

TÉRMINOS DE REFERENCIA

SERVICIO ESPECIALIZADO EN ANÁLISIS Y EVALUACIÓN LEGAL DE LA EJECUCIÓN DEL CONVENIO CONTRACTUAL N° 04-2023-OSCE/OAD-PBID

1. ANTECEDENTES

El 21 de mayo de 2018 el Gobierno de la República del Perú firmó el contrato de préstamo 4428/OC-PE con el Banco Interamericano de Desarrollo para financiar el Proyecto “Mejoramiento de la Capacidad para la Generación del Conocimiento y Mejora Continua en la Gestión de la Contratación Pública” (en adelante el Proyecto), el cual tiene como objetivo fortalecer la gestión de la inversión y las contrataciones públicas para contribuir con la reducción de las brechas de inversión en sectores clave de la economía y por áreas geográficas del Perú.

Los objetivos específicos del Proyecto son: (i) mejoramiento de la gestión de la inversión pública para la efectiva prestación de servicios y la provisión de la infraestructura prioritaria; (ii) mejoramiento de la capacidad para la generación del conocimiento y mejora continua en la gestión de la contratación pública, dentro del ciclo de inversión pública.

El Proyecto está organizado en tres componentes:

- Componente 1: Capacidad del marco institucional
- Componente 2: Desarrollo e implementación de una plataforma de soporte al proceso de contratación orientado a la gestión por resultados y maximización del valor por el dinero.
- Componente 3: Capacidad del capital humano.

En el marco de la ejecución de la Actividad AC01 del Componente 2 del Proyecto, el 28 de febrero de 2023 el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) y el Consorcio European Dynamics (EURODYN) suscribieron el Convenio Contractual N° 04-2023-OSCE/OAD-PBID, derivado de la Licitación Pública Internacional LPI N° 01-2022- OSCE/PBID, para la Adquisición de la Solución para el Sistema de Compras Públicas Electrónicas del Perú, por el monto de USD 3 248 371,43 (Tres millones doscientos cuarenta y ocho mil trescientos setenta y uno con 43/100 dólares americanos), incluido los impuestos de ley, con un plazo de ejecución de quinientos noventa y cinco (595) días calendario, computados a partir del 01.03.2023, conforme a lo previsto en la Cláusula CGC 1.1 (e) (ix) de las Condiciones Especiales del Contrato.

El 12 de setiembre de 2023, el OSCE cursó la Carta N° D000205-2023-OSCE-PBID a EURODYN, comunicándole la aprobación del **Producto 1: Informe de Planeamiento**, el cual contiene el Plan del Proyecto, a través del cual se extiende el plazo de ejecución del contrato de quinientos noventa y cinco (595) días calendario a ochocientos noventa y dos (892) días calendarios.

El 19 de enero de 2024, a través de la Carta N° 001-2024, EURODYN presentó el **Producto 2: Informe de Análisis y Diseño**, el cual fue rechazado por OSCE el 02 de febrero de 2024, mediante la Carta N° D000009-2024-OSCE-PBID, debido a que el referido producto estaba incompleto.

El 14 de marzo de 2023, el OSCE y EURODYN suscribieron la Adenda 1 al Convenio Contractual N° 04-2023-OSCE/OAD-PBID, a través de la cual se formalizaron las modificaciones contractuales a la CLÁUSULAS CGC 1.1. (e) (x), CGC 12.1. y CGC 21.3.1. de las Condiciones Especiales del Contrato; los numerales 15 y 16 de la SECCIÓN E. CRONOGRAMA, ENTREGABLES Y PLAN DE PAGOS de las Especificaciones Técnicas; el ANEXO 1: CRONOGRAMA DE PAGOS Y ENTREGABLES del Contrato; y el numeral 3 de la SECCIÓN B. SERVICIOS DE IMPLEMENTACIÓN de las Especificaciones Técnicas. Asimismo, se incorporó el ANEXO 4: INCORPORACIÓN DE PERSONAL NO CLAVE ADICIONAL.

2. OBJETIVOS DE LA CONSULTORIA

El objetivo general es efectuar un análisis y evaluación legal de la ejecución del Convenio Contractual N° 04-2023-OSCE/OAD-PBID suscrito entre el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) y el Consorcio European Dynamics (EURODYN) para la Adquisición de la Solución para el Sistema de Compras Públicas Electrónicas del Perú, por el monto de USD 3 248 371,43 (Tres millones doscientos cuarenta y ocho mil trescientos setenta y uno con 43/100 dólares americanos).

Los objetivos específicos son:

- ✓ Conocer el marco normativo aplicable al Convenio Contractual N° 04-2023-OSCE/OAD-PBID.
- ✓ Identificar las obligaciones y/o deberes contractuales correspondiente a cada una de las partes contratantes.
- ✓ Determinar el estándar de calidad exigible a los entregables y/o productos, en el marco del contrato.
- ✓ Evaluar el desempeño de las partes contratantes y el nivel de progreso de la ejecución contractual.
- ✓ Identificar los eventos o circunstancias que afectan la ejecución contractual.
- ✓ Identificar las controversias que se hubiesen suscitado entre las partes.
- ✓ Determinar la estrategia legal para garantizar la satisfacción de la finalidad pública que motivó la suscripción del Convenio Contractual N° 04-2023-OSCE/OAD-PBID.

3. ALCANCE Y ACTIVIDADES DEL SERVICIO

El servicio incluye recopilar, revisar y analizar la información correspondiente a la ejecución del Convenio Contractual N° 04-2023-OSCE/OAD-PBID (en adelante *convenio contractual*), a fin de realizar un diagnóstico del estado situacional y una evaluación legal respecto a su ejecución y nivel de progreso, que permita definir e implementar una estrategia legal para garantizar la satisfacción de la finalidad pública que motivó la suscripción del convenio contractual precitado.

El presente servicio de consultoría comprende lo siguiente:

- a) Relevamiento, revisión y análisis de la documentación brindada por la Entidad referente a las etapas de selección, negociación, celebración y ejecución del convenio contractual, que comprende:
 - Las especificaciones técnicas; los documentos de licitación; el pliego de consultas, observaciones y aclaraciones; la oferta del proveedor; el acta de negociación; el informe de evaluación del comité de selección; la carta de aprobación de la oferta; entre otros documentos vinculados a las etapas de selección y de negociación.
 - El convenio contractual y sus adendas.
 - Las comunicaciones cursadas entre las partes; las actas o resúmenes de las reuniones de seguimiento; los entregables y/o productos presentados por el proveedor; los informes de revisión emitidos por la Entidad; entre otros documentos vinculados a la etapa de ejecución contractual.
- b) Diagnóstico del estado situacional de la ejecución del convenio contractual, en el que se aborden los siguientes aspectos:
 - Identificación de las obligaciones y/o deberes contractuales correspondiente a las partes, conforme al convenio contractual y sus documentos integrantes, el ordenamiento jurídico peruano y, de ser el caso, las políticas de adquisiciones del BID.
 - Identificación de las actividades, entregables y/o productos previstos en el marco del convenio contractual, precisando la oportunidad para su ejecución, conforme al cronograma de actividades del Plan del Proyecto aprobado por las partes contratantes.
 - Determinación del estándar de calidad exigible a los entregables y/o productos del convenio contractual, en atención a las especificaciones técnicas, la oferta del proveedor, el acta de negociación y/o la naturaleza de la prestación (contratos de sistemas informáticos).

- Identificación del nivel de progreso en la ejecución de las actividades, entregables y/o productos previstos en el marco del convenio contractual. Esto comprende la identificación de aquellas actividades, entregables y/o productos que no hubiesen sido ejecutados oportunamente y la evaluación del impacto generado por su inejecución.
 - Identificación de los eventos o circunstancias que hubiesen generado retrasos y/o paralizaciones en la ejecución del convenio contractual. Esto comprende la identificación del agente responsable, las causas, la cuantificación del periodo de afectación y el impacto generado en la ejecución contractual.
 - Identificación de las controversias que se hubiesen suscitado entre las partes durante la ejecución del convenio contractual. Esto comprende la identificación de los puntos controvertidos y los argumentos que sustentan la posición de las partes.
- c) Evaluación y verificación de la consistencia entre el alcance de las prestaciones objeto del convenio contractual y las necesidades institucionales del OSCE respecto al Sistema de Compras Públicas Electrónicas del Perú, según la normativa de contrataciones del Estado.
- d) Planteamiento de una estrategia legal para garantizar la satisfacción de la finalidad pública que motivó la suscripción del convenio contractual, en la que se planteen los siguientes aspectos:
- Planteamiento de acciones para la subsanación o corrección de los eventuales incumplimientos de obligaciones y/o deberes de colaboración en los que hubiese incurrido la Entidad.
 - Planteamiento de acciones para la corrección de los retrasos y/o paralizaciones eventualmente atribuibles a la Entidad.
 - Formulación de una estrategia legal para la resolución oportuna de las controversias suscitadas entre las partes. Esto comprende identificar y proponer los argumentos de defensa que sustenten la posición de la Entidad, así como la implementación de las acciones, excepciones o medios de defensa idóneos.
 - Planteamiento de una propuesta de modificaciones contractuales para garantizar el cumplimiento de las obligaciones y/o deberes contractuales en el marco del convenio contractual.
 - De ser el caso, formulación de una estrategia legal para la extinción del vínculo contractual, conforme a las causales de resolución previstas en el convenio contractual y/o el ordenamiento civil peruano. Esto comprende el análisis legal de los costos o gastos derivados de la resolución del contrato, según la causal aplicable.

4. METODOLOGIA

En el desarrollo del servicio, la firma consultora deberá utilizar una metodología participativa, involucrando a las unidades orgánicas y/o al personal de la Entidad que participa en la ejecución del Convenio Contractual N° 04-2023-OSCE/OAD-PBID.

Para tal efecto, se espera que la firma consultora realice una reunión de trabajo para recabar, revisar y analizar la información proporcionada por la Entidad y, posteriormente, compartir de forma preliminar su análisis.

5. PRODUCTO

El producto debe ser entregado conforme a los plazos que se detallan a continuación, adjuntando un informe que describe las actividades realizadas según el numeral 2 de los presentes TDR:

Entregable	Contenido	Plazo
Producto Único	Informe de Análisis y Evaluación que incluya el desarrollo de las actividades previstas en el numeral 2 de los presentes TDR.	Hasta los 30 días calendario contados a partir del día siguiente

Entregable	Contenido	Plazo
		hábil de la firma del contrato.

El producto se presentará vía electrónica en la Mesa de Partes Virtual del OSCE, en formato PDF y editable (Word), con atención al Proyecto OSCE – BID y al correo pbid@osce.gob.pe.

6. PERFIL DE LA FIRMA CONSULTORA Y PERSONAL CLAVE

La firma consultora deberá reunir los siguientes requisitos:

- Ser una firma de servicios legales con no menos de diez (10) años de presencia destacada en el mercado.
- Tener experiencia en el sector público o privado en la prestación de servicios de asesoría legal, análisis legal o evaluación legal en materia contractual.
- Tener dentro de su estructura orgánica áreas de práctica, divisiones o departamentos especializados en materia de contratos civiles y/o comerciales, derecho de tecnologías o litigio y resolución de controversias.

La experiencia de la firma se acreditará con copia simple de (i) contratos u órdenes de servicios, y su respectiva conformidad o constancia de prestación; o (ii) comprobantes de pago cuya cancelación se acredite documental y fehacientemente, con voucher de depósito, nota de abono, reporte de estado de cuenta, cualquier otro documento emitido por Entidad del sistema financiero que acredite el abono o mediante cancelación en el mismo comprobante de pago).

En caso que la firma consultora no pueda presentar los documentos antes mencionados por obligaciones de confidencialidad asumidas con sus clientes, podrá presentar la documentación debidamente dissociada o una declaración jurada de su experiencia.

La firma consultora deberá acreditar a un personal clave con el siguiente perfil.

- Consultor Legal Senior:
 - ✓ Abogado titulado, colegiado y habilitado.
 - ✓ Abogado especializado en Derecho Civil Contractual
 - ✓ Experiencia general no menor de diez (10) años en el ejercicio de la profesión, en el sector privado o público.
 - ✓ Experiencia específica no menor de cinco (5) años en contratación pública, arbitraje y/o mecanismos de resolución de controversias
 - ✓ Experiencia específica, en el sector privado o público, en el análisis o seguimiento de contratos de sistemas informáticos (deseable).

La experiencia del personal se podrá acreditar con cualquiera de los siguientes documentos: (i) copia simple de contratos y su respectiva conformidad o (ii) constancias o (iii) certificados o (iv) cualquier otra documentación que, de manera fehaciente demuestre la experiencia del personal clave propuesto.

7. PLAZO Y CRONOGRAMA DE PRESENTACIÓN DE PRODUCTOS

El contrato tendrá una duración de treinta (30) días calendarios, contados a partir del día siguiente de la firma del contrato.

Cabe señalar que este plazo no incluye los tiempos que el Equipo de Gestión del Proyecto (EGP) tomará para realizar las observaciones y su respectivo levantamiento.

8. RECURSOS A SER PROVISTOS POR EL OSCE

OSCE facilitará a la firma consultora documentación referente a las etapas de selección, negociación, celebración y ejecución del Convenio Contractual N° 04-2023-OSCE/OAD-PBID.

El OSCE asignará un equipo de coordinación con la firma consultora y designará un responsable de la coordinación con la misma.

9. COSTO DE LA CONSULTORIA Y FORMA DE PAGO

El servicio es a todo costo, incluido los impuestos de ley, el cual será pagado previa conformidad del Coordinador Técnico del Proyecto.

El pago se realizará a la entrega de cada producto, la misma que estará sujeta a la presentación y levantamiento de observaciones del documento, de acuerdo con el siguiente detalle:

Producto	Monto
Único	100% del monto total del contrato

10. CONFIDENCIALIDAD DE LA INFORMACION

El proveedor y su personal se compromete a guardar reserva de la información privilegiada que conociera en el ejercicio de sus funciones, tareas y demás actividades como parte de la ejecución de la prestación, no revelando en forma oral, escrita, ni por cualquier otro medio, hechos, datos, procedimientos, documentación e información de acceso restringido (confidencial), a la que tuviera acceso a partir del inicio de las prestaciones relacionadas con el referido servicio, manteniendo la confidencialidad de la misma de manera permanente. Esto incluye el cumplimiento de las obligaciones establecidas por la Ley 29733 de Protección de Datos Personales y su reglamento.

Cualquier contravención grave a lo anterior, entendiéndose como grave aquella que afecte negativamente y a cualquier nivel las relaciones oficiales del OSCE con las autoridades nacionales, o bien que se traduzca en difusión pública o comercial que lesione de cualquier manera la confidencialidad de información del OSCE, podrá dar lugar a dar por terminado el contrato, lo cual se realizará mediante comunicación escrita al consultor denunciando tales hechos.

De igual manera se compromete a cumplir con: la Política Integrada de la Gestión de la Calidad ISO 9001, Gestión de Seguridad de la Información ISO 27001 y Gestión Antisoborno ISO 37001 del OSCE, las Políticas de Seguridad de la Información del OSCE, y demás normas y Leyes correspondientes a seguridad de la información, vigentes.

En caso que incumpliera con cualquiera de las obligaciones estipuladas en el presente acuerdo, el OSCE está autorizado a iniciar todas las acciones judiciales o extrajudiciales necesarias para resarcirse del perjuicio y la obligación de confidencialidad perdurará mientras la información conserve las características para considerarse Confidencial.

11. SUPERVISION Y CONFORMIDAD DEL SERVICIO

La supervisión y conformidad del servicio la llevará a cabo la Coordinación Técnica del Proyecto.

En caso el producto sea observado, la Coordinación General del Proyecto notificará al consultor el plazo máximo de acuerdo con la complejidad para subsanar las observaciones, el mismo que se contabilizará desde el día siguiente de notificada las observaciones.

12. PROPIEDAD INTELECTUAL

Todos los documentos, especificaciones, diseños, metodologías, informes y productos preparados por el Consultor para el Contratante en virtud de este Contrato pasarán a ser de propiedad del OSCE.

13. CLAUSULA ANTISOBORNO

- El consultor declara conocer los compromisos antisoborno del OSCE, el cual se establece en su Política del Sistema Integrado de Gestión y se encuentra disponible en el portal web del OSCE:
(<https://www.gob.pe/institucion/osce/campa%C3%B1as/1861-politica->

delsistemaintegrado-de-gestion-del-osce)

- El consultor declara no haber, directa o indirectamente, ofrecido, negociado o efectuado pago o, en general, entregado beneficio o incentivo ilegal con relación al servicio a prestarse o bien a proporcionarse. En línea con ello, se compromete a actuar en todo momento con integridad, a abstenerse de ofrecer, dar o prometer, regalo u objeto alguno a cambio de cualquier beneficio, percibido de manera directa o indirecta; a cualquier miembro del Consejo Directivo, funcionarios públicos, empleados de confianza, servidores públicos; así como a terceros que tengan participación directa o indirecta en la determinación de las características técnicas y/o valor referencial o valor estimado, elaboración de documentos del procedimiento de selección, calificación y evaluación de oferta, y la conformidad de los contratos derivados de dicho procedimiento.
- El consultor se compromete a denunciar, en base de una creencia razonable o de buena fe cualquier intento de soborno, supuesto o real, que tuviera conocimiento a través del canal de denuncias de soborno ubicado en el portal web del OSCE (<https://apps.osce.gob.pe/anticorrupcion-denuncia/>).

ANEXO

MATERIAL DE ORIENTACIÓN PARA DENUNCIAR ACTOS DE CORRUPCIÓN EN LOS PROCESOS DE CONTRATACIÓN (ANEXO N° 4 DE LA DIRECTIVA N° 004- 2022- OSCE/SGE)

En el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado promovemos la ética e integridad de la función pública, por lo que, si conoces de algún acto de corrupción ejercido por un/a servidor/a del OSCE, comunícanos tu denuncia ingresando de manera virtual a la Plataforma Digital Única de Denuncias del Ciudadano (<https://denuncias.servicios.gob.pe/>).

Ejemplos:

- (i) Adecuación o manipulación de las especificaciones técnicas, expediente técnico o términos de referencia para favorecer a un proveedor específico.
- (ii) Generación de falsas necesidades con la finalidad de contratar obras, bienes o servicios.
- (iii) Otorgamiento de la buena pro obviando deliberadamente el procedimiento requerido conforme a ley.
- (iv) Permisividad indebida frente a la presentación de documentación incompleta de parte del ganador de la buena pro.
- (v) Otorgamiento de la buena pro a postores de quienes se sabe han presentado documentación falsa o no vigente.
- (vi) Otorgamiento de la buena pro de (o ejercicio de influencia para el mismo fin) a empresas ligadas a exfuncionarios, de quienes se sabe están incurso en algunos de los impedimentos para contratar con el Estado que prevé la ley.
- (vii) Admisibilidad de postor (o ejercicio de influencia para el mismo fin) ligado a una misma empresa, grupo empresarial, familia o allegado/a, de quien está incurso en alguno de los impedimentos para contratar con el Estado que prevé la ley.
- (viii) Pago indebido por obras, bienes o servicios no entregados o no prestados en su totalidad.
- (ix) Sobrevaloración deliberada de obras, bienes o servicios y su consecuente pago en exceso a los proveedores que las entregan o brindan.
- (x) Negligencia en el manejo y/o mantenimiento de equipos y/o tecnología que impliquen la afectación de los servicios que brinda la institución.

¿Conoces de alguno de estos actos de corrupción, o de otros que pueden haberse cometido?, COMUNÍCANOS.

Notas:

- (1) La denuncia puede ser anónima.
- (2) Si el denunciante decide identificarse, se garantiza la reserva de su identidad y/o de los testigos que quieran corroborar la denuncia, y puede otorgar una garantía institucional de no perjudicar su posición en la relación contractual establecida con la Entidad o su posición como postor en el proceso de contratación en el que participa o en los que participe en el futuro.
- (3) Es importante documentar la denuncia, pero si no es posible, se recomienda proporcionar información valiosa acerca de donde obtenerla o prestar colaboración con la entidad para dicho fin.
- (4) La interposición de una denuncia no constituye impedimento para gestionar por otras vías que la ley prevé para cuestionar decisiones de la administración o sus agentes (OSCE, Contraloría General de la República, Ministerio Público, etc.).
- (5) La interposición de una denuncia no servirá en ningún caso para paralizar un proceso de contratación del Estado.