

PLIEGO DE ABSOLUCIÓN DE CONSULTAS Y OBSERVACIONES

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE ANTA - CARHUAZ

Nomenclatura : AS-SM-6-2023-MDA/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : EJECUCION DE OBRA: CREACION DEL SERVICIO DE TRANSITABILIDAD VIAL INTERURBANA EN LA LOCALIDAD DE ANTA HASTA LA LOCALIDAD DE PARIAJIRCA DISTRITO DE ANTA, PROVINCIA DE CARHUAZ, DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N 2587975

Ruc/código :	20571446881	Fecha de envío :	23/12/2023
Nombre o Razón social :	RODRIGOS INVERSIONES E.I.R.L.	Hora de envío :	15:29:59

Observación: Nro. 1

Consulta/Observación:

Se solicita SUPRIMIR los Componentes y/o Partidas para acreditar la experiencia del Postor en la Especialidad, ya que están solicitando cortes de material suelto, obras de arte, cunetas y alcantarillados.

Basamos nuestra solicitud en el ACUERDO DE SALA PLENA N° 002-2023/TCE publicada el 02 de diciembre del 2023. El presente procedimiento de selección fue convocado cuando ya esta vigente el Acuerdo de Sala Plena N° 002- 2023/TCE que es de OBSERVANCIA OBLIGATORIA por todas las Entidades Publicas a nivel nacional. En la Sesión N° 003-2023/TCE del 3 de noviembre de 2023, los Vocales del Tribunal de Contrataciones del Estado aprobaron, por mayoría, lo siguiente: ACUERDO DE SALA PLENA N° 002-2023/TCE ACUERDO DE SALA PLENA QUE ESTABLECE CRITERIOS PARA LA APLICACIÓN DEL REQUISITO DE CALIFICACIÓN EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD EN PROCEDIMIENTOS DE SELECCIÓN PARA LA CONTRATACIÓN DE EJECUCIÓN DE OBRAS.

I. ANTECEDENTES 1. La décima disposición complementaria final de la Ley de Contrataciones del Estado N° 30225, establece que: El Tribunal de Contrataciones del Estado debe resguardar la predictibilidad, bajo responsabilidad. Para tal efecto, revisa semestralmente las resoluciones emitidas por las salas y emite acuerdos en Sala Plena mediante los cuales califican resoluciones como precedentes de observancia obligatoria o establece nuevos precedentes.

II. Sobre la posibilidad de incluir componentes y/o partidas de la obra similar. 14. En esa línea, debido al nivel de detalle de los componentes y/o partidas que se solicitan, esta actuación, por parte de las entidades, conlleva a restringir la concurrencia de proveedores en los procedimientos de selección, desincentivando su participación o provocando que varias ofertas presentadas sean descalificadas, por lo que se constituye en una forma de vulnerar el principio de libertad de concurrencia, regulado en el artículo 2 de la Ley; lo que a su vez incide en que no se generen las mejores condiciones de una competencia efectiva, pues, a una menor cantidad de ofertas presentadas, menores posibilidades de conseguir la mejor oferta en las mejores condiciones de calidad, precio y oportunidad. 17. En el escenario antes descrito, no corresponde que las bases de un procedimiento de selección para la contratación de ejecución de obras, en la parte de la definición de obras similares, para la acreditación del requisito de calificación experiencia del postor en la especialidad, exijan que se acrediten componentes y/o partidas de la obra; dicha exigencia resulta contraria a las bases estándar aprobadas por la Directiva N° 001-2019-OSCE/CD y sus modificatorias, por lo que la entidades deben limitarse a consignar los tipos de obras que califican como similares, conforme lo dispuesto por los mencionados documentos normativos.

Acápíte de las bases : Sección: Especifico Numeral: 3.2 Literal: B Página: 43

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

Análisis respecto de la consulta u observación:

Al respecto, se aclara inicialmente que el Tribunal de Contrataciones del Estado, es el órgano del OSCE que se encarga de resolver, en última instancia administrativa, las controversias que surjan entre las entidades y postores durante el proceso de selección, así como de aplicar sanciones de suspensión o inhabilitación a proveedores, postores y contratistas por infracción de las disposiciones de la Ley de Contrataciones del Estado y demás normas complementarias, mas no modificar las bases estándar, debido a que el único ente facultado para las modificaciones de las bases es el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado, específicamente mediante la Presidencia Ejecutiva, tal como, consta en el mismo ACUERDO DE SALA PLENA N° 002-2023/TCE, citada por el participante, en su numeral 6. De la página n° 4 ¿6. Comunicar a la Alta Dirección del Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado, a fin de que evalúe la pertinencia de modificar las bases estándar conforme a lo señalado en el presente acuerdo¿, nótese que indican taxativamente que lo acordado será comunicado a la Alta Dirección del OSCE a fin de que evalúe la pertinencia de la modificación de las bases, y esto a la fecha no ha sucedido y si sucediera no sería aplicable en el presente procedimiento de selección, porque este procedimiento de selección ha sido convocado cuando las bases estándar no prohíben objetivamente la consignación de componentes en la definición de obras similares. Finalmente se indica que

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE ANTA - CARHUAZ
Nomenclatura :	AS-SM-6-2023-MDA/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	EJECUCION DE OBRA: CREACION DEL SERVICIO DE TRANSITABILIDAD VIAL INTERURBANA EN LA LOCALIDAD DE ANTA HASTA LA LOCALIDAD DE PARIAJIRCA DISTRITO DE ANTA, PROVINCIA DE CARHUAZ, DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N 2587975

	Específico	3.2	B	43
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				

Análisis respecto de la consulta u observación:

los acuerdos de la sala, son para que las diversas salas del tribunal de contrataciones se pronuncien de manera análoga sobre apelaciones que tiene la misma controversia, es decir, resolver de la misma manera en casos que tienen los mismos puntos controvertidos. En ese contexto en el presente procedimiento de selección se ha solicitado componentes que son concordantes con las partidas del Expediente Técnico de Obra, los cuales no vulneran el principio de libre participación; por lo tanto, no se acoge la presente observación, en ningún extremo.

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

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE ANTA - CARHUAZ

Nomenclatura : AS-SM-6-2023-MDA/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : EJECUCION DE OBRA: CREACION DEL SERVICIO DE TRANSITABILIDAD VIAL INTERURBANA EN LA LOCALIDAD DE ANTA HASTA LA LOCALIDAD DE PARIAJIRCA DISTRITO DE ANTA, PROVINCIA DE CARHUAZ, DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N 2587975

Ruc/código :	20533620958	Fecha de envío :	26/12/2023
Nombre o Razón social :	INVERSIONES DESARROLLO Y CONSTRUCCION S.A.C.	Hora de envío :	19:44:16

Observación: Nro. 2

Consulta/Observación:

Consulta/Observación:

Penalidad N° 3.
Esta penalidad solo aplica si el cuaderno de obra es físico, solicito la aplicación del PRONUNCIAMIENTO N° 269-2023/OSCE-DGR, Pg. 35 de dejar sin efecto dicha penalidad.

Penalidad N° 4 y N° 5.
Sobre esta penalidad la entidad ya está penalizando en la penalidad obligatoria N° 1 y N° 2, por lo que se debería de suprimir en concordancia con PRONUNCIAMIENTO N.º 404-2023/OSCE-DGR, Pag. 48 y 49.

Penalidad N° 6.
De la revisión de las bases y del expediente técnico se ha verificado que el ROFESIONAL DE SALUD no se encuentra considerado ni en los gastos generales ni en el presupuesto por lo que esta penalidad no debería de estar considerado.

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: 3.1 Literal: 11.22 Página: 33

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

Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento

Análisis respecto de la consulta u observación:

Al respecto, sobre la penalidad N° 3, considerando que se trabajará con el cuaderno de obra digital, se debe suprimir, por lo tanto, se acoge la presente observación en su totalidad, debiendo suprimirse la penalidad N° 3, en la integración de las bases.

Al respecto, sobre la penalidad N° 4 y 5, considerando que el plazo contractual de esta obra solo es 60 días calendario, se debe suprimir, por lo tanto, se acoge la presente observación en su totalidad, debiendo suprimirse la penalidad N° 4 y 5, en la integración de las bases.

Al respecto, sobre la penalidad N° 6, considerando que en los gastos generales del expediente técnico de a obra, no está considerado algún personal clave de salud, se debe suprimir, por lo tanto, se acoge la presente observación en su totalidad, debiendo suprimirse la penalidad N° 6, en la integración de las bases.

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

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE ANTA - CARHUAZ

Nomenclatura : AS-SM-6-2023-MDA/CS-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : EJECUCION DE OBRA: CREACION DEL SERVICIO DE TRANSITABILIDAD VIAL INTERURBANA EN LA LOCALIDAD DE ANTA HASTA LA LOCALIDAD DE PARIAJIRCA DISTRITO DE ANTA, PROVINCIA DE CARHUAZ, DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N 2587975

Ruc/código :	20533620958	Fecha de envío :	26/12/2023
Nombre o Razón social :	INVERSIONES DESARROLLO Y CONSTRUCCION S.A.C.	Hora de envío :	19:44:16

Observación: Nro. 3

Consulta/Observación:

Consulta/Observación:

Se observa que en los requisitos de la experiencia del postor en la especialidad:

CONSTRUCCIÓN Y/O CREACIÓN Y/O REPARACIÓN Y/O MEJORAMIENTO Y/O REMODELACIÓN, DE INFRAESTRUCTURA VIALES INTERURBANOS, TROCHAS, VÍAS O CARRETERAS O CAMINOS VECINALES INTERDISTRITALES O INTERDEPARTAMENTALES, SIEMPRE QUE CUENTEN CON LOS COMPONENTES; CORTE DE MATERIAL SUELTO, OBRAS DE ARTE, CUNETAS Y ALCANTARILLADOS TODOS PRESENTES EN CADA CONTRATO

Se advierte que están solicitando contar con componentes, situación que constituye una condición contraria a las bases estándar aprobada por la Directiva N° 001-2019-OSCE/CD modificada por la Resolución N° 210-2022-OSCE/PRE.

Con el objeto de implementar las modificaciones del RLCE dispuestas por el DS N° 234-2022-EF. Vigentes a partir del 28-10-2022. Pues en ella no se prevé dicha condición.

Ahora bien, respecto a ello, ya el Tribunal de Contrataciones de Estado a través de la Resolución N° 4221-2021-TCE-S3 de 9 de diciembre de 2021, ha señalado lo siguiente:

"19. (¿) este Colegiado advierte que el Requisito de calificación - "Experiencia del postor en la especialidad" requirió además de la obra similar, la acreditación de componentes y/o partidas; no obstante, las bases estándar no indican la posibilidad de agregar en las obras similares la posibilidad de especificar la acreditación de partidas; más aún si se considera que la mayoría de documentos con los que, de acuerdo a las bases estándar, se debe acreditar la experiencia, usualmente no contienen la descripción de partidas de una obra (como los contratos, actas de recepción de obras, resoluciones de liquidación, constancias de prestación), por lo que se incorpora una nueva exigencia acreditativa, esto es presentar documentos donde se consigne el detalle de las partidas (como es el caso de los presupuestos de obra (¿)).

Por otro lado, el TCE mediante la Resolución N° 1461-2022-TCE-S3 de 26 de mayo de 2022, señaló lo siguiente:

"18.(¿) En ese sentido, si bien en el presente caso, la Entidad ha establecido en las bases del procedimiento de selección los términos bajo los cuales los postores deben dar cumplimiento al requisito de calificación "Experiencia del postor en la especialidad", con el propósito de cautelar que estos cuenten con las capacidades requeridas para la ejecución de la obra, tal requisito tampoco debe ser un instrumento a través del cual se restrinja la participación de los postores, por lo que su formulación debe ser de manera razonada; lo que en el presente caso podría no haberse cumplido al contemplar la exigencia de acreditar componentes(¿)

23. En ese orden de ideas, este Colegiado aprecia que, la exigencia de las bases integradas de solicitar que los postores presenten contratos con determinada cantidad mínima de componentes para acreditar el requisito de calificación "Experiencia del postor en la especialidad", restringe la pluralidad de concurrencia de postores vulnerando de esta forma el principio de libertad de concurrencia en virtud del cual 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, encontrándose prohibida la adopción de prácticas que limiten o afecten la libre concurrencia de proveedores; así como, el principio de competencia, en virtud del cual los procesos de contratación incluyen disposiciones que permiten establecer condiciones de competencia efectiva y obtener la propuesta más ventajosa para satisfacer el interés público que subyace a la contratación, encontrándose prohibida la adopción de prácticas que restrinjan o afecten la competencia, principios que se encuentran previsto en el literal c) del artículo 2 del TUO de la Ley de Contrataciones. (...)".

Así mismo de acuerdo al PRONUNCIAMIENTO N° 015-2023/OSCE-DGR se indica lo siguiente: Pagina 08 "...Ahora bien, a criterio del Tribunal de Contrataciones del Estado al requerir la acreditación de componentes y/o partidas específicas como parte de las obras similares trae como consecuencia que las formas de acreditar la experiencia del postor en la especialidad se vean afectadas, debido a que afectaría a aquellos postores que consideran idóneo acreditar la experiencia a través de contratos y documentos que no tengan detalle de partidas, pues adicional a ello deberían presentar la relación de partidas ejecutadas, lo cual limitaría la concurrencia, competencia e igualdad de trato de los postores, lo mismo indica Pronunciamiento N° 404-

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE ANTA - CARHUAZ
Nomenclatura :	AS-SM-6-2023-MDA/CS-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	EJECUCION DE OBRA: CREACION DEL SERVICIO DE TRANSITABILIDAD VIAL INTERURBANA EN LA LOCALIDAD DE ANTA HASTA LA LOCALIDAD DE PARIAJIRCA DISTRITO DE ANTA, PROVINCIA DE CARHUAZ, DEPARTAMENTO DE ANCASH CON CUI N 2587975

2023OSCE-DGR.

Por las razones expuestas Solicitamos al comité de selección ELIMINAR de las bases estándar "SIEMPRE QUE CUENTEN CON LOS COMPONENTES; CORTE DE MATERIAL SUELTO, OBRAS DE ARTE, CUNETAS Y ALCANTARILLADOS TODOS PRESENTES EN CADA CONTRATO", bajo apercibimiento de nulidad del presente procedimiento de selección y solicitar una sanción administrativa por vulnerar la normativa vigente conllevando al direccionamiento del mismo.

Acápito de las bases : **Sección:** Especifico **Numeral:** 3.1 **Literal:** B **Página:** 42

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

Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento

Análisis respecto de la consulta u observación:

Al respecto en coordinación con el área usuaria, se indica en inicio que las partidas solicitadas en el concepto de obras similares son válidas ya que están iguales o similares a las partidas a ejecutarse en la obra del presente procedimiento de selección, sin pedirse ningún dato que restrinja para participación de postores, tal como lo establece el Pronunciamiento N° 187-2021/OSCE-DGR (páginas 32 y 33). Así mismo tampoco son causales de restricción alguna ya que se está pidiendo que todas las partidas citadas estén presentes en cada contrato que el postor va usar para llegar al monto de una vez el valor referencia y así cumplir el requisito de calificación. En segunda instancia queda establecido que el presente comité de selección actúa sobre las otras posiciones que ha tenido el mismo Tribunal de Contrataciones del Estado mediante Resolución N° 312-2022-TCE-S4, Resolución N° 0278-2022-TCE-S4, así mismo la Dirección General de Riesgos - DGR, también comparte esta posición tal como lo establece en el PRONUNCIAMIENTO N° 163-2022/OSCE-DGR, para asegurar que el contratista que va a ejecutar esta obra, tenga la experiencia necesaria que asegure la calidad de la infraestructura. Aunado a ello, el PRONUNCIAMIENTO N° 011-2023/OSCE-DGR, donde la Dirección Técnica Normativa del OSCE ha emitido su opinión favorable a la eliminación de componentes y/o partidas y/o metas como obras en similar, cuando se pide un número elevado y desmedido de componentes, situación que no ocurre en este caso; por todo, lo argumentado, no se acoge la presente observación en ningún extremo.

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

null