

PLIEGO DE ABSOLUCIÓN DE CONSULTAS Y OBSERVACIONES

Entidad convocante : EMPRESA REGIONAL DE SERVICIO PUBLICO DE ELECTRICIDAD DEL CENTRO SA ELECTROCENTRO S.A.

Nomenclatura : AS-SM-7-2024-ELECTROCENTRO S.A.-1

Nro. de convocatoria : 1

Objeto de contratación : Servicio

Descripción del objeto : ASESORIA LEGAL EXTERNA ESPECIALIZADA EN MATERIA DE CONTRATACIÓN PÚBLICA, PARA LA GERENCIA DE ADMINISTRACIÓN FINANCIERA DE ELECTROCENTRO

| | | | |
|-------------------------|----------------------------------|------------------|------------|
| Ruc/código : | 20608437381 | Fecha de envío : | 05/03/2024 |
| Nombre o Razón social : | HERNANDEZ DIEZ ASESORES E.I.R.L. | Hora de envío : | 16:40:10 |

Consulta: Nro. 1

Consulta/Observación:

En atención a los requisitos señalados en el punto B.2.1 FORMACIÓN ACADÉMICA para la Calificación del Personal Clave, se advierte que para el Abogado Especialista se solicita ¿MAGISTER O EGRESADO O CON ESTUDIOS DE MAGISTER EN DERECHO O GESTIÓN PÚBLICA O SIMILAR¿. Al respecto, entendemos que el requisito es como Magister en Derecho de modo general, es decir, en cualquier rama del derecho sin exclusión alguna. Esto en vista que las mismas bases señalan el término ¿MAGISTER EN DERECHO¿ y por tanto el Abogado Especialista puede ser egresado, con estudio o magister de cualquier rama del Derecho.

Acápites de las bases : Sección: Especifico Numeral: 3.2 Literal: B.3 Página: 30

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

Análisis respecto de la consulta u observación:

Electrocentro, a través de su 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, debiendo justificar además la finalidad pública de la contratación, para tal efecto deben formularse de forma objetiva, precisa y en observancia de los principios que rigen las contrataciones en el Artº 2 de la Ley de Contrataciones del Estado - Ley N° 30225.

En ese sentido se ha solicitado pronunciamiento al área usuaria por ser el área técnica quien elaboro los requerimientos técnicos mínimos en estricto cumplimiento al Artículo 16º de la Ley, concordante con lo establecido en el Artículo 29º del Reglamento y según los parámetros establecidos en las bases estándar para la contratación de bienes y servicios regulado mediante Directiva N° 001-2019-OSCE/CD. Respecto a la consulta formulada a indicando literalmente lo siguiente:

Se aclara que lo consultado por el participante es afirmativo, ya que los estudios del Abogado Especialista son en; MAGISTER O EGRESADO O CON ESTUDIOS DE MAGISTER EN DERECHO O GESTIÓN PÚBLICA O SIMILAR; pudiendo ser en cualquier rama del derecho sin exclusión alguna, pudiendo ser egresado, con estudios o con el grado de magister. Esto se encuentra establecido en las bases.

En ese sentido, se tiene por atendido la consulta realizada por el participante.

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

null

| | |
|--------------------------|---|
| Entidad convocante : | EMPRESA REGIONAL DE SERVICIO PUBLICO DE ELECTRICIDAD DEL CENTRO SA ELECTROCENTRO S.A. |
| Nomenclatura : | AS-SM-7-2024-ELECTROCENTRO S.A.-1 |
| Nro. de convocatoria : | 1 |
| Objeto de contratación : | Servicio |
| Descripción del objeto : | ASESORÍA LEGAL EXTERNA ESPECIALIZADA EN MATERIA DE CONTRATACIÓN PÚBLICA, PARA LA GERENCIA DE ADMINISTRACIÓN FINANCIERA DE ELECTROCENTRO |

| | | | |
|-------------------------|-------------------------|------------------|------------|
| Ruc/código : | 20604165611 | Fecha de envío : | 05/03/2024 |
| Nombre o Razón social : | WAINE ENTERPRISE S.A.C. | Hora de envío : | 20:20:25 |

Observación: Nro. 2

Consulta/Observación:

Según el Principio de Libertad de Concurrencia estipulado en la Ley de Contrataciones del Estado se determina que deben evitarse las exigencias y formalidades costosas e innecesarias; esta prohibición resultaría incompatible con los altos requisitos requeridos para el personal clave en el presente procedimiento de selección. Los términos de referencia requieren para el Jefe de Equipo del presente servicio una maestría y un total de 22 años de experiencia para el mismo, siendo esta dividida en 15 de experiencia general como abogado de los cuales 8 años deben haberse ejercido en el sector público, adicionalmente requieren 05 años de experiencia como consultor, jefe, supervisor, coordinador, asesor o cargo similar con toma de decisiones en las áreas de logística y/o asesoría legal en Contrataciones del Estado en el sector público y finalmente dos años más como consultor, jefe, supervisor, coordinador, asesor o cargo similar, que involucre asesorías en las áreas de logística y/o asesoría legal en contrataciones del Estado bajo el ámbito de la Ley de Contrataciones del Estado y su reglamento en empresas públicas del sector eléctrico. En total pide 15 años de experiencia en el sector público y de estos dos años a su vez deben realizarse en empresas del sector eléctrico. Nos encontramos ante requisitos evidentemente elevados y que resultarían innecesarios tanto cualitativamente como en la cantidad de años para el servicio que se busca contratar ya que existían otros requisitos mas alcanzables para una mayor cantidad de postores que pudieran también cumplir con los estándar de calidad solicitados, al exigir requisitos tan altos y específicos se podría dar una imagen de posible direccionamiento del procedimiento de selección esto mas aún cuando se trata de un procedimiento de adjudicación simplificada y de servicio en general. Adicionalmente, respecto al segundo profesional solicitado, se solicitan también una maestría y a su vez se solicitan 11 años de experiencia con al menos 7 años en el sector público, encontrándonos también ante una cantidad de requisitos bastante altos e innecesarios.

Los profesionales solicitados al requerir de una cantidad tan grande de requisitos tanto cualitativa como cuantitativamente se acercan más a lo que se relacionaría con una consultoría en general y no con un servicio en general como se ha establecido en el presente procedimiento de selección al momento de elegir las bases estándar para el presente procedimiento, decimos esto debido a que en el Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado en su Anexo 1 se establecen distintas definiciones referentes al mismo reglamento y en este anexo se define a la Consultoría en General como servicios llevados a cabo por profesionales altamente calificados, lo cual es claramente lo solicitado aquí ya que como se mencionó se solicitan dos profesionales con Maestrías específicas uno con 22 años de experiencia de los cuales son 15 en sector público y 2 específicamente en empresas públicas del sector eléctrico y el otro con 11 años de experiencia de los cuales 7 son igualmente en el sector público. Esta alta calificación requerida por los Términos de Referencia indicarían que se estarían solicitando profesionales altamente calificados por lo que nos encontraríamos ante una consultoría en General y no ante un servicio en General. Debido a ello consideramos que la presente convocatoria debe ser declarada nula y volver a convocarse como una consultoría en general o disminuir los requisitos solicitados para que se adapten mejor a lo que vendría a ser un servicio en general, a su vez ajustando los requisitos solicitados a un punto más razonable que no atente contra el principio de Libertad de concurrencia. Finalmente insistimos en el hecho que se utilicen las correctas bases estándar para el procedimiento de selección presente debido a que en la Directiva N° 001-2019-OSCE/CD se establecen las distintas bases estándar y se expresa la obligatoriedad de las mismas para ser usadas en los procedimientos de selección.

Acápite de las bases : **Sección:** Especifico **Numeral:** 3.2 **Literal:** B.3 **Página:** 29

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

Art. 2 inc. a Ley de Contrataciones del Estado Libertad de concurrencia Directiva N° 001-2019-OSCE/C

Análisis respecto de la consulta u observación:

Debemos mencionar que la presente convocatoria tiene por objeto la contratación del servicio de asesoría legal especializada en materia de contratación pública para la Gerencia de Administración Financiera de la empresa ELECTROCENTRO. Teniendo presente ello, la contratación del referido servicio implica que los postores tengan un conocimiento especializado en contratación pública, gestión pública, derecho administrativo y arbitraje, consultas que permitan tomar decisiones de gestión durante el desarrollo de procedimientos de selección y ejecución contractual, conforme señala los TDR.

| | |
|--------------------------|---|
| Entidad convocante : | EMPRESA REGIONAL DE SERVICIO PUBLICO DE ELECTRICIDAD DEL CENTRO SA ELECTROCENTRO S.A. |
| Nomenclatura : | AS-SM-7-2024-ELECTROCENTRO S.A.-1 |
| Nro. de convocatoria : | 1 |
| Objeto de contratación : | Servicio |
| Descripción del objeto : | ASESORÍA LEGAL EXTERNA ESPECIALIZADA EN MATERIA DE CONTRATACIÓN PÚBLICA, PARA LA GERENCIA DE ADMINISTRACIÓN FINANCIERA DE ELECTROCENTRO |

| | | | |
|------------|-----|-----|----|
| Específico | 3.2 | B.3 | 29 |
|------------|-----|-----|----|

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

Art. 2 inc. a Ley de Contrataciones del Estado Libertad de concurrencia Directiva N° 001-2019-OSCE/C

Análisis respecto de la consulta u observación:

Por ello, el postor que gane el proceso deberá cumplir estándares de formación académica de alto nivel a fin de guiar a la empresa en sus decisiones en el marco de la ley de contrataciones y normas de derecho público.

De otro lado, debemos mencionar que la empresa no desconoce los principios que rigen a la contratación pública, en específico, no estamos dejando de lado la libertad de concurrencia, razón por la cual la presente convocatoria es pública y de libre acceso para todo aquel que cumpla con los requisitos necesarios solicitados para dicho servicio. Sumado a ello, debemos hacer notar que WAINE ENTERPRISE S.A.C. viene realizando una lectura equivocada de dicha definición normativa, debido a que la libre concurrencia está referida a cuestiones de formalismos, mas no a limitaciones en las exigencias académicas y de experiencia que fije el convocante.

En atención a ello, las formalidades solicitadas en la convocatoria por la empresa, responden a una necesidad de atraer profesionales altamente calificados y con la suficiente experiencia en la materia a fin de que brinden un servicio óptimo a la empresa.

De otro lado, debemos hacer notar también que una equivocada percepción en cuanto a la libertad de concurrencia, ya que al considerar que la convocatoria de profesionales altamente especializados solos se limita para consultorías en general. Si bien el Reglamento de la Ley de Contrataciones define a la consultoría en general como un servicio profesional altamente calificado, ello no significa que, para otros servicios profesionales, que no sean consultoría en general, la entidad o empresa pública tenga que limitarse a no contratar profesionales altamente capacitados y con la suficiente experiencia laboral. En ese sentido, la entidad o empresa tienen la libertad de contratar profesionales altamente especializados cuando así lo requiera el servicio, y en este caso, así lo considera la empresa, ya que los servicios de los profesionales que obtengan la buena pro, serán destinados a absolver consultas legales de alto valor decisorio para la entidad.

Además, respecto al supuesto direccionamiento, debemos indicar que es completamente falso, sino por el contrario, solicitamos dichos servicios con tales estándares académicos en vista que, en la indagación del mercado, hemos podido verificar la existencia de pluralidad de postores que cumplen con las exigencias y requisitos solicitados, interesados en participar. Sumado a ello, la empresa espera que en la presente convocatoria se presenten estudios jurídicos especializados que cumplan con tales exigencias.

Finalmente, respecto a los años de experiencia solicitada, no debemos confundir la experiencia general con la experiencia específica, si bien solicitamos 15 años de experiencia general y 8 años de experiencia específica, estos 8 años están dentro de esos 15 años de experiencia general. Además, debemos hacer mención, que los otros 2 años que requerimos en puestos de jefe o de dirección, estos también se encuentran comprendidos ya sea dentro de la experiencia específica o general, por lo que su contabilización no debe ser de manera independiente. En ese sentido, contabilizar 22 años de experiencia de manera independiente es equivocado, por lo que aclaramos, que tales años se deben contabilizar teniendo como general 15 años, 8 específico, dentro de los 15, y 2 como director, que están dentro de los 8 o 15 años.

En ese sentido, se tiene por atendido la observación realizada por el participante.

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

null