

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

**SECRETARÍA DE LA CONTRALORÍA GENERAL.- SUBSECRETARÍA
JURÍDICA Y DE PREVENCIÓN.- DIRECCIÓN DE
RESPONSABILIDADES.- TUXTLA GUTIÉRREZ, CHIAPAS; 31 TREINTA
Y UNO DE OCTUBRE DE 2018 DOS MIL DIECIOCHO.- - - - -**

VISTO; para resolver los autos del procedimiento administrativo **003/DRA-C/2018**, instruido en contra de **ELIMINADO¹**, en su calidad de Jefa de la Unidad de Apoyo Administrativo del Instituto de Desarrollo de Energías del Estado de Chiapas; y, - - - - -

R E S U L T A N D O

ÚNICO.- Atendiendo al principio de Economía Procesal, resulta innecesario detallar los puntos de este capítulo, toda vez que no causa agravios a las partes su omisión. Sustenta lo anterior, por analogía, la tesis aislada emitida por la Segunda Sala de la anterior integración de la Suprema Corte de Justicia de la Nación, visible a página 70, tomo 199-204, tercera parte, séptima época, del Semanario Judicial de la Federación, cuyo texto y rubro a la letra dicen: -----

**"SENTENCIA RESULTANDOS DE LA. SU OMISIÓN NO CAUSA
"AGRAVIO.-** *Una sentencia no causa agravio por la circunstancia de "que el
"juez de distrito omita el capítulo relativo a "resultandos" al "dictarla."*-----

- - - - - C O N S I D E R A N D O - - - - -

I.- La Dirección de Responsabilidades de la Secretaría de la Contraloría General es competente para conocer y resolver el presente procedimiento administrativo, con fundamento en lo previsto en los artículos 108, parte infine, y 109, fracción III, de la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos; 109 y 110, fracción III, de la Constitución Política del Estado de Chiapas; 2 y 30, fracción XVII, de la Ley Orgánica de la Administración

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

Pública Estatal; 1, 2, 3, fracción III, 44, 54 bis, 55, último párrafo, 58, 60, 62, fracción II, y 66, de la Ley de Responsabilidades de los Servidores Públicos del Estado de Chiapas; y 30, fracción I, del Reglamento Interior de esta Secretaría.-----

II.- En tal sentido resulta fundamental mencionar en primer término que la Constitución Política de los Estados Unidos Mexicanos, como Norma Suprema que rige el actuar del Estado a través de sus Instituciones, en su artículo 109, contempla la obligación inherente a quienes tienen la calidad de servidores públicos, relativa a observar en el desempeño de su actuación, las leyes de responsabilidades de los servidores públicos, siendo a su vez sujetos de sanciones administrativas, por actos u omisiones que afecten la legalidad, honradez, lealtad, imparcialidad y eficiencia en el desempeño de su encargo; ello desde la relevancia que el interés general tiene sobre el particular, pues el desempeño de un encargo público debe estar necesariamente circunscrito por una norma que otorgue los medios para que el interés general subsista, como en el caso específico la delimitación al ejercicio de las facultades de los servidores públicos se logra a través de la Ley de Responsabilidades de los Servidores Públicos del Estado de Chiapas, misma que en su artículo 45 refiere de forma general las obligaciones que los servidores públicos deben observar en el diario desempeño de su actuación.-----

Ahora bien, una vez realizada la radicación del expediente administrativo de mérito, mediante auto de 22 veintidós de mayo de 2018 (folios 118 a 122, del expediente en que se actúa), se determinó que se contaba con suficientes elementos para iniciar el procedimiento administrativo, y citar al presunto responsable a la audiencia señalada en el artículo 62, fracción I, de la Ley de Responsabilidades de los Servidores Públicos del Estado de Chiapas.-----

Así, al ciudadano **ELIMINADO¹**, a través del oficio SCG/SSJP/DR-C/M-10/1586/2018, de 28 veintiocho de mayo de 2018 dos mil dieciocho, notificado con fecha 30 treinta de ese mes y año, tal y como se advierte de la

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

respectiva cédula (folios 124 al 129 del presente asunto), en donde se le detalló de forma clara la presunta responsabilidad imputada, la cual se omite en obvio de repeticiones innecesarias. -----

III. Las pruebas se tienen por reproducidas en este apartado esto como si a la letra se insertasen en obvio de repeticiones innecesarias.-----

IV.- En este apartado se analizará si se actualizan o no las irregularidades imputadas a **ELIMINADO**¹.-----

Al respecto se dice que si bien es cierto, mediante proveído de 22 veintidós de mayo de 2018 (folios 118 a 122, del expediente en que se actúa), se le imputó responsabilidad administrativa derivada del resultado número 25, procedimiento 7.1.1 de la Auditoría número 644-DS-GF, practicada a los "Recursos del Fondo de Infraestructura Social para las Entidades" (FISE), cuenta pública 2016, realizada por la Auditoría Superior de la Federación, y consistió en no haber presentado las garantías de anticipo, de cumplimiento del contrato y de vicios ocultos en su caso; así como tampoco presentó evidencia de gestiones para obtener copia certificada de dichas fianzas y justificación de no haber presentado dichos documentos ante la Auditoría Superior de la Federación durante el proceso de la auditoría. -----

Sin embargo atención especial merece las probanzas presentadas por la involucrada en su audiencia de ley de 25 veinticinco de junio de 2018 dos mil dieciocho (visible a folios 131 al 145 del presente asunto) las cuales consisten en: -----

1.- Copias simples de las fianzas de anticipo, cumplimiento de contrato y/o de vicios ocultos de 13 trece de octubre de 2016 dos mil dieciséis, respecto al contrato de obra IDE/CHIAPAS/DGyDER/005/2016. -----

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

2.- Copias simples de las fianzas de anticipo, cumplimiento de contrato y/o de vicios ocultos de 13 trece de octubre de 2016 dos mil dieciséis, respecto al contrato de obra IDE/CHIAPAS/DGyDER/010/2016. -----

Documentales que se encuentran adminiculadas con las copias certificadas visibles a folios 149 al 159 del presente asunto. -----

Constancias con las cuales este órgano de control determina que la involucrada (en lo que respecta al presente asunto), cumplió diligentemente sus funciones que como Jefa de la Unidad de Apoyo Administrativo del Instituto de Desarrollo de Energías del Estado de Chiapas, tenía conferidas, al tenor de las siguientes aseveraciones: -----

Al efecto, si bien, como ya se dijo en líneas que anteceden, el presente asunto se derivó de la omisión por parte de la involucrada en presentar al ente auditor las pólizas de fianzas correspondientes a los contratos IDE/CHIAPAS/DGyDER/**005** y **010**/2016, así como tampoco presentó evidencia de haber realizado las gestiones ante empresa contratista para obtener copia certificada de dichas fianzas; y/o fue omisa en justificar porque no presentó dichos documentos ante la Auditoría Superior de la Federación durante el proceso de la auditoría. -----

Sin embargo, como cuestión previa se dice que esta Secretaría de la Contraloría General del Estado, tiene como naturaleza, el velar por el debido ejercicio de la función pública, vigilando que los funcionarios que integran la administración pública estatal cumplan con el marco normativo vigente, razón por la cual, habiendo estudiado las probanzas descritas en los puntos 01 y 02, del rubro respectivo, se tiene que **ELIMINADO¹**, si cumplió con sus funciones como Jefa de la Unidad de Apoyo Administrativo, ya que con dichas documentales se evidenció que la contratista en su momento contractual oportuno si presentó un requisito indispensable, como lo son las fianzas que garantizan el anticipo, y de cumplimiento de contrato y/o vicios ocultos; por ende se demuestra que la involucrada si observó lo establecido en los artículos 42, 102, 103 y 104 de la

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

Ley de Obras Públicas del Estado de Chiapas. Artículo 45, fracciones I, II, XIX, XXI y XXII de la Ley de Responsabilidades de los Servidores Públicos del Estado de Chiapas, vigente en ese entonces; y Artículo 17 fracción XVIII del Reglamento Interior del Instituto de Desarrollo de Energías del Estado de Chiapas, mismos que disponen: - - - - -

Ley de Obras Públicas del Estado de Chiapas

Artículo 42.- Las personas físicas o morales que contraten obra pública, deberán garantizar:

I.- La correcta aplicación de los anticipos que reciban, cuando estos procedan; esta garantía se otorgara mediante fianza que deberá constituirse por la totalidad del monto del anticipo, siempre permanecerá vigente, hasta cuando se haya amortizado o devuelto totalmente el anticipo otorgado y, en su caso, los intereses que procedan conforme a lo estipulado en artículo 85 fracción VIII de la Ley y solo podrá ser cancelada, mediando la manifestación expresa y por escrito del beneficiario de la misma;

II.- El cumplimiento de los contratos mediante fianza con un importe mínimo del diez por ciento del monto total contratado. Cuando la obra se realice en más de un ejercicio deberán garantizar el monto ejercido durante el primer ejercicio por medio de una fianza con importe del diez por ciento de este e incrementarse en un diez por ciento del monto de la inversión autorizada para el ejercicio siguiente y así sucesivamente hasta completar el diez por ciento del importe total de la obra; esta garantía persistirá por un año más a partir de la fecha en que se realice la entrega - recepción de los trabajos, para garantizar la calidad de la obra ejecutada y el cumplimiento de cualquier otra responsabilidad en que hubiere incurrido el contratista y quedará constituida por el diez por ciento del monto contractual ejercido. Además cuando se trate de obras que de sufrir algún vicio oculto, puedan dejar de operar en su totalidad o bien poner en riesgo los servicios públicos o la vida de sus ocupantes, el importe garantizado

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

de la fianza será de hasta un treinta por ciento del monto ejercido en la obra respectiva, lo anteriormente señalado deberá de establecerse en las bases de la licitación.

La citada fianza se cancelará automáticamente una vez transcurrida su vigencia, siempre y cuando en este plazo no haya habido reclamación alguna por escrito de la Secretaría o el Municipio ejecutor.

Cuando durante el plazo de vigencia de la fianza antes señalada, el contratista haya corregido algún vicio oculto, deberá exhibir por una sola vez, una fianza con vigencia de un año por la corrección realizada, considerando el monto en que ese vicio oculto afecte a la obra.

Las garantías previstas en este artículo, deberán presentarse dentro de los quince días naturales siguientes a la fecha en que el contratista suscriba el contrato de obra pública respectivo o de la fecha en que se notifique al contratista la inversión autorizada, cuando se trate de ejercicios subsecuentes.

El titular, mediante dictamen de justificación, podrá exceptuar a los contratistas de presentar la garantía de cumplimiento en los casos, que por el reducido plazo de ejecución resulte inoficioso o cuando tratándose de contratos asignados directamente, el costo de la fianza puede aumentar significativamente el monto contractual. Esta misma facultad será procedente para los contratos sustentables en la adjudicación directa prevista en el artículo 75 fracciones IV, V y XII de esta Ley.

Artículo 102.- El contratista será el responsable de comunicar por escrito a la Secretaría o el Municipio, la terminación de los trabajos que le fueron encomendados y estos verificarán dentro de los quince días naturales a dicho comunicado, salvo que se pacte otro plazo, que los trabajos estén debidamente concluidos, pudiendo dentro de este plazo, hacer las observaciones o establecer condicionantes necesarios para considerar terminada la obra respectiva; así

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

también, se otorgará hasta un plazo similar para realizar los trabajos que solventen las observaciones consideradas, mismos que deberán ser concluidos en forma inmediata por el contratista, corriendo bajo la responsabilidad de este último, el tiempo, fuera de este último plazo, que transcurra para ello.

La recepción de los trabajos, se hará dentro de los quince días naturales siguientes a la fecha en que se haya constatado la terminación de los mismos, en los términos del párrafo anterior; transcurrido este plazo sin que la Secretaría o el Municipio haya recibido los trabajos, por causas no imputables al contratista, estos se consideraran como recibidos.

Mientras el contratista no comunique la terminación de los trabajos y la recepción de la obra a la afianzadora correspondiente, la fianza otorgada para garantizar el cumplimiento del contrato, permanecerá vigente, en su caso, se entenderá prorrogada al menos que el beneficiario comunique por escrito lo contrario. Esta disposición se deberá hacer constar en el contrato o póliza de fianza respectiva.

La Secretaría o el Municipio comunicarán al órgano de control respectivo, la terminación de los trabajos e informará la fecha señalada para su recepción.

En la fecha señalada la Secretaría o el Municipio, bajo su responsabilidad, recibirá los trabajos y elaborará el acta correspondiente.

Artículo 103.- La Secretaría o el Municipio, para dar por terminados parcial o totalmente, los derechos y obligaciones asumidos por las partes en el contrato de obra, deberán elaborar el finiquito correspondiente, anexando el acta de recepción física de los trabajos.

De existir desacuerdo entre las partes respecto al finiquito, o bien, el contratista no acuda con la Secretaría o el Municipio para su elaboración dentro del plazo señalado, estos procederán elaborarlo, debiendo comunicar su resultado al

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

contratista dentro de un plazo de diez días naturales, contados a partir de su emisión. Una vez notificado el resultado del finiquito al contratista, este tendrá un plazo de quince días naturales para alegar lo que a su derecho convenga, si transcurrido este plazo no realiza alguna gestión, se dará por aceptado.

Una vez elaborado el finiquito de los trabajos, la Secretaría o el Municipio dará por terminado el contrato correspondiente, dejando únicamente subsistentes las obligaciones de pago que se deriven del finiquito, así como la fianza otorgada por el contratista para responder por los vicios ocultos de la obra, por lo que no será procedente que el contratista presente reclamación alguna de pago, que no consten en dicho finiquito.

Artículo 104.- Concluida la obra, no obstante su recepción formal, el contratista quedara obligado a responder de los defectos que resultaren en la misma, de los vicios ocultos y de cualesquiera otra responsabilidad en que hubiera incurrido, en los términos señalados en esta Ley, en el contrato respectivo y en su caso, en los Códigos Civil y/o Penal del Estado.

Una vez concluida la obra o parte utilizable de la misma, la Secretaría o los Municipios vigilaran que la unidad que deba operarla reciba oportunamente de la responsable de su realización, el inmueble en condiciones de operación, los planos actualizados, las normas y especificaciones que fueron aplicadas en la ejecución, así como los manuales e instructivos de operación, conservación, mantenimiento y garantías correspondientes.

Ley de Responsabilidades de los Servidores Públicos del Estado de Chiapas.

Artículo 45.- Para salvaguardar la legalidad, honradez, lealtad, imparcialidad y eficiencia que deban ser observadas en el servicio público, independientemente de las obligaciones específicas que correspondan al empleo, cargo o comisión,

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

todo servidor público, sin perjuicio de sus derechos laborales, tendrá las siguientes obligaciones de carácter general:

I.- Cumplir con diligencia, el servicio que le sea encomendado;

II.- formular y ejecutar los planes, programas y presupuestos correspondientes a su competencia, cumpliendo las leyes y normas que determinen el manejo de recursos económicos públicos;

III.- utilizar los recursos que tengan asignados para el desempeño de su empleo, cargo o comisión, ejercer las facultades que le sean atribuidas y emplear la información reservada a que tenga acceso por su función, exclusivamente para los fines a que están afectos;

todo servidor público está obligado a realizar la entrega o recepción de los recursos materiales, financieros y humanos, que le son asignados para el desempeño de sus funciones, hasta 15 días después de haberse separado o asumido un empleo, cargo o comisión.

XIX. atender con diligencia las instrucciones, requerimientos y resoluciones que reciba de la secretaría de la función pública, conforme a la competencia de ésta;

XXI.- abstenerse de cualquier acto u omisión que implique incumplimiento de cualquier disposición jurídica relacionada con el servicio público; y

XXII. las demás que le impongan las leyes y reglamentos.

Reglamento Interior del Instituto de Desarrollo de Energías del Estado de Chiapas.

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

Artículo 17.- El Titular de la Unidad de Apoyo Administrativo tendrá las atribuciones siguientes:

XVIII. Vigilar que la documentación soporte de las erogaciones realizadas con el presupuesto autorizado al Instituto, cumplan con la normatividad establecida.

Documentales que se le da valor probatorio pleno de acuerdo a los numerales 259 y 265, del Código Nacional de Procedimientos Penales, vigentes en la época de los hechos, ya que son documentos que obran en copias certificadas, dentro del presente asunto, los cuales fueron cotejados con sus originales, documentales que fueron expedidas por una institución afianzadora, previamente establecida, que no tiene indicios de parcialidad tendiente a beneficiar a alguna de las partes involucradas. -----

En ese tenor, no esta por demás decir que ningún fin practico tiene, dentro del presente asunto el emitir un fallo sancionatorio en contra de **ELIMINADO¹**, por no presentar evidencia de las gestiones realizadas ante la empresa contratista para obtener copia certificada de las citadas fianzas; si con las probanzas que exhibe en audiencia de ley, la involucrada demostró que en el momento contractual oportuno, la empresa contratista si acreditó los multicitados requisitos como lo son las fianzas cuestionadas; por lo tanto sancionarla resultaría excesivo si se tiene que lo que realmente interesa a este órgano de control, es velar si de fondo cumplen o no con el marco normativo que rige su actuar, entonces lo procedente es absolverla de responsabilidad administrativa.-----

Por lo expuesto y fundado se, -----

----- **RESUELVE** -----

PRIMERO. Se absuelve de las irregularidades imputadas a **ELIMINADO¹**, en términos el considerando IV, de este fallo.-----

Procedimiento Administrativo 003/DRA-C/2018

SEGUNDO. En términos del artículo 74, fracción XXXVI, de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Chiapas; Decimo fracción III y VI de los Lineamientos Técnicos Generales para la publicación, homologación y estandarización de la información de las obligaciones establecidas en el Título Quinto y en la Fracción IV del artículo 31 de la Ley General de Transparencia y Acceso a la Información Pública, que deben de difundir los sujetos obligados en los portales de internet y en la Plataforma Nacional de Transparencia; una vez que cause estado la presente resolución, con la omisión de datos personales de los involucrados, póngase a disposición del público en forma permanente a través del portal respectivo. -

TERCERO. Notifíquese a **ELIMINADO¹**, como corresponda y por oficio al Instituto, para lo cual se habilita a **ELIMINADO¹**, **ELIMINADO¹**, **ELIMINADO¹**, **ELIMINADO¹** y **ELIMINADO¹**. -----

CUARTO. En su oportunidad archívese el presente expediente como asunto concluido.-----

Así lo acordó, mandó y firma la licenciada **ELIMINADO¹**, Titular de la Dirección de Responsabilidades, quien actúa ante los testigos de asistencia los licenciados **ELIMINADO¹** y **ELIMINADO¹**, con quienes firma para constancia.-----

¹ Con fundamento en los artículos 51 de la Ley del Sistema Anticorrupción del Estado de Chiapas; 123, 128 y 129 de la Ley de Transparencia y Acceso a la Información Pública del Estado de Chiapas; 4, 9 y 10 de la Ley de Protección de Datos Personales en Posesión de Sujetos Obligados del Estado de Chiapas.