**PRONUNCIAMIENTO Nº 1752-2015/DSU**

Entidad: Municipalidad Distrital el Porvenir - Trujillo

Referencia: Adjudicación Directa Selectiva N° 7-2015-MDEP/CEPO-1, convocada para la ejecución de la obra: “Mejoramiento del servicio educativo en la IE N° 80028 Francisco de Zela, distrito de El Porvenir - Trujillo - La Libertad", con código SNIP N° 229528”.

1. **ANTECEDENTES**

Mediante la Carta N° 15-2015-MDEP/CEPO, subsanado mediante Oficio N° 1-2015-MDEP0/CEPO ambos recibidos el 03.12.2015, el Presidente del Comité Especial remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) las tres (3) observaciones formulados por el participante **MADISON CONTRATISTAS GENERALES E.I.R.L,** así como el informe técnico respectivo, en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 28° del Decreto Legislativo Nº 1017, que aprueba la Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la Ley, y el artículo 58° de su Reglamento, aprobado por Decreto Supremo Nº 184-2008-EF, en adelante el Reglamento.

Al respecto, resulta importante resaltar que, atendiendo a lo dispuesto por el artículo 58° del Reglamento, independientemente de la denominación que les haya dado el participante, este Organismo Supervisor se pronunciará únicamente respecto de: a) Las observaciones presentadas por el solicitante que no hayan sido acogidas o que fueron acogidas parcialmente; b) las respuestas a las observaciones del solicitante que, pese a haber sido acogidas, fueron consideradas por éste contrarias a la normativa, o; c) el acogimiento de las observaciones formuladas por un participante distinto al solicitante, cuando éste último manifieste que considera tal acogimiento contrario a la normativa, siempre que se haya registrado como participante hasta el vencimiento del plazo previsto para formular observaciones.

En ese sentido, respecto de las tres (3) observaciones formuladas por el participante **MADISON CONTRATISTAS GENERALES E.I.R.L,** con relación a las Observaciones N° 1 y N° 2 del pliego absolutorio se aprecia que se trata de una solicitud de precisión y/o aclaración sobre el contenido de las Bases que no se sustentan en la vulneración de la normativa de contrataciones con el Estado; por lo que, al tratarse, en estricto, de consultas, este Organismo Supervisor no se pronunciará respecto de ellas; sin perjuicio de las observaciones de oficio que puedan realizarse sobre aspectos relevantes de las Bases al amparo de lo previsto en el inciso a) del artículo 58 de la Ley.

1. **OBSERVACIONES**

**Observante: MADISON CONTRATISTAS GENERALES E.I.R.L**

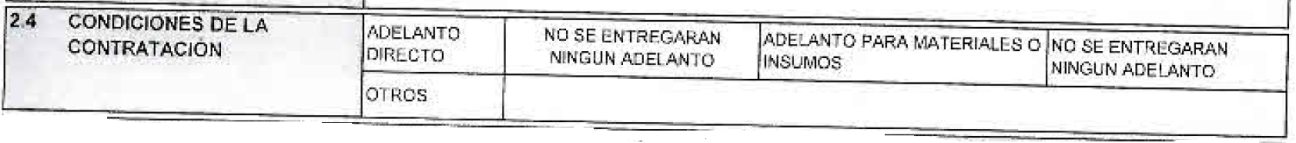
**Observación Nº 3 Contra el adelanto directo y adelanto de materiales o insumos**

El participante cuestiona la información relacionada con los adelantos directos y de materiales o insumos; dado que, en el Resumen Ejecutivo la Entidad no habría considerado la entrega del adelanto directo ni del adelanto de materiales o insumos, sin embargo, en las Bases si se habrían considerado adelantos; por lo cual, solicita que se modifique la información.

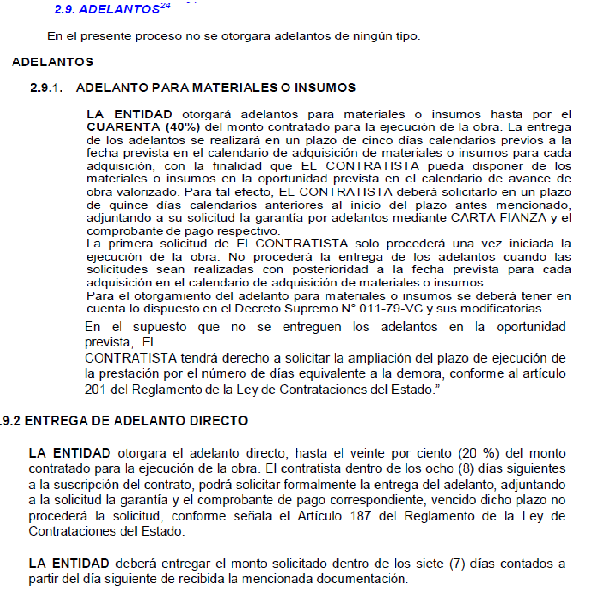
Asimismo, con ocasión de la elevación de observaciones, el participante reitera la información discordante entre el resumen ejecutivo y las Bases relacionado con los mencionados adelantos; por lo cual, solicita que se reformule el resumen ejecutivo, a efectos de adecuar conforme lo señalado en las Bases estandarizadas.

**Pronunciamiento**

De la revisión de la información del Formato de Resumen Ejecutivo, en el numeral 2.4 Condiciones de la Contratación, se aprecia la siguiente información:



De la revisión del Capítulo III de la sección específica de las Bases, en el numeral 2.9 relacionado a los adelantos, se ha considerado la siguiente información:



De la revisión del pliego absolutorio de observaciones, se advierte que con ocasión de la absolución de la Observación N° 3 el Comité Especial, considerando los argumentos expuestos por el recurrente, precisó lo siguiente:

*"Este colegiado informa que por un error al momento de realizar el tipeo se ha consignado en el punto 2.9 que no se entregarán adelantos tanto directos como de materiales, por lo que de conformidad con el Art. 186, 187 y 188 del reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, se señala que en las bases del presente procedimiento ADS N° 07-2015-MDEP/CEPO, si se procederá a realizar adelantos"*

Sobre el particular, conforme a lo dispuesto por el artículo 38 de la Ley, a solicitud del contratista, y siempre que haya sido previsto en las Bases, la Entidad podrá entregar adelantos en los casos, montos y condiciones señalados en el Reglamento.

Asimismo, el artículo 186 del Reglamento establece que en las Bases se podrán establecer la entrega de adelantos directos al contratista y/o adelantos para materiales o insumos a utilizarse en el objeto del contrato, siendo que en los artículos 187, 188 y 189 se ha regulado el procedimiento de entrega y amortización de los referidos adelantos.

Al respecto, de la revisión de las Bases de la convocatoria, se aprecia en el numeral 2.9 de la sección específica que la Entidad ha declarado que no se entregarán los mencionados adelantos, mientras que en los numerales 2.9.1 y 2.9.2 precisó el porcentaje y el procedimiento para la entrega del adelanto directo y adelanto de materiales o insumos; asimismo, se advierte que en el Resumen Ejecutivo publicado con ocasión de la convocatoria del proceso, se precisó en el numeral 2.4 que no se encuentra previsto que la entrega adelantos.

Ahora bien, de la revisión del pliego absolutorio, se advierte que, el Comité Especial señaló que lo indicado en las Bases se trató de un error tipográfico, señalando que sí corresponden la entrega de adelantos, el cual será adecuado al momento de la integración de Bases, conforme a lo señalado en el numeral 2.9.1 y 2.9.2 de las Bases de la convocatoria; sin embargo, dicho colegiado no realizó ninguna precisión sobre el contenido el Resumen Ejecutivo.

En ese sentido, considerando que la Entidad ha sustentado que se procederían a entregar los adelantos tantos directos como materiales, este Organismo Supervisor ha decidido **ACOGER** la Observación N° 2; por lo cual, con ocasión de la integración de Bases, **deberá publicar** de manera conjunta el Resumen Ejecutivo, a través del cual se aprecie en el numeral 2.4 que se ha considerado la entrega de adelanto directo y adelanto de materiales o insumos; así como el porcentaje que correspondería a cada adelanto.

Aunado a ello, teniendo en consideración que en el Resumen Ejecutivo, específicamente en el desagregado de gastos generales no se habría considerado los costos financieros de la Garantía por adelantos (directo y de materiales), la Entidad deberá considerar que la liquidación deberá contener las valorizaciones, los reajustes, los mayores gastos generales, la utilidad y los impuestos que afectan la prestación, conceptos que siempre forman parte del costo total de la obra y, siendo que dicha liquidación podría incorporar otros conceptos autorizados por la normativa de contrataciones del Estado, tales como las penalidades aplicables al contratista, **los adelantos otorgados** y sus amortizaciones, **entre otros** que se incluyen al cumplirse determinados supuestos y que determinan el saldo económico a favor de una de las partes; la Entidad, al momento de la aprobación de la liquidación de la obra, deberá considerar el costo que involucró las garantías presentadas en la ejecución de contrato, conforme a lo señalado en la Opinión N° 104-2013/DTN.

Cabe acotar que, la determinación del presupuesto es responsabilidad de la Entidad, y que la información para sustentar lo solicitado por este Organismo Supervisor tiene carácter de declaración jurada, razón por la cual su contenido se encuentra sujeto a rendición de cuentas por parte del área usuaria y/o dependencia técnica encargada de su determinación, en caso de corresponder, ante el Titular de la Entidad, la Contraloría General de la República, Ministerio Público, Poder Judicial y/o ante otros organismo competentes, no siendo este Organismo Supervisor perito técnico en tales aspectos.

Asimismo, se le recuerda a la Entidad que es su responsabilidad hacer uso eficiente de sus recursos y aplicar de forma idónea las disposiciones normativas conforme a criterios de razonabilidad y congruencia a efectos de no ver perjudicada la ejecución del contrato.

1. **CONTENIDO DE LAS BASES CONTRARIO A LA NORMATIVA SOBRE CONTRATACIONES DEL ESTADO**

En ejercicio de su función de velar por el cumplimiento de la normativa vigente en materia de contrataciones del Estado, conforme a lo señalado en el inciso a) del artículo 58° de la Ley, este Organismo Supervisor ha procedido a realizar la revisión de las Bases, habiendo detectado el siguiente contenido contrario a dicha Ley y su Reglamento:

* 1. **Resumen Ejecutivo**

De la revisión del contenido del “Formato del Resumen Ejecutivo” se advierte que éste no se ajusta estrictamente con las disposiciones previstas en las Directiva N°004-2013-OSCE/CD, dado que en su contenido se ha omitido información relevante. Por lo tanto, junto con las Bases integradas, **deberá publicarse** nuevamente el “Formato del Resumen Ejecutivo”, debiendo considerar lo señalado en la referida Directiva, así como lo indicado en la ficha “Instrucciones para el llenado del Formato”[[1]](#footnote-2).

Asimismo, **deberá realizarse** lo siguiente: i) deberá registrarse en numeral 2.3 el perfil mínimo del personal considerado para la realización de la determinación de la pluralidad de postores ii) deberá consignarse en el numeral 2.5 cada una de las fuentes que sirvieron para verificar la existencia de oferta en el mercado con la capacidad para cumplir los requerimientos técnicos mínimos relacionados con el equipo mínimo y perfil mínimo del personal, tales como cotizaciones, precios históricos, catálogos, estructuras de costos, entre otros[[2]](#footnote-3); iii) deberá señalarse en el numeral 2.6 qué aspectos se consideraron o no de las fuentes indicadas en el numeral 2.5 de dicho formato[[3]](#footnote-4); iii) deberá publicarse en el numeral 3.1 el presupuesto de obra que figura en el expediente técnico (donde se aprecien todas las partidas que conforman la obra) y verificarse la fecha de aprobación de la misma; iv) deberá verificarse en el numeral 3.3 que el monto del valor referencial corresponda al monto aprobado en el presupuesto; y v) deberá indicarse en el numeral 4.1 la relación de proveedores que cumplen con los requerimientos técnicos mínimos.

Adicionalmente, es competencia del Titular de la Entidad efectuar el respectivo deslinde de responsabilidades de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 46 de la Ley e impartir las directrices que resulten necesarias a fin de evitar situaciones similares en futuros procesos de selección.

* 1. **Informe Técnico**

De la revisión del pliego absolutorio de observaciones se aprecia que mediante la denominada Observación N° 1 el participante MADISON CONTRATISTAS GENERALES E.I.R.L solicitó precisar si el proceso de selección correspondía a una obra nueva o un saldo de obra; habiendo el Comité Especial señalado que *"es un proceso de un saldo obra, que se encuentra pendiente de realizar"*

Sobre el particular, con ocasión de la elevación de observación, a efectos de aclarar lo señalado en el pliego absolutorio, el Comité Especial, mediante el Informe técnico, precisó que el presente proceso corresponde a un *"saldo de obra, el cual se indicará en las bases al momento de la integración";* por lo cual, con ocasión de la integración de Bases, **deberá señalar** en los extremos que correspondan que el presente proceso deviene de un saldo de obra.

* 1. **Valor referencial**

En el numeral 1.3 del Capítulo I de la Sección Específica se advierte que, se ha establecido el *límite inferior* del valor referencial de la siguiente manera: *S/. 628,321.****19***,el cual resulta incorrecto, por lo que, con ocasión de la integración de las Bases, **deberá establecerse** que el referido límite inferior asciende a: *S/. 628,321.20,* acorde a lo establecido en el artículo 39 del Reglamento.

Asimismo, se ha establecido el *límite superior* del valor referencial de la siguiente manera: *S/. 767,948.****13***,el cual resulta incorrecto, por lo que, con ocasión de la integración de las Bases, **deberá establecerse** que el referido límite superior asciende a: *S/. 767,948.12,* acorde a lo establecido en el artículo 39 del Reglamento.

* 1. **Disposiciones generales**

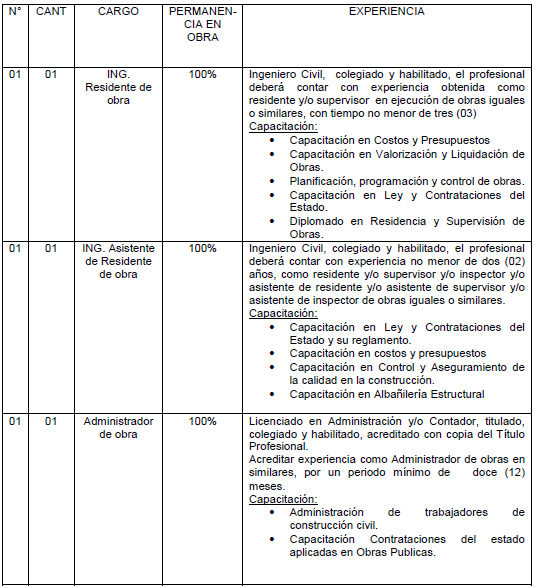
De la revisión del Capítulo III (Requerimientos Técnicos Mínimos) de las Bases, se advierte que la Entidad ha considerado disposiciones generales para la evaluación del postor en obras generales y similares, conforme al siguiente detalle:

****

Al respecto, cabe precisar que de la revisión integral de las Bases, se advierte que la Entidad **no** se encuentra requiriendo al postor que acredite determinada experiencia; por lo cual, no se advierte la razonabilidad de lo señalado en el citado numeral, por lo tanto, con ocasión de la integración de Bases, **deberá suprimirse** lo indicado en el numeral 1, relacionado a las disposiciones generales, a efectos de evitar confusiones a los participantes, al momento de elaborar sus propuestas.

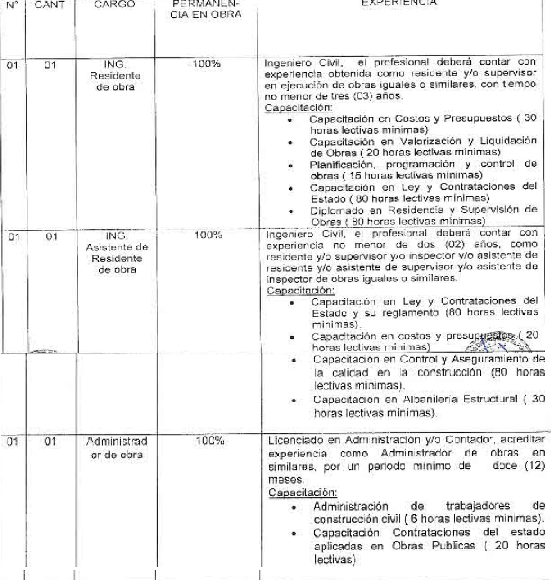
* 1. **Con relación a la Observación N° 2 formulada por el participante MADISON CONTRATISTAS GENERALES E.I.R.L**

De la revisión del Capítulo III (Requerimientos Técnicos Mínimos) de las Bases, se advierte que la Entidad para la ejecución de la obra, ha considerado en el numeral 4, la experiencia mínima del personal profesional propuesto para la ejecución de obra, conforme al siguiente detalle:



Ahora bien, a través de la denominada Observación N° 2 formulada por el participante MADISON CONTRATISTAS GENERALES E.I.R.L, se cuestionó que no se habrían considerado las horas lectivas para las capacitaciones requeridas a los mencionados profesionales.

Al respecto, el Comité Especial a través del Pliego absolutorio indicó que la presente no califica como observación, señalando que, se omitió indicar las horas, por lo que, al momento de la integración de Bases, se indicarán la horas lectivas que corresponden por cada capacitación de acuerdo al siguiente detalle:

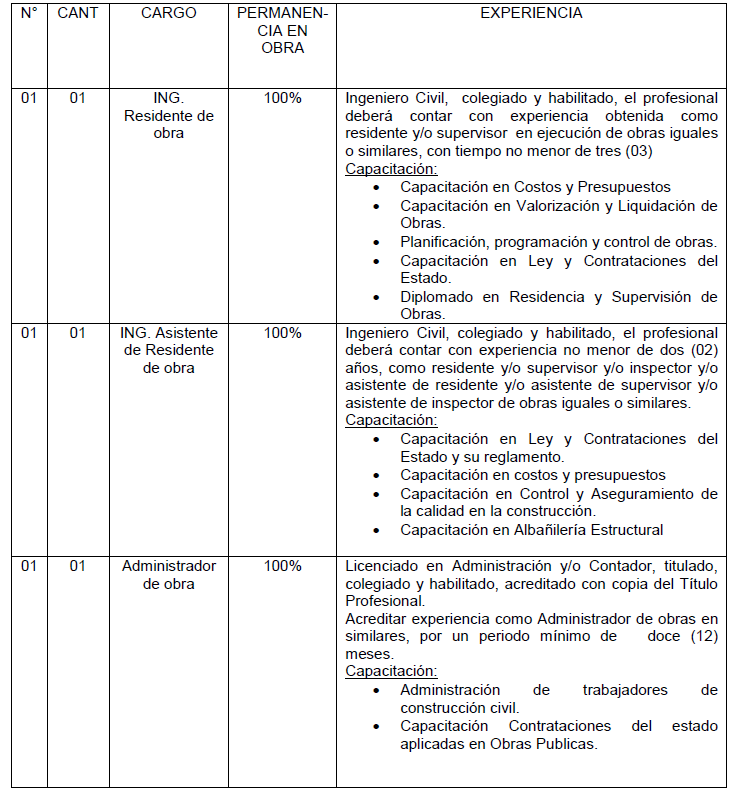


Sobre el particular, cabe precisar que a través de las consultas, el Comité Especial no puede agregar nuevos requerimientos a los precisados en las Bases de la convocatoria, toda vez que, a través de dicha etapa únicamente se puede realizar precisiones sobre las mismas para aclarar su alcance o atender solicitudes que no impliquen el agregar nuevos requerimientos a las especificaciones ya aprobadas, siendo que, **ello se entenderá como una corrección de las mismas, lo cual debe ir precedido de nuevos actos preparatorios**.

Por lo tanto, incluir las horas lectivas a los cursos requeridos del profesional propuesto, se estaría reemplazando el requerimiento inicialmente previsto en las Bases de la convocatoria, el cual conllevó al inicio del proceso de selección; siendo que, con ello se vulneraría el principio de trato justo e igualitario y el principio de libre concurrencia y competencia; por lo que, con ocasión de la integración de Bases, **deberá dejarse sin efecto** lo dispuesto en la absolución de la Observación Nº 2 relacionado a agregar la cantidad de horas lectivas de los capacitaciones requeridas al personal profesional .

* 1. **Personal profesional propuesto a la ejecución de obra.**

De la revisión del Capítulo III (Requerimientos Técnicos Mínimos) de las Bases, se advierte que la Entidad para la ejecución de la obra, ha considerado en el numeral 4, la experiencia mínima del personal profesional propuesto para la ejecución de obra, de la siguiente manera:



Por lo que, con ocasión de la integración de Bases, el Comité deberá realizar las siguientes acciones:

* **Deberá precisarse** del perfil de Residente de Obra que la experiencia obtenida se considerará como residente y/o supervisor y/o inspector en la ejecución de obras iguales y/o similares, conforme se ha precisado en diversas oportunidades este Organismo Supervisor
* **Deberá precisarse** del perfil de Residente de Obra que la experiencia obtenida , deberá contar con tiempo no menor de tres (03) años, a efectos de evitar confusiones a los participantes al momento de elaborar sus propuestas.
* **Deberá modificarse** del perfil del Residente Obra, el diplomado en "Residencia y Supervisión de Obras" debiendo considerarse el diplomado en "Residencia de Obra", dado que, que dicha capacitación, no corresponde con las actividades a realizar por el Residente de en la ejecución de la obra.
* **Deberá modificarse** del perfil del Asistente de Residente de obra, la capacitación en "*Control* *y Aseguramiento de calidad en la construcción"* debiendo considerarse la capacitación en *"Calidad en obras",* dado que su denominación resulta específico y lo relevante es el conocimiento en la materia.
* **Deberá modificarse** del perfil del Asistente de Residente de obra, la capacitación en "*Albañilería Estructural"* debiendo considerarse la capacitación en *"Estructuras",* dado que su denominación resulta específico y lo relevante es el conocimiento en la materia.
* **Deberá suprimirse** del perfil del Administrador de Obra, la capacitación en *"Administración de trabajadores de construcción civil",* dado que dicho curso es muy específico y no guarda relación directa con las labores a realizar en la ejecución contractual.
* **Deberá suprimirse** del perfil del Administrador de Obra la capacitación en *"Contrataciones del Estado aplicadas en obras públicas",* dado que,no guarda relación directa con las labores a realizar en la ejecución contractual, asimismo dicho conocimiento en la materia se encuentra requiriendo al Residente de Obra y al Asistente de Obra.
* **Deberá reemplazarse** del perfil del Administrador de Obra la experiencia en *"Obras similares"* por experiencia en *"Obras generales";* dado que, independientemente del tipo de obras, las labores que realiza el profesional son las mismas.
  1. **Forma de acreditación de las capacitaciones**

De la revisión del Capítulo III (Requerimientos Técnicos Mínimos) de las Bases, se advierte que la Entidad para la ejecución de la obra, ha considerado en el numeral 4, la capacitación del personal profesional, se acreditará de la siguiente manera:

*Acreditación*

*"...Copia simple del título correspondiente o copia de certificado o copia simple de diploma correspondiente en donde como mínimo deberán visualizrse: el nombre de la entidad qe imparte la capacitación y/o estudios, denominados de la capacitación y/o estudio recibido y horas lectivas u horas académicas en el que se realizó la capacitación y/o estudio realizado.*

*Se considerá como válido los estudios concluidos de las capacitaciones requeridas(...)"*

Por lo que, con ocasión de la integración de Bases, **deberá precisarse** que las capacitaciones podrán acreditarse con la presentación de constancias, certificados o cualquier otro documento que, de manera fehaciente, demuestre que el profesional propuesto recibió la formación y/o capacitación requerida, conforme a los diversos pronunciamientos emitidos por este Organismo Supervisor.

* 1. **Proforma del contrato**

Con ocasión de la integración de las Bases o, para la suscripción del Contrato, **deberá completarse** el Capítulo V “Proforma del contrato” de acuerdo con lo indicado en los demás Capítulos de las Bases

1. **CONCLUSIONES**

En virtud de lo expuesto, este Organismo Supervisor ha dispuesto:

* 1. El Comité Especial deberá cumplir con lo dispuesto por este Organismo Supervisor al absolver las observaciones indicadas en el numeral 2 del presente Pronunciamiento.
  2. El Comité Especial deberá tener en cuenta lo indicado en el numeral 3 del presente Pronunciamiento a fin de efectuar las modificaciones a las Bases que hubiere a lugar, así como registrar en el SEACE la documentación solicitada.
  3. Publicado el Pronunciamiento del OSCE en el SEACE, el Comité Especial deberá implementarlo estrictamente, aun cuando ello implique que dicho órgano acuerde bajo responsabilidad, la suspensión temporal del proceso y/o la prórroga de sus etapas, en atención a la complejidad de las correcciones, adecuaciones o acreditaciones que sea necesario realizar, de conformidad con lo dispuesto por el artículo 58° del Reglamento.
  4. Al momento de integrar las Bases el Comité Especial deberá modificar las fechas de registro de participantes, integración de Bases, presentación de propuestas y otorgamiento de la buena pro, para lo cual deberá tenerse presente que los proveedores deberán efectuar su registro a través del SEACE[[4]](#footnote-5) hasta antes de la presentación de propuestas, de acuerdo con lo previsto en el artículo 53 del Reglamento; asimismo, cabe señalar que a tenor del artículo 24 del Reglamento, entre la integración de Bases y la presentación de propuestas no podrá mediar menos de tres (3) días hábiles, computados a partir del día siguiente de la publicación de las Bases integradas en el SEACE.
  5. A efectos de integrar las Bases, el Comité Especial también deberá incorporar al texto original de las Bases todas las correcciones, precisiones y/o modificaciones dispuestas en el pliego de absolución de consultas, en el pliego de absolución de observaciones y en el Pronunciamiento, así como las modificaciones dispuestas por este Organismo Supervisor en el marco de sus acciones de supervisión, de acuerdo con lo dispuesto por el artículo 59° del Reglamento.
  6. Conforme al artículo 58° del Reglamento, compete exclusivamente al Comité Especial implementar estrictamente lo dispuesto por este Organismo Supervisor en el presente Pronunciamiento, bajo responsabilidad, no pudiendo continuarse con el trámite del proceso en tanto las Bases no hayan sido integradas correctamente, bajo sanción de nulidad de todos los actos posteriores.
  7. En caso la Entidad continúe con el proceso sin sujetarse a lo dispuesto en el presente Pronunciamiento, tal actuación constituirá un elemento a tomar en cuenta para la no emisión de las constancias necesarias para la suscripción del respectivo contrato; siendo que el aplazamiento del proceso y los costos en los que podrían incurrir los postores y el ganador de la buena pro son de exclusiva responsabilidad de la Entidad.

Jesús María, 18 de diciembre de 2015.

Elaborado por: Jaqueline Uscamayta Sotelo

Supervisado por: Luz Miguel Díaz

Validado por: Laura Gutiérrez Gonzales



1. Cabe precisar que el Resumen Ejecutivo debe contener la **totalidad**de la información que contempla la Directiva y los formatos que son parte de esta; para lo cual, en el referido formato deberá llenarse de manera completa la información solicitada en las casillas y/o marcar con un "X", en lo que corresponda, conforme lo establecido en la Directiva y en las Instrucciones para el llenado del formato del Resumen Ejecutivo del estudio de posibilidades que ofrece el mercado, debiendo recordar que: (i) la información consignada tiene carácter de Declaración Jurada, y, (ii) los aspectos correspondientes a las casillas dejadas en blanco se entenderán como no considerados en el estudio de posibilidades que ofrece el mercado, bajo responsabilidad del órgano encargado de las contrataciones que elabora el Resumen Ejecutivo como del funcionario competente para la aprobación del expediente de contratación. Asimismo, es preciso recordar que el formato del Resumen Ejecutivo que obra en el expediente de contratación, debe contener el nombre, firma y sello del funcionario competente del Órgano Encargado de las Contrataciones, aun cuando el formato registrado en el SEACE sólo contenga el nombre. [↑](#footnote-ref-2)
2. Así, por ejemplo, en caso de haber consultado cotizaciones, en el numeral 2.5 deberá indicarse ello, debiendo precisarse que se trata de la fuente de información N° 1. [↑](#footnote-ref-3)
3. Así, por ejemplo, en caso haberse consultado cotizaciones y ésta se trate de la fuente de información N° 1, deberá indicarse en el acápite denominado “Sobre la fuente de información N° 1” si la información proveniente de la misma fue considerada o no en el expediente técnico, e indicar qué aspectos se tomaron en cuenta, de corresponder. [↑](#footnote-ref-4)
4. A través del Comunicado N° 003-2015-OSCE/PRE se ha dispuesto que los procesos que se convoquen a partir del 20 de octubre del 2015 contarán con la funcionalidad del registro de participantes electrónico. [↑](#footnote-ref-5)