

Memorando Nro. SERCOP-SERCOP-2023-0236-M

Quito, D.M., 27 de julio de 2023

PARA: Sra. Mgs. María Brown Pérez
Ministra de Educación

ASUNTO: Absolución de consulta realizada por el Ministerio de Educación mediante
oficio Nro. MINEDUC-MINEDUC-2023-00738-OF

De mi consideración:

En atención a su oficio No. MINEDUC-MINEDUC-2023-00738-OF de 19 de julio de 2023, por el cual realizó una consulta respecto de aquellos casos en los que se declara la terminación unilateral de un contrato que fue realizado bajo uno de los procedimientos de régimen común y se aplique el artículo 166 literal b) del Reglamento a la LOSNCP, ¿cómo se puede operativizar el referido artículo a través del portal COMPRAS PÚBLICAS?, tengo a bien poner en su consideración, lo siguiente:

1. Mediante memorando No. SERCOP-CTO-2023-0331-M de 24 de julio del 2023, la Coordinación Técnica de Operaciones emitió su criterio técnico respecto de su consulta presentada e indicó lo siguiente:

"(...) Bajo el marco legal vigente y en concordancia con la disposición transitoria segunda del RGLOSNC, me permito comunicar que las entidades contratantes cuentan con la opción de utilizar la herramienta "Contratación Directa por Terminación Unilateral". Esta herramienta posibilita llevar a cabo la ejecución de contrataciones que han sido terminadas unilateralmente por la entidad contratante. No obstante, es importante destacar que para cumplir con los requisitos del Sistema Oficial de Contratación del Estado (SOCE), es fundamental que el procedimiento terminado unilateralmente esté debidamente registrado con el Registro Único de Contribuyentes (RUC) de la entidad contratante que publicó el proceso y que corresponda al mismo tipo de compra (bien, servicio u obra).

Actualmente, estamos trabajando en la actualización de la plataforma informática para garantizar el cumplimiento de lo establecido en el artículo 166 literal b) del RGLOSNC. Tomando en cuenta que el caso planteado conlleva una transferencia de los expedientes de contratación pública, desde el Ministerio de Transporte y Obras Públicas al Ministerio de Educación, y considerando que la consulta en cuestión se relaciona con el procedimiento de "Contratación Directa por Terminación Unilateral", es relevante subrayar que la herramienta informática no tiene la funcionalidad para vincular procedimientos de contratación que no pertenezcan a la entidad contratante. Es decir, la herramienta informática solo permite la vinculación y gestión de aquellos procedimientos de contratación que son propios de la entidad contratante.

En virtud de lo indicado, considerando que la entidad contratante no puede hacer directamente uso de la herramienta de "Contratación Directa por Terminación Unilateral", se plantea como solución operativa la migración del procedimiento de contratación terminado unilateralmente al Ministerio de Educación. Para realizar la migración, es necesario que se

Memorando Nro. SERCOP-SERCOP-2023-0236-M

Quito, D.M., 27 de julio de 2023

remita este Servicio Nacional el listado de los códigos de los procedimientos de contratación desde los cuales se articulará la "Contratación Directa por Terminación Unilateral". Es necesario puntualizar que los mismos deben estar en estado "Terminado Unilateralmente".

Finalmente, recalcar conforme el inciso tercero del artículo 99 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública –LOSNC–, es responsabilidad absoluta de la máxima autoridad y los funcionarios que intervengan en las diferentes etapas de los procedimientos de contratación, la documentación generada, por lo que corresponde a cada entidad contratante contar con los justificativos y sustentos de las actuaciones administrativas."

2. Mediante memorando No. SERCOP-CGAJ-2023-0147-M de 26 de julio del 2023, la Coordinación General de Asesoría Jurídica emitió su criterio jurídico, en cuya parte pertinente señala:

"(...) En este sentido, en cumplimiento con lo dispuesto en el RGLOSNC, el Servicio Nacional de Contratación Pública se encuentra ejecutando el proceso de adecuación de las funcionalidades de la plataforma informática; por lo que la Entidad Contratante deberá cumplir con lo dispuesto en el literal b) del artículo 166 ibídem y realizar el procedimiento del literal antes referido y utilizar la herramienta disponible "contratación directa por terminación unilateral"; una vez que ya se hubiere realizado el proceso de manifestación de interés y selección del adjudicado.

Así mismo deberá observar el artículo 36 de la LOSNC, que establece: "Las Entidades Contratantes deberán formar y mantener un expediente por cada contratación en el que constarán los documentos referentes a los hechos y aspectos más relevantes de sus etapas de preparación, selección, contratación, ejecución, así como en la fase pos contractual. El Reglamento establecerá las normas sobre su contenido, conformación y publicidad a través del portal de COMPRASPÚBLICAS."; en correlación con el artículo 33 del RGLOSNC, que determina de forma expresa: "(...) El expediente electrónico permitirá la creación, custodia, preservación, disponibilidad y utilización de los documentos digitales o electrónicos que reflejen las actuaciones de las entidades contratantes en los procesos de contratación pública a los que se refiere la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública y el presente Reglamento, los mismos que deberán permanecer íntegros. (...)".

Cabe recordar, que el cumplimiento de la normativa es una obligación que compete tanto a la entidad contratante como al contratista, por lo que, en el evento de su inobservancia deberán responder conforme lo determine al artículo 99 de la LOSNC; sin perjuicio de las atribuciones conferidas a este Servicio, de supervisar, monitorear y controlar el Sistema Nacional de Contratación Pública, lo que incluye la potestad de emitir alertas o recomendaciones de cumplimiento obligatorio, así como, notificar a los órganos de control sobre la presunción de elusión a los procedimientos de contratación pública, de conformidad con lo previsto en el artículo 15 de la Ley referida."

En razón de lo expuesto, adjunto sírvanse encontrar el criterio técnico y jurídico emitidos por

Memorando Nro. SERCOP-SERCOP-2023-0236-M

Quito, D.M., 27 de julio de 2023

la Coordinación Técnica de Operaciones y la Coordinación General de Asesoría Jurídica respectivamente, que orientarán la gestión del Ministerio que su Autoridad tiene a bien representar, para el cumplimiento de sus atribuciones en beneficio de los intereses nacionales.

Atentamente,

Documento firmado electrónicamente

Mgs. Vanessa Alicia Centeno Vasco
DIRECTORA GENERAL

Referencias:

- SERCOP-CGAJ-2023-0147-M

Anexos:

- sercop-sercop-2023-3831-ext0207955001690315460.pdf
- sercop-cto-2023-0331-m.pdf
- sercop-cgaj-2023-0147-m.pdf

Copia:

Sr. Mgs. Verónica Lucía Jama Falconí
Coordinadora General de Asesoría Jurídica

Sr. Abg. Jorge Quincy Felix Romero
Subdirector General

Sr. Abg. Juan Gabriel Casañas Jaramillo
Subsecretario de Administración Escolar

ad