

PLIEGO DE ABSOLUCIÓN DE CONSULTAS Y OBSERVACIONES

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	AS-SM-209-2024-MDSM/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: ¿CREACION DEL LOCAL COMUNAL MULTIUSO EN EL BARRIO DE PUCAHUAYI DEL CENTRO POBLADO DE CHALLHUAYACO, DISTRITO DE SAN MARCOS - PROVINCIA DE HUARI - DEPARTAMENTO DE ANCASH¿, con CUI N° 2568218.

Ruc/código :	20531801084	Fecha de envío :	04/07/2024
Nombre o Razón social :	CONTRATISTAS UNIDOS BAHUA S.A.C.	Hora de envío :	20:49:03

Observación: Nro. 1

Consulta/Observación:

SE OBSERVA QUE, EN LA BASE DE LA PRESENTE CONVOCATORIA, PRESENTA CIERTAS LIMITACIONES QUE ATENTAN CON EL PRINCIPIO DE CONCURRENCIA ESTABLECIDO EN EL ARTÍCULO 2 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO. DICHO ESTO, NOS PERCATAMOS QUE SE HA LIMITADO EL PORCENTAJE DE PARTICIPACION EN DICHO PROCESO EN EL CUAL MENCIONA QUE EL PORCENTAJE DE PARTICIPACION MINIMA DE CADA CONSORCIADO SERÁ MAYOR AL 40% Y ADEMAS, ESTABLECE QUE LA PARTICIPACION PARA EL CONSORCIADO QUE APORTA MAYOR EXPERIENCIA EN LA ESPECIALIDAD; ES DECIR, OBRAS SIMILARES SEA MAYOR AL 55%. MÁS SIN EMBARGO LA LEY DE CONTRATACIONES CON EL ESTADO ESTABLECE QUE: LAS ENTIDADES SON LAS ENCARGADAS DE PROMOVER EL LIBRE ACCESO Y PARTICIPACIÓN DE PROVEEDORES EN LOS PROCESOS DE CONTRATACIÓN QUE REALICEN, DEBIENDO EVITARSE EXIGENCIAS Y FORMALIDADES COSTOSAS E INNECESARIAS. ADEMÁS, TAMBIÉN DICHA LEY ESPECÍFICA QUE SE ENCUENTRA PROHIBIDA LA ADOPCIÓN DE PRÁCTICAS QUE LIMITEN O AFECTEN LA LIBRE CONCURRENCIA DE PROVEEDORES. BAJO DICHAS CONSIDERACIONES LEGALES, EL HECHO DE CONSIGNAR LA PARTICIPACION MINIMA DE CADA CONSORCIADO A 40% Y LA QUE ACREDITA MAYOR EXPERIENCIA SEA MAYOR AL 55% PONE EN FALTA LOS PRINCIPIOS MENCIONADOS ANTERIORMENTE POR LO QUE SOLICITAMOS QUE SE MODIFIQUE A 30% EL PORCENTAJE DE LA PARTICIPACION MINIMA DE CADA CONSORCIADO.

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: 14 Literal: L Página: 28

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

ARTÍCULO 2 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO.

Análisis respecto de la consulta u observación:

Sobre la presente observación, resulta menester desprender parte de lo expresado, en el PRONUNCIAMIENTO N° 493-2023-OSCE-DGR:

¿cabe señalar que, el numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, establece que el área usuaria tiene la potestad de establecer el número máximo de consorciados, el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado y/o que el integrante del consorcio que acredite mayor experiencia cumpla con un determinado porcentaje de participación.¿

Así, el numeral 6.1 de la Directiva n.º 005-2019-OSCE/CD ¿Participación de proveedores en consorcio en las contrataciones del estado¿ establece lo siguiente:

(¿) De conformidad con el Anexo N° 1 - Definiciones del Reglamento, el consorcio es el contrato asociativo por el cual dos (2) o más personas se asocian, con el criterio de complementariedad de recursos, capacidades y aptitudes, para contratar con el Estado. De acuerdo con el numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento, el área usuaria puede establecer un número máximo de consorciados en función a la naturaleza de la prestación.

Asimismo, puede establecer un porcentaje mínimo de participación de cada consorciado, así como que el integrante del consorcio que acredite mayor experiencia cumpla con un determinado porcentaje de participación¿.

De igual modo, dicho razonamiento es validado por la Opinión N° 002-2020/DTN; la cual señala que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De lo expuesto, se puede colegir que, es una facultad exclusiva de la Entidad, a través de su área usuaria consignar las condiciones establecidas para los consorcios en atención a la naturaleza de la prestación¿.

Ahora bien, del análisis integral del pliego de consultas y observaciones se advierte que la mayoría de postores, solicita una reformulación en las condiciones de los postores en cuanto se refiere a la presentación en forma de consorcios; en ese sentido el área usuaria de la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento; específicamente al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del Reglamento de la Ley de contrataciones, que prescribe:

¿el requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas,

Entidad convocante :MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura :AS-SM-209-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria :1

Objeto de contratación :Obra

Descripción del objeto :CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: ¿CREACION DEL LOCAL COMUNAL MULTIUSO EN EL BARRIO DE PUCAHUAYI DEL CENTRO POBLADO DE CHALLHUAYACO, DISTRITO DE SAN MARCOS - PROVINCIA DE HUARI - DEPARTAMENTO DE ANCASH¿, con CUI Nº 2568218.

	Específico	14	L	28
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
ARTÍCULO 2 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO.				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad. Las modificaciones cuentan con la aprobación del área usuraria.¿				
Por lo tanto, en aras de generar mayor pluralidad de postores y no imponer aspectos o extremos limitativos ha decidido acoger de forma parcial la observación y reformular las condiciones de los consorciados de la siguiente manera:				
Numeral 14. (I) Los consorciados deberán de especificar en la promesa de consorcio las obligaciones contractuales que corresponda a cada integrante, en cuanto se refiere a las obligaciones financieras, administrativas, tributarias y legales; del mismo modo, el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor al treinta y cinco por ciento.				
Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:				
null				

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : AS-SM-209-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: ¿CREACION DEL LOCAL COMUNAL MULTIUSO EN EL BARRIO DE PUCAHUAYI DEL CENTRO POBLADO DE CHALLHUAYACO, DISTRITO DE SAN MARCOS - PROVINCIA DE HUARI - DEPARTAMENTO DE ANCASH¿, con CUI N° 2568218.

Ruc/código :	20531963149	Fecha de envío :	04/07/2024
Nombre o Razón social :	CONSTRUTEC M & Z S.A.C.	Hora de envío :	20:54:29

Observación: Nro. 2

Consulta/Observación:

SE OBSERVA QUE SE HA INSERTADO EN LAS CONSIDERACIONES DE LA PRESENTACIÓN DEL SERVICIO DE EJECUCIÓN DE OBRA MEDIANTE CONSORCIOS, ASPECTOS TOTALMENTE LIMITATIVOS Y POCO VIABLES PARA LO QUE DEMANDA LA EJECUCIÓN DE OBRA DE TAL ENVERGADURA; COMO SON: QUE EXCLUSIVAMENTE SE CONSORCIEN UN MÁXIMO DE DOS INTEGRANTES Y QUE CADA UNA DE ESTAS TENGAN UN PORCENTAJE MÍNIMO DE PARTICIPACIÓN DEL CUARENTA POR CIENTO. EN ESTE CONTEXTO ES MENESTER INDICAR QUE EL ÁREA USUARIA, NO SUSTENTA CON CRITERIO RAZONABLE LA ELABORACIÓN DE DICHOS PARÁMETROS PORCENTUALES; MÁS AÚN CUANDO, A LA FECHA LAS CAPACIDADES MÁXIMAS DE CONTRATACIÓN QUE EMITE EL OSCE SON ÚNICAMENTE HASTA MEDIO MILLÓN DE SOLES; BAJO ESTA LÍNEA, EL ÁREA USUARIA INSERTA DICHO REQUISITO DE FORMA INCOHERENTE, DONDE ES EVIDENTE QUE LIMITA LA LIBRE CONCURRENCIA DE EMPRESAS QUE INICIAN EN ESTA ACTIVIDAD Y QUE PUEDEN USAR EL MECANISMO DEL CONSORCIO CON OTRAS EMPRESAS QUE TIENEN EXPERIENCIA EN EL RUBRO; TODO ESTO HARÍA VER UN POSIBLE DIRECCIONAMIENTO A DETERMINADAS EMPRESAS, Y DEJA DE LADO A POTENCIALES POSTORES, QUE SE VEN LIMITADOS DE PARTICIPAR; CABE PRECISAR QUE EL PRINCIPIO DE LIBRE CONCURRENCIA, ESGRIMIDO EN LA LEY DE CONTRATACIONES CON EL ESTADO ESTABLECE QUE: LAS ENTIDADES PROMUEVEN EL LIBRE ACCESO Y PARTICIPACIÓN DE PROVEEDORES EN LOS PROCESOS DE CONTRATACIÓN QUE REALICEN, DEBIENDO EVITARSE EXIGENCIAS Y FORMALIDADES COSTOSAS E INNECESARIAS. SE ENCUENTRA PROHIBIDA LA ADOPCIÓN DE PRÁCTICAS QUE LIMITEN O AFECTEN LA LIBRE CONCURRENCIA DE PROVEEDORES. POR LO FUNDAMENTADO LÍNEAS ARRIBA, NO RESULTA COHERENTE Y MUY POR EL CONTRARIO LAS CONSIDERACIONES DE LOS CONSORCIADOS ESTABLECIDAS, MUY POR EL CONTRARIO, REPRESENTA UNA RESTRICCIÓN EVIDENTE, EL HECHO DE CONSIGNAR SOLO DOS POSTORES Y QUE ESTOS TENGAN UNA PARTICIPACIÓN MÍNIMA DEL CUARENTA POR CIENTO; EN ESE SENTIDO, SOLICITAMOS QUE SE AMPLIE EL NÚMERO DE CONSORCIADO A 3 CONSORCIADOS Y SE REDUZCA LA PARTICIPACIÓN MÍNIMA DE CADA INTEGRANTE DEL CONSORCIO A 25 POR CIENTO.

Acápíte de las bases : Sección: Especifico Numeral: 14 Literal: L Página: 28

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

ARTICULO 2 DE CONCURRENCIA DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO

Análisis respecto de la consulta u observación:

Sobre la presente observación, resulta menester desprender parte de lo expresado, en el PRONUNCIAMIENTO N° 493-2023-OSCE-DGR:

¿cabe señalar que, el numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, establece que el área usuaria tiene la potestad de establecer el número máximo de consorciados, el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado y/o que el integrante del consorcio que acredite mayor experiencia cumpla con un determinado porcentaje de participación.¿

Así, el numeral 6.1 de la Directiva n.° 005-2019-OSCE/CD ¿Participación de proveedores en consorcio en las contrataciones del estado¿ establece lo siguiente:

(¿) De conformidad con el Anexo N° 1 - Definiciones del Reglamento, el consorcio es el contrato asociativo por el cual dos (2) o más personas se asocian, con el criterio de complementariedad de recursos, capacidades y aptitudes, para contratar con el Estado. De acuerdo con el numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento, el área usuaria puede establecer un número máximo de consorciados en función a la naturaleza de la prestación.

Asimismo, puede establecer un porcentaje mínimo de participación de cada consorciado, así como que el integrante del consorcio que acredite mayor experiencia cumpla con un determinado porcentaje de participación¿.

De igual modo, dicho razonamiento es validado por la Opinión N° 002-2020/DTN; la cual señala que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De lo expuesto, se puede colegir que, es una facultad exclusiva de la Entidad, a través de su área usuaria consignar las condiciones establecidas para los consorcios en atención a la naturaleza de la prestación¿.

Ahora bien, del análisis integral del pliego de consultas y observaciones se advierte que la mayoría de postores, solicita una reformulación en las condiciones de los postores en cuanto se refiere a la presentación

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	AS-SM-209-2024-MDSM/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: ¿CREACION DEL LOCAL COMUNAL MULTIUSO EN EL BARRIO DE PUCAHUAYI DEL CENTRO POBLADO DE CHALLHUAYACO, DISTRITO DE SAN MARCOS - PROVINCIA DE HUARI - DEPARTAMENTO DE ANCASH¿, con CUI Nº 2568218.

Especifico	14	L	28
------------	----	---	----

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

ARTICULO 2 DE CONCURRENCIA DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO

Análisis respecto de la consulta u observación:

en forma de consorcios; en ese sentido el área usuaria de la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento; específicamente al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del Reglamento de la Ley de contrataciones, que prescribe:
¿el requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad. Las modificaciones cuentan con la aprobación del área usuraria.¿
Por lo tanto, en aras de generar mayor pluralidad de postores y no imponer aspectos o extremos limitativos ha decidido acoger de forma parcial la observación y reformular las condiciones de los consorciados de la siguiente manera:
Numeral 14. (I) Los consorciados deberán de especificar en la promesa de consorcio las obligaciones contractuales que corresponda a cada integrante, en cuanto se refiere a las obligaciones financieras, administrativas, tributarias y legales; del mismo modo, el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor al treinta y cinco por ciento.

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

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : AS-SM-209-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: ¿CREACION DEL LOCAL COMUNAL MULTIUSO EN EL BARRIO DE PUCAHUAYI DEL CENTRO POBLADO DE CHALLHUAYACO, DISTRITO DE SAN MARCOS - PROVINCIA DE HUARI - DEPARTAMENTO DE ANCASH¿, con CUI N° 2568218.

Ruc/código :	20604102457	Fecha de envío :	04/07/2024
Nombre o Razón social :	EBL ESTRUCTURAS E.I.R.L	Hora de envío :	20:58:18

Observación: Nro. 3

Consulta/Observación:

SI BIEN EL TUO DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO EN SU ARTÍCULO 163 DEL NUMERAL 13.4 FACULTA A LA ENTIDAD A ESTABLECER EN LOS DOCUMENTOS DEL PROCEDIMIENTO DE SELECCIÓN: UN NÚMERO MÁXIMO DE CONSORCIADOS Y/O EL PORCENTAJE MÍNIMO DE PARTICIPACIÓN, EN FUNCIÓN A LA NATURALEZA DE LA PRESTACIÓN, ESTOS DEBEN ESTABLECERSE EN CONCORDANCIA CON EL PRINCIPIO DE LIBERTAD DE CONCURRENCIA, PREVISTO Y NORMADO EN EL INCISO A) DEL ARTÍCULO 2 DEL TUO DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO. SIN EMBARGO, AL ESTABLECER LAS BASES LA OBLIGACIÓN DE QUE EL CONSORCIADO QUE ACREDITE LA MAYOR EXPERIENCIA NECESARIAMENTE ASUMA UNA OBLIGACIÓN MAYOR AL 55% DEL TOTAL DE LAS OBLIGACIONES, IMPLÍCITAMENTE SE ESTABLECE LA OBLIGATORIEDAD A QUE EL OTRO CONSORCIADO ASUMA UNA PARTICIPACIÓN MAYOR AL 40% DEL VALOR REFERENCIAL, LO QUE EN DEFINITIVA RESTRINGE LA LIBERTAD DE LOS CONSORCIADOS DE ESTABLECER SUS OBLIGACIONES SEGÚN SUS CAPACIDADES DESNATURALIZÁNDOSE LA FINALIDAD DE LA CONSTITUCIÓN DE CONSORCIOS ESTABLECIDA POR LEY. A RAZÓN DE LO SEÑALADO SOLICITAMOS, SE MODIFIQUE EL PORCENTAJE MÍNIMO DE PARTICIPACIÓN ESTABLECIDO PARA LOS CONSORCIADOS EN UN MÍNIMO DE 33% POR CIENTO.

Acápite de las bases : Sección: Específico Numeral: 14 Literal: L Página: 28

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

ARTICULO 2 DE LA LEY DE CONTRATACIONES

Análisis respecto de la consulta u observación:

Sobre la presente observación, resulta menester desprender parte de lo expresado, en el PRONUNCIAMIENTO N° 493-2023-OSCE-DGR:

¿cabe señalar que, el numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, establece que el área usuaria tiene la potestad de establecer el número máximo de consorciados, el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado y/o que el integrante del consorcio que acredite mayor experiencia cumpla con un determinado porcentaje de participación.¿

Así, el numeral 6.1 de la Directiva n.° 005-2019-OSCE/CD ¿Participación de proveedores en consorcio en las contrataciones del estado¿ establece lo siguiente:

(¿) De conformidad con el Anexo N° 1 - Definiciones del Reglamento, el consorcio es el contrato asociativo por el cual dos (2) o más personas se asocian, con el criterio de complementariedad de recursos, capacidades y aptitudes, para contratar con el Estado. De acuerdo con el numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento, el área usuaria puede establecer un número máximo de consorciados en función a la naturaleza de la prestación.

Asimismo, puede establecer un porcentaje mínimo de participación de cada consorciado, así como que el integrante del consorcio que acredite mayor experiencia cumpla con un determinado porcentaje de participación¿.

De igual modo, dicho razonamiento es validado por la Opinión N° 002-2020/DTN; la cual señala que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De lo expuesto, se puede colegir que, es una facultad exclusiva de la Entidad, a través de su área usuaria consignar las condiciones establecidas para los consorcios en atención a la naturaleza de la prestación¿.

Ahora bien, del análisis integral del pliego de consultas y observaciones se advierte que la mayoría de postores, solicita una reformulación en las condiciones de los postores en cuanto se refiere a la presentación en forma de consorcios; en ese sentido el área usuaria de la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento; específicamente al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del Reglamento de la Ley de contrataciones, que prescribe:

¿el requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad. Las modificaciones cuentan con la aprobación del área usuaria.¿

Por lo tanto, en aras de generar mayor pluralidad de postores y no imponer aspectos o extremos limitativos ha decidido acoger de forma parcial la observación y reformular las condiciones de los consorciados de la

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	AS-SM-209-2024-MDSM/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: ¿CREACION DEL LOCAL COMUNAL MULTIUSO EN EL BARRIO DE PUCAHUAYI DEL CENTRO POBLADO DE CHALLHUAYACO, DISTRITO DE SAN MARCOS - PROVINCIA DE HUARI - DEPARTAMENTO DE ANCASH¿, con CUI N° 2568218.

	Específico	14	L	28
--	------------	----	---	----

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

ARTICULO 2 DE LA LEY DE CONTRATACIONES

Análisis respecto de la consulta u observación:

siguiente manera:

Numeral 14. (l) Los consorciados deberán de especificar en la promesa de consorcio las obligaciones contractuales que corresponda a cada integrante, en cuanto se refiere a las obligaciones financieras, administrativas, tributarias y legales; del mismo modo, el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor al treinta y cinco por ciento.

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

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : AS-SM-209-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: ¿CREACION DEL LOCAL COMUNAL MULTIUSO EN EL BARRIO DE PUCAHUAYI DEL CENTRO POBLADO DE CHALLHUAYACO, DISTRITO DE SAN MARCOS - PROVINCIA DE HUARI - DEPARTAMENTO DE ANCASH¿, con CUI N° 2568218.

Ruc/código :	20600341325	Fecha de envío :	04/07/2024
Nombre o Razón social :	CONSTRUCTORA RIVERA AQUINO S.A.C.	Hora de envío :	21:01:24

Observación: Nro. 4

Consulta/Observación:

LAS BASES DE LA PRESENTE CONVOCATORIA PRESENTAN RESTRICCIONES QUE CONTRAVIENEN EL PRINCIPIO DE LIBRE CONCURRENCIA ESTABLECIDO EN EL ARTÍCULO 2 DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO. SE HA LIMITADO EL NÚMERO DE PARTICIPANTES A SOLO DOS PROVEEDORES, CUANDO LA LEY ESTABLECE QUE LAS ENTIDADES DEBEN PROMOVER LA LIBRE PARTICIPACIÓN DE PROVEEDORES EN LOS PROCESOS DE CONTRATACIÓN, EVITANDO REQUISITOS INNECESARIOS. ADEMÁS, LA LEY PROHÍBE PRÁCTICAS QUE LIMITEN LA LIBRE COMPETENCIA. CONSIDERANDO LO ANTERIOR, SOLICITAMOS AMPLIAR EL NÚMERO DE CONSORCIOS A UN MÍNIMO DE CUATRO, CON UNA PARTICIPACIÓN MÍNIMA DEL 20% PARA CADA

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: 14 Literal: L Página: 28

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

ARTICULO 2 DE LA LEY DE CONTRATACIONES

Análisis respecto de la consulta u observación:

Sobre la presente observación, resulta menester desprender parte de lo expresado, en el PRONUNCIAMIENTO N° 493-2023-OSCE-DGR:

¿cabe señalar que, el numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, establece que el área usuaria tiene la potestad de establecer el número máximo de consorciados, el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado y/o que el integrante del consorcio que acredite mayor experiencia cumpla con un determinado porcentaje de participación.¿

Así, el numeral 6.1 de la Directiva n.° 005-2019-OSCE/CD ¿Participación de proveedores en consorcio en las contrataciones del estado¿ establece lo siguiente:

(¿) De conformidad con el Anexo N° 1 - Definiciones del Reglamento, el consorcio es el contrato asociativo por el cual dos (2) o más personas se asocian, con el criterio de complementariedad de recursos, capacidades y aptitudes, para contratar con el Estado. De acuerdo con el numeral 49.5 del artículo 49 del Reglamento, el área usuaria puede establecer un número máximo de consorciados en función a la naturaleza de la prestación.

Asimismo, puede establecer un porcentaje mínimo de participación de cada consorciado, así como que el integrante del consorcio que acredite mayor experiencia cumpla con un determinado porcentaje de participación¿.

De igual modo, dicho razonamiento es validado por la Opinión N° 002-2020/DTN; la cual señala que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

De lo expuesto, se puede colegir que, es una facultad exclusiva de la Entidad, a través de su área usuaria consignar las condiciones establecidas para los consorcios en atención a la naturaleza de la prestación¿.

Ahora bien, del análisis integral del pliego de consultas y observaciones se advierte que la mayoría de postores, solicita una reformulación en las condiciones de los postores en cuanto se refiere a la presentación en forma de consorcios; en ese sentido el área usuaria de la Entidad, como mejor conocedora de sus necesidades, y en ejercicio de sus facultades descritas en el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento; específicamente al amparo de lo prescrito el numeral 29.11 del artículo 29 del Reglamento de la Ley de contrataciones, que prescribe:

¿el requerimiento puede ser modificado para mejorar, actualizar o perfeccionar las especificaciones técnicas, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa justificación que debe formar parte de dicho expediente, bajo responsabilidad. Las modificaciones cuentan con la aprobación del área usuraria.¿

Por lo tanto, en aras de generar mayor pluralidad de postores y no imponer aspectos o extremos limitativos ha decidido acoger de forma parcial la observación y reformular las condiciones de los consorciados de la siguiente manera:

Numeral 14. (I) Los consorciados deberán de especificar en la promesa de consorcio las obligaciones contractuales que corresponda a cada integrante, en cuanto se refiere a las obligaciones financieras, administrativas, tributarias y legales; del mismo modo, el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor al treinta y cinco por ciento.

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

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : AS-SM-209-2024-MDSM/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: ¿CREACION DEL LOCAL COMUNAL MULTIUSO EN EL BARRIO DE PUCAHUAYI DEL CENTRO POBLADO DE CHALLHUAYACO, DISTRITO DE SAN MARCOS - PROVINCIA DE HUARI - DEPARTAMENTO DE ANCASH¿, con CUI N° 2568218.

null