



0460

14 ENE 2016

202

RESOLUCIÓN N°
"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 29 de diciembre de 2015, el proponente ASOCIACION DE USUARIOS DEL PROGRAMA HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR INSPECCIÓN DE GUAYABAL, GALLARDO, LA GUASCA, SUAZA URBANO Y VEREDAS ALEDAÑAS identificada con NIT 800144004-1 y NIP 31418855 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:

"La presente solicitud la realizo por motivo a que en el último periodo de subsanación se envió la información completa pero en los resultados nos dice que dicho formato no aparece adjunto, es de aclarar que en el momento en que realice el cargue del documento me apareció en verde, por cuanto según las indicaciones quiere decir que el documento se encuentra adjunto. Pero ahora en el resultado nos dicen que no se ha adjuntado dicho formato. Les pido el favor que me permitan adjuntar el formato para que sea evaluado ya que como empresa seria que somos siempre se ha dado cumplimiento a dichas obligaciones sin falta alguna. Nuestra experiencia es amplia y desde este tiempo hemos venido realizando dichos pagos. Les pido consideren mi petición ya que el inconveniente del cargue del archivo ha sido por falta técnica y no por que no se haya realizado a su debido tiempo. Les agradezco la oportunidad que me brinden. Para evidencia de lo anterior envió el formato.

Respetuosamente me dirijo a Ustedes con el fin de solicitarles me permitan enviar el Formato 2 el cual hace referencia al certificado de pago de seguridad social."

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

4

0460 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”**

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 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 ASOCIACION DE USUARIOS DEL PROGRAMA HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR INSPECCIÓN DE GUAYABAL, GALLARDO, LA GUASCA, SUAZA URBANO Y VEREDAS ALEDAÑAS 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 29 de diciembre de 2015, encontrándose dentro del término señalado para tal fin.

0460 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"**

- b. El recurso de reposición está dirigido a la Subdirectora General, 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 encuentran relacionados los datos del solicitante
- d. Finalmente, el recurso se interpuso por la Señora VIRGELINA JACOBO SOTO, 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 ASOCIACIÓN DE USUARIOS DEL PROGRAMA HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR INSPECCIÓN GUAYABAL GALLARDO LA GUASCA, SUAZA URBANO Y VEREDAS ALEDAÑAS indicó que, a pesar de enviar la información completa, en los resultados publicados se le indica que no aparece adjunto el Formato 2.

Afirmó que en el momento de realizar el cargue del documentos, dentro del sistema apareció en verde, señal de que el documento se encontraba adjunto. Pero ahora en los resultados publicados establecen que no se adjuntó dicho formato. Así, el inconveniente del cargue del archivo ha sido por falta técnica y no por que no se haya realizado a su debido tiempo.

Por lo anterior, solicita que se le permita enviar el Formato 2 que hace referencia al certificado de pago de los aportes de seguridad social para que el mismo sea evaluado.

B) CONSIDERACIONES DEL ICBF

Respecto a la solicitud del recurrente de que sean tenidos en cuenta los documentos allegados con el recurso objeto de respuesta o que se le permita hacer envío de aquellos que subsanan los rechazos obtenidos en el acta de consolidación, 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.

0460

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”

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.” (Negrilla y subrayado fuera de texto)

En el mismo sentido, aclara la invitación 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.

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.

Una vez verificada la situación concreta y consultada la base de datos se encontró que el recurrente tuvo la siguiente actividad en el aplicativo, según lo reporta informe del operador técnico de la plataforma virtual:

El 31/10/2015 a las 09:42:00.07 desde el correo linitajacobo@hotmail.com se adjunta documento en formato JPG “cert_apo_seg_soc-2c9fa9d250aed2aa0150aede66760021.jpg”

El día 02/12/2015 a las 22:11:50 horas desde el correo linitajacobo@hotmail.com se registra una actualización (reemplazo) del documento “cert_apo_seg_soc-2c9fa9d250aed2aa0150aede66760021.jpg” por el documento extensión “cert_apo_seg_soc-2c9fa9d250aed2aa0150aede66760021.tif

Visto lo anterior se evidencia actividad en el perfil del recurrente y además satisfactorio por cuanto logró el cargue de los documentos referenciados. No obstante lo anterior, se encontró que los documentos allegados no corresponden a lo requerido por la invitación por cuanto carga planilla de pago de seguridad social del mes de octubre de 2015, lo cual en ningún caso certifica el estar al día con los pagos por dicho concepto dentro de los últimos 6 meses. Por lo anterior, es necesario aclarar al recurrente que si bien y como lo manifiesta hizo el cargue efectivo del documento, este no es el idóneo para dar cumplimiento a lo requerido por la IP 004 de 2015. Por lo que el indicador de cargue “color verde” que menciona el recurrente no implica que este sea idóneo y no implica su validación automática.

Respecto del documento que acredita estar al día en el pago de aportes al Sistema de Seguridad Social y Parafiscales la invitación publica señala que:

“(…) f. Documento que acredite encontrarse al día en el pago de aportes al Sistema de Seguridad Social y de Parafiscales según el caso. (Adjuntar formato No 2)”.

Por otra parte, en el numeral 3.1.7 de la misma Invitación afirma que:

“3.1.7 APORTES SEGURIDAD SOCIAL Y PARAFISCALES ARTÍCULO 50 DE LA LEY 789 DE 2002 Y LEY 828 DE 2003

(...)

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

La persona jurídica, deberá presentar una certificación, en original, expedida por el Revisor fiscal, cuando éste exista de acuerdo con los requerimientos de la Ley, o por el Representante legal cuando no se requiera Revisor fiscal, donde se certifique el pago de los aportes de sus empleados a los sistemas de salud, riesgos laborales, pensiones y aportes a las Cajas de Compensación Familiar, Instituto Colombiano de Bienestar Familiar y Servicio Nacional de Aprendizaje.

Dicho documento debe certificar que, a la fecha de presentación de su documentación, ha realizado el pago de los aportes correspondientes a la nómina de los últimos seis (6) meses, contados a partir de la citada fecha, en los cuales se haya causado la obligación de efectuar dichos pagos. En el evento en que la sociedad no tenga más de seis (6) meses de constituida, deberá acreditar los pagos a partir de la fecha de su constitución."

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.

Por otra parte, y respecto de la documentación allegada junto con el recurso impetrado por el recurrente resulta relevante citar 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 quien 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 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

0460

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

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."

En consecuencia, no es posible alegar falla técnica alguna e igualmente 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 la entidad ASOCIACION DE USUARIOS DEL PROGRAMA HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR INSPECCIÓN DE GUAYABAL, GALLARDO, LA GUASCA, SUAZA URBANO Y VEREDAS ALEDAÑAS, 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 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 ASOCIACION DE USUARIOS DEL PROGRAMA HOGARES COMUNITARIOS DE BIENESTAR INSPECCIÓN DE GUAYABAL, GALLARDO, LA GUASCA, SUAZA URBANO Y VEREDAS ALEDAÑAS.

ARTÍCULO SEGUNDO: Notificar el presente acto de conformidad con lo dispuesto en el artículo 67 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.



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



RESOLUCIÓN N° 0460
"POR MEDIO DE LA CUAL SE RESUELVE UN RECURSO DE REPOSICIÓN
CONTRA LA RESOLUCIÓN 11084 DEL 23 DE DICIEMBRE DE 2015"

14 ENE 2016

NOTIFÍQUESE, PUBLÍQUESE Y CÚMPLASE


MARGARITA BARRAQUER SOURDIS
Subdirectora General

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

Control de legalidad: Carlos Fernando Sendoya Ospina - Subdirección General

Revisó: Zenaida Beatriz Cadena Llanos - Dirección de Primera Infancia
Julián Andrés Penagos Mora – Contratista Universidad Nacional de Colombia

Proyectó: Julián Esteban Gutiérrez Ardila - Contratista Universidad Nacional de Colombia

14 ENE 2016