

RESOLUCIÓN GADPSDT-R-JNG-2023-040

Abg. Johana Yadira Núñez García Mgs.
PREFECTA DE SANTO DOMINGO DE LOS TSÁCHILAS.

CONSIDERANDO:

Que, la Constitución de la República del Ecuador, en el Art. 226, dispone: *“Las instituciones del Estado, sus organismos, dependencias, las servidoras o servidores públicos y las personas que actúen en virtud de una potestad estatal ejercerán solamente las competencias y facultades que les sean atribuidas en la Constitución y la ley. Tendrán el deber de coordinar acciones para el cumplimiento de sus fines y hacer efectivo el goce y ejercicio de los derechos reconocidos en la Constitución”;*

Que, la citada Constitución, en el Art. 233, determina que: *“Ninguna servidora ni servidor público estará exento de responsabilidades por los actos realizados en el ejercicio de sus funciones o por omisiones, y serán responsable administrativa, civil y penalmente por el manejo y administración de fondos, bienes o recursos públicos”;*

Que, el Código Civil, en las siguientes disposiciones, señala lo siguiente: *“Art. 1561.- Todo contrato legalmente celebrado es una ley para los contratantes, y no puede ser invalidado sino por su consentimiento mutuo o por causas legales”;*

Que, la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, respecto al Administración del Contrato, en el Art. 70 establece que: *“Los contratos contendrán estipulaciones específicas relacionadas con las funciones y deberes de los administradores del contrato, así como de quienes ejercerán la supervisión o fiscalización.*

En el expediente se hará constar todo hecho relevante que se presente en la ejecución del contrato, de conformidad a lo que se determine en el Reglamento. Especialmente se referirán a los hechos, actuaciones y documentación relacionados con pagos; contratos complementarios; terminación del contrato; ejecución de garantías; aplicación de multas y sanciones; y, recepciones.”;

Que, la referida Ley, respecto las cláusulas obligatorias que deben contener los contratos, en el Art. 71 establece que: *“En los contratos sometidos a esta Ley se estipulará obligatoriamente cláusulas de multas, así como una relacionada con el plazo en que la entidad deberá proceder al pago del anticipo, en caso de haberlo; el que no podrá exceder del término de treinta (30) días.*

Las multas se impondrán por retardo en la ejecución de las obligaciones contractuales conforme al cronograma valorado, así como por incumplimientos de las demás obligaciones contractuales, las que se determinarán por cada día de retardo; las multas se calcularán sobre el porcentaje de las obligaciones que se encuentran pendientes de ejecutarse conforme lo establecido en el contrato.

En todos los casos, las multas serán impuestas por el administrador del contrato, y el fiscalizador, si lo hubiere, el o los cuales establecerán el incumplimiento, fechas y montos.”

Que, la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, en el Art. 92 al referirse a la Terminación de los Contratos, puntualiza que: “*Los contratos terminan:*
4. Por declaración unilateral del contratante, en caso de incumplimiento del contratista”;

Que, la Ley antes referida, determina lo siguiente: “*Art. 94, Terminación Unilateral del Contrato.- La Entidad Contratante podrá declarar terminada anticipada y unilateralmente los contratos a que se refiere esta Ley, en los siguientes casos: 1. Por incumplimiento del contratista; 3. Si el valor de las multas supera el monto de la garantía de fiel cumplimiento del contrato;*”

Que, la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, establece que: “*Art. 95, Notificación y Trámite.- Antes de proceder a la terminación unilateral, la Entidad Contratante notificará al contratista, con la anticipación de diez (10) días término, sobre su decisión de terminarlo unilateralmente. Junto con la notificación, se remitirán los informes técnico y económico, referentes al cumplimiento de las obligaciones de la Entidad Contratante y del contratista. La notificación señalará específicamente el incumplimiento o mora en que ha incurrido el contratista de acuerdo al artículo anterior y le advertirá que, de no remediarlo en el término señalado, se dará por terminado unilateralmente el contrato.*

Si el contratista no justificare la mora o no remediare el incumplimiento, en el término concedido, la Entidad Contratante podrá dar por terminado unilateralmente el contrato, mediante resolución de la máxima autoridad de la Entidad Contratante, que se comunicará por escrito al contratista y se publicará en el portal institucional del Servicio Nacional de Contratación Pública SERCOP. La resolución de terminación unilateral no se suspenderá por la interposición de reclamos o recursos administrativos, demandas contencioso administrativas, arbitrales o de cualquier tipo o de acciones de amparo de parte del contratista. Tampoco se admitirá acciones constitucionales contra las resoluciones de terminación unilateral del contrato, porque se tienen mecanismos de defensas adecuados y eficaces para proteger los derechos derivados de tales resoluciones, previstos en la Ley.

Los contratistas no podrán aducir que la Entidad Contratante está en mora del cumplimiento de sus obligaciones económicas en el caso de que el anticipo que les

fuere entregado en virtud del contrato no se encontrare totalmente amortizado. La forma de calcular la amortización del anticipo constará en el Reglamento respectivo.

Solo se aducirá mora en el cumplimiento de las obligaciones económicas de la Entidad Contratante cuando esté amortizado totalmente el anticipo entregado al contratista, y éste mantenga obligaciones económicas pendientes de pago.

La declaración unilateral de terminación del contrato dará derecho a la Entidad Contratante a establecer el avance físico de las obras, bienes o servicios, su liquidación financiera y contable, a ejecutar las garantías de fiel cumplimiento y, si fuere del caso, en la parte que corresponda, la garantía por el anticipo entregado debidamente reajustados hasta la fecha de terminación del contrato, teniendo el contratista el plazo término de diez (10) días para realizar el pago respectivo. Si vencido el término señalado no efectúa el pago, deberá cancelar el valor de la liquidación más los intereses fijados por el Directorio del Banco Central del Ecuador, los que se calcularán hasta la fecha efectiva del pago.

La Entidad Contratante también tendrá derecho a demandar la indemnización de los daños y perjuicios, a que haya lugar.

Una vez declarada la terminación unilateral, la Entidad Contratante podrá volver a contratar inmediatamente el objeto del contrato que fue terminado, de manera directa, de conformidad con el procedimiento que se establezca en el reglamento de aplicación de esta Ley.”;

Que, el Reglamento a la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, determina lo siguiente: “Art. 146.- Notificación de terminación unilateral del contrato.- (...)

La declaración de terminación unilateral del contrato se realizará mediante resolución motivada emitida por la máxima autoridad de la entidad contratante o su delegado, la que se comunicará por escrito al SERCOP, al contratista; y, al garante en el caso de los bancos o instituciones financieras y aseguradoras que hubieren otorgado las garantías establecidas en el artículo 73 de la Ley.

La resolución de terminación unilateral del contrato será publicada en el portal www.compraspublicas.gov.ec y en la página web de la entidad contratante e inhabilitará de forma automática al contratista registrado en el RUP.

En la resolución de terminación unilateral del contrato se establecerá el avance físico de las obras, bienes o servicios y la liquidación financiera y contable del contrato; requiriéndose que dentro del término de diez días contados a partir de la fecha de notificación de la resolución de terminación unilateral, el contratista pague a la entidad contratante los valores adeudados hasta la fecha de terminación del contrato conforme a la liquidación practicada y en la que se incluya, si fuera del caso, el valor del anticipo no devengado debidamente reajustado.(...)”;

Que, con fecha 05 de agosto de 2021, el Gobierno Autónomo Descentralizado Provincial Santo Domingo de los Tsáchilas y ASPHATVIAS CIA. LTDA., suscribieron el Contrato de Obra No. GADPSDT-DGCP-2021-031 cuyo objeto es la ***“Rectificación y mejoramiento del camino San Jacinto del Búa-10 de Agosto- Plan Piloto”***; por un monto de \$2'833.901,25820 (DOS MILLONES OCHOCIENTOS TREINTA Y TRES MIL NOVECIENTOS UNO CON 25/100 DÓLARES AMERICANOS) más IVA. Con un plazo de 360 días calendario contados desde el día siguiente de la autorización por escrito de inicio de obra por parte del administrador del contrato.

En el referido contrato, en la cláusula Octava, denominada MULTAS, se establece lo siguiente: *“8.1 Por cada día de retraso en el cumplimiento de la ejecución de las obligaciones contractuales conforme al cronograma valorado vigente, se aplicará la multa del 1/1000 (uno por mil) del monto equivalente de las obligaciones que se encuentran pendientes de ejecutarse (monto contractual, más órdenes de cambio, más órdenes de trabajo, menos monto ejecutado hasta el mes en que se realice la evaluación). 8.4 Por incumplimiento de otras obligaciones contractuales (no consideradas en los dos párrafos anteriores), se aplicará la multa diaria del 1/1000 (uno por mil) del monto equivalente de las obligaciones que se encuentran pendientes de ejecutarse. 8.5 En/todos los casos, las multas serán impuestas por el administrador del contrato, supervisor y el fiscalizador, si lo hubiere, el o los cuales establecerán el incumplimiento, fechas y montos. 8.6 Las multas se descontarán en las planillas de pago al contratista y no serán devueltas por ningún concepto”*.

Así también, en la Cláusula Duodécima del contrato, se establece las causales para la terminación del contrato; entre las que se encuentra: *“12.1 Causales de terminación Unilateral del Contrato.- Tratándose de incumplimiento del contratista, procederá la liquidación anticipada de la contratante en los casos establecidos Art. 94 LOSNCP. 12.3 Procedimiento de terminación unilateral.- El procedimiento a seguirse para la terminación unilateral del contrato será el previsto en el artículo 95 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública. 12.4 Procedimiento de terminación por mutuo acuerdo.- El procedimiento a seguirse para la terminación por mutuo acuerdo del contrato será el previsto en el artículo 93 de la LOSNCP”*.

Que, con Memorando Nro. GADPSDT-GCP-2021-0533-M de fecha 12 de agosto del 2021, suscrito por la Ing. Clara Cedeño-Directora de Contratación Pública, notifica al Arq. Jorge López, como Administrador del Contrato de Obra No. GADPSDT-DGCP-2021-031;

Que, con oficio N. GADPSDT-DGPE-AP4-2022-194-JL, de fecha 27 de enero de 2023, dirigido al Abg. Polivio Flores J., Procurador Síndico del GAD Provincial Santo Domingo de los Tsáchilas, el Arq. Jorge López Hojas, Administrador del Contrato de Obra No. GADPSDT-DGCP-2021-031, solicita criterio jurídico, respecto a la viabilidad de terminar el contrato por cuanto las multas han superado el 5% que determina la ley;

Que, el Abg. Polivio Flores, Procurador Síndico, con oficio de fecha 08 de febrero de 2023, dirigido a la Ab. Johana Núñez García, Prefecta de la Provincia Santo Domingo de los Tsáchilas, y al Arq. Jorge López, Administrador del Contrato de Obra, en virtud del oficio N. GADPSDT-DGPE-AP4-2022-194-JL, señala lo siguiente: “(...) *el funcionario público responsable de la imposición de multas a un contratista es el administrador de contrato, el mismo que debe velar por el cabal cumplimiento del contrato y la correcta utilización de los recursos del estado.*

(...) de acuerdo a los informes técnicos que se han mencionado el contratista habría incurrido en multas que en estos momentos superarían el monto que corresponde al 5% de la totalidad del contrato, en dicho caso la institución puede declarar la terminación unilateral y anticipada del contrato, esto mediante el procedimiento que contempla la normativa aplicable al sistema nacional de contratación pública, para el efecto se debe contar con todos los informes correspondientes, en los mismos que se motive adecuadamente la decisión.

A demás de lo expresado, se recuerda que cualquier decisión que se tome al efecto debo observar la pertinencia y motivación respectiva a fin de evitar violaciones a los derechos del contratista y prevenir así la interposición de cualquier tipo de acción legal a lo posterior.”

Que, con oficio N. GADPSDT-DGPE-AP4-2022-209-JL, de fecha 13 de febrero de 2023, el Arq. Jorge López Hojas, como Administrador del Contrato de Obra No. GADPSDT-DGCP-2021-031, recomienda a la Máxima Autoridad lo siguiente:

“...Considerando que el monto de la garantía de fiel cumplimiento del Contrato de Obra corresponde al 5% del monto total del Contrato, es decir \$141.695,0629; y hasta la presente fecha el monto total de multas es de \$188.013,790 que corresponde 6,63% respecto al Contrato de Obra, valor que supera el monto de la garantía de fiel cumplimiento de contrato, mismo que según el Art. 94 de la LOSNCP es una causal para declarar terminada anticipada y unilateralmente el Contrato, en calidad de Administrador de Contrato y en apego a mis funciones como tal, recomiendo se proceda con la TERMINACION ANTICIPADA Y UNILATERAL del Contrato de Obra Nro. GADPSDT-DGCP-2021-031 cuyo objeto es la "RECTIFICACIÓN Y MEJORAMIENTO DEL CAMINO SAN JACINTO DEL BÚA 10 DE AGOSTO PLAN PILOTO" y del Contrato -Complementario Nro. 01 al Contrato de Obra Nro. GADPSDT-DGCP-2021-031, mismo que se encuentra ligado al Contrato Principal”;

Que, mediante correo electrónico de fecha 28 de febrero de 2022, a las 16H23, se ha notificado a ASPHATVIAS CIA. LTDA., con la resolución Nro. GADPSDT-R-JNG-2023-006, que contiene la decisión de inicio de proceso de terminación unilateral del contrato de obra GADPSDT-DGCP-2021-031, denominado "RECTIFICACIÓN Y MEJORAMIENTO DEL CAMINO SAN JACINTO DEL BÚA 10 DE AGOSTO PLAN PILOTO";

Que, el señor Ing. Javier Pozo Z., mediante oficio Nro. SJB-368-ASPHALTVIAS-GADPSDT-22, contesta a la notificación prenombrada solicitando dejar sin efecto con la pretensión de sancionar a su representada, así como dejar sin efecto el inicio de terminación debido a que no habría incurrido en causales para ser multado;

Que, con fecha 23 de marzo de 2023, a las 08h03, recibo en mi despacho el oficio Nro. GADPSDT-DGPE-AP4-2022-246-JL, en el mismo que informa que en la notificación realizada con el inicio de la terminación del contrato "RECTIFICACIÓN Y MEJORAMIENTO DEL CAMINO SAN JACINTO DEL BÚA - 10 DE AGOSTO- PLAN PILOTO", no se habría cumplido con lo que ordena el Art. 95 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, en lo que respecta, adjuntar informe económico a la notificación de terminación a ASPHALTVIAS CIA. LTDA.. Así mismo en el antes citado informe se recomienda subsanar esta inobservancia a la norma.

Que, mediante resolución Nro. GADPSDT-R-JNG-2023-009, de fecha 23 de marzo de 2023, se resuelve dejar sin efecto la resolución Nro. GADPSDT-R-JNG-2023-006 notificada por correo electrónico con fecha 28 de febrero de 2022, a las 16H23, con la decisión de inicio de proceso de terminación unilateral del contrato de obra GADPSDT-DGCP-2021-031, denominado "RECTIFICACIÓN Y MEJORAMIENTO DEL CAMINO SAN JACINTO DEL BÚA 10 DE AGOSTO PLAN PILOTO", con el objeto de subsanar la observación señalada en el considerando anterior.

Que, mediante resolución administrativa Nro. GADPSDT-R.JNG-2023-011, remitida mediante correo electrónico de fecha 30 de marzo de 2023 a las 14H22, se ha notificado a la Gerencia General de ASPHALTVIAS CIA. LTDA., en la persona del Ing. Javier Pozo Z. con el inicio del proceso de Terminación Unilateral del Contrato de Obra No. GADPSDT-DGCP-2021-031, suscrito el 05 de agosto de 2021, entre el GAD Provincial de Santo Domingo de los Tsáchilas y ASPHALTVIAS Cía. Ltda., contrato mediante el cual la mencionada Compañía se obligó con el Gobierno Provincial de Santo Domingo de los Tsáchilas a ejecutar la Obra "Rectificación y Mejoramiento del Camino San Jacinto del Búa – 10 de Agosto- Plan Piloto.";

Que, mediante oficio Nro. SJB-377-ASPHALTVIAS-GADPSDT-23, de fecha 11 de abril de 2023, suscrito por el Ing. Javier Pozo Z., la empresa contratista ASPHALTVÍAS CIA LTDA., contesta la notificación realizada con fecha 30 de marzo de 2023 a las 14H22.

Que, el contratista, en el oficio No. SJB-377-ASPHALTVIAS-GADPSDT-23, de 11 de abril del 2023, responde a la notificación de inicio del proceso de terminación unilateral, argumentando esencialmente lo siguiente:

1. RETRASO DE LA ENTIDAD EN LA APROBACIÓN ELABORACIÓN Y SUSCRIPCIÓN DEL CONTRATO COMPLEMENTARIO.

Según el Art. 85 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, *“En el caso de que fuere necesario ampliar, modificar o complementar una obra o servicio determinado por causas imprevistas o técnicas, debidamente motivadas, presentadas con su ejecución, el Estado o la entidad contratante podrá celebrar con el mismo contratista, sin licitación o concurso, contratos complementarios...”* (lo subrayado fuera de texto).

De la norma legal invocada, se desprende con meridiana claridad, que es potestad exclusiva de la entidad contratante la suscripción o no de contratos complementarios, sustentados en causas técnicas y jurídicamente demostradas, de modo, que no queda a capricho del contratista la celebración de tales contratos.

Por eso, no tiene ningún sustento que el contratista argumente que no se ha suscrito el contrato complementario y que por lo tanto opera el principio “LA MORA PURGA LA MORA”, al respecto, debemos aclarar que la “EXCEPTIO NON ADIMPLETI CONTRACTUS” consagrada en el Art. 1568 del Código Civil, es aplicable al incumplimiento de obligaciones en los contratos bilaterales suscritos por las partes, **no en expectativas de futuros y posibles contratos, en cuyo caso, la obligación ni siquiera ha nacido**, consecuentemente, este argumento carece de sustento fáctico y jurídico.

2. PEDIDO DE PRÓRROGA DE PLAZOS POR LLUVIAS.

El Art. 289 del Reglamento General a la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, señala en su parte pertinente: *“Las prórrogas de plazo proceden únicamente a pedido motivado y justificado del contratista, alegando que se tratada de circunstancias objetivas ajenas a su voluntad, las cuales no pudieron ser previstas al momento de la suscripción del contrato”.*

En la especie, el Contratista, se refiere de manera general, sin precisión alguna, a varias comunicaciones en las que según él ha solicitado a la entidad contratante la prórroga de plazo por lluvias, sin especificar fechas, causas, circunstancias, vale decir, sin motivación alguna, **lo más grave es que, en el mismo oficio indica que hasta la presente fecha ha venido ejecutando los trabajos conforme las condiciones ambientales lo han permitido**, es decir, usa argumentos contradictorios, que desdicen sus propias afirmaciones.

A esto, debemos agregar que el conceder prórrogas de plazo constituye una potestad exclusiva de la entidad contratante, cuando el pedido tenga motivación suficiente, lo que no ha sucedido en este caso.

3. CRISIS POLÍTICA CON CIERRE DE VIAS Y CAMINOS DE ACCESO, AFECTÓ LA NORMAL EJECUCIÓN DE LA OBRA (FUERZA MAYOR).

Si bien es cierto las circunstancias de caso fortuito o fuerza mayor conforme a lo dispuesto en el Art. 30 del Código Civil, son circunstancias eximentes de responsabilidad, se debe tomar en cuenta, que se deben cumplir varios presupuestos para que las mismas operen, entre ellos los establecidos en el Art. 1563 del Código Civil, **resaltando que la carga de la prueba en estos casos corresponde a quien alega, en la especie, el contratista no presenta justificativo alguno que demuestre que se han cumplido los presupuestos legales para que opere la causal de fuerza mayor, al contrario, solo se basa en conjeturas, apreciaciones personales y hechos generales, sin precisión alguna.**

4. TERMINACIÓN ANTICIPADA POR SUPERAR EN MULTAS EL 5% DEL VALOR DEL CONTRATO ES UN ACTO POTESTATIVO DE LA ENTIDAD CONTRATANTE.

El contratista acepta que ha incurrido en la causal de terminación unilateral del contrato contemplada en el Art. 94 numeral 3 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, sin embargo, usa como defensa, el argumento de que la entidad contratante no está obligada a dar por terminado unilateralmente el contrato, ya que la norma legal no le impone tal obligación. **ESTO DEJA CLARO DOS HECHOS: PRIMERO, QUE LA ENTIDAD CONTRATANTE SI ESTÁ RESPALDADA JURÍDICAMENTE EN UNA CAUSAL PARA DAR POR TERMINADO UNILATERALMENTE EL CONTRATO; y, SEGUNDO, QUE EL CONTRATISTA HA INCUMPLIDO EL CONTRATO, PUES ACEPTA, QUE LAS MULTAS IMPUESTAS OBEDECEN A SU INCUMPLIMIENTO.**

Que, con memorando Nro. GADPSDT-GF-2023-1096-M, de fecha 05 de junio de 2023, el Ing. Julián Ruíz, Director Financiero, remite informe económico del contrato de obra GADPSDT-DGCP2021-031 denominado "RECTIFICACIÓN Y MEJORAMIENTO DEL CAMINO SAN JACINTO DEL BUA-10 DE AGOSTO-PLAN PILOTO" documentación que es elaborada y suscrita por la Mgs. Diana Cevallos, Contadora General, mediante el cual se adjunta el respectivo informe económico (informe

GADPSDT-C-2023-007), en el que se detalla los pagos realizados hasta la presente fecha con el respectivo Kardex.

“Hasta la presente fecha en la ejecución contable y presupuestaria del Contrato de Obra N° GADPSDT-DGCP-2021-031 cuyo objeto es RECTIFICACION Y MEJORAMIENTO DEL CAMINO SAN JACINTO DEL BUA – 10 DE AGOSTO – PLAN PILOTO, ENTRE EL GOBIERNO AUTONOMO DESCENTRALIZADO PROVINCIAL DE SANTO DOMINGO DE LOS TSACHILAS Y LA COMPAÑÍA ASPHALTVIAS CIA. LTDA se ha registrado las planillas N° 1 hasta la planilla N° 7; de acuerdo al siguiente detalle:

N° PLANILLA	SUBTOTAL PLANILLADO	IVA	TOTAL	DESC ANTIC	DESC RETENC	DESC MULTAS	LIQUIDO PAGO PLANILLAS
PLANILLA N° 01	56,283.08	6,753.97	63,037.05	16,431.40	7,738.92	-	38,866.73
PLANILLA N° 02	77,711.61	9,325.39	87,037.00	30,589.10	10,685.35	-	45,762.55
PLANILLA N° 03	272,256.90	32,670.83	304,927.73	107,040.26	37,435.32	-	160,452.15
PLANILLA N° 04	314,336.50	37,720.38	352,056.88	121,225.03	43,221.27	-	187,610.58
PLANILLA N° 05	196,901.65	23,628.20	220,529.85	74,134.66	27,073.98	-	119,321.21
PLANILLA N° 06	329,296.06	39,515.53	368,811.59	123,424.31	45,278.21	-	200,109.07
PLANILLA N° 07	180,753.35	21,690.40	202,443.75	67,634.56	24,853.58	109,955.61	0.00
TOTAL	1,427,539.15	171,304.70	1,598,843.85	540,479.32	196,286.63	109,955.61	752,122.29

Considerando las planillas presentadas y devengadas a continuación se presenta el detalle del saldo correspondiente al Anticipo de Obra:

TIPO ANTICIPO	USD
ANTICIPO CONTRATO PRINCIPAL	1,133,560.50
ANTICIPO CONTRATO MODIFICATORIO	90,684.84
TOTAL ANTICIPO	1,224,245.34
VALOR DEVENGADO PLANILLA 1 A LA 7	540,479.32
ANTICIPO PENDIENTE DEVENGAR	683,766.02

Además, señala que se mantienen vigentes cuatro (4) pólizas del mencionado contrato conforme al detalle a continuación:

ASEGURADORA	No. GARANTIA	TIPO	VALOR	VIGENCIA
ORIENTE	31160	BUEN USO ANTICIPO	\$751.400,58	27/06/2023
ORIENTE	45823	FIEL CUMPLIMIENTO	\$ 141.695,06	27/06/2023
ORIENTE	32067	BUEN USO ANTICIPO	\$ 90.684,84	12/06/2023
ORIENTE	47354	FIEL CUMPLIMIENTO	\$ 11.335,61	31/08/2023

Así también, se debe considerar que a la fecha las pólizas se encuentran vigentes.

Que, con Memorando Nro. GADPSDT-PE-2023-0071-M, de fecha 05 de junio de 2023, suscrito por el Arq. Jorge Lopez, Analista de Arquitectura, en calidad de Administrador de Contrato, adjunta el Informe Técnico Nro. GADPSDT-DGPE-AP4-2023-316-JL, de fecha 05 de junio del 2023, para la terminación unilateral del proyecto RECTIFICACION Y MEJORAMIENTO DEL CAMINO SAN JACINTO DEL BUA 10 DE AGOSTO PLAN – PILOTO. En la parte pertinente del referido informe, emite el avance físico o económico de la obra y las siguientes conclusiones:

“8. AVANCE ECONÓMICO DEL PROYECTO

Hasta la presente se han tramitado 7 planillas de avance de obra, mismas que se encuentran debidamente tramitadas y canceladas; Son las siguientes:”

PLANILLA	PERIODO	PROGRAMADO	EJECUTADO	PROGRAMADO ACUMULADO	EJECUTADO ACUMULADO	% EJECUTADO
PLANILLA No. 01	28 de sept – 31 de oct / 2021	\$26 113.92	\$41 078.50	\$26 113.92	\$41 078.50	1,45%
PLANILLA No. 02	01 – 30 de nov / 2021	\$71 334.70	\$76 472.75	\$97 448.62	\$117 551.25	4,15%
PLANILLA No. 03	01 – 31 de dic / 2021	\$280 272.30	\$267 600.65	\$377 720.85	\$385 151.90	13,59%
PLANILLA No. 04	01 – 10 de ene 2021 / 01 – 31 de mar 2022	\$306 044.96	\$303 062.57	\$683 765.81	\$688 214.47	24,29%
PLANILLA No. 05	01 – 30 de abril / 2022	\$121 091.32	\$185 336.64	\$804 857.13	\$873 551.11	30.83%
PLANILLA No. 06	01 – 31 de may / 2022	\$295 169.97	\$308 560.78	\$1'100 027.10	\$1'182 111.89	41.71%
PLANILLA No. 07	01 – 30 de jun / 2022	\$215 584.00	\$169 086.39	\$1'315 611.10	\$1'351 198.28	47.68%

Teniendo en cuenta esta información, se concluye que el avance físico de la obra es de 47.68%.

“11. CONCLUSIONES

- *“El Contratista de Obra no cumplió con sus obligaciones dentro del plazo establecido en el Contrato de Obra Nro. GADPSDT-DGCP-2021-031 cuyo objeto es la "RECTIFICACIÓN Y MEJORAMIENTO DEL CAMINO SAN JACINTO DEL BÚA-10 DE AGOSTO-PLAN PILOTO" y del Contrato Complementario Nro. 01 al Contrato de Obra Nro. GADPSDT-DGCP-2021-031.*

- El Contratista de Obra supero el 5% del monto del Contrato, valor de la garantía de fiel cumplimiento del Contrato, con multas impuestas por incumplimiento en obligaciones contractuales. El valor de multas acumuladas hasta la presente fecha en el Contrato Principal es de \$353.081,25 que representa el 11,87% respecto al monto del contrato y en el Contrato Complementario es de \$33.344,94 que representa el 14,71% respecto al monto del contrato”.

En tal virtud, recomienda lo siguiente:

“La Administración de contrato tomando en cuenta todos los antecedentes expuestos y la base legal enunciada donde se determina el incumplimiento del Contratista de Obra, recomienda se proceda con la Terminación Unilateral del Contrato de Obra Nro. GADPSDT-DGCP-2021-031 cuyo objeto es la “RECTIFICACIÓN Y MEJORAMIENTO DEL CAMINO SAN JACINTO DEL BÚA – 10 DE AGOSTO – PLAN PILOTO” y del Contrato Complementario Nro. 01 al Contrato de Obra Nro. GADPSDT-DGCP-2021-031 mismo que se encuentra ligado al Contrato Principal, tomando en cuenta lo dispuesto en las artículos 92, 94 y 95 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública; ya que existen causas imputables al Contratista de Obra por INCUMPLIMIENTO DE CONTRATO y por ACUMULACIÓN DE MULTAS.

Se recomienda, una vez que se cuente con la liquidación económica final del proyecto revisada y aprobada, de ser procedente, la ejecución de la póliza de fiel cumplimiento de contrato al 100%; de igual manera al no amortizar el 100% del anticipo entregado para la ejecución de la obra, se recomienda la ejecución de la garantía de buen uso de anticipo en el porcentaje de anticipo no devengado, con el propósito de restituir los valores a favor del Gobierno Autónomo Descentralizado Provincial de Santo Domingo de los Tsáchilas.”;

Que, vistos los antecedentes antes relatados por el Arq. Jorge López, Administrador de Contrato, el informe económico elaborado por la Dirección Financiera de esta Institución, las cláusulas que contiene el contrato de obra, así como la normativa legal aplicable al caso que han sido citadas a lo largo de la presente resolución:

En ejercicio de sus atribuciones legales:

Por las consideraciones expuestas, los argumentos esgrimidos por el contratista carecen de sustento fáctico y jurídico, por lo que se debe proceder con el trámite de terminación unilateral del contrato.

RESUELVO:

Art. 1 . – Dar por terminado unilateralmente el Contrato de Obra No. GADPSDT-DGCP-2021-031, suscrito el 05 de agosto de 2021, entre el GAD Provincial de Santo Domingo de los Tsáchilas y ASPHALTVIAS Cía. Ltda., contrato mediante el cual la mencionada Compañía se obligó con el Gobierno Provincial de Santo Domingo de

los Tsáchilas a ejecutar la Obra “Rectificación y Mejoramiento del Camino San Jacinto del Búa – 10 de Agosto- Plan Piloto.”; por incumplimiento de contrato y por cuanto las multas han superado el monto de la garantía de fiel cumplimiento del contrato; es decir, por haberse cumplido las causales 1 y 3 del Art. 94 la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública.

Art. 2. – Declarar contratista incumplido a ASPHALTVIAS CIA. LTDA, con RUC.: 1792399815001 representada por el señor Ing. Enrique Javier Pozo Zuela, con CC. 1001506458, en calidad de Gerente General, y se dispone a la Dirección de Contratación Pública proceda a su inclusión en el registro de incumplimientos del SERCOP, conforme lo previsto en el numeral 1 del artículo 19 y artículo 98 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, y artículos 43.1 y 43.2 de la codificación y actualización de las resoluciones emitidas por el Servicio Nacional de Contratación Pública.

Art. 3. – Establecer como avance físico de las obras, bienes o servicios, su liquidación financiera y contable, la constante en los informes técnico y financiero emitidos por el Administrador de Contrato y la Dirección Financiera, respectivamente; en la que se tiene como avance físico de la obra el 47.68%.

Art. 4. - A través de Secretaría General, sírvase notificar la presente resolución a ASPHALTVIAS CIA. LTDA, con RUC.: 1792399815001 representada por el señor Ing. Enrique Javier Pozo Zuela, con CC. 1001506458, en calidad de Gerente General, adjuntando el informe económico y técnico final con la obligación de cancelar los siguientes valores:

- De acuerdo al informe económico por concepto de anticipo pendiente de devengar la cantidad de \$ 683,766.02 (SEISCIENTOS OCHENTA Y TRES MIL SETESCIENTOS SESENTA Y SEIS DÓLARES DE ESTADOS UNIDOS AMÉRICANA CON 02/100).
- De acuerdo al informe técnico por concepto de multas la cantidad de \$ 276,470.58, (DOSCIENTOS SETENTA Y SEIS MIL CUATROCIENTOS SETENTA DÓLARES CON 58/100).

Dinero que deberá ser cancelado en el término de 10 días a partir de la notificación de esta resolución, advirtiéndole que, vencido el término señalado, si no efectúa el pago, se ejecutarán las garantías de fiel cumplimiento y buen uso del anticipo; y, deberá cancelar los valores señalados, más los intereses fijados por el Directorio del Banco Central del Ecuador, los que se calcularán hasta la fecha efectiva del pago.

Art. 5. – Disponer a Tesorería notifique con el contenido de esta Resolución a ORIENTE SEGURO S.A. la misma que ha otorgado las garantías de fiel cumplimiento y buen uso del anticipo para el Contrato de Obra No. GADPSDT-DGCP-2021-031, suscrito el 05 de agosto de 2021, entre el GAD Provincial de Santo Domingo de los Tsáchilas y ASPHALTVIAS Cía. Ltda., contrato mediante el cual la

mencionada Compañía se obligó con el Gobierno Provincial de Santo Domingo de los Tsáchilas a ejecutar la Obra “Rectificación y Mejoramiento del Camino San Jacinto del Búa – 10 de Agosto- Plan Piloto.”, cuya terminación unilateral se ha declarado, a fin de que proceda conforme a lo dispuesto por el Art. 146 del Reglamento General de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública (norma aplicable al contrato).

Art. 6. - Disponer a la Unidad de Contratación Pública, la publicación de la presente Resolución en el portal institucional del Servicio Nacional de Contratación Pública SERCOP.

Art. 7. - La presente Resolución entrará en vigencia a partir de la fecha de suscripción, sin perjuicio de su publicación en el Sistema Oficial de Contratación del Estado (SOCE), www.compraspublicas.gob.ec.

Dado en la Prefectura de Santo Domingo de los Tsáchilas, a los 07 días del mes de junio del 2023.

Ab. Johana Núñez García, MSc.

PREFECTA

**GOBIERNO AUTÓNOMO DESCENTRALIZADO PROVINCIAL
DE SANTO DOMINGO DE LOS TSÁCHILAS**