

PRONUNCIAMIENTO N° 158-2023/OSCE-DGR

Entidad : Superintendencia de Transporte Terrestre de Personas, Carga y Mercancías

Referencia : Concurso Público N° 7-2022-SUTRAN/05.1-1, convocado para el “Servicio de alquiler de equipos de telefonía móvil para el personal de la SUTRAN”

1. ANTECEDENTES:

Mediante el Formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 17 de abril de 2023¹, 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), las solicitudes de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas u observaciones y Bases integradas presentadas por los participantes **TELEFONICA DEL PERU SAA** y **ENTEL PERÚ S.A.**, 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 por el Decreto Supremo N° 344-2018-EF y sus modificaciones, en adelante el “Reglamento”.

Ahora bien, cabe indicar que en la emisión del presente pronunciamiento se empleó la información remitida por la Entidad, el 25² de abril de 2023 y 3³ de mayo de 2023, mediante la Mesa de Partes de este Organismo Técnico Especializado, la cual tiene carácter de declaración jurada.

Asimismo, cabe precisar que 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 cuestionamientos del mencionado participante, conforme el siguiente detalle:

- **Cuestionamiento N° 1:** Respecto a la absolución de las consultas y/u observaciones N° 5, N° 8, N° 10, N° 41 y N° 151, referidas a la **“Cobertura del servicio”**
- **Cuestionamiento N° 2:** Respecto a la absolución de las consultas y/u observaciones N° 7 y N° 18, referidas a las **“Tecnologías de transmisión de datos”**

¹ Mediante Trámite Documentario N° 2023-24041650-LIMA

² Mediante Trámite Documentario N° 2023-24072898-LIMA

³ Mediante Trámite Documentario N° 2023-24249063-LIMA

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

- **Cuestionamiento N° 3:** Respecto a la absolución de las consultas y/u observaciones N° 45, N° 46 y N° 90, referidas a los “Equipos de reemplazo”
- **Cuestionamiento N° 4:** Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N° 56, referida a los “Equipos tipo C”
- **Cuestionamiento N° 5:** Respecto a la absolución de las consultas y/u observaciones N° 75 y N° 158, referidas a las “Otras penalidades”

De otro lado, de la revisión de la solicitud de elevación presentada por el participante **ENTEL PERÚ S.A.**, se aprecia que cuestionó la absolución de las consultas u observaciones N° 5, N° 8, N° 10, N° 41 y N° 151, indicando lo siguiente:

“(…) Adicionalmente a ello, y considerando que es finalidad de la Entidad asegurar que se cuente la cobertura del servicio en sus distintas unidades desconcentradas, lo cual, de acuerdo con las Bases, se está solicitando que se esté asegurando solo en un mínimo del 90% del total de puntos, la Entidad debería admitir la posibilidad de que en caso el contratista no cuente con cobertura o presencia de señal en alguno de los puntos que no supere el 10% del total de puntos, el servicio en esos lugares pueda ser brindado por el contratista a través de algún medio de comunicación móvil relacionado al objeto de contratación del servicio (tercerización del servicio) respetando el porcentaje antes mencionado.”

Al respecto, se observa que dicha pretensión no fue abordada en las consultas y/u observaciones del pliego absolutorio y/o no se originan de lo vertido en las absoluciones; por lo que, al tratarse de pretensiones adicionales, debieron ser presentadas en la etapa pertinente, éstas devienen en extemporáneas y, por ende, este Organismo Técnico Especializado no se pronunciará al respecto.

2. CUESTIONAMIENTO

Cuestionamiento N° 1

Respecto a la “Cobertura del servicio”

El participante **ENTEL PERÚ S.A.**, cuestionó la absolución de las consultas u observaciones N° 5, N° 8, N° 10, N° 41 y N° 151, manifestando en su solicitud de elevación lo siguiente:

- Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 8

“(…) Observamos la absolución del Comité de Selección a la Consultas N° 8 de Entel Perú S.A., mediante la cual solicitó a la Entidad ajustar el porcentaje mínimo de cobertura del operador para los puntos permanentes indicados en el cuadro N° 2 y 3 a efectos de fomentar la mayor participación de postores, siendo que el Comité aceptó fijar el porcentaje en 90% del total de los

puntos permanentes indicados en el cuadro N° 2 y 3. Cuestionamos dicha respuesta por cuanto lamentablemente no brinda los elementos suficientes para determinar en forma certera la cantidad de puntos con los que se cumpliría el nivel de cumplimiento requerido, toda vez que el porcentaje señalado (90%) aplicado a la cantidad de puntos a coberturar, no arroja como resultado un número entero de sedes, por lo que es necesario precisar la cantidad exacta de puntos con los cuales se cumpliría con el requerimiento de la Entidad, a fin de evitar problemas de interpretación o discrecionalidad que afecten la ejecución contractual.

Esta situación requiere ser aclarada, pues no solamente representa una afectación al Principio de Transparencia, por el cual, las Entidades se encuentran obligadas a proporcionar información clara y coherente con el fin de que todas las etapas de la contratación sean comprendidas por los proveedores, garantizando la libertad de concurrencia, y que la contratación se desarrolle bajo condiciones de igualdad de trato, objetividad e imparcialidad, sino también una afectación al numeral 16.2¹. del artículo 16 de la Ley de Contrataciones del Estado que establece que las especificaciones y términos de referencia deben formularse de forma objetiva y precisa por el área usuaria, y que es reafirmado en el numeral 29.1. del artículo 29 del Reglamento de la Ley que señala “las especificaciones técnicas, los términos de referencia o 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”, lo que se habría incumplido dada la falta de precisión del alcance del servicio.

(...)

Como se advierte de lo señalado en la respuesta del Comité, el nuevo porcentaje aceptado no permite establecer la cantidad exacta mínima de puntos que debería tener cobertura en el Cuadro N°2, requiriéndose una precisión adicional por parte del Comité y la Entidad, para brindar la mayor transparencia y claridad a las reglas de este procedimiento. En ese sentido, se requiere que la Entidad confirme, en atención a su respuesta a la Consulta 8 que el “mínimo de 90% del total de puntos permanentes para el Cuadro N° 2” re refiere a 11 puntos permanentes del total de 13 puntos permanentes de dicho cuadro.”(El subrayado y resaltado son agregados)

- Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 5, N° 8, N° 10, N° 41 y N° 151

“(…)

Cuestionamos la absolución del Comité de Selección a las Consultas N° 8 y 10 de Entel Perú S.A. y 41 de Telefónica del Perú S.A.A., en razón de que estas, en atención a su redacción, parecen brindar respuestas contradictorias respecto de la absolución de las Consultas N° 5 y 151 de Entel Perú S.A., en las cuales la Entidad expresamente admitió de que el servicio sea brindado con cobertura declarada en OSIPTEL y/o con "presencia de señal" que brinde el operador; contradicción que requiere ser corregida por la Entidad, a fin de brindar la claridad al proceso y no se afecte el principio de transparencia que exige establecer reglas claras a los postores respecto del procedimiento.

En efecto, en la Consulta N° 5, Entel Perú S.A. expresamente solicitó a la Entidad considerar que el presente servicio se brinde con "cobertura y/o presencia de señal que brinde el operador; siendo que la respuesta del Comité en el pliego indicó: "se confirma que el servicio se brindará con cobertura y/o presencia de señal que brinde el operador". Esto fue reafirmado por el Comité al consultarse si la comunicación de voz y datos a nivel nacional requerida será de acuerdo a lo publicado en la página web de OSIPTEL y/o presencia de señal que brinde el operador; a lo cual, la respuesta en el pliego indicó: "se confirma que la comunicación de voz y datos a nivel nacional será de acuerdo a lo publicado en la página web del ente regulador OSIPTEL y/o con presencia de señal que brinde el operador".

(...)

Conforme a dichas respuestas, quedó claro que se permite que el servicio se brinde con cobertura de acuerdo a lo publicado en la página web del ente regulador OSIPTEL y/o presencia de señal que brinde el operador.

No obstante, en la absolución de las consultas N° 8 y 10 del mismo Entel Perú S.A. y N° 41 de Telefónica del Perú S.A.A., la Entidad parecería indicar cosa opuesta al señalar que es necesario asegurar la cobertura de los equipos y no solo presencia de señal.

(...)

A este respecto debe tenerse en consideración que la cobertura declarada y reportada por los operadores al ente regulador OSIPTEL, por disposiciones regulatorias, se realiza periódicamente, siendo que la actualización de esta información en la plataforma de OSIPTEL no es automática desde la fecha de presentación de los reportes de actualización de cobertura al ente regulador, pudiendo generarse un desfase en la información, y localidades reportadas con cobertura con ocasión de la actualización realizada por el operador no se vean reflejadas en la página web de OSIPTEL.

De otro lado, debe tenerse presente que la admisibilidad de brindar el servicio con presencia de señal del operador en el punto requerido (como ya fue expresamente aceptado en la absolución de las Consultas N° 5 y 151) es plenamente razonable, en la medida que, en atención a la "intensidad de señal" que tenga el operador en el punto requerido por la Entidad, la "presencia de señal" asegura un servicio en condiciones como las requeridas por la Entidad (señal nítida, sin cortes ni interferencias en dicho punto), y de esta forma se logra la finalidad que pretende asegurar la Entidad.

(...)

Debido a esta aparente contradicción en las respuestas a las consultas 8, 10 y 41 del Pliego, es que se requiere una confirmación por parte de la Entidad en el sentido de confirmar que el servicio será brindado con cobertura de acuerdo a lo publicado en la página web del ente regulador OSIPTEL y/o presencia de señal que brinde el operador, o con las precisiones antes indicadas, a fin de brindar información precisa a los postores respecto del cumplimiento del requerimiento. (El subrayado y resaltado son agregados)

Pronunciamiento

De la revisión del acápite 7 "Alcances y descripción del servicio" previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

"7.1 CONDICIONES GENERALES DEL SERVICIO

(...)

7.1.4 El servicio de telefonía móvil deberá ser con la tecnología digital GSM de voz y datos (o superior) de alcance a nivel nacional, según cobertura del operador informada por OSIPTEL mediante una señal nítida, sin cortes ni interferencia (...)

7.1.14 La cobertura en las unidades desconcentrada indicadas en el Cuadro N°. 02 Lugar de Cobertura del Servicio y en el Cuadro N°. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de la SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es outdoor. Así mismo se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 95% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3."

(...)

Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio - Puntos Permanentes

Nº	REGIÓN	PROVINCIA	DISTRITO	LOCALIDAD	UBICACIÓN PUNTO DE CONTROL PERMANENTE
1	ANCASH	SANTA	COISHCO	COISHCO	PE-1N KM 441 PAN. NORTE - TÚNEL DE COISHCO
2	HUÁNUCO	AMBO	AMBO	AMBO	PE-3N KM 209 LONG. SIERRA NORTE -PEAJE DE AMBO
(...)					
Cuadro No.03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades - Puntos Móviles					
Nº	REGIÓN	PROVINCIA	DISTRITO	LOCALIDAD	UBICACIÓN PUNTO DE CONTROL MÓVIL
1	AMAZONAS	BONGARÁ	FLORIDA	FLORIDA (POMACOCAS)	La Casa Abandonada km 318 FBT (Panacochas)
2	ANCASH	HUARAZ	HUARAZ	HUARAZ	PE-3N KM. 578 CENTRO POBLADO TACLLAN
(...)					
7.3 DE LOS EQUIPOS DE COMUNICACIÓN					
(...)					
Cuadro No. 04: Características Técnicas del Bien.					
7.3.5 *** Las bandas de comunicación están expresadas de manera referencial, el postor deberá asegurar que la comunicación de voz y datos de los equipos ofertados tengan capacidad de comunicación y datos a nivel nacional de acuerdo a lo publicado en la página web oficial del ente regulador OSIPTEL.					
(...).”					

Asimismo, de la revisión del numeral 2 “Denominación de la contratación” previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

<p>“2. DENOMINACIÓN DE LA CONTRATACIÓN</p> <p><i>Contratación del servicio de telefonía móvil para la SUTRAN para la comunicación de los funcionarios y servidores de la Sutrán, con cobertura de acuerdo a las exigencias establecidas por el ente regulador OSIPTEL, ininterrumpidas las veinticuatro (24) horas del día durante el periodo de vigencia del contrato.”</i></p>

Ahora bien, en atención a los aspectos cuestionados por el recurrente, se procederá a analizar bajo los siguientes extremos:

A. Respecto a la consulta u observación N° 8

Mediante la consulta u observación N° 8, el participante ENTEL PERU S.A, solicitó, entre otros aspectos, lo siguiente:

Consulta u observación N° 8:	Absolución:
-------------------------------------	--------------------

<p><i>“En las bases dice: La cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de la SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es outdoor. Así mismo se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 95% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3. Agradeceremos considerar en el presente párrafo que la cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal OSIPTEL y/o presencia de señal para los locales de la SUTRAN, dicha cobertura y/o presencia de señal para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es outdoor. Así mismo se aceptará que el operador cuente con cobertura y/o presencia de señal, como mínimo en 76% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro. 2 y 3; esto con el fin de fomentar una mayor participación de postores que brindan el servicio requerido.”</i></p>	<p><i>“Se precisa que la cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio punto permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades - Puntos móviles, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de la SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es outdoor. <u>Así mismo se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 90% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3;</u> a fin de asegurar el cumplimiento de la finalidad pública, teniendo en cuenta que un porcentaje menor de puntos con cobertura afectaría el cumplimiento de metas institucionales considerando que para las labores de fiscalización es necesario asegurar la cobertura de los equipos y no solo presencia de señal.”</i></p>
---	---

(El resaltado y subrayado son resaltado son agregados)

Ahora bien, cabe señalar que, el recurrente en su solicitud de elevación, cuestionó la absolución de la consulta u observación materia de análisis, precisando que, el nuevo porcentaje aceptado no permitiría establecer la cantidad exacta mínima de puntos que debería tener cobertura en el cuadro N° 2, debido a que, según refiere se requeriría una precisión adicional por parte de la Entidad, por lo que, solicitó que se confirme que el mínimo de 90% del total de puntos permanentes para el Cuadro N° 2, se referiría a 11 puntos permanente del total de 13 puntos permanentes de dicho cuadro.

Es así que, mediante el Memorando N° D001961-2023-SUTRAN-GAT de fecha 25 de abril de 2023, remitido con ocasión de la notificación electrónica de fecha 21 de abril de 2023, la Entidad precisó lo siguiente:

“Respecto a la absolución del Comité de Selección a la Consultas N° 8 de Entel Perú S.A., mediante el cual el Comité acepta que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 90% del total de los puntos permanentes indicados en el cuadro N° 2 y 3; a fin de asegurar el cumplimiento de la finalidad pública, teniendo en cuenta que un porcentaje menor de puntos con cobertura afectaría el cumplimiento de metas institucionales considerando que para las labores de fiscalización es necesario asegurar la cobertura de los equipos y no solo presencia de señal.

Con la finalidad de brindar transparencia y claridad, siendo el 90% del total de 13 puntos permanentes la cantidad de 11.70 puntos permanentes, en aplicación de las reglas matemáticas de redondeo y en consideración de la Resolución No 03200-2022-TCE-S4 del Tribunal de Contrataciones del Estado, que menciona lo siguiente:

“(…) la disposición mostrada establece que, en caso de porcentajes (como es el caso del IGV) se considerarán dos (2) decimales, y el redondeo se efectuará teniendo en cuenta el primer decimal siguiente, siendo que: i) si el primer decimal siguiente es inferior a cinco (5) el valor porcentual permanecerá igual, suprimiéndose los decimales posteriores, pero, ii) si el primer decimal siguiente es igual o superior a cinco (5) el valor será incrementado en un centésimo.”

Dicho esto, se precisa que el mínimo de 90% del total de puntos permanentes para el Cuadro N° 2" se refiere a 12 puntos permanentes del total de 13 puntos permanentes listados de dicho cuadro, indistintamente de su ubicación, así mismo se precisa que se busca asegurar el cumplimiento de la finalidad pública y las metas institucionales considerando que para las labores de fiscalización es necesario asegurar la cobertura de los equipos en la mayor cantidad de puntos permanentes posibles”

(El resaltado y subrayado son resaltado son agregados)

Al respecto, cabe señalar que, el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, establecen que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento (términos de referencia en el caso de servicios), debiendo estos 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 en las que debe ejecutarse la contratación.

En relación con ello, el numeral 29.8 del artículo 29 del Reglamento establece que el área usuaria es responsable de la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación.

Asimismo, es preciso señalar que, la normativa de las compras públicas, a través de la Opinión N° 002-2020/DTN, indicó que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De las disposiciones citadas, se aprecia que corresponde al área usuaria definir con precisión en los términos de referencia que comprenden el requerimiento, las cuales contienen las características, condiciones, cantidad y calidad de lo que se requiere contratar, de tal manera que satisfagan su necesidad, sin generar mayores costos y/o controversias en la ejecución contractual.

Ahora bien, en atención al cuestionamiento del participante, la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades y, bajo su exclusiva responsabilidad, recién mediante su informe técnico decidió precisar, entre otros aspectos que, el mínimo de 90% del total de puntos permanentes para el Cuadro N° 2, se referiría a 12 puntos permanentes del total de 13 puntos permanentes listados del referido cuadro indistintamente de su ubicación.

Asimismo, precisó que la Entidad buscaría asegurar el cumplimiento de la finalidad pública y las metas institucionales, siendo que para las labores de fiscalización, sería necesario asegurar la cobertura de los equipos en la mayor cantidad de puntos permanentes fijos.

De lo expuesto, se puede colegir que, la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, recién mediante su informe técnico posterior habría brindado los alcances que aclararía los aspectos cuestionados por el recurrente respecto a indicar que el mínimo de 90% del total de puntos permanentes para el Cuadro N° 2, se referiría a 12 puntos permanentes del total de 13 puntos permanentes listados del referido cuadro indistintamente de su ubicación.

En ese sentido, considerando que, la pretensión del recurrente se encontraría orientada a cuestionar la absolución de la referida consulta u observación; toda vez que, se requeriría de una precisión adicional a fin de brindar mayor transparencia y claridad a las reglas del procedimiento y, en tanto, recién mediante el informe técnico posterior, la Entidad precisó que, el mínimo de 90% del total de puntos permanentes para el Cuadro N° 2, se referiría a 12 puntos permanentes del total de 13 puntos permanentes listados del referido cuadro indistintamente de su ubicación, este Organismo Técnico Especializado ha decidido **ACOGER PARCIALMENTE** el presente extremo del cuestionamiento, por lo que, con ocasión a la integración definitiva de las Bases, se implementará las siguientes disposiciones:

- **Se deberá tener en cuenta** lo precisado por la Entidad en su Memorando N° D001961-2023-SUTRAN-GAT, respecto a la absolución de la consulta u observación N° 8.
- **Se adecuará** el acápite 7.1.14 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases integradas definitivas, conforme lo precisado en el Memorando N° D001961-2023-SUTRAN-GAT, según el siguiente detalle:

Se precisa que el mínimo de 90% del total de puntos permanentes para el Cuadro N° 2" se refiere a 12 puntos permanentes del total de 13 puntos permanentes listados de dicho cuadro, indistintamente de su ubicación.

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, 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.

B. Respetto a las consultas u observaciones N° 5, N° 10, N° 41 y N° 151

Mediante las consultas u observaciones N° 5, N° 10, N° 41 y N° 151, los participantes ENTEL PERU S.A y TELEFONICA DEL PERU SAA., respectivamente, solicitaron, entre otros aspectos, lo siguiente:

<p>Consulta u observación N° 5: “En las bases dice: Contratación del servicio de telefonía móvil para la SUTRAN para la comunicación de funcionarios y servidores de la SUTRAN, con cobertura de acuerdo a las exigencias establecidas por el ente regulador OSIPTEL, ininterrumpidamente las veinticuatro (24) horas del día durante la vigencia del contrato. <u>Agradeceremos considerar que el presente servicio se brindará con cobertura y/o presencia de señal que brinde el operador.</u>”</p>	<p>Absolución: “Se confirma que <u>el servicio se brindará con cobertura y/o presencia de señal que brinde el operador.</u>”</p>
<p>Consulta u observación N° 10: “En las bases dice: Cuadro No. 02 ¿ Lugar de Cobertura del Servicio ¿ Puntos Permanentes Cuadro No. 03 ¿ Lugar de Cobertura del Servicio Localidades ¿ Puntos Móviles <u>Agradeceremos confirmar que el servicio a brindar en el listado del Cuadro No. 02 ¿ Lugar de Cobertura del Servicio ¿ Puntos Permanentes y Cuadro No. 03 ¿ Lugar de Cobertura del Servicio Localidades ¿ Puntos Móviles se considera cobertura y/o presencia de señal sólo hasta la localidad según lo indicado en el párrafo del numeral 7.1.14;</u> considerándose sólo como referencia la columna de ubicación de ambos cuadros; esto considerando que el postor sólo brindará cobertura y/o presencia de señal sólo hasta la localidad indicada.”</p>	<p>Absolución: “Se precisa que la cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio punto permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades - Puntos móviles, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de la SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es outdoor. Así mismo se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 90% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3; a <u>fin de asegurar el cumplimiento de la finalidad pública, teniendo en cuenta que un porcentaje menor de puntos con cobertura afectaría el cumplimiento de metas institucionales considerando que para las labores de fiscalización es necesario asegurar la cobertura de los equipos y no solo presencia de señal.</u>”</p>
<p>Consulta u observación N° 41: “En los TDR se indica: 7.1.14 La cobertura en las unidades desconcentrada indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene</p>	<p>Absolución: “Se precisa que la cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio punto permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del</p>

<p>declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de la SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es outdoor. Así mismo se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 95% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3. <u>Agradeceremos precisar que para lo solicitado en el cuadro N°3, se tendrá en cuenta la cobertura como mínimo un 90% del total de los puntos permanentes indicados en el cuadro Nro.3.</u>”</p>	<p>Servicio Localidades - Puntos móviles, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de la SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es outdoor. <u>Así mismo se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 90% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3; a fin de asegurar el cumplimiento de la finalidad pública, por tanto se acoge la observación.</u>”</p>
<p>Consulta u observación N° 151: En las bases dice: *** Las bandas de comunicación están expresadas de manera referencial, el postor deberá asegurar que la comunicación de voz y datos de los equipos ofertados tengan capacidad de comunicación de voz y datos a nivel nacional de acuerdo a lo publicado en la página web del ente regulador OSIPTEL. <u>Agradeceremos considerar que la comunicación de voz y datos a nivel nacional será de acuerdo a lo publicado en la página web del ente regulador OSIPTEL y/o con presencia de señal que brinde el operador.</u></p>	<p>Absolución: Se confirma que la comunicación de voz y datos a nivel nacional <u>será de acuerdo a lo publicado en la página web del ente regulador OSIPTEL y/o con presencia de señal que brinde el operador.</u></p>

Ahora bien, cabe señalar que, el recurrente en su solicitud de elevación, cuestionó la absolución de las consultas u observaciones materia de análisis, precisando que, existiría una aparente contradicción; por lo cual, solicitó que la Entidad confirme que el servicio será brindado con cobertura de acuerdo a lo publicado en la página web del ente regulador OSIPTEL y/o presencia de señal que brinde el operador, a fin de brindar información precisa a los postores respecto del cumplimiento del requerimiento.

Es así que, mediante el Informe N° D000053-2023-SUTRAN-OTI-ADP de fecha 25 de abril de 2023, remitido con ocasión de la notificación electrónica de fecha 21 de abril de 2023, la Entidad precisó lo siguiente:

“Con respecto al numeral 2. Sobre las observaciones N° 5, N° 8, N° 10, N° 41 y N° 151.

El participante indica que “Cuestionamos la absolución del Comité de Selección a las Consultas N° 8 y 10 de Entel Perú S.A. y 41 de Telefónica del Perú S.A.A., en razón de que estas, en atención a su redacción, parecen brindar respuestas contradictorias respecto de la absolución de las Consultas N° 5 y 151 de Entel Perú S.A., en las cuales la Entidad expresamente admitió de que el servicio sea brindado con cobertura declarada en OSIPTEL y/o con "presencia de señal" que brinde el operador, contradicción que requiere ser corregida por la Entidad, a fin de brindar la claridad al proceso y no se afecte el principio de transparencia que exige establecer reglas claras a los postores respecto del

procedimiento.”

Sobre la Consulta u Observación N° 5., se debe indicar que la consulta hace referencia a la DENOMINACIÓN DE LA CONTRATACIÓN, Contratación del servicio de telefonía móvil para la SUTRAN para la comunicación de los funcionarios y servidores de la Sutran, con cobertura de acuerdo a las exigencias establecidas por el ente regulador OSIPTEL, ininterrumpidas las veinticuatro (24) horas del día durante el periodo de vigencia del contrato.

La absolución hace referencia a la denominación de la contratación del servicio, cuyo fin de es obtener un “servicio ininterrumpido de veinticuatro (24) horas del día durante la vigencia del contrato”. Asimismo, este requerimiento solo puede ser cumplido siempre y cuando el equipo este encendido y dentro de la zona de cobertura de acuerdo a lo informado ante OSIPTEL.

Sobre la Consulta y Observación N° 8, 10 y 41, hacen referencias a características de cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio punto permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades – Puntos móviles, indicado en el TDR en el numeral 7.1.14, que deberá cubrir el proveedor que brinde el servicio.

Motivo por el cual las respuestas brindadas se encuentran alineadas a la cobertura del servicio en dichos puntos permanentes y móviles, los cuales deben cumplir las siguientes características:

*Se precisa que la cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio punto permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades – Puntos móviles, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de la SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es outdoor. Así mismo se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 90% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3; a fin de asegurar el cumplimiento de la finalidad pública, teniendo en cuenta que un porcentaje menor de puntos con cobertura afectaría el cumplimiento de metas institucionales considerando que para las labores de fiscalización es necesario asegurar la cobertura de los equipos **y no solo presencia de señal.***

Sobre la Consulta u Observación N° 151, esta hace referencia a una característica que deberá cumplir el equipo móvil ofertado por el proveedor, indicado en el TDR en el numeral 7.3.5. el cual deberá ser de Tecnología 3G, 4G, 5G o superior. Como se puede observar esta consulta no guarda relación con la Consulta u Observación N° 5, Denominación de la Contratación, ni con las Consultas u Observaciones N° 8,10 y 41, Cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio punto permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades – Puntos móviles.

Como se puede determinar de los párrafos anteriores, NO EXISTE INCONGRUENCIA en las respuestas formuladas en la etapa de Absolución de Consultas u Observaciones, ya que la Consulta u Observación N° 5 hace referencia a la Denominación de la Contratación, la Consulta u Observación N° 151 hace referencia a Características Técnicas del Equipo Móvil, indicadas en el numeral 7.3.5 de los TDR, y las Consultas u Observaciones N° 8, 10 y 41 hacen referencia a características de cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de Cobertura del Servicio punto permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de Cobertura del Servicio Localidades – Puntos móviles, indicado en el TDR en el numeral 7.1.14.”

(El subrayado y resaltado son agregados)

Adicionalmente, mediante el Informe N° D00031-2023-SUTRAN-OTI-DCS remitido el 3 de mayo de 2023, en atención a la notificación electrónica de fecha 2 de mayo de 2023, la Entidad señaló lo siguiente:

“(…)

Consulta u Observación N° 5

Sobre la Consulta u Observación N°5., se debe indicar que la consulta hace referencia a la DENOMINACIÓN DE LA CONTRATACIÓN, “Contratación del servicio de telefonía móvil para la SUTRAN”, para la comunicación de los funcionarios y servidores de la SUTRAN, con cobertura de acuerdo a las exigencias establecidas por el ente regulador OSIPTEL, ininterrumpidas las veinticuatro (24) horas del día durante el periodo de vigencia del contrato.

Se aclara que el término “Denominación de la contratación” del Término de referencia. no contiene ningún tipo de característica técnica o condición para el cumplimiento del servicio. Para las características y condiciones que deberá cumplir un servicio a solicitar existe el numeral 7 del TDR en el cual se describe técnicamente el tipo de servicio a contratar (Actividades, Procedimientos y otros). Las cuales deberán cumplirse de manera fehaciente por parte del Contratista para satisfacer las necesidades de la Entidad. Lo indicado anteriormente esta alineado a la guía práctica OSCE, anexo N° 3 (Fuente: https://portal.osce.gob.pe/osce/sites/default/files/Documentos/legislacion/Legislacion%20y%20Documentos%20Elaborados%20por%20el%20OSCE/GUIAS_PRACTICAS/Guia%20Practica%205_Como%20se%20formula%20el%20Requerimiento%20VF.pdf).

En ese sentido a fin de brindar la claridad al proceso, se deja sin efecto la absolución presentada anteriormente a la consulta u observación N°5, indicando lo siguiente:

Absolución de la consulta N°5:

El Servicio se brindará con cobertura móvil de acuerdo a las exigencias establecidas por el ente regulador OSIPTEL, ininterrumpidas las veinticuatro (24) horas del día durante el periodo de vigencia del contrato. La cobertura móvil, la cual forma parte del servicio a solicitar, está relacionada a la "intensidad de señal" que tenga el operador en el punto requerido por la Entidad, asegurando un servicio en condiciones requeridas por la Entidad (señal nítida, sin cortes ni interferencias).

(…)

Consulta u Observación N° 151

(…)

Sobre la Consulta u Observación N° 151 referida al numeral 7.3.10 del Término de Referencia (TDR) el cual está dentro de las Características Técnicas de los Equipos de Comunicación a ofertarse (Numeral 7.3 DE LOS EQUIPOS DE COMUNICACIÓN). Se reitera que en el citado numeral 7.3.10 se describen características que deberán cumplir el equipo móvil ofertado por el proveedor; considerando que los equipos de comunicación deberán de tener la capacidad de integrarse a la cobertura móvil ofertada por el Postor.

Adicionalmente, indicar que el concepto de cobertura móvil, hace referencia exactamente al área geográfica en la que podemos disponer del servicio de un proveedor móvil. Es decir, el área geográfica que tenemos disponible para poder hacer llamadas de voz y utilizar los Equipos de comunicación para navegar por internet con los teléfonos móviles.

En ese sentido a fin de brindar la claridad al proceso, se deja sin efecto la absolución presentada anteriormente a la consulta u observación N°151, indicando lo siguiente:

Absolución de la consulta N°151:

La comunicación de voz y datos a nivel nacional de los Equipos de Comunicación ofertados deberán de tener la capacidad de integrarse a la cobertura móvil ofertada por el Postor. La cobertura móvil, la cual forma parte del servicio a solicitar, está relacionada a la "intensidad de señal" que tenga el operador en el punto requerido por la Entidad, asegurando un servicio en condiciones requeridas por la Entidad (señal nítida, sin cortes ni interferencias).

Asimismo, a fin de esclarecer las consultas u observaciones presentadas por el postor ENTEL SAA. Se deja sin efecto las absoluciones a las Consultas u Observaciones N°8, N°10, N°41 y se precisa lo siguiente:

Absolución de la consulta N°8

*Se precisa que la cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de cobertura del Servicio de puntos permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de cobertura del Servicio Localidades – Puntos móviles, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada sólo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es OUTDOOR. Así mismo, se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 90% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3; a fin de asegurar el cumplimiento de la finalidad pública, teniendo en cuenta que un porcentaje menor de puntos con cobertura afectaría el cumplimiento de metas institucionales, ***considerando que para las labores de fiscalización es necesario asegurar la cobertura. Por lo cual, no se aceptará presencia de señal.****

(...)

Absolución de la consulta N°10

*Se precisa que la cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de cobertura del Servicio de puntos permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de cobertura del Servicio Localidades – Puntos móviles, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es OUTDOOR. Así mismo, se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 90% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3; a fin de asegurar el cumplimiento de la finalidad pública, teniendo en cuenta que un porcentaje menor de puntos con cobertura afectaría el cumplimiento de metas institucionales, ***considerando que para las labores de fiscalización es necesario asegurar la cobertura. Por lo cual, no se aceptará presencia de señal.****

(...)

Absolución de la consulta N°41

*Se precisa que la cobertura en las unidades desconcentradas indicadas en el Cuadro No. 02 Lugar de cobertura del Servicio de puntos permanentes y en el Cuadro No. 03 Lugar de cobertura del Servicio Localidades – Puntos móviles, será brindado de acuerdo a la cobertura que tiene declarado el operador en la página web de señal Osiptel para los locales de SUTRAN, dicha cobertura para el caso de los puntos de control será considerada solo hasta la localidad, adicionalmente indicar que dicha cobertura es OUTDOOR. Así mismo, se aceptará que el operador cuente con cobertura, como mínimo en 90% del total de puntos permanentes indicados en los cuadros Nro 2 y 3; a fin de asegurar el cumplimiento de la finalidad pública, teniendo en cuenta que un porcentaje menor de puntos con cobertura afectaría el cumplimiento de metas institucionales, ***considerando que para las labores de fiscalización es necesario asegurar la cobertura. Por lo cual, no se aceptará presencia de señal.****

(El subrayado y resaltado son agregados)

Al respecto, cabe señalar que, el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, establecen que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento (términos de referencia en el caso de servicios), debiendo estos 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 en las que debe ejecutarse la contratación.

En relación con ello, el numeral 29.8 del artículo 29 del Reglamento establece que el área usuaria es responsable de la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación.

Asimismo, es preciso señalar que, la normativa de las compras públicas, a través de la Opinión N° 002-2020/DTN, indicó que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De las disposiciones citadas, se aprecia que corresponde al área usuaria definir con precisión en los términos de referencia que comprenden el requerimiento, las cuales contienen las características, condiciones, cantidad y calidad de lo que se requiere contratar, de tal manera que satisfagan su necesidad, sin generar mayores costos y/o controversias en la ejecución contractual.

De manera previa, cabe indicar que, el OSCE no ostenta calidad de perito técnico dirimente respecto a las posiciones de determinadas características técnicas, conforme a lo descrito en el Comunicado N° 011-2013-OSCE/PRE.

Ahora bien, en atención al tenor de lo cuestionado, cabe tener en consideración lo dispuesto por el área usuaria de la Entidad, mediante el Informe N° D00031-2023-SUTRAN-OTI-DCS, a través del cual **rectificó el criterio vertido en la absolución de algunas consultas y/u observaciones**, precisando que el servicio se brindará con cobertura móvil de acuerdo a las exigencias establecidas por el ente regulador OSIPTEL, ininterrumpidas las veinticuatro (24) horas del día durante el periodo de vigencia del contrato y con el fin de esclarecer las respuestas al pliego absolutorio de consultas y/u observaciones, **dejó sin efecto la absolución de las consultas u observación N° 5, N° 8, N° 10, N°41 y N° 151.**

Así, se puede colegir que, el área usuaria de la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, **habría dispuesto rectificarse de lo absuelto** y, en consecuencia, ha precisado que el servicio se brindará con cobertura móvil de acuerdo a las exigencias establecidas por el ente regulador OSIPTEL, ininterrumpidas las veinticuatro (24) horas del día durante el periodo de vigencia del contrato, dejando sin efecto la absolución de las referidas consultas u observaciones.

En ese sentido, considerando lo señalado en los párrafos precedentes y, en la medida que, la pretensión del solicitante estaría orientada a que la Entidad confirme que el servicio será brindado con cobertura de acuerdo a lo publicado en la página web del ente regulador OSIPTEL y/o presencia de señal que brinde el operador y, en tanto, la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades y bajo su responsabilidad, mediante su informe técnico preciso que el servicio se brindará con cobertura móvil de acuerdo a las exigencias establecidas por el ente regulador OSIPTEL; este Organismo Técnico Especializado ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento, sin perjuicio de ello, se emitirá la siguiente disposición al respecto:

- **Se deberá dejar sin efecto** la absolución de las consultas u observaciones N° 5, N° 8, N° 10, N° 41 y N° 151.
- **Se deberá tener en cuenta** en calidad de absolución de las consultas u observaciones N° 5, N° 8, N° 10, N° 41 y N° 151, lo señalado en el Informe N° D00031-2023-SUTRAN-OTI-DCS.
- Corresponderá al titular de la Entidad **implementar las directrices** pertinentes en futuros procedimientos de selección, a fin que el comité de selección cumpla con absolver de forma clara y precisa las peticiones formuladas por los participantes en sus consultas u observaciones, permitiendo reducir el número de aspectos que deberán ser corregidos o saneados con ocasión de la elevación de cuestionamientos.

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, indagación 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.

Cuestionamiento N° 2

Respecto a las “Tecnologías de transmisión de datos”

El participante **TELEFÓNICA DEL PERÚ SAA**, cuestionó la absolución de las consultas y/u observaciones N° 7 y N° 18, señalando en su solicitud de elevación de cuestionamientos lo siguiente:

“(…)

Que tenía por finalidad saber con qué tipos de tecnología de transmisión de datos se debería contar para el servicio requerido.

Acápite de las bases :	Sección: Específico	Numeral: 7.1.4	Literales: -	Página: 20
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				

Análisis respecto de la consulta u observación:

Se precisa que el servicio de telefonía móvil deberá ser con tecnología 3G y/o 4G o superior, de voz y datos de alcance a nivel nacional, según cobertura y/o presencia de señal del operador, mediante una señal nítida, sin cortes ni interferencias siempre que el teléfono móvil se encuentre encendido dentro de la cobertura y/o presencia de señal que brinde el operador.

Y la entidad da respuesta que el servicio de telefonía móvil sea 3G y/o 4G o superior.

Ahora en la consulta 18, el participante ENTEL PERÚ S.A. consulta sobre la tecnología de transmisión de datos con los que deben cumplir todas las GAMAS, veamos:

Ruc/código :	20106897914	Fecha de envío :	24/03/2023
Nombre o Razón social :	ENTEL PERU S.A.	Hora de envío :	13:06:01

Consulta: Nro. 18
Consulta/Observación:
En las bases dice:
TIPO A, TIPO B, TIPO C
Red: Tecnología (***): 3G, 4G, 5G y LTE

Para los equipos Tipo A, B y C, agradeceremos considerar la característica Red: Tecnología (***): 3G, 4G, 5G o superior; esto con el fin de brindar la característica correcta para todos los equipos propuestos.

Su consulta hace referencia a que las características de los equipos en tecnología de transmisión de datos incluyen 3G, 4G, 5G y superior inclusive.

Acápite de las bases :	Sección: Especifico	Numeral: 7.3	Literal: -	Página: 31
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
Se confirma que, para los equipos Tipo A, B y C, se considerará la característica Red: Tecnología (***): 3G, 4G, 5G o superior; esto con el fin de brindar la característica correcta para todos los equipos propuestos.				

Como respuesta la entidad indica que los equipos deben soportar tecnologías 3G, 4G, 5G o superior; encontrándose una contradicción con la respuesta de la consulta 7 en donde indican que las tecnologías de transmisión de datos solicitadas son 3G y/o 4G o superior. Vale decir que la tecnología podría ser 3G o 4G o una superior, mientras que en la consulta 18 indican que los equipos cuenten obligatoriamente con tecnología 3G y 4G y 5G, siendo la superior una tecnología opcional.

Por lo expuesto, solicitamos se deje sin efecto la absolución de la referencia de la consulta 18 y ya que contraviene con lo indicado en la respuesta # 7, y se acepte que las tecnologías de transmisión de datos puedan ser 3G o 4G o superior. Nuestra solicitud se basa en los principios que rigen las contrataciones, en especial, los principios de Libertad de Concurrencia, Competencia y Eficacia y Eficiencia (...).”(El subrayado y resaltado son agregados)

Pronunciamiento

De la revisión del acápite 7.1.4 previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“7.1 CONDICIONES GENERALES DEL SERVICIO

(...)

7.1.4 El servicio de telefonía móvil deberá ser con tecnología digital GSM de voz y datos (o superior) de alcance a nivel nacional, según cobertura del operador informada por OSIPTEL, encuentre encendido dentro de la cobertura del operador informada por OSIPTEL, mediante una señal nítida, sin cortes ni interferencias siempre que el teléfono en estricta observancia de los requisitos mínimos establecidos por el ente regulador y de acuerdo a lo establecido en el Decreto Ley N° 26096, Ley de Telecomunicaciones; esta exigencia se interpretará dentro de los parámetros de calidad establecidos y/o aceptados por OSIPTEL y el MTC, según corresponda. Asimismo, de existir interferencias provocadas por malas o adversas condiciones climáticas no serán atribuidas al postor.”

Asimismo, de la revisión del numeral 7.3 “De los equipos de comunicación” previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

7.3 DE LOS EQUIPOS DE COMUNICACIÓN

Los equipos deben garantizar eficiencia y seguridad en las comunicaciones brindadas a través del servicio contratado, los cuales estarán en calidad de alquiler y deberán como mínimo tener las siguientes características:

Ítem	CARACTERÍSTICAS	TIPO A	TIPO B	TIPO C
<i>1</i>	<i>Pantalla</i>	<i>Pantalla Tipo Touch Resolución 2532 x 1170 pixeles a 458ppi OLED sin marco, 6.1” 1200 nits O Amoled 7.6” FHD 120Mhz</i>	<i>Pantalla Tipo Touch Resolución 2532 x 1170 pixeles a 458ppi OLED sin marco, de 6.1” 1200 nits O Amoled 7.6” FHD 120Mhz</i>	<i>Pantalla Tipo Touch Resolución 1080x2400 FHD + 6.4” AMOLED</i>
<i>(...)</i>	<i>(...)</i>	<i>(...)</i>	<i>(...)</i>	<i>(...)</i>
<i>13</i>	<i>Red</i>	<i>Tecnología (***) 3G, 4G, 5G y LTE</i>	<i>Tecnología (***) 3G, 4G, 5G y LTE</i>	<i>Tecnología (***) 3G, 4G, 5G y LTE.</i>

Mediante las consultas u observaciones N° 7 y N° 18, el participante ENTEL PERÚ S.A., solicitó, entre otros aspectos, lo siguiente:

Consulta u observación N° 7:

“En las bases dice: El servicio de telefonía móvil deberá ser con tecnología digital GSM de voz y datos (o superior) de alcance a nivel nacional, según cobertura del operador informada por OSIPTEL, mediante una señal nítida, sin cortes ni interferencias siempre que el teléfono móvil se encuentre encendido dentro de la cobertura. Agradeceremos considerar para el presente párrafo que el servicio de telefonía móvil deberá ser con tecnología 3G y/o 4G o superior, de voz y datos de alcance a nivel nacional, según cobertura y/o presencia de señal del operador; mediante una señal nítida, sin cortes ni interferencias siempre que el teléfono móvil se encuentre encendido dentro de la cobertura y/o presencia de señal que brinde el operador.”

Absolución:

“Se precisa que el servicio de telefonía móvil deberá ser con tecnología 3G y/o 4G o superior; de voz y datos de alcance a nivel nacional, según cobertura y/o presencia de señal del operador; mediante una señal nítida, sin cortes ni interferencias siempre que el teléfono móvil se encuentre encendido dentro de la cobertura y/o presencia de señal que brinde el operador.

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

Con ocasión de la integración de las bases el numeral 7.1.4 del los TDR del numeral 3.1 de la sección específica de las bases quedará de la siguiente manera: El servicio de telefonía móvil deberá ser con tecnología 3G y/o 4G o superior, de voz y datos (o superior)

	<p>de alcance a nivel nacional, según cobertura del operador informada por OSIPTEL, mediante una señal nítida, sin cortes ni interferencias siempre que el teléfono móvil se encuentre encendido dentro de la cobertura. El operador proveerá el servicio en estricta observancia de los requisitos mínimos establecidos por el ente regulador y de acuerdo a lo establecido en el Decreto Ley N° 26096, Ley de Telecomunicaciones; esta exigencia se interpretará dentro de los parámetros de calidad establecidos y/o aceptados por OSIPTEL y el MTC, según corresponda. Asimismo, de existir interferencias provocadas por malas o adversas condiciones climáticas no serán atribuidas al postor. Asimismo, para la imputación”</p>
<p>Consulta u observación N° 18: “En las bases dice: TIPO A, TIPO B, TIPO C Red: Tecnología (**): 3G, 4G, 5G y LTE Para los equipos Tipo A, B y C, agradeceremos considerar la característica Red: Tecnología (**): 3G, 4G, 5G o superior; esto con el fin de brindar la característica correcta para todos los equipos propuestos.”</p>	<p>Absolución: “Se confirma que, para los equipos Tipo A, B y C, se considerará la característica Red: Tecnología (**): 3G, 4G, 5G o superior; esto con el fin de brindar la característica correcta para todos los equipos propuestos.</p> <p>Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder: Con ocasión de la integración de las bases, el ítem 13 Red de los Equipos tipo A,B y C del cuadro Cuadro No. 04: Características Técnicas del Bien, del numeral 7.3 del los TDR del numeral 3.1 sección específica de las bases quedará de la siguiente manera: Tecnología (**) 3G, 4G, 5G o superior.”</p>

Es así que la Entidad en atención a la absolución de las citadas consultas u observaciones, modificó el acápite 7.1.1 y el numeral 7.3 “De los equipos de comunicación” previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases, conforme el siguiente detalle:

<p>(...)</p> <p>7.1.1 El servicio de telefonía móvil deberá ser con tecnología digital GSM 3G y/o 4G o superior, de voz y datos (o superior) de alcance a nivel nacional, según cobertura del operador informada por OSIPTEL, mediante una señal nítida, sin cortes ni interferencias siempre que el teléfono móvil se encuentre encendido dentro de la cobertura. El operador proveerá el servicio en estricta observancia de los requisitos mínimos establecidos por el ente regulador y de acuerdo a lo establecido en el Decreto Ley N° 26096, Ley de Telecomunicaciones; esta exigencia se interpretará dentro de los parámetros de calidad establecidos y/o aceptados por OSIPTEL y el MTC (...).</p> <p>7.3 DE LOS EQUIPOS DE COMUNICACIÓN (...)</p>
--

<i>Ítem</i>	<i>CARACTERISTICAS</i>	<i>TIPO A</i>	<i>TIPO B</i>	<i>TIPO C</i>
(...)	(...)	(...)	(...)	(...)
13	Red	Tecnología (***) 3G, 4G, 5G o superior y-LTE	Tecnología (***) 3G, 4G, 5G o superior y-LTE	Tecnología (***) 3G, 4G, 5G o superior y-LTE .

(...).

Ahora bien, cabe señalar que, el recurrente en su solicitud de elevación, cuestionó la absolución de las consultas u observaciones materia de análisis, precisando que, existiría una contradicción; debido a que, en la absolución de la consulta u observación N° 7, se indicó que las tecnologías de transmisión de datos solicitados serían 3G y/o 4G o superior, es decir la tecnología podría ser 3G o 4G o una superior, mientras que en la consulta N° 18 se indicó que los equipos deberán contar obligatoriamente con tecnología 3G, 4G y 5G, por lo que, solicitó que se deje sin efecto la absolución de la consulta u observación N° 18 y se acepte que las tecnologías de transmisión de datos puedan ser 3G o 4G o superior.

Es así que, mediante el Informe N° D000053-2023-SUTRAN-OTI-ADP de fecha 25 de abril de 2023, remitido con ocasión de la notificación electrónica de fecha 21 de abril de 2023, la Entidad precisó lo siguiente:

“En el numeral 7.1.4 del TDR, se indica lo siguiente: “El servicio de telefonía móvil deberá ser con tecnología digital GSM 3G y/o 4G o superior, de voz y datos (o superior) de alcance a nivel nacional, según cobertura del operador informada por OSIPTEL, mediante una señal nítida, sin cortes ni interferencias siempre que el teléfono móvil se encuentre encendido dentro de la cobertura. El operador proveerá el servicio en estricta observancia de los requisitos mínimos establecidos por el ente regulador y de acuerdo a lo establecido en el Decreto Ley N° 26096, Ley de Telecomunicaciones; esta exigencia se interpretará dentro de los parámetros de calidad establecidos y/o aceptados por OSIPTEL y el MTC, según corresponda. Asimismo, de existir interferencias provocadas por malas o adversas condiciones climáticas no serán atribuidas al postor. Asimismo, para la imputación de responsabilidades por la existencia de averías en el servicio (corte o caída del servicio), se evaluará previamente si éstas deberán recaer sobre el contratista o sobre la Entidad, siendo que de comprobarse que la contingencia fue originada por la Entidad o por un hecho ajeno a las partes (caso fortuito o fuerza mayor), no se generará ningún tipo de penalidad en contra del contratista ni se le imputará ningún incumplimiento.”

En referencia a la Consulta u Observación N° 7 de ENTEL PERU SAA. Se aclara que el servicio de telefonía móvil brindado deberá ser 3G y/o 4G o Superior de voz y datos de alcance a nivel nacional, según cobertura informada a OSIPTEL. Por lo que se debe considerar que la señal existente en todo el territorio nacional no es homogénea, por lo que pueden existir zonas donde solo se pueda obtener señal en tecnologías 3G y/o 4G o superiores.

La absolución de dicha consulta u observación hace referencia a la tecnología que deberá cumplir el servicio de telefonía móvil solicitado en el presente procedimiento de selección, el cual hace referencia al numeral 7.1.4 del TDR.

En el numeral 7.3 DE LOS EQUIPOS DE COMUNICACIÓN, en el ÍTEM 13 – RED del cuadro de

Características Mínimas se indica:

Tecnología (***)

3G, 4G, 5G o superior.

Con respecto a la Consulta u Observación N°18 de ENTEL PERÚ SAA, esta hace referencia las características de los equipos en tecnología de transmisión de datos, es decir en lo referente al numeral 7.3, en el ítem 13 del cuadro de características mínimas de los equipos de comunicación, por lo que se incluyó las tecnologías 3G, 4G, 5G y superior inclusive a los equipos móviles.

Sobre el particular debemos señalar que los equipos móviles serán repartidos a nivel nacional para realizar acciones de fiscalización, por lo que los mismos deberán poder soportar tecnologías 3G, 4G, 5G o superior dependiendo de la zona donde se encuentren, La fiscalización se debe realizar en tiempo real, y si de existir cobertura 5G en el punto de fiscalización, usar un dispositivo móvil que soporte dicha banda generará que dicha fiscalización se realice de forma más fluida. Adicionalmente se debe indicar que, en la actualidad, existen muchas marcas y modelos de equipos que cuentan con tecnología 5G, por lo que no se estaría vulnerando los principios de Libertad de concurrencia, competencia.

De lo contrario si solo se aceptarían equipos con bandas 3G, 4G o superior, se estaría vulnerando el principio de Eficacia y Eficiencia, ya que no se estaría orientado al cumplimiento de los fines, metas y objetivos de la Entidad, al privar los inspectores de poder realizar su fiscalización de manera óptima, adicionalmente se estaría vulnerando el principio de Vigencia Tecnología, al querer ofertar el participante equipos que ya están siendo reemplazados tecnológicamente por equipos que soportan tecnología 5G.

Adicionalmente, cabe precisar que las características de los equipos móviles solicitados deberán permitir acoplarse a las zonas de cobertura propuestas por los participantes, ya sea en tecnologías 3G y/o 4G y/o 5G y/o superior

De los párrafos anteriores se puede determinar que NO EXISTE INCONGRUENCIA en las respuestas a las Consultas u Observaciones, ya que Consulta u Observación N° 7, hace referencia a la tecnología que deberá cumplir el servicio de telefonía móvil del presente procedimiento de selección, mientras que la Consulta u Observación N°18 hace referencia a la tecnología que deberá cumplir el equipo móvil, siendo estos conceptos distintos tal como se menciona en los párrafos anteriores."

(El subrayado y resaltado son agregados)

Asimismo, mediante el Informe N° D000031-2023-SUTRAN-OTI-DCS, remitido el 3 de mayo de 2023, en atención a la notificación electrónica de fecha 2 de mayo de 2023, la Entidad señaló lo siguiente:

“(…)

En referencia a la Consulta u Observación N° 7 de ENTEL PERU SAA. Se aclara que el servicio de telefonía móvil brindado deberá ser 3G y/o 4G o Superior de voz y datos de alcance a nivel nacional, según cobertura informada a OSIPTEL. Por lo que se debe considerar que la señal existente en todo el territorio nacional no es homogénea, por lo que pueden existir zonas donde solo se pueda obtener señal en tecnologías 3G y/o 4G o superiores. Esto a su vez hace referencia a la tecnología (una característica y condición) que deberá cumplir el servicio de telefonía móvil. Asimismo, se debe considerar que las características y condiciones del servicio, deben respetar el principio de Libertad de Concurrencia y competencia, por el cual, solicitar solamente una tecnología sea: 3G o 4G o Superior no es factible debido a que limitaría la participación de los

postores. En ese sentido, solicitar diferentes tipos de tecnología al mismo tiempo permitiría el cumplimiento de la fiscalización de la Entidad y a su vez, respetar los principios de la ley de contrataciones ya que permiten la participación de diversos postores. **En ese sentido, esta consulta hace referencia a una característica o condición del servicio.**

(...)

Con respecto a la Consulta u Observación N°18 de ENTEL PERÚ SAA, esta hace referencia las características técnicas de los equipos en tecnología de transmisión de datos, es decir en lo referente al numeral 7.3, en el ítem 13 del cuadro de características mínimas de los equipos de comunicación, por lo que se incluyó las tecnologías 3G, 4G, 5G y superior inclusive a los equipos móviles.

En ese sentido, se aclara que los equipos móviles serán repartidos a nivel nacional para realizar labores de fiscalización. Por lo que estos deberán soportar todas las bandas posibles y adaptarse a todos los ambientes (3G o 4G o 5G) dependiendo de la zona en donde se encuentren. De tal manera, actualmente los equipos móviles vigentes tienen el soporte para todas las bandas mencionadas. Por lo cual, este no sería un impedimento ni afectaría la pluralidad de postores.

Asimismo, esta consulta al no ser una característica o condición del servicio no genera contradicción con la consulta N°7 la cual si hace referencia a una característica o condición que debe cumplir el servicio. Por otro lado, de no aceptarse que los equipos solicitados soporten la tecnología 5G, se estaría vulnerando el principio de vigencia tecnológica. De tal manera, se tiene en la actualidad por parte de todas las empresas operadoras, cobertura y velocidades superiores al 4G en diversidad de localidades.

Ante lo expuesto, se puede determinar que NO EXISTE INCONGRUENCIA en las respuestas a las Consultas u Observaciones, ya que Consulta u Observación N° 7, hace referencia a la tecnología, la cual es una característica y condición que deberá cumplir el servicio de telefonía móvil del presente procedimiento de selección, mientras que la Consulta u Observación N°18 hace referencia a la tecnología, la cual es una característica técnica que deberá cumplir el equipo móvil, siendo estos conceptos distintos tal como se menciona en los párrafos anteriores.”

(El subrayado y resaltado son agregados)

Al respecto, cabe señalar que, el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, establecen que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento (términos de referencia en el caso de servicios), debiendo estos 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 en las que debe ejecutarse la contratación.

En relación con ello, el numeral 29.8 del artículo 29 del Reglamento establece que el área usuaria es responsable de la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación.

Asimismo, es preciso señalar que, la normativa de las compras públicas, a través de la Opinión N° 002-2020/DTN, indicó que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De las disposiciones citadas, se aprecia que corresponde al área usuaria definir con

precisión en los términos de referencia que comprenden el requerimiento, las cuales contienen las características, condiciones, cantidad y calidad de lo que se requiere contratar, de tal manera que satisfagan su necesidad, sin generar mayores costos y/o controversias en la ejecución contractual.

De manera previa, cabe indicar que, el OSCE no ostenta calidad de perito técnico dirimente respecto a las posiciones de determinadas características técnicas, conforme a lo descrito en el Comunicado N° 011-2013-OSCE/PRE.

Ahora bien, en atención al cuestionamiento del participante, la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, brindó mayores alcances que sustenta lo absuelto, precisando, entre otros aspectos, lo siguiente:

- Respecto a la consulta u observación N° 7, indicó que el servicio de telefonía móvil brindado deberá ser 3G y/o 4G o superior de voz y datos de alcance a nivel nacional, según cobertura informada a OSIPTEL; siendo que, según señala esto haría referencia a la tecnología (una característica y condición) que deberá cumplir el servicio de telefonía móvil.

Asimismo, señaló que se debe considerar que las características y condiciones del servicio deben respetar el principio de libertad de competencia, por lo cual no sería factible solicitar solamente una tecnología sea 3G o 4G o Superior, debido a que limitaría la participación de los postores y solicitar diferentes tipos de tecnología permitiría el cumplimiento de la fiscalización de la Entidad.

En relación a ello, precisó que dicha absolución haría referencia a la tecnología que deberá cumplir el servicio de telefonía móvil solicitado en el presente procedimiento.

- Respecto a la consulta u observación N° 18, precisó que ésta haría referencia a las características técnicas de los equipos en tecnología de transmisión de datos, es decir, a lo establecido en el cuadro de características mínimas de los equipos de comunicación, consignados en el numeral 7.3 de los términos de referencia, por lo que, se incluyó las tecnologías 3G, 4G, 5G y superior a los equipos móviles.

Asimismo, aclaró que los equipos móviles serán repartidos a nivel nacional para realizar labores de fiscalización, por lo que, estos deberán soportar todas las bandas posibles y adaptarse a todos los ambientes (3G o 4G o 5G) dependiendo de la zona en donde se encuentre, siendo que, según señala actualmente los equipos móviles vigentes tendrán el soporte para todas las bandas mencionadas.

Además, indicó que, dicha consulta no sería respecto a una característica o condición del servicio, por lo que, no generaría contradicción con la consulta u observación N° 7, la cual según señala si hace referencia a una característica o condición que debe cumplir el servicio.

- Finalmente, señaló que no existiría incongruencia entre las respuestas a las referidas consultas u observaciones; toda vez que, la consulta u observación N° 7 haría referencia a la tecnología, la cual sería una característica y condición que deberá cumplir el servicio de telefonía móvil del presente procedimiento de selección, mientras que la consulta u observación N° 18, haría referencia a la tecnología que deberá cumplir el equipo móvil, siendo estos conceptos muy distintos.

Por lo expuesto, se puede colegir que, el área usuaria de la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, se ratificó en los alcances de lo absuelto, acotando que no existiría incongruencia entre las respuestas a las referidas consultas u observaciones; toda vez que, la consulta u observación N° 7, haría referencia a la tecnología, la cual sería una característica y condición que deberá cumplir el servicio de telefonía móvil del presente procedimiento de selección, mientras que la consulta u observación N° 18, haría referencia a la tecnología que deberá cumplir el equipo móvil, siendo estos conceptos muy distintos; lo cual tiene carácter de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas.

En ese sentido, considerando que la pretensión del solicitante estaría orientada a solicitar que i) se deje sin efecto la absolución de la consulta u observación N° 18, debido a una supuesta incongruencia con la absolución de la consulta u observación N° 7; y ii) se acepte que las tecnologías de transmisión de datos puedan ser 3G o 4G o superior y, al respecto, mediante informes técnicos, la Entidad se ratificó de los alcances de lo absuelto, acotando que no existiría incongruencia entre las respuestas a las referidas consultas u observaciones; toda vez que, la consulta u observación N° 7, haría referencia a la tecnología, la cual sería una característica y condición que deberá cumplir el servicio de telefonía móvil del presente procedimiento de selección, mientras que la consulta u observación N° 18, haría referencia a la tecnología que deberá cumplir el equipo móvil, siendo estos conceptos muy distintos; lo cual tiene carácter de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas; este Organismo Técnico Especializado ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento.

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, indagación 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.

Cuestionamiento N° 3

Respecto a los “Equipos de reemplazo”

Por su parte, el participante **ENTEL PERÚ S.A.**, cuestionó la absolución de las consultas u observaciones N° 45, N° 46 y N° 90, manifestando en su solicitud de elevación lo siguiente:

“(…)

Cuestionamos la absolución del Comité de Selección a las Consultas N° 45 de Telefónica del Perú S.A.A. y 90 de América Móvil Perú S.A.C., en razón de que estas, en atención a su redacción, aparentemente brindan respuestas contradictorias respecto de la absolución de las Consultas N° 46 de la propia Telefónica del Perú S.A.A., en las cuales la Entidad expresamente admitió de que "los equipos de reemplazo para todas las categoría será el equipo con características similares al tipo C según el cuadro de características mínimas de equipo de reemplazo en el numeral 7.1.30", contradicción que requiere ser corregida por la Entidad, a fin de brindar la claridad al proceso y no se afecte el principio de transparencia que exige establecer reglas claras a los postores respecto del procedimiento.

En efecto, en la Consulta N° 46, Telefónica del Perú S.A.A. expresamente solicitó a la Entidad que para la reposición se acepte el equipo Tipo C, siendo que la respuesta del Comité en el pliego fue "se aclara que los equipos de reemplazo para todas las categoría será el equipo con características similares al tipo C según el cuadro de características mínimas de equipo de reemplazo en el numeral 7.1.30".

Conforme a dicha respuesta, quedó claro que se permite que los equipos de reemplazo para todas las categoría será el equipo con características similares al tipo C según el cuadro de características mínimas de equipo de reemplazo en el numeral 7.1.30".

No obstante, en la absolución de las consultas N° 45 y 90 del Pliego, la Entidad refiere que los equipos deben cumplir con la tabla de requisitos mínimos del numeral 7.1.30, los cuales hacen diferenciación por tipo de equipo, contradiciéndose a respuesta expresa de que se admite que el equipo será similar al equipo Tipo C.

“(…)

En razón de ello, a fin de que no existan dudas respecto de este extremo del requerimiento, se requiere que la Entidad confirme que los equipos de reemplazo para todas las categoría será el equipo con características similares al tipo C según el cuadro de características mínimas de equipo de reemplazo en el numeral 7.1.30, independientemente de las características del equipo afectado.”(El subrayado y resaltado son agregados)

Pronunciamiento

De la revisión del acápite 7.1.30 previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“7.1 CONDICIONES GENERALES DEL SERVICIO

(…)

7.1.30 Se precisa que estos equipos de contingencia también serán considerados en modalidad de alquiler.

Tipo de equipo	Número de equipos
Tipo “A”	2
Tipo “B”	6
Tipo “C”	3
TOTAL	11

Los equipos de contingencia serán entregados y devueltos, con todos sus accesorios, en las mismas fechas de los demás equipos, en caso la entidad no cumpla con la devolución de dichos equipos, asumirá el costo de los mismos.

En caso un equipo quede internado en el área de servicio técnico en cualquiera de las agencias autorizadas, el contratista deberá entregar al usuario un (01) equipo con las siguientes características técnicas, en calidad de préstamo, sin costo alguno, el cual no debe ser necesariamente de primer uso, hasta que finalice la reparación o cambio que se encuentre dentro del periodo de garantía:

Tipo de equipo	Características Mínimas De Equipo de Reemplazo
<i>Tipo "A"</i>	6 GB RAM 128GB MEMORIA CAMARA 15MP 6.4"PANTALLA SEÑAL LTE
<i>Tipo "B"</i>	6 GB RAM 128GB MEMORIA CAMARA 15MP 6.4"PANTALLA SEÑAL LTE
<i>Tipo "C"</i>	6 GB RAM 128GB MEMORIA CAMARA 15MP 6.4"PANTALLA SEÑAL LTE

Mediante las consultas y/u observaciones N° 45, N° 46 y N° 90, los participantes TELEFONICA DEL PERU SAA y AMERICA MOVIL PERU S.A.C., respectivamente, solicitaron lo siguiente:

<p>Consulta u observación N° 45:</p> <p>“En los TDR se indica: En caso un equipo quede internado en el área de servicio técnico en cualquiera de las agencias autorizadas, el contratista deberá entregar al usuario un (01) equipo con las siguientes características técnicas, en calidad de préstamo, sin costo alguno, el cual no debe ser necesariamente de primer uso, hasta que finalice la reparación o cambio del equipo que se encuentre dentro del periodo de garantía. Agradeceremos precisar que los equipos entregados en calidad de préstamo, mientras que demore la revisión del equipo ingresado a soporte técnico, serán equipos que permitan al usuario mantenerse comunicado y operativo sin la necesidad de que estos sean nuevos, ni del mismo modelo y marca otorgados en la prestación principal, y dependerán del stock del contratista, ya que estos equipos en préstamo deberán permitir continuar con la comunicación y el</p>	<p>Absolución:</p> <p>“Se aclara que los equipos en calidad de préstamo, podrán ser nuevos o de segunda mano, del mismo o diferente modelo, de la misma o diferente marca, siempre y cuando cumplan con la tabla de características mínimas ubicada en el numeral 7.1.30”</p>
---	--

<p><i>servicio contratado al usuario solo por unos días hasta que se haga la revisión de su equipo.”</i></p>	
<p>Consulta u observación N° 46: <i>“En los TDR se indica: En caso un equipo quede internado en el área de servicio técnico en cualquiera de las agencias autorizadas, el contratista deberá entregar al usuario un (01) equipo con las siguientes características técnicas, en calidad de préstamo, sin costo alguno, el cual no debe ser necesariamente de primer uso, hasta que finalice la reparación o cambio del equipo que se encuentre dentro del periodo de garantía En caso de no aceptar la consulta anterior, sirvase considerar que se ofrecerá 01 equipo de la categoría TIPO C para el uso unicamente en caso del internamiento de uno o mas equipos de la entidad y este equipo estará bajo la administración de la entidad y será devuelto al fin del contrato con todos los accesorios incluidos y sin mayor desgaste que el de su uso cotidiano.”</i></p>	<p>Absolución: <i>“Se aclara que los equipos de reemplazo para todas las categoría será el equipo con características similares al tipo C según el cuadro de características mínimas de equipo de reemplazo en el numeral 7.1.30.”</i></p>
<p>Consulta u observación N° 90: <i>“Solicitamos a la entidad reconsiderar que los equipos entrega en calidad de préstamo, mientras dure la reparación, podrá ser de iguales, mayores o menores características, esto dependerá del stock con el que cuente el contratista al momento de reportar la falla.”</i></p>	<p>Absolución: <i>“Se aclarará que los equipos deberán cumplir la tabla de requisitos minimos para equipos de reemplazo ubicada en el numeral 7.1.30.”</i></p>

Ahora bien, cabe señalar que, el recurrente en su solicitud de elevación, cuestionó la absoluciónde las consultas u observaciones materia de análisis, precisando que, existiría una aparente contradicción; por lo cual, solicitó que la Entidad confirme que los equipos de reemplazo para todas las categorías será el equipo con características similares al tipo C según el cuadro de características mínimas de equipo de reemplazo en el numeral 7.1.30 independientemente de las características del equipo afectado.

Es así que, mediante el Informe N° D000053-2023-SUTRAN-OTI-ADP de fecha 25 de abril de 2023, remitido con ocasión de la notificación electrónica de fecha 21 de abril de 2023, la Entidad precisó lo siguiente:

“Sobre las Consultas u Observaciones N° 45, N°46 y N° 90. Observación a la consulta N° 45 ENTEL SA, N°46 TELEFONICA DEL PERU SAA y N° 90 AMERICA MOVIL DEL PERU SAC.

Se precisa que para poder definir las características mínimas que deberá cumplir un equipo de reemplazo para todos los tipos de equipo (A, B y C), se generó el cuadro de “Características mínimas de Equipo de Reemplazo” ubicado en el numeral 7.1.30 del TDR, el cual contiene características respecto a: Memoria RAM, tamaño y memoria interna. Y características similares en respecto a la señal y cámara fotográfica. Esto, con fin de cumplir los principios de Libertad de Concurrencia, Competencia y Eficacia y eficiencia. Por lo tanto, se aclara que los equipos de reemplazo para todos los tipos de equipo (A, B y C) deberán cumplir con la tabla de “Características Mínimas de Equipos de Reemplazo” ubicada en el numeral 7.1.30.

Del párrafo anterior, se puede determinar que NO EXISTE INCONGRUENCIA en las respuestas formuladas durante la etapa de Absolución de Consultas u Observaciones en lo referido a las Consultas u Observaciones N° 45, N°46 y N° 90. Observación a la consulta N° 45 ENTEL SA, N°46 TELEFONICA DEL PERU SAA y N° 90 AMERICA MOVIL DEL PERU SAC.”

Adicionalmente mediante el Informe N° D000031-2023-SUTRAN-OTI-DCS remitido el 3 de mayo de 2023, en atención a la notificación electrónica de fecha 2 de mayo de 2023, la Entidad señaló lo siguiente:

“Se aclara que para los equipos de reemplazo se deberá respetar lo indicado en el numeral 7.1.30 del Término de Referencia. El cual establece el TIPO de equipo de reemplazo para los tipos A, B y C y las características que deberá cumplir su reemplazo.

En ese sentido, los equipos de reemplazo deben cumplir con lo indicado en el cuadro ubicado en el numeral 7.1.30 del Término de Referencia.

*Por lo tanto, **se deja sin efecto la absolución de la Consulta u Observación N° 46**, quedando la absolución de la siguiente manera:*

“Se aclara que para los equipos de reemplazo se deberá respetar lo indicado en el numeral 7.1.30”

(El subrayado y resaltado son agregados)

Al respecto, cabe señalar que, el artículo 16 la Ley y el artículo 29 del Reglamento, establecen que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento (términos de referencia en el caso de servicios), debiendo estos 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 en las que debe ejecutarse la contratación.

En relación con ello, el numeral 29.8 del artículo 29 del Reglamento establece que el área usuaria es responsable de la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación.

Asimismo, es preciso señalar que, la normativa de las compras públicas, a través de la Opinión N° 002-2020/DTN, indicó que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De las disposiciones citadas, se aprecia que corresponde al área usuaria definir con precisión en los términos de referencia que comprenden el requerimiento, las cuales contienen las características, condiciones, cantidad y calidad de lo que se requiere contratar, de tal manera que satisfagan su necesidad, sin generar mayores costos y/o controversias en la ejecución contractual.

De manera previa, cabe indicar que, el OSCE no ostenta calidad de perito técnico dirimente respecto a las posiciones de determinadas características técnicas, conforme a lo descrito en el Comunicado N° 011-2013-OSCE/PRE.

Ahora bien, en atención a lo señalado por el recurrente, corresponde señalar que la Entidad, mediante los citados informes técnicos, habría rectificado la respuesta brindada en el pliego absolutorio, señalando que para los equipos de reemplazo se deberá respetar lo establecido en el numeral 7.1.30 de los términos de referencia, en el cual se establece el tipo de equipo (A o B o C) y las características que deberá cumplir su reemplazo.

Así, se puede colegir que, el área usuaria de la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 del TUO de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, habría dispuesto rectificarse de lo absuelto, y en consecuencia precisó que para los equipos de reemplazo se deberá respetar lo indicado en el numeral 7.1.30 de los términos de referencia, dejando sin efecto la absolución de la consulta u observación N° 46.

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que la Entidad confirme que los equipos de reemplazo para todas las categorías será el equipo con características similares al tipo C y, en la medida que, la Entidad mediante su informe técnico aclaró que para los equipos de reemplazo se deberá respetar lo establecido en el numeral 7.1.30 de los términos de referencia, en el cual se estableció el tipo de equipo y las características que deberá cumplir el reemplazo; este Organismo Técnico Especializado ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento; sin perjuicio de ello, se emitirá las siguientes disposiciones al respecto:

- **Se deberá dejar sin efecto**, la absolución de la consulta u observación N° 46.
- **Se deberá tener en cuenta** lo declarado por la Entidad en el Informe N° D000031-2023-SUTRAN-OTI-DCS
- Corresponderá al titular de la Entidad **implementar las directrices** pertinentes en futuros procedimientos de selección, a fin que el comité de selección cumpla con absolver de forma clara y precisa las peticiones formuladas por los participantes en sus consultas u observaciones, permitiendo reducir el número de aspectos que deberán ser corregidos o saneados con ocasión de la elevación de cuestionamientos.

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, indagación 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.

Cuestionamiento N° 4

Respecto a los “Equipos tipo C”

El participante TELEFÓNICA DEL PERÚ SAA, cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N° 56, señalando en su solicitud de elevación de cuestionamientos lo siguiente:

“(…)
Dicha consulta tenía por finalidad que la Entidad confirmara que se aceptaría, para los equipos de tipo "C", una pantalla con los parámetros de resolución de 2400x1080px o 1080x2400px con un tamaño de 6.43 pulgadas tipo AMOLED (Pantalla rígida).

Sin embargo, en respuesta, la Entidad señaló lo siguiente:

Análisis respecto de la consulta u observación:
Se confirma que el orden (largo por ancho o ancho por largo) es indiferente para el proceso. Asimismo, la pantalla deberá ser FHD+ SUPER AMOLED de 90Hz siendo esta superior que solamente AMOLED.
Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:
null

Como se puede apreciar, la Entidad en lugar de acoger la consulta solicita una pantalla del tipo "SUPER AMOLED", característica que, de acuerdo a la revisión realizada por nuestra representada, en los diversos productos que comercializamos, solo estaría siendo cumplida por un solo fabricante de equipos celulares. Adicionalmente se pide que esta tenga una tasa de refresco de 90Hz, cuando en ninguna otra consulta, tanto en el estudio de mercado y en las bases iniciales se hizo referencia a esa característica, atendiendo parcialmente nuestra consulta y variando el requerimiento inicial de los términos de referencia.

De igual manera se observa que en los términos de referencia integrados sólo se pide la pantalla tal cual se hizo la consulta:

Item	CARACTERISTICAS	TIPO A	TIPO B	TIPO C
1	Pantalla	<p>Pantalla: Pantalla Tipo Touch Resolución 2532 x 1170 píxeles a 458 ppi OLED sin marco, 6.1" o Amoled 7.6" FHD 120Mhz</p> <p>Pantalla: Pantalla Tipo Touch ,Super Retina XDR. Resolución 2532 x 1170 píxeles 458 ppi (mínimo) ,OLED sin marco, 6.1 ó Pantalla: 6,8(Mínimo) o 7.6(Máximo) pulgadas Dynamic AMOLED 2x a 120Hz Resolución: 2176x1812 (Mínimo) o Superior.</p>	<p>Pantalla: Pantalla Tipo Touch Resolución 2532 x 1170 píxeles a 458 ppi OLED sin marco, 6.1" o Amoled 7.6" FHD 120Mhz</p> <p>Pantalla: Pantalla Tipo Touch ,Super Retina XDR. Resolución 2532 x 1170 píxeles 458 ppi (mínimo) ,OLED sin marco, 6.1 ó Pantalla: 6,8(Mínimo) o 7.6(Máximo) pulgadas Dynamic AMOLED 2x a 120Hz Resolución: 2176x1812 (Mínimo) o Superior.</p>	<p>Pantalla Tipo Touch Resolución 1080x2400 FHD+ 6.4" AMOLED</p>

Teniendo en cuenta la absolución de la consulta 56, el Reglamento de la Ley de Contrataciones con el Estado en su artículo 29.4 indica lo siguiente sobre los requerimientos:

“(…)
En el caso específico, la entidad estaría vulnerando directamente la norma citada, al solicitar características que orientan el cumplimiento de lo solicitado en los Términos de Referencia a determinadas marcas y modelos de equipos. Así tenemos, por ejemplo:

Para la Gama tipo C nos requieren 2 modelos de equipos, cuyas características bases (sin considerar el término "superior") se encontrarían orientadas a los equipos: SAMSUNG GXY A33 SM-A336M 5G y SAMSUNG GXY A53 SM-A536M 5G.

Cabe precisar que, para que el postor determine el equipo a entregar, este debe cumplir o superar (razonablemente) el 100% de las características descritas, lo cual conlleva a que, si las características están orientadas a un determinado modelo o marca en particular, las posibilidades de poder optar de entre varias opciones se reducen o incluso son inexistentes.

Por lo expuesto, solicitamos que se revisen dichos requerimientos con el fin de que los postores cuenten con un abanico más amplio de equipos que cumplan con las exigencias y necesidades de la entidad. Nuestra solicitud se basa en los principios que rigen las contrataciones, en especial, los principios de Libertad de Concurrencia, Competencia y Eficacia y Eficiencia (...).”(El subrayado y resaltado son agregados)

Pronunciamiento

De la revisión del numeral 7.3 “De los equipos de comunicación” previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“7.3 DE LOS EQUIPOS DE COMUNICACIÓN

Los equipos deben garantizar eficiencia y seguridad en las comunicaciones brindadas a través del servicio contratado, los cuales estarán en calidad de alquiler y deberán como mínimo tener las siguientes características:

Ítem	CARACTERÍSTICAS	TIPO A	TIPO B	TIPO C
1	Pantalla	Pantalla Tipo Touch Resolución 2532 x 1170 píxeles a 458ppi OLED sin marco, 6.1” 1200 nits O Amoled 7.6” FHD 120Mhz	Pantalla Tipo Touch Resolución 2532 x 1170 píxeles a 458ppi OLED sin marco, de 6.1” 1200 nits O Amoled 7.6” FHD 120Mhz	Pantalla Tipo Touch Resolución 1080x2400 FHD + 6.4” AMOLED
(...)	(...)	(...)	(...)	(...)

(...).”

Mediante la consulta y/u observación N° 56, el participante TELEFÓNICA DEL PERÚ SAA, solicitó lo siguiente:

<p>Consulta u observación N° 56:</p> <p><i>“En los TDR se indica: Características de equipo: Tipo C Pantalla: Pantalla Tipo Touch Resolución 1080x2400 FHD+ 6.4¿ AMOLED Sirvase confirmar que se aceptarán los parámetros de resolución independientemente del orden (largo por ancho) 1080x2400 ó 2400x108; asimismo confirmar que se aceptará 6.43 pulgadas AMOLED (Pantalla rígida), considerando que los requerimientos son mínimos.”</i></p>	<p>Absolución:</p> <p><i>“Se confirma que el orden (largo por ancho o ancho por largo) es indiferente para el proceso. Asimismo, la pantalla deberá ser FHD+ SUPER AMOLED de 90Hz siendo esta superior que solamente AMOLED.”</i></p>
--	--

Ahora bien, cabe señalar que, el recurrente en su solicitud de elevación, cuestionó la absolución de la consulta u observación materia de análisis, precisando que, se habría modificado el requerimiento inicial de los términos de referencia, por lo que, solicitó se revise el requerimiento con el fin de que los postores cuenten con un abanico más amplio de equipos que cumplan con las exigencia y necesidades de la Entidad.

Es así que, mediante el Informe N° D000053-2023-SUTRAN-OTI-ADP de fecha 25 de abril de 2023, remitido con ocasión de la notificación electrónica de fecha 21 de abril de 2023, la Entidad precisó lo siguiente:

“En respecto a la Consulta u Observación N°56. TELEFONICA DEL PERU: Como parte de la absolución de la consulta N° 56, el comité de selección amplió las características técnicas referidas a la resolución de la Pantalla para el Equipo Tipo C, las cuales serán: i) Independiente del orden (largo por ancho) y ii) Se aceptarán pantallas de tamaño 6.43 pulgadas. Lo indicado anteriormente está acorde a los principios que rigen las contrataciones en el Estado, en especial, los principios de Libertad de Concurrencia, Competencia y Eficacia y Eficiencia.

Con respecto a las características técnicas referidas a la tasa de refresco de 90Hz y SUPER AMOLED (las cuales no se incluyeron en los Términos de Referencia integrados), se precisa que estas características si se encuentran incluidas en equipos y modelos de diversos fabricantes, tales como la marca REALME, XIAOMI y MEIZU en los siguientes modelos:

<https://www.realme.com/es/realme-9-pro-plus/specs>
<https://www.realme.com/es/realme-9-pro-plus/specs>
<https://www.smart-gsm.com/moviles/xiaomi-mi-10>
<https://www.electrora.es/meizu-20-pro-2087.php>

permitiendo por ello la Libertad de Concurrencia y Competencia de los participantes de este procedimiento de selección.

Finalmente, a fin de garantizar el cumplimiento de los principios que rigen las contrataciones en el Estado, en especial, los principios de Libertad de Concurrencia y Competencia, a continuación, se precisa las Características Técnicas Mínimas (Pantalla) que deberá cumplir el Equipo de Comunicación Tipo C.

Ítem	Característica	Tipo C
------	----------------	--------

1	Pantalla	Pantalla Tipo Touch Resolución (2400x1080px o 1080x2400px) Tamaño: desde 6.40" hasta 6,44". AMOLED
---	----------	---

Adicionalmente mediante el Informe N° D000031-2023-SUTRAN-OTI-DCS remitido el 3 de mayo de 2023, en atención a la notificación electrónica de fecha 2 de mayo de 2023, la Entidad señaló lo siguiente:

*“A fin de garantizar el cumplimiento de los principios que rigen las contrataciones en el Estado, en especial, los principios de Libertad de Concurrencia y Competencia, a continuación, **se solicita dejar sin efecto la absolución realizada a la consulta N°56 y aceptar e integrar en las Características Técnicas Mínimas (Pantalla) para el equipo tipo C, la característica AMOLED en todas su versiones y derivadas. La cual incluiría: AMOLED, AMOLED (Pantalla Rígida), SUPER AMOLED y derivados de AMOLED. Quedando integrado de tal manera en el numeral 7.3 Item 1 Tipo C.***

ítem	Característica	Tipo C
1	Pantalla	Pantalla Tipo Touch Resolución (2400x1080px o 1080x2400px) Tamaño: desde 6.40" hasta 6,44". AMOLED y todos los derivados de AMOLED

Asimismo, aceptar los equipos AMOLED y todos los derivados de AMOLED no afectan la pluralidad de postores. Esto debido a que, existen variedad de equipos de distintas marcas y modelos que serán aceptados. Tales como los equipos descritos en el INFORME N° D000053-2023-SUTRAN-OTI-ADP. Así como, los equipos de AMOLED (Pantalla Rígida) y adicionales tales como:

- OnePlus 11
 - Nubia Red Magic 8 Pro
 - Realme GT2 Pro
 - Motorola Edge 30 Ultra
 - Samsung Galaxy S23 Ultra
 - Xiaomi 12 Pro
 - OTROS
- (...).*

(El subrayado y resaltado son agregados)

Al respecto, cabe señalar que, el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, establecen que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento (términos de referencia en el caso de servicios), debiendo estos 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 en las que debe ejecutarse la

contratación.

En relación con ello, el numeral 29.8 del artículo 29 del Reglamento establece que el área usuaria es responsable de la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación.

Asimismo, es preciso señalar que, la normativa de las compras públicas, a través de la Opinión N° 002-2020/DTN, indicó que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De las disposiciones citadas, se aprecia que corresponde al área usuaria definir con precisión en los términos de referencia que comprenden el requerimiento, las cuales contienen las características, condiciones, cantidad y calidad de lo que se requiere contratar, de tal manera que satisfagan su necesidad, sin generar mayores costos y/o controversias en la ejecución contractual.

De manera previa, cabe indicar que, el OSCE no ostenta calidad de perito técnico dirimente respecto a las posiciones de determinadas características técnicas, conforme a lo descrito en el Comunicado N° 011-2013-OSCE/PRE.

Ahora bien, en atención del tenor de lo cuestionado, cabe tener en consideración lo dispuesto por el área usuaria de la Entidad, mediante el D000031-2023-SUTRAN-OTI-DCS, a través del cual habría dispuesto dejar sin efecto la absolución de la consulta u observación N° 56 y aceptar la característica “amoled” en todas sus versiones y derivadas, lo cual incluiría amoled, amoled (pantalla rígida), super amoled y derivados de amoled, para las características técnicas mínimas (pantalla) del equipo tipo C.

Asimismo, señaló que, aceptar los equipos amoled y todos los derivados de amoled no afectaría la pluralidad de postores, debido a que, existiría variedad de equipos de distintas marcas y modelos que serían aceptados, tales como “Realme, Xiaomi y Meizu”, así como los equipos de amoled (pantalla rígida) y adicionales.

Así, se puede colegir que la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 del TUO de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, habría decidido dejar sin efecto la absolución de la consulta u observación N° 56 y aceptar la característica amoled en todas sus versiones y derivadas, debido a que, según señala al aceptarse dicha característica se generaría una mayor pluralidad de marcas y modelos a favor de los postores, lo cual tiene carácter de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas.

En ese sentido, considerando la pretensión del recurrente y, en la medida que, la Entidad recién mediante su informe N°D000031-2023-SUTRAN-OTI-DCS rectificó lo dispuesto en el pliego absolutorio y decidió aceptar la característica “amoled” en todas sus versiones y derivadas; este Organismo Técnico Especializado ha decidido **ACOGER**

PARCIALMENTE el presente cuestionamiento; por lo que, se implementará las siguientes disposiciones:

- **Se deberá dejar sin efecto** la absolución de la consulta u observación N° 56.
- **Se deberá tener en cuenta** lo declarado por la Entidad en el Informe N° D000031-2023-SUTRAN-OTI-DCS.
- **Se adecuará** el acápite 7.3 “De los equipos de comunicación” previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme el siguiente detalle:

7.3 DE LOS EQUIPOS DE COMUNICACIÓN

Los equipos deben garantizar eficiencia y seguridad en las comunicaciones brindadas a través del servicio contratado, los cuales estarán en calidad de alquiler y deberán como mínimo tener las siguientes características:

Ítem	CARACTERÍSTICAS	TIPO A	TIPO B	TIPO C
1	Pantalla	(...)	(...)	Pantalla Tipo Touch Resolución (2400x1080px o 1080x2400 px FHD + 6.4" Tamaño: desde 6.40" hasta 6,44" AMOLED y todos los derivados de AMOLED
(...)	(...)	(...)	(...)	(...)

- Corresponderá al titular de la Entidad **implementar las directrices** pertinentes en futuros procedimientos de selección, a fin que el comité de selección cumpla con absolver de forma clara y precisa las peticiones formuladas por los participantes en sus consultas u observaciones, permitiendo reducir el número de aspectos que deberán ser corregidos o saneados con ocasión de la elevación de cuestionamientos.

Asimismo, se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a la disposición prevista en el párrafo anterior.

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, indagación 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.

Cuestionamiento N° 5

Respecto a “Otras penalidades”

El participante **ENTEL PERÚ S.A.**, cuestionaron la absolución de las consultas y/u observaciones N° 75 y N° 158 , señalando en su solicitud de elevación de cuestionamientos lo siguiente:

“(…)

Cuestionamos la absolución del Comité de Selección a las Consultas N° 75 de Telefónica del Perú S.A.A. y N° 158 de Entel Perú S.A., mediante las cuales se observó que se haya establecido como "Otras Penalidades" un supuesto cuyo incumplimiento estaría subsumido en la aplicación de penalidad por mora, como es el caso de "NO INSTALAR EL SERVICIO INDOOR EN EL PLAZO ESTABLECIDO", correspondiendo su eliminación, siendo que la Entidad no ha acogido lo solicitado, alegando que dicho supuesto está referido a "la posible ocurrencia de un evento puntual durante la ejecución de la prestación del servicio", por lo que no podría aplicarse la fórmula de penalidad por mora.

Sin embargo, esta respuesta de la Entidad no contiene una justificación válida, por cuanto el plazo de instalación del servicio indoor está contemplado dentro del plazo de prestación del servicio, por lo que el supuesto a penalizar corresponde a un evento que supone un retraso en su ejecución lo que encuadra dentro de penalidad por mora. En ese sentido, debe tenerse presente que el artículo 163 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado permite que se establezcan penalidades distintas a la penalidad por mora, siempre y cuando sean objetivas, razonables congruentes y proporcionales al objeto de contratación.

Como hemos indicado, el supuesto a penalizar no es un supuesto distinto a la penalidad por mora, por lo que no corresponde su admisión, debiendo ser eliminado por contravenir el artículo antes mencionado del Reglamento(...).”(El subrayado y resaltado son agregados)

Pronunciamiento

De la revisión del numeral 8 “Plazo de ejecución del servicio” previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“8. PLAZO DE EJECUCIÓN DEL SERVICIO

(…)

La implementación de los servicios INDOOR será en un plazo máximo de ciento veinte (120) días calendario contados a partir del día siguiente de la firma del contrato. La Entidad asumirá el costo del consumo de energía de los equipos que brindarán dicha cobertura.”

Asimismo, de la revisión del numeral 11 “Otras penalidades” previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“11. OTRAS PENALIDADES

N°	Supuesto de aplicación de la penalidad	Plazo Máximo	Forma de Cálculo	Procedimiento
----	--	--------------	------------------	---------------

(...)	(...)	(...)	(...)	(...)
5	No instalar el servicio INDOOR en el plazo establecido	120 días	0.05UIT por cada día de atraso	Mediante informe de la Oficina de Tecnología de Información
(...).				

Mediante las consultas y/u observaciones N° 75 y N° 158, los participante TELEFÓNICA DEL PERÚ SAA y ENTEL PERÚ S.A., respectivamente, solicitaron lo siguiente:

<p>Consulta u observación N° 75:</p> <p>“En los Términos de Referencia se establecen los plazos de ejecución del servicio suceptibles de la penalidad por mora en la ejecución de la prestación establecida por el artículo 162 del Reglamento, entre ellos, el plazo de 120 días para instalar el servicio INDOOR, plazo que se computa desde el día siguiente de la firma del contrato. Sin embargo, en el numeral II Otras penalidades, se incluye nuevamente el plazo de instalacion del servicio INDOOR y se le confiere una penalidad de 0.05 de una UIT por cada día de atraso. Solicitamos a la entidad que se elimine el concepto de penalidad por "atraso en la instalación del servicio INDOOR" de la tabla de Otras penalidades, ya que se está sancionando un mismo hecho, y de acuerdo a la normativa de contrataciones del Estado está prohibido la aplicación de doble penalidad ¿por ¿mora¿ y por ¿otras penalidades a la vez¿ por un mismo supuesto.”</p>	<p>Absolución:</p> <p>“Se aclara que la prestación objeto del contrato es el "Servicio de alquiler de equipos de telefonía móvil", el supuesto de la penalidad consultada es "NO INSTALAR EL SERVICIO INDOOR EN EL PLAZO ESTABLECIDO", el cual está referido a la posible ocurrencia de un evento puntual durante la ejecución de la prestación del servicio, por lo que no puede aplicarse la fórmula de la penalidad por mora.”</p>
<p>Consulta u observación N° 158:</p> <p>“En el numeral citado de las bases, se considera como supuesto de aplicación de Otras Penalidades: ¿No instalar el servicio INDOOR en el plazo establecido¿. Al respecto, es preciso señalar que el artículo 163° del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado señala que los documentos del procedimiento de selección pueden establecer penalidades distintas a la penalidad por mora, siempre y cuando estas sean objetivas, razonables, congruentes y proporcionales con el objeto de la contratación. En atención a ello, se observa que el supuesto de aplicación citado ya se encuentra penalizado por la Penalidad por mora, la cual penaliza el retraso injustificado del contratista en la ejecución de las prestaciones objeto del contrato. Por tanto, agradeceremos eliminar el supuesto de aplicación 5 ya que carece de objetividad, congruencia y proporcionalidad</p>	<p>Absolución:</p> <p>“Se aclara que la prestación objeto del contrato es el "Servicio de alquiler de equipos de telefonía móvil", el supuesto de la penalidad consultada es "NO INSTALAR EL SERVICIO INDOOR EN EL PLAZO ESTABLECIDO", el cual está referido a la posible ocurrencia de un evento puntual durante la ejecución de la prestación del servicio, por lo que no puede aplicarse la fórmula de la penalidad por mora.”</p>

conforme señala la normativa citada.”	
---------------------------------------	--

Ahora bien, cabe señalar que, el recurrente en su solicitud de elevación, cuestionó la absolución de las consultas u observaciones materia de análisis, precisando que, la respuesta de la Entidad no contendría una justificación válida; toda vez que el plazo de instalación del servicio indoor estaría contemplado dentro del plazo de prestación del servicio, por lo que, el supuesto a penalizar corresponde a un evento que supone un retraso en su ejecución.

Es así que, la Entidad mediante el Informe N° D000053-2023-SUTRAN-OTI-ADP de fecha 25 de abril de 2023, remitido con ocasión de la notificación electrónica de fecha 21 de abril de 2023 , precisó lo siguiente:

<p><i>“3.2.3 Sobre los cuestionamos a la absolución del Comité de Selección a las Consultas N° 75 de Telefónica del Perú S.A.A. y N° 158 de Entel Perú S.A.</i></p>

<p><u>Por lo tanto, se suprime el supuesto de otras penalidades “NO INSTALAR EL SERVICIO INDOOR EN EL PLAZO ESTABLECIDO”.</u></p>
--

(El subrayado y resaltado son agregados)

Al respecto, es pertinente señalar que del contenido del artículo 16 de la Ley, como del artículo 29 del Reglamento, se desprenden las facultades exclusivas que posee el Área Usuaría de la Entidad, para poder elaborar y modificar los presentes términos de referencia; siendo – por tanto – la única responsable de que los mismos sean adecuados y que se asegure su calidad técnica.

Asimismo, es preciso señalar que, la normativa de las compras públicas, a través de la Opinión N° 002-2020/DTN, indicó que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De las disposiciones citadas, se aprecia que corresponde al área usuaria definir con precisión en los términos de referencia que comprenden el requerimiento, las cuales contienen las características, condiciones, cantidad y calidad de lo que se requiere contratar, de tal manera que satisfagan su necesidad, sin generar mayores costos y/o controversias en la ejecución contractual.

Por otro lado, el artículo 163 del Reglamento, establece que los documentos del procedimiento de selección pueden establecer penalidades distintas a la penalidad por mora, siempre y cuando sean objetivas, razonables, congruentes y proporcionales con el objeto de la contratación. Para estos efectos, incluyen los supuestos de aplicación de penalidad, distintas al retraso o mora, la forma de cálculo de la penalidad para cada supuesto y el procedimiento mediante el cual se verifica el supuesto a penalizar.

Ahora bien, en atención al cuestionamiento del participante, la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades y, bajo su exclusiva responsabilidad, recién mediante su informe técnico decidió suprimir el supuesto de otras penalidades referido a no instalar el

servicio indoor en el plazo establecido.

De lo expuesto, se puede colegir que, la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, habría dispuesto suprimir el referido supuesto a penalizar.

En ese sentido, considerando que, la pretensión del recurrente se encontraría orientada a cuestionar la absolución de la referida consulta u observación; toda vez que, no contendría una justificación válida y, en tanto, recién mediante el informe técnico posterior, la Entidad decidió suprimir el supuesto de penalidad referido a no instalar el servicio indoor en el plazo establecido, este Organismo Técnico Especializado ha decidido **ACOGER** el presente cuestionamiento, por lo que, con ocasión a la integración definitiva de las Bases, se implementará las siguientes disposiciones:

- **Se deberá dejar sin efecto** la absolución de las consultas u observaciones N° 75 y N° 158.
- **Se adecuará** el acápite 11 “Otras penalidades” previsto en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, se aprecia lo siguiente:

11. OTRAS PENALIDADES				
N°	Supuesto de aplicación de la penalidad	Plazo Máximo	Forma de Cálculo	Procedimiento
(...)	(...)	(...)	(...)	(...)
5	No instalar el servicio INDOOR en el plazo establecido	120 días	0.05UIT por cada día de atraso	Mediante informe de la Oficina de Tecnología de Información

- **Se dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio, las Bases o Informe Técnicos que se opongan a la disposición prevista en el párrafo anterior.

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, 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 procedimiento de la solicitud de pronunciamiento, por norma, versa sobre los supuestos cuestionamientos derivados de la absolución de consultas y/u observaciones, 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 Respetto de los Documentos para la admisión de la oferta

De la revisión del literal h), del numeral 2.2.1.1, del Capítulo II, correspondiente a la Sección Específica de las Bases Integradas no definitivas, se aprecia lo siguiente:

“2.2.1.1 Documentos para la admisión de la oferta

(...)

h) Presentar ficha técnica del fabricante o brochure del fabricante o enlace de la página web del fabricante oficial u otro documento emitido por el fabricante de la marca, en el que se verificarán del cuadro 4 – Características técnicas del bien, del numeral 7.3 - Capítulo III, 3.1 - Términos de Referencia de la sección específica de las bases, los ítems 1, 10, 11, 14 y 15, marca y modelo de los equipos.”

Asimismo, de la revisión del acápite 7.3 “De los equipos de comunicación” del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas no definitivas, se aprecia lo siguiente:

“7.3 DE LOS EQUIPOS DE COMUNICACIÓN

(...)

Las características de los ítems 1, 10, 11, 14, 15, marca y modelo, serán acreditados para la admisión de ofertas con la presentación de los siguientes documentos: Ficha Técnica del fabricante o brochure del fabricante o enlace de la página web del fabricante oficial u otro documento emitido por el fabricante de la marca.

(...).”

Al respecto, se advierte que, el presente objeto de contratación, se trata de la contratación de un servicio de telefonía móvil y plan de datos; por lo cual, de conformidad con las Bases Estándar aplicables a servicios, no resultaría acorde requerir documentación técnica como catálogos, brochures o fichas técnicas, del mismo modo que se permite en las Bases Estándar aplicables a la adquisición de bienes.

Asimismo, de conformidad con las Bases Estándar aplicables a servicios, tampoco resultaría exigible requerir declaraciones juradas adicionales cuyo alcance se encuentre comprendido en el Anexo N° 3 – Declaración Jurada de Cumplimiento de los Términos de Referencia.

En tal sentido, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se suprimirá** el contenido del literal h), del numeral 2.2.1.1, del Capítulo II, correspondiente a la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas.
- **Se adecuará** el acápite 7.3 “De los equipos de comunicación” del numeral 3.1 del

Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme el siguiente detalle:

“7.3 DE LOS EQUIPOS DE COMUNICACIÓN

(...)

~~Las características de los ítems 1, 10, 11, 14, 15, marca y modelo, serán acreditados para la admisión de ofertas con la presentación de los siguientes documentos: Ficha Técnica del fabricante o brochure del fabricante o enlace de la página web del fabricante oficial u otro documento emitido por el fabricante de la marca.~~

(...).”

Cabe señalar que, se deberá **dejar sin efecto** todos los extremos de las Bases y el Pliego, que se opongan a lo dispuesto en la presente disposición.

3.2 Garantía de fiel cumplimiento

De la revisión de las Bases estándar aplicables al objeto de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“2.3. Requisitos para perfeccionar el contrato

El postor ganador de la buena pro debe presentar los siguientes documentos para perfeccionar el contrato:

a) Garantía de fiel cumplimiento del contrato.

(...).”

Al respecto, en el literal a) del numeral 2.3 “Requisitos para perfeccionar el contrato” del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases Integradas no definitivas, se aprecia lo siguiente:

“2.3 REQUISITOS PARA PERFECCIONAR EL CONTRATO

El postor ganador de la buena pro debe presentar los siguientes documentos para perfeccionar el contrato:

a) CARTA FIANZA como garantía de fiel cumplimiento del contrato.

(...).”

De lo expuesto, se aprecia que el citado literal del numeral 2.3. de las Bases Integradas de la presente convocatoria, no resultaría del todo congruente con los lineamientos de las Bases Estándar.

En ese sentido, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se emitirá la siguiente disposición:

- **Se adecuará** del literal a) del numeral 2.3 “Requisitos para perfeccionar el contrato” del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme el siguiente detalle:

“2.3 REQUISITOS PARA PERFECCIONAR EL CONTRATO

El postor ganador de la buena pro debe presentar los siguientes documentos para perfeccionar el contrato:

- a) ~~CARTA FIANZA como~~ garantía de fiel cumplimiento del contrato.
(...).”

Cabe señalar que, se deberá **dejar sin efecto** todos los extremos de las Bases y el Pliego, que se opongan a lo dispuesto en la presente disposición

3.3 Protocolos Sanitarios

De la revisión del acápite 16 “Otras obligaciones del contratista” del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas no definitivas, se aprecia lo siguiente:

“16. OTRAS OBLIGACIONES DEL CONTRATISTA

MEDIDAS SANITARIAS PARA LA ENTREGA DE BIENES. Durante la entrega, el proveedor deberá garantizar el cumplimiento de los protocolos sanitarios y demás disposiciones que dicten los sectores y autoridades competentes. Asimismo, de ser el caso, el proveedor deberá cumplir con los protocolos y normas aprobadas por la Autoridad Sanitaria Nacional, y lo dispuesto en los Decretos Supremos N° 080-2020 -PCM, No° 0101-2020-PCM, y No° 0110-2020-PCM, y sus adecuaciones, referidas al registro de su "Plan para la vigilancia, prevención y control de COVID-19 en el trabajo" en el SICOVID-19 del Ministerio de Salud.

El Contratista deberá cumplir las medidas establecidas en el marco del presente estado de emergencia sanitaria, de conformidad con lo dispuesto en el numeral 7.2.6. LINEAMIENTO 6: MEDIDAS DE PROTECCIÓN PERSONAL, del Documento Técnico "Lineamientos para la vigilancia, prevención y control de la salud de los trabajadores con riesgo de exposición a COVID-19", aprobado mediante Resolución Ministerial N° 00239-2020-MINSA, y sus posteriores adecuaciones, así como lo dispuesto en la "Guía para la prevención ante el coronavirus (COVID-19) en el ámbito laboral", aprobado mediante Resolución Ministerial N° 055-2020 -TR.

Por lo expuesto, el Contratista garantizará lo siguiente:

- a) *Aceptar la toma de temperatura corporal de su personal que ingresará al Almacén de la Entidad, a través de un termómetro digital sin contacto, el mismo que será realizado por un representante designado por la SUTRAN. Asimismo, la temperatura corporal no debe superar los 38° C.*
- b) *El Contratista, y su personal deberán desinfectar sus manos por 20 segundos, con un gel antibacterial, proporcionado por la Entidad, antes de ingresar al Almacén.*
- c) *Es obligatorio el uso de mascarillas del personal que ingresará al Almacén de la Entidad.*
- d) *Durante el internamiento de los bienes, el Contratista deberá rociar desinfectantes sobre la presentación de cada bien, el mismo que deberá estar sellado sin signos de haber sido manipulado.”*

Con relación a ello, corresponde señalar que, de la revisión del numeral 4.1 del Decreto Supremo N° 103-2020-EF, se establece que las Entidades públicas, antes de convocar

procedimientos de selección, deben adecuar el expediente de contratación de los objetos contractuales que lo requieran, a fin de incorporar en el requerimiento las obligaciones necesarias para el cumplimiento de los protocolos sanitarios y demás disposiciones que dicten los sectores y autoridades competentes.

Al respecto, se aprecia que, el procedimiento de selección objeto de análisis, se convocó con fecha 10 de marzo de 2023, el cual, debería regirse bajo los alcances de lo establecido en la Resolución Ministerial N°031- 2023-MINSA que aprueba la Directiva Administrativa N°339-MINSA/DGIESP-2023.

Ahora bien, de la revisión de las Bases Integradas del procedimiento de selección objeto de análisis, se aprecia que la Entidad no ha hecho referencia a la citada Resolución Ministerial.

Sobre el particular, mediante el Informe N° D000053-2023-SUTRAN-OTI-ADP de fecha 25 de abril de 2023, remitido en atención a la notificación electrónica de fecha 21 de abril de 2023, la Entidad precisó lo siguiente:

“Protocolos sanitarios

El acápite 16 “OTRAS OBLIGACIONES DEL CONTRATISTA” del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas, respecto a los protocolos sanitarios, éstos se actualizaron de la siguiente manera.

*16 OTRAS OBLIGACIONES DEL CONTRATISTA “MEDIDAS SANITARIAS PARA LA ENTREGA DE BIENES. Durante la entrega, el proveedor deberá garantizar el cumplimiento de los protocolos sanitarios y demás disposiciones que dicten los sectores y autoridades competentes. Asimismo, de ser el caso, el proveedor deberá cumplir con los protocolos y normas aprobadas por la Autoridad Sanitaria Nacional, y **lo dispuesto conforme al protocolo sanitario R.M N°031- 2023-MINSA que aprueba la Directiva Administrativa N°339-MINSA/DGIESP-2023**, título VI Disposiciones específicas, numeral 6.1 Disposiciones básicas para la prevención y control de COVID 19 en el trabajo.*

Para cuyo efecto, el Contratista garantizará lo siguiente:

- a) Que su personal tenga la vacunación contra la COVID -19.*
- b) El Contratista, y su personal deberán desinfectar sus manos (lavadero, caño con conexión a agua potable, jabón líquido y papel toalla), o puntos de alcohol para el uso de lavado o desinfección de manos antes de su ingreso al almacén o puntos de instalación del servicio.*
- c) De acuerdo con el nivel de riesgo de los lugares de trabajo, el contratista deberá considerar los mínimos estándares del uso de equipos de protección respiratoria (mascarilla)”.*

De esta manera, se aprecia que la Entidad habría precisado que, el proveedor deberá cumplir con los protocolos y normas aprobadas por la Autoridad Sanitaria Nacional y lo dispuesto conforme al protocolo sanitario R.M N° 031-2023-MINSA que aprueba la Directiva Administrativa N° 339-MINSA/DGIESP-2023.

En tal sentido, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el acápite 16 “Otras obligaciones del contratista” del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme el siguiente detalle:

“16. OTRAS OBLIGACIONES DEL CONTRATISTA

MEDIDAS SANITARIAS PARA LA ENTREGA DE BIENES. Durante la entrega, el proveedor deberá garantizar el cumplimiento de los protocolos sanitarios y demás disposiciones que dicten los sectores y autoridades competentes. Asimismo, de ser el caso, el proveedor deberá cumplir con los protocolos y normas aprobadas por la Autoridad Sanitaria Nacional, y lo dispuesto ~~en los Decretos Supremos N° 080-2020-PCM, No° 0101-2020-PCM, y No° 0110-2020-PCM, y sus adecuaciones, referidas al registro de su “Plan para la vigilancia, prevención y control de COVID-19 en el trabajo” en el SICOVID-19 del Ministerio de Salud~~ conforme al protocolo sanitario R.M N°031-2023-MINSA que aprueba la Directiva Administrativa N°339-MINSA/DGIESP-2023, título VI Disposiciones específicas, numeral 6.1 Disposiciones básicas para la prevención y control de COVID 19 en el trabajo.

~~El Contratista deberá cumplir las medidas establecidas en el marco del presente estado de emergencia sanitaria, de conformidad con lo dispuesto en el numeral 7.2.6. LINEAMIENTO 6: MEDIDAS DE PROTECCIÓN PERSONAL, del Documento Técnico “Lineamientos para la vigilancia, prevención y control de la salud de los trabajadores con riesgo de exposición a COVID-19”, aprobado mediante Resolución Ministerial N° 00239-2020-MINSA, y sus posteriores adecuaciones, así como lo dispuesto en la “Guía para la prevención ante el coronavirus (COVID-19) en el ámbito laboral”, aprobado mediante Resolución Ministerial N° 055-2020-TR.~~

Por lo expuesto, el Contratista garantizará lo siguiente:

~~a) Aceptar la toma de temperatura corporal de su personal que ingresará al Almacén de la Entidad, a través de un termómetro digital sin contacto, el mismo que será realizado por un representante designado por la SUTRAN. Asimismo, la temperatura corporal no debe superar los 38° C.~~

~~b) El Contratista, y su personal deberán desinfectar sus manos por 20 segundos, con un gel antibacterial, proporcionado por la Entidad, antes de ingresar al Almacén.~~

~~c) Es obligatorio el uso de mascarillas del personal que ingresará al Almacén de la Entidad.~~

~~d) Durante el internamiento de los bienes, el Contratista deberá rociar desinfectantes sobre la presentación de cada bien, el mismo que deberá estar sellado sin signos de haber sido manipulado.~~

a) Que su personal tenga la vacunación contra la COVID -19.

b) El Contratista, y su personal deberán desinfectar sus manos (lavadero, caño con conexión a agua potable, jabón líquido y papel toalla), o puntos de alcohol para el uso de lavado o desinfección de manos antes de su ingreso al almacén o puntos de instalación del servicio.

c) De acuerdo con el nivel de riesgo de los lugares de trabajo, el contratista deberá considerar los mínimos estándares del uso de equipos de protección respiratoria (mascarilla).”

Cabe señalar que, se deberá **dejar sin efecto** todos los extremos de las Bases y el Pliego,

que se opongan a lo dispuesto en la presente disposición.

3.4 Respetto vicios ocultos

De la revisión del requerimiento obrante en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases y la proforma del contrato, se advierte que no se ha dispuesto un plazo de responsabilidad por vicios ocultos.

Ante lo cual, mediante el Informe N° D000053-2023-SUTRAN-OTI-ADP de fecha 25 de abril de 2023, remitido en atención a la notificación electrónica de fecha 21 de abril de 2023, la Entidad precisó lo siguiente:

“A fin de cumplir con los lineamientos previstos en las bases estándar objeto de la presente contratación, se agregará el numeral 19 con la denominación “RESPONSABILIDAD POR VICIOS OCULTOS” con el siguiente texto:

19. RESPONSABILIDAD POR VICIOS OCULTOS

“La conformidad del servicio por parte de LA ENTIDAD no enerva su derecho a reclamar posteriormente por defectos o vicios ocultos, conforme a lo dispuesto por los artículos 40 de la Ley de Contrataciones del Estado y 173 de su Reglamento. El plazo máximo de responsabilidad del contratista es de UN AÑO contado a partir de la conformidad otorgada por LA ENTIDAD.”

En tal sentido, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme el siguiente detalle:

19. RESPONSABILIDAD POR VICIOS OCULTOS

“La conformidad del servicio por parte de LA ENTIDAD no enerva su derecho a reclamar posteriormente por defectos o vicios ocultos, conforme a lo dispuesto por los artículos 40 de la Ley de Contrataciones del Estado y 173 de su Reglamento. El plazo máximo de responsabilidad del contratista es de UN AÑO contado a partir de la conformidad otorgada por LA ENTIDAD.”

Cabe señalar que, se deberá **dejar sin efecto** todos los extremos de las Bases y el Pliego, que se opongan a lo dispuesto en la presente disposición.

3.5 Respetto a la duplicidad de los requisitos de calificación:

De la revisión de las Bases Integradas, se aprecia que los Requisitos de Calificación: "Habilitación" y "Experiencia del postor en la especialidad" se consignan en los términos de referencia de manera reiterada por lo que, a fin de evitar confusión entre los potenciales postores, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se suprimirá** el numeral 19 referido a los "Requisitos de Calificación" del numeral

3.1. de los términos de referencia del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas.

Cabe señalar que, **se dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a la disposición prevista en el párrafo anterior.

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 Finalmente, se recuerda al Titular de la Entidad que el presente pronunciamiento no convalida extremo alguno del procedimiento de selección.

Jesús María, 5 de mayo de 2023