



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas

OSCE

Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado

Firmado digitalmente por GUTIERREZ CABANI Ana Maria FAU 20419026809 hard Director(A) De Gestión De Riesgos Motivo: Soy el autor del documento Fecha: 26.10.2023 23:15:40 -05:00

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"

Jesús María, 26 de Octubre del 2023

OFICIO N° D006743-2023-OSCE-DGR

Concurso Público N° 2-2023-SIMACH-1

Referencia: a) Trámite Documentario N° 2023-25455774-TRUJILLO
b) Trámite Documentario N° 2023-25475232-TRUJILLO
c) Trámite Documentario N° 2023-25497269-TRUJILLO
d) Trámite Documentario N° 2023-25500229-TRUJILLO

Señor

Director Ejecutivo

Servicio Industrial de la Marina S.A

Av. Contralmirante Mora Nro. 1102 Base Naval
Callao-

Me dirijo a usted en atención al documento a) de la referencia, mediante el cual se puso en conocimiento del Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) la solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones e integración de Bases del Concurso Público N° 2-2023-SIMACH-1, convocado por el Servicio Industrial de la Marina S.A., para la contratación del "servicio de asesoría legal externa", bajo los alcances de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, y su Reglamento, aprobado por Decreto Supremo N° 344-2018-EF, en adelante el "Reglamento" y sus modificatorias.

Sobre el particular, adjunto al presente se servirá encontrar copia del **Informe IVN N° 113-2023/DGR** el cual contiene el resultado de la evaluación de la solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego de absolución de consultas y observaciones e integración de Bases, para los fines correspondientes.

Atentamente,

Firmado por

ANA MARIA GUTIERREZ CABANI

Directora de Gestión de Riesgos

DIRECCIÓN DE GESTIÓN DE RIESGOS

Se adjunta: Copia del Informe IVN N° 113-2023/DGR.



INFORME IVN N.º 113-2023/DGR

Entidad	: Servicio Industrial de la Marina S.A
Procedimiento	: Concurso Público N° 2-2023-SIMACH-1, convocado para la contratación del “servicio de asesoría legal externa”
Referencia	: a) Trámite Documentario N° 2023-25455774-TRUJILLO b) Trámite Documentario N° 2023-25475232-TRUJILLO c) Trámite Documentario N° 2023-25497269-TRUJILLO d) Trámite Documentario N° 2023-25500229-TRUJILLO

Mediante el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 2 de octubre de 2023¹ y subsanado con fecha 10 de octubre de 2023², el presidente del comité de selección a cargo del procedimiento de selección materia de análisis remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) la solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones e Integración de Bases, presentada por el participante **PERALES, SAMANAMUD & ABOGADOS ASOCIADOS SOCIEDAD CIVIL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA.**, en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 21 de la Ley N.º 30225, Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la “Ley”, y el artículo 72 de su Reglamento, aprobado mediante el Decreto Supremo N.º 344-2018-EF y modificaciones, en adelante el “Reglamento”.

I. ANTECEDENTES

- 1.1** El 18 de agosto de 2023, la Entidad publicó en el Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE)³ el Resumen Ejecutivo y las Bases de la convocatoria del procedimiento de selección de la referencia.
- 1.2** Del 19 de agosto al 4 de setiembre de 2023, se realizó la etapa de formulación de consultas y observaciones.
- 1.3** El 21 de setiembre de 2023, se registró el pliego absolutorio de consultas y observaciones, así como las Bases Integradas.
- 1.4** El 26 de setiembre de 2023, el participante **PERALES, SAMANAMUD & ABOGADOS ASOCIADOS SOCIEDAD CIVIL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA.**, presentó ante la Entidad su solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas u observaciones e Integración de Bases.
- 1.5** El 2 de octubre de 2023, el OSCE recibió el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento⁴, para su evaluación correspondiente.
- 1.6** Con fecha 5 de octubre de 2023, mediante notificación electrónica, esta Dirección solicitó información a la Entidad, a efectos de contar con toda la

¹ Trámite Documentario N° 2023-25455774-TRUJILLO

² Trámite Documentario N° 2023-25475232-TRUJILLO

³ Dicha plataforma será el medio mediante el que se registrarán todos los actos posteriores señalados en los antecedentes.

⁴ Trámite Documentario N° 2023-25249892-LIMA.

documentación del expediente de contratación e información complementaria relativa a los cuestionamientos y Bases integradas; siendo que, con fecha 10 de octubre de 2023⁵, la Entidad, presentó la información requerida.

- 1.7 Asimismo, considerando la información presentada relativa al expediente de contratación, se requirió información adicional a la Entidad el 17 de octubre de 2023; siendo que, el 19 y 20 de octubre de 2023⁶, la Entidad ha cumplido con enviar la información solicitada.

II. BASE LEGAL

- Ley N.º 30225, Ley de Contrataciones del Estado.
- Reglamento de la Ley N.º 30225, aprobado mediante el Decreto Supremo N.º 344-2018-EF, y sus modificatorias.
- Directiva N.º 004-2019-OSCE/CD: “Disposiciones sobre el contenido del Resumen Ejecutivo de las actuaciones preparatorias”.
- Directiva N.º 009-2019-OSCE/CD: “Emisión de pronunciamiento”.

III. ANÁLISIS

- 3.1 De manera preliminar, cabe señalar que, de conformidad con lo establecido en el numeral 72.10 del artículo 72 del Reglamento, el pronunciamiento que emite el OSCE se encuentra motivado e **incluye la revisión de oficio sobre cualquier aspecto trascendente de las bases.**
- 3.2 Para tal efecto, en el numeral 6.1 de la Directiva N.º 009-2019-OSCE/CD, se dispone que el OSCE emite pronunciamiento dentro del ámbito de su competencia, siendo de exclusiva responsabilidad de la Entidad convocante, la determinación de las características técnicas y requerimiento.
- 3.3 Ahora bien, en el marco de la supervisión efectuada al presente procedimiento de selección, este Organismo Técnico Especializado ha advertido la necesidad de abordar el siguiente aspecto:

Respecto al Requerimiento:

- 3.4 Al respecto, cabe señalar que, el artículo 16 de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, establecen que el área usuaria es la responsable de elaborar el “requerimiento” (en caso de servicios, los términos de referencia), el cual **deberá contener la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes, así como los requisitos de calificación** que se consideren necesarios, para cumplir la finalidad pública de la contratación y las condiciones en las que debe ejecutarse aquel.
- 3.5 Así, el artículo 43 del Reglamento establece que **el órgano a cargo del procedimiento** (Comité de Selección o el Órgano Encargado de Contrataciones), **es el responsable de preparar los documentos del**

⁵ Trámite Documentario N.º 2023-25475232-TRUJILLO

⁶ Trámite Documentario N.º 2023-25497269-TRUJILLO y N.º 2023-25500229-TRUJILLO

procedimiento de selección⁷, así como para adoptar las decisiones y realizar todo acto necesario para el desarrollo del procedimiento hasta su culminación, **sin que puedan alterar, cambiar o modificar la información del expediente de contratación.**

- 3.6** Adicionalmente, la Directiva N.º 001-2019-OSCE/CD - Bases y Solicitud de expresión de interés estándar para los procedimientos de selección a convocar en el marco de la Ley N.º 30225-, establece que al elaborar los documentos del procedimiento de selección (Bases o Solicitud de expresión de interés) se debe incluir las características técnicas de los bienes, servicios u obras requeridos por la Entidad, el valor referencial, de ser el caso, requisitos, montos, fechas, datos, así como condición relativa a la ejecución de la prestación, siendo que, **dicha información debe estar contenida y sustentada en el respectivo expediente de contratación.**
- 3.7** En tal sentido, corresponde señalar que, al elaborar las Bases, el Comité de Selección debe utilizar la información obrante en el expediente de contratación, a efectos de considerar, entre otros aspectos, las características técnicas de los bienes, servicios u obras requeridos, en atención al requerimiento elaborado por el área usuaria de la Entidad. Por lo tanto, el soslayar la información del expediente de contratación en la elaboración de las Bases, lo cual incluye el requerimiento, comprendería una transgresión normativa al artículo 43 del Reglamento y la Directiva N.º 001-2019-OSCE/CD.
- 3.8** Ahora bien, de la revisión de oficio realizado por esta Dirección, corresponde señalar que, de la revisión del numeral 2.1 del “Formato de Resumen Ejecutivo de las actuaciones preparatorias (servicios)” -publicado en la ficha SEACE del presente procedimiento de selección-, se aprecia que la Entidad declaró como “Documento de requerimiento” al MEMORANDUM JS-2023-025, de fecha 13 de abril del 2023

Así, en los numerales 2.1 y 2.2 del referido Resumen Ejecutivo, se aprecia que **no se habría registrado información relacionada con alguna modificación al requerimiento** durante la indagación de mercado, tal como se aprecia a continuación:

2. INFORMACIÓN SOBRE EL REQUERIMIENTO						
2.1	DATOS DEL REQUERIMIENTO	Documento de requerimiento	MEMORANDUM JS-2023-025	Fecha de recepción	2 .0 .23	
2.2	MODIFICACIONES EFECTUADAS AL REQUERIMIENTO POR PARTE DEL ÁREA USUARIA	Fecha de la segunda versión		De oficio	Con motivo de observaciones	
		Fecha de la tercera versión		De oficio	Con motivo de observaciones	
		Fecha de la cuarta versión		De oficio	Con motivo de observaciones	
		Fecha de la quinta versión		De oficio	Con motivo de observaciones	

- 3.9** Aunado a ello, en el numeral 4.1 del mismo formato de Resumen Ejecutivo, se aprecia que la Entidad declaró que la indagación de mercado se habría

⁷ Las cuales son denominadas Bases o solicitudes de expresión de interés, conforme a la naturaleza de cada procedimiento de selección.

efectuado entre el 27 de abril y el 13 de junio de 2023. Asimismo, en el numeral 4.2 del referido formato, la Entidad declaró que existiría pluralidad de proveedores con la capacidad de cumplir con el requerimiento, es decir, aquel contenido en el Memorándum JS-2023-025, tal como se aprecia a continuación:

2. INFORMACIÓN SOBRE EL REQUERIMIENTO				
2.1	DATOS DEL REQUERIMIENTO	Documento de requerimiento	MEMORANDUM JS-2023-025	Fecha de recepción 2 .0 .23
(...)				
4. INFORMACIÓN RELEVANTE ADICIONAL COMO RESULTADO DE LAS INDAGACIONES DE MERCADO				
4.1	FECHA DE INICIO DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO	27.04.23	FECHA DE CULMINACIÓN DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO	13.06.23
4.2	PLURALIDAD DE PROVEEDORES QUE CUMPLEN CON EL REQUERIMIENTO	SI	X	NO

- 3.10** Ahora bien, de la revisión comparativa entre el requerimiento señalado en el Formato de Resumen Ejecutivo y el Requerimiento contenido en las Bases de la convocatoria, se advierte que ambos documentos **no guardaría congruencia respecto de la información consignada en el Capítulo III de la Sección Específica de dichas Bases**, conforme al detalle siguiente:

Requerimiento Inicial Memorandum JS-2023-025	Bases de la convocatoria
No se aprecia dicha información	<p>C. EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD</p> <p><i>Requisitos:</i></p> <p>El postor debe acreditar un monto facturado acumulado equivalente a S/. 1'260,806.40 (UN MILLON DOSCIENTOS SESENTA MIL OCHOCIENTOS SEIS CON 40/100 SOLES), por la contratación de servicios iguales o similares al objeto de la convocatoria, durante los ocho (8) años anteriores a la fecha de la presentación de ofertas que se computarán desde la fecha de la conformidad o emisión del comprobante de pago, según corresponda.</p> <p>Se consideran servicios similares a los siguientes: servicios de defensa legal, patrocinio judicial y/o asesoría legal externa en materia judicial en el sector público y/o privado.</p> <p><u>Acreditación:</u> La experiencia del postor en la especialidad 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</p>

	<p>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^[1], correspondientes a un máximo de veinte (20) contrataciones.</p> <p>En caso los postores presenten varios comprobantes de pago para acreditar una sola contratación, se debe acreditar que corresponden a dicha contratación; de lo contrario, se asumirá que los comprobantes acreditan contrataciones independientes, en cuyo caso solo se considerará, para la evaluación, las veinte (20) primeras contrataciones indicadas en el Anexo N° 8 referido a la Experiencia del Postor en la Especialidad.</p> <p>En el caso de servicios de ejecución periódica o continuada, solo se considera como experiencia la parte del contrato que haya sido ejecutada durante los ocho (8) años anteriores a la fecha de presentación de ofertas, debiendo adjuntarse copia de las conformidades correspondientes a tal parte o los respectivos comprobantes de pago cancelados.</p> <p>En los casos que se acredite experiencia adquirida en consorcio, debe presentarse la promesa de consorcio o el contrato de consorcio del cual se desprenda fehacientemente el porcentaje de las obligaciones que se asumió en el contrato presentado; de lo contrario, no se computará la experiencia proveniente de dicho contrato.</p> <p>Asimismo, cuando se presenten contratos derivados de procesos de selección convocados antes del 20.09.2012, la calificación se ceñirá al método descrito en la Directiva "Participación de Proveedores en Consorcio en las Contrataciones del Estado", debiendo presumirse que el porcentaje de las obligaciones equivale al porcentaje de participación de la promesa de consorcio o del contrato de consorcio. En caso que en dichos documentos no se consigne el porcentaje de participación se presumirá que las obligaciones se ejecutaron en partes iguales. Si el titular de la experiencia no es el postor, consignar si dicha experiencia corresponde a la matriz en caso que el postor sea sucursal, o fue transmitida por reorganización societaria, debiendo acompañar la documentación sustentatoria correspondiente.</p> <p>Si el postor acredita experiencia de otra persona jurídica como consecuencia de una reorganización societaria, debe presentar adicionalmente el Anexo N° 9.</p> <p>Cuando en los contratos, órdenes de servicios o comprobantes de pago el monto facturado se encuentre expresado en moneda extranjera, debe indicarse el tipo de cambio venta publicado por la Superintendencia de Banca, Seguros y AFP</p>
--	---

	<p>correspondiente a la fecha de suscripción del contrato, de emisión de la orden de servicios o de cancelación del comprobante de pago, según corresponda.</p> <p>Sin perjuicio de lo anterior, los postores deben llenar y presentar el Anexo N° 8 referido a la Experiencia del Postor en la Especialidad.</p> <p>“... el solo sello de cancelado en el comprobante, cuando ha sido colocado por el propio postor, no puede ser considerado como una acreditación que produzca fehaciencia en relación a que se encuentra cancelado. Admitir ello equivaldría a considerar como válida la sola declaración del postor afirmando que el comprobante de pago ha sido cancelado”</p> <p>(...)</p> <p>“Situación diferente se suscita ante el sello colocado por el cliente del postor [sea utilizando el término “cancelado” o “pagado”] supuesto en el cual sí se contaría con la declaración de un tercero que brinde certeza, ante la cual debiera reconocerse la validez de la experiencia”.</p>
--	---

- 3.11** De lo expuesto en el cuadro precedente, se advierte que, el requerimiento consignado en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, consigna una experiencia del postor en la especialidad, la cual no fue recogida del requerimiento (Memorandum JS-2023-025) utilizado en la indagación de mercado.
- 3.12** En relación con ello, de la revisión de pliego absolutorio, se aprecia que el participante “PERALES, SAMANAMUD & ABOGADOS ASOCIADOS SOCIEDAD CIVIL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA” solicitó, mediante la consulta u observación N° 10, lo siguiente:

N°	Consulta u observación	Analisis
10	<i>Corresponde precisar que, los factores de evaluación devienen del requerimiento; en ese sentido, <u>se observa el requisito de calificación, experiencia del postor, por cuanto como parte del capítulo III el área usuaria no lo habría considerado. Por lo que, corresponde declarar la nulidad del procedimiento de selección a la etapa de actos preparatorios, teniendo en consideración que los termino de referencia remitidos para con ocasión del estudio de mercado, a su vez no consideraron el monto de experiencia. Por lo que, corresponde que, se declare la nulidad del procedimiento de selección, por mantener vicio de nulidad el estudio de mercado realizado. Siendo que, por el tipo de procedimiento corresponde que el área usuaria determine el monto de experiencia y que esta forme como parte del estudio de mercado, por transgresión tanto al principio de transparencia y publicidad, así como la directiva de las bases estándar aprobadas por el OSCE</u></i>	<i>No se acoge la observación, por no estar vulnerándose los principio de transparencia (Puesto que la etapas de procedimiento de selección están claras y se garantiza la libertad de concurrencia) y publicidad (este procedimiento de selección a sido publicado a través del SEACE), sin embargo se aclara que de acuerdo al artículo 47° del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado precisa lo siguiente al respecto: "47.3 El comité de selección o el órgano encargado de las contrataciones, según corresponda, elabora los documentos del procedimiento de selección a su cargo, utilizando obligatoriamente los documentos estándar que aprueba el OSCE y la información técnica y económica contenida en el expediente de contratación aprobado. ¿..", por lo tanto, teniendo en cuenta que dentro del expediente de contratación aprobado <u>existe una propuesta en que se han adjuntado contratos por los servicios requeridos, que sustenta así el requerimiento del Requisito de Calificación (Experiencia del Postor), que es la que se encuentra establecido dentro de las bases estándar. Se ha incluido dentro de los Términos de Referencia</u></i>

- 3.13** Como se aprecia del cuadro precedente, el participante cuestionó el requisito de habilitación “experiencia del postor en la especialidad”; debido a que en los términos de referencia remitidos con ocasión de la indagación del mercado, no se consideró el monto de la experiencia del postor en la especialidad.

Ante lo cual, el comité de selección precisó que no se estaría vulnerando el principio de transparencia. Asimismo, aclaró que, teniendo en cuenta que, dentro del expediente de contratación aprobado existe una propuesta en que se han adjuntado contratos por los servicios requeridos, se sustenta así el requerimiento del Requisito de Calificación “Experiencia del postor”.

- 3.14** En vista de ello, el participante “PERALES, SAMANAMUD & ABOGADOS ASOCIADOS SOCIEDAD CIVIL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA”, solicitó la elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio; no obstante, respecto de la absolución de la consulta u observación N° 10, cuestionó lo siguiente: **i)** el comité de selección con ocasión de su absolución (en calidad de usurpación de funciones) refiere que ellos serían los llamados a establecer un requisito de calificación, cuando el referido requisito debería ser establecido por el área usuaria y **ii)** para determinar la pluralidad de postores no se habría notificado a las empresas la cuantía de la experiencia, siendo que de la revisión del formato de resumen ejecutivo, advierten que el requerimiento no fue modificado, por lo que correspondería declarar la nulidad a la etapa de actos preparatorios.
- 3.15** En virtud del aspecto cuestionado, mediante la notificación electrónica de fecha 17 de octubre de 2023, este Despacho solicitó a la Entidad, entre otros aspectos, lo siguiente:

“(…) En ese sentido, se solicita remitir un informe técnico validado por el área usuaria o quien corresponda, mediante el cual se amplíe y precise las razones de orden técnico y legal que sustentan la absolución de la consulta u observación N° 10; debiendo tener en cuenta lo expuesto por el participante en su solicitud de elevación”.

- 3.16** En atención al requerimiento de información, mediante Informe N° 002-23⁸, la Entidad indicó lo siguiente:

“(…) Las modificaciones de los Términos de referencia han sido aprobadas mediante Memorándum JS- 2023-069 de fecha 21 de setiembre del 2023, debido a las consultas y observaciones formuladas por los participantes, de acuerdo con lo señalado en el numeral 72.3 del artículo 72 del Reglamento, “Si como resultado de una consulta u observación corresponde precisarse o ajustarse el requerimiento, se solicita la autorización del área usuaria y se pone en conocimiento de tal hecho a la dependencia que aprobó el expediente de contratación.”

En relación a la verificación sobre la modificación del requerimiento en el Resumen Ejecutivo por parte del Participante PERALES, SAMANAMUD & ABOGADOS ASOCIADOS SCRL, cabe precisar al respecto que, los literales b) de los numerales 7.1 y 7.2 del artículo VII de la Directiva N° 004-2019 -OSCE/CD “Disposiciones sobre el contenido del Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias”, establecen que el Resumen Ejecutivo, tanto en caso de bienes como de servicios en general, debe contener: “Información del requerimiento y sus modificaciones”, todo esto concerniente a la Etapa de Actuaciones Preparatorias como producto de las indagaciones de mercado”, por lo

⁸ Recepcionado mediante Trámite Documentario N° 2023-25497269-TRUJILLO, en fecha 19 de octubre de 2023.

tanto, al haberse hecho la modificación de los Términos de Referencia en la etapa del Proceso de Selección no ha sido necesaria incluirlas en el Resumen Ejecutivo.”

3.17 De lo expuesto por la Entidad, se aprecia lo siguiente:

- La inclusión de la experiencia del postor en la especialidad dentro de las Bases de la convocatoria, tuvo como sustento que, dentro del expediente de contratación aprobado existe una propuesta en que se han adjuntado contratos por los servicios requeridos, es decir, no habría formado parte del requerimiento elaborado por el área usuaria.
- Las modificaciones de los Términos de referencia han sido aprobadas mediante Memorándum JS- 2023-069 de fecha 21 de setiembre del 2023, debido a las consultas y observaciones formuladas por los participantes, de acuerdo con lo señalado en el numeral 72.3 del artículo 72 del Reglamento.

3.18 Dicho lo anterior, corresponde señalar lo siguiente:

- Respecto a la inclusión de la experiencia del postor en la especialidad, de la revisión de los documentos remitidos por la Entidad, se aprecia que el área usuaria de la Entidad no habría incluido como parte del requerimiento inicial, la exigencia de consignar experiencia del postor, lo cual vulnera los artículos 16 de la Ley, así como los artículos y 29 y 32 del Reglamento, relativos al requerimiento e indagación de mercado, además de los principios de Transparencia e Igualdad de Trato.

Si bien, ahora, se pretende justificar que la exigencia de experiencia del postor sería consecuencia de la indagación del mercado, lo cierto es que la propia Entidad declara que dicha condición fue incluido en atención a la información de **un solo proveedor**.

- En relación a que los términos de referencia habrían sido aprobados mediante el Memorándum JS 2023-069; al respecto, cabe precisar que, la inclusión de la experiencia del postor se dio con ocasión de la elaboración de las bases de la convocatoria y no a través del pliego absolutorio de consultas y observaciones, en tal sentido, lo sostenido por la Entidad solo reafirma que la experiencia del postor no fue solicitado por el área usuaria con anterioridad a la convocatoria.

3.19 Por lo tanto, considerando que, la indagación de mercado tienen como finalidad que la Entidad reúna la información necesaria no sólo para la determinación del valor estimado —y que dicho monto sea acorde a la realidad del mercado— sino también para tener mayor conocimiento sobre las condiciones que establece el mercado respecto del objeto que se pretende contratar, como es la existencia de una pluralidad de proveedores; **no resultaría razonable realizar dicha indagación con un requerimiento distinto al que correspondería a la convocatoria.**

3.20 En ese sentido, si bien mediante el numeral 4.2 del resumen ejecutivo, la Entidad señaló que en la presente convocatoria habría pluralidad de proveedores, cierto es que, dicha pluralidad se determinó en base a un

requerimiento diferente, el cual contenía condiciones distintas a las requeridas por el área usuaria.

- 3.21** Considerando lo expuesto, se desprende que, el requerimiento mediante el cual se convocó el presente procedimiento de selección no fue objeto de indagación de mercado; por lo tanto, no se ha acreditado la existencia de pluralidad de proveedores que lo cumplan en su totalidad, siendo que, **dicho aspecto constituiría en un vicio que afectaría la validez del procedimiento de selección.**
- 3.22** Es así que, considerando lo expuesto en el numeral 3 del presente informe y atendiendo a lo prescrito en el artículo 44 de la Ley, resulta necesario disponer que la Entidad declare la nulidad del Concurso Público N° 2-2023-SIMACH-1, a efectos de que se corrija el vicio advertido, **debiendo retrotraerse a la etapa de convocatoria**; sin perjuicio de adoptar las acciones correspondientes de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 9 de la Ley, así como impartir las directrices pertinentes a fin de evitar situaciones similares en futuros procedimientos de selección.
- 3.23** En consecuencia, no corresponde emitir pronunciamiento respecto a la presente solicitud de elevación de cuestionamientos, conforme a lo descrito en el numeral 7.9 de la Directiva N° 009-2019-OSCE/CD⁹.
- 3.24** Sin perjuicio del desarrollo del supuesto de nulidad advertido, cabe señalar que, con atención a la nueva convocatoria, deberá tener en cuenta lo siguiente:

i. Formación del personal clave

En el presente caso, de la revisión del numeral literal B.3.1 “Formación académica” del numeral 3.2 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas se aprecia lo siguiente:

“B.3.1 FORMACIÓN ACADÉMICA

Requisitos:

- ***CUATRO (4) ABOGADOS(AS), COLEGIADOS Y HABILITADOS CON ESTUDIOS Y CONOCIMIENTOS RELACIONADOS DE ÍNDOLE LABORAL***

Acreditación:

***El TÍTULO DE ABOGADO será verificado por el comité de selección en el Registro Nacional de Grados Académicos y Títulos Profesionales en el portal web de la Superintendencia Nacional de Educación Superior Universitaria - SUNEDU a través del siguiente link: <https://enlinea.sunedu.gob.pe/> o en el Registro Nacional de Certificados, Grados y Títulos a cargo del Ministerio de Educación a través del siguiente link: <https://titulosinstitutos.minedu.gob.pe/>, según corresponda.
(...).”***

Al respecto, dentro de la formación académica se aprecia que se está requiriendo la condición de “estudios y conocimientos relacionados al índole

⁹ En caso se adviertan vicios de nulidad que generen la sustracción de la materia, se emitirá el oficio que disponga las medidas correctivas del caso.

laboral”, no obstante ello, no se condice con los lineamientos de las Bases Estándar.

Por otro lado, la Opinión N° 220-2017 /DTN establece que, la acreditación de la habilitación y colegiatura de los profesionales que conforman el "personal profesional clave" debe requerirse para el inicio de su participación efectiva en el contrato.

Así, se advierte que, la Entidad estaría exigiendo la presentación de la colegiatura y habilitación, como parte de la Formación Académica del personal clave; lo cual no se condice con la normativa de compras públicas.

En ese sentido, considerando el análisis que antecede, con ocasión de la nueva convocatoria, la Entidad deberá **adecuar** el contenido del requisito de calificación “Formación académica” contenido en el Capítulo III de las Bases Integradas, debiendo tener en cuenta los lineamientos establecidos en las Bases Estándar.

ii. **Capacitación del personal clave**

En el presente caso, de la revisión del numeral literal B.3.2 “Capacitación” del numeral 3.2 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas se aprecia lo siguiente:

“B.3.2 CAPACITACIÓN

Requisitos:

Los abogados deberán contar con Maestría y/o diplomado y/o cursos en materia de índole laboral.

Acreditación:

Se acreditará con copia simple de constancias, certificados, u otros documentos, según corresponda.”

De lo expuesto, se advierte que, lo dispuesto en el requisito de calificación “Capacitación” no se condice con los lineamientos establecidos en las Bases Estándar objeto de la convocatoria, toda vez que no se ha precisado la cantidad de horas lectivas.

Aunado a ello, cabe precisar que, la maestría califica como un grado académico según la Ley de la Carrera Universitaria, por lo que, no puede ser considerada como capacitación.

En ese sentido, considerando el análisis que antecede, con ocasión de la nueva convocatoria, la Entidad deberá **adecuar** el contenido del requisito de calificación “Capacitación” contenido en el Capítulo III de las Bases Integradas, debiendo tener en cuenta los lineamientos establecidos en las Bases Estándar.

iii. **Forma de pago**

De la revisión del Capítulo I y el Capítulo III, ambos de la Sección Específica de las Bases, se advierte lo siguiente:

Capítulo I	Capítulo III
<p>“2.5 FORMA DE PAGO</p> <p>La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista en PAGOS PERIÓDICOS, de manera MENSUAL.</p> <p>Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:</p> <ul style="list-style-type: none"> - La conformidad de la prestación del servicio de la Jefatura del Centro SIMA CHIMBOTE. - Comprobante de pago. <p>Dicha documentación se debe presentar en la Oficina de Coordinación y Supervisión Financiera de SIMA Chimbote, sito en Av. Los Pescadores 151 Zona Industrial 27 de octubre - Chimbote.”</p>	<p>“IX FORMA DE PAGO</p> <p>SIMA PERÚ S.A. pagará la contraprestación del servicio a favor de EL CONTRATISTA dentro de los DIEZ (10) días calendario siguiente a la conformidad del informe por el servicio ejecutado, presentada al Jefe de Centro SIMA CHIMBOTE con copia a la Oficina de Gestión Legal de SIMA PERÚ S.A.”</p>

Al respecto, cabe señalar que la forma de pago consignada en el numeral 2.5 del Capítulo II y del literal IX del Capítulo III,, ambos de la Sección Específica de las Bases, **difieren entre sí**.

Por lo que, con ocasión de la **nueva convocatoria**, deberá **uniformizar** el contenido de los extremos citados, debiendo tener en cuenta los lineamientos establecidos en las Bases Estándar.

- 3.25** Finalmente, corresponderá a la Entidad verificar y evaluar de manera integral el contenido del expediente de contratación, a efectos de: i) cautelar la pluralidad de postores -en virtud de lo dispuesto en los Principios de “Libertad de Concurrencia”, “Transparencia” y “Competencia”, ii) cautelar el cumplimiento de la finalidad pública, iii) cautelar el cumplimiento de la normativa de la materia, y iv) reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias que repercutan en el proceso de contratación.

IV. CONCLUSIONES

- 4.1** Es competencia del Titular de la Entidad declarar la nulidad del procedimiento de selección conforme a los alcances del artículo 44 de la Ley, de modo que aquél **se retrotraiga a la etapa de convocatoria**; a fin de que dicho acto y los subsiguientes se realicen de acuerdo con la normativa vigente.
- 4.2** Corresponde a la Entidad verificar y evaluar de manera integral el contenido del expediente de contratación a efectos de cautelar el cumplimiento de la finalidad pública, y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias que repercutan en el proceso de contratación.
- 4.3** Cabe recordar que, la dilación del presente procedimiento de selección y en consecuencia la satisfacción oportuna de la necesidad, es de exclusiva

responsabilidad del Titular de la Entidad y de los funcionarios intervinientes en la contratación.

- 4.4** Corresponde que el presente Informe IVN sea puesto en conocimiento del Sistema Nacional de Control.
- 4.5** Se recuerda al Titular de la Entidad que el presente informe IVN no convalida extremo alguno del procedimiento de selección.
- 4.6** Corresponde al Titular de la Entidad, iniciar el respectivo deslinde de responsabilidades, así como impartir las directrices pertinentes a fin de que los funcionarios encargados, en futuros procedimientos de selección, brinden atención – de manera oportuna- a todos los requerimientos efectuados por este Organismo Técnico Especializado.
- 4.7** Finalmente, considerando que el servicio de emisión de pronunciamiento sobre elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones e integración de Bases, no sería efectivamente prestado por el OSCE, corresponderá la devolución de la tasa administrativa al recurrente, siendo que, deberá coordinar dicho trámite con la Unidad de Finanzas adjuntando el presente Informe.

Jesús María, 26 de octubre de 2023

Código: 6.1



Firmado digitalmente por GUTIERREZ
CABANI Ana Maria FAU
20419026809 hard
Motivo: Soy el autor del documento
Fecha: 26.10.2023 22:53:29 -05:00