

Índice

Presentación.....	19
Tabla de abreviaturas	21

Capítulo I

FUNDAMENTOS DEL DERECHO DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA

Sección I

EL DERECHO DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA

I. GENERALIDADES	23
II. LA TEORÍA GENERAL DEL CONTRATO PÚBLICO	25

Sección II

LA ACTIVIDAD CONVENCIONAL DE LA ADMINISTRACIÓN

I. GENERALIDADES	28
II. LOS CONTRATOS DE LA ADMINISTRACIÓN.....	34
III. LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS.....	41
IV. LOS CONVENIOS INTERADMINISTRATIVOS.....	117
V. LOS CONTRATOS PRIVADOS DE LA ADMINISTRACIÓN	127

Capítulo II

LOS ELEMENTOS DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO

I. GENERALIDADES	139
II. LOS ELEMENTOS DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO — ANÁLISIS EN PARTICULAR—	140
1. Elementos esenciales del contrato administrativo.....	140
1.1. Elementos subjetivos del contrato administrativo.....	143
1.1.1. Los órganos de la Administración.....	143
1.1.1.1. Requisitos de validez de la actuación de la Administración en materia de contra- tación pública	157
1.1.1.2. Actuación previa investidura regular	157
1.1.1.3. Actuación de la autoridad dentro de su competencia.....	164
1.1.1.4. Actuación de la autoridad de conformi- dad a la ley.....	165

1.2. El co-contratante particular	165
1.2.1.1. Capacidad del particular para contratar administrativamente	166
1.2.1.2. Ausencia de inhabilidades para contratar	167
1.2.1.3. Inscripción en un registro público de contratistas	169
1.2. Elementos objetivos del contrato administrativo	170
1.2.1. El motivo del contrato administrativo	170
1.2.1.1. La motivación del contrato administrativo	171
1.2.1.2. El objeto del contrato administrativo	172
1.2.1.3. El fin o causa del contrato administrativo	174
1.2. Elementos formales del contrato administrativo	178
1.3. Las formalidades del contrato administrativo	180
1.3.1. Generalidades	180
1.3.2. La forma del contrato administrativo	182
2. Elementos de la naturaleza del contrato administrativo	183
3. Elementos accidentales del contrato administrativo	186

Capítulo III

LOS PRINCIPIOS DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA

I. GENERALIDADES	193
II. FUNCIONES Y EFECTOS DE LOS PRINCIPIOS DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA	209
III. PRINCIPIOS DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA —EN PARTICULAR—	223
1. Determinación de los principios de la contratación pública en la doctrina y derecho comparado	223
2. Determinación de los principios de la contratación pública en Chile	232
2.1. Principios generales del Derecho Público	233
2.1.1. Principios constitucionales y de fuente convencional internacional	234
2.1.1.1. Principio del respeto de la dignidad humana y de los derechos fundamentales	234
2.1.1.2. Principio democrático	237
2.1.1.3. Principio del Estado de Derecho	238
2.1.1.4. Principio de la probidad administrativa y la prevención de conflictos de intereses	240
2.1.1.5. Principios de publicidad y transparencia	243
2.1.1.6. Principio de legalidad presupuestaria	247

2.1.2. Principios de organización administrativa y comunes a todo procedimiento administrativo.....	251
2.1.2.1. Principio de protección del patrimonio público.....	254
2.1.2.2. Principio de gratuidad.....	256
2.1.2.3. Principio de motivación de los actos que integran la contratación estatal.....	259
2.1.2.4. Principio de escrituración.....	262
2.1.2.5. Principios de impulsión de oficio y de celeridad.....	264
2.1.2.6. Principio conclusivo.....	266
2.1.2.7. Principio de economía procedimental ..	270
2.1.2.8. Principio de imparcialidad.....	271
2.1.2.9. Principio de no formalización.....	273
2.1.2.10. Principio de los actos separables.....	279
2.1.2.11. Principio de inexcusabilidad.....	281
2.1.2.12. Principio de impugnabilidad.....	282
2.2. Principios específicos o propios de la contratación administrativa.....	285
2.2.1. El Principio de planeación.....	285
2.2.2. El Principio de libre concurrencia de los oferentes.....	290
2.2.3. Principio de igualdad en el proceso de selección.....	302
2.2.4. Principio de estricta sujeción a las bases.....	310
2.2.5. Principio de idoneidad del contratante.....	320
2.2.6. Principio de prohibición de fragmentación.....	321
2.2.7. Principio de publicidad de los documentos.....	326
2.2.8. Principio de gratuidad de los documentos.....	326
2.2.9. Principio de cautela del patrimonio público.....	327
2.2.10. Principio de legalidad del gasto público.....	328

Capítulo IV

LOS PROCEDIMIENTOS ADMINISTRATIVOS DE CONTRATACIÓN PÚBLICA

I. GENERALIDADES.....	331
II. LOS MECANISMOS DE CONTRATACIÓN PÚBLICA —EN PARTICULAR—.....	341
1. La licitación pública.....	344
1.1. Generalidades.....	344
1.2. Procedencia de la licitación pública.....	355
1.3. Procedimiento.....	376
1.3.1. Los estudios preliminares.....	377
1.3.1.1. La realización de los estudios.....	378

1.3.1.2.	Estimación de los gastos asociados y re- cursos presupuestarios	379
1.3.1.3.	Otras actuaciones preparatorias	381
1.3.2.	La elaboración de las bases	382
1.3.2.1.	Generalidades	382
1.3.2.2.	Formalidades y tramitación de las bases	385
1.3.3.	El llamado a presentar propuestas	392
1.3.3.1.	Generalidades	392
1.3.4.	La aclaración de las bases	392
1.3.4.1.	Generalidades	392
1.3.5.	La recepción y apertura de las ofertas	395
1.3.5.1.	La recepción de las ofertas	395
1.3.5.1.1.	Generalidades	395
1.3.5.1.2.	Admisibilidad e inadmisibili- dad de las ofertas	398
1.3.5.2.	La apertura de las ofertas	399
1.3.5.2.1.	Generalidades	399
1.3.6.	La evaluación de las ofertas	400
1.3.6.1.	Generalidades	400
1.3.7.	La adjudicación	402
1.3.7.1.	La adjudicación —modo natural de con- clusión de la licitación pública—	403
1.3.7.1.1.	Generalidades	403
1.3.7.1.2.	Tramitación y formalidades de la adjudicación	406
1.3.7.2.	La licitación fallida —modo anormal de conclusión de la licitación pública—	407
1.3.7.2.1.	Generalidades	407
1.3.7.2.2.	Tramitación y formalidades de la licitación fallida	408
1.3.7.3.	La revocación e invalidación de la lici- tación —como modos anormales de con- cluir la licitación pública—	409
1.3.7.3.1.	Generalidades	409
1.3.7.3.2.	La revocación de la licitación	410
1.3.7.3.3.	Invalidación del procedimien- to licitatorio	411
1.3.8.	La suscripción del contrato	412
1.3.8.1.	Generalidades	412
1.3.8.2.	Tramitación y formalidades del contrato	413
2.	La licitación privada	415
2.1.	Generalidades	415
2.2.	Procedencia de la licitación privada	418
2.3.	Procedimiento	420
2.3.1.	La fundamentación de la licitación privada	421

2.3.2. La invitación a participar en una licitación privada.....	423
2.3.3. La suscripción del contrato	424
3. El trato directo	424
3.1. Generalidades.....	424
3.2. Procedencia del trato directo	428
3.3. Procedimiento	430
3.3.1. Requerimiento de cotizaciones previas	430
3.3.2. La fundamentación del trato directo.....	432
3.3.3. La negociación directa.....	435
3.3.4. La suscripción del contrato	437
3.3.4.1. Generalidades	437
4. El convenio marco	438
4.1. Generalidades.....	438
4.2. Procedimiento	442
4.3.1. Suscripción de convenios marco por parte de la dirección de compras.....	443
4.3.2. Suscripción de convenios marco a través de la dirección de compras.....	443

Capítulo V

LOS PRINCIPIOS QUE RIGEN EL CONTRATO ADMINISTRATIVO

1. Principio del interés público o general.....	445
2. Principio de integración documental del contrato	449
3. Principio de conservación del contrato	453
4. Principio del equilibrio financiero del contrato.....	455
4.1. El ius variandi	460
4.2. El hecho del príncipe.....	465
4.3. La teoría de la imprevisión	468
4.4. Los intereses moratorios.....	474
4.5. Las cláusulas de reajuste	475
4.6. La devolución de pagos efectuados en exceso al co-contratante particular	478
5. Principio de la mutabilidad del contrato.....	479
6. Aplicación de los principios jurídicos de Derecho Privado a la contratación estatal.....	483
6.1. Generalidades.....	483
6.1.1. Tesis denegatoria de los principios iusprivatistas al contrato administrativo.....	486
6.1.2. Tesis favorable a la aplicación de los principios iusprivatistas al contrato administrativo.....	486
6.1.2.1. Aplicación conjunta de los principios jurídicos de Derecho Público y de Derecho Privado.....	487

6.1.2.2. Aplicación de los principios jurídicos de Derecho Público y Privado en un orden de prelación	489
6.1.2.3. Nuestra tesis sobre la supletoriedad de los principios de interpretación de los contratos del Código Civil respecto de los contratos administrativos.....	491
6.2. Determinación de los principios provenientes del Derecho Privado aplicables a los contratos administrativos	506
6.2.1. Principio de prevalencia de la intención de los contratantes.....	508
6.2.2. Principio del efecto útil del contrato.....	511
6.2.3. Principio de la interpretación armónica o sistemática del contrato	512
6.2.4. Principio de la interpretación de las cláusulas ambiguas en favor del co-contratante particular.....	515
6.2.5. Principio de la interpretación que más se ajuste a la naturaleza del contrato	516
6.2.6. Principio de la interpretación por la aplicación práctica del contrato	517
6.2.7. Principio del enriquecimiento sin causa	517

Capítulo VI

LOS EFECTOS DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO

I. GENERALIDADES	521
------------------------	-----

Sección I

EFECTOS DEL CONTRATO PARA LAS PARTES CONTRATANTES

I. LOS EFECTOS DEL CONTRATO PARA LAS PARTES CONTRATANTES.....	521
1. Principio de obligatoriedad del contrato administrativo.....	521
2. Principio de relatividad del contrato administrativo.....	523
2.1. Modificaciones al contrato administrativo	523
2.1.1. Modificación del contrato por mutuo acuerdo ...	524
2.1.2. Modificación unilateral del contrato por la Administración	524
II. LOS EFECTOS DE LOS CONTRATOS EN EL TIEMPO.....	526
1. Generalidades	526
2. Perfeccionamiento del contrato.....	527
3. Entrada en vigencia del contrato.....	527
3.1. La irretroactividad del contrato	528
3.1.1. Entrada en vigencia del contrato desde su total tramitación —Regla general—.....	529

3.1.2. Entrada en vigencia del contrato desde la total tramitación de la adjudicación o con posterioridad a ésta	532
3.2. La retroactividad del contrato	537
3.2.1. Cumplimiento inmediato del contrato sin esperar total tramitación —por razones de buen servicio—	537
3.2.2. Cumplimiento inmediato del contrato de obra sin esperar total tramitación —por razones de emergencia—	539
3.3. La vigencia diferida del contrato	540

Sección II

LOS EFECTOS DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO

1. Las potestades de la administración	541
1.1. La dirección y fiscalización del contrato	543
1.2. La interpretación del contrato	544
1.2.1. Generalidades	544
1.3. La modificación unilateral del contrato	547
1.3.1. Generalidades	547
1.4. La potestad sancionadora	550
1.4.1. Generalidades	550
1.4.2. Las sanciones pecuniarias	550
1.4.2.1. Naturaleza jurídica de las multas	551
1.4.2.1.1. Tesis <i>potestativa</i> de las multas ..	551
1.4.2.1.2. Tesis <i>contractualista</i> de las multas	557
1.4.2.2. Nuestra tesis sobre las multas y las cláusulas penales	564
1.4.2.2.1. La multa	564
1.4.2.2.2. La cláusula penal	567
1.4.2.3. Principios que rigen la aplicación de las sanciones pecuniarias	571
1.4.2.3.1. El principio de legalidad	572
1.4.2.3.2. El principio de tipicidad	572
1.4.2.3.3. El principio de irretroactividad de la sanción	578
1.4.2.3.4. El principio de presunción de inocencia	578
1.4.2.3.5. El principio de interdicción de agravar el ius puniendi administrativo más allá del Derecho penal	573

1.4.2.3.6. El principio de proporcionalidad de la sanción	575
1.4.2.3.7. El principio de contradictoriedad en la aplicación de sanciones.....	576
1.4.2.3.8. El principio de prohibición de doble incriminación	577
1.5. La terminación unilateral del contrato.....	577
1.5.1. Generalidades.....	577
2. Los derechos del cocontratante.....	579
2.1. El derecho a cobrar y percibir el precio del contrato.....	579
2.1.1. Generalidades.....	579
2.2. El derecho a suspender la ejecución del contrato	580
2.2.1. Generalidades.....	580
2.3. El derecho de aseguramiento de la gestión.....	581
2.3.1. Generalidades.....	581
2.4. El derecho de indemnización	581
2.4.1. Generalidades.....	581
3. Las obligaciones del cocontratante	582
3.1. Cumplir con las prestaciones pactadas	582
3.1.1. Generalidades.....	582
3.2. Otorgar garantías	583
3.2.1. Generalidades.....	583
3.2.2. Garantía de seriedad de la oferta.....	584
3.2.3. Garantía de fiel cumplimiento del contrato.....	584
3.2.4. Garantía por anticipos	585

Capítulo VII

RÉGIMEN DE CONTROL DE LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS

I. GENERALIDADES	587
II. MECANISMOS DE CONTROL	588
1. El control jurídico.....	588
1.1. El control previo de juridicidad	588
1.2. El control concomitante	595
1.3. Los controles de reemplazo.....	597
2. El control de gestión	598
3. El control jurisdiccional	599
4. El control ciudadano vía transparencia activa	600

Capítulo VIII

LA EXTINCIÓN DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO

I. GENERALIDADES	601
------------------------	-----

II. CAUSALES DE EXTINCIÓN DEL CONTRATO ADMINISTRATIVO	602
1. Causales naturales.....	602
1.1. El cumplimiento del objeto.....	603
1.2. El transcurso del plazo.....	603
2. Causales provocadas.....	604
2.1. La revocación del contrato.....	604
2.2. La renuncia del contrato.....	606
2.3. La resciliación del contrato.....	608
2.4. La muerte e incapacidad del contratista.....	609
2.5. La caducidad o resolución del contrato por incumplimiento grave del contratista.....	609
2.6. La nulidad del contrato.....	614

Capítulo IX

SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS EN LOS CONTRATOS ADMINISTRATIVOS

I. GENERALIDADES.....	621
II. MECANISMOS DE RESOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS —EN PARTICULAR—.....	622
1. Mecanismos judiciales de resolución de controversias.....	622
1.1. La sentencia judicial.....	623
1.1.1. Generalidades.....	623
1.1.2. El Tribunal de Contratación Pública.....	624
1.1.2.1. Generalidades.....	624
1.1.2.2. Procedimiento.....	628
1.1.2.2.1. Etapa de discusión.....	628
1.1.2.2.2. Etapa probatoria.....	631
1.1.2.2.2.1. Término probatorio.....	631
1.1.2.2.2.2. Medidas para mejor resolver.....	631
1.1.2.2.3. Etapa de sentencia.....	632
1.1.2.2.4. Etapa de impugnación.....	633
1.2. La conciliación.....	634
2. Mecanismos extrajudiciales de resolución de controversias....	636
2.1. El arbitraje.....	636
2.1.1. La comisión arbitral en los contratos de conce- sión de obra pública.....	638
2.1.1.1. Generalidades.....	638
2.1.1.2. Procedimiento.....	640
2.1.1.2.1. La etapa de inicio.....	640
2.1.1.2.2. La etapa de probatoria.....	640
2.1.1.2.3. La etapa de sentencia.....	641

2.2. La transacción	642
3. Los paneles de expertos	648
3.1. Generalidades	648
3.2. El panel técnico de concesiones de obra pública	649
3.2.1. Generalidades	649
3.2.2. Procedimiento	653
3.2.2.1. Presentación de las discrepancias	653
3.2.2.2. Audiencia pública	654
3.2.2.3. Sesión especial del panel técnico de con- cesiones	654
3.2.2.4. Recomendación técnica del panel técni- co de concesiones	655
3.2.2.5. Recurso de rectificación, aclaración o enmienda	655
Bibliografía	657