



Bogotá, 9 de febrero de 2.015

Señores

INSTITUTO COLOMBIANO PARA LA EVALUACIÓN DE LA EDUCACIÓN - ICFES

Bogotá, DC

Referencia: Escrito de respuestas a tercera solicitud de aclaraciones – CP 01 de 2015.

Respetados señores,

De manera atenta, teniendo en cuenta su solicitud de la referencia y encontrándome dentro del término legal otorgado para tal efecto, me permito responder sus inquietudes: Expuestas en el tercer escrito de observaciones:

“1. Con el presente me permito solicitar la siguiente aclaración, en relación con la oferta de porcentaje de descuento para pruebas adicionales presentada por Ustedes en el Formato 8 de su propuesta:

“En atención a los descuentos del 99.49% ofertados por su compañía, para la Impresión adicional en todos los rangos de volúmenes que pudiera requerir el ICFES, se solicita de manera atenta, una sustentación de la estructura operacional del negocio referente a los costos y utilidad que le permiten al proponente ofertar este porcentaje de descuentos y mantenerlos para la ejecución del contrato”.

Respuesta: En el numeral 6.2 Factor Técnico/ página 30 del pliego de condiciones se asignan 150 puntos por impresión y empaque de pruebas adicionales. En el numeral 6.2.1 Impresión y empaque de pruebas adicionales en la página 33 el pliego establece: “En ningún caso el proponente podrá ofertar un porcentaje de descuento igual o superior al 100% de descuento. En caso que este porcentaje sea ofertado, el proponente no recibirá puntaje para el rango de cantidad de material en la cual oferte un porcentaje igual ó superior al 100%, y se entenderá que mantiene el mismo precio unitario ofertado para las pruebas SABER 11 Calendario A ó SABER PRO – 2 según corresponda.”

Cómo se puede observar, la Entidad dejó abierta la posibilidad de ofertar el mayor descuento posible, situación que Thomas Greg & Sons de Colombia S.A. tomó en cuenta para ofertarlo como una estrategia comercial para un cliente con el que hemos trabajado por más de 25 años en diferentes actividades.





Toda propuesta comercial contiene valores agregados que pueden favorecer la adjudicación de cualquier contrato. Las propuestas son estudiadas, simuladas y estructuradas de manera sistemática aplicando el método inductivo que parte de unos hechos verificables que se convierten en procesos y productos. Esto significa que al tener un proceso principal que deriva en economías de escala, se logra obtener suficiente racionalidad en los costos de producción que son eficientes para cubrir impresiones adicionales de menor cuantía, sin que esto afecte la contribución esperada. Ello permite diseñar una atractiva estrategia comercial que pondera la promoción como hecho válido y argumento sólido a la hora de ofrecer a nuestros clientes valores agregados tangibles, de percepción objetiva.

La experiencia acumulada de años realizando este tipo de proyectos nos permite determinar el grado de riesgo y de apalancamiento del costo, de tal manera que nos proporciona información cuantitativa que posibilita realizar una promoción como la que estamos presentando, que se sustenta en oportunidad de negociaciones con proveedores de materias primas por volumen, una programación de producción expedita y control en repetición de actividades. Todo este esquema de economías de escala y optimización de costos hace parte del secreto profesional de nuestra compañía.

Nuestra compañía, la cual lleva más de 50 años en el mercado, cuenta con el respaldo económico del Grupo Thomas Greg & Sons y durante sus años de trayectoria en el mercado Nacional ha cumplido cabal y responsablemente con todas nuestras obligaciones en los contratos que nos han sido asignados.

Nuestras cifras históricas son garantes de seriedad y cumplimiento. Las decisiones comerciales que hemos adoptado han sido meticulosamente analizadas y soportadas en la experiencia ejecutando estos contratos.

2. "Al respecto, nos permitimos manifestar que continúa sin acreditarse el requisito previsto en el numeral 5.3.2., cuyo texto es el siguiente:

"5.3.2. Planta de producción.

El Proponente deberá acreditar una (1) o varias planta(s) de producción para los 37 procesos de impresión y empaque del material de las pruebas objeto del contrato que se pretende suscribir con el presente proceso de selección del ICFES, estará(n) ubicada(s) en la ciudad de Bogotá D.C., y su área metropolitana. Este requisito se acreditará mediante el certificado de libertad y tradición del inmueble, en caso que el mismo sea propiedad del Proponente. En caso de no ser de propiedad del proponente, adicionalmente al certificado,





se deberá adjuntar copia del contrato de arrendamiento o carta de compromiso o promesa de contrato respectivo que deberá tener una duración igual a la del contrato que se pretende suscribir con el presente proceso de selección, suscrito por el o los propietarios del inmueble. En el caso de Proponente plural, al menos uno de sus integrantes deberá cumplir con este requisito." (Subraya fuera del texto original)

De acuerdo con lo señalado, el requisito se acredita únicamente mediante la presentación de certificado de tradición y libertad de inmueble de propiedad del proponente o mediante contrato de arrendamiento o carta de compromiso o promesa del mismo, en caso de no ser el inmueble ofertado de propiedad del proponente, presupuestos que no se cumplen con la documentación contenida en la propuesta ni en el oficio de subsanación de la referencia."

Respuesta: De conformidad con el numeral 5.3.2. del pliego de condiciones: "El Proponente deberá acreditar una (1) o varias planta(s) de producción para los procesos de impresión y empaque del material de las pruebas objeto del contrato que se pretende suscribir con el presente proceso de selección del ICFES, estará(n) ubicada(s) en la ciudad de Bogotá D.C., y su área metropolitana.

Este requisito se acreditará mediante el certificado de libertad y tradición del inmueble, en caso que el mismo sea propiedad del Proponente. En caso de no ser de propiedad del proponente, adicionalmente al certificado, se deberá adjuntar copia del contrato de arrendamiento o carta de compromiso o promesa de contrato respectivo que deberá tener una duración igual a la del contrato que se pretende suscribir con el presente proceso de selección, suscrito por el o los propietarios del inmueble. En el caso de Proponente plural, al menos uno de sus integrantes deberá cumplir con este requisito." (Resaltado fuera del texto original).

De la lectura del requisito transcrito, se presentaron los siguientes supuestos para efectos de acreditar su cumplimiento:

1. En caso que el proponente fuera propietario del inmueble ofertado, debía adjuntar copia del certificado de libertad y tradición.
2. En caso que el proponente no fuera el propietario del inmueble ofertado, debía adjuntarse la copia del certificado de libertad y tradición, acompañada de una (1), cualquiera de las siguientes tres (3) opciones:
 - a. Copia del contrato de arrendamiento o
 - b. **Carta de compromiso** o
 - c. Promesa de contrato respectivo.



Así las cosas, en lo que respecta a la carta de compromiso o la promesa de contrato, la entidad contratante no especificó en el pliego de condiciones la modalidad del contrato a ser utilizado para acreditar la tenencia efectiva de los inmuebles presentados por el oferente en su propuesta.

En efecto, de conformidad con lo previsto en el numeral 5.3.2. de la invitación, la carta de compromiso o la promesa de contrato respectivo no aluden específicamente a un contrato de arrendamiento, lo cual le permitía a los oferentes acreditar la tenencia, el uso y goce de referidos inmuebles mediante diferentes modalidades de contratos.

Ahora bien, en consonancia con las definiciones del diccionario de la real academia de la lengua española, la palabra "carta" significa *"Papel escrito, y ordinariamente cerrado, que una persona envía a otra para comunicarse con ella."*

Por su parte, atendiendo a la definición legal de la palabra "compromiso", esta se refiere a una *"obligación contraída unilateralmente, como en el ofrecimiento hecho bajo palabra de honor."*¹

De acuerdo con lo anterior, la carta de compromiso es un documento escrito que se remite a otra persona, en el cual se obliga unilateralmente a una prestación específica, la cual, para el presente proceso de selección, era acreditar la tenencia de los inmuebles por término de ejecución del contrato resultante del proceso de selección adelantado por el ICFES, independientemente de la modalidad de contratación a ser utilizada por el oferente para tal finalidad.

En este sentido, Thomas Greg & Sons de Colombia S.A. aportó junto a los certificados de libertad y tradición de los inmuebles ofertados, las certificaciones expedidas por la Fiduciaria Bogotá S.A. (Folios 168 a 171), en las cuales se expreso que: *"La fiduciaria no solicitará la restitución del inmueble mientras se cumplan los términos establecidos en el Contrato de Fiducia Mercantil de Garantía Irrevocable y no se reciba por parte de los acreedores garantizados notificación alguna de ejecución de la garantía que el mismo representa"*.

Así las cosas, Fiduciaria Bogotá S.A. mediante las certificaciones referidas manifestó su compromiso de mantener el inmueble en comodato por el término de ejecución del mismo, en los términos dispuestos en el contrato de fiducia mercantil de garantía suscrito con nuestra compañía, sentido por el cual, los documentos aportados junto con nuestra

¹ http://www.lexivox.org/packages/lexml/mostrar_diccionario.php?desde=Comprobacion&hasta=Concejal&lang=es



propuesta, corresponden a las cartas de compromiso que aseguran la tenencia, uso y goce de las plantas ofertadas, por un término superior al requerido por el ICFES en la invitación.

Aunado a lo expuesto, es preciso manifestar que la necesidad de la entidad contratante se circunscribe a la tenencia efectiva del inmueble por el término de ejecución del contrato correspondiente, razón por la cual, debe aplicar en la lectura de los términos de la invitación los criterios herméticos de interpretación tales como el exegético, sistemático y teleológico, conforme los cuales, de una lectura juiciosa a los términos de la invitación de la cual se dio apertura por el ICFES, resulta evidente el cumplimiento del requisito propuesto en el numeral 5.3.2. de la invitación por parte de nuestra compañía.

El Consejo de Estado se ha referido a los criterios herméticos a ser utilizados para la interpretación de los pliegos de condiciones de la siguiente manera:

«(…), el sentido gramatical o exegético será el que prevalecerá cuando el tenor literal sea claro; agotada esa vía, es pertinente recurrir al espíritu (criterio histórico) y al significado de las palabras en su contexto legal, el de uso común y el sentido técnico de las mismas (criterio semántico); con posterioridad, es dable acudir a la hermenéutica por contexto (criterio sistemático), según el cual es posible ilustrar el sentido de la norma a partir de los elementos fácticos y jurídicos que la enmarcan, en procura de la búsqueda de correspondencia y armonía; de igual forma, es posible desentrañar la finalidad u objetivos perseguidos por la disposición (criterio teleológico); otros criterios herméticos –de naturaleza subsidiaria– son los relacionados con la articulación general del ordenamiento jurídico y la equidad[6].”²

En este orden de ideas, deberá atenderse al tenor literal del requisito previsto en el numeral 5.3.2. del pliego de condiciones conforme el cual, en caso que el proponente no fuera el propietario del inmueble ofertado, debía adjuntar la copia del certificado de libertad y tradición acompañada de carta de compromiso, o, copia de la promesa del contrato respectivo.

A su turno, en caso de ser necesario apelar a los diferentes criterios herméticos para interpretar la disposición antes mencionada, deberán aplicarse los criterios sistemático y teleológico de la invitación conforme los cuales, el pliego de condiciones debe entenderse como un documento integral en todo su contenido, cuyas disposiciones responden a una finalidad o propósito específico el cual es tener certeza que el oferente cuenta con las plantas físicas para los procesos de impresión y empaque en la ciudad de Bogotá,

² Ver sentencia del Consejo de Estado, Sala De Le Contencioso Administrativo, Sección Tercera, Subsección C, Consejero ponente: ENRIQUE GIL BOTERO, Bogotá D.C., veinticuatro (24) de julio de dos mil trece (2013); Radicación número: 05001-23-31-000-1998-00833-01 (25642).





independientemente del tipo de contrato utilizado por el oferente para tener el uso y goce efectivo de los inmuebles.

De otra parte, la compañía que represento ha ofertado el mismo inmueble durante los procesos de selección logísticos adelantados por el ICFES, los cuales, en los casos que hemos sido favorecidos con la adjudicación de los contratos correspondientes, hemos cumplido a cabalidad con las obligaciones a nuestro cargo, en los tiempos acordados con esta entidad, tal y como consta en las certificaciones de experiencia aportadas junto con nuestra propuesta económica, sin que en ningún momento se haya presentado algún inconveniente con la disponibilidad del inmueble.

Corolario de lo expuesto, solicitamos a la entidad sujetarse en estricto sentido a lo dispuesto en el numeral 5.3.2. de la invitación, teniendo en cuenta que las plantas presentadas por Thomas Greg & Sons de Colombia S.A. en comodato cumplen plenamente con las exigencias del pliego de condiciones y garantizan en mayor medida el cumplimiento de los fines propuestos por la entidad contratante.

Atentamente,



Stella Romero Rojas

CC. No. 51.783.390 de Bogotá

Representante Legal

Thomas Greg & Sons de Colombia S.A.