



SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES

0382

CENTRO SCT BAJA CALIFORNIA DE LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES

EXPEDIENTE No. 009/2013

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

"2013, Año de la Lealtad Institucional y Centenario del Ejército Mexicano"

México, Distrito Federal, a quince de agosto de dos mil trece. - - - - -

VISTOS para resolver los autos del expediente citado al rubro, y - - - - -

RESULTANDO

- - - **PRIMERO.**- Por oficio 115.5.0426 de veinticinco de febrero de dos mil trece (foja 001), recibido en la Oficialía de Partes de este Órgano Interno de Control en la Secretaría de Comunicaciones y Transportes el cinco de marzo siguiente, el Director General Adjunto de Inconformidades de la Dirección General de Controversias y Sanciones en Contrataciones Públicas de la Secretaría de la Función Pública, remitió el escrito de inconformidad (fojas 002 a 004), promovida a través del Sistema de Inconformidades Electrónicas CompraNet por la empresa [REDACTED] por conducto de su representante legal el [REDACTED] en contra del acto de presentación y apertura de propuestas de la Licitación Pública Nacional **LO-009000981-N03-2013**, convocada por el **CENTRO SCT BAJA CALIFORNIA DE LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES** para la contratación de los trabajos relativos a la **"CONSERVACIÓN RUTINARIA 2013 EN 86.70 KMS. DE LA RED BÁSICA DE CORREDORES KM 110+000 AL KM 196+000 TRAMO: JARAMILLO - LÁZARO CÁRDENAS, CARRETERA: ENSENADA-LÁZARO CARDENAS, EN EL ESTADO DE BAJA CALIFORNIA"**. -

- - - **SEGUNDO.**- Mediante acuerdo de siete de marzo del año en curso (fojas 019 a 021), se admitió a trámite la inconformidad de mérito; así mismo, se corrió traslado a la convocante para que rindiera tanto el informe previo como el circunstanciado y proporcionara copia certificada de las constancias relativas al procedimiento de contratación; de igual forma, con fundamento en lo dispuesto en el último párrafo del artículo 88 de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, se decretó de oficio la suspensión provisional del proceso de contratación, pues de las constancias que se adjuntaron al escrito de inconformidad, pudo inferirse que no obstante que en el Sistema CompraNet se señaló que el carácter del procedimiento de contratación era mixto, en el acto de presentación y apertura de propuestas únicamente fueron recibidas aquellas propuestas que se presentaron personalmente en las oficinas de la convocante. -

- - - **TERCERO.**- Por acuerdo de tres de abril del año en curso, se proveyó sobre la recepción del oficio 6.2.305.UAJ.-0539/2013 de veintidós de marzo de dos mil trece (fojas 038 a 040), a través del cual la convocante rindió el informe previo solicitado por esta autoridad, señalando los datos correspondientes al monto

2



ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES

EXPEDIENTE No. 009/2013

0383

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

autorizado y adjudicado de la licitación pública que nos ocupa, los cuales ascienden a: **\$4'029,300.00** (cuatro millones veintinueve mil trescientos pesos 00/100 M.N.), incluido el impuesto al valor agregado, y **\$3'893,830.44** (tres millones ochocientos noventa y tres mil ochocientos treinta pesos 44/100 M.N.), incluyendo el impuesto al valor agregado, respectivamente; así mismo, comunicó el estado que guardaba el procedimiento de contratación y los datos correspondientes a la empresa tercera interesada; de igual forma, se pronunció respecto a que no era conveniente el otorgamiento de la suspensión definitiva del procedimiento de contratación de mérito, aduciendo que en la convocatoria se estableció que la licitación era presencial. - - - - -

En el mismo acuerdo en comento, se ordenó correr traslado de la inconformidad a la empresa [REDACTED]

[REDACTED] en su carácter de tercera interesada; así mismo, se decretó de oficio la suspensión definitiva de la licitación, pues no obstante los argumentos de la convocante de las constancias que se adjuntaron al escrito de inconformidad, puede inferirse que en el Sistema CompraNet se señaló, que el carácter del procedimiento de contratación era mixto; además, de la consulta a la convocatoria de la licitación que nos ocupa, en su base SEGUNDA apartado PRESENTACIÓN Y APERTURA DE PROPUESTAS se lee que **los participantes podrán presentar sus propuestas** por escrito durante el acto de presentación y apertura de propuestas en el lugar y fecha señalado en la convocatoria, **por medios electrónicos** conforme a las disposiciones de la Secretaría de la Función Pública, o bien, a través del servicio postal o mensajería, lo que esta autoridad estimó como un elemento suficiente para la procedencia de la medida cautelar. -

- - - **CUARTO.**- Mediante acuerdo de tres de abril de dos mil trece, se proveyó sobre la recepción del oficio 6.2.305.UAJ.-0561/2013 de veintiséis de marzo de dos mil trece (fojas 052 a 059), a través del cual la convocante rindió el informe circunstanciado solicitado, donde respecto de los motivos de inconformidad, expresó lo siguiente: - - - - -

"CAUSALES DE IMPROCEDENCIA

Se hace valer la siguiente causal de improcedencia con fundamento en la fracción II del artículo 85 de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas que cito para su pronta referencia:

"Artículo 85. La instancia de inconformidad es improcedente:

- I. ...
- II. Contra actos consentidos expresa o tácitamente;..."

Esto en virtud de que el acto contra el que se inconforma el ahora promovente que ha quedado plenamente identificado en el expediente al rubro indicado, como ACTO DE PRESENTACIÓN, APERTURA DE PROPUESTAS DE LA LICITACIÓN PÚBLICA NACIONAL

9/



ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA
DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES

EXPEDIENTE No. 009/2013

0384

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

LO-009000981-N03-2013, y del que es importante asentar que dejando constancia del mismo, mediante el Acta respectiva a primera vista se observan los siguientes hechos:

1. La empresa Maquinaria y Suministros JAPAMAZ, S. A. de C. V., no se presentó físicamente a la junta pública para la recepción, presentación y apertura de las propuestas.

2. Que de la propuesta enviada por medios electrónicos por la misma empresa, cumple con uno de los requisitos que debe verificar, adjuntando un ejemplar de la convocatoria firmada, hecho mediante el cual expresa su aceptación y conformidad con todos y cada uno de los aspectos que se plasman en la misma y de cumplir con los requisitos tal y como se prevé en su texto.

3. Que de la firma de conformidad del escrito de la convocatoria, existe y se presume la aceptación EXPRESA de dicha negociación a entregar la propuesta de forma presencial, pues la anotación que se redacta en la parte in fine del penúltimo párrafo de la página cuarta de la convocatoria es de carácter clara y precisa al decretar que la recepción se hará por esa única vía, es decir, presencial. Transcripción del texto:

Sic... "en este supuesto la proposición deberá ser firmada autógrafamente por el representante común que para este acto haya sido designado por el grupo de personas, o bien, en caso de que sea enviada electrónicamente por los medios de identificación electrónica autorizados por LA SFP. (NO APLICA, será presencial)"

...

HECHOS

PRIMERO. -

NO SE ACEPTA COMO CIERTO EL HECHO PRIMERO como lo expone el actor toda vez que este manifiesta que su representada, presentó su oferta técnica y económica debidamente integrada, esto es cumpliendo con todos los requisitos exigidos en la convocatoria, lo cual resulta erróneo toda vez que claramente se expresa en la convocatoria y que me permito citar textualmente:

"En este supuesto la proposición deberá ser firmada autógrafamente por el representante común que para este acto haya sido designado por el grupo de personas, o bien, en caso de que sea enviada electrónicamente por los medios de identificación electrónica autorizados por LA SFP. (NO APLICA, será presencial)".

Como se puede observar el inconforme no cumplió con todos los requisitos exigidos por la convocante, ya que su propuesta no fue presentada en la Junta pública convocada para este efecto, tal y como se describe en el párrafo anterior que dicho evento sería presencial.

SEGUNDO.-

SE PRESUME CIERTO ESTE HECHO, Toda vez que en esta etapa procesal, se reciben las propuestas técnicas y económicas (sic) que presentan los licitantes conforme a lo establecido en la convocatoria, encuadrándose el inconforme en el supuesto ya descrito en el punto que antecede, en cuanto a que la Licitación Pública Nacional que nos ocupa sería presencial, situación que no sucedió con el inconforme, motivo por el cual se tuvo como no presentada, ya que como lo estipula la Convocatoria en cita,



dicho evento se llevó a cabo en tiempo y forma el día 18 de Febrero (sic) del 2013 en junta publica a la que asistieron 5 empresas a través de sus Representantes Legales en la que presentaron sus propuestas técnicas y económicas tal y como se observa en el contenido del acta que se levantó para estos efectos, cumpliendo con la Convocatoria en su numeral que a la letra:

"I). -PRESENTACIÓN Y APERTURA DE PROPOSICIONES

La presentación y apertura de proposiciones será el día 18 de febrero de 2013, a las 12:00 horas, en la Sala de Juntas de la Dirección General del Centro SCT" Baja California": Avenida Ejército Nacional N° 780, Colonia Maestros Federales, C.P 21370, Mexicali, B.C., en presencia de los interesados que asistan al acto y, en su caso, del representante de LA SFP. LOS LICITANTES deberán entregar el sobre que contenga la proposición en la forma y medio(s) que prevé esta convocatoria, completamente cerrado y claramente identificado en su parte exterior que contenga la propuesta técnica y la propuesta económica, integradas en la forma que prevé la BASE DÉCIMA TERCERA. La documentación distinta a dichas proposiciones podrá entregarse dentro o fuera de dicho sobre a elección de EL LICITANTE. Se procederá a la apertura de las proposiciones haciendo constar la documentación presentada por LOS LICITANTES, sin entrar a su análisis técnico, legal o administrativo; la documentación se recibirá para su posterior evaluación, por lo que no se desechará ninguna de las propuestas recibidas en este acto".

TERCERO.-

SE PRESUME EN PARTE CIERTO ESTE HECHO, en cuanto a que el Inconforme si se comunicó con dicho servidor publico a este Centro SCT, señalando la interrogante a que hace referencia, sin embargo el Ing. Hector Leonel Valenzuela Alvarez, Jefe del Departamento de estimaciones (sic) no manifestó a la inconforme que consideraron o determinaron que en ese momento el proceso licitatorio que nos ocupa seria presencial, si no que en la Convocatoria que sale publicada en primera instancia se lee mixta, sin embargo el interesado en participar en la licitación de merito requiere bajar la convocatoria que contiene las citadas bases de licitación y es esta (sic) la que sirve de base para la participación en dicho proceso, quedando claro en las mismas la forma en que esta se llevaría a cabo, es decir de manera presencial; "manifestándoles dicho servidor publico que la condición de presentación presencial se expresó en el ejemplar de la convocatoria que se hace llegar a cada uno de los interesados y que en la página cuatro de dicho documento luego del punto a que se refiere sobre la firma del acta de presentación y apertura, hace referencia a que en este procedimiento licitatorio la recepción de las propuestas sería presencial y que no aplicaría la entrega vía electrónica."

Ahora bien, de entre las pruebas ofrecidas a usted, encontrará la propuesta certificada de la inconforme, en la que es claro que ya había quedado aceptado el criterio de entrega presencial de la propuesta y que tenía previo y pleno conocimiento de que la entrega por vía electrónica no aplicaría para este procedimiento licitatorio.

Lo antes dicho sirve para entablar entonces el supuesto de que la firma del representante legal en el documento conocido como convocatoria es una aceptación expresa de las condiciones de la misma, por lo que es evidente que la inconformidad del actor versa sobre un hecho consumado, al hablar en específico de la firma en el documento como una decisión unánime, a través de la que demuestra que aceptará las condiciones y criterios previstos en el texto; ya que el mismo manifiesta cumplir con todos los requisitos de las bases mencionadas.



**ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA
DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES**

EXPEDIENTE No. 009/2013

0386

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

Sobre lo expuesto queda claro que la convocante llevo (sic) a cabo dicho procedimiento de conformidad con el artículo 38 de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, así como lo previsto por el numeral 63 fracción II de su Reglamento, ya que como se lee a simple vista de ambos numerales y en el penúltimo párrafo de la página cuatro de la convocatoria que nos ocupa, esta representación del Ejecutivo Federal realizó el proceso licitatorio tal y como lo marca la Ley y su Reglamento, las que de su lectura también otorgan a la dependencia la facultad de verificar el cabal cumplimiento de lo establecido en la convocatoria, como lo es la entrega presencial de la propuesta tal y como se lee a continuación:

LEY DE OBRAS PÚBLICAS Y SERVICIOS RELACIONADOS CON LAS MISMAS

"Artículo 38. - Las dependencias y entidades para hacer la evaluación de las proposiciones, deberán verificar que las mismas cumplan con los requisitos solicitados en la convocatoria a la licitación..."

REGLAMENTO DE LA LEY DE OBRAS PÚBLICAS Y SERVICIOS RELACIONADOS CON LAS MISMAS

"Artículo 63.- Para la evaluación de la solvencia de las proposiciones se aplicarán los siguientes mecanismos:

Fracción I.-

Fracción II.- De puntos o porcentajes: que consiste en determinar la solvencia de las proposiciones, a partir del número de puntos o unidades porcentuales que obtengan las proposiciones conforme a la puntuación o ponderación establecida en la convocatoria a la licitación pública".

"En el acto de presentación y apertura de proposiciones el representante común de la agrupación deberá señalar que la proposición se presenta en forma conjunta. El convenio a que hace referencia esta fracción se incluirá en los documentos de la proposición técnica.

En este supuesto la proposición deberá ser firmada autógrafamente por el representante común que para este acto haya sido designado por el grupo de personas, o bien, en caso de que sea enviado electrónicamente por los medios de identificación electrónica autorizados por la SFP. (NO APLICA, será presencial).

Cabe preponderar que como se puede observar en el proceso licitatorio que nos ocupa, el inconforme no solicitó o invocó su derecho a la aclaración de dudas o controversias que se susciten derivado de la presente licitación en decir LA JUNTA DE ACLARACIONES tal y como se detalla en el numeral segundo de las presentes bases:

Se puede advertir que de los participantes al presente proceso no se controvertió o existió duda de la forma en que se llevaría cabo el presente proceso, contando con la participación de 5 empresas que a través de sus representantes asistieron a dicho evento de manera presencial tal y como quedo asentado en la Convocatoria que contiene la Bases de Licitación Pública Nacional que nos ocupa.

Por lo que se puede concluir que este Centro SCT, fundamento y motivo correctamente el documento denominado ACTO DE PRESENTACIÓN, APERTURA DE PROPUESTAS DE LA LICITACIÓN PÚBLICA NACIONAL LO-009000981-N03-2013 pues del mismo se desprende el cumplimiento de todas y cada una de las condiciones y requisitos



ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES

0387

EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

establecidos en la convocatoria, cumpliendo con todos los requisitos de validez para su emisión".

- - - **QUINTO.**- Con fecha veintiséis de abril del año en curso, se recibió escrito signado por el [REDACTED] quien se ostentó como representante legal de la empresa tercera interesada [REDACTED] (fojas 188 a 220); a través de tal promoción, pretendió presentarse a la instancia y realizar diversas manifestaciones respecto de la inconformidad planteada. - - - - -

Sin embargo, en virtud de que el [REDACTED] únicamente acompañó copia de simple de los instrumentos públicos con los que pretendía acreditar su personalidad, con fecha veintinueve de abril del año en curso, esta autoridad acordó prevenirlo (foja 187), para que dentro del plazo de tres días hábiles contados a partir del siguiente al en que se le notificara dicho proveído, exhibiera el original o copia certificada de tales documentos, bajo el apercibimiento que de no desahogar el requerimiento en tiempo y forma, se tendría por no presentado su escrito y no se tomarían en consideración las manifestaciones realizadas respecto de la inconformidad expuesta por la empresa [REDACTED] - - - - -

El apercibimiento en cita, se hizo efectivo mediante acuerdo de veintiocho de mayo de dos mil trece (fojas 252 y 253), en virtud de que los documentos solicitados se presentaron de forma extemporánea. - - - - -

En efecto, el acuerdo por el que se hizo la prevención, fue notificado mediante rotulón el siete de mayo del año en curso; transcurriendo el plazo otorgado de tres días hábiles, del nueve al trece de mayo de dos mil trece (sin contar los días once y doce de mayo, por ser inhábiles), presentando la copia certificada de los instrumentos públicos 6,250 y 7504 hasta el veintiuno de mayo; es decir, fuera del plazo legal señalado. - - - - -

- - - **SEXTO.**- Por acuerdo de nueve de julio de dos mil trece (fojas 285), se desahogaron las pruebas ofrecidas por la empresa inconforme y las enviadas por la convocante; así mismo, se otorgó plazo para para formular alegatos. - - - - -

La empresa inconforme fue omisa en presentar alegatos y por ello mediante acuerdo de veinticuatro de julio de dos mil trece, se proveyó sobre la preclusión de su derecho. - - - - -

Por su parte, la empresa tercera interesada presentó sus alegatos mediante escrito de quince de julio de dos mil trece (fojas 317 a 322), mismos que consisten en lo siguiente: - - - - -

2



SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES

0388

EXPEDIENTE No. 009/2013

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

"...CUARTO.- Ahora bien, la improcedencia y falta de fundamentación y motivación de la inconformidad quedo debidamente acreditada con los siguientes elementos probatorios:

1. Con la prueba documental consistente en el resumen de la convocatoria y la convocatoria misma del procedimiento licitatorio en relación a los hechos y motivos de inconformidad vertidos en el escrito de inicio por la parte actora la que en el mismo curso acepta por si misma que se somete a las condiciones de la convocatoria; y los argumentos y defensas expuestos por la autoridad convocante y mi representada, en los que se asume que existe la anotación respectiva sobre que la entrega de la propuesta sería PRESENCIAL, hace prueba plena al respecto de la intención dilatoria y perjudicial con que actúa el actor, reconociendo en todo momento que asume las condiciones de las bases en la convocatoria aunque en el hecho no cumple con la principal.

2. Con la prueba documental consistente en las actas de junta de aclaraciones y de fallo, en las que no figura la firma de representante legal alguno de la inconforme, se debe presumir su falta de interés para aclarar la confusión, si verdaderamente la tuvo en algún momento, relacionada con el modo de entrega de la propuesta, así como el de conocer el resultado del procedimiento licitatorio, por lo que el hacer valer su derecho de inconformidad no atiende precisamente a la defensa garante de audiencia y defensa, ya que como se expone, el momento procesal oportuno en efecto existió y es (sic) la parte actora no realizó acción alguna tendiente a la aclaración de dicha situación.

3. Con la prueba consistente en la instrumental de actuaciones, también es importante que se reconozca y se haga valer, que el procedimiento que enmarca la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas en relación a la misma Ley Federal de Procedimiento Administrativo supletoriamente en materia de plazos y términos, ha superado en demasía el periodo temporal que se le otorga a esta autoridad para resolver, por lo que es de considerar el análisis y en su momento el decretar la caducidad del procedimiento.

QUINTO.- Consecuentemente, como podrá apreciar su Señoría, en este asunto, con los anteriores elementos de prueba quedó demostrado de manera inconcusa que la autoridad convocante no ha actuado fuera del marco de la ley y proveyó un fallo y análisis técnico de las propuestas que atendió siempre a la normativa y principios de derecho, por lo que es procedente que se dicte sentencia definitiva en la que se declare esta inconformidad como infundada y confirme la legalidad del acto de presentación y apertura de proposiciones de 18 de febrero de 2013 emitido por el Centro SCT Baja California, con condena a la demandada en términos del artículo 92 penúltimo párrafo y 77 de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas..."

- - - **SÉPTIMO.**- Así mismo, por acuerdo de veintiséis de julio del presente año, se cerró la instrucción del asunto, ordenándose turnar el expediente para su resolución, la que se emite: - - - - -

CONSIDERANDO

PRIMERO. Competencia. El Titular del Área de Responsabilidades del Órgano Interno de Control en la Secretaría de Comunicaciones y Transportes, es



0389

EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

competente para conocer y resolver la presente inconformidad en términos de lo dispuesto por los artículos 37 de la Ley Orgánica de la Administración Pública Federal (en correlación con el artículo 2º transitorio del acuerdo por el que se reforman, adicionan y derogan diversas disposiciones de la Ley Orgánica de la Administración Pública Federal, publicado en el Diario Oficial de la Federación de 2 de enero de 2013); 1 fracción II, Título Séptimo, Capítulo Primero, de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas; 80, fracción I, numeral 4 del Reglamento Interior de la Secretaría de la Función Pública; Cuarto y Quinto del Acuerdo por el que se adscriben orgánicamente las unidades administrativas de la Secretaría de la Función Pública y se establece la subordinación jerárquica de servidores públicos previstos en su Reglamento Interior; y 2 y 8 del Reglamento Interior de la Secretaría de Comunicaciones y Transportes, pues corresponde a esta autoridad administrativa, recibir, instruir y resolver las inconformidades interpuestas por los actos de los Centros SCT de la Secretaría de Comunicaciones y Transportes, en su calidad de convocante, que a juicio de las inconformes contravengan las disposiciones jurídicas en materia de obras públicas y servicios relacionados con las mismas. -----

SEGUNDO. Oportunidad de la inconformidad. El acto impugnado es el acto de presentación y apertura de propuestas de dieciocho de febrero de dos mil trece de la **LICITACIÓN PÚBLICA NACIONAL LO-009000981-N03-2013** (fojas 153 a 157). -----

En términos del artículo 83, fracción III, de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, el término legal para inconformarse contra dicho acto es de seis días hábiles, posteriores a que se celebre la junta pública en la que se de a conocer el fallo, o de que se le haya notificado al licitante en los casos en que no se celebre junta pública. -----

En el caso que nos ocupa, el fallo de la licitación se emitió el veinticinco de febrero de dos mil trece y fue comunicado en junta pública el mismo día, según consta en el acta levantada para tal efecto (fojas 158 y 159), y si bien el escrito de inconformidad fue presentado a través del Sistema de Inconformidades Electrónicas Compra Net el diecinueve de febrero de dos mil trece; esta autoridad estima que su interposición resulta oportuna. -----

Se afirma lo anterior, pues el hecho de que la inconformidad se haya presentado antes de que iniciara el plazo para hacerlo, no torna extemporánea o inoportuna su interposición, dado que si la única exigencia para la presentación de la instancia es que se efectúe antes de fenecer el plazo respectivo; es evidente entonces, que no existe obstáculo alguno para interponerlo antes de que éste inicie. -----



EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

Sirve de sustento a lo anterior por analogía, la tesis de jurisprudencia 2ª./J. 49/2009, de la Segunda Sala de la Suprema Corte de Justicia de la Nación, cuyo rubro, texto y datos de identificación son los siguientes: -----

"INCONFORMIDAD. SU PRESENTACIÓN ES OPORTUNA AUNQUE SE EFECTÚE ANTES DE COMENZAR EL PLAZO PREVISTO PARA ELLO. Del artículo 105, tercer párrafo, de la Ley de Amparo, en relación con la jurisprudencia P./J. 77/2000, del Tribunal en Pleno de la Suprema Corte de Justicia de la Nación, de rubro: "INCONFORMIDAD. EL PLAZO PARA PROMOVERLA ES EL DE CINCO DÍAS SIGUIENTES AL EN QUE SURTA LA NOTIFICACIÓN DE LA RESOLUCIÓN QUE TIENE POR CUMPLIDA LA SENTENCIA DE AMPARO O INEXISTENTE LA REPETICIÓN DEL ACTO RECLAMADO.", se advierte que la inconformidad debe presentarse dentro de los 5 días siguientes al en que surta sus efectos la notificación de la resolución que tiene por cumplida la sentencia de amparo. Ahora bien, si la única exigencia para la presentación de dicho recurso es que se efectúe antes de fenecer el plazo respectivo, es evidente que no existe obstáculo alguno para interponerlo antes de que éste inicie; consecuentemente, el recurrente podrá presentar la inconformidad desde el momento en el cual se le notificó el acuerdo correspondiente, sin que por ello deba estimarse que su presentación es extemporánea."

(Novena Época. Registro: 167247. Instancia: Segunda Sala. Jurisprudencia. Fuente: Semanario Judicial de la Federación y su Gaceta. XXIX, Mayo de 2009. Materia(s): Común. Tesis: 2ª./J. 49/2009. Página: 176).

TERCERO. Legitimación procesal. En términos del artículo 83, fracción III, de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, la inconformidad puede ser presentada por el licitante que hubiere presentado proposición. -----

En el caso particular, el licitante afirma haber presentado su propuesta a través del Sistema Electrónico CompraNet el dieciocho de febrero de dos mil trece; para apoyar su señalamiento acompañó a su escrito de inconformidad la impresión de la página donde se observa publicada la proposición en comentario (foja 017). - - -

Además, el escrito de inconformidad fue presentado por el [REDACTED] en su carácter de representante legal de la empresa inconforme, cuya personalidad se encuentra acreditada al haber presentado la inconformidad a través del Sistema Electrónico de Inconformidades CompraNet, y al haber acompañado como archivo anexo el instrumento público 21,662 de seis de noviembre de dos mil siete, otorgado ante el Notario Público 15 de Tijuana, Baja California, donde consta un poder para pleitos y cobranzas conferido al suscriptor del documento. -----

CUARTO. Antecedentes. El siete de febrero de dos mil trece, la Secretaría de Comunicaciones y Transportes, por conducto del **CENTRO SCT BAJA CALIFORNIA**, convocó a la **LICITACIÓN PÚBLICA NACIONAL LO-009000981-N03-2013**, para la contratación de los trabajos relativos a la



"CONSERVACIÓN RUTINARIA 2013 EN 86.70 KMS. DE LA RED BÁSICA DE CORREDORES KM 110+000 AL KM 196+000 TRAMO: JARAMILLO - LÁZARO CÁRDENAS, CARRETERA: ENSENADA-LÁZARO CARDENAS, EN EL ESTADO DE BAJA CALIFORNIA".

Los actos inherentes al procedimiento de licitación, se desarrollaron de la siguiente manera:

1. La junta de aclaración a la convocatoria fue el día doce de febrero de dos mil trece, según la minuta levantada al efecto (fojas 147 a 150).
2. El acto de presentación y apertura de propuestas se realizó el dieciocho de febrero de dos mil trece; según el acta levantada para tal efecto (fojas 153 a 157).
3. El fallo tuvo lugar el veinticinco de febrero de dos mil trece y fue comunicado en junta pública el mismo día, según consta en el acta levantada para tal propósito (fojas 158 y 159).

Las documentales en que obran los antecedentes reseñados, **tienen pleno valor probatorio** para demostrar el modo cómo se desarrolló el proceso de licitación, en términos de lo dispuesto por los artículos 84, fracción IV de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas; en relación con el artículo 50 de la Ley Federal de Procedimiento Administrativo, en correlación con los artículos 197, 202 y 203 del Código Federal de Procedimientos Civiles, de aplicación supletoria en la materia, según lo dispuesto en el artículo 13 de la Ley de la materia.

QUINTO. Materia de la controversia. En la especie el objeto de estudio en el presente asunto se circunscribe a pronunciarse sobre la legalidad de la actuación de la convocante, para el efecto de **determinar si el acto de presentación y apertura de propuestas se apegó a la normativa aplicable.**

SEXTO. Análisis previo al fondo del asunto.- Previo al estudio del fondo del asunto, esta autoridad se pronuncia respecto a los argumentos de la convocante que tildan de improcedente la inconformidad planteada:

"CAUSALES DE IMPROCEDENCIA

Se hace valer la siguiente causal de improcedencia con fundamento en la fracción II del artículo 85 de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas que cito para su pronta referencia:

"Artículo 85. La instancia de inconformidad es improcedente:



EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

II.- Contra actos consentidos expresa o tácitamente; "

Esto en virtud de que el acto contra el que se inconforma el ahora promovente que ha quedado plenamente identificado en el expediente al rubro indicado, como ACTO DE PRESENTACIÓN, APERTURA DE PROPUESTAS DE LA LICITACIÓN PÚBLICA NACIONAL LO-009000981-N03-2013, y del que es importante asentar que dejando constancia del mismo, mediante el Acta respectiva a primera vista se observan los siguientes hechos:

1. La empresa Maquinaria y Suministros JAPAMAZ, S. A. de C. V., no se presentó físicamente a la junta pública para la recepción, presentación y apertura de las propuestas.
2. Que de la propuesta enviada por medios electrónicos por la misma empresa, cumple con uno de los requisitos que debe verificar, adjuntando un ejemplar de la convocatoria firmada, hecho mediante el cual expresa su aceptación y conformidad con todos y cada uno de los aspectos que se plasman en la misma y de cumplir con los requisitos tal y como se prevé en su texto.
3. Que de la firma de conformidad del escrito de la convocatoria, existe y se presume la aceptación EXPRESA de dicha negociación a entregar la propuesta de forma presencial, pues la anotación que se redacta en la parte in fine del penúltimo párrafo de la página cuarta de la convocatoria es de carácter clara y precisa al decretar que la recepción se hará por esa única vía, es decir, presencial. Transcripción del texto:

Sic... "en este supuesto la proposición deberá ser firmada autógrafamente por el representante común que para este acto haya sido designado por el grupo de personas, o bien, en caso de que sea enviada electrónicamente por los medios de identificación electrónica autorizados por LA SFP. (NO APLICA, será presencial)..."

El argumento que antecede se estima infundado en atención a lo siguiente: - - - -

El artículo 85, fracción II, de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, como bien señala la convocante, establece que la inconformidad es improcedente cuando ésta se promueva en contra de actos consentidos expresa o tácitamente; sin embargo, en la especie dicha hipótesis no se actualiza. - - - - -

En efecto, hay consentimiento expreso del acto impugnado, cuando directamente se exterioriza que se está de acuerdo o conforme con dicho acto y cuando media una manifestación de voluntad que entrañe ese consentimiento; y hay consentimiento tácito del acto impugnado cuando el mismo no se controvierte dentro de los términos que señala la normativa aplicable. - - - - -

En la especie, el que la empresa inconforme: A) no haya asistido al acto de presentación y apertura de propuestas y B) haya adjuntado a su propuesta un ejemplar firmado de la convocatoria, no actualiza el consentimiento expreso del acto, pues no debe pasar desapercibido que la inasistencia presencial de la inconforme se debe justamente a que a su juicio, la convocatoria a la licitación pública permite la presentación de las propuestas vía electrónica y bajo ese

2/



EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

entendido firmó el ejemplar de la convocatoria; siendo justamente tal consideración la que constituye el fondo a resolver en el presente asunto, el cual debe ser estudiado a fin de determinar si le asiste o no el derecho a la promovente.

Tampoco se actualiza el consentimiento tácito, pues la empresa [redacted] promovió la inconformidad prevista en la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas incluso antes del plazo legal señalado para ello, en contra del acto de presentación y apertura de propuestas; se insiste, al considerar dicha empresa que en la convocatoria se estableció la posibilidad de presentar las propuestas a través de medios electrónicos.

Expuesto lo anterior, toda vez que no resultó procedente ninguna de las argumentaciones estudiadas como pretendidas causales de improcedencia para desechar o sobreseer la instancia que nos ocupa, resulta procedente el estudio de fondo del presente asunto:

SÉPTIMO. Análisis de los motivos de inconformidad.

En su escrito de inconformidad el representante legal de la empresa inconforme expone que el dieciocho de febrero de dos mil trece, la empresa que representa presentó por medios electrónicos su oferta técnica y económica en la fecha y hora señaladas en la convocatoria de la licitación pública **LO-009000981-N03-2013**, según lo dispuesto en la convocatoria y en el portal de CompraNet, donde se observa que el carácter de la licitación es mixto.

Sin embargo, en el acta de presentación y apertura de propuestas se asentó que su proposición no fue presentada:

Licitación Pública Nacional No. LO-009000981-N03-2013.

NOMBRE DE LOS LICITANTES	IMPORTE DE LA PROPOSICIÓN (CON IVA)
[redacted]	\$4,071,648.40
[redacted]	\$4,029,165.98
[redacted]	\$3,893,830.44
[redacted]	NO SE PRESENTO
[redacted]	\$4,152,637.05
[redacted]	NO SE PRESENTO
[redacted]	NO SE PRESENTO
[redacted]	NO SE PRESENTO
[redacted]	NO SE PRESENTO
[redacted]	\$4,571,670.85
[redacted]	NO SE PRESENTO
[redacted]	NO SE PRESENTO

Hecho respecto del cual expresa su total oposición, pues considera que la convocatoria prevé la presentación de propuestas por medios electrónicos.



SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES

0394

EXPEDIENTE No. 009/2013

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

Sobre el particular, la convocante al rendir su informe circunstanciado, manifestó que llevó a cabo el procedimiento de conformidad con los artículos 38 de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas y 63, fracción II de su Reglamento, ya que la propuesta de la empresa inconforme se tuvo por no presentada porque la misma fue entregada a través de CompraNet, siendo que en la página cuatro de la convocatoria se indicó que dicho acto se llevaría a cabo de manera presencial, citando lo siguiente: - - - - -

"En este supuesto la proposición deberá ser firmada autógrafamente por el representante común que para este acto haya sido designado por el grupo de personas, o bien, en caso de que sea enviada electrónicamente por los medios de identificación electrónica autorizados por LA SFP. (NO APLICA, será presencial)".

Así mismo, señala la convocante que la empresa inconforme omitió invocar su derecho a la aclaración de dudas o controversias derivadas del procedimiento, en la junta de aclaraciones, y que en el procedimiento que nos ocupa, los participantes no presentaron dudas respecto a los términos en que debían entregarse las propuestas, presentándose al acto de presentación y apertura de propuestas cinco empresas, como fue indicado en la convocatoria. - - - - -

Al respecto, esta autoridad estima que **le asiste la razón** a la empresa inconforme, pues se advierte que el acto de presentación y apertura de propuestas se llevó a cabo sin observar lo dispuesto en la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, su Reglamento y lo consignado en la propia convocatoria de la licitación pública a estudio, en atención a lo siguiente: -

La Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, en su artículo 28, primer párrafo, establece que en las licitaciones públicas podrán utilizarse medios electrónicos, sin perjuicio de que los licitantes puedan optar por presentar sus proposiciones por escrito durante el acto de presentación y apertura de propuestas; así mismo, en el último párrafo del precepto legal de referencia, se establece que el sobre cerrado que contenga la proposición de los licitantes debe entregarse en la forma y medios que prevea la convocatoria. Para mayor referencia, a continuación se reproduce: - - - - -

"Artículo 28. En las licitaciones públicas se podrán utilizar medios electrónicos, conforme a las disposiciones administrativas que emita la Secretaría de la Función Pública. Lo anterior, sin perjuicio de que los licitantes puedan optar por presentar sus proposiciones por escrito durante el acto de presentación y apertura de proposiciones.

Las proposiciones presentadas deberán ser firmadas autógrafamente por los licitantes o sus apoderados; en el caso de que éstas sean enviadas a través de medios remotos de comunicación electrónica, en sustitución de la firma autógrafa, se emplearán medios de identificación electrónica, **los cuales producirán los mismos efectos que las leyes otorgan a los documentos correspondientes** y, en consecuencia, tendrán el mismo valor probatorio.



SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

EXPEDIENTE No. 009/2013

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

En el caso que los licitantes **opten por el uso de dichos medios para enviar sus proposiciones, ello no limita que participen en los diferentes actos derivados de las licitaciones.**

La Secretaría de la Función Pública operará y se encargará del sistema de certificación de los medios de identificación electrónica que utilicen las dependencias, entidades o los licitantes y será responsable de ejercer el control de estos medios, salvaguardando la confidencialidad de la información que se remita por esta vía.

La Secretaría de la Función Pública podrá aceptar la certificación o identificación electrónica que otorguen las dependencias y entidades, las entidades federativas, municipios y los entes públicos de unas y otros, así como terceros facultados por autoridad competente en la materia, cuando los sistemas de certificación empleados se ajusten a las disposiciones que emita la Secretaría de la Función Pública.

El sobre que contenga la proposición de los licitantes deberá entregarse en la forma y medios que prevea la convocatoria a la licitación”.

Por su parte, el artículo 60 del Reglamento de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, confirma lo anterior al señalar en su primer párrafo, que el sobre cerrado que contenga la proposición de los licitantes deberá entregarse en la forma y medios que establezca la convocatoria, y luego en su quinto y sexto párrafos se indica que los licitantes que participen por medios electrónicos deberán presentar su proposición a través de CompraNet; tomando las previsiones necesarias el servidor público que presida el acto de presentación y apertura de propuestas para recibirlas de forma simultanea, tanto las presentadas presencialmente como las enviadas por CompraNet. A continuación se reproduce el precepto legal aludido: - - - - -

“Artículo 60.- El Sobre cerrado que contenga la proposición de los licitantes deberá entregarse en la forma y medios que prevea la convocatoria a la licitación pública.

...

Los licitantes presentes deberán entregar su proposición en Sobre cerrado al servidor público que presida el acto. Los licitantes que participen por medios electrónicos, entregarán su proposición a través de CompraNet.

El servidor público que presida el acto de presentación y apertura de proposiciones tomará las previsiones necesarias para recibir simultáneamente las proposiciones de los licitantes que presentaron su proposición en el propio acto y de las entregadas a través de CompraNet; asimismo, determinará si la apertura de los sobres iniciará con los que fueron recibidos en el acto o por los entregados a través de CompraNet. El acto no podrá concluir hasta en tanto se hayan abierto todos los sobres recibidos...”.

Así mismo, en el artículo 31, fracción VIII, de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, se establece que la convocatoria debe indicar si las proposiciones pueden presentarse a través de medios electrónicos y precisar los términos y condiciones para ello: - - - - -



ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES

0396

EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

"Artículo 31. La convocatoria a la licitación pública, en la cual se establecerán las bases en que se desarrollará el procedimiento y en las cuales se describirán los requisitos de participación, deberá contener:

VIII. La indicación de que, en su caso, las proposiciones podrán presentarse a través de medios electrónicos, precisando los términos y condiciones para ello..."

De igual forma, el Reglamento de la Ley de la materia, en la fracción VII del artículo 34, establece que cuando la convocante determine recibir propuestas enviadas a través del servicio postal mexicano o mensajería, dicha determinación deberá precisarse en la convocatoria, así como los aspectos a que se sujetará. - -

"Artículo 34.- Las dependencias y entidades, al elaborar su convocatoria a la licitación pública, deberán considerar además de los requisitos previstos en el artículo 31 de la Ley, lo siguiente:

...
VII. En el caso de que la convocante determine recibir propuestas enviadas a través de servicio postal o mensajería, dicha determinación deberá precisarse en la convocatoria a la licitación pública, así como los aspectos a los que se sujetará la recepción de las mismas..."

Es decir, conforme a los preceptos legales antes citados, en las licitaciones públicas en materia de obra pública: - - - - -

- 1.- Se permite el uso de medios electrónicos (CompraNet).
- 2.- Las propuestas deberán entregarse en la forma y medios previstos en la convocatoria.
- 3.- La convocatoria deberá indicar, si está permitida la entrega de las propuestas a través de medios electrónicos, servicio postal o mensajería y los términos y condiciones para su envío y recepción por dicho medios.
- 4.- Para el caso de que se permita la entrega a través de medios electrónicos, los licitantes podrán optar por presentar sus propuestas a través de esa vía o presencialmente.
- 5.- Para el caso de que se permita la entrega a través de medios electrónicos, es obligación del servidor público encargado del acto, tomar las previsiones necesarias para recibir simultáneamente las proposiciones enviadas por CompraNet y las entregadas presencialmente.

En el caso que nos ocupa, al consultar la copia certificada de la convocatoria de la licitación pública nacional **LO-009000981-N03-2013**, enviada por la

2/



EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

convocante al rendir su informe circunstanciado, esta autoridad observa lo siguiente: -----

Si bien es cierto, que en la página cuatro de dicho documento, que refiere en su defensa la convocante se encuentra el texto "En este supuesto la proposición deberá ser firmada autógrafamente por el representante común que para este acto haya sido designado por el grupo de personas, o bien, en caso de que sea enviada electrónicamente por los medios de identificación electrónica autorizados por LA SFP. (NO APLICA, será presencial)"; no menos cierto es, que tal prevención forma parte del apartado DOCUMENTACIÓN DISTINTA A LA PROPOSICIÓN, base primera, numeral VIII. -----

Para mayor referencia a continuación se reproduce: -----

"DOCUMENTACIÓN DISTINTA A LA PROPOSICIÓN

PRIMERA. - En esta licitación solo se aceptará la participación de personas físicas o morales de nacionalidad mexicana.

VIII. - Para los interesados que decidan agruparse para presentar una proposición, deberán acreditar en forma individual los requisitos señalados anteriormente, además de entregar una copia del convenio a que se refiere el artículo 47 de EL REGLAMENTO. La presentación de los documentos de los integrantes de la agrupación y la del convenio deberá hacerse por el representante común.

1.- Para los casos en que dos o más interesados se agrupen para presentar una sola proposición, las personas que integran la agrupación deberán celebrar en los términos de la legislación aplicable el convenio de proposición conjunta, en el que se establecerán con precisión los aspectos siguientes:

a) Nombre, domicilio y Registro Federal de Contribuyentes de las personas integrantes, señalando, en su caso, los datos de los instrumentos públicos con los que se acredita la existencia legal de las personas morales y, de haberlas, sus reformas y modificaciones así como el nombre de los socios que aparezcan en éstas.

b) Nombre y domicilio de los representantes de cada una de las personas agrupadas señalando, en su caso, los datos de las escrituras públicas con las que acrediten las facultades de representación.

c) Designación de un representante común, otorgándole poder amplio y suficiente para atender todo lo relacionado con la proposición y con el procedimiento de licitación pública.

d) Descripción de las partes objeto del contrato que corresponderá cumplir a cada persona integrante, así como la manera en que se exigirá el cumplimiento de las obligaciones.



e) *Estipulación expresa de que cada uno de los firmantes quedará obligado junto con los demás integrantes en forma solidaria, para efectos del procedimiento de contratación y del contrato, en caso de que se les adjudique el mismo.*

En el acto de presentación y apertura de proposiciones el representante común de la agrupación deberá señalar que la proposición se presenta en forma conjunta. El convenio a que hace referencia esta fracción se incluirá en los documentos de la proposición técnica.

En este supuesto la proposición deberá ser firmada autógrafamente por el representante común que para este acto haya sido designado por el grupo de personas, o bien, en caso de que sea enviada electrónicamente por los medios de identificación electrónica autorizados por LA SFP. (NO APLICA, será presencial)".

Como se lee, el punto VIII antes transcrito, se refiere a la forma y términos en que debe presentarse una propuesta conjunta; por ende, esta autoridad estima que el último párrafo que señala entre paréntesis el texto "NO APLICA, será presencial", únicamente es aplicable para cuando los interesados decidan agruparse para la presentación de propuestas conjuntas; o en todo caso, se trata de una anotación contradictoria a la forma y términos que la propia convocatoria prevé para la presentación de las propuestas de los licitantes. -----

En efecto, continuando con la lectura a la convocatoria, se observa que en su Base Segunda, se estableció el proceso de licitación y en el apartado de presentación y apertura de propuestas se indicó lo siguiente: -----

"...

PROCESO DE LICITACIÓN

SEGUNDA.-

PRESENTACIÓN Y APERTURA DE PROPOSICIONES

Cualquier persona podrá asistir a los diferentes actos del procedimiento de la licitación en calidad de observador, siendo requisito registrar previamente su asistencia y abstenerse de intervenir en cualquier forma en los mismos.

Los LICITANTES podrán presentar sus proposiciones por escrito durante el acto de presentación y apertura de proposiciones, en el lugar, fecha y hora que señale LA CONVOCATORIA, por medios electrónicos, conforme a las disposiciones administrativas que emita LA SFP, o bien, a través del servicio postal o mensajería.

En caso de que LOS LICITANTES opten por el uso de medios electrónicos para el envío de sus proposiciones, ello no limita que participen en los diferentes actos derivados de la licitación.

I).-PRESENTACIÓN Y APERTURA DE PROPOSICIONES

La presentación y apertura de proposiciones será el día 18 de febrero de 2013, a las 12:00 horas, en la Sala de Juntas de la Dirección General del Centro SCT" Baja



ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES

0399

EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

California", Avenida Ejército Nacional No 780, Colonia Maestros Federales, C.P. 21370, Mexicali, B.C., en presencia de los interesados que asistan al acto y, en su caso, del representante de LA SFP. LOS LICITANTES deberán entregar el sobre que contenga la proposición en la forma y medio(s) que prevé esta convocatoria, completamente cerrado y claramente identificado en su parte exterior que contenga la propuesta técnica y la propuesta económica, integradas en la forma que prevé la BASE DÉCIMA TERCERA. La documentación distinta a dichas proposiciones podrá entregarse dentro o fuera de dicho sobre a elección de EL LICITANTE. Se procederá a la apertura de las proposiciones haciendo constar la documentación presentada por LOS LICITANTES, sin entrar a su análisis técnico, legal o administrativo; la documentación se recibirá para su posterior evaluación, por lo que no se desechará ninguna de las propuestas recibidas en este acto".

Como se observa, en el párrafo segundo del texto antes reproducido, claramente se estableció que los LICITANTES podrían presentar sus proposiciones a través de tres formas: -----

- 1.- Por escrito durante el acto de presentación y apertura de proposiciones, en el lugar, fecha y hora que señale LA CONVOCATORIA.
- 2.- Por medios electrónicos, conforme a las disposiciones administrativas que emita la Secretaría de la Función Pública.
- 3.- O bien, a través del servicio postal o mensajería.

Refuerza lo expuesto, el hecho de que incluso en la página de CompraNet, la convocante indicó que la licitación que nos ocupa es MIXTA. -----

Valor Estimado del Contrato				
1	Numero del Procedimiento	Este número se generará al momento de publicar el Procedimiento		NO 09/000981-N3-2013
2	Carácter del procedimiento	Indicar el carácter del procedimiento		Nacional
3	Credito ordinario	Indicar si tiene credito ordinario o no		No
4	Forma del procedimiento	Seleccionar la forma del procedimiento		Mixta
5	Procedimiento exclusivo para MPYMES	Definir si se establece como requisito de participación el que los licitantes acrediten ser una micro, pequeña o mediana empresa		No
6	Continúa fecha publicación	Continúa la fecha de publicación del Anuncio		15/02/2013
Unidad Compradora: SCT-SUBDIRECCION DE OBRAS CENTRO SCT-BAJA CALIFORNIA Comprador: VALENDELA ALVAREZ HECTOR LEONE Email del Comprador: hectorval@set.gob.mx Enrique Wien				
Nombre Archivo	Descripción	Comentarios sobre Anexos	UBI o fecha de modificación	
1. Acta de apertura 2013 (1.465 KB)	Acta apertura		15/02/2013 21:24	
2. Acta de inicio de actividades LO-009000981 (1.344 KB)	Acta de inicio		17/02/2013 21:02	
3. Acta de Faltas 2013 (1.344 KB)	Acta Faltas		25/02/2013 18:30	
4. Anuncio 013 de 2013 (214 KB)	Anuncio de Convocatoria a la licitación N3		05/02/2013 21:26	
5. Resumen de Convocatoria LO-009000981-MODIFICADO.doc (1.49 KB)	Resumen de Convocatoria		05/02/2013 21:27	
6. Constancia de visita Caza N3 (504 KB)	Constancia de visita		20/02/2013 21:05	
7. Convocatoria LO-009000981-LO-2013-036 (605 KB)	Convocatoria a la licitación		05/02/2013 21:22	
8. Faltas 2013 (1.469 KB)	Faltas		25/02/2013 18:30	
9. Nota de apertura N3 (405 KB)	Nota de apertura		12/02/2013 20:28	

Así, al revisar el procedimiento de contratación **LO-009000981-N03-2013**, en la página de CompraNet, esta autoridad advirtió que en el apartado de "DETALLES DEL PROCEDIMIENTO", renglón "Forma del procedimiento", la



convocante indicó que sería Mixta; dato que con independencia de que no es aplicable a la materia en razón de que ni la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas ni su Reglamento, establecen o indican que las licitaciones puedan ser de tal carácter (pues no clasifica las licitaciones de tal forma como en cambio si lo hace la Ley de Adquisiciones, Arrendamientos y Servicios del Sector Público, en su artículo 26 Bis); resulta suficiente, concatenado con lo expuesto en la convocatoria para demostrar que los licitantes en este procedimiento de contratación podían optar por presentar sus propuestas directamente en el acto de presentación y apertura de propuestas, **o a través de medios electrónicos.** -----

En esa tesitura, con el hecho de que la convocante haya tenido por no presentada la propuesta de la empresa [REDACTED] porque la misma fue presentada a través del Sistema CompraNet, contravino lo dispuesto en la Base Segunda de la Convocatoria y en los artículos 28 de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas y 60 de su Reglamento, reproducidos con anterioridad. -----

En efecto, los documentos que demuestran lo anterior, son la convocatoria, el acta de presentación y apertura de propuestas y la información que respecto de la licitación pública **LO-009000981-N03-2013** se observa en el Sistema CompraNet, los cuales tienen pleno valor probatorio, en términos de los artículos 129, 130, 197 y 202 del Código Federal de Procedimientos Civiles, de aplicación supletoria a la materia administrativa, pues de ellos se advierte que: la convocatoria a la licitación pública nacional **LO-009000981-N03-2013, permite la presentación de la propuestas a través de medios electrónicos (CompraNet) y que contraviniendo lo dispuesto en ella, la convocante tuvo por no presentada la propuesta de la empresa hoy inconforme;** de ahí que resulte fundada la inconformidad de mérito. -----

Finalmente, no desvirtúa lo antes expuesto, el que la convocante señale en su informe circunstanciado que en el procedimiento de contratación a estudio, no existieron dudas por parte de los participantes respecto a la presentación y apertura de propuestas y que la inconforme omitió invocar su derecho a la aclaración de dudas o controversias; pues esta autoridad estima que el motivo por el que la empresa [REDACTED] presentó su propuesta a través de CompraNet, no es producto de una duda o confusión que tuviera que exponer en la junta de aclaraciones prevista por el artículo 35 de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, más bien, se deriva de la creencia, entendimiento y afirmación de la empresa, de que las disposiciones contenidas en la convocatoria permiten la presentación de su propuesta por medios electrónicos; hipótesis que en párrafos anteriores ha quedado demostrada. -----

2 /



0401

EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

OCTAVO. Análisis de las manifestaciones de la empresa tercera interesada. -----

Como se indicó en el capítulo de antecedentes de la presente resolución, con fecha veintiocho de mayo de dos mil trece (fojas 252 y 253), se acordó que no se tomarían en consideración las manifestaciones que respecto de la inconformidad presentó la empresa tercera interesada [REDACTED]

[REDACTED], pues el firmante del documento que las contiene (escrito de veintiséis de abril del año en curso), omitió presentar dentro del plazo legal establecido, el original o copia certificada de los instrumentos públicos con los que acreditara la representación legal de la empresa. -----

NOVENO. Alegatos. -----

Como fue señalado en el capítulo de antecedentes de la presente resolución, la empresa tercera interesada fue la única que presentó alegatos, y los mismos se hicieron consistir en lo siguiente: -----

"...CUARTO.- Ahora bien, la improcedencia y falta de fundamentación y motivación de la inconformidad quedo (sic) debidamente acreditada con los siguientes elementos probatorios:

1. Con la prueba documental consistente en el resumen de la convocatoria y la convocatoria misma del procedimiento licitatorio en relación a los hechos y motivos de inconformidad vertidos en el escrito de inicio por la parte actora la que en el mismo curso acepta por si misma que se somete a las condiciones de la convocatoria; y los argumentos y defensas expuestos por la autoridad convocante y mi representada, en los que se asume que existe la anotación respectiva sobre que la entrega de la propuesta sería PRESENCIAL, hace prueba plena al respecto de la intención dilatoria y perjudicial con que actúa el actor, reconociendo en todo momento que asume las condiciones de las bases en la convocatoria aunque en el hecho no cumple con la principal.

2. Con la prueba documental consistente en las actas de junta de aclaraciones y de fallo, en las que no figura la firma de representante legal alguno de la inconforme, se debe presumir su falta de interés para aclarar la confusión, si verdaderamente la tuvo en algún momento, relacionada con el modo de entrega de la propuesta, así como el de conocer el resultado del procedimiento licitatorio, por lo que el hacer valer su derecho de inconformidad no atiende precisamente a la defensa garante de audiencia y defensa, ya que como se expone, el momento procesal oportuno en efecto existió y es (sic) la parte actora no realizó acción alguna tendiente a la aclaración de dicha situación.

3. Con la prueba consistente en la instrumental de actuaciones, también es importante que se reconozca y se haga valer, que el procedimiento que enmarca la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas en relación a la misma Ley Federal de Procedimiento Administrativo supletoriamente en materia de plazos y términos, ha superado en demasía el periodo temporal que se le otorga a esta autoridad para



ÓRGANO INTERNO DE CONTROL EN LA SECRETARÍA DE COMUNICACIONES Y TRANSPORTES
ÁREA DE RESPONSABILIDADES

0402

EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

resolver, por lo que es de considerar el análisis y en su momento el decretar la caducidad del procedimiento...".

Al respecto esta autoridad señala que al analizar las causales de improcedencia hechas valer por la convocante, quedó demostrado que si bien la empresa inconforme adjuntó a su propuesta un ejemplar firmado de la convocatoria, ello no supone la aceptación de que las propuestas tuvieran que ser entregadas de forma presencial. -----

Así mismo, en el Considerando Séptimo, quedó demostrado que el hecho de que la empresa inconforme haya presentado su propuesta a través de CompraNet, no es producto de una duda o confusión que tuviera que exponer en la junta de aclaraciones prevista por el artículo 35 de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, más bien, se deriva de la creencia, entendimiento y afirmación de la empresa, de que las disposiciones contenidas en la convocatoria permiten la presentación de su propuesta por medios electrónicos; hipótesis que en párrafos anteriores ha quedado también demostrada. -----

Finalmente al quedar demostrada la ilegalidad de referencia, no puede decirse que la empresa inconforme promovió la instancia en forma dilatoria y perjudicial, como lo alega la empresa tercera interesada. -----

DÉCIMO. Consecuencias de la resolución. Atentos a que la inconformidad expuesta por la empresa [REDACTED] ha resultado fundada por las razones expuestas en el considerando Séptimo, de conformidad con el artículo 15, primer párrafo, de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, que determina la nulidad de los actos, contratos y convenios realizados en contravención a lo dispuesto por esa Ley: **es pertinente decretar y se decreta, la nulidad del acto de presentación y apertura de propuestas de dieciocho de febrero de dos mil trece y de los que se hayan derivado del mismo en la LICITACIÓN PÚBLICA NACIONAL LO-009000981-N03-2013** en términos de lo dispuesto en el artículo 92, fracción V, de la Ley anteriormente invocada. -----

En consecuencia, debe reponerse el mencionado acto de presentación y apertura de propuestas en el procedimiento licitatorio a estudio, para el efecto de que sea recibida la propuesta de la empresa [REDACTED], que fue enviada a través de COMPRANET y se considere para su evaluación correspondiente, emitiendo el fallo que conforme a derecho corresponda. -----

Se requiere al **CENTRO SCT BAJA CALIFORNIA** para que en el término de **SEIS DÍAS HÁBILES**, a partir del siguiente al de la notificación de la presente resolución dé debido cumplimiento a la misma y remita a esta autoridad **en**



EXPEDIENTE No. 009/2013

SECRETARÍA DE LA FUNCIÓN PÚBLICA

RESOLUCIÓN No. 09/300/2346/2013

copia certificada las constancias de las actuaciones instrumentadas sobre el particular, en términos de lo que dispone el artículo 93, primer párrafo, de la Ley anteriormente invocada. -----

Por lo antes expuesto, es de resolverse y se: -----

RESUELVE

PRIMERO.- Por las razones precisadas en el considerando **SÉPTIMO** de la presente resolución se declara **fundada la inconformidad** promovida por la empresa [REDACTED] en consecuencia, **se decreta la nulidad del acto de presentación y apertura de propuestas** de dieciocho de febrero de dos mil trece **y de los que se hayan derivado del mismo en la LICITACIÓN PÚBLICA NACIONAL LO-009000981-N03-2013.** -----

SEGUNDO.- Se deja sin efectos la suspensión definitiva decretada por esta autoridad administrativa mediante proveído 09/300/0764/2013, de tres de abril del año en curso. -----

TERCERO.- Para la debida reposición de los actos irregulares, la convocante **deberá atender las directrices** indicadas en el considerando **DÉCIMO** de la presente resolución. -----

CUARTO.- La presente resolución puede ser impugnada en términos del artículo 92, último párrafo, de la Ley de Obras Públicas y Servicios Relacionados con las Mismas, mediante el recurso de revisión que establece el Título Sexto, Capítulo Primero, de la Ley Federal de Procedimiento Administrativo; o bien, ante la instancia jurisdiccional competente. -----

QUINTO.- Notifíquese y en su oportunidad archívese el asunto como total y definitivamente concluido. -----

Así lo resolvió y firma el Titular del Área de Responsabilidades del Órgano Interno de Control en la Secretaría de Comunicaciones y Transportes.-----

LIC. HÉCTOR MANUEL MONTES GAYTÁN

ASD/GGP