

El Infrascrito Secretario del Consejo Directivo del FONDO DE CONSERVACION VIAL (FOVIAL), **CERTIFICA:** Que en el libro de Actas que esta Institución lleva, se encuentra el Acta número 37/2019, de la sesión ordinaria de fecha diecisiete de diciembre de dos mil diecinueve, que en el punto VIII dice textualmente:

**VIII. Solicitud de Revisión de Adjudicación de la Licitación Pública No. FOVIAL LP 065/2019 “Mantenimiento Periódico de la Ruta CA2AE Tramo: CA04S – DV COMALAPA”**

El Secretario del Consejo Directivo del Fondo de Conservación Vial, Ingeniero Alvaro O’Byrne Cevallos, informa a los miembros del Consejo Directivo que éste mismo día ha recibido nota presentada por el Director Propietario Licenciado Rafael Enrique Renderos Cuellar, a través de la cual solicita se revise y modifique el acuerdo número VII de la sesión 36/2019 celebrada este día a las siete horas y treinta minutos a través de la cual se realizó la adjudicación del proyecto **Licitación Pública No. FOVIAL LP 065/2019 “Mantenimiento Periódico de la ruta CA2AE Tramo: CA04S – DV COMALAPA.**

La solicitud la efectúa con base a lo establecido en los artículos 23 y 24 del Reglamento de la Ley de Creación del Fondo de Conservación que establecen: **Vigencia de los Acuerdos Art. 23.-** *Los acuerdos adquirirán validez con la aprobación del Consejo Directivo y el acta respectiva será aprobada en la sesión siguiente. A efecto de garantizar la fidelidad del contenido del acta, de las reuniones del Consejo Directivo, el Secretario del mismo levantará las actas con suficiente detalle sobre cada uno de los puntos deliberados y sus respectivos acuerdos.* **Revisión de Acuerdo Art. 24.-** *Cualquiera de los miembros propietarios del Consejo Directivo, tendrá derecho a solicitar la revisión de un acuerdo, para lo cual deberá presentar al Secretario del mismo una solicitud de revisión o modificación del punto de acta, indicando las razones que sustentan la solicitud. La resolución a la solicitud deberá tomarla el Consejo Directivo en la reunión más inmediata a la fecha de solicitud.*

El mencionado Ingeniero Cuellar expresa que su solicitud la realiza basado en que tiene conocimiento de que la adjudicación efectuada se realizó en contra de prohibición expresa de ley, y que en ella incidió un conflicto de interés de parte de la empresa adjudicataria en el proceso en la realización de las Bases de Licitación, siendo esta una clara violación ética y falta al cumplimiento de los principios jurídicos rectores de la ley de Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública, pues es su conocimiento, que existe una relación laboral de un ex funcionario público de FOVIAL, con la ahora adjudicada ECON.

El acuerdo que se solicita que sea revisado y modificado es el siguiente:

*“...El Consejo Directivo, mediante memorándum referencia GACI-587/2019, recibe de parte del Coordinador de la Comisión de Evaluación de Ofertas, en sobre cerrado el acta de Recomendación que ha levantado la Comisión de Evaluación de Ofertas, en la que se incluye el informe de la correspondiente recomendación, relativa al proceso de Licitación Pública LP-065/2019, “MANTENIMIENTO PERIODICO DE LA RUTA CA2AE TRAMO: CA04S-DV COMALAPA” procediendo a abrir el sobre en el mismo acto:*

*De la apertura del correspondiente sobre consta, que la Comisión de Evaluación de Ofertas recomienda que se adjudique la mencionada Licitación Pública al ofertante **GRUPO ECON, S.A. DE C.V.** por haber cumplido con todos los requisitos establecidos en las Bases de Licitación Pública.*

*El Consejo Directivo manifiesta que visto el informe de fecha catorce de noviembre de dos mil diecinueve, de la Comisión de Evaluación de Ofertas presentada en la Licitación Pública, y considerando:*



1. Que en fecha veintiuno de octubre de dos mil diecinueve, presentaron ofertas, cuatro ofertantes, según consta en el Cuadro de Recepción de Ofertas y se abrieron las ofertas presentadas, detallando los montos para cada plan de oferta, que constan en el Acta de Apertura de Ofertas de la misma fecha.
2. Que el Director Ejecutivo, mediando la correspondiente delegación del Consejo Directivo, nombró el día veintiuno de octubre de dos mil diecinueve a las personas que conforman la Comisión de Evaluación de Ofertas presentadas en el mencionado proceso.
3. Que la Comisión de Evaluación de Ofertas luego de realizar la evaluación de las ofertas presentadas por los participantes obtuvo los resultados que se detallan a continuación:

CUADRO RESUMEN DE LA EVALUACIÓN									
OFERTANTE	FASE I DE EVALUACIÓN				FASE II DE EVALUACIÓN	FASE III DE EVALUACIÓN	FASE IV DE EVALUACIÓN		POSICIÓN
	Antecedentes Legales CUMPLE O NO CUMPLE	Ratios Financieros	Capacidad Financiera US\$	Capacidad Técnica Nº de Proyectos	Puntaje Técnico Final	Monto de Oferta Revisada US\$	Capacidad de Contratación de la Empresa US\$	Capital Promedio de Trabajo	
GRUPO ECON, S.A. DE C.V.	CUMPLE	CUMPLE	\$30,000,000.00	2	99.50	\$7,857,368.61	\$10,859,973.71	CUMPLE	1
CONSTRUCTORA MECO S.A., SUCURSAL EL SALVADOR.	CUMPLE	CUMPLE	\$30,000,000.00	2	96.91	\$9,597,532.64	(\$989,520,010.00)	---	---
PARTICIPACION CONJUNTA DE OFERENTES UDP CORTEN- ASPHALTVIAS	CUMPLE	CUMPLE	\$23,389,458.95	1	65.78	---	---	---	---
TOBAR, S.A. DE C.V.	CUMPLE	CUMPLE	\$18,631,804.53	1	69.89	---	---	---	---

- El ofertante PARTICIPACION CONJUNTA DE OFERENTES UDP CORTEN-ASPHALTVIAS, no alcanzó el puntaje mínimo de 70 puntos requeridos para superar la fase 2 de evaluación de la oferta técnica, ya que no obstante haber presentado Documento de Co- Calificación, éste no fue considerado como objeto de evaluación, debido a que de conformidad con el Documento de Co-calificación se estableció que: “Para las empresas que realicen el proceso de Co-Calificación de empresas, en el primer proceso en el que participen para el año 2019, el resultado obtenido será tomado en cuenta para los procesos de licitación o concurso desarrollados durante el año 2019, esta condición aplica también para las empresas que se presenten en asocio”

Asimismo en las Instrucciones a los Ofertantes específicamente en la IO-03 PREPARACIÓN Y PRESENTACIÓN DE LAS OFERTAS, se estableció: “No será necesaria la presentación del Documento “A: CO-CALIFICACIÓN DE EMPRESAS”, en caso que el ofertante haya presentado dicho documento en un proceso de contratación 2019, presentado Simultáneamente (el mismo día) o con anterioridad, organizado por FOVIAL”, como es el caso de la empresa CORTEN, S.A. DE C.V., quien fue Co-Calificada en el proceso LP 001/2019.

No obstante habérsele notificado el día 14 de octubre de 2019 a los ofertantes del presente proceso la Nota Aclaratoria N° 2 en la que se aclaró que: “En caso de participar en nuevo proceso de contratación del año 2019, deberá presentarse nuevamente el documento de Co-Calificación”, dicha nota aclaratoria no fue tomada en consideración para la evaluación, puesto que de conformidad con lo establecido en el Artículo 49 del Reglamento de la LACAP, en ningún caso las respuestas o aclaraciones formuladas constituyen modificación a la Base de Licitación ,



por tanto de acuerdo a memo GACI-508/2019 suscrito por la Gerente de la GACI, se procedió de conformidad con lo establecido en la Base y se evaluó a la empresa CORTEN, S.A. DE C.V., de acuerdo a los criterios ahí establecidos.

- El Oferente TOBAR, S.A. DE C.V., no alcanzó los 70 puntos en la evaluación de la oferta técnica, no obstante haber obtenido un puntaje total de 99.84, debido a que su oferta técnica fue evaluada al 90% del puntaje obtenido, por tener un nivel de desempeño de "B"; asimismo de acuerdo a memorándum referencia FOVIAL-GT-199-2019, en el que el Gerente Técnico informó que dicha empresa posee un atraso del 31.37% en el contrato CO-015/2019 Mantenimiento Rutinario del Grupo 7 de Vías Pavimentadas, ubicadas en la Zona 3 de El Salvador, de acuerdo al avance físico programado versus el ejecutado, fue penalizado con una reducción del 20% del puntaje obtenido, obteniendo un puntaje técnico total de 69.89, por lo que de conformidad a lo establecido en la IO-07 "EVALUACIÓN DE LA OFERTA", numeral 2 - FASE 2. EVALUACION DE LA OFERTA TECNICA se descalificó del proceso.
- Para determinar la relación de la oferta económica con la capacidad financiera de contratación obtenida en la Calificación 2019 o Co-calificación de empresas se utilizó la siguiente relación:

Capacidad de contratación de la empresa= Capacidad Obtenida en la Calificación 2019 o Co-Calificación de Empresas – saldos por desembolsar de proyectos adjudicados y en ejecución del programa de Mantenimiento Rutinario 2019 - saldos por desembolsar equivalentes a obras sin estimar de cualquier proyecto perteneciente a otro programa de FOVIAL - saldos por desembolsar de proyectos declarados en el formato FT 1.11.

De lo anterior se determinó que la capacidad de contratación de la empresa **CONSTRUCTORA MECO S.A., SUCURSAL EL SALVADOR**, es menor que el monto de la Oferta Económica presentada, por lo que de conformidad con lo establecido en la IO – 07 EVALUACIÓN DE LA OFERTA, FASE 4, se descalificó del proceso.

4. Que la Comisión de Evaluación de Ofertas, luego de efectuar las evaluaciones en sus aspectos técnicos y económico-financieros, utilizando para ello los criterios de evaluación establecidos en las bases correspondientes, recomendó en su informe de evaluación adjudicar el proyecto al ofertante **GRUPO ECON, S.A. DE C.V.**, por haber cumplido con todos los requisitos establecidos en las Bases de Licitación Pública.
5. Que la IO -06 CRITERIOS DE EVALUACIÓN DE LAS OFERTAS establecen que: "El contrato se adjudicará al ofertante que presente la oferta más conveniente para los intereses del FOVIAL, tomando en consideración sus ventajas técnicas, financieras y económicas..."
6. Que la IO – 08 ADJUDICACION, de las Bases de Licitación establecen que el contrato será adjudicado de acuerdo a la capacidad Técnica obtenida y a la oferta que represente el mayor ahorro para la institución al ofertante que cumpliendo con todos los requisitos establecidos en las bases, haya superado todas las fases de evaluación, presente la oferta económica más baja, y cuando la misma se encuentre dentro de la Disponibilidad Presupuestaria y/o resulte lo más conveniente para los intereses de la Institución.

Por los considerandos antes expuestos el Consejo Directivo y de conformidad con lo establecido en las Bases de Licitación Pública, por unanimidad **ACUERDA:**

1. Aceptar la recomendación de la oferta mejor evaluada presentada por la correspondiente Comisión de Evaluación de Ofertas, y por consiguiente, **ADJUDICAR** la Licitación Pública LP-065/2019, "MANTENIMIENTO PERIODICO DE LA RUTA CA2AE TRAMO: CA04S-DV COMALAPA", al ofertante **GRUPO ECON, S.A. DE C.V.**, en la opción del Plan de Oferta No. 2





*Mezcla asfáltica reciclada y estabilizada con emulsión asfáltica (15 cm) + carpeta asfáltica en caliente con asfalto modificado (6 cm) por el monto total ofertado de **SIETE MILLONES OCHOCIENTOS CINCUENTA Y SIETE MIL TRESCIENTOS SESENTA Y OCHO CON 61/100 DOLARES DE LOS ESTADOS UNIDOS DE AMERICA (\$7,857,368.61)**, que incluye el Impuesto de Transferencia de Bienes Muebles y a la Prestación de Servicios, por haber cumplido con todos los requisitos establecidos en las Bases de Licitación Pública y su oferta se encuentra dentro de la disponibilidad presupuestaria.*

2. *De la presente resolución procede el “Recurso de Revisión” contemplado en el artículo 77 de la Ley de Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública, el cual deberá interponerse por escrito ante éste Consejo Directivo, en las oficinas de FOVIAL, dentro del término de cinco días hábiles contados a partir del día siguiente de la notificación...”*

El Presidente del Consejo Directivo y el Director Ejecutivo agregan, que efectivamente el Ingeniero Victor Ivan Orellana Lopez, es ex funcionario de FOVIAL, quien laboró durante catorce años para la Institución, ocupando el día que dejó la Institución el cargo de Jefe de Unidad de Calidad, por tanto coadyuvó en la elaboración y preparación de las Condiciones Técnicas del proyecto Mantenimiento Periódico de la ruta CA2AE Tramo: CA04S – DV COMALAPA; y que con fecha veinte de septiembre de dos mil diecinueve dejó de trabajar para el Fondo de Conservación Vial, ingresando de inmediato a laborar para la empresa **GRUPO ECON, S.A. DE C.V.**

Que la razón anterior constituye una clara violación a los principios básicos de las Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública consagrados en el artículo 1 de la Ley de Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública y 4 del Reglamento de la Ley de Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública, por cuanto dicha empresa competidora, al contar con un profesional que conocía todos los detalles internos de la formulación del proyecto, poseía ventajas, que impedían la igualdad de condiciones, parámetros y oportunidades relacionados con los demás participantes, faltando a los principios de libre competencia, igualdad, ética, transparencia e imparcialidad, tal como están definidos en la Ley de Ética Gubernamental.

Que la Ley de Ética Gubernamental en su artículo 7 establece lo siguiente, son prohibiciones éticas para los ex servidores públicos, durante el año siguiente al cese de sus funciones:

*a) Brindar, en forma personal o a través de interpósita persona, información, asesoramiento o representar a personas naturales o jurídicas en trámites, procedimientos, procesos o reclamaciones que estuvieron sometidos a su conocimiento o en los cuales intervino directa o indirectamente durante el ejercicio de su función pública y que vayan en contra de los intereses legítimos de la institución para la cual laboró.*

*b) Laborar para una persona natural o jurídica con la cual la institución en la que se desempeñaba haya efectuado contratos de obras, bienes o servicios, cuando la persona sujeta a la aplicación de esta Ley haya participado directamente en el procedimiento de adquisición, adjudicación de dichos contratos, nunca podrá ser mayor de tres años, previo al cese de sus funciones.*

En tal sentido y dado que se ha demostrado que la adjudicación antes expresada se efectuó en contra de los Principios Básicos de la Contrataciones Públicas y contra los deberes éticos, resulta procedente modificar el acuerdo VII de la sesión 36/2019 celebrada a las siete horas y treinta minutos; y siendo que la causal alegada constituye un elemento de caso fortuito, conlleva a que el Titular con base a lo establecido en el artículo 61 LACAP, deje “sin efecto” la licitación referida.

El Director propietario Ingeniero José Antonio Velásquez Montoya, junto con el Director Suplente Licenciado Felix Raúl Betancourt Menéndez, piden que se asiente en acta su inconformidad sobre la propuesta de Revisión del Acuerdo así como de Declarar “Sin Efecto” la licitación en referencia, por considerar que no existen elementos legales suficientes que sustenten la propuesta, por lo que

manifiestan que no asumen responsabilidad en caso que se tome tal decisión; consideran que la propuesta no tiene asidero en las Bases de Licitación y que los argumentos legales no son suficientes ni fuertes para tomar la decisión que se propone.

Agrega el Ingeniero Velásquez que en caso que FOVIAL considere que existe una actuación antiética que se recabe la información y se rinda un informe al Consejo Directivo, a fin de tomar las decisiones que se consideren pertinentes, pero que dichas afirmaciones no deben de afectar la adjudicación efectuada.

El Ingeniero Herbert Danilo Alvarado, en calidad de Director Suplente se une a los argumentos presentados por el Ingeniero Velásquez y Doctor Betancourt.

El Licenciado René Alberto Raúl Vásquez Garay, pide se haga constar su opinión en cuanto a que para la adjudicación de un contrato se deben respetar las condiciones y requisitos establecidos en las Bases de Licitación correspondientes por lo que no procede a emitir voto pues opina que con la decisión tomada no se están respetando los criterios dispuestos en dichas Bases de Licitación.

Además expresaron que el punto no podía ser ingresado en la agenda por no haber sido previsto.

El Presidente del Consejo Directivo procedió acto seguido a pedir se emitiera voto para ingresar a la agenda el punto el cual se ingresó por votación de la mayoría, contando con el voto de los Directores propietarios, Edgar Romeo Rodríguez Herrera, Ing. Edgar Alejandro Rodríguez Ventura, Ingeniero German Alcides Alvarenga Flores y Licenciado Rafael Enrique Renderos Cuellar.

En tal sentido y habiéndose dado por recibidos de la solicitud de revisión y modificación de punto de acta, y considerando las razones expresadas por el Presidente y el Director Ejecutivo de FOVIAL, los Directores Propietarios: Edgar Romeo Rodríguez Herrera, Ing. Edgar Alejandro Rodríguez Ventura, Ingeniero German Alcides Alvarenga Flores y Licenciado Rafael Enrique Renderos Cuellar:

**CONSIDERANDO:**

1. Que en sesión de Consejo Directivo número 25/2019, de fecha dieciocho de septiembre de 2019 se aprobaron las Bases de la Licitación.
2. Que en fecha veintiuno de octubre de dos mil diecinueve, presentaron ofertas, cuatro ofertantes, según consta en el Cuadro de Recepción de Ofertas y se abrieron las ofertas presentadas, detallando los montos para cada plan de oferta, que constan en el Acta de Apertura de Ofertas de la misma fecha.
3. Que el Director Ejecutivo, mediando la correspondiente delegación del Consejo Directivo, nombró el día veintiuno de octubre de dos mil diecinueve a las personas que conforman la Comisión de Evaluación de Ofertas presentadas en el mencionado proceso.
4. Que en el punto VII de la sesión 36/2019 de Consejo Directivo celebrada éste día el Consejo Directivo aceptó la recomendación de Comisión de Evaluación de Oferta y acordó ADJUDICAR la Licitación Pública LP-065/2019, "MANTENIMIENTO PERIODICO DE LA RUTA CA2AE TRAMO: CA04S-DV COMALAPA", al ofertante GRUPO ECON, S.A. DE C.V.,
5. Que el Secretario del Consejo Directivo del Fondo de Conservación Vial, Ingeniero Alvaro O'Byrne Cevallos, informa a los miembros del Consejo Directivo que éste mismo día ha recibido nota presentada por el Director Propietario Licenciado Rafael Enrique Renderos Cuellar, a través de la cual solicita se revise y modifique el acuerdo número VII de la sesión 36/2019 celebrada a las siete horas y treinta minutos a través de la cual se realizó la





adjudicación del proyecto Licitación Pública No. FOVIAL LP 065/2019 “Mantenimiento Periódico de la ruta CA2AE Tramo: CA04S – DV COMALAPA.

6. Que la solicitud del mencionado Director Cuellar, se efectúa con base a lo establecido en los artículos 23 y 24 del Reglamento de la Ley de Creación del Fondo de Conservación que instituyen la posibilidad que los acuerdos del Consejo Directivo puedan ser revisados y modificados en una próxima sesión.
7. Que la solicitud del mencionado ingeniero Cuellar expresa que la realiza basado en que tiene conocimiento de que la adjudicación efectuada se realizó en contra de prohibición expresa de ley, y que en ella incidió un conflicto de interés de parte de la empresa adjudicataria en el proceso en la realización de las Bases de Licitación, siendo esta una clara violación ética y falta al cumplimiento de los principios jurídicos rectores de la ley de Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública, pues es su conocimiento, que existe una relación laboral de un ex funcionario público de FOVIAL, con la ahora adjudicada ECON.
8. Que el Presidente del Consejo Directivo y el Director Ejecutivo agregan, que efectivamente existen elementos suficientes que comprueban que el Ingeniero Víctor Ivan Orellana Lopez, es ex funcionario de FOVIAL, quien laboró durante catorce años para la Institución, ocupando el día que dejó la Institución el cargo de Jefe de Unidad de Calidad, por tanto coadyuvó en la elaboración y preparación de las Condiciones Técnicas del proyecto Mantenimiento Periódico de la ruta CA2AE Tramo: CA04S – DV COMALAPA; y que con fecha veinte de septiembre de dos mil diecinueve dejó de trabajar para el Fondo de Conservación Vial, ingresando de inmediato a laborar para la empresa GRUPO ECON, S.A. DE C.V.
9. Que la razón anterior constituye una clara violación a los principios básicos de las Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública consagrados en el artículo 1 de la Ley de Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública y 4 del Reglamento de la Ley de Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública, por cuanto dicha empresa competidora al contar con un profesional que conocía todos los detalles internos de la formulación del proyecto, poseía información privilegiada que provocaba ventajas, que impedían la igualdad de condiciones, parámetros y oportunidades relacionados con los demás participantes, faltándose con la adjudicación, a los principios de libre competencia, igualdad, ética, transparencia e imparcialidad, tal como están definidos en la Ley de Ética Gubernamental.
10. Que la Ley de Ética Gubernamental en su artículo 7 establece lo siguiente, son prohibiciones éticas para los ex servidores públicos, durante el año siguiente al cese de sus funciones:
  - a) *Brindar, en forma personal o a través de interpósita persona, información, asesoramiento o representar a personas naturales o jurídicas en trámites, procedimientos, procesos o reclamaciones que estuvieron sometidos a su conocimiento o en los cuales intervino directa o indirectamente durante el ejercicio de su función pública y que vayan en contra de los intereses legítimos de la institución para la cual laboró.*
  - b) *Laborar para una persona natural o jurídica con la cual la institución en la que se desempeñaba haya efectuado contratos de obras, bienes o servicios, cuando la persona sujeta a la aplicación de esta Ley haya participado directamente en el procedimiento de adquisición, adjudicación de dichos contratos, nunca podrá ser mayor de tres años, previo al cese de sus funciones.*
11. Que el artículo 61 de la Ley de Adquisiciones y Contrataciones de la Administración Pública establece lo siguiente: Suspensión de la Licitación o de Concurso: El Titular de la institución

podrá suspender por acuerdo razonado la licitación o el concurso, dejarla sin Efecto o prorrogar el plazo de la misma sin responsabilidad para la institución contratante, sea por caso fortuito, fuerza mayor o por razones de interés público. La institución emitirá una resolución razonada de tal decisión, la que notificará oportunamente a los ofertantes.


12. Que en tal sentido y dado que se ha demostrado que la adjudicación antes expresada se efectuó en contra de los Principios Básicos de la Contrataciones Públicas y contra los deberes éticos, generando claras ventajas competitivas para uno de los oferentes, resulta procedente modificar el acuerdo VII de la sesión 36/2019 celebrada a las siete horas y treinta minutos; y siendo que la causal alegada constituye un elemento de caso fortuito conlleva a que el Titular con base a lo establecido en el artículo 61 LACAP, deje "sin efecto" la licitación referida.

Con fundamento en los razonamientos anteriores, el Consejo Directivo del FONDO DE CONSERVACION VIAL, por mayoría de los directores ya mencionados, **ACUERDA:**

Dejar sin efecto la Licitación Pública FOVIAL "LICITACIÓN PÚBLICA N° FOVIAL LP 065/2019, "MANTENIMIENTO PERIÓDICO DE LA RUTA CA2AE TRAMO: CA04S - DV COMALAPA", pues en el proceso de contratación se han presentado motivos de caso fortuito que generan ventajas competitivas a uno de los ofertantes en relación con los demás competidores.

Y para los efectos correspondientes se extiende la presente, en Antiguo Cuscatlán, a los diecisiete días del mes de diciembre de dos mil diecinueve.



  
**Ing. Alvaro Ernesto O'Byrne Cevallos**  
**Director Ejecutivo y Secretario del Consejo Directivo**  
**Fondo de Conservación Vial**