

PRONUNCIAMIENTO N.º 535-2023/OSCE-DGR

Entidad : Sociedad Eléctrica del Sur Oeste S.A.

Referencia : Concurso Público N.º 4-2023-SEAL-1, convocado para la contratación del “servicio de mantenimiento del sistema de transmisión de SEAL”

1. ANTECEDENTES

Mediante el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 3¹ de noviembre de 2023 y subsanado el 10² de noviembre de 2023, 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 cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones presentada por el participante **CONSTRUCCIONES ELECTROMECHANICAS DELCROSA S.A. - DELCROSA S.A.**, en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 21 de la Ley N.º 30225, Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la “Ley”, y el artículo 72 de su Reglamento, aprobado por el Decreto Supremo N.º 344-2018-EF, en adelante el “Reglamento”, y modificaciones.

Ahora bien, cabe indicar que en la emisión del presente pronunciamiento se empleó la información complementaria remitida por la Entidad, con fecha 20 de noviembre de 2023, mediante la Mesa de Partes de este Organismo Técnico Especializado, lo cual tiene carácter de declaración jurada.

Asimismo, cabe precisar que en la emisión del presente pronunciamiento se utilizó el orden establecido por el Comité de Selección en el pliego absolutorio³, y los temas materia de cuestionamientos de los mencionados participantes, conforme al siguiente detalle.

- **Cuestionamiento Único** : Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N.º 9, referida a la **“prueba de sobretensión entre espiras”**.

¹ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25695196-AREQUIPA.

² Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25714670-AREQUIPA.

³ Para la emisión del presente Pronunciamiento se utilizará la numeración establecida en el pliego absolutorio en versión PDF.

2. CUESTIONAMIENTO

Cuestionamiento Único

Respecto a la “prueba de sobretensión entre espiras”

El participante **DELCROSA S.A.**, cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N.º 9, toda vez que, según refiere:

“(…)

En la observación N° 09 se le informó a la Entidad que la prueba de «sobretensión entre espiras» no es una prueba adecuada para realizar la evaluación del equipo denominado «Transformador de Corriente».

Esta sugerencia se debe a que los postores que son especialistas en este tipo de servicios tienen conocimiento que esta prueba no sirve para evaluar este tipo de equipo, por lo que, se contraviene la eficacia y eficiencia, además de que su exigencia es innecesaria.

Igualmente se debe precisar que este tipo de pruebas únicamente se realiza en un laboratorio, es imposible realizarla en campo por la estacionalidad de los equipos de prueba.

Por tanto, esta exigencia se vuelve en una condición que no será posible de cumplir en la ejecución.

En esta consulta se le propuso a la Entidad otra prueba eléctrica que si es apropiada para este equipo y que se pueda realizar en campo (Factor de Potencia del Aislamiento) (El resaltado y subrayado es agregado).

Pronunciamiento

De manera previa al análisis, cabe precisar que, el OSCE no tiene calidad de perito técnico para dirimir la pertinencia de las características del requerimiento; sin embargo, es posible requerir a la Entidad un informe respecto a su posición⁴.

Al respecto, cabe señalar que, en el “Cuadro de actividades” adjunto 01 -Requerimiento del Área Usaria / Contrataciones- de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“ANEXO N°1

(…)

⁴ De acuerdo a lo indicado en el Comunicado N°011-2013-OSCE/PRE.

**ESPECIFICACIONES TÉCNICAS DE LAS ACTIVIDADES DE
MANTENIMIENTO DEL SISTEMA DE TRANSMISIÓN DE SEAL**

(...)

AT-SET-10: Pruebas a Transformadores de corriente (Unidad)

(...)

En la ejecución de las PRUEBAS A TRANSFORMADORES DE CORRIENTE, se efectuará lo siguiente (previa limpieza del aislamiento):

- Resistencia de aislamiento.
- Relación de transformación y verificación de polaridad.
- Prueba de saturación del transformador.
- **Prueba de sobretensión entre espiras.**
- Desconexión y conexión de cables.

(...)” (El subrayado y resaltado es nuestro)

Es así que, mediante la consulta y/u observación N.º 9, se solicitó **suprimir** la prueba de “sobretensión entre espiras” y **añadir** la prueba de “factor de potencia del aislamiento”, debido a que dicha prueba sería la más adecuada para realizar el servicio; ante lo cual, el Comité de Selección decidió no aceptar lo solicitado, señalando que las pruebas a realizarse serían las establecidas en las Bases (resistencia de aislamiento, relación de transformación y verificación de polaridad, saturación del transformador y sobretensión entre espiras).

Sin embargo, el recurrente cuestionó dicha absolución, indicando lo siguiente: i) La prueba de “sobretensión entre espiras” no es una prueba adecuada para realizar la evaluación del equipo denominado “Transformador de Corriente”, vulnerando la eficacia y eficiencia, y además constituye una exigencia innecesaria y ii) La prueba de “sobretensión entre espiras” únicamente se realiza en un laboratorio, no es posible realizarla en campo por la estacionalidad de los equipos de prueba.

Visto lo anterior, y teniendo en consideración lo indicado por el participante en su solicitud de elevación, la Entidad emitió el Informe S/D-0058-2023, remitido en fecha 10 de noviembre de 2023, indicando lo siguiente:

“(…)

*La prueba de sobretensión entre espiras en transformadores de corriente es una evaluación crítica destinada a verificar la resistencia dieléctrica del aislamiento entre las espiras del transformador. Esta prueba **busca simular condiciones extremas de operación, como sobrecargas o eventos transitorios, para asegurar que el transformador pueda soportar situaciones anormales sin comprometer su integridad y funcionalidad.***

En términos teóricos, la prueba implica la aplicación controlada de

una sobretensión entre las espiras del transformador. Este procedimiento permite identificar posibles debilidades en el aislamiento, como fisuras o discontinuidades, que podrían dar lugar a fallas durante la operación normal o bajo condiciones adversas. La prueba se realiza de acuerdo con estándares específicos y normativas eléctricas, estableciendo niveles de sobretensión y duraciones que el transformador debe resistir sin sufrir daños.

Es importante destacar que la prueba de sobretensión entre espiras contribuye a garantizar la confiabilidad y seguridad de los transformadores de corriente, ya que detecta posibles deficiencias en el aislamiento que podrían comprometer la calidad del equipo y, por ende, su rendimiento en el sistema eléctrico.

Para realizar la prueba de sobretensión si es factible y se pueden utilizar equipos portátiles y específicos diseñados para pruebas dieléctricas como Generador de Sobretensiones Portátil, Sistema de Medición Portátil, Dispositivos de Seguridad Portátiles, Carga o Descarga Controlada Portátil.

Es fundamental que estos equipos sean portátiles, robustos y cumplan con los requisitos de las normativas aplicables. Además, se debe contar con personal capacitado y seguir procedimientos de seguridad rigurosos al realizar pruebas en campo.

3. CONCLUSIONES

La prueba de sobretensión entre espiras contribuye a garantizar la confiabilidad y seguridad de los transformadores de corriente, ya que detecta posibles deficiencias en el aislamiento que podrían comprometer la calidad del equipo y, por ende, su rendimiento en el sistema eléctrico” (El resaltado y subrayado es agregado).

Ahora bien, en atención al tenor de lo cuestionado por el recurrente, corresponde señalar lo siguiente:

- Mediante la absolución de la consulta y/u observación N.º 9, la Entidad no aceptó suprimir la prueba de “sobretensión entre espiras”, ni añadir la prueba de “factor de potencia del aislamiento”.
- Siendo que, mediante el Informe Técnico posterior, la Entidad ratificó lo absuelto mediante la consulta y/u observación N.º 9, fundamentando⁵ lo siguiente: i) La prueba de sobretensión entre espiras busca simular condiciones extremas de operación, como

⁵ La Directiva N.º 023-2016-OSCE/CD, se dispone que “la absolución de consultas y observaciones se realiza de manera motivada mediante pliego que se elabora conforme a lo que establece la presente Directiva (...)” (El subrayado y resaltado es nuestro).

sobrecargas o eventos transitorios, para asegurar que el transformador pueda soportar situaciones anormales sin comprometer su integridad y funcionalidad; y ii) Este procedimiento permite identificar posibles debilidades en el aislamiento, como fisuras o discontinuidades, que podrían dar lugar a fallas durante la operación normal o bajo condiciones adversas.

- Asimismo, respecto a la posibilidad de realizar la prueba en campo, lo cual fue cuestionado por el recurrente, la Entidad indica que la mencionada prueba **sí es factible y se pueden utilizar equipos portátiles y específicos diseñados para pruebas dieléctricas** como Generador de Sobretensiones Portátil, Sistema de Medición Portátil, Dispositivos de Seguridad Portátiles, Carga o Descarga Controlada Portátil.
- Adicionalmente, cabe indicar que, en la indagación de mercado realizada, se pudo verificar la existencia de pluralidad de proveedores con capacidad de atender el íntegro de las condiciones previstas en el requerimiento⁶; lo cual incluye las pruebas consideradas, entre ellas la prueba de sobretensión entre espiras, para el equipo “Transformador de Corriente”.

Por lo tanto, se puede esgrimir que la Entidad como mejor conocedora de sus necesidad ha ratificado la aplicación de la “prueba de sobretensión entre espiras” para el equipo “Transformador de Corriente” materia de la presente contratación, en atención a la potestad otorgada por el numeral 29.8 del artículo 29 del Reglamento⁷. Siendo además que, dicho aspecto fue validado por el mercado en su oportunidad.

En ese sentido, considerando que la pretensión del recurrente está orientada a suprimir una especificación técnica, y teniendo en cuenta que la Entidad ha indicado las razones por las cuales mantiene su requerimiento, así como que existiría pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento; este Organismo Técnico Especializado ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento.

Finalmente, cabe precisar que, de conformidad con el artículo 9 de la Ley, los funcionarios y servidores que intervienen en el proceso de contratación encargados de elaborar el requerimiento, estudio de mercado, el pliego absolutorio y el Informe Técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

⁶ Según lo declarado en el “Formato de Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias”.

⁷ En el numeral 29.8 del citado artículo, se dispuso 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.

3. ASPECTOS REVISADOS DE OFICIO

Si bien el procesamiento de la solicitud de pronunciamiento, por norma, versa sobre los supuestos cuestionamientos derivados de la absolución de consultas y/u observaciones, 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. Costo de reproducción y entrega de Bases

De la revisión del numeral 1.9 -costo de reproducción y entrega de Bases- del Capítulo I de la Sección Específica de las Bases, se aprecia lo siguiente:

“1.9. COSTO DE REPRODUCCIÓN Y ENTREGA DE BASES

Los participantes registrados tienen el derecho de recabar un ejemplar de las bases, para cuyo efecto deben cancelar S/ 18.40 (Dieciocho con 40/100 Soles) en Caja de la Entidad en sito en Calle Sucre Nro. 402, distrito, provincia y departamento de Arequipa”.

Al respecto, cabe señalar que, se habría omitido detallar el lugar para recabar las Bases, según los lineamientos de las Bases Estándar objeto de la presente convocatoria. En ese sentido, si bien la Entidad no ha especificado el lugar para recabar las Bases, siendo que, al ser el Órgano Encargado de las Contrataciones, el órgano o unidad orgánica que realiza las actividades relativas a la gestión del abastecimiento de la Entidad, corresponde que esta entregue dicha información.

Por ello, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se emitirá la siguiente disposición al respecto:

- Se **añadirá** en el numeral 1.9 del Capítulo I de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, el lugar para recabar las Bases, de acuerdo al siguiente detalle:

“1.9. COSTO DE REPRODUCCIÓN Y ENTREGA DE BASES

Los participantes registrados tienen el derecho de recabar un ejemplar de las bases, para cuyo efecto deben cancelar S/ 18.40 (Dieciocho con 40/100 Soles) en Caja de la Entidad en sito en Calle Sucre Nro. 402, distrito, provincia y departamento de Arequipa y luego acercarse a la Oficina de la Unidad de Logística de la Entidad a recabar las Bases”.

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo extremo que se oponga a la presente disposición.

3.2. Garantía de fiel cumplimiento

De la revisión del literal a) del numeral 2.3 -requisitos para perfeccionar el contrato- del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases, se aprecia lo siguiente:

“a) Garantía de fiel cumplimiento del contrato. CARTA FIANZA”.

Al respecto, cabe señalar que, en las Bases se está dando únicamente la opción de carta fianza, pese a que, en el artículo 148 del Reglamento establece que la garantía de fiel cumplimiento puede ser materializada mediante carta fianza y/o póliza de caución emitidas por entidades bajo la supervisión de la Superintendencia de Banca, Seguros y AFP que cuenten con clasificación de riesgo B o superior. Por lo tanto, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **suprimirá** el término “CARTA FIANZA” del literal a) del numeral 2.3 -requisitos para perfeccionar el contrato- del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas.

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo extremo que se oponga a la presente disposición

3.3. Forma de pago

De la revisión conjunta del numeral 2.5 del Capítulo II y del numeral 23 del Capítulo III -requerimiento- de la Sección Específica de las Bases Integradas, se advierte lo siguiente:

CAPÍTULO II	CAPÍTULO III
<p>“2.5. FORMA DE PAGO</p> <p><i>La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista PAGOS MENSUALES.</i></p> <p><i>Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:</i></p> <ul style="list-style-type: none">- <i>Informe del funcionario responsable de la Unidad de Transmisión y Generación de la Gerencia de Operaciones emitiendo la conformidad de la</i>	<p>“23. FORMA DE PAGO</p> <p><i>SEAL efectuará el pago de la contraprestación del servicio en pagos mensuales, luego de la recepción formal y completa de la documentación correspondiente establecida en el presente requerimiento.</i></p> <p><i>Para los casos en los cuales las actividades se realicen fuera del horario de la jornada laboral, el pago de la mano de obra por horas extra se realizará de la siguiente forma: Se aplicará como sobretasa (sobre la mano de obra que forma parte del precio unitario de la</i></p>

<p><i>prestación efectuada.</i></p> <ul style="list-style-type: none"> - <i>Comprobante de pago.</i> - <i>Copia simple del contrato de suministro de bienes incluidos adicionales y/o reducciones (legible y completo).</i> - <i>Pedido de compra con firma de la unidad de Logística.</i> <p><i>Dicha documentación se debe presentar en forma física en mesa de partes de SEAL, sito en la Calle Consuelo 310, Arequipa, o en forma virtual en el módulo comprobantes de Pago (http://aplicativo.seal.com.pe/MesaPVC/)”</i></p>	<p><i>actividad) el 100% para domingos y feriados de conformidad con lo establecido en la Ley de Jornada de Trabajo, Horario y Trabajo en Sobre tiempo Decreto Legislativo N° 854, para lo cual la Contratista alcanzará como parte de su oferta su estructura de costos unitarios.</i></p> <p><i>El pago se realizará a la presentación de la factura, previa conformidad de la Unidad de Transmisión y Generación.</i></p> <p><i>Los precios se mantendrán fijos y no estarán sujetos a reajuste alguno.</i></p> <p><i>El pago se efectuará conforme al Art.º 171 del Reglamento de la ley de Contrataciones y Adquisiciones del Estado.</i></p> <p><u>Documentos para efectos de pago:</u></p> <p><i>El proveedor deberá entregar por mesa de partes en físico o virtual la siguiente documentación:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> - <i>Factura Electrónica, consideraciones para su emisión:</i> <ul style="list-style-type: none"> a. <i>Debe hacer referencia al número de contrato o pedido de compra, dicha información debe mostrarse en el archivo en pdf y xml de la factura.</i> b. <i>Si el servicio es periodico, se debe indicar el periodo de ejecución del servicio, dicha información debe mostrarse en el archivo en pdf y xml de la factura.</i> c. <i>Operación sujeta al spot y número de cuenta de detracciones en caso corresponda.</i> - <i>Copia del Pedido Marco o pedido de compra</i> - <i>Copia del contrato.</i> - <i>Los archivos de la factura electrónica en pdf, xml y cdr deben remitirse al correo electrónico comprobanteselectronicos@seal.com.pe y adjuntar constancia de envío.</i>
---	--

	<p>- <i>Entregables descritos en el presente requerimiento.</i></p> <p><i>Dicha documentación se deberá presentar en Mesa de Partes de SEAL, sito en la Calle Consuelo 310, distrito, provincia y departamento de Arequipa o a través de Mesa de Partes Virtual de SEAL:</i></p> <p>http://aplicativo.seal.com.pe/MesaPVC”</p>
--	--

Al respecto, se advierte que en ambos numerales se consignó información distinta sobre la “forma de pago”; en ese sentido, se solicitó a la Entidad uniformizar los dos (2) extremos de las Bases Integradas, referidos a la “forma de pago”, conforme a los lineamientos de las Bases Estándar.

Es así que, la Entidad emitió el Informe N°003-2023-OC/GI-CP-004-2023-SEAL, remitido en fecha 20 de noviembre de 2023, indicando lo siguiente:

“Al respecto, se informa que la forma de pago debe ser la siguiente:

La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista PAGOS MENSUALES.

Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:

- *Informe del funcionario responsable de la Unidad de Transmisión y Generación de la Gerencia de Operaciones emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.*
- *Comprobante de pago, la Factura Electrónica con las siguientes consideraciones:*
 - a. *Debe hacer referencia al número de contrato o pedido de compra, dicha información debe mostrarse en el archivo en pdf y xml de la factura.*
 - b. *Si el servicio es periodico, se debe indicar el periodo de ejecución del servicio, dicha información debe mostrarse en el archivo en pdf y xml de la factura.*
 - c. *Operación sujeta al spot y número de cuenta de detracciones en caso corresponda*
- *Copia del Pedido Marco o pedido de compra*
- *Copia del contrato.*
- *Los archivos de la factura electrónica en pdf, xml y cdr deben remitirse al correo electrónico comprobanteselectronicos@seal.com.pe y adjuntar constancia de envío.*
- *Entregables descritos en el presente requerimiento.*

Para los casos en los cuales las actividades se realicen fuera del horario de la jornada laboral, el pago de la mano de obra por horas extra se realizará de la siguiente forma: Se aplicará como sobretasa (sobre la mano de obra

que forma parte del precio unitario de la actividad) el 100% para domingos y feriados de conformidad con lo establecido en la Ley de Jornada de Trabajo, Horario y Trabajo en Sobre tiempo Decreto Legislativo N° 854, para lo cual la Contratista alcanzará como parte de su oferta su estructura de costos unitarios. El pago se realizará a la presentación de la factura, previa conformidad de la Unidad de Transmisión y Generación. Los precios se mantendrán fijos y no estarán sujetos a reajuste alguno.

Dicha documentación se deberá presentar en Mesa de Partes de SEAL, sito en la Calle Consuelo 310, Arequipa, o en forma virtual en el módulo comprobantes de pago (<http://aplicativo.seal.com.pe/MesaPVC>)” (El resaltado y subrayado es agregado).

Por lo tanto, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **adecuará** el numeral 2.5 del Capítulo II y el numeral 23 del Capítulo III -requerimiento- de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, según lo indicado en el Informe N°003-2023-OC/GI-CP-004-2023-SEAL, de acuerdo al siguiente detalle:

“2.5. FORMA DE PAGO

La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista PAGOS MENSUALES.

Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:

- *Informe del funcionario responsable de la Unidad de Transmisión y Generación de la Gerencia de Operaciones emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.*
- *Comprobante de pago, la Factura Electrónica con las siguientes consideraciones:*
 - d. *Debe hacer referencia al número de contrato o pedido de compra, dicha información debe mostrarse en el archivo en pdf y xml de la factura.*
 - e. *Si el servicio es periodico, se debe indicar el periodo de ejecución del servicio, dicha información debe mostrarse en el archivo en pdf y xml de la factura.*
 - f. *Operación sujeta al spot y número de cuenta de detracciones en caso corresponda*
 - *Copia del Pedido Marco o pedido de compra*
 - *Copia de*
 - *l contrato.*
 - *Los archivos de la factura electrónica en pdf, xml y cdr deben remitirse al correo electrónico comprobanteselectronicos@seal.com.pe y adjuntar constancia de envío.*
 - *Entregables descritos en el presente requerimiento.*

Para los casos en los cuales las actividades se realicen fuera del horario de la jornada laboral, el pago de la mano de obra por horas extra se realizará de la siguiente forma: Se aplicará como sobretasa (sobre la mano de obra que forma parte del precio unitario de la actividad) el 100% para domingos y feriados de conformidad con lo establecido en la Ley de Jornada de Trabajo, Horario y Trabajo en Sobretiempo Decreto Legislativo N° 854, para lo cual la Contratista alcanzará como parte de su oferta su estructura de costos unitarios. El pago se realizará a la presentación de la factura, previa conformidad de la Unidad de Transmisión y Generación. Los precios se mantendrán fijos y no estarán sujetos a reajuste alguno.

Dicha documentación se deberá presentar en Mesa de Partes de SEAL, sito en la Calle Consuelo 310, Arequipa, o en forma virtual en el módulo comprobantes de pago (<http://aplicativo.seal.com.pe/MesaPVC>)”

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo extremo que se oponga a la presente disposición.

3.4. Otras penalidades

De la revisión del Adjunto 3 -penalidades- del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases, se aprecia lo siguiente:

N°	SUPUESTOS DE APLICACIÓN DE PENALIDAD	FORMA DE CALCULO	MONTO % DE UIT	PROCEDIMIENTO	OBLIGACIONES ADICIONALES (a cargo de contratista)
(...)	(...)	(...)	(...)	(...)	(...)
1.3	Trabajo mal ejecutado	por actividad	13%	IN-09-05	- Rehacer trabajo - Pago de gastos que incurra SEAL, multa que venga del regulador, compensaciones y energía no suministrada.
(...)	(...)	(...)	(...)	(...)	(...)

Ahora bien, en atención a lo señalado, se procederá a realizar el análisis a través de los siguientes dos (2) extremos:

A. Penalidad “Trabajo mal ejecutado”

Al respecto, cabe señalar que, el artículo 163 del Reglamento, señala que “los documentos del procedimiento de selección pueden establecer penalidades distintas a la mencionada en el artículo 162, **siempre que sean objetivas, razonables**, congruentes y proporcionales con el objeto de la contratación. Para estos efectos, incluyen los supuestos de aplicación de penalidad, distintas al retraso o mora, la forma de cálculo de la penalidad para cada supuesto y el procedimiento mediante el cual se verifica el supuesto a penalizar”.

Asimismo, la Dirección Técnico Normativa del OSCE, mediante Opinión N.º 163-2018/DTN, señaló que:

“(…) los parámetros antes indicados deben ser observados por la Entidad al momento de establecer la aplicación de “otras penalidades” en los documentos de selección; así, (i) la objetividad, implica que la Entidad establezca de manera clara y precisa los tipos de incumplimiento que serán penalizados, los montos o porcentajes de la penalidad para cada tipo de incumplimiento, y la forma o procedimiento mediante el que se verificará la ocurrencia de tales incumplimientos, según la naturaleza y características particulares de cada contratación; (ii) la razonabilidad, implica que cada uno de los montos o porcentajes de la penalidad que se aplicará al contratista sean proporcionales a la gravedad y reiteración del incumplimiento; (iii) la congruencia, implica que la penalidad se aplique ante el incumplimiento de alguna obligación relacionada con el objeto de la convocatoria”.

Por lo tanto, debe tenerse en cuenta que, es potestad de la Entidad definir las “otras penalidades” – distintas a la penalidad por mora- que estime necesarias, siempre y cuando reúnan las siguientes características: **objetivas, razonables**, congruentes y proporcionales con el objeto de la contratación. Siendo así, en el presente caso la penalidad “trabajo mal ejecutado”, no resultaría objetiva, al no precisar con claridad y exactitud en qué consiste o qué podría ser considerado como “trabajo mal ejecutado”, máxime, si en los otros supuestos establecidos se estarían penalizando conductas específicas relacionadas con la ejecución incorrecta o deficiente⁸ de la prestación.

Por lo tanto, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **suprimirá** el numeral 3.1. referido a la penalidad “Trabajo mal ejecutado” del Adjunto 3 -penalidades- del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Definitivas.

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo extremo que se oponga a la presente disposición

B. Procedimiento “IN-09-05”

⁸ “Trabajo ejecutado de forma incompleta de acuerdo a la orden de trabajo”, “Uso inadecuado de materiales, Actividades no ejecutadas de una orden de trabajo”, “Actividades ejecutadas no indicadas por la supervisión de SEAL y/o reportadas a la supervisión de SEAL antes de su ejecución”.

De la revisión de las Bases Integradas y sus anexos, se advierte que el documento denominado “IN-09-05”, el cual describiría el procedimiento para la aplicación de penalidades, no se encuentra adjunto. En ese sentido, se solicitó a la Entidad remitir el mencionado documento; siendo que, mediante el Informe N°003-2023-OC/GI-CP-004-2023-SEAL, remitido en fecha 20 de noviembre de 2023, la Entidad envió el documento “IN-09-05”.

Por lo antes expuesto, y en atención al Principio de Transparencia, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **añadirá** el documento “IN-09-05” como documento anexo a las Bases Integradas Definitivas.

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo 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.

4.2 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.

Adicionalmente, cabe señalar que, las disposiciones vertidas en el pliego absolutorio que generen aclaraciones, modificaciones o precisiones, priman sobre los aspectos relacionados con las Bases integradas, salvo aquellos que fueron materia del presente pronunciamiento.

4.3 Una vez emitido el pronunciamiento y registrada la integración de Bases definitivas por el OSCE, corresponderá al comité de selección **modificar** en el cronograma del procedimiento, las fechas del registro de participantes, presentación de ofertas y otorgamiento de la buena pro, teniendo en cuenta que, 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, conforme a lo dispuesto en el artículo 70 del Reglamento.

4.4 Finalmente, se recuerda al Titular de la Entidad que el presente pronunciamiento no convalida extremo alguno del procedimiento de selección.

Jesús María, 27 de noviembre de 2023