

PRONUNCIAMIENTO N° 145-2023/OSCE-DGR

Entidad : Servicio de agua potable y alcantarillado de Lima - SEDAPAL.

Referencia : Concurso Público N°1-2023-SEDAPAL-1, convocado para la contratación del “Servicio de detección de fugas no visibles en las redes y conexiones domiciliarias de agua potable”.

1. ANTECEDENTES

Mediante el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 17¹ de marzo de 2023, y subsanado el 28² de marzo de 2023, el presidente del comité de selección a cargo del procedimiento de selección de la referencia remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) la solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones presentada por el participante **VALJO CONTRATISTAS GENERALES S.C.R.L., ARCAYA & CABRERA INGENIEROS S.A.C.** y **AGALOBRAS S.A.C.** en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 21 de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la “Ley”, y el artículo 72 de su Reglamento, aprobado por el Decreto Supremo N° 344-2018-EF, en adelante el “Reglamento”.

Asimismo, cabe precisar que en la emisión del presente pronunciamiento se utilizó el orden establecido por el comité de selección en el pliego absolutorio³, y los temas materia de cuestionamientos del mencionado participante, conforme al siguiente detalle.

- **Cuestionamiento N° 1:** Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 25, referida a la “antigüedad de los equipos electrónicos”.
- **Cuestionamiento N° 2:** Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 45, referida a la “formación académica del analista informático”.
- **Cuestionamiento N° 3:** Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 59, referida al “inicio del servicio”.
- **Cuestionamiento N° 4:** Respecto a las absoluciones de las consultas u observaciones N° 66, N° 67, N° 68 y N° 102, referidas a la “experiencia del postor en la especialidad”.
- **Cuestionamiento N° 5:** Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 91, referida al “horario de trabajo”.
- **Cuestionamiento N° 6:** Respecto a la absolución de la consulta u observación

¹ Trámite Documentario N° 2023-23803342-LIMA

² Trámites Documentarios N° 2023-23835259-LIMA

³ Para la emisión del presente Pronunciamiento se utilizará la numeración establecida en el pliego absolutorio en versión PDF.

Nº 112, referida a la “experiencia del ingeniero coordinador”.

2. CUESTIONAMIENTOS

Cuestionamiento Nº 1

Respecto a la antigüedad de los equipos electrónicos

El participante **VALJO CONTRATISTAS GENERALES S.C.R.L.** cuestionó la absolución de la consulta u observación Nº 25, toda vez que, según refiere:

“Realizamos cuestionamiento a las respuestas realizadas a la consulta No 25 del Postor HYDROGAS SAC, toda vez que dicha respuesta realizada por el Comité CONTRADICE LOS PRINCIPIOS DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA DE OPORTUNIDAD, LEGALIDAD Y TRATO JUSTO.

El Comité no acoge lo solicitado respecto a eliminar el termino " durante" para los equipos solicitados en las Bases del Capítulo III, 3.1, numeral 7.4 Mantenimiento de Equipos Electrónicos. Al respecto debemos indicar que esta negativa atenta contra el principio de oportunidad, ya que nos obligaría en pleno proceso de ejecución del servicio cambiar nuestros equipos que inicialmente cumplían los 5 años solicitados pero que durante la ejecución superaron en determinado momento los 5 años; asimismo no entendemos dicha negativa ya que todos los equipos electrónicos deben entregar los certificados de calibración lo cual garantiza la funcionalidad de los equipos en mención.

Solicitamos al OSCE que dichos cuestionamientos sean evaluados y/o aceptados toda vez que en los servicios solo se debe requerir que se cumpla con la antigüedad al inicio del servicio y no durante la ejecución del servicio.

Ante lo expuesto solicitamos que nuestro Primer Cuestionamiento sea Pronunciado a favor toda vez que dichas respuestas en la Absolución de Consultas y/o Observaciones LIMITAN LA LIBRE COMPETENCIA Y CONTRADICE LOS PRINCIPIOS DE LA CONTRATACION PUBLICA DE OPORTUNIDAD Y TRATO JUSTO”. (El subrayado y resaltado es nuestro).

Base Legal

- Artículo 2 del TUO de la Ley: Principios que rigen las Contrataciones.
- Artículo 9 del TUO de la Ley: Responsabilidades esenciales.
- Artículo 16 del TUO de la Ley: Requerimiento.
- Artículo 29 del Reglamento: Requerimiento.
- Bases Estándar objeto de la presente convocatoria.

Pronunciamiento

De la revisión del acápite 7.4. del numeral 3.1, del Capítulo III, de la Sección Específica de las Bases de la Convocatoria, se observa lo siguiente:

“7.1 Mantenimiento de Equipos electrónicos

Los geófonos, escuchador de superficie y correladores, no deberán tener una antigüedad mayor a 5 años, al inicio y durante el servicio”.[Sic]

Asimismo, de la revisión del pliego absolutorio, se observa lo siguiente:

<i>Consultas y/u observaciones</i>	<i>Análisis respecto de la consulta u observación</i>
<p>N° 25</p> <p><u>“Solicitamos eliminar el término durante el servicio, ya que, para garantizar que todos los postores se encuentren en la misma igualdad solo es necesario que al inicio del servicio el equipo cuente con antigüedad no mayor de 5 años”.</u></p>	<p>“Debido al uso continuo que tendrán los equipos, <u>se requiere asegurar que estos durante el desarrollo del servicio tengan una antigüedad que no supere los 05 años, para mantener la sensibilidad en la detección de las fugas.</u></p> <p>Por lo expuesto, NO SE ACEPTA SU SOLICITUD.” (El subrayado y resaltado es nuestro)</p>

En relación con ello, mediante Informe Técnico N° 198-2023-ECRF-RRM , de fecha 17 de marzo de 2023; la Entidad indicó lo siguiente:

“SUSTENTO TÉCNICO COMPLEMENTARIO

El participante en su consulta 25, solo solicita para los geófonos, escuchador de superficie y correladores, que al inicio del servicio el equipo cuente con antigüedad no mayor de 5 años y no durante la ejecución del servicio.

Al respecto, se precisa que los geófonos, escuchador de superficie y correladores, corresponden al equipamiento estratégico del presente servicio, por ser necesarios para ejecutar la prestación objeto de la convocatoria, al ser utilizados permanentemente en la revisión de las redes y conexiones domiciliarias de agua potable para la captación de los ruidos que producen las fugas no visibles.

Para asegurar la correcta ejecución del servicio, se requiere asegurar que estos equipos durante el desarrollo del servicio no superen los 05 años de antigüedad, para mantener la sensibilidad en la captación de las señales de ruidos que producen las fugas, por lo expuesto, se ratifica lo señalado en el pliego absolutorio.” [Sic] (El subrayado y resaltado es agregado).

Sobre el particular, cabe señalar que, el contenido del artículo 16 del TUO de la Ley, como del artículo 29 del Reglamento, se desprenden las facultades exclusivas que posee el Área Usuaria 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 la calidad técnica para la finalidad pública que se estaría persiguiendo.

Así, 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.

Aunado a ello, resulta necesario tener en cuenta que el OSCE no ostenta calidad de perito técnico dirimente respecto a las posiciones de determinadas características del servicio, conforme a lo descrito en el Comunicado N° 011-2013-OSCE/PRE.

Ahora bien, en el presente caso se aprecia que, a través de la consulta u observación N° 25, el participante solicitó suprimir el término “durante” como parte del contenido del acápite 7.4. del numeral 3.1, del Capítulo III, de la Sección Específica de las Bases, a fin que la antigüedad de los equipos electrónicos solo aplique para el inicio del servicio; lo cual no fue acogido por la Entidad.

Ahora bien, en atención del tenor de lo cuestionado, cabe indicar que, mediante su Informe Técnico, la Entidad ratificó la absolución, agregando que, a su consideración, los geófonos, escuchador de superficie y correladores, pertenecen al equipamiento estratégico del presente servicio, siendo necesarios para la ejecución de la prestación; y al ser equipos de uso permanente y destinados a la revisión de las redes y conexiones domiciliarias de agua potable para la captación de los ruidos que producen las fugas no visibles; siendo que la antigüedad indicada en el requerimiento aseguraría la correcta ejecución del servicio.

Así también, la Entidad señaló que se requiere asegurar que estos equipos durante el desarrollo del servicio no superen los 05 años de antigüedad, para mantener la sensibilidad en la captación de las señales de ruidos que producen las fugas, por lo expuesto, se ratifica lo señalado en el pliego absolutorio.

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 no aceptar lo solicitado por el recurrente, bajo las razones expuestas en su informe técnico, lo cual tiene carácter de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas.

Por otro lado, es pertinente precisar que la Entidad en el numeral 4.2 del Formato Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias (Servicio) declaró que existiría pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento, lo cual incluiría las condiciones de la antigüedad de los equipos electrónicos.

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que necesariamente se modifiquen las condiciones de la antigüedad de los equipos electrónicos, 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, estudio de mercado, el pliego absolutorio y el informe técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

Cuestionamiento N° 2

Respecto a la formación académica del analista informático

El participante **VALJO CONTRATISTAS GENERALES S.C.R.L.** cuestionó la absolución de la consulta u observación N° 45, toda vez que, según refiere:

“Realizamos cuestionamiento a la respuesta realizada a la consulta 45 del postor HYDROGAS SAC, en la cual no se acoge lo solicitado respecto a la inclusión en la formación académica de un Ingeniero de Sistemas.

Nuestro cuestionamiento obedece a que el Comité indica que el Ingeniero de Sistemas no cumple con los conocimientos en el GIS.

Al respecto debemos indicar que se está vulnerando el principio de Trato Justo y de Oportunidad toda vez que un Ingeniero de Sistemas cuenta con la capacidad de conocer los manejos del GIS lo cual debe validarse con la experiencia laboral solicitada. Asimismo cuestionamos que si se permita participar Ingenieros Civiles o de Mecánica de Fluidos o Ingeniería Sanitaria y no se permita y no se incluya al Ingeniero de Sistemas más aun si este profesional demuestra que durante su experiencia laboral trabajo con el GIS.

Por lo tanto, solicitamos al OSCE que dichos cuestionamientos sean evaluados y/o aceptados toda vez que se debe permitir la participación de profesionales que cumplan con la experiencia laboral solicitada.

Ante lo expuesto solicitamos que nuestro Segundo Cuestionamiento sea Pronunciado a favor, toda vez que dichas respuestas en la Absolución de Consultas y/o Observaciones LIMITAN LA LIBRE COMPETENCIA Y CONTRADICE LOS PRINCIPIOS DE LA CONTRATACION PUBLICA EN OPORTUNIDAD, TRATO JUSTO, TRANSPARENCIA Y PARTICIPACION.”. (El subrayado y resaltado es nuestro).

Base Legal

- Artículo 2 del TUO de la Ley: Principios que rigen las Contrataciones.
- Artículo 9 del TUO de la Ley: Responsabilidades esenciales.
- Artículo 16 del TUO de la Ley: Requerimiento.
- Artículo 29 del Reglamento: Requerimiento.
- Bases Estándar objeto de la presente convocatoria.

Pronunciamiento

De la revisión del acápite 11.2.1., del numeral 3.1, del Capítulo III, de la Sección Específica de las Bases de la Convocatoria, se observa lo siguiente:

“11.2.1 Analista Informático (01)

Formación Académica : Titulado en la carrera de geodesia de instituto técnico; o bachiller de la carrera de Ingeniería Geográfica o Ingeniería Sanitaria, o Ingeniería Civil o Ingeniería Mecánica de Fluidos o Ingeniero Geógrafo”.[Sic]

Asimismo, de la revisión del pliego absolutorio, se observa lo siguiente:

<i>Consultas y/u observaciones</i>	<i>Análisis respecto de la consulta u observación</i>
<i>Nº 45</i>	<i>“En mérito al Memorando Nº</i>

<p><i>“Analista Informático (01)</i> <i>Solicitamos incluir en la formación académica las carreras de Ingeniería de sistemas (titulado o bachiller), además de carreras de Instituto técnico en la misma rama de sistemas.”.</i></p>	<p><i>214-2023-ECRF, el Comité de Selección precisa :</i></p> <p><i>Para el cargo de Analista Informático, se requiere que el personal propuesto cumpla con la formación académica solicitada en las Bases, a fin de garantizar los conocimientos necesarios para la ejecución del contrato, toda vez que <u>las actividades propias del Analista Informático se basan en el GIS, lo cual no cumplen las carreras de ingeniería de sistemas o carrera técnica de sistemas.</u> Por lo expuesto, <u>NO SE ACEPTA SU SOLICITUD</u>” (El subrayado y resaltado es nuestro)</i></p>
---	---

En relación con ello, mediante Informe Técnico N° 198-2023-ECRF-RRM , de fecha 17 de marzo de 2023; la Entidad indicó lo siguiente:

<p><i>“SUSTENTO TÉCNICO COMPLEMENTARIO</i> <i>En la presente convocatoria se está solicitando para el cargo de ANALISTA INFORMATICO, formación académica en Geodesia, Ingeniería Geográfica o Ingeniería Sanitaria, o Ingeniería Civil o Ingeniería Mecánica de Fluidos o Ingeniero Geógrafo; por tener relación con las actividades de hidráulica y cartografía que se desarrollan en el presente servicio.</i> <i><u>El personal con formación académica en Ingeniería de Sistema o técnico en sistema, no tiene formación en hidráulica y/o cartografía, conocimientos necesarios para desarrollar adecuadamente el presente servicio, por lo expuesto, se ratifica lo señalado en el pliego absolutorio.” [Sic]</u> (El subrayado y resaltado es agregado).</i></p>

Sobre el particular, cabe señalar que, el contenido del artículo 16 del TUO de la Ley, como del artículo 29 del Reglamento, se desprenden las facultades exclusivas que posee el Área Usuaria 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 la calidad técnica para la finalidad pública que se estaría persiguiendo.

Así, 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.

Aunado a ello, resulta necesario tener en cuenta que el OSCE no ostenta calidad de perito técnico dirimente respecto a las posiciones de determinadas características del servicio, conforme a lo descrito en el Comunicado N° 011-2013-OSCE/PRE.

En el presente caso, se aprecia que, a través de la consulta u observación N° 45 el participante solicitó incluir, como parte de la formación académica del Analista Informático, las carreras de Ingeniería de sistemas y carreras de Instituto técnico de la misma rama; lo cual no fue acogido por la Entidad, debido a que, las actividades de

este personal requieren conocimiento en el GIS; motivo por el cual el participante reiteró su solicitud a través del presente cuestionamiento.

Ahora bien, en atención del tenor de lo cuestionado, cabe indicar que, mediante su Informe Técnico, la Entidad ratificó su absolución, agregando que la formación académica en Ingeniería de Sistema o técnico en sistema, no tendría los conocimientos en hidráulica y/o cartografía, lo que, a consideración de la Entidad, resulta necesario para el desarrollo adecuado del servicio; reiterando que las carreras incluidas en el requerimiento sí tendrían relación con las actividades de hidráulica y/o cartografía; las mismas que se desarrollan en el presente servicio.

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 no aceptar lo solicitado por el recurrente, bajo las razones expuestas en su informe técnico, lo cual tiene carácter de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas.

Por otro lado, es pertinente precisar que la Entidad en el numeral 4.2 del Formato Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias (Servicio) declaró que existiría pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento, lo cual incluiría la formación académica

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que se incluya como formación académica del Analista Informático, las carreras de Ingeniería de sistemas y las carreras formadas en un Instituto técnico de la misma rama, 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, estudio de mercado, el pliego absolutorio y el informe técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

Cuestionamiento N° 3

Respecto al inicio del servicio

El participante **AGALOBRAS S.A.C.** cuestionó la absolución de la consulta u observación N° 59, toda vez que, según refiere:

- *La Entidad argumenta que entre la fecha de otorgamiento de la buena pro y la fecha de inicio del servicio, el contratista dispondrá de más de tres (3) meses para el inicio efectivo del servicio; pero no considera que la fecha de otorgamiento de la buena y suscripción del contrato, puede variar por situaciones previstas en la normativa de contrataciones (elevación de consultas*

y observaciones al OSCE, controversias durante el procedimiento de selección, nulidad de etapas del procedimiento de selección, pérdida de buena pro, etc.); lo que podría traer como consecuencia que el plazo entre la suscripción del contrato y el inicio efectivo del servicio, sea tan corto que no pueda importar los equipos electrónicos necesarios para la ejecución del servicio. Por lo que es necesario, se considere que el plazo de ejecución del servicio se inicie 60 días calendarios después de suscrito el contrato, con la finalidad de poder contar con los equipos electrónicos al inicio del servicio.

- Se mantiene la ambigüedad generada por la Entidad, al no determinar exactamente cuánto tiempo después de suscrito el contrato se inicia el servicio, tiempo que debe ser como mínimo 60 días calendario, con la finalidad que el contratista pueda adquirir los equipos electrónicos importados que requiere el servicio. Considerando también que, no existen proveedores en el mercado nacional que alquilen estos equipos electrónicos, bajo las características que obligan las bases. Incluso es conveniente que, SEDAPAL informe cuanto plazo otorga a los proveedores cuando compra directamente estos bienes.
- Por lo expuesto, la Entidad debe consignar en las bases de forma clara y precisa cuanto tiempo después de suscrito el contrato se iniciará el servicio, siendo nuestro pedido que se inicie a los sesenta (60) días calendario luego de suscrito el servicio, con la finalidad que el contratista pueda contar con los equipos electrónicos al inicio del servicio". (El subrayado y resaltado es nuestro).

Base Legal

- Artículo 2 del TUO de la Ley: Principios que rigen las Contrataciones.
- Artículo 9 del TUO de la Ley: Responsabilidades esenciales.
- Artículo 16 del TUO de la Ley: Requerimiento.
- Artículo 29 del Reglamento: Requerimiento.
- Bases Estándar objeto de la presente convocatoria.

Pronunciamiento

De la revisión del acápite 11.2.1., del numeral 3.1, del Capítulo III, de la Sección Específica de las Bases de la Convocatoria, se observa lo siguiente:

"16. Plazo de Ejecución:

Los servicios materia del presente procedimiento de selección, se prestarán en el plazo de 36 meses, contados a partir del día siguiente de la designación del Supervisor del contrato del servicio por parte del Equipo Control y Reducción de Fugas y siempre que hubiese concluido el servicio anterior. Dicho plazo constituye un requerimiento técnico mínimo que debe coincidir con lo establecido.

La designación del Supervisor del contrato se realizará en un plazo no mayor a cinco (05) días hábiles contado a partir del día siguiente de recepcionado el Contrato de Prestación de Servicios por el Equipo Control y Reducción de Fugas.

De perfeccionarse el contrato antes de la finalización del actual servicio en ejecución, y también haberse designado al Supervisor del servicio a más tardar en dicha fecha, el inicio del nuevo servicio será el 19.08.2023".[Sic]

Asimismo, de la revisión del pliego absolutorio, se observa lo siguiente:

<i>Consultas y/u observaciones</i>	<i>Análisis respecto de la consulta u observación</i>
<p>Nº 59 <i>“(…) Al respecto se debe de considerar que para el presente servicio el contratista debe proveer los equipos electrónicos para la detección de fugas no visibles, tales como:</i> <i>¿ 6 Correlador con dos radios transmisores y dos sensores</i> <i>¿ 6 Escuchador de superficie.</i> <i>¿ 12 Geófono.</i> <i>¿ 6 Detector de metales.</i> <i>Estos equipos electrónicos son fabricados fuera del país, es decir son importados; realizados los estudios de mercado, el tiempo de entrega de dicho equipamiento es entre 8 a 10 semanas. Lo que contraviene lo establecido en el numeral 16 plazo de ejecución, donde el inicio del plazo de ejecución contractual es de cinco (05) días hábiles a partir del día siguiente de la designación del supervisor, designación cuyo plazo no está exactamente determinado en las bases, donde ambiguamente se indica que será en un plazo no mayor a cinco (05) días hábiles, contados a partir del día siguiente de recepcionado el contrato (no indican plazo de recepción del contrato)</i> <u>Por lo expuesto solicitamos que con la finalidad de poder importar los equipos electrónicos necesarios para la ejecución del servicio, se considere que el plazo de ejecución del servicio se inicie 60 días calendarios después de suscrito el contrato, con la finalidad de poder contar con los equipos electrónicos al inicio del servicio”.</u></p>	<p><i>“En mérito al Memorando Nº 214-2023-ECRF, el Comité de Selección precisa :</i></p> <p><i>Considerando la fecha del otorgamiento de la Buena Pro de la presente contratación, así como la fecha del inicio del presente servicio establecida en las Bases (19.08.2023), el proveedor después de perfeccionado el contrato, dispondrá de más de tres (03) meses para el inicio efectivo del servicio.</i></p> <p><i>Por lo expuesto, NO SE ACOGE SU OBSERVACIÓN.” (El subrayado y resaltado es nuestro)</i></p>

En relación con ello, mediante Informe Técnico N° 198-2023-ECRF-RRM , de fecha 17 de marzo de 2023; la Entidad indicó lo siguiente:

“SUSTENTO TECNICO COMPLEMENTARIO

En las Bases, se encuentra definido que el inicio del servicio será el 19.08.2023.

En la Indagación del Mercado, cumplieron con presentar cotizaciones 04 proveedores, lo que garantiza la competencia y pluralidad de postores en el presente procedimiento de selección. Cabe señalar que la empresa cotizante "AGUA ALCANTARILLADO Y OBRAS S.A.C AGALOBRAS S.A.C", no cuestionó en dicha etapa el periodo necesario para la adquisición de los equipos electrónicos estratégicos, dando su conformidad con los

términos de referencia en ese extremo.

La fecha de inicio del servicio no puede ser ampliada porque es necesario dar continuidad a la atención de los requerimientos de detección de fugas no visibles, a fin de evitar pérdidas de agua y de ser el caso evitar afectación a terceros. [Sic] (El subrayado y resaltado es agregado).

Sobre el particular, cabe señalar que, el contenido del artículo 16 del TUO 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 la calidad técnica para la finalidad pública que se estaría persiguiendo.

Así, 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.

Asimismo, resulta necesario tener en cuenta que el OSCE no ostenta calidad de perito técnico dirimente respecto a las posiciones de determinadas características del servicio, conforme a lo descrito en el Comunicado N° 011-2013-OSCE/PRE.

En el presente caso, se aprecia que, a través de la consulta u observación N° 59, el participante solicitó considerar que el inicio de la ejecución del contrato se realice en los 60 días hábiles posteriores a la suscripción del contrato; lo cual no fue aceptado por la Entidad, debido a que el contratista después de perfeccionado el contrato, dispondría de más de tres (03) meses para el inicio efectivo del servicio, siendo que la fecha del inicio del presente servicio establecida en las Bases sería el 19 de agosto de 2023.

Ahora bien, en atención al tenor de lo cuestionado, cabe señalar que, a través de su Informe Técnico, la Entidad ratificó la respuesta brindada en el pliego absolutorio, ratificando con ello la referida fecha de inicio del servicio, señalando que dicha fecha *“no puede ser ampliada porque es necesario dar continuidad a la atención de los requerimientos de detección de fugas no visibles, a fin de evitar pérdidas de agua y de ser el caso evitar afectación a terceros”*.

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 no aceptar lo solicitado por el recurrente, bajo las razones expuestas en su informe técnico, lo cual tiene carácter de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas.

Por otro lado, es pertinente precisar que la Entidad en el numeral 4.2 del Formato Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias (Servicios) declaró que existiría pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento, lo cual

incluiría las condiciones para el inicio de la ejecución del servicio; lo cual fue ratificado en el citado informe técnico.

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que necesariamente se considere como inicio de la prestación a los sesenta (60) días calendario luego de suscrito el contrato; 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, estudio de mercado, el pliego absolutorio y el informe técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

Cuestionamiento N° 4

Respecto a la experiencia del postor en la especialidad

El participante **AGALOBRAS S.A.C.** cuestionó la absolución de la consulta u observación N° 66, N° 67 y N° 68, toda vez que, según refiere:

Respecto a la consulta u observación N° 66:

- La Entidad argumenta que, corresponden a servicios similares al de la presente contratación, por incluir la ejecución de trabajos o actividades en accesorios iguales o similares, que se encuentran instalados en sistemas presurizados, lo cual es una respuesta muy genérica sin detallar cuales son los trabajos o actividades iguales o similares, tal como detallamos en nuestro caso.
- La Entidad debe informar si en el servicio convocado para la detección de fugas No visibles en redes y conexiones domiciliarias de agua potable: (i) se adquieren materiales (tuberías, válvulas, concreto, asfalto, agregados, etc.), (ii) se usa mano de obra para la instalación de estos materiales (instalación de tubería, caja de control, válvulas en redes, rotura y reposición de veredas, rotura y reposición de pistas y sardineles, etc.), (iii) se usa equipamiento (camiones para la distribución de materiales, equipos para rotura de pistas y/o veredas y/o sardineles, retroexcavadora, volquetes, etc.). En caso no sea así, **se estaría otorgando ventajas a los postores que presenten como experiencia contratos de servicios donde se ejecutan estas actividades y que no corresponden a experiencia igual o similar al servicio convocado**". (El subrayado y resaltado es nuestro).

Respecto a la consulta u observación N° 67

- La Entidad argumenta que, corresponden a servicios similares al de la presente contratación, por incluir la ejecución de trabajos o actividades en accesorios iguales o similares, que se encuentran instalados en sistemas presurizados, lo cual es una respuesta muy genérica sin detallar cuales son los trabajos o actividades iguales o similares, tal como detallamos en

nuestro caso.

- La Entidad debe informar si en el servicio convocado para la detección de fugas No visibles en redes y conexiones domiciliarias de agua potable: (i) se adquieren materiales (medidor, caja de control, válvulas, concreto, asfalto, agregados, etc.), (ii) se usa mano de obra para la instalación de estos materiales (instalación de medidor y válvulas, rotura y reposición de veredas, rotura y reposición de pistas y sardineles, etc.), (iii) se usa equipamiento (camiones para la distribución de materiales, equipos para rotura de pistas, veredas, sardineles, retroexcavadora, volquete, etc.). En caso no sea así, **se estaría otorgando ventajas a los postores que presenten como experiencia contratos de servicios donde se ejecutan estas actividades y que no corresponden a experiencia igual o similar al servicio convocado.**

Respecto a la consulta u observación N° 68

- La Entidad argumenta que, corresponden a servicios similares al de la presente contratación, por incluir la ejecución de trabajos o actividades en accesorios iguales o similares, que se encuentran instalados en sistemas presurizados, **la cual es una respuesta muy genérica sin detallar cuales son los trabajos o actividades iguales o similares, tal como detallamos en nuestro caso.**
- La Entidad debe informar si en el servicio convocado para la detección de fugas No visibles en redes y conexiones domiciliarias de agua potable: (i) se adquieren materiales (tuberías, válvulas, concreto, asfalto, agregados, etc.), (ii) se usa mano de obra para la instalación de estos materiales (instalación de tubería, caja de control, válvulas en redes, rotura y reposición de veredas, rotura y reposición de pistas y sardineles, etc.), (iii) se usa equipamiento (camiones para la distribución de materiales, equipos para rotura de pistas y/o veredas y/o sardineles, retroexcavadora, volquetes, etc.). En caso no sea así, **se estaría otorgando ventajas a los postores que presenten como experiencia contratos de servicios donde se ejecutan estas actividades y que no corresponden a experiencia igual o similar al servicio convocado.**

Asimismo, El participante **ARCAYA & CABRERA INGENIEROS S.A.C.** cuestionó la absolución de la consulta u observación N° 102, toda vez que, según refiere:

“Solicitamos al OSCE que dicho cuestionamiento sea evaluado y/o aceptado en su totalidad, toda vez que el requerimiento de experiencia del postor contiene actividades solicitadas en el presente concurso.

En los SERVICIOS DE MANTENIMIENTO DE LOS SISTEMAS DE AGUA POTABLE Y ALCANTARILLADO que se desarrolla para SEDAPAL S.A., los trabajos en sistemas de agua potable y alcantarillado se realizan de manera permanente y en base a ordenes de trabajo del CLIENTE y no siempre existe algún documento final que emita SEDAPAL donde se señale específicamente las actividades o subactividades en agua potable y alcantarillado por separado en un mismo servicio.

Por ejemplo, tenemos el contrato de Prestación de servicio N° 133-2020-SEDAPAL S.A. denominado SERVICIO DE MANTENIMIENTO DE LOS SISTEMAS DE AGUA POTABLE Y ALCANTARILLADO DE LA GERENCIA DE SERVICIOS NORTE, ejecutado por el CONSORCIO HCI-ARCAYA que ya cuenta con Acta de conformidad del servicio de fecha 07/07/2021, que según respuesta del Jefe Equipo Operación y Mantenimiento de Redes Comas (e) - SEDAPAL S.A. mediante CARTA N°

0342-2023-EOMR-C de fecha 09/03/2023 indica: "el resumen de liquidación (cuadro de resumen comparativo ejecutado vs facturado mes a mes - consolidado total, carga total ejecutada de actividades y trabajo complementario; y Carga total ejecutada de materiales) NO OBRA EN EL EXPEDIENTE DE CONTRATACIÓN; por lo que, no es factible atender el requerimiento".

Ante lo expuesto solicitamos que el Cuestionamiento sea Pronunciado a favor en su totalidad, toda vez que dicha respuesta en la Absolución de Consultas y/o Observaciones "LIMITAN LA LIBRE COMPETENCIA, LIMITA LA PLURALIDAD DE POSTORES Y CONTRADICE LOS PRINCIPIOS DE LA CONTRATACIÓN PÚBLICA

sedapal
Servicio de Agua Potable y Alcantarillado de Lima
Equipo Operación y Mantenimiento de Redes Comas

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para mujeres y hombres"
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"

Carta N° 0342 -2023-EOMR-C

Comas, marzo 09 de 2023

Señor
Jaime Javier Feljoo Zagarra
Representante Común Consorcio HCI-ARACAYA
Av. El Derby N° 254 Of. 403
Santiago de Surco

Asunto : Carta N° 02-2023/COPNSORCIO HCI-ARACAYA Reg. N° 28179

Ref. : Contrato de Prestación de Servicios N° 133-2020-SEDAPAL

Nos dirigimos a Ud., en el marco del documento de referencia y en atención a la carta del asunto, en el cual, solicita remitir copia física del resumen de liquidación del precitado contrato, (Cuadro de resumen comparativo ejecutado vs facturado mes a mes - Consolidado total, Carga total ejecutada de actividades y trabajo complementario; y Carga total ejecutada de materiales); asimismo, para remitirla de forma correcta se solicita programar el recojo o envío de dicha documentación.

Al respecto, acorde a la normatividad se precisa que lo solicitado no obra en el expediente de contratación; por lo que, no es factible atender el requerimiento.

Atentamente,

Walter Lyndon Perales Bazalar
Jefe Equipo Operación y Mantenimiento de Redes Comas (e)

WLPB/ea
Reg. 28179

AENOR
GESTIÓN DE LA CALIDAD
ANEXOS
PM 03/00000

AENOR
GESTIÓN AMBIENTAL
ANEXOS
SA 202/0004

AENOR
SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO
ANEXOS
SS 01/00000

subrayado y resaltado es nuestro).

". (El

Base Legal

- Artículo 2 del TUO de la Ley: Principios que rigen las Contrataciones.
- Artículo 9 del TUO de la Ley: Responsabilidades esenciales.
- Artículo 16 del TUO de la Ley: Requerimiento.
- Artículo 29 del Reglamento: Requerimiento.
- Bases Estándar objeto de la presente convocatoria.

Pronunciamento

Sobre el particular, cabe señalar que, el contenido del artículo 16 del TUO de la Ley, como del artículo 29 del Reglamento, se desprenden las facultades exclusivas que posee el Área Usuaria 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 la calidad técnica para la finalidad pública que se estaría persiguiendo.

Así, 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.

Ahora bien, mediante el Anexo N° 1 “Definiciones” del Reglamento, se establece que el término “Trabajo similar” comprende el “*Trabajo o servicio de naturaleza semejante a la que se desea contratar, independientemente de su magnitud y fecha de ejecución, aplicable en los casos de servicios en general y de consultoría*”. (El subrayado y resaltado es agregado).

De lo descrito, la determinación de la definición de los servicios similares se establece considerando que sea de naturaleza semejante a la que se desea contratar, entendiéndose por semejante a aquello parecido y no igual; siendo que, aquello que define la semejanza entre un servicio y otro son las prestaciones involucradas en su ejecución.

De la revisión del acápite c “Experiencia del postor”, del numeral 3.2., del Capítulo III de la Sección Específica de Bases de la Convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“C. EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD

(...)

Se consideran servicios similares a los siguientes:

(...)

“C. EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD

(...)

Se consideran servicios similares a los siguientes:

- a) Detección de fugas no visibles en redes presurizadas; y/o
- b) Operación y/o mantenimiento de equipos electrónicos de detección fugas no visibles (geófono y/o correladores y/o prelocalizadores y/o escuchador de superficies); y/o
- c) Operación y/o mantenimiento y/o reparación de redes de agua potable y/o conexiones domiciliarias de agua potable; y/o
- d) Operación y/o mantenimiento de redes de distribución y/o conexiones, de otros fluidos (líquidos y/o gases); y/o
- e) Instalación y/o mantenimiento de medidores de agua potable; y/o
- f) Instalación y/o mantenimiento de medidores de otros fluidos (líquidos y/o gases); y/o
- g) Operación y/o mantenimiento de tuberías de impulsión y/o tuberías de conducción y/o tuberías de aducción de agua u otros líquidos o gases, con o sin sólidos en suspensión.”[Sic]

”[Sic]

Ahora bien en virtud a los aspectos cuestionados en las consultas u observaciones mencionadas, se abordarán los siguientes:

A. Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 66, N° 67 y N° 68

Asimismo, de la revisión del pliego absolutorio, se observa lo siguiente:

<i>Consultas y/u observaciones</i>	<i>Análisis respecto de la consulta u observación</i>
<p>N° 66 <i>“Requisitos de calificación, se está considerando servicios similares a:</i> <i>Se consideran servicios similares a los siguientes:</i> <i>(...)</i> <i>c) Operación y/o mantenimiento y/o reparación de redes de agua potable y/o conexiones domiciliarias de agua potable; y/o</i> <i>d) Operación y/o mantenimiento de redes de distribución y/o conexiones, de otros fluidos (líquidos y/o gases); y/o</i> <i>(...)</i> <i>Al respecto se estará aceptando como servicio similares a contratos que no son iguales o similares al objeto de la convocatoria, violentándose el principio de igualdad de trato, como es el caso de los siguientes servicios:</i></p> <p>1) <i>Operación y/o mantenimiento y/o reparación de redes de agua potable y/o conexiones domiciliarias de agua potable; y/o</i> <i>En estos servicios el mayor monto de la contratación corresponde al costo de los materiales (tuberías, válvulas, concreto, asfalto, agregados, etc.), mano de obra para la instalación de estos materiales (instalación de tubería, caja de control, válvulas en redes, rotura y reposición de veredas, rotura y reposición de pistas y sardineles, etc), equipamiento (camiones para la distribución de materiales, equipos para rotura de pistas, veredas, sardineles, retroexcavadora, volquete, etc) que NO son utilizados en el servicio de detección de fugas no visibles, por lo que <u>solicitamos que en caso los postores presenten como experiencias este tipo de contratos, solo debe considerarse la experiencia en las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas ejecutadas dentro de estos contratos, es decir debe considerarse únicamente el monto correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas no visibles, caso contrario estos contratos obtendrían ventaja indebida frente a los contratos que si cumplen con el objeto del presente servicio.</u></i></p> <p>2) <i>Operación y/o mantenimiento de redes de distribución y/o conexiones, de otros fluidos (líquidos y/o gases); y/o</i> <i>En estos servicios el mayor monto de la contratación corresponde al costo de los materiales (tuberías, válvulas, concreto, asfalto, agregados, etc.), mano de obra para la instalación de estos materiales (instalación de tubería, caja de</i></p>	<p><i>“En mérito al Memorando N° 214-2023-ECRF, el Comité de Selección precisa :</i></p> <p><i>Los servicio de "Operación y/o mantenimiento y/o reparación de redes de agua potable y/o conexiones domiciliarias de agua potable" y "Operación y/o mantenimiento de redes de distribución y/o conexiones, de otros fluidos (líquidos y/o gases)". <u>corresponden a servicios similares al de la presente contratación, por incluir la ejecución de trabajos o actividades en accesorios iguales o similares, que se encuentran instalados en sistemas presurizados.</u></i></p> <p><i><u>Considerar en dichos servicios, solo la parte correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas no visibles, implicaría adoptar prácticas que limitan o afectan la libre concurrencia de proveedores.</u></i></p> <p><i>Por lo expuesto, NO SE ACOGE LA OBSERVACIÓN.” (El subrayado y resaltado es nuestro)</i></p>

<p>control, válvulas en redes, rotura y reposición de veredas, rotura y reposición de pistas y sardineles, etc), equipamiento (camiones para la distribución de materiales, equipos para rotura de pistas, veredas, sardineles, retroexcavadora, volquete, etc) que NO son utilizados en el servicio de detección de fugas no visibles, por lo que <u>solicitamos que en caso los postores presenten como experiencias este tipo de contratos, solo debe considerarse la experiencia en las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas ejecutadas dentro de estos contratos, es decir debe considerarse únicamente el monto correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas no visibles, caso contrario estos contratos obtendrían ventaja indebida frente a los contratos que si cumplen con el objeto del presente servicio”.</u></p>	
<p>Consulta: Nro. 67</p> <p>Al respecto se estará aceptando como servicio similares a contratos que no son iguales o similares al objeto de la convocatoria, violentándose el principio de igualdad de trato, como es el caso de los siguientes servicios:</p> <p>1. Instalación y/o mantenimiento de medidores de agua potable; y/o</p> <p>En estos servicios el mayor monto de la contratación corresponde al costo de los materiales (medidor; caja de control, válvulas, concreto, asfalto, agregados, etc.),mano de obra para la instalación de estos materiales (instalación de medidor y válvulas, rotura y reposición de veredas, rotura y reposición de pistas y sardineles, etc), equipamiento (camiones para la distribución de materiales, equipos para rotura de pistas, veredas, sardineles, retroexcavadora, volquete, etc) que NO son utilizados en el servicio de detección de fugas no visibles, por lo que solicitamos que en caso los postores presenten como experiencias este tipo de contratos, solo debe considerarse la experiencia en las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas ejecutadas dentro de estos contratos, es decir <u>debe considerarse únicamente el monto correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas no visibles, caso contrario estos contratos obtendrían ventaja indebida frente a los contratos que si cumplen con el objeto del presente servicio.</u></p> <p>2. Instalación y/o mantenimiento de medidores de otros fluidos (líquidos y/o gases); y/o</p> <p>En estos servicios el mayor monto de la contratación corresponde al costo de los materiales (medidor; caja de control, válvulas, concreto, asfalto, agregados, etc.),mano de obra para la instalación de estos materiales (instalación de medidor y válvulas, rotura y reposición de veredas, rotura y reposición de pistas y sardineles, etc), equipamiento (camiones para la distribución de materiales, equipos para rotura de pistas, veredas, sardineles, retroexcavadora, volquete, etc) que NO son utilizados en el servicio de detección de fugas no visibles, por lo que solicitamos que en caso los postores</p>	<p>Análisis respecto de la consulta u observación:</p> <p>Los servicio de " Instalación y/o mantenimiento de medidores de agua potable" e " Instalación y/o mantenimiento de medidores de otros fluidos (líquidos y/o gases)", <u>corresponden a servicios similares al de la presente contratación, por incluir la ejecución de trabajos o actividades en accesorios iguales o similares, que se encuentran instalados en sistemas presurizados.</u> Considerar en dichos servicios, solo la parte correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas no visibles, implicaría adoptar prácticas que limitan o afectan la libre concurrencia de proveedores. Por lo expuesto, NO SE ACOGE LA OBSERVACIÓN.</p>

<p>presenten como experiencias este tipo de contratos, solo debe considerarse la experiencia en las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas ejecutadas dentro de estos contratos, es decir <u>debe considerarse únicamente el monto correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas no visibles</u>, caso contrario estos contratos obtendrían ventaja indebida frente a los contratos que si cumplen con el objeto del presente servicio.</p>	
<p>Consulta: Nro. 68 Al respecto se estará aceptando como servicio similares a contratos que no son iguales o similares al objeto de la convocatoria, violentándose el principio de igualdad de trato, como es el caso de los siguientes servicios:</p> <p>1. <u>Operación y/o mantenimiento de tuberías de impulsión y/o tuberías de conducción y/o tuberías de aducción de agua u otros líquidos o gases, con o sin sólidos en suspensión.</u> En estos servicios el mayor monto de la contratación corresponde al costo de los materiales (tuberías, válvulas, concreto, asfalto, agregados, etc.), mano de obra para la instalación de estos materiales (instalación de tubería, caja de control, válvulas en redes, rotura y reposición de veredas, rotura y reposición de pistas y sardineles, etc), equipamiento (camiones para la distribución de materiales, equipos para rotura de pistas, veredas, sardineles, retroexcavadora, volquete, etc) que NO son utilizados en el servicio de detección de fugas no visibles, por lo que <u>solicitamos que en caso los postores presenten como experiencias este tipo de contratos, solo debe considerarse la experiencia en las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas ejecutadas dentro de estos contratos, es decir debe considerarse únicamente el monto correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas no visibles</u>, caso contrario estos contratos obtendrían ventaja indebida frente a los contratos que si cumplen con el objeto del presente servicio.</p>	<p>Análisis respecto de la consulta u observación: En mérito al Memorando N° 214-2023-ECRF, el Comité de Selección precisa : El servicio de "Operación y/o mantenimiento de tuberías de impulsión y/o tuberías de conducción y/o tuberías de aducción de agua u otros líquidos o gases, con o sin sólidos en suspensión", <u>corresponde a servicio similar al de la presente contratación, por incluir la ejecución de trabajos o actividades en accesorios iguales o similares, que se encuentran instalados en sistemas presurizados.</u></p> <p><u>Considerar en dicho servicio, solo la parte correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas, implicaría adoptar prácticas que limitan o afectan la libre concurrencia de proveedores.</u> Por lo expuesto, NO SE ACOGE LA OBSERVACIÓN.</p>

En relación con ello, mediante Informe Técnico N° 198-2023-ECRF-RRM, presentado con motivo de la solicitud de elevación; la Entidad indicó lo siguiente:

Respecto a la consulta u observación N° 66

“(…) Se define como servicios similares, a los de naturaleza semejante al que se desea contratar, es decir tienen analogía, independientemente de su magnitud y fecha de ejecución.

Los servicios de "Operación y/o mantenimiento y/o reparación de redes de agua potable y/o conexiones domiciliarias de agua potable", son servicios similares al servicio de detección de fugas, porque ambos desarrollan actividades que implican el uso de los mismos elementos del sistema presurizado de agua potable, independientemente del uso de los materiales o mano de obra o equipamiento que se utilicen.

Los servicios de "Operación y/o mantenimiento de redes de distribución y/o conexiones, de otros fluidos (líquidos y/o gases)" son servicios similares al servicio de detección de fugas porque ambos desarrollan actividades en sistemas presurizados, independientemente del uso de los materiales o mano de obra o equipamiento que se utilicen.

Asimismo, excluir los referidos servicios, no permitirá establecer condiciones de competencia efectiva y obtener la propuesta más ventajosa para satisfacer el interés público que subyace a la contratación. Por lo que nos ratificamos en la respuesta de nuestro análisis del pliego absolutorio.”

Respecto a la consulta u observación N° 67

“(…)Se define como servicios similares, a los de naturaleza semejante al que se desea contratar, es decir tienen analogía, independientemente de su magnitud y fecha de ejecución.

Los servicios de "Instalación y/o mantenimiento de medidores de agua potable", son servicios similares al servicio de detección de fugas, porque ambos desarrollan actividades que implican el uso de los mismos elementos del sistema presurizado de agua potable, independientemente del uso de los materiales o mano de obra o equipamiento que se utilicen.

Los servicios de "Instalación y/o mantenimiento de medidores de otros fluidos (líquidos y/o gases)" son servicios similares al servicio de detección de fugas porque ambos desarrollan actividades en sistemas presurizados, independientemente del uso de los materiales o mano de obra o equipamiento que se utilicen.

Asimismo, excluir los referidos servicios, no permitirá establecer condiciones de competencia efectiva y obtener la propuesta más ventajosa para satisfacer el interés público que subyace a la contratación, Por lo que nos ratificamos en la respuesta de nuestro análisis del pliego absolutorio”.

Respecto a la consulta u observación N° 68

“Se define como servicios similares, a los de naturaleza semejante al que se desea contratar, es decir tienen analogía, independientemente de su magnitud y fecha de ejecución.

Los servicios de "Operación y/o mantenimiento de tuberías de impulsión y/o tuberías de conducción y/o tuberías de aducción de agua u otros líquidos o gases, con o sin sólidos en suspensión", son servicios similares al servicio de detección de fugas, porque ambos desarrollan actividades que implican el uso de los mismos elementos del sistema de agua potable o actividades en sistemas presurizados.

Asimismo, excluir los referidos servicios, no permitirá establecer condiciones de competencia efectiva y obtener la propuesta más ventajosa para satisfacer el interés público que subyace a la contratación. Por lo que nos ratificamos en la respuesta de nuestro análisis del pliego absolutorio”. (El subrayado y resaltado es agregado).

En relación con ello, mediante Informe Técnico N° 212-2023-ECRF-RRM , presentado con motivo del requerimiento de información realizado por esta Dirección; la Entidad indicó lo siguiente:

“Se entiende como servicios "similares" a aquellos que guarden semejanza o parecido, es decir, que compartan ciertas características esenciales, referidas a su naturaleza, uso, función, entre otras, independientemente de su magnitud y fecha de ejecución.

El servicio de detección de fugas no visibles, comprende la ejecución de actividades preventivas y/o correctivas en la revisión de tuberías de conducción, impulsión, aducción, red secundaria, accesorios, conexiones y medidores domiciliarios en sistemas presurizados de agua potable u otros fluidos, para determinar la existencia de posibles fugas no visibles.

*Los servicios de "Operación y/o mantenimiento y/o reparación de redes de agua potable y/o conexiones domiciliarias de agua potable", "Operación y/o mantenimiento de redes de distribución y/o conexiones, de otros fluidos (líquidos y/o gases)" y "Operación y/o mantenimiento de tuberías de impulsión y/o tuberías de conducción y/o tuberías de aducción de agua u otros líquidos o gases, con o sin sólidos en suspensión", **comprenden actividades que permiten el funcionamiento, así como la ejecución de actividades preventivas y/o correctivas en la atención de las incidencias en las tuberías de conducción, impulsión, aducción, red secundaria, accesorios y conexiones domiciliarias de agua potable y otros fluidos en sistemas presurizados.***

*Los servicios de "Instalación y/o mantenimiento de medidores de agua potable" e "Instalación y/o mantenimiento de medidores de otros fluidos (líquidos y/o gases)", **comprenden actividades que permiten la colocación, cambio y/o atención preventiva y/o correctiva de las incidencias en los medidores de agua potable y otros fluidos en sistemas presurizados.***

Es decir tanto el servicio materia de la presente contratación como los observados por el postor, realizan intervenciones en sistemas y/o componentes de naturaleza y/o uso similar.

Cabe señalar que los servicios observados, se encuentran también incluidos como similares en los Concursos Públicos 0115-2016-SEDAPAL y 0004-2020-SEDAPAL, en los que obtuvo la buena pro el postor en referencia y quien en su oportunidad no realizó observación a los mismos.

Considerar en los servicios observados, solo la parte correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas no visibles, resultaría ser muy específico al requerirse prácticamente servicios iguales, lo cual constituiría una limitación a la concurrencia de los postores e implicaría adoptar prácticas que no salvaguardan la competencia que debe regir los procedimientos de selección.

Por lo antes expuesto, excluir los servicios observados por el postor, no permitirá establecer condiciones de competencia efectiva y obtener la propuesta más ventajosa para satisfacer el interés público que subyace a la contratación, por lo que nos ratificamos en la respuesta de nuestro análisis del pliego absolutorio”.

En el presente caso, se aprecia que el recurrente a través de las consultas u observaciones N° 66, N° 67 y N° 68 solicitó que en el caso de considerar como experiencia del postor en la especialidad a los servicios similares como “operación y/o mantenimiento y/o reparación de redes de agua potable y/o conexiones domiciliarias de agua potable”; “operación y/o mantenimiento de redes de distribución y/o conexiones, de otros fluidos (líquidos y/o gases);” “instalación y/o mantenimiento de medidores de agua potable”; “instalación y/o mantenimiento de

medidores de otros fluidos (líquidos y/o gases)” y “operación y/o mantenimiento de tuberías de impulsión y/o tuberías de conducción y/o tuberías de aducción de agua u otros líquidos o gases, con o sin sólidos en suspensión”, sólo se considere el monto correspondiente a la ejecución de las actividades de operación de equipos electrónicos de detección de fugas no visibles.

Ante lo cual, la Entidad no acogió lo solicitado, ratificando que los cuestionados servicios serían similares al servicio objeto de la convocatoria, indicando que lo solicitado por el recurrente restringiría la libre competencia.

Ahora bien, en atención del tenor de lo cuestionado, se aprecia que la Entidad, a través de los informes técnicos presentados, habría ratificado que los servicios cuestionados serían similares al servicio objeto de la convocatoria, siendo que, a efectos de sustentar dicha decisión, habría señalado lo siguiente:

- i) Los servicios de *“operación y/o mantenimiento y/o reparación de redes de agua potable y/o conexiones domiciliarias de agua potable”, “Operación y/o mantenimiento de redes de distribución y/o conexiones, de otros fluidos (líquidos y/o gases)” y “Operación y/o mantenimiento de tuberías de impulsión y/o tuberías de conducción y/o tuberías de aducción de agua u otros líquidos o gases, con o sin sólidos en suspensión”*; comprenderían la ejecución de actividades preventivas y/o correctivas en la atención de incidencias de tuberías de conducción, impulsión, aducción, red secundaria, accesorios, conexiones y medidores domiciliarios en sistemas presurizados de agua potable u otros fluidos en sistemas presurizados para determinar la existencia de posibles fugas no visibles.
- ii) Los servicios de *“Instalación y/o mantenimiento de medidores de agua potable” e “Instalación y/o mantenimiento de medidores de otros fluidos (líquidos y/o gases)”*; comprenden actividades que permiten la colocación, cambio y/o atención preventiva y/o correctiva de las incidencias en los medidores de agua potable y otros fluidos en sistemas presurizados.

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 no aceptar lo solicitado por el recurrente, bajo las razones expuestas en su informe técnico, lo cual tiene carácter de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas.

Por otro lado, es pertinente precisar que la Entidad en el numeral 4.2 del Formato Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias (Servicio) declaró que existiría pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento, lo cual incluiría la cuestionada definición de servicios similares.

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que necesariamente la Entidad modifique la definición de servicios similares; este Organismo Técnico Especializado, ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento.

B. Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 102

De la revisión del pliego absolutorio, se observa lo siguiente:

<i>Consultas y/u observaciones</i>	<i>Análisis respecto de la consulta u observación</i>
<p>N° 102 <u>"C.- EXPERIENCIA DEL POSTOR Se le solicita confirmar si la experiencia de "SERVICIOS DE MANTENIMIENTO DE SISTEMAS DE AGUA POTABLE Y ALCANTARILLADO" será considerada como servicio similar para sustentar la experiencia del postor. Se debe tener en cuenta que en "LOS SERVICIOS DE MANTENIMIENTO DE SISTEMAS DE AGUA POTABLE Y ALCANTARILLADO" se ejecuta el mantenimiento de redes de distribución y conexiones".</u></p>	<p>"En mérito al Memorando N° 214-2023-ECRF, el Comité de Selección precisa :</p> <p>De acuerdo a las Bases, se considera, entre otros, como servicio similar, los servicios de mantenimiento de sistemas de agua potable (no alcantarillado).</p> <p>Por lo expuesto, <u>SE ACLARA que del servicio materia de consulta solo se considerará la parte correspondiente al servicio de agua potable, siempre y cuando se acredite el monto de esta actividad,</u> en la conformidad del servicio o en los comprobantes de pago." (El subrayado y resaltado es nuestro)</p>

En relación con ello, mediante Informe Técnico N° 198-2023-ECRF-RRM , de fecha 17 de marzo de 2023; la Entidad indicó lo siguiente:

<p><u>"SUSTENTO TÉCNICO COMPLEMENTARIO</u> <u>Las actividades de detección de fugas se realizan en sistemas presurizados, es decir sistemas que trabajan a presión, como es el caso de los sistemas de agua potable.</u> <u>Los servicios de mantenimiento del sistema de alcantarillado, no se consideran servicios similares, por ser actividades que se realizan en sistemas por gravedad, es decir no se encuentran presurizados.</u></p> <p>En ese sentido, el postor deberá evaluar y remitir en su oferta la documentación correspondiente para acreditar el "mantenimiento de sistemas de agua potable" como servicio similar de la Experiencia del Postor en la Especialidad". [Sic] (El subrayado y resaltado es agregado).</p>
--

En el presente caso, se aprecia que, a través de la consulta u observación N° 102, el recurrente solicitó que se considere como servicio similar al servicio de mantenimiento de sistemas de agua potable y alcantarillado; ante lo cual, la Entidad indicó que sólo se considerará la parte correspondiente al servicio de agua potable, en la medida que se acredite el monto de esta actividad, lo cual fue cuestionado por el participante.

Ahora bien, en atención del tenor de lo cuestionado, se aprecia que, a través del Informe Técnico, la Entidad precisó que las actividades de detección de fugas, sólo se realizarían en sistemas presurizados, es decir en sistemas que trabajan a presión, como es el caso de los sistemas de agua potable; mientras que el mantenimiento del

sistema de alcantarillado, sólo se realiza en sistemas por gravedad, es decir no se encuentran presurizados; por lo que no se podría considerar el mantenimiento de sistemas de alcantarillado como un servicio similar.

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 no aceptar lo solicitado por el recurrente, bajo las razones expuestas en su informe técnico, lo cual tiene carácter de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas.

Por otro lado, es pertinente precisar que la Entidad en el numeral 4.2 del Formato Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias (Servicio) declaró que existiría pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento, lo cual incluiría la cuestionada definición de servicios similares.

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que necesariamente la Entidad modifique la definición de servicios similares; 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, estudio de mercado, el pliego absolutorio y el informe técnico, así como **la atención de los pedidos de información requeridos**, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

Cuestionamiento N° 5

Respecto al horario de trabajo

El participante **ARCAYA & CABRERA INGENIEROS S.A.C.** cuestionó la absolución de la consulta u observación N° 91, toda vez que, según refiere:

“Solicitamos al OSCE que dicho cuestionamiento sea evaluado, puesto que la compensación de tiempo de personal que labora fuera del horario preestablecido (nocturno, sábado, domingo, feriados) implica un sobre costo y a la vez implica contar con personal adicional de reemplazo a fin de cumplir con la programación establecida.

*Ante lo expuesto solicitamos que el Cuestionamiento sea evaluado y respondido de **una forma más objetiva**”.* (El subrayado y resaltado es nuestro).

Base Legal

- Artículo 2 del TUO de la Ley: Principios que rigen las Contrataciones.
- Artículo 9 del TUO de la Ley: Responsabilidades esenciales.
- Artículo 16 del TUO de la Ley: Requerimiento.
- Artículo 29 del Reglamento: Requerimiento.
- Bases Estándar objeto de la presente convocatoria.

Pronunciamiento

De la revisión de los literales b) y h), ambos del acápite 7.1, del numeral 3.1., del Capítulo III de la Sección específica de las Bases de la convocatoria, se observa lo siguiente:

“ 7.1 Consideraciones Generales:

(...)

b. EL CONTRATISTA ejecutará mensualmente tanto la detección de fugas programadas, como las detecciones de fugas por emergencia (puntuales). La atención de las fugas por emergencia formará parte de la carga diaria de trabajo y no tendrá costo adicional.

(...)

h. Horario de trabajo:

Las actividades materia del presente servicio, se desarrollarán de lunes a viernes de 7:30 am a 4:30 pm y sábados de 7:30 am a 2:00 pm.

Eventualmente y por necesidad de SEDAPAL y/o cuando los trabajos lo ameriten, previa aprobación de la Inspección, EL CONTRATISTA deberá laborar fuera del horario antes indicado, es decir en horario nocturno, sábados, domingos o feriados. Estos trabajos serán considerados como cambio de turno, no correspondiendo a sobretiempo.” [Sic] (El subrayado y resaltado es nuestro)

Asimismo, de la revisión del pliego absolutorio, se observa lo siguiente:

<i>Consultas y/u observaciones</i>	<i>Análisis respecto de la consulta u observación</i>
<p>Nº 91</p> <p><i>“Considerando la naturaleza de las intervenciones, lo indicado en literal h. h. Horario de trabajo: Las actividades materia del presente servicio, se desarrollarán de lunes a viernes de 7:30 am a 4:30 pm y sábados de 7:30 am a 2:00 pm.</i></p> <p><i>Eventualmente y por necesidad de SEDAPAL y/o cuando los trabajos lo ameriten, previa aprobación de la Inspección, EL CONTRATISTA deberá laborar fuera del horario antes indicado, es decir en horario nocturno, sábados, domingos o feriados.</i></p> <p><i><u>Estos trabajos serán considerados como cambio de turno, no correspondiendo a sobretiempo. implica una vulneración a las leyes laborales, (considerando las horas hombre ejecutada), la empresa deberá de pagar ese sobre costo debido a calculo de sobretiempo. Es por ello que se genera una nueva partida ejecutada y valorizada, cuyo costo deberá de ser reconocido con SEDAPAL”.</u></i></p>	<p><i>“En mérito al Memorando Nº 214-2023-ECRF, el Comité de Selección precisa :</i></p> <p><i><u>Los trabajos que se ejecuten fuera del horario establecido, corresponderán en su mayoría a emergencias, por lo que el CONTRATISTA para su atención programará un laboratorio móvil con su correspondiente personal, cuyos trabajos serán considerados como cambio de turno o serán compensados con descanso cuando se complete una jornada de trabajo, no correspondiendo a sobretiempo.</u></i></p> <p><i>Por lo expuesto, SE ACLARA LO SOLICITADO.</i></p> <p><i>Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:</i></p> <p><i>Se incorporará en las Bases, Capítulo III, 3.1, numeral 7.1, literal h. :</i></p> <p><i><u>Estos trabajos serán considerados como cambio de turno o serán compensados con descanso cuando se complete una jornada de trabajo, no correspondiendo a sobretiempo”</u></i></p>

(El subrayado y resaltado es nuestro)

En relación con ello, mediante Informe Técnico N° 198-2023-ECRF-RRM , de fecha 17 de marzo de 2023; la Entidad indicó lo siguiente:

“SUSTENTO TÉCNICO COMPLEMENTARIO

Conforme a lo señalado en las Bases, Capítulo III, 3.1, numeral 7.1, literal b EL CONTRATISTA ejecutará mensualmente tanto la detección de fugas programadas, como las detecciones de fugas por emergencia (puntuales). La atención de las fugas por emergencia formará parte de la carga diaria de trabajo y no tendrá costo adicional; es decir, las horas de atención de las emergencias reemplaza a las horas de la carga programada, no siendo necesario contar con personal adicional.

(...)

En ese sentido, los trabajos por emergencia que se ejecuten en horario diferente al establecido en las Bases, serán compensados con descanso cuando se complete una jornada de trabajo ò serán considerados como cambio de turno, por lo expuesto, se ratifica lo señalado en el pliego absolutorio.” [Sic] (El subrayado y resaltado es agregado).

Cabe destacar que, el contenido del artículo 16 del TUO de la Ley, como del artículo 29 del Reglamento, se desprenden las facultades exclusivas que posee el Área Usaria de la Entidad, para poder elaborar y modificar los presentes términos de referencia; siendo – por tanto – la única responsable de que los mismas sean adecuados y que se asegure la calidad técnica para la finalidad pública que se estaría persiguiendo.

De esta manera, 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.

Asimismo, resulta necesario tener en cuenta que el OSCE no ostenta calidad de perito técnico dirimente respecto a las posiciones de determinadas características del servicio, conforme a lo descrito en el Comunicado N° 011-2013-OSCE/PRE.

En el presente caso, se aprecia que, a través de la consulta u observación N° 91, el participante solicitó que se reconozca como una nueva partida ejecutada y valorizada, aquellas actividades en que se requiera personal en horario nocturno, sábados, domingos o feriados, ya que dichas actividades resultarían un sobre tiempo en el horario de trabajo del trabajador; lo cual, no fue aceptado por la Entidad, debido a que al ser una situación de emergencia el contratista debería de programar un laboratorio móvil y el personal que labore durante dichas actividades tendría un cambio de turno o estaría sujeto a compensación con descanso, por lo que, a su consideración, no habría un sobretiempo; sin embargo, el participante reiteró su solicitud a través del presente cuestionamiento.

Ahora bien, en atención al tenor de lo cuestionado, corresponde señalar que, a través de su Informe Técnico, la Entidad ratificó la necesidad de que, eventualmente y de acuerdo a la necesidad, *“el contratista labore en horario nocturno, sábados, domingos o feriados”*, señalando que dentro de la carga diaria de trabajo se encuentra la atención de las fugas por emergencias, por lo que las horas de atención de la emergencia reemplazarían a las horas de la carga programada, en consecuencia dicha actividad no tendría un costo adicional, ni requeriría de personal adicional.

Asimismo, la Entidad afirmó que las jornadas en que el personal labore por emergencia deberán ser compensadas con descanso en el caso se complete una jornada completa o deberían ser consideradas como cambio de turno.

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 ratificado la cuestionada obligación del contratista, bajo los argumentos expuestos en su absolución y el informe técnico.

Por otro lado, es pertinente precisar que la Entidad en el numeral 4.2 del Formato Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias (Servicio) declaró que existiría pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento, lo cual incluiría la cuestionada obligación del contratista; siendo que dicha condición también habría sido considerada en la determinación del valor estimado.

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que necesariamente se considere un costo adicional respecto de la cuestionada obligación del contratista, sin brindar mayores alcances que sustenten su petición; 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, estudio de mercado, el pliego absolutorio y el informe técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

Cuestionamiento N° 6

Respecto a la experiencia del ingeniero coordinador

El participante **ARCAYA & CABRERA INGENIEROS S.A.C.** cuestionó la absolución de la consulta u observación N° 112, toda vez que, según refiere:

“Solicitamos al OSCE que dicho cuestionamiento sea evaluado y/o aceptado en su totalidad, Si bien la experiencia solicitada no solo se circunscribe al servicio de detección de fugas, se debe tener en cuenta que la experiencia suele ser global, por ejemplo, para los profesionales que han laborado en los SERVICIOS DE MANTENIMIENTO DE LOS SISTEMAS DE AGUA POTABLE Y ALCANTARILLADO

que se ejecuta por orden de SEDAPAL S.A., las actividades se realizan de manera permanente sin diferenciación y en base a ordenes de trabajo del CLIENTE y no existe ningún documento que emita el CONTRATISTA O SEDAPAL S.A. donde se señale específicamente el tiempo de experiencia en agua potable y alcantarillado por separado en un mismo servicio.

Por lo cual no siempre todos los profesionales tendrán un certificado de trabajo que diferencie los sistemas de agua potable y alcantarillado e indique sus tiempos de experiencia por separado.

Ante lo expuesto solicitamos que el Cuestionamiento sea Pronunciado a favor en su totalidad, con lo cual se favorecería la PLURALIDAD DE POSTORES Y NO SE ESTARIA AFECTANDO EL PRINCIPIO DE LIBRE CONCURRENCIA". (El subrayado y resaltado es nuestro).

Base Legal

- Artículo 2 del TUO de la Ley: Principios que rigen las Contrataciones.
- Artículo 9 del TUO de la Ley: Responsabilidades esenciales.
- Artículo 16 del TUO de la Ley: Requerimiento.
- Artículo 29 del Reglamento: Requerimiento.
- Bases Estándar objeto de la presente convocatoria.

Pronunciamiento

De la revisión del acápite B.4, del numeral 3.2., del Capítulo III de la Sección específica de las Bases de la convocatoria, se observa lo siguiente:

**"B.4 EXPERIENCIA DEL PERSONAL CLAVE
Ingeniero Coordinador (01):**

Requisitos:

Experiencia mínima de cinco (05) años realizando actividades de:
(...)"

De la revisión del pliego absolutorio, se observa lo siguiente:

<i>Consultas y/u observaciones</i>	<i>Análisis respecto de la consulta u observación</i>
<p>Nº 112 <u>"Solicitamos disminuir la cantidad de años de experiencia del ingeniero coordinador de 05 años a 03 años, debido a que el servicio de detección de fugas no visibles no es común en el Perú, incluso para SEDAPAL, siendo muy reducido en el mercado la cantidad de profesionales con la experiencia requerida, afectando el principio de libre concurrencia."</u></p>	<p>"En mérito al Memorando Nº 214-2023-ECRF, el Comité de Selección precisa :</p> <p>Conforme a lo establecido en las Bases, Capítulo III, 3.1, numeral 11.1.1 y 3.2, literal B.4, y a fin de promover la participación de proveedores en el presente proceso de contratación, la experiencia mínima de 05 años solicitada para el Ingeniero Coordinador, es requerida en cualesquiera de las siguientes actividades:</p> <p>a) Operación de correlador y geófono; y/o b) Programación y/u operación de prelocalizadores; y/o</p>

	<p>c) Supervisión de actividades de prelocalización y/o detección de fugas no visibles en las redes de distribución y conexiones domiciliarias y/o en conductos con fluidos (líquidos y/o gases) presurizados; y/o</p> <p>d) Operación y/o mantenimiento y/o reparación de redes de agua potable y/o conexiones domiciliarias de agua potable; y/o</p> <p>e) Instalación y/o mantenimiento de medidores de agua potable; y/o</p> <p>f) Instalación y/o mantenimiento de medidores de otros fluidos (líquidos y/o gases); y/o</p> <p>g) Operación y/o mantenimiento de tuberías de impulsión y/o tuberías de conducción y/o tuberías de aducción de agua u otros líquidos o gases, con o sin sólidos en suspensión.</p> <p>Es decir, la experiencia solicitada no solo se circunscribe al servicio de detección de fugas. Por lo expuesto NO SE ACOGE SU OBSERVACION.” (El subrayado y resaltado es nuestro)</p>
--	---

En relación con ello, mediante Informe Técnico N° 198-2023-ECRF-RRM , de fecha 17 de marzo de 2023; la Entidad indicó lo siguiente:

<p>“SUSTENTO TÉCNICO COMPLEMENTARIO</p> <p><i>En primer lugar, es necesario advertir que el participante ha modificado la observación, es decir en la etapa de consultas y observaciones se solicitó la disminución de los años de experiencia del coordinador de 05 a 03 años; sin embargo, ahora se solicita que se valide la experiencia con el certificado del servicio de mantenimiento de los sistemas de agua potable y alcantarillado, es decir sin diferenciación del tipo de actividad prestada.</i></p> <p><u>La experiencia requerida para el Ingeniero Coordinador, no solo es en actividades de detección de fugas, sino también en actividades similares; experiencias menores a la solicitada (05 años) no permitirán que el coordinador cuente con la habilidad y destreza para atender las diferentes casuísticas que se presentarán en la ejecución del servicio, principalmente en la atención de las fugas por emergencia, que en algunos casos afectan a terceros.</u></p> <p><i>Entre las experiencias similares para el Ingeniero Coordinador, se tienen actividades de mantenimiento de sistemas de agua potable, por tratarse de un sistema presurizado, cuyos componentes son utilizados en la detección de las fugas no visibles. Las actividades de mantenimiento del sistema de alcantarillado, no tienen similitud con el servicio convocado, pues se trata de un sistema que trabaja por gravedad, cuyos elementos no son utilizados para la detección de las fugas no visibles.</i></p> <p><i>Efectivamente, <u>corresponde a SEDAPAL emitir la conformidad de los servicios que contrata; sin embargo, es EL CONTRATISTA u otra empresa que emite a su personal, la constancia o certificado de trabajo con indicación del periodo laborado y cargo u actividades desarrolladas.</u></i></p> <p><u>Por lo expuesto, se ratifica lo señalado en el pliego absolutorio.</u>”. [Sic] (El subrayado y resaltado es agregado).</p>
--

Al, respecto, cabe señalar que, el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, se establece que, el requerimiento (en caso de servicios los términos de referencia) deben contener las características, condiciones y todo aquello destinado al cumplimiento de la finalidad de la contratación, y de ser el caso, los requisitos de calificación que correspondan.

Así, en el numeral 29.8 del citado artículo se dispone 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.

Aunado a ello, 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 su parte, cabe indicar que, de acuerdo a las Bases estándar aplicables al presente procedimiento de selección, la Entidad puede requerir un tiempo de experiencia mínimo, siempre en cuando sea razonable y congruente con el periodo en el cual el personal ejecutará las actividades para las que se le requiere, de forma tal que no constituya una restricción a la participación de postores.

En el presente caso, se aprecia que el presente cuestionamiento está orientado a que la Entidad reduzca el tiempo de experiencia correspondiente al Ingeniero Coordinador; ya que, a su consideración, pese a que la experiencia considera otras actividades, el tiempo de experiencia incluido por la Entidad sería restrictivo.

Ahora bien, en atención del tenor de lo cuestionado, se aprecia que la Entidad, mediante su informe técnico ratificó el tiempo de experiencia requerido al Ingeniero Coordinador, agregando que el tiempo de experiencia solicitado por el recurrente no generaría certidumbre respecto a la habilidad y destreza del profesional para atender las diferentes casuísticas que se presentarán en la ejecución del servicio, principalmente en la atención de las fugas por emergencia, que en algunos casos afectan a terceros.

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 ratificado el cuestionado tiempo de experiencia requerido para el Ingeniero Coordinador.

Por otro lado, es pertinente precisar que la Entidad en el numeral 4.2 del Formato Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias (Servicio) declaró que existiría

pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento, lo cual incluiría el cuestionado tiempo de experiencia.

En ese sentido, considerando lo señalado en los párrafos precedentes, y que la solicitud del recurrente está orientada a que necesariamente se reduzca la experiencia del ingeniero coordinador de cinco (5) a tres (3) años de experiencia; 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, estudio de mercado, el pliego absolutorio y el informe técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

3. ASPECTOS REVISADOS DE OFICIO

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

3.1. Respecto a las obligaciones de SEDAPAL

De la revisión del numeral 23.3 y del numeral 7.2.1. ambos del Capítulo III, de la Sección Específica de las Bases Integradas “no definitivas, se observa lo siguiente:

<p><i>“23.3. El ECRF, después de haber recepcionado el Contrato de Prestación de Servicios, remitirá a EL CONTRATISTA <u>con una antelación no menor a 15 días calendario lo siguiente:</u></i></p> <p><i>a) Archivo digital de los planos catastrales de las redes y conexiones de agua potable (con data NIS).</i></p> <p><i>b) Formato de Planos y cuadros de recorrido diario de programación.</i></p> <p><i>c) GPFO417 Aviso por Interrupción del Servicio a la Comunidad.</i></p> <p><i>(...)”.[Sic]</i></p>	<p><i>“7.2.1. El ECRF, proporcionará a EL CONTRATISTA <u>con una antelación no menor a siete (07) días calendario de la fecha de inicio del servicio,</u> la documentación señalada en numeral 23.3, referida a los planos catastrales y formularios a utilizar”.[Sic]</i></p>
--	--

De los extremos expuestos, se advierte la existencia de una contradicción entre lo establecido en el numeral 23.3 y del numeral 7.2.1 ambos del Capítulo III, de la Sección Específica de las Bases Integradas “no definitivas; ya que en el numeral 23.3 la Entidad estaría dispuso un plazo de 15 días calendario para la remisión de la documentación de los planos catastrales y formularios a utilizar; mientras que, en numeral 7.2.1., se advierte que, la Entidad remitirá la documentación con una antelación no menor a siete (07) días calendario de la

fecha de inicio del servicio, advirtiéndose una incongruencia en el plazo que tiene la Entidad para el envío de los documentos al Contratista.

De lo expuesto, mediante el Informe Técnico N°212-2023-ECRF, de fecha 28 de marzo de 2023, la Entidad aclaró dicho aspecto.

En ese sentido, considerando lo manifestado por la Entidad, se implementará la siguiente disposición:

- Se **adecuará** el contenido del numeral 23.3 de los términos de referencia del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas definitivas conforme a lo siguiente:

NUMERAL 23.3
<p>23.3. <i>El ECRF, después de haber recepcionado el Contrato de Prestación de Servicios, proporcionará a EL CONTRATISTA con una antelación no menor a 15 siete (07) días calendario de la fecha de inicio del servicio, lo siguiente:</i></p> <p><i>a) Archivo digital de los planos catastrales de las redes y conexiones de agua potable (con data NIS).</i></p> <p><i>b) Formato de Planos y cuadros de recorrido diario de programación.</i></p> <p><i>c) GPF0417 Aviso por Interrupción del Servicio a la Comunidad.</i></p> <p><i>(...).[Sic]</i></p>

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.

3.2. Respecto a los Vicios Ocultos

De la revisión del numeral 21.1 del Capítulo III, así como la cláusula décima cuarta del capítulo V ambos de la Sección Específica y I, ambas de las Bases Integradas “no definitivas, se observa lo siguiente:

<p><i>“21. Responsabilidad del CONTRATISTA:</i></p> <p><i>21.1 EL CONTRATISTA es responsable por la calidad ofrecida y por los vicios ocultos de los servicios ofertados <u>por un plazo no menor de un (01) año</u> contado a partir de la conformidad otorgada, de acuerdo a lo indicado en el artículo 40 de la Ley de Contrataciones del Estado - DS N°082-2019-EF TUO de la Ley de Contrataciones del Estado”.</i>[Sic]</p>	<p><i>“CLÁUSULA DÉCIMA CUARTA: RESPONSABILIDAD POR VICIOS OCULTOS</i></p> <p><i>La conformidad del servicio por parte de SEDAPAL 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.</i></p> <p><i><u>El plazo máximo de responsabilidad del contratista es de UN (01) AÑO</u> contado a partir de la conformidad otorgada por SEDAPAL. ”.</i>[Sic]</p>
--	---

Al respecto, las Bases Estándar objeto de la presente convocatoria, señalan que la Entidad deberá consignar el plazo máximo de responsabilidad del contratista por

vicios ocultos, el cual no deberá ser menor a un año; sin embargo, se advierte que la Entidad no habría precisado dicha información dentro del numeral 21.1 del Capítulo III, de la Sección Específica de las Bases Integradas “no definitivas, siendo a su vez, incongruente con lo consignado Clausula Decima cuarta.

De lo expuesto, mediante el Informe Técnico N°212-2023-ECRF, de fecha 28 de marzo de 2023, la Entidad uniformizó dicho aspecto.

En ese sentido, considerando lo manifestado por la Entidad, se implementará la siguiente disposición:

- Se **modificará** el contenido del numeral 21.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas definitivas conforme a lo siguiente:

*21. Responsabilidad del CONTRATISTA:
21.1 EL CONTRATISTA es responsable por la calidad ofrecida y por los vicios ocultos de los servicios ofertados por un plazo ~~no menor de~~ **máximo de** un (01) año contado a partir de la conformidad otorgada por SEDAPAL, de acuerdo a lo indicado en el artículo 40 de la Ley de Contrataciones del Estado - DS N°082-2019-EF TUO de la Ley de Contrataciones del Estado.*

Cabe señalar que, se **dejará sin efecto** todo extremo que se oponga a la presente disposición.

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, 14 de abril de 2023

Elaborado por: Susan Patricia Gomez Morales