



MEMORANDO

Código Dependencia

MINDEPORTE 25-03-2020 11:46
Al Contestar Cite Este No.: 2020IE0001076 Fol:5 Anex:0 FA:0
ORIGEN 120-OFICINA JURÍDICA / MARIA CARMENZA VALVERDE PINEDA
DESTINO 310-DIRECCIÓN DE POSICIONAMIENTO Y LIDERAZGO DEPORTIVO / MIGUEL ERNESTO ACEVEDO RICO
ASUNTO CONCEPTO ¿CUAL (SIC) PODRÍA SER EL RANGO DE HONORARIO MENSUAL (DE OBS

2020IE0001076



Para: Miguel Ernesto Acevedo Rico
Director de Posicionamiento y Liderazgo Deportivo

De: OFICINA JURÍDICA

Asunto: Concepto ¿Cual (sic) podría ser el rango de honorario mensual (de acuerdo a la resolución 08 del 3 de enero de 2018) para la prestación de un servicio profesional? (...)

Cordial saludo,

En atención a la solicitud remitida a esta oficina mediante correo electrónico el 20 de marzo del 2020, en la que se plantea lo siguiente:

“Cual (SIC) podría ser el rango de honorario mensual (de acuerdo a la resolución 08 del 3 de enero de 2018) para la prestación de un servicio profesional con las siguientes características:

a. Objeto: “Prestar sus servicios profesionales como enlace regional de los programas del Ministerio del Deporte.”

b. Obligaciones:

Coordinar con los entes deportivos departamentales asignados y otras instituciones regionales el desarrollo de actividades propias de la Dirección de Posicionamiento y Liderazgo deportivo de Mindeporte en las regiones, que serán previamente asignadas por el supervisor del contrato conforme las necesidades que se requieran.

Consolidar e informar mensualmente al Ministerio, de los diferentes programas de rendimiento deportivo regional y su desarrollo.

Organizar el proceso de registro de los atletas, diseño y control técnico, metodológico de rendimiento deportivo en las regiones asignadas.

Apoyar los procesos de capacitación en las regiones correspondientes, de acuerdo con la asignación que realice el Supervisor del contrato.

Apoyar los eventos de carácter local que sean responsabilidad de la Entidad generando la información



pertinente y el registro de los resultados.

Apoyar la organización de eventos deportivos para la preparación de los atletas inscritos en los programas de rendimiento deportivo regional y su promoción.

Realizar visitas técnicas a eventos deportivos donde tenga presencia Mindeporte en la región, de acuerdo con la asignación que realice la supervisión del contrato.

Presentar informes de las actividades deportivas donde tenga presencia Mindeporte.

Realizar visitas de campo a entrenamientos y competencias, realizando un registro técnico sobre estas, de acuerdo con la asignación que realice la Supervisión del Contrato.

Realizar apoyo a los atletas que hagan parte de los programas ejecutados por la Dirección Técnica de Posicionamiento y Liderazgo Deportivo a través de sus grupos internos de trabajo en la región.

Gestionar acciones para generar reconocimiento a los deportistas en las regiones, enfocado a que los atletas de talentos, reserva y rendimiento deportivo, sean reconocidos en cada una de las regiones de nuestro país.

Asistir y apoyar las actividades solicitadas en los sitios determinados por Mindeporte, incluyendo desplazamientos fuera de la ciudad de Bogotá, o donde preste sus servicios para el logro de los compromisos y previstos en las obligaciones para el cumplimiento del presente contrato, de conformidad con los procedimientos e instrumentos internos establecidos por la Entidad.

Asistir y apoyar actividades en el marco de compromisos regionales liderados por Presidencia, que sean asignadas por el Supervisor (a) del contrato o quien haga sus veces.

c. El futuro contratista aporta los siguientes documentos:

Título profesional en Comunicación Social y Periodismo.

Certificado laboral, con experiencia no relacionada con el objeto, ni con las obligaciones. (documento adjunto), (...)”

En primer lugar, es importante recordar que, en virtud del principio de planeación, las áreas competentes y que tienen la necesidad del servicio, están obligadas a la elaboración previa de estudios y análisis suficientemente serios y completos, antes de iniciar un procedimiento de selección, encaminados a determinar, entre muchos otros aspectos relevantes: (i) la verdadera necesidad de la celebración del respectivo contrato; (ii) las opciones o modalidades existentes para satisfacer esa necesidad y las razones que justifiquen la preferencia de la modalidad o tipo contractual que se escoja; (iii) las calidades, especificaciones, cantidades y demás características que puedan o deban reunir los bienes, las obras, los servicios, etc., cuya contratación, adquisición o disposición se haya determinado necesaria; (iv) los costos, valores y alternativas que, a precios del mercado reales, podría demandar la celebración y ejecución de esa clase de contrato que se pretenda y requiera contratar; (v) la disponibilidad de recursos o la capacidad financiera del área que tiene la necesidad, para asumir las obligaciones de pago que se deriven de la celebración de ese pretendido contrato; (vi) la existencia y disponibilidad, en el mercado nacional o



internacional, de proveedores, profesionales, etc., en condiciones de atender los requerimientos y satisfacer las necesidades de la entidad contratante; (vii) los procedimientos, trámites y requisitos que deban satisfacerse, reunirse u obtenerse para llevar a cabo la selección del respectivo contratista y la consiguiente celebración del contrato que se pretenda celebrar.

Sobre lo consultado, el Estatuto General de la Contratación- ley 80 de 1993- en el artículo 32 dispone:

“ARTICULO 32. “DE LOS CONTRATOS ESTATALES (...)

3o. Contrato de prestación de servicios.

Son contratos de prestación de servicios los que celebren las entidades estatales para desarrollar actividades relacionadas con la administración o funcionamiento de la entidad. Estos contratos sólo podrán celebrarse con personas naturales cuando dichas actividades no puedan realizarse con personal de planta o requieran conocimientos especializados.

En ningún caso estos contratos generan relación laboral ni prestaciones sociales y se celebrarán por el término estrictamente indispensable.” (Subrayado fuera de texto)

A su vez, el Decreto 1082 de 2015, por medio del cual se expide el Decreto Único Reglamentario del Sector Administrativo de Planeación Nacional, establece:

“ARTÍCULO 2.2.1.2.1.4.9. Contratos de prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión, o para la ejecución de trabajos artísticos que solo pueden encomendarse a determinadas personas naturales. Las Entidades Estatales pueden contratar bajo la modalidad de contratación directa la prestación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión con la persona natural o jurídica que esté en capacidad de ejecutar el objeto del contrato, siempre y cuando la Entidad Estatal verifique la idoneidad o experiencia requerida y relacionada con el área de que se trate. En este caso, no es necesario que la Entidad Estatal haya obtenido previamente varias ofertas, de lo cual el ordenador del gasto debe dejar constancia escrita.

Los servicios profesionales y de apoyo a la gestión corresponden a aquellos de naturaleza intelectual diferentes a los de consultoría que se derivan del cumplimiento de las funciones de la Entidad Estatal, así como los relacionados con actividades operativas, logísticas, o asistenciales.

La Entidad Estatal, para la contratación de trabajos artísticos que solamente puedan encomendarse a determinadas personas naturales, debe justificar esta situación en los estudios y documentos previos”.

Según lo dispuesto en la normativa citada, para la contratación de servicios profesionales y de apoyo a la gestión con personas naturales, **la persona debe demostrar y acreditar, además de la capacidad, la idoneidad para ejecutar el objeto contractual.**

Esto quiere decir que, si la entidad estatal, a través del área que tiene la necesidad determinó en sus estudios previos que para la ejecución del contrato era necesario contar con una persona o grupo de personas que acreditaran formación profesional en una determinada disciplina académica, dicho requerimiento hace imperioso recurrir a las normas que regulan el ejercicio de cada una de las profesiones con el fin de establecer los requisitos para el ejercicio práctico de las mismas.



De esta manera, es claro que para celebrar contratos de servicios con entidades estatales es obligatorio el cumplimiento de los requisitos generales y los específicos exigidos para ejercer el cargo según lo establecido en el estudio previo de contratación.

Sobre el particular, también la Ley 190 de 1995 señala los siguientes requisitos generales:

“ARTÍCULO 1.- Todo aspirante a ocupar un cargo o empleo público, o a celebrar un contrato de prestación de servicios con la administración deberá presentar ante la unidad de personal de la correspondiente entidad, o ante la dependencia que haga sus veces, el formato único de hojas de vida debidamente diligenciado en el cual consignará la información completa que en ella se solicita:

1. Su formación académica, indicando los años de estudio cursados en los distintos niveles de educación y los títulos y certificados obtenidos.

2. Su experiencia laboral, relacionando todos y cada uno de los empleos o cargos desempeñados, tanto en el sector público como en el privado, así como la dirección, el número del teléfono o el apartado postal en los que sea posible verificar la información.

3. Inexistencia de cualquier hecho o circunstancia que implique una inhabilidad o incompatibilidad del orden constitucional o legal para ocupar el empleo o cargo al que se aspira o para celebrar contrato de prestación de servicios con la administración.

4. En caso de personas jurídicas, el correspondiente certificado que acredite la representación legal, y

5. INEXEQUIBLE. Los demás datos que se soliciten en el formato único. Declarado Inexequible Sentencia Corte Constitucional 567 de 1997.”

(...)

Por otra parte, además de acreditar los requisitos exigidos para suscribir un contrato por prestación de servicios, se deberá presentar ante la unidad de personal de la correspondiente entidad, o ante la dependencia que haga sus veces, el formato único de hojas de vida acreditando y consignando la información de que trata el artículo 1º de la Ley 190 de 1995.

Bajo el tenor de lo dispuesto en los artículos transcritos la Resolución 000008 del 3 de enero de 2018, proferida por el Departamento Administrativo del Deporte, La Recreación, La Actividad Física, El Aprovechamiento del Tiempo Libre- Coldeportes-, señaló en sus considerandos:

(...)

“Que teniendo en cuenta las necesidades de la entidad, se hace necesario adoptar la tabla de honorarios, como herramienta para establecer objetivamente los costos de los servicios requeridos, teniendo en cuenta la escolaridad y experiencia, de conformidad con los principios de transparencia, economía, responsabilidad y selección objetiva, que rigen las actuaciones de quienes intervienen en la actividad contractual.

Que el perfil, requisitos mínimos de escolaridad, experiencia del contratista y el valor de los honorarios



a cancelar a los contratistas, se definirán en los estudios previos con base en lo establecido en la tabla de honorarios expedida en el presente acto administrativo en concordancia con las competencias inherentes al objeto y obligaciones contractuales requeridas por la entidad.”

(...)

Finalmente, la contratación directa no puede entenderse como sinónimo de contratación subjetiva, sino como un procedimiento de selección excepcional que no se regula por el proceso licitatorio del artículo 30 de la ley 80 de 1993, pero que implica la adopción de procedimientos reglados y la plena aplicación del deber de selección objetiva, no en el sentido de pluralidad de ofertas, sino en el de obtener una buena oferta.

Así las cosas, la Oficina Asesora Jurídica, considera que no es competente para pronunciarse sobre aspectos particulares y concretos en la presente respuesta y tampoco sería pertinente pronunciarse frente a lo planteado de definir unos posibles honorarios para la contratación que se pretende, como quiera que se desconoce y no es competencia de esta área determinar cuál es la necesidad del área que justifica la contratación, el perfil, los estudios, la experiencia y la idoneidad requerida que permitan establecer unos honorarios para quien pretenda ser contratado para ejecutar el objeto y las obligaciones que se transcriben en la consulta.

En consecuencia, sería improcedente determinar unos honorarios de una contratación, si no se tiene claridad de si realmente frente a la planeación el área que plantea la consulta, tiene justificada la necesidad de qué es lo requerido para esta contratación en este momento, y si este objeto y las obligaciones, lo pueda desarrollar un perfil profesional de un comunicador social y periodista y si la experiencia requerida cumpla solamente con una certificación que se allega.

De otra parte, se advierte que si frente a la necesidad, el objeto y las obligaciones a desarrollar, el título profesional que se requiere de -Comunicación Social y Periodismo- y la certificación adjunta; si estos requisitos son congruentes con los estudios previos y la necesidad que tiene el área, los requisitos y condiciones exigidos permiten llevar a cabo la selección del respectivo contratista porque éste cumple con lo requerido, tiene la experiencia e idoneidad, y la consiguiente celebración de la contratación cumple con los principios de la contratación estatal especialmente el de selección objetiva y transparencia en consonancia con el de economía, así las cosas, los honorarios se deben tasar por el área que pretende la contratación, frente a lo establecido en la Resolución 00008 que rige en el Ministerio.

Conforme a lo establecido artículo 28 de la Ley 1437 de 2011 Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo, el artículo 230 de la Constitución Política, el artículo 26 del Código Civil y la Ley 153 de 1887, los conceptos son criterios auxiliares de interpretación y no vinculan ni comprometen a la Oficina Jurídica del Ministerio, no son de obligatorio cumplimiento o ejecución, motivo por el cual, las apreciaciones de la presente respuesta solamente sirven para dar una ilustración de carácter general para que el peticionario, conforme a lo expuesto, asuma su propia posición conforme al grado de análisis y conocimiento adquirido.

En los anteriores términos, se atiende lo planteado.

Atentamente,



Maria Carmenza Valverde Pineda
Jefe Oficina Asesora Jurídica

Elaboró: Zeida Mireya Graciela Bohorquez-Abogada OAJ