

PRONUNCIAMIENTO N° 093-2024/OSCE-DGR

Entidad: Gobierno Regional de Tacna.

Referencia: Licitación Pública N° 002-2023-GOB.REG.TACNA, convocada para la contratación de la ejecución de obra: “Mejoramiento del servicio de agua para riego de la comisión de regantes Yunga, distrito de Tarata – provincia de Tarata – departamento de Tacna”.

1. ANTECEDENTES

Mediante el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 31¹ de enero de 2024, y subsanado el 9² de febrero de 2024; el presidente del comité de selección a cargo del procedimiento de selección de la referencia, remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE), la solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones y Bases Integradas presentada por el participante “**F & A ENGINEERING GROUP S.A.C.**”, en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 21 de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la “Ley”, y el artículo 72 de su Reglamento, aprobado mediante el Decreto Supremo N° 344-2018-EF y sus modificaciones, en adelante el “Reglamento”.

Ahora bien, cabe indicar que para la emisión del presente pronunciamiento se empleó la información remitida por la Entidad, el 19³ de febrero de 2024, mediante la mesa de partes de este Organismo Técnico Especializado, la cual tiene carácter de declaración jurada.

Al respecto, en la emisión del presente pronunciamiento se utilizó el orden establecido por el comité de selección en el pliego absolutorio⁴ y los temas materia de cuestionamiento del mencionado participante, conforme al siguiente detalle:

- **Cuestionamiento Único:** Respecto a la absolución de las consultas u observaciones N° 1, N° 2 y N° 8, referidas a los “**Componentes de la definición de obras similares**”.

Asimismo, cabe señalar que en la solicitud de elevación del mencionado participante, indicó lo siguiente:

“(…)

El expediente técnico es el conjunto de documentos de carácter técnico y/o económico que permiten la adecuada ejecución de una obra, el cual comprende la memoria descriptiva, especificaciones técnicas, planos de ejecución de obra, metrados, presupuesto de obra, valor referencial, fecha del presupuesto, análisis de precios, calendario de avance de obra valorizado, fórmulas polinómicas y, si

¹ Trámite Documentario N° 2024-26212138-TACNA.

² Trámite Documentario N° 2024-26416378-TACNA.

³ Trámite Documentario N° 2024-26434839-TACNA.

⁴ Para la emisión del presente Pronunciamiento se utilizará la numeración establecida en el pliego absolutorio en versión PDF.

el caso lo requiere, estudio de suelos, estudio geológico, de impacto ambiental u otros complementarios.

Al respecto debemos tener en consideración que el EXPEDIENTE TÉCNICO DE OBRA reviste especial trascendencia en el desarrollo de la obra, razón por la cual resulta necesario que la Entidad seleccione adecuadamente al consultor de obra que se encargará de su elaboración, a efectos de evitar las controversias que se suscitan durante la etapa de ejecución contractual, las que en su mayoría tienen su origen por eficiencias en la elaboración del expediente técnico

El COMITÉ DE SELECCIÓN como parte de la absolución de consultas y observaciones a las bases ha publicado lo siguiente:
(...)

Según lo dispuesto en el artículo 27 del Decreto Supremo N° 594, del Ministerio de Salud, todo lugar de trabajo donde el tipo de actividad requiera el cambio de ropa, debe estar dotado de un recinto fijo o móvil destinado a vestidor, cuyo espacio interior debe estar limpio y protegido de condiciones climáticas externas. Cuando trabajen hombres y mujeres los vestidores deben ser independientes y separados. Además, la misma norma establece que en este recinto debe disponerse los casilleros guardarropas, los que deben estar en buenas condiciones, ser ventilados y en número igual al total de trabajadores ocupados en el trabajo o faena. (Ver: Decreto Supremo N° 594 de 2000, del Ministerio de Salud, art. 27).

Del Expediente Técnico se tiene que se ha programado la participación de hasta 150 trabajadores en la etapa de ejecución contractual, pero el área destinada a COMEDOR Y VESTUARIO PARA PERSONAL OBRERO sólo se ha considerado 27.00 m2, resultando insuficiente para tal cantidad de trabajadores, lo que detallamos a continuación:

01	COMPONENTE N° 01: INFRAESTRUCTURA DE RIEGO					15,162,667.93
01.01	OBRAS PROVISIONALES					34,182.65
01.01.01	CARTEL DE IDENTIFICACION DE LA OBRA DE 3.80X2.40M	und	1.00	1,243.37	1,243.37	
01.01.02	SERVICIOS HIGIENICOS PROVISIONALES	m2	9.00	683.04	6,147.36	
01.01.03	CASETA DE GUARDIANIA, ALMACEN Y OFICINA DEL RESIDENTE	m2	81.25	176.13	14,310.56	
01.01.04	COMEDOR Y VESTUARIO PARA PERSONAL OBRERO	m2	27.00	155.50	4,198.50	
01.01.05	SUMINISTRO PROVISIONAL DE ENERGIA ELECTRICA	mes	12.00	296.61	3,559.32	
01.01.06	SUMINISTRO PROVISIONAL DE AGUA	mes	12.00	296.61	3,559.32	
01.01.07	DESAGUE PARA LA CONSTRUCCION	und	1.00	1,164.22	1,164.22	
01.02	SEGURIDAD Y SALUD					409,381.25
01.02.01	PLAN DE SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO	und	1.00	4,322.04	4,322.04	
01.02.02	EQUIPOS DE PROTECCION INDIVIDUAL	glb	1.00	34,666.50	34,666.50	
01.02.03	EQUIPOS DE PROTECCION COLECTIVA	glb	1.00	118.86	118.86	
01.02.04	SEÑALIZACION TEMPORAL DE SEGURIDAD	glb	1.00	2,171.22	2,171.22	
01.02.05	CAPACITACION EN SEGURIDAD Y SALUD	mes	12.00	7,330.53	87,966.36	
01.02.06	RECURSOS PARA RESPUESTA ANTE EMERGENCIA	glb	1.00	882.85	882.85	
01.02.07	SUMINISTRO DE AGUA PARA CONSUMO HUMANO	mes	12.00	127.12	1,525.44	
01.02.08	EXAMEN MEDICO PARA PERSONAL	und	150.00	135.59	20,338.50	
01.02.09	SEGURO COMPLEMENTARIO DE TRABAJO DE RIESGO	und	150.00	182.20	27,330.00	

De la Norma Técnica G.050 Seguridad de Obra durante la construcción se tiene lo siguiente:

CANTIDAD DE TRABAJADORES	INODORO	LAVATORIO	DUCHAS	URINARIOS
1 a 9	1	2	1	1
10 a 24	2	4	2	1
25 a 49	3	5	3	2
50 a 100	5	10	6	4

• En obras de más de 100 trabajadores, se instalará un inodoro adicional por cada 30 personas.

Asimismo, las áreas mínimas para los SSHH provisionales y demás áreas necesarias se encuentran detallados en el Reglamento Nacional de Edificaciones, para lo cual se debe tener en consideración lo siguiente:

“Comedores:

Se instalarán comedores con las siguientes condiciones mínimas:

- Dimensiones adecuadas de acuerdo al número de trabajadores.

- Mesas y bancas fácilmente lavables.
- Los comedores contarán con pisos de cemento (solado) u otro material equivalente.
- El empleador establecerá las condiciones para garantizar la alimentación de los trabajadores con higiene y salubridad.
- Toda obra deberá contar con agua apta para consumo humano distribuida en los diferentes frentes de trabajo.

Vestuarios

Se instalarán vestuarios con las siguientes condiciones mínimas:

- Deberán estar instalados en un ambiente cerrado
- Dimensiones adecuadas de acuerdo al número de trabajadores.
- Los vestuarios contarán con pisos de cemento (solado) u otro material equivalente.
- Los vestuarios deberán de contar un casillero por cada trabajador.

Adicional a ello, en las especificaciones técnicas tenemos lo siguiente:
(...)

No se tiene Especificaciones Técnicas para la partida 01.01.04 COMEDOR Y VESTUARIO PARA PERSONAL OBRERO, evidenciando aún más las limitaciones y deficiencias del Expediente Técnico Aprobado.

Ahora bien, una deficiencia del expediente técnico puede presentarse cuando los documentos que lo componen, considerados en su conjunto, no cumplen con definir adecuadamente las características, alcance y la forma de ejecución de la obra, así como tampoco describen adecuadamente las condiciones del terreno, pudiendo identificarse una deficiencia en un expediente técnico cuando dentro de este no se encuentre información suficiente, coherente o técnicamente correcta para determinar el alcance de las prestaciones que se deben ejecutar.

Con su respuesta el comité de selección y la subgerencia de Estudios evidencian las posibles limitaciones y/o deficiencias que puede contener el Expediente Técnico.

Solicitamos:

Reformular el Expediente Técnico y retrotraer el procedimiento de Selección a la etapa de Convocatoria a fin de subsanar las limitaciones y/o deficiencias del Expediente Técnico y convocar nuevamente el Procedimiento de Selección.

Al respecto, el citado pedido no fue abordado en el pliego de absolución de consultas y observaciones; por lo que, al tratarse de una pretensión adicional que debió ser presentada en la etapa pertinente, esta deviene en extemporánea; razón por la cual, este Organismo Técnico Especializado no se pronunciará respecto de dicho extremo.

2. CUESTIONAMIENTO

Cuestionamiento Único:

Referida a los “Componentes de la definición de obras similares”

El participante **F & A ENGINEERING GROUP S.A.C.** cuestionó la absolución de las consultas u observaciones N° 1, N° 2 y N° 8, conforme a lo señalado:

- Respecto a la consulta u observación N° 1

“Con su respuesta el comité de selección restringe claramente la mayor participación de postores, vulnerando los principios de libertad de concurrencia y competencia bajo la cual se rigen las contrataciones en concordancia con lo revisado de oficio en el numeral 3.6 del pronunciamiento N° 103- 2023/OSCE-DGR que adecuaba el literal B "experiencia del postor en la especialidad" bajo el argumento siguiente:

“(…) a criterio del Tribunal de Contrataciones del Estado el requerir la acreditación de "componentes y/o partidas específicas" como parte de las obras similares trae como consecuencia que las formas de acreditar la experiencia del postor en la especialidad se vean afectadas, debido a que afectaría a aquellos postores que consideran idóneo acreditar la experiencia a través de contratos y documentos que no tengan detalle de partidas, pues adicional a ello deberían presentar la relación de partidas ejecutadas, lo cual limitaría la concurrencia, competencia e igualdad de trato de los postores. (…)"

Asimismo, de acuerdo con el referido tribunal, las bases estándar no indican la posibilidad de agregar en las obras similares la posibilidad de acreditar "componentes y/o partidas". De lo señalado, no corresponde que en el requisito de calificación "experiencia del postor en la especialidad" se incluyan nuevas condiciones (acreditación de partidas o componentes) no establecidas por las propias bases estándar. Por consiguiente, considerando dicho argumento, no resultaría válido incluir la acreditación de partidas o componentes considerados por la entidad, como parte de la definición de obras similares.

Debemos tener en consideración que mediante OFICIO N° D006862-2023-OSCE-DGR de fecha 10 de noviembre del 2023 la Dirección de Gestión del Riesgo del OSCE ha enviado el informe IVN N° 120-2023 /DGR de un proceso de selección de ejecutor de obra Licitación Pública N° 1-2023-CS-MDC-I, convocada para la contratación de la ejecución de la obra: "Mejoramiento del Servicio del Canal de Riego Alegama en el Centro Poblado de Sacuaya, Distrito de Cuchumbaya - Mariscal Nieto - Moquegua" donde OSCE ratifica lo detallado en párrafos superiores.

Solicitamos:

Se suprima el requerimiento de componentes de la definición de obras similares como parte de la acreditación de Experiencia del Postor en la Especialidad; al no acoger la observación el comité de selección vulnera el Artículo 2° de la Ley N° 30225 en sus numerales a, b, c, e, f, i, j.

(…)

De lo señalado precedentemente, no corresponde que en el requisito de calificación "Experiencia del postor en la especialidad" se incluyan nuevas condiciones (acreditación de partidas o componentes) no establecidas por las propias Bases Estándar. Por consiguiente, considerando dicho argumento, no resultaría válido incluir la acreditación de partidas o componentes como parte de la definición de obras similares”. (El resaltado y subrayado es nuestro)

Pronunciamiento

De la revisión del literal B. “Experiencia del postor en la especialidad” del numeral 3.2 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia que la Entidad ha indicado la definición de obras similares, conforme al siguiente detalle:

“Se considerará obra similar a CONSTRUCCIÓN Y/O CREACIÓN Y/O INSTALACIÓN Y/O MEJORAMIENTO Y/O AMPLIACIÓN COMBINACIÓN DE ALGUNOS DE LOS TÉRMINOS ANTERIORES DE SERVICIO DE PROVISIÓN DE AGUA PARA RIEGO Y/O OBRAS DE AGUA Y/O OBRAS HIDRÁULICAS, CUYOS COMPONENTES SON TRABAJOS PRELIMINARES; BOCATOMAS; LÍNEA DE CONDUCCIÓN; CONSTRUCCIÓN TOMA LATERAL TIPO TARJETA; CONSTRUCCIÓN DE DESARENADOR; CANAL DE ENTUBADO; CONSTRUCCIÓN AFORADORES; DISIPADORES DE ENERGÍA; CAPACITACIÓN Y

ASISTENCIA TÉCNICA; MITIGACIÓN DE IMPACTO AMBIENTAL Y MONITOREO ARQUEOLÓGICO". (El resaltado y subrayado es nuestro).

Es así que, mediante la consulta u observación N° 1, N° 2 y N° 8, los participantes CONSTRUCTORA RMI EMPRESA INDIVIDUAL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA, CONSTRUCTORA C & R S.A. CONTRATISTAS GENERALES Y SERVICIOS CONSTR. C & R S.A. y GRUPO CONSOR S.A.C., respectivamente, solicitaron que se eliminen los componentes de la definición de obras similares, por vulnerar la normativa de contrataciones públicas, y de esta manera, poder fomentar la mayor participación de postores.

Por su parte, mediante la consulta u observación N° 2, el participante CONSTRUCTORA C & R S.A. CONTRATISTAS GENERALES Y SERVICIOS CONSTR. C & R S.A., solicitó incluir el término "rehabilitación" en la definición de obras similares con la finalidad de promover el libre acceso y participación de los proveedores.

Ante ello, la Entidad no acogió lo solicitado por los participantes, indicando que el área usuaria de la entidad es la responsable de formular los términos de referencia, así como los requisitos de calificación, siendo que la experiencia en la especialidad permite determinar de manera objetiva la capacidad de los mismos para ejecutar las prestaciones requeridas que sean obras similares a las que se requiere contratar. Asimismo, precisó que según los criterios establecidos en el PRONUNCIAMIENTO N° 163-2022/OSCE-DGR resultaría viable que la Entidad pueda requerir componentes para acreditar la experiencia del postor, siempre que resulte claro si se acreditarán para todas las experiencias o parte de ellas, y en tanto, no resulten tan específicas que reduzcan la limitación de concurrencia de postores. Aunado a ello, señaló que el término "rehabilitación" no está acorde al objeto de la contratación, por tratarse de una nueva construcción.

En vista de ello, el recurrente cuestionó lo absuelto en las consultas u observaciones N° 1 N° 2 y N° 8, debido a que se estaría vulnerando los principios de libertad de concurrencia y competencia bajo la cual se rigen las contrataciones, precisando que de acuerdo con el Tribunal de Contrataciones del Estado y las Bases estándar no indican la posibilidad de agregar en las obras similares la acreditación de "componentes y/o partidas", por lo que no resultaría válido incluir la acreditación de partidas o componentes considerados por la entidad, como parte de la definición de obras similares.

En virtud del aspecto cuestionado, corresponde señalar que, la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, remitido el 19 de febrero de 2024, con ocasión a la notificación electrónica y su reiterativo del 12 y 16 de febrero de 2024, respectivamente, señaló lo siguiente:

"El área usuaria señala que se debe citar el Acuerdo de la Sala Plena N° 002-2023 /TCE - Acuerdo de la Sala Plena que establece criterios para la aplicación del requisito de calificación experiencia del postor en la especialidad en procedimientos de selección para la contratación de ejecución de obras, el cual el vocal Juan Carlos Cortez Tataje señala en el punto 2 Sobre la posibilidad de incluir "componentes" o "partidas" lo siguiente:

(...) "Por otra parte, es importante resaltar que para acreditar la referida experiencia las bases estándar han establecido como regla, la presentación en copia simple de los siguientes documentos: (i) contratos y sus respectivas actas de recepción de obra; (ii) contratos y sus respectivas resoluciones de liquidación; o (iii) contratos y sus respectivas constancias de prestación o cualquier otra documentación de la cual se desprenda fehacientemente que la obra fue concluída, así como el monto total que implicó su ejecución. Nótese que, en cuanto a este extremo se ha considerado distintas posibilidades de acreditación de la experiencia del postor advirtiéndose que, en todos los casos, es indispensable acreditar de la existencia de un contrato. Sumado a ello, se puede adjuntar copia del acta de recepción de obra o de la resolución de liquidación, o constancias de prestación o cualquier otra documentación que permita verificar la culminación de la obra y el monto que finalmente comprendió la ejecución de la misma.

Sobre esto último, cabe resaltar que no es un hecho usual u ordinario que el acta de recepción de obra, la resolución de liquidación y las constancias de prestación, describan las componentes y/o partidas de la obra que han sido ejecutadas, así como tampoco existe una obligación legal para dicha inclusión. Asimismo, cuando las bases estándar hacen mención a "cualquier otra documentación", seguidamente se precisa que esta debe permitir verificar la culminación de la obra y el monto de su ejecución, sin incorporar otra condición. (...).

De lo expuesto el Área Usuaria en coordinación con el Comité de Selección, señala respecto a la pregunta 1, sobre la acreditación del término "o cualquier otra documentación", esta hace referencia al acta de recepción y/o resolución de liquidación y/o constancia de prestación en donde se han podido definir todas las partidas y componentes que han sido materia de ejecución por parte del postor. Se debe indicar que si bien es cierto que no es usual que en la presente acta de recepción estén definidos los componentes y partidas que ha ejecutado el postor tampoco se aprecia que exista disposición normativa que incluya dicha posibilidad.

- **Se precise cómo deberá acreditarse los componentes conforme a los señalado en las Bases Estándar**

Los componentes se pueden acreditar a través del cuaderno de obra digital donde precise verificar la culminación de la obra y el monto de su ejecución. Asimismo, se puede acreditar los componentes con el certificado de conformidad técnica emitido por el inspector o supervisor de obra donde precise verificar la culminación de la obra y el monto de su ejecución.

También se puede acreditar los componentes con comprobantes de pago emitido por la sub gerencia de tesorería o el área competente encargada de emitir, donde precise verificar la culminación de la obra y el monto de su ejecución.

- **Se precise técnicamente la razonabilidad (por cada componente) de incluir como parte de la definición de obras, la acreditación de componentes.**

De acuerdo a los metrados, como presupuesto de obra y demás documentos que conforman el

expediente técnico las partidas que conforman dicho expediente técnico que son materia de los componentes o partidas exigidos en el presente proceso de selección, son las siguientes:

0.01 OBRAS PROVISIONALES

01.02.10.08 VIGILANCIA DE LA SALUD DEL TRABAJADOR EN EL CONTEXTO DEL COVID -19

01.05.01 CONSTRUCCIÓN DE BOCATOMA

01.05.02 CONSTRUCCIÓN DE DESARENADOR

01.06 INFRAESTRUCTURA DE CONDUCCIÓN Y DISTRIBUCIÓN

01.06.02 CONSTRUCCIÓN DE CANAL ENTUBADO

01.06.09 CONSTRUCCIÓN DE DISIPADORES DE ENERGÍA

01.08 MITIGACIÓN DE IMPACTO AMBIENTAL

De lo expuesto se cita el Acuerdo de Sala Plena N° 002-2023 /TCE, específicamente en el numeral III ACUERDO, numeral 5 señala lo siguiente:

No obstante, es relevante recordar que el régimen de contratación pública no puede soslayarse de la responsabilidad de brindarle viabilidad a las contrataciones que se lleven a cabo en el sector público, bajo la plena observancia del artículo 1 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, aprobado por Decreto Supremo N° 082-2019 - EF, el cual dispone que las contrataciones del Estado deben permitir el cumplimiento de los fines públicos y, además, repercutir positivamente en las condiciones de vida de los ciudadanos. Cabe destacar que lo expuesto guarda relación con el principio desarrollado por la doctrina administrativa bajo la denominación de buena administración, que en términos de Rodríguez-Arana (2023) exige que el régimen jurídico en contrataciones del Estado esté diseñado para que los ciudadanos puedan disponer de bienes, servicios y obras de calidad que les facilite la vida y que les permitan vivir en las mejores condiciones posibles, lo cual implica, entre otros, diseñar contrataciones en función a las necesidades de interés general (Cfr: Cinco años de la ley de contratos del sector público: Estudio de situación y soluciones para su regulación, Ed. Aranzadi, p. 132).

Sobre el particular, la propia jurisprudencia del Tribunal da cuenta que en ejecución de obras pueden gestarse contrataciones que revisten condiciones de complejidad o particularidades especiales respecto de las cuales resulte razonable justificar la exigencia de acreditación de determinadas condiciones que permitan un mínimo de seguridad respecto a que el proveedor al que se le adjudique la buena pro cuenta con la experiencia necesaria en la ejecución de obras similares a la que es objeto de convocatoria.

En estos casos, las entidades podrían encontrarse en la necesidad justificada de incorporar dentro de la definición de obras similares algunos componentes y/o partidas que resulten indispensables para asegurar un mínimo de experiencia respecto de los proveedores que tengan interés de ejecutar la obra cuyo procedimiento de selección para su contratación ha sido convocado.

Por lo tanto, considerando que el principio de libertad de concurrencia tiene como exigencia la promoción del libre acceso o participación de proveedores en los procedimientos de selección, ante situaciones específicas en la que la ejecución de obra corresponda a una prestación de complejidad o involucre particularidades especiales, no podría constituir infracción al principio en mención cuando resultase acreditable o verificable que los proveedores con experiencia en obras de similar complejidad o particularidad están en la posibilidad de competir en igualdad de condiciones, utilizando como medios de acreditación de su experiencia, aquellas consideradas en las bases estándar [a pesar de las dificultades que estas presentan para facilitar dicha acreditación].

Por consiguiente, invocando los fines de la contratación pública, y siempre que se garantice que los proveedores con experiencia en obras de complejidad o con particularidades especiales tienen la posibilidad de participar en el procedimiento de selección en igualdad de posibilidades, la interpretación del Tribunal deberá orientarse en el sentido que la incorporación de componentes y/o partidas en la definición de obras similares prevista para la acreditación de la experiencia del postor no constituye un vicio de nulidad por afectación al principio de concurrencia, salvo que, por las particularidades del caso, se evidencie que dichas incorporaciones representan una situación real de limitación injustificada del mercado

En ese entender a efectos de tener libre concurrencia en el procedimiento de selección se ha establecido las definiciones similares que sean materia de similitud con el objeto de la contratación. Asimismo para el presente se validará terminologías o definiciones que puedan ser acreditados por los postores de las partidas o componentes a través de contrato y Acta recepción de obra,

liquidación de obra, constancia de prestación, certificado de conformidad técnica, cuaderno de obra digital, comprobantes de pago que permitan verificar la culminación de obra y el monto de su ejecución, asimismo para que el postor pueda cumplir con acreditar el cumplimiento de las 7 componentes o partidas para la validez de la experiencia podrá ser de manera independiente o por cada contrato.

La razonabilidad de los componentes y partidas recae sobre la base de la exigencia de las partidas que son parte del expediente técnico entendiendo que se busca la mínima experiencia a dichos trabajos.

Sobre el particular, corresponde señalar que del contenido del artículo 16 de la Ley, así como del artículo 29 del Reglamento, se desprenden las facultades exclusivas que posee el área usuaria de la Entidad para poder elaborar y modificar el requerimiento; siendo, por tanto, la única responsable de que el mismo sea adecuado y que se asegure la calidad técnica para alcanzar la finalidad pública que se estaría persiguiendo. En ese sentido, el requerimiento debe contener la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes para cumplir la finalidad pública de la contratación y las condiciones bajo las cuales debe ejecutarse la prestación.

De otro lado, la Opinión N° 185-2017/DTN, concluye:

*“Las bases estándar establecen la forma en la cual deberá acreditarse el requisito de calificación experiencia del postor; precisando que **la documentación que sirve para dicho fin necesariamente debe acreditar de manera fehaciente que la obra fue concluida** así como también **el monto total de ejecución de la misma**”. (EL subrayado y resaltado es agregado)*

Aunado a ello, es preciso señalar que las Bases Estándar, referidas a la contratación de obras, establecen en el numeral 3.2 del Capítulo III de la Sección Específica, los requisitos de calificación que la Entidad puede emplear en dichas contrataciones, precisando que la experiencia del postor en la especialidad se medirá en función a la facturación en obras similares, la cual se acreditará con copia simple de contratos y sus respectivas actas de recepción de obra; contratos y sus respectivas resoluciones de liquidación; o contratos y sus respectivas constancias de prestación **o cualquier otra documentación de la cual se desprenda fehacientemente que la obra fue concluida, así como el monto total que implicó su ejecución; correspondientes a un máximo de veinte (20) contrataciones**”.

En relación a ello, cabe precisar que, conforme al Principio de Competencia, los procesos de contratación incluyen disposiciones que permiten establecer condiciones de competencia efectiva y obtener la propuesta más ventajosa para satisfacer el interés público que subyace a la contratación, encontrándose prohibida la adopción de prácticas que restrinjan o afecten la competencia.

Ahora bien, en atención al tenor de lo cuestionado, corresponde señalar lo siguiente:

- Mediante informe técnico posterior la entidad ratificó lo señalado en el pliego absolutorio, añadiendo que los componentes de la definición de obras similares pueden ser acreditados a través del cuaderno de obra digital, certificado de conformidad técnica emitido por el inspector o supervisor de obra o comprobantes de pago. Asimismo, precisó que estos componentes

corresponden a las partidas que conforman el presupuesto de obra del expediente técnico.

- Ante ello, a criterio del Tribunal de Contrataciones del Estado⁵ el requerir la acreditación de “componentes y/o partidas específicas” como parte de las obras similares trae como consecuencia que las formas de acreditar la experiencia del postor en la especialidad se vean afectadas, debido a que afectaría a aquellos postores que consideran idóneo acreditar la experiencia a través de contratos y documentos que no tengan detalle de partidas, pues adicional a ello deberían presentar la relación de partidas ejecutadas, lo cual limitaría la concurrencia, competencia e igualdad de trato de los postores.
- Asimismo, el Tribunal de Contrataciones del Estado, a través del Acuerdo de Sala Plena N° 002-2023/TCE3⁶, ha precisado, entre otros, lo siguiente con relación al requisito de calificación “Experiencia del postor en la Especialidad”: *“(…) Las bases de un procedimiento de selección para la contratación de ejecución de obras, en la parte de la definición de obras similares, para la acreditación del requisito de calificación “experiencia del postor en la especialidad”, no pueden exigir que se acredite “componentes” y/o partidas de la obra; dicha exigencia no es concordante con lo dispuesto en las bases estándar aprobadas por la Directiva N° 001-2019-OSCE/CD y sus modificatorias, por lo que la entidades deben limitarse a consignar los tipos de obras que califican como similares, conforme lo dispuesto por los mencionados documentos normativos.”*
- De lo señalado precedentemente, no corresponde que en el requisito de calificación “Experiencia del postor en la especialidad” se incluyan nuevas condiciones (acreditación de partidas o componentes) no establecidas por las propias Bases Estándar. Por consiguiente, considerando dicho argumento, no resultaría válido incluir la acreditación de partidas o componentes como parte de la definición de obras similares.

En ese sentido, considerando que la pretensión del recurrente está orientado a suprimir los componentes de la definición de obras similares y; en tanto, no resultaría válido incluir nuevas condiciones (acreditación de partidas o componentes) en el requisito de calificación “experiencia del postor en la especialidad”; este Organismo Técnico Especializado ha decidido **ACOGER** el presente cuestionamiento; por lo que, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se emitirá las siguientes disposiciones:

- **Se adecuará** la definición de obras similares consignada en el literal a) del acápite 13. “Requisitos mínimos del contratista”, del acápite 13.1, ambos del numeral 3.1, y del literal B. “Experiencia del postor en la especialidad” del numeral 3.2, del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme al siguiente detalle:

⁵ Resolución N° 4221-2021-TCE-S3, Resolución N° 1343-2022-TCE-S3 y Resolución N° 1461-2022-TCE-S3

⁶ Publicado en el Diario Oficial “El Peruano” el 02 de diciembre de 2023.

“Se considerará obra similar a CONSTRUCCIÓN Y/O CREACIÓN Y/O INSTALACIÓN Y/O MEJORAMIENTO Y/O AMPLIACIÓN COMBINACIÓN DE ALGUNOS DE LOS TÉRMINOS ANTERIORES DE SERVICIO DE PROVISIÓN DE AGUA PARA RIEGO, Y/O OBRAS DE AGUA Y/O OBRAS HIDRÁULICAS. ~~CUYOS COMPONENTES SON TRABAJOS PRELIMINARES; BOCATOMAS; LÍNEA DE CONDUCCIÓN; CONSTRUCCIÓN TOMA LATERAL TIPO TARJETA; CONSTRUCCIÓN DE DESARENADOR; CANAL DE ENTUBADO; CONSTRUCCIÓN AFORADORES; DISIPADORES DE ENERGÍA; CAPACITACIÓN Y ASISTENCIA TÉCNICA; MITIGACIÓN DE IMPACTO AMBIENTAL Y MONITOREO ARQUEOLÓGICO~~”.

- **La Entidad deberá evaluar**, si la definición de obras similares consignada en la experiencia del postor en la especialidad, cumple con el objetivo de “fin de asegurar la calidad y cumplimiento del contrato”; siendo que, de ser el caso, deberá aplicar las acciones de saneamiento previstas en el artículo 44 de la Ley N° 30225.
- **Se dejará sin efecto** todo extremo del Pliego o de las Bases que se opongan a las precedentes disposiciones.
- **Se deberá tener en cuenta** que la Entidad debe valorar de manera integral los documentos presentados para acreditar la experiencia del postor en la especialidad. En tal sentido, aun cuando en los documentos presentados la denominación del contrato no coincida literalmente con aquella prevista en la definición de obras similares, se deberá validar la experiencia si las actividades que se realizaron en su ejecución resultan congruentes con las actividades propias del contrato a ejecutar.
- **Corresponde que el Titular de la Entidad** imparta directrices correspondientes a fin que el comité de selección absuelva todas las consultas y/u observaciones formuladas por los participantes, de tal manera que se realice un análisis detallando de manera clara y precisa lo solicitado por cada participante, de conformidad con lo señalado en el artículo 72 del Reglamento y en la Directiva N° 23-2016/OSCE/CD.

Finalmente, cabe precisar que, de conformidad con el artículo 9 de la Ley, los funcionarios y servidores que intervienen en el proceso de contratación encargados de elaborar el requerimiento, estudio de mercado, el pliego absolutorio y el Informe Técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

3. ASPECTOS REVISADOS DE OFICIO

Si bien el procesamiento de la solicitud de pronunciamiento, por norma, versa sobre las supuestas irregularidades en la absolución de consultas y/u observaciones, a pedido de parte, y no representa la convalidación de ningún extremo de las Bases, este Organismo

Técnico Especializado ha visto por conveniente hacer indicaciones puntuales a partir de la revisión de oficio, según el siguiente detalle:

3.1. Fecha de determinación del presupuesto de obra

De la revisión del numeral 1.3 del Capítulo I de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

“El valor referencial asciende a S/ 21, 551,794.39 (Veinte y Un Millones Quinientos Cincuenta y Un Mil Setecientos Noventa y Cuatro con 39/100 soles), incluidos los impuestos de Ley y cualquier otro concepto que incida en el costo total de la ejecución de la obra. El valor referencial ha sido calculado al mes de, según información del expediente técnico de obra aprobado de actualización de costos por Resolución Gerencial Regional N° 038-2023-GRI/GOB.REG.TACNA, de fecha 01 de junio 2023, y presupuesto determinado al mes de abril 2023. (...)” (El resaltado y subrayado es nuestro).

De lo expuesto, se aprecia una incongruencia entre la fecha de cálculo del Valor Referencial y la fecha de determinación del presupuesto.

Al respecto, el numeral 34.2 del artículo 34 del Reglamento, establece que el valor referencial se determina, en el caso de contratación de ejecución de obra, según el monto del presupuesto de obra establecido en el expediente técnico de obra aprobado por la Entidad. Para obtener dicho monto, la dependencia de la Entidad o el consultor de obra que tiene a su cargo la elaboración del expediente técnico realiza las indagaciones de mercado necesarias que le permitan contar con el análisis de precios unitarios actualizado por cada partida y subpartida, teniendo en cuenta los insumos requeridos, las cantidades, precios o tarifas; además de los gastos generales variables y fijos, así como la utilidad.

En relación con ello, corresponde señalar que, la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, remitido el 19 de febrero de 2024, con ocasión a la notificación electrónica y su reiterativo del 12 y 16 de febrero de 2024, respectivamente, señaló lo siguiente:

“(…) Se concluye que la fecha del valor referencial no lo determina el acto de Resolución Gerencial Regional N° 038-2023 -GRI/GOB.REG.TACNA, si no el expediente técnico de obra el cual la fecha corresponde el 03 de abril 2023, éste cuenta con el presupuesto de obra y la fecha de determinación del presupuesto de obra”. (El resaltado y subrayado es nuestro).

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuará** el numeral 1.3 del Capítulo I de la Sección Específica, acorde a lo indicado por la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, según el siguiente detalle:

“El valor referencial asciende a S/ 21, 551,794.39 (Veinte y Un Millones Quinientos Cincuenta y Un Mil Setecientos Noventa y Cuatro con 39/100 soles), incluidos los impuestos

de Ley y cualquier otro concepto que incida en el costo total de la ejecución de la obra. El valor referencial ha sido calculado al ~~mes de, según información del expediente técnico de obra aprobado de actualización de costos por Resolución Gerencial Regional N° 038-2023-GRI/GOB.REG.TACNA, de fecha 01 de junio 2023, y presupuesto determinado al mes 3 de abril 2023.~~
(...)”

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio, de las Bases e informe técnico que se oponga a la disposición precedente.

3.2. Costo de reproducción y entrega de bases y del expediente técnico de la obra

De la revisión del numeral 1.10. “Costo de reproducción y entrega de bases y del expediente técnico de la obra” del Capítulo I de la Sección Específica de las Bases Integradas, se observa lo siguiente:

“1.10. COSTO DE REPRODUCCIÓN Y ENTREGA DE BASES Y DEL EXPEDIENTE TÉCNICO DE LA OBRA

Los participantes registrados tienen el derecho a recabar las bases y el expediente técnico de la obra en versión impresa o digital, según su elección, para cuyo efecto deben:

*Pagar en : **CAJA DE LA ENTIDAD***

*Recoger en : **SUB GERENCIA DE ABASTECIMIENTO***

(...)”. El resaltado y subrayado son agregados.

De lo anterior, se observa que la Entidad no indicó la **dirección** donde se deberá pagar por el derecho a recabar las bases y el expediente técnico de la obra, así como tampoco donde se deberán recoger, limitándose a mencionar “Caja de la Entidad” y “Sub gerencia de abastecimiento”, respectivamente.

En relación con ello, corresponde señalar que, la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, remitido el 19 de febrero de 2024, con ocasión a la notificación electrónica y su reiterativo del 12 y 16 de febrero de 2024, respectivamente, señaló lo siguiente:

“(…)”

1.10 COSTO DE REPRODUCCIÓN Y ENTREGA DE BASES Y DEL EXPEDIENTE TÉCNICO DE LA OBRA

Los participantes registrados tienen el derecho a recabar las bases y el expediente técnico de la obra en versión impresa o digital, según su elección, para cuyo efecto deben:

Pagar en: SEDE CENTRAL, MESA DE PARTES, AV. MANUEL A. ODRIA NRO. 1245 (VILLA PANAMERICANA), Distrito y Provincia de Tacna, Piso 1, en el Horario de 8:00 a 15:30 horas, teléfono de contacto (052) 458010.

Recoger en: SEDE CENTRAL, SUB GERENCIA DE ABASTECIMIENTOS, AV. MANUEL A. ODRÍA NRO. 1245 (VILLA PANAMERICANA), Distrito y Provincia de Tacna, Piso 4, en el Horario de 8:00 a 15:30 horas, teléfono de contacto (052) 458010”.

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuará** el numeral 1.10. “Costo de reproducción y entrega de bases y del expediente técnico de la obra” del Capítulo I de la Sección Específica, acorde a lo indicado por la Entidad mediante Informe Técnico sobre L.P N° 07-2023/GRP-GSRLCC, según el siguiente detalle.

“1.10. COSTO DE REPRODUCCIÓN Y ENTREGA DE BASES Y DEL EXPEDIENTE TÉCNICO DE LA OBRA

Los participantes registrados tienen el derecho a recabar las bases y el expediente técnico de la obra en versión impresa o digital, según su elección, para cuyo efecto deben:

Pagar en : ~~CAJA DE LA ENTIDAD~~ SEDE CENTRAL, MESA DE PARTES, AV. MANUEL A. ODRÍA NRO. 1245 (VILLA PANAMERICANA), Distrito y Provincia de Tacna, Piso 1, en el Horario de 8:00 a 15:30 horas, teléfono de contacto (052) 458010.

Recoger en : ~~SUB GERENCIA DE ABASTECIMIENTO~~ SEDE CENTRAL, SUB GERENCIA DE ABASTECIMIENTOS, AV. MANUEL A. ODRÍA NRO. 1245 (VILLA PANAMERICANA), Distrito y Provincia de Tacna, Piso 4, en el Horario de 8:00 a 15:30 horas, teléfono de contacto (052) 458010.

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio, de las Bases e informe técnico que se oponga a la disposición precedente.

3.3. Equipamiento estratégico

De la revisión del acápite 13.2 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas y de la “Relación de precios y cantidades de recursos requeridos por tipo”, se aprecia lo siguiente:

Bases Integradas	Relación de precios
Excavadora sobre orugas 115-165 HP	Excavadora sobre orugas 115-165 HP 0.75-1.4 yd ³

De lo expuesto, se aprecia que el equipamiento estratégico señalado precedentemente indicado en las Bases Integradas, no se condice con el consignado en la “Relación de precios y cantidades de recursos requeridos por tipo” del expediente técnico de obra.

Al respecto, las Bases Estándar aplicables al objeto de la contratación, en referencia al equipamiento estratégico, establece lo siguiente:

“(…)

Se debe consignar aquel equipamiento (equipo y/o maquinaria que se extrae del expediente técnico)

*clasificado como estratégico para la ejecución de la obra, concordante con la **relación de precios y cantidad de recursos requeridos por tipo en el expediente técnico**.*

(...)”

En relación con ello, corresponde señalar que, la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, remitido el 19 de febrero de 2024, con ocasión a la notificación electrónica y su reiterativo del 12 y 16 de febrero de 2024, respectivamente, señaló lo siguiente:

“El área usuaria señala que se adecuará el equipamiento estratégico de las Bases Integradas, en congruencia con el consignado en la “Relación de precios y cantidades de recursos requeridos por tipo” del expediente técnico de obra”.

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuará** el equipamiento estratégico consignado en el acápite 13.2 del numeral 3.1 y en el literal A.1 “Equipamiento estratégico” del numeral 3.2 del Capítulo III y de todo extremo, acorde a lo indicado por la Entidad mediante “Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA”.
- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a la disposición precedente.

3.4. Personal ofertado

De la revisión del acápite 15.1 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

“(..."

*Es obligatoria la permanencia en obra de todo **el personal del Contratista, de acuerdo a su oferta**, en los casos de ausencia del personal en obra por motivos de salida o descanso por trabajos en zonas alejadas del lugar con una duración máxima de 10 días calendarios, de atención médica u otra causal, el Contratista está obligado a informar oportunamente al Supervisor y éste a la entidad de manera detallada”.*

En relación con ello, en relación al plantel profesional ofertado, es necesario aclarar que, de conformidad con el numeral 49.3 del artículo 49 y el literal e) del numeral 139.1 del artículo 139 del Reglamento, la calificación del plantel profesional clave se acredita para la suscripción del contrato.

En virtud del aspecto cuestionado, corresponde señalar que, la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, remitido el 19 de febrero de 2024, con ocasión a la notificación electrónica y su reiterativo del 12 y 16 de febrero de 2024, respectivamente, señaló lo siguiente:

“El área usuaria señala que se deberá cumplir conforme con el numeral 49.3 del artículo 49 y el

literal e) del numeral 139.1 del artículo 139 del Reglamento, la calificación del plantel profesional clave se acredita para la suscripción del contrato, por lo que se adecuará en lo establecido en dicho artículo”.

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuará** el acápite 15.1 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica, según lo indicado por la Entidad mediante “Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA”, acorde al detalle siguiente:

“(…)
Es obligatoria la permanencia en obra de todo el personal del Contratista, ~~de acuerdo a su oferta~~, en los casos de ausencia del personal en obra por motivos de salida o descanso por trabajos en zonas alejadas del lugar con una duración máxima de 10 días calendarios, de atención médica u otra causal, el Contratista está obligado a informar oportunamente al Supervisor y éste a la entidad de manera detallada”.

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a las disposiciones precedentes.

3.5. Otras penalidades

De la revisión del acápite 16.2 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

N°	Supuesto de aplicación de penalidad	Forma de cálculo	(…)
8	Pruebas y ensayos Cuando el contratista no realiza las pruebas o ensayos <u>oportunamente</u> para verificar la calidad de los trabajos y las dosificaciones.	1/5000 del monto del contrato, la multa es por cada día u ocurrencia.	
9	Pago de personal obrero Cuando el contratista no cumpla con el pago <u>oportuno</u> al personal obrero y conforme a la legislación sobre la materia.	1/2500 del monto del contrato, la multa es por cada día u ocurrencia.	
10	Residente de obra Cuando el ingeniero residente no se encuentra en forma permanente en la obra.	1/1000 del monto del contrato, la multa es por cada día u ocurrencia.	
11	Equipos declarados en la propuesta técnica Cuando el contratista no presente los equipos declarados en la propuesta técnica.	1/2000 del monto del contrato, la multa es por cada día de retraso a partir de notificado por el supervisor y/o entidad.	

Respecto a la penalidad N° 8 y N° 9

De la revisión de las penalidades N° 8 y N° 9, se advierte que se estaría indicando remisiones genéricas tales como: “oportunamente” y “oportuno”; los cuales no permitirían conocer con claridad la predictibilidad de la penalidad.

En relación con ello, corresponde señalar que, la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, remitido el 19 de febrero de 2024, con ocasión a

la notificación electrónica y su reiterativo del 12 y 16 de febrero de 2024, respectivamente, señaló lo siguiente:

El área usuaria señala: Según el PRONUNCIAMIENTO N° 162-2023 /OSCE-DGR, en el Aspecto 3 Aspectos Revisados de Oficio indica lo siguiente:

" (...) Con ocasión de la presente elevación de los cuestionamientos del pliego absolutorio de consulta y observaciones, y en nuestra condición de área usuaria, solicitamos se suprima el término "oportunamente", consideramos suficiente que el Contratista realice las pruebas o ensayos, en caso de no hacerlo se le aplicará la penalidad en mención."

(...)

De lo señalado se adecuará en las Bases Integradas lo siguiente en la penalidad N°8 y N°9:

N°	Supuesto de aplicación de penalidad	Supuesto de aplicación de penalidad	Forma de cálculo
8	Pruebas y ensayos Cuando el contratista no realiza las pruebas o ensayos oportunamente para verificar la calidad de los trabajos y los dosificadores	"Cuando el Contratista no realiza oportunamente las pruebas o ensayos para verificar la calidad de los materiales y las dosificaciones, según lo indicado en las especificaciones o sean requeridas por la Supervisión".	
9	Pago de personal obrero Cuando el contratista no cumpla con el pago oportuno al personal obrero y conforme a la legislación sobre la materia	"Cuando el contratista no cumpla con el pago del personal obrero dentro de los 5 días calendarios posterior de la presentación de la valorización correspondiente de cada mes"	

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuarán** las penalidades N° 8 y N° 9 del acápite 16.2 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica y de todo extremo, conforme a lo indicado por la Entidad, mediante "Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA", acorde al detalle siguiente:

N°	Supuesto de aplicación de penalidad
8	Pruebas y ensayos Cuando el contratista no realiza las pruebas o ensayos oportunamente para verificar la calidad de los trabajos y las dosificaciones, según lo indicado en las especificaciones o sean requeridas por la supervisión.
9	Pago de personal obrero Cuando el contratista no cumpla con el pago oportuno al personal obrero y conforme a la legislación sobre la materia. dentro de los 5 días calendario posterior de la presentación de la valorización correspondiente de cada mes.

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongán a la disposición precedente.

Respecto a la penalidad N° 10:

De la revisión de la penalidad N° 6, se aprecia que se está penalizando al contratista cuando incumpla con su obligación de ejecutar la prestación con el personal acreditado o debidamente sustituido.

Asimismo, de la revisión de la penalidad N° 10, se aprecia que se está penalizando al contratista, en caso el residente (personal acreditado), no se encuentren en forma permanente en la obra; es decir, el contratista estaría incumpliendo con su obligación de ejecutar la prestación con el personal acreditado o debidamente sustituido; por lo que, podría estar inmersa en la penalidad N° 6.

En relación con ello, corresponde señalar que, la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, remitido el 19 de febrero de 2024, con ocasión a la notificación electrónica y su reiterativo del 12 y 16 de febrero de 2024, respectivamente, señaló lo siguiente:

“El área usuaria señala que se suprimirá la totalidad del contenido de la penalidad N° 10, del acápite 16.2 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas”

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **suprimirá** la penalidad N° 10 del acápite 16.2 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica y de todo extremo, conforme a lo indicado por la Entidad, mediante “Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA”.
- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongán a la disposición precedente.

Respecto a la penalidad N° 11:

De la revisión de la penalidad N° 11, se aprecia que están penalizando al contratista cuando no presente los equipos declarados en la propuesta técnica.

De lo expuesto, es necesario aclarar que, de conformidad con el numeral 49.3 del artículo 49 y el literal e) del numeral 139.1 del artículo 139 del Reglamento, la calificación del equipamiento estratégico se acredita para la suscripción del contrato, por lo que no se establece incluirlos en las ofertas de los participantes.

En relación con ello, corresponde señalar que, la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, remitido el 19 de febrero de 2024, con ocasión a la notificación electrónica y su reiterativo del 12 y 16 de febrero de 2024, respectivamente, señaló lo siguiente:

“El área usuaria señala que se adecuará conforme a lo establecido en el numeral 49.3 del artículo 49 y el literal e) del numeral 139.1 del artículo 139 del Reglamento, quedando de la siguiente manera:

En caso el contratista no contara, en obra, con las maquinarias y/o equipos ofertados según cronograma de avance programa de ejecución de la obra”.

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuarán** la penalidad N° 11 del acápite 16.2 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica y de todo extremo, conforme a lo indicado por la Entidad, mediante “Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA”, acorde al detalle siguiente:

N°	Supuesto de aplicación de penalidad
11	Equipos declarados en la propuesta técnica Cuando el contratista no presente los equipos declarados en la propuesta técnica. <i>En caso el contratista no contara en obra, con las maquinarias y/o equipos acreditados según cronograma de avance programa de ejecución de la obra.</i>

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongán a la disposición precedente.

3.6. Alcance del factor de evaluación

De la revisión del alcance o campo de aplicación de las prácticas B.1, B.3 y B.5 del Factor de evaluación “Sostenibilidad ambiental y social” consignado en el capítulo IV de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

“CONSTRUCCIÓN, RECONSTRUCCIÓN, AMPLIACIÓN, CREACIÓN, MEJORAMIENTO, DE OBRAS HIDRÁULICAS, OBRAS DE RIEGO, PRESAS, REPRESAS, CANAL DE REGADÍO, SISTEMAS DE IRRIGACIÓN, BOCATOMAS, SISTEMAS DE RIEGO TECNIFICADO CANALES, MUROS DE CONTENCIÓN, ENCAUZAMIENTOS, CANALES, IRRIGACIONES, BOCATOMAS, ENCAUZAMIENTOS”.

Al respecto, con relación al factor de evaluación “Sostenibilidad ambiental o social”, la Dirección Técnico Normativa del OSCE, a través de su Opinión n.º 081-2019/DTN establece lo siguiente:

“(…) en el caso de la ejecución de obras, el alcance y/o campo de aplicación de las certificaciones ISO deben encontrarse vinculadas con el objeto de la contratación, es decir, se pueden considerar certificados cuyos alcances involucren el objeto de contratación, tales como “ejecución o construcción de”: obras de edificación, obras civiles, obras viales o de infraestructura vial, obras de saneamiento, obras electromecánicas, obras energéticas, obras de suministro de energía, entre otros.

No obstante, si bien resulta necesario precisar el alcance o campo de aplicación del certificado ISO correspondiente, ello no significa que la Entidad pueda exigir certificaciones cuyo ámbito se encuentre circunscrito o limitado a ciertas ‘actividades, partidas o procesos’ comprendidos dentro de la ejecución de una obra, en tanto ello implicaría una afectación a la libre competencia y competencia de proveedores.

(…)”. (El resaltado y subrayado es nuestro).

De lo expuesto, se aprecia que el alcance consignado en las Bases integradas está considerando actividades, partidas o procesos tales como: “(...) *presas, represas, canal de regadío, bocatomas, muros de contención, encauzamientos, canales, irrigaciones, bocatomas, encauzamientos (...)*”, lo cual no estaría conforme con lo establecido en la Opinión N° 081-2019/DTN.

En relación con ello, corresponde señalar que, la Entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA, remitido el 19 de febrero de 2024, con ocasión a la notificación electrónica y su reiterativo del 12 y 16 de febrero de 2024, respectivamente, señaló lo siguiente:

“El área usuaria señala con respecto al primer punto, se detalla el campo de aplicación del factor de evaluación “Sostenibilidad ambiental y social”, en concordancia a la Opinión N° 081.2019/DTN:

CONSTRUCCIÓN, RECONSTRUCCIÓN, AMPLIACIÓN, CREACIÓN, MEJORAMIENTO DE: OBRAS HIDRÁULICAS, OBRAS DE RIEGO, OBRAS DE PRESAS, OBRAS REPRESAS, CANAL DE REGADÍO, SISTEMA DE IRRIGACIÓN, OBRAS BOCATOMAS, SISTEMA DE RIEGO TECNIFICADO CANALES, OBRAS DE MURO DE CONTENCIÓN, OBRAS DE ENCAUZAMIENTO, OBRAS CANALES, OBRAS IRRIGACIÓN Y/O BOCATOMAS.

El área usuaria señala con respecto al segundo punto:

Construcción y/o reconstrucción y/o ampliación y/o creación y/o mejoramiento de”: obras hidráulicas y/o obras de riego y/o presas y/o represas y/o canal de regadío y/o sistemas de irrigación y/o bocatomas, sistemas de riego tecnificado canales y/o muros de contención y/o encauzamiento y/o canales y/o irrigaciones y/o bocatomas y/o encauzamientos”.

De lo señalado por la Entidad, se aprecia que sigue manteniendo en el alcance del factor de evaluación “Sostenibilidad ambiental o social”, partidas o procesos tales como: “(...) *canal de regadío, canales, bocatomas, encauzamientos (...)*”.

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuará** el alcance o campo de aplicación de las prácticas B.1, B.3 y B.5 del Factor de evaluación “Sostenibilidad ambiental y social” consignado en el capítulo IV de la Sección Específica, conforme a lo indicado por la entidad mediante Oficio N° 1444-2024-GRI/GOB.REG.TACNA y lo establecido por la Opinión N° 081-2019/DTN, acorde al detalle siguiente:

“CONSTRUCCIÓN, RECONSTRUCCIÓN, AMPLIACIÓN, CREACIÓN, MEJORAMIENTO, DE OBRAS HIDRÁULICAS Y/O OBRAS DE RIEGO Y/O OBRAS DE PRESAS Y/O OBRAS DE REPRESAS Y/O ~~CANAL DE REGADÍO~~, SISTEMAS DE IRRIGACIÓN Y/O OBRAS DE BOCATOMAS Y/O SISTEMAS DE RIEGO TECNIFICADO ~~CANALES~~ Y/O OBRAS DE MUROS DE CONTENCIÓN Y/O OBRAS DE ENCAUZAMIENTOS Y/O OBRAS DE CANALES Y/O OBRAS DE IRRIGACIÓN ~~IRRIGACIONES, BOCATOMAS, ENCAUZAMIENTOS~~”.

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongán a la disposición precedente.

3.7. Respecto al estudio de la Gestión de riesgos (directiva N° 012-2017-OSCE/CD)

De la revisión de los anexos del “Estudio de la gestión de riesgos” del Expediente Técnico de Obra, publicado en el SEACE, se advierte que la Entidad adjuntó los formatos de acuerdo a la Directiva N° 012-2017-OSCE/CD, entre ellas el Anexo N° 03 “Formato para asignar los riesgos”, con los 14 riesgos asignados, conforme a la siguiente imagen:

3. INFORMACIÓN DEL RIESGO			4.1 ESTRATEGIA SELECCIONADA				4.3 RIESGO ASIGNADO A	
3.1 CÓDIGO DE RIESGO	3.2 DESCRIPCIÓN DEL RIESGO	3.3 PRIORIDAD DEL RIESGO	Mitigar el riesgo	Evitar el riesgo	Aceptar el riesgo	Transferir el riesgo	Entidad	Contratista
R-001	Riesgo de errores o deficiencias en el diseño que repercutan en el costo o la calidad de la infraestructura, nivel de servicio y/o puedan provocar retrasos en la ejecución de la obra.	ALTA	X				X	
R-002	Riesgo de construcción que generan sobrecostos y/o sobreplazos durante el periodo de construcción, los cuales se pueden originar por diferentes causas que abarcan aspectos técnicos, ambientales o regulatorios y decisiones adoptadas por las partes.	ALTA	X			X		X
R-003	Riesgo de explosión de terrenos de que el encarecimiento o la no disponibilidad del predio donde construir la infraestructura provoquen retrasos en el comienzo de las obras y sobrecostos en la ejecución de las mismas.	MODERADA	X				X	
R-004	Riesgo geológico y geotécnico (Mecánica de suelos) que se identifica con diferencias en las condiciones del medio o del proceso geológico sobre lo previsto en los estudios de la fase de formulación y/o estructuración que redunde en sobrecostos o ampliación de plazos de construcción de la infraestructura.	MODERADA	X				X	
R-005	El riesgo de interferencias o servicios afectados se traduce en la posibilidad de sobrecostos y/o sobre plazos en la construcción por interferencias o servicios afectados, servicios de agua potable y/o electricidad, entre otros necesarios para el desarrollo de la obra	BAJA	X					X
R-006	Riesgo ambiental relacionado con el riesgo de incumplimiento de la normativa ambiental y de las medidas correctoras definidas en la aprobación de los estudios ambientales.	MODERADA				X		X
R-007	Riesgo arqueológico que se traduce en hallazgos de restos arqueológicos significativos que generen la interrupción del normal desarrollo de las obras de acuerdo a los plazos establecidos en el contrato o sobrecostos en la ejecución de las mismas.	BAJA	X					X
R-008	Riesgo de obtención de permisos y licencias derivado de la no obtención de alguno de los permisos y licencias que deben ser expedidas por las instituciones u organismos públicos distintos a la Entidad contratante y que es necesario obtener por parte de ésta antes del inicio de las obras de construcción.	MODERADA	X				X	X

3. INFORMACIÓN DEL RIESGO			4.1 ESTRATEGIA SELECCIONADA				4.3 RIESGO ASIGNADO A	
3.1 CÓDIGO DE RIESGO	3.2 DESCRIPCIÓN DEL RIESGO	3.3 PRIORIDAD DEL RIESGO	Mitigar el riesgo	Evitar el riesgo	Aceptar el riesgo	Transferir el riesgo	Entidad	Contratista
R-009	Riesgos derivados de eventos de fuerza mayor o caso fortuito, cuyas causas no resultarían imputables a ninguna de las partes.	MODERADA			X	X	X	X
R-010	Riesgos vinculados a accidentes de construcción y daños a terceros.	ALTA	X			X		X
R-011	Riesgos regulatorios o normativos de implementar las modificaciones normativas pertinentes que sean de aplicación pudiendo estas modificaciones generar un impacto en costo o en plazo de la obra.	MODERADA	X				X	X
R-012	Riesgo por incumplimiento de contrato y avance de obra	ALTA	X	X				X
R-013	Riesgo por incumplimiento de plazos para los procesos de adjudicación según la ley de contrataciones del estado.	MODERADA	X	X			X	
R-014	Riesgo de abastecimiento de insumos para la obra	ALTA	X					X

De lo antes expuesto, se advierte que los riesgos: “R-008”, “R-009” y “R-011”, fueron asignados al Contratista y a la Entidad al mismo tiempo, generando una inconsistencia.

Al respecto, el numeral 7.5 de la Directiva N.º 012-2017-OSCE/CD, donde señala que: “ (...) Teniendo en cuenta **qué parte está en mejor capacidad para administrar el riesgo**, la Entidad debe asignar cada riesgo a la parte que considere pertinente, usando para tal efecto el formato incluido como Anexo N° 3 de la Directiva (...)”, se advierte que solo se podría asignar el riesgo a una de las partes del contrato, estos son al “Contratista” o la “Entidad”.

En relación con ello, corresponde señalar que, la Entidad mediante INFORME N° 013-2024-GRI-SGE-MARP/GOB.REG.TACNA, remitido el 9 de febrero de 2024, con ocasión a la notificación electrónica del 7 de febrero de 2024, señaló lo siguiente:

“En cumplimiento de la numeral 7.5 de la Directiva N° 012-2017 -OSCE/CD y teniendo en cuenta que parte está en mejor capacidad para administrar dichos códigos de riesgos (R-008, R-009 Y R-011), se evaluó:

- **Código de riesgo R-008:** Donde es responsable la ENTIDAD y deberá realizar las coordinaciones necesarias para obtener todos los permisos y licencias de acuerdo a la normativa vigente antes de iniciar el proyecto.
- **Código de riesgo R-009:** En dicho código la ENTIDAD se hace responsables ya que son eventos de fuerza mayor y que no se pueden prever ni evitar por ende la contratista no tiene responsabilidad.
- **Código de riesgo R-011:** Donde la ENTIDAD se debe hacer responsable ya que la contratista debe respetar las normativas vigentes y modificaciones que en ese entonces no se contemplaban ya que puede ser causal de retrasado en la fecha de culminación o falta de presupuesto.

Se adjunta, el Anexo N° 3 Corregido, subsanando las inconsistencias advertidas, en el presente informe técnico, en la parte de (Ver ANEXOS I).

En consecuencia, se concluye que se evaluó y aclaró los códigos de riesgo R-008, R-009 y R-011, contemplando el riesgo asignado ente la Entidad o la Contratista:

- *El código de riesgo R-008 fue asignado a la Entidad.*
- *El código de riesgo R-009 fue asignado a la Entidad.*
- *El código de riesgo R-011 fue asignado a la Entidad”.*

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **incluirá** el archivo del “Anexo N° 3” subsanado del Estudio de la gestión de riesgos remitido por la Entidad mediante INFORME N° 013-2024-GRI-SGE-MARP/GOB.REG.TACNA, en virtud al principio de transparencia.

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a la disposición precedente.

3.8. Respecto al equipamiento estratégico

De la revisión del acápite 13.2 “Equipos y maquinarias” del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

“(…)
Consideraciones: **Se admitirá equipamiento estratégico con características mayores de lo requerido en las especificaciones técnicas** según expediente técnico; siempre que ello no represente ningún costo adicional para la entidad.
“(…)”

De lo expuesto, se aprecia que la entidad admitirá el equipamiento estratégico con características mayores a lo consignado en las especificaciones técnicas.

Al respecto, el Tribunal de Contrataciones del Estado, mediante la Resolución N° 0082-2020-TCE-S4 (Numeral 58), señaló lo siguiente:

“(…) Como puede apreciarse en las reglas del procedimiento de selección, respecto de los bienes en mención, se establecieron rangos y no un solo valor.

En este punto, es pertinente mencionar que, más allá que en las bases no se precise que el ofrecimiento de mejores características técnicas (potencia y capacidad) sólo procede para los supuestos en que se solicitó un solo valor, resulta evidente que dicha regla sólo puede aplicarse en esos casos, pues en aquellos otros en que se previó rangos (con límites superiores e inferiores) no es razonable permitir ofertas que se encuentren fuera de dichos límites. De otro modo, no tendría sentido haber limitado las opciones de los postores a través de la definición de rangos permisibles.

En ese sentido, contrariamente a lo esgrimido por el Adjudicatario y la Entidad, este Tribunal advierte que **la posibilidad de ofertar características superiores (prevista en las bases) no resulta aplicable en los casos que se establecieron rangos, en la medida que para éstos ya se determinó un límite superior y no sería coherente aceptar bienes con especificaciones que se encuentren fuera del intervalo.**
“(…)” (El resaltado y subrayado es nuestro)

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuará** el acápite 13.2 “Equipos y maquinarias” del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica, conforme a lo establecido por el Tribunal de Contrataciones del Estado, mediante la Resolución N° 0082-2020-TCE-S4 (Numeral 58), acorde al detalle siguiente:

“(…) Consideraciones: Se admitirá equipamiento estratégico con características mayores de lo

requerido en las especificaciones técnicas según expediente técnico; siempre que ello no represente ningún costo adicional para la entidad.

Nota: lo indicado es aplicable para aquellos equipos estratégicos en los que no se hayan establecido características con rangos establecidos (límites inferiores y superiores); en atención a la Resolución N° 0082-2020-TCE-S4 (Numeral 58) (...)

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a la disposición precedente.

3.9. Respecto a la presentación de las ofertas

De la revisión del acápite 14 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

“(…)

DOCUMENTOS PARA LA EJECUCIÓN

*La Entidad pondrá a disposición del contratista un juego de planos y bases, así como los demás documentos necesarios para la ejecución de las obras en concordancia con el Art. 176° Inicio del plazo de ejecución de obra del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, en cds y en medio físico. **En la declaración jurada de plazo de ejecución de obra el plazo ofertado debe estar expresado en números y letras necesariamente.** Sin embargo, el contratista podrá obtener copias adicionales contra el pago respectivo”. (El resaltado es nuestro).*

En relación a ello, las Bases Estándar aplicables al objeto de la contratación, establece en el Anexo 4 “Declaración jurada de plazo de ejecución de la obra” que se debe consignar el plazo ofertado en días calendario, sin mencionar si este debe ser expresado en números y/o letras necesariamente.

Por su parte, de la revisión del acápite 15.22 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

*“Serán de cargo del Contratista todos los tributos, contribuciones, gravámenes que le correspondan de acuerdo a Ley. Toda responsabilidad de carácter laboral y por el pago de aportaciones sociales es exclusivamente del contratista, además de la obtención de las licencias correspondientes, autorizaciones, permisos y similares para la ejecución de la Obra. En caso de consorcios la directiva 005-2019 -OSCE/CD, **al respecto en la promesa y contrato de consorcio debe indicarse dentro de las obligaciones quien sea responsable de elaboración de propuesta, aporte de profesionales, aporte de mano de obra (obreros) aporte de materiales y ejecución de obra. Así mismo el domicilio legal común debe ser del consorciado de mayor porcentaje de participación.** (...)*

Aunado a ello, de la revisión del acápite 15.29 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

“La Responsabilidad del contratista por la calidad ofrecida y por los vicios ocultos de la obra ejecutada, es de ocho (08) años, contado a partir de la conformidad de la recepción total o parcial de la obra, según corresponda, de conformidad al numeral 40.1 Artículo 40° de la Ley de

Contrataciones del Estado. En caso que se detecten defectos o vicios ocultos luego de la recepción y durante el periodo de responsabilidad, la entidad requerirá al contratista para que los subsane en un plazo razonable de acuerdo a la magnitud del defecto, bajo apercibimiento de proceder a la subsanación con cargo a cualquier adeudo que mantenga la entidad a favor del contratista y/o reclamar arbitrariamente dicho gasto, para lo cual en la promesa de consorcio (en caso de consorcios) el representante común deberá ser el representante legal de alguna de las empresas consorciadas, y en la declaración jurada de datos del postor debe consignar necesariamente un teléfono fijo.
(...)”

En relación a ello, cabe precisar que los literales b), c) y d) del numeral 7.4.2 de la Directiva N° 005-2019-OSCE/CD “Participación de proveedores en consorcio en las contrataciones del Estado”, establecen lo siguiente:

“(…) b) La designación del representante común del consorcio. **Dicho representante tiene facultades para actuar en nombre y representación del consorcio**, en todos los actos referidos al procedimiento de selección, suscripción y ejecución del contrato, con poderes suficientes para ejercitar los derechos y cumplir las obligaciones que se deriven de su calidad de postor y de contratista hasta la conformidad o liquidación del contrato, según corresponda.
El representante común del consorcio no debe encontrarse impedido, inhabilitado ni suspendido para contratar con el Estado.

c) El domicilio común del consorcio. Es el lugar al que se dirigirán las comunicaciones remitidas por la Entidad al consorcio, siendo éste el único válido para todos los efectos.

d) Las obligaciones que correspondan a cada uno de los integrantes del consorcio. En el caso de consultorías en general, consultorías de obras y **ejecución de obras**, todos los integrantes del consorcio **deben comprometerse a ejecutar actividades directamente vinculadas al objeto de la contratación, debiendo cada integrante precisar dichas obligaciones.**
(...)”

De lo expuesto se aprecia que la Directiva N° 005-2019-OSCE/CD establece que la promesa y contrato de consorcio debe reflejar las obligaciones que los integrantes deben comprometerse a ejecutar, siempre que sean actividades directamente vinculadas al objeto de la contratación; por lo que, son las partes quienes deciden dichas actividades. Asimismo, esta directiva, no establece que el domicilio común del consorcio sea el del integrante con mayor porcentaje de participación, así como que el representante común debe ser el representante legal de alguna de las empresas consorciadas.

Asimismo, se aprecia que la Entidad está requiriendo que en la declaración jurada de datos del postor (Anexo 1) se deba consignar necesariamente un teléfono fijo. No obstante, las Bases estándar aplicables al objeto de la contratación en el Anexo 1 “Declaración jurada de datos del postor” no establecen dicho requerimiento, más que colocar un número de teléfono (fijo o móvil).

En ese sentido, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuará** el acápite 14 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica, según lo establecido en las Bases Estándar aplicables al objeto de la contratación acorde al detalle siguiente:

“(…)

DOCUMENTOS PARA LA EJECUCIÓN

La Entidad pondrá a disposición del contratista un juego de planos y bases, así como los demás documentos necesarios para la ejecución de las obras en concordancia con el Art. 176° Inicio del plazo de ejecución de obra del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, en cds y en medio físico. ~~En la declaración jurada de plazo de ejecución de obra el plazo ofertado debe estar expresado en números y letras necesariamente.~~ Sin embargo, el contratista podrá obtener copias adicionales contra el pago respectivo”.

- Se **adecuará** el acápite 15.22 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica, según lo establecido en las Bases Estándar aplicables al objeto de la contratación acorde al detalle siguiente:

“Serán de cargo del Contratista todos los tributos, contribuciones, gravámenes que le correspondan de acuerdo a Ley. Toda responsabilidad de carácter laboral y por el pago de aportaciones sociales es exclusivamente del contratista, además de la obtención de las licencias correspondientes, autorizaciones, permisos y similares para la ejecución de la Obra. ~~En caso de consorcios la directiva 005-2019-OSCE/CD, al respecto en la promesa y contrato de consorcio debe indicarse dentro de las obligaciones quien sea responsable de elaboración de propuesta, aporte de profesionales, aporte de mano de obra (obreros) aporte de materiales y ejecución de obra. Así mismo el domicilio legal común debe ser del consorciado de mayor porcentaje de participación.~~
(…)”

- Se **adecuará** el acápite 15.29 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica, según lo establecido en las Bases Estándar aplicables al objeto de la contratación acorde al detalle siguiente:

“La Responsabilidad del contratista por la calidad ofrecida y por los vicios ocultos de la obra ejecutada, es de ocho (08) años, contado a partir de la conformidad de la recepción total o parcial de la obra, según corresponda, de conformidad al numeral 40.1 Artículo 40° de la Ley de Contrataciones del Estado. En caso que se detecten defectos o vicios ocultos luego de la recepción y durante el periodo de responsabilidad, la entidad requerirá al contratista para que los subsane en un plazo razonable de acuerdo a la magnitud del defecto, bajo apercibimiento de proceder a la subsanación con cargo a cualquier adeudo que mantenga la entidad a favor del contratista y/o reclamar arbitrariamente dicho gasto. ~~para lo cual en la promesa de consorcio (en caso de consorcios) el representante común deberá ser el representante legal de alguna de las empresas consorciadas, y en la declaración jurada de datos del postor debe consignar necesariamente un teléfono fijo.~~
(…)”

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a la disposición precedente.

3.10. Base Legal - Protocolos sanitarios

De la revisión del numeral 1.12. “Base Legal” del Capítulo I de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

“(…)
- ***Resolución Ministerial N° 448-2020-MINSA, que aprueba los lineamientos para la vigilancia, prevención y control de la salud de los trabajadores con riesgo a exposición a COVID-19.***
(…)”

De lo expuesto, se advierte que, la Entidad está citando una norma relativa a protocolos sanitarios que no está vigente a la fecha.

Al respecto, en fecha 15 de enero de 2024, se publicó en el diario el Peruano, la Resolución Ministerial N° 022-2024/MINSA, “*Directiva Administrativa N° 349-MINSA/DGIESP-2024, Directiva Administrativa que establece las disposiciones para la vigilancia, prevención y control de la salud de los trabajadores con riesgo de exposición a SARS-CoV-2*”.

En ese sentido, con ocasión de la integración definitiva de Bases, se implementarán las disposiciones siguientes:

- Se **adecuará** el dispositivo legal vigente en el numeral 1.12. “Base Legal” del Capítulo I de la Sección Específica y de todo extremo, conforme al detalle siguiente:

“(…)
- ~~*Resolución Ministerial N° 448-2020-Minsa, que aprueba los lineamientos para la vigilancia, prevención y control de la salud de los trabajadores con riesgo a exposición a COVID-19.*~~
- *Resolución Ministerial N° 022-2024/MINSA, “Directiva Administrativa N° 349-MINSA/DGIESP-2024, Directiva Administrativa que establece las disposiciones para la vigilancia, prevención y control de la salud de los trabajadores con riesgo de exposición a SARS-CoV-2.*
(…)”

- Se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a la disposición precedente.

4. CONCLUSIONES

En virtud de lo expuesto, este Organismo Técnico Especializado ha dispuesto:

- 4.1 Se procederá a la integración definitiva de las Bases a través del SEACE, en atención a lo establecido en el artículo 72 del Reglamento.
- 4.2 Es preciso indicar que contra el pronunciamiento emitido por el OSCE no cabe interposición de recurso administrativo alguno, siendo de obligatorio cumplimiento para la Entidad y los proveedores que participan en el procedimiento de selección.

Adicionalmente, cabe señalar que, las disposiciones vertidas en el pliego absolutorio que generen aclaraciones, modificaciones o precisiones, priman sobre los aspectos relacionados con las Bases integradas, salvo aquellos que fueron materia del presente pronunciamiento.

- 4.3** Una vez emitido el pronunciamiento y registrada la integración de Bases definitivas por el OSCE, corresponderá al comité de selección **modificar** en el cronograma del procedimiento, las fechas del registro de participantes, presentación de ofertas y otorgamiento de la buena pro, teniendo en cuenta que, entre la integración de Bases y la presentación de propuestas no podrá mediar menos de siete (7) días hábiles, computados a partir del día siguiente de la publicación de las Bases integradas en el SEACE, conforme a lo dispuesto en el artículo 70 del Reglamento.
- 4.4** Corresponde al Titular de la Entidad requerir el respectivo deslinde de responsabilidades a los funcionarios encargados de la presente contratación, dado que, no se habrían atendido oportunamente los pedidos información requeridos por el OSCE, relativos a las solicitudes de elevación de cuestionamientos al pliego de absolución de consultas y observaciones e Integración de Bases.
- 4.5** Finalmente, se recuerda al Titular de la Entidad que el presente pronunciamiento no convalida extremo alguno del procedimiento de selección.

Jesús María, 27 de febrero de 2024.

Códigos: 6.1, 6.3, 6.5, 11.1 (6), 13.1 y 13.4.