

2021-13-13001372020 - Bolívar, presentada por Hogar Infantil Los Angeles de fecha a través del correo hogarinfantillosangeles@hotmail.com jueves 28/01/2021 4:03 p. m.

Reciban un cordial saludo,

En atención a la observación allegada a través del correo BETTO Responde <Bettoresponde@icbf.gov.co> en la cual manifiesta:

“(…)

Yo SHIRLEY PATRICIA PEREZ ÀLVIS, identificada con C.C 45.765402 de Cartagena, como representante legal del Hogar infantil Comunitario los Ángeles del municipio San Jacinto, Bolívar, hago uso del derecho de petición de que trata el artículo 23 de la Constitución y la ley 27 de 1974 que habla sobre los Hogares Infantiles que desde su creación a través y a través de la línea del tiempo de la mano de las asociaciones de padres de familia, se han enfocado en unir esfuerzos para prestar un servicio de alta calidad. Y la resolución 1637 de julio 12 del 2006, se adoptan los lineamientos técnicos para la prestación de servicio en la modalidades de hogares infantiles, lactantes y prescolares. Y que de acuerdo con el artículo 622 del decreto 1979 el cual, dice “todo hogar infantil para la atención integral al preescolar, cualquiera que sea su naturaleza jurídica u organización se rige por las normas técnicas y administrativas y expedidas por el ICBF. Lo anterior en concordancia con la ley 27/743” y teniendo en cuenta el derecho de igualdad artículo 13 de la constitución política de 1991 Y de acuerdo con el Informe de Evaluación, corte 27/01/2021 la Entidad Asociación Caracolí con Nit 806013681-6 y UDS. HIC. El HIC Los Ángeles de modalidad Institucional exige una explicación de parte del ICBF, por la no adjudicación del contrato 13001372020, el cual no fue entregado a la asociación Caracolí que les había venido manejando hasta el momento, pues presuntamente por su capacidad residual. se definió más que todo fue por el contrato que le Adjudicaron a esta misma entidad pero en modalidad HCB que hasta el momento se encuentra en ejecución. Se hace constatar que el HIC los Ángeles es una UDS independiente que comenzó a ser administrada en el 2016 por la Asociación Caracolí, es decir, llevamos 5 periodos administrándola y y que a pesar de nuestra amplia experiencia este elemento no permitió que nos dieran el contrato, pero el HI los Ángeles tiene una experiencia territorial con la primera infancia de más de 40 Años haciendo un trabajo optimo con la primera infancia, padres de familia y comunidad, viendo como algo injusto y sin una explicación concreta de parte del ICBF del porque nos cambiaron de asociación a Fundación. Este derecho de petición se hace con el fin de que reconsideren y dejen seguir Administrando al HIC los Ángeles por la asociación Caracolí, pues como se les dijo anteriormente dicha asociación ha venido llevando un buen trabajo con esta institución en una buena educación integral de 190 niños y niñas, 24 Empleos Directos y Muchos más Indirectos.

En otra instancia el contrato se lo adjudicaron a la Fundacion Educativa Roberto Villegas la cual es propia del departamento de Sucre y según la Herramienta BETTO

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

se tomaría en cuenta los operadores locales y que tuvieran experiencia más que todo en el territorio.

Gracias por su atención, esperamos pronta respuesta.

(...)"

Nos permitimos dar respuesta de la siguiente manera:

El ICBF reconoce la importancia de garantizar el desarrollo integral de las niñas y los niños de cero a cinco años, mediante la protección y garantía de sus derechos, la educación inicial, cuidado, salud, nutrición, protección y participación, es por ello por lo que nuestras acciones están articuladas con la Ley de Estado para el Desarrollo Integral de la Primera Infancia 'De Cero a Siempre' - Ley 1804 de 2016.

Es necesario señalar que la contratación de los servicios de Bienestar Familiar se realiza a través del contrato de aporte, el cual es una modalidad de contratación prevista para la atención del servicio público de bienestar familiar, definida en el Decreto reglamentario No. 2388 de 1979 en su artículo 127, así:

“Artículo 127: Por la naturaleza especial del Servicio de Bienestar Familiar, el ICBF podrá celebrar contratos de aporte, entendiéndose por tal, cuando el instituto se obliga a proveer a una institución de utilidad pública o social de los bienes (edificios, dineros, etc) indispensables para la prestación total o parcial del servicio, actividad que se cumple bajo la exclusiva responsabilidad de la institución, con personal de su dependencia, pero de acuerdo con las normas y el control del Instituto Colombiano de Bienestar Familiar, su vigencia será anual, pero podrá prorrogarse de año en año”.

Esta disposición normativa encuentra plena correspondencia con lo previsto en los artículos 2.4.3.2.7., 2.4.3.2.9. del Decreto 1084 de 2015, por medio del cual se expide el Decreto Único Reglamentario del Sector de Inclusión Social y Reconciliación, en los cuales se destacan:

“ARTÍCULO 2.4.3.2.7. Celebración de contratos con instituciones de utilidad pública o social. El ICBF, podrá celebrar los contratos de que trata el artículo 21, numeral 9 de la Ley 7 de 1979 con instituciones de utilidad pública o social de reconocida solvencia moral y técnica, dando preferencia a las más antiguas y que hayan sobresalido por sus méritos y dotes administrativos

PARÁGRAFO. Cuando no se pueda celebrar contratos con instituciones sin ánimo de lucro, se suscribirán con personas naturales de reconocida solvencia moral.

(...)

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

ARTÍCULO 2.4.3.2.9. Organismo nacional responsable de la acreditación. Por la naturaleza especial del servicio de bienestar familiar, el ICBF podrá celebrar contratos de aporte, entendiéndose por tal cuando el Instituto se obliga a proveer a una institución de utilidad pública o social de los bienes (edificios, dineros, etc.) indispensables para la prestación total o parcial del servicio, actividad que se cumple bajo la exclusiva responsabilidad de la institución, con personal de su dependencia, pero de acuerdo con las normas y el control del Instituto Colombiano de Bienestar Familiar, su vigencia será anual, pero podrá prorrogarse de año en año”

De acuerdo con la Jurisprudencia del Consejo de Estado:

“El contrato de aporte tiene las siguientes características esenciales: i) es un contrato estatal regido por la ley 80 de 1993; ii) se trata de un negocio jurídico atípico, principal y autónomo; iii) oneroso, solemne y formal al igual que todos los contratos estatales, por cuanto se requiere que medie una contraprestación a favor del contratista; constar por escrito y debe estar suscrito por las partes, en los términos consagrados en el artículo 41 de la ley 80 de 1993; iv) bilateral y sinalagmático, en la medida que se desprenden obligaciones y cargas para las dos partes del negocio, esto es, el aportante y el contratista; y vi) conmutativo, toda vez que las prestaciones contenidas en el negocio jurídico son equivalentes, puesto que el contratista asume la prestación de un servicio propio del sistema de bienestar familiar y social a cambio de una contraprestación, al margen de que el contratista pueda ser una institución sin ánimo de lucro.

En efecto, el negocio jurídico de aporte es un contrato estatal especial suscrito entre el ICBF y un contratista, en el que el primero se compromete, como su nombre lo indica, a efectuar aportes o contribuciones en dinero o especie a una persona natural o jurídica, nacional o extranjera, y especialmente a instituciones de utilidad pública o de beneficencia, o de reconocida capacidad técnica o social con el fin de que atienda bajo su exclusiva responsabilidad y con su propio personal humano y técnico, un área específica del sistema de bienestar social, es decir, aquellas dirigidas a la atención a la integración y realización armónica de la familia, así como a la protección efectiva de la niñez y adolescencia”¹

En virtud de la definición del contrato de aporte, el ICBF puede suscribir estos acuerdos de voluntades con instituciones de utilidad pública o social, actualmente asimiladas a entidades sin ánimo de lucro que tengan por objeto la prestación o atención de necesidades sociales.

En este orden de ideas, el ICBF puede contratar el servicio de bienestar familiar para la atención a la primera infancia cumpliendo con el procedimiento administrativo de selección aplicable a las Entidades Sin Ánimo de Lucro que se encontraban habilitadas en el Banco Nacional de Oferentes.

¹ Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Tercera, sentencia del 11 de agosto de 2010, expediente 16.941.

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

Ahora bien, con el ánimo de garantizar la transparencia en la contratación de estos servicios, la selección objetiva y contar con los operadores idóneos, la Entidad implementó la herramienta tecnológica de inteligencia artificial creada por el ICBF, denominada BETTO, (Bienestar, Eficiencia, Transparencia, Tecnología y Oportunidad), que fue diseñada para facilitar los procesos de invitación, evaluación y selección de los operadores habilitados en el Banco Nacional de Oferentes para los servicios de educación inicial en el marco de la atención integral a cargo de la Dirección de Primera Infancia.

El Instituto estableció un procedimiento administrativo de selección de los operadores que prestarán los servicios a cargo de la Dirección de Primera Infancia, en el cual se determinaron unos criterios de verificación y selección, así como de desempate, la modalidad de selección aplicable corresponde a la contratación directa conforme la normatividad que regula el tema.

Por tanto, al no corresponder a procesos de selección reglados en el Estatuto General de Contratación Estatal y que los términos para presentación de manifestaciones de interés, verificación de criterios y posterior suscripción de los contratos de aporte, los criterios de verificación, selección y de desempate relacionados fueron establecidos mediante la Resolución 5743 del 30 octubre 2020, modificada por la Resolución 6028 ,6694 de 2020, 320 y 371 de 2021, como se establece a continuación:

a. Criterios de Verificación:

1. Capacidad residual de contratación.
2. Talento humano.
3. Infraestructura.
4. Índice de Desempeño Entidades Administradoras de Servicio IDEAS (no aplica para los interesados que no hayan suscrito contratos de aporte para la prestación de servicios de Primera Infancia).

b. Criterios de selección y su respectivo puntaje:

1. Experiencia en el territorio: 20 puntos.
2. Experiencia territorial adicional: 25 puntos.
3. Trayectoria y sanciones: 35 puntos.
4. Contrapartida: 20 puntos

c. Criterios de desempate:

1. Valor técnico agregado
2. Discapacidad.
3. Sorteo.

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

Lo anterior, con el único objetivo de garantizar la transparencia dentro de la actividad contractual del ICBF, y con ello, seleccionar de manera objetiva a los mejores operadores para la prestación del servicio a la primera infancia

Ahora bien, como se indicó anteriormente, la “capacidad residual de contratación” forma parte de un requisito de verificación, la cual busca determinar la aptitud del futuro contratista para dar cumplimiento oportuno al objeto contractual, sin que sus otros compromisos afecten su habilidad de responder con el objeto del contrato.

Se considera importante recordar que de acuerdo con la información financiera suministrada por cada uno de los Oferentes en los Estados Financieros o el RUP, estos se agruparon en rangos de capacidad operativa, para el caso que nos ocupada el observante se encuentra en rango 1, es decir, con una capacidad operativa menor o igual a 820 SMLMV; revisada la base de datos de contratos vigentes del ICBF, se encuentra que el observante tiene en ejecución el contrato N°13004642020 cuyo objeto responde a *“Prestar los servicios para la atención a la primera infancia en los Hogares Comunitarios de Bienestar HCB y Hogares Comunitarios de Bienestar Agrupados, de conformidad con el Manual Operativo de la Modalidad comunitaria y el servicio HCB Familia Mujer e Infancia – FAMI, de conformidad con el Manual Operativo de la Modalidad Familiar, el Lineamiento Técnico para la Atención a la Primera Infancia y las directrices establecidas por el ICBF, en armonía con la Política de Estado para el Desarrollo Integral de la Primera Infancia de Cero a Siempre”*, suscrito el primero (1) de diciembre de 2020 por valor de **MIL DOSCIENTOS VEINTIOCHO MILLONES TREINTA Y CUATRO MIL TRESCIENTOS OCHENTA Y OCHO PESOS \$ (\$1.228.034.388)**, con un plazo de ejecución hasta el 31 de julio de 2022. Por su lado, el valor de la invitación N°2021-13-13001372020 es por la suma de **SEISCIENTOS SETENTA Y NUEVE MILLONES TRESCIENTOS NOVENTA Y CUATRO MIL SETECIENTOS OCHENTA PESOS (\$ 679.394.780)**.

Así las cosas y realizando el análisis de la capacidad operativa, se identifica que el oferente supera la capacidad dado que es rango 1 y tiene adjudicado un contrato de HCB.

En este sentido y considerando que la capacidad residual es la aptitud de un contratista para cumplir oportuna y cabalmente con el objeto de un contrato, sin que sus otros compromisos contractuales afecten su habilidad de responder con el contrato objeto del Proceso de selección, mitigando de esta manera el riesgo por un posible incumplimiento durante la ejecución del mismo.

Por lo expuesto, no es posible acoger favorablemente la petición, considerando que se vulneraría los principios que rigen el procedimiento administrativo de selección, teniendo que con ello se modificaría sustancialmente las reglas que fueron establecidas en igualdad de condiciones a todos los oferentes.

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

Cordialmente,

ORIGINAL FIRMADO
LILIANA PULIDO VILLAMIL
Subdirectora General
ICBF

ORIGINAL FIRMADO
CLAUDIA ALEJANDRA GELVEZ
Directora de Primera Infancia
ICBF

ORIGINAL FIRMADO
LUZ ADRIANA RIOS GIRALDO
Subdirectora de Operaciones de la Atención
a la Primera Infancia
ICBF

ORIGINAL FIRMADO
ALVARO ANDRÉS RUEDA ZAPATA
Director de Información y Tecnología
ICBF

ORIGINAL FIRMADO
HELEN ORTIZ CARVAJAL
Directora de Contratación
ICBF

ORIGINAL FIRMADO
CAROLINA DEL PILAR TORRES
Contratista Subdirección General
ICBF

ORIGINAL FIRMADO
CIELO ALEXANDRA VEGA NAVARRO
Contratista Dirección de Primera Infancia
ICBF

ORIGINAL FIRMADO
VIVIANA GARCÍA PINZON
Contratista Dirección de Contratación
ICBF

ORIGINAL FIRMADO
LUZ YADIRA VELOSA POVEDA
Contratista Dirección de Información y Tecnología
ICBF

CC : EDDY XAVIER BERMÚDEZ MARCELIN -DIRECTOR (E) REGIONAL BOLÍVAR

Revisó: Viviana García Pinzón -Contratista Dirección Contratación.
Proyectó: Bibiana Linero– Contratista Subdirección General

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma