

**CONTRATO MODIFICATORIO AL CONTRATO N° 2017-0044 SUSCRITO
ENTRE LA EMPRESA ELECTRO GENERADORA DEL AUSTRO
ELECAUSTRO S.A. Y EL CONSORCIO PARQUE EÓLICO MINAS DE
HUASCACHACA PARA REALIZAR LA "CONSTRUCCIÓN,
MEJORAMIENTO Y/O ADECUACIÓN DE LAS VÍAS DESDE LA
DERIVACIÓN DE LA VÍA GIRÓN – PASAJE, VÍA PUENTE – UCHUCAY,
PUENTE SOBRE EL RÍO JUBONES Y ESCOMBRERA"**

Comparecen a la celebración del presente contrato modificatorio, por una parte, la empresa Electro Generadora del Austro ELECAUSTRO S.A., representada legalmente por el ingeniero Antonio José Borrero Vega, Gerente General, a quien en adelante se le denominará "ELECAUSTRO S.A." o "LA CONTRATANTE"; y, por otra parte, el consorcio Parque Eólico Minas de Huascachaca, legalmente representado por el Ing. Eduardo Mora Unda, conforme el documento que se adjunta como habilitante, a quien en adelante se le denominará el "CONTRATISTA". Las partes se obligan en virtud del presente contrato modificatorio, al tenor de las siguientes cláusulas:

CLÁUSULA PRIMERA. - ANTECEDENTES:

- 1.1. Mediante resolución No. 073 de fecha 13 de junio de 2017, el Gerente General de ELECAUSTRO S.A. conformó la Comisión Técnica, encargada de la elaboración del pliego; así como para la tramitación del proceso hasta el informe con la recomendación de adjudicación o declaratoria de desierto para realizar la "CONSTRUCCIÓN, EQUIPAMIENTO Y PUESTA EN OPERACIÓN DEL PROYECTO EÓLICO MINAS DE HUASCACHACA, CON FINANCIAMIENTO".
- 1.2. Mediante memorando No. EEGA-DIPLAM-0142-2017-ME, de fecha 24 de junio de 2017, el Director de Planificación y Mercadeo, Presidente de la Comisión Técnica, indica que el Presupuesto Referencial para el proceso es de US \$ 96'983.449,00 (Noventa y Seis Millones Novecientos Ochenta y Tres Mil Cuatrocientos Cuarenta y Nueve 00/100 Dólares de los Estados Unidos de América), sin IVA, desglosado de la siguiente forma: 1. **Fase Uno**, el valor de US\$ 3'420.000,00 (Tres Millones Cuatrocientos Veinte Mil 00/100 Dólares de los Estados Unidos de América).
- 1.3. En el Anexo 3 del informe de presupuesto referencial indicado para la Fase Uno se detalla la Tabla de Descripción de Rubros, Unidades, Cantidades y Precios.

- 1.4. Mediante acta de entrega recepción de documentación de fecha 24 de junio de 2018 se entregó a la empresa pública los diseños del proyecto, que incluía el diseño de las vías de acceso.
- 1.5. Previos los informes y los estudios respectivos, el Gerente General de ELECAUSTRO, mediante Resolución N° 0076, de fecha 24 de junio de 2017 autorizó el inicio del procedimiento, aprobó el Pliego y el cronograma y de Régimen Especial entre entidades públicas N° RE-EEGA-007-2017, para la *"CONSTRUCCIÓN, EQUIPAMIENTO Y PUESTA EN OPERACIÓN DEL PROYECTO EÓLICO MINAS DE HUASCACHACA, CON FINANCIAMIENTO"*. El proyecto se encuentra dividido en dos Fases:
- 1.5.1. Fase Uno: Comprende la Construcción, Mejoramiento y/o Adecuación de las vías desde la derivación de la vía Girón - Pasaje, vía Puente - Uchucay, puente sobre El Río Jubones y escombrera. Esta Fase se encuentra ejecutándose con cargo a la partida presupuestaria No. 16.612.601.03 *"Contrato de Construcción- Proyecto Eólico Huascachaca"*, conforme se desprende de la certificación presupuestaria No. 070, de fecha 16 de junio de 2017, suscrita por la Directora Administrativa Financiera de la Empresa y la certificación del Plan Anual de Contratación No. 0348, de fecha 21 de junio de 2017.
- 1.5.2. Fase Dos: Suministro, Construcción y Puesta en Operación del Parque Eólico Minas de Huascachaca de 50MW, que incluye suministro, transporte e instalación de aerogeneradores, circuito colector, Subestación Uchucay, Línea de Transmisión A 138 Kv, Subestación de Seccionamiento La Paz, Vías de Acceso en sus Ejes 2 y 3, Plataformas y Cimentaciones de los aerogeneradores". La ejecución de esta fase se realizó bajo adjudicación suspensiva condicionada a el o los créditos que debía gestionar el Contratista hasta el 30 de diciembre de 2017.
- 1.6. Luego del proceso correspondiente, el 28 de julio de 2017, se suscribió con el Consorcio Parque Eólico Minas de Huascachaca el contrato No. 2017-0044 para realizar la *"CONSTRUCCIÓN, MEJORAMIENTO Y/O ADECUACIÓN DE LAS VÍAS DESDE LA DERIVACIÓN DE LA VÍA GIRÓN – PASAJE, VÍA PUENTE – UCHUCAY, PUENTE SOBRE EL RÍO JUBONES Y ESCOMBRERA"*, por un monto de US \$ 3'419.966,20 (TRES MILLONES CUATROCIENTOS DIEZ Y NUEVE MIL NOVECIENTOS SESENTA Y SEIS 20/100 DÓLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA), sin IVA, como se ha descrito en la Cláusula séptima del mencionado contrato.
- 1.7. La cláusula segunda del contrato N° 2017-0044 indica que forman parte integrante del contrato, entre otros documentos: El pliego (Condiciones

Particulares del Pliego CPP y Condiciones Generales del Pliego CGP) incluyendo las especificaciones técnicas, términos de referencia del objeto de la contratación y diseños de las obras.

1.8. El numeral 9.1 de la Cláusula Novena "*Declaraciones*" establece que el contrato descrito es a precio fijo. Además, el Contratista declaró expresamente que su oferta cubre todas las obligaciones que nacen en virtud del contrato y su ejecución cabal y completa, cumpliendo con los términos de referencia, diseños, pliego y su oferta.

1.9. Mediante memorando No. EEGA-GG-2017-0228-ME de fecha 10 de agosto de 2017, el Gerente General de ELECUASTRO designó al Ing. Carlos Durán Noritz como Administrador del Contrato N° 2017-0044. A su vez mediante memorando N° EEGA- USUP-2018-0038-ME, de fecha 08 de febrero de 2018, el Ing. Carlos Durán delegó la administración del contrato antes referido al Ing. Oscar Machuca Rendón.

1.10. Con fecha 07 de diciembre de 2017, la Empresa Electro Generadora del Austro ELECAUSTRO S.A. suscribió con la empresa pública UCUENCA EP, el Contrato N° 2017-0073 para la "FISCALIZACIÓN DE LA CONSTRUCCIÓN, MEJORAMIENTO Y/O ADECUACIÓN DE LAS VÍAS DESDE LA DERIVACIÓN DE LA VÍA GIRÓN – PASAJE, VÍA PUENTE – UCHUCAY, PUENTE SOBRE EL RÍO JUBONES Y ESCOMBRERA.

1.11. Con fecha 09 de marzo de 2018, mediante oficio- No. UCUENCA EP-PEMH-2018-054, el Director de la Fiscalización del contrato hace referencia a varios rubros del presupuesto referencial que forman parte del contrato N° 2017-0044, indicando que "*...por efectos de viabilidad técnica y eficiencia constructiva se recomienda sean ejecutados en la Fase Dos del Proyecto...*"

1.12. En atención al oficio de Fiscalización, el Administrador del Contrato mediante memorando N° EEGA-USUP-2018-0065-ME, de fecha 13 de marzo de 2018, indica al Director de la Unidad de Supervisión de Proyectos indica lo siguiente: "*... En atención a los rubros detallados por Fiscalización me permito indicar que en atención a los diseños definitivos entregados por Consultora CAV: a) Mediante acta de entrega de documentación de fecha 24 de junio de 2017 se entregó a la empresa pública Sinohydro Corporation Limited, entre otros documentos, Diseño Definitivo de Vías de Acceso, en el Anexo 13 (presupuesto alternativa 1) se ha considerado para la FASE UNO (eje vial 1: vía Girón – Pasaje y vía Puente – Uchucay), los rubros referentes a Muros y Escolleras (001.001.001.003), Hormigón Estructural de cemento Portland, Clase B (f c= 280 Kg/cm²) (001.0001.002.003.003) y Acero de Refuerzo (001.001.002.003.004); sin embargo estos no se encuentran diseñados en el*

vial 1, por lo que no deben ser ejecutados. **b)** Respecto de los rubros 001.003.001.003 Tendido y compactado de material de desalojo tramo 2 en escombrera, 001.003.001.004 Tendido y compactado de material de desalojo tramo 3 en escombrera y 001.003.001.005 Tendido y compactado de material de desalojo de plataformas 1 a la 25 a la escombrera se encuentran considerados dentro del presupuesto elaborado por el Consultor para la escombrera; y, por tanto, deben ser considerados en la Fase Dos. En este mismo documento, el Administrador del contrato, realiza la valoración que asciende al monto de \$ 143.004,60 (Ciento cuarenta y tres mil cuatro 60/100 Dólares de los Estados Unidos de América) y que fue tomada del presupuesto referencial de ELECAUSTRO S.A constante anexo al memorando No. EEGA-GG-DIPLAM- 2017-140-ME.

1.13. En el memorando antes indicado, el Administrador del Contrato recomienda la suscripción de un contrato modificadorio, con la finalidad corregir en el monto total del contrato los valores indicados.

1.14. El Director de la Unidad de Supervisión de Proyectos subrogante mediante memorando N° EEGA-USUP-2018-0066- ME, de fecha 13 de marzo de 2018 acoge la recomendación realizada por el Administrador del Contrato y solicita a la Gerencia General de ELECAUSTRO S.A. se autorice la suscripción del presente Contrato Modificadorio, que permita corregir el error de cálculo.

1.15. El Gerente General, mediante sumilla inserta al memorando N° EEGA-USUP-2018-0066-ME de fecha 13 de marzo de 2018 y con base en lo establecido en el Art. 72 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, LOSNCP, autoriza la suscripción del presente Contrato Modificadorio.

1.16. Mediante sumilla inserta al N° EEGA-USUP-2018-0066-ME de fecha 13 de marzo de 2018, la máxima autoridad de ELECAUSTRO S.A. solicita a la Dirección de Asesoría Jurídica y Secretaría General un informe jurídico, el mismo que es entregado el 16 de marzo de 2018 mediante memorando No. EEGA-DAJ-2018-0091-ME en el cual en su parte pertinente se indica: "... Al existir rubros que no van a ser realizados dentro del contrato N° 2017-0044, conforme los informes técnicos de la Fiscalización y el Administrador del Contrato; y, por tratarse de un contrato a precio fijo, de conformidad con lo establecido en el artículo 72 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional, es viable la recomendación establecida, en los memorandos No. EEGA- USUP-2018-0066-ME y EEGA-USUP-2018-065-ME, de fecha 13 de marzo de 2018, de celebrar un contrato modificadorio que permita rectificar los errores evidenciados. Conforme lo expuesto, y en virtud que existe un contrato que reúne las voluntades de las dos partes se debe considerar lo establecido en el

artículo 1561 del Código Civil que indica: “Todo contrato legalmente celebrado es una ley para los contratantes, y no puede ser invalidado sino por su consentimiento mutuo o por causas legales”, por tanto, para el perfeccionamiento del contrato modificatorio se requiere la aceptación de las partes intervinientes...”

1.17. Con fecha 02 de abril 2018, mediante oficio No. EEGA-USUP-201-0025-OF, el Administrador del contrato informa al Contratista Consorcio Parque Eólico Minas de Huascachaca de los informes descritos y solicita la expresión de la aceptación del Contratista para la suscripción del contrato modificatorio.

1.18. Mediante oficio N° HUA-COB-OFI-0045 de fecha 03 de abril de 2018, el Contratista Parque Eólico Minas de Huascachaca, a través de su representante legal manifiesta en forma clara y expresa su voluntad de suscribir el presente instrumento.

CLÁUSULA SEGUNDA. - BASE LEGAL: El presente Contrato Modificatorio se suscribe con fundamento en

2.1. El Art. 72 de la Ley Orgánica del Sistema Nacional de Contratación Pública, que dispone: *“Para corregir errores manifiestos de hecho, de transcripción o de cálculo que se hubieran producido de buena fe en las cláusulas contractuales, las entidades podrán celebrar contratos modificatorios que enmienden los errores encontrados”.*

2.2. El artículo 1561 del Código Civil que indica: *“Todo contrato legalmente celebrado es una ley para los contratantes, y no puede ser invalidado sino por su consentimiento mutuo o por causas legales”,*

CLÁUSULA TERCERA. - OBJETO DEL CONTRATO MODIFICATORIO: El presente Contrato Modificatorio tiene por objeto corregir el presupuesto referencial y por ende la cláusula séptima del contrato No. 2017-0044, en virtud de los errores de cálculo evidenciados y de las actividades que no serán ejecutados conforme consta de los antecedentes. La cláusula séptima en adelante dirá:

“Cláusula Séptima. - VALOR DEL CONTRATO: *El valor del presente contrato, sin IVA, es fijo y asciende a US \$ 3'276.961,60 (TRES MILLONES DOSCIENTOS SETENTA Y SEIS MIL NOVECIENTOS SESENTA Y UNO 60/100 DÓLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMÉRICA), sin IVA, con cargo a la partida presupuestaria No. 16.612.601.03 “Contrato de Construcción-Proyecto Eólico Huascachaca”, conforme se desprende de la certificación presupuestaria No. 070, de fecha 16 de junio de 2017.*

7.1. Este valor incluye todos los costos directos e indirectos más la utilidad, sin que haya lugar a pago adicional alguno.

7.2. En el caso de que se produjeran modificaciones legales en aspectos tributarios o impositivos de aquellos vigentes a la fecha de celebración del contrato, su efecto será reconocido a favor de cualquiera de las partes, única y exclusivamente en su incidencia real.

CLÁUSULA QUINTA. - VALIDEZ DEL CONTRATO PRINCIPAL: En lo demás, el Contrato N° 2017-0044 suscrito el 28 de julio de 2017 para realizar la "CONSTRUCCIÓN, MEJORAMIENTO Y/O ADECUACIÓN DE LAS VÍAS DESDE LA DERIVACIÓN DE LA VÍA GIRÓN – PASAJE, VÍA PUENTE – UCHUCAY, PUENTE SOBRE EL RÍO JUBONES Y ESCOMBRERA", en la integridad de su contenido y documentos habilitantes queda sin modificación alguna, conservando su plena validez para ELECAUSTRO S.A. y el CONTRATISTA.

En la liquidación del contrato deberá considerar un ajuste en el valor agregado ecuatoriano.

CLÁUSULA SEXTA. - ACEPTACIÓN: Las partes manifiestan expresamente su aceptación a todo lo convenido en el presente Contrato Modificatorio en todas y cada una de sus Cláusulas, lo ratifican y firman al pie del presente Contrato, en cuatro (4) ejemplares de igual tenor y efecto.

Dado en la ciudad de Cuenca, a 3 ABR 2018


Ing. Antonio José Borrero Vega
GERENTE GENERAL DE
ELECAUSTRO S.A.


Ing. Eduardo Mora Unda
APODERADO GENERAL
CONSORCIO PEMH