

DEPARTAMENTO NACIONAL DE PLANEACIÓN

Concepto No. 35891

Bogotá D.C., viernes, 05 de agosto de 2011

Asunto: Derogatoria Decreto 3806 de 2009

Señora

Maria Calaudia Calvache Santander licitaciones@pasto.qgov.co

Pasto – Nariño

Como punto inicial, cabe aclarar que el Departamento Nacional de Planeación según las funciones atribuidas por el Decreto 3517 de 2009 y los documentos Conpes 3248 y 3249 de 2003, tiene limitada su competencia en materia de Contratación Pública a la orientación y el seguimiento del proceso de implementación de la estrategia transversal de reforma a la contratación pública; la cual tiene como eje la formulación de una Política Pública en la materia, que se base en la lucha contra la corrupción y en la búsqueda de la eficiencia en la ejecución de los recursos públicos.

En vista de lo anterior, éste Departamento NO es competente para pronunciarse sobre aspectos particulares y concretos en la presente respuesta.

No obstante lo anterior, podemos informarle lo siguiente:

El pasado mes de junio de 2011 el Presidente de la República sancionó la Ley 1450 por medio de la cual se expidió el Plan Nacional de Desarrollo, en la cual se introdujo una reforma estructural al artículo 12 de la Ley 1150 de 2007.

Dentro de sus objetivos se encuentran, entre otros:

■ Promover el cumplimiento de los requisitos que en materia internacional se encuentran en los Capítulos de Contratación Pública de los acuerdos comerciales negociados por Colombia.

■ Continuar con los incentivos a las Mipymes, por medio de las convocatorias limitadas; incluyendo adicionalmente, la posibilidad de incluir incentivos a la oferta de bienes y servicios producidos por éstas.

■ "Permitir que la población de la Red Para la superación de la pobreza extrema Juntos pueda acceder a una fuente de empleo alternativa [...] de forma tal que en los pliegos de condiciones las entidades sometidas al Estatuto General de Contratación de la Administración Pública dispongan de mecanismos que fomenten, en la ejecución de los contratos estatales, la contratación de dicha población"1.

En esta misma línea, se incluyeron las personas desplazadas por la violencia, personas en proceso de reintegración y de forma general, los sujetos de especial protección constitucional.

■ "Promover la inclusión en los procesos de contratación de las entidades territoriales, acciones afirmativas a favor de organizaciones comunitarias de grupos étnicos"2.

Así, el actual artículo 12 de la Ley 1150 de 2007, establece, respecto de la promoción del Desarrollo en la Contratación Pública que:

"De conformidad con lo dispuesto en los artículos 13, 333 y 334 de la Constitución Política, el Gobierno Nacional definirá las condiciones y los montos de acuerdo con los compromisos internacionales vigentes, para que en desarrollo de los procesos de selección, las entidades estatales adopten en beneficio de las Mipymes, convocatorias limitadas a estas en las que, previo a la Resolución de apertura del proceso respectivo, se haya manifestado el interés del número plural de Mipymes que haya sido determinado en el reglamento.

"Asimismo, el reglamento podrá establecer condiciones preferenciales en favor de la oferta de bienes y servicios producidos por las Mipymes, respetando los montos y las condiciones contenidas en los compromisos internacionales vigentes.

"En todo caso, se deberá garantizar la satisfacción de las condiciones técnicas y económicas requeridas en la contratación y, realizarse la selección de acuerdo con las modalidades de selección a las que se refiere el Estatuto General de Contratación de la Administración Pública.

"De igual forma, en los pliegos de condiciones las entidades estatales, dispondrán, de mecanismos que fomenten en la ejecución de los contratos estatales la provisión de bienes y servicios por población en pobreza extrema, desplazados por la violencia, personas en proceso de reintegración y, sujetos de especial protección constitucional en las condiciones que señale el reglamento; siempre que se garanticen las condiciones de calidad y

cumplimiento del objeto contractual.

"PARÁGRAFO 1o. En los procesos de selección que se desarrollen con base en el primer inciso, las entidades podrán realizar las convocatorias limitadas que beneficien a las Mipymes del ámbito municipal o departamental correspondiente al de la ejecución del contrato.

¹ Departamento Nacional de Planeación. Bases del Plan Nacional de Desarrollo 2010-2014 – Prosperidad para todos. Bogotá: Departamento Nacional de Planeación. 2011. Pág. 342

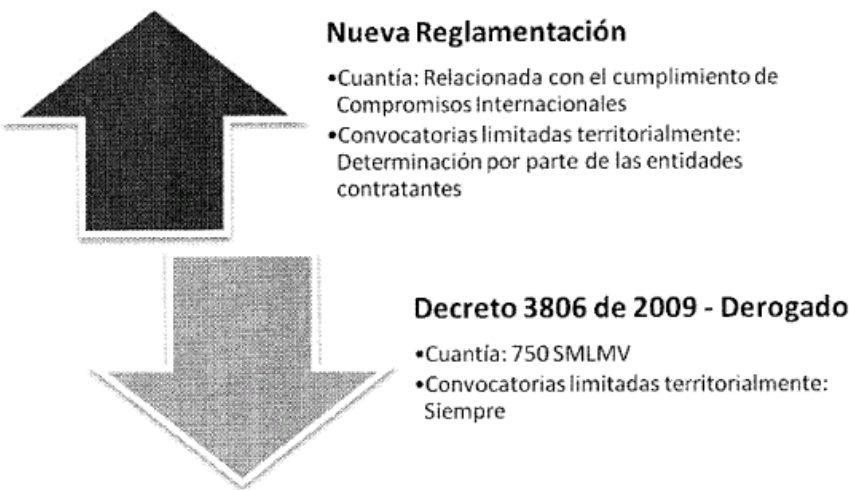
² Departamento Nacional de Planeación. Bases del Plan Nacional de Desarrollo 2010-2014. Pág. 396

"PARÁGRAFO 2o. Sin perjuicio de lo dispuesto en los artículos 5 y 6 de la Ley 1150 de 2007, para que las Mipymes puedan participar en las convocatorias a las que se refiere este artículo, deberán acreditar como mínimo un año de existencia, para lo cual deberán presentar el certificado expedido por la cámara de comercio o por la autoridad que sea competente para dicha acreditación.

"PARÁGRAFO 3o. En la ejecución de los contratos a que se refiere el presente artículo, las entidades y los contratistas, deberán observar lo dispuesto en los artículos 90 a 95 de la Ley 418 de 1997 y las normas que la modifiquen, adicionen o subroguen".

De esta forma, la futura reglamentación que en materia de Mipymes se expida con fundamento en el artículo 12 de la Ley 1150 de 2007, modificado por el artículo 32 de la Ley 1450 de 2011, deberá tener en cuenta, principalmente que, la determinación de la cuantía para establecer convocatorias limitadas a Mipymes debe hacerse en atención al cumplimiento de compromisos internacionales; y que, la asignación de la competencia para establecer convocatorias limitadas territorialmente se encuentra a cargo de cada entidad contratante, determinación que entre otras, deberá tener en cuenta los objetivos que se buscan con la Promoción al Desarrollo en la Contratación Pública y que en el actual Decreto 3806 de 2009 no existen.

Gráfico 1.
Modificaciones a la Reglamentación de convocatorias limitadas a Mipymes



En vista de lo anterior, la derogatoria del Decreto 3806 de 2009 es íntegra habida cuenta que todo el decreto se basa en aspectos que fueron derogados o modificados por la Ley 1450 de 2011 y que requieren reglamentación.

Conforme a lo establecido en el artículo 25 del Código Contencioso Administrativo, el artículo 230 de la Constitución Política y la Ley 153 de 1887, los conceptos son criterios auxiliares de interpretación y no vinculan ni comprometen al Departamento Nacional de Planeación, motivo por el cual, las apreciaciones de la presente respuesta solamente sirven para dar una ilustración de carácter general para que el peticionario, conforme a lo expuesto, asuma su propia posición conforme al grado de análisis y convencimiento adquirido.

Atentamente,

Proyecto de Contratación Pública
Programa de Renovación de la Administración Pública
Departamento Nacional de Planeación