

PLIEGO DE ABSOLUCIÓN DE CONSULTAS Y OBSERVACIONES

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2
Nro. de convocatoria :	2
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20606261366	Fecha de envío :	12/09/2024
Nombre o Razón social :	INVERSIONES Y CONTRATACIONES YCAE E.I.R.L.	Hora de envío :	00:55:45

Observación: Nro. 1

Consulta/Observación:

El comité de selección ha establecido la definición de obra similares, al respecto, según el Acuerdo de Sala N° 002-2023/TCE del Tribunal de Contrataciones del Estado, las bases estándar no buscan que la experiencia que se acredite sea respecto de obras iguales, sino que lo que las bases estándar exigen es la acreditación de la ejecución de ¿obras similares¿, que no tienen por qué ser iguales a las que son objeto de contratación. Asimismo, de acuerdo con el artículo 16 de la Ley, y lo vertido por el OSCE en la OPINION N° 004-2023/DTN, las especificaciones técnicas, términos de referencia o expediente técnico, contenidos en el requerimiento, deben proporcionar acceso al proceso de contratación en condiciones de igualdad y no tienen por efecto la creación de obstáculos ni DIRECCIONAMIENTO que perjudiquen la competencia en el mismo. En esa misma línea, a partir de lo señalado en el artículo 29 del Reglamento, se puede colegir que el requerimiento no debe incluir exigencias desproporcionadas al objeto de la contratación, irrazonables e innecesarias referidas a la calificación de los potenciales postores que limiten o impidan la concurrencia de los mismos u ORIENTEN la contratación hacia uno de ellos.

En ese sentido, a fin de fomentar la mayor participación, pluralidad y competencia de postores, se solicita:

Ampliar la definición de obra similar, adicionando construcción y/o creación y/o ampliación de centro de salud y/o infraestructura educativa nivel primaria y/o secundaria

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: III Literal: 3.2 B Página: 32

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

principio de transparencia y de competencia art 2 de LCE

Análisis respecto de la consulta u observación:

En el marco de lo establecido por los Numerales 7.2 y 8.2.6 de la Directiva N° 023-2016-ISCE/CD; las cuales prescriben: 7.2. Conforme al artículo 51 del Reglamento, la absolución de consultas y observaciones se realiza de manera motivada mediante pliego que se elabora conforme a lo que establece la presente Directiva; en el caso de las observaciones se debe indicar si estas se acogen, se acogen parcialmente o no se acogen.(..)

8.2.6. Análisis respecto de la consulta y/u observación recibida, que supone detallar la respuesta a la solicitud formulada por el participante y el análisis que la sustenta, así como el argumento desarrollado para desvirtuar o confirmar la transgresión normativa identificada por el proveedor¿.

En ese contexto, se debe precisar como primer punto, que la Subgerencia de Ejecución de Inversión Pública, desarrolla sus funciones en cuanto se refiere a la formulación de los términos de referencia, en estricto amparo del artículo 16 de la Ley de Contrataciones del Estado, el mismo que señala:

El área usuaria es la responsable de formular las especificaciones técnicas, términos de referencia o expediente técnico, (¿).

En ese mismo sentido, el artículo 29 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, señala expresamente que: (..) es responsabilidad del área usuaria la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación. Bajo tal contexto normativo; resulta necesario mencionar lo indicado por el OSCE, en su Opinión N° 002-2020/DTN; la cual precisa 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.

Dichos argumentos legales, han sido reiterados en diversos pronunciamientos por parte del OSCE, como son los pronunciamientos: PRONUNCIAMIENTO N° 174-2023-DGR; 1; PRONUNCIAMIENTO N° 037-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 035-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; entre otros.

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2
Nro. de convocatoria :	2
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

	Específico	III	3.2 B	32
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
principio de transparencia y de competencia art 2 de LCE				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
Ahora bien, Sobre su pedido de considerar como obras similares a instituciones educativas de nivel secundarios; resulta menester indicar que, la Resolución Viceministerial N° 084-2019-MINEDU, de fecha 12 de abril de 2019; establece diversas diferencias en el diseño y proceso constructivo entre una I.E de nivel primario y secundario; desde las área referencias de terrenos (Numeral 8.2); número de aulas de innovación pedagógica (cuadro Numero 14); implementación de laboratorios (Numeral 11.3); Ambientes para la Gestión administrativa (Cuadro N° 30); del mismo modo, en el cuerpo normativo antes indicado, se señala de forma clara que la programación arquitectónica de una Institución Educativa, se basa entre otros, en el nivel educativo; tal como se detalla a continuación:				
TITULO V. PROGRAMACIÓN ARQUITECTÓNICA				
Artículo 13.- Análisis del programa arquitectónico				
13.1. Datos Generales sobre el servicio educativo				
Se requiere identificar el nivel o lo niveles del servicio educativo a implementar, el tipo de I.E. según la cantidad de docentes y, cuando corresponda, se identifica el modelo de servicio educativo a implementar considerando los documentos vigentes para cada modelo de servicio educativo identificado.				
Del mismo modo el programa arquitectónico, se desarrolla sobre otros puntos como:				
13.2 Características de las actividades educativas				
13.3 Usuarios del local educativo				
En ese contexto, la definición del programa arquitectónico, de las instituciones educativas de nivel primario y secundarios; se encuentran totalmente diferenciadas en el numeral 14.1 del artículo 14 de la Resolución Viceministerial N° 084-2019-MINEDU; es específicamente en los cuadros N° 36 y 37; así como en el cuadro N° 40.				
Bajo las consideraciones de carácter técnico normativo y tomando en cuenta lo estipulado en el artículo 16 del TUO de la Ley, como del artículo 29 del Reglamento; de cuyo análisis se desprenden las facultades exclusivas que posee el Área Usuaria de la Entidad, para poder elaborar y modificar los presentes términos de referencia; siendo, por tanto, la única responsable de que los mismos sean adecuados y que se asegure la calidad técnica para la finalidad pública que se estaría persiguiendo.				
En consecuencia, por las consideraciones expuestas, no se acoge la observación.				
Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:				
null				

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20531801084	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	CONTRATISTAS UNIDOS BAHUA S.A.C.	Hora de envío :	08:46:27

Observación: Nro. 2

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 25 % EL PORCENTAJE DE LA PARTICIPACION MINIMA DE CADA CONSORCIADO.

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: III Literal: 3.1 Página: 30

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

Art. 02 Principio de Libertad de Concurrencia literal a), del 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, los términos de referencia y el expediente técnico de obra, así como los requisitos de calificación, previa

Entidad convocante :MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura :AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria :2

Objeto de contratación :Obra

Descripción del objeto :CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

	Específico	III	3.1	30
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
Art. 02 Principio de Libertad de Concurrencia literal a), del ley de contrataciones del estado				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
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 Veinticinco 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-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20600628560	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	CONSTRUCTORA SEÑOR DE LOS MILAGROS DE RAHUAPAMPA S.A.C.	Hora de envío :	10:29:45

Observación: Nro. 3

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 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

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: III Literal: 3.1 Página: 30

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

Art. 02 literal a) Principio de Libertad de Concurrencia

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

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2
Nro. de convocatoria :	2
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Específico	III	3.1	30
------------	-----	-----	----

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

Art. 02 literal a) Principio de Libertad de Concurrencia

Análisis respecto de la consulta u observación:

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 Veinticinco 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-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20604102457	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	EBL ESTRUCTURAS E.I.R.L	Hora de envío :	10:34:43

Observación: Nro. 4

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 25% POR CIENTO.

Acápite de las bases : Sección: Específico Numeral: III Literal: 3.1 Página: 30

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

Art. 02 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 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-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

	Específico	III	3.1	30
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
Art. 02 de la Ley de Contrataciones del Estado				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
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 Veinticinco 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-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20609610957	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	INVERSION GLOBAL TRUJILLO GARAY E.I.R.L.	Hora de envío :	10:38:33

Observación: Nro. 5

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 15% PARA CADA

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: III Literal: 3.1 Página: 30

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

ART. 02 PRINCIPIO DE LIBERTAD 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 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 Veinticinco 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-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20611389770	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	PRODECCO TERRA NOVA S.A.C.	Hora de envío :	22:23:21

Consulta: Nro. 6

Consulta/Observación:

CON RESPECTO A LA EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD SE REALIZA LA SIGUIENTE CONSULTA AL COMITÉ: SI SE PUEDE CONSIDERAR OBRAS SIMILARES A AQUELLAS QUE CONTENGAN LA TERMINOLOGÍA REHABILITACIÓN, YA QUE LA FINALIDAD PUBLICA DE ESTE TIPO DE OBRAS ES SIMILAR E IDENTICA A LAS QUE SE PROPONEN EN LAS BASES DE LA PRESENTE CONVOCATORIA

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: 3.2 Literal: B Página: 32

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

Análisis respecto de la consulta u observación:

Se debe precisar como primer punto sobre la presente absolución que, el área usuaria desarrolla sus funciones en cuanto se refiere a la formulación de los términos de referencia, en estricto amparo del artículo 16 de la Ley de Contrataciones del Estado, el mismo que señala:

El área usuaria es la responsable de formular las especificaciones técnicas, términos de referencia o expediente técnico, (¿).

En ese mismo sentido, el artículo 29 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, señala expresamente que: (..) es responsabilidad del área usuaria la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación. Bajo tal contexto normativo; resulta necesario mencionar lo indicado por el OSCE, en su Opinión N° 002-2020/DTN; la cual precisa 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

Bajo dichas consideraciones fácticas y legales, este despacho en calidad de área usuaria, absuelve la consulta e indica que no se consideraran obras similares a aquellas que contengan la terminología rehabilitación, por ser de una naturaleza distinta a la convocatoria. Por ende, no se acoge la observación

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

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20531963149	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	CONSTRUTEC M & Z S.A.C.	Hora de envío :	22:46:58

Observación: Nro. 7

Consulta/Observación:

"Los requisitos establecidos para la formación de consorcios en esta convocatoria son excesivamente restrictivos y carecen de una justificación sólida. Al limitar el número de integrantes a dos y exigir una participación mínima del 40% por cada uno, se está restringiendo significativamente la competencia y se está desincentivando la participación de empresas más pequeñas.

Estas limitaciones contravienen el principio de libre competencia establecido en la Ley de Contrataciones del Estado, que busca promover la participación de diversos proveedores. Además, al no existir una justificación técnica o económica para estos requisitos, se genera la sospecha de que podrían estar diseñados para favorecer a determinadas empresas. Proponemos que se flexibilicen estos requisitos, permitiendo la formación de consorcios con un máximo de tres integrantes y reduciendo la participación mínima de cada uno al 10%. Esta modificación permitiría una mayor participación de empresas y consorcios, fomentando así la competencia y garantizando una mejor relación costo-beneficio para la entidad contratante."

Acápite de las bases : Sección: Específico Numeral: III Literal: 3.1 Página: 30

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

Art. 02 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 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-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

	Específico	III	3.1	30
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
Art. 02 Ley de Contrataciones del Estado				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
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 Veinticinco 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-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20600341325	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	CONSTRUCTORA RIVERA AQUINO S.A.C.	Hora de envío :	22:51:58

Observación: Nro. 8

Consulta/Observación:

La exigencia de que el consorciado con mayor experiencia tenga una participación superior al 55% es excesiva y contraviene el principio de libre competencia establecido en la Ley de Contrataciones del Estado. Al imponer este requisito, se está limitando la capacidad de los consorcios para organizarse de manera flexible y eficiente, desnaturalizando así la finalidad de esta figura jurídica.

Si bien la ley permite establecer un porcentaje mínimo de participación, este debe ser razonable y no constituir una barrera de entrada para los potenciales participantes. Proponemos que se modifique este requisito, estableciendo un porcentaje mínimo de participación del 5% para cada consorciado. Esta medida permitirá una mayor flexibilidad en la formación de consorcios y fomentará la competencia, en línea con los principios de la ley."

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: III Literal: 3.1 Página: 30

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

Artículo 02 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 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 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,

Entidad convocante :MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura :AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria :2

Objeto de contratación :Obra

Descripción del objeto :CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

	Específico	III	3.1	30
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
Articulo 02 de la Ley de Contrataciones del Estado				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
administrativas, tributarias y legales; del mismo modo, el porcentaje de participación mínima de cada consorciado será mayor al Veinticinco 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-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20611797762	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	PROYECTOS E INGENIERIA JELCI E.I.R.L.	Hora de envío :	22:56:44

Observación: Nro. 9

Consulta/Observación:

La exigencia de un porcentaje mínimo de participación del 40% para cada consorciado y del 55% para aquel con mayor experiencia, contenida en las bases de la convocatoria, resulta contraria al principio de libre concurrencia consagrado en el artículo 2 de la Ley de Contrataciones del Estado. Esta imposición constituye una barrera injustificada que limita el acceso de proveedores al proceso y restringe la competencia. En tal sentido, solicitamos que se modifique el porcentaje mínimo de participación de cada consorciado al 15%, a fin de garantizar una mayor apertura y transparencia en la presente convocatoria.

Acápite de las bases : Sección: Especifico Numeral: III Literal: 3.1 Página: 30

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

Art. 02, Principio de Libertad deConcurrencia del literal a)

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 Veinticinco 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-121-2024-MDSM/CS-2
Nro. de convocatoria :	2
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura : AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20534103167	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	J Y G E.I.R.L.	Hora de envío :	23:02:00

Observación: Nro. 10

Consulta/Observación:

He identificado en las bases de la presente convocatoria una restricción al principio de libre concurrencia establecido en el artículo 2 de la Ley de Contrataciones del Estado. Específicamente, los requisitos de participación mínima del 40% para cada consorciado y del 55% para el consorciado con mayor experiencia limitan indebidamente la participación de proveedores.

La Ley, en su afán de promover la competencia, prohíbe expresamente cualquier práctica que restrinja la libre concurrencia. Los porcentajes mínimos establecidos en las bases constituyen una clara contravención a este principio, al restringir el número de posibles participantes y desalentar la formación de consorcios más diversos.

Solicitamos, por lo tanto, que se modifique el requisito de participación mínima de cada consorciado al 10%, a fin de garantizar una mayor apertura y competencia en el presente proceso

Acápite de las bases : Sección: Específico Numeral: III Literal: 3.1 Página: 30

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

Artículo 2, principio de la Libertad 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 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 siguiente manera:

Numeral 14. (I) Los consorciados deberán de especificar en la promesa de consorcio las obligaciones

Entidad convocante :MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS

Nomenclatura :AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria :2

Objeto de contratación :Obra

Descripción del objeto :CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

	Específico	III	3.1	30
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):				
Artículo 2, principio de la Libertad de Concurrencia de la Ley de Contrataciones del Estado				
Análisis respecto de la consulta u observación:				
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 Veinticinco 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-121-2024-MDSM/CS-2

Nro. de convocatoria : 2

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Ruc/código :	20601740738	Fecha de envío :	16/09/2024
Nombre o Razón social :	RISSO CONTRATISTAS S.A.C.	Hora de envío :	23:21:56

Consulta: Nro. 11

Consulta/Observación:

SOBRE EL PARTICULAR, DE CONFORMIDAD CON EL ARTÍCULO 16 DE LA LEY Y EL ARTÍCULO 8 DEL REGLAMENTO, ASÍ COMO LA DIRECTIVA N° 001-2019-OSCE/CD, EN CUANTO A LA DEFINICIÓN DE OBRA SIMILARES, DEBE TENERSE PRESENTE QUE ES RESPONSABILIDAD DE LA ENTIDAD ESTABLECER DICHA DEFINICIÓN, LA CUAL SE ESTABLECE CONSIDERANDO QUE POR OBRA SIMILAR ES AQUÉLLA DE NATURALEZA SEMEJANTE A LA QUE SE DESEA CONTRATAR, ENTENDIÉNDOSE POR SEMEJANTE A AQUELLO PARECIDO Y NO IGUAL, DE MANERA QUE, PARA SU DEFINICIÓN SE DEBERÁ TENER EN CUENTA AQUELLOS TRABAJOS PARECIDOS O DE NATURALEZA SEMEJANTE A LA QUE SE CONVOCA. POR LO QUE SOLICITAMOS SE SIRVAN ACOGER NUESTRA OBSERVACION, QUE SE CONSIDERE COMO OBRAS SIMILARES A LAS OBRAS DE INFRAESTRUCTURA EDUCATIVA EN GENERAL EN OBRAS PUBLICAS Y/O PRIVADAS, SEA DE NIVEL PRIMARIO Y/O SECUNDARIO, TODA VEZ QUE LA DEFINICION EXPRESADA EN LAS BASES ES MUY LIMITADA. POR LO QUE AL ACOGER LA OBSERVACION SE ESTARIA FOMENTANDO LA MAYOR PARTICIPACIÓN DE POSTORES EN UN TRATO IGUALITARIO, IMPARCIALIDAD Y TRANSPARENCIA, DE ACUERDO A LO ESTABLECIDO EN EL ART. 2° DE LA LEY DE CONTRATACIONES DEL ESTADO.

Acápite de las bases : Sección: Anexos Numeral: 3.2 Literal: B Página: 32

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

Análisis respecto de la consulta u observación:

En el marco de lo establecido por los Numerales 7.2 y 8.2.6 de la Directiva N° 023-2016-ISCE/CD; las cuales prescriben: 7.2. Conforme al artículo 51 del Reglamento, la absolución de consultas y observaciones se realiza de manera motivada mediante pliego que se elabora conforme a lo que establece la presente Directiva; en el caso de las observaciones se debe indicar si estas se acogen, se acogen parcialmente o no se acogen.(..)

8.2.6. Análisis respecto de la consulta y/u observación recibida, que supone detallar la respuesta a la solicitud formulada por el participante y el análisis que la sustenta, así como el argumento desarrollado para desvirtuar o confirmar la transgresión normativa identificada por el proveedor¿.

En ese contexto, se debe precisar como primer punto, que la Subgerencia de Ejecución de Inversión Pública, desarrolla sus funciones en cuanto se refiere a la formulación de los términos de referencia, en estricto amparo del artículo 16 de la Ley de Contrataciones del Estado, el mismo que señala:

El área usuaria es la responsable de formular las especificaciones técnicas, términos de referencia o expediente técnico, (¿).

En ese mismo sentido, el artículo 29 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, señala expresamente que: (..) es responsabilidad del área usuaria la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación. Bajo tal contexto normativo; resulta necesario mencionar lo indicado por el OSCE, en su Opinión N° 002-2020/DTN; la cual precisa 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.

Dichos argumentos legales, han sido reiterados en diversos pronunciamientos por parte del OSCE, como son los pronunciamientos: PRONUNCIAMIENTO N° 174-2023-DGR; 1; PRONUNCIAMIENTO N° 037-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 035-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; PRONUNCIAMIENTO N° 105-2023/OSCE-DGR; entre otros.

Ahora bien, Sobre su pedido de considerar como obras similares a instituciones educativas de nivel secundarios; resulta menester indicar que, la Resolución Viceministerial N° 084-2019-MINEDU, de fecha 12 de abril de 2019; establece diversas diferencias en el diseño y proceso constructivo entre una I.E de nivel primario y secundario; desde las área referencias de terrenos (Numeral 8.2); número de aulas de innovación pedagógica (cuadro Numero 14); implementación de laboratorios (Numeral 11.3); Ambientes para la Gestión administrativa (Cuadro N° 30); del mismo modo, en el cuerpo normativo antes indicado, se señala de forma clara que la

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE SAN MARCOS
Nomenclatura :	AS-SM-121-2024-MDSM/CS-2
Nro. de convocatoria :	2
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACION DE LA EJECUCION DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DEL SERVICIO EDUCATIVO DEL NIVEL PRIMARIA DE LA I.E. N° 863382 DEL CENTRO POBLADO SAN PEDRO DE CARASH, DISTRITO DE SAN MARCOS, PROVINCIA DE HUARI, DEPARTAMENTO DE ANCASH., CUI N° 2555294

Anexos	3.2	B	32
Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):			

Análisis respecto de la consulta u observación:

programación arquitectónica de una Institución Educativa, se basa entre otros, en el nivel educativo; tal como se detalla a continuación:

TITULO V. PROGRAMACIÓN ARQUITECTÓNICA

Artículo 13.- Análisis del programa arquitectónico

13.1. Datos Generales sobre el servicio educativo

Se requiere identificar el nivel o lo niveles del servicio educativo a implementar, el tipo de I.E. según la cantidad de docentes y, cuando corresponda, se identifica el modelo de servicio educativo a implementar considerando los documentos vigentes para cada modelo de servicio educativo identificado.

Del mismo modo el programa arquitectónico, se desarrolla sobre otros puntos como:

13.2 Características de las actividades educativas

13.3 Usuarios del local educativo

En ese contexto, la definición del programa arquitectónico, de las instituciones educativas de nivel primario y secundarios; se encuentran totalmente diferenciadas en el numeral 14.1 del artículo 14 de la Resolución Viceministerial N° 084-2019-MINEDU; es específicamente en los cuadros N° 36 y 37; así como en el cuadro N° 40.

Bajo las consideraciones de carácter técnico normativo y tomando en cuenta lo estipulado en el artículo 16 del TUO de la Ley, como del artículo 29 del Reglamento; de cuyo análisis se desprenden las facultades exclusivas que posee el Área Usuaria de la Entidad, para poder elaborar y modificar los presentes términos de referencia; siendo, por tanto, la única responsable de que los mismos sean adecuados y que se asegure la calidad técnica para la finalidad pública que se estaría persiguiendo.

En consecuencia, por las consideraciones expuestas, no se acoge la observación.

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

null