

PRONUNCIAMIENTO N° 94-2024/OSCE-DGR

Entidad : MTC-Proyecto Especial de Infraestructura de Transporte Nacional (PROVIAS NACIONAL)

Referencia : Licitación Pública N° 1-2023-MTC/20-UZHUU-1, convocada para la “Contratación de adquisición de emulsión asfáltica de rotura lenta CSS 1HP para los trabajos de mantenimiento rutinario en los tramos asignados a la unidad zonal”.

1. ANTECEDENTES

Mediante el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento recibido el 31¹ de enero de 2024 y subsanado con fecha 7² y 9³ de febrero de 2024, 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 **INVERSIONES, MATERIALES Y SOLUCIONES SOCIEDAD ANONIMA CERRADA – IMASOL S.A.C.** en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 21 de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la “Ley”, y el artículo 72 de su Reglamento, aprobado por el Decreto Supremo N° 344-2018-EF, en adelante el “Reglamento”.

Asimismo, cabe precisar que en la emisión del presente pronunciamiento se utilizó el orden establecido por el comité de selección en el pliego absolutorio 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° 9, referida al “**requisito de habilitación**”.

2. CUESTIONAMIENTO

Cuestionamiento Único	Respecto al “requisito de habilitación”
------------------------------	--

El participante **INVERSIONES, MATERIALES Y SOLUCIONES SOCIEDAD ANONIMA CERRADA – IMASOL S.A.C.** cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N° 9, señalando lo siguiente:

“(…)
Como se puede apreciar del contenido del recorte anterior, se observan dos

¹ Trámite Documentario N° 2024-26203207-HUÁNUCO.

² Trámite Documentario N° 2024-26406228-HUÁNUCO.

³ Trámite Documentario N° 2024-26412844-HUÁNUCO.

(02) situaciones, que pasamos a detallar:

- En el acápite del Análisis respecto de la consulta u observación, el Comité de selección copió y pegó el texto de nuestra observación, sin efectuar el análisis requerido al respecto, con la finalidad de sustentar su posición en relación al no acogimiento de la observación planteada.
- Únicamente, en el acápite: Precisión de aquello se incorporará en las bases a integrarse, el Comité señaló, sin sustento alguno que nuestra observación es INVÁLIDA, y que dicho requisito es considerado por “temas de seguridad”.

Salta a la vista que la absolución del Comité NO ha sido debidamente motivada, transgrediendo lo regulado por el numeral 72.4 del Art. 72 del Reglamento, que dispone:

“72.4 La absolución se realiza de manera motivada mediante pliego absolutorio de consultas y observaciones que se elabora conforme a lo que establece el OSCE; en el caso de las observaciones se indica si estas se acogen, se acogen parcialmente o no se acogen.”

De todo lo anterior, resulta evidente que **el Comité de Selección no absolvió nuestra observación de manera MOTIVADA, sin emitir pronunciamiento sobre ningún extremo del sustento expuesto por nosotros con la finalidad de que se retire el mencionado requisito de Capacidad legal.**

Al respecto, es importante reforzar los argumentos expuestos por esta parte, sobre el supuesto Requisito de Capacidad legal: Autorización en el Registro de Hidrocarburos de OSINERGMIN para la actividad de transporte en contenedores intermedios, aspectos que no fueron tomados en cuenta por el Comité.

Es importante recordar que el objeto de convocatoria es la adquisición de emulsión asfáltica, objeto totalmente disímil a algún tipo de servicio de almacenamiento de este insumo, o a la adquisición de cilindros; por lo que, no existe base razonable para solicitar el pretendido requisito de habilitación.

Asimismo, no podemos olvidar que OSINERGMIN, a través de varios informes técnicos, como el **Informe N° 167-2013/SPE**, y que ya ha sido recogido por el propio Tribunal de Contrataciones del Estado en distintas Resoluciones; **ha establecido que, NO resulta necesario, para realizar la actividad económica objeto de convocatoria, la inscripción en el Registro de Hidrocarburos de OSINERGMIN para la ACTIVIDAD DE TRANSPORTE EN CONTENEDORES INTERMEDIOS; máxime, se debiera solicitar la AUTORIZACIÓN EN EL REGISTRO DE HIDROCARBUROS DE OSINERGMIN COMO DISTRIBUIDOR DE PRODUCTOS DERIVADOS DE LOS HIDROCARBUROS.**

Es importante hacer hincapié en que, **la referida Autorización de transporte en contenedores intermedios, no cumple con las condiciones establecidas en la Opinión 186-2016/DTN;** ya que, la habilitación de un postor, está

relacionada con cierta atribución con la cual debe contar el proveedor para poder llevar a cabo la actividad materia de contratación, este es el caso de las actividades reguladas por normas en las cuales se establecen determinados requisitos que las empresas deben cumplir a efectos de estar habilitadas para la ejecución de determinado servicio o estar autorizadas para la comercialización de ciertos bienes en el mercado; situación que, conforme ya ha sido establecido por OSINERGMIN, **NO se verifica para la comercialización de emulsiones asfálticas y en relación a la Autorización en el Registro de Hidrocarburos de OSINERGMIN para la actividad de transporte en contenedores intermedios.**

Finalmente, no podemos dejar de mencionar que, esta misma Entidad, ya ha efectuado convocatorias similares con este mismo tipo de exigencias, en las que, se ha visto como único adjudicatario de la buena pro, un ÚNICO POSTOR; por lo que, podemos señalar sin lugar a dudas, que la cuestionada autorización tiene por objeto minar la Libertad de concurrencia; es decir, también se viene transgrediendo este Principio, regulado en el literal a) del Art. 2 del TUO de la Ley de Contrataciones del Estado:

(...)

Por lo anterior, la Sub Dirección de Gestión de Riesgos debe ACOGER el presente cuestionamiento y ordenar la eliminación de la Autorización en el Registro de Hidrocarburos de OSINERGMIN para la actividad de transporte en contenedores intermedios, como requisito de Capacidad legal.

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

Pronunciamiento

Al respecto, cabe señalar que en el literal A “Capacidad legal - habilitación” del numeral 3.1 “especificaciones técnicas” y 3.2 “requisitos de calificación” obrantes en el capítulo III “requerimiento” de la sección específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia que la Entidad consignó lo siguiente:

“A. CAPACIDAD LEGAL

A.1 HABILITACIÓN

Requisitos:

La autorización e inscripción vigente en el Registro de Hidrocarburos del Organismo Supervisor de la Inversión en Energía y Minería – OSINERGMIN, según el D.S. N° 004-2010-EM y sus modificatorias y regulado por la R.C.D. OSINERGMIN N° 191-2011/OS-CD y sus modificatorias, para la actividad de transporte en contenedores intermedios y distribución de productos derivados de los hidrocarburos.

(...)

Acreditación:

Copia de la autorización e inscripción vigente en el Registro de

Hidrocarburos del Organismo Supervisor de la Inversión en Energía y Minería – OSINERGMIN, según el D.S. N° 004-2010-EM y sus modificatorias y regulado por la R.C.D. OSINERGMIN N° 191-2011/OS-CD y sus modificatorias, para la actividad de transporte en contenedores intermedios y distribución de productos derivados de los hidrocarburos. (...) (El resaltado y subrayado es agregado).

Es así que, mediante la consulta y/u observación N° 9 se solicitó **suprimir** del requisito de habilitación de “inscripción en el registro de hidrocarburos de OSINERGMIN para la actividad de transporte en contenedores intermedios”, prevaleciendo únicamente como requisito de habilitación “autorización en el registro de hidrocarburos de OSINERGMIN como distribuidor de productos derivados de los hidrocarburos”; ante lo cual, el comité de selección no acogió lo solicitado por el recurrente, argumentando que la observación es inválida y se considera dicho requisito por temas de seguridad durante la entrega del bien.

No obstante, el recurrente cuestionó dicha absolución indicando que la misma no ha sido motivada; añadiendo que la referida la autorización en el Registro de Hidrocarburos para la actividad de transporte en contenedores intermedios no cumple con las condiciones establecidas en la Opinión 186-2016/DTN, conforme ya ha sido establecido por OSINERGMIN en varios informes técnicos, así como en el Informe N° 167-2013/SPE, recogido por el Tribunal de Contrataciones del Estado en distintas Resoluciones; y que se debe solicitar únicamente la autorización en el registro de hidrocarburos de OSINERGMIN como distribuidor de productos derivados de los hidrocarburos. Por lo que, solicitó acoger el presente cuestionamiento y suprimir del requisito de habilitación la autorización en el Registro de Hidrocarburos de OSINERGMIN para la actividad de transporte en contenedores intermedios.

En ese contexto, y teniendo en cuenta que lo cuestionado por el recurrente, la Entidad emitió el Informe N° 019-2024-MTC/20.14.8.JMW, de fecha 26 de enero⁴ de 2024, señalando siguiente:

“(…)
Dado que existen 03 tipos de autorizaciones e inscripciones vigente en el Registro de Hidrocarburos del Organismo Supervisor de la Inversión de Energía y Minería – OSINERGMIN, dentro de las cuales son las siguientes: Distribuidor minorista (venta en grifos), Transporte en Camión Cisterna, Transporte en Contenedores Intermedios (Cilindros metálicos); debido a que la emulsión es derivado del petróleo y transportado en cilindros metálicos, es por ello que se solicitó pertinente considerar en las Bases que el Proveedor cuente con el permiso adecuado de OSINERGMIN, el cual sería **TRANSPORTISTA DE COMBUSTIBLES LÍQUIDOS EN CONTENEDORES INTERMEDIOS**, debido a que **el permiso define que el proveedor cubre todo riesgo en el transporte de productos derivados del petróleo en CILINDROS METÁLICOS evitando transgredir normas ambientales y de transporte**

⁴ Recibido mediante el trámite documentario N° 2024-26203207-HUÁNUCO, en fecha 31 de enero de 2024.

nacional de productos derivados del petróleo, dado que estas normas son fiscalizadas por OSINERGMIN.

Se tuvo en consideración también el Decreto Supremo N° 015-2014-EM – Modifican e Incorporan Normas de Comercialización y Seguridad de Combustibles Líquidos y otros productos derivados de los hidrocarburos.

*Asimismo, teniendo en cuenta que **la Unidad Zonal Huánuco no cuenta no ningún tipo de depósito o tanque subterráneo para poder almacenar la EMULSIÓN ASFÁLTICA DE ROTURA LENTA CSS 1 HP**, considerando que los trabajos de mantenimiento rutinario se realizan a lo largo del Tramo, la emulsión que se pretende adquirir sería almacenada en los Campamentos, los cuales se encuentran ubicados en lugares estratégicos, que permitan distribuir los materiales a las zonas de trabajo, por lo que es mucho más factible que la emisión sea en presentación de cilindros de 55 galones, porque se facilita su manipulación y traslado por parte del personal encargado de realizar los trabajos de mantenimiento (parchados), dado que deberán preparar la mezcla con agregador y emulsión en un lugar adecuado y después trasladarlo a la zona en donde se colocaría esta mezcla. Además, se requiere que el traslado de los cilindros de emulsión sea adecuado, garantizando el bien estado de los cilindros al ser entregados a la Entidad, dado que en algunas ocasiones en que se adquirió este producto, estos llegaron golpeados, aplastados, lo que provocó pequeñas aberturas en los cilindros por donde se escapaba el producto, lo que al momento de su uso no nos garantizaba si el producto conservaba sus propiedades originales o estas se veían afectadas por los daños suscitados a los cilindros al momento de su traslado; es por ello que NO se ACOGIÓ la observación, considerando lo mencionado” (El subrayado y resaltado es nuestro).*

Asimismo, la Entidad emitió el Informe N° 046-2024-MTC/20.14.8.JMW, de fecha 5 de febrero⁵ de 2024, señalando siguiente:

“(…)

Asimismo, teniendo en cuenta que la Unidad Zonal Huánuco no cuenta con ningún tipo de depósito o tanque subterráneo para poder almacenar la EMULSIÓN ASFÁLTICA DE ROTURA LENTA CSS 1HP, considerando que los trabajos de mantenimiento rutinario se realizan a lo largo del Tramo, la emulsión que se pretende adquirir sería almacenada en los Campamentos, los cuales se encuentran ubicados en lugares estratégicos, que permitan distribuir los materiales a las zonas de trabajo, por lo que es mucho más factible que la emulsión sea en presentación de cilindros de 55 galones, porque se facilita su manipulación y traslado por parte del personal encargado de realizar los trabajos de mantenimiento (parchados), dado que deberán preparar la mezcla con agregados y emulsión en un lugar adecuado y después trasladarlo a la zona en donde se colocaría esta mezcla. Además, se requiere que el traslado de los

⁵ Recibido mediante el trámite documentario N° 2024-26405768-HUÁNUCO, en fecha 7 de febrero de 2024.

cilindros de emulsión sea adecuado, garantizando el buen estado de los cilindros al ser entregado a la Entidad, dado que en algunas ocasiones en que se adquirió este producto, estos llegaron golpeados, aplastados, lo que provocó pequeñas aberturas en los cilindros por donde escapaba el producto, lo que al momento de su uso no nos garantizaba si el producto conservaba sus propiedades originales o estas se veían afectadas por los daños suscitados a los cilindros al momento de su traslado.

III. CONCLUSIONES Y RECOMENDACIONES

Por lo antes descrito, el Área Usuaria precisa que es necesario la autorización e inscripción vigente en el Registro de Hidrocarburos del Organismo Supervisor de la Inversión en Energía y Minería - OSINERGMIN, según el DS N° 004-2010 -EM y sus modificatorias y regulado por la R.C.D. OSINERGMIN N° 191-2011 /OS-CD y sus modificatorias, para la actividad de transporte en contenedores intermedios y distribución de productos derivados de los hidrocarburos del OSINERGMIN” (El subrayado y resaltado es nuestro).

De esta manera, se aprecia que mediante Informes Técnicos la Entidad ha reiterado su posición respecto a la necesidad del requisito de habilitación; es decir, que el postor cuenta con autorización e inscripción vigente en el Registro de Hidrocarburos para la actividad de transporte en contenedores intermedios y distribución de productos derivados de los hidrocarburos del OSINERGMIN; basando sus razones en lo siguiente:

- La Unidad Zonal Huánuco no cuenta con ningún tipo de depósito o tanque subterráneo para poder almacenar.
- Se requiere que el transporte del bien sea a través de contenedores intermedios (cilindros metálicos) para su almacenaje y traslado para uso diario, a consecuencia de ello, al ser OSINERGMIN el ente supervisor de la comercialización, distribución y transporte de productos derivados de Hidrocarburos, se pide la autorización de dicho Organismo.

Sin embargo, con relación al requisito de habilitación⁶ para llevar a cabo la comercialización del bien “emulsión asfáltica catiónica de rotura lenta modificada con grado CSS-1HP” objeto de contratación, es conveniente señalar que el Tribunal de Contrataciones del Estado mediante la Resolución N° 2833-2013-TC-S1, se pronunció respecto a la autorización e inscripción vigente en el Registro de Hidrocarburos del Organismo Supervisor de la Inversión en Energía y Minería – OSINERGMIN para la comercialización de Otros Productos Derivados del Petróleo - OPDP, señalando lo siguiente:

“(…)

28. Sobre el particular, se debe mencionar que, según el Oficio N° 4756-2013-OS-GFHL/UROL del 09 de julio del 2013, obrante a folios 97

⁶ De conformidad con la Opinión N° 186-2016/DTN, la habilitación de un postor, está relacionada con cierta atribución con la cual debe contar el proveedor para poder llevar a cabo la actividad materia de contratación, este es el caso de las actividades reguladas por normas en las cuales se establecen determinados requisitos que las empresas deben cumplir a efectos de estar habilitadas para la ejecución de determinado servicio o estar autorizadas para la comercialización de ciertos bienes en el mercado.

y 98 del presente expediente, el OSINERGMIN indicó que el producto denominado "emulsión asfáltica" no puede ser considerados como Otros Productos Derivados de los Hidrocarburos- OPDH y, por tanto, no corresponde su inscripción ante el Registro de Hidrocarburos de OSINERGMIN; es decir, la propia autoridad competente en hidrocarburos ha indicado expresamente que para la comercialización del producto de "emulsión asfáltica", no se requiere la autorización e inscripción en el Registro de Hidrocarburos del OSINERGMIN respecto a OPDH.

29. Ello se encuentra corroborado con el Informe N° 167-2013 /SPE del 23 de diciembre del 2013, por el cual la Subdirección de Procesos Especiales del OSCE argumenta que el 02 de diciembre del 2013 se advirtió una particularidad respecto a los requisitos exigidos en la ficha técnica referida, por lo que se consultó al OSINERGMIN, ante lo cual dicho organismo indicó que para el caso de las emulsiones asfálticas catiónicas no corresponde la inscripción en el Registro de Hidrocarburos, dado que según interpretación de la norma del subsector de hidrocarburos, aquel no es considerado como Otros Productos Derivados de los Hidrocarburos-OPDH.

30. Según lo informado, las empresas comercializadoras de "emulsión asfáltica" no requieren de autorización e inscripción en el Registro de Hidrocarburos del OSINERGMIN; por consiguiente, las Bases del presente proceso de selección contienen un imposible jurídico, al exigir como documentación de presentación obligatoria una autorización que resulta imposible obtener para un postor que comercializa "emulsión asfáltica". (...)” (El subrayado y resaltado es nuestro).

Adicionalmente, Organismo Supervisor de la Inversión en Energía y Minería - OSINERGMIN emitió en el Oficio N° 4156-2019-OS/DSR emitido por el Gerente de Supervisión Regional(e) con fecha 2 de agosto de 2019, respecto a una coordinación con la Dirección de Estandarización y sistematización de PERÚ COMPRAS en fecha 6 de agosto⁷ de 2019, manifestó lo siguiente:

“(…)

“Emulsión Asfáltica Cationica de rotura Media Grado CMS – 2h

Al respecto, se denomina Asfaltos y Breas¹ a los "hidrocarburos sólidos o semisólidos usados en pavimentación, recubrimiento, protección o impermeabilización, provenientes de la destilación del petróleo u obtenidos directamente de yacimientos de hidrocarburos", y son considerados OPDH².

Se verifica que, las fichas técnicas que adjunta en el escrito indican que la Emulsión Asfáltica Cationica es un producto bituminoso compuesto por cemento asfáltico, emulsificante y agua; es decir corresponde a una mezcla distinta o modificada de un asfalto líquido o asfalto sólido producido en

⁷ Remitido por la Dirección de Estandarización y sistematización de Perú Compras a este Organismo Técnico Especializado en fecha 6 de agosto de 2019.

una refinería.

En tal sentido, una emulsión asfáltica no es considerada como OPDH, y por tanto no se encuentra bajo el alcance del Registro de Hidrocarburos, ni como producto supervisado por el OSINERGMIN”

(...)

¹.Glosario, Siglas y Abreviaturas del Subsector Hidrocarburos, aprobado por Decreto Supremo N° 032-2022-EM y modificatorias.

². OTROS PRODUCTOS DERIVADOS DE LOS HIDROCARBUROS (OPDH): Son aquellos que están compuestos principalmente por carbono e hidrógeno y que no deben ser utilizados para generar energía por medio de su combustión, siendo comercializados y transportados, envasados o a granel. Se consideran dentro de esta definición a los Solventes, Asfaltos, Breas y Lubricantes. Los compuestos oxigenados tales como: los alcoholes, fenoles, ésteres, aldehídos, cetonas y ácidos; los compuestos nitrogenados tales como: las aminas, amidas, nitrilos, nitrocompuestos y los compuestos halogenados no están considerados dentro de esta definición.

(Artículo 37 del Decreto Supremo N° 017-2015-EM)

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

Asimismo, es necesario señalar que en el Documento de Información Complementaria (DIC) del rubro componentes y suministros de construcciones, estructuras y obras, versión 13, aprobado mediante la Resolución Jefatural N° 000091-2023-PERÚ COMPRAS-JEFATURA, se aprecia como indicación en la columna denominada **“Requisitos Documentarios Mínimos”**⁸ lo siguiente: **“para la comercialización del bien emulsión asfáltica catiónica no requiere documentación específica”**.

De esta manera, se desprende que una “emulsión asfáltica” no sería considerada como Otros Productos Derivados de los Hidrocarburos - OPDH, **y por tanto no se encontraría bajo el alcance del Registro de Hidrocarburos, ni como producto supervisado por el OSINERGMIN**, por lo que para la comercialización del bien “emulsión asfáltica catiónica” no se requiere solicitar documentación como parte del **“requisito de habilitación”** de las bases estándar aprobadas por el OSCE.

Además, es pertinente señalar que de la revisión de la indagación de mercado, las empresas que cotizaron en la indagación de mercado tampoco cuentan con el Registro de Hidrocarburos del OSINERGMIN para la actividad de transporte en contenedores intermedios y distribución de productos derivados de los hidrocarburos del producto de

⁸ Se señala como REQUISITOS DOCUMENTARIOS MÍNIMOS DEL PROVEEDOR DEL BIEN, lo siguiente: “La información contenida en esta parte, precisará los requisitos documentarios mínimos y vigentes que deberá presentar el proveedor en un procedimiento de selección, **de tal forma que se acredite el llevar a cabo la actividad económica materia de la contratación**, según la reglamentación aplicable en el territorio nacional; asimismo, **la inclusión de los referidos requisitos mínimos en las Bases para la convocatoria de una SIE, se realizará en el Capítulo IV “Requisitos de Habilitación” de las Bases Estándar, aprobadas por el OSCE”** (El subrayado y resaltado es nuestro).

“emulsión asfáltica”, sino para productos de distinta denominación⁹: “brea, ASFALTO líquido, cemento asfáltico, petróleos industriales, etc.”

Por lo tanto, no corresponde exigir como requisito de habilitación a los postores para la comercialización del bien “emulsión asfáltica catiónica de rotura lenta modificada con grado CSS-1HP” el requisito de autorización e inscripción en el Registro de Hidrocarburos del OSINERGMIN para la actividad de transporte en contenedores intermedios y distribución de productos derivados de los hidrocarburos.

En ese sentido, considerando que la pretensión del recurrente está orientada a suprimir del requisito de habilitación la autorización en el Registro de Hidrocarburos de OSINERGMIN para la actividad de transporte en contenedores intermedios, sugiriendo que se debe solicitar únicamente la autorización en el registro de hidrocarburos de OSINERGMIN como distribuidor de productos derivados de los hidrocarburos; y teniendo en cuenta los argumentos señalados precedentemente; este Organismo Técnico Especializado ha decidido **ACOGER PARCIALMENTE** el presente cuestionamiento.

- Se **suprimirá** del literal A del numeral 6 -requisitos de calificación del postor para cada ítem- del numeral 3.1 “especificaciones técnicas” y 3.2 “requisitos de calificación”, obrantes en las bases integradas definitivas, el requisito de **“Capacidad legal - habilitación”**.
- Corresponderá al Titular de la Entidad **implementar** las directrices pertinentes en futuros procedimientos de selección, a fin de que el comité de selección cumpla con absolver de forma clara y precisa las peticiones formuladas por los participantes en sus consultas u observaciones, permitiendo reducir el número de aspectos que deberán ser corregidos o saneados con ocasión de la elevación de cuestionamientos.
- Se **dejará sin efecto y/o ajustará** todo extremo del pliego absolutorio, las bases e Informe Técnico que se opongan a las disposiciones previstas en los párrafos anteriores.

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. Definición de bienes similares:

De la revisión del literal C “experiencia del postor en la especialidad” del numeral 3.1 “especificaciones técnicas” y 3.2 “requisitos de calificación”, obrantes en el capítulo III

⁹ Consulta efectuada en la Búsqueda de Registro de Hidrocarburos:
<https://pvo.osinergmin.gob.pe/msfh5/busquedaRegistroHidrocarburos/lookUp.action?forward=init&list=l>

“requerimiento” de la sección específica de las bases de la convocatoria, se aprecia que la definición de bienes similares estaba redactada de la manera siguiente:

“(…)

C. EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD
(…)

B. EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD
(…)

Se consideran bienes similares a los siguientes: Emulsiones asfálticas (Emulsiones asfálticas aniónicas o catiónicas, cementos asfálticos en general, emulsiones de especificaciones estándar CRS-1, CRS-2, CMS-2, CMS-2h, CSS-1, CSS-2, etc.)” (El subrayado y resaltado es nuestro).

Con relación a ello, mediante pliego absolutorio se aprecia lo siguiente:

Consulta y/u observación N° 3	Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:
<i>“En la experiencia del postor en la especialidad, no establece de forma objetiva y precisa, los bienes similares <u>al detallar (...) etc., siendo un término muy subjetivo.</u> En ese sentido <u>se solicita suprimir dicho término al ser subjetivo e impreciso</u>”</i>	<i><u>“Se toma ACOGE la observación y se corrige las Especificaciones Técnicas en el Numeral 6 Ítem C ¿Experiencia del Postor.”</u></i>

En razón a ello, en el literal C “experiencia del postor en la especialidad” del acápite 6 de las especificaciones técnicas del numeral 3.1 de las bases integradas, se aprecia que la definición de bienes similares quedó redactada de la manera siguiente:

“Se consideran bienes similares a los siguientes: Emulsiones asfálticas en general, cementos asfálticos en general”.

Y, en el literal C “experiencia del postor en la especialidad” de los requisitos de calificación del numeral 3.2 de las bases integradas, se aprecia que la definición de bienes similares quedó redactada de la manera siguiente:

“Se consideran bienes similares a los siguientes: Emulsiones asfálticas (Emulsiones asfálticas aniónicas o catiónicas, cementos asfálticos en general, emulsiones de especificaciones estándar CRS-1, CRS-2, CMS-2, CMS-2h, CSS-1, CSS-2, etc.)”.

De esta manera, se aprecia que, como absolución de la consulta y/u observación N° 3 del pliego absolutorio, el área usuaria modificó la definición de similares del acápite 6

de las especificaciones técnicas¹⁰; sin embargo, no modificó la definición de similares de los requisitos de calificación, debiendo ésta quedar redactado de acuerdo a lo precisado en el citado acápite 6 de las especificaciones técnicas.

En ese sentido, con ocasión de la integración definitiva de bases, se implementarán las disposiciones siguientes:

- Se **adecuará** el literal B “experiencia del postor en la especialidad” de los requisitos de calificación del numeral 3.2 de las bases integradas definitivas, según lo siguiente:

“Se consideran bienes similares a los siguientes: Emulsiones asfálticas en general, cementos asfálticos en general. ~~(Emulsiones asfálticas aniónicas o catiónicas, cementos asfálticos en general, emulsiones de especificaciones estándar CRS-1, CRS-2, CMS-2, CMS-2h, CSS-1, CSS-2, etc.)~~”.

- Se **dejará sin efecto y/o ajustará** todo extremo del pliego absolutorio, las bases o Informe Técnico que se oponga a la disposición prevista en el párrafo anterior.

3.2. Duplicidad de requisitos de calificación:

De la revisión del acápite 6 “requisitos de calificación del postor” consignados en el numeral 3.1 “especificaciones técnicas” del capítulo III de la sección específica de las bases integradas, se advierte que se ha consignado, los requisitos de calificación consignados en el numeral 3.2 “requisitos de calificación” del mismo capítulo. Por lo tanto, a fin de evitar confusión en los proveedores, y considerando que en el numeral 3.2 “requisitos de calificación” contendría la información según los lineamientos de las bases estándar objeto de la presente convocatoria, se implementarán las disposiciones siguientes:

- Se **suprimirá** el acápite 6 “requisitos de calificación del postor” contenido en el numeral 3.1 “especificaciones técnicas” del capítulo III de la sección Específica de las bases integradas definitivas.
- Se **dejará sin efecto y/o ajustará** todo extremo del pliego absolutorio, las bases o Informe Técnico que se oponga a la disposición prevista en el párrafo anterior.

¹⁰ El referido artículo 72 del Reglamento y la Directiva N° 23-2016-OSCE/CD, 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, debiendo evitar incluir disposiciones que excedan o no guarden congruencia con las aclaraciones planteadas y/o transgresiones alegadas por el participante, salvo que sea para promover la competencia en el procedimiento convocado y siempre que esté vinculada con la respectiva consulta y/u observación.

3.3. Costo de reproducción y entrega de Bases:

Al respecto, de la revisión de las bases estándar objeto de la presente contratación, se aprecia lo siguiente:

“Los participantes registrados tienen el derecho de recabar un ejemplar de las bases, para cuyo efecto deben cancelar [CONSIGNAR EL COSTO DE REPRODUCCIÓN DE LAS BASES] en [CONSIGNAR LA FORMA Y LUGAR PARA REALIZAR EL PAGO Y RECABAR LAS BASES]”.

Ahora bien, de la revisión del numeral 1.10 “costo de reproducción y entrega de bases” del capítulo I de la sección específica de las bases, se aprecia lo siguiente:

*“1.10 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 el importe de S/ 7.00 (Siete Con 50/100 Soles) en el Área de Tesorería de la Unidad Zonal Huánuco, ubicado en Jr. Abtao N° 1910 Huánuco”.*

De lo expuesto, se advierte que, la Entidad si bien indicaría que el pago por derecho de recabar un ejemplar de las bases se realizaría en el Área de Tesorería de la Unidad Zonal Huánuco, esta no habría precisado la forma y lugar donde los participantes recabarán las bases, lo cual no estaría acorde a lo establecido por las bases estándar objeto de la presente contratación.

Con relación a ello y a la de la notificación electrónica de fecha 2 de febrero del mismo año, la Entidad emitió el Informe N° 05-2024-MTC/20.14.8.CS, de fecha 6 de febrero¹¹ de 2024, señalando siguiente:

*“(…)
Con respecto al costo de reproducción y entrega de las Bases, el costo por derecho de recabar un ejemplar de las Bases es de S/ 5.50 (Cinco con 50/100 Soles) que podrá efectuarlo en efectivo en el Área de Tesorería de la Unidad Zonal Huánuco, ubicada en Jr. Abtao N° 1910 Huánuco, pudiendo ser recabadas en el Área de Abastecimiento de la Unidad Zonal Huánuco, ubicada en el Jr. Abtao N° 1910 Huánuco” (El subrayado y resaltado es nuestro).*

De esta manera, se aprecia que la Entidad ha precisado la forma y lugar para recabar las bases; por lo que, con ocasión de la integración definitiva de bases, se implementarán las disposiciones siguientes:

- Se **adecuará** el numeral 1.10 “costo de reproducción y entrega de bases” del capítulo I de la sección específica de las bases integradas definitivas, según lo siguiente:

¹¹ Recibido mediante el trámite documentario N° 2024-26406228-HUANUCO, en fecha 7 de febrero de 2024.

“1.10 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 el importe de ~~S/7.00 (Siete Con 00/100 Soles)~~ S/ 5.50 (Cinco Con 50/100 Soles) en el Área de Tesorería de la Unidad Zonal Huánuco, ubicado en Jr. Abtao N° 1910 Huánuco, pudiendo ser recabadas en el Área de Abastecimiento de la Unidad Zonal Huánuco, ubicada en el Jr. Abtao N° 1910 Huánuco”.

- Se **dejará sin efecto y/o ajustará** todo extremo del pliego absolutorio y las bases que se oponga a la disposición prevista en el párrafo anterior.

3.4. Requisitos para perfeccionar el contrato:

De la revisión del numeral 2.3 “requisitos para perfeccionar el contrato” consignado en el capítulo II de la sección específica de las bases integradas, la Entidad ha establecido lo siguiente:

“El postor ganador de la buena pro debe presentar los siguientes documentos para perfeccionar el contrato:

- a) Garantía de fiel cumplimiento del contrato.*
- b) Contrato de consorcio con firmas legalizadas ante Notario de cada uno de los integrantes, de ser el caso.*
- c) Código de cuenta interbancaria (CCI) o, en el caso de proveedores no domiciliados, el número de su cuenta bancaria y la entidad bancaria en el exterior.*
- d)** Copia de la vigencia del poder del representante legal de la empresa que acredite que cuenta con facultades para perfeccionar el contrato, cuando corresponda.*
- e)** Copia de DNI del postor en caso de persona natural, o de su representante legal en caso de persona jurídica.*

Advertencia

*De acuerdo con el artículo 4 del Decreto Legislativo N° 1246, las Entidades están prohibidas de exigir a los administrados o usuarios la información que puedan obtener directamente mediante la interoperabilidad a que se refieren los artículos 2 y 3 de dicho Decreto Legislativo. En esa medida, si la Entidad es usuaria de la Plataforma de Interoperabilidad del Estado – PIDE y siempre que el servicio web se encuentre activo en el Catálogo de Servicios de dicha plataforma, no corresponderá exigir los documentos previstos en los literales **e) y f).***

- f) Domicilio para efectos de la notificación durante la ejecución del contrato. (...).”*

Sobre el particular, se advierte que los literales e) y f) de las bases integradas no corresponden a los documentos indicados en las bases estándar como no exigibles, en

caso la Entidad los pueda visualizar en la Plataforma de Interoperabilidad del Estado – PIDE; por lo que, estos se adecuarán a los literales d) y e).

En ese sentido, con ocasión de la integración definitiva de bases, se implementarán las disposiciones siguientes:

- Se **adecuará** el numeral 2.3 “requisitos para perfeccionar el contrato”, consignado en el capítulo II de la sección específica de las bases integradas definitivas, según lo siguiente:

“El postor ganador de la buena pro debe presentar los siguientes documentos para perfeccionar el contrato:

- a) Garantía de fiel cumplimiento del contrato.*
- b) Contrato de consorcio con firmas legalizadas ante Notario de cada uno de los integrantes, de ser el caso.*
- c) Código de cuenta interbancaria (CCI) o, en el caso de proveedores no domiciliados, el número de su cuenta bancaria y la entidad bancaria en el exterior.*
- d) Copia de la vigencia del poder del representante legal de la empresa que acredite que cuenta con facultades para perfeccionar el contrato, cuando corresponda.*
- e) Copia de DNI del postor en caso de persona natural, o de su representante legal en caso de persona jurídica.*

Advertencia

*De acuerdo con el artículo 4 del Decreto Legislativo N° 1246, las Entidades están prohibidas de exigir a los administrados o usuarios la información que puedan obtener directamente mediante la interoperabilidad a que se refieren los artículos 2 y 3 de dicho Decreto Legislativo. En esa medida, si la Entidad es usuaria de la Plataforma de Interoperabilidad del Estado – PIDE y siempre que el servicio web se encuentre activo en el Catálogo de Servicios de dicha plataforma, no corresponderá exigir los documentos previstos en los literales **d) y e) y f).***

- f) Domicilio para efectos de la notificación durante la ejecución del contrato.
(...)”.*

- Se **dejar sin efecto y/o ajustar** todo extremo del pliego absolutorio y las bases que se oponga a la disposición prevista en el párrafo anterior.

3.5. Respecto a la forma de pago:

De la revisión de la revisión del numeral 2.5 “forma de pago” del capítulo II, comparado con el acápite 16 del numeral 3.1 “especificaciones técnicas” del capítulo III de las bases integradas, se advierte que los requisitos de forma de pago son distintos, siendo que ello

podría ocasionar confusión entre los potenciales postores. A continuación, se muestra lo advertido:

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 en dos pagos periódicos iguales 50% cada uno.</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>Recepción del Área de Abastecimiento de la Unidad Zonal Huánuco.</i> - <i>Informe del funcionario responsable del Tramo: Huacaybamba Jircán Carpa Tingo María Monzón emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.</i> - <i>Comprobante de pago.</i> - <i>Guía de Remisión del suministro de bienes.</i> <p><i>Dicha documentación se debe presentar en la Mesa de Partes de la Unidad Zonal Huánuco, ubicada en Jr. Abtao N° 1910 Huánuco”</i></p>	<p>“16. FORMA DE PAGO</p> <p><i>La Entidad se obliga a pagar la contraprestación a El Contratista en Moneda Nacional en los entregables indicados en el numeral 7, luego de la recepción formal y completa de la documentación correspondiente, según lo establecido en el artículo 171 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado.</i></p> <p><i>En la conformidad deberá precisarse, además del cumplimiento del entregable, las penalidades que correspondan, por omisión, retraso o incumplimiento de las Especificaciones Técnicas del bien; para la ejecución de los descuentos en Tesorería, de corresponder:</i></p> <p><i>El pago se realizará después de ejecutada la entrega periódica del bien y otorgada la conformidad correspondiente y se realizará en armadas de acuerdo con las entregas del bien:</i></p> <table border="1"> <thead> <tr> <th>PAGO</th><th>DESCRIPCIÓN</th></tr> </thead> <tbody> <tr> <td>1° Pago</td><td><i>El 50.00% del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 01</i></td></tr> <tr> <td>2° Pago</td><td><i>El 50.00% del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 02</i></td></tr> </tbody> </table> <p><i>El Contratista deberá incluir en <u>el comprobante de pago</u>, todos los impuestos y tributos de conformidad con la legislación vigente aplicable, así como cualquier otro concepto que sea aplicable y que pueda tener incidencia sobre el costo del servicio contratado.</i></p> <p><i>La ENTIDAD debe efectuar el pago dentro de los diez (10) días calendario siguientes de otorgada la conformidad de los bienes, siempre que se verifique las condiciones establecidas en el contrato para ello, bajo responsabilidad del funcionario competente.</i></p>	PAGO	DESCRIPCIÓN	1° Pago	<i>El 50.00% del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 01</i>	2° Pago	<i>El 50.00% del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 02</i>
PAGO	DESCRIPCIÓN						
1° Pago	<i>El 50.00% del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 01</i>						
2° Pago	<i>El 50.00% del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 02</i>						

	<i>Todos los pagos que la Entidad deba realizar a favor del Contratista para la cancelación de la prestación objeto del Contrato, deben efectuarse mediante transferencias electrónicas a través del abono directo de los montos correspondientes en la cuenta bancaria del Contratista en el Banco de la Nación u otra entidad del Sistema Financiero Nacional, en los plazos y condiciones pactado y conforme a las disposiciones del Sistema Nacional de Tesorería. Para tal efecto, el Contratista deberá comunicar a la Tesorería Zonal, su Código de Cuenta interbancario (CCI), para su validación, mediante una Carta de Autorización correspondiente”</i>
--	--

De lo expuesto, se aprecia una incongruencia en los requisitos para el pago consignado en el Capítulo II y III.

Con relación a ello y a la de la notificación electrónica reiterativa de fecha 8 de febrero del mismo año, la Entidad emitió el Informe N° 05-2024-MTC/20.14.8.CS, de fecha 9 de febrero¹² de 2024, señalando siguiente:

<p><i>“(…)</i> <i>Relacionado a la forma de pago se coordinó con el Área Usuaría y se determinó que la Forma de pago quedaría redactado de la siguiente forma.</i></p> <p><i>La Entidad se obliga a pagar la contraprestación a El Contratista en Moneda Nacional en los entregables indicados en el numeral 7, luego de la recepción formal y completa de la documentación correspondiente, según lo establecido en el artículo 171 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado.</i></p> <p><i>En la conformidad deberá precisarse, además del cumplimiento del entregable, las penalidades que correspondan, por omisión, retraso o incumplimiento de las Especificaciones Técnicas del bien; para la ejecución de los descuentos en Tesorería, de corresponder:</i></p> <p><i>El pago se realizará después de ejecutada la entrega periódica del bien y otorgada la conformidad correspondiente y se realizará en armadas de acuerdo con las entregas del bien:</i></p>	
PAGO	DESCRIPCIÓN
1° Pago	<i>El 50.00 % del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 01</i>
2° Pago	<i>El 50.00% del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 02</i>

¹² Recibido mediante el trámite documentario N° 2024-26412844-HUANUCO, en fecha 9 de febrero de 2024.

El Contratista deberá incluir en el comprobante de pago, todos los impuestos y tributos de conformidad con la legislación vigente aplicable, así como cualquier otro concepto que sea aplicable y que pueda tener incidencia sobre el costo del servicio contratado.

La ENTIDAD debe efectuar el pago dentro de los diez (10) días calendario siguiente de otorgada la conformidad de los bienes, siempre que se verifique las condiciones establecidas en el contrato para ello, bajo responsabilidad del funcionario competente.

Todos los pagos que la Entidad deba realizar a favor del Contratista para la cancelación de la prestación objeto del Contrato, deben efectuarse mediante transferencias electrónicas a través del abono directo de los montos correspondientes en la cuenta bancaria del Contratista en el Banco de la Nación u otra entidad del Sistema Financiero Nacional, en los plazos y condiciones pactados y conforme a las disposiciones del Sistema Nacional de Tesorería. Para tal efecto, el Contratista deberá comunicar a la Tesorería Zonal, su Código de Cuenta interbancario (CCI), para su validación, mediante una Carta de Autorización correspondiente”.

De esta manera, la Entidad ha dispuesto modificar la forma de pago consignado en el numeral 2.5 del capítulo II de las bases integradas; sin embargo, en la forma de pago uniformizada no ha incluido la dirección donde se debe presentar la documentación para la forma de pago, motivo por el cual se mantendrá la dirección que señalada el numeral 2.5 del capítulo II de las bases.

En ese sentido, con ocasión de la integración definitiva de bases, se implementarán las disposiciones siguientes:

- Se **adecuará** el numeral 2.5 “forma de pago” del capítulo II de las bases integradas definitivas, según lo siguiente:

Capítulo II

“2.5. FORMA DE PAGO

La Entidad se obliga a pagar la contraprestación a El Contratista en Moneda Nacional en los entregables indicados en el numeral 7, luego de la recepción formal y completa de la documentación correspondiente, según lo establecido en el artículo 171 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado.

En la conformidad deberá precisarse, además del cumplimiento del entregable, las penalidades que correspondan, por omisión, retraso o incumplimiento de las Especificaciones Técnicas del bien; para la ejecución de los descuentos en Tesorería, de corresponder:

El pago se realizará después de ejecutada la entrega periódica del bien y otorgada la conformidad correspondiente y se realizará en armadas de acuerdo con las entregas del bien:

PAGO	DESCRIPCIÓN
<i>1° Pago</i>	<i>El 50.00 % del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 01</i>
<i>2° Pago</i>	<i>El 50.00% del monto total del contrato vigente, dentro de los 10 días calendario siguientes de otorgada la conformidad de la entrega N° 02</i>

El Contratista deberá incluir en el comprobante de pago, todos los impuestos y tributos de conformidad con la legislación vigente aplicable, así como cualquier otro concepto que sea aplicable y que pueda tener incidencia sobre el costo del servicio contratado.

La ENTIDAD debe efectuar el pago dentro de los diez (10) días calendario siguiente de otorgada la conformidad de los bienes, siempre que se verifique las condiciones establecidas en el contrato para ello, bajo responsabilidad del funcionario competente.

Todos los pagos que la Entidad deba realizar a favor del Contratista para la cancelación de la prestación objeto del Contrato, deben efectuarse mediante transferencias electrónicas a través del abono directo de los montos correspondientes en la cuenta bancaria del Contratista en el Banco de la Nación u otra entidad del Sistema Financiero Nacional, en los plazos y condiciones pactados y conforme a las disposiciones del Sistema Nacional de Tesorería. Para tal efecto, el Contratista deberá comunicar a la Tesorería Zonal, su Código de Cuenta interbancario (CCI), para su validación, mediante una Carta de Autorización correspondiente.

~~*La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista en dos pagos periódicos iguales 50% cada uno:*~~

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

- ~~*-Recepción del Área de Abastecimiento de la Unidad Zonal Huánuco.*~~
- ~~*-Informe del funcionario responsable del Tramo: Huacaybamba Jirón Carpa Tingo María Monzón emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.*~~
- ~~*-Comprobante de pago.*~~
- ~~*-Guía de Remisión del suministro de bienes.*~~

Dicha documentación se debe presentar en la Mesa de Partes de la Unidad Zonal Huánuco, ubicada en Jr. Abtao N° 1910 Huánuco”

- Se **adecuará** el acápite 16 del numeral 3.1 “especificaciones técnicas” del capítulo III de las bases integradas definitivas, según lo siguiente:

<i>Capítulo III</i>
<i>“16. FORMA DE PAGO</i>
<i>(...)</i>

Dicha documentación se debe presentar en la Mesa de Partes de la Unidad Zonal Huánuco, ubicada en Jr. Abtao N° 1910 Huánuco”

- Se **dejar sin efecto y/o ajustar** todo extremo del pliego absolutorio, las bases e Informe Técnico que se opongan a las disposiciones previstas en los párrafos anteriores.

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 febrero de 2024

Código: 6.3, 12.6 y 15.1