

RESPUESTA observación sin manifestación de interes relacionada, presentada por el Centro de Desarrollo Infantil San Martín a través del correo electrónico milennutricionista@hotmail.com el día 16-02-2021 a las 22:21 horas

Reciban un cordial saludo,

En atención a la observación allegada a través del correo Betto Responde Bettoresponde@icbf.gov.co, y a la manifestación principal del observante, la cual refiere "*Reconocemos que en el 2019 no quedamos habilitados en el Banco de Oferentes por eso nuestra dificultad de entrar hacer competitivos con el Nuevo Sistema Betto, por eso manifestamos que se tenga en cuenta nuestra experiencia y cumplimento que hemos tenido, sabiendo que en futuras contrataciones estaremos al alcance de los Criterios exigidos cuando abran nuevamente la oportunidad de habilitarse ya que el año 2020 no se dio la oportunidad de habilitarse en el Banco de Oferente nuevamente para hacer las correcciones técnicas que existieron en su momento (...)*", al respecto se procede a dar respuesta en los siguientes términos:

La conformación del Banco Nacional de Oferentes de Primera Infancia – BNOPI, se desarrolló conforme lo establecido en la IP-003-2019 en la vigencia 2019, el mismo fue conformado mediante resolución No. 11974 de 2020, la cual quedó en firme el 30 de marzo de 2020. En dicho proceso se presentaron 2194 entidades interesadas en habilitarse en el Banco Nacional de Oferentes de Primera Infancia, en cuya primera fase se habilitaron 1.257 y con la interposición y análisis de los recursos de reposición correspondientes se habilitaron en total 1.438 entidades.

En este sentido se informa que las invitaciones Públicas de los Bancos Nacionales de Oferentes del ICBF, son procedimientos administrativos previos e independientes del proceso de contratación, que tienen como finalidad consolidar y caracterizar la oferta nacional de entidades con capacidad para prestar el Servicio Público de Bienestar Familiar, es decir, conformar una lista, que para este caso, es la caracterización de operadores con la idoneidad y capacidad para prestar los servicios de Primera Infancia, en la cual, los operadores se incluyen con el estatus de habilitado.

Ahora bien, vale la pena aclarar que dada la naturaleza y condición del listado previo e independiente, la habilitación de operadores para hacer parte de los Bancos de Oferentes, específicamente del Banco Nacional de Oferentes de Primera Infancia, no genera obligación para el ICBF de suscribir contrato alguno, ni otorga derecho alguno a los habilitados, tal como lo establece el numeral 2º del capítulo IV de la IP 003 de 2019, disposición aceptada por todos los participantes del proceso.

1. PROCEDIMIENTO ADMINISTRATIVO DE LA SELECCIÓN DE LOS OPERADORES HABILITADOS EN EL BNOPI

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, no se ciñen a términos legales, sino a las necesidades propias del Instituto, se dio aplicación a los dispuesto por la Resolución No.5743 de 2020, modificada por las Resoluciones Nros. 6028, 6694 de 2020, 320, 371 de 2021, establece en el literal e), del artículo 1, lo siguiente:

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

“(…)

e) Recibidas las manifestaciones de interés y la documentación que soporte las mismas se procederá a efectuar la validación de los criterios de verificación, selección y los de desempate, en el evento que se requieran. Este procedimiento se agotará de acuerdo a cada circunscripción (municipal, departamental y nacional sucesivamente) y se deberá tener en cuenta a las entidades que se encuentren en el mismo rango de capacidad operativa del contrato a suscribirse, es decir, se agotará el respectivo rango en cada una de las circunscripciones antes descritas. Para la selección de los proponentes que presenten manifestación de interés para la suscripción de contratos cuyo valor corresponda a rango 4, se deberá tener en cuenta a las entidades que se encuentren en rango 4 y 5.

Si una vez agotado el rango no se logra la selección de la entidad, se procederá a efectuar revisión de las entidades habilitadas en el siguiente rango y sucesivamente en los posteriores.

Si al realizar el agotamiento por circunscripción y rango, se presenta el caso en el que solo hay un proponente para la respectiva circunscripción o rango que se esté agotando, se debe verificar que este cumpla con los criterios de verificación y que obtenga un puntaje mínimo de 30 puntos en los criterios de selección, de lo contrario, se deben evaluar los proponentes del rango o circunscripción posterior. Si aun así ningún oferente obtiene mínimo 30 puntos en los criterios de selección, se deben evaluar también los proponentes del siguiente rango o circunscripción según sea el caso. El resultado se verá reflejado en el consolidado de informe de evaluación respectivo seleccionando la entidad ubicada en el primer orden de elegibilidad.

Una vez agotada la evaluación a los criterios de verificación, si se encuentran requisitos de la manifestación de interés que no afecten la asignación de puntaje, se solicitarán y podrán ser entregados por los proponentes en un término máximo de dos (2) días hábiles. En caso de no recibir los documentos requeridos para la subsanación en el término establecido, será rechazada la manifestación de interés.

Surtido el trámite descrito en el párrafo anterior, se procederá a efectuar la publicación del informe de evaluación inicial, frente al cual los interesados podrán realizar observaciones al mismo dentro de los dos (2) días hábiles siguientes a su publicación a través del correo electrónico bettoresponde@icbf.gov.co, respecto de las cuales la entidad dará respuesta y publicará un nuevo informe de evaluación si a ello hubiere lugar (...)

En el marco del literal anteriormente señalado, el proceso de evaluación se desarrolló, en primera medida, teniendo en cuenta la circunscripción de las entidades que manifestaron interés. Para este proceso, la circunscripción se entiende como la experiencia territorial en educación inicial en el marco de la atención integral a la primera infancia acreditada donde se prestará el servicio.

De conformidad con lo establecido en el artículo segundo de la Resolución No. 6694 de 2020, la circunscripción municipal corresponde a los casos donde el oferente certifique experiencia en el municipio (s) donde se prestará el servicio. La circunscripción departamental corresponde a los casos donde el oferente certifique experiencia en al menos dos municipios del departamento donde se prestará el servicio, diferentes al municipio (s) requerido (s). Finalmente, la circunscripción nacional corresponde a los casos donde el oferente certifique experiencia en al menos dos departamentos diferentes a donde se prestará el servicio.

De esta manera, se hace una revisión de la experiencia municipal relacionada en la manifestación de interés y declaración juramentada por cada uno de los oferentes que se presentaron a la invitación. Una vez revisada la circunscripción

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

municipal, se procede a revisar el rango de los oferentes que manifestaron interés. Se procede entonces a agotar la circunscripción territorial municipal con los oferentes cuya capacidad operativa corresponda a la del rango del valor del contrato.

En caso de presentarse un solo proponente para la respectiva circunscripción territorial municipal y del rango que se esté agotando, se debe verificar que este cumpla con los criterios de verificación y que obtenga un puntaje mínimo de 30 puntos en los criterios de selección, de lo contrario, se procederá a efectuar revisión de las entidades habilitadas en el siguiente rango y sucesivamente en los posteriores.

Si agotada la circunscripción territorial municipal, tal como se mencionó anteriormente no se logra la selección, se procede a agotar la circunscripción territorial departamental con los oferentes cuya capacidad operativa corresponda a la del rango del valor del contrato.

En caso de presentarse un solo proponente para la respectiva circunscripción territorial departamental y del rango que se esté agotando, se debe verificar que este cumpla con los criterios de verificación y que obtenga un puntaje mínimo de 30 puntos en los criterios de selección, de lo contrario, se procederá a efectuar revisión de las entidades habilitadas en el siguiente rango y sucesivamente en los posteriores.

Si agotada la circunscripción territorial departamental, tal como se mencionó anteriormente y no se logra la selección, se procede a agotar la circunscripción territorial nacional con los oferentes cuya capacidad operativa corresponda a la del rango del valor del contrato.

En caso de presentarse un solo proponente para la respectiva circunscripción territorial nacional y del rango que se esté agotando, se debe verificar que este cumpla con los criterios de verificación y que obtenga un puntaje mínimo de 30 puntos en los criterios de selección, de lo contrario, se procederá a efectuar revisión de las entidades habilitadas en el siguiente rango y sucesivamente en los posteriores.

2. SER UNA ENTIDAD DEL SISTEMA NACIONAL DE BIENESTAR FAMILIAR NO LE OTORGA A NINGUNA ENTIDAD UN DERECHO ADQUIRIDO

La GUÍA JURÍDICA PARA OTORGAR, RECONOCER, PERSONERÍAS JURÍDICAS A INSTITUCIONES DEL SISTEMA NACIONAL DE BIENESTAR FAMILIAR QUE PRESTAN SERVICIOS DE PROTECCIÓN INTEGRAL del ICBF, ha señalado claramente respecto de las ESALES que pertenecen al Sistema Nacional de Bienestar Familiar, lo siguiente:

“(…) 2. Normatividad aplicable

Constitución Política de Colombia

Artículo 189. Corresponde al Presidente de la República como Jefe de Estado, Jefe del Gobierno y Suprema Autoridad Administrativa: 26. Ejercer la inspección y vigilancia sobre instituciones de utilidad común para que sus rentas se conserven y sean debidamente aplicadas y para que en todo lo esencial se cumpla con la voluntad de los fundadores.

Ley 7 de 1979

Por la cual se dictan normas para la protección de la niñez, se establece el Sistema Nacional de Bienestar Familiar, se reorganiza el Instituto Colombiano de Bienestar Familiar y se dictan otras disposiciones.

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

Artículo 12. El bienestar Familiar es un servicio público a cargo del Estado y se prestará a través del "Sistema Nacional de Bienestar Familiar" que se establece en esta norma y por los organismos oficiales y particulares legalmente autorizados.

Corresponde al gobierno proyectar, ejecutar y coordinar la política en materia de Bienestar Familiar.

Artículo 21. El Instituto Colombiano de Bienestar Familiar tendrá las siguientes funciones:

(...)

6. Asistir al Presidente de la República en la inspección y vigilancia de que trata el ordinal 19 del artículo 120 de la Constitución Nacional, sobre las instituciones de utilidad común que tengan como objetivo la protección de la familia y de los menores de edad.;

Ley 1098 de 2006

Por la cual se expide el Código de la Infancia y la Adolescencia.

Artículo 16. Deber de vigilancia del estado. Todas las personas naturales o jurídicas, con personería jurídica expedida por el Instituto Colombiano de Bienestar Familiar o sin ella, que aún, con autorización de los padres o representantes legales, alberguen o cuiden a los niños, las niñas o los adolescentes son sujetos de la vigilancia del Estado.

De acuerdo con las normas que regulan la prestación del servicio público de Bienestar Familiar compete al Instituto Colombiano de Bienestar Familiar como ente rector, coordinador y articulador del Sistema Nacional de Bienestar Familiar, reconocer, otorgar, suspender y cancelar personerías jurídicas y licencias de funcionamiento a las Instituciones del Sistema que prestan servicios de protección a los menores de edad o la familia y a las que desarrollen el programa de adopción.

Quiere decir lo anterior que así como el ICBF es competente para ejercer un control a través del reconocimiento, otorgamiento, suspensión o cancelación de personerías jurídicas y licencias de funcionamiento a las instituciones del Sistema, que presten servicios de protección a los menores de edad o la familia y a las que desarrollen el programa de adopción, lo es también para ejercer un control a los programas que se desarrollen en prevención donde se establezcan mecanismos de control a través de los cuales se construyan estándares de calidad, se verifique la prestación del servicio, se haga seguimiento, recomendaciones y asistencia a los programas con el fin de que estos se desarrollen cumpliendo las normas que regulan el Sistema Nacional de Bienestar Familiar, sin que necesariamente tengan que contar con licencia de funcionamiento.

Lo anterior se sustenta en el hecho de que la protección integral la cual se refiere igualmente a los asuntos de prevención y protección, parte de la consideración social del niño, niña y adolescente como sujeto de derechos y se desarrolla a través de principios como el interés superior, la corresponsabilidad, la promoción, la prevención y la restitución de derechos, entre otros. (...)"

Así las cosas, es importante señalar que de acuerdo con lo establecido en el artículo 14 de la Constitución Política, toda persona tiene derecho al reconocimiento de su personalidad jurídica. La personalidad jurídica es a su vez un atributo de los sujetos en virtud del cual se les reconoce como titulares de derechos y de obligaciones, dentro de los cuales se destaca la capacidad jurídica, es decir, la capacidad para adquirir obligaciones de manera autónoma en virtud de actos, contratos o negocios jurídicos. Las personerías jurídicas y las licencias de funcionamiento de competencia del ICBF únicamente se otorgan o reconocen a entidades civiles sin ánimo de lucro, en razón a la naturaleza de los servicios prestados en el

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

Sistema Nacional de Bienestar Familiar. Las Entidades Sin Ánimo de Lucro son personas jurídicas que se constituyen por la voluntad de asociación o creación de una o más personas (naturales o jurídicas) para realizar actividades en beneficio de asociados, terceras personas o la comunidad en general. Una ESAL no persigue el reparto de utilidades entre sus miembros.

De esta manera, el Otorgamiento de Personería Jurídica, es el consentimiento legal que efectúa el ICBF, mediante acto administrativo de la existencia de una persona ficticia, capaz de ejercer derechos y contraer obligaciones civiles en sus relaciones jurídicas dentro del ámbito del Sistema Nacional de Bienestar Familiar y el Reconocimiento de Personería Jurídica, es el acto administrativo mediante el cual el ICBF le reconoce personería jurídica a una institución, cuando esta ha sido otorgada inicialmente por otra autoridad o cuando se ha registrado inicialmente ante la Cámara de Comercio, por fuera del régimen especial de las instituciones del Sistema Nacional de Bienestar Familiar que prestan servicios de protección integral.

De lo anterior, se desprende claramente que las entidades que hacen parte del Sistema Nacional de Bienestar Familiar, en razón al reconocimiento u otorgamiento de personería jurídica por parte del ICBF, tiene como finalidad que estas presten el servicio de bienestar familiar y hagan parte del régimen especial. Es de aclarar, que el reconocimiento u otorgamiento de personería jurídica no genera derechos a las ESALES respecto de las decisiones que para el efecto tome el ICBF como establecimiento público descentralizado, con personería jurídica, autonomía administrativa y patrimonio propio, creado mediante la Ley 75 de 1968 y su decreto reglamentario 2388 de 1979, adscrito al Departamento Administrativo para la Prosperidad Social mediante Decreto 4156 de 2011, que tiene por objeto propender y fortalecer la integración y desarrollo armónico de la familia, proteger a los niños, niñas y adolescentes y garantizarles sus derechos.

Asimismo, es de resaltar y precisar que el ICBF es autónomo de reglar su forma de contratación, y frente a esta facultad, no debe autorizar o concertar ese procedimiento con ningún operador o contratista, toda vez, que el sistema de contratación se encuentra debidamente reglado, y el ICBF es garante de cumplir los principio de selección objetiva, publicidad, transparencia y libre concurrencia.

Cordialmente,

ORIGINAL FIRMADO

LILIANA PULIDO VILLAMIL

Subdirectora General
ICBF

ORIGINAL FIRMADO

LUZ ADRIANA RIOS GIRALDO

Subdirectora de Operaciones de la Atención
a la Primera Infancia
ICBF

ORIGINAL FIRMADO

HELEN ORTIZ CARVAJAL

Directora de Contratación
ICBF

ORIGINAL FIRMADO

CLAUDIA ALEJANDRA GELVEZ 

Directora de Primera Infancia
ICBF

ORIGINAL FIRMADO

ALVARO ANDRÉS RUEDA ZAPATA

Director de Información y Tecnología
ICBF

ORIGINAL FIRMADO

CAROLINA DEL PILAR TORRES

Contratista Subdirección General
ICBF

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma

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

C.C. Benjamin Collante – Director Regional Atlántico
Gabriel Castilla – Director Regional Cesar

Revisó: Luz Adriana Rios – Subdirectora de Operación de la Atención Primera Infancia.
Proyectó: Gustavo Amaya Cárdenas – Contratista Dirección de Contratación

Comunicación oficial revisada y aprobada por el remitente de la misma