata kayashkamantaka ishkay runakuna tantanakunkapak yuyurinakukpika, shuk runaka sapallami sakirin, tantanakuywan mana mishanakuyta ushashpa, chay mishanakuyka ña shuk mishaktami rikuchin.

Kamaywasi chay ishkay munay yuyaykunata paskakpika (sapalla runapak tantanakushka runakunapak munay yuyaykunata), chay sapalla runatami llakichinka, mana pakta pakta



4.2.2 a)



4.2.2 b)

yanapaytachu chaskinka, chaymantaka ña mana achikllaykana yuyaytachu paktachishka rikurin.

Ñami shutichishkani ñukapak yuyaykunata, chaymantami nini, mana chay tantanakushka runakunapak munay yuyaytaka paskashkachu kana kan, chay munay pakta pakta, tukuykuna chayana ushay, mishanakuna, achikllaykana yuyaykunata manyaman sakishkamanta.

4.2.3 Sapalla runakunata kayashka kipa shuktak runakunawan tantanakuymanta.

Kashna tukukpika, kayayta rurak kamaywasimi shuk killkayta rurana chay kimsa tantanakuykunapak shutikunawan, chaypika mayhan kashpapash munay yuyayta chayachi ushankunami, chay pacha tantanakushpa, mana kashpaka ña tantanakushka kashpapash. Kay tukuri rikuchiwanaka, achikllami rikuchishka sakirin, Uchilla mañaykunata rurankapak pankakunapika mana tiyanchu, shinapash kimsaniki runaka shuktak runawanmi tantarin.

Kay tantanakuy rikurishpaka, pakta paka, achikllaykana, mishanakuna yuyaykunatami anchuchin –wishkashka aklana pacha kashkamanta-, kayayta rurakmi kullkita, yachaytapash rikushpa aklashpa shutichina ushaywan sakirin.



4.2.3

Llakirinchikmi, Ecuador mamallaktapi tiyak kamachikkunaka mana achiklla kan, kashna kayashka kipa tantanakunamanta, kayayta rurak kamaywasimi mayhanta chaskina, mana kashpaka mayhanta mishanakuymanta llukchina ushayta charin.

Shinami kan, rantina yuyarinakuy pachapi tantanakuykunapash paykunapak munay killkayta chayachi ushankunami, kamachikka chay hayñitami kun; shinapash, chay hayñika shuktak runakunapak hayñikunatami llakichin, chay tantanakuykunaka mana mishanakuyma yaykushpami mishakkunashina rikurin.

Kunanka imashina chay makanakuykuna rikurishkamantami yachayta rurashun.

4.3 Mishanakuypak hayñikuna.

Ñakaman rikuchishkashina, rantina yuyarinakuy pachapika tukuy runakunami paykunapak munay yuyaykunata chayachi ushana hayñita charinkuna, shinapak, tantanakuykuna paykunapak munay yuyayta chayachishpaka mana pakta pakta, chayana ushay, achikllaykana, willachina yuyaykunataka paktachinakunchu.

Uchilla mañayta rurashpa rantina yuyarina pachapi paktachina yuyaykunata tantanakuna hañiman chimpapurashpa yachayta rurashun, kallariyapika kamaywasimi kayayta rurak kimsa mana kashpaka sukta runakunata, yachayta, ushayta, unanchatapash rikushpami akllan, kay yuyaykunata rikushpaka tukuy runakuna mishanakuyma yaykushpa mishanatami rikuchin, shinallatak chay mishanakuymantaka mayhan runa kashpapash mishana ushaytami charin.

Rantina yuyarinakuy yuyaykunata chashnallatak tantanakuna yuyaykunatapash mamakamachikpimi churashka tiyahun.

- Ecuador llaktapak Mamakamachik 66 patma, 13, 15 chashnallatak 16 yupaykunapi, kullkita wiñachinkapak sapalla mana kashpaka runakunapura tantanakushpa llankaykunata paktachina hayñitami kun.
- Mamakamachik 304 patma, 6 yupaypi, mana shuklla runa mana kashpaka mana shuklla tantanakuychu katuna rantina llankaytaka apana kan ninmi.
- Mamakamachik 319 patmapi, kullkimanta llankankapak tukuyshina tantarina hayñitami kun.
- Mamakamachik 320 patmaka, mamallakta yanapanakuywan, achikllaykawanpash llankayta paktachina minkaytami kun.

- Mamakamachik 334 patma, 1 yupaypi, ninmi, mamallaktami murukunata rurankapak pakta pakta yanapayta kuna ushayta charin, imata mamallakta charishpapash tikrashpami rakina kan ninmi.
- Mamakamachik 336 patmapi, mamallakta tukuy llankaypi yanapana minkaytami kun, ima llankayta rurashpapash charirayanami kan, tukuy runakunami katuy rantiman chayay ushana kan, chashnallatak tukuy runakunamanmi llankayta ruranchu pachata kuna kan.

4.3.1 ¿Pushakkamay, uchilla mañaykunata rantinkapak, tantanakuykunata harkay ushanchu, shuklla runata kayachishka kipa?.

Shuk kamaywasi Mamakamachik, chashnallatak Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpash tantanakuna kushka hayñikunata mitsay ushanchu.

Shukniki wankuripi, kamachik nishkata paktachinamanta rimashpaka, tukuy pushakkunami kamachik imata nishkata paktachina kan nirkanchik, mana apukuna munashkatachu rurana kan nirkanchik, mana kamachik nishkata paktachishpaka runakunapak hayñikunatami llakichinkuna.

2008 watamanta Mamakamachikka, 11 patmapika kaytami nin:

Hayñikunataka kay yuyaykunawanmi paktachina kan:

3. Mamakamachik riksishka hayñikunata {...} uktami paktachina kan, mamallaktapak mayhan kamaywasipi llankakkuna kashpapash mayhan mañakpi, mana kashpaka minkashka llankayta paktachishpami chay hayñikunata paktachina kan.

Chay riksishka hayñikunata paktachinkapakka Mamakamachik nishka iñukunallatami mañana kan.

Hayñikunata mana riksishkamanta llakichikpi, mana kashpaka hayñikunata paktachinkapakka mana kamachik illashkatachu huchachina kan.

4. Mana mayhan kamachikpash Mamakamachik kushka, riksishka hayñikunataka anchuchinachu kan.

5. Hayñikunata paktachinkapakka tukuy kamaywasikunapi llankakkunami yanapak kamachikkunawan chimpapurashpa paktachina kan.

6. Tukuy hayñikuna, paktachina yuyaykunatapash mana mayhan kichunachu kan, tukuy hayñikunami pakta rikchakkuna kan.

Mamakamachikka 76 patmapi ninmi, ima pachapi kashpapash hayñikunata paktachina kashpa, mana kashpaka mayhata huchachihushpaka kay yuyaykunatami paktachina kan:

1. Tukuy apukunami mamakamachik kushka hayñikunata paktachina kan, imapi makanakushpa kashpapash ishkantikpurami hayñikunataka charinkuna.

7. Tukuy runakuna harkarinkapakka kay minkaykunatami charin:

1) Kamaywasikunapak killkaykunaka tukuy yuyarinakuytami paktachina kan. Mana yuyarinakuy tiyankachu, chay killkaypi mama mamakamachik riksishka hayñikunata, shuktak yuyarishka killkakunawan hayñikunata riksishkata shutichikpika tukuy ima rurashka kashpapash anchuchishkami sakirinka.

Kallaripika, tantanakuna hayñita mamakamachik riksishka kashkamantaka mana mayhan mamallaktapak kamaywasipi llankakkunachu chay hayñita paktachinchu mitsana ushayta charin. Shinapash, kay rantina yuyarinakuymanta rimashpaka, tantanakuykunaka pakta pakta yanapayta chaskina, chayay ushana, mishanakuna, achikllaykana yuyaykunatami mana paktachinkuna.

Kunanka, pushakkamakmi allichina minkayta charin, mamakamachik riksishka hayñikunataka mana mitsanachu kan, ima llankayta rurashpapash kamachikkunata, hayñikunatapash shutichinami kan, mana shutichikpika chay llankaykunaka anchuchishkami sakirinka.

Mamakamachik, tantanakuna hayñita kushkataka allimi rikuna kanchik, chay kamachikllatakmi harkaykunata churan chay hayñita paktachinkapakka. Rantina yuyarinakuy pachapi tantanakuykuna wiñarishpaka mana tukuykuna mishanakuyman yaykuna yuyayta, pakta pakta chayana, achikllaykana yuyaykunata pakanachu kan, pakay tiyakpika chay llankayta wishkashkami kana kan.

4.3.2 Katukkunapura yuyarinamanta rikuchikuna.

Ñami ñawpakman nishuk, rantina yuyarinakuy pachapi katukkunapura mana tantanakuy ushanachu kan, katuna rantinata mitsashpa rikurik kashkamanta, shinallatak tukuykuna mishanakushpa katuna pukllayta kichuhushkamanta.

Ecuador llaktapak Mamakamachikka, kullkimanta llankay tiyakpika mamallakta yanapana minkaytami kun. 284 patma, 2 yupayka, Mamallakta katuy rantinapi ama shuklla runa mana kashpaka ama shuklla tantanakuy katunchu rikurayashpa chay mana alli unanchata tukuchina minkaytami charin. (304 patma, 6 yupay).

Chashnallatak mamakamachikka kaykunatami rikuchin:

334 Patma.- Mamallaktami tukuy murukunata rurana hillaykunaman chayana ushayta kunka, chaypakka kay minkaykunatami charin:

1. Ama shuklla runa mana kashpaka shuklla tantanakuy murukunata rurana hillaykunata charinchu, mana kashpaka ama paylla mamallaktapak yanapayta chaskinchu sakinchu kan.

335 Patma.- Mamallaktami allichishpa rikuna kan kullkikunata shuktak runaman yallichina pachapi, kullkikunata shuwakukpi, mana kashpaka kullkita pakahukta tarishpaka llakichishkami kana kan, shina rurashpaka llaktayuk runakunapak hayñikunatami llakichin.

Mamallaktami murukunapak chanikunata allichina kan, kay mamallaktapi rurashka murukunatami sumakyachina kan, shuklla makipi chay murukunata rurana hillay kahukpika chay runata llakichinami kan.

336 Patma.- Mamallaktami tukuykuna pakta pakta murukunata katuy ushanchu yanapana kan, chawpi katukkuna tukuchina kan, murukunata rurak runakunami chay llankaytaka charirayana kan.

Katuna rantina pampakunapi tukuykuna pakta pakta murukunata katunchumi mamallakta yanapana kan, chaypika tukuyimi achiklla kana kan.

13 puncha, wayru killa 2011 wata, No. 555 yupaywanmi killkakamayuk pankapi Ley Orgánica de Regulación y Control de Poder de Mercado kamachikta riksichirka, chay kamachikka tawka rikuchikunatami charin, shukka kamaywasikuna rantina yuyarinakuyta imashina paktachinamanta minkaytami charin. 11 patmapak, 6 chashnallatak 21 yupaykunapimi kay mitsaykunata churan:

11 Patma.- Ima yuyarinakuyta mana ruray ushanamanta.- Mitsashkami sakirin mayhanpash runa mana kashpaka mayhanpash tantanakuy, paykunapak munaymanta pakalla llankayta rurashpa shuktak runakunapak kullkiwan llankayta llakichina, nimata huchachishpash mana mamallaktaman katunkapak mishanakuyta shayachi ushanchu.

(Yana tullpuwan killkaymi ñukapak kan)
Kay katik llankaykunami mitsashka sakirin:

6.- Tukuy llankaykuna, shuktak runakuna ama pakta pakta mishanakuymanta chayanchu harkay, llullashka willayta riksichina, mana kashpaka llullashpa mishanakuymanta llukchina ruraykunataka mana ruranchu kan. (Yana tullpuwan killkaymi ñukapak kan) .

21. Kamachikkuna nishkata manyaman churashpa rantikwan, katukwan yuyarishpa pakalla katushkata yachashpaka, chay runakunataka llakichishkami kana kan.

Hayni nishkata paktachishpa pakalla katushkamantaka llakichishkami kana kan, imata rurana kashpash kamachikkuna nishkatami paktachina kan.

SERCOP kamaywasika manari shuk kamachikta rurana, Ley de Regulación y Control del Poder del Mercado kamachik minkashka llankaykunata paktachinkapak.

Kay kamachikpi rikuy ushanchikmi, rantina pachapi maykanpash tantanakuy pakalla rimanakushpa murukunata katushpa shuktak runakunata manyaman churashpaka, kamachikta pakiyun, shinallatak mishanakuna yuyaytapash mana paktachinchu. Ña washapi rikuchishkani, tantanakuy tukunkapak ima yuyaykunawan shina yuyakushkatami alli rikuna kan, shuk kamaywasi mana alli llankayta rurakushkata rikushpaka chay rantina yuyarinakuytami sayachina kan.

Llullashpa llakichishkamanta mana kashpaka yuyayta paktachinkapak llullay tiyashka kakpika rikunami kan, chay tantanakuykuna imata maskashpa shina pukllayta ama mishanakuymanta rinkapak rurashkata riksinkapak²⁰.

Unión Europea Tribunal de Justicia kamaywasika ninmi, mishanakuymanta anchuchishka yuyayta churashpaka tukuy pachatami llakichin, chay tantanakuyta rurashpaka mishanakuymanta mana alli yuyanatachu charinkuna.

Shina llaki tiyashkamanta, wakin runakunaka llakichishkamanta allichik yanapanatami chaskinkapak mañaska kan.²¹

20 Tribunal de Justicia wasipak killkay, ishka chunka puncha sasi killa 2008 wata, Beef Industry Development Society y Barry Brothers (C-209/07, Rec. p. I-8637), apartados 15 y 17.

21 Rikuychi, 4 puncha raymi killa 2009 wata, T Mobile Netherlands y otros, C 8/08, Rec. p. I 4529, apartado 31

22 Kay yuyaypika, shuk kamachikkunata rurashpa rikuchishka kashpaka, 101 TFUE, apartado 1, kay yuyaywan rikupika, 13 puncha sitwa killa 1966 wata, kay killkaykunata apartado 496; y de 15 de octubre de 2002. Limburgse Vinyl Maatschappij y otros/Comisión (C-238/99 P, C-244/99 P, C-245/99 P, C-247/99 P, C-250/99 P a C-252/99 P y C-254/99 P, Rec. p. I-8375), apartado 491.

Mishanakuyta harkankapak yuyarinakuyka pakalla charishkashinami kan, chay munayta rikushpaka mana shuktak willaykunata maskanachu kan. Yapaka, chay harkaytaka ruranami kan ama shuktak mana alli llankaykunata, munaykunatapash paktachishpa katinakunchu.²²

Kunanka, chay yuyarinakuy rantina munashkapak yuyaytachu paktachin mana kashpaka llakichina yuyaytachu paktachik kashkatami rikuna kanchik, chashnallatak imashina kullkiwan, ima kamachikpi kimirishkatapash rikunami kanchik.

Chay wankurishka runakunapak munay mana harkayta churahukpipash, pushakkamakka tukuytami rikuna kan, ashkata llakichihuskata tarishpaka chay rantina yuyarinakuyta wakichishkami sakirina kan.

Shuktak manyamanta rikupika, mana chay harkay llankaykunaka mamallaktata llakichik kashkallachu rikurin, ashtawanka runakuna pakta pakta mishanakuypi yaykushpa mamallaktaman murukunata katuna hayñitami mitsan.

TUKURI YUYAYKUNA

Kay llankayta ruray pachami, mamallaktaman murukunata katukkuna tantanakuna ushay hayñimantami rimashkanchik, LOSNCP kamachik nishka yuyarinakuyta paktachishpa, chay kamachikka tukuykuna chayana, pakta pakta yanapayta chaskina, willayta riksina, achikllaykana yuyaykunata paktachishpa mishanakuypi yaykushpa mamallaktaman Uchilla mañaypi katuna ñantami rikuchin.

Ñami rikushkanchik, mañaykunata ruray kallari pachapimi pantaykuna tiyan, mana achiklla mayhan runakuna paykunapak murukunata katunkapak munay yuyaykunata chayachi ushanamanta. Uchilla mañayta rurashpa rantinkapak mana kashpaka llankayta chaskinkapak, mana achikllachu nin mashna, mana kashpaka imashina tantanakuykuna paykunapak munayta chayachinamanta, kay iñu ama chushak sakirinchu chay kayayta rurak kamaywasimi allichina kan.

Yuyarinami kanchik, kayayta rurak kamaywasimi imashina, mashna tantanakuykuna, mana kashpaka, mashna runakuna kimirinamanta allichina ushayta charin, mana mayhantapash manyaman churanachu kan. Shinashpaka, rantina pachapi pantay, mitsaypash tiyana kakpika kallari pachamantami allichishpa kallarina kan, tukuy kayachishka runakuna alli riksishpa kimirinakunchu.

Kayachita chaskina runakunatami alli akllana kan, tukuykuna pakta pakta yanapayta chaskina, chayana, mishanakuyman yaykuna yuyaykunata paktachishpa, ama chay Uchika mañaywan rantinapi tantanakuykuna kimirishpaka shuktak runakunata manyaman churanchu.

Kay rimanakuyta riksichishka kipaka, kaymi kan ñukapak yuyaykunaka:

1. Tapuykunata kutichik runakunapak llankayta chaskinkapak, akllana pachapika chay runapak yachayta, unanchata, ushayta, kawsaytapash rikushpami akllashpa shutichina kan.
2. Chay llankayta mutsurik kamaywasika –payllami- imashina Uchilla

mañaywan chay llankayta chaskinkapak ñanta rikuchina kan,
kamachikkunapi kimirishpa.

3. Kayayta ruray pachami chay pankakunapi tukuy mutsurishka
inukunata, willaykunatapash rikuchina kan, chay pankakunata
chimpapurashpami munay killkaytaka rurashpa chayachinka;
chay pankakunapika kayashka runakuna tantanakuy ushanata,
mana kashpaka mana tantanakuy ushanatami rikuchina kan.
4. Shuktak rantina pachakunawan chimpapurashpaka rikunchinka,
kay Uchilla mañaywan rantinapika sukta akllashka runakunallami
kayayta chaskinkuna, mana tawka runakunaka kimiri
ushankunachu.
5. Tantanakushpa kimirinaka ashtawan tukuykuna ushaywan
kimirinkapakmi alli kan, yapaka, kullkita yachaytapash
tantachishpa.
6. Hawa yupaypi rikuchishka yuyayka, sapalla runakuna
paykunapak llankayta rikuchishpa katuna ushay illakmi
sakirinkuna.
7. Uchilla mañaywan rantinapi, sapalla runakunata, tantanakushka
runakunatapash kayashpaka mana alli chay llankayta chaskina
yuyarinakuyta paktachinami rikurin, kamachikkunata pakishpa
rurashkami tukun.
8. Hawa yupaypi nishka yuyayka shuk kishpichitami charin: Kallari
pachamanta, ñawparashka akllashpa, sapalla runakunata,
tantanakushka runakunatapash kayashka kashpa.
9. Tantanakuna hayñikuna mana wakllirishkachu sakirinka, chay
kamaywasi sapalla runakunata akllashpa kayashkamanta
yuyaykunata churakpika.
10. Tantanakuna hayñitaka mana sapalla runakuna ama chayanchu,
ama mishanakuyman yaykunchu, achikllaykanatapash harkashpa
sapalla runakunata llakichinkapakchu kan.

11. Kay mañaykunata paktachishpa, shuktak runakunapak hayñikunata mana paktachishkamanta, chay yuyarinakushkataka anchuchina mañaytami ruray ushankuna, chay runakuna llakichikunata chaskishka karpika chay kamaywasimi allichishpa sumakyachina kan.

Kamachikta mushukyachinkapak yuyaykuna

- 1) LOSNCP kamachikpak uchilla kamachikpi, 37 patmapi, kay katik killkayta mirachina kan:

Kayayta chaskik runakunallami paykunapak munay killkaykunataka chayachina kan.

- 2) Chay uchilla kamachikllapitak, 37 patmamanta katikpi, kay katik killkayta mirachina kan:

37 Patma-A. - Uchilla mañaypi tapuykunata kutichik tantanakuykuna kimirinamanta.- Tantanakuy tukushka kashpa, tantanakuy tukunkapak munay charishpaka, chay uchilla mañaypi paykunapak munay yuyayta chayachinkapakllami kayayta chaskik runakunapura tantanakuy ushankuna.

Mañayta rurak kamaywasi, chay tantanakuykuna kamachikkuna nishkata mana paktachishpa, mana kashpaka, mana alli llankaykunata paktachishkata rikushpaka, chay munay yuyaykunataka anchuchishkami sakirinka. Shuk tantanakuy chay mutsurishka llankayta rurankapak mishashka kipa, chay tantanakuy sapalla runakunata llakichina munaywan, mana kamachikkuna nishkata paktachishpa tantanakushka karpika, chay mishayta kichushkami sakirinka, ña yuyarinakuyta aspishka karpika, imashina LOSNCP kamachikpak, 64 patma nishkatami paktachina kana²³.

23 LOSNCP kamachikpak 64 patmaka, kamachikkuna nishkata mana paktachishka yuyarishka pankata aspishka karpika anchuchishpa, kichushkami sakirinka ninmi, chay runa, mana kashpaka chay tantanakuyka nima allichinata mana chaskinkachu.



Karu Mamallaktamanta Yanapak
Tantanakuykunaman Rantinkapak
Yuyarinakuymanta: ¿Sistema Nacional
de Contratación Pública Kamachikta
Manyaman Churaychu Kan?.

Killkak: Ab. Jorge Hernández Jaramillo



Karu Mamallaktamanta
Yanapak
Tantanakuykunaman
Rantinkapak
Yuyarinakuymanta:
¿Sistema Nacional de
Contratación Pública
Kamachikta Manyaman
Churaychu Kan?.

Killkak: Ab. Jorge Hernández Jaramillo

Jorge Hernández Jaramillo, Kullkimanta Hayñikunapi Kamachik, kay pachaka Pushakkamana Hayñimanta yachaytami paktachikun. Tawka mamallaktapak kamaywasikunapimi kamachikmanta yanapay llankayta paktachishka, Pro Ecuador kamaywasipimi tukuyta yalli sumakyachishka llankayta paktachirka. Universidad de Guayaquil amawta yachanawasipimi asha pachakunata kayashka yachachik tukushpa llankarka.

KALLARI

Mamallaktamanta kamaywasikuna minkashka pushakkamayta paktachi pachapi, shuktak kamaywasikunaman paykunaman minkashka llankaykunata paktachinkapak yuyarinakuyta paktachinakushka sumak kawsayman yanapayta kushkamanta yachayka, kay mamallaktapi tiyak kamachikkunata, shuktak mamallaktakunapi tiyak kamachikkunata, ña mana tiyak kamachikkunatapash chimpapurashpa rikunkapakmi kan, puchukaypika, shuktak mamallaktakunamanta yanapak tantanakuykunawan yuyarinakuyta paktachishkamantami yachayta rurashun.

Kallaripi rikuchishka yuyaymanta yachayta rurankapak kay killkayka: **KARU MAMALLAKTAMANTA YANAPAK TANTANAKUYKUNAMAN RANTINKAPAK YUYARINAKUYMANTA: ¿Sistema Nacional de Contratación Pública KAMACHIKTA MANYAMAN CHURAYCHU KAN?** shutitami charin, Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpak 3 patma, chashnallata uchilla kamachikpak 2 patmatapash chimpapurashpami rikushun, allichina yuyaykunata chayachinkapak, chay kipaka kamachikkunata mushukyachina minkay yuyaykunatami chayachishun.

Tukuchinkapakka kikinkunaman riksichinimi, kay llankaytaka rikuk apukuna nishkata paktachishpami rurashka kan, tukuy rimanakuymi tantachishka yuyayta charin, shinapash kay rimanakuykunaka ashkami kan.

1

ECUADOR MAMALLAKTAPI PUSHAKKAMANA YUYAYMANTA.

1.1 Pushakkamana Hayñipak yuyaymanta.

Nukanchikpak mamallaktapika Pushakkamana Hayñika Mamakamachikpimi wacharin, chaymantaka shuktak uchilla hayñikunawanmi tinkirin, pushakkamana llankayta allichinkapak chashnallatak runakunawanpash kimirinmi. Mamallaktaman minkayta kushkamantami Pushakkamana Hayñika wiñarin, chayka nisha ninmi, mana kamaywasikuna pushakkamana llankayllatachu allichin, ashtawan runakunawan kimirinatami allichin, runakunawan hayñikunata, minkaykunatapash kushpa.

Ecuador llaktapak runa kashkamantami kallaripika kay mamallaktapak hayñikunata rikshina kanchik, chay kipaka shuktak mamallaktakunapak hayñikunata riksinkapak, kay kallari yuyayta nishkamanta, yachachik Jorge Zavala Egas, killkashkatami churani: “Pushakkamana Hayñika UKU Llakta Hayñikunapak kallari yuyaykunami kan, mamallaktapak pushakkamana llankayta allichinkapak, kamaywasikuna runakunapak mutsurikunata paktachinkapak llankaymi kan”.

1.2 Mamallaktaman minkayta kunkapak yuyayta wiñachi, mana kamachikta paktachishkamanta llakikunata chaskina (yuyarikuna, rantikuna, ruraykuna, kamachikkunapash).

Killkakatik runakunaman kay rimanakuyamanta achikyachinkapak, shuk shuyutami rurashkanchik, imashinami ñawpakman rikuchinchik:



Yuyayta wiñachik rimanakuyka mamallaktaman kamachikkuna kushka minkay ushaykunami kan, tukuy kamaywasikunamanta apukunami chay hatun munay yuyaykunata paktachina rayku llankana kan. Kay yuyayta alli hamuntankapakka ishkaypimi chawpina kan, imashina washa killkaypi chay shuyu rikuchishka shina, shukniki shuyuka kamaywasi-runamantami riman, ishkayniki shuyuka minkayta-paktachik ukumantami riman, tantachikpika mamallaktapak minkay ushaykunami kan, llakta ushaymanta rikupika shukllami kan, shuklla Llaktapak Hayñi, chaymantami mana alli chay minkaykunata paktachikpika kamachikkunallatak llakichin.

Imashina rikuchishka shina, kay rimanakuywan kallarinkapak, mamallaktaka shuk kamachik wiñachishka runashinami kan, pay sapallaka mana nimata ruray ushanchu, shuk runa chay minkay ushayta ruranchumi mutsurin, chaymantami shuk mamallaktata Pushak tiyan, mamallaktapak shutipi llankaykunata paktachishpa pushankapak.

Tantachishpa, kay kallari yuyaypika tukuy mamallaktapak kamaywasikunapi llankakkunami mamallaktapak munayta paktachinkapak kayashkakuna kan. Chay llankakkunaka kamachikkuna nishkatami paktachina kan, mana shina rurakpika kamachikkunallatakmi llakichin.

Kay inuman chayashkanchik, kunanka kay yuyayta wiñachik ishkayniki yachaytami paktachikrinchik, kay yuyaykunata katishpa: mamallaktata kamachik wiñachishkamantaka shuk runashinami kan, chaymantami imata rurankapak ari nina ushayta charin, chay minkaytaka mamallaktata pushakmi charin, chaymantami mamallaktata pushakka tukuy runakunapak hayñikuna paktarinchu llankana minkaytami charin, 2008 watapi ari nishka mamakamachik chay minkaytaka kun, chaymantami kallaripika runakunapak hayñikuna kahun, mamallakta ukupi mushuk kawsayta wiñachinkapak, shuknikipika pakta pakta kawsaytami maskan, manyaman churashka kawsayta mushukyachinkapak. Puchukaypika, mamallakta tukuy pacha runakunapak hayñikunata wiñachina minkaytami charin, kunanka mana rimayllapichu sakirina kan, llankaykunatami paktachina kan.

Chaymantami, mamakamachik riksishka hayñikunataka tukuy pacha wiñachina kan, kamaywasikunami tukuyshina minkaykunata charin chay hayñikunata paktachina rayku llankaykunata rurashpa. Kay yuyaywanmi ishka munayta tarinchik tawka kamaywasikuna tiyashkamanta: shuknikipika pushakkamaymantami kullki wiñarinchu yanapan, chashnallatak chay kamaywasipak minkaytapash paktachik; ishkaynikipika mamallaktapak ushaykunatami chawpin, kaypak yuyayka, tukuy kamaywasikuna paykunaman kushka ushayta may paktaykama kamachikkuna nishkata paktachinkapakmi kan.

Mamakamachik 225 patmapi kushka pushakkamayta paktachinkapakka mamallaktata

pushana minkaymanta shuk kamachikta rurashpami allichirishka, chaymantami ERJAFE kamachik 21 patmapi rikuchin, tukuy ñankunata imashina paktachinamanta, chay kamachikmi tantanakunamanta kallarithpa imashina hillaikunata purichinamantapash allichin.

Imashina washaman nirkanchik, mamakamachikka pushakkamana minkaytaka mamallaktata pushakmanmi kun, chay minkaytaka mamallaktapak shutipimi paktachin, chay pushakkamana minkayta paktachinkapakka uchilla kamachikkunatami wiñachin, tukuy kitikunapi mamallaktapak wasikuna tiyanchumi shuktak wasikunata chay kitikunapi wiñachishka, chashnallatak ña payayashka kamachikkunata mushukyana, tantachina, kintichina ushaytapash charin. Pushakkamana minkaytaka mamakamachikpak 141, 147 patmakuna, 5, 6 chashnallatak 13 yupaykunami kun, chaymanta mamallakta mushukyarina kamachik 40 patmapipash chay ushaytami kun.

Washapi ña nishkanchik, kay ishkaniki yuyayta tukuchinkapakka chay shuyuta rikuchishkaman tikrashun, chay shuyupika shuktak mamallaktakunaman murukunata katunkapak minkayta charishkatami rikuchin, chaymantami mamallaktata pushakka No. 25 yuyarinakushka killkayta, 12 puncha raymi killa 2013 watapi rurarka, chay killkaywanka shuktak mamallaktakunawan murukunata katuk kamaywasitami wiñachirka, kullkita, kamachikta, pushakkamana ushaykunatapash kushpa, chay kamaywasimi kay mamallaktapi shuktak mamallaktakunapipash murukunata katunkapak minkashka wasi kan. Kaymantami kay kamaywasika shuktak mamallaktakunamanta runakunata apamuna kan, kay mamallaktapi paykunapak kullkita churashpa llankaykunata ruranakunchu, kay mamallaktapi mikunkapak murukuna tiyanchu llankaykunatapash paktachina kan, ima murukunata shuktak mamallaktakunaman katuna kashkata, mana kashpaka apamuna kashkatapash aklana kan.

Kay rimanakuypika achikllami sakirina kan, shukmi kan mamallakta kamaywasipi llankak, shuk llankana kуска, mana kashpaka shuk pushakkamana minkay. Pushakkamanamanta yachayka ninmi, “kamaywasikunaka shuk llankana kuskatami charin”, “tawka llankana kuskakunaka shuk pushakkamana ukumi tukun”, “chay pushakkamana ukukunaka shuk kamaywasimi tukun”.

Chaymantami, pushakkamaytaka kay shutikunawan riksinkuna: “Kamachikkuna kushka ushaywanka tukuy ukukunami shuk kamaywasi tukun, pushaykamana minkayta paktachinkapak tukuy patakuykunapi allichirishka kan, mamallaktapak shutipi tukuy runakunapi yuyashpami chay minkaytaka paktachina kan”.

Tukuchinkapakka, mamallaktaka tukuy kamaywasikunapi rikurin, chayka Mamallakta kamaywasikunawan tinkirishkatami rikuchin. Wakin minkaykunata mana kashpaka wakin llankaykunataka mushukyachishkami kan, imashina kamachik nishkawan tinkirina

kashpapash. Chaymantami kay ishkay minkayka llankaykunapi rikurinkuna. Kaymanta, anchuchina, mana kashpaka mushukyachina, tantachina ushay, mushuk llankakkuna, mushuk apukunapash shamushpa chay llankaykunata paktachishka katina yuyaytami ERJAFE kamachik 3, 9, 21, 22, 23, 64 patmakunapika willan.

Yachachik Zavala Egas, rikuchiska ñanta katishpaka, mamallaktaka kamachik wiñachishkami kan, tawka kamaywasikunami chay llankayta paktachin ni ushanchikmi; chay kamaywasikunapi llankak runakunami yuyashkakunataka llankaypi rurashpa rikuchinkuna, chay llankaykunaka sumak kawsayta wiñachinkapakmi kan, chayka nisha ninmi, ayllullaktaman yanapashka llankana.

Tukuyta tatachishpa, ñukapak yuyaymantaka, pushakkamana ushayka mamallaktapak munayta paktachina hillaymi kan, wakin llankaytaka mana rikuy ushanchikchu, kutin shuktak llankaykunataka rikuy ushanchikmi, shina kamachik nishkamanta.

1.3 **Llaktapak Hayñimanta.**

Imashina García-Trevijano Fos, killkan, kamachikkunata rurankapakka tukuy runakunami riksina kan, chay kamachikkunata charirayankapak. Chaymantami hayñikunata charik runakunalla paktachi ushankuna. Mamallakta tantanakuyypika tawka kamaywasikunami tiyan, chay wasikunamantami mamallaktapak llankaytaka paktachin. Kunanka rikushun, ñukanchik hayñika mayhanpash kamaywasi mana hayñita charishpaka mana runakunawan wankuri ushanchu. Chay hayñikunata charik tantanakuykunallami hayñikunata paktachina chashnallatak minkaykunata paktachina ushayta charin. Mana kamachikta charik shuktak kamaywasikunaka, mana runakunawan wankuri ushanchu, paykunapak llankaytaka hawapi tiyak kamaywasimi allichin. Imashina kashpapash, runakunawan llankak kamaywasikunaka mamallaktapak shutipimi llankan, chaymantami minkayta, ushaytapash chaskin.

Kayka nisha ninmi, imashina unancha rikuchin, kamaywasikunaka mamallaktapak munayta, ushayta, minkaytapash paktachikmi kan, paykunapak hayñikunatami churan mamallaktapak munayta paktachinkapak, mamallaktapak hillaikuna tukushpa, tukuy kamaywasikunami chikanyarishka minkaykunata charin. Yuyarishun, ERJAFE kamachik 3 patmapi, ninmi, mamallaktapak pushakkamana wasika shuk kamachik wiñachishkami kan, chay pushakkamana wasiman minkashkata paktachinkapak; chaymanta, 9 pakmaka ninmi, mamallaktapak pushakkamana wasika tawka ukukunapimi tantarin, tukuykuna shuklla kamachikwan.

Shinashpaka kamaywasikuna chashnallatak ukukunapash mamallaktami kan, kamachikkunata

murashpa, rantina yuyarinakuyta paktachishpa, shuktak llankaykunata murashpapash mamallaktapak shutipimi rurana.

Chaymantami, unanchaka kashna achikyachin, mamallaktata kamachikwan wiñachinaka shuk mutsurimi kashka, llaktapak mana rikuy ushana hayñikunata paktachinkapak, runakunata mamallaktawan tantachinkapak mana shuktak ñan tiyashkamanta. Chaymantami kay minkaytaka mamallaktapak hillaytashina riksina kanchik, tukuy llankaykuna mamallaktapak ushaymanta shamuk kashkamanta.

Kay rimanakuyta tukuchinkapakka, ERJAFE kamachik 9 patmapi nishkata tikrashpa rikushun, chay kamachikpak shunkupika kaytami nin: “Mamallaktamanta Pushakkamana Wasikunaka paykunaman kushka kamachiktami charinkuna paykunapak minkayta paktachinkapak”. Shuktak shimiwan nikpika, Mamallakta paypak minkayta paktachinkapakka shuktak kamaywasikunamanmi chay minkaykunata chawpin, kamachik ushayta kushka, shina, Instituto de Promoción de Exportaciones e Inversiones Extranjeras ukuta wiñachin, chay ukuka Ministerio de Comercio Exterior kamaywasipimi kimirin.

Kay llankayta tukuchinkapakka GARCÍA TREVIJANO FOS yuyashkata kutin killkashun: “kamaywasikunaman kamachikta wiñachina shinallatakmi runakunaman hayñikunata wiñachinapash kan, imashina chunka pusak watata charik runaman hayñikunata kukshinami kan, kamaywasimanta chikanyarishkami kan, mana nimapi tinkirinakunchu”. Kay yuyayta hapishpa, mamallaktata pushakkamana wasika shuktak hawapi tiyak wasimanmi kimirin.

1.4

Mamallaktata Pushay Shuktak Kamaywasikunaman Tinkirinakuymanta.

Kamaywasikunapura chashnallatak mamallaktakunapura llankaykunata paktachishkataka tukuykunami rikuy ushanchik, chaymantami Ecuador mamallaktapi kawsak runakunaka mamallaktata mushukyachihushkata hamutay ushanchik, 2008 watapi ari nishka mamakamachikka hayñikunatami kallariپی churan, tukuy pushakkamaymanta shamuk llankaykunaka paktakana, shuktak hayñikunatapash paktachishpa wiñachina raykumi kan. Kay yuyaypi kimichishpaka allimi kan mamakamachikpak 227 patmata rikuna: “Mamallaktata pushakkamanaka aylullaktapi kawsak runakunata yanapaymi kan, ukta, alli, chikanyarishka, shuk kuskapi tiyak, **ALLICHIRISHPA**, achikllaykana, chanichina, kallari yuyaykunata paktachishpa”; chashnallatak ERJAFE kamachik 4 patmapi ninmi, “Mamallaktata Pushakkamana wasikunaka kay llaktapi kawsak runakunapak munaytami paktachina kan, kamachikta paktachishpa, **YANAPANAKUSHPA**, runakunapak allpakunaman chay pushakkamana llankayta apana yuyaykunawan. Kamaywasi ukukunata pushakkunami chay kallari yuyaykunata paktachinkapak minkayta charin”. Chaymantami pushakkamanamanta

apukuna, (GAD) kamaywasikuna, paykunaman minkashka llankaykunata paktachikpika tawka llankaykunata rikunchik, kullkimanta kallarishpaka awka runakunapak llankaykamami kan.

Kunanka kay yuyaykunatami ari nisha, **kamaywasikunapak ukukunapura wankurika** mana kamachikta charik ukukunami kan, shuk kamachikta charik ukuwan kimirishpa. Kayka nisha ninmi, mamallaktapak yuyayta paktachinkapakka tukuy kamaywasikunamanta ukukunapurami tantarina kan, yuyayta, llankaytapash alli paktachinkapak.

Ñukapak rikuymantaka, mamallaktapak kamaywasimanta ukukunapura kimirinataka Ecuador mamallaktapak kamachikmi ñanta rikuchin, chaymantami allichirina, yanapanakuna kallari yuyaykunata paktachina kan, wankurishpa llankaykunata paktachina pachaka mamallaktapak hatun munay yuyaytami paktachina kan. Chay llankaykunataka kamachikkunata charik ukukunata pushakkunami apana kan.

Kunanka pushakkamanamanta unancha kamaywasimanta ukukunapura wankurishka llankanamanta yuyayta rikushun: “Pushakkamana llankayka shuk kamaywasi llankayta rurashkamanta murumi kan, chayka mana shuk kamaywasi munaymanta rurashkachu kan, ashtawan tukuy kamaywasikuna paktachishka llankaykunami kan, imashina kamachikkuna nishkashina”.

Shinashpaka kamaywasikunapak ukukuna tantarishka llankayta rurashpaka kamachik nishkatami paktachinakun, mana kimsaniki runakunatachu huchachina kan, kashna llankaykunapika chay kamaywasipak ukunami minkashka sakirin.

Chaymantami, yuyani, mana kamachikta charik kamaywasipak ukukunaka tantanakushka pachamantaka kamachikta charik ukukunashinami llankaykunata paktachinkuna, tukuy llankaykunataka chay kamachikta charik ukupak shutipi yuyashpami rurana kan.

Mamallaktamanta shuk kamaywasi llankayta rurashpaka tantanakuna yuyaytami charina kan, kamachik nishkata paktachinkapak. Makimantami rina kan, killkakatik runaman achikyachinkapak, ishkay yuyaykunatami churani, kunankama nishkata alli rikunkapak, taripayta rurashpami No. MCPEC-CAF-2013-001, kamachikta tarirkani, pichka puncha raymi killa 2013 wata rurashkami kan, chay kamachikka “... Ministerio Coordinador de la Producción, Empleo y Competitividad kamaywasi imashina rantinamanta, mañachinamantapash ñantami rikuchin”, chashnallatak, No. 12 kamachikta tarirkani, ishkaychuka shuk puncha panchi killa 2013 wata rurashkami kan, chay kamachikka “MTOP kamaywasi imashina llankaykunata paktachina pachapi chanikunata, pachata, yupaykunatapash mushukyachinamantami rikuchin”.

Kay rimanakuyta tukuchinkapak, ñukanchik mamallaktapi Lilaktapak Hayñimanta unanchatami yuyachisha nini, kunankama rimashka ukukunapura tantanakunaka kamachikpimi tiyahun, imashina ERJAFE kamachik 70 patmapi nishkashina: “Kamaywasikunapak ukukuna sapalla mana kashpaka tantanakushpa llankaykunata rurashkami kan, chay llankaykunapika tiyak kamachikkunata mushukyachina, mana kashpaka mushuk kamachikkunata rurana minkaykunami kan”. Chay minkayka 71 patmawanmi tinkirin, kamachikkunata manarak rurashpami willaykunata charina kan, ima yuyaykunata paktachina kashkata rikunkapak.

Kay tukuri yuyayka, kamaywasikunapak ukukuna paykunapak llankaykunata paktachina pachamantami wacharin, ima mana alli kakkima chay ukullatakmi anchuchina kan. (ERJAFE kamachik 74 patma). “Mutsurishkamanta imatapash pakashka kakkpi mana kashpaka mana rikushkamanta ima llankayta kashpapash anchuchina kan, chay pantaykuna tiyashkamanta, ninmi”.

Shuktak manyamanta rikukpika **pushakkamana wasikuna tantarina kamachikmi tiyan**, kayka washaman rimashkamanta chikanmi kan, kaykunamanta 1.- Shuk mana kashpaka ishkay kamaywasikuna kamachikta charishpaka mayhan mamallaktapak pushakkamana patakuypi kashpapash kimirinmi; 2.- Mamallaktapak shuk minkashka wasiman mana kashpaka sapalla ushayta charik kamaywasiman; chashnallatak, 3.- Ecuador mamallaktamanta kamachikta charik kamaywasi shuktak mamallaktamanta kamaywasimanmi tantarinata ushan, chay mamallaktamanta kamaywasi ashkata ñawparashka kakkpika.

Kay mushuk tantanakunamanta rimashpaka, yuyarinami kanchik, kashna tantanakuna ushaytaka Ecuador llaktapak mamakamachikmi 226 patmapi kun, allichirina, yanapanakuna yuyaykunata paktachishpa, “Mamallaktamanta kamaywasikuna, ukukuna, apukuna, llankakkunapash kamachik kushka minkayllatami paktachina kan. Chay minkaykunata chashnallatak Mamakamachik riksishka hayñikunata paktachinkapakka yanapanakuytami maskana kan”. Chaymantami ERJAFE kamachikka 8 patmapi nin, kamaywasikuna, ukukunapash shuktak kamaywasikunaman tantarishpa llankaykunata paktachina kashpaka, chay wasikunapurami paykunapak kamachikkunata rikuna kan, ama minkaykunalla yankamanta mirarishka katinchu.

Puchukaypika, washaman shutichishka kamachik 111 patma, 2 yupaypi ninmi, “Mamallaktata Pushakkamana minkayka yanapanakuna chashnallatak makita churana yuyaykunatami paktachina kan...”.

Imashina rikuchirkani, kamaywasikunapak ukukunapura tantanakuna ushaytaka Ecuador llaktapak mamakamachikmi kun, chaymantaka shuktak kamachikkunaka imashina tantanakuna ñankunatami rikuchin.

Imashinami riksinchik, Ecuador llaktapak kawsaytaka mana allichu hamutay ushanchik, allimanta wiñarina ñanpi kahushkamanta, shina kawsayta charishkamantami shuktak mamallaktamanta tantanakuykunapak yanapaykunata mutsurin, mamallaktapak minkayta paktachishpa katinkapak.

Ñami achikllashina rikurin, “Mana ushay tiyanchu minkay illakka, mana minkay tiyanchu ushay illakka, chaymantami shukpak ushayka shukpak minkay tukun, ranti ranti tikrashpa”. Chay kipaka, ñukapak rikuyamanta, kamaywasikunapura mana kashpaka ukunapura tantanakunapakka allichina, yanapana kallari yuyaykunatami charina kan. Chaymantami kay mamallaktapika sukta tantanakuyta allichik ukunata wiñachishka.

Kashna tantanakushpa llankaykunata paktachinaka, llaktapi kawsak runakunapak munayta mutsuritapash paktachinkapakmi kan, chaymantami mana tukuykuna shuklla llankayta paktachinakun.

Kunankama rimashka tantakuytaka maykama chay kamaywasikunapak paktay, ushay, llankaytapash rikushpami rurankuna.

Kaykama nishkamanta, chay tantanakuykunata wiñachishkamanta unanchata rikunami sakirin: allichina, yanapana yuyaykunata chay tantanakuykuna paktachina minkayta charishkamanta, imashina ñawpakman shutichikrini: 1.- Shuktak kamaywasikunaman kushka minkaykunata sapalla paktachina kan; 2.- Yupaykunata rurashpa rikuna kan sapalla mashna minkaykunata paktachishkamanta, kutin tantanakushkamanta mashna llankaykunata paktachishkawan chimpapurankapak; 3.- Shuktak kamaywasikunaman tukuy charishka willaykunata chayachina kan; 4.- Shuktak kamaywasikuna mutsurishka yanapayta chayachina kan, paykunaman minkashka llankaykunata paktachinakunchu.

Mana chay yanapayta paktachi ushashpaka allimi rikuchina kan imakunata huchachishpa chay yanapayta mana paktachi ushashkamanta, kaykunapi: 1.- Chay pushakkamay mana yanapayta paktachina ushayta charishkamanta; 2.- Chay pushakkamay mana yanapayta paktachinkapak hillyaykunata charishkamanta; mana kashpaka, 3.- Chay yanapayta chayachishkawan payman minkashka llankayta llakichihushkamanta.

Tukuchinkapak, mancharinkichikmi yuyani kay katik ishka iñukunata shutichikpi, wakin mashikunaka piñarinkichikmi, shinapash killkakatina allimi kanka: a) Ishka yupayka ninmi: “2.- Mamallaktapak shuk minkaywan mana kashpaka shuk sapalla kamaywasiman” rikuchina minkaytami paktachina, wakin pachakunapika yanapanakuy llankayka kamachikkuna nishkata yallimi rin, imashina 30 de septiembre puncha 2010 wata, makanakuy tiyashkamanta mamallaktata Pushak Fiscalía General del Estado kamaywasiwan

wankurishpa taripaykunata ruranakurka, chay makanakuyta rurak runakunata tarishpa llakichinkapak, Mamakamachik minkashka ushaymanta yalli. Chaymantami, 25 puncha raymi killa 2013 wata, No. 22 kamachikta rurarka, 30 de septiembre puncha 2013 wata makanakuy tiyashkamanta, taripayta ruranchu shuk minkay tantanakuyta wiñachishpa. b) Kutin 3 yupayka kaytami nin: “Ecuador mamallaktapak shuk kamaywasiman mana kashpaka shuk ukuman kamachikta wiñachishka kashpaka, shuktak mamallaktamanta tantanakuywanmi tantari ushayta kun”, kunanka shinalla rikushpaka mana alli hamutay ushanchikchu kay yuyayta, chaymantami kutin tikrashpa Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpak 3 patmata, chashnallatak uchilla kamachikpak 2 patmapi nishka rikuchikunaka mana yuyayllapi sakirina kan, ashtawanka killkakatikmi paypak tukuri yuyaykunata llukchina kan, chaymantami chay kamachikkuna nishkata alli paktachinkapakka mushukyachina yuyaykunata karani.

1.5

Ecuador Mamallaktapi Pushakkamana Yuyarinakuymanta.

Tukuyymi achikllashina rikurin kay iñuman chayakpika, tukuy kamaywasikuna mana kashpaka chay kamaywasikunapak ukukuna tantarishpa kay llaktapi kawsak runakunapak mutsurikunata paktachina rayku llankaykunata paktachina, tukuyshina kamachikkuna kushka minkaykunata paktachishpa.

Mamallaktata Pushak, kay llaktapi pushakkamana minkayta charishkamanta kallarishpa, hamutanami kanchik, chay minkayka llanktamanta runakunapak hayñikunata paktachinkapak, pachamamata kuyashpa kawsankapak, tukuyta tantachikpika sumak kawsayta paktachinkapak minkaymi kan; chaymantami tukuy pacha chay kamaywasikunapi llankakkunaka chay minkayta paktachinkapak llankaykunata paktachinkuna.

Kaymanta, pushakkamana ushayta paktachinkapakka mayhan alli kak kamachiktami maskana kan, chay minkayta paktachinkapakka ERJAFE kamachikmi ñanta rikuchin, chay kamachikllatakmi, mayhan kamaywasikuna ima mana allikunata tiyakpika allichina kan, kutin imata mutsurishpapash wiñachina kan, chay kamaywasiman minkashkata paktachinkapak. Chay yuyayllapitak, chay kamaywasikunapak llankaykunaka llaktapak hayñikunapimi kimirin, chaymantami rantinkapak yuyarinakuyta, pushakkamana uchilla kamachikta, shuktak musturishka hillaykunatapash wiñachina ushayta charin, chay kamaywasikunapash shuktak yuyarinakuykunata shuktak runakunawanpash paktachi ushanmi. (4, 8, 64, 89 chashnallatak 155, 1 yupay patmakuna).

Imashina ña rikuchirkani, chay kamaywasikunapak minkaykunata paktachinkapakka allichina, yanapana llankaykunatami ruray ushankuna. Chay yuyarinakuyta paktachinkapakka

kishpirishka yuyaykunatami charina kan, imashina PACTA SUNT SERVANDA kamachik nishka shina.

Shinashpaka, kamaywasikunapura mana kashpaka ukukunapura shuktak wasikunaman, mana kashpaka kimsaniki runakunawan yuyarinakuyta paktachinkapakka mayhanmi mamallakta wiñaripak yanapak kashkatami rikuna kan.

Kashna rikushpami, pushakkamay wasikuna shuktak tantanakuykunawan yuyarinakuyta paktachina pachapak ima kamachikkunata rikuk kashkata rikuchikrinchik:

Chaymantami kashna kallarinchik, tukuy kamaywasikuna rurashka llankaykuna, yanapana yuyarinakuykunatapash tantachikpika llaktapak hayñikunapimi kimirin, minkashka ushayta paktachishpa. Chashnallatak, yanapanakuy yuyarinakuytaka kashna yuyaywanmi rikuna kanchik shuk hillaymi kan, *shuk pushakkamak wasi kay mamallaktamanta llaktapak hayñikunata charik mana kashpaka shuktak mamallaktamanta runakunawan, mana kashpaka tantanakuykunawan paykunapak alli yuyaymanta yanaparinkapak yuyarimi kan, chay yuyarinakuywanmi minkaykunata, ushaytapash chaskinkuna, pakta pakta llankaykunata allichishpa sumak kawsayta wiñachishpa katinkapak, sumak kawsay mamallaktapak hatun tukuri yuyay kashkamanta, chay yanapana yuyarinakuyka Sistema Nacional de Contratación Pública kamachik mana allichishkachukana kan, mana kashpaka chay kamachikwan rikchak kamachikpash mana allichishkachukana kan.*

Chay yuyaymantaka, kamachik nishkatami paktachina kan ima llankaykunapi kashpapash, chay kamaywasiman minkashkata paktachinkapakka, ni ushanchikmi.

Yapashpaka, pushakkamana wasikuna yuyarishkata paktachinkapakka chay yuyarikpurapak munaywanllami paktarin, chaymantami chay yuyarinakuyka killkashka kana kan, chay kamaywasikunata pushakkuna aspishkamanta pacha paktachi kallarinapak, killkashka kashkamantami nima pantaykuna mana tiyana kan.

Kashna ñawpakman rikuchishka shina, pushakkamak wasikuna mana kashpaka ukukuna yanapanakunkapak yuyarinakuyta rurakpika kashnami kana kan: a) chay yuyarinakuyta paktachik kamaywasika mamallakta minkashka llankaykunata paktachishpa, runakunapak mutsurishkata, hayñikunatapash paktachina rayku llankak kakpi; b) Chay yuyarishka yanapanakuy llaktapak hayñikunata paktachinkapak kakpi; chashnallatak, c) Chay yanapanakapak yuyarinakushka hilla llaktapak hayñipi kimirishpa paktachina kakpi.

Chay allichishka yuyaykunata katishpa, yanapanakuypak yuyarinakuyka kaykunatami charina kan: 1.- Kamachikpi kimirishpa katuy rantina shinami kan; 2, Sistema Nacional

de Contratación Pública kamachikpi rikuchishka yuyaykunawanka mana kimirinachu kan; 3, Llankaykunataka kashnami paktachina kan: a) Llaktapak hayñimanta wiñarishka kamaywasikunapura; b) kay mamallaktamanta shuk kamaywasi shuktak mamallaktamanta kamaywasiman mana kashpaka shuktak tantanakuyman; c) Kay mamallaktamanta shuk pushakkamak wasiman shuktak rikchak mamallaktamanta pushakkamakpura; 4.- Shuktak yanapana yuyarinakuyman chikanyarishkami kana kan; 5.- Wacharik minkaykuna, ushaykunapash ranti ranti yanapanakuna yuyaykunatami charina kan; 6.- Pushakkamana kamachikunapimi kimirina kan; 7.- Tukuykunapak munaytami charin; 8.- Chay yuyarinakuytaka Contraloría General del Estado wiñachishka kamachikta rikushpami paktachina kan.

Mamallaktapak minkayta paktachihushkataka kashnami rikuna kanchik: 1.- Tantarikkunapak willaykuna; 2.- Kallari yuyaykuna; 3.- Munaykuna, 4.- Kamaywasikunapak munaykuna; 5.- Llankaykuna, murukunapash; 6.- Minkaykuna; 7.- Kullki; 8, Pacha; 9.- Tukurina yuyaykuna; 10.- Mana mushuk tantanakuyta wiñachina; 11.- Chanichina ñan; 12.- Makanakuyta allichina; 13.- Ari nina.

Kunanka imashina yuyarinakuna tiyashkata riksishun:

1.- Yanapanakunkapak yuyarinakuy.

Kashna yuyarinakuyta paktachi ushankunami shuk kamaywasi mamallakta minkashta llankayta paktachik kakpi. Chayka nisha ninmi, chay yuyarik wasikunapurami ranti ranti makita churana kan, paykunaman minkayta kushkamanta pacha.

Kashna yuyarinakuywan chimpapurashpaka kaykunatami shutichi ushanchik, Ecuador mikuy yuyarina, wawakunaman mikunata kuna yuyarina, INFA wasikunapi tiyak wawakunaman mikunata chayachina yuyarina, illak watamanta pichka killata charik wawakunaman mikunata chayachinkapak yuyarinapash. Kay shutichishka yuyarinakunataka kay llika pankakunapimi tari ushankichik:

http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Cooperacion_Interinstitucional_Alimentate_Ecuador_PPA_INFA_Complementacion_Alimentaria_Nutricional.pdf.

2.- Allichinkapak yanapanakuy.

Kashna yuyarinawanka pushakkamana wasikunapak llankaykunatami allichinkapak kan, tukuy llankaykuna shuklla alli llankaypi rikurinchu, ama shuklla yuyaypak tawka llankaykuna rikurinchu.

Kay nishka yuyayta sinchiyachinkapak, katik shuyuwan rikuchisha nini. Mikuna Murukunata Chayachinkapak Llankay (PPA) EDUDOS S.A tantanakuywan (Troncal kitipi) llankayta paktachinkapak yuyarinakurka, yurak mana kashpaka yana wirumanta rurashka mishkita rantinkapak. Chay willaytaka kay katik llika pankapimi tari ushanki:

[http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Marco_PPA_ECUDOS_S_A_\(La%20Troncal\).pdf](http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Marco_PPA_ECUDOS_S_A_(La%20Troncal).pdf).

3.- Makita kuna yuyarinakuy.

Kay rimaypika, shuk kamaywasimi shuktak kamaywasi alli payman mishkashka llankayta paktachinchu yanapay kan, mamallaktapak kamaywasikuna sumak kawsayta paktachinkapak llankana minkayta charishkamanta. Kaypi shutichishka yuyarinakuytaka ERJAFE kamachikmi 111 patmapi allichin, 1384 kamachikta 2 puncha kulla killa 2013 watapi rurashkawan chimpapurakpi.

Kay shutichishka yuyayta alli rikuy ushana ranykumi, Ministerio Coordinador de Producción, Empleo y Competitividad kamaywasi Ministerio de Agricultura, Ganadería, Acuacultura y Pesca, chashnallatak, Ministerio de Inclusión Económica y Social kamaywasikunapura shuk yuyarinakuyta paktachinakurka, kay mamallaktapi kawsakkunapak kullkita, llankayta, katuy rantina pankakunatapash taripankapak. Chay willaytaka, katik llikapimi rikuy ushankichi:

[http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Interinstitucional_\(tripartito\)_Contratacion_Consultoria_Planta_de_Leche.pdf](http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provision-alimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Interinstitucional_(tripartito)_Contratacion_Consultoria_Planta_de_Leche.pdf).

Washapi shutichishka yuyarinakuytaka Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpak 29 patmapi nishkata paktachishpami yuyarishka kan, katik ñanta katishpa: *“Tantanakuykuna rantinamanta.- Kullkita wakichina yuyaywan, alli murukunata rantina yuyaykunawanmi kamaywasikunapura yanapana yuyarinakuyta paktachinakun, tukuykuna katukkunata alli akllashpa rantinkapak”*.

Mashna kullkiwan rantina kashkata, mashna murukunata rantina munaywanmi chimpapurana kan.

Ña chay murukunata katuk runata akllashka kipami rantinkapak yuyarinakuyta paktachina kan.

Kay rimanakuy ukupi kay yuyaytami yapasha nini, kashna yuyarinakuy pika ishkeyshina runakunami tantarinkuna, shuk runaka mamallaktapak minkayta paktachik kamaywasimantami kan, chay runaka llaktapak hayñipimi kimirin, kutin shuk runaka sapalla llankayta rurak runami kan, chay runaka paypak munayta paktachina yuyaytami charin. Chaymantami kashka yanapana yuyarinakuy pika shuklla ruraymi tantachin, chaymi kan, shuktak runapak llankayta chaskina, pushakkamana shuk manyamanta, kutin llaktamanta runakunaka shuktak manyamanta.

Ñukapak yuyaymantaka kashnami kan:

a) Kullkita chayachina yuyarinakuy; mana kashpaka, b) Shuk yanapana yuyarinakuyta paktachishpa shuk kamaywasi shuktak kamaywasiman, mana kashpaka shuk runaman kullkita chayachinkapak ari nin, imashina kashpapash chay kamaywasika mayhanman imashina yuyarishpapash mamallaktapak minkaytami paktachina kan.

Tukuchinkapakka, washaman shutichishka yanapana yuyarinakuykunataka chashnami chikanyachishpa rikuna kanchik:

ERJAFE kamachikka 75 patmapi, pushakkamana yuyarinakuytaka kashnami nin: “Shuk, mana kashpaka ishkey runakunami kashna yuyarinakuytaka paktachi ushankuna, chaykunamanta shukka mamallaktapak pushakkamana minkayta paktachikmi kan”.

Tukuri rikuytami rurani, pushakkamana yuyarinakuyman chayankapakka allichirina llankaytami paktachina kan, imashina Sistema Nacional de Contratación Pública kamachik nishkata paktachishpa, ima murukunata rantina kashpapash.

Kutin, pushakkamana wasikunapura yanapana yuyarinata ari nishpaka, Sistema Nacional de Contratación Pública kamachik 2 patmapi nishkatami paktachina kan, chay kamachikka mamallaktamanta kamaywasikuna kashpapash katuy rantitami paktachin ninmi, chaymantami paktachina minkaykuna wiñarinkuna.

Shuktak manyamanta rikupika, chay yuyarinakuyka chikan chikan munaykunatami tantachin, yuyarik wasikunapurami minkaykunata chaskinkuna. Yuyarikkunapak munaykunaka mamallaktapak shuklla hatun munaypimi tantarin.

Kay rimanakuyta sinchiyachinkapakka, Procuraduría General del Estado kamaywasi, PGE. No. 15115, killkawan, kanchis puncha sitwa killa 2010 wata, tukuy kamaywasikunata mañarka, manarak imapash yuyarinakuyta paktachishpa chay kamaywasikunapak kamachikkunata alli rikunakunchu.

Chashnallatak, Hampimanta Pushakkamana wasita Pushak, 433 Yuyarinakuy killkayta, 4 puncha ayriwa killa 2012 wata rurarka, kay pushakkamana wasi shuktak wasikunaman yuyarinakuyta paktachishpaka mamallaktapak hatun munay yuyayta paktachina raykumi kana kan, shinallatak ima ñankunata katinatami rikuchin.

2

KARU MAMALLAKTAMANTA YANAPAK TANTANAKUYKUNAMAN YANAPANAKUNKAPAK YUYARINAKUYMANTA.

2.1

Mamallaktata pushakkunapura yuyarinakushka, mamallaktaman minkayta. kukmanta

Kunanka rikushun, ashlla shimikunapi, kay wankuripi imakunamanta rimana kashkata, kaypika imashina llaktapak ushay wacharishpa mamallakta pushakkamakman ushayta kun, chay ushaywanmi mamallaktata Pushak shuktak mamallaktakunawan yuyarinakuyta paktachi ushan, mamallaktakunapak hayñikunata paktachishpa, chay ushaytaka kikin mamallaktakunapak mamakamachikkunami kun, chay yanapayta chaskinkapakka shuktak tantanakuykunaka ashka wiñarishkami kana kan.

Kay rimaymanta, yachachik Jorge Zavala Egas ninmi “llaktapak ushay tiyashkata riksinaka mamakamachikmantami wacharin, kishpirishka llakta kashkamantami llaktayukkuna ushayta charin, chaymantami apukunaman chay ushayta minkankuna...” (CRE mamakamachikpak 1 patma). Kay yuyayka tukuy mamallaktapak kamaywasikunamanmi chayan.

Imashina yallishka wankuri killkaypi ña rikushkanchik, chay yachachikpak shimiwanmi kashna nin “Mamallaktaka shuk runashinami kan Mamakamachik riksishka, chaymantami minkayta paktachina yuyaywan llankan; kamachik kushka ushayta charin, chaymantami hayñikunata, minkaykunatapash charin”... chaymanta “...mamallaktapak llankayka pushakkamaypimi rikurin...”

Chaymantami, pushakkamana llankayka tawka ñankunata charin, paykunaman minkashka llankaykunata paktachinkapakka tawka kamachikkunata charin, chay kamachikkuna rikuchishka ñankunatami katinkuna.

Kamachik minkashka ushayka shuk runa rurashkashinami kan, chaymantami alli yuyayta wiñachina mutsuri tiyan. Pushakkamana llankayka chay kamachikta paktachishkami kana kan, ERJAFE kamachikka kashnami nin: "Pushakkamana minkaymanta tukuy llankaykunami kan, chay yuyaykunaka chimpapurami paktachishka kana kan". Chay ushayta, minkaytapash charikka shuk llaktapak apumi kan, "chay apupak llankaytami shuk kamaywasi rurashkashina rikurin". (ZAVALA)

Washapi nishka yuyaymanta, mamallaktata Pushak rurashka llankaykunaka llukshinmi, chay kamaywasikuna mamallaktapak shutipi llankayta paktachik kashkamanta, kutin mamallaktata pushakmi kay mamallaktapak ukupi, hawamanpash tukuy mutsurishka llankaykunata paktachina minkaytami charin. (261 patma). Pushakpak llankayka kamaywasikunapak llankaymanta chikanyarishkami rikurin.

Llaktapak munaykunata, yuyaytapash paktachina raykumi mamallaktata pushakka kay mamallaktamanta shuk kamaywasiman shuktak mamallaktamanta kamaywasiman yuyarinakuyta paktachi ushan, Ecuador llaktapak Mamakamachik, mamallaktakunapak hayñikunata paktachishpami chay yuyarinakuytaka paktachi ushan. (ERJAFE kamachik 5 patma, CRE kamachikpak 216 chashnallatak 416 patmakuna)

Washaman rikuchishka killkayta achikyachinkapak, asha yuyaykunatami karakkrini, killka katikkuna alli hamutay ushanchu kay llankayta:

Mamallaktakunapak hayñi ninchikmi, mamallaktakunapura imashina kawsanamanta allichik hayñikunata; chay munayka wacharinmi, runakuna mamallaktakuna aylluyarishkapi kawsanchu. Chay hayñitaka Ecuador llaktapak Mamakamachik 416 patma, 6 yupaypimi riksin.

Shinallatak shuktak mamallaktakunamanta yanapayka llankaykunapi, hillaykunapimi rikurin, alli shunkuta charin runakunami chay mamallaktakunamanta yanapan, kay mamallaktapi kawsak runakuna kullkipi, shuktak mutsurikunapipash yanapayta chaskinakunchu.

Shuktak mamallaktakunamanta yanapanakuyta chaskinkapak yuyarinakuy llankayka mamallaktata pushak hawaman llankayta paktachimi kan, chaymantami Ecuador mamallaktaka ishkay minkayta chaskin, chayrak wiñaripi kahushkamanta yanapayta chaskina, kutin, kay mamallaktawan rikchak mamallaktakunata yanapana minkaytami charin.

Ña shuk kutin, mamallaktakunapura yanapanakuyta chaskinamanta yuyaykunata riksishka kipa, kunanka katik yanapayta chaskinkapak yuyarishkata rikushun **"ECUADOR**

MAMALLAKTAMANTA PUSHAK RUSIA MAMALLAKTAMANTA PUSHAKWAN YUYARIRKA ALLI KAWSAYPAK ENERGÍA ATÓMICA ACHIKTA RURANKAPAK” killkakamayuk No.

392 yupaywanmi, 24 puncha panchi killa 2011 wata, riksichirka, ñukapak yuyaymantaka kay yuyarinakuytaka paktachirkami Ecuador llaktapak Mamakamachik 15 patmapi kushka ushaywan. Kay kamachikmi mamallaktamanta pushakkunapura yanapanakuyta chaskina ushayta kun, 2 patmapi: a) Achikta wiñachinkapak llankaykunata, taripaykunatapash rurankapak; b) Uranio wacharishkata allashpa llukchinkapak; c) Achikta wiñachina tukuy pachapi yanapayta chaskinkapak; d) Energía atómica achikta ruray pachapi Ecuador Mamallaktata yanapanchu, kushikuy kawsaypak; e) Ama ima llakikuna tiyanchu rikurayana llankay; f) Achikta rurana pacha taripaykunata paktachina; g) Kay mamallaktamanta runakuna energía atómica achikta ruray ushanakunchu yachachina; shuktak kunapash.

Chay yuyarinakushka kamachikpak 7 patmaka kaytami nin: “Ishkayniki patmapi nishka yuyarinakuytaka Ecuador mamallaktamanta chashnallatak Rusia mamallaktamanta minkashka kamaywasikunami ranti ranti ari nishka minkaykunataka paktachina kan”. Rusia mamallaktamanta “Rosatom” chashnallatak Ministerio de Recursos Naturales y Ecología de la Federación de Rusia kamaywasikunamanmi pakta pakta tukuy llankaykunataka allichishpa pantachina kan.

Kunankama rimashkawanka imashina mamallaktakunata pushakkunapura paykunapak pushakkamana ushaywan kashna yuyarinakunata paktachishkatami rikushina nirkani. Chay kipaka, kay yuyarinakuyta paktachinkapakka shuk kamaywasitami churan, tikrashpa rikukpika, chay kamaywasika Ecuador mamallaktami kan, chay kamaywasi kay mamallaktapak shutipi llankayta paktachina kashkamanta.

Tukuchinkapakka, kashnashina yuyarinakuy shuktak mamallaktakunamanta yanapanakuyta chaskinkapakka, Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas kamachik 66 patmapi nishkatami paktachina kan, kay yuyaykunawan: “Ecuador mamallakta shuktak mamallaktakunapak yanapayta chaskinkapakka kishpirishka llakta, mana makanakuy tiyak, achikllakana, pakta pakta kawsay, runakunapak hayñikunata paktachik kallari yuyaykunatami rikuna kan”.

2.2

Ecuador mamallaktamanta shuk kamaywasi shuktak mamallaktamanta kamaywasiman yuyarinakuymanta.

Katik rimayka, washaman rimashkamanta chikanyarishkami kan, kaypika imashina Ecuador mamallaktamanta shuk kamaywasi shuktak mamallaktamanta yanapak tantanakuyman yuyarishka kipa, rantinakunata paktachishkamantami rikukrinchik, Sistema Nacional de

Contratación Pública kamchikpak 3 patmapi nishkata paktachishpa.
Manari kay rimanakuyta ukumanta kallarishpa, allimi kan kashna yuyarinakuypak
kamachikkuna ima sapita charishkata riksina.

Chaymantami Ley de Contratación Pública kamachik kimsaniki wankuripi nishkata killkkrini,
shuktak mamallaktakuna kullkita mañachishkawan yuyarinakuyta paktachinamanta:

“53 patma.- Wakin pachalla rimana.- Minkayta paktachinkapak, llankayta rurankapak,
rantinkapak, shuktak llankaykunatapash mishanakuyta rurashpa paktachinkapak
shuktak mamallaktakunamanta kamaywasikuna kullkita mañachihukpika, mawparashka
yuyarinakushka kamachiktami rikuna kan.

Mamallaktamanta pushakkunapura yuyarishkamanta kullkita mañachikpika, mishanakuy
pachamanka chay ishkay mamallaktamanta runakunami yaykuy ushankuna.

Shuktak mamallaktamanta mishanakuk runakunamanka mana kay mamallaktaka kullkita
mañachinachu kan”.

Pachata tikrachishpa rikushpaka, 4 puncha karwa killa 2008 wata, Ley Orgánica del Sistema
Nacional de Contratación Pública kamachikta rurashkatami tarinchik, chay kamachikmi kay
rimayta sinchiyachinkapakka yanapan, 3 patmamanta kallarishpa:

“Karu mamallaktamanta mañachishka kullkiwan llankayta rurana.- Shuktak
mamallaktamanta kullkita mañachishkawan llankaykunata rurankapakka, kallari
pi yuyarishkatami rikuna kan, chay tantanakuykunapika Ecuador mamallaktami wankurishka
kan chay yanapak tantakuykunapi. Mana chay yuyarinakuy achiklla ñankunata
rikuchikpika kamachik nishkatami paktachina kan” .

Washapi nishka yuyayka Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpi 2
patmawanmi kimirin

Ña mana tiyak rantina kamachikpak 53 patmaka, imashina mamallaktata pushakkunapura
yanapanakushka kullkikunawan llankaykunata paktachinamantami riman, chay
patmaka, manari kullkikunata chaskishpa yuyarinakunata paktachina ñantami rikuchin,
ña kullkita chaskishka kipaka kay mamallaktamanta, mana kashpaka chay shuktak
mamallaktakunamanta tantanakuykunami mishanakuykapi yaykuy ushankuna. Kayka nisha
ninmi, tukuyshina kullkikuna chayamukpika mamallaktapak kullki kamak wasimi chaskina
kan, chay kipami ima llankayta paktachina kakpipash kuna kan.

Kay minkayka, kamachikkunata paktachishpami kan, chaymantami chay minkaytaka alli paktachina kan. Kutin chay kamachikllatakmi nin, shuktak mamallaktakunamanta shamushka kullkikunawanka mana imapash llankaykunatachu paktachina kan. Kay yuyayka allimi kan, Ecuador mamallakta Banco Interamericano de Desarrollo kullki kamak wasipi kimirishka kashkamanta.

Kutin, Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpak 3 patmaka, mana chay karu mamallaktakunamanta apamushka kullki, mana kashpaka mañachishka kullkimantallachu riman, **ashtawanka manari kullkikunata kushpami shuktak yuyarikunata paktachishka, imashina Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas kamachik 69 patmapi nishkata paktachishpa.** Kay yuyaykunaka kay llankaypak shunkumi tukun.

Washaman nishka yuyayka, LOSNCP kamachik nishkawanmi kimirin, chay kamachikmi manari kullki yanapayta chaskishpaka yuyarinakuyta paktachina minkayta kun, ashkata wiñarishka mamallaktamanta tantankuywan.

Kamachiy William López Arévalo, “Mamallakta Rantinamanta” 4.13.1 killkashka yuyaykunata mana ari ninichu: “Shuktak mamallaktakunamanta yanapashka kullkikunawan llankaykunata paktachinaka mana tukuy pachachu kan, chay kullkikunataka wakinpika tikrachinami kan, kutin wakinpika kunpitashkami shamun, imashina chay kullkikuna shamuk kashpipash kallariy pika shuk yuyarinakuytami paktachina kan”.

Chashnallatak, Antonio José Pérez, Daniel López Suárez chaymanta José Aguilar kamachikkunapak yuyaykunatapash mana ari ninichu, washaman shutichishka killkak shinallatak killkashkamanta.

Kunanka, kay kama nishka yuyaykunata hapishpa, washaman nishka yuyaykunata apamushpa, imashina ñanta katishpapash Ecuador mamallaktami chay yuyarinakuyta paktachinkapak minkashka sakirin, shuk kamaywasi shuktak mamallaktamanta mañachishka kullkita chaskikpika Ecuador mamallaktami tikrachina kan, tukuy wasikuna imata rurakpipash Ecuador mamallaktapak shutipimi paktachinkuna.

Chaymantami alli kan, LOSNCP kamachik 3 patmapi nishkata alli hamutana, kay kamachikka kay mamallaktapi minkashka yuyaykunallatami paktachinamanta minkayta kun, shuktak mamallaktamanta chaskishka kullkiwan llankaykunata rurana pachaka mana kay kamachik nishkatachu paktachina kan.

Kay ñanta katishpa, yuyarik mamallaktakunaka paykunapak munayta paktachinkapakmi llankaykunata rurankuna, chay munayka kullkipi shuktak mishaykunapash kan.

Chaymantami kay yuyayta charinchik, Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpak 3 patmapi, ishkay mamallaktakuna mana kashpaka ishkay mamallaktamanta kamaywasikuna tantanakushpaka shinallatak munaytami charina kan, chay llankaykunata paktachinkapakka.

Kay yuyayta rikushka washaka, ñukaka yuyanimi, chay yuyarinakuykunata paktachishpaka mamallaktatami yanapan, shuktak mamallakta charishka yachaywan yanapan. Shina yanapaywanka, shuk mamallaktamanta kamaywasipi llankaykunatami yachachin, hillaykunata rakishpa kallarishpa imashina ruranamantapash, ña shuk muruta shukchina kama.

Ña imashina rikushkanchik, Sistema Nacional de Contratación Pública kamachik nishkapi alli kimirishpaka ishkay mamallaktakunapura yanapayta chaskinkapak yuyarinakuy ushanmi, kunanka kay tapuykunatapash rurana allimi kan: a) ¿Shuk kamaywasi pakalla yanapayta chaskinkapak yuyarinakuyta paktachi ushanchu kay kamachikta huchachishpa?; b) ¿Ima mañaykunata kallaripika paktachina kan?; c) ¿Ima yuyaykunata charina kan chay yuyarinakushka kamachikka?; d) ¿Shuktak mamallaktamanta yanapak tantanakuytaka imashina akllana kan?; e) ¿Yuyarinakushkata paktachinkapakka maymanta kullki wacharin?; f) ¿Imashina yuyarinakuy kamachikta rurana kan?; chashnallatak, g) ¿Kay yuyarinakuyta imashina achiklla rikuchina kan?.

Kay rimanakuyta wiñachishpa katinkapak, mana kunankaman Ecuador mamallaktamanta kamaywasikunaka nima killkaytapash ruranakushkachu, imashina LOSNCP kamachik nishka shina. (Kay kamukta killkakatik mashikunata mañani shuktak unanchakunata yachashpaka kay llikaman killkanchu: ab.andreshernandezj@hotmail.com).

Chaymantami, mamallaktamanta tukuy kamaywasikuna kamachikkuna kushka minkaykunata paktachina kan, mamallaktapi kawsak runakunapi yuyashpa, shinallatak alli hillaykunatapash wiñachishpa.

Chay kamaywasikunapak minkayka, mamakamachikpak 280 patmapimi killkashpa churashka kan, chay patmaka ninmi: “Mamallakta wiñarina ñankamuka mamallaktapak hillaymi kan, tukuy llankaykuna, yuyarikuna, uyarikuna, shuktak llankaykunapash chay ñankamu nishkapimi kimirina kan, apukunapash paykunapak llankaykunata chay ñankamupimi kimichina kan. **Chay ñankamutaka tukuykuna rikuna minkaytami charinkuna**”.

Kay rimaypi kimichishpa, 2013-2017 watakunapak, Sumak Kawsaypak ñankamuta rikuna allimi kan, chay ñankamuka kimsa ñankunatami rikuchin, chaykunaka kaykunami kan:
1.- Llaktakunapak ushayta wiñachina; 2.- Kishpirishka hayñikunawan sumak kawsayta

paktachina; chashnallatak, 3.- Kullkita, murukunata ruranatapash mushukyachina. Washaman nishka yuyayka, mamallaktamanta kamaywasikuna Sumak Kawsaypak ñankamuta paktachina minkayta charishkami rikurin, kay minkayta paktachina raykumi shuktak mamallaktamanta tantanakuykunapak yanapayta chaskinkpak yuyarinakuy ushankuna, kay mamallaktapak kallari yuyaykunata paktachispa.

Chay kipaka, Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas kamachikpak 54, 60 kaman, 97,99,100, 115, 116; chashnallatak, 118 patmakuna nishkata paktachishpa, manarak shuktak mamallaktamanta tantanakuywan yanapayta chaskinkapak yuyarishpa, ima llankayta rurana munashpapash shuk ñankamutami rurana kan, kallari taktita kushpa, shuktak mamallaktamanta shamuk kullkikunataka kashnami hamutana kanchik “shuk mamallaktamanta shuktak mamallaktaman kullkikunata kachashpaka shuktak mamallaktapak llankaykunata paktachinkapakmi kan, chay mamallaktapak munaykunata paktachinkapak”, chay ñankamupiki kullkita chaskishka kipa imata allichina kashpapash churana kan, shinallatak yuyaykunata, mashna pachapi paktachina kashpapash. (Kaymi kallari takti kan).

Ñankamuta rurashka kipami, Mamallakta Wiñaripak Ñankamuta Allichik Killka Kamayukman chayachina kan, mamallaktapak kullkita hapinchu chay mañashka llankayta paktachinkapak. Chay kipaka SEMPLADES kamaywasimanmi chayachina kan, chay llankaykunata mamallaktapak minkaypi kimichinkapak. (Kaymi ish kayniki takti kan).

Washaman shutichishka kamaywasikuna chaskishka kipaka kimsaniki taktitami paktachina kan chayka Sistema Integrado de Planificación e Inversión Pública (SIPeLP) llikapimi chay mañayta churana kan, mañayta rurak paktachinkakama rikuy ushanchu.

Makimantami rina kan, chuskuniki taktika Ministerio de Finanzas Kullki kamak wasitami mañana kan chay llankaypak mutsurishka kullkita karanchu.

Kay taktikunata umapi charishpa, ña chay mañayta ari nishka washaka, mañayta rurakmi pichkaniki taktita rurana kan, chayka imashina chay llankayta paktachinamanta ñankunatami rurana kan. Imashina Sistema Nacional de Contratación Pública kamachik nishkata paktachishpa, chaypimi ish kay mamallaktamanta kamaywasikuna imshina chay yanapayta chayachinamanta allichinakuna kan.

Chay pachallatak, suktaniki taktika kanmi shuktak mamallaktamanta yachak tantanakuyta aklana, chay yuyarishka llankayta paktachina pachapi rikurayashpa yanapanchu, kay iñukunapi:

Ñukapak yuyaymantaka ishkay ñankunatami rikuna kan, chay tantanakuyta aklankapakka.- Kallari yuyayka, mamakamachikpi ERJAFE kamchikpipash nishka yuyaymi kan, shuk tantanakuyta aklankapakka, chay tantanakuy imapi yachayta charishkatami rikuna kan, chay tantanakuyka allichinata munashka llankaytami riksina kan, ña allichishka unanchatapash charina kan, tukuy llankayta paktachina pachapi mutsurishkakunapi yanapankapak. Chay yanapak tantanakuyka mana sapallachu llankaytaka rurana kan, shinallatak mana kimsaniki tantanakuyman mana kashpaka kimsaniki runamanchu chay llankaytaka minkay ushay. Kay tukuri yuyayka kay mamallaktapak kamachikkunapimi killkashka tiyan.

Kay yuyaykunata katishpa, chay yanapayta chaskinkapak yuyarinakuyka allimi kan ñukanchik mamallakta mana chay llankaykunapak kullkita charishkamanta, chaymantami mana chay yanapak tantanakuyka nima kullkita mana chaskin. Chay llankayka ñukanchikpak mamallaktapakmi alli kan.

Katik inshkayniki yuyaytaka, yanapak yuyaytashinami karani, (SETECI) kamaywasi chashnallatak (SERCOP) kamaywasikuna shina llankaykunapak minkaykunata charishkamanta, kallari kamaywasi No. 429, 15 puncha sitwa killa 2010 wata, rurashka kamachikwan, Ecuador mamallakta shuktak mamallaktakunawan yanapayta chaskinkapak, mana kashpaka yanapayta karankapak llankaykunata allichina minkaytami charin, kay mamallaktapak kamachikkuna chay llankaypak kushka minkaykunata paktachishpa, chay llankaypimi tukuy yanapakuypi paktachina ñankunata allichina kan.

Kaykama rimashkawan, achikllami churashkani shukniki wankuri “V” iñu killkaypi karashka yuyaykunata, chaymanta kay llankaypak katik killkakunaka mana ashka rikuchikunata churanatachu mutsurin, ashka achiklla kashkamanta, LOSNCP kamachik shuktak mamallaktamanta tantanakuywan yanapayta chaskinkapak yuyarinakuyta imashina paktachina ñankunata rikuchihushkamanta, chay yanapayta chaskinkapakka kay mamallaktamanta yalli ñawparashka mamallaktamanta tantanakuytami aklana kan, ñukanchikpak mañayta hawalla yanapanachu, chaymanta kashna willaykunatami killkashpa charina kan:

- a) Ñukapak yuyaymantaka, chay shuktak mamallaktamanta yanapak tantanakuyka paypak wiñachishka kamachikkunapimi shina yanapana minkayta charina kan, chay minkaywanmi chay tantanakuy ushashkakama yanapaytaka chayachin, wakin tantanakuykunaka ñami shina llankaypi unanchata charin.
- b) Washaman nishka yuyaykunapi kay yuyaypash kimirinmi, ña nirkanchik shuk mamallaktamanta tantanakuy mana kashpaka shuk kamaywasi shuktak mamallaktata yanapankapak minkayta charishpaka, sapalla hayña charik tantanakuymanpash

yanapayta chayachi ushanmi, chay tantanakuyapak llankayka mamallaktapak llankaywan kimirishka kakpi, chay tantanakuy yanapayta chayachina yuyarina pachapi ña ashka unanchata charishkata rikushpa.

Shuktak manyamantaka, kanchiskini takti shina yanapayta maskakmi chay shuktak mamallaktamanta tantanakuywan shuk yuyarishka pankata aspina kan, chay tantanakuyka Mamallaktakunapak Tantanakuypimi Kimirishka kana kan, chay tantanakuyapak kullkikunata chay washaman shutichishka hatun tantanakuyimi riksina kan, ña shuk mamallaktata yanapankapak yuyarinakuyta charikpika, chay yanapashka kullkika yanapayta chaskik mamallaktapak kullkipimi yaykuna kan.

Chaymantami, ñukapak rikuymantaka, yanapana kullkita ari nik tantanakuykunaka Ecuador mamallaktapi tiyak kullkiwan chimpapurashpa chanichina kan, ima llankayta paktachina kashpash chaypak kullkika paktanchu. Achikllakanawan chay kullkikunata chaskishpa llankaykunata paktachina kashkamantami shuk yuyayta karani, mana chay yuyarinakuyipi churashka kullkikunataka chay yanapayta karak tantanakuy churanchu, chaywanka yanapayta karak tantanakuyapak shutimi rikurin.

Kay yuyayka Contraloría General del Estado kamachikpi, shuktak kay kamaywasipak rikchak kamachikkunapimi kimirin, maymanta chay kullkikuna shamuk kakpipash alli tukuchinchumi chay kamaywasikunaka rikurayana kan.

Ñukapak nishka yuyaypi yapankapak, Ecuador mamallaktapak kamaywasikunata pushakkunami chay chaskishka kullkikunata alli apana yuyaywan shuktak kamachikkunata wiñachinakushka, imashina ñawpakman rikuchikrini:

- 1.- Código Orgánico de Planificación Institucional kamachikpak 5, 73 chashnallatak 121 patmakunapi nishkamanta anchurinkapakmi, wakin kamaywasikunaka ña paykunapak watapi tukuchina kullki tukurihukpimi shuktak mamallaktamanta yanapak tantanakuykunapak yanapayta chaskinkapak yuyarikunata aspinkuna, kullkita charirayana, uktalla paktachina, achikllakana kallari yuyaykunata washaman sakishpa. Shina wata tukuripi chaskishka kullkikunaka mana mamallakta charishka kullkipichu yaykun, ña mana chay llankaykunata paktachi ushanata rikushpaka mamallaktami chay kullkikunataka kichun.
- 2.- Mana kashpaka, mamallaktapak pakta pakta charishkata rakina yuyaywan, chashnallatak sumak kawsaypak munaykunata paktachina raykumi wakin kamaywasikunaka mana mamallakta riksikpipash chay yanapak tantanakuykunawan yuyarishkamanta kullkikunata chaskinlla; chaymantami chay kamaywasikunaka paykuna munashkashina chay kullkikunataka tukuchinkuna, shuktak mamallaktakunamanta yanapak tantanakuykuna

kushka kullkimi nishpa, wakin pachakunaka LOSNCP kamachik kushka hillaykunawanmi shina kunpitashka kullkikunataka tukuchinkuna.

Kashna ruraykuna tiyapika, kay mamallaktamanta tantanakuyka kullkillatami chaskin, yuyarinakuypi yachayta, hillaykunata wiñachina mañaykunataka kunkashpa, chaymantami kawka kutin mana chay yanapak tantanakuykunaka paykuna charishka unanchakunataka ñukanchikman rakishka.

Kaykama nishkawanka, **allichina pachataka** ñami alli hamutak yachinchik, kaykunataka manarak yuyarinakuyta aspishpami rurana kan, mana chay washaman rikuchishka ñankunata paktachishpaka, mana LOSNCP kamachikpak 2, chashnallatak 3 patmakuna nishkata paktachi ushankakunachu.

Kay iñuman chayashpaka, imakunata chay yuyarinakushka kamachikka charinatami rikuchikrini, chay kipa chay iñukunamanta rimankapak: 1.- Yuyarikkuna; 2.- Unanchakuna; 3.- Yuyarinkapak pankakuna; 4.- Munay; 5.- Rimaykunata yuyarina; 6.- Yuyarikkunapak minkaykuna; 7.- Llankaypak kullki; 8.- Ima ñankunata katinata rikuchi; 9.- Allichina minkay; 10.- Yuyarinakuyta rikurayana; 11.- Chanichinamanta iñukuna; 12.- Makanakuyta allichina; 13.- Paktachina pacha; 14.- Yuyarikkuna ari nina.

Ña imashina rikuchishkani, yuyarikkunaka chay llankaykunata paktachina minkayta, ushayta, kamachiktapash charikkunami kana kan, imashina LOSNCP kamachik nishkata paktachinkapak, shinallatak chay yanapayta chayachik tantanakuyypash Mamallaktakuna Tantarina tantanakuypimi kimirishka kana kan, ama pakalla wiñarishka tantanakuykunawan yuyarinakuyta paktachina rayku.

Ishkay yupaymanta rimashpaka, yuyarinakuyta paktachinkapak rikuchishka allichina ñankunatami paktachina kan.

Kimsa yupaymantaka, yuyarikkuna chay minkayta, ushayta, kamachiktapash charishka pankakunatami rikuchina kan.

Kutin, munaymanta rimashpaka, tukuy yuyarinakuypimi chay llankayta rurana munayka achiklla kana kan, kipaman chanichi ushankapak, chashnallatak murukunatapash rikuy ushankapak, tukuy paktaykunatapash llaktamanta runakunaman rikuchinkapak.

Pichka iñuman chayanchik kay yuyaykunata ninkapak, yuyarinakuyta paktachikkunami imashina rimaykunata killkanamanta yuyarinakuna kan, may mamallaktapi llankayta paktachina kashpapash chay shimipimi killkashka kana kan.

Chaymantaka sukta ñutami rikuna kanchik, kaypika yuyarikkunami ima minkaykunata chaskina kashpapash nina kan, kay minkaykunata alli paktachishpami yuyarishkata alli paktachinkakuna.

Kanchis ñupika, chay yuyarishka llankayta paktachinkapak mashna kullkita mutsurishkatami churanchu nin.

Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpak 3 patmapi, nishkatami yuyarinakuy kamachikpi paktachina kan, chay patmaka chashna yuyarinakuypi ima ñankunata katinamantami rikuchin. Chay ñankunataka yuyarinakuyta allichí pachami paktachin kan, kashna ñukunawan:

- 1.- Mamallaktapak kamaywasita pushakmi shuk killayta rurana kan, shuk llankayta paktachi kallarinkapak mishanakuyman kayayta rurashpa; chashnallatak chay kayayta chaskik runakuna kutichishkata rikuk runakunatapash shutichin. Puchukaypika, allimi kan kay taktikuna paktachina: A) Mishanakuyman kayaytaka chay yuyarinata paktachishkata apana ukumi mañana kan, imashina llankayta paktachina kashpapash tukuy pankakunatami tantachina kan, mashna kullkita charishkatapash rikuchinami kan, mishanakuypi killkarikkuna paykunapak chanikunata chayachinakunchu. B) Kayachinata manari kamaywasita pushak ari nikpimi kullki tiyashka pankata charina kan. (Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas kamachik 115 patmapi nishkata paktachishpa).
- 2.- Kay mamallaktamanta kamaywasimi chay shuktak mamallaktamanta yanapak tantanakuyman kayachinata chayachina kan, tukuy pankakunata tantachishpa.
- 3.- Tapuykunata rurapika, kutichinkapak pachami tiyana kan, chay tapuykunataka kamaywasita pushakmi riksina kan.
- 4.- Chay kayayta chaskik tantanakuy kayayta kutichishpa llankana munashka killkayta chayachinchu alli pachami tiyana kan.
- 5.- Chay llankana munashka killkayta rikushka kipa, llankankapak yuyarinakuy pachata rurana kan, shuk rikuchishka pachapi.
- 6.- Ima pacha chay llankankapak yuyarishka pankata aspina kashkata rikuchina kan.
- 7.- OIC tantanakuy paktachishka llankayta chaskina pachata rikuchina kan.
- 8.- Llakayta paktachina kamachikpi mana churashka ñukunataka Sistema Nacional de

Contratación Pública kamachik nishkawan chimpapurashpami paktachina kan.

Kunanka, uktalla ishkun yupay imata charinamanta rikushun, ñukapak yuyaymantaka imashina allichinamanta minkaykunaka kaykunapimi kimirishka kana kan:

Ña tawka kutin shutichishkani, LOSNCP kamachikpak 3 patmaka, chay yuyarinakushkata paktachinkapakka tukuy imashinapi ari nishka iñukunatami rikuna kan ninmi.

Kay yuyay ukupimi, chay yanapana yuyarinakuyta aspiq kamaywasikunaka pakta pakta munashkata paktachina munayta charinkuna, chay munaykunata paktachinkapakka mamallaktapak kishpirita, pakta pakta kana, yanapanakuna yuyaykunatami charina kan, imashina Ecuador mamallaktapak kamachikkuna nishkata paktachishpa, shinallatak shuktak mamallaktakunapak unanchakunata rikushpa.

Kay iñupi, imalaya allichina minkayta charinamanta rimashpaka, tukuy kamachikkuna kaymanta nishkatami rikuna kan, ama kipaman makanakuyta charinkapak, tukuy kamachikkunami allichina minkaytaka kun (LOSNCP 73 patma) chashnallatak shuktak kamchikkuna nishkapak allimi kan.

Kay yuyaykunapak yupaykunata katishpa, ñukanchik mamallaktapi tiyak kamachikkunaka kashnami allichishka kan: Mamakamachik, shuktak mamallaktakunawan pakta yuyarishka kamachikkuna, Uchilla kamachikkuna, Unchakuna, shuktak kamachikkunapash.

Kunanka, shuk mamallaktapak kawsay shuktak mamallaktapak kawsaywan chikanyarishka kashkamantami, shuk mamallaktapak unancha chay yuyarishkata paktachinkapak wakinpika mana yanapan, imashina LOSNCP kamachikpak 73 patma nishka shina, shuktak mamallaktamanta shuk tantanakuy yanapayta karankapak kahushpaka mamallaktakunapura ari nishka kamachiktami hapi ushan.

Kay yuyayta katishpa, Ecuador mamallaktapak kamaywasikunapak munaykunaka shuktak mamallaktakunapak munaymi tukuna kan, mana kay mamallaktapi tiyak kamachikllatachu shutichina kan.

Shinashpaka, ñawpa kawsaywan chimpapurakpika, unancha chashnallatak alli shunku kana; yuyaykunami Ecuador mamallaktapak kawsaytaka pushak kashka, chaymantami Mamakamachikka pakta kana, kishpirishka, shuktak mamallaktakunamanta chikanyashka kallari yuyaykunata charin; chaymantami, shuktak mamallaktakunapak hayñikunaka kay mamallaktapak mamakamachikpi kimirin, chaymantami shuktak mamallaktamanta shuk tantanakuy yanapayta shuktak mamallaktaman chayachina munashpaka chay mamallaktapak

shuk kamaywasiman yuyarishpa paktachina kan, chay kamaywasika Ecuador mamallaktapak shutipimi chay yanapaytaka chaskina kan.

Kay iñumanta rimanakuyta tukuchinkapak, kay mamallaktamanta uku hayñikuna chashnallatak shuktak mamallaktakunapak hayñikunapash mana sapallachu wiñarina kan, ishkantik hayñikunami pakta pakta tantanakushpa wiñarina kan.

Chunka iñuka yuyarishkata paktachina pachata mayhan rikurayana mantami riman, ñukapak yuyaymantaka chay yuyarishkata paktachik shuk pushakmi tiyana kan, chay llankayta paktachina tukuy mutsurishka ushaykunawan, chay llankay tukuy runakunapak mutsurishkata paktachina rayku, imashina No. 195, 19 puncha 2010 wata, rurashka kamachik nishkata paktachishpa. Kay yuyayka washaman rikuchishka rimayta sinchiyachinkapakmi kan.

Chunka shuk iñuka, chay yuyarishkamanta llankayta paktachina pacha imashina paktachishkata chanichinkapakmi kan, llankay pachapi mayhanpash iñu mana alli churashka kakpika mushukyachinatami mañana kan.

Chunka ishkay iñuka, makanakuy tiyakpi allichinamantami riman, ishkay mamallaktakunamanta kamaywasikuna mana kashpaka tantanakuykuna yuyarishkamantami mamallaktakunapura ari nishka hayñikunapak yuyaykunapi kimirinkuna, chashnallatak Ecuador llaktapak Mamakamachik rikuchishka hayñikunapipash.

Chaymantami may mamallaktapi kahushpapash kay mamallaktapak munaykunata harkashpa wiñachina kan, imashina (CRE kamachik 426 patmapi; Código Orgánico de Planificación y Finanzas Públicas kamachik nishka minkaykunata paktachishpa). Chaymantami, ñukapak yuyaymanta nini, chay yuyarishka yanapayta paktachi pacha ima makanakuy tiyakpika chay wankurishka kamaywasikunapurami allichin kan, chaymantami imalaya makanakuy tiyanata yuyashpa allichinatapash rikuchina kay, chay yuyarishka kamachikpi.

Shuktak manyamanta rikukpika, chunka kimsa chashnallatak chunka chusku iñukunaka mana ashka rikuchikunata churanatachu musturin, achikllami chay iñukunataka hamutanchik. Tukuchinkapakka, imashina ña rurashkanchik, shuk kawsashka unanchatami rikuchikrini, kayka, Ministerio de Relaciones Exteriores, Comercio e Integración (MRECI) kamaywasi; Instituto de promoción de Exportaciones e Inversiones Extranjeras (PROECUADOR) wasi; chashnallatak Centro para la Promoción de Importaciones de Países en Desarrollo (CBI) wasikuna yuyarinakuyta paktachishkatami rikuchisha nini.

Ña shutichishka yuyarinakuytaka kay kamukta tukuy killkakatikunami tari ushankichi kay llikapi:

<http://www.proecuador.gob.ec/wp-content/uploads/2013/06/Convenio-en-espa%C3%B1ol-suscrito-con-organismo-de-Cooperaci%C3%B3n-Internacional-PRO-ECUADOR-CBI.pdf>.

Washapi nishkata sakishpa, kay yuyayta apamuni, ñukanchikpak mamakamachikka tukuy pushakkamaypimi achikllakana yuyayta paktachinata mañan, imashina Willayman Chayana Chaskinatapash rikuchik kamachik nishka shina, chay kamachiktaka 18 puncha ayriwa killa 2004 watami rurashka kan. Chaymantami kay mamallaktamanta shuk kamaywasi mana kashpaka shuk tantanakuy shuktak mamallaktamanta tantanakuymanta ima yanapayta chaskinkapak yuyarishka kashpaka, chay yuyarishka kamachikta kay mamallaktapi kawsak tukuy runakunaman riksichina kan, kipu kamayukpi killkashpa.

Kay wankurimanta rimanakuyta tukuchinkapak, ñukapak yuyaypika kashna iñukunatami charina kan shuk yanapanakuyta chaskina yuyarishka kamachikka, LOSNCP kamachikpak 3 patma nishkata paktachishpa.

Shinashpaka shuyushpa kallarishun, katin iñukunata: 1.- Yuyarikkuna; 2.- Unanchakuna; 3.- Yuyarina pankakuna; 4.- Rimayta allichina; 5.- Yuyarinamanta munay; 6.- Llankayta paktachikpak minkaykuna; 7.- Llankaykuna maykama paktanamanta; 8.- OIC tantanakuyypak minkaykuna; 9.- Paktachina pacha; 10.- Paktachina pachata mirachina; 11.- Llankaypak kullki imashina hapinamantapash; 12.- Chanikunata mirachina; 13.- Llakichik kullki; 14.- Llankayta rikurayak; 15.- Allichina ushay; 16.- Allichik yuyarinakuy; 17.- Llankayta tukuchishka kipa – chaskina; 18.- Llankakkunamanta; 19.- Yuyarinakuyta tukuchinamanta; 20.- Willayta pakalla charinamanta; 21.- Minkaykuna makanakuy tiyakpi allichina; 22.- Killka kamayukman killkachina kullki; 23.- Llankayta shuktak kamaywasikunaman yallichina; 24.- Shuktak runakunata kimichinamanta; 25.- Maypi llankayta paktachina kуска; 26.- Iñukunata allichina; 27.- Willaykuna; 28.- Yuyarikkuna ari nina.

Kunanka, ashalla shimikunapi Ecuador mamallaktapak manukullkimanta rimashun, kashka ishka mamallaktakunamanta kamaywasikuna mana kashpaka tantanakuykuna yuyarikipika imashina chay manukullkita chayachina kan:

- a) Impuesto a la Renta manukullkimanta, Ley Orgánica de Régimen Tributario Interno kamachik 48 patmapi, chashnallatak chay kamachikpak uchilla kamachik 131 patmapi ninmi, kay mamallaktamanta shuk kamaywasi shuktak mamallaktamanta kamaywasiman kullkita chayachina kashpa, mana kashpaka chaskihushpaka mana Impuesto a la Renta manukullkitaka kunachu kan.
- b) IVA manukullkimantaka, washaman shutichishka kamahikka, mamallaktamanta kamaywasika mana chay IVA manukullkitaka chayachinachu ninmi.

ECUADOR MAMALLAKTAPAK RANTINA YUYARINAKUYMANTA KAMACHIKTA MUSHUKYACHINKAPAK YUYAYKUNA

Ña kaykama nishka yuyaykunata tantachishpa, kunanka Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpak 3 patmata, chashnallatak uchilla kamachikpak 2 patmata, mushukyachina yuyaykunatami chayachina munani, kay llankayta tukuchinkapak, chay munaywan kay llankayta rurashkamanta, kamachikkunawan chimpapurashpa kashnami mushukyachishka kana kan yuyani:

- a) Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpak 3 patmaka kaytami nin: “Shuktak mamallaktakunamanta yanapashka kullkiwan llankayta ruranamanta.- Shuktak mamallaktakunamanta kamaywasikuna mana kashpaka shuktak mamallaktakunamanta tantanakuykuna mañachishka kullkiwan shuk llankayta Ecuador mamallaktapi paktachina kashpaka, yuyarinakushka kamachiktami rikuna kan.

Mana chay yuyarinakuypi churashka iñukunata kay kamachik nishkapi kimirishpami paktachina kan”.

Kay killkaywan:

“3 Patma.- Shuktak mamallaktakunamanta yanapashka kullkiwan llankayta ruranamanta.- *Shuktak mamallaktakunamanta mañachishka kullkiwan llankaykunata kay mamallaktapi rurana kashpaka chay yuyarinakuypi ari nishkatami rikuna kan, chay tantanakuyupi Ecuador mamallakta wankurishka kaspika; mana shina kaspika munaykunatami alli rikushpa allichina kan.*

Kamaywasikunaka mana sapalla aspi ushanchu nina yuyarinakuyta shuktak mamallaktamanta kamaywasikunaman, mana kashkapa tantanakuykunaman.

Mamallaktamanta tukuy kamaywasikunami Contraloría General del Estado kamaywasimanmi willana kan, yuyarinakushka llankaykunata paktachina kashpaka.

Mana chay yuyarinakuypi churashka iñukunata kay kamachik nishkapi kimirishpami paktachina kan''.

b) Sistema Nacional de Contratación Pública kamachikpak uchilla kamachikpak 2 patmataka ninmi: "Shuktak mamallaktakunamanta yanapashka kullkiwan llankayta ruranamanta.- Mañachishka kullkiwan llankaykuta rurana kashpaka kay mamallaktapi tiyak runakunata, mana kashpaka tantanakuykunatami kallariipi churana kan.

Kamachikpak 3 patmapi nishkataka, chay mañachishka kullki tukuy llankaypak paktanata mana kashpaka chawpillapak pakta kashkatami rikuna kan''.

Kay killkaywan:

"2 Patma.- Shuktak mamallaktakunamanta yanapashka kullkiwan llankayta ruranamanta.- Mañachishka kullkiwan llankaykuta paktachina kashpaka kay mamallaktapi tiyak runakunata, mana kashpaka tantanakuykuna chay llankayta hapinchumi maskana kan. Yanapak tantanakuykunawan yuyarishka kashpaka, kay mamallaktapak kullkiwanmi chimpapurana kan.

Shuktak mamallaktakunamanta yanapak tantanakuykunawan yuyurinakuyta aspishka kashpaka, kay patmapi nishkata paktachishpa, chay yuyarishka munaykunatami paktachina kan, chashnallatak Ecuadaor mamallaktapak kamachikkuna nishkapi michishpa.

Servicio Nacional de Contratación Pública chashnallatak Secretaría Técnica de Cooperación Internacional kamaywasikunami tukuy mutsurishka hillaykunata wiñachina kan, shuktak mamallaktakunamanta yanapak tantankuykunapak shutikunata killkashpa charinkapak, kay kamachik nishkata paktachishpa.

Sistema Nacional de Contratación Pública kamachik 3 patmapi, manyaman churana yuyaytaka, maymanta kullki shamuhushkawanmi chimpapurana kan, yuyarishka munaykunata paktachinata rikushpa''

english



Dr. Juan Aguirre Ribadeneira

Juan Fernando Aguirre Rivadeneira, CEO of SERCOP, is a Jurisprudence Doctor and Lawyer for the Pontifical Catholic University of Ecuador PUCE. He holds a postgraduate degree in Public Procurement from the Andean University Simon Bolivar, a diploma in Energy and Environment from the University of Calgary, and a postgraduate course in Administrative Law from the University of Salamanca. His extensive knowledge of administrative law and public procurement has allowed him to be a speaker at national and international events. He has been advisor and director for several entities of the public sector. Notable among his work having served as the Secretary Rapporteur of the Legislation and Oversight of the Constituent Assembly, Advisor of the Bureau of International Affairs and Public Security of the National Assembly, Legal Manager of the Metropolitan Public Company for Water and Sanitation EP, General Counsel of the National Telecommunications Secretariat, Advisory Council of the National Telecommunications and Secretary General of the Ministry of Social Welfare. He is a researcher and author of publications such as "Selection Procedures for Implementation of Public Works", "The Award of Public Services", "Basic Plan for Environmental Management of a Small-Scale Mining Project", "Authorization Certificates to Provide Telecommunications Services", "FISE Contracting Procedures", among others.



PROLOGUE

The publication of the winning writings of the First Essay Contest “Procurement as Public Policy”, in a book format and in the digital library of the national Procurement Service –SERCOP- is without a doubt, a timely contribution for the many players that make up the National Procurement Service –SNCP-.

The theme of this journal, makes me rethink the evolution of Procurement in Ecuador in an instant, from the approval of the first Bidding Law of 1964 (dispersion regulations, contracting procedures established in special laws, contracting processes designed specifically for the execution of works but not for the purchase of goods, nor contracting services; contracting parties acting according to their internal contracting guidelines, without a systemic vision of procurement, nor common criteria to all parties, absence of a guiding entity, etc.) up to the innovations of the current Law of the National System of Procurement and its reform (October, 2013).

The SERCOP (up to October of 2013 – National Procurement Institute INCOP), has been involved in permanently creating public policies destined to the improvement of management from the contracting parties, as well as contributing in the effort of the National Government to transform the productive matrix of the country. This is an institutional challenge, to be participants of such a huge change so that the conditions, variables and factors would favor the creation, the management and application of knowledge of procurement in favor of *sumak kawsay*.

It is based on this that, there is a summoning of Ecuadorian professionals with a third and fourth degree level to participate in the



First Essay Contest “Procurement as a Public Policy”, so as to awaken initiatives about the importance of converting procurement into an invigorating element of national production, and the role of the State and society, it is a true milestone.

Paul Córdova, winner of the contest, points out in his essay: Proposals for Procurement in Government contracting with a focus on citizen participation and management transparency“(…) The challenge is in showing the world that it can be perfected and innovated towards making policies that would strengthen and contribute to the influence of popular power in public policies and their procurement processes, with institutional and legal activities that could create another model of management for the National Procurement System”.

We share this vision. Currently talking about procurement does not only mean contracting procedures and lesser Price in public purchases; but also it means an annual planning of all public entities to organize the bidding of goods and services from the providers, rules of inclusion in emerging sectors of the social economy, democratization and distribution of resources created by the State, prioritization in purchasing Ecuadorian products, a centralized data base of public expense, normalizing State requirements; determining public savings with competitive processes in real time, for the optimizing of the expense and their influence in the national production.

The winning proposal of the contests must be understood as a starting point, since SERCOP, with this initiative has created in the citizens a space for analysis, reflection critical-scientific of procurement, which goes beyond the knowledge of procedures of procurement that the Law determines.



I am sure that this publication opens a new scene in the environment of procurement and that will become an unavoidable reference to guarantee what summons us together: the defense of SNCP, as social development tools that contribute to the objectives of good living, in a State that reclaims the access to citizen rights with inclusion, fair treatment, democratic participation and transparency.

I wish to reiterate my acknowledgement to the Department of Management Transparency, to the Simon Bolivar Andean University, that through their delegates, allowed the formation of the scoring jury; the sponsorship of Strategic Associated Consultants CEAS Cía. Ltda. In this process and extend it to my colleagues Dr. Paul Córdova Vinuesa, Ab. Mónica Vaca Ojeda and Ab. Jorge Hernández Jaramillo, fair and deserving winners, for their invaluable professional contribution for concretion of this work.

The SERCOP opens with this contest and publication of the road of analysis and deepening of procurement, will be of the citizens, professionals, thinkers, scholars and analysts in the permanent development.

Dr. Juan Aguirre Ribadeneira
CEO - SERCOP



Proposals for public policy in the procurement system with a focus on Social participation and management transparency.

Author: Dr. Paul Cordova Vinueza



Proposals for public policy in the procurement system with a focus on Social participation and management transparency.

Author: Dr. Paul Cordova Vinueza

Holger Paul Cordova Vinueza is a researcher and academic, has a degree in Human Rights, International Studies, and Social Management Development. He has been professor at some local universities. He was Director of the Centre for Citizenship and Democracy Building Studies at the Central University of Ecuador and is researcher at the Andean Center for Strategic Studies. He is the author of several books, articles and investigations on Constitutional Innovation, Human Rights, Judicial Reform and Participative Policies. He is a columnist in national and international journals. In 2006 received the award given by the Ecuadorian Government in recognition of his contributions to Social Sciences, and in 2009 he won the Central University's award for academic and intellectual contribution to Human Rights.

SUMMARY

Since 2008, the country has a new constitution and fundamental laws that incorporates innovations for public procurement and public policies management. This paper addresses the interpretation from the Constitutional Sociology, Law and Policy on these innovations, to describe its importance in the public policy cycle and the construction of Good Living for the country. However, it emphasizes the need to promote public procurement policies with social participation, to point out that potentials have not fully exploited. It then suggests the general guidelines and shafts that could develop a participatory and transparent policy for the administrative contracting, as well as possible legal and institutional reforms to the national system of public procurement and the legal system that regulates this matter. The regulatory and institutional proposal presented in this work, could improve the functioning of that system; as it could strengthen and enhance participation of people power in the execution of public policy and generate other tools to measure and contribute to the development of Good living, also with the aim to strengthen de public procurement policies and the participatory conditions in which the procurement management would aim to function.

KEY WORDS

National Procurement System, policies for social participation, strategic guidelines, regulatory reforms, institutional actions, National Institute of public procurement, public procurement, transparency, good living.

INTRODUCTION

What could be the changes to the National procurement system (SNCP) in order to strengthen its transparency in public procurement? What other mechanisms of social participation could be promoted by the National Procurement System (SNCP), besides citizen oversight? How to boost more transparency through social participation in administrative contracting? What legal or institutional reforms could the SERCOP launch to reinforce participation and transparency in the SNCP? Is it possible to build another management model for the National Procurement System (SNCP) that would contribute to the development of Good Living (BV)? How can social participation contribute in public procurement towards BV? What instruments, guidelines and management strategies could they implement in a public procurement policy with social involvement? What is the impact of participation in public procurement for Good Living? The purpose of this essay is to suggest some answers to these questions, in order to provide a broader intersectional shift to the institutional and regulatory codes that operate public procurement in the country as well as recommending cross-content of public policy on government contracting with a focus on social participation and management transparency.

This paper aims to show and assume that contractual processes cannot only be seen as technical and legal processes, but as protagonists processes of public policy with close attention to fundamental rights, the provision of services, the provision of works and goods and the generation of opportunities to better life for communities, peoples, nations and citizens in general, thereby justifying the need to build and deepen the involvement of citizens and in their implementation, and improving the transparency in which it works.

2

SOCIAL PARTICIPATION AND ADMINISTRATIVE CONTRACTING.

HOW TO RAISE THE JUNCTURES NEEDED FOR PUBLIC POLICY?.

The right to social participation refers to all the initiatives, expressions and acts of individuals to intervene in the life of the state or in matters of common interest. Consequently, there are social constructions, that is to say, they are expressions and initiatives that make people and society, and not directly executed by the State or for itself, nor the judges, legislators or state officials, and they are rather manifestations executed directly by individuals personally or from the self-organization, in accordance with the legal mechanisms provided.

Although they need to submit themselves to the constitutional and legal provisions governing its operation, it should be noted that these rights are constantly evolving and improving, depending on the methods and conditions under which companies can be more or less-participatory.

Another element is that they exercise individually or collectively. Another feature is that these rights allow to influence and decide on the life of the state. Another is to contribute to the development of full democracy that feeds on representative, participatory, and community forms and intensifies the execution of popular sovereignty. If we allow the possibility of finding ways that reinforce popular sovereignty, we owe it to the participation rights; it is they who establish instruments, tools and procedures for popular sovereignty to work on a state and a society. In addition, what allows these rights? Promoting the fulfillment and enforceability of the other rights.

For an important school of thought, participation rights do come from the state itself, while authorizing or approving the conditions and areas for these rights, this premise contrasts with the school of thought that makes them appear as those arising from the social sphere, leads us to believe that there are different paths for their generation.

Another peculiarity is that the right to participation is an instrumental right, meaning, through this one could seek ways to collaborate and improve the exercise of other rights, in addition, contribute to research surveillance and enforcement mechanisms for all fundamental rights, because there is no law that is not related to social participation.

If we review the existing types of constitutional rights: good living, protection, freedom, and the rest, they are all rights that are exerted through direct participation of the person and it is possible to improve their reach and circumstances, justice through the same form of social control done by the citizen.

This subject also helps us understand the relevance of the constitutionality of the participation in the Fundamental Law, we must understand that this right and the others in regards to participation are those that affect and are crucial for the exercise of other rights that is why they are instrumental rights.

Another important element to discuss in regards to participation rights is that the construction of the social entity appears when the individuals –grouped or not- become main players in their own development, overcoming existing restrictions of political and economic matter.

These understandings about the nature and scope of the right to social participation, allows us to comprehend its determining strength to accompany and be a part of the estate governance, as it builds up the dialogue between State and Society, so that the public can get involved in the acts generated by the public institutions and their authorities, with the purpose of creating channels of collaboration and coordinates the attention to the social needs.

With the 2008 constitution and the new Fundamental Law of the National Procurement system, which was approved that year, a new institution was created in addition the operative conditions and regulations that modified the scenery for government purchases. As advances likely raised the legal framework, we could mention the following: a) Changes in the recruitment process to become more agile and simple, b) The creation of the public procurement system to make better use of public resources and reducing processing costs, also projected as actions to fight corruption; c) the social economy boost with the development of the domestic and local performers; d) the founding of transparency and disclosure of acts in hiring, and e) the use of electronic procedures to modernize the State procurement system.

The Innovations that pose the constitutional and sub constitutional procurement also appear in a time of creation and transition to another model of development for the country: Good Living or Sumak Kawsay.

This developmental proposal aims to become an alternative to the lifestyle based on the consumer economy, to try to overcome the impartial practices and legitimize social reproduction based on the commodification of rights and services, privatization opportunities, exclusion for capacity development and submission of the human condition to the purposes and capital benefits- in perspective put a price to every human act and bind them to the logic of supplydemand- cost.

Facing the canon of reproduction to ensure self-capitalist expansion, our country and some in Latin America are looking to build another paradigm: the Good Living-sumak Kawsay, as another form of development that challenges this concept and starts to rethink what conceive of life and how we live, to suggest another form of human growth underpinned by the understanding and support with nature, society, the market and the state.

Good Living is as a post-neoliberal social constructivism, which aims to overcome the marginalization and inequalities, through a set of rights, goods and systems that set up public policies. This social dimension lies on a broad construction of those who make up the society, is not a given and completed concept, but an articulation that captures western, eastern and Andean views to overcome also the benchmark for consumer happiness.

When one of the mistakes of contemporary economic analysis to public policy has been to use the purchasing power of consumers depending on the income or spending, to formulate the conditions of happiness-wellbeing in the population, it hinders the following issues: How much can procurement policies influence citizen participation in our lives and Good Living? Both factors can be used, among others, to measure the Good Living and under what parameters could they use it for measurement? What public policy instruments could be used to measure the impact of citizen participation in public procurement? Is quality of life the only measure of BV? How could we strengthen the operation of the Public Procurement System towards Good living and its relationship with the National Development Plan? What public policy instruments could harmonize with SNCP objectives of the National Plan for Good Living? If we try to break the past of a civilization of domination, it is possible to create our own methodologies and policies for procurement and social participation to the sumak-Kawsay? What contributions to society can generate policies in recruitment and participation in relation to the Good Life? How can we transform the constitutional statements on participation and procurement practices to a set of socio-state-from the bottom up-that relate to the BV? How far can the Good living be established or nourished from administrative contracting by their hegemonic heritage from the capital in which is functioning. How can the BV establish its relationship with the types and procedures of the National Procurement System (SNCP)? How does it assume, from that area, its strategies to encourage citizen participation? Is the Constitution and the National Plan for Good Living, a roadmap to understand ways to streamline their evolution?

What factors in the public procurement system could be deconstructed from their capitalist epistemology? What might be the public policies to design a route for people empowerment in contractual procedures as a new constitutional paradigm? What are all the responsibilities of the private sector to assist in their formation? How far can the BV effect coexist with capitalism? What are all the elements that would allow a post-neoliberal transition? Is it enough to change the productive matrix? What are the indicators to measure joint BV with social participation in government contracting?

Procurement and social participation to measure Good Living.

Procurement through SNCP and citizen can be means to measure good living, as long as policy tools and management tools can be created for its linking with the national plan of the development and most importantly that they be understood as tools that contribute to the satisfaction of rights, reduction of poverty, equal access to opportunities and share conditions for the development. It is not about everyone living the same way, but under the expansion of the same rights to promote human and social potential, as well as respecting public liberties.

One of the most clear contributions of Amartya Sen, Noble Economic Price 1988, was about the notion of capacity. According to him governments and economic system of a country cannot be judged from the indexes of income or PIB, but in relation to country capacities of citizens. Another general contribution, in his work Poverty and Hunger (an essay about rights and lack of them) (1981) he explains that hunger is not a consequence of the lack of food, but a consequence of the inequalities in the mechanisms of distribution.

It is these two elements: empowering of human capacities and redistribution policies that are the central components of social and supportive economy and Good Living, that when being evaluated in relation to the opportunities that it can generate, as much for procurement as for lending services and fostering national production, as well as citizen participation in the democratization of SNCP procedures, could give us proof of its advances and pending themes.

The debate about articulations that could happen, from public policies, amongst social participation, procurement and Good Living, it is necessary to create other strategies and objectives that could shine light towards this transition post-capitalist a great point of section's planning the mechanisms to radicalize the (re) distribution of the means for production to face inequalities - Latin America is at the top amongst the regents regions that are most unequal in the world - being this one of the goals to activate larger mechanisms of popular participation in the policies of administrative contracting.

What we cannot measure the importance of these articulations are public policies, we cannot

completely surpassed the institutional architecture that would see procurement as the free exchange of merchandise in goods and services, with the intervention of a neoliberal State, that did not know how to plan other management outlines to offer another model of development, as the Good Living one does.

The advances that this work proposes for the national system of procurement will consist in deepening the public policies that would have as a goal searching on how to secure Good Living. The institutional links that would allow these policies to develop the contracting procedures with larger citizen participation are elements that can be other performance to measure the evolution of Good Living and a degree of citizen empowerment to sustain these policies of the unit of value and an analysis to formulate an index of transparency and participation that would improve the SNCP. The contribution these factors would also contribute to fix other means of valuation of public institutional management, to verify aspects such as the degree of involvement of the community in implementing their own policies, that would complement the verification means of budget execution on policies.

The parameters that these indicators can show will serve to demonstrate how participative are public policies from the State, as much as they can be their own communities that ones that can shape and give support to the SNCP and therefore understand better the logic of production and reproduction of Good Living such as the building of societies, through policies and contractual procedures.

An initial sample of this has already been given by the National Institute of Procurement (SERCOP), when it announced some of the achievements of this institution after four years of it being created in the law, with the following achievements: The amount of the procurement reached in 2012, was 9000 thousand 888 million dollars, which represents 15.4% of the PIB and 37.9% of the general budget of the State. It is also highlighted the democratization of procurement, which has allowed MIPYMES to obtain 66% of the amount and 71% of the processes awarded.

The policies for procurement should be treated as public inter sector policies that offer opportunities to change the life of populations and territories, For this reason it should reinforce its formulation and program links with crucial aspects such as the objectives of Good Living, consolidating inter-institutional coordination with The Decentralized Autonomous Governments, the involvement of social organizations in these territories and that strategic articulation with processes of enterprising and cooperation of local players that develop social and supportive economy.

These elements will create other referents and management methodologies to the SNCP, for the search and construction of other paradigms of procurement organization and the way of the policies that make them up.

3

VISIONS OF STATE INSTITUTIONS ABOUT PARTICIPATION AND CITIZEN DELIBERATION, HOW TO RE FORMULATE THEM TOWARDS PUBLIC POLICIES?.

The State entities should unlearn their stereotypes and the routines in reference to participation and social control. They think that participation implies that the mass would be present, they are satisfied if we just listen, make questions, make suggestions, and the best of cases that there is an open negotiation of some theme of interest, or in some cases that there is some wrongly posed discussion and a simple one in forums or roundtables. These practices show that state entities do not co deliberate with society because the transforming sense of this deliberation exists in that it is not simply a discussion. Deliberate and participate have to be a discussion face-to-face but that there is some power of decision with those that are deliberating, it is not enough only to announce events of socialization or that the individuals would be present^I. We can be part of forum, there can be massive presence, but very low levels of the liberation that is including or only the leaders talk; this is a recurring problem in all participative experiences at a global level: the adults, women, adolescents, migrants, do not talk only leaders or the state authorities do the talking^{II}. To deliberate is to discuss with an equal exchange^{III} of ideas and positions, deepening the inclusion of political and social subjects with one presence - that it would be stronger every time - in the decision phase.

From this vision, materializing participation and public the liberation is going beyond discussions, though it's planning and knowing that decisions have to be made^{IV}, that communication action^V brings along processes for the level of political – social influence. From the debates joint

I As drills that pretend to meet the participation normative.

II There are cases that have even gone to ruling the use of a word in participation instances.

III Representations that monopolize the word, political work or communication and do not contribute to deliberation.

IV Modern democracies know how to combine majority levels and representatives with broad deliberation levels –of a different type- in their decision mechanisms.

V Complexity of societies does not allow talking about processes where players fully modify their preferences, even reinforce them, but the challenge is in creating conference that would argument the differences.

decisions have to come out, but, when there are episodes such as participative planning in policies, there usually are more difficulties^{VI} deliberation face-to-face because first, it goes to specific groups of players, and second, not everyone has the same capacity to influence in what is decided. So, public management should broaden deliberation towards its most participative components, such as summoning broader sectors from a territory for discussion, but acknowledging a most influential character, more responsible, more governing.

Deliberation and legitimacy of participation is linked to the fact that there would be the most number of players possible discussing about a specific theme; the deliberation implicates this interaction is present^{VII}, according to the themes, and that from this one a power of decision would emerge, that would at least would allow the possibility to prioritize certain basic things.

It is not possible to adopt decisions In each space of participation^{VIII}, but it is possible to achieve some agreements, because if the citizens – organized and non-organized subjects people - are invited to discuss about things that affect them and after everything that was discussed nothing is made into a decision, there is a low incentive and stimulation so that people are still implicated in these type of processes; in some way, participation has to be translated into a type of deliberation that can generate activities of influence. The theme that all aspects of society be linked in this repertoires would require another analysis – integrating other factors and tools -, but, it is timely to accept this as a concrete incentive so that people are still participating. If in the deliberative repertoires, the social subjects do not have signs of reaching decisions, we waste participation. It is indispensable to change stances, define some political agendas, agree upon budgets, give levels of decision to the citizens, without these small ones there is no right to co deliberate in the public arena.

VI The maximum activity of a province cannot summon to an audience of participative budget, to only social organizations nor only to unions that would represent industry and commerce sectors.

VII The expression refers to counter positions, without political administrative hierarchies reduce the possibilities of dialogue, face to face between the representatives of GAD- social organizations- small unions and big Enterprises.

VIII With only one session of participative budget will not establish how much will be spent next year, but prioritized agendas might emerge, equality strategies and main role criteria.

4

PROCUREMENT AS PUBLIC POLICY.

CAN THE POPULAR POWER PARTICIPATE IN THESE PROCESSES?.

All public policy needs administrative contracting for its implementation, reason why the innovations reached in this country, about these subjects, have transformed the administration of the State and public management. However, one of the teams still needs to be developed and from which a group of potentials and benefits for the working of the SNCP could come off, is not of citizen participation and their influence in public policies and procurement procedures.

The group of structural adjustments of a neoliberal character that the Ecuadorian State undertook during the decade of the 90s, created a weakening in the capacities that are most relevant in their state institutions. Therefore, the institutional conversion from the State of Rights -according to the Constitution of 1998- to the Constitutional State of Rights and Justice Or Constitutional Guarantee - stated by the Constitution of 2008 - assumes there is a recovery of these capacities annulled exactly to respond to this framework and to guarantee rights, goods and services of citizens is one of their main objectives in their work.

Under this cause, the constitutional text of Montecristi articulated a series of tools for State management and administration that would aim to organize a state that is more efficient in institutional adaptation to the guaranteeing character of the Constitution. The strengthening of leadership in political policies, the recovery of the dynamic of planning the government agenda, strengthening of attributions of regulation to diverse sectors in public duty, the definition of an ordered segment of distribution and allocation of competencies in the different levels of government, true control and evaluation of public investment, amongst others, are clear tools that contribute to the Constitution of guaranteeing. The constitutional innovation of the State character and the legal and institutional framework of procurement allows to advanced towards a State that is strong in terms of efficiency for public policies, by its administration faculties to create conditions that provide services, works and goods meaning, attending to constitutional rights.

While we try to do now is to find alternatives and mechanisms that would allow to Involvement from the citizens in the development of procedures and components of the SNCP, to strengthen transparency in to contribute to public policies. For this, it is required to facilitate the surroundings and favorable scenes to make more perfect the regulations of SERCOP with institutional mechanisms of our responsibility with citizens, that would express these policies and will be complemented with laws that would respond to this change.

If there are still some practices of discretion or possible distortions in the carrying out of contractual processes, it is necessary to create main role environments of citizens in the social control towards these factors, to give a better understanding of the definition of Good Living with aspects related with the contracting such as market, society, public management, environment, amongst others.

The dynamics of good living require advancing towards the state that guarantees more in rights, but also more responsible and determining to secure redistributive policies of riches and also combating poverty. For this, the popular power should implement more mechanisms of social control to the SNCP, in coordination and coal responsibility with The National Institute of Procurement, because in this system they are valuable opportunities to access rights, goods and services, looking to overcome inequalities and injustices.

The constitutional – economical history of Ecuador set a model for accruing national riches. The point of inflection of this story could still turn in recovering the State and what is public, having power for redistribution and regulation, looking to allow minimum conditions that would try to make viable the regime bioconstitutional – systems for good living, catalogue of rights and guarantees, social and supportive economy-. The contemporary reforms of the State have as one of their main tools, the re distribution policies as a means to reduce poverty and social inequalities.

The creation of larger mechanisms of social co-responsibility between SERCOP and the citizens could also contribute to combating corruption in procurement, with the purpose to preserve the sources of economic income that the state needs, to respond to the needs –structurally-delayed, because of the boom of this structural model of accumulation fundamentalist centered around the market.

It is probable that the great dilemma face the institutional modernity of the country currently, the understood under the following terms: advancing in deepening of a state that redistributes by securing policies in this subject to materialize Good Living? Can redistributive politics be created from procurement in order to fight social economic inequalities? How can we stimulate more social participation in procurement use by social programs?

What type of contracting procedures should reinforce transparency to broaden attention of the activities that are existing in the services? What potential of popular participation can contribute to these procedures to intensify economic policies and productive opportunities? Do we believe in the responsibility of the State to advance in more means that would democratize production factors and we keep transforming state institutionalism? Do we produce to redistribute or to gather? Do we redistribute to produce or do we produce to deepen inequalities? We want the markets to create riches so that the state will be in charge of redistributing alone with subsidiary assistance of social policies?

Will it always be imperative to reinforce institutionalism with enough capacities to respond to the hypotheses of Good Living, and for this social participation should be present more actively in SNCP for public political programming of works, goods and services. If we can secure this, we can activate citizen surveillance for the expansion and axis in the exercising of rights, acknowledging that were still lacking policies for its universalization and more efficient means of the evaluation.

If the economic-constitutional antecedents perpetuated the exclusion towards material goods of society, the political resources of the State and the symbolic goods of popular power; the constitutional text defines a revision cycle to this structure classes and domination of classes, which is condensed in the configuration of public management: redistributing and regulating State social participation.

5

PARTICIPATIVE POLICIES, GENERAL GUIDELINES AND INSTITUTIONAL STRATEGIES.

To foster a paradigm of including citizens in procedures, phases and components of the National System of Procurement (SNCP), that would have as one of their main points: the promotion of citizen participation, social control and transparency of work, it is indispensable to design a change in the management model of the processes that are in the system, building policies and participative methodologies, rendering accounts and management transparency for the institutional and social players that intervene in the SNCP.

In this perspective, it is recommended to the Board and the national Institute of procurement, adapting the following actions to carry out strategic guidelines in order to have a policy of public procurement with citizen participation and management transparency:

5.1

Rendering accounts, institutional planning and public policies.

Rendering accounts is not over just with an annual report of work that every state entity should present, but it has to do with creating constant conditions to deliberate with society and to respond about the fulfillment of the mission, goals, institutional objectives, observing this decisions of the law that regulate the access to information and the possibility to inform, permanently about the achievements reached in two fields: 1) institutional organization (in acts and omissions about public contracts, normative acts, management transparency, organizational structures by processes, remuneration, budget, rendering accounts and possible acts of corruption); and 2) public policies implemented by each entity (execution of plans, programs and projects, attention to constitutional rights, provision of works, goods and services and the employed procedures).

These work informative poles should be within the reach of any person with updated and verifiable sources. For this purpose, all their forms rendering accounts should count with sufficient information about the contracting processes and their relationship with actions of planning, programming, budgets, control, administration and execution of institutional management. Meaning, that not only the description of processes that have been carried out by an entity during the year of fiscal work matters, but also the articulation of these processes with planning and institutional management, as well as if in these environments participation mechanisms were able to be developed and created. For this objective, the Board or SERCOP should issue the protocols and necessary instructions that would create enough articulations in every state entity to connect the making of an annual plan for procurement with the elaboration of other planning tools such as the Annual Institutional Operative Plan, Annual Investment Plan, PAPP, PI, amongst others.

One of the problems through which institutions are going through when designing public policy, exist precisely in the scarce means of comprehension, linking and harmonizing contracting plans with institutional evaluation, the development of citizen participation, institutional management and the follow-up of quality and evaluation of budget execution of each entity. That preoccupation of SERCOP, in coordination with the National Department of Planning and Development, to link these cycles of public policy with the need to create methodologies of citizen participation is what could effectively change current policies about procurement.

The urgencies to meet defined timelines by the central organizations of finances and planning, when it is time to design internal programming, dispersing probable initiatives for linking in a form that is conceptual and programmatic- the three pillars of public policy: a) Social Participation; b) Processes of Public Procurement; and c) Institutional Management and Budget Execution.

With this, we would first talk about participative procurement policies inside each entity, whose purpose would be the following: i) to connect the internal processes of institutional planning with two factors: a) mechanisms of citizen participation and b) programming in contracting material of each entity; and, ii) broadcasting and publishing all this information and institutional trajectory in the annual report for rendering accounts, but also working in process of the liberation and dialogue with society during the preparation of these elements. The optimum, would be to strengthen these processes of intervention which citizens, in the faces of design and programming, implementing, follow-up and evaluation of public policy, but also linking it with regulations and controls that SERCOP will carry out.

For this, the challenges for this entity will be in thinking which could be the techniques and most efficient methodologies to find at the same time, a stimulate the development of popular participation, exercising their attributions under community concurrence?

Here, we would think of the policy of procurement to promote participation, as for the orientation that should fulfill entities that would dictate SERCOP. These strategic guidelines for a policy of procurement that would promote participation, social control and management transparency will be the following:

5.2

Social Control and Procurement.

The mechanism of citizen surveillance is not the only tool to exercise social control and participation in administrative contracting, for this reason, I will proceed to suggest a group of institutional and legal actions that would allow to make viable the spaces for participation in the procurement system of the country, as well as the general strategic linings of a policy of participation and more management transparency.

The creation of protocols for the citizen participation with dialogue and public deliberation of the Sector Citizen Councils (defined by the Law of Citizen Participation) in the making and preparing of Annual Contracting Plans for Departments and Ministries of the State, in connection with the management objectives of these institutions, with the servers and technicians from these ones, through the presentation of observations or recommendations for its implementation phase, with the issued parameters by the SERCOP.

5.3

Social Inquiry of the procurement community.

Carrying out social auditing activities by the community with the contracts that are most important and emblematic of the localities in procurement, with the assessment of the SERCOP and the broadcasting of this one for the activities that are to be met;

5.4

Participative budgets and Social Inquiry.

To form protocols and instructions for the linking of mechanisms of participative budget – that is developed in the Autonomous Decentralized Governments- with the execution of social inquiring activities to public procurement by the social actors and organizations that intervene in the participative budgets, this with the strategic linking of initiatives in enterprising and cooperation of local actors that foster social and supportive economy;

5.5

Local councils of Planning, Autonomous Decentralized Governments and Administrative Procurement.

To design protocols and instruction for the articulation of Local Planning Councils (placed by the Law of Citizen Participation) with the elaboration of Territory Development Plans, the definition of agendas for local development and prioritizing procurement of works, goods and services by the social actors and organizations that intervene in these Councils, with a co responsibility with authorities from the GAD's and the SERCOP, with actions of transparency, publicity and participation.

5.6

Electronic Democracy, Social Inquiry and Local Assemblies.

To form protocols of participation and management transparency with the Decentralized Autonomous Governments, for all the mechanisms of participation such as the Local Planning Councils, Local Assemblies and Participative Budgets to develop mechanisms of social inquiry of works, at least twice per year, more articulation of these processes with the Annual Plan for Procurement of the GAD and the follow up to contractual processes through spaces for electronic democracy.

5.7

Mandate Repeal, social control and Procurement.

To formulate protocols with the National Electoral Council and the Citizen Participation Council and Social Control, concerning if the law of Citizen participation establishes in article 25, as causals of mandate repeal of local authorities, the non-fulfillment of their Work Plan and the norms of citizen participation; to determine that the maximum authorities of the GAD's should develop observatories and citizen surveillance, at least 1 per year, to develop social inquiry processes to the Work Plans and the contracts of public works that will develop as part of the Work Plans.

5.8

Citizen councils, Consult committees and social deliberation for administrative procurement.

El SERCOP should work in coordination with CPCCS to stimulate a social process of rendering accounts for each State entity to the citizens, the start with citizen's participation from the formulation of a Institutional Development Strategic Plan and the Annual Procurement Plan,

in the projection of management and objectives of each institution, one of which should be broadened to the follow-up and permanent social control of the implementation. SERCOP could suggest for example the public entities can make it consult counsel, to create a space for deliberation about the institutional agenda, also, it could be appropriate to create regional Citizen councils to discuss and receive contributions from the citizens about policies and programs to be carried out and what kind of contracts will be carried out for this.

For this, it is required to advance in the perspective that each one of the dependencies of the public entities can publish the activities and advances reached in every procurement process. When this objective is met, the SERCOP will carry out public hearings with citizens to inform them about the advances and the current state of SNCP in the country, but also with the students, teachers and investigators to share and create spaces of social incidence in the administration system.

Public dependencies always have two corrections and improvements when using technological tools for procurement and using its procedures, for this it is indispensable that the SERCOP can create permanent spaces to broadcast quality information that is already in the corresponding web site. SERCOP carries out constant training activities in the whole country, but also the officials can be trained through the broadcasting of diagnostics and studies about the SNC that the SERCOP has to carry out to bring them to public hearings with the general public. With the purpose to improve services that these institutions give, we have to overcome the reductionist view that with the annual report and the news bulletins are doing the rendering of accounts. One change in the National System of Procurement to do it more participative and transparent, without public deliberation is not viable.

5.9

Institutional Protocols to promote Rights to Participation.

The creation of protocols and institutional instructions that would allow having the active exercise of participation rights – intervene in public affairs, Monitor acts of public power, access information – that is not exhausted or is not only limited to the forming of citizen representation.

5.10

Categories for grading public institutions in their procurement performance.

SERCOP should create categories and rankings – with social participation- about the fulfillment of public entities in the components and legal dispositions of the SNCP. Also it should create categories and classifying classes for institutions that most promote rights of participation in their procurement processes. Currently, SERCOP has organized twice a Prize for the Best

Procurement Performance, that represents an important initiative, but is a small sample of the State and the conditions in which SNCP currently is and the Procurement Official System of the State, because there are difficulties and fallacies of different order in each public entity about administrative procurement, that should be made visible, to contribute to its improvement or to demand more corrections, which can be done through categories and rankings of grades on the parameters of procurement with quality, efficiency, transparency, larger national production preference and citizen participation for the state institutionalism.

5.11

Code of Ethics and Social Control.

To promote a code of Ethics with a social control for the group of players that intervene or participate in the SNCP.

5.12

Academic Jurors to evaluate procurement processes.

To form citizen jurors with academicians, teachers and university investigators to review and evaluate randomly, the pre contractual, contractual and execution of procurement procedures, the awarding and other implemented activities by State Institutions and their participation in the SNCP, which will be chosen by a draw so that they are subject to this citizen study.

5.13

Consults for the players of the National Procurement System.

To carry out plebiscites with the opinion of players – internal (institutional) and external (different production sectors of the country) - SNCP and to promote the making of decisions with participation on policies and institutional reforms for procurement, with more sustenance and legitimacy of users and main players from the system.

5.14

Social organization and National Producers.

To promote social organization of national producers with incentives for their participation as providers in procurement and the fostering of alliances between micro, small and medium enterprises – MIPYMES- so that they may improve their bids and the quality of their proposals in goods and services that the State requires.

5.15

Citizen participation for the SERCOP normative.

To promote the intervention of citizens in preparation, discussion and approval of the normative acts – guidelines and resolutions- of SERCOP with regional forums and spaces to present proposals; direct links to citizen questions in the web site about normative reforms to implement the discussion with society in these themes and also about budget execution and policies to improve the performance of the SNCP.

5.16

Proposal of management indicators and an index of transparency for the National System of Procurement with a computer tool for follow up in execution and exact advance of Works in the country.

To design SNCP management indicators, based on categories and drinking of public entities but their fulfillment of the normative and guidelines for procurement processes, the levels of efficiency, performance and transparency parameters in reference to the dispositions issued by the SERCOP.

So that this entity can design system management indicators, it will also be necessary that each institution makes up their own management indicators on the procurement process carried out, which will be according to the conditions determined by the Institute.

With this, all state entities should create and publish management indicators and SNCP transparency indexes with the purpose that it would have real instruments and objectives for measurement. As part of these tools, a key role replayed by the citizens, that should be directly consulted about services and quality of the system, the acting of the officials that participate in the use of the PROCUREMENT website, trusting that it would work, the problems that it thinks exist on system transparency, amongst other themes. About this point, the cooperation of the National Institute of Statistics and Census would be timely, since carrying out technical and permanent surveys will have information relevant for the definition of strategies for promoting ethics in fighting against corruption For the National System of Public Procurement.

The production with indexes of transparency is indispensable because we'll be conditions to formulate useful corrections based on statistics of a different type and that are certain, but they also should be linked to the improvement in the use of technology applications to publish all the scaffolding of the system, but that will be said starting with the indicators that can be made by every state institution.

An indispensable aspect for the making of participant to policies and transparency in procurement is making the indicators in the technical way with the intervention of state institutions as part of citizenship, through the following parameters and quantification: 1) analysis and processing of information of policies carried out by the organizations with processes and types of contracting employees; 2) Verifying Control Carried out by Entities That Make up Work of Transparency and Social Control and Procurement of the State; 3) support of measurable verification tools; 3) verifying objective sources and official sources to counteract and compare competencies will procedures, laws , administration periods, I'm initiative reforms, offered services and institutional achievements according to planning systems and public control (PAPP, POA, PAI, PAC, PI); 4) supporting real cases, identify processes and specific acts dealt by the State institutionalism in procurement and public policies; 5) using samples reflect broad statistical and representative criteria.

Together with this basic criteria, there will be various surveys in which enterprise businessmen would be included, professionals, technicians from different areas, about perceptions of the working of the SNCP, in reference to if it meets objectives foreseen in the law and probable corruption problems, with evidence. For this the SERCOP should create a specialized unit that can be in charge of designing types of sources, characterization of variables with their relationships to investigate as for the focus of organic performance with each entity, plus the indicators that the institutions could have with the assessment and technical methodology given by the SERCOP.

The annual reports of this institution could issue, about management indicators and objectives of performance of the SNCP, a transparency index will be created about procurement in Ecuador, as a product to foster public ethics and the fight against corruption, sought to also plan recommendations and conclusions was the improvement of public policies in this subject - according to each institutional reality-.

If we are not able to create processes, units and specialized servers SERCOP to investigate two things: 1) public policy tools in relation to the types and procedures of government procurement use by different entities of the public sector- in all levels-; and, 2) the tools that would allow measuring results and impact of the SNCP; we would not have quality information about the efforts that are made in every phase of administration to optimize procurement. It should also be pointed out that the second purpose is already in articles 10 numeral 13 of the law, but we still have few products that will make this a reality.

It is undeniable that we still have some left over from the colonial matrix for different dynamics of this administration, to face this political programming in tools to measure and evaluate them have to be designed. As well as having a sovereign response from our country with the useful

results, in reference to the reports that are published from the International Transparency Organization.

Discretion in various environments of this public procurement – administration, restrictions in the access of public information and lack of timely response about attention to the rights of citizen participation, should be the main points of change that could direct transparency policies that the board and the SERCOP could dictate; this added to reinforcing regulations and social control in a) institutional organization; and b) public policies implemented for each entity, both factors in correlation with procurement.

The leading entity of SNCP has developed an important work in teams such as registration and ability nation of providers, process control, technical support to the website COMPRASPUBLICAS, amongst others, however it is imperative to design and apply objective tools for measurement and evaluation of the National Procurement System, such as building indicators to verify the fulfillment of objectives and formulation of an index of transparency about conditions in which the players operate, regulations, guidelines and management of information.

5.17

Digital tool for follow up on execution and exact advance of works and contracts.

it would be innovating to create computer tool to have social control about the exact advance in the execution of works and contracts of each state entity.

5.18

Processing for reporting corruption in Procurement.

To create protocols of protection, confidentiality, security so that the citizens would report cases of corruption in procurement processes, before the SERCOP and CPCCS, without affecting the rights and guarantees of the involved parties, ensuring an answer, timely and quick attention for the citizens that believed they have been wronged by such irregularities.

5.19

Measures for transparency and public ethics.

To create a system of public reprimands to institutions that would have irregularities, such as those that have not made the timely corrections as suggested by the SERCOP, with the purpose to create a larger culture of transparency and public ethics, without directly falling into sanctions, but as a preventive means to motivate good practices for the SNCP and the use of the website COMPRASPUBLICAS. Also, SERCOP will create a model of transparent practices

for all players of the system, with the purpose to design a guide for specific actions for the fulfillment of principles and objectives of the SNCP, as well as having education dimensions and methodological ones of the most optimum behaviors by the servers, including warnings which could be negative practices and could affect operators and main players of the SNCP and the website. The model of transparent practices has to promote activities of social control to improve the system and its components.

5.20

Strategic Plan of National Procurement.

The creation of A National System of Procurement – which is different than a Strategic Plan for the SERCOP- with objectives and projections that would allow to articulate efforts as their management indicators an transparency to be subject to an evaluation with updated numbers, plus citizen intervention with different population and territory segments can suggest the necessary changes.

5.21

Professional Practices and Social Audit.

The development of pre professional practices for university students in coordination with the Superior Education Council, to name them in a special modality of volunteers as social auditors of state entities in procurement processes, with the purpose that they are in charge of monitoring fulfillment of the current legal norms, resolutions and recommendations formulated by the SERCOP, as well as to do a follow up and social control – mainly of the preparatory an pre contractual phases of the state contracts – in those entities that have been designated for these practices.

5.22

Virtual Training in Procurement.

Creation of a virtual school on procurement in the SERCOP website, in which we can publish all investigations and thesis made by the universities in themes of administration contracting and like subjects, such as a strong direct consult for collectivity; as well as the broadcasting of live streaming videos of the contractual processes made by institutions, such as training activities, supervised by the maximum regulation entity of procurement in the country, so that any student can go in and get them, this aside from having virtual videos that already exist in the website.

5.23

Social Rehabilitation and National Production.

To look for strategic alliances with the Department of Justice and Superior Technician and Technological Institutes, to create programs in the development of capacities for the penal population in the country's jails, for the production of goods or services, with its participation at providers of state contracts, this would promote social rehabilitation and reinsertion of people that are deprived of their liberty and to incorporate them to the unique Providers Registry, creating also facilities for their enabling and registration.

5.24

Programs and careers in superior education in procurement.

Coordinate with the National Superior Education Council, so the programs of careers in Law from the universities would have as – obligatory - the subject of procurement, as well as promoting in higher education centers carrying out of Masters programs about procurement¹.

5.25

Stimulation for initiatives of social and supportive economy and national producers.

To create annual distinctions to the best initiatives in local enterprises from the players of social and supportive economy that participate as producers of goods or services in procurement and that have been selected providers. These measures would allow SERCOP and SNCP be on its way about formulation of citizen participation policies, transparency and rendering accounts, to make citizen friendly the processes of procurement and implementing a public policy looking to strengthen the popular power, and it will also be a contribution to the National Plan of Prevention and to Fight Against Corruption in the Ecuadorian State.

1. The first university in the country to incorporate the subject of procurement was the Central University of Ecuador in its school of Law, Political and Social Sciences, during the administration of Holger Córdova, Dean in 2002.

6

NORMATIVE REFORMS.

To make participant to policies viable in the subject of procurement, work has to be done in the following tools of legal reform:

6.1

Law of the Council of Citizen participation and Social Control.

The National Institute of Procurement must work in a project of the Reformed Law of the Council of Citizen Participation with the purpose to change number 5 article 10 in the following article:

5 - Fulfillment of recommendations and declarations coming from entities of the Function of Transparency and Social Control, of the Attorney General's Office of the State and the National Institute of Procurement (the underline is mine, to indicate the reform that would have to be made).

This legal reform would allow that the dispositions contained in articles 9, 10, 11 and 12 of the Law of Citizen participation and Social Control, related with rendering accounts, can have specific regulations to the reports that entities would present, in which they could verify and demand to know what were the activities carried out by each entity in reference to the recommendations formulated by the National Institute of Procurement. With this, the policies of public procurement in the subject of participation that would determine by the Board and the SERCOP, will have to be incorporated in reference to the concrete results for the informs of rendering accounts that are present in all the state institutions, which generally is not known by the citizens and neither represents a theme that is developed in the reports of rendering accounts.

6.2

Regulating the revocation of mandate in relation to procurement, citizen participation and rendering accounts.

Later to make sense of this legal reform, the SERCOP should present a resolution project to the Citizen Participation Council and Social Control, in which the following will be stated:

Art.- For the fulfillment of articles 9, 11 and 12 of the Law of Citizen Participation Council and Social Control and especially 5 of article 10, in the subject of policies that promote citizen participation for procurement, State entities should fulfill and inform about activities carried out in reference to the instructions and particles that the SERCOP would issue.

6.3

National Procurement System's Law.

Another important aspect to form policies of citizen participation promotion in procurement, refers to strengthening attributions of regulation and follow-up from the leading entity of SNCP, and what is determined in article 10 of the law of this subject, for which it would be indispensable to have a project for a reformation of the law of national procurement system, in reference to the article, under the following directions:

- 1) The national Institute of procurement will be in charge of implementing monitoring, follow-up and control of activities and procedures carried out in the National Procurement System; and,
- 2) The SERCOP will have the responsibility to undertake the intervention in those procurement processes that would identify irregularities, non-fulfillment of legal norms and regulations issued by the SERCOP, or the existence of discretionary acts for which it would coordinate with the Attorney General's office to suspend or terminate a procurement process.

The authority of leading of the Institute for the SNCP, defined by law in article 10, is incomplete while there are not enough attributions for regulations or recommendations created by the entity could make effective activities of follow up and monitoring to make them met these, as well as intervene with the objective to extinguish those processes that are not inside the framework of the legal legislation.

It is true that the Constitution and other laws establish faculties of control for other entities, this control is not necessarily executed in time to stop possible acts of corruption but to identify it after its been carried out, even when the public resources have been misused.

6.4

Legal Norms and guidelines for citizen participation.

The National Procurement System Law defines in article 9, as one of their objectives, in numeral 7, the following:

“To promote social participation through processes of citizen surveillance that would be developed at a national level, according to the Guidelines”.

Legal acknowledgment to citizen participation in the system is an important advance, even though the Constitution itself already sets a strong projection for participation and their rights in all matters of public interest. However this disposition should be deepened and broadened through articulation and construction and development of other mechanisms of participation that are described in other laws, but that need to be linked and adapted to certain moments and concrete processes to contracting so that they can become a reality.

It is required to reform Resolution # 029-09 of the SERCOP in the following areas: a) that it cannot be only requisite that surveillance groups can be organized and formed by private judicial entities that have technical knowledge in teams of procurement, but in case that citizens want to form a surveillance group and are not part of a private judicial entity with knowledge in procurement, SERCOP will be in charge of giving technical assistance and judicial assistance in these themes; b) that the surveillance groups have the obligation to present observations and recommendations to the SERCOP about the observed procurement process, for the analysis of this entity and if they are technical in judicially applicable, the Institute should do a direct follow-up with which the surveillance group would present a final report, describing activities met by the procurement control entity in the country in relation to observations and recommendations presented by that surveillance group, in the course of their work of social control.

CONCLUSIONS

The Ecuadorian state and its institutions should undertake the responsibility to Bill sovereignty in participatory policies and management of transparency, that would contemplate and face realities of our entities, without neocolonial or external interruptions that do not contribute to our predicament.

We have a normative and institutional knowledge about procurement that we have shown to be one of the most advance and modern amongst the countries from the region; now the challenge is in giving signals to the world that it can be perfected and innovated towards the construction of policies that would strengthen and contribute to influence of popular power in public policies and procurement processes, with institutional activities and legal activities can create a model for management for the National Procurement System.

It is time now to find the opportunity to promote own mechanisms that would improve public management and would add initiatives towards combating corruption in the model of functioning and regulation for procurement.

We need to build policies that would face colonializing of power and of knowledge that would be directed to create epistemologies and institutional practices towards de colonializing the country, to create other means of being, thinking and acting in the social – state interface. This comes from thinking that broken promises of modern tea cannot overcome if we do not identify Eurocentric characteristics of institutionalism. In this aspect, one of the challenges is, how to think of a state that is more intercultural and a State made up of several nationalities, that would respond to our identities and visions from its policies? How to harmonize social participation with state regulations and administrative contracts? For this we require policies that would stimulate and motivate participation of citizens, the creation of measures and indicators of transparency and corruption in our public institutions, without external interference the build political messages to develop the thinking of illegitimate powers: financial capital plus media oligopoly. We should promote policies that break down the dominant state into perspectives: to radicalize citizenship and

participation in policies and innovate objective and real mechanisms for follow-up and institutional evaluation of the National Procurement System by the citizens.

RECOMMENDATIONS

The National Procurement System should form participative policies of procurement in transparency of management, which could incorporate in effective mechanisms of participation and social control, such as the ones that have been mentioned throughout this essay.

The National Procurement System and the Board should formulate in the strategic guidelines the construction of a public policy of procurement with a focus on citizen participation and management transparency – according to the proposals exposed in this work -, as does the National Procurement System suggest to create institutional protocols and necessary instructions that would allow implementing of this policy.

Lastly, it suggest that the SERCOP would prepare projects of a legal reform in the themes recommended, to contribute to the development of the proposed policy.



SECOND

The right of association applied in the procedure of a short list in consultancy when consultancy firms have been invited individually.

Author: Ab. Mónica Vaca Ojeda



The right of association
applied in the
procedure of a short
list in consultancy when
consultancy firms have
been invited individually.

Author: Ab. Mónica Vaca Ojeda

Monica Vaca Ojeda, a Lawyer by profession, has specialized in Procurement Law, Litigation, has a diploma in Public Corruption and a postgraduate degree in Criminal Law at the University of Salamanca. Her practice has been linked to public and private sectors, working in the areas of Procurement and Administrative Law. She is the author of work such as “Road to Impunity”, investigation on judicial proceedings instituted by the massive fraud suffered by approximately 35,000 people and their families by the illegal activities of former Second Notary Public in the city of Machala. “Diagnosis of the Justice Administration in Customs Cases” was collaboration in the gathering and systematization of the evidence of open cases in Customs offenses presented in national Prosecutors Courts for the last 5 years. As a speaker she has lectured on the Legal Framework of the Anti-Corruption Commission, the Implementation of the Organic Law of Access to Public Information and some Public Procurement seminars.

APPROACHING THE THEME

Article 40 of the Law of the National Procurement System, from here LOSNCP, establishes that for the case of requiring contracting of a consultancy whose reference budget of the contract would surpass the value that after multiplying it by 0,000002 and would be less than 0,000015 of the initial budget of the State corresponding to the economic exercise and will carry out contracting through the Short List.

The selection process will be carried out among consultants of the same nature, meaning between individual consultants, amongst consulting firms, or between organizations that could attend to and are in judicial capacity of lending consultancy services.

The contracting entity previous to starting the pre-contract procedure, does a pre selection of possible participants and invites maximum six (6) and minimum (3) consulting firms, natural persons or organizations that would lend their services of consultancy. In this process there cannot be self-invitation, therefore only invited providers can participate.

In case of other consultancy firms been invited to present their bids, what happens if one of the firms presents their bid associated with other consulting firms? Should their participation be allowed based on the right to Association for bidding, as it is written in the Constitution and in the LOSNCP; or, this participation is excluded because it could go against the principles of fair and equal treatment, free competition and concurrence and transparency of other consulting firms (invited to the process) that present their bid individually?

There is an empty norm in the Ecuadorian legislation, because it is not in the rulings of LOSNCP, it's general ruling of application nor in resolutions issued by the national procurement Institute, for this reason, this study is looking to find a solution in reference to participation in Association or consortiums within the process of the Consultancy Short List, incorporating clear this decisions for its participation in a process of consultancy by shortlist that would allow the participation of bidders representing the principles of legality, fair and equal treatment, concurrency and transparency that govern procurement.

INTRODUCTION

The organization of the American States has defined procurement as the formal process through which government agencies obtain goods and services, including services of construction or public works. It encompasses all functions that belong to the acquisition of goods, or construction, including the description of requisites, selection and soliciting bidders, evaluation of bids, preparation and awarding the contract, dispute and resolution of challenges and all the phases of contract administration. In the terminology GATT (General Agreement on Tariffs and Trade, in Spanish known as, Acuerdo General sobre Comercio y Aranceles), procurement is a process through which a government acquires the use or purchase of goods or services or any combination of these, with governmental goals without having an intention of commercial sale or resale, or using the production or supply of goods or services for commercial sale¹.

Due to the economic and social impact of procurement on the productive activity of the country and the well-being of its inhabitants, it is important that the state would be the ruling entity for transparency and probity in the use of public resources, since this type of expense could be susceptible to negligence, abuse or corruption.

The judicial framework, in the subject of procurement current in Ecuador, without a doubt has created opportunities and transparency in the public market, having favorable repercussions to energize contracting in the public sector; even so, I consider that after 5 years of system validity and based on the experience obtained in the different procurement procedures, certain reforms would be introduced with the purpose to reach larger levels of transparency, access, efficiency and quality in the procurement processes from State organizations or those that are private and manage public resources.

The Law of the National Procurement System and its General Guidelines prevent the possibility to participate in association or consortium inside – any pre contractual process, which supposes that various people natural or judicial – can join forces and experiences so as to participate in a procurement process. The current work will analyze the right of association applied to the procedures of the consultancy short list when consulting firms have been invited individually.

1. http://www.sice.oas.org/dictionary/GP_s.asp

1

GUIDING PRINCIPLES OF PUBLIC PROCUREMENT AND ITS CONSTITUTIONAL BASIS.

LEGAL PRINCIPLES:

The Constitution of the Republic of Ecuador in its Article 288 mandates that public procurement comply with criteria of efficiency, transparency, quality, environmental and social responsibility.

The free competition among bidders, equality, publicity and transparency are the individual or legal principles that make the essence and existence of the bid². To these are added the principles of legality, equity and efficiency, among others.

These principles are fundamental axioms that govern the actions of public and private actors involved in state contracting. They seek to ensure that the Entities obtain goods, services and works of the required quality, timely and at an adequate cost or price. They are intended to serve as an interpretive and integrative approach to resolve issues that may arise in the application of standards and provide parameters for the conduct of public officials. Additionally, they help fill the gaps that the rules may have. Recruitment processes regulated by Law and its Regulations are governed by the principles listed below, without prejudice to the application of other general principles of public law. These principles and their interpretation are referred to in Articles 4 and 5 of the Organic Law of Public Procurement, published in the Official Registry Supplement 395, August 4, 2008, which states:

Art. 4.- Principles.- For the purposes of this Law and contracts derived therefrom, shall

² Interpreting the term bidding in a broad manner as a legal and technical invitation to the stakeholders, so that according to the prepared bases for the effect, called "bid specifications" formulate proposals among which the most advantageous is chosen and accepts the award, which also perfects the contract. (CNCiv, Sala C, 21/4/70, "D'Onofrio, Nicolás c/Jockey Club de la ciudad de Buenos Aires", JA, 7- 1970- 498); cited by DROMI, Roberto. Administration Law, 10^a updated edition, Buenos Aires – Madrid, 2004, P. 493.

follow the principles of legality, fairness, equality, quality, technological validity, chance, competition, transparency, publicity, and national participation.

Art. 5.- Interpretation.- The procedures and contracts subject to this Law shall be interpreted and implemented in accordance with the aforementioned principles and taking into account the need to protect the interests of public and proper execution of the contract

I will next proceed to conceptualize the principles -not being the only- to serve as a theoretical basis in the preparation of this essay.

1.1 **Principle of legality.**

The legality or rule of law is a fundamental principle under which any exercise of public power should be subject to the will of the law and jurisdiction, and not the will of the people. For this reason, some scholars claim that the rule of law is the fundamental basis of legal certainty.

Generally, “legality” means according to the law. It is called “rule of law” under which “public authorities are subject to the law,” so that all acts must be according to law, under pain of invalidity. Put another way: any public authorities act is invalid when they are not under the law.

In the Constitution of the Republic of Ecuador the principle of legality is clearly established, on one hand, as a burden on the public and on the other, as a guarantee of legal security of the governed, determining that all actions of the State are governed by the legal system and not the will of the authority, transforming their activity as regulated and limited. From this principle follows that in the field of public law it can only be done what is expressly permitted by law.

“Art. 226.- The institutions of the state, its bodies, departments, public servants and persons acting under a state authority shall exercise only the powers and competencies delegated to them by the Constitution and the law. They will have the duty of coordinating actions to achieve its objectives and fulfill the enjoyment and exercise of the rights recognized in the Constitution”³

1.2 **Principles of fair and equal treatment.**

All bidders for goods, services or works must have participation and access to contract with

3 Constitution of Republic the Ecuador. Article 226.

Entities under similar conditions; being prohibited the existence of privileges, advantages or prerogatives.

The article 11 of the Constitution of Ecuador provides that the exercise of the rights will be governed by the following principles:

“2. All people are equal and shall enjoy the same rights, duties and opportunities”.

The fourth paragraph of Article 66 of the Constitution of the Republic of Ecuador, regarding equality, states that:

“It will be recognized and guaranteed to persons: 1. Right to formal equality, substantive equality and non-discrimination”.

The principle of equality among bidders requires all bidders to be in the same situation with the same facilities and making their offers on the same identical basis.

Equal treatment results in a series of rights for bidders:

- 1) Consideration of their offer in competition with the other competitors;
- 2) Respect, to the possible extent, of the deadlines for the proceedings and if it is necessary to modify the term, it should be the same for all competitors;
- 3) Compliance by the Administration and the participants of the positive rules governing the procedure for selection of the contractor;
- 4) Unaltered in the essence of the bid specifications;
- 5) Respect the confidentiality of the bids until the opening act of the envelopes;
- 6) Access to administrative proceedings in which the bid is being processed;
- 7) Knowledge of other bids after the opening act;
- 8) Signaling of correctable formal deficiencies, which your offer may contain, avoiding the exclusion of any Bids by insignificant and insubstantial omissions.⁴

4 DROMI, Roberto. Administration Law, 10ª updated edition, Buenos Aires – Madrid, 2004, p. 504.

The writer Miguel S. Marienhoff, in his *Treatise on Administrative Law*, says that equality "must respect the principle that all bidders are in the foot of "equality".

*This requirement is a rational notion that flows from the very essence and rationale of the bid, being inherent to it".*⁵

The bid specifications, in short, should establish general and impersonal rules that faithfully maintain the principle of equality, which does not exclude other preferences⁶ established for certain categories of the bidder.

1.3 Principle of opportunity.

The Public Administration must act with the speed that the case merits or to the circumstances of each particular case, in order to meet efficiently and effectively the needs and interests of the general public.

For Lerner the principle of opportunity "*Determines administrative activity. The administrative bodies act in a certain area of more or less freedom under the weighting of the objectives to be met in each individual case. Purpose and freedom, determine the opportunity principle of administrative action, which related to the moment or time of performance define the beginning. Timing means what is desirable today, suggesting tomorrow may perhaps be harmful*".⁷

DROMI notes that "*The rule may regulate: 1) an objective determination, full and exhausting casuistry of each and every one of the conditions of the exercise of jurisdiction, or 2) an explanation of the definition of legal boundaries with reference to the estimated administrative subjective.*

In all cases mandatory and optional elements will concur, as by exhausting the administrative automation regulatory provisions could be, there always exists or concurs subjective findings, assessments and interpretations. The exercise of any public competition is a composium of certain legal elements and other undefined, but whose definition was committed to the executing Administration."⁸

5 MARIENHOFF, Miguel S. administrative Law treatise, Fourth updated edition, Tomo III – Administrative contracts particularly, Editorial Abeledo – Perrot, Buenos Aires – Argentina, Page. 203.

6 As an example you can point the SERCOP Resolution No. 056- 2012 of February 8, 2012, by which the National Institute of Public Procurement issued a regulation whereby is set preference margins and method of payment of works contracts relating to public procurement procedures, and Short List Direct Recruitment Consulting In Article 1 of the aforementioned Resolution No. 056- 2012 SERCOP provides that "In the event of contract audit of a public work, a compulsory apply a margin of preference of up to ten (10) points , on behalf of the bidder attesting to have completed the design and engineering studies of the work whose final execution monitoring is required."

7 LERNER BUITRON, Michelle Stiven. Public Administration. Editorial ABC. México DF. 2008. P. 46.

8. DROMI, Roberto. work cited. 18. P. 712

Everything that the Administration runs, is subject to rules and principles of law, even when acting in the exercise of powers called discretionary (regulatory, tax, organizational, etc.), Because for them governs at least, and inexcusably, the principle of reasonableness. The general interest satisfaction is the only end that justifies all administrative action, which implicitly implies the idea of rationality, so that in no case its invocation could legitimize proceedings illogical, unreasonable or arbitrary.

The officer only has the powers that the law explicitly stated. She/he can never exercise discretionary powers, unless the law is directly and categorically granted. Consequently it could be argued that the first limit of discretionary power is in the law that authorizes it.

1.4 **Principle of competition.**

The legal principle of free competition strengthens the possibility of opposition between stakeholders in the future hiring, with more competition among bidders, and implies the ban on the Administration to impose restrictive conditions for access to the contest.

In relation to the principle of competition, Mairal, Hector, suggests:

“[...] tends to ensure the participation of the largest possible number of bidders in the tender for the administration and allow a wider selection and thus the possibility of the best conditions that the market can offer.”⁹

As we can see the principle of competition implies that the public administration opens the possibility to many bidders, in order to select the offer with the best conditions, and it should be noted that it does not refer only to costs.

1.5 **Principle of transparency.**

The bidding process can clearly portray the action of the Administrative bodies in the provision and use given to public funds for government contracting.

In this sense, competitive bidding is a procedure that makes feasible the diaphanous public act primarily on the management of public funds, but also the private act, this is who participate on an equal footing and competence in this procedure. Thus, all bidders who submitted a

⁹ Cited by Ismael Farrando (h) Administrative Contracts, Buenos Aires, Abeledo Perrot, 2002, page. 90

bid procedure and comply with legal requirements and the specifications are ensured, among other things, the warranty to demand that all other proposals coincide strictly with the specifications, to that extent they will be considered valid.

1.6

Principle of advertising.

Advertising on the management of administrative contracts is regulated specifically by LOSNCP (Art. 21). This legislation envisages for the use of information technology to facilitate access of the information to society related to state contracting.

Relevant information on procurement procedures will be published through COMPRAS PUBLICAS mandatorily.

Article 13 of the General Regulation LOSNCP, for advertising purposes of procurement procedures in the portal www.compraspublicas.gob.ec, states that relevant¹⁰ information would be categorized as follows:

1. Call;
2. Bid Specifications;
3. Suppliers invited;
4. Questions and answers of procurement procedures;
5. Bids submitted by the bidders, except information designated as confidential by the contracting entity in accordance with the specifications;
6. Resolution of award/adjudication;
7. Contract signed, except for the information designated as confidential by the contracting entity in accordance with the specifications;
8. Complementary agreements, if subscribed;

¹⁰ The National Institute for Procurement, through SERCOP Resolution No. 53-2011 of October 14, 2011, issued the standard in which details what is considered relevant documentation to be published in the public procurement portal in the recruitment process throughout the pre- contractual and contractual phases.

9. Change Orders, if issued;
10. Execution schedule of contractual activities;
11. Payment Schedule and,
12. Proceedings of delivery receipt, or administrative acts related to the termination of the contract.
- 12-A.- In general, any other documents of the preparatory phase, pre-contractual, contractual, implementation or evaluation that the SERCOP defines by resolution for advertising of the procurement transactional cycle.

2

THE RIGHT OF ASSOCIATION.

2.1 Constitutional basis.

The right of association is constitutionally recognized, consequently in Title II “Rights” Chapter Six “Freedom rights” says:

“Art. 66.- People are recognized and guaranteed: 13. The right to associate, assemble and demonstrate freely and voluntarily.

15. The right to engage in economic activities, individually or collectively, according to the principles of solidarity, social and environmental responsibility.

16. The right to freedom of contract.”

In Title VI “Development Plan”, Chapter Six “Work and Production”, Section One “Forms of Production Organization and Management”, we have:

“Art. 319.- Are recognized various forms of organization of production in the economy, including the community, cooperatives, public or private enterprise, associative [...]”

“Art. 320.- In the various forms of organization of production processes encourage participatory management, transparent and efficient.”

2.2 The law of association or consortium in the ecuadorian procurement system.

The LOSNCP collecting the constitutional provisions recognizes the right of association to bid on any procurement process as well as the provisions noted in the articles that are reproduced below:

“Art. 26.- Association to offer. – In the proceedings to which this Law refers, registered bidders in the RUP, whether natural or legal persons may submit their offers individually, in partnership or through consortium commitment”.

“Art. 67.- Consortia or Partnerships. - In any pre-contractual proceeding under this Law, consortia or associations of natural persons can participate and / or legal persons incorporated or to be constituted, in the latter case an undertaking of association or relevant consortium. However, to draw up contracts with an association or consortium, it will be prerequisite the presentation of the partnership agreement by which the contract of partnership or consortium was draw up, in which in writing must state the designation of a representative”.

“Art. 99.- Responsibilities. - In all the pre-contract proceedings under this Law, bidders will participate at their own risk.

The members of the association or consortium contractor shall be jointly and severally responsible for the fulfillment of the obligations arising from the offer and the contract, regardless of the duration of the partnership. The performance of the contract is indivisible and complete for partners, in order o determine their experience and fulfillment”.

Similarly, the SERCOP using the power granted in the General Provision Four of the LOSNCP General Rules, which empowers it to issue additional rules, by Resolution No. 052-2011 SERCOP of October 11, 2011, issued the “Unique administrative procedure log of suppliers-RUP-, registry of contracting entities registration and registration of non-compliance” in which Chapter III “Associations, Consortia or Association or Consortium Commitments “, comprises:

“Art. 11.- Right of association. - The natural and legal persons legally constituted and authorized in the Unique Registry of Providers, RUP as providers, are entitled to bid in partnership, in any procurement procedures provided by the System of National Public Procurement. Participation in a partnership or consortia is of no relation to each participating providers losing their legal status, as the association or consortium is not a separate legal entity. Consequently, in awarding a contract to a partnership or consortium, each participating providers shall be liable jointly and indivisible in compliance with the obligations arising from the bid and contract”.

If it is expected the participation of consortia or associations of natural or legal persons, in the case of not being incorporated as association, they may submit the agreements and the appointment of a common representative or attorney, promising, that in the case of being awarded the contract to formalize the partnership, assuming each and every individual associated consultants and joint responsibility, technical, legal and economic performance of the contract.

2.3

Reasons for establishing associations or consortia.

2.3.1 Technical Reasons.

The binding involves the sharing of resources, knowledge and experience of the various associated companies, in order to unite strengths. It is to joint expertise of each of the professionals of the association, so to present the offer in a better position to pre-contractual processes called by public entities.

Among the technical reasons is the ability to incorporate equipment, machinery and labor -in the work- in better conditions; to propose within the constructive methodology more work fronts, which will reduce the delivery time of a project and the direct and indirect costs of implementing it.

2.3.2 Economic Reasons.

There are also matters of economic and fiscal nature, since the resources of several companies together are superior to individual, representing a reduction of costs of execution and the power to make an offer most advantageous to the customer, the risk is diversified between the partners, it can be negotiated in better conditions obtaining third party guarantees and financing.

2.3.3 Organizational Advantages.

The union offers organizational advantages, advantages that can translate into an improvement in cost control systems, information, human resources and in general, anything that proves to harness the experience of the various members of the Union.

2.4

Conceptual definition and consequences of the lack of legal personality of the consortium and associations in the field of procurement.

The Associations or Consortia lack legal personality distinct from that of its members, it follows that member companies will respond jointly and indivisible compliance with the obligations arising from pre-contractual procedure, from the offer and contract expressly waiving the benefits of order and exclusion, whether or not the partnership or consortium is dissolved.

Traditionally it has been accepted that Public Administrations are able to enter into contracts with joint ventures conjectural constituted by entrepreneurs to undertake the execution of a contract. It is therefore a form of business collaboration to achieve common goals.

The lack of legal personality of partnerships/ consortia or commitments of these does not prevent them from acting as a legal person and specifically with public procurement. It is recognized as a “semi – legal personality” when recognized legitimacy to who acts as representative, with sufficient powers of each and every one of its members to exercise rights and obligations.¹¹

The most relevant consequence of the lack of legal personality is that the offer made by a partnership or consortium or commitments of these (unincorporated Entrepreneurs “UTE”) is, in fact, each of the companies belonging to the union Therefore they should accept (and so have the courts at Spain) that its members could act independently of the joint venture of which it forms part, with full procedural capacity and legitimacy. It is not necessary that all member companies contest together, but that any member of the joint venture is able to appeal the contract.

Ecuadorian law says nothing about the procedural ability and individual legitimacy of participants in a partnership or consortium on the right that they have to file claims.

Article 150 of the General Regulation to the LOSNCP states:

“Art. 150.- Right to complain. – Bidders who deemed their interests affected by administrative acts issued by the entities referred to in Article 1 of the Law, for matters related to your offer, regarding the pre-contractual or the award, shall be entitled to submit claims in accordance with the procedure in this chapter”.

As shown in the transcribed text, the ability to bring a claim lies with the bidders to be considered affected. If, as has been said, the offer made by a partnership or consortium or commitments of these, it is in reality of each of the members of that union, each member or participant would be entitled to appeal to the administration who consider affected their interests, without requiring the participation of each and every one of the members of the Association or Consortium.

11. Idem. Resolution No. 052. Art. 11 and sig.

Nonetheless, generally a rule of thumb contracting entities who have the ability to interpret action in the field of administrative procedure of Ecuadorian public procurement, understand that the association or consortium (or the agreements of these) act through its representative, call the Manager or Common Attorney therefore it can only bring an action or administrative claim on behalf of all members, not just one of them individually.

Given the regulatory gap, the Administration shall resolve whether to accept a complaint filed by an individual participates in the joint venture, or accept the process only if it has been submitted by the common legal representative or agent of the Association or Consortium, taking into account the principles governing public procurement and due process.

The Belgian legislation contains a prohibition that prevents the joint venture participants to bring an action individually. Only full members of a consortium may appeal against the decision to award the contract, not just one of its individual members. The same should be said in the case that all members of such UTE act together but is inadmissible the action of one of its members.

3

CONSULTANCY IN ECUADOR.

3.1

General Considerations.

Consultancy is mainly, giving specialized professional systems based in a profound degree of knowledge in a sector, area or specific area of expertise, to give professional direction characterized in making development projects so as to determine the convenience, benefit or utility; the design, execution methodology and project operation. Consultancy can also be supervision and project auditing tasks; as well the development of software, legal consultancy and technical assistance.¹²

As we can see, selecting a consultant is about the quality of the person, to its science, expertise or technique – in a few words, to its capacity – ; which makes it different from other procurement procedures such as reverse auction or tender in which the purpose is obtaining the best possible conditions for the allocation of a contract.

In case one of the parties is obligated to follow the procedures of procurement¹³ require the consultancy and their budget amount would surpass the USD. 52.218,54¹⁴ dollars, a procedure will be open so as to choose the contracting party for the public administration mainly attending to the scientific capacity of the people that come to it, so as to select those people that have better capacity.

¹² CHILQUINGA NEGRETE, Gladys Georgina. The procedure of Procurement through Short List, University Andina Simón Bolívar, Ecuador Headquarters, 2008, page. 9.

¹³ See article 1 of LOSNCP in which the object and scope of application of the law is established

¹⁴ This value results from multiplying its coefficient by 0,000002 at the moment of initial budget of the State corresponding to economic spending, in this case the initial State budget was taken into consideration of the years 2012 and 2013.

3.2

Procedures seen by the contracting of a consultancy service.

3.2.1 Direct Contracting:

When the referential budget¹⁵ of the contract is less than or equal to USD 52,218.54 the contracting party will proceed to contract in a direct way, for which the maximum party authority or its representative will select and invite a consultant enabled in the RUP that would have the previous requisites in the sealed documents¹⁶.

3.2.2 Contracting through Short List:

When the referential budget of the contract surpasses USD 52,218.54 and it is less than USD 391,639.05 the contracting party will choose and invite through the website www.compraspublicas.gob.ec to a maximum of 6 and minimum 3 consultants registered in the RUP that have the previous requisites in the sealed envelopes, so that they can present their technical and economic bids¹⁷.

3.2.3 Contracting through Public Contest:

When the referential budget of the contract be equal or superior to USD 391,639.05 the contracting party will carry out the public summoning through the website www.compraspublicas.gob.ec so that those interested, enabled in the RUP would make their bids¹⁸.

The reference terms for the contracting of consultancy or services will include amongst other aspects, Antecedents, objectives, reach, and work methodology, expected products or services, execution time frame, technical staff / work equipment / resources.

Also, the sealed envelopes should indicate in a clear and objective way who can participate in the process, natural or legal entities, national or foreign or associations of these and their way of participating, for this they should be registered and enabled in the RUP.

15 By referential budget of the contract that one will be understood that has determined the organization, interested institution, dependency, organization or organism, to the date of beginning of the process.

16 Such value is the result of multiplying it by the coefficient 0,000002 By the initial budget amount of the state corresponding the years 2012, 2013.

17 Surpasses the resulting value of multiplying coefficient by 0,000002 at the moment of initial budget of the State and be less than the value of multiplying the coefficient by 0,000015 by the Initial budget amount of the State belonging to the economic exercise.

18 Such value is the result of multiplying by coefficient 0,000002 at the moment of initial budget of the State economic spending years 2012 and 2013.

4

STATED PROBLEM.

4.1

Particular considerations of the Short List.

The short list is the opposition procedure that is carried out to choose the contractor from the public administration mainly seeing the scientific, technical, cultural or artistic skills of the people that present to it, so as to select those that are best capable.

It operates when the referential budget surpasses that which was considered for the contracting of a consultancy in a direct way be this one less than the resulting value to multiply its coefficient 0,000015 by the initial budgeted amount by the Government of the corresponding Financial period, meaning whose referential budget is more than USD 52,218.54 and less than USD. 391,639.05. The pre contract procedure consists of the summoning that is done to minimum three (3) and maximum (6) consultants through the website www.compraspublicas.gob.ec, which is called a Short List.

The invitation is made to the consultants of the same kind (only people, legal entities or only organizations¹⁹) that have to be registered and previously enabled in the RUP.

4.2

Casuistry.

In the model of the sealed envelopes for the Short List of consultancy published by SERCOP, in the general conditions of the invitation, numeral 3, it establishes that:

¹⁹ University and polytechnic schools as well as foundation and corporations with legal guidelines or statutes that have the capacity to give specialized assistance.

3.- The bidders that participate individually or in association should be enabled as providers in the Only Registry of Providers RUP, as it is stated in article 18 of the LOSNCP.

There is no other indication that would allow clarifying if participation in association is for those that:

- a) Previously have formed and were invited as such;
- b) For those that are made amongst those invited (3 to 6) to participate in the Short List; or,
- c) Any of the guests can associate with another that is within the Short List.

This lack of definition creates various inconveniences, since the contracting party can face this quandary to enable or not the associative participation in a process of selection through the Short List.

4.2.1 Invitation to the Consortium or Association.

The first case happens when, for example, a process of pre classification has presented possible bidders their interest to participate in an association that was already constituted or about to be constituted, for the consultancy work required by the contracting entity; in this case, at the moment the invitation will be made to such association or commitment of association to present its bid.

In the example already given, from the beginning of the pre contracting process the entity



4.2.1

summoned the association/ consortium or commitment of association or prequalified consortium and so its participation does not affect the rights of the rest of the invitees to the Short List that knew from the moment of the invitation about this circumstance.

Thus, it cannot be said that it goes against the principles of just and equal treatment and transparency.

Currently, the contracting entity should continue with the pre contract procedure, seeing as how the bidders have not violated any principle established in the LOSNCP.

4.2.2 Invitation to bidders in an individual way and they associate amongst themselves.

In this case, two situations may occur:

a) The contracting entity invites 3 bidders – same legal nature – to present their bids within a procedure of selection of the Short List for consultancy and the 3 decide to make a consortium to present a joint offer.

In this case the summoning entity that expected to have a determined number of possible offers so as to evaluate which one was more convenient – according to the selection criteria



4.2.2 a)

established in the sealed envelopes – sees its options limited because of the agreement carried out amongst the invitees of the Short List, which as a result gives a presentation of an only bid presented by all the invitees, that become a part of the consortium.

In my criteria it is evident, that the association or consortium made by all the invitees to the Short List (in Consultancy) Limit the competition, and so violate the summoning principle, which directly affects the interests of the contracting entity.

In this case, the contracting entity should declare the process null, since there is no contest, the entity loses its ability to choose the offer that best satisfies the institutional interests when having only one offer it loses the same selection by the Short List and practically would be awarding it directly, violating principles and norms established in the Law from the National System of Procurement.

b) 3 bidders are invited – same legal nature – to present their bids within a procedure of a Short List for consultancy and 2 of them decide to associate making a bid together and the third makes his bid individually.

In this case we have 2 of the 3 consulting firms associating themselves with the purpose to strengthen their position at the moment their bid is being evaluated, so the third invitee is left



4.2.2 b)

alone, in a situation of a disadvantage when facing the association or formed consortium, which causes a Unfair Contest.

If the contracting entity would decide to enable the 2 presented bids (the one presented in association and the one presented individually) it would directly affect the individual bidder, who would be affecting his rights to fair and equal treatment; also the transparency principle would be violated, a principle that determines that all rules and conditions for the participation in a pre-contractual process should be clearly established previously.

Because of all these reasons, I consider that there the offer presented in association or consortium should not be enabled, because such presentation clearly attempts against the principles of fair and equal treatment, free competition and transparency; and to continue the process with the bidder that met the established rules in the sealed envelopes.

4.2.3 Invitation to bidders individually and they associate with others.

In the third case, the contracting entity makes a list of 3 legal entities invited to participate in a procedure of Short List consultancy and any of them come in association with another legal entity not included in the Short List made by the contracting entity.



4.2.3

In this last example, one of the guests associates himself with a third that was not even considered at the moment of making the Short List. The participation of this association/consortium, just like in the previous case, violates principles of fair and equal treatment, free competition and transparency; with an additional consideration, since it is a Short List –restricted procedure– it is the right of the summoning entity to select the invitees based on their technical, economic capacities, etc., so it is not logical that an offer from someone who was not initially invited, be included, independently of their participation be it in association with someone who was included in the Short List.

Regrettably, the norm that governs procurement in Ecuador, does not have a disposition that would regulate as it should in these cases, leaving the decisions to the contracting entity to figure out if it enables or not the bid presented in association under circumstances before pointed out.

It is true, that to present themselves in association or consortium in any pre contractual process seen in the Law, is a right that all bidders have; this right, in the cases shown before as examples (except the first one, where from the beginning we saw the participation in association or consortium) can be seen faced up against the rights of those bidders that present their bids individually, and the evaluation of offers would not be carry out in conditions of an effective competition.

Here we will analyze the possible conflicts that the situations described can create.

4.3 **Principles and Rights in apparent struggle.**

In the cases indicated in the previous paragraphs we can highlight that, aside from the right that participants have to present themselves to a pre contractual procedure in association or consortium, there is the rights of the other bidders that could feel in the processing of this pre contractual procedure principles of fair and equal treatment have been violated the principles of fair and equal treatment, concurrence and free competition, transparency and publicity.

We will now analyze these principles in reference to the rights of association in the framework of a procedure of the selection of the Short List, considering that it is precisely in this procedure that it becomes most relevant, considering a more restricted participation in the number of possible participants (minimum 3, maximum 6) selected by the bidding entity based on their professional expertise about some subject, experience, technical quality, etc.; and that in principle there is a balance of the characteristics of the invitees and so all should have the possibility to be given the contract to be awarded.

So the principles that govern procurement, as well as the rights of association have their basis in the Constitution of Ecuador:

- In article 66 of the Constitution of the Republic, numerals 13, 15 and 16 guarantees the right to carry out economic activities, in an individual or collective manner and to free contracting.
- Article 304 numeral 6 from the Primary Charter establishes that the commerce policy will have as an objective to avoid monopoly and oligopoly practices, particularly in the private sector and others that would affect the functioning of the markets.
- In article 319 of the Constitution acknowledges diverse forms of organization of production of the economy, amongst others, the association one; and in article 320 indicates that it is the obligation of the State to stimulate a participative procedure, transparent and efficient.
- Article 334, numeral 1, of the Constitution of the Republic dictates that it is the duty of the State to promote the equal access to factors of production, avoiding the concentration or monopolizing of factors or productive resources, redistribution and suppression of privileges or inequalities in the access to them.
- Article 336 of the Primary Charter dictates that the state should promote and watch out for fair commerce as a mean to access to goods and services of quality, promoting the reduction of distortion in the intermediation of promotion and its sustainability, ensuring this way transparency and efficiency in the markets, through the fostering of competence in equality of conditions and opportunities, which would be defined in the Law.

4.3.1 Can Public Administration restrict participation of an association or consortium inside the Short List, when the invitation has been done in an individual manner?.

It should be analyzed if the public administration (contracting entity) can impede from exercising the right to association written in the Constitution of the Republic of Ecuador, the Law of the National Procurement and other standing regulations.

In the first chapter, when we analyzed the principle of legality it was said that as a guarantee to the judicial security of those governed all the actions of the State will be subject to judicial regulations and not to the will of the authority, so it is indispensable to analyze the constitutional regulations relative to the principle of application of rights.

Republic of Ecuador's Constitution (2008), establishes within the chapter "Principles of application of rights", in article 11, that:

The exercising of rights will be governed by the following principles:

3. The rights and guarantees established in the Constitution [...] will be of direct and immediate application by and before any public, administration or judicial official, in part.

For the exercising of rights and constitutional guarantees will not demand conditions or requisites that are not established in the Constitution or the law.

The rights will be fully justifiable. Will not claim lack of judicial regulations to justify its violation or lack of knowledge, to reject the action by these acts nor to deny its acknowledgement.

4. No judicial regulation can restrict the content of rights nor of the constitutional guarantees.

5. In the theme of rights and constitutional guarantees, the public, administrative or judicial officials, should apply the regulations and the interpretation that most favor their effective validity.

6. All the principles and rights are unalienable, irrevocable, indivisible, interdependent and equal hierarchy.

Article 76 of the Constitution dictates that in every process in which the rights and obligations are determined in any order, will ensure the right to due process that would include the following basic guarantees:

1. Corresponds to all administrative or judicial authority, guaranteeing the fulfillment of rights and regulations of all parts.

7. The rights of people to a defense would include the following guarantees:

1) Resolutions of public powers should be motivated. There will not be motivation if in the resolution the regulations or judicial principles are not mentioned in what it is based and does not explain the pertinence of its application to the antecedents of the fact. The administrative acts, resolution or failures that are not duly motivated will be considered null. The responsible officials will be sanctioned.

At first, with the right of association being a guarantee of their rights constitutionally and faithfully respecting the principle of legality, no administration organization, official or public servant cannot violate it so the administrative act

amendments participation of an association can be null. However, in the cases of matter of the present analysis, their other rights also that would be affected, such as the principles of fair and equal treatment, concurrence, and free competition, transparency, amongst others that we have previously analyzed.

Facing this dilemma, it is up to public administration that would carry out a precontractual procedure of the short list must make a motivated decision, meaning, their decision on norms and constitutional principles and indicated to the application of the concrete case in function of constitutional principles.

It should also be mentioned that in relation to the constitutional base of the rights to free association, it is here where the limits are established to exercise this right. The collaboration between enterprises, that makes up the main reason of the figure of association and consortium and that in principle it is not the object of prohibition, cannot constitute a framework to carry out restrictive practices for competition, in other words it cannot have is the purpose to distort the principle of free competition.

4.3.2 Dispositions in relation to agreements between bidding enterprises.

According to this position is that later on will be cited all agreements between enterprises are forbidden, the decisions of association of enterprises and practices agreed upon affect commerce and that have as an object or effect to impede, restrict or falsify the game of competition.

The Constitution of Ecuador establishes amongst its objectives of economic policy to promote systematic competitiveness. (Art. 284, numeral 2); and as commercial policy one of the objectives of the Ecuadorian state is to avoid monopoly or oligopoly practices, mainly in the private sector and others that would affect the performance of the markets (Art. 304, numeral 6).

In the same way the Constitution of the State, establishes that:

Art. 334.- The state will promote equal access to factors of production, for which it will respond:

1. To avoid concentration or accumulate factors or productive resources, its redistribution or eliminate privileges or inequality in access to them.

Art. 335.- The state will regulate, control and intervene when necessary in the exchanges and

economic transactions; and will sanction the exploitation, usury, accumulation, simulation, speculative inter mediation of goods and services, as well as any type of prejudice to the economic rights and to public and collective goods.

The state will define a policy of prices directed to protect national production, will establish mechanisms of sanction to avoid any practice of private monopoly or oligopoly, or abuse of their position of market domination and other practices of disloyal competition.

Art. 336.- The State will promote and watch out for fair commerce as a means to access goods and quality services that would minimize distortion of intermediation and promote sustainability.

The state will ensure transparency and efficiency in the markets and will promote competition in equality of conditions and opportunities, which would be defined by the law.

On its part, the Regulation and Market Power Control Law, published in the official registry supplement #555 October 13, 2011, has various disposition that are cross sectional in the environment of procurement. It particularly calls to attention numeral 6 and 21 of article 11 referred to the Law that points out as agreements and prohibited practices, the following:

Art. 11.- Agreements and prohibited practices.- All agreement, decision or collective recommendation or agreed upon practice or consciously parallel are prohibited and will be punishable according to the norms of the law, an in general all acts or conducts carried out by two or more economic operators in any way manifested or related with the production an exchange of good or services, whose objective or effect could be to impede, restrict, falsify or distort competition, or that would negatively affect the economic efficiency or the general wellbeing. (what is highlighted is mine)

In particular, the following conducts, are prohibited agreements or practices:

6. The acts or omissions, agreements or practices agreed upon and in general all conducts of providers or bidders, whichever be the way that they adopt, whose objective or effect is to impede, restrict, falsify or distort competition, be it in the presentation of bids and postulating or looking to ensure the result in their own benefit or another bidding provider, in a request for bids contests, sales, auctions, public auctions or others established in the norms that regulate procurement, or in procurement private processes open to the public (what is highlighted is mine)

21. Agreements amongst providers and buyers in the framework of what the law establishes,

that can be procurement that direct and concentrate contracting with the purpose of unfairly favor one or various economic operators.

They are null in their full right the agreements, practices, decisions and recommendations that being prohibited in this article, are not covered by the extensions seen in the current Law.

The SERCOP has not yet issued a norm that regulates when associations to bid in procurement could violate norms of competition seen in the Law of Regulation and Market Power Control.

Within this judicial framework, we can see that every agreements between bidding enterprises was objective or effect is to distort the contract procedure or to impede or restrict competition constitutes a violation of the norms for the defense of competition.

With all this pointed out, first we have to consider «the object of the agreement itself», given that the context in which it has to be applied; but just in case the analysis of the clauses of such agreement does not revealed a sufficient degree of noxiousness in reference to competition, it is necessary then to examine «the effects of the agreement»; and, to proceed to its prohibition, the man that they gather the elements that can improve that the game of the competition has in fact been restricted, falsified or disabled in a sensible way.

The distinction between «infractions per object» ad «infractions per effect» resides, therefore in the fact that determined forms of collusion between enterprises can be considered, for its own nature, detrimental for the functioning of the normal game of competition.²⁰

The Tribunal of Justice from the European Union, has declared that to have an object contrary to competition, it is enough that the agreement can produce negative effect in competition, meaning that it would be concretely at to prevent, restrict or falsify the game of competition in the interior market. The matter whether the effect is really produced and in its case, in which measure, can only be relevant to calculate the amount of fines and the rights of compensation for damages²¹

The qualification of an agreement or restrictive practice of competition operates as a type of «presumption», since if this nature is determined to be restrictive it won't be necessary to prove which are the effects of the agreement or practice in competition. It is more, the

20 Sentence of the Justice Tribunal November 20, 2008, Beef Industry Development Society and Barry Brothers (C-209/07, Rec. p. I-8637), sections 15 and 17.

21 See sentences from June 4th 2009, T-Mobile Netherlands and others, C-8/08, Rec. p. I-4529, section 31

prohibition could be made with a preventive character, and without waiting that the eventual damaging effects for the competition would have indeed taken place.²²

To appreciate if an agreement has a contrary objective to the competition it proceeds to examine particularly the content of its dispositions and the objective finality that it pretends to reach, as well as the economic and judicial context in which it is registered. The intention of the parts does not make up an element necessary to determine the restrictive character of an agreement; nothing prevents the public administration to take it into consideration.

On the other hand, these agreements can only be considered as an infraction with the purpose to distort free competition or to simulate a licit agreement with the purpose to participate of a procurement process; but it will also constitute fraud.

22 In this sense, consolidating jurisprudence declaring that to apply article 101 TFUE, section 1 the taking into consideration of the concrete effects of an agreements is superfluous, when this one has a result to impede, restrict or falsify the game of competition». See, in this sense, sentences July 13, 1966, *Consten y Grundig/Comisión* (56/64 y 58/64, Rec. p. 299), section 496; and October 15, 2002, *Limburgse Vinyl Maatschappij and others/Comisión* (C-238/99 P, C-244/99 P, C-245/99 P, C-247/99 P, C-250/99 P a C-252/99 P y C-254/99 P, Rec. p. I-8375), section 491.

CONCLUSIONS

All along this work, we have analyzed the right to association that the bidders have to freely present a bid in any of the pre-contractual procedures established in LOSNCP, when facing the principles that govern procurement: concurrence, free competition, fair and equal treatment, transparency, publicity, amongst others; all this within the framework of consultancy contracting procedure through the procedure (restricted) of the Short List.

We have determined that the problems is generated from the elaboration of the sealed envelopes, that have to have the conditions for participation of the possible bidders. The model of SERCOP sealed envelopes for the Consultancy Short List (obligatory use) does not clarify the participation of associations or consortiums in such procedure, so it will belong to the summoning entity, and therefore fill this empty space and in a clear way point out which are the qualities (natural judicial persons, associations or commitments to associations or consortiums, organizations) to which the selection process is directed to.

It is important to highlight that it is the ability of the summoning entity to define the conditions of participation, as long as they are not directly or indirectly discriminatory and are previously pointed out in the sealed envelopes. Therefore, the entities when setting the criteria of selection of a restricted process (Shortlist) should do it according to the norms and the objective criteria that they have defined and that is at the availability of all those summoned.

Aside from selection of the guests, there will be a watch over so that there is balance amongst the characteristics of the guests, taking into consideration the need to guarantee sufficient competition, meaning, the contracting entity would watch out so that the participation of the consortiums or associations within a procedure of a shortlist, would not cause distortion of competition in reference to other offering companies.

My position about the stated problem can be summarized in the following way:

1. By consultancy being a specialized professional service, its selection attends to the capacity and professional, technical and/or scientific experience of the consultant.
2. To the contracting entity – only to it- it is up to it to set the conditions for a process of selection of a shortlist (as long as the current norm is respected).
3. The sealed envelopes that govern the process should have all the dispositions and necessary information to make bids, this of course includes summoning, which should in a clear and unequivocal manner identify the guests to participate in the process of selection through the shortlist (As it was indicated these should be of equal category); and in a expressed way reveal if they will or not accept the formation of associations and consortiums amongst the guests, in favor of the institutional interests.
4. The difference from other processes is that it is looking for the largest amount of bidders; we should remember that the Shortlist is a procedure of participation restricted to a number of maximum (6) bidders.
5. The participation in association or consortium allows that this one would reinforce its characteristics adding that of all of its associates, mainly in reference to the experience and financial indexes, favoring the margins of preference (national or local participation in the case of work investigation).
6. The pointed out advantages in the previous number, directly affect the other participants that by not being in equal conditions will suffer a detriment in their possibilities to obtain a grade of their offers that would allow them to be awarded the contract.
7. Allowing that in a Shortlist process judicial people individually as well as associated or in a consortium would participate, it's a cause that could cancel the pre contractual procedure and that by not being corrected could give as a result illegal awarding.
8. What was pointed out in the previous process has one exception:

when at the beginning of the process in the summoning the possibility to present the proposals individually has been opened, or in an associated way but only amongst the guests of the Shortlist.

9. The right to association that the different bidders have will not be violated, as long as the contracting entity justifies the reasons through which it has required that the participation be of an individual character.
10. The right to association cannot be used as a means to restrict free competition, nor to violate the principles of concurrence, fair and equal treatment and transparency that govern procurement.
11. The fulfillment of these requisites could imply the nullity of awarding and responsibility of the contracting entity to undertake the contestation both administrative and in a jurisdictional manner of the bidders, that even though they cannot have the subjective right of being awarded a contract, they do enjoy the subjective right that their damages would be recognized.

NORMATIVE REFORM PROPOSAL

1) To incorporate in the first subsection of article 37 the General Guidelines of LOSNCP, after “their technical and economic offers.” The following:

Only the candidates that are guests invited by the contracting entity may make a bid.

2) To incorporate after article 37 of the General Guidelines of LOSNCP, incorporating the following:

Art. 37-A.- Associations of the consultancy groups or to be constituted that participate of a Shortlist – If they foresee the participation of associations or consortiums, this one will be formed exclusively between the invited bidders to the Shortlist.

If the contracting entity has motives to consider that in the conduct of the bidders there have been acts or omissions, agreements or forbidden practices to the wording of what was established in the Regulation and Market Power Control Law, could disable the offers involved in such practices.

In case of being awarded the contract or when this one has been concluded, if it is determined that the association or consortium was formed with the purpose or had as a thought out effect to prevent, restrict, falsify or violate norms of foreseen competition in the Regulation and Market Power Control Law, the contracting entity can rescind the award, or in case of having concluded the contract can proceed according to what is written in article 64 of LOSNCP.²³

²³ El Art. 64 de la LOSNCP se refiere a los contratos celebrados contra expresa prohibición legal y establece que la máxima autoridad de la Entidad Contratante podrá declarar en forma anticipada y unilateral la terminación del contrato, sin que proceda indemnización alguna al contratista.



Contracts and agreements signed with international cooperation bodies:
Exclusive regime enforcement of the organic law of the national system of public procurement?.

Author: Ab. Jorge Hernández Jaramillo



Contracts and agreements
signed with international
cooperation bodies:
Exclusive regime
enforcement of the organic
law of the national system
of public procurement?.

Author: Ab. Jorge Hernández Jaramillo

Hernández Jorge Jaramillo, a Lawyer with a major in Economic Law. He is currently obtaining her master's degree in Administrative Law. He has served as director and legal adviser of some public institutions, being outlined his work at the Institute for the Promotion of Exports and Investments Pro Ecuador. For a period of time he was an invited professor at the University of Guayaquil.

INTRODUCTION

The study of agreements signed between entities and bodies that make up the public sector derived from the inter-administrative relationships, which are also known as intersubjective relationships, in fulfillment of the coordination principle that rules the public administrations in pursuit of the materialization of their legally assigned competences and mainly the execution of Good Living, requires a detailed analysis of the different national and international legal provisions in force and even those that have been repealed in order to rationally understand the justification of this work at both a general and specific aspect, the latter, being in reference to the agreements signed with international cooperation bodies.

According to what was previously mentioned and in order to expand upon the topic of this article called: **“CONTRACTS AND AGREEMENTS SIGNED WITH INTERNATIONAL COOPERATION BODIES: EXCLUSIVE REGIME ENFORCEMENT OF THE ORGANIC LAW OF THE NATIONAL SYSTEM OF PUBLIC PROCUREMENT?”** we proceed to foretell the public system of the public administration agreements in Ecuador. Based on this we can move into the analysis of article 3 of the Organic Law of the National System of Procurement, and article 2 of its implementing regulation, under which we will include some comments and suggestions for an improved management of public matters. Finally, we will approach various reform proposals for the legally binding regulations with the firm intention of disciplining the figure of this type of agreements and their derived procurements.

To conclude, it is important to emphasize that due to the length of this essay stipulated by the reviewing authorities, the subtopics of this document will be explained in a summarized yet interesting manner, even though due to

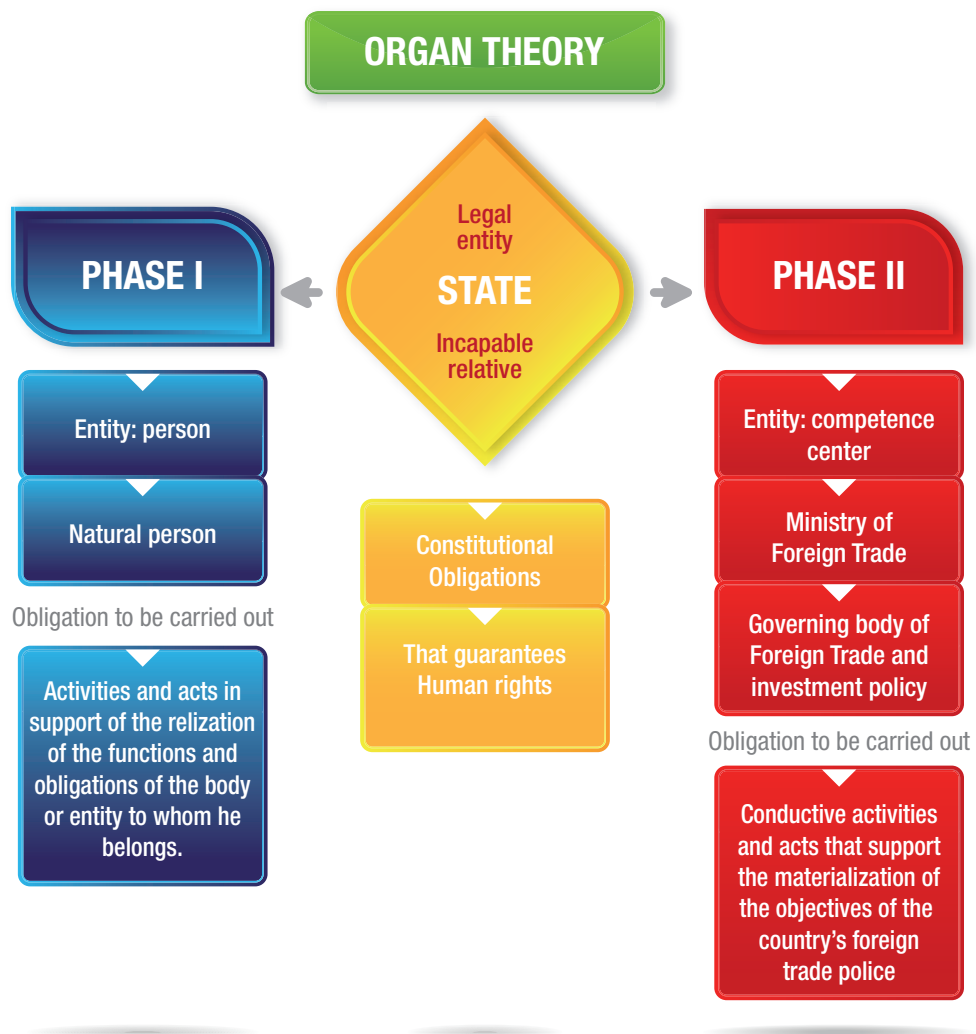
1

GENERAL THEORY ON THE AGREEMENTS OF ADMINISTRATION IN ECUADOR.

1.1 Conceptualization of Administrative Law.

In our country the emergence of administrative law can be found in the Constitution and in the laws that are part of a wide range of regulations that make up the Ecuadorian legal system. For this reason, we can define this, in a broad sense, as the set of principles and regulations of public law which regulate the activity of public administration and their relationship with individuals. Administrative law has evolved from a single right that implements the public authority of a State, or in other words, it is not only is in charge of the administrative entities and bodies and their activities but also regulates the existing relationships between the administration and citizens, establishing the citizen's rights and obligations, by always referring to their relationship with the administration, thus making it a regulation which guarantees the rights of the general public.

Due to the fact that I am Ecuadorian, my sense of nobility obliges me to discuss Ecuadorian doctrine before beginning to approach foreign doctrine. It is for this reason, that I highlight the first concept outlined by the professor Jorge Zavala Egas, which in my opinion allows the reader to largely understand the branch of law that we are concerned with. The concept outlined is as follows: "Administrative law is a set of principles and rules of INTERNAL public law which regulates the activity of public administrations or their delegates, which can be defined as public authorities or subjects that perform administrative functions in order to satisfy public needs, developing public services or caring for public interests or issues or mere public interest."



1.2

Organ Theory as a philosophical foundation for the attribution to a State of the legal consequences of the typical legal forms of management of the administration and its agents (proceedings, events, contracts, regulations; and administrative agreements).

With the firm intention to establish the present theory in the mind of the reader, we have developed a concept map which will summarize it in a practical way and based on it we will expand the present sub-topic as is referred as follows:

The Organ theory seeks to explain the attribution to the State of the legal consequence of the legal forms typically used by the administration and their agents to support the fulfillment of the duties of the state which are stipulated in the Ecuadorian legal system. This theory can be concretely divided into two phases to gain a better understanding. According to what is featured on the conceptual map presented above, the first phase regards the entity-person and the second regards the entity-competence center, which are ultimately components of the state and which, from a legal and political stand is merely a single actor. It is an actor that is equipped with a legal personality, and is thus, a legal person of public law which implies that it is a legal fiction created due to the necessity to protect certain funds or assets protected by the law, which results in a technique used by the legal system to guarantee the existence of a unifying indictment center of responsibilities against third parties, and holder of authorities, rules, and obligations.

According to what was mentioned and in order to begin to unravel the content of the first phase as an example, by being a legal entity, the State is relatively incapable and must be represented by a natural person that carries out their actions. The natural person must, due to a Constitutional mandate, be legitimized to carry out such function through a popular election, thus becoming the Constitutional President of the Republic of Ecuador. Consequently this person of public right is represented to the foreign countries by the head of state and internally it is represented extra-judicially by the chief of the government; one and the other are converged in Ecuador into the head of the Executive Role.

In synthesis, this first phase is considered as bodies to the public services that are constitutionally entitled to create or forge their state will through their acts. Accordingly the will expressed by said natural personas is imputable to the legal entity that they are a part of, due to the power of action that they have been given by virtue of the rule.

Upon reaching this point, it is pertinent to begin talking about the second phase of this theory, by establishing the following: The legal entity of the State as an entity susceptible of obtaining

rights or obligations, represented by the President of the Republic, is compelled to respect and ensure that the rights of the citizens as established in the Constitutions are respected as well as carry out acts and management that he considers necessary and suitable in the fulfillment of the essential rights of it. Which is currently derived by their new form of consideration in our supreme law of 2008, which is defined, as a constitutional State of rights and justice which States that it is a new type of constitutional state because it is a form submitted to the law and mainly to the constitutional norm; it is an egalitarian state because it seeks to guarantee minimum adequate life conditions to the population as well as the progressive elimination of social inequalities. It is a democratic state because it proposes the surpassing of representative democracy (substantial democracy.) Finally, what is most important is, that we are talking about a State that is legally binding to the fulfillment of rights because these are no longer rhetorical commitments and maximums, but rather they become the material *raison d'être* of the state, that adopts an instrumental function that equips it with legitimacy.

For this reason, the State in virtue of the obligations and duties stipulated in the Magna Carta that co-relatively stem from all of the rights that the citizens who integrate Ecuadorian society, has been attributed the power to guarantee the fulfillment of them but legally measured by the regulation through its organization in certain administrative bodies or entities that have the legal capacity to proceed in regards to the constitutional functions assigned to the unique legal person that they are a part of. From there we can establish that there are two fundamental reasons to distribute the functions between the State and the multiple public entities. In the first place, due to the principle of specification to the provision of public services, promotion or development of economic activities on behalf of the public administration; and, the second motive has a tight relationship with the principle of the division of public powers, as their purpose is to ensure that the activity carried out by each and one of them is handled according to the authority that they have been given at a Constitutional, legal or regulatory basis in order offer guarantees to citizens.

Then, the public administration determined in article 225 of the Constitution is assigned the power to organize them in order to materialize their competences due to the fact that they are legally pertinent as well as constitute an obligation by virtue of the principles that regulate these administrations. Therefore they can and should be equipped by an internal organization which will allow them to have the precise personal and material means in order to cater to the different manifestations of administrative proceedings. (Art. 21 of the ERJAFE)

After all, as was previously analyzed, the Constitution lays the responsibility of the public administration on the Constitutional President of the Republic which, in turn, carries out the Role of Government. For that reason, he has, among his authorities the ability to run public administration in a de-concentrated manner and issue necessary decrees for their integration,

organization, regulation and control. As well as create, modify and remove the ministries, entities and coordination agencies, and issue the necessary regulations for a good performance of the administration. All of this has come upon by the mandate set by the Executive Role, in the scope of competence of the entities or organisms that make it up, their rectory attributions, planning, execution and evaluation of national public policies and the plans that are created to execute them. (Art.141, 147 Num. 5, 6 and 13 CRE; and, 40 of the Las of State Modernization) Stemming from what we reviewed previously and prior to concluding this second phase, let's go back to the concept map to comment about the example given where we show that due to the attribution that the Constitutional President of the Republic has, the Ministry of Foreign Trade was instituted through Executive Decree Number 25 dated 12th of June 2013, as an organism of public law, with legal personality, estate as well as independent administrative and financial regimes endowed with the power to carry out all of the pertinent activities in order to materialize the objectives of the country's foreign commerce policy. These means developing the internal markets, regulating, promoting and executing the corresponding actions in order to propel its strategic insertion in global economy, strengthen the national productive apparatus and contribute in order to obtain food sovereignty, promote fair commerce and avoid monopolistic practices. This is where this organism obtains the authority to be a governing body in regards to foreign trade and investment, and as such is the entity in charge of formulating, planning, directing, managing and coordinating foreign trade policies, commercial promotion, investment attraction as well as bilateral and multi-lateral commercial negotiations, the regulation of imports and the selective and strategic substitution of imports.

Within this context we must emphasize the difference between a public servant, a position, an administrative unit and an administrative body. Regarding this, the administrative doctrine States that the basic cell of a bureaucratic organization is the "position", a series of positions make up an "administrative unit" and frequently various administrative units make up an "administrative body."

For this reason we define the administrative body as follows: "Administrative bodies are the units or elements that make up the public administration which are hierarchically organized according to the law, they operate by state mandate or representation in order to achieve various goals which favor the community." As a consequence of what was presented, the legal person known as the State is assigned both the formal and relevant acts as well as the legal effects which are derived from such acts.

In conclusion, we will establish that the State manifests itself through administrative bodies, which explains the existing relationship between the State and its bodies. These bodies are endowed with a legal personality and have their functions pre-shaped in the regulation that they execute. They can be changed or removed, in structure and in competence due to their

temporary status. However, the center or their assignment has the provision of a unique legal personality known as State, and it continues being like this over time due to its permanent nature. For these reason these two aspects ultimately are identified in their action. From there, there may be an eventual removal or change of the bodies as has been previously mentioned, or a possible change in the public servants or authorities that carry out a public position, there will be a continuity in the relationships established and developed between every administration with an own legal personality and the citizens.. (Articles. 3, 9, 21, 22, 23, 64 of the ERJAFE).

Ultimately, this is how we can follow with the approach presented by professor Zavala Egas and establish a summary that States that the organ theory will unravel the fact that the State is a legal person made up of bodies that carry out the State's competences. These bodies, which make up the public administration, are in charge of permanently as an integral part of the State and through natural persons to materialize the competences assigned by the legal system, and which suppose an ability to act in order to carry out administrative functions or abilities whose goal is the fulfillment of a public interest (increase Good Living), what can be known in other words as helpful activity to the community.

All in all we can accurately express that the administrative body is an instrument used to materialize the will of the state through its activity, which is fused with the State, due to its indivisible characteristic and its ultimate mandatory obligation in every one of its acts.

1.3

Legal Status under public law.

As Garcia-Trevijano Fos States, legal personality is a necessary quality in the legal system in order to be able to sustain legal relationships. For this reason, only the subjects of law that have received this legal personality can establish legal relationships. Within state organization there is a plurality of bodies, through which the State's activity manifests itself. The peculiarity of our Law prevents the bodies which lack legal personalities to produce relationships among themselves and the general public as well as produce legal effects. Only the parties of the state organization which are configured as legal entities are capable of being the center of attributions and obligations. The remaining bodies cannot establish legal relationships on their own, but rather they grant their activity to a superior center from their framework. In any case, the personified bodies grant, as a last measure, all their activity to the State, which they are a part of and from whom they receive their competences and attributions.

All of this means, as the doctrine States, that the bodies form, manifest themselves and act directly linked to the will and discretion of the state, they advocate for their rights, operate to reach a goal not as representatives but rather as instruments of the State, these instruments make up

delimited points that differentiate themselves based on the diversity of their competences. We can remember that in accordance to what is said in article 3 of the ERJAFE, the Central Public Administration has a unique legal personality for the fulfillment of its goals. Article 9 establishes that the Central Public Administration is made up by hierarchically arranged bodies and within its activity it has a unique legal personality. In other words, the bodies and the state are the same and the activities of the bodies are assignable in a direct manner, for this reason when the administrative acts are issued, contracts are subscribed, regulations are issued or administrative agreements are signed by the body or bodies of the public administration, and they are made out to the name of the legal person of the public law which is known as "State".

For this reason, the doctrine wisely States that the legal personality of the State was seen as an inexcusable necessity in order to explain the subjective public rights. This was done because there was no other way to establish a relationship between natural persons, who own these rights, and the State if the person was not endowed with a legal personality which made it possible to legally relate individuals with other States. In the same manner the State awards the legal personality to the organs created by it, and it immediately proceeds to give it controlled authority or consequence. All of this comes from the normative force of the State.

To conclude this subsection we will briefly talk about the case of the Institutional administration. When the ERJAFE refers to the institutional administration in article 9 it basically established as follows: "The entities of the Institutional Administration of the Executive Role are endowed with their own legal personality in order to carry out their competences." In other words this mean that the State can, and it has done in the distributing of the different functions due to the principles that govern over public administration, in light of what is known as institutional administration, create bodies that are endowed with their own legal personality that are hierarchically inferior to a Ministry. They are frame worked under the principle of hierarchy and tutelage, which is a clear example of Institutional administration. It is known as the Institute of Foreign Export and Import Promotion, and it is assigned under the Ministry of Foreign Trade.

Ultimately to conclude this subsection we again transcribe GARCÍA TREVIJANO FOS to graphically establish what was previously mentioned: "the creation of a legal personality of a natural person; the setting of the legal age for example, is a matter which is independent from real and biological existence of individuals, it is one thing to the a person and another to have (legal) personality, one is a person but one obtains a (legal) personality." For this reason we must understand that the public administration is a part of the state entity of a greater level.

1.4

Public administration and their inter-organic and interadministrative relationships.
The latter is also known as inter.

Recognizing the growth of the inter-state and inter-organic relationships is the new way of understanding the State by the Ecuadorian population. This different recognition relates to understanding the state as a Constitutional State of Rights and Justice. In the Republic of Ecuador's Constitution of 2008 it was made clear, without a doubt, that there was a deep link between the State's activity and administrative structure in service of the community, which at the same time involves the basic principle that justifies its existence and that must preside over all of its activity. It is important to mention specifically what it States in Article. 227, which says: "The public administration constitutes a service to the community which is ruled by the principles of efficiency, accuracy, quality, hierarchy, deconcentration, decentralization, **COORDINATION**, participation, planning, transparency and evaluation." At the same time, the ERJAFE when it mentions the organization of the Executive Role in Article 4, establishes some additional principles that must be determined. It States that: "The bodies and entities that make up the Executive Role must serve the general interest of the society and they must surrender their performance to the principles of legality, hierarchy, tutelage, **COOPERATION** and coordination, according to each case, under the systems of administrative decentralization and deconcentration. The highest authorities of every body and entity will be responsible for the application of these principles." It is for this reason that, when the parties of the sector or powers of the central public sector and of the institutional organizational structure, public businesses and territorial (GAD), upon carrying out a wide variety of activities that they have with the police, promotion and the public services which participate among themselves or with third parties that they generate legal relationships that link these parties as was stated at the beginning of this paragraph.

I will now affirm that, the inter-organic relationships, are carried out between bodies without legal personality and in consequence of this can establish themselves as legal relationships between the bodies of the same state public legal person. In other words, based on this theory we try to explain that within the operative action of a public entity can achieve connections with the finality of easing opinion or judgment elements in order to creation of the administrative will.

In my point of view within the inter-organic relationships of a public entity belonging to the state one activity that should be adjusted to the Ecuadorian judicial ordinances in the principles established by it or of the indispensable administrative law for the development of their attributed powers, amongst which their principles of coordination and cooperation, breaking off from them the duty to incorporate to the management of its functions and departments that make up a body or administrative entity the unity of action in its exercise; and, next to it we find the principle of efficacy since the activities of the departments and offices the makeup and the state institution should adapt to management by objectives and quality such as the service that together it gives to its citizens. It should be mentioned that such activity is manifested by the holders of the different bodies that do not have judicial personality (departments).

Let's look now at the following example developed by the doctrine describing the previous process to the expedition of the administrative act as a sample of the basic results of the inter-organic relationship according to the following: "the institutional character of administrative act is a product of the process that is carried out through organization, since it is not a consequence of the will and intention of the subject (Minister) and less than only one body (judicial department), but the result of different inter-organic relationships created by various bodies (departments belonging to the public entity) that intervene in their manifestation"

So then it happens that the effects of the inter-organic relationships are always produced within the entity that was given power and judicial personality to which they belong but not that was third parties, since it acts as a unique center of Imputation in front of them.

Therefore I think that this theory says that the bodies that do not have judicial personality would act within this as if they did have it, expressing will materializing it into activities, achieving goals, exercising its own power in front of other departments, but always under the governing framework of the competencies to be carried out in the body to which they belong.

Is this way as that instructors issued by the holder of the state portfolio have the goal of making a reality the principle of unity of action in concordance with the principles of hierarchy and legality. From the hand into the purpose of impregnating in the memory of the reader, I want to highlight examples of what has been set up to hear within the something that were found within the official registry Wednesday, June 5, 2013 it was published that ministry agreement #. MCPEC-CAF-2013-001, which gives judicial life to the instructive that would say "... The internal processes and flow for the acquisition or renting of goods, execution of works and lending of services included those of consultancy from the production coordinator ministry, employment and competitiveness"; and, From the Official Registry #. 896, February 21, 2013, it highlighted the ministry agreement number 12 in which it States "instructions for the making and working of change orders for the increase of amounts and broadening of a contractual timeframe in the MTOP".

To finish this section I want to point out that within our judicial ordinance the review made in a judicial norm of public rights due to which the existence of this type relationships up to here study and the acts generated because of it are recognized, they are within the ERJAFE specifically in its article 70 that when referring to the acts of simple administration establishes: "they are all a unilateral declaration or inter-organic one, carried out in the exercise of the administrative function that produces judicial individual effects in an indirect way seeing as how they only affect those that have been administered through acts, guidelines and I'm initiative that's, dictated and executed by its result." The same one that is found in harmony with article 71 in the same ruling body in which it establishes the concept shortly station of the reports as

previous acts to the issuance of the administrative will push purpose is to facilitate elements of opinion or judgment, seen these as part of the stage for my consultant character – deliberate.

This last part tells us that as a characteristic element created through what we know as inter-organic relationships in exercising administrative function that are not contested since its effects are internal. “Without the prejudice of the right to challenge the administrative act that omitted a report when they were necessary or when it was based in a wrongful report.” (Art. 74 ERJAFE).

On the other hand there is an inter administrative judicial relationship, that is very different to the one previously commented since it links 1.- Two or more state entities that are given judicial personality and are giving powers belonging to any of the levels of Ecuadorian government; 2.- A role of the state with another power or autonomous entity; and, 3.- An organization or administrative entity (given judicial personality and power) from the Ecuadorian state with an international organization of Corporation belonging to another state that is currently in a relative better development.

Talking about this new type of judicial relationship that can be carried out between different entities of public rights we should remember that such links are created in attention to the principles of coordination and cooperation that govern the public administration in strict attention to the main duties of the state and the same lines stipulated in Art. 226 of the CRE 2008 that “State institutions, its organizations, dependencies, public servants and people would act on a legal authority to exercise only on the competencies and faculties that are given to them in the Constitution and the law. They will have the duty to coordinate activities for the fulfillment of their purposes and to make effective the exercise of rights that are acknowledged in the Constitution.” Therefore ERJAFE proposes that public administrations that integrate The Executive Role in its article 8, that in the development of their own activity and in their reciprocal relationships should respect the competencies of other administrations and loan Corporation that the rest would need for the fulfillment of their goals. Additionally the norm cited in Art. 111 determine within numeral 2 that “the central public administration, in its relationships is governed by the principle of cooperation and collaboration ...”

Due to what has been exposed, we can establish that the judicial base for carrying out agreements between different organizations and administrative entities that make up the public sector or of these ones with third parties it is without a doubt within our Constitution as it is in the norms of lower range that make up the judicial Ecuadorian legislation.

It is well-known the complex reality of Ecuador since it is considered a country that is being developed there is an unavoidable interdependence of different administrations and their competency environments, enabling them or legitimizing them so as to establish nexus in itself

or even go farther and start searching within the globalized world of international organizations of Corporation belonging to sister countries and establishing judicial links with these ones so as to materialize its own goals as well as those from the state to which they belong.

It seems perfectly clear as the doctrine establishes that “there is no power without duty, no duty without power, so the power of one is the duty of the other, and vice versa”. Later, as I see it we can establish that between administrative entities that keep principles are cooperation and coordination to achieve their goals, and even though there are similar attributions or not similar that various organizations carry out that make up the public administration of the competencies are organized through coordination. For this reason here is a transcendental reason for the creation of six coordinating organizations that are part of the Executive Role.

In connection to what was previously stated it should also be pointed out that inter-administrative relationships happen due to the duty of assistance and reciprocal help in the administration role in order to satisfy citizen needs motivated by functional reasons (feasibility of implementing plans and programs of investment) due to technical, judicial, economic themes, time, etc.

Of all this we get that such relationships are made establishing discretely its content, reach and limits.

In brief, but was exposed should say from our part the sequels created by inter-administrative relationships that are oxygenated by the principles of collaboration, Corporation and coordination synthesizing some criteria or conditions to be met in the exercise of this one in reference to, hereby it is detailed, national and international legislation: 1.- To respect the legitimate exercise what other administrations of their own competencies; 2.- To ponder, while exercising its own competencies, the totality of public interest and concretely those whose management is given to other administrations; 3.-To facilitate to other administrations the information they need for the development of their tasks; 4.- To give in their own environment, cooperation and active assistance that other administrations may need in order to efficiently carry out their own competencies.

Soon we should also point out that they can deny their assistant cooperation through an act that is motivated and notified in the following circumstances: 1.- That the required administration to loan one is requested by another is not authorized; 2.- Not having such administration enough means for it; or, 3.- That giving required assistance can place in danger of causing problems to their own interest or the fulfillment of its own roles.

Finally, I understand that the last two points may shock where I try to explain the possible binding created by inter administrative relationships, so I propose that we leave this impression

aside that In some of them it would even be unbelievable and hard to read what is detailed here: a) Referent to numeral 2 it says "2.- To some role of the State with another power or autonomous entity "I should point out that there are cases in inter administrative relationships that transcend to the point that make viable the direct cooperation of a State Function as is the Executive one to an autonomous organizations as is the District Attorney so as to achieve the clarification of any criminal act even more in execrable ones such as the one in September 30, 2010 that are in debt with the historical memory of the nation, not so their attribution fixed in the Constitution. It is so true what is expressed through the Executive Decree #22 published in the Official Registry #22 Tuesday June 25, 2013, it was resolved to form a commission to investigate what happened in September 30, 2010. b) At the same time in reference to numeral 3 that says: "An organization or administrative entity (given judicial personality and power) from the Ecuadorian State with an international organization of cooperation belonging to a different Country that is in relative better development", I can see that this possibility may not be very considerable this possibility, but after analyzing article 3 more in depth, from the Law of National System of Procurement and article 2 of its General Guidelines as It is in the second chapter in this document we can convince the reader based on a judicial logic of the existence of this material and even propose some reforms for better application.

1.5

Regarding the administration agreements and their types in Ecuador.

It seems perfectly clear when reaching this point that the administrative organizations when submitting their actions to principles of cooperation, collaboration and coordination can be judicially possible, to be interrelated in order to serve the collective interest of society in general and in this context to choose between the various forms of judicial action, becoming the will of the administration determinant when having to act towards a determined environment and follow this road that has been drawn.

Starting from a new vision given by the president of the Republic as responsible of public administration understanding it as a service tool of collectivity was purpose is to give public services under criteria of regularity and quality, increasing the state of satisfaction and with this we can get closer to a new way of citizen coexistence, in diversity and harmony with nature, named good living or *sumak kawsay*; it is natural that when facing daily problems of management and exercising of administrative function from the leaders of organizations that belong to the state that they look for practical solutions in the framework of judicial legislation to the frequent and complex vicissitudes that arise.

From here the respect of the power of decision that the public administration has to choose the diverse forms of materializing the activity can be established activities of the administrative

organizations through the conventional way since ERJAFE prescribes in a healthy criteria that the administrative organizations the competent to solve all the issues and adopt all the measures and decisions that are reasonably necessary to fulfill the determined specific objectives by the law even if such issues, measures and decisions have not been expressed in detail to those attributed. In the same line, it is pointed out that such administrative organizations show the judicial will of public rights through administration acts, acts of simple administration, administrative acts, administrative contracts and rulings, without prejudice of recurring to other categories, and in another instance established that such administration is capable to celebrate agreements, pacts or contracts with people in public rights or in private rights, as long as they are not contrary to judicial legislation and that would have as a purpose to satisfy public interest that is in charge of, added to the principles that are ruling the inter-administrative relationships already commended. (Arts. 4; 8; 64; 89; and, 155 numeral 1)

As I already pointed out can conclude that based on the exigency of the fulfillment of the purposes, administrative organizations are related directly by principles of coordination, collaboration and cooperation, as much in general principles of rights the realization of interest that are common through mechanisms of association, acknowledging amongst other the principles of free agreement and good faith and the norm *PACTA SUNT SERVANDA* that are universally acknowledged.

Therefore the conclusion of agreements is coordination, collaboration and temporal cooperation between two or more entities given judicial personality and attributed power belonging to the state or with third parties, and this one at the same time as another expression of development of inter-administrative relationships that are presented in the activity of subjects – public powers.

This revision, unavoidably personal access to disintegrate the judicial nature of the agreements of administration as much for the exigency of conceptualizing it with the purpose to have firm foundations to allow us to analyze well the second chapter of this document.

So, we can start saying that when facing administrative acts and administrative contracts administration agreements are set at the activity carried out in exercising administrative function but being perfectly differentiated and justified, whose judicial nature is definitively

Public Rights, and at the same time to conceptualize the administrative agreement as the legal tool, voluntarily subscribed between an administrative entity and other people of public or private rights, national or foreign that have as an objective relationships judicial-administrative in criteria of collaboration, cooperation and coordination, for which inter-institutional commitments or defined obligations are assigned in function of their legal authority that belong to them or interest that they are after, being able to develop in a planned way activities of common

interest to materialize good living which is the ultimate goal of the State, whose execution is the obligatory fulfillment for the intervening parts in the framework of a reciprocal relationship or subordination that creates, modifies or extinguishes rights and obligations, that are not within the framework of administration contracts governed by the law of the national procurement system or any other norm of similar characteristics.

From this concept we can conclude in this which is established in the law or what is allowed within the ability to environment of discretion by the norm that is judicially applicable permitted to an organization or public entity.

Additionally, it matters to observe that the administrative agreement reaches its perfection only with the will of the parts, requiring something written, obtaining despite the additional benefit of having a document with a formalized content of the subscription of the leaders of the organizations and entities given personality and other participants.

We point out in the same way that we are before and administrative agreement: a) when one of the participants is a public subject – power that carries out administrative roles to satisfy public needs, developing public services or attempting to public interest or just public matters; b) If it serves for the execution of public rights norms; and, c) If the mentioned instrument has as an obligation to execute a public judicial obligation. In the same order of ideas we identify the characteristics of an administrative agreement according to the following details: 1.- It is a judicial business that has no onerous character; 2.- The benefits from the agreement cannot coincide with those foreseen in the Law of National Procurement System; 3.- The activity can be developed: a) amongst public rights entities of any of the levels of government in which the State of Ecuador is structured, b) amongst a public rights entities with an international organization of rights public or private belonging to a sister Republic, c) between an administrative entity from the Ecuadorian state with an administrative entity national or foreign; 4.- It is of a judicial nature different from the administrative contract or of its kind named inter-administrative; 5.- The relationship of what it creates should be given in terms of reciprocity and being respectful of the competencies given to these participating entities; 6.- It should adjust to the principle of legality like every judicial way for which it would developed the will of the administration, 7.- It has a common objective that is directed to the improvement of quality and efficiency of public service or is justified by the execution of an activity that is in the interest of the state to foster attention to the general interest or simply to the interest of the intervening parts; 8.- Its execution can observe the mechanisms of internal control set by the Government accountability office and the applicable judicial norms.

It is this way how we justify the existence of the agreements for the better development and fulfillment of a public character purpose that corresponds now in better measure this argument

to develop basic structure of an administrative agreement as it is your detailed: 1) detail of those participating in the judicial capacity with which each of the parts interacts; 2) Antecedents and specifying competency that each administration carries out; 3) Object; 4) Specific Objectives; 5) activities, goals, results and or products that are expected; 6) particular obligations of the parts; 7) budget amounts, indicating it start; 8) timeframes; 9) termination clauses, renovation or broadening of the agreement; 10) that need it or not to establish an organization for its management; 11) methodology for follow-up and mechanisms of evaluation and modification; 12) controversy solution losses; and, 13) Accepting.

We later have to approach types of administrative agreements that could happen when exercising administrative roles, inattention to international and national doctrine such as:

1.- Cooperation agreement.

This one is celebrated when a public entity is something to contribute from its functional environment since it is obligated to carry out activities that contribute directly to the common goal of the appearing parties subject – powers. Meaning concurring entities to the agreement's help, aid from their competency that have been perfectly marked out that have been necessary to shared tasks and execute activities to reach a common goal in a way that is more efficient.

In relation to this type of administrative agreement we can cite as an example the agreement entered between the Program Feed Ecuador, The program for the Provision of Foods and the Institute of Child and Family, to contribute and facilitate the execution of the project “nutritional food complement in care units for development of children aided by INFA” and in this way contribute to improving the nutritional state and the development of boys and girls between six months and five years of age attended to by The Institute of Child and Family. Which we can find in the following web address:

http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provisionalimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Cooperacion_Insterinstitucional_Alimentate_Ecuador_PPA_INFA_Complementacion_Alimentaria_Nutricional.pdf

2.- Coordination Agreement.

This one tries to harmonize activities and functions with the purpose to avoid contradictions of diverse order between the different entities that make up public administration that could conduce to the duplicity of efforts, inefficiency, or in general to disagreements with the purpose to guarantee achievements that interest both parties.

So as to graph what was established here we put in your consideration the agreement

framework between the Program of Food Provision (PPA) and the company EDUDOS S:A: (La Troncal) whose objective lies in the coordination and articulation of joint activities that would allow to have acquisition to white and brown sugar, through a model of procurement of special circumstance. Which can be seen in the following web address:

[http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provisionalimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Marco_PPA_ECUDOS_S_A_\(La%20Troncal\).pdf](http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provisionalimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Marco_PPA_ECUDOS_S_A_(La%20Troncal).pdf)

3.- Agreement of Collaboration.

In this one a public entity that directs its functions to support another entity so that it can clearly carry out its competencies and activities but whose fulfillment interests largely the entity given support since public administration is a complex organization that gets together in order to achieve good living. In relation to the agreement that is hereby commented there is a reference within article 111 from ERJAFE specifically in the last paragraph which should be agree upon with the Executive Decree 1384, published in the Official Registry Supplement 860 January 2nd, 2013.

This agreement between the Department coordinator of production, employment and competitiveness, the Department of Agriculture, Farming, Aqua culture and Fishing and the Department of Economic and Social Inclusion can be shown as an example of contracting of a consultancy through a procedure of Shortlist whose purpose was "The Study of a current situation and a viable analysis for the implementing of a dairy factory" that wants to analyze technical viability, market, financial and definition of the management model and business for the implementing of a dairy processing plant in the country, considering the current situation of the farmer sector and the small producers associated in benefit of collectivity. The aforementioned tools we can find in the following website:

[http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provisionalimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Interinstitucional_\(tripartito\)_Contratacion_Consultoria_Planta_de_Leche.pdf](http://www.provisiondealimentos.gob.ec/admin-provisionalimentos/kcfinder/upload/files/Convenios_Interinstitucionales/Convenio_Interinstitucional_(tripartito)_Contratacion_Consultoria_Planta_de_Leche.pdf)

Along the same line we should mention that the agreement previously pointed out was signed based on what is stipulated in article 29 of the National Procurement System Law, that establishes the following:

"Corporate Procurement. - With the purpose to achieve better procurement conditions and make the best of scaled economies of two or more entities, they can sign constitutional agreements with the purpose to carry out together a procedure of unique selection, for the acquisition of

goods, execution of works of common interest such as loaning services included those from consultancy.

We will observe the corresponding procedures according to the amount and nature of procurement. For the making of the agreement, models that are of obligatory use, made by the National Institute of Procurement will be observed.

Once the selection process has been finished, if the procurement was divisible, independent contracts would be signed between each entity and the successful bidder”

Within this context I would like to add that there is one type of this collaboration agreement where we can clearly see the effects of the relationship between subject and subordination that emerges between an administrative entity and the administered, since the first one in its search to materialize the general interest under the coverage of public Law that regulates it has been given prerogatives and the second braced in the Private Law can only be attributed autonomy to agree to everything when it benefits the particular interest.

And so we can express the existence of an agreement of collaboration that is entered between parts that are united in a relationship of subordination meaning between administration on one side and citizens or between judicial people subordinated to administration on the other.

To my understanding here are some clear samples of the following cases: a) the agreement of payment; or b) and agreement through which the judicial relationship will be formalized between an administration organization giving a subsidy, this is a direct transfer of public resources and a natural or judicial person also called beneficiary in terms that the present legal norms has, with the purpose that through carrying out programs and projects of investment created in the framework of competition the entity will motivate carrying out an activity of public interest in direct benefit of collectiveness.

Concluding, it is my duty to establish some differences between the administration contract, the inter-administrative contract and the administrative agreements based on what has been highlighted by the doctrine:

As for the administrative contract ERJAFE it establishes in Art. 75 that its conceptualization in the following terms: “Any act or multi-lateral declaration or of common will; producer of judicial effects between two or more people, of which one is exercising an administrative role.”

It is for this reason that the doctrine comments in reference to the characteristic nucleus of the contract is the economic patrimonial content of the obligations that the parts undertake

when they are concluded, meaning it is a judicial business in which there is an exchange of benefits. And so the state contract, the State guarantees the use of the contractor for the effective execution of different services committed to.

As a last observation I point out that to perfect it or sign the administrative contracts a previous administrative process has to be started divided into phases such as preparation and pre contract and carry out all the acts that they have for the acquisition or renting of goods, carrying out public works or loaning services included those of consultancy according to what is required in the National Procurement System Law.

Meanwhile, the inter administrative contract is regulated in article 2 numeral 8 of the National Procurement System Law, which is concluded between two public entities, maintaining particularity of the judicial business creating obligations, to which the parties with diversity of interests go to.

On the other hand, the administrative agreement implies an agreement of wills producers of judicial effects where there is a confluence of interest since there isn't a commutative character in it, nor is there a demand that there is an equivalence amongst the obligations carried out by the parts. Meaning, it is a bilateral judicial act where the interests of the parties are parallel or convergent to a common goal.

Because of this, in general it is important that the material reality of benefits that are to be carried out to distinguish a typical administrative contract or an inter administrative contract of an administration agreement.

In definitive, it is so transcendental to have that judicial figure in the work of the administrative organizations that make up the public sector that the General Attorney's office, in relation to the signing of administrative collaboration agreements have stipulated that they proceed to the previous signing verification of the specific convenience and its conformity with the goals of each entity, by the legal representatives or officials of each entity, through the PGE. # 15115 dated July 7th, 2010 published in the official registry @282 September 20, 2010.

Let's also remember that according to the Law of the State's Attorney General's office in the article 13 the binding character about the declarations of the Attorney General's office about the intelligence or application of the legal norms or other judicial order, by request to the maximum authorities of the organizations or entities from the public sector and the legal representatives or conventions of judicial people with a social or public goal.

In the same way through the Ministry Agreement 433, signed by the Minister of Health, published in the Official Registry #676 dates April 4th 2012, it was issued the "guidelines for the signing of agreements with the Department of Public health" so as to materialize its competences in attention to the goals of the State.

2

AGREEMENTS SIGNED BY THE PUBLIC ADMINISTRATION OF ECUADOR WITH INTERNATIONAL BODIES OF COOPERATION.

2.1

The case of Bilateral Agreements between governments that that are binding of the Republic of Ecuador, in other words, the State.

Now let's see, in a few words previous to dealing with the central theme of this work in the following numerals of this essay, where is the public power born of the Public administration and as its will can through judicial acts take various forms an even as the portfolio holder, part of an Executive Function, this is, The Central State can carry out its acts in differentiated environments and this can constitute a differentiating base of the agreements signed between the Republic of Ecuador with other States governed by International Law based on the international relationships covered by the principles established in the Constitution; of agreements signed between an administrative organizations of the State and another that is found in relative better development so as to materialize international cooperation between them.

In reference to this Jorge Zavala Egas does a good job pointing out that “the acknowledgment of the existence of the public power comes from the constitutional text that is intertwined with the concept of sovereignty that lives within the people, whose will is the base for authority that is carried out through public power organizations ...” (Art. 1 CRE). Said constitutional notion of the public power is a generic concept that covers all institutions from the state, its organizations and dependencies as well as officials that exercise Empire power that comes from the sovereignty of the State.

As it was seen in the previous chapter in the words of the doctor “the state's judicial person constitutionally recognized, meaning it acts with a will and it is responsible, it is about a subject judicially capable and therefore a holder of rights and obligations”... consequently “... The

State manifests itself through public administration, but its activity has is the center of final imputation that which ...”

It is from here that said administration as it was said before would have the power of decision to choose among the diverse judicial forms the materialization of its activity, such as administrative acts, administrative contacts, guidelines, agreements, etc.

It is for this reason that we require conceptualizing the judicial act as any act that comes from human conduct and that creates judicial consequences. Just as well established that the administrative act is a type of judicial act issued as part of the administrative function whose definition is the following of accordance to what is said by the ERJAFE: “every unilateral declaration carried out as a part of the administrative function that produces individual judicial effects directly”. This one is attributed to its author which in this case is a public authority, understanding by this a “person, organization or entity that has undertaken resolution faculties, decision or execution and that are given the power to carry out acts of judicial transcendence that invade the environment of action of particulars imposing their will”. (ZAVALA)

Previously the own actions of the government as such are excluded, meaning the acts of the government are carried out but the organizations of the same judicial person, and its own field of action, given that the central state has the exclusive competence to carry out internal and external policy from the state, directing international relationships, amongst others, activities that are subject and executed directly in attention with the Constitution of the Republic. (Art.261). Building the government and its political acts by object and in reason of its opportunity for a different reality and independent of the administration and the administration acts.

For this reason I will now affirm that the government attending to aspirations, needs, demands of society can carry out, amongst other judicial figures, an agreement that would oblige the Republic of Ecuador through the Ministry within its marked competence environment and with another sister Republic, always directed by principles that govern international relationships stated in the Constitution and the International Law so as to settle between the executor States cooperation in a determined sphere (Art 5 ERJAFE; and, Art. 216 and 416 CRE) Here before I cite an example of that would exemplify the previous paragraph, I would like to give some indispensable definition for a better understanding of the reader:

We understand by international law to be our judicial system whose primary role is regulates relationships between States, and whose nature and final objective is the wellbeing of man that lives in society of States. A right that is acknowledged in the Constitution of the Republic of Ecuador numeral 6 article 416.

At the same time we think that international cooperation refers to a group of activities and/or

resources that are carried out between players from different countries willingly and according to their strategies and interests through actions, projects, programs, processes to achieve economic progress and social progress of the people.

we also indicate the public policy of cooperation for development is a key element for its exterior action, so Ecuador assumes its double dimension of the country in ways of development, contributing to countries of equal or lesser development through casting skills and knowledge is to face necessities and problems that they show, on the other hand, from vulnerabilities that every development process has as a country it requires support in specific areas that show lesser development.

Once these previous concerts have been assimilated IQ by detail the following example that talks about **“AN AGREEMENT BETWEEN THE GOVERNMENT OF THE REPUBLIC OF ECUADOR IN THE GOVERNMENT OF THE RUSSIAN FEDERATION ABOUT COOPERATION IN THE SUBJECT OF ATOMIC ENERGY FOR PACIFIC GOALS”** that was published in the official registry number 392 from Thursday, February 24, 2011 which is my understanding was born motivated from a need to reach energy sovereignty in the Ecuadorian state as it is stipulated in article 15 of the Constitution. This will develops cooperation between governments according to the guidelines detailed in its article 2 for: a) projection, construction and exploiting nuclear energetic reactors and investigation; b) Exploring and exploiting of uranium reserves; c) supplying services in the environment of nuclear fuel cycle, specifically supplying nuclear fuel for energetic reactors and investigation, the evaluation of the nuclear fuel used of Russian production, dealing with radioactive residues; d) Contribution to the Republic of Ecuador in the development of a normative and legal base in the area of using atomic energy with specific purposes; e) Regulation in guaranteeing nuclear and radioactive security, physical defense of nuclear in radioactive materials, reaction to emergency situations; f) carrying out key investigations and applied in the area of atomic energy use with peaceful purposes; g) formation in preparation of Ecuadorian specialists in the area of new physics and atomic energy; amongst others.

On the other hand the bilateral agreement previously detailed in article 5, sets administrative organizations of each part, in charge of execution and control of what was agreed upon.

And what is most important in article 7 the following is established: “cooperation in previews guidelines and articles to of the current agreement will be carried out by Russian and Ecuadorian organizations, competent organizations of both parts, through the signing of agreements (contracts) in which the volume of Corporation be determined as well as the rights and obligations of participants of the agreements (contracts), financial conditions and

other cooperation conditions in corresponding with legislations of the States." Enabling the administrative organization in charge the Government of Ecuador to carry out many contracts as it deemed necessary in a direct way with the institutions named by the Russian Government Federation (State Corporation of Atomic Energy "Rosatom" and the Department of Natural Resource and Ecology of the Russian Federation) to make a reality of the stipulated cooperation in such tool.

What has been set up to here constitutes a clear example of one of the judicial ways that government acts acknowledged by the modern doctrine of administrative law that admits a political or government role, different from the traditional roles of the State, almost routine based of the administration, in the normal performance of its activities.

Then, we understand from the background to this type of agreements Government to Government was obligated through the Department of electricity and renewable energy as part of the central state is a Republic of Ecuador to the government of the Russian Federation.

We should point out that this type of agreements to which we try to materialize international cooperation is governed in satiety to article 66 of the Planning and Public Financing Code by the following principles: "the principles of international cooperation with the Republic of Ecuador the independent sovereignty, judicial equality in the states, peaceful coexistence, self-determination of peoples, as well as the integration, solidarity, transparency, equality and respect to human rights"

2.2

The case of the agreements signed between an administrative organ or entity (one that possesses legal status and authority) of the Ecuadorian State with an International Cooperation Body that is undergoing a better relative development.

Radically diferent from the previous one, is the case of contracts made viable after signing and agreement between an organization or administrative entity (given judicial personality and power) from the Ecuadorian government with an international organization of cooperation belonging to another state that is in better development than that of which is in article 3 of the National Procurement System Law, in concordance with article 2 of its General Application Guidelines.

Before approaching what we are analyzing, it is mandatory to do a normative analysis, meaning a revision of legal background and current legislation to thread the Genesis, admissibility and origin of the signing of this type of agreement in the beginning of this paragraph.

For this reason I transcribe chapter III, of the Procurement Law published in the official Registry #272 from February 2001, relative to the FINANCED CONTRACTS WITH INTERNATIONAL LOANS, specifically article 53 that stipulates:

“Art. 53.- SPECIAL CASE.- Request for bids , public contests, private contests and direct procurement relative to other tasks, acquisition of goods and moaning of services, that are financed with funds coming from multilateral credits organizations of which Ecuador is member, will observe whatever was agreed upon in the respective agreements. What is not foreseen in them will be governed by the disposition of this law or other applicable ones about this topic.

In the request for bids, public on this, private contests and direct contracting procurement that is done with funds coming from credit from government to government can participate as much from the national enterprises as the ones for the nationality of the government that is bestowing the loan.

In the contract of execution of works from government to government and those that are carried out with the wreck credit or from the provider, will establish obligatory need of Association with national enterprises at least double to the national counterpart.

Foreign contractors will not have internal credit access in order to carry out these contracts.”

Moving forward in time we find that in August 4, 2008 the National Procurement System Law was issued, it was published in the official registry, number 395, so the Procurement Law was repealed, stipulating a specific regulation about the same theme laid out and even opening the fan as it is said here in article 3:

“Contracts financed with loans and international cooperation.- In the contracts that are financed, previous agreement, with funds coming from multilateral credit organization of which Ecuador would be a member or, in the procurement that is financed with reading balls will reimbursement funds or non-reimbursement funds coming from financing from government to government; or other international cooperation organizations, will observe what was agreed upon by the respective agreements.

What was not foreseen in such agreements will be governed by the disposition of the Law.”

The previous part is concurring with article 2 of the National Procurement System Law General guidelines, stipulating the following:

"Contracts financed with loans and international cooperation.- In the signing of credit agreements or of international cooperation will be made through measures for direct or associated participation from the national providers.

With the special regime foreseen in article 3 of the law will be observed, independent whether the international financing be total or partial, as long as they observed the conditions that were foreseen in the agreement."

In the same line in the last part of article 69 from the Planning and Public Ordinance Code published in the official registry, section #306 E in October 22, 2010, there is the existence of "...Non-financial international cooperation ...".

Conceive then, as the reader may also do from articles in the Procurement Law already revoked in article 53, In core it only refers to the financing of contracting required for the national development through multilateral credit organization or funds from government to government, establishing for the first case the possibility of applying what was stipulated in the signed agreements to obtain the credit sauce to financed determined project, through the participation of Ecuadorian enterprises as much as the ones belonging to the government that gives alone. Meaning, in these cases as it can be seen from the view of resources linked to state contracting, as long as the resources come from external agents previously detailed and were perceived by the national public funds for its corresponding expenditure, would take precedent to what is stipulated in such agreements.

Such discretion, can only happen by the law and therefore be exercised validly. It is for this reason that we must establish that the same law that foresaw that in a petition in the hypotheses that the contracts were financed with funds coming from multilateral credit organizations. Which finds justification in the fact that Ecuador is part of these international organizations, for example the Inter-American Development Bank and the World Bank.

Not so, what is said in article 3 of the National Procurement System Law, currently valid in article 2 of its general guidelines for application since it **is not only referred to contracts that are financed with reimbursable funds or non-reimbursable funds coming from the financing government to government, but also contracting made viable previous a written agreement between an Ecuadorian state entity and the international organization for cooperation to be carried out based on the parameters established or required, but we still have to take into consideration the normative enabling of "non-financial international cooperation" stipulated in article 69 of the Planning and Public Financing Code.** Which constitutes the core of this work.

With this we establish the existence of an excluding regime within LOSNCP, for which it is admissible to make contracting viable previous signing of agreements between an organization or administrative entity (given judicial personality and power) from the Ecuadorian State with an International Organization of cooperation belonging to another State is in better relative development.

Therefore express my lack of agreement with what was written by the lawyer William López Arévalo, in his work named "Procurement Treatise", second edition when referring to the financed contracts with international loans and cooperation, in point 4.13.1, only in the following terms: "they are procedures of contracting of exceptional character, that are financed with funds coming from multilateral credit organizations or with reimbursable or non-reimbursable funds coming from the financing government to government or international organizations of cooperation and that are governed by what was agreed upon in the respective agreements."

In the same way I do not share the restricted or limited observation made by the lawyers Antonio José Pérez, Daniel López Suarez and José Aguilar, in their work titled "Procurement Manual", specifically with their point 6 .13 referring to contracts financed with loans and international cooperation by referring to this theme the same terms of the previous author did.

Now, if we take as a starting point what has been set up to now and we retake the point in which we started, we can see that the crucial difference with point number one from this chapter, is the imputation of the obligations of the Republic of Ecuador through an international agreement and in the second case obligated through an administrative agreement therefore to execute the obligations agreed upon with the international organization of cooperation, it is the administrative organ or entity appearing party that at the same time is part of the Ecuadorian state.

Therefore, it is necessary to say that such administrative agreements regulated by Art. 3 of LOSNCP, are presented in the framework of Ecuadorian procurement, this is, the judicial norm that regulates the administrative procedure to follow for public entities, to contract goods, works and services including those of consultancy; and, not contracting or agreements between states. It is this way that we determine that here the agreements of administration and non-international agreements operate.

Within this framework is that we consider the administrative agreement seen in Art. 3 of LOSNCP, as an agreement of wills concluded by an entity that is part of the Ecuadorian public sector within an organization international of cooperation through which both judicial persons join contributing efforts of a technical matter to bring a project forward that wants to carry out the first one, but it is also interest of the second one and so this way it develops its institutional objectives.

In the same moment thinking we point out that through carrying out such agreement both parts look strictly for the benefit of mutual cooperation and to not have an economic benefit (earnings or utility) given the nature of the tool and of the relationship that creates it.

We have therefore that in synthesis the argument of the existence of this type some agreements within article 3 of the National Procurement System Law, based in that through these two entities cooperation lines are agreed upon sauce to achieve a common objective, pretending to respond to the application of principles of sovereignty, equality and co responsibility with the help given in the development of peoples that govern the relationships between states to which they belong.

after this situation we consider that coexistence of subscription of such agreements gravitates around the fact that they are positive for the country, therefore they allow making the best of technical knowledge and administrative experience of international cooperation organizations in different areas of national life. So they propose by their nature or purpose being understood transferring technology to the administrative entity and knowledge to the staff linked to it, so that once the cooperation has been institutionalized in such entity both tools and methodologies necessary for the operation and continuity of lending services or delivery apartments of equal or better characteristics to the citizens.

We point out then that it is perfectly feasible that in the national procurement system law, the public institution may sign an agreement with an international cooperation organization belonging to a different state; and, reaching this point we should start asking questions that would serve to continue the current development of the work, that would be later absolved, according to the following detail: a) to which measure it is justifiable to have access to such discretionary by an official from some state institution subject to this law?; b) what previous procedure should exist or what requisites have to be met?; c) which is the content of the agreement?; d) how is the international cooperation agreement selected and what is its judicial nature?; e) their necessary resources to pay for the costs created for the presentation of the Corporation where they come from?; f) how is the content of the agreement developed and even their implementation problems?; and, g) in relation to this procedure how is the principle of transparency that governs all the acts of public administration, applied?.

It is interesting to examine the problem precisely because the investigation carried out concludes that in Ecuador this possibility of preconfigured acting in the LOSNCP has gone unnoticed by the officials from institutions that make up the public sector and additionally nothing has been written in the country in reference to this. (If the reader may have knowledge of some additional case to the ones here, please let me know in the following email: ab.andreshernandezj@hotmail.com)

It is natural that being a new scene was start breaking it out logically from its beginning, which implies pointing out steps previous to the signing of the agreement (operation phase) up to reaching its corresponding execution.

Therefore we have to start establishing that every activity from the entities that make up the public sector should be aligned to constitutional precepts and to the goals of the state of which they are part of, as well as the tools developed by the national government to articulate public policies with management and public investment.

Such obligations found clearly stated in article 280 from CRE that says: "The national development plan is the tool to which policies, programs and public projects will be subject to; the programming and execution of the state budget; in the investment and allocation of public resources; and to coordinate exclusive competencies between the central state and the decentralized autonomous governments. Its observance will be obligatory in the public sector and indicative for the other sectors."

As we can see their articulating elements of management and activities carried out by the state that established the objectives, goals, policies and strategic lining to be materialized in the last instance by the organizations that make it up.

In relation to this we should point out that the National Plan for Good Living 2013-2017 has three main points on which entities that make up the state have to guide their activities, these are: 1.- Construction of popular power and the state; 2.- Rights and freedoms for good living; and, 3.- Economic and productive transformation. I should point out that from the last point is that it includes as part of its objectives the transformation of the productive matrix.

The previous comment implies than that so as to fulfill into spirit that corresponds to each entity what was stipulated in the national plan for good living and the competencies that were assigned, could pretend to have this type of special cooperation agreements, as long as its functions and attributions are according to the objective of the agreement of cooperation, applying the principles specialty that governs state entities.

Then, fulfilling articles 54, to 60; 97, 99, 100, 115, 116; and, 118 from the Planning and Public Financing Code, should as a public entity celebrate agreement with an international cooperation organization as the first previous step, formulate a project or program of public investment within the field of its competence that is routed to achieving objectives of development and of central government plans since we understand as a public investment "the group of expenses and/or transactions that are carried out with public resources to maintain or increase richness in social capacities of the state, with the purpose of fulfilling the planning objectives", which

showed incorporate the identification of the problems to solve in the activities and goals to surpass it, the necessary resources for its execution, the impact or expected outcome of its delivery to society; the estimated time from sports fulfillment, and respective administration model (first step)

So that after the project or program be presented To the National Department of Planning and Development so that they could extend corresponding priority and be included in the annual investment plan of the state budget. Such ruling refers to technical and financial aspects. It is also of great merit to recommend that the presentation of such project be mentioned to SENPLADES, be directed, previous consent, through the Coordinator Ministry of its sector in which the executing entity be found of the project (Second Step).

Once this priority has been obtained it will be up the project to carry out as a third step inclusion within the Bank of programs and projects through the comprehensive system Of Planning and Public Investment (SIPeLP) using the assigned user password.

The fourth step belongs to making the necessary work before the Minister of Finances for the creation of a corresponding budget structure an allocation of resources for the execution of the project or program to the executing administrative entity.

With this in mind we can conclude that once the project or corresponding program to a executing entity is approved, the fifth step is to materialize the model of management stipulated in the project documents, that can be done directly with the support of a third (Ex. consultant). It is here where there is another possibility to hold on to what was planned in article 3 of the National Procurement System Law so as to establish cooperation lines in a determined subject through the signing of an agreement with an international cooperation organization belonging to a sister Republic or State and concretely help in the implementing of a project or program in benefit of everyone, through the provision of specialized services of technical assistance and consultancy to a public Ecuadorian entity whose competence is linked to the object of it.

At the same time as a sixth step it belongs to selecting an international cooperation organization to help in the implementing of such project or program to an administrative entity and for such effect we give the following contributions:

In relation to the selection procedure I can establish two positions in reference to it, equally viable I think.-

Firstborn planned in observance the principles specialty that governs the organizations to integrate public administration determined by the Constitution and the ERJAFE, which constitute

that by the administrative Ecuadorian entity be carried out specifically by area on department at technical probe of the national circumstances that surround implementation of such project or program, within which pertinence will be established that through assistance of an international organization of Corporation will guarantee the fulfillment of objectives, goals and expected impact in the approach is mentioned to social problems, based on parameters perfectly determined, clear, concise and contractual. This one should include the technical impossibility of executing such project or program in a direct way or in support of a third national one that gives services in the country that counts with scientific capacity and ideal operational one for its implementation that can be contracted through establish procedures in the National Procurement System Law or to establish technical and economic motives that would justify the impertinence of having to do it this way. This last part, to the principles of opportunity, concurrence and national participation that govern the application of the after mentioned law and understanding procurement as an empowering tool for national development.

In the same order of ideas I point out that it is justified as causal justification to the economic factor, since in cooperation the only payments are the costs that are created by it or not payment depending on the negotiations and possibilities of the cooperation international organizations, all this in favor of the national budget.

The second option that should be considered as a proposal, would be the intervention of the Technical Department of International Cooperation (SETECI) and the National Institute of Procurement (SERCOP) the first institution through the executive decree number 429 on July 15, 2010 is in charge of implementing general strategies of international cooperation as much in organizing labor in articulating function of the Ecuadorian system of cooperation and facilitating the participation of their players and processes; and, the second institution or being considered by law from the subject as the technical leading organization of procurement at a national level, previews the expedition of a decree that would make them or in virtue of issuing a norm together, will establish cooperation links for the implementing and regulation of computer records where the international Corporation organizations the included ones that have been selected belonging to a different state, for the application of the excluding regime written in article 3 of the National Procurement System Law.

Within this framework we believe we have setting up in the first chapter specifically in point "V"; and in the second part of the present chapter to be able to ensure without major explanation the possibility that public entities governed by LOSNCP have of signing an agreement with an international cooperation organization belonging to another state that is in relative better development and with this is convenient to proceed to formally install our criteria in reference of the judicial nature of the aforementioned international entities of cooperation that can be selected by the same administrative organization as we pointed out in the first option or ones a

previous procedure has been made for filtering that is included in a computer base according to what was suggested in the second one as it is detailed here:

- a) naturally the first instance is brought to my attention that such organization of international cooperation should have within its constitutional norms clearly prefigured establishing its judicial nature one traditional personality within public law and that within its competencies, objectives, roles and attributions the possibility to giving cooperation to entities from other governments in the subject of its role in which they have reached a level of experience is very high and acknowledged worldwide so as to create positive impact in society that would be in a relatively lesser development in one or many areas.
- b) we have also considered that after intense reflection the possibility of being signed the aforementioned agreement with the judicial person of private law but non-profit, created under any judicial form (ex. Foundation) whose patrimony belongs to a State in the International community, in a margin larger than 50% or that it's more is presided or represented mostly by one or various members of the government; and in which the foundational act, just like the previous point to have between its purposes the possibility to get cooperation to entities belonging to other states and subjects of its role in which they have reached a very high level of experience and are acknowledged world wide so as to create positive impact in society that are in a relatively lesser development in or many areas.

On the other hand, as a seventh step to follow the entity that requires conclusion of an agreement with an international cooperation organization belonging to some state in the international community, should carry out activities that are necessary and conducing to determination and justification of the amounts of resources that would cover the costs (note that were talking about cost which this not provide economic benefit, meaning gain) to be created in the materialization of the cooperation lines agreed upon on agreement, that would provide an investment budget of an Ecuadorian administration entity, therefore from the general budget of the state.

I think, in all cooperation agreements that make viable procurement and that involves state resources should quantify in the currency from Ecuador said costs undertaken by the national entity in light of market conditions when facing cases of similar object that without a doubt have criteria or parameters. Additionally I propose that so as to increase the levels of transparency with what was agreed upon in the event of the costs being undertaken by the cooperating entity in the same way should be determined. This with the purpose to not live in an impression that the cooperation is fictitious or that this one has as an objective the administration or management of their own resources of the Ecuadorian entity, aside being positive offering clarity to the activity that the cooperation international organization will commit to do.

This provision is reinforced in forming legal authority of the Atty. Gen.'s office and other control organizations that have always had public resources, whichever be the organization or subject that manages it as well as its actions or omissions carried out in exercise of administrative role.

Something else to add from my point of view are two possible cases that could be created by the minimum regulation that exists in Ecuador in relation to signing this type of agreements, where the holders of Ecuadorian state entities in a very astute way break down those tools with the purpose to some extract an effective fiscal control of management of resources involved in these agreements, as it is shown in the following detail:

- 1.- It could happen that to the effect to avoid what was written in articles 5, 73 and 121 from the planning and public finances code an agreement may be signed with an international cooperation organization one or two months before the closing of institutional budget from an Ecuadorian entity that seems to be a participant, or in the contracts that it makes viable, as one of its roles or obligations for the administration of its own resources of the Ecuadorian state entity, attempting this way to the principles of subject to planning, fiscal sustainability, opportunity, transparency and legality, since in article 121 when talking about institutional budget clause of the public sector it determines as December 31 being the top date for using these resources being prohibited therefore after this date to make commitments nor obligations, nor carry out activities or operations of any nature that may affect the annual allocated budget after the last day of December, that they have as non-expenses and therefore will lose the resources when having to return them to the general budget of the state.
- 2.- It can also happen that in attention to the primary duties of the state such as the equal redistribution of resources and riches, to have access to good living, it could be seen within a project or program on investment the serves as a base as it was pointed out previously to sign an agreement between a public entity of Ecuador with an international cooperation organization as necessary for its execution carrying out direct transfers of public resources in favor of natural persons or judicial persons of private law; and with this budget resulting in a negligent way distributing those resources through the cooperation organization contrary to what the norm says, giving subsidies directly or to contract services of an operator to procedures fixed in the LOSNCP.

Reducing so within these cases the agreement and the contracts that the rights simply from judicial tools through which public resources are administered by limiting work of these cooperating organizations to labors of administrative character and not as it should be to make the best of the technical heritage and administrative experience of different fields of national life.

With everything that I have said to hear, it seems that is enough to understand preparatory phase previous the signing of an agreement and I indicate that if not meeting these formalities (steps) in not adapting these recommendations there will be no necessary judicial route to make applicable discretion contemplated in article 3 of LOSNCP and Art. 2 of General Application Guidelines.

We will continue the explanation of this theme that I have catalogued new developing in brief lines its content and even its problems of implementation, finishing with a practical example:

When reaching this point we can point out the content mentioned for the agreement sauce to comment in each of them: 1.-Participants; 2.-Antecedents; 3.-Agreement documents; 4.-Object; 5.-Definition of terms; 6.-Obligation of parties; 7.-General budget; 8.- Procedure to follow for procurement of services or consultancies for which cooperation is made effective; 9.-Guarantees; 10.-Supervision of the agreement; 11.- Evaluation of the parameters of the reached impact; 12.-Solution of controversies; 13.-Validity; 14.-Acceptation by the parts.

As I already pointed out the participants of the agreement will be in one part an administrative entity with judicial personality and power from the Ecuadorian state that is subject to the LOSNCP; and, on the other part a cooperation international organization belonging to a state from the international community that is relatively better developed and whose judicial nature be public or private law with the restrictions previously commented.

In relation to 2, we indicate that we should count with each one of the steps that integrate the already commended preparatory phase.

As for numeral 3 we can see how the part of members of the agreement documents are accredited with capacity of appearing parties.

On the other hand, as for the object of the agreements determined that should be more clear and concrete sauce to be able to establish parameters to measure the ideal results for follow-up of positive impact given to the population. In the same way the necessary components must be there for its execution, the programmed activities for the implementation of cooperation and even be expected products.

When reaching point 5 we can say that it is indispensable that concepts realization of terms in attention to that generally the counterpart this not handle the same language, therefore having language barriers that impose the obligation of creating definitions, this is Bridges to have fluidity in the relationships.

It should also be pointed out that in point 6 that limiting the obligations that correspond to execute in each one of the parts results without a doubt the base on which the whole development of cooperation can rest in from this clause depends the success of what was agreed upon.

The seventh clause of the agreement should be in the estimated budget of the cost that it would create to carry out the execution of cooperation and that at the same time will be distributed in the contracts that are offshoots of it.

It is important to establish within the clause of the agreement the content in 8 in the application of what was written in art 3 of LOSNCOP and Art. 82 of the general Guidelines of the National Procurement System Law, meaning regulating a procedure to be followed for the contracting of services and/or necessary consultancies to materialize lines of cooperation in the mentioned tool. Such procedure we will call pre contractual phase and could have the following points:

- 1.- The maximum authority of the state entity sauce to start the procedure of contracting would allow the resolution by which it would authorize the start of the contracting procedure, the respective invitation and would designate that qualifying commission. Additionally I hereby indicate to previous steps that I consider should be pointed out: A) the requirement of procurement will emerge from the formulated area of the project to be implemented in attention to the signed agreement by the entity to which it belongs, to which the terms of reference this will be attached in the sealed envelopes in which there will be at least: the object of contracting; expected products or services and chronic room for delivery; timeframe; work methodology; establishing technical parameters and minimum qualification required to proceed to awarding (this would allow confirmation of grades or key qualities required to meet with the object of contracting by the OIC); timeframe; the reference budget for contracting; and the contract project. and, B) previous contract approval by the maximum entity will proceed to corresponding certification of the budget start. (Art. 115 of the Planning and Public Finances Code).
- 2.- The state entity will give the cooperation international organization invitation attached with the sealed envelopes for the contract to be carried out.
- 3.- There will start a. For questions and answers by the maximum state entity authority, it will be made viable through official mail.
- 4.- A sufficient timeframe will be given for the delivery of the bid by the international cooperation organization, that will be computed starting from the date when the invitation was received.

- 5.- Determining the maximum period of evaluation of the technical commission and negotiation.
- 6.- Pointing out that term within which it will be awarded and proceed to signing the agreement.
- 7.- Pointing out the procedure for reception of services carried out by OIC in fulfillment of the contract.
- 8.- Specific indication of what is not foreseen in the procedure here pointed out will be governed by the National Procurement System Law.

Now let's briefly examine the content of the ninth clause for the agreement that to our opinion should talk about the type of guarantees to be given by the international cooperation organization in favor of the Ecuadorian administrative entity and its corresponding explanation of motives:

In article 3 of LOSNCP cited so many times before but on which the current work is worked on points out that procurement with international cooperation organizations will be observed what was agreed upon and the signed agreements.

It is within this context that through the mentioned agreement cooperation lines are established between various entities with the purpose to achieve a common objective, pretending to respond to the application of the principles of sovereignty, equality and co responsibility in the development of peoples that govern the relationships between the states to which they belong. Creating this way the offer mentioned agreement a relationship that is exogenous to the norms of the Ecuadorian internal law, but it is rooted in the norms, principles and customs of international law.

In this point of relationship to which type of guarantees should be given by the international cooperation organization in favor of the national administrative entity that gives our resources to cover the costs for materializing cooperation lines determined in the agreement, for the staff that is not specialized a conflict of norms between the internal law (Art. 73 of LOSNCP) and international law emerges, being all valid.

In this order of ideas, we should point out that internal law has its normal hierarchy: Constitution, treaties and international agreements, organic laws, ordinary laws, etc. The international law has the same, with the highest being customs, agreements, judicial policies and acts of international institutions carried out in execution of agreements.

Additionally serve the question of what would be a guarantee that the organization of international cooperation gives, it is timely to find a custom in the following terms: customers a

direct product of needs of international life. It emerges the states acquire the habit of adopting, in reference to a given situation and as long as this one repeat itself a determined activity to which it attributes judicial significance.

Now, since a difference between external and internal affairs is far from being absolute, many public acts related with internal law can also build precedents of the negative character, as it would be to request economic guarantees according to what was established in article 73 of LOSNCP, to the cooperation organization wants the state from the international community, participants within the agreement since it indicates the adopted attitude by a state towards a rule of international law.

According to theory, contemporary, customs, courtesy and principles of international relations Ecuador in the Constitution of the Republic, such as, the principle of dignity and equality of sovereign states and mainly that of reciprocity; public interest in amicable relationships with foreign states and international law, is not alone to an administrative entity Ecuador participant of an agreement that commits public resources demanding economic guarantees that would guarantee the fulfillment of the obligations acquired and the necessary resources in order to achieve what was agreed upon, but to request sovereign guarantees or a declaration of solvency issued by the government to which the cooperation organization belongs to the Department of exterior relationships or under diplomatic representation under which jurisdiction is inside the Ecuadorian State, and will ensure the fulfillment of each one of the obligations acquired with the administrative entity belonging to the Ecuadorian state as with the amounts received in the framework of cooperation execution.

To finish this point it should be pointed out that neither international law or internal law can be isolated nowadays, so much so that there is an antecedent of what happened in the previous paragraph in reference to sovereign guarantees in article 146 of the planning and public finance code.

To carry out point ten which deals in establishing of a person in charge to survey will the fulfillment of what was agreed upon in the affirmation agreement and the contracts that come from it, it is my duty to say that what should be created for the exercise of such role the office of project manager given the capacities, qualities and high-level studies that it will demand to serve this investment project that is carried out in favor of the people, this title is very hard or impossible to create within an institution that is not a coordinating department, sector or national Department according to what is established in the executive decree number 195, published in the official registry, session number 128 dated January 19, 2010 and agreement number 56 from the Department of labor relations published in the official registry 172 dated April 15, 2010. The current commentary is a contribution for the reconsideration of what has been stated in the previously cited norms.

In relation to point 1 which deals with parameters of evaluation of the impact achieved, I should point out that these have a strange relationship with the object of agreement and that they have to be very demanding and clear so as to clarify the practice of benefits of public investment. As for point 12 which deals on the controversial clause in the same way that it does the guarantees should have foreseen that the appearing entities belong to different states that are part of an international community and that their relationship is governed by principles of international relationships of Ecuador fixed in the Constitution of the Republic, and international law. And it is this way that the states having to deal with each other, act through duly appointed representatives that are accredited that are part of the foreign service of each one of these that has amongst its role to exercise official representation of their state before the state which in and to protect such states national interests, within the established limitations by the treaty, the law and the international law (Art. 426 CRE; Art. 66 of the Planning and public financing code and Arts. #1, 2, 3 and 60 from the Foreign Service Law.)

And so, it is my criteria that within the clause of solution for controversies of the agreement, and it's contract that come from it, means of diplomatic arrangement have to be stipulated to the controversies that emerge from the interpretation or execution of them, with the ideal one between them being "the inter position of good offices,".

On the other hand, we find points 13 and 14 that do not require more explanation because its importance is that they configure the acceptance and timeframe of available time of obligations allocated in the agreement.

To finish we present to you, a real life case that asserts the value of judicial argumentation exposed up to here in relation to the central theme presented in this document, as you can see the revision of the administrative agreement signed between the Department of Foreign Relations, Commerce and Integration (MRECI), as a leading entity of foreign commerce policy by the time this tool was registered; The Institute of Promotion of Exports and Foreign Investments (PRO ECUADOR) as an executing entity at a national level of public policy of foreign commerce and the Center for the Promotion of Imports of countries in Development (CBI), as an entity of Public Law, belonging to the Netherlands, country that is in better development in some areas; named "Memorandum of Enterprising". Here we remember that the reality of things is what brings us to configure the true judicial nature of any legal tool and it is because of this that we affirm without fear of being wrong that the current example was carried out based on stipulations from article 3 of the National Procurement System Law and article 2 of their General Application Guidelines.

The mentioned agreement subscribed as an international cooperation organization could be found by our readers in the following web address:

<http://www.proecuador.gob.ec/wpcontent/uploads/2013/06/Convenio-en-espa%C3%B1ol-suscrito-con-organismo-de-Cooperaci%C3%B3n-Internacional-PRO-ECUADOR-CBI.pdf>

Before we start, we would like to state a small reflection in relation to the application of the constitutional principle of transparency that governs public administration and is In the Transparency and Access to Public Information Law, published in the Official Registry, section 337 from May 18, 2004, the case that we are reviewing. We reach the conclusion that the agreement with an international organization of cooperation should have to be registered in the Official Registry as in the web page of the institution that it belongs to and be it necessary notify SERCOP as the leading entity of Procurement at a national Level and in relation to the procurement made viable by the agreement to establish what should be made in the protocol before a public notary in attention to article 69 of the LOSNCP.

To finish the current chapter I have considered ideal to leave set the minimum structure that the contracts should have through a written agreement based on article 3 of LOSNCP and article 2 of the General Guideline of Application and additionally to comment on some of the taxing aspects of those contracts.

Lets start then graphing the holder of the following: 1.- Participants; 2.- Antecedents; 3.- Contract Documents; 4.- Interpretation and definition of terms; 5.- Under contract; 6.- Consulting obligation; 7.- Work Reach; 8.- OIC obligation; 8.- Timeframe; 9.- Timeframe extension; 10.- Total value of the contract and form of payment; 11.- Readjusting prices; 12.- Fines; 13.- Administration and contract supervision; 14.- Guarantees; 15.- Complementary contracts; 16.- partial or definitive delivery – reception act; 17.- Labor; 18.- Contract termination; 19.- Confidentiality; 20.- Responsibility; 21.- Prohibition of giving away the contract; 22.- Sub contracting; 23.- Divergent and controversies; 24.- Rights an notary expenses; 25.- Place of lending services; 26.-General Stipulations; 27.- Notifications; 28.- Accepting by the parties.

Now we have to point out in few words the taxing aspect of procurement that begins in a signed agreement between a public entity of Ecuador and an international cooperation organization belonging to a State of International Community as it is detailed here: a) In relation to what was written by the IRS we determine that based on Article 48 of the Internal Taxing Law and mainly article 131 of the LORTI guidelines, the payments to be carried out by a state entity to an international cooperation organization belongs to a State of the International Community and are not subject to retaining income tax. b) In reference to IVA, it is of merit to establish within the Taxing Law and other norms applicable to exoneration to payment of the Value Added Tax for the services of a person of public law belonging to another State.

REFORM PROPOSALS FOR THE LEGAL FRAMEWORK OF PUBLIC PROCUREMENT IN ECUADOR

With everything we have previously seen, now we propose the reform to article 3 of the National Procurement System Law and article 2 of the General Application Guideline as a substantial element through which we will finalize the current work whose intention is to discipline this type of agreements and the contracts resulting from it and avoid the use of this judicial tool according to the following detail:

- a) In relation to the National Procurement System Law I propose substituting article 3 that states: “Financed contracts with Loans and International Cooperation.- In the contracts that are finances, previous agreement, with funds that come from the multi-lateral organizations of credit of which Ecuador is a member, or with the contracting that is finance with reimbursement or non-reimbursement funds coming from financing government to government; or international organizations of cooperation, will observe what was agreed upon in the respective agreements.

What was not foreseen in such agreements will be governed by the disposition of the Law”

For this one:

“Art. 3.- Of contracts financed with Loans and the applicable judicial legal regime applicable to contracts concluded with International Organizations of Technical Cooperation.- In the contracts that are finances, previous agreement, with funds that come from the multi-lateral organizations of credit of which Ecuador is a member, or with the contracting that is finance with reimbursement or non-reimbursement funds coming from financing government to government; or international organizations of cooperation, will observe what was agreed upon in the respective agreements.

The state entities cannot celebrate agreements and contracts for the administration or management of their resources with international technical cooperation Organizations.

The state entities will have the obligation to report the relative information to carrying out contracts to which this article refers to the leading technical entity of procurement and the General Attorney's Office.

What was not foreseen in such agreements will be governed by the disposition of the Law."

b) In relation to Procurement I propose changing article 2 that says: "Contracts financed with loans and international cooperation.- In the signing of credit agreements or of international cooperation will be made through measures for direct or associated participation from the national providers.

With the special regime foreseen in article 3 of the law will be observed, independent whether the international financing be total or partial, as long as they observed the conditions that were foreseen in the agreement

For this one:

"Art. 2.- Of the Contracts financed with Loans and the of the applicable legal regime applicable to contracts celebrated with International Organization of Technical Cooperation.- In the signing of credit agreements or of international cooperation will be made through measures for direct or associated participation from the national providers.

In every agreement or signed contract with an entity from public or private sector that is nonprofit, that involve state resources should quantify in the currency their contributions.

The signed agreements with the cooperating technicians makes reference to the current article and should have a direct relationship with the object of which, as with the Ecuadorian state entity, as it is seen in its statutes, rulings and creation norms.

The national Procurement System and the Technical Department of International Cooperation in this environment of their competencies

will implement together an electronic record where the organizations of international technical cooperation will be included from their own initiative or by the request of the part, to be used by entities subject to this law.

With the special regime foreseen in article 3 of the national procurement system law will be observed, independent whether the international financing be total or partial, as long as they observed the conditions that were foreseen in the agreement.”

