**PRONUNCIAMIENTO N° 062-2016/OSCE-DGR**

Entidad: Seguro Social de Salud

Asunto: Concurso Público Nº SM-1-2016-ESSALUD-RALL-1, convocado para la contratación del “Servicio de mantenimiento de equipos biomédicos Red Asistencial La Libertad”.

1. **ANTECEDENTES**

A través de la Carta N° 03 CP 1615P00011-COMITÉ ESPECIAL 2016, recibida el 20.04.2016,subsanada con la Carta N° 05 CP 1615P00011 COMITÉ ESPECIAL 2016 de fecha 22.04.2016, el Presidente del Comité de Selección remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE) la solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones, presentada por el participante **TUMIMED S.R.L.** en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 21° de la Ley N° 30225, Ley que aprueba la Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la Ley, y el artículo 51° de su Reglamento, aprobado por el Decreto Supremo Nº 350-2015-EF, en adelante el Reglamento.

Al respecto, en su solicitud de elevación el referido participante cuestiona la absolución de su Observación Nº 3; sin embargo de la revisión del Pliego Absolutorio de Consultas y Observaciones se aprecia que en realidad cuestiona la absolución de su Observación Nº 2, sobre la cual corresponderá pronunciarnos.

1. **CUESTIONAMIENTOS**

**2.1 Participante TUMIMED S.R.L**

**Cuestionamiento Nº 1 Contra la presentación de documentación obligatoria**

**Contra el perfil del personal propuesto**

El participante en su solicitud de elevación cuestiona la absolución de su Observación N° 2, manifestando que vulneraría el artículo 2 de la Ley, dado que en el numeral 3.2 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases, como parte de los requisitos de calificación se exige una declaración jurada del personal propuesto y sus DNI, mientras que en el numeral 2.2.1.1 del Capítulo II se exige para la admisión de ofertas una Carta de Compromiso del personal clave con firma legalizada respecto de todo el personal, indicando que se estaría solicitando lo mismo y que dicha documentación resultaría excesiva.

Agrega que las Bases Estandarizadas señalan que la documentación adicional que sirva para acreditar los términos de referencia, no debe incluir ningún documento que se requiera para acreditar los requisitos de calificación.

Asimismo, indica que las Bases no distinguen al personal clave sobre el cual se presentarán las cartas de compromiso, siendo que el personal propuesto está compuesto por 33 personas, lo cual constituiría un costo elevado e innecesario más aún si se están requiriendo dos veces las declaraciones juradas con el DNI del personal, sin tener en cuenta que ello contravendría la Ley Nº 29245- Ley de Tercerización y su Reglamento puesto que en el numeral 3.2. del Capítulo III se solicita como requisito de calificación, la inscripción vigente en el Registro Nacional de Empresas y Entidades que realizan actividades de tercerización. Así también, cuestiona la exigencia de la carta de compromiso con firma legalizada, pues señala que desnaturalizaría el servicio de tercerización objeto del presente proceso de selección.

Finalmente, manifiesta que *“(…) no se debe incluir en los documentos de presentación obligatoria exigencias y formalidades costosas e innecesarias, como la de legalizar cartas de compromiso de 33 recursos humanos, para que no se vulnere el Principio de Libertad de concurrencia (…)”.*

**Pronunciamiento**

De la revisión de los numerales d) y f) del apartado 2.2.1.1. del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases, se advierte que se ha previsto lo siguiente:

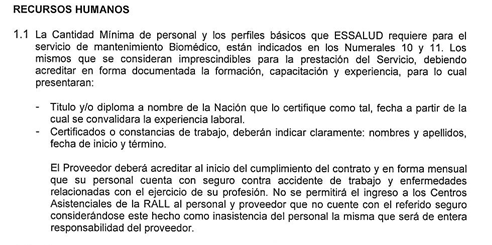
*“****Documentos para la admisión de la oferta***

*(…)*

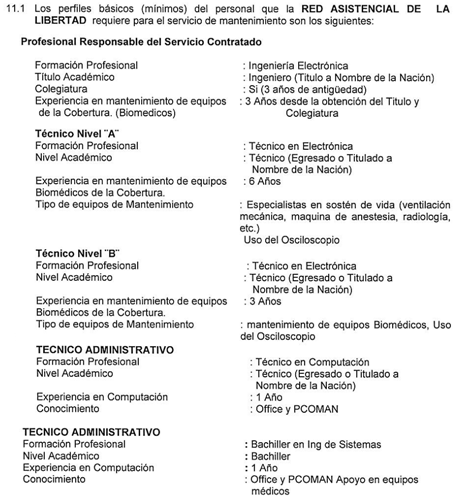
*d) Declaración Jurada del Personal Propuesto indicando que currículo ha sido entregado a empresa postora para participar en proceso de selección.*

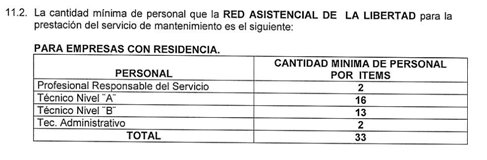
*f) Carta de compromiso del personal clave con firma legalizada, de ser el caso, según lo previsto en el numeral 3.1 del Capítulo III de la presente sección (…)”.*

Asimismo, de la lectura del numeral 1.1. del apartado 3) del Capítulo III, se aprecia que se ha contemplado como parte de las condiciones básicas para la prestación del servicio, lo siguiente:



Además, en el apartado 11.1y 11.2 del Capítulo III, se ha previsto con relación al personal propuesto lo siguiente:





Por su parte, en el literal A.2. del apartado 3.2. del Capítulo III, se ha dispuesto como requisito de calificación:

***HABILITACIÓN***

* *(...) DJ del personal propuesto indicando que currículo ha sido entregado a empresa postora para participar dentro del proceso de selección.*

*Acreditación:*

* *Declaraciones juradas originales adjuntando copia del DNI.*

Al respecto, de acuerdo con lo establecido en el Pliego Absolutorio de Consultas y Observaciones, a través de la presente observación, el participante cuestionó que en el numeral 3.2. del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases se haya requerido como parte de la documentación de presentación obligatoria una declaración jurada del personal propuesto, toda vez que en el literal f) del apartado 2.2.1.1. del Capítulo II se ha requerido una carta de compromiso del personal clave con firma legalizada en concordancia con lo previsto en el capítulo III de las Bases, dado que según afirma en una nota del numeral 2.2.1.1.de las Bases Estandarizadas se dispone que no debe detallarse ningún documento que se requiera para acreditar los requisitos de calificación, por tanto se estaría duplicando un requisito, siendo que ambos documentos deben contar con firmas legalizadas e indicar lo mismo, lo cual vulneraría el principio de libertad de concurrencia, en virtud a ello requiere se corrijan las Bases para evitar la duplicidad del requerimiento.

De este modo, al absolver la presente observación, el Comité de Selección indicó que no acogía la observación, toda vez que la documentación requerida es congruente con lo dispuesto en los Términos de Referencia.

En el Informe Técnico contenido en la Carta N° 04-CP 1615P00011-COMITÉSELECCION 2016 remitida a este Organismo Supervisor con motivo de la elevación de la observación presente, señala entre otros aspectos que *“(…) la Entidad requiere tener la seguridad que el personal propuesto será quien realmente se encargue del mantenimiento de los equipos biomédicos durante la ejecución del contrato dado el grado de especialización que se requiere para el mantenimiento de equipo médicos”.*

Sobre el particular, el artículo 28 del Reglamento establece que la Entidad verificará la calificación de los postores de acuerdo a los requisitos que se indiquen en los documentos del procedimiento de selección, a fin de determinar que estos cuenten con las capacidades necesarias para ejecutar el contrato, siendo que los requisitos de calificación que pueden adoptarse son los siguientes: capacidad legal, capacidad técnica y profesional y **experiencia del postor**.

Por su parte, en las Bases Estandarizadas del Concurso Público para la contratación de servicios en general aprobadas mediante la Directiva N° 001-2016-OSCE/CD, se dispone que para la admisión de la oferta, deberá presentarse entre otros documentos, una “Carta de compromiso del personal clave con firma legalizada, de ser el caso, según lo previsto en el numeral 3.1 del Capítulo III de la presente sección”.

Asimismo, en el referido documento estándar se establece que los requisitos de habilitación se refieren a la capacidad para llevar a cabo una determinada actividad económica por parte del postor.

En este sentido, en el presente caso la Entidad ha definido como uno de los documentos para la admisión de la oferta la Carta de compromiso del personal clave con firma legalizada, lo que se encuentra acorde con lo establecido en las Bases Estándar aprobadas, siendo que dicho documento no desnaturalizaría la prestación a cargo del proveedor, tal como señala el participante en su solicitud de elevación de observaciones. Cabe señalar además que con ocasión de la absolución de la Observación Nº 1 del referido participante, el Comité de selección indicó que eliminaría la *“Inscripción vigente en el registro nacional de empresas y entidades que realizan actividades de tercerización”.*

No obstante, debe indicarse que las declaraciones juradas del personal propuesto indicando que el currículo ha sido entregado a la empresa postora para participar dentro del proceso de selección, no se refieren a la capacidad del postor para llevar a cabo una determinada actividad económica, sino más bien al personal propuesto, debiéndose indicar que no se advierte la razonabilidad de su exigencia para el caso materia de análisis.

Ahora bien, toda vez que la pretensión del recurrente es que se prescinda de exigencias tales como la Carta de compromiso del personal clave con firma legalizada, documento previsto en concordancia con lo establecido en las Bases Estandarizadas aprobadas, este Organismo Supervisor ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento.

Sin perjuicio de lo señalado, considerando que en el literal d) del apartado 2.2.1.1. del Capítulo II así como en el literal A.2. “Habilitación” del apartado 3.2. del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases, se ha exigido como parte de la documentación de presentación obligatoria y como requisito de calificación, respectivamente, la declaración jurada del personal propuesto indicando que el currículo ha sido entregado a la empresa postora para participar dentro del proceso de selección, no advirtiéndose la razonabilidad de dicha exigencia, **con ocasión de la integración de Bases, deberá suprimirse el literal d) del apartado 2.2.1.1. del Capítulo II dicho documento y del literal A.2. del apartado 3.2. del Capítulo III dicho requisito de calificación así como su forma de acreditación.**

**3. ASPECTOS SUPERVISADOS DE OFICIO**

Si bien el Pronunciamiento, por norma, versa sobre la elevación de observaciones a pedido de parte y no representa la convalidación de ningún extremo de las Bases, este Organismo Supervisor ha visto por conveniente hacer indicaciones puntuales a partir de la revisión, de oficio, de aspectos que podrían representar un riesgo de competencia, según el siguiente detalle:

**3.1. Requisitos de Calificación**

En el literal A2 del apartado 3.2 del Capítulo III de la Sección Específica se señala lo siguiente:

“***RNP- VIGENTE”***

Al respecto, cabe señalar que, de conformidad con lo dispuesto en el artículo 34 del Reglamento, las personas naturales o jurídicas que deseen participar en un procedimiento de selección convocado dentro de los alcances de la Ley y su Reglamento deberán contar con inscripción vigente en el Registro Nacional de Proveedores (RNP) conforme al objeto de la contratación. Asimismo, de acuerdo a lo dispuesto en el artículo 234 del Reglamento, la Entidad será responsable de verificar la vigencia de la inscripción en el RNP al registrarse como participante, en la presentación de ofertas, en el otorgamiento de la buena pro y en el perfeccionamiento del contrato.

En consecuencia, si con ocasión de la presentación de los *“Documentos para acreditar los requisitos de calificación”* en la sección de *“Capacidad legal”*, así como de los *“Requisitos de calificación”* en relación a su *“Habilitación”,* en específico la constancia de inscripción en el Registro Nacional de Proveedores vigente, algún postor omite dicha copia, la Entidad no podrá descalificar por ser ésta una obligación de la Entidad relacionada a la verificación respectiva.

1. **CONCLUSIONES**

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

* 1. El Comité de Selección deberá cumplir con lo dispuesto por este Organismo Supervisor al absolver las observaciones indicadas en el numeral 2 del presente Pronunciamiento.
  2. El Comité de Selección deberá tener en cuenta las observaciones formuladas en el numeral 3 del presente Pronunciamiento a fin de efectuar las modificaciones a las Bases que hubiere a lugar.
  3. Una vez absueltas todas las consultas y/u observaciones, y con el Pronunciamiento publicado en el SEACE, el Comité de Selección debe integrar las Bases como reglas definitivas del procedimiento de selección, de conformidad con lo dispuesto por el artículo 52 del Reglamento.
  4. Al momento de integrar las Bases el Comité de Selección 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 en forma electrónica a través del SEACE hasta antes de la presentación de propuestas, de acuerdo con lo previsto en el artículo 34 del Reglamento; asimismo, cabe señalar que a tenor del artículo 49 del Reglamento, entre la integración de Bases y la presentación de propuestas no podrá mediar menos de siete (7) 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 de Selección también deberá incorporar al texto original de las Bases todas las modificaciones que se hayan producido como consecuencia de las consultas, observaciones, la implementación del 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 52 del Reglamento.
  6. Conforme al artículo 52 del Reglamento, compete exclusivamente al Comité de Selección 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 la dilación 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, 04 de mayo de 2016.

Elaborado: Bárbara Távara Barba

Supervisado: Héctor Morales González

Validado: Pamela Hawkins Tacchino

