

PLIEGO DE ABSOLUCIÓN DE CONSULTAS Y OBSERVACIONES

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE YAMON

Nomenclatura : AS-DU-032-2023-SM-6-2023-MDY/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : EJECUCIÓN DE LA OBRA "MEJORAMIENTO Y AMPLIACION DEL CAMINO VECINAL CHURUHUAYCO, SECTOR 3 DE MAYO - EL PALTO DEL DISTRITO DE YAMON - PROVINCIA DE UTCUBAMBA -DEPARTAMENTO DE AMAZONAS CON CUI: 2452023

Ruc/código : 20561126934

Nombre o Razón social : SIE AMERICA S.A.C.

Fecha de envío : 12/12/2023

Hora de envío : 22:24:41

Observación: Nro. 1

Consulta/Observación:

El presente proceso de selección ha sido convocado mediante ADJUDICACIÓN SIMPLIFICADA PARA LA CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE OBRAS EN EL MARCO DEL DECRETO DE URGENCIA N°032-2023, DECRETO DE URGENCIA QUE ESTABLECE MEDIDAS EN MATERIA DE CONTRATACIONES DEL ESTADO PARA LA EJECUCIÓN DE ACCIONES DE PREVENCIÓN DEBIDO AL PELIGRO INMINENTE ANTE INTENSAS PRECIPITACIONES PLUVIALES (PERÍODO 2023 ¿ 2024) Y OTROS EVENTOS ASOCIADOS A LA POSIBLE OCURRENCIA DEL FENÓMENO EL NIÑO. Como puede apreciarse, la página 3 de las bases contienen un pie de página número 2, que menciona lo siguiente: De conformidad con el artículo 2 del Decreto de Urgencia N°032-2023, estas bases las utilizan las Entidades de los tres niveles de gobierno para realizar contrataciones para la ejecución de acciones de prevención en las zonas declaradas en Estado de Emergencia como consecuencia del peligro inminente ante intensas precipitaciones pluviales (período 2023 ¿ 2024) y otros eventos asociados a la posible ocurrencia del Fenómeno El Niño. En el presente caso se puede identificar claramente dos deficiencias que no permiten la continuidad del procedimiento de selección mediante ADJUDICACIÓN SIMPLIFICADA PARA LA CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE OBRAS EN EL MARCO DEL DECRETO DE URGENCIA N°032-2023, debiendo declararse la nulidad del procedimiento. La primera es que el distrito de Yamón (y ningún distrito de Utcubamba) no se encuentra comprendido en el alcance del DECRETO SUPREMO N° 072-2023-PCM que declara el Estado de Emergencia en varios distritos de algunas provincias de los departamentos de Amazonas, Áncash, Arequipa, Ayacucho, Cajamarca, Huancavelica, Huánuco, Ica, Junín, La Libertad, Lambayeque, Lima, Moquegua, Pasco, Piura, San Martín, Tacna y Tumbes, por peligro inminente ante intensas precipitaciones pluviales (período 2023-2024) y posible Fenómeno El Niño. La segunda es que el DECRETO DE URGENCIA N°032-2023 habilita a las entidades a intervenir en el ámbito de aplicación del DECRETO SUPREMO N° 072-2023-PCM y los DS que amplían dicho estado de emergencia a ejecutar ACCIONES DE PREVENCIÓN Y OTRAS ASOCIADAS A LA POSIBLE OCURRENCIA DEL FENÓMENO EL NIÑO; por lo tanto se tiene que en la intervención sobre un camino vecinal no se encuentra asociado a acciones de prevención del impacto del fenómeno del niño y por otra parte, la Municipalidad distrital de Yamón no se encuentra habilitada para contratar mediante ADJUDICACIÓN SIMPLIFICADA PARA LA CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE OBRAS EN EL MARCO DEL DECRETO DE URGENCIA N°032-2023, siendo nulos todos los actos que se realicen en contravención a las normas legales, conforme lo establece el artículo 44 de la ley de contrataciones del Estado.

Asimismo, la Entidad deberá tomar en cuenta que aún cuando decidiera no acoger la observación en un acto irregular, arbitrario e ilegal y continuara con el procedimiento, estaría incurriendo también un una causal de nulidad de contrato, por cuanto el literal e) del artículo 44.2 de la ley de contrataciones, establece que, después de celebrados los contratos, la Entidad puede declarar la nulidad de oficio, (¿) cuando no se utilice los métodos de contratación previstos en la presente Ley, pese a que la contratación se encuentra bajo su ámbito de aplicación; o cuando se empleé un método de contratación distinto del que corresponde.

En ese sentido, la Entidad deberá declarar la nulidad del procedimiento de selección, retrotrayéndolo a la etapa inicial de la convocatoria y convoca un procedimiento de selección de adjudicación simplificada conforme al artículo de la LEY N° 31728 LEY QUE APRUEBA CRÉDITOS SUPLEMENTARIOS PARA EL FINANCIAMIENTO DE MAYORES GASTOS EN EL MARCO DE LA REACTIVACIÓN ECONÓMICA, A FAVOR DE DIVERSOS PLIEGOS DEL GOBIERNO NACIONAL, GOBIERNOS REGIONALES Y GOBIERNOS LOCALES, Y DICTA OTRAS MEDIDAS.

Acápito de las bases : Sección: Especifico Numeral: 1 Literal: 1 Página: 3

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

Análisis respecto de la consulta u observación:

Se debe precisar, que de conformidad con las normas que rigen los procesos de contratación del Estado a través de las consultas se formulaban pedidos de aclaración a las disposiciones de las Bases u otros pedidos de cualquier extremo de las bases, y mediante las observaciones se cuestionaban las Bases en lo relativo al

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE YAMON
Nomenclatura :	AS-DU-032-2023-SM-6-2023-MDY/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	EJECUCIÓN DE LA OBRA "MEJORAMIENTO Y AMPLIACION DEL CAMINO VECINAL CHURUHUAYCO, SECTOR 3 DE MAYO - EL PALTO DEL DISTRITO DE YAMON - PROVINCIA DE UTCUBAMBA -DEPARTAMENTO DE AMAZONAS CON CUI: 2452023

	Específico	1	1	3
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				

Análisis respecto de la consulta u observación:

incumplimiento de las condiciones mínimas o de cualquier disposición en materia de contrataciones del Estado u otras normas complementarias o conexas que tuvieran relación con el proceso de selección
 Los cuestionamientos formulados no constituyen una consulta ni una observación (numeral 72.1 del artículo 72° del reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado), siendo cuestionamientos que giran en torno a errores materiales que se habría suscitado en los documentos de aprobación del expediente que no tienen relación con el procedimiento de selección.

Ahora bien, el DECRETO SUPREMO N° 072-2023-PCM, se declara el Estado de Emergencia en varios distritos de algunas provincias de los departamentos de Amazonas, Ancash, Arequipa, Ayacucho, Cajamarca, Huancavelica, Huánuco, Ica, Junín, La Libertad, Lambayeque, Lima, Moquegua, Pasco, Piura, San Martín, Tacna y Tumbes, por peligro inminente ante intensas precipitaciones pluviales (período 2023-2024) y posible Fenómeno El Niño, por el plazo de sesenta (60) días calendario, para la ejecución de medidas y acciones de excepción, inmediatas y necesarias de reducción del Muy Alto Riesgo existente.
 En el Anexo del Aludido Decreto Supremo en la página dos, se ecuentra señalado el distrito de Yamon, Provincia de Uctubamba, Region Amazonas, no como lo señala el participante en su solicitud de declarar la nulidad el presente procedimiento de selección.

Mediante Decreto Supremo N° 089-2023-PCM se prorroga el Estado de Emergencia en varios distritos de algunas provincias de los departamentos de Amazonas, Áncash, Arequipa, Ayacucho, Cajamarca, Huancavelica, Huánuco, Ica, Junín, La Libertad, Lambayeque, Lima, Moquegua, Pasco, Piura, San Martín, Tacna y Tumbes, por peligro inminente ante intensas precipitaciones pluviales (período 2023-2024) y posible Fenómeno El Niño, declarado mediante el Decreto Supremo N° 072-2023-PCM, por el término de sesenta (60) días calendario, a partir del 8 de agosto de 2023, con la finalidad de continuar con la ejecución de medidas y acciones de excepción, inmediatas y necesarias de reducción del Muy Alto Riesgo existente.

Mediante Decreto de Urgencia N° 032-2023, se establecen medidas en materia de contrataciones del Estado para la ejecución de acciones de prevención debido al peligro inminente ante intensas precipitaciones pluviales (período 2023 ¿ 2024) y otros eventos asociados a la posible ocurrencia del Fenómeno El Niño

Su solicitud debería estar dirigido al titular de la Entidad, cumpliendo con los requisitos solicitados en el Art. 41 de la Ley de Contrataciones.

En ese orden de Ideas NO SE ACOGE la solicitud presentada por el participante.

Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:
 NINGUNA

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE YAMON

Nomenclatura : AS-DU-032-2023-SM-6-2023-MDY/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : EJECUCIÓN DE LA OBRA "MEJORAMIENTO Y AMPLIACION DEL CAMINO VECINAL CHURUHUAYCO, SECTOR 3 DE MAYO - EL PALTO DEL DISTRITO DE YAMON - PROVINCIA DE UTCUBAMBA -DEPARTAMENTO DE AMAZONAS CON CUI: 2452023

Ruc/código :	20600946987	Fecha de envío :	12/12/2023
Nombre o Razón social :	R&ZF CONSTRUCTORES S.A.C.	Hora de envío :	22:32:26

Consulta: Nro. 2

Consulta/Observación:

Observamos lo requerido en las bases, donde se consideran servicios de similares con la definición realizada por su área usuaria, según lo siguiente:

Rehabilitación o mejoramiento o ampliación (incluyendo la combinación de alguno de estos términos) de caminos vecinales o carreteras comprendidas dentro de la red vial nacional o departamental o vecinal, cuya superficie de rodadura sea de afirmado.

La obra similar debe acreditar que se ha ejecutado las siguientes actividades: Transporte, Movimiento de tierras, Pavimento (perfilado y compactado de sub rasante), Badem, Alcantarilla metálica y Cunetas.

Por lo que observamos al Comité de selección y solicitamos suprimir las características adicionales a las definiciones de obra similar a fin de evitar la elevación de bases o se declare nulidad por vulnerar la normatividad vigente, y se supriman las características solicitadas que se encuentran descritos en la definición de similar.

Acorde al Pronunciamiento N° 504-2023/OSCE-DGR, que señala:

En relación con ello, mediante la Resolución N° 1343-2022-TCE-S3, el Tribunal de Contrataciones del Estado, señaló lo siguiente:

¿De igual forma, en previos pronunciamientos del Tribunal, como las Resoluciones N° 3224-2019-TCE-S4, N° 2636-2020-TCE-S4, N° 2637-2019-TCE-S2 y N° 2399-2020-TCE-S2, se ha establecido que la experiencia de los postores se analiza de modo integral, teniendo en consideración el fin u objeto de la obra.

Un análisis contrario implicaría que se evalúe la experiencia de un postor observando de manera aislada algunas partidas específicas con el único fin de establecer similitudes con la obra a contratar, lo cual es un despropósito para la contratación pública, dado que la finalidad de la evaluación del requisito en mención es contratar a proveedores capacitados en una materia determinada, para que así, ejecuten el contrato en condiciones óptimas para los fines estatales.

De igual forma la Resolución N° 0015-2023-TCE-S3, donde el Tribunal de Contrataciones del Estado, señaló:

Bajo la misma lógica, no se debería requerir para la experiencia del postor sustentar numerosos componentes , ¿¿...; puesto que ya en la definición correspondiente se han detallado una serie de actividades e infraestructuras sobre las cuales debe efectuarse la obra, la cual reduce de manera justificada el número de proveedores, al referirse a procesos constructivos similares a la supervisión que se busca contratar.

Llevar dicha precisión de similitud a un nivel muy estricto, de tener que acreditar que en tales obras se han ejecutado un determinado número de componentes , dificulta que proveedores que puedan encontrarse aptos para ejecutar la supervisión participen, pero que, al no haber tenido dentro de sus experiencias la totalidad de los componentes descritos se ven con el impedimento de hacerlo, o incluso habiendo tenido dicha experiencia no cuentan, en los documentos acreditativos del tipo exigido por las bases,

con la información pertinente (es decir, que en los contratos, órdenes de servicio, constancias de prestación, conformidades, liquidaciones o comprobantes de pago, vouchers u otros documentos del sistema financiero se detallen los componentes exigidos); a su vez, dicha práctica reduce la competencia de este tipo de procedimiento a un pequeño círculo de proveedores, y que, al mantenerse tales condiciones, no se podrá

ampliar en un futuro, al ser estos siempre los que incrementarán su experiencia en rubros tan específicos como los solicitados.

Acápito de las bases : Sección: Específico Numeral: CAP III Literal: B. **Página:** 25

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

Se está vulnerando lo señalado en el art. 2ª de la Ley. Así como el art. 29ª y 30º del RLCE

Análisis respecto de la consulta u observación:

De conformidad con el artículo 16 de la Ley de Contrataciones del Estado, y el Artículo 29 del Reglamento, se señala que el Área Usuaria es el responsable de formular las especificaciones técnicas, términos de referencia o expediente técnico, respectivamente, así como los requisitos de calificación, así mismo el expediente técnico de obra, que integran el requerimiento, contienen la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes para cumplir la finalidad pública de la contratación, y las condiciones en las que se ejecuta (...).

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE YAMON

Nomenclatura : AS-DU-032-2023-SM-6-2023-MDY/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : EJECUCIÓN DE LA OBRA "MEJORAMIENTO Y AMPLIACION DEL CAMINO VECINAL CHURUHUAYCO, SECTOR 3 DE MAYO - EL PALTO DEL DISTRITO DE YAMON - PROVINCIA DE UTCUBAMBA -DEPARTAMENTO DE AMAZONAS CON CUI: 2452023

Específico CAP III B. 25

Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

Se está vulnerando lo señalado en el art. 2ª de la Ley. Así como el art. 29ª y 30º del RLCE

Análisis respecto de la consulta u observación:

Sin embargo, esta sustentado lo que el participante señala en el pliego de consulta, por los fundamentos explicados y para permitir una mayor concurrencia de postores el Comité de selección ACOGE la presente consulta. Se suprimirá toda referencia a la solicitud de componentes en la definición de obras similares. Quedando de la siguiente manera:

Se considerará como obra similar a: Rehabilitación o mejoramiento o ampliación (incluyendo la combinación de alguno de estos términos) de caminos vecinales o carreteras comprendidas dentro de la red vial nacional o departamental o vecinal, cuya superficie de rodadura sea de afirmado.

Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:

Se considerará como obra similar a: Rehabilitación o mejoramiento o ampliación (incluyendo la combinación de alguno de estos términos) de caminos vecinales o carreteras comprendidas dentro de la red vial nacional o departamental o vecinal, cuya superficie de rodadura sea de afirmado.