Cota Cundinamarca, 13 de agosto de 2020

Señores

**INTERESADOS INVITACIÓN ABIERTA No. 011 DE 2020**

Ciudad

**Referencia: RESPUESTA ACLARACIONES A LA EVALUACIÓN DE LA INVITACIÓN ABIERTA 011 DE 2020.**

Respetados Señores:

La EMPRESA DE LICORES DE CUNDINAMARCA da respuesta a las Aclaraciones presentadas por los interesados a la evaluación de la Invitación Abierta No. 011 de 2020 cuyo objeto es: **SUMINISTRO DE PERSONAL TEMPORAL NECESARIO PARA EL CUMPLIMIENTO DEL PLAN ESTRATEGICO DE LA EMPRESA DE LICORES DE CUNDINAMARCA**.

**OBSERVACION PRESENTADA POR SOLUCIONES EFECTIVAS**

**OBSERVACION 1**

Referencia: Inconformidad- Recurso respecto a la calificación de proponentes en Invitación abierta número 011 de 2020

GLORIA MERCEDES PATIÑO MARIN mayor de edad identificada con cedula de ciudadanía número 41.923.931, en calidad de representante legal de SOLUCIONES EFECTIVAS TEMPORAL S.A.S., persona jurídica de derecho privado identificada con Nit. Número 900.577.495-3, respetuosamente me dirijo a ustedes con el fin de presentar inconformidad- recurso a que haya lugar, a la EVALUACION TECNICA DE LA INVITACIÓN ABIERTA NÚMERO 011 DE 202.0, así:

1. Numeral 3.3. "Autorización efe/ Ministerio de Trabajo"

Es de precisar que, este requisito no es necesario para la comparación de las propuestas, en consecuencia, conforme a lo establecido en el artículo 5 parágrafo de la ley 1150 de 2007, la falta de documentos referentes a la futura contratación o al proponente, no son necesarios para la comparación de las propuestas, no siendo esto suficiente para el rechazo de las ofertas. Debiendo conceder un término para subsanar la documentación faltante, so pena de vulnerar el principio de selección objetiva, transparencia, y, el derecho al debido proceso.

Así las cosas, y conforme a la observación realizada en la Evaluación, me permito aclarar que, conforme se hace constar en documento adjunto, desde el 21 de febrero del año 2020 se remitió al MINISTERIO DE TRABAJO la póliza anual requerida para el funcionamiento de las Empresas de Servicio Temporal, solicitando en el documento remisorio, la certificación de funcionamiento. Sin embargo, a la fecha no ha sido expedido, teniendo en cuenta que, conforme a lo establecido en la resolución número 1294 de 2020, dicha entidad prorrogo la suspensión de términos. conociendo actualmente, de forma exclusiva los trámites concernientes a la emergencia actual, dentro de los cuales NO se encuentra la emisión del certificado de funcionamiento y vigencia.

Por lo tanto, no podrá la entidad exigir un certificado actualizado, teniendo en cuenta que, el MINISTERIO DE TRABAJO no está realizando el mentado trámite por la emergencia actual, dejando constancia de que el mismo se solicitó desde febrero de 2020.

**RESPUESTA OBSERVACION 1**

La Empresa de Licores de Cundinamarca, se permite informar al oferente que debe revisar la página de la ELC, con el fin de verificar que esta certificación ya no es necesaria, teniendo en cuenta que en la evaluación final se da como *“CUMPLE”, lo anterior teniendo en cuenta que una vez revisado el pliego y recibidas observaciones por parte de algunos oferentes se da como cumple y no debe ser aportado dicho documento”.*

**OBSERVACIONES PRESENTADAS POR COMPAÑÍA COLOMBIANA DE SERVICIOS TEMPORALES SAS - COLTEMP SAS**

**OBSERVACION 1**

OBSERVACIONES AL INFORME DE EVALUACIÓN

La suscrita INGRID MARGARITA PINILLA ROCHA, identificada con la cédula de ciudadanía número 51.740.081 de Bogotá, en calidad de representante Legal de COMPAÑÍA COLOMBIANA DE SERVICIOS TEMPORALES SAS - COLTEMP SAS con NIT 830.059.650- 3, de conformidad con el cronograma del proceso me permito realizar las siguientes observaciones al informe de evaluación: SUBSANACIÓN DE REQUISITOS HABILITANTES PROPUESTADE COLTEMP S

Al revisar el informe de evaluación inicial encontramos que la Empresa de Licores de Cundinamarca está solicitando subsanar la resolución de funcionamiento.

Dentro de la propuesta presentada en los folios del 39 al 46 se incluyó la respectiva resolución de funcionamiento expedida por el ministerio del trabajo.

Adjuntamos certificación trimestral expedida por el Ministerio del Trabajo con vigencia a 30 de abril de 2020, que fue la última que expidió el ministerio antes de cerrar la atención al público debido a la pandemia del coronavirus.

De acuerdo con los diferentes decretos expedidos por el Gobierno Nacional por la emergencia sanitaria, todas las licencias o permisos que se venzan dentro del periodo de emergencia se prorrogan automáticamente hasta la terminación de la emergencia y un mes más, por lo tanto la certificación que aportamos se encuentra vigente. Es importante aclarar que dicha certificación no define la vigencia de la licencia de funcionamiento que es o que exige el pliego de condiciones, ya que la autorización se da mediante acto administrativo (Resolución) y no tiene vigencia ni expiración, por consiguiente, la licencia de autorización de COLTEMP SAS se encuentra vigente

**RESPUESTA OBSERVACION 1**

La Empresa de Licores de Cundinamarca, se permite informar al oferente que debe revisar la página de la ELC, con el fin de verificar que esta certificación ya no es necesaria, teniendo en cuenta que en la evaluación final se da como *“CUMPLE”, lo anterior teniendo en cuenta que una vez revisado el pliego y recibidas observaciones por parte de algunos oferentes se da como cumple y no debe ser aportado dicho documento”.*

**OBSERVACION 2**

De acuerdo con el informe de evaluación de las ofertas económicas presentadas, encontramos que la oferta presentada por el proponente LUGOAP SERVICIOS TEMPORALES SAS, es una oferta de precios artificialmente bajos que pone en riesgo la ejecución del contrato ya que con un AIU del 5% no se alcanzan a cubrir los costos de ejecución del contrato.

Dicha propuesta está un 27% por debajo del promedio de las demás ofertas (6,76%), y esta un 40% por debajo del AIU establecido por la entidad para el presente proceso (9%), lo que demuestra claramente que es una oferta de precios artificialmente bajos, por lo que solicitamos a la entidad rechazar dicha propuesta

**RESPUESTA OBSERVACION 2**

La Empresa de Licores de Cundinamarca informa al oferente que de acuerdo a lo informado por la firma Lugoa responde: ***No es cierto que los costos de ejecución no permitan ofertar un AIU del 5%, nuestra compañía ha ejecutado por más de un año el presente contrato conociendo a fondo, las características del proyecto, lo que con conocimiento de causa permite ofertar un AIU de dicho porcentaje***

**OBSERVACIONES PRESENTADAS POR HUMANOS ASESORIA EN SERVICIOS OCASIONALES S.A.**

**OBSERVACION 1**

Una vez revisado el informe de evaluación publicado en la página WEB de la entidad, nos permitimos formular las siguientes observaciones con el fin de subsanar requisitos técnicos habilitantes de nuestra propuesta.

En el informe de evaluación técnica en el requisito “AUTORIZACIÓN DEL MINISTERIO DE TRABAJO” que exige: EL OFERENTE deberá presentar a la Empresa de Licores de Cundinamarca copia de la resolución de funcionamiento expedida por el Ministerio de Trabajo vigente. La entidad evalúa nuestra propuesta como “NO CUMPLE - DEBE SUBSANAR APORTAR CERTIFICADO DEL MINISTERIO DE LA VIGENCIA”.

Es importante aclarar que los términos de referencia no solicitan el certificado del ministerio de la vigencia, sino copia de la resolución, la cual se anexo a nuestra propuesta cumpliendo con el requisito establecido. No obstante, adjuntamos la última certificación expedida por el Ministerio del Trabajo con fecha 10 de febrero de 2020, la cual tiene vigencia hasta el 30 de abril de 2020.

 Debido al cierre temporal del Ministerio del trabajo (Resolución No.784 del 17 de marzo de 2020 "Por medio de la cual se adoptan medidas transitorias por motivos de emergencia sanitaria"), dicha entidad no ha expedido la certificación correspondiente al primer trimestre de 2020 y al segundo trimestre de 2020, informando que de acuerdo con el decreto nacional con el que se declara la emergencia sanitaria por la pandemia de COVID 19 que se extiende hasta el 30 de agosto de 2020, la certificación que aportamos tienen vigencia automática hasta un (1) mes después de la terminación de la emergencia, es decir por lo menos hasta el 30 de septiembre de 2020, con lo que se subsana la solicitud de la Empresa de Licores de Cundinamarca El Ministerio del trabajo nos emite la siguiente respuesta ante la solicitud de la certificación actualizada:

*En Cuanto a la vigencia de las Certificaciones de Empresas de Servicios Temporales, le informo que según el Decreto 491 de 2020 art. 8 señala “Ampliación de la vigencia de permisos, autorizaciones, certificados y licencias. Cuando un permiso, autorización, certificado o licencia* ***venza durante el término de vigencia de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social y cuyo trámite de renovación no pueda ser realizado con ocasión de las medidas adoptadas para conjurarla, se entenderá prorrogado automáticamente el per miso, autorización, certificado y licencia hasta un mes (1) más contado a partir de la superación de la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social****. Superada la Emergencia Sanitaria declarada por el Ministerio de Salud y Protección Social el titular del permiso, autorización, certificado o licencia, deberá realizar el trámite ordinario para su renovación*

**RESPUESTA OBSERVACION 1**

La Empresa de Licores de Cundinamarca, se permite informar al oferente que debe revisar la página de la ELC, con el fin de verificar que esta certificación ya no es necesaria, teniendo en cuenta que en la evaluación final se da como *“CUMPLE”, lo anterior teniendo en cuenta que una vez revisado el pliego y recibidas observaciones por parte de algunos oferentes se da como cumple y no debe ser aportado dicho documento”.*

**OBSERVACION 2**

Una vez revisado el informe de evaluación publicado en la página WEB de la entidad, nos permitimos formular las siguientes observaciones sobre los precios ofertados.

La guía para el manejo de ofertas artificialmente bajas en los procesos de contratación, publicada por la Agencia Nacional para la Contratación “Colombia Compra eficiente”, indica que algunos proponentes utilizan su oferta como parte de una estrategia colusoria, para sacar ventaja de los factores poderdantes sobre las propuestas de los demás ofertantes, pues es claro que su ofrecimiento no se debe a la ignorancia de los costos e ingresos verdaderos del contrato, todo lo contrario, su oferta pretende garantizar la adjudicación del contrato, con pérdidas calculadas o subsidiadas con otras ramas de negocio, para forzar la salida del proceso de selección o desincentivar la contratación de otra compañía, lo cual, como se evidencia en estos casos, genera solicitudes de adiciones o modificaciones contractuales después de la adjudicación.

Por todo lo anterior, la entidad debe identificar y calificar estas ofertas como artificialmente bajas y así evitar que no se confundan con una oferta competitiva, ya que si bien es cierto el menor valor genera menos pagos para la entidad, esto no es directamente proporcional con la correcta ejecución y el cumplimiento del objeto contractual que satisfaga las necesidades de la EMPRESA DE LICORES DE CUNDINAMARCA, afectando los objetivos que persigue la entidad.

**RESPUESTA OBSERVACION 2**

La Empresa de Licores de Cundinamarca se permite que recibidas las observaciones en las cuales aducen una posible propuesta con valor artificialmente se informó a la sociedad LUGOAP para que justificara el valor de su oferta, la cual se señaló:

*La naturaleza jurídica de la entidad contratante implica que no se encuentra sometida al estatuto general de contratación pública, ley 80 de 1993, ley 1150 de 2007 y sus decretos reglamentarios, a la letra la norma reza:*

*ARTÍCULO 14. DEL RÉGIMEN CONTRACTUAL DE LAS EMPRESAS INDUSTRIALES Y COMERCIALES DEL ESTADO, LAS SOCIEDADES DE ECONOMÍA MIXTA, SUS FILIALES Y EMPRESAS CON PARTICIPACIÓN MAYORITARIA DEL ESTADO.*

*“…Las Empresas Industriales y Comerciales del Estado, las Sociedades de Economía Mixta en las que el Estado tenga participación superior al cincuenta por ciento (50%), sus filiales y las Sociedades entre Entidades Públicas con participación mayoritaria del Estado superior al cincuenta por ciento (50%), estarán sometidas al Estatuto General de Contratación de la Administración Pública, con excepción de aquellas que desarrollen actividades comerciales en competencia con el sector privado y/o público, nacional o internacional o en mercados regulados…”*

|  |
| --- |
| *En este sentido los postulados esbozados por el aquí observante no son aplicables;* ***aun así,*** *es* |
| *importante señalar que nuestro AIU se encuentra fundamentando en el artículo 462-1 del estatuto* |
| *tributario, el cual otorga libertad a las empresas de servicios temporales; con el fin de ofertar el* |
| *porcentaje de AIU, que consideren adecuado a cada proyecto a ejecutar.* |

**OBSERVACION 3**

Es inaceptable que en el presente proceso se oferte un AIU del 5%, cuando las obligaciones contractuales y los costos de ejecución del contrato no lo permiten, siendo esta situación una clara conducta de competencia desleal que la entidad no debería aceptar, en aras de garantizar el buen proceder de los proponentes y evitar deteriorar los precios del mercado

**RESPUESTA OBSERVACION 3**

La Empresa de Licores de Cundinamarca informa el oferente que anexa la respuesta de LUGOAP.

1. *No es cierto que los costos de ejecución no permitan ofertar un AIU del 5%, nuestra compañía ha ejecutado por más de un año el presente contrato conociendo a fondo, las características del proyecto, lo que con conocimiento de causa permite ofertar un AIU de dicho porcentaje.*
2. *Adicional a lo anterior los costos laborales se encuentran plenamente garantizados dado que son costos fijos* ***establecidos e inamovibles*** *en el pliego de condiciones y futuro contrato; que no son objeto de modificación por parte de LUGOAP EST SAS.*
3. *Respecto de las aseveraciones de Competencia desleal, es igualmente relevante manifestar, que no es aplicable para el presente caso, si fuese así, el legislador en el artículo 462-1 del estatuto tributario, norma que regula la base gravable especial del AIU, para el ejercicio de los servicios de las empresas de servicios temporales; hubiese establecido un margen mínimo de AIU, y no lo hizo; de esa forma,*  ***dejo en libertad a las empresas de servicios temporales de ofertar el AIU que consideren pertinente****,*

**OBSERVACION 4**

Con base en lo anterior, hemos hecho un análisis juicioso de las ofertas económicas presentadas, el cual detallamos a continuación:

Ofertas económicas ordenas de mayor a menor de acuerdo con el AIU ofertado:

|  |
| --- |
| **CUADRO OFERTA ECONÓMICA** |
| **OFERENTE** | **A.I.U.****OFERTADO** |
| PTA SAS | 8,48% |
| SOLUCIONES TEMPORALES SAS | 8,00% |
| SOLUCIONES EFECTIVASTEMPORAL | 7,00% |
| SERVICIOS Y OUTSOURCING SAS | 7,00% |
| HUMANOS SA | 6,08% |
| COLTEMP | 5,85% |
| LUGO AP SERVICIOS TEMPORALES | 5,00% |

Cálculo de los índices para la determinación de ofertas artificialmente bajas de acuerdo con la metodología establecida por Colombia compra Eficiente, que se basa en criterios estadísticos objetivos:

|  |
| --- |
| **INDICES ESTADISTICOS** |
| **INDICE** | **A.I.U. OFERTADO** |
| MEDIANA | 7,00% |
| DESVIACIÓN ESTANDAR | 1,22% |
| SUMATORIA DE OFERTAS | 47,41% |
| PROMEDIO | 6,77% |
| NUMERO DE OFERTAS | 7 |

En donde Mediana es a la suma de los números de la mitad, divido entre dos.

En donde promedio es igual a la sumatoria de datos, divido entre el número de datos. Desviación Estándar



Siendo N = Numero de datos, Xi = 1,2,3,4,5,6 y 7.

**RESPUESTA OBSERVACION 4**

LA Empresa de Licores de Cundinamarca se permite informar al Oferente la respuesta dada por LUGOA:

*Tal como lo hemos venido manifestando a lo largo del presente documento los postulados del estatuto general de contratación pública, no son aplicables al presente proceso, por una entidad con régimen exceptuado. Adicional a lo anterior las conceptualizaciones de COLOMBIA COMPRA EFICIENTE, no pueden ir en contra de una ley; como lo pretende hacer entender el observante.*

• *El servicio de las empresas de servicios temporales tributaria y financieramente tiene una regulación legal especial, se le establece una base gravable especial nominada como AIU.*

• *La ley, específicamente el artículo 462-1 del estatuto tributario, regula la base gravable especial, pudiendo tener dicho AIU cualquier porcentaje sobre los costos fijos o costos laborales o costos del contrato.*

• *Lo anterior es claro al no establecerse unos rangos mínimos ni máximos del AIU; como si lo hizo para el caso del IVA, que, en todo caso, para el tema del IVA, la base gravable no puede ser inferior al 10% del valor del contrato*

*ARTICULO 462-1. BASE GRAVABLE ESPECIAL. <Ver Notas del Editor> <Artículo modificado por el artículo 46 de la Ley 1607 de 2012. El nuevo texto es el siguiente:> Para los servicios integrales de aseo y cafetería, de vigilancia, autorizados por la Superintendencia de Vigilancia Privada, de servicios temporales prestados por empresas autorizadas por el Ministerio del Trabajo y en los prestados por las cooperativas y pre cooperativas de trabajo asociado en cuanto a mano de obra se refiere, vigiladas por la Superintendencia de Economía Solidaria o quien haga sus veces, a las cuales se les haya expedido resolución de registro por parte del Ministerio del Trabajo, de los regímenes de trabajo asociado, compensaciones y seguridad social, como también a los prestados por los sindicatos con personería jurídica vigente en desarrollo de contratos sindicales debidamente depositados ante el Ministerio de Trabajo, la tarifa será del 16%\* en la parte correspondiente al AIU (Administración, Imprevistos y Utilidad), que no podrá ser inferior al diez por ciento (10%) del valor del contrato.*

*Así pues, la configuración de nuestra oferta económica no se basa en conceptos de Colombia compra eficiente, si no en la ley que regula la actividad de las empresas de servicios temporales, y que otorga libertad a las empresas de servicios temporales para establecer el porcentaje de AIU, de acuerdo a las reglas de libre competencia.*

**OBSERVACION 5**

Así las cosas, solicitamos muy respetuosamente se rechace la propuesta del proponente LUGOAP SERVICIOS TEMPORALES SAS, y de esta forma se garantice el debido proceso para los demás proponentes del proceso.

**RESPUESTA OBSERVACION 5**

La Empresa de Licores de Cundinamarca se permite informar, que una vez revisados los argumentos expuestos por los observantes sobre la presunta comisión de un precio artificialmente y revisados los argumentos expuestos por el oferente SERVICIOS TEMPORALES SAS LUGOAP, procede a exponer las razones por la cuales no acogen las solicitudes realizadas:

1. La Empresa De Licores De Cundinamarca al ser una Empresa Industrial Y Comercial del estado que compite con el sector privado, maneja un régimen de contratación privado, y se rige por los procedimientos y modalidades de contratación establecidos en el manual de contratación de la entidad; fue por ello que estableció de forma clara los criterios de evaluación, por lo anterior no procederemos a dar aplicación a la guía de Colombia compra eficiente, pues como su nombre lo indica es una documento que incluye recomendaciones para entidades del estado sometidas a la Ley 80 de 1993.
2. A todos los oferentes de forma equitativa e igualitaria, se les socializó la invitación abierta, en la cual se establecieron de forma clara los requisitos habilitantes y la forma de evaluar las ofertas
3. Que durante el proceso contractual no se recibió observación alguna sobre la forma de evaluación de las ofertas con la cual se evidenciará una posible violación por parte de la empresa, a la normatividad vigente que aplica para el tipo de sociedades (temporales).
4. Que con el fin de aclarar las dudas presentadas por algunos oferentes se requirió a la sociedad LUGOAP, la cual de forma clara detalló su capacidad técnica, administrativa y legal, para lograr la ejecución del contrato (Anexo respuestas)

Así mismo es necesario resaltar que el *porcentaje de AIU se encuentra enmarcado en la ley vigente, específicamente el artículo 462-1 del estatuto tributario, por lo anterior la Empresa no estaría vulnerando normatividad vigente alguna y a su vez obtiene un beneficio al generar una disminución en costos.*

*Sin otro particular*

(Original Firmado)

**DANITZA AMAYA GACHA**

Subgerente Talento Humano.

(Original Firmado)

**SANDRA MILENA CUBILLOS GONZALEZ**

 Jefe Oficina de Gestión Contractual

Elaboró: Luz Marina Torres Rojas

 Profesional Universitario