

# PLIEGO DE ABSOLUCIÓN DE CONSULTAS Y OBSERVACIONES

Entidad convocante : MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE RIO NEGRO

Nomenclatura : AS-SM-13-2023-CS/MDRN-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Obra

Descripción del objeto : CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA ¿MEJORAMIENTO Y AMPLIACIÓN DEL SERVICIO DE AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO RURAL EN LAS COMUNIDADES NATIVAS DE SAN MIGUEL Y SAN LUIS DEL DISTRITO DE RIO NEGRO ¿ PROVINCIA DE SATIPO ¿ DEPARTAMENTO DE JUNÍN¿ - II ETAPA CON CUI N° 2516460

Ruc/código :	20541324926	Fecha de envío :	26/07/2023
Nombre o Razón social :	CONSTRUCTORA ANYIS SOCIEDAD ANONIMA CERRADA	Hora de envío :	20:10:37

## Observación: Nro. 1

### Consulta/Observación:

En el literal B, relacionado a la experiencia del postor en la especialidad, se exige como obras similares: MEJORAMIENTO DE SISTEMA DE AGUA POTABLE E INSTALACION DEL SISTEMA DE ALCANTARILLADO Y/O MEJORAMIENTO DE SISTEMA DE AGUA POTABLE Y CONSTRUCCION DEL ALCANTARILLADO. Que, dentro de sus partidas,

subpartidas, componentes, contengan lo siguiente:

- Sistema de Alcantarillado

Conexiones Domiciliarias

Unidad básica de saneamiento (UBS)

Cerco perimétrico

Instalación eléctrica

Flete terrestre

- Sistema de agua

Linea de conducción y/o aducción

Red de distribución

Sistema de captación

Cerco perimétrico

Válvula de purga

Válvula de aire

Sistema de cloración

Reservorio de regulación

Conexiones domiciliarias de agua potable. Se solicita eliminar los componentes señalados para una participación libre.

Encontrándose prohibida la adopción de prácticas que limiten o afecten la libre concurrencia de proveedores. De tal modo así se podrá fomentar la mayor participación de postores en un trato igualitario, imparcial y transparente, de acuerdo con lo establecido en el Art. 2° de la Ley de Contrataciones del Estado, por ser una causa justa. Si bien el Art. 8 de la Ley de Contrataciones del Estado, el área usuaria es la responsable de la adecuada formulación del requerimiento, no faculta para que consideren requerimientos adicionales. Dirigiendo el proceso a un grupo reducido y limitando al resto de postores. Sin embargo, se observa en las bases que, en la definición de obras similares solicitan componentes que contengan ciertas características en especial. Reduciendo así la Libre Concurrencia, Competencia e Igualdad de Trato y mayor oportunidad de los postores, por lo cual se solicita la eliminación de los componentes: - Sistema de Alcantarillado

Conexiones Domiciliarias

Unidad básica de saneamiento (UBS)

Cerco perimétrico

Instalación eléctrica

Flete terrestre

- Sistema de agua

Linea de conducción y/o aducción

Red de distribución

Sistema de captación

Cerco perimétrico

Válvula de purga

Válvula de aire

Sistema de cloración

Reservorio de regulación

Conexiones domiciliarias de agua potable

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE RIO NEGRO
Nomenclatura :	AS-SM-13-2023-CS/MDRN-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA ¿MEJORAMIENTO Y AMPLIACIÓN DEL SERVICIO DE AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO RURAL EN LAS COMUNIDADES NATIVAS DE SAN MIGUEL Y SAN LUIS DEL DISTRITO DE RIO NEGRO ¿ PROVINCIA DE SATIPO ¿ DEPARTAMENTO DE JUNÍN¿ - II ETAPA CON CUI N° 2516460

**Acápites de las bases :**    **Sección:** Especifico    **Numeral:** 3.2    **Literal:** B    **Página:** 36

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

Art. 16 de la Ley LCE Art. 8 del Reglamento LCE Directiva N° 001-2019- OSCE/CD Art. 2° de la LCE

**Análisis respecto de la consulta u observación:**

De conformidad con el art. 16 de la Ley de Contrataciones del estado, y el art. 29 del reglamento, señala que el área usuaria es la responsable de la adecuada formulación del requerimiento, asimismo, señala que se debe asegurar la calidad técnica. De la misma forma, en cuanto a la definición de prestaciones similares, debe tenerse presente que es responsabilidad de la entidad establecer dicha definición.

Teniendo en cuenta lo indicado en la Resolución N° 191-2022-TCE-S2, fundamento 30, en el sentido de que la determinación de similitud de una obra no se basa, únicamente, por la definición de sus partidas (pues en toda obra existirán elementos comunes entre sí), sino que es imprescindible, en principio, analizar la naturaleza o finalidad de la obra y, en base ello, y con los demás componentes determinar la igualdad o similitud de las obras.

No obstante, la dirección de gestión de riesgos del OSCE indica que requerir actividades que incluyan características, capacidades, mediciones, rendimientos, cantidades, entre otros aspectos específicos, referidos a cada trabajo consignado (por ejemplo: kg, cm o m), resultarían exigencias excesivas que podrían vulnerar el Principio de Libertad de Concurrencia que transversalmente regula toda contratación estatal. Ref. PRONUNCIAMIENTO N° 356-2020/OSCE-DGR. Rechazando de igual forma el extremo de la observación formulada por el participante CONSTRUCTORA ANYIS SOCIEDAD ANONIMA CERRADA al indicar que el requerimiento ¿establece ciertas características en especial¿. Puesto que de revisado los solicitado la entidad no establece en ningún extremo de las partidas, componentes, títulos con características específicas.

Asimismo, El Tribunal de Contrataciones del Estado, en diversas resoluciones entre otras la Resolución N° 0875-2018-TCE-S4 ha manifestado que independientemente de la denominación del contrato, para verificar si en este se ejecutó una obra, deberá tomarse en cuenta las actividades o trabajos que involucró la prestación.

Por consiguiente, siendo la pretensión del participante el modificar y eliminar lo requerido de acuerdo a su interés en particular, sin tener la potestad para ello, y aunado a ello, afirma que existe restricción de manera injustificada la participación de proveedores en procedimientos de contratación siendo incorrecto puesto el estudio de mercado realizado arroja que se cuenta con pluralidad de proveedores con la capacidad de ejecutar la obra según las condiciones solicitadas, al respecto de debe aclarar que el participante expresa una apreciación sumamente subjetiva, sin fundamento técnico ni legal, por lo todo lo expuesto, se decide NO ACOGER la observación formulada.

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

null

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE RIO NEGRO
Nomenclatura :	AS-SM-13-2023-CS/MDRN-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA ¿MEJORAMIENTO Y AMPLIACIÓN DEL SERVICIO DE AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO RURAL EN LAS COMUNIDADES NATIVAS DE SAN MIGUEL Y SAN LUIS DEL DISTRITO DE RIO NEGRO ¿ PROVINCIA DE SATIPO ¿ DEPARTAMENTO DE JUNÍN¿ - II ETAPA CON CUI N° 2516460

Ruc/código :	10427695358	Fecha de envío :	26/07/2023
Nombre o Razón social :	LOZANO LOZANO JUAN CARLOS	Hora de envío :	23:26:56

**Observación: Nro. 2**

**Consulta/Observación:**

**EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD**

Para acreditar un monto facturado acumulado como experiencia , en la ejecución de obras iguales o similares se OBSERVA que aparte de los contratos, resoluciones, conformidad de servicio se está solicitando PARTIDAS , SUB PARTIDAS, COMPONENTES, para acreditar EXPERIENCIA , sin embargo, en las bases estándar aprobadas por el OSCE no dispone que la experiencia del postor en la especialidad también sea acreditada con determinadas partidas, componentes o actividades, bases estándar que son de obligatorio cumplimiento por la Entidades Públicas que convocan procedimiento de selección.

Respecto a la presentación de componentes, el Tribunal de Contrataciones del Estado, mediante Resolución No 4221-2021-TCE-S3, ha declarado NULO Adjudicación Simplificada N° 001-2021-CS/MDP - Primera Convocatoria de acuerdo a los fundamentos siguientes:

23. Asimismo, el haber requerido la acreditación de 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, pues solicitar partidas adicionales afecta a aquellos postores que consideran idóneo acreditar la experiencia a través de contratos y documento que no tenga detalle de partidas, pues adicional a ello deberían presentar la relación de partidas ejecutadas, lo cual, contrariamente a lo manifestado por el Adjudicatario, limita la concurrencia, competencia e igualdad de trato a los postores.

24. En ese sentido, se advierte que al momento de establecer el Requisito de calificación ¿ ¿Experiencia del postor en la especialidad¿ en las bases del procedimiento de selección la Entidad habría agregado condiciones para acreditar la experiencia, pues estaría solicitando a los postores que presenten de forma adicional a las actas de recepción de obra, resoluciones de liquidación o constancias de prestación, aquellos documentos que acrediten la ejecución de partidas específicas, cuando ello no se encuentra definido en las bases estándar del procedimiento de selección.

25. Por las consideraciones expuestas, este Colegiado advierte que no se usaron de forma adecuada las bases estándar del procedimiento de selección por haber agregado condiciones específicas (acreditación de partidas) al momento de consignar las obras similares que acreditarían el cumplimiento del requisito de calificación ¿ Experiencia del postor en la especialidad; lo cual trajo como consecuencia que los postores se vean limitados al momento de formular sus ofertas en lo concerniente a la experiencia del postor al tener que presentar documentos adicionales a los establecidos para la acreditación del requisito de calificación bajo análisis; vulnerando el numeral 47.3 del artículo 47 del Reglamento, así como los principios de libertad de concurrencia, competencia e igualdad de trato.

Aunado a lo anterior, cabe precisar que la normativa de contrataciones del Estado no ha establecido que en el apartado de las obras similares deban agregarse partidas específicas de acreditación, sino únicamente que la obra que se proponga para acreditar la experiencia tenga las características de aquella que se pretende realizar.

Asimismo, a través de diversos pronunciamientos, como el Pronunciamiento No 516-2022/OSCE-DGR, la Dirección de Gestión de Riesgos ha señalado lo siguiente:

El 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.

Por su parte, La Subdirección de procesamiento de Riesgos a través del Informe de Acción de Supervisión de Oficio N° D000174-2023-OSCE-, ha establecido que son trasgresiones normativas la definición restrictiva del concepto de obra similar y la inclusión de una serie de componentes muy específicos para acreditar las experiencias, lo cual, las bases estándar no establecieron esa posibilidad, lo cual es concordante con las múltiples resoluciones emitidas por el tribunal de contrataciones del estado, como la Resolución No 4221-2021-TCE-S3, así como también, el Pronunciamiento No 516-2022/OSCE-DGR de la Dirección de Gestión de Riesgos que también se pronuncia indicando que las bases estándar aprobadas por el OSCE no prevén la inclusión de componentes y/o partidas y/o actividades para acreditar la experiencia del postor en la

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE RIO NEGRO
Nomenclatura :	AS-SM-13-2023-CS/MDRN-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA ¿MEJORAMIENTO Y AMPLIACIÓN DEL SERVICIO DE AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO RURAL EN LAS COMUNIDADES NATIVAS DE SAN MIGUEL Y SAN LUIS DEL DISTRITO DE RIO NEGRO ¿ PROVINCIA DE SATIPO ¿ DEPARTAMENTO DE JUNÍN¿ - II ETAPA CON CUI N° 2516460

especialidad.

En ese sentido, a fin de no incurrir en infracciones normativas y que también son consideradas como infracciones constitucionales, se solicita SUPRIMIR de las bases toda exigencia requerir COMPONENTE, PARTIDAS Y SUB PAR

**Acápito de las bases :**    **Sección:** General                      **Numeral:** 26                      **Literal:** Exp.postor                      **Página:** 36

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

Art. 2 de la Ley de Contrataciones del Estado

**Análisis respecto de la consulta u observación:**

Asimismo, es preciso señalar que, la normativa de las compras públicas, a través de la Opinión N° 002-2020/DTN, indicó que, el Área Usaria 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, con la finalidad de alcanzar la finalidad publica de la contratación.

Sobre el particular, es relevante señalar que la "experiencia" es la destreza adquirida por la reiteración de determinada conducta en el tiempo, es decir, por la habitual ejecución de una prestación. Dicha experiencia genera valor agregado para su titular, incrementando sus posibilidades de acceso a los contratos con el Estado.

Sobre el particular, cabe tener presente lo indicado en la Resolución N° 191-2022-TCE-S2, fundamento 30, en el sentido de que la determinación de similitud de una obra no se basa, únicamente, por la definición de sus partidas (pues en toda obra existirán elementos comunes entre sí), sino que es imprescindible, en principio, analizar la naturaleza o finalidad de la obra y, en base ello, y con los demás componentes determinar la igualdad o similitud de las obras.

En ese sentido, la entidad busca contar con un postor que acredite contar con experiencia semejante al proyecto, y teniendo en cuenta lo que manifiesta la opinión N° 030-2019-OSCE/DTN: ¿De esta manera, el Comité de Selección al momento de definir los alcances de una obra similar debe precisar en las Bases, los trabajos que resultan parecidos o semejantes a aquellos que deben ejecutarse en la obra objeto de la convocatoria; para tal efecto, debe considerarse que, tanto para la contratación de una obra como para la determinación de aquellas que le resultan similares¿ (el subrayado es agregado), en tal sentido la entidad es la responsable de velar que se cumpla a cabalidad la definición de similar y que se seleccione a un postor que cumpla con lo necesario para acreditar su experiencia en obras de igual envergadura y complejidad" indicando además que los componentes solicitados deben estar contemplados en la documentación necesaria para la acreditación de la experiencia del postor, resultando necesario que se establezcan componentes en esta.

No obstante, la dirección de gestión de riesgos del OSCE indica que requerir actividades que incluyan características, capacidades, mediciones, rendimientos, cantidades, entre otros aspectos específicos, referidos a cada trabajo consignado (por ejemplo: kg, cm o m), resultarían exigencias excesivas que podrían vulnerar el Principio de Libertad de Concurrencia que transversalmente regula toda contratación estatal. Ref. PRONUNCIAMIENTO N° 356-2020/OSCE-DGR. Rechazando de igual forma el extremo de la observación formulada por el participante LOZANO LOZANO JUAN CARLOS. al indicar que el requerimiento ¿establece ciertas características en especial¿. Puesto que de revisado los solicitado la entidad no establece en ningún extremo de las partidas, componentes, títulos con características específicas.

Asimismo, El Tribunal de Contrataciones del Estado, en diversas resoluciones entre otras la Resolución N° 0875-2018-TCE-S4 ha manifestado que independientemente de la denominación del contrato, para verificar si en este se ejecutó una obra, deberá tomarse en cuenta las actividades o trabajos que involucró la prestación.

Es decir, el calificar que una experiencia resulta similar al objeto de la convocatoria no solo debería implicar remitirse a qué la denominación de la contratación sea igual a aquellas obrantes en la lista de obras similares, sino también que cuando la denominación no sea igual, la similitud pueda desprenderse del detalle de prestaciones ejecutadas en la obra, considerando que lo solicitado en la definición de similares deben ser acreditadas para todas las experiencias y deban contener todas las partidas solicitadas.

Por lo tanto, siendo la pretensión del participante el modificar lo requerido de acuerdo a su interés en particular, sin tener la potestad para ello, y aunado a ello, afirma que existe restricción de manera injustificada la participación de proveedores en el procedimiento de contratación, al respecto de debe aclarar que el participante expresa una apreciación sumamente subjetiva sin fundamento técnico ni legal, por lo todo lo expuesto en los párrafos precedentes, se decide NO ACOGER las observaciones formuladas por el participante.

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

null

Entidad convocante :	MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE RIO NEGRO
Nomenclatura :	AS-SM-13-2023-CS/MDRN-1
Nro. de convocatoria :	1
Objeto de contratación :	Obra
Descripción del objeto :	CONTRATACIÓN DE LA EJECUCIÓN DE LA OBRA ¿MEJORAMIENTO Y AMPLIACIÓN DEL SERVICIO DE AGUA POTABLE Y SANEAMIENTO RURAL EN LAS COMUNIDADES NATIVAS DE SAN MIGUEL Y SAN LUIS DEL DISTRITO DE RIO NEGRO ¿ PROVINCIA DE SATIPO ¿ DEPARTAMENTO DE JUNÍN¿ - II ETAPA CON CUI N° 2516460

---