

# PLIEGO DE ABSOLUCIÓN DE CONSULTAS Y OBSERVACIONES

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD PROVINCIAL DE CORONEL PORTILLO

Nomenclatura : LP-SM-7-2024-MPCP-CSO-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DE LAS VÍAS LOCALES EN EL CUADRANTE AV. 09 DE OCTUBRE, AV. BELLAVISTA, AV. 28 DE JULIO Y JR. MANCO CAPAC DEL A.H. 09 DE OCTUBRE, DISTRITO DE CALLERIA - PROVINCIA DE CORONEL PORTILLO - DEPARTAMENTO DE UCAYALI - CUI N° 2536390.

Ruc/código :	20506317372	Fecha de envío :	23/10/2024
Nombre o Razón social :	SANTA MARIA CONTRATISTAS S.A.C.	Hora de envío :	16:15:52

**Observación: Nro. 1**

## Consulta/Observación:

OBSERVAMOS que debe consignarse y/o determinar la alternativa de la Retención de Fiel Cumplimiento que reemplaza a las fianzas/pólizas, para el contratista que obtenga la buena pro y pueda firmar el contrato de obra. Con fecha 02 de julio del presente año se publicó en EL PERUANO la Ley N° 32077 - LEY QUE ESTABLECE UN MEDIO ALTERNATIVO DE GARANTIAS DE CUMPLIMIENTO EN LOS PROCESOS DE CONTRATACION PUBLICA DE LAS MYPE, que permita la RETENCION DE FIEL CUMPLIMIENTO, que es: (1) Aplicable a las MYPES, (2) No establece Monto S/ de Obras, (3) Retención durante todo el contrato. Dicha norma es de cumplimiento obligatorio, por lo que debe consignarse en las bases integradas.

**Acápite de las bases :** Sección: Especifico      **Numeral:** capitulo 2      **Literal:** 2.3 a)      **Página:** 17

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

Art. 2° de LCE y Ley N° 32077

## Análisis respecto de la consulta u observación:

La función principal de las garantías a través de las cartas fianza es asegurar el cumplimiento integral de las obligaciones contractuales. De acuerdo con el Artículo 148° del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, los postores y/o contratistas deben presentar como garantías cartas fianza o pólizas de caución emitidas por entidades supervisadas por la Superintendencia de Banca, Seguros y AFP, las cuales deben contar con una clasificación de riesgo de categoría B o superior. Además, el Artículo 149° establece que el postor ganador debe entregar a la Entidad la garantía de fiel cumplimiento, equivalente al diez por ciento (10%) del monto del contrato original, como requisito indispensable para la perfección del contrato.

Con base en lo anterior, y considerando que la solicitud del participante busca reemplazar la Carta Fianza de Fiel Cumplimiento por una retención del monto total de la garantía correspondiente, se precisa que dicha alternativa no es de cumplimiento obligatorio, según el Artículo 149° del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado. La Ley N° 32077, en su Artículo 3°, autoriza a las entidades públicas a que permitan a los postores adjudicatarios calificados como MYPE, conforme a la legislación vigente, optar por la retención del monto total de la garantía como un medio alternativo a la presentación de las garantías de fiel cumplimiento y de fiel cumplimiento por prestaciones accesorias. Sin embargo, esta autorización no es de carácter imperativo, sino que queda a criterio de la Entidad si incorpora esta alternativa en las bases de sus procedimientos de selección.

En este sentido, no se excluye la posibilidad de solicitar la garantía de fiel cumplimiento mediante carta fianza, ya que, en el presupuesto de obra, específicamente en el Desagregado de Gastos, se contempla el concepto Carta Fianza de fiel cumplimiento del contrato en el ítem 4.01. Dado que existe un expediente técnico aprobado que forma parte del expediente de contratación, NO SE ACOGE la observación.

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

null

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD PROVINCIAL DE CORONEL PORTILLO

Nomenclatura : LP-SM-7-2024-MPCP-CSO-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DE LAS VÍAS LOCALES EN EL CUADRANTE AV. 09 DE OCTUBRE, AV. BELLAVISTA, AV. 28 DE JULIO Y JR. MANCO CAPAC DEL A.H. 09 DE OCTUBRE, DISTRITO DE CALLERIA - PROVINCIA DE CORONEL PORTILLO - DEPARTAMENTO DE UCAYALI - CUI N° 2536390.

Ruc/código :	20506317372	Fecha de envío :	23/10/2024
Nombre o Razón social :	SANTA MARIA CONTRATISTAS S.A.C.	Hora de envío :	16:18:20

**Observación: Nro. 2**  
**Consulta/Observación:**  
NUMERAL 2.5 ADELANTOS  
2.5.1 ADELANTO DIRECTO  
2.5.2 ADELANTO PAR MATERIALES O INSUMOS  
OBSERVACIÓN:  
El numeral 153.5 del artículo 153 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado se establece que: ¿En el caso de obras, no se exige la presentación de garantía por adelantos cuando los documentos del procedimiento de selección establezcan la obligación de constituir un fideicomiso para el manejo de los recursos que el contratista reciba a título de adelanto¿. (El resaltado es agregado).

El artículo 185° del Reglamento de la Ley de Contratación del Estado, regula que el Fideicomiso generará que los recursos puestos en el mismo para los adelantos directo y de materiales se aplicarán exclusivamente a la obra contratada y la estructura del mismo resulta más favorable para la Entidad que el otorgamiento de garantías, teniendo en cuenta que el objetivo de una contratación es finalizar la obra.

De acuerdo con la exposición de motivos del Decreto Supremo N° 344-2018-EF, que aprueba el Reglamento de la Ley N° 30225, el fideicomiso para los adelantos constituye una ventaja, pues de acuerdo a la fórmula introducida por la normativa de contrataciones del Estado permite la continuidad de la ejecución de la obra, incluso cuando exista alguna controversia con el contratista, pues el beneficiario del fideicomiso es la Entidad, siendo que el monto resguardado en el fideicomiso podrá seguir siendo utilizado en la ejecución de la obra a solicitud de la Entidad.

Por ello, resulta importante poder incluir el Fideicomiso como alternativa no excluyente a las garantías de fianzas o pólizas de caución de conformidad con los artículos 153, 184 y 185 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado.

Diversas entidades públicas como PROVIAS DESCENTRALIZADO, PSI, PRONIED, Gobierno Regional de Cajamarca, Gobierno Regional de Loreto y otras más, vienen incorporando en las bases la posibilidad de requerir los adelantos de obra a través de fideicomisos.

Por lo expuesto, observamos este numeral de las bases a fin de que pueda incluirse como alternativa para el otorgamiento de adelantos directo y de materiales a través de un fideicomiso.

ARTICULOS:  
Arts. 153.5°, 184° y 185° del Reglamento de la Ley de Contratación del Estado  
De acuerdo con la exposición de motivos del Decreto Supremo N° 344-2018-EF, que aprueba el Reglamento de la Ley N° 30225, el fideicomiso para los adelantos constituye una ventaja, pues de acuerdo a la fórmula introducida por la normativa de contrataciones del Estado permite la continuidad de la ejecución de la obra, incluso cuando exista alguna controversia con el contratista, pues el beneficiario del fideicomiso es la Entidad, siendo que el monto resguardado en el fideicomiso podrá seguir siendo utilizado en la ejecución de la obra a solicitud de la Entidad.

Por ello, resulta importante poder incluir el Fideicomiso como alternativa no excluyente a las garantías de fianzas o pólizas de caución de conformidad con los artículos 153, 184 y 185 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado.

Debemos referir que la inclusión de fideicomiso resulta indispensable para obras, por lo que las Entidades incluyen estas en sus bases, a modo de ejemplo se observa ello en la LP-SM-1-2021-MTC/21-1 ¿CONSTRUCCIÓN DEL PUENTE VEHICULAR TARATA SOBRE EL RIO HUALLAGA, PROVINCIA DE MARISCAL CÁCERES, REGIÓN SAN MARTIN¿. Lo mismo ocurre en la LP N° N° 004-2020-GSRCH ¿ Primera convocatoria ¿MEJORAMIENTO DEL CAMINO VECINAL TRAMO CRUCE SANTA ROSA HASTA CRUCE OXAPAMPA, DISTRITOS DE BAMBAMARCA Y LA LIBERTA DE PALLAN ¿ PROVINCIAS DE HUALGAYOC Y CELENDIN ¿ CAJAMARCA¿, que desde el inicio en sus bases señala que los adelantos será entregados a través de fideicomisos.

En el caso de las bases que no incluyen el fideicomiso, esta omisión es subsanada ante la observación a las bases, en cuya respuesta las entidades vienen incorporado para las bases integradas la posibilidad de requerir los adelantos de obra a través de fideicomisos, como ejemplo de ello se cita la LP-SM-1-2021-PEDAMAALC/CS-1: ¿EJECUCIÓN DE LA OBRA: CREACIÓN DEL SERVICIO DE AGUA DEL SISTEMA DE RIEGO, EN LA

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD PROVINCIAL DE CORONEL PORTILLO
Nomenclatura :	LP-SM-7-2024-MPCP-CSO-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA: MEJORAMIENTO DE LAS VÍAS LOCALES EN EL CUADRANTE AV. 09 DE OCTUBRE, AV. BELLAVISTA, AV. 28 DE JULIO Y JR. MANCO CAPAC DEL A.H. 09 DE OCTUBRE, DISTRITO DE CALLERIA - PROVINCIA DE CORONEL PORTILLO - DEPARTAMENTO DE UCAYALI - CUI N° 2536390.

MARGEN DERECHA DEL RIO SHANUSI, SECTOR INDEPENDENCIA, NUEVO JAEN, SUNIPLAYA, TÚPAC AMARU Y LA FLORIDA, DISTRITO DE YURIMAGUAS, PROVINCIA DE ALTO AMAZONAS, REGIÓN LORETO¿.

Esto también se verifica en la AS-SM-13-2021-CSO-GRL-1 ¿CONSTRUCCION DE LA MARINA TURISTICA PARA EL ACCESO AL CIRCUITO TURISTICO NORTE DE IQUITOS, EN LA LOCALIDAD DE BELLAVISTA NANAY, DISTRITO DE PUNCHANA, PROVINCIA DE MAYNAS REGION LORETO.

Por lo expuesto, observamos este numeral de las bases a fin de que pueda incluirse como alternativa para el otorgamiento de adelantos directo y de materiales a través de un fideicomiso.

Acápite de las bases :

Sección: Especifico

Numeral: capitulo 2

Literal: 2.5

Página: 20

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

Arts. 153.5°, 184° y 185° del Reglamento de la Ley de Contratación del Estado

Análisis respecto de la consulta u observación:

El Artículo 38° de la Ley de Contrataciones del Estado establece que la Entidad puede entregar adelantos al contratista para otorgarle financiamiento y/o liquidez en la ejecución del contrato, siempre que esto haya sido previsto en los documentos del procedimiento de selección. Los tipos, condiciones y montos de cada adelanto, así como su forma de amortización, deben ajustarse a lo dispuesto en el Reglamento.

Es importante destacar que, de acuerdo con el numeral 153.1 del Artículo 153° del Reglamento, independientemente del objeto de contratación, la Entidad solo puede entregar adelantos directos y/o por materiales contra la presentación de una garantía por el mismo monto. La finalidad de esta disposición es salvaguardar la amortización total del adelanto entregado, asegurando así la recuperación de los fondos públicos involucrados en dicho adelanto.

Por otro lado, el numeral 38.3 del Artículo 38° de la Ley establece que, en el caso de ejecución de obras, la Entidad puede incluir en los documentos del procedimiento la obligación de que el contratista constituya un fideicomiso para el manejo de los recursos recibidos a título de adelanto, con el fin de garantizar que dichos recursos se destinen exclusivamente a la ejecución del contrato. En concordancia, el Artículo 184° del Reglamento permite a la Entidad incorporar en las bases la obligación de constituir un fideicomiso para administrar los adelantos otorgados para la ejecución de la obra.

La finalidad principal de las garantías a través de cartas fianza es asegurar el cumplimiento íntegro de las obligaciones contractuales, incluyendo la recuperación de los adelantos otorgados. Las normas y principios que rigen las contrataciones públicas establecen que las entidades seleccionen proveedores bajo las mejores condiciones de calidad, precio, y plazos de ejecución, además de garantizar que dichos proveedores cumplan efectivamente con las obligaciones asumidas en el contrato.

Para el caso específico de esta convocatoria, la Entidad ha determinado que no es obligatorio constituir un fideicomiso de adelantos, ya que las bases, en su sección específica, indican que el otorgamiento de adelantos estará respaldado mediante cartas fianza. Además, los gastos asociados a la emisión de cartas fianza ya están considerados dentro de los gastos generales del expediente técnico, por lo que NO SE ACOGE la observación.

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

null