



14 ENE 2016

0432

RESOLUCIÓN N.º

**"POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA LA RESOLUCIÓN 11084 DEL 23 DE DICIEMBRE DE 2015"**

**LA SUBDIRECTORA GENERAL DEL INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR FAMILIAR CECILIA DE
LA FUENTE DE LLERAS**

En ejercicio de sus facultades legales especialmente las conferidas por lo dispuesto en el artículo 11 de la ley 80 de 1993, Ley 1150 de 2007, numeral 1 del artículo 74 de la Ley 1437 de 2011 y el Manual de contratación vigente,

CONSIDERANDO

Que mediante la Resolución N° 11084 del 23 de diciembre de 2015, se decidió Conformar el Banco Nacional de Oferentes del ICBF para la atención de niños y niñas menores de 5 años, o hasta su ingreso al grado de transición en los servicios de educación inicial y cuidado ofrecidos por el ICBF.

Que el artículo tercero del acto administrativo dispuso que *"Contra el presente Acto Administrativo procede recurso de reposición de conformidad con el manual de contratación del ICBF y el Artículo 74 de la Ley 1437 de 2011."*

Que mediante el aplicativo habilitado por la convocatoria en la página web www.primerainfanciaicbf.co el día 29 de diciembre de 2015, el proponente FUNDACIÓN POPULAR PRODESARROLLO DE GUAPI identificado con NIT 817.004.270 y NIP 31418682 interpuso *"Recurso de Reposición contra la Resolución N° 11084 de 2015 mediante la cual se conformó el Banco Nacional de Oferentes del ICBF para la atención de niños y niñas menores de 5 años, o hasta su ingreso al grado de transición en los servicios de educación inicial y cuidado ofrecidos por el ICBF"*, con el cual expuso lo siguiente:

"Se encuentran anexos en el documento adjunto."

"Se anexa en el documento adjunto."

"(...) EDISON CUNDUMI DUQUE, identificado con la cédula de ciudadanía Nro 10.385.251, de Guapi, representante legal de la FUNDACIÓN POPULAR PRODESARROLLO DE GUAPI, con nit. 817004270-4; teniendo en cuenta el acto administrativo de fecha 23 de diciembre de 2015 y encontrándonos dentro de los términos de ley, presento recurso de REPOSICIÓN al mismo, por no encontrarme conforme al resultado, motivo por el cual solicito se revise la situación actual de la Fundación que represento (sic), acorde a lo establecido en el Código Contencioso Administrativo, teniendo en cuenta los siguientes puntos:

1° - Desde hace catorce años, hemos venido contratando la Atención a la Primera Infancia con el I.C.B.F. Regional Cauca, Centro Zonal de Guapi, en forma continua, sin haber tenido ninguna clase de sanción por incumplimiento alguno, debido a que siempre nos hemos ceñido a los lineamientos establecidos por el I.C.B.F.

2° - Durante la etapa de subsanaciones únicamente se nos rechazó en cuanto a la parte financiera, la vigencia del Certificado del Contador, lo mismo el no haber anexado las notas a los estados financieros y la certificación de los mismos; pero no se nos informó que el Revisor Fiscal no podía firmar los balances, notas, estados financiero ect. (sic) Motivo por el cual no procedimos a subsanar oportunamente dicho aspecto.

3° - Teniendo en cuenta el artículo 34 "PRUEBAS" del código Contencioso Administrativo, estamos anexando como pruebas, nuevamente: Balance, Estados financieros, certificación y Notas a los Estados Financieros, firmados en esta oportunidad por el señor MIGUEL OCORO ORTIZ, Contador Público,



0432

14 ENE 2016

RESOLUCIÓN N.º
“POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA LA RESOLUCIÓN 11084 DEL 23 DE DICIEMBRE DE 2015”

titular de la cédula de ciudadanía Nro. 10.385.561 de Guapi, con tarjeta Profesional Nro. 37202 – T; adjuntando su respectiva cédula de ciudadanía, copia de la tarjeta profesional y el Certificado de la Junta Central de Contadores, vigente a la fecha.

Lo anterior debido a que por haber firmado estos documentos el Revisor Fiscal y No el Contador, hasta la fecha no se ha incluido nuestra Fundación en el listado de las organizaciones aceptadas para conformar el Banco Nacional de Oferentes del I.C.B.F.

Teniendo en cuenta lo expresado, solicito se tramite el recurso de reposición solicitado a favor de nuestra Fundación y dado el hecho de que cumplimos a cabalidad con todos los requisitos exigidos, se nos incluya dentro del Banco Nacional de Oferentes del I.C.B.F.”

I. REQUISITOS DE PROCEDIBILIDAD DEL RECURSO DE REPOSICION

De conformidad con lo establecido en los artículos 76 y 77 de la Ley 1437 de 2011, se tiene lo siguiente:

“Artículo 76. Oportunidad y presentación. Los recursos de reposición y apelación deberán interponerse por escrito en la diligencia de notificación personal, o dentro de los diez (10) días siguientes a ella, o a la notificación por aviso, o al vencimiento del término de publicación, según el caso. Los recursos contra los actos presuntos podrán interponerse en cualquier tiempo, salvo en el evento en que se haya acudido ante el juez.

Los recursos se presentarán ante el funcionario que dictó la decisión, salvo lo dispuesto para el de queja, y si quien fuere competente no quisiere recibirlos podrán presentarse ante el procurador regional o ante el personero municipal, para que ordene recibirlos y tramitarlos, e imponga las sanciones correspondientes, si a ello hubiere lugar.

El recurso de apelación podrá interponerse directamente, o como subsidiario del de reposición y cuando proceda será obligatorio para acceder a la jurisdicción.

Los recursos de reposición y de queja no serán obligatorios. (Subrayado y Negrilla fuera de texto)

Artículo 77. Requisitos. Por regla general los recursos se interpondrán por escrito que no requiere de presentación personal si quien lo presenta ha sido reconocido en la actuación. Igualmente, podrán presentarse por medios electrónicos.

Los recursos deberán reunir, además, los siguientes requisitos:

1. Interponerse dentro del plazo legal, por el interesado o su representante o apoderado debidamente constituido.

2. Sustentarse con expresión concreta de los motivos de inconformidad.

3. Solicitar y aportar las pruebas que se pretende hacer valer.

4. Indicar el nombre y la dirección del recurrente, así como la dirección

0432 14 ENE 2016¹

RESOLUCIÓN N.º
“POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA LA RESOLUCIÓN 11084 DEL 23 DE DICIEMBRE DE 2015”

electrónica si desea ser notificado por este medio.

Sólo los abogados en ejercicio podrán ser apoderados. Si el recurrente obra como agente oficioso, deberá acreditar la calidad de abogado en ejercicio, y prestar la caución que se le señale para garantizar que la persona por quien obra ratificará su actuación dentro del término de dos (2) meses.

Si no hay ratificación se hará efectiva la caución y se archivará el expediente.

Para el trámite del recurso el recurrente no está en la obligación de pagar la suma que el acto recurrido le exija. Con todo, podrá pagar lo que reconoce deber” (Subrayado y negrilla fuera de texto)

Previo a resolver el recurso de reposición y efectuar el análisis de procedibilidad respectivo, es preciso señala en relación con los numerales 1 y 4 del artículo 77 ibídem, el ICBF asume que el cargue y la presentación del recurso, se interpuso por el Representante Legal de las entidades interesadas con la información registrada al inicio de la convocatoria.

Lo anterior, teniendo en cuenta los términos y condiciones que previamente fueron aceptados por todos los interesados al momento de efectuar el registro en el aplicativo www.primerainfanciaicbf.co

Teniendo en cuenta el recurso de reposición presentado por el proponente FUNDACION POPULAR PRODESARROLLO DE GUAPI identificado con NIT 817.004.270 y NIP 31418682 mediante la plataforma virtual, se encuentra que la solicitud cumple con el lleno de los requisitos exigidos en la norma y por tanto se analizará cada uno de los argumentos expuestos por el recurrente, dado que:

- El acto recurrido fue notificado el día 24 de diciembre de 2015, y el recurso se interpuso a través del aplicativo habilitado por la convocatoria en la página web www.primerainfanciaicbf.co el día 29 de diciembre de 2015, encontrándose dentro del término señalado para tal fin.
- El recurso de reposición está dirigido a la Subdirectora General del ICBF, en su calidad de ordenadora del gasto del presente proceso, siendo esta la funcionaria que expide el acto administrativo cuestionado.
- Dentro del documento se encuentra relacionados los datos del solicitante
- Finalmente, el recurso se interpuso por EDISON CUNDUMI DUQUE, en calidad de representante legal.

II. RECURSO DE REPOSICION Y CONSIDERACIONES DEL INSTITUTO COLOMBIANO DE BIENESTAR FAMILIAR - ICBF

Para efectos de resolver el presente recurso, se sintetizarán los argumentos del recurrente mediante los cuales expone su desacuerdo con la decisión, y acto seguido se expondrán los argumentos del Instituto frente a cada punto así:

A) ARGUMENTOS DEL RECURRENTE

La Fundación Popular Prodesarrollo de Guapi manifiesta que desde hace 14 años ha venido contratando con la Regional Cauca, Centro Zonal de Guapi del Instituto Colombiano de Bienestar Familiar en Atención a la Primera Infancia. Afirma que en la etapa de subsanaciones se rechazó en cuanto a la capacidad financiera por

14 ENE 2016

RESOLUCIÓN N.º 0432
**“POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA LA RESOLUCIÓN 11084 DEL 23 DE DICIEMBRE DE 2015”**

la vigencia del certificado de contador y por no haber allegado las notas a los Estados Financieros y las certificaciones de los mismos. Sin embargo, no se informó que el Revisor Fiscal no podía firmar el balance, las notas y los demás estados financieros. Por tanto, anexas nuevos documentos.

Corolario a lo anterior, el recurrente solicita revisar la situación actual de la Fundación Popular Prodesarrollo de Guapi frente a la no habilitación por parte de la Entidad en el Banco Nacional de Oferentes, toda vez que sostiene desconocer que los documentos financieros no debían estar firmados por el Revisor Fiscal y a su vez anexa nuevos documentos firmados por el contador de la Fundación.

B) CONSIDERACIONES DEL ICBF

De acuerdo con lo manifestado por el recurrente, es conveniente recordar que el Título II del Capítulo III de la Invitación Pública 004 de 2015 señala que la capacidad financiera por parte de los proponentes debe acreditarse por medio de los Estados Financieros los cuales se deberán conformar por:

“(…)

- Balance General a 31 de diciembre de 2014.
- Estado de Resultados del 1 de enero a 31 de diciembre de 2014.
- Notas a los estados financieros.
- Certificación a los estados financieros suscritos por el contador y dictamen (cuando aplique) a los estados financieros suscrito por el revisor fiscal o contador público independiente, en el caso de que no se requiera dicho revisor.
- Certificados expedidos por la Junta Central de Contadores sobre vigencia de inscripción y de antecedentes disciplinarios, vigentes a la fecha de la contratación del contador que suscribe los Estados Financieros y del revisor fiscal si la entidad está obligada a tenerlo o en su defecto, del contador público independiente; con vigencia no superior a noventa (90) días calendario al momento de la presentación de la información.
- Fotocopia de las tarjeta profesional del contador que suscribe los Estados Financieros y del revisor fiscal si EAS está obligada a tenerlo.”

Teniendo en cuenta lo anterior, se evidencia que de acuerdo con la Invitación Pública 004 de 2015 quien suscribe los Estados Financieros es el Contador y el Revisor fiscal, este último si la entidad está obligada a tenerlo.

Para el caso en concreto, el proponente adjuntó los siguientes Documentos Financieros firmados por el señor Robert Anderson Quiñonez, quien según el certificado de Existencia y Representación legal es el Revisor fiscal:

- 1) Nota de los Estados Financieros
- 2) Balance general
- 3) Estado de resultados
- 4) Certificado y Dictamen de los Estados financieros

Lo documentos antes referidos no fueron firmados por el contador de la Fundación y de acuerdo a lo citado anteriormente de la Invitación Pública 004 de 2015 hizo falta la firma del contador para estos documentos,



RESOLUCIÓN N.º 0432 14 ENE 2016
"POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA LA RESOLUCIÓN 11084 DEL 23 DE DICIEMBRE DE 2015"

sumado a que hizo falta la tarjeta profesional y el certificado de la Junta de contadores del Contador. Por lo anteriormente expuesto, la FUNDACION POPULAR PRODESARROLLO DE GUAPI, no cumplió con lo exigido en el Aspecto Financiero de la IP 004 de 2015.

Por otra parte, con respecto a los documentos allegados con el recurso objeto de respuesta, es preciso y conveniente recordar que la Invitación Pública 004 de 2015 en su Capítulo I, numeral 1.8 establece que:

"1.8. PRESENTACIÓN DE LA DOCUMENTACIÓN

La inscripción se realizará mediante la página web www.primerainfanciaicbf.co. Para realizar la inscripción y cargue de la información es necesario un computador con una conexión a internet y un navegador web, para conectarse correctamente se recomienda el uso de una línea conectada a internet con velocidad igual o superior a 2 megabits. No se recomienda el uso de conexiones telefónicas.

(...)

La documentación debe presentarse en forma digital, en idioma castellano, sin enmendaduras, tachones ni borrones o cualquier tipo de alteración del documento a presentar, y la cual deberá ser cargada en el tiempo señalado en el cronograma. Estarán a cargo del interesado todos los costos asociados a la preparación y presentación de su documentación y la Entidad, en ningún caso será responsable de los mismos.

NOTA 1: Los interesados podrán cargar la información a cualquier hora, entre las fechas establecidas en la presente invitación. No se tendrán en cuenta para efectos de la verificación, la documentación enviada por correo diferente, al previsto en el cronograma de la Invitación Pública o con posterioridad a la fecha y hora prevista para ello. Los interesados deben adjuntar todos los documentos exigidos en la presente Invitación Pública."

En el mismo sentido, aclara el documento que la información de los interesados en ser habilitados e inscritos en el Banco de Oferentes deberá ser remitida de conformidad con lo establecido en la Invitación Pública y que será responsabilidad exclusiva de los interesados verificar permanentemente a través de las páginas web todos los documentos que se generen con ocasión del proceso como pueden ser adendas, modificaciones.

Finalmente, el Consejo de Estado estableció en sentencia Radicación número: 25000-23-26-000-1996-12809-01(27986) de doce (12) noviembre de 2012 Sección Tercera, subsección C que:

"En vigencia de la Ley 80 de 1993 -y con mayor claridad en la Ley 1150 de 2007-, la posibilidad de presentar explicaciones o aclaraciones, e incluso de subsanar la oferta, puede hacerse hasta antes de la adjudicación, término que comprende, inclusive, la audiencia de adjudicación. Sin embargo, hay que aclarar que la expresión citada no significa que el oferente pueda subsanar la propuesta, a su voluntad, en cualquier momento durante ese lapso, ya que éste se estableció para que dentro de él la entidad requiera al proponente cuya oferta presenta alguna falencia, es decir, es hasta antes de la adjudicación que la entidad tiene la oportunidad de solicitar la adecuación de la oferta, por lo que es ella quién fija el plazo, y los proponentes requeridos deben acogerse a él, so pena de que precluya la oportunidad otorgada para subsanar o aclarar, pues como lo señala el art. 25.1 de la Ley 80, los términos establecidos para cada una de las etapas del procedimiento de selección son "preclusivos y perentorios", es decir, se cierra la oportunidad de actuar si no se hace en el momento oportuno es

0432 4 ENE 2016

RESOLUCIÓN N.º
"POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA LA RESOLUCIÓN 11084 DEL 23 DE DICIEMBRE DE 2015"

decir que durante la vigencia de la Ley 80 -y con más claridad en vigencia de la Ley 1150 de 2007- las entidades estatales deben solicitar a los proponentes que aclaren, expliquen o subsanen los defectos de las propuestas. Esta oportunidad sólo puede realizarse, por razones obvias, a partir del momento en que empieza la etapa de evaluación -tan pronto se entregan las ofertas-, abarcando la etapa de análisis de las observaciones contra el informe de evaluación -que materialmente supone una evaluación final de las ofertas- e incluso -como límite- llega hasta la adjudicación. Esto significa que la oportunidad para aclarar, explicar y subsanar las ofertas incluye varias etapas del proceso de selección. [E]l proponente debe acogerse al tiempo que le otorga la administración para subsanar o aclarar la oferta, lapso que la entidad no puede extender más allá de la adjudicación. No se trata, entonces, de que el oferente tenga la posibilidad de entregar la información solicitada a más tardar hasta la adjudicación; es la entidad quien tiene, a más tardar hasta la adjudicación, la posibilidad de pedir a los oferentes que aclaren o subsanen. De esta manera, el oferente requerido no puede controlar y menos manipular el proceso de selección reteniendo maliciosamente la información solicitada -por ejemplo, la póliza, la acreditación de experiencia adicional, la autorización para contratar, etc.- hasta cuando decida caprichosamente entregarla -sin exceder el día de la adjudicación-. Por el contrario, la entidad es quien pone el término para aportar la aclaración o para subsanar, perdiendo definitivamente el oferente la oportunidad de hacerlo si no se ajusta al plazo preciso que se le concede, salvo que ella misma se lo amplíe, y con tal de que no afecte el procedimiento, lo cual seguramente valorará en términos de la ausencia de afectación al desenvolvimiento normal del proceso de selección. En todo caso, el término para hacer las correcciones debe ser razonable, para que el proponente adecúe o explique su propuesta, pues aunque la entidad cuenta con un margen alto de discrecionalidad para fijarlo, la administración no puede hacerlo irrazonablemente -como cuando otorga un par de horas para conseguir un documento que objetivamente tarda más-, de manera que cuando es absurdo, el proponente puede acudir a la jurisdicción o a los demás órganos de control para que intervengan esta actuación administrativa, con la cual también se vulnera, materialmente, la posibilidad que la ley confiere de subsanar o de aclarar y explicar las ofertas."

Por tanto, es clara la obligatoriedad de allegar a través de la página web dispuesta para tal fin y en los términos establecidos por la Invitación Pública 004 de 2015, la documentación requerida en cada uno de los aspectos comprendidos en el Capítulo III de la misma. En consecuencia, no es posible entrar a realizar una valoración de los documentos allegados por el proponente en este momento ya que la presente etapa de recursos no corresponde a un nuevo proceso de subsanación de documentos.

En suma y conforme a los argumentos expuestos por el ICBF respecto a las solicitudes e inconformidades expuestas por el proponente FUNDACIÓN POPULAR PRODESARROLLO DE GUAPI, se concluye que no le asiste la razón al recurrente y por tanto se confirma la decisión contenida en la Resolución N° 11084 del 2015, de conformidad con la Constitución, la ley, los principios aplicables a la función administrativa y a la contratación estatal.

En mérito de lo expuesto,

RESUELVE

ARTÍCULO PRIMERO: CONFIRMAR el ARTÍCULO PRIMERO y el ANEXO N° 1 de la Resolución N° 11084 del 23 de diciembre de 2015 "Por medio de la cual se conforma el Banco Nacional de Oferentes N° IP 004 de 2015 para la atención de niños y niñas menores de 5 años, o hasta su ingreso al grado de

Página 6 *Estamos cambiando el mundo*



República de Colombia
Instituto Colombiano de Bienestar Familiar
Cecilia de la Fuente de Lleras
Dirección de Contratación



RESOLUCIÓN N.º

0432

14 ENE 2016

**“POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA LA RESOLUCIÓN 11084 DEL 23 DE DICIEMBRE DE 2015”**

transición en los servicios de educación inicial y cuidado ofrecidos por el ICBF, respecto al resultado reflejado en la misma, en relación con el recurrente FUNDACIÓN POPULAR PRODESARROLLO DE GUAPI, identificada con NIT 817.004.270, representada legalmente por EDISON CUNDUMI DUQUE, identificado con cedula de ciudadanía No. 10.385.251.

ARTÍCULO SEGUNDO: Notificar el presente acto de conformidad con lo dispuesto en el artículo 67 y subsiguientes de la Ley 1437 de 2011.

ARTÍCULO TERCERO: Publicar el presente acto administrativo en el Portal Único de Contratación www.colombiacompra.gov.co.

ARTÍCULO CUARTO: Contra la presente decisión no procede recurso alguno en los términos de ley.

ARTÍCULO QUINTO: La presente Resolución rige a partir de su expedición.

NOTIFÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE

14 ENE 2016

Margu
MARGARITA BARRAQUER SOURDIS
Subdirectora General

Aprobó: Catalina Pimiento Gómez – Directora de Contratación
Karen Cecilia Abudinen Abuchaibe – Directora de Primera Infancia

Control de legalidad: *CP* Milena Collazos – Dirección de Contratación ICBF

Revisó: Leidy Janneth Salazar Sierra – Dirección de Contratación ICBF
Iván Ricardo Morales Chinome – Contratista Universidad Nacional de Colombia

Proyectó: Julio Cesar Molano – Contratista Universidad Nacional de Colombia