FO-M9-P3-04-V01 / SADE:
1.320-52-

Santiago de Cali, 10 de Marzo de 2023

Ingeniera
ADRIANA GÓMEZ MILLÁN
Secretaria de Despacho
Secretaría de Vivienda y Hábitat Departamental
Santiago de Cali D.E. —Valle del Cauca

Asunto: Concepto jurídico para la elaboración de Otrosí No. 2 al Contrato de Obra Nº 1.320-12.13-0112 del 09 de Agosto de 2022, entre el DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA – SECRETARÍA DE VIVIENDA Y HÁBITAT y VIDA NUEVA ARQUITECTURA E INGENIERIA.

Cordial saludo,

De manera atenta me permito conceptuar en materia contractual sobre la estructuración del Otrosí No. 2 al Contrato de Interventoría Nº 1.320-12.13-0112 del 09 de Agosto de 2022 del asunto:

El plazo inicial del precitado contrato se pactó hasta el día 31 de diciembre de 2022.

OBJETO: "REALIZÁR MEDIANTE EL SISTEMA DE PRECIOS UNITARIOS EL MEJORAMIENTO DEL PAIZQUE PRINCIPAL BOYACA DEL MUNICIPIO DE YOTOCO, DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA."

PLAZO INICIAL: EL PLAZO DE EJECUCIÓN DEL CONTRATO SERÁ HASTA EL 31 DE DICIEMBRE DE 2022.

Entre los suscritos a saber **ADRIANA GOMEZ MILLÁN**, identificada con la cédula de ciudadanía No. 31.472.742 expedida en Yumbo (V), quien actúa en su calidad de Delegado de La Señora Gobernadora del Departamento del Valle del Cauca, según Decreto de Nombramiento No. 1-17-1064 del 04 de Octubre de 2022 y Acta de Posesión No. 0440 del 05 de Octubre del año 2022, facultada para celebrar este tipo de contratos según Decreto No. 1-30023 del 7 de enero de 2020 "Por el cual se efectúan unas delegaciones y se dictan otras disposiciones, quien para los efectos

del presente convenio se denominará **EL DEPARTAMENTO** por una parte; **LUIS HERNANDO BUENO GARCIA**, identificado con la cedula de ciudadanía número No. 16.274.366, en calidad de representante legal de **VIDA NUEVA ARQUITECTURA E INGENIERIA,** identificado con Nit. 805.030.308-1, quienes además manifiestan bajo la gravedad de juramento por medio de la suscripción del presente documento, no estar incursos en ninguna de las causales de inhabilidades e incompatibilidades y conflicto de interés señaladas en la Constitución, la Ley y demás normas vigentes y en especial lo contenido en el artículo de la Ley 80 de 1993, modificado parcialmente por el artículo 32 de la Ley 1150 de 200 la ley 1474 de 2011 y obrando en su propio nombre y representación, quienes para los efectos del presente se denominará EL **CONTRATISTA,** en virtud del principio de autonomía de la voluntad de las partes han convenido celebrar el presente Otrosí No. 2 al Contrato de Obra N° 1.320-12.13-0112 del 09 de Agosto de 2022, que pretende modificar el clausulado y errores de transcripción en el complemento del Contrato y modificación de la disponibilidad presupuestal.

Teniendo en cuenta que la Asamblea Departamental del Valle del Cauca, mediante ordenanza No. 608 del 21 de Diciembre de 2022, autorizó a la gobernadora del valle a realizar compromisos de vigencias futuras para el año 2023 y que dentro de esta autorización quedó estipulado el presente contrato, mediante el presente se adicionará en tiempo que la interventoría así lo estipulo.

El nueve de agosto de 2022 se celebró contrato de obra pública entre el DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA – GOBERNACIÓN DEL VALLE DEL CAUCA – SECRETARÍA DE VIVIENDA Y HÁBITAT y VIDA NUEVA ARQUITECTURA E INGENIERIA el cual tiene como objeto: "REALIZAR MEDIANTE EL SISTEMA DE PRECIOS UNITARIOS EL MEJORAMIENTO DEL PARQUE PRINCIPAL BOYACA DEL MUNICIPIO DE YOTOCO, DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA.".

Teniendo en cuenta el planteamiento hecho por la interventoría a cargo de CONSORCIO INTER VALLE 2022 que considera la ampliación del tiempo para realizar la presente obra, dentro de las cuales el interventor argumento que:

> *"Una de las causas del retraso en el inicio de obra, ha sido la falta de conciliación entre la alcaldía, los comerciantes y la comunidad, en el tema de la reubicación de las casetas comerciales. Ante esta situación se acordó con la alcaldía, los comerciantes y la Interventoría, dejar las casetas en la calle frente a la alcaldía.*
>
> *Por otro lado, y debido a las dificultades para lograr la reubicación de los comerciantes que laboran en el interior del parque, se desarrollaran actividades de demolición de andenes, cerramientos y otras actividades, las cuales no se desarrollan en el parque principal debido a que, no se podrán realizar de forma simultánea, por tanto, los rendimientos programados no serán los establecidos inicialmente, igualmente es de resaltar la frecuentes y fuertes lluvias que han presentado en el municipio."*

Igualmente, en oficio elaborado por el supervisor del convenio de interventoría se avaló la ampliación del tiempo en 30 días calendarios, solicitado por le interventoría para cada una de las obras, teniendo en cuenta además de otros aspectos, los siguientes:

> Por otro lado, la Circular No.0018 de 2022, emitida por la Corporación Autónoma Regional del Valle del Cauca – CVC, en la cual, entre otras cosas, manifiesta que llevamos alrededor de 14 meses de lluvias en nuestro territorio y estamos comenzando la primera temporada de lluvias de 2022. Así mismo, los informes del IDEAM nos muestran varias alertas para nuestro Departamento, que incluyen: Crecientes súbitas, desbordamiento del rio cauca y fenómenos de remoción en masa.
>
> En los diferentes frentes de trabajo se han iniciado los trabajos preliminares y en algunos se ha ejecutado las demoliciones de andenes y placas de las vías correspondientes.
>
> A pesar que se tenían contemplados estos riesgos climáticos y de generar un plan de mitigación, no se preveía el volumen de lluvias que sobrepasa lo planeado y han causado un bajo rendimiento en la ejecución de actividades, especialmente en: • Suministro de materiales y en el transporte de los mismos, dado el mal estado de las vías que conducen a los sitios. • Almacenamiento de materiales en las obras ha requerido de mayor cuidado dándole protección, a los sacos de cemento, morteros premezclados, varillas, tubos, perfiles, etc.

(Documento Anexo)

Que en esta ocasión es necesario realizar el presente otrosi No. 2 para lograr la incorporación del Certificado de Disponibilidad Presupuestal No. 6400000976 del 23 de Febrero de 2023, para la vigencia 2023, el cual tiene las siguientes especificaciones:

VIGENCIA 2023				
PROYECTO	CDP	ITEM	APROPIACION	VALOR

Proyecto: PI40-102111/1/1/01/35 - REALIZAR LA INTERVENTORIA DEL MEJORAMIENTO...V.F.	6400000976 23/02/2023	1	Fondo: 1-3001 - RECURSOS DEL CRED.2 Centro Gestor: 1131 - SRIA DE VIVIENDA Y HABITAT Posición Presupuestaria: 2320202005 - Construcción y servicios de la construcción Área Funcional: 4030201010010000 - Vivienda Sostenible Elemento PEP: PI40-102111/1/1/01/35 - REALIZAR ELMEJORAMIENTO DEL PARQUE PRINCIPAL DEL MUNICIPIO DE YOTOCO, DEPARTAMENTO DEL VALLE DEL CAUCA - VIGENCIA FUTURA. Cuenta Mayor: 5504061025 - Mejora/to de Espac Publico y Habitat CSF	$	3.581.971.648

Consecuentemente, el presente Otrosí se ajusta al Estatuto General de la Contratación de la Administración Publica y demás normas aplicables vigentes, por cuanto no implica modificación del objeto contractual, sino una actualización de la apropiación presupuestal.

De conformidad con lo expuesto, se puede colegir que el Artículo 2 de la Constitución Política de 1991, establece que: *"son fines esenciales del estado: servir a la comunidad, promover la prosperidad general y garantizar la efectividad de principios, derechos y deberes consagrados en la constitución (...)".*

En desarrollo de lo establecido en el artículo 209 de la Constitución Política de Colombia y en observancia de los principios de eficacia, coordinación y colaboración, las autoridades públicas deben garantizar la armonía en el ejercicio de sus respectivas funciones con el fin de lograr los fines y cometidos estatales.

El Artículo 6 de la Ley 489 de 1998 prescribe que: *"en virtud del principio de coordinación y colaboración, las autoridades administrativas deben garantizar la armonía en el ejercicio de sus respectivas funciones con el fin de lograr los fines y*

cometidos estatales. En consecuencia prestaran su colaboración a las demás entidades para facilitar el ejercicio de sus funciones y se abstendrán de impedir o estorbar su cumplimiento por los órganos, dependencias y organismos y entidades titulares.".

La Ley 80 de 1993, en su artículo 40, establece que las partes podrán celebrar los contratos y acuerdos que permitan la autonomía de la voluntad y requieran para el cumplimiento de los fines estatales. *(...) Los numerales 1 y 2 del artículo 14 de la Ley 80 de 1.993 titulado "De los Medios que pueden utilizar las Entidades Estatales para el Cumplimiento del Objeto Contractual"*, señala que, para el cumplimiento de los fines de la contratación, las entidades estatales al celebrar un contrato podrán Interpretar los documentos contractuales y las estipulaciones en ellos convenidas e introducir modificaciones a lo contratado.

En concepto 1439 de 18 de Julio de 2002 de la Sala de Consulta y Servicio Civil del Consejo de Estado se menciona: *"...Roberto Dromi. Derecho Administrativo. Edición 5a, pág. 348. "El principio de mutabilidad de los contratos administrativos es una consecuencia impuesta por finalidades del interés público, dado que con ellos se tiende a lograr una más eficiente realización de La "justicia distributiva (...) las modificaciones en el contrato pueden traducirse tanto en aumento (adicionales) como en una disminución (reducciones) de las prestaciones". "...De lo anterior resulta claro que es un deber de la administración ordenar las modificaciones necesarias para responder por la buena ejecución de los trabajos y el logro del fin perseguido con la contratación; es un imperativo de su gestión, al cual no puede sustraerse so pena de incurrir en responsabilidad por omisión, pues iría en contra de lo previsto en el artículo 3° de la Ley 80 de 1993.* (Subrayado fuera de texto)

Respecto de los contratos estatales el Consejo de Estado y la Corte Constitucional han establecido lo siguiente: *"...El fin de la contratación pública en el Estado Social de Derecho está directamente asociado al cumplimiento del interés general, puesto que el contrato público es uno de aquellos "instrumentos jurídicos de los que se vale el Estado para cumplir sus finalidades, hacer efectivos los deberes públicos y prestar los servicios a su cargo, con la colaboración de los particulares a quienes corresponde ejecutar, a nombre de la administración, las tareas acordadas. El interés general, además de guiar y explicar la manera como el legislador está llamado a regular el régimen de contratación administrativa, determina las actuaciones de la Administración, de los servidores que la representan y de los contratistas, estos últimos vinculados al cumplimiento de las obligaciones generales,*

de todo contrato y por ende supeditados al cumplimiento de los fines del Estado..." (Sentencia C-713/09 de la Corte Constitucional).

En atención al asunto de la referencia y teniendo en cuenta el trámite, me permito manifestar que el presente Otrosí, es **VIABLE** contractualmente, de conformidad con lo establecido por la Corte Constitucional quien se ha pronunciado al respecto al establecer que: Por regla general, **los contratos estatales pueden ser modificados cuando sea necesario para lograr su finalidad y en aras de la realización de los fines del Estado**, a los cuales sirve el contrato. Así lo prevén por ejemplo los artículos 14 y 16 de la Ley 80/93, los cuales facultan a las entidades contratantes a modificar los contratos de común acuerdo o de forma unilateral, para *"(...) evitar la paralización o la afectación grave de los servicios públicos a su cargo y asegurar la inmediata, continua y adecuada prestación", entre otros. (Sentencia C — 300 de 2012) (Negrillas propias para hacer énfasis).*

Igualmente vale la pena destacar lo señalado por la Sala de Consulta y Servicio Civil del Consejo de Estado en concepto del 13 de agosto de 2009: *"La contratación estatal responde de múltiples maneras a ese mandato y, en cuanto al concepto que se emite, se resalta que la posibilidad de modificar los contratos estatales, es una especial forma de hacer prevalecer la finalidad del contrato sobre los restantes elementos del mismo. Por mutabilidad del contrato estatal se entiende el derecho que tiene la administración de variar, dadas ciertas condiciones, las obligaciones a cargo del contratista particular, cuando sea necesario para el cumplimiento del objeto y de los fines generales del Estado".*

De igual forma se manifiesta que la minuta se ajusta contractualmente a lo preceptuado en la Ley 80 de 1.993, Ley 1150 de 2007; Decreto 1082 de 2015 y demás normas concordantes y vigentes al momento de la suscripción. Por lo anterior, la presente modificación al Convenio mencionado es VIABLE para la firma del Señor Secretario de Vivienda y Hábitat del departamento del Valle del Cauca.

Atentamente,

LILIANA GARCIA TRILLOS
Abogada
Profesional Universitaria
Secretaría de Vivienda y Hábitat
Gobernación del Valle del Cauca

Proyecto: Jaime Vivas M. – Contratista – Secretaría de Vivienda y Hábitat.
Revisó: Julio Cesar Valencia – Contratista – Secretaría de Vivienda y Hábitat.

Archívese en: Expediente Contractual