Bogotá, D.C.

Doctor (a)

XXXXXXXXXXXXXXXXXX

Representante Legal de XXXXXXXXXXX

Compañía de Seguros XXXXXXXXXXXXX

Dirección

Ciudad

Asunto: Citación audiencia declaratoria de incumplimiento Contrato (Tipo de Contrato) No. de 201x. Póliza No. XXXXXXXXXXXXXXXXX.

Respetado (a) doctor (a):

La Dirección de Contratación de la Secretaria Distrital de Gobierno ha recibido por parte de (Nombre del supervisor o interventor), Supervisor (a) del Contrato No. XXXX de 201X, memorando radicado con el No. XXXXXXXXXXXX del XX de XXX de 201X mediante el cual pone en conocimiento los hechos constitutivos de un posible incumplimiento de obligaciones contractuales y así mismo, fija la tasación de los perjuicios causados a la entidad con ocasión de la inejecución contractual, dentro del contrato del asunto, cuya póliza No. XXXXXXXXXXXXXXXX fue expedida por esa compañía, razón por la cual lo citamos para que comparezca a audiencia, el día XXXX de XXX de 201X, a las 8:30 a.m. en la Dirección de Contratación, ubicada en la Calle 11 No. 8-17 Segundo Piso, y le hacemos extensivos los planteamientos formulados al Contratista o Ex Contratista, sobre el particular.

En relación con la precitada comunicación de la supervisión, nos permitimos destacar los siguientes argumentos:

**I. HECHOS**

**1.1. Aspectos fácticos documentados de la ejecución del contrato**

a. El Contrato de (Tipo de contrato) No. XXX de XXXX de 201X, fue suscrito entre la Secretaría Distrital de Gobierno y ´XXXXXXXXXXXXXXXXX el día XXXX de XXXX de 201X.

b. El plazo pactado del contrato fue de XXX (XX) MESES contados a partir de la suscripción del acta de inicio entre el supervisor del contrato y el (la) contratista, previo el cumplimiento de los requisitos de perfeccionamiento y ejecución. En todo caso se dispuso que el plazo de ejecución del contrato no podría superar al 31 de diciembre de 201X, de acuerdo con lo establecido en la cláusula XXXX del contrato; así mismo, se estableció en la cláusula XXXXX – Sanción Penal Pecuniaria que el contratista se obliga a pagar el 10% del valor total del contrato, a título de tasación anticipada de perjuicios que ocasione en caso de declaratoria de caducidad o de incumplimiento total o parcial de sus obligaciones. El valor correspondiente es la suma de XXXXXXXXXXXXX VALOR EN LETRAS ($ valor en números) M/CTE.

c. El acta de inicio para la ejecución del contrato fue suscrita por las partes el día XXX de XXX de 201X, previéndose como fecha de terminación del contrato el día XX de XXXXX de 201X.

d. De acuerdo con los soportes documentales que reposan en el expediente contractual, el Contratista o Ex Contratista presentó informes de ejecución de los periodos comprendidos entre el XXXXX de 201X al XXX de XXXX de 201X, es decir XXXXXX MESES, el cual representa un valor contractual de XXXXXXXXXXXXXXXX VALOR EN LETRAS ($ valor en números) M/CTE.

**1.2 Requerimientos realizados al (a) Contratista o Ex contratista**

Que en el expediente contractual reposan los informes de actividades correspondientes a los siguientes periodos: XXXXXXXXXXXXXXXXX, acompañados de las certificaciones mensuales, los soportes de pagos de salud y pensión, informes que se encuentran firmados por el supervisor (a) del contrato.

No obstante lo anterior, posteriormente el Supervisor (a) del contrato, da cuenta de la falta de XXXXXXXXXXX que deberían ser entregados en cumplimiento de las obligaciones contractuales (relatar los hechos que denotan el incumplimiento de las obligaciones contractuales; demoras en la entrega, deficiencias en calidad o en requerimientos técnicos).

Que ante esta situación, mediante radicado XXXXXXXXXXXXX del XX de XXXXX de 201X, remitido al contratista o ex contratista se le solicitó el cumplimiento de sus obligaciones derivadas del Contrato No. XXX de XXX de 201X, así:

(….)  De conformidad con lo establecido en la cláusula XXXX del contrato de (Tipo de contrato) No. XXX de 201X, suscrito entre la Secretaría Distrital de Gobierno y XXXXX, debía cumplir entre otras con las siguientes obligaciones de carácter específico y a la fecha ha omitido su cumplimiento – o está en mora de cumplir, según el caso (Indicar cada una de las obligaciones contractuales que fueron incumplidas):

1. XXXXXXXXXXXXXXX.
2. XXXXXXXXXXXXXXX.

Que posteriormente mediante comunicación XXXXXXXXXX del XX de XXXXXXX de 201X, se le reiteró al Contratista o Ex Contratista el cumplimiento de las obligaciones pactadas en el contrato No. XXX de 201X, en los siguientes términos: (…).

**1.3. Respuesta del Contratista o Ex Contratista y de la Compañía de Seguros XXXXXXXXXXXX.**

Que el Contratista o Ex Contratista mediante comunicación XXXXXXXXXXXX del XXX de XXXX de 201X dio respuesta a los requerimientos remitidos por el Supervisor (a) del contrato señalando que XXXXXXXXXXXX.

Que la Compañía de Seguros hasta la fecha no se ha pronunciado sobre el particular o se pronunció manifestando lo siguiente: XXXXXXXXXXXXXXX.

**1.4 Argumentos que soportan el trámite del presunto incumplimiento del Contrato No. XXX de 201X.**

Que una vez analizados los argumentos y documentación presentados por el Contratista o Ex Contratista y/o por la Compañía de Seguros XXXXXX, la Dirección de Contratación no los comparte por las siguientes razones:

Se evidencia que el (la) Contratista o Ex Contratista ha omitido su deber de: (entregar en el tiempo previsto en el contrato; entregar los bienes o servicios a los que se comprometió; entregar los bienes o servicios con deficiencias en calidad, o sin cumplir con las especificaciones técnicas, etc.), que corresponden a las siguientes obligaciones específicas:

1. XXXXXXXXXXXX.
2. XXXXXXXXXXXX.
3. XXXXXXXXXXXX.

Por lo tanto, la omisión del Contratista o Ex Contratista de (mencionar las causas del incumplimiento) durante la ejecución del contrato ha generado traumatismos para la Entidad, como quiera que (señalar los inconvenientes que el incumplimiento ha generado).

**II. NORMAS Y CLÁUSULAS CONTRACTUALES POSIBLEMENTE VULNERADAS.**

A partir de los hechos antes referenciados, se evidencia un probable incumplimiento total o parcial (según corresponda) del Contratista o Ex Contratista, de las siguientes disposiciones legales y contractuales.

1. Ley 80 de 1993, Artículo 3º, en relación con los fines de la contratación estatal.

“(…) *Los particulares, por su parte, tendrán en cuenta al celebrar y ejecutar contratos con las entidades estatales que, además de la obtención de utilidades cuya protección garantiza el Estado, colaboran con ellas en el logro de sus fines y cumplen una función social que, como tal, implica obligaciones*.”

1. Los numerales X, X, y X, de las obligaciones específicas del Contratista o Ex Contratista contenidas en la Cláusula XXXX del Contrato de (Tipo de contrato) No. XXX de 201X.
2. Cláusula XXX que establece la forma de pago y requisitos para desembolso de honorarios del Contrato No. XXX de XXXX.

**III. ESTADO ACTUAL ASPECTOS ADMINISTRATIVOS Y FINANCIEROS DEL CONTRATO (TIPO DE CONTRATO) No. XXX DE 201X.**

El presente contrato de (Tipo de contrato) presenta el siguiente balance financiero a la fecha:

Tabla 1. Datos Generales Valor y Plazo Contrato de (Tipo de contrato) No. XXX de 201X

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| Valor Total Contrato  | $  | Valor Honorarios  | $  | Valor Honorarios Día  | $ |
| Mes  |
| Fecha Inicio  | Día/mes/año | Fecha Fin  | Día/mes/año   | Plazo  |    |

Tabla 2. Datos del Valor y Plazo del Contrato (Tipo de contrato) No. XXX de 201X, ejecutados por el Contratista o Ex Contratista

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| Valor del contrato ejecutado  | $ | Valor Honorarios  | $  | Valor Honorarios Día  | $ |
| Mes  |
| Fecha Inicio   | Día/mes/año  | Fecha Fin   | Día/mes/año  | Plazo  |   |

Tabla 3. Estado Ejecución Presupuestal y Entrega Informes del Contratista o Ex Contratista

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| No Informe  | No. Orden de Pago  | Fecha  |  Periodo  | Valor |  |
|
| 1  |   | Día/mes/año  |    | $ |
| 2  |   | Día/mes/año    |   |  |
| Total Ejecutado/Girado al Contratista o Ex Contratista |    | $  |

**IV. PERJUICIOS - TASACIÓN DE SANCIÓN PENAL PECUNIARIA**

Esta Dirección, al estimar el monto de la posible sanción a imponer a partir de la aplicación de la Cláusula Penal Pecuniaria, se sujetó a lo dispuesto en la doctrina2 y jurisprudencia del Consejo de Estado3 como en Sentencia CE SIII E 17009 de 2008, en que indica:

“*El monto de la cláusula penal debe reducirse de acuerdo al porcentaje de cumplimiento del contrato, porque en aplicación del principio de proporcionalidad y del artículo 1596 del Código Civil y el artículo 867 del Código de Comercio, es posible graduar el monto de la cláusula penal, para lo cual debe tenerse en cuenta el nivel del cumplimiento del contrato*.

*Adicionalmente, no es posible cobrar una cifra superior a la que proporcionalmente corresponde al nivel de ejecución del contrato, pues los demás valores, como perjuicios o sobre costos, deben ser exigidos judicialmente*.”

En aplicación a lo expuesto, se procede a realizar la dosimetría de la sanción, a partir la estipulación penal pecuniaria limitada en la Cláusula XXXX del Contrato (Tipo de contrato) en el 10% de su valor total, valor que corresponde a XXXXXXXXXX VALOR EN LETRAS ($ valor en números) M/CTE.

**TABLA 4. MODULACIÓN SANCIÓN PENAL PECUNIARIA CONTRATO (TIPO DE CONTRATO) No. XXX DE 201X**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Concepto  | Valores monetarios  | Porcentaje  |
| Valor total del contrato    | $  | 100%  |
| Ejecutado con informe  | $  | % |
| Pendiente de entrega de actas  | $  | %  |
| Tasación de sanción penal pecuniaria  |
| Cláusula penal pecuniaria = 10% valor del contrato  | $  | 100%  |
| Aplicar conforme a la cláusula penal pecuniaria por las obligaciones pendientes de cumplimiento   | $  |       10%  |

**V. CONCLUSIONES**

Por lo expuesto, se evidencia que existen suficientes razones de hecho y derecho para soportar el inicio del procedimiento establecido por la ley y verificar la viabilidad jurídica de declarar el incumplimiento al Contratista o Ex Contratista por (razones que dan lugar al inicio del procedimiento sancionatorio), como se evidencia del informe allegado por el Supervisor (a) del Contrato.

Lo anterior, de acuerdo con lo establecido en el artículo 86 de la Ley 1474 de 2011, el cual consagra lo relativo a la imposición de multas, sanciones y declaratorias de incumplimiento, la Ley 80 de 1993 artículo 14, De los medios que pueden utilizar las entidades estatales para el cumplimiento del objeto contractual, y el artículo 59. Del contenido de los actos sancionatorios, de la Ley 1150 de 2007, artículo 17. Del derecho al debido proceso, y del Decreto 1082 de 2015, artículo. 2.2.1.1.1.5.7. Información sobre multas, sanciones, inhabilidades y actividad contractual, así como de las disposiciones contractuales del Contrato (Tipo de Contrato) No. XXX de 20178, y la jurisprudencia relacionada con incumplimientos contractuales.

**VI. PRUEBAS**

1. Requerimiento No. 1 radicado número XXXXXXX del XX de XXXXX de 201X.
2. Requerimiento No. 2 radicado número XXXXXXX del XX de XXXXX de 201X.
3. Informe de supervisión que soporta la solicitud de iniciar proceso por presunto incumplimiento del Contrato (Tipo de contrato) No. XXX de 201X.
4. Relacionar cada uno de los medios de prueba que demuestren el incumplimiento de las obligaciones del contratista, actas, correos electrónicos, requerimientos, etc.

Con fundamento en lo anterior, se citó al Contratista o Ex Contratista a estas Oficinas, ubicadas en la calle 11 No 8-17 piso 2º – Dirección de Contratación, el XX de XXXXXX de 201X a las 8:30 a.m., con la finalidad de debatir lo ocurrido y por consiguiente tomar la decisión que corresponda. Citación que se le hace extensiva a la Compañía de Seguros que usted representa.

En caso de no asistir a la audiencia o manifestar la imposibilidad de concurrencia sin una justificación válida, será para la administración la manifestación inequívoca de que acepta el contenido del presente informe y la consecuente decisión de la entidad.

Las carpetas contractuales quedan a disposición en caso de requerir su consulta.

Cordialmente,

XXXXXXXXXXXXXX

Director (a) de Contratación

Anexos: XXXXX Folios

Copia: Contratista, Dr. XXXXXXXXXXXXXX. Representante Legal.

 Supervisor.

Proyectó:

Revisó y Aprobó: