

**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

**PARA:** Sr. Abg. Edgar Roberto Acosta Andrade  
**Coordinador General de Asesoría Jurídica**

Sra. Abg. Sofia Daniela Andrade Guerrero  
**Directora Nacional de Convenios ,Contratos y Asesoría Inmobiliaria**

**ASUNTO:** Solicitud de Criterio Jurídico respecto a la aplicación del Art. 166 del RGLOSNC y la Transitoria Segunda en procedimientos de contratación directa por terminación unilateral de contrato

De mi consideración:

El 25 de noviembre de 2014, la República del Ecuador suscribió el Contrato de Préstamo No. CFA 8741, mediante el cual recibió financiamiento de la Corporación Andina de Fomento (CAF), para apoyar parcialmente al Programa Nacional de Nueva Infraestructura Educativa, para la construcción y equipamiento de Unidades Educativas.

Mediante Convenio de Cooperación Interinstitucional entre el Ministerio de Educación y el Servicio de Contratación de Obras (SECOB) para ejecutar el proyecto de infraestructura educativa No. 0000075, de 9 de diciembre de 2014 las partes se comprometen: "...en el ámbito de sus competencias a fin de ejecutar el componente 1: *"Infraestructura Educativa"* del Programa Nueva Infraestructura Educativa, financiado con el Contrato de Préstamo No. CFA-8741, a través de la participación del SECOB en la ejecución de las etapas precontractual, contractual y administración de contratos, para la construcción fiscalización y entrega de las obras de infraestructura física contempladas en el Programa en ampliación a lo establecido en el Contrato de Préstamo No. CFA-8741, de conformidad con lo señalado en el artículo 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.

El 9 de diciembre de 2014, a través del Acuerdo Ministerial No. MINEDUC-ME-2014-0075-A se expidió el Reglamento del Proyecto Nueva Infraestructura Educativa, Construcción de 48 Unidades Educativas del Milenio con Recursos de la Corporación Andina de Fomento y el MINEDUC, con el objeto de establecer las directrices y regulaciones necesarias que permitan el adecuado manejo y ejecución del proyecto.

El 19 de mayo de 2020, mediante Decreto Ejecutivo No. 1063, el Presidente de la República decretó la supresión del Servicio de Contratación de Obras, por lo cual transfirió las competencias y atribuciones para realizar los procedimientos de contratación de adecentamiento, restauración, adecuación y modificación de obra pública gubernamental construida o por construirse. Dentro de este ámbito de construcción de obra pública se encuentra inmerso los procedimientos de adecuación y construcción de los proyectos de Unidades Educativas del Milenio que se ejecutan en base al Contrato de Préstamo No. CFA-8741.

Con base a los acuerdos alcanzados entre los Ministerios de Educación y de Transporte y Obras Públicas, se priorizó la reconstrucción y culminación de unidades educativas estandarizadas contratadas inicialmente por el ex SECOB y que no culminaron su ejecución por varios factores que ocasionaron la terminación unilateral de contratos.

El Ministerio de Transporte y Obras Públicas -MTOP- al no contar con especialistas con los perfiles necesarios para realizar los levantamientos técnicos en las Subsecretarías Zonales, procedieron con la contratación de personal de calidad encargados de realizar el levantamiento de estado actual para la

**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

contratación y culminación de las siguientes obras propuestas.

Con la finalidad de dar cumplimiento a lo estipulado en el Dictamen de Favorabilidad otorgado por la Secretaría Nacional de Planificación; y, en atención a satisfacer las necesidades existentes del sistema educativo nacional, a fin de poder realizar la culminación de las obras pendientes de construcción que se encuentran dentro de la Fase I.

Ante la terminación unilateral de contrato, y bajo la normativa legal aplicable al presente caso, de acuerdo a lo predispuesto en el artículo 166 del Reglamento General del Sistema Nacional de Contratación Pública que dispone: *“Una vez terminado anticipada y unilateralmente el contrato, la máxima autoridad o su delegado, observará lo siguiente: (...)”*

*b) En el caso de terminación unilateral de contratos originados en procedimientos de régimen común, el procedimiento será el siguiente:*

*La máxima autoridad de la entidad contratante o su delegado emitirá la resolución de inicio del procedimiento de contratación por terminación unilateral, aprobará el pliego correspondiente y dispondrá su publicación en el Portal COMPRASPÚBLICAS, a fin de que los proveedores interesados, manifiesten su interés y presenten su oferta. (...).”*

La Disposición Transitoria Segunda del Reglamento General a la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública dispone: *“(...) Segunda. - En el plazo máximo de ciento ochenta (180) días contados a partir de la fecha de entrada en vigencia de la normativa secundaria, el Servicio Nacional de Contratación Pública actualizará las herramientas electrónicas del portal, que permitan cumplir las disposiciones previstas en este Reglamento General.*

*Hasta tanto, las entidades contratantes tendrán la obligación de continuar utilizando el Portal COMPRASPÚBLICAS, hasta que el Servicio Nacional de Contratación Pública readecúe y actualice la herramienta a la normativa prevista en el presente Reglamento.”*

El 13 de junio de 2023, a través del Oficio Nro. SNP-SNP-SGP-2023-0100-O, la Secretaría Nacional de Planificación emitió su respuesta a la solicitud de dictamen de prioridad realizada por el Ministerio de Educación, a través del Sistema Integrado de Planificación e Inversión Pública (SIPI) el 02 de mayo de 2023 para el siguiente proyecto:

Proyecto: “Culminación y Construcción de Infraestructura Educativa - Fase I”

CUP: 91400000.0000.388874

Período: 2023

Monto total: 12.250.248,27 USD

El 12 de julio de 2023, con memorando No. MINEDUC-SAE-2023-02007-M, se elevó a consulta a la Dirección Nacional de Compras Públicas, respecto a que se pronuncie si existe herramienta desarrollada por parte del Servicio Nacional de Contratación Pública, con la finalidad de que como área competente en la materia se pronuncie respecto a la factibilidad de uso del Sistema Oficial de Compras Públicas.

Mediante Decreto Ejecutivo No. 819 de 12 de julio de 2023, el Presidente de la República incorporó una Disposición Transitoria Sexta con el siguiente texto: *“SEXTA.- El Ministerio de Transporte y Obras Públicas, en un plazo máximo de 30 días, transferirá al Ministerio de Educación los expedientes de cinco (5) procesos de contratación de obras del proyecto denominado ‘Culminación y Construcción de Infraestructura Educativa – Fase I’, correspondientes a las siguientes instituciones educativas: (i) Naranjito; (ii) Las Acacias (Ximena-Francisco de Orellana); (iii) Campozano; (iv) INIAP; y, (v) Réplica*

**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

*Central Técnico, a fin de efectuar su ejecución directa por parte del Ministerio de Educación.”, quien a través de la Subsecretaría de Administración Escolar con su Dirección Nacional de Infraestructura Física llevará a cabo la ejecución directa para la culminación de las unidades educativas señaladas en el Decreto.*

El 13 de julio de 2023, a través del memorando No. MINEDUC-DNCP-2023-00755, el Director Nacional de Compras Públicas (E), en su parte pertinente indica: “(...) *Al ser procesos publicados por una entidad contratante diferente al Ministerio de Educación, el Portal de Compras Públicas no permite la publicación de un proceso que tiene como antecedente haber sido terminado de manera unilateral, lo cual impide la aplicación del literal b) del artículo 166 del Reglamento General de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.*”

Adicionalmente, recomendó a la Subsecretaría de Administración Escolar lo siguiente: “(...) *realizar las consultas pertinentes ante las instancias correspondientes para dar cumplimiento a lo dispuesto en la Transitoria sexta del Decreto Ejecutivo No. 819 de 12 de julio de 2023.*”

**1. ESTADO DE LOS ESTABLECIMIENTOS EDUCATIVOS. -**

La situación jurídica actual de los establecimientos educativos en los que se encuentra el inconveniente para la aplicación a efectos de realizar el proceso de contratación es:

**(i) UNIDAD EDUCATIVA NARANJITO:**

El 21 de septiembre de 2015, se suscribió el contrato de Obra para la "CONSTRUCCIÓN DE LA UNIDAD EDUCATIVA ESTANDARIZADA DEL MILENIO, TIPOLOGÍA MAYOR "NARANJITO", UBICADA EN LA PARROQUIA NARANJITO, CANTÓN NARANJITO, PROVINCIA DEL GUAYAS", signado con el No. LPI-SECOB-CAF-007-2015, entre el Servicio de Contratación de Obras (SECOB) y el CONSORCIO GLOBALCUBE por un plazo 240 días, y por un monto de USD 4'198.964,08 (CUATRO MILLONES CIENTO NOVENTA Y OCHO MIL NOVECIENTOS SESENTA Y CUATRO CON 08/100 DÓLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA).

El 11 de noviembre de 2016, el SECOB, y el CONSORCIO GLOBALCUBE, suscribieron el Contrato Complementario de Obra Nro. 1 por incremento de USD 816.874,11.

El 22 de julio de 2019, el SECOB, y el CONSORCIO GLOBALCUBE suscribieron el Contrato Complementario de Obra Nro. 2 por el incremento de USD 154.162,00 e incremento del plazo contractual en 60 días.

El 2 de junio de 2020, el Administrador de Contrato, el Contratista y el Técnico Afín suscribieron un Acta de Recepción Provisional del Contrato Nro. LPI-SECOB-CAF-007-2015.

El 24 de noviembre de 2020, con memorando Nro. MTOP-AJSUB5-2020-267-ME, el Analista Jurídico Zonal 5 del MTOP, emitió criterio jurídico sobre la procedencia legal del Acta de Recepción Provisional Contrato Nro. LPI-SECOB-CAF-007-2015.

El 15 de diciembre de 2020, mediante memorando Nro. MTOP-AJSUB5-2020-297-ME el Analista Jurídico de la Subsecretaria Zonal 5 emitió criterio jurídico donde manifiesta lo siguiente: “*De los antecedentes expuestos, y en base a lo constatado físicamente por el Fiscalizador de la Obra, e informado al Administrador mediante Informe Nro. 035-FISC\_EXT-GHSS-2020, de 27 de noviembre de 2020, la Construcción de la Unidad Educativa del Milenio Tipología Mayor Naranjito, se encuentra en estado de Abandono por parte del Contratista, por lo cual este configura su actuar en el INCUMPLIENTO de la Cláusula Décimo Octava del contrato Principal, cláusula que obliga al*

**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

*Contratista, a realizar el mantenimiento rutinario y vigilancia de la obra, entre la recepción provisional y la definitiva, para lo cual deberá proporcionar el personal y las instalaciones adecuadas. Además, según lo informado por el Administrador del contrato, con Memorando Nro. MTOP-CONS\_GUA-2020-1013-ME, de 09 de diciembre de 2020, el Contratista no ha renovado las pólizas contractuales. Por lo cual es CRITERIO del suscrito, que se ha configurado el INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL por parte del CONTRATISTA, por lo cual en base a lo establecido en las cláusulas Décimo Octava y Vigésimo Tercera 23.03 numeral 1 y 6 del contrato Principal, se recomienda se proceda con la Terminación Unilateral del Contrato Nro. LPI-SECOB-CAF-044-2015.”*

Con fecha 16 de agosto de 2021 el Subsecretario Zonal 5 del Ministerio de Transporte y Obras Públicas emitió la Resolución Nro. 011-MTOP-SUBZ5-2021 de Terminación Unilateral y Anticipada del Contrato Nro. LPI-SECOB-CAF-007-2015.

**(ii) UNIDAD EDUCATIVA LAS ACACIAS (FRANCISCO DE ORELLANA):**

Con fecha 18 de septiembre de 2015 se suscribió el Contrato de Obra Nro. LPI-SECOB-CAF-014-2015 entre el Servicio de Contratación de Obras SECOB y ZINGERYNG S.A. por el valor de USD 4.075.095,43 y un plazo de ejecución de 240 días calendarios, mismo que se contabilizarán a partir de la firma del contrato.

Mediante memorando Nro. SECOB-CZ8-2018-1542-M del 16 de noviembre de 2018, el Administrador de Contrato realizó la entrega del expediente del inicio del proceso para Terminación Unilateral del Contrato al Subdirector General del SECOB.

Con fecha 25 de julio de 2019 el Subdirector General del Servicio de Contratación de Obras suscribió la Resolución Nro. SECOB-SDG-2019-0036-R de Terminación Anticipada y Unilateral del contrato LPI-SECOB-CAF-014-2015.

**(iii) UNIDAD EDUCATIVA CAMPOZANO:**

Con fecha 21 de diciembre de 2015, el Director General del Servicio de Contratación de Obras, SECOB, suscribió con la Asociación Campozano V&M, el Contrato Nro. LPI-SECOB-CAF-021-2015, para la CONSTRUCCIÓN DE LA UNIDAD EDUCATIVA ESTANDARIZADA DEL MILENIO TIPOLOGÍA MAYOR “CAMPOZANO”, UBICADA EN LA PARROQUIA CAMPOZANO, CANTÓN PAJÁN, PROVINCIA DE MANABÍ, por un monto de USD 4.030.656,92 con un plazo de 240 días a partir de la suscripción del contrato.

Mediante Oficio Nro. CAMPOZANO-AC-UEEM-JLI-005-2019 de 06 de mayo de 2019, el Fiscalizador de Obra remitió a la Administradora del Contrato y al Supervisor del Contrato, el expediente para la Terminación Unilateral y Anticipada del Contrato Nro. LPI-SECOB-CAF-021-2015.

El 6 de noviembre de 2019, mediante Resolución Nro. SECOB-SDG-2019-0054-R suscrita por el Subdirector General del Servicio de Contratación de Obras SECOB declaró la Terminación Anticipada y Unilateral del Contrato Nro. LPI-SECOB-CAF-021-2015.

**2. BASE LEGAL. -**

**2.1. CONSTITUCIÓN DE LA REPÚBLICA DEL ECUADOR:**

“Artículo 82.- El derecho a la seguridad jurídica se fundamenta en el respeto a la Constitución y en la existencia de normas jurídicas previas, claras, públicas y aplicadas por las autoridades competentes.”

**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

“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”.

“Art. 227.- 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”.

“Art. 288.- Las compras públicas cumplirán con criterios de eficiencia, transparencia, calidad, responsabilidad ambiental y social (...)

**2.2. CONDICIONES PARTICULARES DE CONTRATACIÓN**

Conforme a lo estipulado en las Condiciones Particulares del Contrato de Préstamo No. CFA-8741, se manifiesta que el destino de los recursos inmersos en el presente crédito estará destinado a financiar los costos directos de construcción de la infraestructura educativa.

En el Anexo “B” Programa Nueva Infraestructura Educativa, del contrato de préstamo antes mencionado, en el literal A. OBJETIVOS DEL PROGRAMA, define: “Objetivo General: // El objetivo general del Programa es apoyar al Gobierno Ecuatoriano en mejorar y ampliar la oferta a nivel integral del servicio educativo mediante la construcción y equipamiento de las Unidades Educativas del Milenio, bajo el plan de ordenamiento de la oferta educativa”.

Consecuentemente, es prioritaria la culminación de las obras antes citadas, mismas que forman parte del proyecto “Culminación y Construcción de Infraestructura Educativa – Fase I”, como parte integral de la atención oportuna a la demanda educativa existente.

**2.3. CÓDIGO CIVIL:**

“Art. 1453.- Las obligaciones nacen, ya del concurso real de las voluntades de dos o más personas, como en los contratos o convenciones(...)”

“Art. 1454.- Contrato o convención es un acto por el cual una parte se obliga para con otra a dar, hacer o no hacer alguna cosa. Cada parte puede ser una o muchas personas.”

“Art. 1458.- El contrato es principal cuando subsiste por sí mismo sin necesidad de otra convención; y accesorio cuando tiene por objeto asegurar el cumplimiento de una obligación principal, de manera que no pueda subsistir sin ella.” (énfasis añadido)

“Art. 1562.- Los contratos deben ejecutarse de buena fe, y por consiguiente obligan, no sólo a lo que en ellos se expresa, sino a todas las cosas que emanan precisamente de la naturaleza de la obligación, o que, por la ley o la costumbre, pertenecen a ella.”

**2.4. CÓDIGO ORGÁNICO ADMINISTRATIVO - COA:**

“Art. 47.- Representación legal de las administraciones públicas. La máxima autoridad administrativa de la correspondiente entidad pública ejerce su representación para intervenir en todos los actos, contratos y

**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

relaciones jurídicas sujetas a su competencia. Esta autoridad no requiere delegación o autorización alguna de un órgano o entidad superior, salvo en los casos expresamente previstos en la ley.”

**2.5. LEY ORGÁNICA DE LA CONTRALORÍA GENERAL DEL ESTADO:**

“Art. 3.- Recursos Públicos.- Para efecto de esta Ley se entenderán por recursos públicos, todos los bienes, fondos, títulos, acciones, participaciones, activos, rentas, utilidades, excedentes, subvenciones y todos los derechos que pertenecen al Estado y a sus instituciones, sea cual fuere la fuente de la que procedan, inclusive los provenientes de préstamos, donaciones y entregas que, a cualquier otro título realicen a favor del Estado o de sus instituciones, personas naturales o jurídicas u organismos nacionales o internacionales.”.

“Art. 23.- Auditoría de Obras Públicas o de Ingeniería. - Evaluará la administración de las obras en construcción, la gestión de los contratistas, el manejo de la contratación pública, la eficacia de los sistemas de mantenimiento, el cumplimiento de las cláusulas contractuales y los resultados físicos que se obtengan en el programa o proyecto específico sometido a examen

“Art. 31.- Funciones y Atribuciones. - La Contraloría General del Estado, además de las atribuciones y funciones establecidas en la Constitución Política de la República, tendrá las siguientes:

(...)

3. Examinar los gastos, inversiones, utilización, administración y custodia de recursos públicos; (...);

10. Evaluar los costos de los estudios, prestación de servicios, adquisición de bienes y construcción de obras de las instituciones del Estado; (...).”

“Art. 54.- Responsabilidad en los procesos de estudio, contratación y ejecución.- Las autoridades, dignatarios, funcionarios y servidores que tengan a su cargo la dirección de los estudios y procesos previos a la celebración de los contratos públicos, tales como de construcción, provisión, asesoría, servicios, arrendamiento, concesiones, delegaciones, comodato y permuta, serán responsables por su legal y correcta celebración; y aquellos a quienes correspondan las funciones de supervisión, control, calificación o dirección de la ejecución de los contratos, serán responsables de tomar todas las medidas necesarias para que sean ejecutadas con estricto cumplimiento de las estipulaciones contractuales, los programas, costos y plazos previstos.

La Contraloría General del Estado establecerá las responsabilidades a que hubiere lugar en esta materia.”

**2.6. LEY ORGÁNICA DEL SISTEMA NACIONAL DE CONTRATACIÓN PÚBLICA:**

“Art. 1.-Objeto y Ámbito. - Esta Ley establece el Sistema Nacional de Contratación Pública y determina los principios y normas para regular los procedimientos de contratación para la adquisición o arrendamiento de bienes, ejecución de obras y prestación de servicios, incluidos los de consultoría, que realicen: // 1. Los Organismos y dependencias de las Funciones del Estado. (...)”

“Art. 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.”



**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

“Art. 23.- Estudios. - Antes de iniciar un procedimiento precontractual, de acuerdo a la naturaleza de la contratación, la entidad deberá contar con los estudios y diseños completos, definitivos y actualizados, planos y cálculos, especificaciones técnicas, debidamente aprobados por las instancias correspondientes, vinculados al Plan Anual de Contratación de la entidad.

Los estudios y diseños incluirán obligatoriamente como condición previa a su aprobación e inicio del proceso contractual, el análisis de desagregación tecnológica o de Compra de Inclusión, según corresponda, los que determinarán la proporción mínima de participación nacional o local de acuerdo a la metodología y parámetros determinados por el Servicio Nacional de Contratación Pública. (...).”

“Art. 37.-Ejercicio de la Consultoría. - La consultoría será ejercida por personas naturales o jurídicas, nacionales o extranjeras que, para celebrar contratos con las entidades sujetas a la presente Ley, deberán inscribirse en el Registro Único de Proveedores RUP. (...).”

“Art. 40.-Montos y Tipos de Contratación. -La celebración de contratos de consultoría se sujetará a las siguientes disposiciones: 1. Contratación directa: Cuando el presupuesto referencial del contrato sea inferior o igual al valor que resultare de multiplicar el coeficiente 0,000002 por el monto del presupuesto inicial del Estado del correspondiente ejercicio económico. La selección, calificación, negociación y adjudicación la realizará la máxima autoridad de la Entidad Contratante de acuerdo al procedimiento previsto en el Reglamento a la Ley; (...).”

“Art.60.- Carácter de los contratos. - Los contratos a los que se refiere esta Ley celebrados por las Entidades Contratantes, son contratos administrativos.”

**2.7. REGLAMENTO GENERAL A LA LEY ORGÁNICA DEL SISTEMA NACIONAL DE CONTRATACIÓN PÚBLICA:**

“Art. 46.- Estudios.- Antes de iniciar un procedimiento precontractual, de acuerdo con la naturaleza de la contratación, la entidad contratante deberá contar con los estudios y diseños completos, definitivos y actualizados, planos y cálculos, especificaciones técnicas o términos de referencia, análisis de precios unitarios -APUS- de ser el caso, presupuesto referencial y demás información necesaria para la contratación, debidamente aprobados por las instancias correspondientes, vinculados al Plan Anual de Contratación de la entidad según corresponda. (...).”

“Art. 48.- Definición del objeto de contratación. - La entidad contratante definirá adecuadamente el objeto de contratación, concerniente a la adquisición o arrendamiento de bienes, ejecución de obras o prestación de servicios, incluidos los de consultoría en estricto cumplimiento de los principios de trato justo, igualdad y no discriminación, concurrencia y transparencia.

La definición del objeto de contratación deberá contar con la debida justificación técnica, reflejada en las especificaciones técnicas o términos de referencia, por lo que los componentes del objeto de contratación deberán guardar una relación o vinculación razonable, acorde a las necesidades institucionales de la entidad contratante y que de ninguna manera propendan a un tratamiento diferenciado o discriminatorio de los proveedores del Estado.”.

“Art. 166.- Procedimiento.- Una vez terminado anticipada y unilateralmente el contrato, la máxima autoridad o su delegado, observará lo siguiente:

(...)

**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

b) En el caso de terminación unilateral de contratos originados en procedimientos de régimen común, el procedimiento será el siguiente:

La máxima autoridad de la entidad contratante o su delegado emitirá la resolución de inicio del procedimiento de contratación por terminación unilateral, aprobará el pliego correspondiente y dispondrá su publicación en el Portal COMPRASPÚBLICAS, a fin de que los proveedores interesados, manifiesten su interés y presenten su oferta.

En el pliego se dará a conocer las condiciones de ejecución del contrato, el porcentaje pendiente de ejecución y el presupuesto referencial de la contratación.

En el término mínimo de (5) días y máximo de diez (10) días desde que se publicó la resolución de inicio, los proveedores interesados en participar, manifiesten su aceptación y presenten sus ofertas, de conformidad con lo establecido en el pliego, en la que constará la información relacionada a la ejecución del contrato, es decir el detalle de personal equipos, infraestructura, entre otros, según sea el caso, que sean necesarios para el correcto cumplimiento del objeto contractual, incluyendo su cronograma de ejecución.

La máxima autoridad o su delegado, conformará una comisión técnica o designará un servidor, según sea el caso, que se encargarán de la calificación de las ofertas.

La máxima autoridad o su delegado, adjudicará el contrato, mediante resolución debidamente motivada, al oferente que presente la oferta de mejor costo de conformidad con lo establecido en la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, la misma que deberá ser notificada a través del Portal COMPRASPÚBLICAS, o en su defecto declarará desierto el procedimiento.

En caso de que se declare desierto el procedimiento, se deberá observar el procedimiento de régimen común establecido en la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública que corresponda, de conformidad con el presupuesto referencial.”

**3. BASE CONTRACTUAL. –**

**3.1. CONTRATO DE PRÉSTAMO No. CFA-8741**

El Proyecto Nueva Infraestructura Educativa, se gestionó en un inicio por parte del Servicio de Contratación de Obras (SECOB), con la finalidad de satisfacer la demanda de establecimientos educativos dentro de la oferta académica nacional. Dicho proyecto nace como parte de los objetivos principales que el Ministerio de Educación dentro de sus competencias constitucionales debe proveer y asegurar la efectiva prestación al ser un derecho consagrado en la Constitución.

El Anexo “B” del Contrato de Préstamo – Programa Nueva Infraestructura Educativa – delimita y marca el objetivo principal del crédito, el cual es “(...) *mejorar y ampliar la oferta a nivel integral del servicio educativo mediante la construcción y equipamiento de Unidades Educativas del Milenio* (...)”.

El Reglamento Operativo del Proyecto Nueva Infraestructura Educativa en su artículo 2 otorga las directrices y regulaciones necesarias para su ejecución en beneficio de las necesidades de la comunidad educativa otorgando los servicios de acuerdo a los estándares existentes. De igual forma se detalla en el numeral “6.2 Utilización de los Recursos y Bienes”, donde se provee los lineamientos para utilización de los recursos y lo delimita para su uso en: “(...) (i) *La adquisición de terrenos y acciones;* (ii) *El pago de tasas e impuestos;* (iii) *Los gastos de aduana;* (iv) *Los gastos de constitución de compañías;* (v) *Los intereses durante la construcción;* (vi) *Armamento y demás gastos militares;* y vii) *Otros que CAF*



**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

*podiere establecer. (...)."*

**4. ANÁLISIS. –**

En el marco del cumplimiento del Contrato de Préstamo No. CFA-8741, referentes al componente 1: *"Infraestructura Educativa"* del Programa Nueva Infraestructura Educativa, para la construcción de las Unidades Educativas del Milenio, fue ejecutado inicialmente por parte del Servicio de Contratación de Obras (SECOB), entidad que mediante Decreto Ejecutivo No. 1063 de 19 de mayo de 2020, se suprimió y fueron transferidas todas sus competencias al Ministerio de Transporte y Obras Públicas (MTOP).

Ante los incumplimientos de los contratistas frente a la ejecución de las obligaciones adquiridos a efectos de ejecutar la construcción de nuevas unidades educativas, que tuvieron inconvenientes en su ejecución el MTOP resolvió realizar la terminación unilateral. El Ministerio de Educación tiene la necesidad de ejecutar a fecha actual los procesos concernientes a fin de culminar la construcción dichos contratos.

Consecuentemente, en la necesidad de reiniciar y culminar los proyectos de infraestructura educativa necesaria para satisfacer la demanda de oferta académica existente en las zonas de influencia se ejecutará la construcción, intervención y habilitación para su funcionamiento y ocupación. En tal motivo, mediante memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02007-M de 12 de julio de 2023, en el cual se realiza la consulta a la Dirección Nacional de Compras Públicas del Ministerio de Educación, para que se verifique e informe a través del Sistema Oficial de Contratación Pública (SOCE), el tipo de procedimiento adecuado para retomar dichos proyectos por parte del órgano Rector Nacional en Educación. (MINEDUC).

Con la finalidad de culminar las obras ante la demanda de oferta académica existente, y por recomendación del organismo internacional, a fin de terminar las construcciones que se encuentran con terminaciones unilaterales, Se ha visto la necesidad de encontrar el procedimiento adecuado de contratación, sin embargo revisada la normativa aplicable y en base a la respuesta otorgada por la Dirección Nacional de Compras Públicas, misma que en su parte concluyente comunica: *"(...) Es preciso señalar que revisado el Sistema Oficial de Contratación del Estado (SOCE) la herramienta no presenta la opción denominada "Manifestación de interés", en tal sentido, es imposible dar cabal cumplimiento a lo dispuesto en el artículo 166 literal b) del Reglamento General de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública. (...), y recomienda "(...) realizar las consultas pertinentes ante las instancias correspondientes para dar cumplimiento a lo dispuesto en la Transitoria sexta del Decreto Ejecutivo No. 819 de 12 de julio de 2023."* Se puede colegir que a través del SOCE, no se dispone de la herramienta adecuada para realizar las contrataciones necesarias, razón por la cual se recurre a su Autoridad a fin de que nos asista e indique la aplicabilidad de lo prescrito en el artículo 166, literal b) del Reglamento General a la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.

**5. SOLICITUD. –**

En base a los requerimientos institucionales, y previo a generar la documentación relativa al procedimiento de contratación, se solicita la emisión de criterio legal respecto a la procedencia y directriz para aplicar lo establecido en el artículo 166 literal b) del Reglamento General a la Ley Orgánica de Contratación Pública, teniendo como antecedente, la terminación unilateral de los contratos, realizados bajo el procedimiento de régimen común.

Una vez que se ha recibido la respuesta por la Dirección Nacional de Compras Públicas mediante memorando No. MINEDUC-DNCP-2023-00769-M de 14 de julio de 2023, con la finalidad de aplicar correctamente de manera adecuada el procedimiento de contratación para la publicación de los procedimientos de contratación que se requiere gestionar ante el organismo rector de compras públicas la consulta pertinente a fin de obtener las directrices necesarias para los procedimientos que se pretende

**Memorando Nro. MINEDUC-SAE-2023-02045-M**

**Quito, D.M., 17 de julio de 2023**

realizar desde la Subsecretaría de Administración Escolar para realizar la culminación de la construcción de las obras de infraestructura educativa antes indicadas.

Particular que pongo en su conocimiento para los fines pertinentes.

Atentamente,

***Documento firmado electrónicamente***

Abg. Juan Gabriel Casañas Jaramillo  
**SUBSECRETARIO DE ADMINISTRACIÓN ESCOLAR**

Referencias:

- MINEDUC-DNCP-2023-00769-M

Anexos:

- mineduc-dncp-2023-00769-m.pdf

Copia:

Sr. Arq. Juan Pablo Villafuerte Calderon  
**Director Nacional De Infraestructura Física**

Maria Elena Freire Villacres  
**Asistente De Apoyo A La Gestion Y Ejecucion De Procesos 1**

Srta. Econ. Carla Diana Chamorro Rosero  
**Especialista de Seguimiento**

Jorge Ernesto Reyes Andrade  
**Especialista Civil**

Carina Patricia Fiallos Fiallos  
**Analista De Seguimiento 2**

Juan Ignacio Gomez Teran  
**Analista de Seguimiento**

jpg