

Señor

JAIME ALEJANDRO DURAN FONTANILLA.

Director
Dirección Jurídica
UG FFIE.

Asunto: Respuesta al traslado de descargos del contratista de obra CONSORCIO INFRAESTRUCTURA ARCOS y de su garante HDI SEGUROS S.A. PIC Contrato de Obra No. 1380-1652-2022.

Cordial saludo,

En atención al proceso de solicitud de Presunto Incumplimiento Contractual (PIC) que se adelanta al Contratista de obra Consorcio Infraestructura ARCO, contrato No. 1380-1652-2022, quien emitió documento de descargos de fecha 23 de agosto de 2023, trasladado por el Grupo de Controversias Dirección Jurídica con radicado FIE2023IE003140 del 26 de agosto de 2023, se indica lo siguiente con referencia a los puntos señalados por el Contratista.

Descargo del Contratista de obra:

1.1. SE LOGRÓ ACREDITAR UN EFECTIVO CUMPLIMIENTO DEL OBJETO CONTRACUTAL, LO QUE IMPIDE LA APLICACIÓN DE LA CLÁUSULA PENAL DEL CONTRATO No. 1380-1652-2022, AL NO EXISTIR UN INCUMPLIMIENTO DEFINITIVO

- **Respuesta Supervisor integral Gestor Territorial:**

Cláusula **DÉCIMA SEXTA. CLÁUSULA PENAL**, establece para la aplicación de: incumplimiento:

“(…) El incumplimiento total o definitivo de cualquiera de las obligaciones del contratista conforme a lo conceptualizado por la interventoría o supervisor integral según corresponda, evidenciado durante su ejecución o con posterioridad al vencimiento del mismo, dará derecho al CONTRATANTE a cobrar al CONTRATISTA una cláusula penal cuyo monto será hasta el 20% del valor total del contrato, como estimación anticipada de los perjuicios que se causen”, “La pena no exime al contratista del cumplimiento de la obligación principal en caso de que el contrato se encuentre aún en ejecución, ni del pago de los perjuicios que se causen por el incumplimiento”.

El contrato presentó plazo de terminación el 24 de marzo de 2023, sin que el contratista haya terminado la obra, el avance programado consistió en el 100% vs la ejecución de 40%, presentando el atraso del -60%; por cuanto, al término del vencimiento contractual el contratista no cumplió con la entrega del objeto de la obra, incumpliendo con las obligaciones: “(…)”

“CLÁUSULA QUINTA. PLAZO DE EJECUCIÓN: El plazo para la ejecución es de DOS (2) MESES, que prevé un cronograma de ejecución conforme las fases y etapas contenidas en los documentos que hacen parte del contrato. Plazo que será contado a partir de la suscripción del Acta de Inicio, la cual deberá ser suscrita una vez cumplidos los requisitos de perfeccionamiento y ejecución del contrato”.

“CLAUSULA SÉPTIMA – OBLIGACIONES GENERALES DEL CONTRATISTA. 2. Cumplir con los plazos establecidos en este contrato y en el Anexo Técnico para ejecutar las obras contempladas en este contrato.

“7. Cumplir con el cronograma conforme al Anexo Técnico establecido para el desarrollo del Contrato, en tal sentido, y teniendo en cuenta que para efectos de ejecución del presente contrato no se requiere adelantar etapa de diagnóstico”.

Tal y cómo se soporta en el informe de solicitud de presunto incumplimiento contractual, toda vez no entregó la obra en el plazo previsto.

La aplicación de la cláusula no exime al contratista ejecutar la obra, en caso que el plazo no haya terminado, igualmente, la tasación de perjuicios adicionales por el incumplimiento.

La Cláusula **DÉCIMA OCTAVA: PROCEDIMIENTO DE INCUMPLIMIENTO CONTRACTUAL**, determina:

“Cuando se presente un retraso injustificado en el cumplimiento de sus obligaciones o un posible incumplimiento, parcial o total del contrato, atribuible al Contratista respecto de cualquiera de sus obligaciones, previo informe del Interventor o Supervisor del Contrato, o del coordinador regional que así lo acredite.”

Lugar a ello y considerando el incumplimiento grave y total del contrato por la no entrega del objeto dentro del plazo establecido, se generó el procedimiento respectivo.

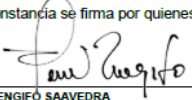
A su vez, y como se solicitó mediante correo electrónico del 13 de marzo de 2023 y comité de seguimiento del 14 de marzo de 2023, el contratista no suministró la subsanación del plan de acciones de contingencia, al cual, se había requerido por parte del Supervisor Integral, detallar las actividades a ejecutar, los recursos necesarios para superar el atraso y entregar la obra dentro del plazo establecido. En este sentido se solicitó el ajuste al plan de contingencia y plan de compras, y a la par, implementar todas y cada una de las acciones de choque y la priorización de actividades que garanticen la terminación de la obra dentro del plazo previsto. No obstante, el contratista no implementó dichas acciones, igualmente, no suministró los documentos requeridos, conllevando al incumplimiento contractual del plazo previsto para la entrega de la infraestructura.


De acuerdo con el Acta de Terminación formato FE-1-022, versión 01, cumplida la fecha de terminación del contrato al 24 de marzo de 2023, cuadro “RECIBO DE PRODUCTOS” se relaciona que las obras no están terminadas, por consiguiente, no se genera el recibo de la misma, impidiendo la suscripción del acta de entrega física de la obra:

RECIBO DE PRODUCTOS				
ÍTEM	DESCRIPCIÓN	CANTIDAD	OBSERVACIONES	FECHA DE ENTREGA
1	CERRAMIENTO PERIMETRAL	1	Obra no terminada, presenta observaciones para su recibo	8-abr-23
2	MALLA CONTRA IMPACTO	1	Obra no terminada, presenta observaciones para su recibo	8-abr-23

La supervisión integral verificó para efectos de la terminación, el cumplimiento de las obligaciones respecto del sistema de seguridad social integral y parafiscales según aplique, el cual el contratista deberá demostrar al término del recibo a satisfacción.

Para constancia se firma por quienes en ella intervinieron.


DAVID RENGIFO SAAVEDRA
C.C. 14.475.907 de Buenaventura
SUPERVISOR INTEGRAL


CONSORCIO INFRAESTRUCTURA ARCO
NIT 901.811.358-1
REP. LEGAL: OSCAR MAURICIO GARCÍA RAMÍREZ
C.C. 80.797.196 de Bogotá
CONTRATISTA

La entrega de las instalaciones se realizó por parte del contrista el 26 de abril de 2023, contados 33 días posterior a la fecha de terminación establecida al 24 de marzo de 2023. Suscribiéndose el acta

de Entrega y Recibo a Satisfacción por Espacios y Entrega a la ETC Cundinamarca, formato FE-44 versión 02, suscrita por el Supervisor de la ETC Cundinamarca, el Contratista de Obra, la Rectora de la institución educativa, el Coordinador Regional de la UG-FFIE y el supervisor Integral Gestor Territorial.

De otra parte, es de indicar, que el Acta de Entrega contiene observaciones de calidad y detallado, para la atención por parte del contratista, lo cual, no realizó según se evidenció en visita del 25 de mayo de 2023.

Descargo Contratista de obra:

1.2. LOS PRESUNTOS INCUMPLIMIENTOS CON RELACIÓN A LOS RETRASOS EN LAS OBRAS NO SON IMPUTABLES AL CONTRATISTA:

- **Respuesta Supervisor integral Gestor Territorial:**

Se precisa que la solicitud de prórroga fue presentada el 24 de marzo de 2023 a las 6.03 de la tarde por parte del contratista, el mismo día que vence el plazo del contrato de obra.

En atención a los descargos del contratista, se considera no es procedente su justificación, la Cláusula SÉPTIMA. OBLIGACIONES GENERALES DEL CONTRATISTA, determina: “(…)”

*“El CONTRATISTA se compromete a **cumplir todas las obligaciones que estén establecidas o se deriven (i) del clausulado del presente Contrato, (ii) de los estudios y documentos del proyecto, (iii) de los CPC, sus Modificatorios y Anexos, (iv) su Propuesta y (v) aquellas que por su esencia y naturaleza se consideren imprescindibles para la correcta ejecución del presente Contrato.**”*

*“2. Cumplir con los plazos establecidos en este contrato y **en el Anexo Técnico para ejecutar las obras contempladas en este contrato**”.*

*7. **Cumplir con el cronograma conforme al Anexo Técnico establecido para el desarrollo del Contrato**, en tal sentido, y teniendo en cuenta que para efectos de ejecución del presente contrato no se requiere adelantar etapa de diagnóstico.*

*18. **Vincular y tener a disposición el personal mínimo exigido para la ejecución del Contrato**, según lo dispuesto en los CPC y sus Anexos. Este personal deberá tener permanencia exclusiva conforme a la dedicación prevista en el Anexo Técnico y en la oferta presentada por el CONTRATISTA durante la ejecución del mismo.*

En este sentido, en el correo de respuesta a la solicitud de prórroga, se indicó: “(…)”

“{El Anexo 1 del contrato de obra establece en la sección Actas, Actas de Modificación de plazo (prórroga):

- *Estas se suscribirán solo si se presentan motivos que no sean imputables al Contratista y que ameriten un plazo adicional del contrato que se encuentra en ejecución. El documento será suscrito por el Contratista, el Interventor o supervisor integral”*

Las acciones informadas en su comunicado frente a condiciones de Personal, Equipos y Herramientas, Topografía y Suministro de Materiales son totalmente de manejo y de naturaleza de planeación por parte del contratista, más cuando el proyecto se localiza a tan solo 1.5 horas de Bogotá y sobre vía Nacional, con gran accesibilidad y condiciones comerciales aprovechables, así mismo, no ha suministrado y llevado a cabo un plan de contingencia concreto y riguroso que permitiese culminar las obras en el plazo previsto, igualmente, no ha implementado las acciones de choque y alternativas que permitan el trabajo en jornadas extendidas, fines de semana y entrega de materiales con oportunidad.

El ANEXO 2 MANUAL DE PROCEDIMIENTOS CONTRATOS TIPO B, Actividad F5: Adición o prórroga del contrato de obra, establece:

- *Elaborar, recomendar y remitir la solicitud de novedad del Contrato de Obra, presentadas por el contratista de obra y emitir un concepto técnico al respecto dirigido a la Supervisión del contrato...con mínimo 15 días hábiles de antelación al vencimiento del plazo contractual Dichas solicitudes deben estar claramente justificadas”*

Considerando que el CONSORCIO INFRAESTRUCTURA ARCO presenta una solicitud de prórroga el 24 de marzo del presente año, misma fecha que vence el plazo contractual de la obra, no es procedente su trámite

Así las cosas... siendo presentada fuera del plazo establecido para trámite. Por consiguiente, no es avalada para presentar ante la UGFFIE

Lo anterior, por cuanto no cumple con los tiempos previstos al trámite}”.

Adicionalmente, la solicitud de prórroga no contaba con los soportes donde se demuestre que las motivaciones no sean de responsabilidad del contratista.

Como parte de los antecedentes, mediante correo electrónico del 13 de marzo de 2023 y comité de seguimiento del 14 de marzo de 2023, se requirió al contratista la entrega del plan de acciones de contingencia subsanado, al cual se requirió, detallar las actividades a ejecutar, los recursos necesarios para superar el atraso y entregar la obra dentro del plazo establecido.

Solicitándose implementar todas y cada una de las acciones de choque y la priorización de actividades que garanticen la terminación de la obra dentro del plazo previsto. No obstante, el contratista no implementó dichas acciones, igualmente, no suministró los documentos requeridos, conllevando al incumplimiento contractual del plazo previsto para la entrega de la infraestructura.

Con referencia al pie de página 4 página 13 del documento de descargos del Consorcio ARCO, donde menciona indicaciones del Consejo de Estado en los siguientes términos:

*“Así las cosas, la suspensión materialmente constituye un intervalo pasivo en la dinámica del contrato cuando el cumplimiento de una, de varias o de todas las obligaciones a que están obligadas las partes resultan imposibles de ejecutar. Por otra parte, la jurisprudencia ha reconocido la eficacia, existencia y validez de la suspensión en el negocio jurídico **cuando las partes la utilizan como una medida excepcional y temporal encaminada a reconocer las situaciones de fuerza mayor, de caso fortuito o de procura del interés público -que de forma suficiente y justificada le dan fundamento-, y hacen constar esas circunstancias y sus efectos por escrito con la finalidad de salvaguardar la continuidad de la relación contractual** A pesar de que las normas que desplazaron el Decreto Ley 222 de 1983 no*

*reprodujeron o sustituyeron la disposición transcrita, las exigencias en la práctica cotidiana de la ejecución de los contratos y la ausencia de una regla general han supuesto un incentivo para el desarrollo convencional de cláusulas en las que las partes prevén que, **cuando en la ejecución del contrato llegaren a sobrevenir situaciones de fuerza mayor, caso fortuito o necesidades de interés público, el contrato pueda suspenderse justificada y temporalmente mientras se resuelven los inconvenientes que impiden su ejecución***

Dicha referencia se encuentra descrita para trámites de suspensión y no para prórrogas contractuales de ampliación de plazo, la cual fue solicitada por el contratista en su comunicado.

La alternativa de suspensión se encuentra amparada en el contrato de obra Cláusula VIGÉSIMA TERCERA. SUSPENSIÓN DEL CONTRATO:

“El Contrato podrá suspenderse de mutuo acuerdo, previo concepto del INTERVENTOR o del SUPERVISOR INTEGRAL (según aplique), cuando se considere que existen razones jurídicas o técnicas que la fundamenten. La suspensión se realizará mediante acta suscrita por el INTERVENTOR o por el SUPERVISOR INTEGRAL (según aplique) y el CONTRATISTA, y en la misma se determinará el plazo o la condición para reiniciar el Contrato”.

Igualmente, Anexo Técnico - Acta de Suspensión del Frente de Obra:

“Estas podrán suscribirse cuando se presenten circunstancias durante la ejecución del frente de obra, que no sean imputables al Contratista de obra ni a la Interventoría o supervisión integral y que impidan el normal desarrollo de las actividades y el cumplimiento de los tiempos de la sede intervenida”.

Considerando que el contratista no implementó acciones de contingencias, así mismo, no era evidente la presunta ola invernal y que esta, generara inconvenientes en la obra, el contratista no presentó solicitud de suspensión por cuanto no contaba con soportes que lo eximiera de la responsabilidad del atraso correspondiente al -60% de la ejecución de la obra. Por lo tanto, los argumentos descritos en el numeral **1.2. LOS PRESUNTOS INCUMPLIMIENTOS CON RELACIÓN A LOS RETRASOS EN LAS OBRAS NO SON IMPUTABLES AL CONTRATISTA** están fuera de contexto.

Descargo Contratista de obra:

1.3. FALTA DE PROPORCIONALIDAD FRENTE A LA CLÁUSULA PENAL QUE SE PRETENDE APLICAR

- **Respuesta Supervisor integral Gestor Territorial:**

En atención a la propuesta del que deja entrever el contratista, que busca una reducción en la posible sanción por incumplimiento en la entrega de la obra dentro del plazo contractual, abocando el principio de proporcionalidad del contratista y criterio de equidad con referencia al artículo 1596 del Código Civil. REBAJA DE PENA POR CUMPLIMIENTO PARCIAL.

“Si el deudor cumple solamente una parte de la obligación principal y el acreedor acepta esta parte, tendrá derecho para que se rebaje proporcionalmente la pena estipulada por falta de cumplimiento de la obligación principal”.

La obra fue entregada por el contratista el 26 de abril de 2023, pasados 33 días del vencimiento del plazo contractual, contando con el recibo a satisfacción por parte de la ETC Cundinamarca y la Dirección de la IE.

Descargo Contratista de obra:

3.0 ASPECTOS GENERALES DEL CONTRATO REALIDAD QUE EL FFIE NO HA QUERIDO TENER EN CUENTA.

- **Respuesta Supervisor integral Gestor Territorial**

Frente al PRIMER punto se indica:

Documento de Condiciones de Participación Contractual (CPC), numeral 2.6 Localización, determina:

“Los oferentes incluidos en las listas de elegibles deberán estar disponibles para atender los proyectos en las instituciones educativas que priorice el FONDO DE FINANCIAMIENTO DE LA INFRAESTRUCTURA EDUCATIVA – FFIE, en caso de suscribir contrato, deberá ejecutar las actividades de obra de manera simultánea en los frentes de trabajo que la Unidad de Gestión del FFIE determine para atender cada uno de los proyectos que le sean asignados, para lo cual deberá contar con las condiciones técnicas, económicas y financieras necesarias para dichos efectos

Relacionando el departamento de Cundinamarca entre los cuales se podrán ejecutar el Contrato de obra.

Contrato de obra 1380-1652-2022 Cláusula **SEXTA. LUGAR DE EJECUCIÓN:** *“La Institución Educativa sobre la cual recaen las actividades contratadas y que se determinan en el presente contrato se ubican en ubicada en la Diagonal 5 A con Calle 4 A en el municipio de Silvania, departamento de Cundinamarca de la República de Colombia (la “Institución Educativa” o la “Obra”)*

El Anexo Técnico 1 numeral **2. EJECUCIÓN CONTRACTUAL, del contrato de obra, determina:**

DESCRIPCIÓN	DE 1 A 10 SEDES	DE 11 SEDES EN ADELANTE
Realizar visita técnica de identificación y levantamiento de información para la elaboración del diagnóstico y posibles afectaciones.	Dentro de los primeros ocho (8) días contados a partir de la suscripción del acta de inicio del contrato	Dentro de los primeros catorce (14) días contados a partir de la suscripción del acta de inicio de cada contrato.

Por consiguiente, es deber del contratista estar disponible y conocer sitio donde se realizarán las actividades contratadas, en este sentido, el 19 de diciembre de 2022 y 18 de enero de 2023 se realizó acompañamiento al contratista en la visita a la obra y condiciones del sitio, ubicado a tan solo hora y media de Bogotá y sobre vía Nacional, con gran accesibilidad y condiciones comerciales y recursos de personal aprovechables por encontrarse en pleno casco urbano del municipio de Silvania. Zona con clima cálido-templado con temperatura promedio de 18.1°C.

Siendo una obra de civil de cerramiento y urbanismo, que por obvias razones se desarrollan actividades a cielo abierto, el contratista en razón de su participación, asumió la responsabilidad de

ejecutar la obra objeto del contrato, conforme conoció las condiciones establecidas en el CPC, demostrando su conocimiento técnico y particularidades de este tipo de obras.

Por lo anterior, no es procedente la argumentación del contratista y su justificación, dado que desconoce sus obligaciones contractuales.

El Documento de Condiciones de Participación Contractual (CPC) numeral 15 RIESGOS DERIVADOS DE LOS CONTRATOS DE OBRA, indica:

“Partiendo de la debida diligencia del proponente y con fundamento en el principio de la buena fe precontractual de que trata el artículo 863 del Código de Comercio, se entiende que todos los riesgos previsibles del Contrato de obra fueron tenidos en cuenta por el Proponente al momento de elaborar su Propuesta. Por lo tanto, el Proponente asume expresamente todos los riesgos previsibles de la ejecución del Contrato y sus respectivos anexos. Se anexa matriz de riesgos”.

Si bien, las condiciones atmosféricas no se pueden catalogar como previsibles, el contratista es conocedor de la zona de trabajo y en caso de presentarse altas precipitaciones que generen parálisis de las actividades de ejecución, deben reportarse en la bitácora de obra, relacionando la franja horaria de precipitación, condiciones previstas en los mismos contratos, como imprevistos; además, es deber del mismo, dentro del principio de planeación, implementar acciones de contingencias que permitan continuar la ejecución salvaguardando el personal y las actividades en desarrollo.

Es de aclarar que el presente contrato no incluye diagnóstico, sino visita a la obra para conocer las condiciones de lugar, evento obligatorio del contratista como parte del proceso de selección, suscripción del contrato e inicio del mismo.

El documento de solicitud de prórroga presentado por el contratista, manifiesta dificultades por precipitaciones permanentes del 6 al 24 de marzo de 2023, sin embargo, no presentó soporte alguno de supuestas precipitaciones, dado que no fueron evidentes como manifiesta en el descargo.

A continuación, se relacionan extractos de la bitácora.

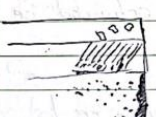
Bitácora (entre el 6 y 9 de marzo):

06/03/2023	Durante el fin de semana se realizaron las adaptaciones correspondientes de la luz, debido a esto se continua con la actividad de demolición.
07/03/2023	Llega el acero correspondiente a la cimentación de la malla contra impacto
	Se inicia con la figuración del fleje y el acero longitudinal de la viga. Al igual que la espiral de los pilotes.
	Viga de cimentación $\rightarrow 0.20 \times 0.30$
	Pilote $\phi 0.30m - 3 \phi 0.10m$

8/03/2023	Se corta la tubería que va anclado a la viga de cimentación de la malla contra impacto, según especificaciones se deja de 1.2 m de altura.
09/03/2023	Se inicia con el amarre correspondiente a la primera viga. Se continúan con las actividades de demolición. Se presentan precipitaciones intensas desde las 8:00 am, por tanto se suspenden actividades. Finalizando el día de trabajo, las precipitaciones se siguen presentando.

Se resalta que, al 8 de marzo, mes y medio del inicio de la obra, el contratista adelantaba actividades de demolición, tareas que debieron ejecutarse en las dos primeras semanas conforme con la programación de obra.

Bitácora (10 al 14 marzo-2023)

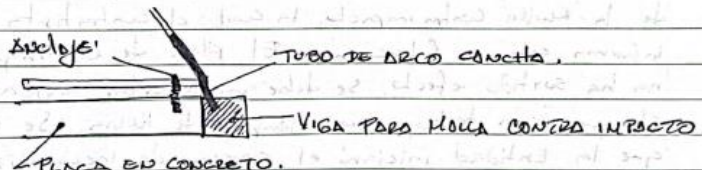
10/03/2023	Siendo la 7:03 am se presentan precipitaciones intensas, lo cual dificulta el avance en las actividades del cronograma.
13/03/2023	Se continúa con la figuración del acero y la soldadura del tubo 4" al núcleo de la viga. Se continúa con los procesos de demolición y excavación de recebo.
14-03-23	Se continúa con excavaciones, los pilotes presentan un sobre ancho debido a que el relleno de la canchita es una primera capa en recebo compactado y después un relleno en material común. 

Bitácora (15 al 18 de marzo de 2023)

15-03-23	Se termina de colocar la tubería de 4" se ancla, se deja de trabajar por fuerte lluvia 9:45 am a 2:30 am aproximadamente.
16-03-23	EN COFRADO DE MADERA, SE INSTALA ACERO DE REFUERZO ACERO DE PILOTES, LIMPIEZA EN ZONA DE CONCRETO. Se dejó zona despegada a la espera de concreto.
17-03-23	Se inicia fundida de concreto para viga eje 1 (B-8) SE FUNDE (L) DE CONCRETO SE RETIRO DELOPORZO PODER FUNDIR VIGA EN EL AREA DEL LO NUBUS CONTRA IMPACTO.
18-03-23	FUNDIDA DE VIGA Y EL RESTANTE DE LOS PILOTES SE FIJA TUBO DE 4" y TUBOS DE REFUERZO 1 1/2"

Se resalta que la obra no presentó lluvias, igualmente, se adelantaron actividades de fundida de concretos. Se adjunta bitácora.

Bitácora (21 al 24 de marzo de 2023)

21-03-23	FUNDIDA DE CICLOPEO, MAYOR CANTIDAD DE OBRA DEVIDO A QUE EL SUELO ES MUY INESTABLE POR RELENDO TODO BAJAR MAS DE LO PREVISTO QUE ERA DEL 1.50 SIENDO QUE SE BAJO EN MAS DE 2 mt. y lograr una estabilidad. ESTA MEDIDA ES EXTRAIDA DEL TERRENO.
22-03-23	SE RECTIFICAN NIVELES POR LLUVIA EXCESIVA TODA LA MAÑANA, SE TRASLADA LOS MATERIALES (ANGULO, MESA DE CORTE TUBERIA) SE LLEVA A TOWER.
23-03-23	SE INSTALAN LOS TUBOS DE 3" PARA CERRAMIENTO DE MOLLO CONTRA IMPACTO, LLUVIA DE 6:45 - 9:45 APROX. SE REINSTALA LA Puerta DE OTRO DEL ARCO. SE SOLICITA AUTORIZACION PARA HACER UN ANCLAJE EN LA BASE DEL ARCO.
	
	Se solicita instalar Anclaje.
24-03-23	SE SOLICITA A LA SUPERVISION NOS AUTONICE EL PAGO DEL TRASLADO DE MATERIAL YA QUE LAS CONDICIONES SON DE DIFICIL ACCESO UNA DISTANCIA DE 50 ML. APROXIMADAMENTE, EN UNA PENDIENTE DEL 15%.

La obra presentó lluvias constantes durante toda la mañana el 22 de marzo de 2023.

Como se evidencia con base en la bitácora, la obra no presentó evento de lluvias permanentes como aduce el contratista, siendo improcedente su argumento.

Frente al SEGUNDO punto se indica:

El plazo de terminación del contrato subsistió el 24 de marzo de 2023, la obra presentaba el avance del 40%, contra el programado de 100%, para un atraso de -60%.

En visita del 29 de marzo de 2023 por parte de la Coordinación de la UG-FFIE y el Supervisor Integral al proyecto, se reiteró al contratista, quedando consignado en bitácora, que el plazo del contrato terminó, en este sentido, el FFIE adelanta los procesos de aplicación de sanciones por presunto incumplimiento en la entrega de la obra, igualmente, de conformidad a las condiciones establecidas en el contrato, es responsabilidad del Consorcio terminar la obra, dado que el proceso que se adelanta no lo exime.

29-enero-2023

Se realiza visita al Proyecto por parte de la Coordinación de la UGFFE Andina, llanos, Cauca. El plazo del Contrato se terminó el 24-enero-2023 con un atraso, no han terminado el Camuñento del predio y la instalación de la red de agua potable, la cual el contratista informa está en fabricación. El Plan de Contingencias no ha surtido efecto, se debe implementar acciones de choque para trabajos con tiempos de lluvia. Se informa que la Entidad iniciará el proceso de incumplimiento por sus atrasos.

La presente bitácora queda cerrada desde el 24-enero-2023. Se solicita remitir el registro fotográfico del proceso de anillo y fijación previa fundida de los elementos de concreto, diseño de mezcla y resultados de cilindros, considerando que la estrategia constructiva se cambió de premezclado a realizado en sitio; dichos resultados deben estar soportados por un Laboratorio Certificado; no obstante la ejecución del proyecto debió estar terminada al término del contrato, la información solicitada soporta el proceso de incumplimiento. El contratista garantiza que el factor climático alto precipitaciones ha sido preponderante incidiendo en el desarrollo de la obra.

David Benito Supervisor Integral.

Frente al TERCER punto se indica:

La obra presentó acta de entrega y recibo a satisfacción por parte de la ETC e institución educativa el 26 de abril de 2023.

Frente al CUARTO punto se indica:

De acuerdo con el contrato de obra Cláusula CUARTA. FORMA DE PAGO: EL CONTRATANTE pagará al CONTRATISTA el valor del contrato de conformidad con lo previsto para tal efecto en los CPC, en especial según lo indicado en los literales g) Forma y condiciones de pago, h) Sistema de pago, del numeral 14, de los CPC y en el Anexo Técnico.

Anexo Técnico 1 numeral 2.1.17 Informes de Obra: determina la entrega de informes semanales y mensuales como parte de los requisitos del trámite de actas parciales. En este sentido, dentro de los documentos previstos se tiene:

- Presentación y aprobación de Informes semanales y mensual.

- Acta parcial
- Memorias de cantidades.
- Pago de seguridad social y parafiscales
- Certificado paz y salvo parafiscales
- Cumplimiento a la lista de chequeo circular No. 12 de octubre de 2022.

Por consiguiente, se indicó al contratista la documentación mínima a radicar para el trámite de pago parcial, según la siguiente trazabilidad:

ENTREGA CONTRATISTA	RESPUESTA UG-FFIE
	10.Feb.2023 Correo informando la documentación para radicar cuentas.
	21.feb.23 Devolución de informes 1-4 con observaciones.
	7.mar.23 Devolución de informes 1-5 con observaciones.
9.mar.2023 Radicación Corte 1	15.mar.2023 Devolución de corte con observaciones a memorias de cantidades, planillas de pago seguridad social, no adjunta informe mensual y subsane de informes semanales, entre otros.
16.mar.2023 Subsane Corte 1	14.abr.2023 Devolución de cuenta, persisten las observaciones.

Pese a las reiteraciones, el contratista no allegó la documentación respectiva cumpliendo con los parámetros mínimos del trámite, siendo de plena responsabilidad del Consorcio la presentación de la documentación en debida forma para su revisión y aprobación.

Frente al QUINTO punto se indica:

El 24 de febrero 2023 mediante comunicado FIE2023EE002777 la UG FFIE solicitó al contratista presentar plan de contingencia detallado que permitiera superar el atraso y cumplir la ejecución dentro del cronograma aprobado, dado que la obra reportaba el porcentaje programado de 23.15% y ejecutado de 14%, con un atraso de -9.15%. Se estableció un plazo de tres (3) días hábiles para la entrega del plan, advirtiendo so pena de iniciar con el proceso por el presunto incumplimiento de sus obligaciones contractuales.

El 9 de marzo de 2023 mediante comunicado FIE2023EE003407 la UG FFIE nuevamente solicitó implementar acciones de contingencia y hacer entrega del plan previsto por el contratista, el cual a la fecha no había sido presentado. Igualmente, se reportó el presunto incumplimiento de sus obligaciones, en especial la Cláusula Séptima. Obligaciones Generales del Contratista, numerales 2 y 7. Se advirtió al contratista que se iniciarán los procesos de incumplimiento del contrato por injustificado atraso en la obra, copiando a la aseguradora HDI SEGUROS.

En comité de seguimiento del 24 de marzo, se informó al contratista que el plazo de terminación de la obra vencía ese día; y se contaba con programación de avance de 100%, ejecutado de 40%, lo que conllevaba a un atraso de -60%. Lo anterior conllevando al incumplimiento contractual.

Por consiguiente, se informó al contratista el presunto incumplimiento de obligaciones contractuales, generando el proceso sancionatorio con la aplicación de la Cláusula DÉCIMA SEXTA.

CLÁUSULA PENAL, por cuanto al término del plazo contractual, el Consorcio no culminó el objeto del contrato.

Frente al SEXTO punto se indica:

La problemática que presuntamente presentó el contratista en la adquisición del acero, de existir, no fue informada por el Consorcio Infraestructura ARCO.

Mediante correos electrónicos del 22 de febrero y 24 de febrero comunicado FIE2023EE002777, correos del 8 y 13 de marzo, comunicado del 9 de marzo radicado FIE2023EE003407 y comité del 9, 23, 27 de febrero, 6, 10, 14 y 24 de marzo de 2023, se solicitó al contratista implementar las acciones contingentes frente al suministro de materiales y vinculación de personal, considerando las bondades locativas aprovechables en la zona, igualmente, no se ha evidenciado por parte del contratista la oportunidad de planeación y suministro de materiales en la obra.

Frente al SÉPTIMO punto se indica:

Como se ha evidenciado, la obra a la terminación del plazo contractual presentaba el atraso de - 60%, que no permitió su recibo a satisfacción.

El contratista en el ámbito de sus obligaciones continuó con la construcción realizando la entrega de la misma el 26 de abril de 2023, coincidiendo con la inauguración de la institución educativa para inicio de clases y uso de las instalaciones, prevista para el 1 de septiembre de 2023, demostrando su voluntad en cumplir con la entrega del proyecto. Al término de la entrega, no se presentaron perjuicios y/o requerimientos para con el recibo por parte de la ETC y la institución educativa, realizándose la suscripción del acta de recibo a satisfacción.

Adicionalmente, dicha voluntad en terminar la realizó con recursos propios, cabe resaltar, que la no oportunidad de cobro dentro de las ventanas de facturación, fueron responsabilidad del mismo, por cuanto no entregó la documentación en debida forma para su revisión y aprobación.

Que conforme al descargo del contratista numeral **1.3. FALTA DE PROPORCIONALIDAD FRENTE A LA CLÁUSULA PENAL QUE SE PRETENDE APLICAR**, deja entrever, que busca una reducción en la posible sanción por incumplimiento en la entrega de la obra dentro del plazo contractual, abocando el principio de proporcionalidad del contratista y criterio de equidad con referencia al artículo 1596 del Código Civil. **REBAJA DE PENA POR CUMPLIMIENTO PARCIAL.**

“Si el deudor cumple solamente una parte de la obligación principal y el acreedor acepta esta parte, tendrá derecho para que se rebaje proporcionalmente la pena estipulada por falta de cumplimiento de la obligación principal”.

Se recomienda al Grupo Jurídico de la UG-FFIE evaluar y acordar con el contratista la reducción del valor de la pena basado en el principio de la Cláusula **DÉCIMA QUINTA. PENAL DE APREMIO, PARÁGRAFO QUINTO: Aplicación del beneficio a contratistas que hayan sido apremiados con anterior a la entrada en vigencia de este procedimiento, Nota 2: “...También podrán obtener el 80% de la rebaja de la pena los contratistas que, estando en fase de liquidación, por parte de interventoría, se determine que entregaron a satisfacción el 100% de las obras.**

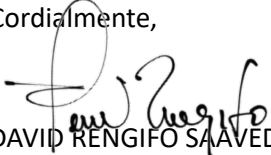
Ello, en evento que la cláusula **TRIGÉSIMA PRIMERA:** determina “Este Contrato deberá liquidarse dentro de los ocho (8) meses siguientes a su terminación”.

Por consiguiente, como monto por Cláusula PENAL determinado contractualmente hasta el 20% del valor total del contrato, se tendría la estimación anticipada de los perjuicios la suma de \$52.455.139 pesos m/cte, de aplicarse la rebaja del 80% se estimaría la sanción de \$10.491.027,80 pesos m/cte, cobrando el 20% como pena.

Para lo anterior, y previa negociación, se tenga en cuenta que el contratista subsane los pendientes de detalles de calidad informados en acta de recibo a satisfacción, reiterados en visita del 25 de mayo de 2023.

Por último, es pertinente la revisión y argumentación a los descargos por parte del Grupo Jurídico de la Unidad de Gestión del FFIE, en el ámbito del proceso, como parte del acompañamiento al proceso dentro del grupo de la Dirección Técnica.

Cordialmente,



DAVID RENGIFO SAAVEDRA

Gestor Territorial UG-FFIE

Contratista

Región Andina, Llanos Orientales y Cauca

drengifo@ffie.com.co