



RESOLUCIÓN N° 0451 14 ENE 2016

**"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 el 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 30 de diciembre de 2015, el proponente ASOCIACIÓN DE SERVICIOS INTEGRALES PARA LA COMUNIDAD ASIPCOM, identificado con NIT 817007453-9, NIP 31418272, 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:

"HECHOS

1. De acuerdo a los estudios previos de fecha 16 de septiembre de 2015, 6.1 Criterios de habilitación generales 6.1.1. Aspectos Jurídicos Numeral 1. "se deberá verificar que de acuerdo con el certificado de existencia y representación legal o el documento equivalente, (.....), el hecho de solicitar la inscripción en el Banco de Oferentes implica la aceptación por parte del interesado de tramitar las autorizaciones que se requieran en el momento de contratar". (Pág. 27). Y Numeral 9. "las personas jurídicas que hacen parte del sistema nacional de bienestar familiar (.....), deberán adjuntar copia de la resolución por la cual se otorga, reconoce o renueva la personería jurídica por parte del ICBF o el número de radicado donde conste que se encuentra en trámite al momento entrega de la documentación para la habilitación en el Banco Nacional de Oferentes". (Pág. 28).
2. La ASOCIACION DE SERVICIOS INTEGRALES PARA LA COMUNIDAD ASIPCOM, realiza el proceso de registro virtual en la página del ICBF www.icbf.gov.co según certificado del ICBF datos de inscripción el día 26 de octubre de 2015 a las 17:42 horas, donde adquiere el número de registro 31418272.
3. De acuerdo al acta de informe preliminar del ICBF de fecha 26 de noviembre de 2015, no cumplió en la Evaluación jurídica y financiera y de acuerdo al anexo No. 1 de dicho informe correspondía en lo jurídico a la personería jurídica expedida por el ICBF u otro ente al cual corresponda.
4. La ASOCIACION DE SERVICIOS INTEGRALES PARA LA COMUNIDAD ASIPCOM, realiza el proceso de subsanación jurídico y financiero dentro de los términos establecidos en el cronograma, para la subsanación Jurídica se anexo certificado de existencia y representación legal otorgado por la Cámara de Comercio del Cauca y el oficio de radicación de solicitud de personería jurídica ante el ICBF regional Cauca, la cual se podía presentar en trámite.



RESOLUCIÓN N°

0451 14 ENE 2016

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

5. De acuerdo al acta de informe final del ICBF de fecha 14 de diciembre de 2015 en la página 573 la ASOCIACION DE SERVICIOS INTEGRALES PARA LA COMUNIDAD ASIPCOM aparece rechazada solamente en la Evaluación Financiera y de acuerdo al anexo No. 1 del acta el rechazo se dio porque "falta la parte posterior de la tarjeta profesional del contador Alexander Flórez" (página 1523).

6. El acta de consolidación final de fecha 24 de diciembre de 2015 Rechaza a la Asociación por evaluación Jurídica. (Página 771). Caso en el cual habría contradicción con el acta de informe final de fecha 14 de diciembre de 2015 donde la evaluación jurídica si se cumplía.

1. Que el ICBF adicione en el acta de consolidación final a la ASOCIACION DE SERVICIOS INTEGRALES PARA LA COMUNIDAD ASIPCOM cumpliendo la evaluación Jurídica y demás.

2. Que la ASOCIACION DE SERVICIOS INTEGRALES PARA LA COMUNIDAD ASIPCOM conforme el Banco de Oferentes de Primera Infancia."

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.



0451

14 ENE 2016

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

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

4. Indicar el nombre y la dirección del recurrente, así como la dirección 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 fuera de texto)

Previo a resolver el recurso de reposición y efectuar el análisis de procedibilidad respectivo, es preciso señalar 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 ASOCIACIÓN DE SERVICIOS INTEGRALES PARA LA COMUNIDAD ASIPCOM, 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:

- a. 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 30 de diciembre de 2015, encontrándose dentro del término señalado para tal fin.
- b. 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
- c. Dentro del documento se encuentra relacionados los datos del solicitante
- d. Finalmente, el recurso se interpuso por el señor JOSÉ ALIRIO DACTO YACUMAL, 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

El recurrente solicita al Instituto Colombiano de Bienestar Familiar la revisión del componente jurídico de la



RESOLUCIÓN N° 0451 14 ENE 2016
**"POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA LA RESOLUCIÓN 11084 DEL 23 DE DICIEMBRE DE 2015"**

Asociación de Servicios Integrales Para la Comunidad ASIPCOM, único componente con inconsistencias en la evaluación final del oferente para conformar el Banco Nacional de Primera Infancia del ICBF.

B) CONSIDERACIONES DEL ICBF

En el Capítulo III del Título I de la Invitación Pública 004 de 2015 se señalan los requisitos mínimos habilitantes jurídicos que deberán cumplir los proponentes que pretendan conformar el banco nacional de oferentes.

Respecto de (señalar el o los documentos sub examine según sea el caso) la invitación publica señala que:

"i. Las personas jurídicas que hacen parte del sistema nacional de bienestar familiar que prestan servicios de protección integral a los niños, niñas, adolescentes y sus familias y cuya personería jurídica debe ser otorgada por el Instituto Colombiano de Bienestar Familiar en cumplimiento de la Resolución 3899 de 2010, deberán adjuntar la copia de la resolución por la cual se otorga, reconoce o renueva la personería jurídica por parte del ICBF o el número de radicado donde conste que se encuentra en trámite al momento entrega de la documentación para la habilitación en el Banco Nacional de Oferentes." Para el caso del oferente, la normatividad aplicable la cubre la Resolución 3899 de 2010, es decir, para la prestación de servicios de primera infancia la personería jurídica es emitida por el ICBF.

Una vez verificado el aplicativo se evidenció la siguiente situación, toda vez que para el día 18 de diciembre de 2015 no se había allegado el documento que acreditaba la personería Jurídica y solo reposaba en el aplicativo la constancia de trámite ante el ICBF de conformidad con el literal I del numeral 3.1 cuyo tenor literal estableció que a fin de acreditar este requisito habilitante "(...) *deberán adjuntar la copia de la resolución por la cual se otorga, reconoce o renueva la personería jurídica por parte del ICBF o el número de radicado donde conste que se encuentra en trámite al momento entrega de la documentación para la habilitación en el Banco Nacional de Oferentes. En todo caso, los interesados deberán allegar el acto administrativo en firme mediante el cual el ICBF otorga y reconoce la personería jurídica a más tardar el último día hábil del traslado de verificación definitiva, de conformidad con el cronograma de actividades publicado.*"

Toda vez que a la fecha fin del traslado de la verificación definitiva (18 de diciembre de 2015) no se había consumado el trámite, se dio por no cumplido este requisito, no obstante, y toda vez que la resolución fue allegada el día 29 de diciembre y a este momento el acto administrativo por el cual se conformó el banco no se encuentra en firme y de conformidad con lo dicho el Consejo de Estado en esta Materia, es jurídicamente viable la revisión de este documento se procedió a su consideración.

Al respecto el consejo de Estado en Radicación No. 1.992 11001-03-06-000-2010-00034- 00 del 20 de mayo de 2010 ha dicho que:

"(...) Por su parte, el Decreto 2474 del 7 de julio de 2008, el cual reglamentó parcialmente las leyes 80 de 1993 y 1150 de 2007 "sobre las modalidades de selección, publicidad y selección objetiva y se dictan otras disposiciones", dispuso en el artículo 10º, lo siguiente: "Artículo 10. Reglas de subsanabilidad. En todo proceso de selección de contratistas primará lo sustancial sobre lo formal. En consecuencia, no podrá rechazarse una propuesta por la ausencia de requisitos o la falta de documentos que verifiquen las condiciones del proponente o soporten el contenido de la oferta, y que no constituyan los factores de escogencia establecidos por la entidad en el pliego de condiciones, de conformidad con lo previsto en los numerales 2º, 3º y 4º del artículo 5º de la Ley 1150 de 2007 y en el presente decreto. Tales requisitos o documentos podrán ser requeridos por la entidad en condiciones de igualdad para todos los proponentes



0451 14 ENE 2016

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

hasta la adjudicación, (o hasta el momento en que la entidad lo establezca en los pliegos de condiciones¹⁰), sin que tal previsión haga nugatorio el principio contemplado en el inciso anterior.

(...) "La posibilidad de subsanar prevista en la ley 1150 de 2007 y el decreto 2474 de 2008, es una potestad reglada para las entidades estatales contratantes, que implica deberes de obligatorio cumplimiento para los proponentes. En otras palabras, no es una facultad ilimitada de la Administración, sino que encuentra precisos límites legales, todo dentro del marco del deber de selección objetiva, y de los principios de economía, igualdad, libre concurrencia y transparencia, propios de la contratación estatal.

(...) De esta manera, la primacía de lo sustancial sobre lo formal se enmarca bajo la siguiente premisa: no podrán rechazarse las propuestas por ausencia de requisitos o falta de documentos que verifiquen las condiciones habilitantes del proponente, o soporten elementos del contenido de la oferta no necesarios para la comparación de las propuestas y que no constituyan los factores de escogencia establecidos por la entidad en el pliego de condiciones, los cuales serán subsanables a petición de la entidad licitante, respetando la transparencia e igualdad de todos los participantes.

(...) 5.4. Oportunidad del requerimiento y la respuesta al mismo.

De conformidad con la ley 1150 de 2007 y el decreto 2474 de 2008, las entidades estatales tienen la facultad de solicitar los requisitos o documentos subsanables "hasta la adjudicación". Considera la Sala que esa locución debe interpretarse "hasta antes de la adjudicación", en la medida en que para poder adjudicar han de estar verificadas previamente todas las condiciones exigidas para contratar con el Estado. A ello se llega no sólo por el significado mismo de la preposición hasta, sino por la interpretación sistemática de las normas bajo estudio. (...) Se advierte entonces que la locución legal hasta la adjudicación al no estar acompañada con otra preposición no puede entenderse como "incluso hasta la adjudicación"; por tanto, el término otorgado por la norma para que las entidades estatales ejerzan potestad de solicitar documentos o informaciones subsanables será hasta antes de la adjudicación."

Por lo anterior y toda vez que durante el proceso el recurrente probó el estado del trámite y que antes de la firmeza del acto allegó lo pertinente a fin de acreditar el requisito exigido en el numeral I del título I capítulo III de la invitación se dio curso a la solicitud.

En suma y conforme a los argumentos expuestos por el ICBF respecto a las solicitudes e inconformidades expuestas por la entidad ASOCIACIÓN DE SERVICIOS INTEGRALES PARA LA COMUNIDAD ASIPCOM, se concluye que si le asiste la razón al recurrente y por tanto se revoca 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: MODIFICAR 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 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 ASOCIACIÓN DE SERVICIOS INTEGRALES PARA LA COMUNIDAD ASIPCOM identificado con NIT 817007453-9, en el sentido de HABILITARLO.



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



TODOS POR UN
NUEVO PAÍS
PAZ EQUIDAD EDUCACIÓN

14 ENE 2016

0451

RESOLUCIÓN N°

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

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


MARGARITA BARRAQUER SOURDIS
Subdirectora General

Aprobó: Catalina Pimiento Gómez – Directora de Contratación
Karen Cecilia Abudinen Abuchaibe – Directora de Primera Infancia
Control de legalidad: Carlos Sendoya Espina – Subdirección General
Revisó: Jairo Armando Moreno – Dirección de Contratación ICBF
Julián Andrés Penagos – Contratista Universidad Nacional de Colombia
Cristian Tomas Pastrana Bonilla - Contratista Universidad Nacional de Colombia