



PERÚ

Ministerio
de Transportes
y Comunicaciones

Viceministerio
de Transportes

Provias Nacional

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para mujeres y hombres"
"Año de la Unidad, la Paz y el Desarrollo"

Arequipa, 18 de julio del 2023

CARTA N° 121-2023-MTC/20.14.15

Señor (es):

**FROILAN REGOBERTO ESPINOZA BORJA
EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.**

Presente.-

ASUNTO: Pérdida automática de buena pro del Concurso Público N° 001-2023-MTC/20.UZARE "Servicio de pintado marcas en el pavimento para dos tramos de la Unidad Zonal Arequipa", ÍTEM N° 01 "Servicio de pintado de marcas en la pavimento para el tramo: Emp. Pe. 34A (Patahuasi) – Dv. Chivay".

REF. : Informe N° 030-2023-MTC/20.14.15/OEC-UZ-AREQUIPA
Carta N° 008-2023-EMV/GR (E-060551-2023)
Carta N° 003-2023-EMV/GR (E-057553-2023)
Carta N° 004-2023-MTC/20.14.15/OEC-UZ-AREQUIPA

De mi mayor consideración:

Por medio de la presente me dirijo a usted en virtud de los documentos de la referencia para comunicarle que, al no haber cumplido con subsanar las observaciones efectuadas a la documentación presentada para perfeccionar el contrato derivado del procedimiento de selección del CONCURSO PÚBLICO N° 001-2023-MTC/20.UZARE "Servicio de pintado marcas en el pavimento para dos tramos de la Unidad Zonal Arequipa" ÍTEM N° 01 "Servicio de pintado de marcas en la pavimento para el tramo: EMP. PE. 34A (Patahuasi) – Dv. Chivay", por causa imputable a vuestra representada, al no cumplir con remitir en original la garantía de fiel cumplimiento (Carta Fianza) del contrato (requisito indispensable para el perfeccionamiento del contrato), en el plazo de hasta cuatro (04) días hábiles otorgados y contados desde el día siguiente de la notificación de la entidad; plazo que ha sido otorgado y respetado por la Entidad.

En consecuencia, de conformidad con lo dispuesto en el numeral 3 del artículo 141 del Reglamento de la ley de Contrataciones del Estado, aprobado mediante Decreto Supremo N° 344-2018-EF y sus modificatorias, ha perdido automáticamente la buena pro del CONCURSO PÚBLICO N° 001-2023-MTC/20.UZARE, ítem N° 01 "Servicio de pintado de marcas en la pavimento para el tramo: EMP. PE. 34A (Patahuasi) – Dv. Chivay", siendo los hechos descritos de exclusiva responsabilidad de su representada.

Atentamente,

.....
Ing. Saúl Untama Campos
Jefe de la Unidad Zonal Arequipa
PROVIAS NACIONAL



Firmado Digitalmente
por: UNTAMA
CAMPOS Saul Grover
FAU 20503503639 soft
DNI: PNOPE-29727156
Fecha: 18/07/2023
15:43:47



**BICENTENARIO
DEL PERÚ
2021 - 2024**

Expediente: E-060551-2023

Esto es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico
archivado de PROVIAS, aplicando lo dispuesto por el Artículo 025 de D.S. 070
- 2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del DS26-2016-
PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través del





PERÚ

Ministerio
de Transportes
y Comunicaciones

Viceministerio
de Transportes

Proviás Nacional

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"

INFORME N° 030-2023-MTC/20.14.15/OEC-UZ AREQUIPA

A : ING. SAUL GROVER UNTAMA CAMPOS
Jefe de la Unidad Zonal Arequipa

DE : Erika del Rosario Rodríguez Aranibar
Órgano Encargado de las Contrataciones – UZ Arequipa

ASUNTO : Pérdida automática de buena pro otorgada a **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.**, en el CONCURSO PÚBLICO N° 001-2023-MTC/20.UZARE "SERVICIO DE PINTADO DE MARCAS EN EL PAVIMENTO PARA DOS TRAMOS DE LA UNIDAD ZONAL AREQUIPA", ITEM N° 01 "SERVICIO DE PINTADO DE MARCAS EN EL PAVIMENTO PARA EL TRAMO: EMP. PE - 34A (PATAHUASI) - DV. CHIVAY"

REF. : a) Carta N° 003-2023-EMV/GR recibida con fecha 07.07.2023 (E-057553-2023)
b) Carta N° 008-2023-EMV/GR recibida con fecha 17.07.2023 (E-060551-2023)
c) Carta N° 004-2023-MTC/20.14.15/OEC-UZ AREQUIPA de fecha 11.07.2023

: Arequipa, 18 de julio del 2023.

Tengo a bien dirigirme a usted para saludarlo cordialmente y a la vez con relación al tema del asunto manifestarle lo siguiente:

I. ANTECEDENTES

- 1.1 Con fecha 27.04.2023, a través del Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado – SEACE, se convocó el procedimiento de selección **CONCURSO PÚBLICO N° 001-2023-MTC/20.UZARE** para la contratación del "SERVICIO DE PINTADO DE MARCAS EN EL PAVIMENTO PARA DOS TRAMOS DE LA UNIDAD ZONAL AREQUIPA", ítems 1 y 2 bajo el amparo del Texto Único Ordenado de la Ley N° 30225, aprobado mediante Decreto Supremo N° 082-2019-EF y su Reglamento, aprobado mediante Decreto Supremo N° 344-2018-EF, y sus modificatorias.
- 1.2 Con fecha 21.06.2023, el Comité de Selección otorgó la buena pro del CONCURSO PÚBLICO N° 001-2023-MTC/20.UZARE, ítem N° 01 a la empresa **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.**, por el monto ascendente a **S/ 141 589.00** (Ciento cuarenta y un mil quinientos ochenta y nueve con 00/100 Soles).
- 1.3 Mediante Carta 003-2023-EMV/GR recibida con fecha 07.07.2023, la **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.** presentó la documentación para el perfeccionamiento del contrato.
- 1.4 Mediante Carta N° 004-2023-MTC/20.14.15/OEC-UZ AREQUIPA de fecha 11.07.2023 remitido, vía correo electrónico, a la empresa EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C., se formuló la siguiente observación a la documentación presentada:
 - 1) No adjunta la Garantía de fiel cumplimiento de contrato, requisito para perfeccionar el contrato de acuerdo a lo establecido en el numeral 2.3 del Capítulo II de la Sección Específica de las bases integradas del procedimiento de selección.



BICENTENARIO
DEL PERÚ
2021 - 2024





PERÚ

Ministerio
de Transportes
y Comunicaciones

Viceministerio
de Transportes

Provías Nacional

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"

En ese sentido, se le otorgó un plazo de cuatro (04) días hábiles, contados desde el día siguiente de la notificación de la mencionada carta, a efectos que subsane las observaciones realizadas, venciendo dicho plazo el día lunes 17.07.2023.

- 1.9 Con fecha 17.07.2023, la **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.**, mediante Carta N° 008-2023-EMV/GR solicita lo siguiente: *"una ampliación de plazo para la presentación de la Carta Fianza de Fiel Cumplimiento de 4 días adicionales, en vista de que mi representada ha solicitado con Carta N° 007-2023-EMV/GR de fecha 13.07.2023 a la aseguradora AVLA PERU, la cual nos entregará el 21 de julio del 2023 con fecha de emisión 17.07.2023. Para el perfeccionamiento del contrato del ítem I SERVICIO DE PINTADO DE MARCAS EN EL PAVIMENTO PARA EL TRAMO: EMP. PE -34A (PATAHUASI)-DV. CHIVAY"*.

II. BASE LEGAL

- 2.1. Texto Único Ordenado de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobado mediante Decreto Supremo N° 082-2019-EF (en adelante el TUO de la Ley).
- 2.2. Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobado mediante Decreto Supremo N° 344-2018-EF, y sus respectivas modificatorias, (en adelante el Reglamento).

III. ANÁLISIS

- 3.1. El numeral 1 del artículo 141¹ del Reglamento establece lo siguiente: *"Dentro del plazo de ocho (8) días hábiles siguientes al registro en el SEACE del consentimiento de la buena pro o de que esta haya quedado administrativamente firme, el postor ganador de la buena pro presenta los requisitos para perfeccionar el contrato. En un plazo que no puede exceder de los dos (2) días hábiles siguientes de presentados los documentos, la Entidad suscribe el contrato o notifica la orden de compra o de servicio, según corresponda, y otorga un plazo adicional para subsanar los requisitos, el que no puede exceder de cuatro (4) días hábiles contados desde el día siguiente de la notificación de la Entidad. A los dos (2) días hábiles como máximo de subsanadas las observaciones se suscribe el contrato."* (el subrayado y resaltado es agregado).
- 3.2. Asimismo, el numeral 3 del referido artículo señala que, cuando el postor adjudicado no cumpla con perfeccionar el contrato por alguna causa que le sea imputable, se produce la **pérdida automática de la Buena Pro**, lo cual, significa que el postor pierde inmediatamente el derecho a suscribir el respectivo contrato, y será pasible de sanción administrativa impuesta por el Tribunal de Contrataciones del Estado¹.
- 3.3. Adicionalmente, el referido artículo estipula que *"(...) una vez transcurrido el plazo de consentimiento de la pérdida de la buena pro, el órgano encargado de las contrataciones, en un plazo máximo de dos (2) días hábiles siguientes, requiere al postor que ocupó el siguiente lugar en el orden de prelación que presente los documentos para perfeccionar el contrato en el plazo previsto en el numeral 141.1."* (El subrayado y resaltado es agregado).

- 3.4. En ese sentido, se verificó que transcurrido el plazo otorgado en la Carta N° 004-2023-MTC/20.14.15/OEC-UZ AREQUIPA, comprendido del 12.07.2023 al día lunes 17.07.2023, la **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.**, **no cumplió** con presentar la documentación requerida para la subsanación de las observaciones realizadas a los documentos para suscribir

¹ Opinión N° 227-2017/DTN de fecha 11.10.2017.



BICENTENARIO
DEL PERÚ
2021 - 2024





PERÚ

Ministerio
de Transportes
y Comunicaciones

Viceministerio
de Transportes

Proviás Nacional

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"

el contrato derivado del CONCURSO PÚBLICO N° 001-2023-MTC/20.UZARE Item I – tramo:
Emp. PE – 34A (Patahuasi) - Dv. Chivay".

- 3.5. Respecto a la garantía de fiel cumplimiento el numeral 1 del artículo 149 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado establece que:

*"Como **requisito indispensable** para perfeccionar el contrato, el postor ganador entrega a la Entidad la garantía de fiel cumplimiento del mismo por una suma equivalente al diez por ciento (10%) del monto del contrato original. Esta se mantiene vigente hasta la conformidad de la recepción de la prestación a cargo del contratista, en el caso de bienes, servicios en general y consultorías en general, o hasta el consentimiento de la liquidación final, en el caso de ejecución y consultoría de obras.*

Por otra parte, sin perjuicio de lo anterior, la misma norma contempla un sistema alternativo para garantizar una prestación, el cual consiste en la retención del diez por ciento (10%) del monto del contrato original, en lugar de la presentación de una carta fianza o póliza de caución emitida por el mismo importe e indica que:

*En los **contratos periódicos** de suministro de bienes o de prestación de servicios en general, así como en los contratos de consultoría en general, de ejecución y consultoría de obras **que celebren las Entidades con las micro y pequeñas empresas**, estas últimas pueden otorgar como garantía de fiel cumplimiento el diez por ciento (10%) del monto del contrato original, porcentaje que es retenido por la Entidad. (...)*

*La retención se efectúa durante **la primera mitad del número total de pagos a realizarse, de forma prorrateada en cada pago**, con cargo a ser devuelto a la finalización del mismo.*



En concordancia con la Opinión N° 130-2015/DTN, como se aprecia, para que se pueda garantizar el fiel cumplimiento del contrato a través de la retención, **la Entidad debe verificar que su contraparte es una MYPE y que el contrato es uno periódico** de suministro de bienes o de prestación de servicios, debiéndose efectuar el análisis de la periodicidad del contrato respecto de la obligación a cargo de la Entidad, esto es, el pago de la contraprestación.

En consecuencia, para que la retención resulte procedente, la obligación de pago a cargo de la Entidad debe ser de **ejecución periódica** y -por tanto- debe dar lugar a una pluralidad de pagos parciales.

Ahora bien, el numeral 5 del artículo 149 del Reglamento, establece que, *"La retención se efectúa durante la primera mitad del número total de pagos a realizarse, de forma prorrateada en cada pago, con cargo a ser devuelto a la finalización del mismo".*

De esta manera, para que las MYPES se acojan al beneficio de la retención no solo será necesario que la obligación de pago -a cargo de la Entidad- origine una pluralidad de pagos parciales a favor del contratista, sino que **también se debe conocer el número total de estos**, debido a que cuando no se cuenta con esta información, la Entidad no puede identificar cuál es la primera mitad del número total de pagos sobre la que debe aplicarse la retención regulada en el artículo 149 del Reglamento, razón por la cual, en dicho supuesto, **no sería posible garantizar el fiel cumplimiento del contrato a través del sistema de retención.**

A su vez en las consideraciones importantes del numeral 2.3 del Capítulo II de la Sección Específica de las bases integradas en los requisitos para perfeccionar el contrato señala que:

En los contratos derivados de procedimientos de selección por relación de ítems, cuando el monto del ítem adjudicado o la sumatoria de los montos de los ítems adjudicados sea igual o menor a doscientos mil soles (S/ 200,000.00), no corresponde presentar garantía de fiel cumplimiento de contrato ni



BICENTENARIO
DEL PERÚ
2021 - 2024





PERÚ

Ministerio
de Transportes
y Comunicaciones

Viceministerio
de Transportes

Proviás Nacional

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"

garantía de fiel cumplimiento por prestaciones accesorias, conforme a lo dispuesto en el literal a) del artículo 152 del Reglamento.

Por lo tanto, la **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.** al resultar ganadora en ambos ítems del procedimiento de selección en referencia, para el caso del ítem N° 01 (tramo: Emp. PE – 34A (Patahuasi) - Dv. Chivay) debía presentar obligatoriamente la garantía de fiel cumplimiento de contrato (Carta Fianza) y no resultaría procedente la retención debido a que se trata de una prestación única y al superar los S/ 200,000.00 soles la sumatoria de ambos ítems, tampoco se encuentra dentro de las excepciones establecidas en el reglamento.

- 3.6. Asimismo, con respecto a la ampliación de plazo para presentar la Carta Fianza de fiel cumplimiento solicitado por la EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C. el numeral 1 del artículo 141° del Reglamento indica que en caso de existir observaciones se le otorga un plazo adicional para subsanar los requisitos, **el que no puede exceder de cuatro (4) días hábiles** contados desde el día siguiente de la notificación de la Entidad, plazo que ha sido otorgado y respetado por la Entidad.

Por tanto, de conformidad con lo señalado en la Opinión N° 039-2022/DTN y el artículo 141 del Reglamento, la Entidad solo puede otorgarle un plazo de **hasta** cuatro (4) días hábiles **en total** al ganador de la buena pro, para que este cumpla con subsanar los requisitos para el perfeccionamiento del contrato, no siendo posible otorgar plazos adicionales que contravendrían lo establecido en la normativa de contratación pública.

- 3.7. En consecuencia, la EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C. **no cumplió** con remitir en original la garantía de fiel cumplimiento (Carta Fianza) del contrato (requisito indispensable para perfeccionar el contrato) en el plazo de hasta cuatro (04) días hábiles otorgados y contados desde el día siguiente de la notificación de la Entidad.

- 3.6. Ahora bien, la Entidad no puede suscribir contrato con la **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.** al no haber cumplido con subsanar las observaciones efectuadas y correspondería a la Entidad notificar la pérdida automática de la buena pro por causa imputable al postor, en tanto dicha situación genera diferentes efectos jurídicos sobre los derechos y obligaciones del postor, en tal sentido, se deberá comunicar a la empresa, la **pérdida automática de la buena pro** del CONCURSO PÚBLICO N° 001-2023-MTC/20.UZARE, ítem N° 01 para la contratación del **"SERVICIO DE PINTADO DE MARCAS EN EL PAVIMENTO PARA EL TRAMO: EMP. PE-34A (PATAHUASI) DV. CHIVAY"**.

- 3.7. Por otro lado, cabe señalar que de la revisión de la ficha en el SEACE se aprecia que existe un postor que ocupó el segundo lugar en el orden de prelación: **INGENIERIA & CONSTRUCCIÓN MUNDIAL S.A.C.** con RUC N° 20606087552 razón por la cual, conforme al numeral 3 del artículo 141 del Reglamento, corresponde al órgano encargado de las contrataciones, que, en un plazo de dos (2) días hábiles siguientes, requiera a dicho postor para que presente los documentos para perfeccionar el contrato en el plazo previsto en el numeral 1.

- 3.8. Resulta pertinente señalar que, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 58 del Reglamento, *"Todos los actos que se realicen a través del SEACE durante los procedimientos de selección, incluidos los realizados por el OSCE en el ejercicio de sus funciones, se encuentren notificados el mismo día de su publicación. La notificación a través del SEACE prevalece sobre cualquier medio que se haya utilizado adicionalmente, siendo responsabilidad de quienes intervienen en el procedimiento el permanente seguimiento de este a través del SEACE"*.



BICENTENARIO
DEL PERÚ
2021 - 2024





PERÚ

Ministerio
de Transportes
y Comunicaciones

Viceministerio
de Transportes

Proviás Nacional

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"

- 3.9 En ese sentido y conforme la conclusión de la OPINION N° 043-2021/DTN, se ha señalado que (...) *"la pérdida de la buena pro y el otorgamiento de esta al postor que ocupo el segundo lugar en el procedimiento de selección, constituyen actos distintos entre sí; no obstante, de configurarse estos conforme a lo dispuesto en la normativa de contrataciones del Estado, ambos actos se registran el mismo día a través de la plataforma SEACE"*.
- 3.10 Por su parte, en el artículo 50 del TUO de la Ley, establece que, el Tribunal de Contrataciones del Estado, sanciona a los postores, cuando incumplan injustificadamente con su obligación de perfeccionar el contrato; en tal sentido, la pérdida de la buena pro conlleva a la imposición de una sanción administrativa por parte del Tribunal de Contrataciones del Estado a la empresa, por no perfeccionar el contrato en el plazo establecido para ello, por causa imputable al mismo.

IV. CONCLUSIONES Y RECOMENDACIÓN

- 4.1. Conforme al análisis del presente Informe, el postor **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.** ha perdido automáticamente la buena pro del procedimiento de selección del Concurso Público N° 001-2023-MTC/20.UZARE, ítem N° 01 para la contratación del **"SERVICIO DE PINTADO DE MARCAS EN EL PAVIMENTO PARA DOS TRAMOS DE LA UNIDAD ZONAL AREQUIPA tramo: Emp. PE – 34A (Patahuasi) - Dv. Chivay"**, de conformidad con lo dispuesto en el numeral 3 del artículo 141° del Reglamento.
- 4.2. Corresponde publicar la pérdida de la buena pro en la Plataforma del SEACE, dándose por notificado al postor **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.**, el mismo día de su publicación.
- 4.3. Se recomienda notificar a la empresa **EMPRESA DE MANTENIMIENTO VIAL S.A.C.** la pérdida automática de la buena pro del Concurso Público N° 001-2023-MTC/20.UZARE, ítem N° 01, no haber cumplido con subsanar las observaciones efectuadas a la documentación presentada para perfeccionar el contrato, por causa imputable al mismo, conforme lo establecido en el numeral 3 del artículo 141 del Reglamento; en tanto dicha pérdida genera diferentes efectos jurídicos sobre los derechos y obligaciones del postor.
- 4.4. Se recomienda oficiar al postor **INGENIERIA & CONSTRUCCIÓN MUNDIAL S.A.C.** con RUC N° 20606087552, que ocupó el segundo lugar para que presente los documentos para perfeccionar el contrato en el plazo previsto, conforme con lo establecido en el numeral 3 del artículo 141 del Reglamento, y publicar la buena pro a favor de **INGENIERIA & CONSTRUCCIÓN MUNDIAL S.A.C.** en la plataforma del SEACE.
- 4.5. Asimismo, se recomienda comunicar al Tribunal de Contrataciones del Estado para el inicio del procedimiento administrativo sancionador, conforme lo establecido en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del Texto Único Ordenado de la Ley, para lo cual se emitirá el informe técnico correspondiente.

Atentamente,


Erika Rodríguez Aranibar
Técnico Administrativo I
PROVIAS NACIONAL



BICENTENARIO
DEL PERÚ
2021 - 2024

