

PRONUNCIAMIENTO N° 083-2020/OSCE-DGR

Entidad : Autoridad Nacional del Agua

Referencia : Concurso Público N° 5-2019-ANA-1, convocado para la contratación del “Servicio de Seguridad y Vigilancia de la Sede Central de la Ana y Locales Anexos”.

1. ANTECEDENTES

Mediante el Formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 23.DIC.2019¹, el cual fue subsanado el 3.ENE.2020², el presidente del comité de selección a cargo del procedimiento de selección de la referencia remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) la solicitud de elevación de cuestionamiento al pliego absolutorio de consultas y observaciones y Bases integradas “No definitivas” presentada por el participante **EMPRESA DE SEGURIDAD Y VIGILANCIA PRIVADA CALAGUA SECURITY S.R.L.**, en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 72 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobado mediante el Decreto Supremo N° 344-2018-EF, en adelante el Reglamento.

Asimismo, cabe señalar que, para la emisión del presente pronunciamiento se utilizará el orden establecido por el comité de selección en el pliego absolutorio; en ese sentido, considerando el tema materia de cuestionamiento del mencionado participante, este Organismo Técnico Especializado procederá a pronunciarse de la siguiente manera:

- **Cuestionamiento Único:** Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N° 19, referida al “*Personal propuesto*”.

2. CUESTIONAMIENTO

Cuestionamiento Único

Respecto al “*Personal propuesto*”

El participante **EMPRESA DE SEGURIDAD Y VIGILANCIA PRIVADA CALAGUA SECURITY S.R.L.** cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N° 19, indicando que: “*El Comité en el pliego absolutorio indica, que la relación del personal será acreditada para la suscripción del contrato. Sin embargo, se contradice ya que en la página 28 de las Bases Integradas, establecen, que deberá anexarse en la oferta la relación del personal propuesto como supervisores y agentes de vigilancia (...). Por tanto, la RELACIÓN DE PERSONAL PROPUESTO, con información de sus características técnicas basadas en el requerimiento de los Términos de Referencia de las bases, ya se encuentra sustentadas y acreditadas con*”

¹ Trámite Documentario N° 2019-16155573-LIMA.

² Fecha en la cual la Entidad remitió por mesa de partes la documentación completa, conforme a la Directiva N° 009-2019-OSCE/CD “Emisión de Pronunciamiento”.

la presentación de la Declaración Jurada de cumplimiento de los Términos de Referencia (ANEXO 03), siendo **INNECESARIO** que se acredite información o documentación adicional (...).

Referencia normativa

- Principio de Libertad de Concurrencia.
- Artículo 16 de la Ley: Requerimiento.
- Artículo 29 del Reglamento: Requerimiento.
- Artículo 72 del Reglamento: Consultas y observaciones.

Pronunciamiento

En el numeral 4.2 del Formato de Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias (Servicios), la Entidad ha declarado que existiría pluralidad de proveedores con la capacidad de cumplir con el requerimiento.

En el artículo 16 de la TUO de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, se establece que las especificaciones técnicas, los términos de referencia o el expediente técnico, que integran el requerimiento, contienen la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes para cumplir la finalidad pública de la contratación, siendo que, el área usuaria es responsable de 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.

Asimismo, en el numeral 29.3 del artículo 29 del Reglamento, se establece que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento, (en el caso de servicios los términos de referencia), el cual debe contener la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes para cumplir la finalidad pública de la contratación, y las condiciones bajo las cuales debe ejecutarse.

Ahora bien, en el presente caso, en atención al cuestionamiento planteado por el participante, la Entidad mediante su informe técnico remitido con ocasión de la solicitud de emisión de pronunciamiento, señaló lo siguiente: “(...) *solo bastará con la presentación de la Declaración Jurada de cumplimiento de los Términos de Referencia (Anexo N° 03), sin embargo, para la presentación de la relación del personal propuesto acreditando la experiencia y capacitación, decide no acoger la observación, debido a que este requisito se encuentra contemplado como documento para el perfeccionamiento del contrato.*” (El resaltado es agregado).

Sobre el particular, de lo señalado precedentemente, se desprendería la relación del personal propuesto, así como los documentos que acrediten su perfil, serán presentados como parte de los requisitos para la suscripción del contrato, siendo que, para la presentación de ofertas, el perfil del personal propuesto se entenderá acreditado con la presentación del Anexo N° 3.

En ese sentido, considerando lo expuesto en el párrafo precedente, este Organismo Técnico Especializado ha decidido **ACOGER** el presente cuestionamiento; por lo que, se emitirán las siguientes disposiciones:

- **Se modificará** en el literal C del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases integradas, el siguiente texto:

Para la ~~presentación de documentos para la firma del contrato~~ ~~presentación de oferta~~, el postor deberá anexar una relación del personal propuesto como supervisores y agentes de vigilancia, durante esta etapa ~~de presentación de oferta~~ el ~~postor~~ ganador de la buena pro deberá presentar copia simple de los documentos que acrediten lo referido a experiencia y capacitación.

Cabe precisar que, **deberá dejarse sin** efecto toda disposición de las Bases, del Pliego Absolutorio o de los documentos adjuntos que fueron publicados junto a las bases, que se oponga a lo establecido en la presente disposición.

3. ASPECTOS REVISADOS DE OFICIO

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

3.1. Plazo de prestación del servicio

De la revisión de las Bases, se aprecia que se ha consignado en el numeral 1.8 del Capítulo I de la Sección Específica de las Bases, lo siguiente:

*“Los servicios materia de la presente convocatoria se prestarán en el plazo de 24 meses o **seiscientos treinta y un (731) días**, contados desde la instalación del servicio, para lo cual deberá suscribir un acta de instalación entre la empresa y el Sub Director de Abastecimiento y Patrimonio, previa suscripción del contrato, en concordancia con lo establecido en el expediente de contratación.”*

Del cuadro precedente, se advierte una incongruencia en el 3.1. Plazo de prestación del servicio en número y letras; por lo que, se realizará la siguiente disposición:

- **Se modificará** el numeral 1.8 del Capítulo I de la Sección Específica de las Bases, lo siguiente:

Dice:

Los servicios materia de la presente convocatoria se prestarán en el plazo de 24 meses o seiscientos treinta y un (731) días (...)

Debe decir:

Los servicios materia de la presente convocatoria se prestarán en el plazo de 24 meses o setecientos treinta y un (731) días calendario (...)

3.2. Integración de las Bases

Al respecto, cabe señalar que, el Principio de Transparencia, consignado en el literal c) del artículo 2 de la Ley establece que la Entidad debe proporcionar información clara y coherente con el fin que esta sea comprendida por todos los potenciales proveedores; es así que, en la Directiva N° 23-2016-OSCE/CD se dispone que al absolver las consultas y/u observaciones, el comité de selección deberá detallar de manera clara y motivada la respuesta a la solicitud formulada por el participante y el análisis del mismo.

En tal sentido, el Principio de Transparencia contempla el derecho a la información en la compra pública, el cual tiene esencialmente por objeto garantizar que no exista riesgo de favoritismo y arbitrariedad por parte de la Entidad convocante; para lo cual, se exige que todas las condiciones del procedimiento estén formuladas de forma clara, precisa e inequívoca en las Bases o en las respuestas brindadas en el pliego absolutorio, con el fin de que, por una parte, todos los postores razonablemente informados y normalmente diligentes puedan comprender su alcance exacto e interpretarlas de la misma forma y, por otra parte, la Entidad convocante pueda comprobar efectivamente que las ofertas presentadas por los postores responden a los criterios aplicables al contrato.

Ahora bien, es conveniente señalar que, en las Bases Integradas publicadas en el SEACE el 18.DIC.2019, no se han implementado todas las modificaciones y/o precisiones a los extremos de esta.

En razón de ello, cabe indicar que, si bien no existe un método exacto para integrar las Bases; cierto es que, dicha integración deberá permitir que los potenciales postores razonablemente informados y normalmente diligentes puedan comprender el alcance exacto de las mismas, conforme al Principio de Transparencia que regula toda contratación Estatal.

En ese sentido, considerando que la Bases Integradas publicadas en el SEACE el 18.DIC.2019 podrían conllevar la confusión de los potenciales postores, se emitirá dos (2) disposiciones al respecto.

- **Se modificará** la forma de implementación realizada por el comité de selección en las Bases Integradas, a fin que, la información obrante en esta pueda ser comprendida por los potenciales postores.
- Corresponderá al Titular de la Entidad **implementar** las directrices pertinentes en futuros procedimientos de selección, a fin que el comité de selección cumpla con Integrar las Bases de forma clara y precisa, conforme a lo dispuesto en el Principio de Transparencia que regula toda contratación Estatal.

3.3. Personal reemplazante

Al respecto, cabe indicar que, puede darse el caso que por diferentes circunstancias el contratista puede encontrarse imposibilitado de prestar sus servicios con el mismo personal propuesto durante el procedimiento de selección.

Así, a fin de clarificar algunos de los efectos relativos al “reemplazo de personal”, la Dirección Técnica Normativa del OSCE ha emitido las opiniones N° 252-2017/DTN y N° 204-2018/DTN, indicando que, el contratista puede efectuar el reemplazo del personal, siempre y cuando, el reemplazo propuesto reúna iguales o superiores características a las **previstas en las Bases** para el personal a ser reemplazado.

Cabe indicar que, de la revisión del literal A. del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases integradas, se consignó el siguiente texto:

“Se precisa que para el cambio de personal deberá presentar su solicitud en mesa de partes de la Entidad como mínimo en cinco (5) días calendarios, antes del cambio, para lo cual se debe acreditar que el personal en reemplazo cumpla con los mismos requisitos iguales o superiores al personal saliente. La Entidad deberá aprobar o rechazar en un plazo máximo de tres (3) días calendario de presentada la solicitud.”

De lo expuesto, se aprecia que, la Entidad señala que el personal reemplazante para el citado supuesto deberá cumplir los mismos requisitos iguales o superiores al personal saliente, lo cual, no se condice con lo establecido por la Dirección Técnica Normativa en las citadas Opiniones; por lo que, con ocasión de la integración de las Bases definitivas, **se adecuará** conforme el siguiente detalle:

*“Se precisa que para el cambio de personal deberá presentar su solicitud en mesa de partes de la Entidad como mínimo en cinco (5) días calendarios, antes del cambio, para lo cual se debe acreditar que el personal en reemplazo cumpla con ~~los mismos requisitos iguales o superiores al personal saliente~~ **las características previstas en las Bases**. La Entidad deberá aprobar o rechazar en un plazo máximo de tres (3) días calendario de presentada la solicitud.”*

Asimismo, considerando el análisis consignado precedentemente **se suprimirá** del acápite “Personal descansero” lo referente al perfil del personal solicitado, conforme el siguiente detalle:

El personal que cubra los descansos del Supervisor de Seguridad y Vigilantes deberán cumplir con el Perfil del personal solicitado, según los Términos de Referencia ~~y que permitieron ser adjudicados con la Buena Pro.~~

Aunado a ello, se dejará sin efecto cualquier extremo que se oponga a la presente disposición.

4. CONCLUSIONES

En virtud de lo expuesto, este Organismo Técnico Especializado ha dispuesto:

- 4.1** Se procederá a la integración definitiva de las Bases a través del SEACE, en atención a lo establecido en el artículo 72 del Reglamento, además es preciso indicar que contra el pronunciamiento emitido por el OSCE no cabe interposición de recurso administrativo alguno, siendo de obligatorio cumplimiento para la Entidad y los proveedores que participan en el procedimiento de selección.
- 4.2** Cabe precisar que las disposiciones vertidas en el pliego absolutorio que generen aclaraciones, modificaciones y/o precisiones, priman sobre los aspectos relacionados con las Bases integradas, salvo aquellos que fueron materia del presente pronunciamiento.
- 4.3** El comité de selección deberá modificar las fechas de registro de participantes, presentación de ofertas y otorgamiento de la buena pro, para lo cual deberá tenerse presente que los proveedores deberán efectuar su registro en forma electrónica a través del SEACE hasta antes de la presentación de propuestas, de acuerdo con lo previsto en el artículo 57 del Reglamento; asimismo, cabe señalar que, conforme a lo dispuesto en el artículo 70 del Reglamento, entre la integración de Bases y la presentación de propuestas no podrá mediar menos de siete (7) días hábiles, computados a partir del día siguiente de la publicación de las Bases integradas en el SEACE.
- 4.4** Finalmente, se recuerda al Titular de la Entidad que el presente pronunciamiento no convalida extremo alguno del procedimiento de selección.

Jesús María, 21 de enero de 2020