

Villavicencio, 17 de Junio de 2020

Doctor

**CARLOS ALBERTO CUENCA CHAUX**

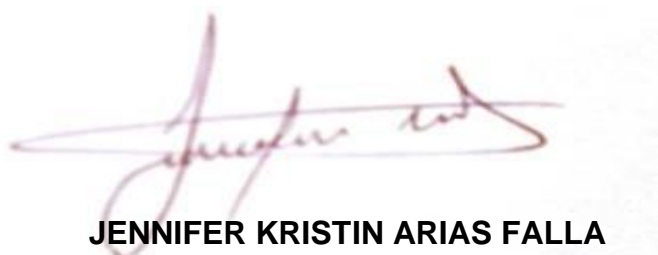
Presidente Cámara De Representantes

### **Proposición**

Modifíquese el artículo 2 de la Ponencia para segundo Debate del **Proyecto de Ley 234 de 2019 Cámara**, *“Por medio de la cual se establecen lineamientos para la continuidad del talento humano de los programas de atención integral a la primera infancia en todas sus modalidades, que se financien con recursos públicos de cualquier nivel”* el cual quedara así:

**ARTICULO 2.** Cuando en los programas de atención integral a la Primera Infancia en todas sus modalidades, que se financien con recursos públicos de cualquier nivel, se presente cambio de la Entidad Administradora del Servicio (EAS), la nueva EAS **podrá** renovar los contratos del Talento Humano que se encontraba prestando directamente el servicio de atención integral a los niños y niñas beneficiarios de estos, siempre y cuando subsista la necesidad contractual que los originó y se cumplan con las condiciones de idoneidad requeridas para el cumplimiento de las obligaciones.

Cordialmente,



**JENNIFER KRISTIN ARIAS FALLA**

Representante a la Cámara

Departamento del Meta

### Justificación

1. La ejecución de los programas, entre ellos, el programa de Hogares Comunitarios de Bienestar Familiar, se rigen por los Estatutos Orgánico de Presupuesto<sup>1</sup> y de Contratación Estatal<sup>2</sup>. El primero instituye el principio de anualidad a través del cual se determina que no pueden suscribirse obligaciones que excedan cada vigencia; así mismo, señala el citado Estatuto que todas las obligaciones deben contar con registro presupuestal, prohibiendo la constitución de apropiaciones inexistentes<sup>3</sup>, y el desconocimiento de este contenido normativo acarrea responsabilidad personal pecuniaria a cargo del funcionario que así lo realice.

Por su parte, el Estatuto de Contratación instituye que, para la ejecución del contrato estatal se requerirá de la aprobación de la garantía y de la existencia de las disponibilidades presupuestales correspondientes, salvo que se trate de la contratación con recursos de vigencias fiscales futuras de conformidad con lo previsto en la ley orgánica del presupuesto.

Así las cosas, la obligación de renovar los contratos del personal que viene prestando el servicio para una determinada EAS desconocería los principios presupuestales de planeación, programación y anualidad, así mismo el principio de responsabilidad<sup>4</sup>, pues el contrato de aporte podría no contar con el presupuesto suficiente para garantizar la continuidad de ese talento humano, situación que implicaría responsabilidad de la Entidad y sus funcionarios, de llegarse a presentar desequilibrio contractual.<sup>5</sup>

2. La obligatoriedad de contratación del talento humano por parte de las EAS desnaturaliza los principios de la contratación estatal, pues genera un ánimo de permanencia del talento humano a cargo de dichas EAS que solo es propio de los empleados públicos escogidos mediante el correspondiente concurso de méritos.

---

<sup>1</sup> Decreto 111 de 1996

<sup>2</sup> Ley 80 de 1993, Art. 41

<sup>3</sup> Artículo 71

<sup>4</sup> Numeral 3°, instituye que será responsabilidad de los servidores públicos, los pliegos de condiciones, diseños, estudios, planos y evaluaciones, elaborados en forma incompleta, ambigua o confusa que conduzcan a interpretaciones o decisiones de carácter subjetivo por parte de aquellos; en cuanto a la ecuación contractual, la Ley de contratación pública señala, que se debe mantener la igualdad o equivalencia de los derechos.

<sup>5</sup> Ley 80 de 1993, Art. 27

Además, el artículo 5 de la Ley 80 de 1993, en cuanto a los deberes de los contratistas con el Estado, señala que estos: “Garantizarán la calidad de los bienes y servicios contratados y responderán por ello.” En este sentido, obligar a las EAS a continuar con el talento humano que venía prestando el servicio con una EAS anterior, impide la selección del personal que cumpla con los estándares de calidad del contratista y, en consecuencia, dificulta la posibilidad de garantizar una adecuada prestación del servicio.

3. El Consejo de Estado ha indicado que:

“(…) las personas que colaboran en los hogares infantiles mediante contrato laboral, esta relación se establece con las asociaciones o entidades no gubernamentales o con los propios hogares infantiles cuando éstos estén dotados de personería jurídica; en tales casos se trata de trabajadores particulares que no tienen carácter de servidores públicos, en consecuencia, no son empleados públicos ni son trabajadores oficiales<sup>6</sup>”.

En este sentido, la EAS es quien celebra los contratos laborales o de prestación de servicios con el personal que requiera para desarrollar la labor que le ha sido encomendada en virtud del contrato de aporte y, en consecuencia, no se puede obligar por Ley a contratar el personal del prestador del servicio anterior, pues esto conllevaría a una relación laboral indefinida de este personal con el Estado.

---

<sup>6</sup> Sentencias del Consejo de Estado, Sala de Consulta y Servicio Civil. Radicación 907 del 2 de diciembre de 1996. Magistrado Ponente: Doctor Luis Camilo Osorio Isaza.