



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas



Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

Sumilla: “(...) se ha verificado que la Adjudicataria no realizó el depósito de la “Garantía de Fiel Cumplimiento”, lo cual impidió que cumpliera con su obligación de formalizar el Acuerdo Marco IM-CE-2020-13”.

Lima, 28 de febrero de 2023

VISTO en sesión del 28 de febrero de 2023 de la Cuarta Sala del Tribunal de Contrataciones del Estado el **Expediente N° 3840/2022.TCE**, sobre procedimiento administrativo sancionador generado contra la empresa **CORPORACIÓN SAGOTA S.A.C.** por su supuesta responsabilidad al haber incumplido injustificadamente con su obligación de formalizar acuerdos marco, respecto del procedimiento de extensión de vigencia de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos asociado al Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 *“Equipos de aire acondicionado y accesorios”*, convocado por la Central de Compras Públicas – Perú Compras; y, atendiendo a lo siguiente:

I. ANTECEDENTES:

1. A través de la Resolución Jefatural N° 015-2016-PERÚ COMPRAS, se estableció el 18 de marzo de 2016 como fecha de inicio de las operaciones y funciones de PERÚ COMPRAS¹.

El 6 de octubre de 2020, la Central de Compras Públicas – Perú Compras, en adelante **Perú Compras**, convocó el Procedimiento de extensión de vigencia de los Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco IM-CE-2020-13, en adelante el **procedimiento de extensión**, aplicable para los siguientes catálogos:

- Equipos de aire acondicionado y accesorios.

El 6 de octubre de 2020, Perú Compras publicó en el Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado – SEACE y en su portal web (www.perucompras.gob.pe), los documentos asociados a la convocatoria para la extensión de vigencia de los catálogos, consistente en:

¹ Mediante Decreto Legislativo N° 1018, se crea el Organismo Público Ejecutor denominado Central de Compras Públicas – PERÚ COMPRAS, adscrito al Ministerio de Economía y Finanzas, que tiene personería jurídica de derecho público, con autonomía técnica, funcional, administrativa, económica y financiera; y tiene como funciones, entre otras, promover y conducir los procesos de selección para la generación de Convenios Marco para la adquisición de bienes y servicios, así como suscribir los acuerdos correspondientes.



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas



Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

- Procedimiento Estándar para la Selección de Proveedores para la Implementación de los Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco – Tipo VI, en adelante **el Procedimiento**.
- Anexo N° 01: Parámetros y condiciones para la Selección de Proveedores.
- Anexo N° 02: Declaración Jurada del Proveedor.
- Reglas Estándar del Método Especial de Contratación a través de los Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco – Tipo I – Modificación III, en adelante **las Reglas**.
- Manual para la participación en la extensión de vigencia de los catálogos electrónicos de Acuerdo Marco – Tipo VI.

Debe tenerse presente que el Procedimiento de extensión de vigencia de los Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco se sujetó a lo establecido en la Directiva N° 013-2016-PERÚ COMPRAS² “*Directiva de Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco*”, Directiva N° 007-2017-OSCE/CD³ “*Disposiciones aplicables a los Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco*”; y la Directiva N° 006-2021-PERÚ COMPRAS⁴ “*Lineamientos para la implementación y operación del Catálogo Electrónico de Acuerdos Marco*”.

Asimismo, dicho procedimiento se convocó durante la vigencia del Texto Único Ordenado de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, aprobado por Decreto Supremo N° 082-2019-EF, en adelante **TUO de la Ley N° 30225** y su Reglamento, aprobado con Decreto Supremo N° 344-2018-EF y modificatorias, en adelante **el Reglamento**.

Del 6 al 19 de octubre de 2020, se llevó a cabo el registro de participantes y presentación de ofertas, y del 20 al 21 de octubre del mismo año, la admisión y evaluación de las mismas, respectivamente.

El 23 de octubre de 2020, se publicaron los resultados de la evaluación de ofertas presentadas en el procedimiento de extensión de vigencia de catálogos, en la

² Aprobada mediante la Resolución Jefatural N° 096-2016-PERU COMPRAS del 29 de diciembre de 2016, publicada en el Diario Oficial El Peruano en la misma fecha.

³ Aprobada mediante la Resolución N° 007-2017-OSCE/CD del 31 de marzo de 2017, publicada en el Diario Oficial El Peruano el 2 de abril de 2017.

⁴ Aprobada mediante la Resolución Jefatural N° 139-2021-PERÚ COMPRAS del 9 de julio de 2021, publicada en el diario oficial *El Peruano* en la misma fecha.



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas



Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

plataforma del SEACE y en el portal web de la Central de Compras Públicas-Perú Compras.

Del 23 al 29 de octubre de 2020, se estableció como plazo para el depósito de la garantía de fiel cumplimiento.

El 30 de octubre de 2020, Perú Compras registró la suscripción automática de Acuerdos Marco con los proveedores adjudicados, en virtud de la aceptación efectuada en la declaración jurada suscrita por aquellos en la fase de registro y presentación de ofertas.

2. Mediante Oficio N° 000108-2022-PERÚ COMPRAS-GG del 3 de mayo de 2022⁵, presentado en la misma fecha en la Mesa de Partes Digital del Tribunal de Contrataciones del Estado, en adelante el **Tribunal**, Perú Compras puso en conocimiento que la empresa CORPORACIÓN SAGOTA S.A.C., en adelante la **Adjudicataria**, habría incurrido en infracción, al incumplir con su obligación de formalizar el Acuerdo Marco de extensión de vigencia de catálogos electrónicos IM-CE-2020-13, correspondiente al Catálogo Electrónico de “Equipos de aire acondicionado y accesorios”.

Para tal efecto, adjuntó, entre otros, el Informe N° 000117-2022-PERÚ COMPRAS-OAJ del 27 de abril de 2022⁶, en el cual señaló lo siguiente:

- Con Memorandos N° 000008, N° 000009, N° 000010, N° 000015, N° 000017, N° 000018, N° 000074, N° 000075, N° 000076, N° 000077, N° 000090, N° 000112 y N° 000115-2020-PERÚ COMPRAS- PERÚ COMPRAS, la Jefatura de la Central de Perú Compras aprobó la propuesta efectuada por la Dirección de Acuerdos Marco, en adelante la DAM, respecto a la continuación del procedimiento de Extensión de Vigencia de los Catálogos Electrónicos asociados en los Acuerdos Marco IM-CE-2020-1, IM-CE-2020-2, IM-CE-2020-3, IM-CE-2020-5, IM-CE-2020-6, IM-CE-2020-7, IM-CE-2020-10, IM-CE-2020-11, IM-CE-2020-12, IM-CE-2020-13, IM-CE-2020-14, IM-CE-2020-16 y IM-CE-2020-17.
- Así también, con Memorandos N° 000120, N° 000133, N° 000139, N° 000140, N° 000141, N° 000391, N° 000398, N° 000399, N° 000400,

⁵ Obrante a folio 1 a 3 del expediente administrativo.

⁶ Obrante a folio 4 a 13 del expediente administrativo.

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

N° 000732, N° 000733, N° 000734, N° 000861, N° 001035 y N° 001036-2020-PERÚ COMPRAS-DAM, la DAM, aprobó la documentación asociada para las extensiones de la vigencia de los Catálogos Electrónico antes señalados y sus anexos; asimismo, las Reglas, donde se estableció en el Anexo N° 1 las fases y el cronograma del procedimiento de extensión.

Todo ello, de conformidad con las disposiciones específicas de la Directiva N° 013-2016-PERÚ COMPRAS “Directiva de Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco”, la cual señala, entre otros que, en caso de una extensión de la vigencia de los Catálogos Electrónicos, la DAM revisará la implementación y la operación.

- Refiere que, las Reglas para el procedimiento estándar para la selección de proveedores, aplicables a los Acuerdos Marco IM-CE-2020-1, IM-CE-2020-2, IM-CE-2020-3, IM-CE-2020-5, IM-CE-2020-6, IM-CE-2020-7, IM-CE-2020-10, IM-CE-2020-11, IM-CE-2020-12, IM-CE-2020-13, IM-CE-2020-14, IM-CE-2020-16 y IM-CE-2020-17, establecen los lineamientos que rigen el procedimiento para la selección de proveedores para la implementación de los Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco, así como para la incorporación de nuevos proveedores (en el Catálogo Electrónico vigente) y/o extensión de vigencia cuando corresponda, incluyendo, entre otros, plazos, requisitos, criterios de admisión y evaluación, proforma del Acuerdo Marco.
- Añade que, en el numeral 3.11 del Procedimiento estándar para la selección de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco – Tipo VI, se especificó que los proveedores que no habían realizado el depósito de la Garantía de Fiel Cumplimiento en el plazo establecido en el calendario; es decir, del 23 al 29 de octubre de 2020, contarían con un plazo adicional de treinta (30) días calendario contabilizados desde el día siguiente calendario de finalizado el plazo inicial del depósito de garantía de fiel cumplimiento.
- Agrega que, por medio de las Reglas se señalaron las consideraciones que debían tener en cuenta los proveedores adjudicados en los referidos acuerdos marcos, para efectuar el depósito de la garantía de fiel cumplimiento, precisando además que, de no efectuarse dicho depósito no podrían suscribir el acuerdo marco correspondiente.

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

- Mediante el Informe N° 000054-2022-PERÚ COMPRAS, la DAM advirtió sobre los proveedores adjudicatarios que no cumplieron con su obligación de realizar el depósito de la garantía de fiel cumplimiento dentro del plazo inicial y adicional establecido en las reglas del procedimiento; y/o, no cumplieron con mantener los requisitos establecidos en el procedimiento de selección de proveedores; dicho incumplimiento generó la no suscripción automática del Acuerdo Marco (formalización).
- Refiere que, el no perfeccionamiento del acuerdo marco conlleva a la limitación o no adjudicación de potenciales ofertas de los proveedores que participaron en la evaluación de ofertas, no contando con estas ofertas como ofertas vigentes dentro de la operatividad de los Catálogos Electrónicos.

Asimismo, la no suscripción del acuerdo marco afecta al nivel de competitividad que caracteriza las contrataciones a través de la plataforma de los Catálogos Electrónicos, pues al tener mayor cantidad de proveedores se tiene mayores probabilidades que los requerimientos de las entidades sean atendidos a un precio acorde al mercado, caso contrario, puede llegar a perjudicar a las entidades debido a que, al existir poca competencia de ofertas, los precios del producto podrían elevarse.

- Concluye que la Adjudicataria habría incurrido en la infracción tipificada en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del TUO de la Ley N° 30225.
3. A través del Decreto del 17 de octubre 2022⁷, previa razón expuesta, se dispuso **iniciar** procedimiento administrativo sancionador contra la Adjudicataria, por su supuesta responsabilidad al incumplir injustificadamente con su obligación de formalizar acuerdos marco, respecto del procedimiento de extensión de vigencia de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos asociado al Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 *“Equipos de aire acondicionado y accesorios”*, infracción tipificada en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del TUO de la Ley N° 30225.

En ese sentido, se otorgó a la Adjudicataria el plazo de diez (10) días hábiles para que formule sus descargos, bajo apercibimiento de resolver el procedimiento con

⁷ Obrante a folio 231 a 235 del expediente administrativo. La Adjudicataria fue notificada por la Casilla Electrónica del OSCE el 19 de octubre de 2022. La Entidad fue notificada con Cédula de Notificación N° 65595-2022.TCE el 20 de octubre de 2022.



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas



Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

la documentación obrante en el expediente, en caso de incumplir el requerimiento.

4. Mediante Escrito N° 1 del 3 de noviembre de 2022⁸, presentado en la misma fecha ante el Tribunal, la Adjudataria se apersonó al procedimiento administrativo sancionador y presentó sus descargos, señalando, principalmente, lo siguiente:
- Refiere que no pudo realizar el depósito de la garantía de fiel cumplimiento debido a que el CIU de su Ficha RUC de la SUNAT no le permite adicionar más de tres (3) actividades económicas, por tanto, de acuerdo a las normas de la SUNAT no podía comercializar los bienes del acuerdo marco, y siendo que, una de las condiciones para formalizar el acuerdo marco es contar en la Ficha RUC con al menos uno de los CIU, su representada no cumplía, viéndose imposibilitada legalmente para formalizar el acuerdo marco; es decir, una causa de fuerza mayor. Añade que, de haber pagado la garantía de fiel cumplimiento hubiese sido excluida del catálogo (sancionada) por no contar con CIU para la venta de equipos de aire acondicionado y accesorios.
 - Así, refiere que no ha perjudicado a la Entidad porque, según indica, son varios los proveedores que participaron en el procedimiento de extensión que si van a poder atender los requerimientos de cada entidad del Estado.
 - Finalmente, sostiene que otra causa de fuerza mayor o caso fortuito que no le es imputable, fue la Pandemia por el Covid-19 que generó una medida extraordinaria de Emergencia Nacional y Asilamiento Social debidamente decretado por el Gobierno Nacional, así como la paralización del comercio mundial que, a la fecha, sigue ocasionando retrasos a nivel mundial y que imposibilitó también que no pueda pagar la garantía de fiel cumplimiento, ocasionando la paralización de sus actividades en el año 2020, de la cual están superando, pero si se le impone una sanción entrarían en quiebra económica y fomentaría el desempleo. Refiere que, no puede ser responsable de la imposibilidad legal en que se encontraba y las consecuencias de la Pandemia, situación que debe ser valorada por el Tribunal.

⁸ Obrante a folio 242 a 247 del expediente administrativo.

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

5. Con Decreto del 11 de noviembre de 2022, se tuvo por apersonada a la Adjudicataria al procedimiento administrativo sancionador y por presentados sus descargos, remitiéndose el expediente a la Cuarta Sala del Tribunal, para que emita su pronunciamiento, siendo recibido el 14 del mismo mes y año.
6. Con Decreto del 17 de enero de 2023, la Sala requirió la siguiente información:

A LA CENTRAL DE COMPRAS PUBLICAS - PERÚ COMPRAS

*Mediante Oficio N° 000108-2021-PERÚ COMPRAS-GG del 3 de mayo de 2022, vuestra representada puso en conocimiento del Tribunal de Contrataciones del Estado, que la empresa CORPORACION SAGOTA S.A.C, habría incurrido en infracción, al incumplir con su obligación de formalizar el Acuerdo Marco, respecto de la Extensión de Vigencia de los Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 "Equipos de Aire acondicionado y accesorios" por el motivo de **no haber realizado el depósito de la garantía de fiel cumplimiento**; infracción tipificada en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, aprobada por Decreto Supremo N° 082-2019-EF.*

*Al respecto, la empresa CORPORACION SAGOTA S.A.C, ha comunicado como parte de sus descargos que se ha visto impedida legalmente de formalizar el **Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 "Equipos de Aire acondicionado y accesorios"**, debido a que no contaba en su Ficha Ruc con unos de los CIU necesarios para formalizar dicho acuerdo marco, requisito que, según refiere, debía contar durante la vigencia del citado acuerdo marco. Asimismo, indica que de haber formalizado dicho acuerdo marco hubiese sido excluido del mismo por no contar con el CIU respectivo.*

- *En ese sentido, cumpla con informar, desde qué momento y hasta cuándo la empresa CORPORACION SAGOTA S.A.C debía contar en su Ficha RUC con el CIU respectivo, y si contaba o no con él a la fecha prevista para depositar la garantía de fiel cumplimiento.*
- *Así también cumpla con informar, si de haber realizado el depósito de la garantía de fiel cumplimiento hubiese conllevado a que dicha empresa sea excluida de citado acuerdo marco por no contar el CIU respectivo.*

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

A LA SUPERINTENDENCIA NACIONAL DE ADUANAS Y DE ADMINISTRACIÓN TRIBUTARIA

- *Cumpla con informar con cuántas actividades económicas (CIU) contaba la empresa CORPORACION SAGOTA S.A.C (con R.U.C N° 20601928842) en el mes de octubre de 2020, e indique cuáles son.*
- *Precise si el contribuyente CORPORACION SAGOTA S.A.C tenía un límite para consignar las actividades económicas.*
- *Precise si el contribuyente CORPORACION SAGOTA S.A.C. con las actividades económicas (CIU) vigentes a octubre de 2020 podía comercializar equipos de aire acondicionado y accesorios.*

7. Mediante Oficio N° 000751-2023-PERÚ COMPRAS-DAM del 15 de febrero de 2023, presentado el 16 del mismo mes y año en el Tribunal, Perú Compras remitió la información solicitada, señalando principalmente lo siguiente:

- De acuerdo a lo establecido en el numeral 3.8.1 de las Reglas del procedimiento tipo VI, Perú Compras, verifica que el proveedor cumpla, para la fase de admisión de ofertas, al momento de su revisión, entre otras disposiciones, con las condiciones u otros aspectos adicionales detallados en el Anexo 01, cuando corresponda. El Anexo en mención indica que el proveedor debe mantener, durante la vigencia del Catálogo Electrónico, al menos una de las actividades económicas (principal o adicionales) del CIU en la ficha RUC administrada por la SUNAT.
- Por tanto, conforme a las Reglas del procedimiento tipo VI, la condición del CIU era objeto de verificación para la fase de admisión de ofertas, así como durante la vigencia del Catálogo Electrónico de Acuerdo Marco, pero no para el periodo de depósito de garantía de fiel cumplimiento.
- Expuesto lo anterior, indica que, de la revisión del “*Historial de estados del proveedor*” de la Plataforma de Catálogos Electrónicos, la Adjudicataria se inscribió, resultó admitida, adjudicada, pero no suscribió el respectivo Acuerdo Marco.
- Ahora bien, con los Informes N° 156-2020-PERÚ COMPRAS-DAM-ICE y N° 177-2020-PERÚ COMPRAS-DAM-ICE, los cuales se adjuntan, se indica en los respectivos Anexos N° 01, que el motivo de no suscripción del Acuerdo Marco

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

es “*el no depósito de garantía de fiel cumplimiento*”, en el plazo establecido en el cronograma inicial, y en el plazo adicional de treinta (30) días calendario contabilizado desde el día siguiente de finalizado el plazo inicial.

- Por tanto, el motivo de no suscripción del Acuerdo Marco obedeció a que no efectuó el depósito de garantía de fiel cumplimiento.
 - Finalmente, señala que la Directiva N° 021-2017-PERÚ COMPRAS, denominada “*Lineamientos para la exclusión e inclusión de los Proveedores Adjudicatarios de los Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco*” establece el alcance y temporalidad de la exclusión, la cual se encuentra asociada al plazo que no cuente con al menos una de las actividades económicas correspondientes.
8. Con Decreto del 16 de febrero de 2023, se dejó a consideración de la Sala la información remitida de manera extemporánea por Perú Compras.
 9. Por Oficio N° 1743-2023-SUNAT/7E8000 del 21 de febrero de 2023, presentado el 23 del mismo mes y año en el Tribunal, la SUNAT remitió la información solicitada.
 10. Con Decreto del 23 de febrero de 2023, se dejó a consideración de la Sala la información remitida de manera extemporánea por la SUNAT.

II. ANÁLISIS:

1. Es materia del presente procedimiento administrativo sancionador determinar la presunta responsabilidad administrativa de la Adjudicataria, por haber incumplido injustificadamente con su obligación de formalizar acuerdos marco, respecto del procedimiento de extensión de vigencia de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos asociados al Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 “*Equipos de aire acondicionado y accesorios*”; infracción tipificada en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del TUO de la Ley N° 30225, norma vigente al momento de la ocurrencia de los hechos.

Naturaleza de la infracción

2. Al respecto, el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del TUO de la Ley N° 30225 establece como infracción la siguiente:

“Artículo 50. Infracciones y sanciones administrativas

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

50.1 *El Tribunal de Contrataciones del Estado sanciona a los proveedores, participantes, postores, contratistas, subcontratistas y profesionales que se desempeñan como residente o supervisor de obra, cuando corresponda, incluso en los casos a que se refiere el literal a) del artículo 5, cuando incurran en las siguientes infracciones:*

(...)

b) Incumplir injustificadamente con su obligación de perfeccionar el contrato o de formalizar Acuerdos Marco."

[El resaltado es agregado]

Conforme a lo anterior, se aprecia que, para la configuración del tipo infractor materia de análisis, debe acreditarse la existencia de los siguientes elementos constitutivos: **i)** que el Acuerdo Marco no se haya formalizado por el incumplimiento de la obligación por parte del proveedor adjudicado; y **ii)** que dicha conducta sea injustificada.

3. Ahora bien, con relación al primer elemento constitutivo, es decir, que el Acuerdo Marco no se haya formalizado por el incumplimiento de la obligación por parte del proveedor adjudicatario, es importante considerar la normativa aplicable al caso concreto y su materialización a partir de la omisión por parte de aquél.

Al respecto, según el literal b) del numeral 115.1 del artículo 115 del Reglamento, las reglas especiales del procedimiento y los documentos asociados establecen las condiciones que deben ser cumplidas para la realización de las actuaciones preparatorias, para cada Acuerdo Marco.

Por su parte, el literal d) de la misma disposición normativa dispone que, atendiendo a la naturaleza de cada Catálogo Electrónico de Acuerdos Marco, según corresponda, se puede exigir al proveedor la acreditación de experiencia, capacidad financiera, el compromiso de constituir una garantía de fiel cumplimiento durante la vigencia del Catálogo Electrónico, el compromiso de mantener determinado stock mínimo, entre otras condiciones que se detallen en los documentos del procedimiento.

Asimismo, conforme al literal f) de la referida disposición normativa, el perfeccionamiento de un Acuerdo Marco entre PERÚ COMPRAS y los proveedores

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

adjudicatarios, supone para estos últimos la aceptación de los términos y condiciones establecidos como parte de la convocatoria respecto a la implementación o extensión de la vigencia para formar parte de los Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco, entre las cuales pueden establecerse causales de suspensión, exclusión, penalidades, u otros.

4. Al respecto, la Directiva N° 007-2017-OSCE/CD *“Disposiciones Aplicables a los Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco”* respecto a los procedimientos a cargo de Perú Compras, establece en su numeral 8.2. que los proveedores seleccionados para ofertar en los Catálogos Electrónicos están obligados a formalizar los respectivos Acuerdos Marco, situación que supone la aceptación de todos los términos y condiciones establecidos en el procedimiento.
5. En ese orden de ideas, conforme se ha señalado, en el presente caso para efectos del procedimiento de selección de proveedores, resultan aplicable las reglas establecidas en la Directiva N° 013-2016-PERÚ COMPRAS *“Directiva de Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco”*⁹. Al respecto, el literal a) del numeral 8.2.2.1 de la referida directiva, estableció lo siguiente:

“(…)

Documento que contendrá las reglas del procedimiento, que incluye los plazos, requisitos, criterios de admisión y evaluación, texto del Acuerdo Marco, entre otros, y que serán aplicables como parte de la selección de los proveedores participantes en las convocatorias para la implementación de los Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco.

*Estas reglas podrán incluir, según corresponda, que **el proveedor deba acreditar experiencia, capacidad financiera, el compromiso de constituir una garantía de fiel cumplimiento durante la vigencia del Catálogo Electrónico, el compromiso de stock mínimo, entre otras condiciones.***

(…)”.

[El resaltado es agregado]

Asimismo, en cuanto a la formalización del Acuerdo Marco, el numeral 8.2.3. de la mencionada directiva, establecía lo siguiente:

⁹ Véase: <https://cdn.www.gob.pe/uploads/document/file/522187/251089385654335844720200213-14458-1jhmo37.pdf>

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

“(…)

Los Proveedores Adjudicatarios estarán obligados a perfeccionar los Acuerdos Marco, lo que supone la aceptación de los términos y condiciones establecidos como parte de la convocatoria para la Implementación o Extensión de Vigencia, según corresponda. (…)”

[El énfasis es agregado]

Por su parte, las Reglas estándar aplicables al acuerdo marco de extensión materia de análisis, establecían las siguientes consideraciones a tener en cuenta para la garantía de fiel cumplimiento y la suscripción automática del acuerdo marco:

2.9. Garantía de fiel cumplimiento

Refiérase a la garantía monetaria que tiene como finalidad salvaguardar el cumplimiento de los términos y condiciones establecidos para el Acuerdo Marco y que permitirá la suscripción automática del mismo en el procedimiento para la implementación, extensión de vigencia o incorporación de proveedores a los CATÁLOGOS.

La garantía de fiel cumplimiento deberá mantenerse durante todo el periodo de vigencia del Acuerdo Marco, pudiendo ser renovada conforme a lo señalado en el procedimiento de la extensión de vigencia del mismo, caso contrario previa solicitud se procederá con su devolución finalizada la vigencia.

[El resaltado es agregado]

3.10 Garantía de fiel cumplimiento

El PROVEEDOR ADJUDICATARIO debe realizar el depósito de garantía de fiel cumplimiento conforme a los plazos y consideraciones establecidas en el Anexo N° 01.

El depósito de la Garantía de fiel cumplimiento puede efectuarse a través de cualquiera de los medios habilitados por la Entidad Financiera. PERÚ COMPRAS verificará que dicho depósito se haya

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

efectuado dentro del plazo establecido, pudiendo requerir para ello el documento que acredite el depósito.

El PROVEEDOR PARTICIPANTE, cuando PERÚ COMPRAS lo requiera, se encuentra obligado a remitir el documento que acredite su depósito dentro del plazo y de acuerdo a las consideraciones señaladas.

El depósito de la garantía de fiel cumplimiento es por Acuerdo Marco, independientemente de la cantidad de ofertas adjudicadas.

La garantía de fiel cumplimiento deberá mantenerse durante todo el periodo de vigencia del Acuerdo Marco, pudiendo ser renovada conforme a lo señalado en el procedimiento de la extensión de vigencia del mismo, caso contrario previa solicitud se procederá con su devolución finalizada la vigencia.

El incumplimiento del depósito de la garantía de fiel cumplimiento conlleva la no suscripción del Acuerdo Marco.

3.11 Suscripción automática de los Acuerdos Marco

PERÚ COMPRAS, en la fecha señalada en el cronograma para esta fase, de forma automática a través de la PLATAFORMA, perfecciona el Acuerdo Marco con el PROVEEDOR ADJUDICATARIO, en virtud de la aceptación del Anexo N° 02 Declaración jurada del proveedor realizada en la fase de registro y presentación de ofertas. A partir de dicho momento, podrá acceder a través de la PLATAFORMA a un archivo con el contenido del Acuerdo Marco suscrito, generado sobre la base del Anexo N° 04 Proforma de Acuerdo Marco.

(...)

El PROVEEDOR ADJUDICATARIO a partir del registro de la suscripción automática del Acuerdo Marco será denominado como PROVEEDOR SUSCRITO, caso contrario será denominado como PROVEEDOR NO SUSCRITO.

El PROVEEDOR ADJUDICATARIO que realizó el depósito de la Garantía de Fiel Cumplimiento antes de la fecha de suscripción, según cronograma, y formalizó el Acuerdo Marco iniciará operaciones junto con el inicio de vigencia del Acuerdo Marco

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

Los proveedores que no hayan realizado el depósito de la garantía de Fiel Cumplimiento en el plazo establecido en el cronograma, contarán con un plazo adicional de 30 días calendarios contabilizados desde el día siguiente calendario de finalizado el plazo inicial del depósito de garantía de fiel cumplimiento para el realizar el depósito respectivo y cuyo inicio de operaciones será establecido mediante comunicado a través de su portal web (www.perucompras.gob.pe). Cabe indicar que, el inicio de operaciones que se determine para los proveedores adjudicatarios que realicen el depósito de garantía de fiel cumplimiento en el plazo adicional, no altera la vigencia de un (01) año establecida para el Acuerdo Marco según publicación del inicio de vigencia.

[El resaltado es agregado]

En tal sentido, los proveedores que no habían realizado el depósito de la Garantía de Fiel Cumplimiento en el plazo establecido en el cronograma [es decir, del 23 al 29 de octubre de 2020], contarían con un plazo adicional de treinta (30) días calendarios contabilizados desde el día siguiente calendario de finalizado el plazo inicial del depósito de garantía de fiel cumplimiento.

6. Bajo dicho contexto, tanto el Reglamento, el Procedimiento y las Reglas han previsto actuaciones previas como es el depósito de la garantía de fiel cumplimiento a cargo de los proveedores adjudicatarios a efectos de dar lugar a la formalización de Acuerdos Marco; cuya omisión generaría en aquellos una responsabilidad administrativa por el incumplimiento de dicha obligación.
7. Por otro lado, con relación al segundo elemento constitutivo del tipo infractor, es decir, que la conducta omisiva del proveedor adjudicatario sea injustificada, es pertinente resaltar que corresponde al Tribunal determinar si se ha configurado el primer elemento de la conducta típica establecida en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del TUO de la Ley N° 30225, así como verificar que obren en el expediente elementos que, fehacientemente acrediten, que: **i)** concurrieron circunstancias que le hicieron imposible física o jurídicamente la formalización del Acuerdo Marco; o, **ii)** no obstante haber actuado con la diligencia ordinaria, le fue imposible suscribir el contrato respectivo debido a factores ajenos a su voluntad.

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

8. En atención a lo expuesto, corresponde a este Colegiado analizar la supuesta responsabilidad administrativa de la Adjudicataria por no cumplir con su obligación de formalizar el Acuerdo Marco; infracción prevista en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del TUO de la Ley N° 30225, de acuerdo a las disposiciones normativas precitadas que regulan la convocatoria, debiendo precisarse que dicho análisis está destinado a verificar que la omisión del presunto infractor se haya producido, sin concurrir alguna circunstancia o motivo que justifique su conducta, conforme lo señala el artículo 114 del Reglamento.

Configuración de la infracción

Sobre el incumplimiento de la obligación de formalizar el Acuerdo Marco

9. En ese orden de ideas, y a efectos de analizar la eventual configuración de la infracción por parte de la Adjudicataria, en el presente caso, corresponde determinar el plazo con el que aquélla contaba para formalizar el Acuerdo Marco respecto del procedimiento de extensión de vigencia de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos asociado al Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 “Equipos de aire acondicionado y accesorios”, según el procedimiento, plazos y requisitos previstos en las Reglas y el Anexo N° 1 “Parámetros y condiciones para la Selección de Proveedores, asociado a las Reglas del Procedimiento Estándar para la Selección de Proveedores para la Implementación de los Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco – Tipo VI”.

Así, de la revisión del referido documento, se advierte que, en el citado Anexo 1, se estableció el siguiente cronograma:

Fases	Duración
Convocatoria.	06/10/2020
Registro de participantes y presentación de ofertas.	Del 06/10/2020 al 19/10/2020
Admisión y evaluación.	Del 20/10/2020 al 21/10/2020
Publicación de resultados.	23/10/2020
Suscripción automática de Acuerdos Marco.	30/10/2020
Periodo de depósito de la garantía de fiel cumplimiento	Del 23/10/2020 al 29/10/2020

Como es de verse, mediante las Reglas para el procedimiento estándar para la selección de proveedores para la implementación y/o extensión de los catálogos electrónicos de Acuerdos Marco IM-CE-2020-13, se especificó las consideraciones a tener en cuenta los proveedores adjudicatarios para efectuar el depósito de la

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

Garantía de Fiel Cumplimiento; señalándose como periodo para dicho depósito del referido Acuerdo Marco del 23 al 29 de octubre de 2020, precisando además que, de no efectuarse dicho depósito, no podrá suscribirse el Acuerdo Marco correspondiente¹⁰.

IM-CE-2020-13
RESULTADOS DE ADMISIÓN Y EVALUACIÓN DE OFERTAS
PROCEDIMIENTO DE SELECCIÓN DE PROVEEDORES DEL CATÁLOGO ELECTRÓNICO DE EQUIPOS DE
AIRE ACONDICIONADO, SIMILARES Y ACCESORIOS
DEPÓSITO DE GARANTÍA DE FIEL CUMPLIMIENTO

Se recuerda que el proveedor ADJUDICADO deberá depositar la Garantía de Fiel Cumplimiento, para lo cual deberá de tener en cuenta lo siguiente:

- **ENTIDAD BANCARIA:** BBVA Banco Continental.
- **MONTO:** S/ 2,100.00 (Dos mil cien y 00/100 soles)
- **PERIODO DE DEPÓSITO:** Desde el 23 hasta el 29 de octubre de 2020.¹
- **CODIGO DE CUENTA RECAUDACIÓN:** 7844
- **NOMBRE DEL RECAUDO:** IM-CE-2020-13
- **CAMPO DE IDENTIFICACIÓN:** Indicar el RUC

El depósito de la Garantía de fiel cumplimiento puede efectuarse a través de cualquiera de los medios habilitados por la Entidad Financiera. Se podrá realizar a través de ventanillas del banco, agentes y si es cliente del banco a través de banca por internet (opción de pago a servicios e instituciones).

PERÚ COMPRAS verificará que dicho depósito se haya efectuado dentro del plazo establecido, pudiendo requerir para ello el documento que acredite el depósito.

El proveedor ADJUDICADO que no realice el depósito dentro del plazo señalado, faltará a lo declarado en el **Anexo No. 02 Declaración jurada del proveedor**, del procedimiento Estándar para la Selección de Proveedores para la Implementación de los Catálogos Electrónicos Tipo VI. El incumplimiento del depósito de la garantía de fiel cumplimiento y/o depósito extemporáneo conllevan a la no suscripción del Acuerdo Marco.

El incumplimiento del depósito de la garantía de fiel cumplimiento y/o depósito extemporáneo conllevan a la no suscripción del Acuerdo Marco.

¹ Excepcionalmente, el proveedor puede tomar en cuenta lo establecido en el sub numeral 3.11 de las Reglas del procedimiento Estándar para la Selección de Proveedores para la Implementación de los Catálogos Electrónicos Tipo VI.

¹⁰ <https://www.gob.pe/institucion/osce/informes-publicaciones/851136-acuerdos-marco>

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

10. De lo antes descrito, se tiene que todos los proveedores que participaron en el procedimiento de extensión de vigencia, conocieron las fechas respecto a cada etapa del mismo, y las exigencias previas para la suscripción del citado acuerdo marco. Bajo dichas consideraciones, los proveedores adjudicatarios tenían como plazo para realizar el depósito por concepto “Garantía de Fiel Cumplimiento”, **desde el 23 al 29 de octubre de 2020.**
11. Sumado a ello, en el numeral 3.11 del Procedimiento estándar para la selección de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco – Tipo VI, se especificó que los proveedores que no habían realizado el depósito de la Garantía de Fiel Cumplimiento en el plazo establecido en el calendario; es decir, del 23 al 29 de octubre de 2020, contarían con un plazo adicional de treinta (30) días calendarios contabilizados desde el día siguiente calendario de finalizado el plazo inicial del depósito de garantía de fiel cumplimiento; sin embargo, pese a ello, no se advierte que la Adjudicataria haya realizado el depósito de la garantía de fiel cumplimiento en el plazo adicional otorgado.
12. En ese contexto, de la documentación remitida por Perú Compras, se aprecia que mediante Informe N° 000054-2022-PERÚ COMPRAS-DAM¹¹, la DAM señaló que, la Adjudicataria no formalizó el acuerdo marco objeto de análisis, conforme a las indicaciones de las *“Reglas para el Procedimiento Estándar para la Selección de Proveedores para la Implementación de los Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco – Tipo VI”*.

Cabe añadir que, dicha documentación estándar, establecía que Perú Compras, de forma automática, registraría la suscripción del acuerdo marco con el proveedor adjudicatario, según la aceptación consignada por aquel en su declaración jurada (Anexo N° 2) presentada en la fase de registro y presentación de ofertas. En dicho documento los proveedores declararon que “efectuarían el depósito por concepto de garantía de cumplimiento, conforme a las consideraciones establecidas en el Reglas del procedimiento para la selección de proveedores”; lo cual evidencia que la Adjudicataria conocía de tal obligación antes de registrarse como participante.
13. Por lo tanto, de la documentación obrante en el expediente administrativo, se ha verificado que la Adjudicataria no realizó el depósito de la “Garantía de Fiel

¹¹ Obrante a folios 14 al 25 del expediente administrativo

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

Cumplimiento”, lo cual impidió que cumpliera con su obligación de formalizar el Acuerdo Marco IM-CE-2020-13.

10	20601928842	CORPORACION SAGOTA S.A.C.	NO SUSCRITO	NO DEPOSITÓ GARANTÍA DE FIEL CUMPLIMIENTO
----	-------------	---------------------------	-------------	---

14. Del análisis realizado a la documentación, este Colegiado encuentra acreditado que la Adjudicataria no formalizó el acuerdo marco, respecto del procedimiento de extensión de vigencia de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos asociado al Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 correspondiente a *“Equipos de aire acondicionado y accesorios”*, pese a estar obligada para ello, con lo cual se verifica la existencia del primer elemento constitutivo de la infracción materia de análisis.

Respecto de la fecha de comisión de la infracción

15. Al respecto, conforme se expresó en párrafos precedentes, para que proceda la suscripción automática del Acuerdo Marco, resultará necesario el depósito de una garantía.
16. Así, en el citado documento se aprecia que una de las etapas del procedimiento de Catálogo de Convenio Marco es la de presentación de garantía, estableciéndose plazos para su presentación, lo que permite concluir que es una obligación de los proveedores cumplir con ello como condición para que se suscriba de manera automática el Acuerdo Marco, en caso contrario, darán lugar a la no suscripción del Acuerdo Marco por incumplimiento del proveedor adjudicatario.
17. Ahora bien, de la documentación obrante en el expediente administrativo, se ha verificado que la Adjudicataria no realizó el depósito de la *“Garantía de fiel cumplimiento”* lo cual impidió que cumpliera con su obligación de formalizar el acuerdo marco respecto del procedimiento de extensión de vigencia de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos asociado al Acuerdo Marco IM-CE-2020-13, correspondiente a *“Equipos de aire acondicionado y accesorios”*.
18. En esta línea, resulta pertinente mencionar que el Acuerdo de Sala Plena N° 006-2021/TCE del 11 de junio de 2021, publicado el 16 del mismo mes y año en el Diario Oficial El Peruano, concluye que la infracción consistente en incumplir

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

injustificadamente la obligación de perfeccionar el contrato o formalizar Acuerdos Marco, **se configura en el momento en que el postor adjudicado incumple con alguna de sus obligaciones que impiden el perfeccionamiento del contrato.**

Por lo tanto, con la no presentación o no subsanación de documentos, el propio postor pierde la posibilidad de firmar o perfeccionar el contrato y/u orden de compra o servicio, así como formalizar el acuerdo marco, siendo esas las fechas del respectivo incumplimiento las que se deben considerar como fechas de comisión de la infracción; criterio que ha sido desarrollado en el mencionado Acuerdo.

19. En esta línea, es preciso resaltar la finalidad del procedimiento de contratación pública y que éste debe guiarse por principios de eficiencia y eficacia, conforme a lo señalado en el literal f) del artículo 2 del TUO de la Ley N° 30225, esto es, satisfacer de forma oportuna los fines públicos de la compra, lo cual solo será posible en la medida que las contrataciones se desarrollen sin dilaciones ni incumplimientos por parte de los proveedores.

Es así que, en el presente caso, el hecho de no haber realizado el depósito de la “Garantía de fiel cumplimiento” constituye un incumplimiento que deriva en la imposibilidad de perfeccionar el contrato, consecuentemente, se ha configurado la casual de infracción en dicha oportunidad.

Causa justificante para la no formalización del Acuerdo Marco.

20. Es pertinente resaltar que para acreditar la existencia de una causa justificada debe probarse fehacientemente que concurrieron circunstancias que hicieron imposible física o jurídicamente el perfeccionamiento contractual con la Entidad o que, no obstante haber actuado con la diligencia ordinaria, le fue imposible a la Adjudicataria perfeccionar el Acuerdo Marco debido a factores ajenos a su voluntad.
21. Sobre el particular, el Tribunal ha reconocido en reiteradas resoluciones que, en el marco de la normativa de contrataciones del Estado, la **imposibilidad física** del postor adjudicado se encuentra referida a un obstáculo temporal o permanente que lo inhabilite o imposibilite, irremediable e involuntariamente, a cumplir con su obligación de perfeccionar la relación contractual; mientras que la **imposibilidad jurídica** consiste en la afectación temporal o permanente de la capacidad jurídica de la persona natural o jurídica para ejercer derechos o cumplir

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

obligaciones, pues de hacerlo se produciría la contravención del marco jurídico aplicable al caso, y consecuentemente, la posible invalidez o ineficacia de los actos así realizados.

22. Debe precisarse que, del análisis efectuado precedentemente, se tiene que la no formalización del acuerdo marco tuvo su origen en que, al vencimiento del plazo [29 de octubre de 2020], la Adjudicataria no presentó la garantía de fiel cumplimiento.

23. Aquí, cabe traer a colación los descargos de la Adjudicataria, quien ha señalado que no pudo pagar la garantía de fiel cumplimiento debido a que el CIU de su Ficha RUC de la SUNAT no le permite adicionar más de tres (3) actividades económicas, por tanto, de acuerdo a las normas de la SUNAT no podía comercializar los bienes del acuerdo marco, y siendo que, una de las condiciones para formalizar el acuerdo marco es contar en la Ficha RUC con al menos uno de los CIU, no cumplía, viéndose imposibilitada legalmente para formalizar el acuerdo marco; es decir, una causa de fuerza mayor. Añade que, de haber pagado la garantía de fiel cumplimiento hubiese sido excluida del catálogo (sancionada) por no contar con CIU para la venta de equipos de aire acondicionado y accesorios.

Así, refiere que no ha perjudicado a la Entidad porque, según indica, son varios los proveedores que participaron en el procedimiento de extensión que si van a poder atender los requerimientos de cada entidad del Estado.

De otra parte, sostiene que otra causa de fuerza mayor o caso fortuito que no le es imputable fue la Pandemia por el Covid-19 que generó una medida extraordinaria de Emergencia Nacional y Asilamiento Social debidamente decretado por el Gobierno Nacional, así como la paralización del comercio mundial que, a la fecha, sigue ocasionando retrasos a nivel mundial y que imposibilitó también que no pueda pagar la garantía de fiel cumplimiento, ocasionando la paralización de sus actividades en el año 2020, de lo cual se están superando, pero si se le impone una sanción entrarían en quiebra económica y fomentaría el desempleo. Refiere que, no puede ser responsable de la imposibilidad legal en que se encontraba y las consecuencias de la Pandemia, situación que debe ser valorada por el Tribunal.

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

24. Al respecto, debe tenerse en cuenta que desde la convocatoria del Acuerdo Marco materia de análisis, la Adjudicataria tenía conocimiento del periodo establecido para efectuar el depósito por concepto de garantía de fiel cumplimiento; además, tuvo conocimiento que uno de los requisitos adicionales para la admisión de su oferta era que, durante la vigencia del acuerdo marco, debía mantener vigente al menos una de las actividades económicas (Principal o adicionales) del CIU (Clasificación Internacional Industrial Uniforme) en la Ficha RUC al menos con uno de los siguientes CIU que se detalla en el cronograma del Anexo N° 1 de las Reglas.

En el caso particular, de acuerdo a la información remitida por la Adjudicataria y de la que obra en *Consulta RUC*¹², se aprecia que aquella contaba con al menos un CIU que permitió que su oferta sea admitida y ostente la calidad de Adjudicada, como se muestra a continuación:

Condiciones u otros aspectos adicionales para la admisión de ofertas:	1. En relación a la verificación que el PROVEEDOR POSTOR no cuente con deudas que registren la categoría pérdida en ninguna de las categorías de clasificación crediticia del deudor de la cartera de créditos, en el registro administrado por la Superintendencia de Banca, Seguros y AFP (SBS), para el caso de persona natural con negocio la verificación se realizará con el número RUC y DNI.												
	2. El proveedor deberá mantener durante la vigencia del Catálogo Electrónico al menos una de las actividades económicas (Principal u adicionales) del CIU (Clasificación Internacional Industrial Uniforme – Revisión vigente actualizada) en la Ficha RUC administrada por la SUNAT con al menos uno de los CIU detallados a continuación:												
	<table border="1"><thead><tr><th>CIU Rev. 4 (*)</th><th>DESCRIPCIÓN</th></tr></thead><tbody><tr><td>2817</td><td>Fabricación de maquinaria y equipo de oficina (excepto ordenadores y equipo periférico)</td></tr><tr><td>3530</td><td>Suministro de vapor y aire acondicionado</td></tr><tr><td>4322</td><td>Instalaciones de fontanería, calefacción y aire acondicionado</td></tr><tr><td>4652</td><td>Venta al por mayor de equipo, partes y piezas electrónicos y de telecomunicaciones</td></tr><tr><td>4791</td><td>Venta al menor por correo y por internet</td></tr></tbody></table>	CIU Rev. 4 (*)	DESCRIPCIÓN	2817	Fabricación de maquinaria y equipo de oficina (excepto ordenadores y equipo periférico)	3530	Suministro de vapor y aire acondicionado	4322	Instalaciones de fontanería, calefacción y aire acondicionado	4652	Venta al por mayor de equipo, partes y piezas electrónicos y de telecomunicaciones	4791	Venta al menor por correo y por internet
CIU Rev. 4 (*)	DESCRIPCIÓN												
2817	Fabricación de maquinaria y equipo de oficina (excepto ordenadores y equipo periférico)												
3530	Suministro de vapor y aire acondicionado												
4322	Instalaciones de fontanería, calefacción y aire acondicionado												
4652	Venta al por mayor de equipo, partes y piezas electrónicos y de telecomunicaciones												
4791	Venta al menor por correo y por internet												
	(*) En caso se actualice la codificación CIU o PERÚ COMPRAS realice alguna modificación a la relación, el plazo para la actualización de los nuevos códigos será dado a conocer mediante comunicado.												

¹² <https://e-consultaruc.sunat.gob.pe/cl-ti-itmrconsruc/jcrS00Alias>

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

Datos del Contribuyente	
Nombre Comercial	-
Tipo de Representación	-
Actividad Económica Principal	4651 - VENTA AL POR MAYOR DE ORDENADORES, EQUIPO PERIFÉRICO Y PROGRAMAS DE INFORMÁTICA
Actividad Económica Secundaria 1	4791 - VENTA AL POR MENOR POR CORREO Y POR INTERNET
Actividad Económica Secundaria 2	4761 - VENTA AL POR MENOR DE LIBROS, PERIODICOS Y ARTÍCULOS DE PAPELERÍA EN COMERCIOS ESPECIALIZADOS
Sistema Emisión Comprobantes de Pago	MANUAL/COMPUTARIZADO
Sistema de Contabilidad	MANUAL/COMPUTARIZADO
Código de Profesión / Oficio	-
Actividad de Comercio Exterior	SIN ACTIVIDAD
Número Fax	-
Teléfono Fijo 1	1 - 7238878
Teléfono Fijo 2	-
Teléfono Móvil 1	1 - 998220857
Teléfono Móvil 2	1 - 963541831
Correo Electrónico 1	facturacion@corpsagota.com
Correo Electrónico 2	-

RELACIÓN DE PROVEEDORES ADJUDICADOS Y NO ADJUDICADOS DEL CATÁLOGO ELECTRÓNICO DE EQUIPOS DE AIRE ACONDICIONADO, SIMILARES Y ACCESORIOS. IM-CE-2020-13			
N°	RUC	RAZÓN SOCIAL	ESTADO
63	20601630860	CORPORACION C.B.R. S.A.C.	ADJUDICADO
64	20601733537	D'FER BUSINESS S.A.C.	ADJUDICADO
65	20601849128	INVERSIONES INFOMUNDO EMPRESA INDIVIDUAL DE RESPONSABILIDAD LIMITADA	ADJUDICADO
66	20601928842	CORPORACION SAGOTA S.A.C.	ADJUDICADO
67	20602200591	DIAMANTE Y CIA E.I.R.L.	ADJUDICADO

25. Entonces, se puede evidenciar que el “CIU 4791 Venta al por menor por correo y por internet” previsto en el Anexo N° 1, sí estuvo vigente para la admisión de la oferta de la Adjudicataria, lo cual le permitió tener la condición de “adjudicado”. Ahora, respecto a que debía mantener dicho CIU durante la vigencia del presente acuerdo marco [2/11/2020 a 2/11/2021] se aprecia que dicha condición no ha variado a la fecha.

Al respecto, caber hacer hincapié que Perú Compras denunció a la Adjudicataria por no haber cumplido con realizar el depósito de la garantía de fiel cumplimiento, y no por no contar con un código CIU durante la vigencia del acuerdo marco.

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

Por tanto, no se aprecia que haya existido una imposibilidad legal que haya impedido a la Adjudicataria a realizar el depósito de la garantía de fiel cumplimiento. Consecuentemente no se aprecia la existencia de una justificación que pueda eximirla de responsabilidad.

26. Finalmente, añada que, de haber pagado la garantía de fiel cumplimiento hubiese sido excluida del catálogo (sancionada) por no contar con CIU para la venta de equipos de aire acondicionado y accesorios.

Al respecto, ante la posibilidad de incurrir en esa condición (estar excluido del catálogo de Acuerdo Marco) era de única y exclusiva responsabilidad de la Adjudicataria, ya que ésta conocía las reglas del procedimiento desde su registro en el procedimiento de Acuerdo Marco.

A mayor abundamiento, la Adjudicataria suscribió el Anexo N° 2 “Declaración Jurada del Proveedor” mediante el cual declaró, entre otros aspectos, conocer, aceptar y someterse a todas las consideraciones previstas en las Reglas y, a los términos y condiciones establecidos para la suscripción automática del Acuerdo Marco IM-CE-2020-13, lo cual incluía, luego de haber sido calificada como proveedor adjudicado, efectuar el depósito de la garantía de fiel cumplimiento, como requisito indispensable para la formalización del mencionado acuerdo marco.

Cabe indicar que, al haber asumido el compromiso de formalizar el Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 desde su inscripción como participante ante Perú Compras, la Adjudicataria era responsable de adoptar las medidas necesarias para el cumplimiento de sus obligaciones, esto es, efectuar el depósito de la garantía de fiel cumplimiento dentro del plazo establecido y según las disposiciones emitidas por Perú Compras, en el marco del procedimiento de extensión.

Finalmente, cabe precisar que, de acuerdo a lo indicado por Perú Compras para el depósito de la garantía no era un requisito contar con al menos un CIU sino más bien para la etapa de admisión de ofertas y durante la vigencia del catálogo electrónico.

27. En tal sentido, no es posible efectuar un análisis respecto de alguna justificación que evidencie la existencia de imposibilidad jurídica o física que haya propiciado que la Adjudicataria no formalice el acuerdo marco, respecto del procedimiento de extensión de vigencia de proveedores en la implementación de los Catálogos



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas



Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

Electrónicos asociado al Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 correspondiente a “Equipos de aire acondicionado y accesorios”; por lo que, este Colegiado considera que se ha configurado el segundo elemento del tipo infractor previsto en el TUO de la Ley N° 30225, el cual es que la conducta de incumplir con formalizar Acuerdos Marco sea injustificada.

Por lo expuesto, corresponde desestimar este extremo de lo alegado por la Adjudicataria.

28. También, la Adjudicataria ha sostenido que no ha perjudicado a la Entidad porque según indica son varios los proveedores que participaron en el procedimiento de extensión que si van a poder atender los requerimientos de cada entidad del Estado. Con relación a ello, será abordado en el acápite de la graduación de la sanción.
29. Finalmente, sostiene que, otra causa de fuerza mayor o caso fortuito que no le es imputable fue la Pandemia por el Covid-19 que generó una medida extraordinaria de Emergencia Nacional y Asilamiento Social debidamente decretado por el Gobierno Nacional, así como la paralización del comercio mundial que, a la fecha, sigue ocasionando retrasos a nivel mundial y que imposibilitó también que no pueda pagar la garantía de fiel cumplimiento, ocasionando la paralización de sus actividades en el año 2020, de la cual se están superando, pero si se le impone una sanción entrarían en quiebra económica y fomentaría el desempleo. Refiere que su empresa no puede ser responsable de la imposibilidad legal en que se encontraba y las consecuencias de la Pandemia, situación que debe ser valorada por el Tribunal.

Con relación a ello, la Adjudicataria no ha acreditado documentadamente que como consecuencia de la pandemia Covid -19 haya paralizado sus actividades en el año 2020, específicamente en el periodo que tenía que realizar el depósito de la garantía de fiel cumplimiento [23 al 29 de octubre de 2020]. Por lo expuesto, corresponde desestimar este extremo de lo alegado por la Adjudicataria.

30. En consecuencia, este Colegiado considera que existe mérito para imponer sanción administrativa contra la Adjudicataria por la comisión de la infracción tipificada en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del TUO de la Ley N° 30225.

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

Graduación de la sanción.

31. Sobre el particular, a fin de determinar el monto de la multa a imponer a la Adjudicataria, resulta necesario conocer el monto de la propuesta económica o del contrato, situación que no se evidencia en el caso de autos; ya que, en el presente caso, debe tenerse en consideración que, debido a la naturaleza de la modalidad de selección del Acuerdo Marco IM-CE-2020-13, éste no contempla oferta económica alguna por parte de los proveedores, dado que dicha modalidad tiene como finalidad seleccionar a los proveedores que debido a sus características deben integrar el Catálogo Electrónico de Acuerdo Marco, conforme el precio base propuesto para las fichas-productos en las que hubiese manifestado su interés de participar y que cuente con el estado de “Aceptado”.

No obstante, es necesario traer a colación lo dispuesto en el literal a) del numeral 50.2 del artículo 50 del TUO de la Ley N° 30225, el cual prevé que ante la imposibilidad de determinar el monto de la oferta económica o del contrato se impondrá una multa entre cinco (5) y quince (15) UIT; y como medida cautelar, la suspensión del derecho de participar en cualquier procedimiento de selección, procedimientos para implementar o mantener Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco y de contratar con el Estado, en tanto la multa no sea pagada por el infractor, por un plazo no menor a tres (3) meses ni mayor a dieciocho (18) meses, la cual además no computa para el plazo de inhabilitación definitiva.

32. Sobre la base de las consideraciones expuestas, la multa a imponer no puede ser inferior a cinco UIT¹³ (**S/ 24,750.00**) ni mayor a quince UIT (**S/74,250.00**).
33. En torno a ello, resulta importante traer a colación el *principio de razonabilidad* consagrado en el numeral 1.4 del artículo IV del Título Preliminar y el numeral 3 del artículo 248 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 27444 - Ley del Procedimiento Administrativo General, aprobado por el Decreto Supremo N° 004-2019-JUS, modificado mediante Ley N° 31465, en adelante el **TUO de la LPAG**, según el cual las decisiones de la autoridad administrativa que impongan sanciones o establezcan restricciones a los administrados deben adoptarse dentro de los límites de la facultad atribuida y manteniendo debida proporción entre los medios a emplear y los fines públicos que deba tutelar, a fin de que respondan a lo estrictamente necesario para la satisfacción de su cometido.

¹³ Mediante Decreto Supremo N° 309-2022-EF, publicado en el Diario Oficial El Peruano el 23 de diciembre de 2022, se estableció que el valor de la UIT para el año 2023, es S/ 4,950.00 (cuatro mil novecientos cincuenta con 00/100 soles).

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

34. En este contexto, corresponde determinar la sanción a imponer a la Adjudicataria, conforme a los criterios de graduación de la sanción previstos en el artículo 264 del Reglamento, en los siguientes términos:
- a) **Naturaleza de la infracción:** desde el momento en que la Adjudicataria se registró como participante y presentó su oferta, quedó obligada a cumplir con las disposiciones previstas en la normativa de contratación pública y las Reglas para el procedimiento estándar establecidas para el Acuerdo Marco IM-CE-2020-13, resultando una de éstas la obligación de efectuar el depósito por concepto de “Garantía de Fiel Cumplimiento” dentro del plazo establecido en el cronograma aprobado por Perú Compras, lo cual constituía requisito indispensable para la formalización del referido Acuerdo Marco.
 - b) **Ausencia de intencionalidad del infractor:** de los elementos obrantes en el expediente, no es posible determinar si hubo intencionalidad de la Adjudicataria, a cometer la infracción determinada; no obstante, se advierte la falta de diligencia en su calidad de proveedor adjudicatario para realizar, dentro del plazo establecido, el depósito por concepto de garantía de fiel cumplimiento y de esta manera formalizar el Acuerdo Marco.
 - c) **La inexistencia o grado mínimo de daño causado a la Entidad:** debe tenerse en cuenta que situaciones como la descrita, ocasionan una demora en el cumplimiento de las metas programadas por Perú Compras y, por tanto, producen un perjuicio en contra del interés público, pues la Adjudicataria pese a haberse comprometido a cumplir con las disposiciones normativas de las Reglas para el procedimiento de extensión de vigencia de los Catálogos Electrónicos de Acuerdos Marco IM-CE-2020-13, posteriormente no llegó a formalizar dicho acuerdo marco, por no haber depositado la garantía de fiel cumplimiento.
 - d) **El reconocimiento de la infracción cometida antes de que sea detectada:** conforme a la documentación obrante en el expediente, no se advierte documento alguno por el cual la Adjudicataria haya reconocido su responsabilidad en la comisión de la infracción antes que fuera detectada.
 - e) **Antecedentes de sanción o sanciones impuestas por el Tribunal:** de acuerdo a la revisión de la base de datos del Registro Nacional de Proveedores (RNP),

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

se aprecia que la Adjudicataria cuenta con antecedentes de sanción administrativa impuesta por el Tribunal, según detalle:

Inhabilitaciones						
INICIO INHABIL.	FIN INHABIL.	PERIODO	RESOLUCION	FEC. RESOLUCION	OBSERVACION	TIPO
03/01/2023	03/04/2023	3 MESES	4415-2022-TCE-S1	20/12/2022		MULTA
13/02/2023	13/06/2023	4 MESES	329-2023-TCE-S6	25/01/2023		MULTA

- f) **Conducta procesal:** la Adjudicataria se apersonó al presente procedimiento administrativo sancionador y presentó sus descargos.
- g) **La adopción e implementación del modelo de prevención a que se refiere el numeral 50.10 del artículo 50 de la Ley:** debe tenerse en cuenta que, de la información obrante en el expediente, no se advierte que la Adjudicataria haya adoptado algún modelo de prevención para prevenir actos indebidos como los que suscitaron el presente procedimiento administrativo sancionador en su contra, ni para reducir significativamente el riesgo de su comisión.
- h) **Afectación de las actividades productivas o de abastecimiento en tiempos de crisis sanitarias tratándose de MYPE¹⁴:** en el caso particular, de la consulta efectuada al Registro Nacional de la Micro y Pequeña Empresa - REMYPE, se advierte que la Adjudicataria se encuentra registrada como MYPE.

¹⁴ En aplicación de la nueva modificación a la Ley N° 30225, dada con la Ley N° 31535 y publicada el 28 de julio de 2022 en el Diario Oficial "El Peruano", a fin de incorporar la causal de afectación de actividades productivas o de abastecimiento en tiempos de crisis sanitarias, aplicable a las micro y pequeñas empresas (MYPE), como nuevo criterio de graduación de la sanción. Asimismo, mediante Decreto Supremo N° 308-2022-EF, publicado el 23 de diciembre de 2022 en el Diario Oficial El Peruano, se modificó el Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobado con Decreto Supremo N° 344-2018-EF, de conformidad con lo dispuesto por la Segunda Disposición Complementaria Final de la Ley N° 31535, Ley que modifica la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, a fin de incorporar la causal de afectación de actividades productivas o de abastecimiento por crisis sanitarias, aplicable a las micro y pequeñas empresas (MYPE).

Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

REGISTRO NACIONAL DE MICRO Y PEQUEÑA EMPRESA - REMYPE (Desde el 20/10/2008)								
N° DE RUC.	RAZÓN SOCIAL	FECHA SOLICITUD	ESTADO/CONDICIÓN	FECHA DE ACREDITACIÓN	SITUACIÓN ACTUAL	DOCUMENTO DE SUSTENTO	FECHA DE BAJA / CANCELACIÓN	REGIMEN LABORAL ESPECIAL (RLE)
20601928842	CORPORACION SAGOTA S.A.C.	19/08/2020	ACREDITADO COMO MICRO EMPRESA	21/08/2020	ACREDITADO	---	---	---

Sin embargo, de la documentación obrante en el expediente administrativo, la Adjudicataria, no ha acreditado afectación alguna de sus actividades productivas o de abastecimiento en tiempos de crisis sanitarias.

35. Cabe mencionar que la comisión de la infracción tipificada en el literal b) del numeral 50.1 del artículo 50 del TUO de la Ley N° 30225, por parte de la Adjudicataria, cuya responsabilidad ha quedado acreditada, tuvo lugar el **29 de octubre de 2020**, última fecha en la que debía realizar el depósito de la garantía de fiel cumplimiento para posteriormente formalizar el acuerdo marco, respecto del procedimiento de extensión de vigencia de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos asociado al Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 “Equipos de aire acondicionado y accesorios”.

Procedimiento y efectos del pago de la multa

36. Al respecto, de conformidad con el procedimiento establecido en la Directiva N° 008-2019-OSCE/CD - “Lineamientos para la ejecución de la sanción de multa impuesta por el Tribunal de Contrataciones del Estado”, aprobada mediante Resolución N° 058-2019-OSCE/PRE, publicada el 3 de abril de 2019 en el Diario Oficial El Peruano y en el portal institucional del OSCE:
- El proveedor sancionado debe pagar el monto íntegro de la multa y comunicar al OSCE dicho pago, adjuntando el comprobante original respectivo. En caso no notifique el pago al OSCE dentro de los siete (7) días hábiles siguientes de haber quedado firme la resolución sancionadora, la suspensión decretada como medida cautelar operará automáticamente.



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas



Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

- El pago se efectúa mediante Depósito en la Cuenta Corriente N° 0000-870803 del OSCE en el Banco de la Nación.
- La comunicación del pago se efectúa a través de la presentación del formulario denominado “Comunicación de Pago de Multa” únicamente en la Mesa de Partes de la sede central del OSCE o en cualquiera de sus Oficinas Desconcentradas. El proveedor sancionado es responsable de consignar correctamente los datos que se precisan en el citado formulario.
- La obligación de pago de la sanción de multa se extingue el día hábil siguiente de la verificación del depósito y su registro en el SITCE o del día siguiente al término del período máximo de suspensión, por falta de pago, previsto como medida cautelar.
- La condición de proveedor suspendido se genera el día siguiente al vencimiento del plazo de siete (7) días hábiles de haber quedado firme la resolución sancionadora sin que el proveedor sancionado efectúe y comunique el pago del monto íntegro de la multa, esta misma condición se genera el día siguiente a aquel en que la Unidad de Finanzas de la Oficina de Administración del OSCE verifique que la comunicación de pago del proveedor sancionado no ha sido efectiva.
- Cuando el proveedor comunique el pago de la multa con posterioridad a su suspensión, dicha suspensión se levantará automáticamente el día siguiente de haber sido registrada en el SITCE la verificación del pago.
- Asimismo, de no realizarse y comunicarse el pago de la multa por parte del proveedor suspendido, la suspensión se levantará automáticamente el día siguiente de haber transcurrido el plazo máximo dispuesto por la medida cautelar contenida en la resolución sancionadora firme.

Por estos fundamentos, de conformidad con el informe de la vocal ponente Violeta Lucero Ferreyra Coral, y la intervención de los vocales Cristian Joe Cabrera Gil y Annie Elizabeth Pérez Gutiérrez, atendiendo a la conformación de la Cuarta Sala del Tribunal de Contrataciones del Estado, según lo dispuesto en la Resolución N° 056-2021-OSCE/PRE del 9 de abril de 2021, la Resolución N° D000090-2022- OSCE/PRE del 21 de mayo de 2022, y en ejercicio de las facultades conferidas en el artículo 59 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, aprobado mediante Decreto Supremo N° 082- 2019-EF, y los artículos 20 y 21 del Reglamento de Organización y Funciones del OSCE, aprobado por Decreto Supremo N° 076-2016-EF del



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas



Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

7 de abril de 2016, analizados los antecedentes y luego de agotado el debate correspondiente, por unanimidad;

LA SALA RESUELVE:

- 1. SANCIONAR** a la empresa **CORPORACIÓN SAGOTA S.A.C. (con R.U.C. N° 20601928842)**, con una multa ascendente a **S/ 24,750.00 (veinticuatro mil setecientos cincuenta con 00/100 soles)**, **por su responsabilidad al haber incumplido injustificadamente con su obligación de formalizar acuerdos marco, respecto del procedimiento de extensión de vigencia de proveedores en la implementación de los Catálogos Electrónicos asociado al Acuerdo Marco IM-CE-2020-13 “Equipos de aire acondicionado y accesorios”**, convocado por la Central de Compras Públicas – Perú Compras; por los fundamentos expuestos. El procedimiento para la ejecución de la multa se iniciará luego de que haya quedado firme la presente resolución por haber transcurrido el plazo de cinco (5) días hábiles sin que se haya interpuesto el recurso de reconsideración contra aquélla, o porque, habiéndose presentado el recurso, éste fue desestimado.
- 2. Disponer como medida cautelar**, la suspensión de la empresa **CORPORACIÓN SAGOTA S.A.C. (con R.U.C. N° 20601928842)**, por el plazo de **cinco (5) meses** para participar en cualquier procedimiento de selección, procedimientos para implementar o extender la vigencia de los Catálogos Electrónicos de Acuerdo Marco y de contratar con el Estado, en caso el infractor no cancele la multa según el procedimiento establecido en la Directiva N° 008-2019-OSCE/CD – *“Lineamientos para la ejecución de la sanción de multa impuesta por el Tribunal de Contrataciones del Estado”*.
- 3.** Disponer que el pago de la multa impuesta se realice en la cuenta del OSCE N° 0000-870803 en el Banco de la Nación. En caso el administrado no notifique el pago al OSCE dentro de los siete (7) días hábiles siguientes de haber quedado firme la presente resolución, la suspensión decretada como medida cautelar operará automáticamente. Una vez comunicado el pago efectuado, el OSCE tiene un plazo máximo de tres (3) días hábiles para verificar la realización del depósito en la cuenta respectiva. La obligación de pago de la sanción de multa se extingue el día hábil siguiente de la verificación del depósito y su registro en el SITCE o del día siguiente al término del período máximo de suspensión, por falta de pago, previsto como medida cautelar.



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas



Tribunal de Contrataciones del Estado

Resolución N° 1120-2023-TCE-S4

4. Disponer que, una vez que la presente resolución haya quedado administrativamente firme, se proceda conforme a las disposiciones contempladas en la Directiva N° 008-2019-OSCE/CD - *“Lineamientos para la ejecución de la sanción de multa impuesta por el Tribunal de Contrataciones del Estado”*, aprobada mediante Resolución N° 058-2019-OSCE/PRE.

Regístrese, comuníquese y publíquese.

VIOLETA LUCERO FERREYRA CORAL
VOCAL
DOCUMENTO FIRMADO
DIGITALMENTE

CRISTIAN JOE CABRERA GIL
PRESIDENTE
DOCUMENTO FIRMADO
DIGITALMENTE

ANNIE ELIZABETH PÉREZ GUTIÉRREZ
VOCAL
DOCUMENTO FIRMADO
DIGITALMENTE

SS.
Cabrera Gil.
Ferreyra Coral.
Pérez Gutiérrez.