

PRONUNCIAMIENTO N° 238-2023/OSCE-DGR

Entidad : Banco de la Nación

Referencia : Concurso Público N° 007-2023-BN, convocado para la contratación del “Servicio de comunicación mediante fibra óptica para los centros de datos del Banco de la Nación”

1. ANTECEDENTES

Mediante Formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 9 de junio de 2023¹, complementado en fecha 23 de junio de 2023², el Presidente del Comité de Selección a cargo del procedimiento de selección de la referencia, remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE), las solicitudes de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones e integración de Bases, presentada por el participante “**TELEFÓNICA DEL PERÚ S.A.A.**”; en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 21 de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la “Ley”, y el artículo 72 de su Reglamento, aprobado por el Decreto Supremo N° 344-2018-EF, y sus modificatorias, en adelante el “Reglamento”.

Cabe indicar que, en la emisión del presente pronunciamiento se empleó la información remitida por la Entidad, mediante Mesa de Partes de este Organismo Técnico Especializado, la cual tiene carácter de declaración jurada.

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

- **Cuestionamiento N° 1:** Respecto a la absolución de las consultas y/u observaciones N° 64, N° 99 y N° 123, referidas a la “***Certificación GDPS***”.
- **Cuestionamiento N° 2:** Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N° 104, referida a la “***Capacitación del especialista en gestión del servicio***”.
- **Cuestionamiento N° 3:** Respecto a la absolución de las consultas y/u observaciones N° 105 y N° 106, referidas a los “***requisitos para la suscripción del contrato***”.

¹ Trámite Documentario N° 2023-24518135-LIMA

² Trámite Documentario N° 2023-24552111-LIMA.

- **Cuestionamiento N° 4:** Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N° 138, referidas al “*uso de los equipos de propiedad del banco de la nación*”.

2. CUESTIONAMIENTOS

Cuestionamiento N° 1:

Respecto de la certificación GDPS

El participante “**TELEFÓNICA DEL PERÚ S.A.A.**”, cuestionó la absolución de las consultas y/u observaciones N° 64, N° 99 y N° 123; toda vez que, según refiere:

“La Entidad no acogió dicha observación añadiendo condiciones de técnicas como arquitectura, componentes y procedimientos por los cuales se certifica que determinado modelo de multiplexor es compatible y opera correctamente, lo cual no fue consultado ni guarda relación con lo mismo.”

Adicional a ello, en las absoluciones detalladas la entidad señala que se deberá presentar la Certificación, agregando que dicho documento es para la versión actualmente instalada en el BN, la cual es Mainframe IBM Z15, sugiriendo que dicha Certificación debe detallar lo resaltado, lo cual no fue objeto de la consulta, además que se debe tener en cuenta al ser una Certificación que asegura disponibilidad de las aplicaciones a través de GDPS, no necesariamente la versión solicitada se encuentra en el documento, por lo tanto, el mantener este requerimiento podría restringir la pluralidad de postores ya que se tendría realizar un trámite de emisión de certificación específica para este proceso que tomaría más tiempo.

Asimismo, se ha rehusado a considerar alternativas para acreditar la certificación GDPS solicitada en Bases, ya sea a través de certificados GDPS similares que por su naturaleza no cuentan con una vigencia, dicha respuesta por parte de la Entidad ocasiona que un solo fabricante y postor cumpla con dicha solicitud.

Por tal motivo, solicitamos se deje sin efecto las absoluciones detalladas y se acepte nuestra consulta, solicitándose únicamente la Certificación para soluciones del tipo GDPS de IBM (IBM GDPS "Application Qualification" emitida por IBM) sin la palabra "vigente" y sin la versión de la solución, de esta manera acredita el requerimiento inicial, ello a fin de promover una mayor pluralidad de postores.
.” (El subrayado y resaltado es agregado)

Base Legal

1. Artículo 16 de la Ley: “Requerimiento”.
2. Artículo 29 del Reglamento: “Requerimiento”.
3. Artículo 72 del Reglamento: “Consultas, observaciones e integración de bases”.
4. Directiva N° 001-2019-OSCE/CD “Bases y Solicitud de Expresión de Interés Estándar para los procedimientos de selección a convocar en el marco de la Ley N° 30225”

Pronunciamiento

Sobre ello, se aprecia que en el acápite 2.2.1.1. del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases de la Convocatoria, el cual detalla lo siguiente:

“h) Certificación vigente para soluciones del tipo GDPS de IBM (IBM GDPS “Application Qualification” emitida por IBM)”.

Asimismo, de la revisión del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la Convocatoria, el cual detalla lo siguiente:

“1.7. ALCANCES Y DESCRIPCIÓN DEL SERVICIO

*En el caso de la Interconexión de Fibra Óptica Oscura y/o Multiplexada entre CDP y CDR, deberá considerar una configuración GDPS (Sysplex Paralelo Geográficamente Disperso) la cual incluye servicios Sysplex-PPRC e Infiniband **entre los Mainframe IBM Z15** del Banco en los Centros de Datos CDP y CDR respectivamente.*

(...)

1.7.1.1. SERVICIO DE ENLACES DE FIBRA ÓPTICA ENTRE CDP y CDR

El BN requiere interconectar las sedes CDP y CDR por medio de Fibra Óptica. Para esta interconexión, el BN cuenta actualmente con Cuatro (04) Nodos DWDM (nodos A y C en CDP y nodos B y D en CDR). Por cada nodo se cuenta con un equipo DWDM Adva FSP 3000 que tiene 2 enlaces redundantes (fibra oscura) entre ambos Data Centers, y que son parte de la solución de Discos Storage Actual.

*El requerimiento del BN es interconectar un determinado número de enlaces actuales y adicionales entre las sedes CDP y CDR, usando fibra óptica oscura y fibra óptica multiplexada; a través de dos (02) rutas (A y B), es decir, los enlaces de fibra oscura ofertados deberán estar adecuadamente balanceados: se deberá distribuir la mitad de interfaces ofertadas en una ruta denominada ruta “A”. La otra mitad de enlaces de fibra oscura ofertados deberán transmitirse en otra ruta de fibra denominada ruta “B”. Los equipos de transmisión óptica (Multiplexores DWDM) y los bienes a ser proporcionados (en CDP y CDR) deberán ser nuevos, sin uso; con vigencia tecnológica hasta culminar el plazo del servicio contratado. La operatividad del equipo durante el periodo de la prestación del servicio debe ser redundante en hardware (fuente, procesadores, ventiladores) y operar en modo de transmisión protegida, además de cubrir todas las necesidades y características del equipamiento existente, **incluyendo certificación vigente para soluciones del tipo GDPS de IBM (IBM GDPS “Application Qualification” emitida por IBM), la cual deberá ser presentada como parte de su oferta técnica y serán instalados en las sedes CDP y CDR**, EL PROVEEDOR deberá proporcionar todos los elementos necesarios (labores de instalación y adecuación asociadas, proporcionando todo lo necesario para tal fin) para adaptar la conexión entre dichos equipos DWDM e Interfaces al equipamiento existente del BN, de acuerdo a lo exigido en los Términos de Referencia, incluyendo todo el cableado, adaptadores, acopladores, transceivers y demás accesorios necesarios para garantizar las conexiones solicitadas.*

(...)

SERVICIO DE ENLACES MEDIANTE FIBRA OSCURA

(...)

g) Servicio de enlace de Fibra Oscura para el Servicio Coupling Express Long Reach 10Gbps

Se requiere ocho (08) Enlaces Coupling Express Long Reach de 10 Gbps desde Mainframe Host Z15 CDP a Mainframe Host Z15 CDR. Actualmente dichos equipos tienen interfaces Monomodo para una distancia máxima de 10Km.”.

Al respecto, de la revisión del Pliego Absolutorio de consultas y/u observaciones, se aprecia que, mediante las consultas y/u observaciones N° 64, N° 99 y N° 123, los participantes “GLOBAL FIBER PERU S.A.C.”, “TELEFONICA DEL PERÚ S.A.A” y “CIRION TECHNOLOGIES PERU S.A.” solicitaron lo siguiente:

Consulta u observación	Análisis de respecto de la consulta u observación:
<p>N° 64</p> <p>“En las bases en el numeral 1.7.1.1., pagina 24 mencionan que: <u>se deberá incluir certificación vigente para soluciones del tipo GDPS de IBM</u> (IBM GDPS ¿Application Qualification¿ emitida por IBM), la cual deberá ser presentada como parte de su oferta técnica y serán instalados en las sedes CDP y CDR. En aras de dar al proceso una mayor pluralidad de postores, y ampliar la competencia libre y eficaz del proceso <u>se solicita a la entidad confirmar que dicha certificación será opcional</u> ya que no todos los proveedores cuentan con dicho documento y se estaría segmentando mucho el proceso.”</p>	<p>“Respuesta: No se acoge</p> <p>Se precisa que el Core de Negocio del Banco esta soportado en el Mainframe de IBM, que asegura la disponibilidad de las aplicaciones a traves del GDPS, razon por lo cual es mandatorio la certificación. Asi mismo , el <u>"IBM GDPS Application Qualification" es un documento emitido unicamente por IBM, fabricante del mainframe z15, donde se detalla la arquitectura, componentes y procedimientos por los cuales se certifica que determinado modelo de multiplexor es compatible y opera correctamente.</u> La certificacion contempla dicha exigencia como requisito mandatorio para asegurar la inter operabilidad y maxima disponibilidad de la solucion propuesta sobre la cual operan la mayoría de procesos informaticos mas importantes del banco”.</p>
<p>N° 99</p> <p>“Sírvasse confirmar que bastará con la presentación del Certificado para soluciones del tipo GDPS de IBM (IBM GDPS ¿Application Qualification¿ emitida por IBM), <u>sin que el documento figure ""vigente""</u> ya que el ser un certificado de compatibilidad que cumple con lo solicitado en la solución no figura la vigencia del mismo.”</p>	<p>“Se precisa que el Core de Negocio del Banco esta soportado en el Mainframe de IBM, que asegura la disponibilidad de las aplicaciones a traves del GDPS, razon por lo cual es mandatorio la certificación. Asi mismo , el <u>"IBM GDPS Application Qualification" es un documento emitido unicamente por IBM, fabricante del mainframe z15, donde se detalla la arquitectura, componentes y procedimientos por los cuales se certifica que determinado modelo de multiplexor es compatible y opera correctamente.</u> La certificacion contempla dicha exigencia como requisito mandatorio para asegurar la inter operabilidad y maxima disponibilidad de la solucion propuesta sobre la cual operan la mayoría de procesos informaticos mas importantes del banco. Ademas , por vigencia se entiende que dicho documento en su version mas reciente valida y certifica la interoperabilidad del Mainframe IBM z15, y los componentes del Multiplexor propuesto, asi como los protocolos solicitados y sus respectivas velocidades(bit rates).”.</p>

<p>Nº 123</p> <p><u>“Solicitamos modificar este párrafo a un opcional o deseable la certificación vigente, debido a que se restringe y diecciona a usar equipos unicamente con certificación IBM dejando de lado otras opciones que cumplen con las especificaciones técnicas”.</u></p>	<p><i>“Se precisa que el Core de Negocio del Banco esta soportado en el Mainframe de IBM, que asegura la disponibilidad de las aplicaciones a traves del GDPS, razon por lo cual es mandatorio la certificación. Asi mismo , el "IBM GDPS Application Qualification" es un documento emitido unicamente por IBM, fabricante del mainframe z15, donde se detalla la arquitectura, componentes y procedimientos por los cuales se certifica que determinado modelo de multiplexor es compatible y opera correctamente. La certificacion contempla dicha exigencia como requisito mandatorio para asegurar la inter operabilidad y maxima disponibilidad de la solucion propuesta sobre la cual operan la mayoria de procesos informaticos mas importantes del banco.”.</i></p>
--	--

En atención a ello, la Entidad, conjuntamente con la solicitud de elevación, remitió un Informe Técnico, mediante el cual señaló lo siguiente:

<p><i><u>“Se precisa que el Core de Negocio del Banco de la Nación esta soportado en el Mainframe de IBM, siendo una de las características importantes la configuración GDPS (Sysplex Paralelo Geográficamente Disperso), que permite a la entidad la continuidad operativa de la mayoría de procesos informáticos más importantes del Banco de la Nación, asimismo los requerimientos del servicio a contratar solicitados en las bases del proceso, involucran equipos multiplexores que permiten la conexión entre el Mainframe IBM con equipos críticos, a través de una arquitectura de conexión, de componentes de interfases y velocidades, razón por lo cual la entidad exige como mandatorio y para asegurar la interoperabilidad y máxima disponibilidad de la solución, que el modelo de equipo multiplexor propuesto como parte del Servicio a contratar, tenga la Certificación GDPS de IBM y esté vigente. Asi como, para contar necesariamente con una solución de recuperación de desastres de forma automática y estar preparados ante posibles eventos que afecten la continuidad operativa de todos los servicios que ofrece al Banco de la Nación a todos los peruanos.</u></i></p> <p><i>Respecto a la versión del Mainframe IBM Z15, se precisa lo siguiente:</i></p> <p><i><u>En las bases del proceso páginas 23 y 28 ya se indica que la versión de Mainframe IBM es la Z15, razón por lo cual el modelo de equipo multiplexor propuesto como parte del Servicio a contratar debe contar con certificación vigente para soluciones del tipo GDPS de IBM (IBM GDPS "Application Qualification" emitida por IBM), por vigencia se entiende que dicho documento en su versión más reciente valida y certifica la interoperabilidad del Mainframe IBM Z15, y los componentes del Multiplexor propuesto, así como los protocolos solicitados y sus respectivas velocidades (bit rates).</u></i></p> <p><i>Asimismo, se precisa que para que el documento Certificación vigente para soluciones del tipo GDPS de IBM (IBM GDPS "Application Qualification" emitida por IBM), solicitadas en las bases del proceso sea válido, debe especificar necesariamente la versión del Mainframe IBM Z15, caso contrario no será admitida la oferta.</i></p> <p><i>Ante lo expuesto se mantiene y se ratifica el requerimiento Certificación vigente para soluciones del tipo GDPS de IBM (IBM GDPS "Application Qualification" emitida por IBM)”.</i> <i>(El subrayado y resaltado es agregado)</i></p>

Asimismo, mediante la notificación electrónica de fecha 19 de junio de 2023, la Entidad remitió un Informe técnico adicional, recibido en fecha 23 de junio de 2023³; mediante el cual, el área usuaria de la Entidad, señaló lo siguiente:

“(…)

- a) *La certificación IBM GDPS Application Qualification solicitada es un documento que es emitido únicamente por IBM, fabricante del computador mainframe z15. Este documento certifica que el equipo multiplexor ha sido probado en un laboratorio de IBM y este ha cumplido con todos los requerimientos para garantizar el correcto funcionamiento de la arquitectura GDPS anteriormente descrita. En este proceso se verifica que el multiplexor cumple con todos los requisitos para el correcto funcionamiento de los protocolos (tecnologías) que usa el mainframe IBM, que funcione a las velocidades requeridas (bit rates) y esto para todos los componentes con los que se ensambla un multiplexor dígame sus tarjetas de conexión, sus módulos de protección y los módulos de administración”.*
- b) *En el mercado los diferentes fabricantes de multiplexores como son CISCO, ADVA, HUAWEI, CIENA, etc. remiten sus multiplexores y el fabricante IBM los somete a diferentes pruebas en sus laboratorios para asegurar la compatibilidad e interoperabilidad de todos los componentes con la arquitectura GDPS de IBM. Este es un proceso continuo puesto que el avance tecnológico crea nuevos protocolos, nuevas velocidades de transmisión, los fabricantes de multiplexores nuevas innovaciones, IBM desarrolla mainframes con mayores capacidades de procesamiento y las necesidades del banco las van incorporando. El banco en todas las convocatorias pasadas similares al presente proceso ha solicitado exactamente los mismos requisitos, adecuados a las tecnologías existentes en dichos periodos.*
- c) *Finalmente y respecto a las precisiones añadidas se indica lo siguiente, para el banco la Certificación IBM GDPS Application Qualification es muy importante porque asegura la disponibilidad y calidad de los servicios detallados en las bases, a través de los cuales se brindan al estado peruano servicios bancarios críticos como:*

- *Red de agencias*
- *Red de cajeros*
- *Pago de planillas*
- *Gestión de cuentas bancarias*
- *Registro de transacciones bancarias*

*Razón por la cual en el proceso de absolución de consultas y observación, **se ha explicado de forma detallada que contempla la vigencia de la certificación GDPS, detallando los alcances de la misma en relación a la arquitectura, componentes y procedimientos, mas no se ha cambiado las condiciones o requerimientos técnicos solicitadas en las bases estándar, considerando aún más que dichas condiciones y requerimientos como se ha evidenciado mas arriba es un requerimiento constante en todos los procesos anteriores que han sido convocados por el banco.***

“(…)

³ Mediante Trámite Documentario N° 2023-24552111-LIMA.

Como se observa, en las bases estándar ya se solicita la certificación GDPS de IBM Vigente, asimismo se solicita que la Interconexión de Fibra Óptica Oscura y/o Multiplexada entre CDP y CDR(Centros de Datos de la Entidad), deberá considerar una configuración GDPS (Sysplex Paralelo Geográficamente Disperso), la cual incluye servicios Sysplex-PPRC e Infiniband entre los Mainframe IBM Z15 del Banco en los Centros de Datos CDP y CDR respectivamente.

(...)

CONCLUSIONES:

A) Respecto a las condiciones para cumplir con la finalidad pública:

De acuerdo con lo indicado en el párrafo anterior, se precisa que no se han cambiado las condiciones o requerimientos solicitados en las bases estándar, los mismo son incluso una exigencia constante en todos los procesos del banco similares al objeto del presente proceso (procesos anteriores).

B) Respecto a la Certificación GDPS de IBM

La plataforma de cómputo del Banco de la Nación actualmente está soportada en el Mainframe de IBM Z15, y se busca asegurar la disponibilidad de las aplicaciones a través de la arquitectura GDPS (Sysplex Paralelo Geográficamente Disperso), razón por lo cual siempre ha sido mandatorio la exigencia de la certificación GDPS vigente al modelo de mainframe instalado por el banco, en el caso de hoy, el modelo z15.

C) Existen pluralidad de marcas en el mercado que fabrican multiplexores y los certifican con IBM para soportar la arquitectura GDPS, como son CISCO, ADVA, HUAWEI, CIENA, etc. a la cuales tienen acceso los postores para integrarlas como parte de su propuesta, lo cual ha sido validado en el estudio de mercado.

D) Asimismo, hemos evaluado conveniente solicitar la Certificación GDPS de IBM en la etapa del perfeccionamiento del Contrato(...)". (El subrayado y resaltado es agregado)

Al respecto, cabe señalar que, en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, se establece que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento (términos de referencia en el caso de servicios), debiendo estos contener la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes para cumplir la finalidad pública de la contratación, y las condiciones en las que debe ejecutarse la contratación.

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

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

Ahora bien, en atención del tenor de lo cuestionado por el recurrente, se aprecia que el área usuaria de la Entidad, mediante los citados informes técnicos, habría ratificado lo señalado en la absolución de las referidas consultas u observaciones, argumentando que no habría añadido condiciones adicionales a la “*Certificación IBM GDPS Application Qualification*”, sino que habría “*explicado de forma detallada que contempla la vigencia de la certificación GDPS, detallando los alcances de la misma en relación a la arquitectura, componentes y procedimientos*”, y que en las bases del procedimiento de selección “*ya se indica que la versión de Mainframe IBM es la Z15*”.

Asimismo, la Entidad refiere que sería necesario que “*el modelo de equipo multiplexor propuesto como parte del Servicio a contratar tenga la Certificación GDPS de IBM y esté vigente*”, ya que ello “*aseguraría la interoperabilidad y máxima disponibilidad de la solución*”.

Aunado a ello, la Entidad ha señalado que existe pluralidad de marcas en el mercado “*que fabrican multiplexores y los certifican con IBM para soportar la arquitectura GDPS, como son CISCO, ADVA, HUAWEI, CIENA, etc*”, las cuales podrían ser consideradas por los postores al momento de formular su oferta.

Así, considerando lo anterior, se puede colegir que la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el Artículo 16 de la Ley y el Artículo 29 del Reglamento, habría dispuesto ratificar la referida “*Certificación IBM GDPS Application Qualification*” (vigente) y las precisiones realizadas sobre aquella en el pliego absolutorio, bajo las razones expuestas en su informe técnico, lo cual tiene carácter de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas.

Aunado a ello, cabe señalar que, de la revisión del numeral 4.2 del Formato de Resumen Ejecutivo de actuaciones preparatorias, se aprecia que la Entidad habría declarado la existencia de pluralidad de proveedores con capacidad de atender el requerimiento.

En ese sentido, considerando lo señalado en los párrafos precedentes, y en la medida que la pretensión del solicitante estaría orientada a que, necesariamente, la Entidad deje sin efecto la absolución de la consulta u observación materia de cuestionamiento, y modifique un extremo del requerimiento; este Organismo Técnico Especializado ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento.

Sin perjuicio de lo señalado precedentemente, las Bases Estándar aplicables al presente procedimiento establecen que no se puede requerir para la admisión de la oferta, documentos relacionados a cualquier tipo de equipamiento, infraestructura, calificaciones y experiencia del personal en general.

Al respecto, cabe señalar que, la presentación de la cuestionada certificación, no resultaría acorde a lo previsto en las Bases Estándar, pues estas disponen que no debe requerirse documentos referidos a cualquiera tipo de equipamiento.

En tal sentido, considerando lo anterior y lo señalado por la Entidad en su informe técnico, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se emitirán las siguientes disposiciones:

- **Se suprimirá** el literal h) del acápite 2.2.1.1. del Capítulo II de las Bases Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas.
- **Se adecuará** el contenido citado del numeral 3.1 del Capítulo III, correspondiente a la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas.
- **Se incluirá** en el acápite 2.3. “Requisitos para la suscripción del contrato” del Capítulo II, correspondiente a la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, el siguiente texto:

“Certificación vigente en idioma español(de acuerdo al artículo 59 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado), para soluciones del tipo GDPS de IBM (IBM GDPS “Application Qualification” emitida por IBM). Esta certificación es para la versión actualmente instalada en el BN, la cual es Mainframe IBM Z15”.

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

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

Cuestionamiento N° 2:

Respecto de la “Capacitación del especialista en gestión del servicio”.

El participante “**TELEFÓNICA DEL PERÚ S.A.A.**”, cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N° 104; toda vez que, según refiere:

“Como puede observarse la consulta tenía como objetivo que la entidad permita la presentación de la Certificado ITIL Foundation, ya que al ser una certificación internacional que evidencia que la persona conoce los conceptos, terminología y estructuras en la gestión de servicio de TI, se interpreta que dicha certificación es superior al Curso de Certificación ITIL

Foundation sin la necesidad de precisar la cantidad de horas. Sin embargo, la entidad no acoge la consulta indicando que se requiere Curso con un mínimo de 20 horas referente a la gestión de servicio, lo que evidencia que no permite la presentación del Certificado ITIL FOUNDATION del personal clave Especialista en Gestión de servicio.

Por tal motivo, solicitamos se deje sin efecto la absolución detallada y se acepte nuestra consulta aceptando se presente el Certificado Fundación como parte de los requisitos de calificación capacitación sin precisar la cantidad de horas, ello a fin de promover una mayor pluralidad de postores.” (El subrayado y resaltado es agregado)

Base Legal

1. Artículo 16 de la Ley: “Requerimiento”.
2. Artículo 29 del Reglamento: “Requerimiento”.
3. Artículo 72 del Reglamento: “Consultas, observaciones e integración de bases”.
4. Directiva N° 001-2019-OSCE/CD “Bases y Solicitud de Expresión de Interés Estándar para los procedimientos de selección a convocar en el marco de la Ley N° 30225”

Pronunciamiento

Sobre ello, es necesario tener en cuenta lo establecido en el acápite 1.7.1.1. correspondiente al numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la Convocatoria, el cual detalla lo siguiente:

“B.1.2. Capacitación

Un (01) Especialista en Gestión de Servicio:

Requisitos:

Curso de Certificación ITIL Foundation mínimo de 20 horas referente a la gestión de servicio”.

Al respecto, de la revisión del Pliego Absolutorio de consultas y/u observaciones, se aprecia que, mediante la consulta y/u observación N° 104, el participante “**TELEFÓNICA DEL PERÚ S.A.A.**”, solicitó lo siguiente:

Consultas y/u observaciones	Absoluciones
<p>Consulta: Nro. 104</p> <p>"En las bases solicita como REQUISITOS DE CALIFICACIÓN: Un (01) Especialista en Gestión de Servicio: Requisitos: Curso de Certificación ITIL Foundation mínimo de 20 horas referente a la gestión de servicio. Sirvase confirmar que considerando que la Certificación ITIL es una de las certificaciones más importantes a nivel mundial en la gestión de servicios, <u>no será necesario que dicho documento solicitado indique la cantidad de horas lectivas debido a que no siempre son indicados en los certificados.</u>"</p>	<p>Análisis respecto de la consulta u observación:</p> <p>Respuesta: No se confirma.</p> <p>Se solicita Curso de Certificación ITIL Foundation mínimo de 20 horas referente a la gestión de servicio..</p>

En atención a ello, la Entidad, conjuntamente con la solicitud de elevación, remitió un Informe Técnico, mediante el cual señaló lo siguiente:

“Se precisa que el requerimiento mínimo de la entidad respecto a la capacitación del personal Especialista en Gestión de Servicio solicitado en el numeral 3.2. REQUISITOS DE CALIFICACIÓN, de las bases del procedimiento de selección, así como para asegurar una mayor participación del personal con conocimiento de Gestión de Servicio, es solo un Curso de Certificación ITIL Foundation mínimo de 20 horas referente a la gestión de servicio, y no se solicitó un Certificado ITIL.

En base a lo expuesto se mantiene el requerimiento mínimo de Curso de Certificación ITIL Foundation mínimo de 20 horas referente a la gestión de servicio”. (El subrayado y resaltado es agregado)

Al respecto, cabe señalar que, en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, se establece que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento (términos de referencia en el caso de servicios), debiendo estos contener la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes para cumplir la finalidad pública de la contratación, y las condiciones en las que debe ejecutarse la contratación.

Así, en las Bases Estándar objeto de la presente convocatoria, se establece que, en el numeral 3.1 del capítulo III puede consignarse el personal necesario para la ejecución de la prestación, debiendo detallarse su perfil mínimo y las actividades a desarrollar, así como clasificar el personal clave, siendo que, en caso de requerirse la capacitación al personal, esta debe estar estrictamente relacionada a la función o actividad a ejecutar y cada materia no debe superar de ciento veinte (120) horas lectivas.

En relación a ello, las referidas Bases Estándar, aplicables a la presente contratación establecen lo siguiente:

B.3. 2	CAPACITACIÓN
	<p><u>Requisitos:</u></p> <p><u>[CONSIGNAR LA CANTIDAD DE HORAS LECTIVAS HASTA UN MÁXIMO DE 120] horas lectivas, en [CONSIGNAR LA MATERIA O ÁREA DE CAPACITACIÓN] del personal clave requerido como [CONSIGNAR EL PERSONAL CLAVE REQUERIDO PARA EJECUTAR LA PRESTACIÓN OBJETO DE LA CONVOCATORIA RESPECTO DEL CUAL SE DEBE ACREDITAR ESTE REQUISITO].</u></p> <p><u>Acreditación:</u></p> <p><u>Se acreditará con copia simple de [CONSIGNAR CONSTANCIAS, CERTIFICADOS, U OTROS DOCUMENTOS, SEGÚN CORRESPONDA].</u></p>

Asimismo, corresponde señalar que, mediante la Opinión N° 207-2019/DTN, la Dirección Técnica Normativa, señaló lo siguiente:

*“La verificación de la capacitación del personal clave propuesto (...) se realiza en función a la cantidad de horas lectivas previstas en las Bases y sólo puede acreditarse a través de la presentación de los siguientes documentos: (i) constancias; (ii) certificados; o, (iii) cualquier otra documentación, según corresponda; **los cuales deben permitir conocer la cantidad de horas de capacitación adquiridas por una persona en una materia o área de capacitación determinado, si uno solo de dichos documentos acredita lo solicitado resultaría suficiente**”.*

Al respecto, considerando la normativa citada, se puede colegir que los documentos que se presenten para acreditar el requisito de calificación “Capacitación del personal clave”, deben contener información que permita conocer la cantidad de horas lectivas en la materia o área de capacitación correspondiente; lo cual resulta razonable, pues la finalidad del referido requisito de calificación es determinar que los postores cuentan con personal con capacitaciones necesarias para ejecutar el contrato.

Ahora bien, en atención del tenor de lo cuestionado, cabe indicar que, mediante el citado Informe Técnico, la Entidad habría señalado que se está solicitando acreditar como requisito de calificación capacitación correspondiente al especialista en gestión de servicio, un curso de Certificación ITIL Foundation mínimo de 20 horas, ya que ello permitiría una mayor participación del personal; lo cual resultaría congruente con los dispositivos legales citados previamente.

Por otro lado, cabe señalar que, en el numeral 4.2 del “Formato de Resumen Ejecutivo” de las actuaciones preparatorias, la Entidad habría declarado la existencia de pluralidades de proveedores que cumplirían con el requerimiento, el cual incluiría las capacitaciones requeridas al personal.

En ese sentido, considerando lo señalado en los párrafos precedentes, y en la medida que la pretensión del solicitante estaría orientada a que, necesariamente, la Entidad deje sin efecto la absolución a la consulta u observación materia de cuestionamiento, y considere la presentación de la constancia de capacitación ITL sin señalar las horas lectivas; este Organismo Técnico Especializado ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento.

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

Cuestionamiento N° 3:

Respecto de los requisitos para la suscripción del contrato

El participante “TELEFÓNICA DEL PERÚ S.A.A.”, cuestionó la absolución de las consultas y/u observaciones N° 105 y N° 106; toda vez que, según refiere:

- Respecto a la absolución a la consulta u observación N° 105

“Como puede observarse, la Entidad señala que los documentos que se presentan en la etapa de perfeccionamiento del contrato hacen referencia a personal que realizan labores en sus instalaciones, lo que se comprende que se debe definir el personal que implementará el servicio antes de la etapa. correspondiente.

Por lo señalado, solicitamos se deje sin efecto la respuesta brindada, a fin de que la documentación solicitada se refiera al sobre el personal clave presentado en la oferta, pues para dicha etapa ya ha sido definido y aceptado en la oferta (requisitos de calificación), mientras que el personal no clave se define en una etapa posterior de acuerdo con la disponibilidad del contratista.
.” (El subrayado y resaltado es agregado)

- Respecto a la absolución a la consulta u observación N° 106

“Ahora bien, al respecto la Entidad señala "No se confirma", sin embargo, hace referencia al Artículo 68 en el cual señala que el empleador en cuyas instalaciones sus trabajadores desarrollen actividades conjuntamente con trabajadores de contratistas, subcontratistas, empresas especiales de servicios y cooperativas de trabajadores, o quien asuma el contrato principal de la misma, es quién garantiza el cumplimiento de la normativa legal de la ley, lo que se interpreta que se puede presentar documentación de empresa subcontratista y contratista, siempre que el postor ganador de la buena pro sea responsable del cumplimiento.

Asimismo, también detalla que la empresa tercera (llámense esta: contratistas, subcontratistas, empresas especiales de servicios y cooperativas de trabajadores, o quien asuma el contrato principal de la misma) ganadora del contrato, y que realice trabajo en las instalaciones del Banco cuente con sus documentos y registros obligatorios de su Sistema de Gestión de Seguridad y Salud en el Trabajo acorde a normativa legal.

Como se puede apreciar, la entidad no acoge la observación, sin embargo, especifica que se puede presentar documentación de personal contratista y subcontratista siempre que el postor ganador de la buena pro sea responsable del cumplimiento, lo que evidencia una contradicción en la absolución de la consulta.

(...)

En ese sentido y considerando que la respuesta del Comité de Selección contiene una evidente contradicción, corresponderá que se confirme la consulta planteada y, por tanto, se precise que en caso el servicio por ejecutar sería realizado por una empresa subcontratista, la documentación en referencia sería emitida por la misma empresa subcontratista, ya que cada empresa prestadora gestiona sus propias capacitaciones y procedimientos de Seguridad y

Salud en el Trabajo, siempre que el postor ganador de la buena pro sea responsable del cumplimiento.”.

Base Legal

1. Artículo 16 de la Ley: “Requerimiento”.
2. Artículo 29 del Reglamento: “Requerimiento”.
3. Artículo 72 del Reglamento: “Consultas, observaciones e integración de bases”.
4. Directiva N° 001-2019-OSCE/CD “Bases y Solicitud de Expresión de Interés Estándar para los procedimientos de selección a convocar en el marco de la Ley N° 30225”

Pronunciamiento

Sobre ello, de la revisión del acápite 2.3. “Requisitos para la suscripción del contrato” del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases de la Convocatoria, se observa lo siguiente:

“j) SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO:

El ganador de la buena pro, a la suscripción del contrato deberá presentar obligatoriamente una declaración jurada que cumple las disposiciones establecidas en la Ley N° 29783 – Ley de Seguridad y Salud en el Trabajo y su Reglamento.

Para evidenciar el cumplimiento de las disposiciones establecidas en la Ley N° 29783 – Ley de Seguridad y Salud en el Trabajo y su Reglamento, deberá presentar lo siguiente:

- *Política y Objetivo de Seguridad y Salud en el trabajo de la empresa.*
- *Reglamento Interno de Seguridad y Salud en el trabajo de la empresa.*
- *Matriz IPERC de los trabajadores que realizarán labores dentro de las instalaciones del Banco de la Nación.*
- *Registro de Capacitación en Seguridad y Salud en el Trabajo de Puesto de Trabajo.*
- *Registro de entrega de Equipos de Protección Personal.*
- *Personal Apto para cumplir las funciones del puesto de trabajo, corroborado por su Certificado de Aptitud Médico Ocupacional.*
- *Procedimiento Escrito de Trabajo Seguro (PETS).*
- *Monitoreo Disergonómico por puesto de trabajo. (...)”.*

Al respecto, de la revisión del Pliego Absolutorio de consultas y/u observaciones, se aprecia que, mediante la consulta y/u observación N° 105, el participante “**TELEFÓNICA DEL PERÚ S.A.C.**”, solicitó lo siguiente:

<i>Consultas y/u observaciones</i>	<i>Absoluciones</i>
Nro. 105 (...) “En las bases se solicita como REQUISITOS PARA PERFECCIONAR EL CONTRATO:	Análisis respecto de la consulta u observación: Respuesta: No se confirma. Los documentos se refieren a la empresa ganadora de la buena PRO y a su personal que realizarán labores en nuestras instalaciones..

<p>j) <i>SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO:</i> (...) - Matriz IPERC de los trabajadores que realizarán labores dentro de las instalaciones del Banco de la Nación - Registro de Capacitación en Seguridad y Salud en el Trabajo de Puesto de Trabajo - Registro de entrega de Equipos de Protección Personal - Personal Apto para cumplir las funciones del puesto de trabajo, corroborado por su Certificado de Aptitud Médico Ocupacional. (...) <i>Sírvase confirmar que los trabajadores, personal y puestos de trabajo a los que se refieren los documentos requeridos en este literal son los del personal clave detallados en el numeral 1.7.10 de los términos de referencia; por lo tanto, la documentación a presentar será la del personal clave”.</i></p>	
<p>Nº 106 “En las bases se solicita como REQUISITOS PARA PERFECCIONAR EL CONTRATO: j) <i>SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO:</i> (...) - Matriz IPERC de los trabajadores que realizarán labores dentro de las instalaciones del Banco de la Nación - Registro de Capacitación en Seguridad y Salud en el Trabajo de Puesto de Trabajo - Registro de entrega de Equipos de Protección Personal - Personal Apto para cumplir las funciones del puesto de trabajo, corroborado por su Certificado de Aptitud Médico Ocupacional. <i>Sírvase confirmar que, en caso el servicio por ejecutar sería realizado por una empresa subcontratista, la documentación en referencia sería emitida por la misma empresa subcontratista, ya que cada empresa prestadora gestiona sus propias capacitaciones y procedimientos de Seguridad y Salud en el Trabajo, con la finalidad de brindar todas las herramientas necesarias para el cumplimiento de sus funciones”.</i></p>	<p>“Respuesta: No se confirma. De acuerdo al Artículo 68. Seguridad en las contratistas, subcontratistas, empresas especiales de servicios y cooperativas de trabajadores, indica lo siguiente: El empleador en cuyas instalaciones sus trabajadores desarrollen actividades conjuntamente con trabajadores de contratistas, subcontratistas, empresas especiales de servicios y cooperativas de trabajadores, o quien asuma el contrato principal de la misma, es quien garantiza: literal (d) ; La vigilancia del cumplimiento de la normativa legal vigente en materia de seguridad y salud en el trabajo por parte de sus contratistas, subcontratistas, empresas especiales de servicios o cooperativas de trabajadores que desarrollen obras o servicios en el centro de trabajo o con ocasión del trabajo correspondiente del principal. En caso de incumplimiento, la empresa principal es la responsable solidaria frente a los daños e indemnizaciones que pudieran generarse.</p> <p>En tal sentido, para este proceso se requiere que la empresa tercera (llámense esta: contratistas, subcontratistas, empresas especiales de servicios y cooperativas de trabajadores, o quien asuma el contrato principal de la misma) ganadora del contrato, y que realice trabajo en las instalaciones del Banco cuente con sus documentos y registros obligatorios de su Sistema de Gestión de Seguridad y Salud en el Trabajo acorde a normativa legal como las mencionadas en la absolución de la consulta, esas son requeridas en las Bases del presente proceso para el perfeccionamiento del contrato”.</p>

Ahora bien, en virtud de los extremos cuestionados por el participante, se abordarán los siguientes extremos:

- Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 105:

Sobre ello, la Entidad, conjuntamente con la solicitud de elevación, remitió un Informe Técnico, mediante el cual señaló lo siguiente:

“Lo solicitado en el literal i) SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO del numeral 2.3 REQUISITOS PARA PERFECCIONAR EL CONTRATO de las bases del proceso, es lo siguiente:

. Política y Objetivo de Seguridad y Salud en el trabajo de la empresa. Reglamento Interno de Seguridad y Salud en el trabajo de la empresa.

Matriz IPERC de los trabajadores que realizaran labores dentro de las instalaciones del Banco de la Nación.

Registro de Capacitación en Seguridad y Salud en el Trabajo de Puesto de Trabajo. Registro de entrega de Equipos de Protección Personal.

Personal Apto para cumplir las funciones del puesto de trabajo, corroborado por su Certificado de Aptitud Médico Ocupacional.

Procedimiento Escrito de Trabajo Seguro (PETS).

Monitoreo Disergonómico por puesto de trabajo.

Se precisa que estos requerimientos o documentos forman parte del Reglamento Interno de Seguridad y Salud en el trabajo del Banco de la Nación, el cual tiene base Legal en la Ley N° 29783 - Ley de Seguridad y Salud en el Trabajo, y son requerimientos que debe cumplir toda empresa y que no solo está limitado a las personas que realizarán trabajos dentro de las instalaciones de la entidad”. (El subrayado y resaltado es agregado)

Asimismo, mediante la notificación electrónica de fecha 19 de junio de 2023, la Entidad remitió un Informe técnico adicional, recibido en fecha 23 de junio de 2023⁴; mediante el cual, el área usuaria de la Entidad, señaló lo siguiente:

“Lo indicado se sustenta en el pronunciamiento (vía correo) del área competente del Banco de la Nación, Sección Seguridad y Salud en el Trabajo de la Gerencia de RRH, el cual indica que los requerimientos que corresponden solo a la empresa tercera (ganadora de la buena PRO) y la subcontrata de darse la subcontratación son:

- Política y Objetivo de Seguridad y Salud en el trabajo de la empresa.*
- Reglamento Interno de Seguridad y Salud en el trabajo de la empresa.*
- Procedimiento Escrito de Trabajo Seguro (PETS).*

El resto son requerimientos solo para el trabajador (personal clave) de la empresa tercera (ganadora de la buena PRO) (...), como:

⁴ Mediante Trámite Documentario N° 2023-24552111-LIMA.

- *Matriz IPERC de los trabajadores que realizaran labores dentro de las instalaciones del Banco de la Nación.*
 - *Registro de Capacitación en Seguridad y Salud en el Trabajo de Puesto de Trabajo.*
 - *Registro de entrega de Equipos de Protección Personal.*
 - *Personal Apto para cumplir las funciones del puesto de trabajo, corroborado por su Certificado de Aptitud Médico Ocupacional.*
 - *Monitoreo Disergonomico por puesto de trabajo.*
- (...)”.

Ahora bien, en atención de lo cuestionado, cabe señalar que la Entidad; mediante su Informe Técnico, habría señalado que tanto la Matriz IPERC, el registro de Capacitación en Seguridad y Salud en el Trabajo, el registro de entrega de Equipos de Protección Personal, el Certificado de salud ocupacional, y el Monitoreo Disergonomico por puesto de trabajo, estarían referidos al personal clave

Siendo ello así, se puede colegir que, la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, recién habría precisado los alcances de la documentación a la que hace referencia el recurrente a través de la consulta u observación materia de análisis.

En ese sentido, considerando que, la pretensión del recurrente se encontraría orientada a cuestionar la absolucón de la Entidad a fin que se precise que la documentación relativa a los trabajadores, que figura como parte del literal j) de los requisitos para la suscripción del contrato corresponde al personal clave; y, en tanto, recién mediante informe técnico, la Entidad aclaró dicho aspecto, este Organismo Técnico Especializado ha decidido **ACOGER** el presente cuestionamiento, por lo que, con ocasión a la integración definitiva de las Bases.

Por lo tanto, considerando lo declarado en el informe técnico de la Entidad, y atendiendo a la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el contenido 2.3. “Requisitos para la suscripción del contrato” del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme a lo siguiente

“j) SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO:

(...)

- *Matriz IPERC de los trabajadores (personal clave) que realizarán labores dentro de las instalaciones del Banco de la Nación.*
- *Registro de Capacitación en Seguridad y Salud en el Trabajo de Puesto de Trabajo, correspondiente al personal clave.*

- Registro de entrega de Equipos de Protección Personal *correspondiente al personal clave*.
- Personal Apto para cumplir las funciones del puesto de trabajo, corroborado por su Certificado de Aptitud Médico Ocupacional, *correspondiente al personal clave(...)*
Monitoreo Disergonomico por puesto de trabajo, *correspondiente al personal clave*

- **Corresponde que el Titular de la Entidad** imparta directrices correspondientes a fin que el comité de selección absuelva todas las consultas y/u observaciones formuladas por los participantes, de tal manera que se realice un análisis detallando de manera clara y precisa lo solicitado por cada participante, de conformidad con lo señalado en el artículo 72 del Reglamento y en la Directiva N° 23-2016/OSCE/CD.

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

- **Respecto a la absolución de la consulta u observación N° 106:**

En atención a lo cuestionado por el recurrente, la Entidad, conjuntamente con la solicitud de elevación, remitió un Informe Técnico, mediante el cual señaló lo siguiente:

*“Lo solicitado en el literal i) SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO del numeral 2.3 REQUISITOS Se precisa que estos requerimientos o documentos forman parte del Reglamento Interno de Seguridad y Salud en el trabajo del Banco de la Nación, el cual tiene base Legal en la Ley N° 29783 - Ley de Seguridad y Salud en el Trabajo, y **son requerimientos que debe cumplir toda empresa y que no solo está limitado a las personas que realizarán trabajos dentro de las instalaciones de la entidad.***

En base a lo indicado por nuestra Sección Seguridad y Salud en el Trabajo del Banco de la Nación, los documentos a entregar se clasifican en la siguiente manera:

Empresa quien asuma el contrato principal, ganadora de la buena PRO o empresa subcontratista (de requerir subcontratación)

Política y Objetivo de Seguridad y Salud en el trabajo de la empresa. Reglamento Interno de Seguridad y Salud en el trabajo de la empresa. Procedimiento Escrito de Trabajo Seguro (PETS).

Personal o trabajador de la empresa quien asuma el contrato principal, ganadora de la buena PRO o empresa subcontratista (de requerir subcontratación), que realizarán trabajos en las instalaciones del Banco de la Nación

Matriz IPERC de los trabajadores que realizaran labores dentro de las instalaciones del Banco de la Nación.

*Registro de Capacitación en Seguridad y Salud en el Trabajo de Puesto de Trabajo.
Registro de entrega de Equipos de Protección Personal.*

Personal Apto para cumplir las funciones del puesto de trabajo, corroborado por su Certificado de Aptitud Médico Ocupacional.

Monitoreo Disergonómico por puesto de trabajo.

Respecto a la Matriz IPERC y el monitoreo disergonómico debe figurar los puestos de trabajo que ejecutarán los trabajos en el Banco como, por ejemplo: Supervisor, Jefe de Proyecto, Jefe de Servicio, Técnico Electricista, Ingeniero Eléctrico, Programador, etc.

*En base a lo expuesto ACLARAMOS y ratificamos que no existe contradicción en la respuesta brindada por nuestra entidad, **precisándose que la documentación a presentar para la firma de contrato para todo el personal que realice trabajos dentro de las instalaciones de nuestra Entidad, debe ser entregada por parte de la Empresa ganadora de la buena PRO o por la Empresa subcontratista (de requerir subcontratación)**". (El subrayado y resaltado es agregado)*

Sobre el particular, cabe señalar que las Bases Estándar aplicables al presente procedimiento de selección señalan que, para el perfeccionamiento del contrato, el postor ganador de la buena pro deberá presentar determinada documentación relacionada al objeto del contrato.

Por su parte, el artículo 35 de la Ley prevé que el contratista puede subcontratar, previa autorización de la Entidad, la ejecución de determinadas prestaciones del contrato hasta el porcentaje que establezca el reglamento, salvo prohibición expresa contenida en los documentos del procedimiento de selección. Asimismo, se dispone que, **no se puede subcontratar las prestaciones esenciales del contrato vinculadas a los aspectos que determinaron la selección del contratista.**

En relación a ello, la Dirección Técnica Normativa del OSCE, mediante su Opinión N° 027-2014/DTN, señala, respecto a las prestaciones esenciales, lo siguiente:

(...)

*2.1.3. De conformidad con lo expuesto, se puede inferir que **una obligación esencial es aquella cuyo cumplimiento resulta indispensable para alcanzar la finalidad del contrato y, en esa medida, satisfacer el interés de la contraparte**; estableciéndose como condición adicional para tal calificación que se haya contemplado en las Bases o en el contrato. En otras palabras, es aquella cuyo incumplimiento impide alcanzar la finalidad del contrato.*

Aunado a ello, la referida Dirección Técnica Normativa del OSCE, mediante su Opinión N° 108-2016/DTN, ha señalado lo siguiente:

Para estos efectos, debe tenerse presente que el subcontrato es un contrato derivado y dependiente de otro anterior de la misma naturaleza (contrato base o principal), en virtud del cual uno de los contratantes, en vez de ejecutar personalmente la obligación a su cargo, decide contratar a un tercero para que realice dicha ejecución, en cumplimiento del

contrato base o principal.

De lo expuesto, se advierte que en el marco de la normativa de contrataciones del Estado, la subcontratación implica que un tercero ejecute parte de las prestaciones a las que se obligó el contratista frente a la Entidad, entendiéndose por "tercero" a una persona, natural o jurídica, necesariamente distinta a las partes conformantes de la relación contractual; es decir, una persona distinta del contratista.

Ahora bien, en atención del tenor de lo cuestionado, cabe señalar que la Entidad, mediante su informe técnico, ha señalado que los documentos solicitados en el literal j) del numeral 2.3 estarían acorde a la Ley N° 29783 - Ley de Seguridad y Salud en el Trabajo, y “*son requerimientos que debe cumplir toda empresa y que no solo está limitado a las personas que realizarán trabajos dentro de las instalaciones de la entidad.*”, de lo cual se podría colegir que el contratista y el eventual subcontratista deberían contar con dichos documentos.

Por otro lado, se advierte que la Entidad ha señalado que los citados documentos deben ser “entregados” por el contratista o el subcontratista para el perfeccionamiento del contrato.

No obstante, considerando la naturaleza de la subcontratación y lo contemplado en las Bases Estándar aplicables, se puede colegir que no corresponde que el subcontratista presente o entregue los referidos documentos para el perfeccionamiento del contrato del presente procedimiento de selección, siendo esta responsabilidad del ganador de la bueno pro; sin perjuicio de que el contratista pueda presentar los documentos que le entregue a su vez el subcontratista, respecto de las prestaciones cuya ejecución le corresponda, las cuales no deberán ser prestaciones esenciales del contrato (por ejem. prestaciones que comprendan actividades del personal clave).

En ese sentido, considerando que la pretensión del recurrente se encontraría orientada a que se aclare la referida documentación que deberá presentarse para el perfeccionamiento del contrato, este Organismo Técnico Especializado ha decidido **ACOGER** el presente cuestionamiento, por lo que, con ocasión a la integración definitiva de las Bases.

Por lo tanto, considerando lo declarado en el informe técnico de la Entidad, y atendiendo a la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el contenido 2.3. “Requisitos para la suscripción del contrato” del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme a lo siguiente:

“j) SEGURIDAD Y SALUD EN EL TRABAJO:

El ganador de la buena pro, a la suscripción del contrato; deberá presentar obligatoriamente una declaración jurada que cumple las disposiciones establecidas en la Ley N° 29783 – Ley de Seguridad y Salud en el Trabajo y su Reglamento. La declaración jurada puede ser emitida por el subcontratista (de ser el caso) respecto de las prestaciones que correspondan.

Para evidenciar el cumplimiento de las disposiciones establecidas en la Ley N° 29783 – Ley de Seguridad y Salud en el Trabajo y su Reglamento, deberá presentar lo siguiente:

(...)

Los referidos documentos pueden ser emitidos por el subcontratista (de ser el caso) respecto de las prestaciones que le correspondan.

- **Se deberá tener en cuenta** que conforme el artículo 35 de la Ley, el contratista puede subcontratar, previa autorización de la Entidad, la ejecución de determinadas prestaciones del contrato hasta el porcentaje que establezca el reglamento, salvo prohibición expresa contenida en los documentos del procedimiento de selección. Asimismo, no se puede subcontratar las prestaciones esenciales del contrato vinculadas a los aspectos que determinaron la selección del contratista.

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

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

Cuestionamiento N° 4: Respetto del uso de los equipos de propiedad de la Entidad

El participante “**TELEFÓNICA DEL PERÚ S.A.A.**”, cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N° 138; toda vez que, según refiere:

“La intención del participante es buscar que la Entidad permita la instalación del servicio sobre dicha plataforma ya instalada, señalando de esta manera el uso más eficiente del espacio del espacio en el centro de datos, menor consumo eléctrico, menor consumo térmico, menor impacto ambiental, reducción de la complejidad operativa y minimización de puntos de fallas y por ende en la reducción del riesgo operativo, costo operativo de la solución y sobre todo costo general del servicio a contratar a favor del Banco de la Nación.

Ahora bien, en respuesta, la Entidad señala que los proveedores podrán utilizar los equipos de propiedad del Banco, que se encuentran instalados en los centros de datos; sin embargo, la Entidad no brindó detalle alguno del estado actual de la plataforma ya instalada y debido a la etapa en la que se encuentra el proceso no se podría realizar una revisión técnica para el uso adecuado de la plataforma, generándose así una falta de definición del requerimiento de la Entidad y dando mayor facilidad al proveedor actual del servicio, el cual tiene instalados equipos que cumplen con el requerimiento siendo el fabricante actual que cuenta con la certificación más actualizada y con la compatibilidad solicitada por la Entidad.

Por lo señalado, solicitamos se deje sin efecto la respuesta brindada, a fin de que todos los proveedores estemos en las mismas condiciones, con el fin de promover una mayor pluralidad de postores que permite presentar una oferta más competitiva.

Base Legal

1. Artículo 16 de la Ley: “Requerimiento”.
2. Artículo 29 del Reglamento: “Requerimiento”.
3. Artículo 72 del Reglamento: “Consultas, observaciones e integración de bases”.
4. Directiva N° 009-2019-OSCE/CD “Emisión de Pronunciamiento”

Pronunciamiento

Al respecto, de la revisión del Pliego Absolutorio de consultas y/u observaciones, se aprecia que, mediante la consulta y/u observación N° 138, el participante **“TELEFONICA DEL PERÚ S.A.C.”**, solicitó lo siguiente:

<i>Consultas y/u observaciones</i>	<i>Absoluciones</i>
N° 138 “Se solicita a la entidad permita la instalación del servicio sobre dicha plataforma en los aspectos que el postor considere factibles siempre y cuando pueda garantizar la integridad del sistema, cumpliendo con los requerimientos actuales y el soporte técnico de toda la plataforma, lo cual se sustentara con declaración jurada de parte del postor y certificado GDPS actualizado para el nuevo periodo a contratar”.	“Respuesta: Se acoge parcialmente. Los postores podrán utilizar los equipos de propiedad del Banco, que se encuentran instalados en los centros de datos, siempre y cuando asegure el soporte y mantenimiento de los mismos. Si los postores consideran en su propuesta utilizar el equipamiento del BN, este deberá cumplir con los requerimientos actuales y el soporte, mantenimiento y garantía del hardware propuesto para brindar el servicio (...)”.

En atención a ello, la Entidad, conjuntamente con la solicitud de elevación, remitió un Informe Técnico, mediante el cual señaló lo siguiente:

“Se precisa que respecto al detalle del estado actual de los equipos multiplexores, en la página 23 numeral 1.7.1.1 SERVICIO DE ENLACES DE FIBRA OPTICA ENTRE CDP y CDR de las bases del proceso dice lo siguiente:

El BN requiere interconectar las sedes CDP y CDR por medio de Fibra Óptica. Para esta interconexión, el BN cuenta actualmente con Cuatro (04) Nodos DWDM (nodos A y C en CDP y nodos By D en CDR). Por cada nodo se cuenta con un equipo DWDM Adva FSP 3000 que tiene 2 enlaces redundantes (fibra oscura) entre ambos Data Centers, y que son parte de la solución de Discos Storage Actual (lo subrayado es nuestro).

Los cuatro (04) nodos DWDM mencionados forman parte de la Solución de Discos Storage Actual, merced a un contrato con la empresa Storage Data.

Asimismo, en la página 31 de las bases del proceso se indica lo siguiente:

El PROVEEDOR podrá realizar una visita técnica para determinar distancias, lugar de instalación de los equipos, tipos de conectores en los equipos Multiplexores y equipos finales, etc, para lo cual deberá solicitar los accesos de su personal a las instalaciones del BN con 72 horas de anticipación previa coordinación con el líder del proyecto por parte del BN y la Jefatura de Sección de Operaciones de la Infraestructura Tecnológica del BN, para la gestión correspondiente, enviando su SCTR y carnet de vacunación con las dosis requeridas según el Ministerio de Salud.

Asimismo, en la página 33 de las bases del proceso se indica lo siguiente:

La entidad en virtud a brindar las facilidades a todas las empresas participantes para que efectúen la formulación de su correspondiente propuesta técnica, brindó acceso a los centros de datos a las empresas interesadas, como es el caso de la empresa TELEFÓNICA DEL PERU SAA, de acuerdo a lo indicado en los siguientes correos de coordinación:

18 de abril de 2023, correo de Telefónica a la entidad, solicitando visita a los centros de datos:

Enviado el: martes, 18 de abril de 2023 15:16

Para: Alejandro Sifuentes Gonzales <asifuentes@bn.com.pe>

CC: CARLOS ALFREDO MEZA BASURTO <carlos.mezabasurto@telefonica.com>; Julio Ernesto Cavallini Zapata <julio.cavallini@telefonica.com>

Asunto: CONCURSO PÚBLICO N° 07-2023-BN-1 – "SERVICIO DE COMUNICACIÓN MEDIANTE FIBRA ÓPTICA PARA LOS CENTROS DE DATOS DEL BANCO DE LA NACIÓN"

Importancia: Alta

Estimado Alejandro

Por la presente solicito tu apoyo para poder coordinar una visita técnica de inspección en los Data Center CDP y CDR del Banco de acuerdo a lo establecido en bases del concurso del asunto.

El PROVEEDOR podrá realizar una visita técnica para determinar distancias, lugar de instalación de los equipos, tipos de conectores en los equipos Multiplexores y equipos finales, etc, para lo cual deberá solicitar los accesos de su personal a las instalaciones del BN con 72 horas de anticipación previa coordinación con el líder del proyecto por parte del BN y la Jefatura de Sección de Operaciones de la Infraestructura Tecnológica del BN, para la gestión correspondiente, enviando su SCTR y carnet de vacunación con las dosis requeridas según el Ministerio de Salud.

Quedo atento

Gracias,

Saludos,

Jimmy Costa

Ingeniería B23 Hispam | Movistar Empresas

Móvil: 972695812

25 de abril de 2023, correo de la entidad a la empresa Telefónica, donde se indica la fecha de la primera visita para el día jueves 27 de abril de 2023, para el ingreso al centro de datos a partir de las 9:00 a.m

De: Alejandro Sifuentes Gonzales <asifuentes@bn.com.pe>

Enviado el: martes, 25 de abril de 2023 10:17

Para: Jimmy Andres Costa Siaden <jimmy.costa@telefonica.com>; Julio Ernesto Cavallini Zapata <julio.cavallini@telefonica.com>

CC: Juan Carlos Olivas Sosa <juan.olivas@bn.com.pe>; MIGUEL ALFREDO TICONA HUAMAN <mticonah@bn.com.pe>; PEDRO MARTIN HIDALGO HIDALGO <phidalgo@bn.com.pe>

Asunto: RE: CONCURSO PÚBLICO N° 07-2023-SN-1 - "SERVICIO DE COMUNICACIÓN MEDIANTE FIBRA ÓPTICA PARA LOS CENTROS DE DATOS DEL BANCO DE LA NACIÓN"

Estimado Jimmy,

Por favor enviar los datos de las personas que efectuarán la visita a los centros de Datos del BN.

La fecha de visita puede ser el día jueves 27 a partir de las 9:00 a.m.

Todo el personal debe contar con sus SCRT respectivos.

Además verificar si están en fecha para realizar la visita de acuerdo a las bases del proceso.

Se informa para los fines pertinentes.

Ing. Alejandro Sifuentes Gonzales
Sección de Arquitectura de Datos y Aplicaciones
Subgerencia Arquitectura de TIC
Gerencia de Tecnologías de Información
Teléfono: 5192000, anexo 97187
Av. Javier Prado Este 2499, San Borja

05 de mayo de 2023, correo de Telefónica a la entidad, solicitando visita al segundo centro de datos que esta ubicado en San Isidro que estaba pendiente, ya que la primera visita solo se pudo realizar en el centro de datos de San Borja el día jueves 27 de abril del 2023

De: Julio Ernesto Cavallini Zapata

Enviado el: viernes, 5 de mayo de 2023 13:25

Para: Alejandro Sifuentes Gonzales <asifuentes@bn.com.pe>; Jimmy Andres Costa Siaden <jimmy.costa@telefonica.com>

CC: Juan Carlos Olivas Sosa <juan.olivas@bn.com.pe>; MIGUEL ALFREDO TICONA HUAMAN <mticonah@bn.com.pe>; PEDRO MARTIN HIDALGO HIDALGO <phidalgo@bn.com.pe>

Asunto: RE: CONCURSO PÚBLICO N° 07-2023-SN-1 - "SERVICIO DE COMUNICACIÓN MEDIANTE FIBRA ÓPTICA PARA LOS CENTROS DE DATOS DEL BANCO DE LA NACIÓN"

Hola Alejandro

Por favor nos das fecha para la visita a san isidro que quedo pendiente por los accesos.
gracias

Julio Cavallini Zapata
Gerente de Cuenta | Telefónica Perú

Lima, Perú (GMT -5)
Móvil: +51 980281549
Email: julio.cavallini@telefonica.com

Telefónica

31 de mayo de 2023, correo de la entidad a la empresa Telefónica, donde se indica la fecha de la segunda visita para el viernes 02 de junio de 2023, para el ingreso al centro de datos a partir de las 9:00 a.m.

De: MIGUEL ALFREDO TICONA HUAMAN <mticonah@bn.com.pe>

Enviado el: miércoles, 31 de mayo de 2023 17:57

Para: Julio Ernesto Cavallini Zapata <julio.cavallini@telefonica.com>

CC: Juan Carlos Olivas Sosa <juan.olivas@bn.com.pe>; PEDRO MARTIN HIDALGO HIDALGO <phidalgo@bn.com.pe>; Julio Ernesto Cavallini Zapata <julio.cavallini@telefonica.com>; Alejandro Sifuentes Gonzales <asifuentes@bn.com.pe>; Jimmy Andres Costa Siaden <jimmy.costa@telefonica.com>; VICTOR YOLVI HERRERA RODRIGUEZ <yherrera@bn.com.pe>

Asunto: RE: CONCURSO PÚBLICO N° 07-2023-SN-1 - "SERVICIO DE COMUNICACIÓN MEDIANTE FIBRA ÓPTICA PARA LOS CENTROS DE DATOS DEL BANCO DE LA NACIÓN"

Estimado Julio:

Se coordinó con Alejandro y la visita pueden realizarse el viernes a la 09:00 am.

Agradeceré enviar la relación del personal técnico, para gestionar los accesos.

Saludos

Ing. CIP Miguel Alfredo Ticona Huamán
Encargado de la Administración de los Centros de Cómputo del BN
Sección Operaciones de la Infraestructura Tecnológica
Subgerencia Producción | Gerencia de T.I.
Teléfono: 5192000 anexo 97022 | Celular: 998612451
Mail: mticonah@bn.com.pe | Esquina Av. Javier Prado Este 2499 - San Borja |

De: Julio Ernesto Cavallini Zapata <julio.cavallini@telefonica.com>

Enviado el: miércoles, 31 de mayo de 2023 13:33

Para: Alejandro Sifuentes Gonzales <asifuentes@bn.com.pe>; Jimmy Andres Costa Siaden <jimmy.costa@telefonica.com>

CC: Juan Carlos Olivas Sosa <juan.olivas@bn.com.pe>; MIGUEL ALFREDO TICONA HUAMAN <mticonah@bn.com.pe>; PEDRO MARTIN HIDALGO HIDALGO <phidalgo@bn.com.pe>

En base a lo expuesto se indica que la entidad ha definido correctamente y de acuerdo a sus necesidades, los requerimientos que deben cumplir las empresas participantes. Asimismo, se indica que las tres empresas participantes: TELEFONICA DEL PERU S.A.A., OPTICAL TECHNOLOGIES S.A.C. y AMERICA MÓVIL PERÚ S.A.C., tuvieron todas las facilidades en sus visitas efectuadas a nuestros Centros de Datos de San Borja y San Isidro, para poder tener conocimiento de TODA la Plataforma del Servicio actual conformados por equipos DWDM merced al contrato de servicio con la empresa OPTICAL TECHNOLOGIES SAC, así como para tener conocimiento de los equipos DWDM de propiedad del Banco de la Nación, merced al contrato con la empresa Storage Data SAC, que podrían utilizar como parte de la solución a implementar, siempre y cuando cumplan con los requerimientos técnicos solicitados en las bases del presente procedimiento de selección”. (El subrayado y resaltado es agregado)

Asimismo, mediante la notificación electrónica de fecha 19 de junio de 2023, la Entidad remitió un Informe técnico adicional, recibido en fecha 23 de junio de 2023⁵; mediante el cual, el área usuaria de la Entidad, señaló lo siguiente:

“En las páginas 23 y 24 de las Bases, numeral 1.7.1.1 SERVICIO DE ENLACES DE FIBRA OPTICA ENTRE CDP Y CDR, ya se indicaba que el Banco, por cada nodo se cuenta con un equipo DWDM Adva FSP 3000 que tiene 2 enlaces redundantes (fibra oscura) entre ambos Data Centers, y que son parte de la solución de Discos Storage Actual. Asimismo, en la página 33 de las bases del proceso se indica lo siguiente: EL PROVEEDOR podrá solicitar visita de inspección (evaluaciones necesarias para la formulación de la correspondiente propuesta técnica) a los Data Centers CDP, CDR en donde se implementará y brindará el servicio materia del presente proceso. La visita se realizará hasta la propia fecha de cierre de registro de participantes, en horario laboral (de 08:30 horas a 17:30 horas) y días laborables (Lunes a Viernes) (...). Además, las tres empresas participantes: TELEFONICA DEL PERU S.A.A., OPTICAL TECHNOLOGIES S.A.C. y AMERICA MÓVIL PERÚ S.A.C., realizaron visitas a nuestros Centros de Datos de San Borja(CDP) y San Isidro(CDR), para que puedan tener un mayor conocimiento de TODO el equipamiento existente (Multiplexores DWDM) en las instalaciones del banco”.

Al respecto, cabe señalar que, en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, se establece que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento (términos de referencia en el caso de servicios), debiendo estos contener la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes para cumplir la finalidad pública de la contratación, y las condiciones en las que debe ejecutarse la contratación.

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

⁵ Mediante Trámite Documentario N° 2023-24552111-LIMA.

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

Ahora bien, considerando los aspectos planteados por el recurrente en su elevación, cabe señalar que, la Entidad, mediante los citados informes técnicos, habría decidido ratificar la respuesta brindada en el pliego absolutorio, esto es, que los postores podrán utilizar los equipos de la Entidad durante la ejecución del servicio; asimismo, ha señalado que la información de las características de los equipos con los que cuenta estaría contemplada en los Términos de Referencia.

Aunado a ello, la Entidad habría señalado que, además de las características técnicas señaladas en los Términos de Referencia, los postores tendrán la potestad de realizar visitas técnicas a las instalaciones de la Entidad, lo cual, según refiere, podría facilitar la elaboración de las ofertas de los postores.

Asimismo, cabe señalar que, de la revisión del numeral 4.2 del Formato de Resumen Ejecutivo de actuaciones preparatorias, se aprecia que la Entidad habría declarado la existencia de pluralidad de proveedores con capacidad de atender el requerimiento.

En ese sentido, considerando lo señalado en los párrafos precedentes, y en la medida que la pretensión del solicitante estaría orientada a que, necesariamente, se deje sin efecto la posibilidad de que los postores puedan utilizar los equipos de la Entidad, este Organismo Técnico Especializado ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento.

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

3. ASPECTOS REVISADOS DE OFICIO

Si bien el procesamiento de la solicitud de pronunciamiento, por norma, versa sobre las supuestas irregularidades en la absolución de consultas y/u observaciones, a pedido de parte, y no representa la convalidación de ningún extremo de las Bases, este Organismo Técnico Especializado ha visto por conveniente hacer indicaciones puntuales a partir de la revisión de oficio, según el siguiente detalle:

3.1. Respetto de los entregables

De la revisión del numeral 2.6 “forma de pago” correspondiente al Capítulo II así como el acápite 1.7.11. correspondientes al numeral 3.1. del Capítulo III de la Sección Especifica de las Bases Integradas se observa lo siguiente:

Forma de pago (Capítulo II y III)		Entregables Capítulo III					
“2.5.Forma de pago		“1.7.II. Entregables EL PROVEEDOR deberá remitir al inicio de la implementación (en la fecha de Kick Off indicado en el Plan de Trabajo), los siguientes entregables:					
<table><tr><th>Componente</th><th>Entregables</th></tr><tr><td>Servicio de comunicación mediante fibra óptica entre centros de datos BN</td><td><ul style="list-style-type: none">✓ Informe Final de Instalación del equipamiento y enlaces, que deberá incluir como mínimo:<ul style="list-style-type: none">o Documentación Técnica de la configuración de todos los equipos y la plataforma de gestión.o Protocolo de atención de averías y solicitud de servicios.o Guías de instalación, configuración y administración.o Relación detallada de equipos implementados y las muestras graficas de cada instalación.✓ Acta de Conformidad de Instalación del equipamiento y enlaces emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica – Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información✓ Informe mensual del Servicio, donde se indique lo siguiente:<ul style="list-style-type: none">o Estado de salud del equipamiento y enlaces que conforman la solución.o Resumen de todas las atenciones de soporte técnico realizados en dicho periodo.o Estadístico de incidentes en dicho periodo.✓ Acta de reunión mensual✓ Informe Técnico mensual emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica - Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información✓ Acta de Conformidad mensual emitida por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica-Subgerencia Producción-Gerencia de Tecnologías de Información</td></tr><tr><td>Servicio de Entrenamient o</td><td><ul style="list-style-type: none">✓ Informe de Entrenamiento donde se incluya los cursos dictados, el tiempo de duración y el acta de asistencia de los participantes de los cursos dictados.✓ Informe Técnico emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica - Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información</td></tr></table>	Componente	Entregables	Servicio de comunicación mediante fibra óptica entre centros de datos BN	<ul style="list-style-type: none">✓ Informe Final de Instalación del equipamiento y enlaces, que deberá incluir como mínimo:<ul style="list-style-type: none">o Documentación Técnica de la configuración de todos los equipos y la plataforma de gestión.o Protocolo de atención de averías y solicitud de servicios.o Guías de instalación, configuración y administración.o Relación detallada de equipos implementados y las muestras graficas de cada instalación.✓ Acta de Conformidad de Instalación del equipamiento y enlaces emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica – Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información✓ Informe mensual del Servicio, donde se indique lo siguiente:<ul style="list-style-type: none">o Estado de salud del equipamiento y enlaces que conforman la solución.o Resumen de todas las atenciones de soporte técnico realizados en dicho periodo.o Estadístico de incidentes en dicho periodo.✓ Acta de reunión mensual✓ Informe Técnico mensual emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica - Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información✓ Acta de Conformidad mensual emitida por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica-Subgerencia Producción-Gerencia de Tecnologías de Información	Servicio de Entrenamient o	<ul style="list-style-type: none">✓ Informe de Entrenamiento donde se incluya los cursos dictados, el tiempo de duración y el acta de asistencia de los participantes de los cursos dictados.✓ Informe Técnico emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica - Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información	<ul style="list-style-type: none">- Protocolo de atención de averías (mantenimiento correctivo) y solicitud de servicios.- Diseño de la Solución a implementar considerando Alta Disponibilidad y balanceo (por Rutas diferentes y por Multiplexores diferentes).- Diagrama Esquemático de la Red a implementar, que incluya Plan de Ruta de Fibra en detalle (precisando los puntos donde se espera contar con empalmes de cable y donde se incluya el tipo de tendido: identificación de los segmentos canalizados de las rutas). <p>El Proveedor deberá remitir al final de la implementación, los siguientes entregables:</p> <ul style="list-style-type: none">- Disponibilidad del Servicio sustentado por documento realizado y certificado por el proveedor de servicio.- Descripción técnica general de la solución implementada y sus componentes, incluir descripción del rotulado de las conexiones.- Plan de Mantenimiento propuesto, que incluya periodos predefinidos (ya establecidos), labores a realizar, etc. <p>El Proveedor deberá remitir, durante el periodo de vigencia del servicio, los siguientes entregables:</p> <ul style="list-style-type: none">- Informes mensuales (36), los cuales deberán contener reportes de tráfico, utilización, atenuación (dB) y demás, establecidos en el ítem: GESTION Y MONITOREO DEL SERVICIO, en éste informe se deberá proponer medidas de optimización de recursos y servicios de toda la solución.- Actas de Reunión (36) los cuales deberán contener los compromisos y acuerdos establecidos en las reuniones periódicas mensuales establecidas con su contraparte del BN.
Componente	Entregables						
Servicio de comunicación mediante fibra óptica entre centros de datos BN	<ul style="list-style-type: none">✓ Informe Final de Instalación del equipamiento y enlaces, que deberá incluir como mínimo:<ul style="list-style-type: none">o Documentación Técnica de la configuración de todos los equipos y la plataforma de gestión.o Protocolo de atención de averías y solicitud de servicios.o Guías de instalación, configuración y administración.o Relación detallada de equipos implementados y las muestras graficas de cada instalación.✓ Acta de Conformidad de Instalación del equipamiento y enlaces emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica – Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información✓ Informe mensual del Servicio, donde se indique lo siguiente:<ul style="list-style-type: none">o Estado de salud del equipamiento y enlaces que conforman la solución.o Resumen de todas las atenciones de soporte técnico realizados en dicho periodo.o Estadístico de incidentes en dicho periodo.✓ Acta de reunión mensual✓ Informe Técnico mensual emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica - Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información✓ Acta de Conformidad mensual emitida por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica-Subgerencia Producción-Gerencia de Tecnologías de Información						
Servicio de Entrenamient o	<ul style="list-style-type: none">✓ Informe de Entrenamiento donde se incluya los cursos dictados, el tiempo de duración y el acta de asistencia de los participantes de los cursos dictados.✓ Informe Técnico emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica - Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información						

De lo expuesto, se aprecia que en ambos numerales se está consignando documentación distinta como parte de los entregables; asimismo, no quedaría claro en qué oportunidad se debe presentar la documentación requerida como parte de cada entregable.

En atención a ello, mediante Informe Técnico complementario, la Entidad brindó alcances que aclararían determinadas incongruencias advertidas; por lo que, considerando dichos alcances y cautelando el Principio de Transparencia y Libre Concurrencia, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el numeral 2.6 “forma de pago” correspondiente al Capítulo II así como el acápite 1.7.11. correspondientes al numeral 3.1. del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme a lo siguiente:

Forma de pago (Capítulo II y III)		Entregables Capítulo III
“2.5. Forma de pago		“1.7.11. Entregables (...)”
Componente	Entregables	
Servicio de comunicación mediante fibra óptica entre centros de datos BN	<p><i>Al final de Implementación:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> ✓ Disponibilidad del Servicio sustentado por documento realizado y certificado por el proveedor de servicio. - Descripción técnica general de la solución implementada y sus componentes, incluir descripción del rotulado de las conexiones. - Plan de Mantenimiento propuesto, que incluya periodos predefinidos (ya establecidos), labores a realizar, etc. ✓ Informe Final de Instalación del equipamiento y enlaces, que deberá incluir como mínimo: <ul style="list-style-type: none"> o Documentación Técnica de la configuración de todos los equipos y la plataforma de gestión. o Protocolo de atención de averías y solicitud de servicios. o Guías de instalación, configuración y administración. o Relación detallada de equipos implementados y las muestras graficas de cada instalación. ✓ Acta de Conformidad de Instalación del equipamiento y enlaces emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información <p><i>Durante el periodo del Servicio</i></p> <ul style="list-style-type: none"> ✓ Informe mensual del Servicio, donde se indique lo siguiente: <ul style="list-style-type: none"> o Estado de salud del equipamiento y enlaces que conforman la solución. o Resumen de todas las atenciones de soporte técnico realizados en dicho periodo. o Estadístico de incidentes en dicho periodo. ✓ Acta de reunión mensual ✓ Informe Técnico mensual emitido por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información ✓ Acta de Conformidad mensual emitida por la Sección Soporte de la Infraestructura Tecnológica Subgerencia Producción - Gerencia de Tecnologías de Información 	<p>El Proveedor deberá remitir al final de la implementación, los siguientes entregables:</p> <ul style="list-style-type: none"> - Disponibilidad del Servicio sustentado por documento realizado y certificado por el proveedor de servicio. - Descripción técnica general de la solución implementada y sus componentes, incluir descripción del rotulado de las conexiones. - Plan de Mantenimiento propuesto, que incluya periodos predefinidos (ya establecidos), labores a realizar, etc. - Informe final: <ul style="list-style-type: none"> ✓ Documentación Técnica de la configuración de todos los equipos y la plataforma de gestión ✓ Protocolo de atención de averías y solicitud de servicios. ✓ Guías de instalación, configuración y administración. ✓ Relación detallada de equipos implementados y las muestras graficas de cada instalación. <p>El Proveedor deberá remitir, durante el periodo de vigencia del servicio, los siguientes entregables:</p> <ul style="list-style-type: none"> - Informes mensuales (36), los cuales deberán contener reportes de tráfico, utilización, atenuación (dB) y demás, establecidos en el ítem: GESTION Y MONITOREO DEL SERVICIO, en éste informe se deberá proponer medidas de optimización de recursos y servicios de toda la solución. <p><i>Informe mensual del Servicio, donde se indique lo siguiente:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> ✓ Estado de salud del equipamiento y enlaces que conforman la solución. ✓ Resumen de todas las atenciones de soporte técnico realizados en dicho periodo. ✓ Estadístico de incidentes en dicho periodo. - Actas de Reunión mensual (36) los cuales deberán contener los compromisos y acuerdos establecidos en las reuniones periódicas mensuales establecidas con su contraparte del BN. <p>Respecto al servicio de entrenamiento el proveedor deberá remitir:</p> <ul style="list-style-type: none"> - Informe de Entrenamiento donde se incluya los cursos dictados, el tiempo de duración y

Servicio de Entrenamiento	✓ Informe de Entrenamiento donde se incluya los cursos dictados, el tiempo de duración y el acta de asistencia de los participantes de los cursos dictados.	el acta de asistencia de los participantes de los cursos dictados”.
---------------------------	---	---

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

3.2. **Respecto del personal**

Sobre ello, de la revisión del acápite del Capítulo III de las Bases Integradas, se advierte lo siguiente:

“1.7.4 RECURSOS A SER PROVISTOS POR EL PROVEEDOR

*El personal dependiente de EL PROVEEDOR y/o que contratará o toda persona asignada por él para brindar el suministro materia del contrato (en la etapa de implementación como en el propio periodo de servicio), no tendrá ninguna relación civil ni laboral con el BN, siendo EL PROVEEDOR el único y exclusivo responsable de los compromisos que este contraiga, así como de todos los actos que estos realicen en el cumplimiento del suministro contratado. Asimismo, EL PROVEEDOR se compromete), a no reasignar ni remover a ninguno de los miembros que formen parte del equipo de trabajo del proyecto, tanto durante la etapa de implementación como en el propio periodo de servicio . **Si debiera producirse un reemplazo, la solicitud de cambio del nuevo el/la reemplazante deberá ser aprobado por la Subgerencia Producción de la Gerencia de Tecnologías de la Información del BN; y reunir al menos las mismas habilidades, competencias y experiencia que el/la reemplazado/a.**”.*

Al respecto, debemos tener en cuenta que la Dirección Técnica Normativa del OSCE en múltiples opiniones, ha indicado que, el contratista puede efectuar el reemplazo del personal, siempre y cuando, el reemplazo propuesto reúna iguales o superiores características a las previstas en las Bases para el personal a ser reemplazado

Por lo que, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el numeral 2.5, del Capítulo II, y del acápite XII, del numeral 3.1, del Capítulo III, pertenecientes a la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, conforme a lo siguiente:

“21.7.4 RECURSOS A SER PROVISTOS POR EL PROVEEDOR

El personal dependiente de EL PROVEEDOR y/o que contratará o toda persona asignada por él para brindar el suministro materia del contrato (en la etapa de implementación como en el propio periodo de servicio), no tendrá ninguna relación civil ni laboral con el BN, siendo EL PROVEEDOR el único y exclusivo responsable de los compromisos que este contraiga, así como de todos los actos que estos realicen en el cumplimiento del suministro contratado. Asimismo, EL PROVEEDOR se compromete), a no reasignar ni remover a ninguno de los miembros que formen parte del equipo de trabajo del proyecto, tanto durante la etapa de

implementación como en el propio periodo de servicio . Si debiera producirse un reemplazo, la solicitud de cambio del nuevo el/la reemplazante deberá ser aprobado por la Subgerencia Producción de la Gerencia de Tecnologías de la Información del BN; y reunir al menos las mismas habilidades, competencias y experiencia ~~que el/la reemplazado/a~~ las previstas en las Bases.”

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

3.3. Solución de controversias

Al respecto, en la proforma del contrato del Capítulo V de la Sección Específica de las Bases Estándar objeto de la presente contratación, se establece lo siguiente:

“Las controversias que surjan entre las partes durante la ejecución del contrato se resuelven mediante conciliación o arbitraje, según el acuerdo de las partes.

Cualquiera de las partes tiene derecho a iniciar el arbitraje a fin de resolver dichas controversias dentro del plazo de caducidad previsto en la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento.

Facultativamente, cualquiera de las partes tiene el derecho a solicitar una conciliación dentro del plazo de caducidad correspondiente, según lo señalado en el artículo 224 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, sin perjuicio de recurrir al arbitraje, en caso no se llegue a un acuerdo entre ambas partes o se llegue a un acuerdo parcial. Las controversias sobre nulidad del contrato solo pueden ser sometidas a arbitraje.

El Laudo arbitral emitido es inapelable, definitivo y obligatorio para las partes desde el momento de su notificación, según lo previsto en el numeral 45.21 del artículo 45 de la Ley de Contrataciones del Estado(...).”.

Asimismo, el numeral 226.3 del artículo 226 del Reglamento, dispone que, **las partes** pueden establecer estipulaciones adicionales o modificatorias del convenio arbitral, en la medida que no contravengan las disposiciones de la normativa de contrataciones del Estado.

Aunado a ello, el literal i) del artículo 2 de la Ley, prevé el Principio de Equidad, el cual dispone que las prestaciones y derechos de las partes deben guardar una razonable relación de equivalencia y proporcionalidad, sin perjuicio de las facultades que correspondan al Estado en la gestión del interés general.

Ahora bien, de la revisión del pliego absolutorio, se aprecia que a través de la consulta u observación el participante solicitó lo siguiente:

Consulta u observación	Análisis respecto de la consulta u observación:
Nº 28 “solicitamos a la Entidad precisar que el tipo de arbitraje será Institucional, toda vez que, de conformidad con el numeral 1 del artículo 223° del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, las controversias que surjan entre las partes se resuelven mediante arbitraje institucional. Asimismo, de acuerdo con el artículo	“Respuesta: No se confirma Se precisa, que de conformidad al artículo 226° del Reglamento de la Ley de Contrataciones de surgir controversia alguna, el arbitraje será institucional, con un tribunal conformado por tres (3) árbitros. En cuanto a la institución arbitral puede ser cualquiera que este reconocida por el OSCE.”.

230° del referido Reglamento, con la finalidad de garantizar que el laudo arbitral sea lo más imparcial posible, indicar de manera expresa que el Tribunal Arbitral que tenga a su cargo la solución de las eventuales controversias que surjan en relación al contrato, estará conformado por tres (3) árbitros. Finalmente, solicitamos se indique que las instituciones arbitrales entre las que se podrá escoger serán el Centro de Solución de Controversias de la PUCP o el Centro de Arbitraje de la Cámara de Comercio de Lima, esto último en concordancia con el artículo 226° del aludido Reglamento”.

En atención a ello la Entidad modificó el contrato del Capítulo V de la Sección Específica de las Bases Integradas conforme se aprecia:

“Las controversias que surjan entre las partes durante la ejecución del contrato se resuelven mediante conciliación o arbitraje, según el acuerdo de las partes.

Cualquiera de las partes tiene derecho a iniciar el arbitraje a fin de resolver dichas controversias dentro del plazo de caducidad previsto en la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento.

Se precisa, que de conformidad al artículo 226° del Reglamento de la Ley de Contrataciones de surgir controversia alguna, el arbitraje será institucional, con un tribunal conformado por tres (3) árbitros. En cuanto a la institución arbitral, esta será definida por acuerdo entre las partes de darse el caso.

Facultativamente, cualquiera de las partes tiene el derecho a solicitar una conciliación dentro del plazo de caducidad correspondiente, según lo señalado en el artículo 224 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, sin perjuicio de recurrir al arbitraje, en caso no se llegue a un acuerdo entre ambas partes o se llegue a un acuerdo parcial. Las controversias sobre nulidad del contrato solo pueden ser sometidas a arbitraje”.

De lo expuesto, se advierte que, la absolución y el texto de la solución de controversias consignada por la Entidad difiere de las Bases Estándar objeto de la presente contratación. En ese sentido, se emitirá la siguiente disposición al respecto:

- Se **deberá dejar sin efecto** la absolución a la consulta u observación N° 28.
- Se **adecuará** la proforma del contrato del Capítulo V de la Sección Específica de las Bases Integradas definitivas, conforme al siguiente detalle:

“Las controversias que surjan entre las partes durante la ejecución del contrato se resuelven mediante conciliación o arbitraje, según el acuerdo de las partes.

Cualquiera de las partes tiene derecho a iniciar el arbitraje a fin de resolver dichas controversias dentro del plazo de caducidad previsto en la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento.

~~Se precisa, que de conformidad al artículo 226° del Reglamento de la Ley de Contrataciones de surgir controversia alguna, el arbitraje será institucional, con un tribunal conformado por tres (3) árbitros. En cuanto a la institución arbitral, esta será definida por acuerdo entre las partes de darse el caso.~~

Facultativamente, cualquiera de las partes tiene el derecho a solicitar una conciliación dentro del plazo de caducidad correspondiente, según lo señalado en el artículo 224 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, sin perjuicio de recurrir al arbitraje, en caso no se llegue a un acuerdo entre ambas partes o se llegue a un acuerdo parcial. Las controversias sobre nulidad del contrato solo pueden ser sometidas a arbitraje”.

- Se **deberá tener en cuenta** que de conformidad con el numeral 226.3 del artículo 226 del Reglamento, dispone que, **las partes** pueden establecer estipulaciones adicionales o modificatorias del convenio arbitral, en la medida que no contravengan las disposiciones de la normativa de contrataciones del Estado.

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

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, 28 de junio de 2023

Códigos: 6.1; 6.3; 12.5; 12.6; 12.7