



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 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 5 de enero de 2016, el proponente ASOCIACIÓN DE PADRES DE FAMILIA HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR DEL SECTOR CENTRO DEL MUNICIPIO DE CHINAVITA, identificado con NIT 800202642 y NIP 31418225 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:

1. Desde el pasado 20 de Octubre de 2015 se abrió la Convocatoria que tenía por finalidad la Conformación del Banco Nacional de Oferentes de Primera Infancia por parte del ICBF.
2. De dicha convocatoria, se hizo partícipe la Asociación de Padres de Familia Hogares Comunitarios de Bienestar del sector Centro del Municipio de Chinavita identificada con el NIT 800202642-8, aportando y cargando los documentos requeridos en tres (3) oportunidades, de lo cual son fieles testigos los Señores ALONSO ROJAS y HEMBERT ANTONIO CASTEBLANCO quienes son funcionarios del Centro Zonal de Garagoa - Boyacá.
3. Dicha Asociación está representada legalmente por BEATRÍZ ELENA ESPINOZA ARIAS identificada con C. C. 51.598.406 de Bogotá tal y como consta en los documentos cargados en la plataforma destinada para tal fin.
4. La Asociación cumplió con todos los estándares y procedimientos ordenados para el cargue de los documentos dentro del término señalado por la convocatoria y que como se enunció con anterioridad, fue presenciado y guiado por funcionarios del ICBF.
5. Extrañamente mediante correo electrónico del pasado 24 de Diciembre de 2015, se señaló en un recuadro que la Asociación de Padres de Familia Hogares Comunitarios de Bienestar del Sector Centro del Municipio de Chinavita en el resultado de verificación de capacidad financiera aparece que NO CUMPLÍA debido a que No adjuntó documento y a que No aportó certificación suscrita por el representante legal, contador o revisor fiscal.
6. Se hace extraño para la suscrita, que pese a que se cargaron todos los documentos requeridos se manifieste por el ICBF que NO CUMPLIMOS en dicha documentación, si hemos sido ejemplo a lo largo de treinta (30) años como Asociación, brindando nuestros conocimientos y recursos a la primera infancia Chinavicense.
7. En el cargue de documentos final que se realizó en el mes de diciembre, todos, reitero todos los ítems de



0455

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”

cargue de documentos aparecieron con chulo verde, lo que indicó en ése entonces que el cargue de documentos (incluyendo los de capacidad financiera) se realizaron satisfactoriamente, por lo cual consideramos que éste ítem al salir que no se cumplió puede ser por error de la plataforma o de la persona encargada para evaluar tal documentación.

En consecuencia de lo anteriormente expuesto me permito solicitar se reconsidere la decisión tomada por el Banco de Oferentes al determinar que la Asociación de Padres de Familia Hogares Comunitarios de Bienestar del Sector Centro del Municipio de Chinavita no cumplió con los documentos de capacidad financiera requeridos y por el contrario se viabilice nuestra continuidad en el proceso contractual y participación dentro de la Conformación del banco nacional de Oferentes de Primera Infancia - ICBF tal y como lo venimos haciendo desde hace treinta (30) años en pro de la infancia Chinavicense.

Como prueba de lo anterior adjunto al presente recurso de reposición la certificación fiscal solicitada y adjuntada debidamente en los términos establecidos en la convocatoria.

Espero sea tomada la decisión en favor de la Asociación y de la infancia Chinavicense.

Cordialmente;

BEATRÍZ ELENA ESPINOZA ARIAS

C. C. N° 51.598.406 de Bogotá

Constancia. Ya se había enviado otro recurso de reposición, pero no se puede evidenciar el cargue efectivo del documento adjunto, por lo cual se reitera el procedimiento sin que se pueda constatar que efectivamente cargó nuevamente el documento.

"REPOSICIÓN Y RECONSIDERACIÓN A LA NEGATIVA DE INCLUSIÓN DE LA ASOCIACIÓN DE PADRES DE FAMILIA DE HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR FAMILIAR DEL SECTOR CENTRO DEL MUNICIPIO DE CHINAVITA."

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.

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

14 ENE 2016

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 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 PADRES DE FAMILIA HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR DEL SECTOR CENTRO DEL MUNICIPIO DE CHINAVITA identificado con NIT 800202642 y NIP 31418225 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 5 de enero de 2016, 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



0455

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”

- 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 la señora BEATRIZ ELENA ESPINOSA ARIAS, 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

Interpone recurso de reposición ya que se encuentra inconforme con la el acto administrativo en el cual no fue habilitado debido a la causal no cumple con la capacidad financiera, señala que la entidad cargo todos los documentos requeridos y el aplicativo manifestaba un ítem en verde lo que indicó que los documentos fueron cargados correctamente. En adición adjunta en el presente recurso de reposición la certificación del libro fiscal solicitada.

Con base en lo expuesto anteriormente solicita se reponga la negativa de inclusión de la entidad en el Banco de Oferentes.

B) CONSIDERACIONES DEL ICBF

Con base en lo expuesto por el proponente, es importante mencionar que la Invitación Pública 004 de 2015 en el Título III del Capítulo III, se refiere a los Aspectos Financieros de las asociaciones padres usuarios y/o padres o madres comunitarias, y lo reglamenta de la siguiente manera:

“4.2 REQUISITOS HABILITANTES FINANCIEROS:

(...)

De conformidad a lo establecido en el artículo 1º del Decreto 2707 de 2008, esta clase de asociaciones, deberán “(...) llevar un libro de “registro de operaciones diarias”, en el que anotarán diariamente, en forma global o discriminada, las operaciones realizadas por concepto de ingresos, compras y pagos efectuados con dichos recursos. (...)”.

En atención a la anterior exigencia, las asociaciones de padres usuarios y/o madres o padres comunitarios que administren exclusivamente servicios del ICBF, deberán acreditar que cuentan con libro fiscal y que este se encuentra actualizado, en los términos señalados en el precitado decreto. Acreditación que deberá ser suscrita por el representante legal, contador o revisor fiscal si lo tuviere”. (Negrillas fuera del texto)

De lo anterior se infiere que la certificación del libro fiscal, es válido para efectos de la presente convocatoria, cuando el mismo señale que está actualizado al momento de la inscripción en el presente proceso de selección, lo que acredita que la asociación oferente lleva al día su libro fiscal, acreditando así



0455

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”

el cumplimiento de este requisito.

Por otro lado, es importante señalar que respecto a los estados financieros, según la Invitación Pública 004 de 2015, específicamente en el Título II del Capítulo II, señaló entre otras disposiciones, que estos se debían presentar con corte a 31 de diciembre de 2014, lo cual es distinto a lo regulado para el libro fiscal, el cual se debía presentar actualizado a la fecha de inscripción en la presente convocatoria.

De otra parte, 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, estableció el Consejo de Estado 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 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

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

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 el caso en concreto, una vez revisada la plataforma de inscripción se observa que el recurrente no aportó la certificación del libro fiscal dentro del término previsto para ello de conformidad con lo dispuesto en el cronograma de la Invitación Pública 004 de 2015 en consecuencia se enmarca en la causal de rechazo “No aportó certificación suscrita por el representante legal, contador o revisor fiscal”, al no aportar dicho documento junto con la propuesta inicial ni durante la etapa de subsanación, por lo cual resulta improcedente la valoración de documentos aportados junto con el recurso.

En suma y conforme a los argumentos expuestos por el ICBF respecto a las solicitudes e inconformidades expuestas por el proponente ASOCIACIÓN DE PADRES DE FAMILIA HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR DEL SECTOR CENTRO DEL MUNICIPIO DE CHINAVITA, 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.



0455 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”

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 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 PADRES DE FAMILIA HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR DEL SECTOR CENTRO DEL MUNICIPIO DE CHINAVITA.

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 Pimienta Gómez – Directora de Contratación
Karen Cecilia Abudinen Abuchaibe – Directora de Primera Infancia

Control de legalidad: Karen Ortiz Carvajal – Dirección de Contratación ICBF

Revisó: Ruby Esperanza Arias Castro – Dirección de Contratación ICBF
Karenn Steffany Roza Pinilla – Contratista Universidad Nacional de Colombia

Proyectó: Edinson Fabián Vargas Rojas – Contratista Universidad Nacional de Colombia