

COMPRAS PUBLICAS

Litsi Contreras Salvo
Abogada

**Contratación
Administrativa**



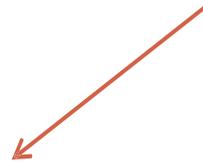
Antecedentes



La Administración Pública no se realiza exclusivamente a través de actos administrativos unilaterales o con su sola intervención

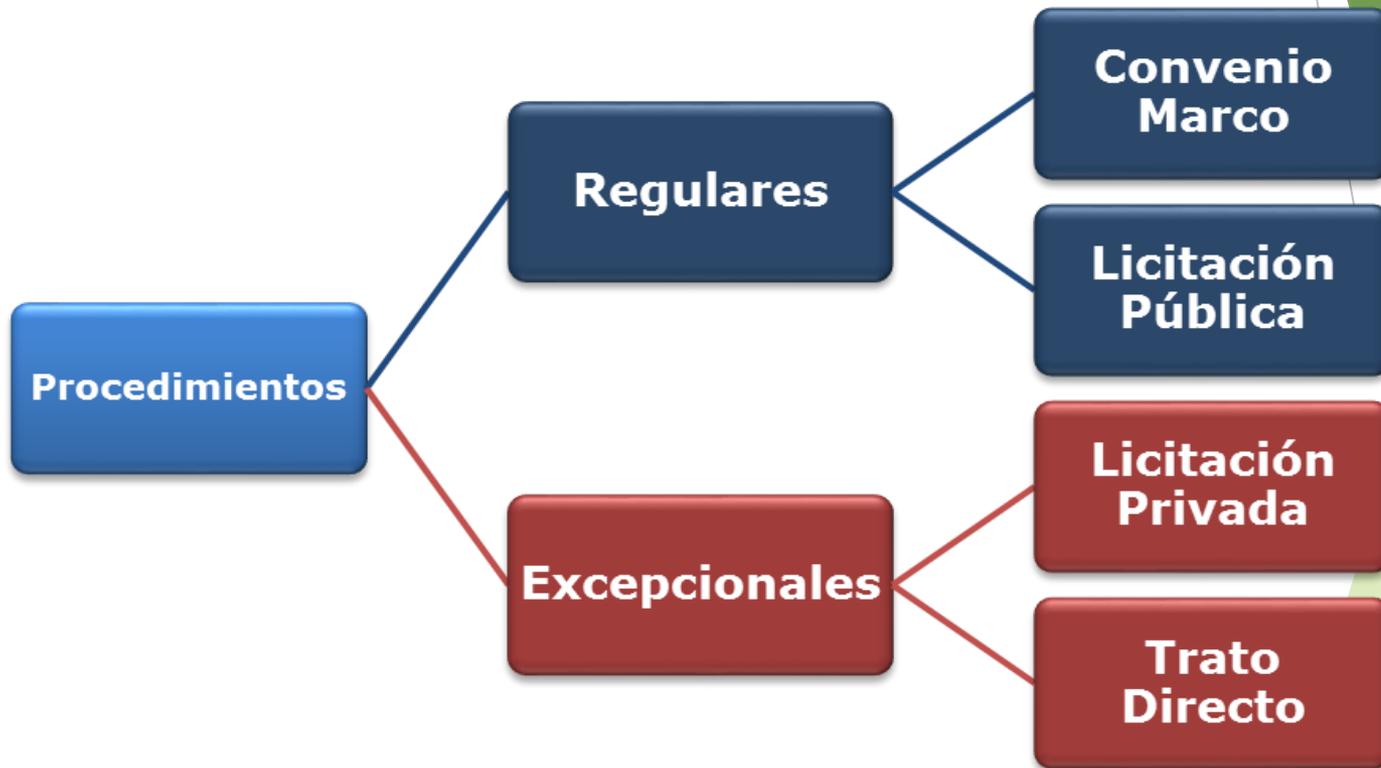


**Mediante la Contratación
Administrativa**

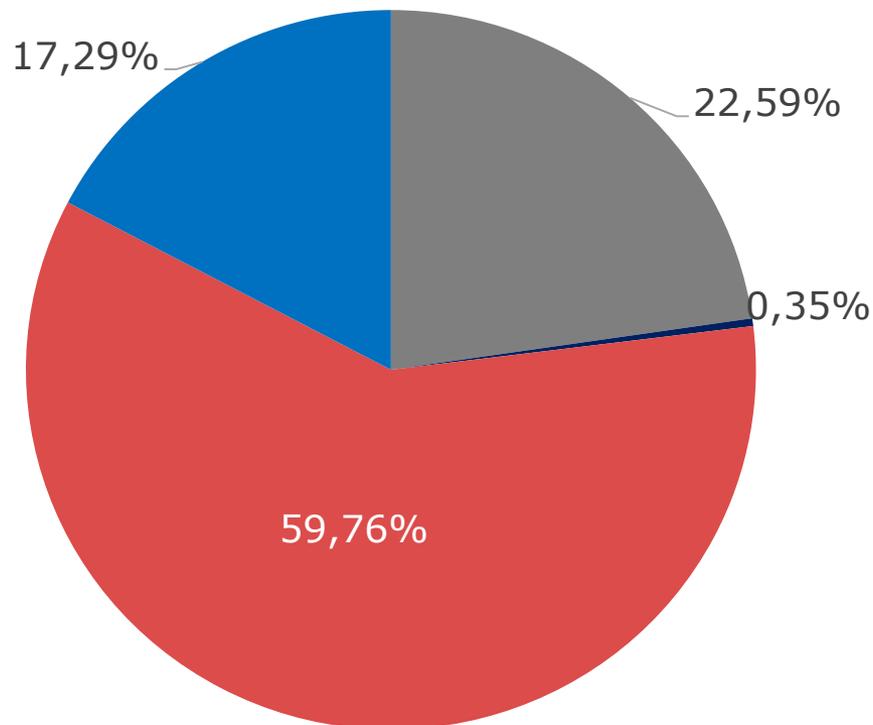


Debiendo concurrir frecuentemente al sector privado para ejecutar acciones tendientes a conseguir sus objetivos: Contratos de Suministros; Prestaciones de Servicios; Obras Públicas; Concesiones y Asesorías.

Los procedimientos de contratación



Procedimientos de contratación



■ Convenio Marco ■ Licitación Privada
■ Licitación Pública ■ Trato Directo

US\$ 7.828 millones (5 millones de millones de pesos), 59,76%, transados por licitación pública

US\$ 46 millones (29 millones de pesos), 0,35%, transados por licitación privada

US\$ 2.960 millones (1,9 millones de millones de pesos), 22,59%, transados por catálogo de convenios marco

US\$ 2.265 millones (1,5 millones de millones de pesos), 17,29%, transados por trato directo

La licitación pública

Definición:

Art. 2, N° 21, Reglamento:

“Procedimiento administrativo de carácter concursal mediante el cual la Administración realiza un llamado público, convocando a los interesados para que, sujetándose a las bases fijadas, formulen propuestas, de entre las cuales seleccionará y aceptará la más conveniente.”

Llamado y publicación de las bases.

- ▶ El **llamado** debe realizarse a través de **Sistema de Información** (www.mercadopublico.cl). Art. 7°, a), Ley 19.886.
- ▶ Con el fin de aumentar la difusión, procederá publicación por avisos en **diarios** (medio complementario)
- ▶ Se debe dejar constancia en el acto que aprueba las bases del hecho de no haber encontrado disponible el bien o servicio requerido en el catálogo de bienes y servicios de los **Convenios Marcos** vigentes (**Dict. 11.788, de 2008**).

¿Qué contienen las Bases de Licitación?



Tipología y Plazos Asociados de las Licitaciones (Art. 19 bis y 25 del Reglamento)

L1

- Licitaciones inferiores a 100 UTM / Mínimo 5 días

LE

- Licitaciones ≥ 100 y < 1.000 UTM / Mínimo 10 días*

LP

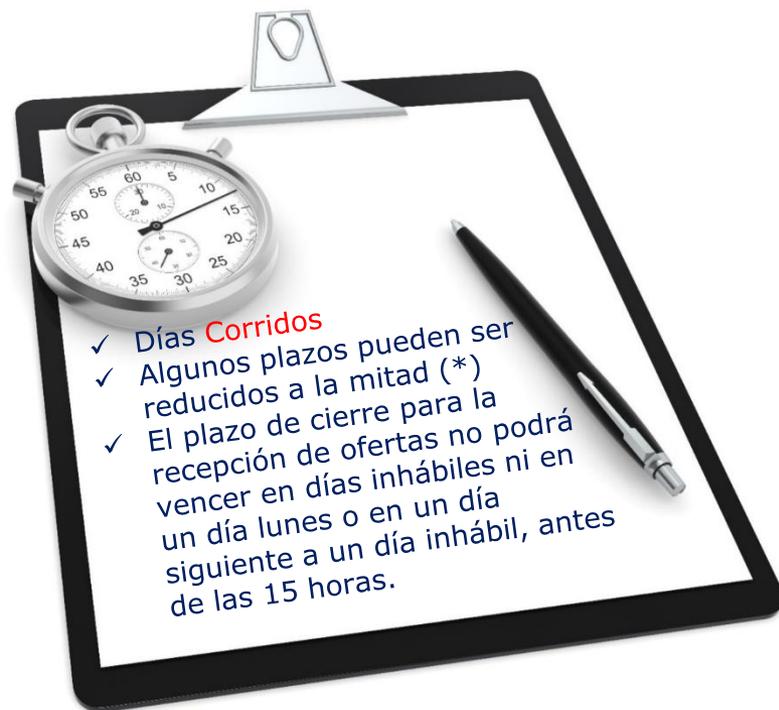
- Licitaciones ≥ 1.000 y < 2.000 UTM / Mínimo 20 días*

LQ

- **Licitaciones ≥ 2.000 y < 5.000 UTM / Mínimo 20 días***

LR

- **Licitaciones ≥ 5.000 UTM / Mínimo 30 días**



Toma de razón en Contraloría (resoluciones 7 y 8).

- Bases y contratos por montos superiores a **15.000 UTM** (nivel central).
- Regla especial para **bases tipo** (adjudicaciones afectas).
- La elaboración de bases es una facultad de la Administración. A la CGR no le corresponde intervenir cuestionando razones de **mérito, oportunidad o conveniencia** (Dict. 45.257, de 2013).
- Aspectos relacionados a **criterios de evaluación** son asuntos propios de la **competencia de la Administración** (Dict. 20.710, de 2011).

Apertura de las ofertas

- Se realiza a través del **Sistema de Información**. Las ofertas deberán ser enviadas a través del Sistema de Información.
- La apertura electrónica consiste en la **liberación automática** de las ofertas recibidas a través del Sistema en el día y hora establecido en las bases.
- Proveedores pueden efectuar observaciones dentro de plazo de 24 horas.

Evaluación de las ofertas

Comisiones evaluadoras:

- Obligatorias en licitaciones de gran complejidad y en todas aquellas superiores a **1.000 UTM**: Integradas por a lo menos **3 funcionarios públicos**, internos o externos al organismo. Excepcionalmente, podrá ser integrada por **personas ajenas** y en un número menor a los funcionarios públicos que la integren.
- Exigencias **Ley de Lobby** (sujetos pasivos).
- Deber de **abstención**.

Evaluación de las ofertas

Procedimiento de evaluación

- **No** procede solicitar **antecedentes** que no tengan un propósito determinado, relacionado con la evaluación (Dicts. 478 y 28.036, de 2011). La exigencia de **inscripción** en el Registro de Proveedores sólo podrá requerirse para contratar (Dict. 11.476, de 2012).
- La Entidad evalúa ofertas y asigna puntajes según criterios, factores, sub-factores y ponderaciones establecidos en las **bases**.
- La Entidad no se encuentran en la obligación de adjudicar las licitaciones, teniendo únicamente en consideración el **menor precio** de determinada oferta (Dict. 6.080, de 2012).
- **Contacto** entre los proponentes y la Entidad licitante, sólo en casos previstos por art. 39 del R. (solicitud de aclaraciones, entrevistas, pruebas requeridas, visitas a terreno, etc.).

Adjudicación

- La Entidad Licitante aceptará la propuesta más ventajosa, considerando los **criterios de evaluación** establecidos en las **Bases** y en el Reglamento.
- Dictación de acto administrativo, debidamente notificado al adjudicatario y al resto de los oferentes (**art. 6 del R.**).
- Se declarará **desierta** una licitación cuando no se presenten ofertas, o bien, cuando éstas no resulten convenientes a sus intereses (art. 9 del R.).

Adjudicación

Readjudicación (Nuevo inciso final artículo 41):

- **Desistimiento** de firmar contrato o incumplimiento de las demás condiciones y requisitos establecidos en las bases
- Adjudicación al oferente que **sigue en puntaje** al adjudicatario inicial
- Plazo de **60 días corridos** contados desde la publicación de la adjudicación original

La licitación privada

Definición:

*Procedimiento administrativo de carácter **concursal**, previa **resolución fundada** que lo disponga, mediante el cual la Administración **invita** a determinadas personas para que, sujetándose a las **bases** fijadas formulen propuestas, de entre las cuales seleccionará y aceptará la más conveniente.
(Capítulo I, Art. 2, punto 20)*

La licitación privada

Las **bases** que se fijaron para la licitación pública deberán ser las **mismas** que se utilicen para contratar directamente o adjudicar en licitación privada. Si las **bases** son **modificadas**, deberá procederse nuevamente como dispone la regla general.

La licitación privada

Art.
44

- Necesidad de contar con una **Resolución Fundada** que disponga la Licitación privada.

Art.
45

- La **invitación** deberá enviarse a un mínimo de **3 proveedores** que tengan **negocio similar** a los que son objetos de la licitación privada.

Art.
46

- Invitación a través del **Sistema de información.**

Art.
48

- Aplicación de **reglas de la licitación pública.**

El trato directo

El trato directo



*"Procedimiento de contratación que por la naturaleza de la negociación **deben efectuarse sin la concurrencia de los requisitos** señalados para la Licitación o Propuesta Pública y para la Privada".*

(Capítulo I, Art. 2, punto 31 del Reglamento).

Artículo 50.- Publicación de la resolución:

La Entidad Licitante deberá publicar en el Sistema de Información, la resolución fundada **que autoriza la procedencia del Trato o Contratación Directa**, especificando el bien y/o servicio contratado y la identificación del proveedor con quien se contrata, **a más tardar dentro de un plazo de 24 horas desde la dictación de dicha resolución**, a menos que el Trato o Contratación Directa sea consecuencia del caso establecido en la **letra f) del Artículo 8 de la Ley de Compras**.



El trato directo

- Requiere **resolución fundada**.
- **Causales** específicas.
- Cada **entidad** deberá acreditar la concurrencia de la circunstancia que permite efectuar el trato directo.
- Se aplican normas de la **licitación pública** y **licitación privada** en lo que, sea procedente.

El trato directo

Términos de referencia:

"Pliego de condiciones que regula el proceso de Trato o Contratación Directa y la forma en que se deben formular las cotizaciones".

Requerimiento de información respecto de precios, especificaciones y detalles del bien y servicio.

Regulación de los tratos directos en el reglamento de la ley 19.886

De acuerdo a lo establecido en el artículo **57º, letra d)**, un Trato o Contratación Directa debe ser publicado en

www.mercadopublico.cl con la siguiente documentación:



- Resolución Fundada



- Términos de Referencia (pliego de condiciones que regula el proceso de Trato o Contratación Directa y la forma en que deben formularse las cotizaciones)



- Recepción y cuadro de evaluación de las cotizaciones recibidas



- Resolución que resuelve sobre la adjudicación (La orden de compra hace las veces de la descrita resolución)



- Texto del Contrato, si existiere, la forma y modalidad de pago.



- Cualquier otro documento que la entidad licitante determine.

El trato directo

Jurisprudencia CGR:

- ▶ Al ser la **licitación pública** la **regla general**, las **causales** de propuesta privada o trato directo son taxativas y de **derecho estricto** y por ende, deben constar en el **acto administrativo** que aprueba el convenio respectivo, y acreditar su concurrencia (Dict. 45.730/03; 61.883/09).
- ▶ **No** basta para los fines de justificar un trato directo, la sola **referencia** a las **disposiciones** legales y reglamentarias que contienen la causal que fundamenta dicha modalidad de contratación, como tampoco la sola alusión a razones de índole interno de funcionamiento del Servicio (46.427/08)
- ▶ Para fundamentar la concurrencia de una causal de trato directo, debe someter su decisión a los límites que le impone el principio de la **interdicción de la arbitrariedad** y la protección de los intereses fiscales, ámbito que este **Organismo Contralor** se encuentra **facultado** para fiscalizar (Dict. 54.336/09)
- ▶ La habilitación para **excluirse** de un **convenio marco no** constituye, por sí misma, una causal de **trato directo** o de licitación privada (Dict. 44.043/10).
- ▶ Los **TDR** deben aprobarse en forma previa a la autorización del TD (2 resoluciones independientes); Las **cotizaciones** no pueden consistir en impresiones de pantalla (dictámenes N°s 21.859 y 21.862, ambos de 2018)

Trato Directo con Cotizaciones

"Los tratos directos que se realicen en virtud de lo dispuesto en el artículo 10 requerirán de un **mínimo tres cotizaciones de diferentes proveedores**, con excepción de aquellos tratos o contrataciones directas contenidas en los números 3, 4, 6 y 7"

(Art. 51 Reglamento).

Si en la licitación pública previa **no** se hubieran presentado **interesados**. En este caso procede primero la licitación privada y si no tuviera interesados se puede realizar Trato Directo.

Si se tratara de contratos que correspondieran a la realización o **terminación** de un contrato que haya debido **resolverse anticipadamente** por falta de cumplimiento del contrato u otras causales, cuyo remanente **no** supere las **1000 UTM**.

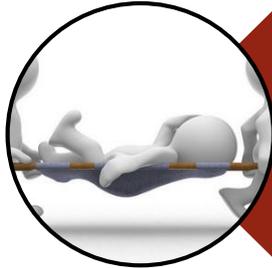
(Máx. 1000 UTM)

Si se tratara de convenios de **prestación de servicios** a celebrar con **personas jurídicas extranjeras** que deban ejecutarse **fuera del territorio nacional**.

Si las contrataciones son iguales o inferiores a **10 UTM**.

(Máx. 10 UTM)

Causales Trato Directo sin cotizaciones



En caso de **emergencia, urgencia o imprevisto** calificado mediante resolución fundada del jefe superior de la entidad.
(Art. 10, N° 3, Reglamento de Compras)



Si sólo existe **un proveedor** del bien o servicio.
(Art. 10, N° 4, Reglamento de Compras)



Si se trata de **servicios de naturaleza confidencial** o cuya difusión pudiera afectar la seguridad nacional o el interés nacional, los que serán determinados por decreto supremo
(Art. 10, N° 6, Reglamento de Compras)

Causales Trato Directo sin cotizaciones



Si se requiere contratar la **prórroga** de un contrato de suministro o servicios, o contratar **Servicios Conexos**, respecto de un contrato suscrito con anterioridad, por considerar indispensable para las necesidades de la entidad y sólo por el tiempo que procede a un **nuevo proceso de compra**.
(Art. 10, N°7 letra a, Reglamento de Compras – **Máx 1000 UTM**)



Cuando la adquisición se financie con **gastos de representación** en conformidad a las instrucciones presupuestarias correspondientes
(Art.10, N° 7 letra b, Reglamento de Compras)



Cuando pueda afectarse la **seguridad e integridad personal** de las **autoridades** siendo necesario contratar directamente con un proveedor probado que asegure **discreción y confianza**.
(Art.10, N° 7 letra c, Reglamento de Compras)

Causales Trato Directo sin cotizaciones



Si se requiere contratar **consultorías** cuyas materias se encomiendan en consideración especial de las **facultades del proveedor** que otorgará el servicio **y** ellas se refieren a **aspectos claves y estratégicos**.
(Art. 10, N° 7 letra d, Reglamento de Compras)



Cuando la contratación de que se trate sólo pueda realizarse con los proveedores que sean titulares de los respectivos **derechos de propiedad industrial, intelectual, licencias, patentes** y otros.
(Art. 10, N° 7 letra e, Reglamento de Compras)



Cuando por la contratación se hace indispensable recurrir a **un proveedor** determinado en razón de la **confianza y seguridad** que se derivan de su **experiencia comprobada** en la provisión de los bienes o servicios requeridos, y siempre que se estime fundadamente que **no** existen **otros proveedores** que otorguen esa seguridad y confianza.
(Art. 10, N° 7 letra f, Reglamento de Compras)

Causales Trato Directo sin cotizaciones



Quando se trate de la **reposición** o **complementación** de equipamiento o **servicios accesorios**, que deban necesariamente ser **compatibles** con los modelos, sistemas o **infraestructura** previamente adquirida por la entidad

(Art. 10, N° 7 letra g, Reglamento de Compras)



Quando el **conocimiento público** que generaría el proceso licitatorio previo a la contratación pudiera poner en **riesgo** el objeto y la eficacia de la contratación.

(Art. 10, N° 7 letra h, Reglamento de Compras)



Quando se trate de la adquisición de **bienes muebles a oferentes extranjeros**, para ser utilizados o consumidos **fuera de Chile** (...) y en las que por razones de idioma, **sistema jurídico** sea del todo indispensable acudir a esta contratación.

(Art. 10, N° 7 letra i, Reglamento de Compras)



Quando el **Costo de Evaluación** de las ofertas, desde el punto de vista **financiero** o de utilización de **recursos humanos** resulta **desproporcionado** en relación al monto de la contratación.

(Art. 10, N° 7 letra j, Reglamento de Compras – Máx **100 UTM**)

Causales Trato Directo sin cotizaciones



Cuando se trate de la compra de **bs y/o ss** que se encuentran destinados a la ejecución de proyectos específicos o singulares, de **docencia, investigación o extensión**, en que la utilización del procedimiento de licitación pública pueda poner en **riesgo** el objeto y la eficacia del proyecto que se trate.

(Art.10, N°7 letra K, Reglamento de Compras)



Cuando, habiendo realizado una **licitación pública previa** para el suministro de bs y ss **no** se recibieran **ofertas**, o éstas resultaran **inadmisibles** por no ajustarse a los requisitos esenciales establecidos en las bases y la contratación es **indispensable** para el organismo.

(Art.10, N° 7 letra I, Reglamento de Compras)



Cuando se trate de la contratación de **servicios especializados** inferiores a **1000 UTM.**

(Art.10 N° 7 letra m, Reglamento de Compras – Máx. 1000 UTM)



Compras inferiores a **10 UTM** que privilegien **"Materias de Alto Impacto Social"**

(Art. 10, N° 7 letra n, Reglamento de Compras)

