

"Decenio de la igualdad de oportunidades para mujeres y hombres"

"Año del fortalecimiento de la soberanía nacional"

"Año del Bicentenario del Congreso de la República"

San Borja, 02 de Diciembre del 2022

INFORME N° 000081-2022-UAB/INDECOPI

A : ALEJANDRA MERCEDES VILLARAN RUIZ
Jefa de la Oficina de Administración y Finanzas

DE : ANGELLA DAVILA TICONA
Jefa de la Unidad de Abastecimiento

ASUNTO : Pérdida automática de Buena Pro - "Mantenimiento preventivo y correctivo de los componentes de soporte de data center del Indecopi".

REFERENCIA: Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI

Mediante el presente, en atención al asunto de la referencia, le informo las acciones administrativas realizadas para el perfeccionamiento del contrato, correspondiente a la adjudicación de la Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI, la cual no ha podido ser suscrito debido al incumplimiento por parte del postor adjudicado, en la subsanación de los documentos presentados, la cual conlleva a la pérdida automática de la Buena Pro.

I. ANTECEDENTES

- 1.1 Con fecha 13 de octubre de 2022, se convocó el procedimiento de selección Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI, para la Contratación del "Mantenimiento preventivo y correctivo de los componentes de soporte de data center del Indecopi".
- 1.2 Con fecha 03 de noviembre de 2022, se publicó a través de la plataforma del SEACE, la adjudicación de la Buena Pro del mencionado procedimiento de selección, al postor TOVAL SYSTEMS S.A.C., en adelante el Adjudicatario, por el monto de S/. 144,000.00 (Ciento cuarenta y cuatro mil con 00/100 soles)
- 1.3 En fecha 11 de noviembre de 2022, se publicó a través de la plataforma del SEACE, el consentimiento de la Buena Pro de la presente Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI.
- 1.4 Mediante Carta N° 0001681-2022-UAB/INDECOPI, de fecha 15 de noviembre de 2022, el Órgano encargado de las Contrataciones, a través de correo electrónico de fecha 15 de noviembre de 2022 solicitó al Adjudicatario, presentar la documentación requerida para el perfeccionamiento del contrato, previstos en las bases integradas del procedimiento antes referido, en un plazo máximo de ocho (08) días hábiles siguientes a la publicación en el SEACE del consentimiento de la Buena pro, es decir hasta el 23 de noviembre de 2022.
- 1.5 Mediante Carta TS-0150-2022/C, presentada por mesa de partes virtual con fecha 22 de noviembre de 2022 (MDP Virtual 2022-V01-117194), el

Adjudicatario, ingresa por mesa de partes Virtual la documentación para el perfeccionamiento del contrato.

- 1.6 Mediante correo electrónico de fecha 24 de noviembre de 2022, la Coordinación e Infraestructura de la Unidad de Abastecimiento, remite observaciones a los documentos presentados por el adjudicatario para el perfeccionamiento el Contrato.
- 1.7 Mediante Carta N° 001768-UAB/INDECOPI, de fecha 24 de noviembre de 2022, el Órgano Encargado de las Contrataciones, notifica a través de correo electrónico de fecha 24 de noviembre de 2022, al Adjudicatario, las observaciones realizadas a la documentación presentada, solicitándole que en un plazo máximo de cuatro (4) días hábiles contados desde el día siguiente de la notificación, cumpla con la presentación de la documentación observada, de conformidad con lo establecido en el literal a) del artículo 141 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobado por Decreto Supremo N° 344-2018-EF, cuyo plazo venció el día 30 de noviembre de 2022.
- 1.8 El Adjudicatario, con Carta TS-0160-2022/C de fecha 30 de noviembre de 2022 presentada por la MDP Virtual 2022-V01-120775, remite la subsanación de los documentos observados.
- 1.9 A través del correo electrónico de fecha 01 de diciembre de 2022, la Coordinación de Infraestructura de la Unidad de Abastecimiento, en calidad de área usuaria luego de la revisión a los documentos informa que, el adjudicatario no ha subsanado en su totalidad las observaciones realizadas.

II. BASE LEGAL:

- 2.1 Decreto Supremo N° 082-2019-EF, Texto Único Ordenado de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la Ley.
- 2.2 Decreto Supremo N° 344-2018-EF, Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado y sus modificatorias, en adelante El Reglamento.
- 2.3 Decreto Supremo N° 234-2022-EF, que modifica el Reglamento de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, aprobado mediante Decreto Supremo N° 344-2018-EF y otras disposiciones.
- 2.4 Resolución N° 000003-2022-PRE/INDECOPI de fecha 7 de enero de 2022 delegación de facultades del año 2022.

III. ANÁLISIS

- 3.1 Previo al análisis del presente informe, debemos mencionar lo dispuesto en el artículo 136 del Reglamento que señala:

"Artículo 136. obligación de contratar"

136.1. Una vez que la buena pro ha quedado consentida o administrativamente firme, tanto la Entidad como el o los postores ganadores, están obligados a contratar”.

- 3.2 En ese mismo sentido, el artículo 141 del Reglamento, establece que los plazos y procedimientos para el perfeccionamiento del contrato son los siguientes:

141.1 Dentro del plazo de ocho (8) días hábiles siguientes al registro en el SEACE del consentimiento de la buena pro o de que esta haya quedado administrativamente firme, el postor ganador de la buena pro presenta los requisitos para perfeccionar el contrato. En un plazo que no puede exceder de los dos (2) días hábiles siguientes de presentados los documentos, la Entidad suscribe el contrato o notifica la orden de compra o de servicio, según corresponda, u otorga un plazo adicional para subsanar los requisitos, el que no puede exceder de cuatro (4) días hábiles contados desde el día siguiente de la notificación de la Entidad. A los dos (2) días hábiles como máximo de subsanadas las observaciones se suscribe el contrato.
(...)

141.3 Cuando no se perfeccione el contrato por causa imputable al postor, éste pierde automáticamente la buena pro. En tal supuesto, una vez transcurrido el plazo de consentimiento de la pérdida de la buena pro, el órgano encargado de las contrataciones, en un plazo máximo de dos (2) días hábiles siguientes, requiere al postor que ocupó el siguiente lugar en el orden de prelación que presente los documentos para perfeccionar el contrato en el plazo previsto en el numeral 141.1.

141.4 Si el postor que ocupó el segundo lugar no perfecciona el contrato, cuando el objeto del procedimiento de selección corresponda a bienes y servicios en general y siempre que existan más postores que calificar, el órgano encargado de las contrataciones devuelve el expediente de contratación al órgano a cargo del procedimiento de selección en un plazo máximo de dos (2) días hábiles, a fin que por única vez verifique los requisitos de calificación de los postores admitidos, según el orden de prelación obtenido en la evaluación, para identificar hasta dos (2) ofertas presentadas que cumplan con los requisitos de calificación.

- 3.3 Como se advierte de la normativa antes citada, cuando la Buena Pro queda consentida o administrativamente firme, el postor adjudicatario y la Entidad están obligados a perfeccionar el Contrato, salvo las excepciones, debidamente acreditadas, establecidas en la misma normativa.
- 3.4 Asimismo, si el ganador de la Buena Pro no perfecciona el contrato dentro del plazo establecido en el Reglamento, se produce la pérdida automática de la Buena Pro, esto es, por el vencimiento de los plazos para la suscripción del contrato, sin que se haya cumplido con la presentación de los requisitos exigidos para ello, lo cual significa también que el postor pierde inmediatamente el derecho a suscribir el respectivo contrato.
- 3.5 En el presente caso, el procedimiento de selección Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI se consintió con fecha 11 de noviembre de 2022, tal como se verifica en el SEACE, por lo que, el plazo máximo para la presentación de documentos para el perfeccionamiento del contrato era hasta

el 23 de noviembre de 2022, conforme al cómputo efectuado debido al literal a) del artículo 141 del Reglamento.

- 3.6 De acuerdo con lo señalado en el numeral 1.5, del presente informe, el postor adjudicado TOVAL SYSTEMS S.A.C., ingresó por mesa de partes virtual, los documentos para el perfeccionamiento del contrato, el día 22 de noviembre de 2022, los mismos que fueron revisados y evaluados, de acuerdo a los requerimientos estipulados en los Términos de Referencia de la Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI, "Mantenimiento preventivo y correctivo de los componentes de soporte de data center del Indecopi".
- 3.7 De lo señalado en el párrafo anterior, mediante Carta N° 001768-2022-UAB/INDECOPI, el Órgano Encargado de las Contrataciones, con fecha 24 de noviembre de 2022, vía correo electrónico, notificó las observaciones realizadas, por el área usuaria –Coordinación de Infraestructura– por ser documentos técnicos, a los documentos presentados por el postor adjudicado TOVAL SYSTEMS S.A.C., otorgándole el plazo máximo de cuatro (4) días hábiles para que realice la subsanación correspondiente, de acuerdo al literal a) del Artículo 141° del Reglamento, según detalle:

DOCUMENTOS SOLICITADOS	OBSERVACIONES
h) Detalle de precios unitarios del precio ofertado	Al respecto, se observa el "detalle de precios unitarios del precio ofertado" presentado por Toval Systems SAC; toda vez que, no detallan los precios de los mantenimientos preventivos de cada uno de los componentes de soporte del data center, por lo que, se solicita que el "detalle de precios unitarios del precio ofertado" se realice conforme el formato del "Cuadro N°03 Cantidad de Atenciones de Incidentes" (folio 48) de las bases integradas.
i) El contratista deberá presentar los certificados de calibración de los instrumentos de equipamiento estratégico (pinza multimétrica o amperimétrica, banco resistivo o test de baterías, Pistola para temperatura y Meghómetro) según anexo de "Requisitos de calificación" (literal A.1.) que se utilizarán en los trabajos antes mencionados, los mismos que serán emitidos por un laboratorio acreditado por el INACAL en magnitudes eléctricas, con una antigüedad no mayor de 01 año, contabilizado hasta fecha de su presentación	<p>* Al respecto, se observa que la empresa Toval Systems SAC, solo ha presentado el certificado de calibración de la pinza amperimétrica, test de batería y megohmetro, por lo que, se observa que falta el certificado de calibración de la pistola de temperatura.</p> <p>* Respecto a la revisión de los certificados de calibración de la pinza amperimétrica, test de batería y megohmetro, se informa que estos certificados han sido emitidos por el laboratorio Calibraciones SAC, sobre lo cual, se observa que dicho laboratorio se encuentra acreditado por el INACAL en "magnitud de volumen" y no en "magnitudes eléctricas", que es lo que se solicita en las bases integradas.</p> <p>En ese sentido, deberá presentar los certificados de calibración de los instrumentos solicitados en los términos de referencia de las bases integradas.</p>
j) La acreditación del perfil de los técnicos especialistas:	<p>Al respecto, se observa en las constancias de capacitación del ESPECIALISTA EN EQUIPOS DE AIRE ACONDICIONADO DE PRECISIÓN Y CONFORT y ESPECIALISTA EN UPS, toda vez que, en dichas constancias (i) no se indican las horas de capacitación; y (ii) se observa que presentan dos (2) certificados que tienen emisión en el extranjero, de tal forma que, de acuerdo con las bases integradas, los documentos públicos y privados extendidos en el exterior, para que tengan validez en el Perú, deben estar legalizados por los funcionarios consulares peruanos y refrendados por el Ministerio de Relaciones Exteriores. (folio 21 de las bases integradas):</p> <p><i>"De conformidad con el Reglamento Consular del Perú aprobado mediante Decreto Supremo N° 076-2005-RE para que los documentos públicos y privados extendidos en el exterior tengan validez en el Perú, deben estar legalizados por los funcionarios consulares peruanos y refrendados por el Ministerio de Relaciones Exteriores del Perú, salvo que se trate de documentos públicos emitidos en países que formen parte del Convenio de la Apostilla, en cuyo caso bastará con que estos cuenten con la Apostilla de la Haya"</i></p> <p>Por lo que, deberá presentar las constancia de capacitación según lo establece el numeral 5.12.2 de los términos de referencia de las bases integradas.</p>

- 3.8 En ese sentido, el postor adjudicado TOVAL SYSTEMS S.A.C, mediante Carta TS-160-2022/C, presentó por mesa de partes virtual con fecha 30 de noviembre de 2022 (MDP Virtual 2022-V01-120775), la subsanación de los documentos observados.
- 3.9 De la revisión realizada a los documentos presentados para la subsanación de las observaciones realizadas, se precisa que, mediante correo electrónico de fecha 01 de noviembre de 2022, la Coordinación de Infraestructura (área usuaria) señaló lo siguiente:

(...) en calidad de área usuaria, técnica y supervisora del contrato, se informa que, de la revisión realizada a la documentación de subsanación de observaciones, presentada por la empresa Toval Systems SAC, postor ganador de la buena pro de la AS N°014-2022-INDECOPI, se informa dicha empresa no ha subsanado la totalidad de lo observado, de acuerdo con el siguiente detalle:

Literal i) Certificados de calibración de los instrumentos de equipamiento estratégico (pinza milimétrica o amperimétrica, banco resistivo o test de baterías, pistola para temperatura y megohmetro)

- Al respecto, se informa que la empresa Toval Systems SAC, ha presentado el certificado de calibración de la pinza amperimétrica, test de batería, pistola de temperatura y megohmetro.
- Respecto a la revisión de los certificados de calibración de los equipos pinza amperimétrica, test de batería, pistola de temperatura y megohmetro, se informa que estos certificados han sido emitidos por el laboratorio Calibraciones SAC, sobre lo cual, se observa que dicho laboratorio se encuentra acreditado por el INACAL en "magnitud de volumen" y no en "magnitudes eléctricas", que es lo que se solicita en las bases integradas, dicha información se encuentra sustentada en la página web del INACAL.

<https://www.gob.pe/institucion/inacal/informes-publicaciones/2778991-6-calibraciones-s-a>

y a su vez dejamos constancia del mismo.

INACAL INSTITUTO NACIONAL DE DEFENSA DE LA COMPETENCIA Y DE LA PROTECCIÓN DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL

CERTIFICADO DE Acreditación

AL SEÑOR DON JUAN CARLOS TOVAL SYSTEMS S.A.C. (Postor)

CALIBRACIONES S.A.

Dirección: Calle 10 de Agosto, 1000, Lima 1, Perú
 Teléfono: 011 444 4444
 E-mail: info@calibraciones.com.pe
 Fecha de Emisión: 2022-09-14

El INACAL acredita a la empresa CALIBRACIONES S.A. para la prestación de servicios de calibración de instrumentos de medida de magnitudes eléctricas y térmicas, de acuerdo a lo establecido en el Decreto Supremo N° 004-2019-ED.

El presente certificado es válido por un periodo de 24 meses, a contar desde la fecha de emisión.

El INACAL no es responsable de los errores cometidos por el acreditado en la prestación de los servicios.

El INACAL no garantiza la exactitud de los resultados obtenidos por el acreditado.

El INACAL no garantiza la exactitud de los resultados obtenidos por el acreditado.

El INACAL no garantiza la exactitud de los resultados obtenidos por el acreditado.

- 3.10 En tal sentido, al no haber subsanado la documentación completa para el perfeccionamiento de contrato y considerando lo establecido en el literal c) del Artículo 141° del Reglamento, el Adjudicatario ha perdido automáticamente la Buena Pro, por causa imputable a éste.

- 3.11 Entonces, ante la supuesta pérdida automática de la Buena Pro en la presente Adjudicación Simplificada N° 014-2022, es preciso tener en cuenta lo expuesto por el Organismo Supervisor de Contrataciones del Estado, en el contenido de la Opinión N° 050-2014/DTN, de la Dirección Técnico Normativa que señala:

2.1.1 (...) conforme a lo señalado por Tribunal de Contrataciones del Estado en su Resolución N° 2172-2008-TC-S1, "El otorgamiento de la buena pro es la declaración que una Entidad realiza en el marco de normas de Derecho Público – la normativa vigente de contrataciones y Adquisiciones del Estado – que va a producir efectos jurídicos sobre determinados administrados – admitir y calificar las propuestas presentadas por postores determinados y otorgar la buena pro (...) en el desarrollo de un proceso de selección. Por lo tanto, de conformidad con el artículo 1 de la Ley del procedimiento Administrativo General, Ley 2444 y sus modificatorias – en adelante, la LPAG-, el otorgamiento de la buena pro se configura como un acto administrativo." (El resaltado es agregado)

*Como se advierte, el otorgamiento de la buena pro es un acto que produce efectos jurídicos sobre el postor ganador de la misma. Por ello César Rubio Salcedo señala que "El otorgamiento de la buena pro constituye un **derecho expectatio** del adjudicatario: después de haber presentado la mejor oferta en el proceso de selección, se genera a favor del adjudicatario un interés para contratar con el Estado. En otras palabras, la buena pro constituye una oportunidad potencial para contratar con las Entidades de la Administración Pública; la misma que se concreta siempre y cuando el ganador haya presentado otros requisitos en el artículo 141 del RLCE"*

En consecuencia, la pérdida de la Buena Pro origina que el postor ganador pierda los referidos derechos expectatios y se vea liberado de su obligación de contratar.

- 3.12 En vista de ello, aun cuando la normativa de Contrataciones del Estado no ha previsto expresamente la obligación de la Entidad de comunicar la pérdida de la Buena Pro al postor ganador, la misma que no cumplió con presentar los requisitos para suscribir el contrato correspondería que la Entidad realice tal comunicación.

Por lo señalado, se recomienda comunicar al Adjudicatario TOVAL SYSTEMS S.A.C, la pérdida automática de la Buena Pro, en el marco del Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI "Mantenimiento preventivo y correctivo de los componentes de soporte de data center del Indecopi".

- 3.13 Asimismo, es preciso señalar que, de la revisión a los resultados de la calificación del procedimiento de selección Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI, indicados en el acta de Buena Pro, se desprende que, en el orden de prelación no hay segundo lugar, al haber quedado descalificado la oferta:

N°	RUC / Código	Nombre o Razón Social	A. EQUIPAMIENTO ESTRATÉGICO / FORMACIÓN ACADÉMICA/ CAPACITACIÓN / EXPERIENCIA DEL PERSONAL CLAVE O EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD	Resultado de calificación
1	20601515106	TOVAL SYSTEMS S.A.C	Cumple	Cartera calificada
2	20555929693	CATER TECHNOLOGY S.A.C	No Cumple con la capacitación del Personal Clave	Cartera descalificada

En ese sentido, al no perfeccionarse el contrato, el Órgano Encargado de las Contrataciones declara desierto el procedimiento de selección, posteriormente al consentimiento de la pérdida buena pro, en aplicación del literal c) del Artículo 141° del Reglamento.

- 3.14 Finalmente, frente a la pérdida automática de la Buena Pro de la empresa TOVAL SYSTEMS S.A.C., correspondería a la Entidad poner en conocimiento del Tribunal de Contrataciones del Estado, que el Adjudicatario ha incumplido injustificadamente con su obligación de perfeccionar el contrato derivado de la Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI, infracción tipificada en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 de la Ley de Contrataciones del Estado, modificada por el Decreto Legislativo N° 1444 y solicitar el inicio del procedimiento sancionador correspondiente.

IV. CONCLUSIONES Y/O RECOMENDACIONES

- De lo expuesto en los párrafos precedentes, se habría producido la pérdida de la Buena Pro del postor adjudicado TOVAL SYSTEMS S.A.C., al haber incumplido injustificadamente con la subsanación de los documentos para el perfeccionar el contrato derivado de la Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI, infracción tipificada en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 de la Ley.
- En tal sentido, y de acuerdo con la delegación de facultades aprobada mediante la Resolución N° 000003-2022-PRE/INDECOPI, para el presente ejercicio, se recomienda comunicar al postor adjudicado TOVAL SYSTEMS S.A.C., la pérdida automática de la Buena Pro, en el marco de la Adjudicación Simplificada N° 014-2022-INDECOPI "Mantenimiento preventivo y correctivo de los componentes de soporte de data center del Indecopi".
- Finalmente, no habiendo segundo lugar, posterior al consentimiento de la pérdida de la buena, corresponde al Órgano Encargado de las Contrataciones declarar desierto el procedimiento de selección, en estricta aplicación del literal c) del Artículo 141 del Reglamento.

Atentamente,

ANGELLA DAVILA TICONA
Jefa de la Unidad de Abastecimiento

