

Programa Intensivo de Perspectivas Comparadas en Derechos Humanos, Justicia Penal y Contratación Pública: **Lucha contra la corrupción y transparencia en la contratación pública**

Profesor Christopher Yukins

Facultad de Derecho de la Universidad George Washington

Washington DC

Octubre 16, 2025





Profesor Christopher Yukins

- El Programa de Derecho de Contratación Pública de GW Law es un programa líder a nivel internacional
- Décadas de experiencia como profesor, abogado del Departamento de Justicia y en la práctica privada
 - En los Estados Unidos e internacionalmente
 - En defensa y adquisiciones civiles
- Imparte conferencias a nivel internacional sobre cuestiones de adquisiciones y lucha contra la corrupción, incluso a través de la Academia Internacional de Lucha contra la Corrupción (Austria), la Universidad de París-Nanterre, la Universidad de Turín, la Universidad de Estocolmo y otras
- Trabajó durante más de un decenio en la ley modelo de adquisiciones de las Naciones Unidas
- Sitio web: publicprocurementinternational.com

Metas - Goals

- Revisaremos los problemas legales emergentes en áreas clave de la contratación pública, utilizando ejemplos de todo el mundo
- We will review emerging legal issues in key areas of public procurement, using examples from around the world

Agenda

- Tema: la buena contratación pública y la lucha contra la corrupción trabajan juntas
- Contratación pública: etapas
- Transparencia y contratación abierta
- Métodos competitivos
- Anticorrupción y cumplimiento
- Elementos de un premio
- Precio: licitaciones anormalmente bajas
- Requisitos técnicos
- Calificación e inhabilitación
- Impugnaciones de ofertas
- Reclamaciones contractuales
- Comercio internacional
- Theme: good public procurement and anti-corruption work together
- Public procurement: steps
- Transparency and open contracting
- Competitive methods
- Anti-corruption and compliance
- Elements of an award
- Price: abnormally low tenders
- Technical requirements
- Qualification and debarment
- Bid challenges
- Contract claims
- International trade

Tema: la
buena
contratación
pública y la
lucha contra
la corrupción
trabajan
juntas



Ley Modelo de la CNUDMI (UNCITRAL) sobre la Contratación Pública: Objetivos clave

Lograr economía y eficiencia / Achieving economy and efficiency;

Amplia participación de proveedores y contratistas, con la contratación abierta a la participación internacional como regla general / Wide participation by suppliers and contractors, with procurement open to international participation as a general rule;

Maximizar la competencia / Maximizing competition

Garantizar un trato justo, equitativo y equitativo de los proveedores / Ensuring fair, equal and equitable treatment of suppliers;

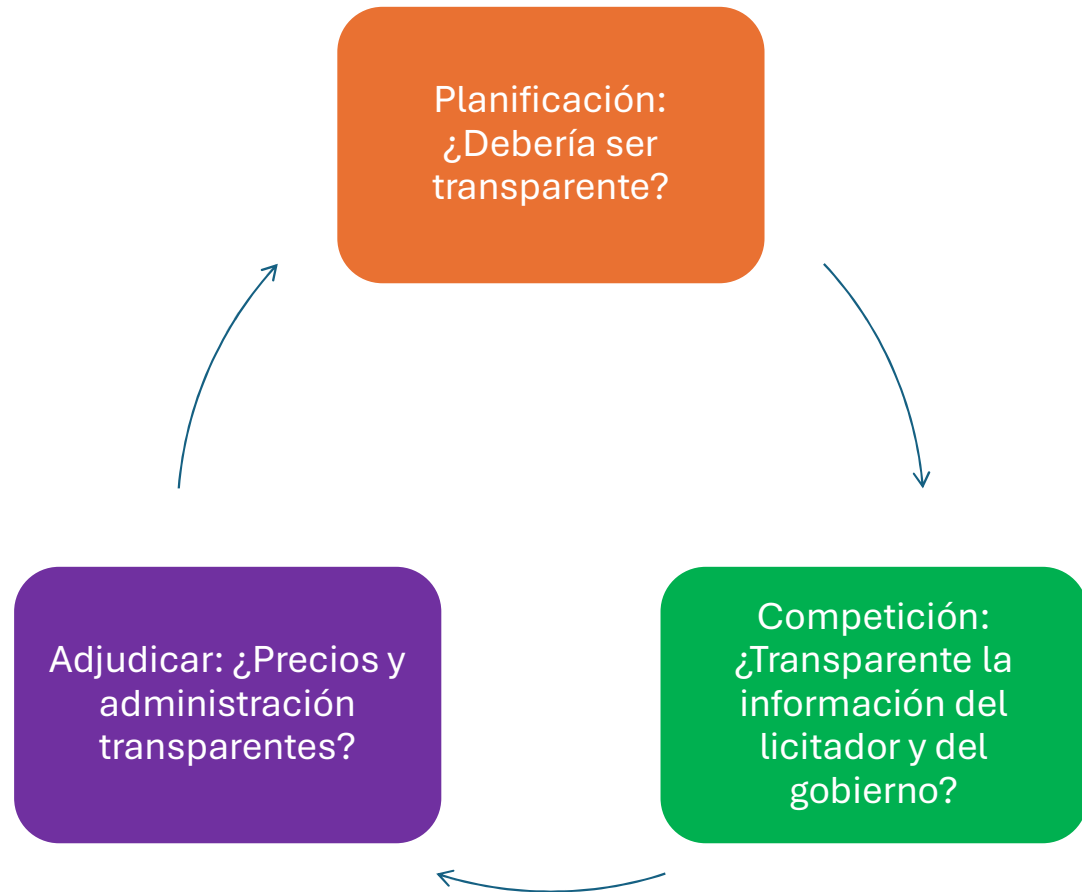
Garantizar la integridad, la equidad y la confianza pública en el proceso de adquisición / Assuring integrity, fairness and public confidence in the procurement process

Promoting transparency / Promoting transparency

Cf. Steven Schooner (GW Law), *Desiderata*, Public Procurement Law Review (UK 2002)

TRANSPARENCIA Y CONTRATACIÓN ABIERTA

Contratación pública: etapas



¿Qué es la contratación abierta? / What is open contracting

- Los datos de contratación son:
 - Acceso público
 - Legible por máquina

Methodology for Assessment of Procurement Systems (MAPS) 2024 – Argentina

Aumentar la transparencia y la participación de la sociedad civil

Tema: La sociedad civil y el público tienen un acceso limitado a la información sobre adquisiciones y una participación mínima en el monitoreo de las adquisiciones.

Recomendaciones:

Establecer mecanismos de control ciudadano para las adquisiciones.
Mejorar el acceso público a los datos e informes de adquisiciones.
Introducir consultas públicas periódicas sobre las reformas de la contratación pública

Increasing Transparency and Civil Society Engagement

Issue: Civil society and the public have limited access to procurement information and minimal participation in monitoring procurement.

Recommendations:

Establish citizen oversight mechanisms for procurement.
Improve public access to procurement data and reports.
Introduce regular public consultations on procurement reforms.

MÉTODOS COMPETITIVOS

Progresión histórica



ANTICORRUPCIÓN Y CUMPLIMIENTO CORPORATIVO



Estrategias anticorrupción

14



**Supervisión
legislativa**



14

¿Cuáles son las herramientas para fortalecer la confianza?





Estrategias comunes emergentes: Cumplimiento corporativo

				
1. Normas y procedimientos	✓	✓	✓	✓
2. Liderazgo informado / Knowledgeable leadership		✓	✓	✓
3. Excluir al personal de riesgo	✓	✓	✓	✓
4. Adiestramiento / Training	✓	✓	✓	✓
5. Monitorear, evaluar e informar la línea directa	✓	✓	✓	✓
6. Incentivos y disciplina	✓	✓	✓	✓
7. Ajustar el programa al riesgo	✓	✓	✓	✓

Cumplimiento corporativo ("autolimpieza")

ELEMENTOS DE UN PREMIO

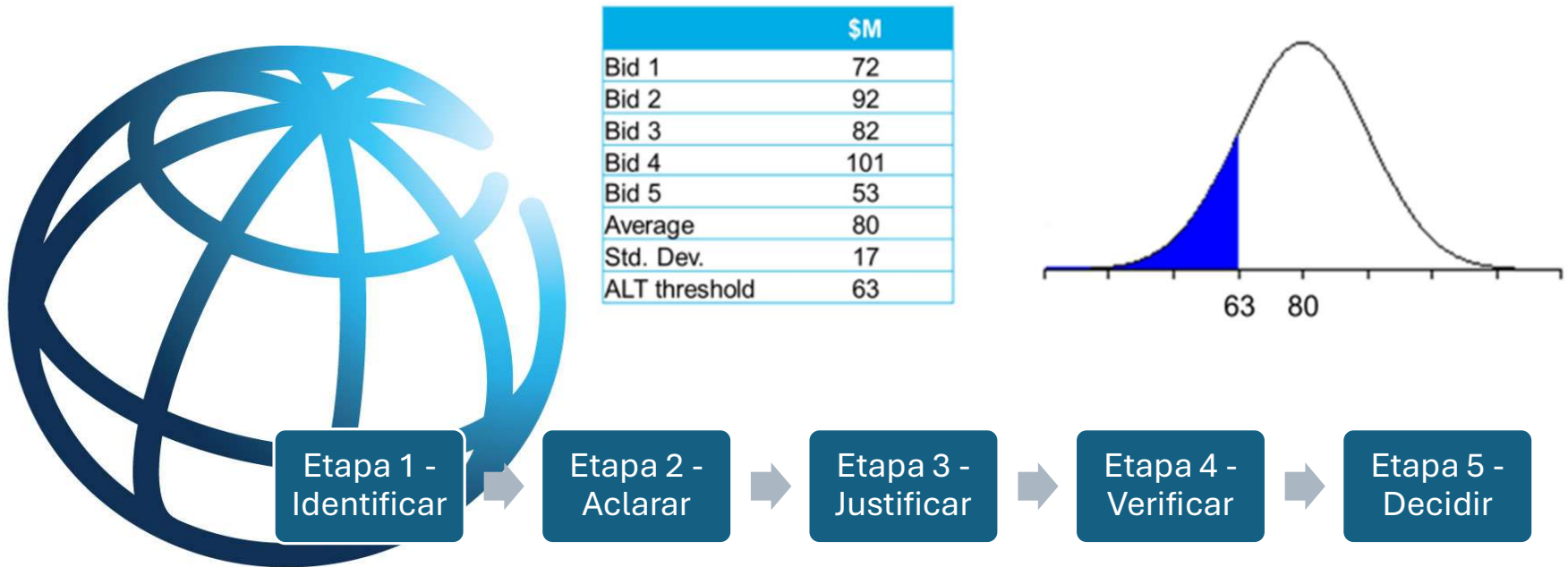
Calificación: ¿Incluir
desempeño pasado?

Técnico:
¿Discriminatorio?

Precio:
¿Anormalmente bajo?
¿Irrazonablemente
alto?

Precio: licitaciones anormalmente bajas

En el ejemplo, el promedio de los precios de oferta es de \$ 80 millones. La desviación estándar [la raíz cuadrada del promedio de las diferencias al cuadrado del promedio] de los precios de Bid es de \$17M. Por lo tanto, la zona de riesgo de oferta anormalmente baja es cualquier precio por debajo de \$ 80 millones - \$ 17 millones = \$ 63 millones. En este caso, el precio de oferta más ventajoso de \$ 53 millones es una oferta anormalmente baja potencial.



Requisitos técnicos: Directiva 2014/24/UE sobre contratación pública de la UE (*Max Havelaar*)



Artículo 43 Etiquetas

1. Cuando los poderes adjudicadores tengan la intención de adquirir obras, suministros o servicios con características específicas de tipo medioambiental, social u otro, podrán exigir, en las especificaciones técnicas, en los criterios de adjudicación o en las condiciones de ejecución del contrato, una etiqueta específica como medio de prueba de que las obras, servicios o suministros corresponden a las características exigidas, siempre que se cumplan todas las condiciones siguientes:

- a) que los requisitos aplicables a efectos de la etiqueta se refieran únicamente a criterios vinculados al objeto del contrato y sean adecuados para definir las características de las obras, los suministros o los servicios que constituyan el objeto del contrato
- b) que los requisitos aplicables a efectos de la etiqueta se basen en criterios verificables objetivamente y no discriminatorios;
- c) que las etiquetas se **establezcan en un procedimiento abierto y transparente** en el que puedan participar todas las partes implicadas pertinentes, incluidos organismos públicos, consumidores, interlocutores sociales, fabricantes, distribuidores y organizaciones no gubernamentales;
- d) que las etiquetas sean **accesibles a todas las partes interesadas**;
- e) que los requisitos aplicables a efectos de la etiqueta hayan sido fijados por un tercero sobre quien el operador económico **no pueda ejercer una influencia decisiva**.

* * * *

Si a un operador económico, por razones que no se le puedan atribuir, le hubiera resultado manifiestamente imposible obtener la etiqueta específica indicada por el poder adjudicador o una etiqueta equivalente dentro de los plazos aplicables, **el poder adjudicador aceptará otros medios adecuados de prueba**, como por ejemplo un expediente técnico del fabricante, a condición de que el operador económico interesado demuestre que las obras, suministros o servicios que ha de prestar cumplen los requisitos de la etiqueta específica o los requisitos específicos indicados por el poder adjudicador.

Article 43 Labels

1. Where contracting authorities intend to purchase works, supplies or services with specific environmental, social or other characteristics they may, in the technical specifications, the award criteria or the contract performance conditions, require a specific label as means of proof that the works, services or supplies correspond to the required characteristics, provided that all of the following conditions are fulfilled:

- (a) the label requirements only concern criteria which are linked to the subject-matter of the contract and are appropriate to define characteristics of the works, supplies or services that are the subject-matter of the contract;
- (b) the label requirements are based on **objectively verifiable and non-discriminatory** criteria;
- (c) the labels are **established in an open and transparent procedure** in which all relevant stakeholders, including government bodies, consumers, social partners, manufacturers, distributors and non-governmental organisations, may participate;
- (d) the labels are **accessible to all interested parties**;
- (e) the label requirements are set by a third party over which the economic operator applying for the label **cannot exercise a decisive influence**.

* * * *

Where an economic operator had demonstrably no possibility of obtaining the specific label indicated by the contracting authority or an equivalent label within the relevant time limits for reasons that are not attributable to that economic operator, **the contracting authority shall accept other appropriate means of proof**, which may include a technical dossier from the manufacturer, provided that the economic operator concerned proves that the works, supplies or services to be provided by it fulfil the requirements of the specific label or the specific requirements indicated by the contracting authority. . . .



Estrategias comunes emergentes: Inhabilitación/Exclusión

Inhabilitación - Debarment



- Expanding rapidly worldwide
 - Extension of contractor (dis)qualification?
 - Sanction or business decision?
 - Exclude based upon reputational and/or performance risk?
 - Should other jurisdictions cross-debar?
- Expandiéndose rápidamente en todo el mundo
 - ¿Extensión de la (des)calificación del contratista?
 - ¿Sanción o decisión comercial?
 - ¿Excluir en función del riesgo de reputación y/o rendimiento?
 - ¿Deberían otras jurisdicciones excluir de forma cruzada?



Ch. 12



5. Una entidad adjudicadora podrá excluir a un proveedor por los siguientes motivos: a) quiebra; b) declaraciones falsas; c) **deficiencias significativas en el cumplimiento** de cualquier requisito u obligación sustantiva en virtud de un contrato o contratos anteriores; d) las **sentencias firmes relativas a delitos o infracciones públicas graves**; (e) otras sanciones que inhabiliten al proveedor para contratar con entidades de una Parte; f) **faltas profesionales graves que pongan en tela de juicio la integridad de los proveedores**; o (g) falta de pago de impuestos.

5. A procuring entity may exclude a supplier on the following grounds: (a) bankruptcy; (b) false declarations; (c) significant deficiencies in performance of any substantive requirement or obligation under a prior contract or contracts; (d) final judgments in respect of crime or serious public offences; (e) other sanctions that disqualify the supplier to contract with entities of a Party; (f) grave professional misconduct which renders the suppliers' integrity questionable; or (g) failure to pay taxes.

Inhabilitación/Exclusión/Sanciones: Tres Paradigmas

**Responsabilidad
(calificación)**

Solamente

Por ejemplo, Austria

Caso por caso

**En EE. UU.:
realizado por el
oficial de
contratación**

**Inhabilitación
adjudicativa**

**Por ejemplo, Banco
Mundial**

**Inhabilitación
discrecional**

**Por ejemplo, oficial
federal de
suspensión e
inhabilitación de
EE. UU.**

Problema inminente: Inhabilitación cruzada / Cross- Debarment

Opciones:

1. Inhabilitación cruzada automática
2. Inhabilitaciones enumeradas que deben considerarse en otros sistemas
3. Información adversa sobre los contratistas a considerar
4. No hacer nada

Options:

1. Automatic cross-debarment
2. Listed debarments to be considered in other systems
3. Adverse information regarding contractors to be considered
4. Do nothing

Remedios de licitación

– Bid Remedies

Apelaciones de adquisiciones

Procurement Appeals



- Purposes of bid challenges:
 - **Encourage competition** by reassuring vendors that rules will be followed
 - Allow “whistleblowers” to **identify procurement system failures**
- **Normally three pathways for review**
 - Courts
 - Independent agency
 - Agency-level
- **MAPS – Argentina (2024)**
 - **Creating an Independent Mechanism for Procurement Appeals**
 - **Issue:** No independent appeal mechanism exists for procurement disputes—appeals are handled by the contracting authority itself, raising concerns about fairness and bias.
 - **Recommendations:**
 - Establish an independent administrative body to review appeals.
 - Remove the requirement for financial guarantees when submitting complaints.



Metodología para la Evaluación de los Sistemas de Contratación Pública

Evaluación del Sistema de Contratación Pública de la República Argentina

Junio de 2024

Propósitos de las impugnaciones de ofertas:\

- **Fomentar la competencia** asegurando a los proveedores que se seguirán las reglas
- Permitir que los “denunciantes” **identifiquen fallas en el sistema de adquisiciones**

Normalmente tres vías para la revisión

- Tribunales
- Agencia independiente
- Nivel de agencia

MAPS – Argentina (2024)

- **Creación de un mecanismo independiente para apelaciones de adquisiciones**
- **Problema:** No existe un mecanismo de apelación independiente para las disputas de adquisiciones: las apelaciones son manejadas por la propia autoridad contratante, lo que genera preocupaciones sobre la equidad y el sesgo.
- **Recomendaciones:**
 - Establecer un órgano administrativo independiente para revisar las apelaciones.
 - Eliminar el requisito de garantías financieras al presentar quejas.

Disputas

- La contratación pública se considera cada vez más como un ejercicio de gestión de riesgos
- La ley que rige los contratos públicos puede verse como un ejercicio muy singular en la asignación de riesgos, porque el gobierno no es un actor comercial "normal"



Public procurement is increasingly seen as an exercise in risk management

The law governing public contracts can be seen as a very unique exercise in risk allocation, because the government is not a “normal” commercial actor



Sostenibilidad ambiental

Sostenibilidad ambiental: estrategias



Student: James Key

CONCLUSIÓN

cyukins@law.gwu.edu