

REPÚBLICA DE COLOMBIA



TRIBUNAL ADMINISTRATIVO DEL VALLE DEL CAUCA

Santiago de Cali, veintiséis (26) de marzo de dos mil veintiuno (2021)

Auto Interlocutorio.

MAGISTRADO PONENTE: JHON ERICK CHAVES BRAVO

ACCIÓN:	NULIDAD Y RESTABLECIMIENTO DEL DERECHO
EXPEDIENTE:	76001-23-33-000-2020-00210-00
DEMANDANTE:	PROVIDER CIA SAS notificaciones@hmasociados.com
DEMANDADO:	AGENCIA NACIONAL DE CONTRATACIÓN PÚBLICA
ASUNTO	REMITE DEMANDA

ANTECEDENTES

Allegado el 2 de marzo de 2021 el presente expediente al despacho, procedente de sustanciación se procede a resolver sobre la admisión de la demanda de la sociedad **PROVIDER CIA SAS**, en ejercicio del medio de nulidad y restablecimiento de derecho¹, en contra de la **AGENCIA NACIONAL DE CONTRATACIÓN PÚBLICA – COLOMBIA COMPRA EFICIENTE**, con la finalidad de²:

“1. Que se REVOQUE (sic) la Resolución No. 1941 del 27 de septiembre de 2019³ “Por el cual se adjudica el proceso de licitación pública CCENG-016-1-2019 para seleccionar a los proveedores de un acuerdo marco de dotación escolar”.

2. Que se declare la nulidad absoluta del marco No. CCE-912-1-AMP-2019⁴ celebrado en virtud del proceso de contratación No. CCENG-016-1-2019 suscrito por la AGENCIA NACIONAL DE CONRTATACIÓN PÚBLICA – COLOMBIA COMPRA EFICIENTE y (i) Industrias Cruz Hermanos S.A.; (ii) Manufacturas Sumapaz S.A.; (iii) Industrias Metal Madera INMEMA LTDA; (iv) Dotaescol Ltada; (v) José Sady Suavita Rojas; (vi) Inversiones Guefor S.A.; (vii) Rafael Bejarano Gualdrón y (viii) Servicial S.A.S.

3. Que se condene a la Agencia Nacional de Contratación Pública – Colombia Compra Eficiente a pagar los perjuicios (daño emergente y lucro cesante) producidos a la sociedad PROVIDER CIA S.A.S., por no habersele adjudicado la referida licitación pública”.

CONSIDERACIONES

Corresponde verificar si la misma cumple los requisitos legales para ello.

1. DE LA JURISDICCIÓN

Conforme al artículo 104 del CPACA la Jurisdicción de lo Contencioso Administrativo está instituida para conocer además de lo dispuesto en la Constitución Política y en las leyes especiales, de las controversias y litigios

¹ Aunque la sociedad demandante a través de su apoderado señala que el medio de control es el de controversias contractuales, en la demanda se enuncia el uso del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho en contra de acto administrativo precontractual. (art 141, 138, 164 numeral 2 literal c de la ley 1437 de 2011).

² Folios 4-7

³ Folios 179-190

⁴ Folios 191-209



originados en actos, contratos, hechos, omisiones y operaciones, sujetos al derecho administrativo, en los que estén involucradas las entidades públicas, o los particulares cuando ejerzan función administrativa.

La parte demandante pretende de conformidad con el artículo 38 y el inciso segundo del artículo 141 del CPACA la nulidad de la Resolución No. 1941 del 27 de septiembre de 2019 “Por el cual se adjudica el proceso de licitación pública CCENG-016-1-2019 para seleccionar a los proveedores de un acuerdo marco de dotación escolar”, el cual es un acto administrativo previo a la celebración de un contrato entre una entidad del Estado y un particular. Así mismo su consecuente restablecimiento del derecho. A lo anterior, acumula la solicitud de nulidad absoluta del acuerdo marco No. CCE-912-1-AMP-2019 celebrado en virtud del proceso de contratación No. CCENG-016-1-2019. Por lo cual, esta es la jurisdicción competente.

2. DE LA COMPETENCIA

Al pretender la parte demandante de conformidad con el artículo 38 y el inciso segundo del artículo 141 del CPACA la nulidad de la Resolución No. 1941 del 27 de septiembre de 2019 “Por el cual se adjudica el proceso de licitación pública CCENG-016-1-2019 para seleccionar a los proveedores de un acuerdo marco de dotación escolar”, el cual es un acto administrativo previo a la celebración de un contrato entre una entidad del Estado y un particular, en materia de competencia se tiene lo siguiente:

Sobre la contratación estatal dentro de un acuerdo marco de precios ha dicho el Consejo de Estado⁵:

“12.2.- Así, conforme a las definiciones legales se tiene que un acuerdo marco de precios es un contrato, suscrito entre la Agencia Nacional de Contratación Estatal Colombia Compra Eficiente y unos proveedores de bienes y/o servicios, en cuya virtud se pactan la forma, plazo y condiciones bajo las cuales se llevará a cabo la provisión de ciertos bienes o servicios a las Entidades Estatales; estipulaciones estas que tendrán vigencia durante un periodo fijado.

12.3.- Se trata de una forma de contratación que se desarrolla en dos etapas o momentos. Una primera, en donde un organismo centralizado encargado de compras públicas celebra, junto a los proveedores, la fijación de condiciones contractuales uniformes respecto de ciertos bienes y/o servicios para ser proveídos a las entidades públicas que así lo requieran durante un tiempo determinado. Seguidamente y luego de haberse suscrito tal convenio o acuerdo marco, adviene el segundo momento en este procedimiento, consistiendo en la concreción del número y/o cantidad de bienes o servicios que cada entidad requiere para la satisfacción de sus necesidades, ciñéndose a las condiciones contractuales ya pactadas entre el organismo centralizado y los proveedores; esto ocurre mediante una orden de compra.

12.15.- En lo que respecta al caso colombiano, es preciso destacar algunas de las siguientes características de los Acuerdos Marco de Precios: i) son un contrato, en tanto negocio jurídico que constituye, regula o extingue relaciones jurídico patrimoniales, ii) son

⁵ CONSEJO DE ESTADO SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO SECCIÓN TERCERA SUBSECCIÓN C Consejero Ponente: JAIME ORLANDO SANTOFIMIO GAMBOA Bogotá D.C., cuatro (4) de septiembre de dos mil quince (2015) Radicación: 11001-03-26-000-2015-00103-00 (54549) Actor: EVARISTO RAFAEL RODRÍGUEZ FELIZZOLA Demandado: AGENCIA NACIONAL DE CONTRATACIÓN ESTATAL – COLOMBIA COMPRA EFICIENTE Medio de control: NULIDAD SIMPLE



promovidos y suscritos por la Agencia Nacional de Contratación Estatal Colombia Compra Eficiente, iii) tales acuerdos recaen sobre precios, términos y condiciones contractuales respecto de bienes y servicios de características técnicas uniformes, iv) por Ministerio de la Ley son de obligatoria observancia para las Entidades públicas del poder ejecutivo del orden nacional, aun cuando tales Entidades no suscribieron el Acuerdo, v) las demás entidades estatal, órganos autónomos, entidades territoriales, poderes legislativo y judicial podrán adherirse a los Acuerdos Marco, vi) el Acuerdo Marco de Precios da lugar a la suscripción de un contrato estatal **el cual es de cuantía indeterminada** por cuanto se desconoce el monto y precio total de bienes y/o servicios que serán transados por las Entidades públicas y los proveedores en vigencia del Convenio, vii) el trámite para la suscripción de un Acuerdo Marco de Precios se hace por vía de licitación pública, viii) no implica ningún compromiso de gasto por parte de Colombia Compra Eficiente, pues mediante la suscripción del Acuerdo Marco de Precios esa entidad no se está comprometiendo a adquirir bienes o servicios para sí; ix) luego de suscrito las Entidades públicas obligadas en virtud del Acuerdo Marco concretan la operación secundaria por medio de una orden de compra en el ámbito de la selección abreviada de que trata el numeral segundo del artículo 2º de la Ley 1150 de 2007, x) da lugar a la creación de un catálogo virtual de productos y servicios a los cuales pueden acceder las Entidades públicas para concretar la operación secundaria de la contratación con arreglo a un acuerdo marco de precios.”(resalta el despacho).

Con base en lo anterior, se tiene como aplicables las siguientes reglas de competencia.

2.1. Factor funcional

Artículo 149.*Competencia del Consejo de Estado en única instancia.*

El Consejo de Estado, en Sala Plena de lo Contencioso Administrativo, por intermedio de sus Secciones, Subsecciones o Salas especiales, con arreglo a la distribución de trabajo que la Sala disponga, conocerá en única instancia de los siguientes asuntos:

1. De los de nulidad de los actos administrativos expedidos por las autoridades del orden nacional o por las personas o entidades de derecho privado cuando cumplan funciones administrativas del mismo orden.
2. De los de nulidad y restablecimiento del derecho que carezcan de cuantía, en los cuales se controviertan actos administrativos expedidos por autoridades del orden nacional.

En cuanto a los Tribunales se tiene lo siguiente:

Artículo 151.*Competencia de los Tribunales Administrativos en única instancia.* Los Tribunales Administrativos conocerán de los siguientes procesos privativamente y en única instancia:



1. De los de nulidad y restablecimiento del derecho que carezcan de cuantía y en los cuales se controviertan actos administrativos del orden departamental, distrital o municipal.

Artículo 152. *Competencia de los tribunales administrativos en primera instancia.* Los Tribunales Administrativos conocerán en primera instancia de los siguientes asuntos:

1. De los de nulidad de los actos administrativos proferidos por funcionarios u organismos del orden departamental, o por las personas o entidades de derecho privado cuando cumplan funciones administrativas de los citados órdenes.

3. De los de nulidad y restablecimiento del derecho en que se controviertan actos administrativos de cualquier autoridad, cuando la cuantía exceda de trescientos (300) salarios mínimos legales mensuales vigentes, y, sin atención a la cuantía, de los actos que se expidan en ejercicio del poder disciplinario asignado a los funcionarios de la Procuraduría General de la Nación, diferentes al Procurador General de la Nación.

Así las cosas, como en el caso concreto se pretenden la nulidad y restablecimiento de un acto administrativo precontractuales (previos a la adjudicación de un proceso de licitación pública) expedidos por una autoridad del orden nacional o por las personas o entidades de derecho privado cuando cumplan funciones administrativas del mismo orden y sin atención a la cuantía, la autoridad competente es el Consejo de Estado en única instancia.

Lo anterior, por cuanto la determinación de la competencia no se puede dejar a la liberalidad de las partes, máxime que la cuantía fijada por la parte actora se fundamenta en los posibles perjuicios de la etapa segunda de la contratación de los acuerdos marcos de precios, y en la presente demanda se pretende juzgar un acto administrativo previo de la etapa primera del acuerdo marco de precios, en cuyo pliego de condiciones se determinó como cuantía cero.

De acuerdo con lo anterior, este tribunal carece de competencia por el factor funcional y dando cumplimiento a lo dispuesto en el artículo 168⁶ del CPACA se ordenará remitir el expediente por competencia al Honorable Consejo de Estado.

En consecuencia,

RESUELVE:

PRIMERO: DECLARAR LA FALTA DE COMPETENCIA en razón del factor funcional, para tramitar el presente proceso, de conformidad con las razones expuestas en la parte considerativa de este proveído.

⁶ ARTÍCULO 168. FALTA DE JURISDICCIÓN O DE COMPETENCIA. En caso de falta de jurisdicción o de competencia, mediante decisión motivada el Juez ordenará remitir el expediente al competente, en caso de que existiere, a la mayor brevedad posible. Para todos los efectos legales se tendrá en cuenta la presentación inicial hecha ante la corporación o juzgado que ordena la remisión



SEGUNDO: REMITIR el presente asunto al H Consejo de Estado, para su conocimiento y trámite.

SEGUNDO: Por Secretaría de esta Corporación realizar las anotaciones pertinentes en el sistema Justicia Siglo XXI o Samai⁷.

NOTIFÍQUESE Y CÚMPLASE,

JHON ERICK CHAVES BRAVO
Magistrado
