

## PRONUNCIAMIENTO N° 026-2024/OSCE-DGR

Entidad : Seguro Social de Salud

Referencia : Licitación Pública N° 48-2023-ESSALUD/CEABE-1, convocada para la “*Contratación del suministro de dispositivos médicos para los establecimientos de salud de Essalud, por un periodo de doce (12) meses-material médico (2 ítems).*”

---

### 1. ANTECEDENTES

Mediante el Formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 15 de diciembre de 2023<sup>1</sup> y subsanado con fecha 28 de diciembre de 2023<sup>2</sup>, el presidente del comité de selección a cargo del procedimiento de selección de la referencia, remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE), las solicitudes de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones e integración de Bases, presentada por el participante “**MULTIMEDICAL SUPPLIES S.A.C.**”; en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 21 de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la “Ley”, y el artículo 72 de su Reglamento, aprobado por el Decreto Supremo N° 344-2018-EF, y sus modificatorias, en adelante el “Reglamento”.

Ahora bien, cabe indicar que en la emisión del presente pronunciamiento se empleó la información remitida por la Entidad con fecha 28<sup>3</sup> de diciembre de 2023 y 10<sup>4</sup> de enero de 2024 mediante la Mesa de Partes de este Organismo Técnico Especializado, la cual tiene carácter de declaración jurada.

Al respecto, en la emisión del presente pronunciamiento se utilizó el orden establecido por el comité de selección en el pliego absolutorio; y los temas materia de cuestionamiento del mencionado participante, conforme al siguiente detalle:

- **Cuestionamiento N° 1:** Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N° 8, referida a la “*Aplicación de penalidades*”.
- **Cuestionamiento N° 2:** Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N° 12, referida al “*Logotipo*”.
- **Cuestionamiento N° 3:** Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N° 19, referida a la “*Anulación de órdenes de compra*”.



Firmado digitalmente por LAURA SILVA Anthony David FAU 20419026809 soft  
Motivo: Doy V° B°  
Fecha: 17.01.2024 21:37:48 -05:00



Firmado digitalmente por URETA AQUINO Jimmy Robert FAU 20419026809 soft  
Motivo: Doy V° B°  
Fecha: 17.01.2024 21:34:35 -05:00



Firmado digitalmente por VERGARA BENITES Victor Hugo FAU 20419026809 soft  
Motivo: Doy V° B°  
Fecha: 17.01.2024 21:30:17 -05:00

---

<sup>1</sup> Trámite Documentario N° 2023-25954916-LIMA.

<sup>2</sup> Trámite Documentario N° 2023-25972888-LIMA.

<sup>3</sup> Trámite Documentario N° 2023-25972888-LIMA.

<sup>4</sup> Trámite Documentario N° 2024-26165400-LIMA.

## 2. CUESTIONAMIENTOS

### Cuestionamiento N° 1:                      Respecto a la “Aplicación de penalidades”

El participante “MULTIMEDICAL SUPPLIES S.A.C.” cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N° 8, señalando lo siguiente:

“(…)

*Consideramos que la respuesta del Comité de Selección es inadecuada, y contraria al Principio de Transparencia. En concreto, la entidad no brinda una respuesta categórica y clara, como pasaremos a explicar.*

*La entidad, en los últimos años, aplica las penalidades por el total de las entregas mensuales, y no por las prestaciones individuales. En otras palabras, en contratos de ejecución periódica, nacional, cada cierto tiempo (mensual, bimensual, etc), la entidad emite órdenes de compra, y en mérito de ellas, el contratista debe entregar los bienes contratados en diversos puntos del territorio nacional.*

*El cálculo que realiza EsSalud cuando determina sus penalidades no es claro. Así, parecería que se nos aplica una penalidad en función de la totalidad de bienes que serán entregados en tal mes, y no sobre cada entrega individual.*

*Esto lleva a absurdos tales como que, la demora solo estuvo en algún punto de entrega, cuya prestación podría ser de un monto poco significativo; sin embargo, al final recibimos una penalidad que excede con creces el monto de tal prestación; es decir, claramente no se está determinando la penalidad por la entrega en tal punto (que posee su propia orden de compra, y que se factura de manera independiente), sino por la suma de prestaciones individuales.*

*Frente a una consulta que le formulamos sobre este tema, el OSCE emitió la Opinión N° 036-2020/DTN, en la cual ha manifestado lo siguiente:*

*Asimismo, las prestaciones parciales deben estar determinadas o deben poder determinarse plenamente, pues solamente así puede efectuarse cada una de las contraprestaciones parciales, vale decir, los pagos parciales correspondientes. De esta manera, si no es posible determinar la prestación parcial, no puede realizarse el pago parcial respectivo, y en consecuencia no podrá conocerse el monto de la referida prestación parcial.*

“(…)

*Si el contrato es uno de ejecución única deberá aplicarse el monto y plazo totales del contrato vigente a ejecutarse; si, en cambio, se trata de un contrato de ejecución periódica o de uno que, siendo de ejecución única, hubiese contemplado entregas parciales, el cálculo de la penalidad diaria de una prestación individual incumplida se debe realizar tomando en consideración únicamente el plazo y el monto de la prestación individual materia de retraso*

“(…)

*(Negrita y subrayados agregados)*

Según lo manifestado por el OSCE, se determina una prestación parcial o individual, cuando puede "realizarse el pago parcial respectivo", y, de esta manera, se puede conocer el monto de la referida prestación.

Además, que el cálculo de la penalidad sólo debe estar en función del retraso que corresponde a tal prestación individual incumplida.

Volviendo al comportamiento contractual de EsSalud; las prestaciones individuales son determinadas por cada orden de compra, a la cual le corresponde una facturación y pago independiente. En ese orden de ideas, el retraso en la entrega de los bienes que corresponde a una orden de compra, sólo generará una penalidad que esté en función de tal orden de compra, y no de otras que se pudieron haber realizado el mismo mes.

Siendo que el tema ya ha quedado claro, y ha sido zanjado de manera definitiva por el OSCE, corresponde que la entidad adecúe sus procedimientos internos para que, la aplicación de las penalidades, se realice de conformidad con la normativa de contrataciones; es decir, por cada prestación individual.

La entidad debe ser clara sobre este aspecto, porque si va a aplicar penalidades por la entrega total del mes (como lo viene haciendo), es información relevante para los postores, para determinar con mayor precisión los precios que deben ser ofertados". (El subrayado y resaltado es agregado)

## **Pronunciamiento**

De la revisión del extremo "Plazo de entrega" del Capítulo I y Capítulo III de la Sección Específica de las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

### **CAPÍTULO I**

(...)

#### **1.9. PLAZO DE ENTREGA**

El requerimiento cuenta con doce (12) entregas, de acuerdo a las cantidades referenciales consignadas en el cuadro de distribución por redes asistenciales y por ítem, señalado en el Anexo – A y Anexo – B.

a) Primera entrega: Debe realizarse como máximo a los sesenta (60) días calendarios contados a partir del día siguiente de la firma del contrato. El último día de dicho plazo se convierte en la fecha límite de entrega, la cual estará señalada en las respectivas órdenes de compra. Considerando:

i. Si el último día de entrega es feriado o inhábil, la entrega será el día hábil siguiente.

b) Siguiendo entregas: A partir de la segunda entrega, debe realizarse como máximo a los quince (15) días calendario contados a partir del día siguiente de notificada la orden de compra. El último día de dicho plazo se convierte en la fecha límite de entrega, la cual estará señalada en las respectivas órdenes de compra. Considerando:

i. Si el último día de entrega es feriado o inhábil, la entrega será el día hábil siguiente.

Nº	CODIGO	DESCRIPCION	UM	MES 01	MES 02	MES 03	MES 04	MES 05	MES 06	MES 07	MES 08	MES 09	MES 10	MES 11	MES 12	TOTAL
1	020102920	MANGA MIXTA PARA ESTERILIZACIÓN 12 CM	M	39,355	32,480	34,410	36,194	29,760	41,414	26,320	38,254	28,820	35,954	34,020	38,954	415,932
2	020102933	FILTRO RESPIRATORIO PEDIARICO	UN	1,096	331	1,096	414	1,067	416	1,067	414	1,059	414	1,067	416	8,857

Nº	CODIGO	DESCRIPCION	U	M																				TOTAL GENERAL																																
				HRS		GRD SARGOL		HRSAN		GRD ALFAMARA		HRSBM		GRD REBAGUAYI		TUMBS		PURA		LAMBAYQUE		CAJAMARCA			LA LIBERTAD		ANCASH		AREQUIPA		MOQUEGUA		TACNA		ICA		CUSCO		APURIMAC		MADRE DE DIOS		PUNO		HUANUCO		UCAYALI		BILIACA		MOTACABLA		INCOB		CUSE	
				0501	0599	0601	0699	0701	0799	0801	0901	1001	1201	1501	1601	1801	2001	2101	2301	2401	2501	2601	2701		2901	3301	3401	3601	4001	4101	4501	4601	4701	4801	4901	5001	5101	5201	5301	5401	5501	5601	5701	5801	5901											
1	000102820	MANGA MIXTA PARA ESTERILIZACION 12 CM	M	19,200	44,200	44,000	48,600	4,300	26,000	5,325	7,200	17,600	24,000	20,000	6,300	4,300	12,500	4,400	1,800	0	1,600	0	39,500	5,600	1,200	7,600	2,200	6,000	4,000	485,7																										
2	000103933	FILTRO RESPIRATORIO ELECTRIC	U	1,500	0	1,640	12	4,062	0	0	99	770	0	0	0	0	0	0	0	600	0	20	0	0	260	30	0	0	0	8,69																										

(...)

### 3.1 ESPECIFICACIONES TÉCNICAS

(...)

El requerimiento **cuenta con doce (12) entregas** de acuerdo a las cantidades referenciales consignadas en el cuadro de distribución por redes asistenciales y por ítem, señalado en el Anexo - A y Anexo - B.

*Las órdenes de compra serán emitidas mensualmente con una variación del +/- 20% con relación al cronograma presente en las bases.*

*El cronograma referencial para entregas de dispositivo médicos es el siguiente:*

a) Primera entrega: Debe realizarse como máximo a los sesenta (60) días calendarios contados a partir del día siguiente de la firma del contrato. El último día de dicho plazo se convierte en la fecha límite de entrega, la cual estará señalada en las respectivas órdenes de compra. Considerando:

*i. Si el último día de entrega es feriado o inhábil, la entrega será el día hábil siguiente.*

*b) Sigüientes entregas: A partir de la segunda entrega, debe realizarse como máximo a los quince (15) días calendario contados a partir del día siguiente de notificada la orden de compra. El último día de dicho plazo se convierte en la fecha límite de entrega, la cual estará señalada en las respectivas órdenes de compra. Considerando:*

*i. Si el último día de entrega es feriado o inhábil, la entrega será el día hábil siguiente.*

*En el caso de entregas en Lima y Callao, el contratista deberá realizar una coordinación con cuarenta y ocho (48) horas de anticipación a la fecha de entrega, a los siguientes correos: proveedores1@salog.com.pe; proveedores2@salog.com.pe; lineadirecta@salog.com.pe.*

*Los pedidos de urgencia serán previamente coordinados y comunicados al proveedor en el momento que se presenten; los cuales serán atendidos en un plazo no mayor a los siete (7) días calendario contados a partir del día siguiente de notificada la orden de compra. El último día de dicho plazo se convierte en la fecha límite de entrega, la cual estará señalada en las respectivas órdenes de compra. Considerando:*

*i. Si el último día de entrega es feriado o inhábil, la entrega será el día hábil siguiente.*

*Así también, señalar que, los pedidos de urgencia no serán consideradas como entregas regulares, siendo que esta, está sujeta a la aceptación del proveedor y pudiese solicitarse excepcionalmente por necesidad del área usuaria.*

*La compra se realizará considerando el 100% de la cantidad total estimada en el cuadro de requerimiento, sin perjuicio de que la Entidad pueda ejecutar la reducción de prestaciones de acuerdo a lo dispuesto en la normatividad de contrataciones del Estado.*

*En caso sea necesario que el cronograma se extienda por un periodo mayor al inicialmente considerado, se comunicará al CONTRATISTA durante la ejecución del contrato y con un plazo no mayor a 15 días calendario hasta antes de la culminación de la ejecución del contrato.*

*La Central de Abastecimiento de Bienes Estratégicos - CEABE, podrá comunicar al CONTRATISTA lo anteriormente señalado vía electrónica y/o al correo electrónico declarado por el proveedor en su oferta.*

*La demora en los plazos de entrega que se deriven por resultado NO CONFORME en el control de calidad será responsabilidad DEL CONTRATISTA, independientemente de ser sujeto a sanciones y moras contempladas en la normatividad de las contrataciones del Estado”.*

Mediante la consulta u observación N° 8, el participante “**MULTIMEDICAL SUPPLIES S.A.C.**” solicitó a la Entidad señalar que la aplicación de la penalidad por mora estará en función de cada prestación individual; es decir la penalidad solo se determine por cada orden de compra y bajo ningún supuesto por la totalidad de órdenes de compra que deben ser entregadas en el mes. Ante lo cual, el comité de selección señaló que la penalidad por mora será aplicada de acuerdo a la normativa de contrataciones del Estado, así como lo vertido en la Opinión N° 036-2020/DTN. Además, mencionó que las prestaciones parciales equivalen a las prestaciones individuales, las cuales deben considerarse para el cálculo del monto de la penalidad por mora.

En vista de ello, el participante cuestionó la respuesta de la Entidad, sosteniendo que el cálculo de la penalidad debe ser por el retraso de cada prestación individual (orden de compra) y no por la totalidad de órdenes de compras que deben ser entregadas en el mes, por lo que solicitó a la Entidad adecuar sus procedimientos internos para que la aplicación de la penalidad por

mora sea conforme a la normativa de contrataciones.

En atención del aspecto cuestionado, la Entidad mediante Memorando N° 010SGAyEC-GABE-CEABE-ESSALUD-2024, remitido en fecha 10 de enero de 2024<sup>5</sup>, señaló lo siguiente:

*“Al respecto, de conformidad con lo señalado en la Opinión N° 036-2020/DNT, en los contratos de ejecución periódica, son sus correspondientes prestaciones parciales aquellas susceptibles de ser penalizadas; es decir, en caso de que se configure un retraso injustificado serán estas prestaciones parciales las “prestaciones individuales” que deben ser consideradas para realizar el cálculo del monto de la penalidad por mora.*

*Ahora bien, en el presente caso informamos que para el cálculo de la penalidad se define cada una de las prestaciones individuales del contrato de naturaleza periódica, dividiéndolas en doce (12) entregas. En tal sentido, la aplicación de la penalidad por mora corresponderá ser calculada conforme al monto de cada prestación individual y el plazo previsto para cada una de ellas, es decir, a cada una de las doce (12) entregas mensuales previstas en el contrato.*

*En relación a ello, debemos señalar que, EsSalud por un tema administrativo y de presupuesto, y mejor control, en lugar de girar una orden de compra mensual por entrega del ítem o ítems adjudicado(s) para que sea distribuido a todas las Redes a nivel nacional, gira alrededor de 30 órdenes en el mismo mes, correspondientes a una misma entrega.*

*Por lo cual, de acuerdo a lo señalado en el párrafo precedente, se precisa que, la aplicación de penalidades por mora será aplicada en cumplimiento a la Normativa de Contrataciones del Estado Vigente, así como lo vertido en la Opinión N° 036-2020/DNT; es decir a la prestación parcial correspondiente al mes previsto en el cronograma y no por cada orden emitida”.*

*(...)”.*

Ahora bien, mediante la Opinión N° 36-2020/DTN, se indicó lo siguiente:

*“En un contrato de ejecución periódica, constituye una prestación individual aquella que posee una orden de compra individual, y además que es perfectamente identificable y distinguible de otras prestaciones. ¿Es esto correcto?”*

*Como se anotó al absolver la consulta anterior, en los contratos de ejecución periódica, son sus correspondientes prestaciones parciales aquellas susceptibles de ser penalizadas. **Es decir, en caso de que se configure un retraso injustificado serán estas prestaciones parciales las “prestaciones individuales” que deben ser consideradas para realizar el cálculo del monto de la penalidad por mora.***

*Asimismo, es pertinente reiterar que las “prestaciones parciales” **están referidas a las diversas prestaciones que los contratistas deberán realizar durante un contrato de ejecución periódica**, debiendo precisarse que en este tipo de contratos el contratista deberá efectuar las mismas*

<sup>5</sup> Trámite Documentario N° 2024-26165400-LIMA.

*prestaciones repetidamente en el tiempo, mientras la obligación se encuentre vigente.”*

De lo expuesto, se menciona que en los contratos de ejecución periódica, las prestaciones parciales se refieren a las diferentes tareas o servicios que los contratistas deben realizar de manera repetitiva a lo largo del tiempo mientras dure la obligación contractual. Estas prestaciones parciales pueden ser objeto de penalización en caso de retrasos injustificados. Por lo tanto, al calcular la penalidad por mora, se considerarán las prestaciones individuales o parciales que se hayan incumplido.

En esa línea, es importante considerar que la Entidad ha definido que se emitirán diferentes órdenes de compra con plazos y montos definidos. En ese sentido, para aplicar una penalidad por mora se debe tener en cuenta tanto el monto como el plazo establecido en cada orden en particular. No es válido ni coherente esperar acumular las órdenes del mes para aplicar la penalidad por mora, ya que cada orden debe ser tratada como una prestación individual que requiere cumplimiento independiente.

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que la Entidad precise que las penalidades por mora se apliquen de conformidad con la normativa de contrataciones, es decir, que cada orden emitida por la Entidad se considere una prestación individual, este Organismo Técnico Especializado ha decidido **ACOGER** el presente cuestionamiento; por lo que, con ocasión de las Bases Integradas Definitivas, se implementarán las disposiciones siguientes:

- Se **deberá tener en cuenta**<sup>6</sup> que cada orden emitida por la Entidad constituye una prestación individual y a razón de ello se debe aplicar la penalidad por mora considerando tanto el monto como el plazo señalado para cada orden en particular.
- **Corresponderá al titular de la Entidad implementar las directrices** pertinentes en futuros procedimientos de selección, a fin que el comité de selección cumpla con absolver de forma clara y precisa las peticiones formuladas por los participantes en sus consultas y/u observaciones, permitiendo reducir el número de aspectos que deberán ser corregidos o saneados con ocasión de la elevación de cuestionamientos.

Cabe precisar que, **deberá dejarse sin efecto** toda disposición de las Bases o del Pliego Absolutorio que se oponga a lo establecido en la presente disposición.

Finalmente, cabe precisar que, de conformidad con el artículo 9 de la Ley, los funcionarios y servidores que intervienen en el proceso de contratación encargados de elaborar el requerimiento, indagación de mercado, **el pliego**

---

<sup>6</sup> Resulta pertinente precisar que la presente disposición deberá tenerse en cuenta en la etapa correspondiente, no siendo necesario su integración en las Bases.

**absolutorio y el informe técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos**, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

## **Cuestionamiento N° 2:**

## **Respecto al “Logotipo”**

El participante “**MULTIMEDICAL SUPPLIES S.A.C.**” cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N° 12; señalando lo siguiente:

“(…)

*Consideramos que la respuesta del Comité de Selección es inadecuada, y va en detrimento de la seguridad de los dispositivos médicos.*

**Las Bases establecen que no será obligatorio el rotulado agregado en los envases inmediatos, cuando dicho envase esté provisto de un "dispositivo de seguridad de cierre (coberturas plastificadas, cintas adhesivas, sello de seguridad o garantía), a efectos de no dañar la integridad del envase".**

*Sin embargo, no solo en estos casos se pone en riesgo la integridad del envase. Debido a los materiales y al tipo de producto, agregar un rotulado puede representar que se realicen algunos daños en el empaque, afectando condiciones importantes tales como las condiciones biológicas (esterilidad, asepsia).*

*Entonces, no solo aquellos productos con envases que posean dispositivos de seguridad de cierre pueden verse afectados a daños en su integridad, sino aquellos que, por su composición y materiales, también pueden sufrir daños con la manipulación por la adición del rotulado.*

*En tal sentido, correspondería que la entidad amplie su excepción, conforme a lo expresado; es decir, no solo a aquellos productos con envases que posean dispositivos de seguridad de cierre, sino también a aquellos en los cuales por el tipo de envase (material y forma), podría verse comprometidos con la manipulación que requiere la incorporación del rotulado". (El subrayado y resaltado es agregado)*

## **Pronunciamiento**

De la revisión del acápite 6 del numeral 3.1 “Especificaciones Técnicas” del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Administrativas, se aprecia lo siguiente:

### **“6. LOGOTIPO**

**Los envases mediano e inmediato de los dispositivos médicos a adquirirse, deben llevar la impresión solicitada por la Entidad, con letras visibles y tinta indeleble, preferentemente de color negro, de acuerdo a lo siguiente:**



- *Consignar la frase: "Estado Peruano",*
- *Nombre de la entidad: "ESSALUD".*
- *Consignar la frase: "Prohibido su venta".*
- *Nomenclatura del procedimiento de selección: N° del procedimiento - Aplicable solo al envase mediato).*

*En los casos que la Ficha Técnica incluya el apartado "LOGOTIPO" y contengan disposiciones diferentes a lo indicado anteriormente, prevalecerá lo señalado en la respectiva Ficha Técnica aprobada por el IETSI.*

*Es obligatorio para el contratista imprimir los rótulos indicados en el presente numeral en el 100% de los envases de las cantidades a entregar mensualmente. EsSalud no está obligado a recibir los dispositivos médicos que no cumplan con este requerimiento y que no estén de acuerdo a las normas legales vigentes.*

*Asimismo, cuando al envase inmediato esté provisto de un dispositivo de seguridad de cierre (coberturas plastificadas, cintas adhesivas, sello de seguridad o garantía) de fábrica, a efectos de no dañar la integridad del envase del dispositivo médico, se aceptará que el logotipo únicamente se consigne en el envase mediato."*

Mediante la consulta u observación N° 12, el participante **"MULTIMEDICAL SUPPLIES S.A.C."** -respecto al rotulado de los envases- solicitó a la Entidad suprimir el logotipo correspondiente al envase inmediato y considerarlo solamente en el envase mediato; ante lo cual, el comité de selección no acogió lo solicitado debido a que dentro de las Bases se señala la obligación del contratista de imprimir los rotulados en todos los envases entregados a la Entidad mensualmente, no obstante, a efectos de no dañar la integridad del envase del dispositivo médico, se aceptará que el logotipo únicamente se consigne en el envase mediato.

En virtud de ello, el participante cuestionó la respuesta de la Entidad, argumentando que no solo los envases con dispositivos de seguridad están en riesgo, sino que también aquellos que, debido a su composición y materiales, podrían sufrir daños durante la manipulación necesaria para agregar el etiquetado. Por lo tanto, el participante solicita que la excepción se amplíe para incluir no solo los envases con dispositivos de seguridad, sino también aquellos que podrían comprometerse debido a su tipo de envase (material y forma) al momento de incorporar el etiquetado.

En atención del aspecto cuestionado, la Entidad mediante Informe N° 07-SGDNCDEM-GECBE-CEABE-ESSALUD-2023 remitido en fecha 10 de enero de 2024<sup>7</sup>, señaló lo siguiente:

*"(...)*

*B.1. De las bases:*

*En el numeral 6 de los requerimientos técnicos mínimos contenidos en las Bases del presente procedimiento de selección, se estipula:*

<sup>7</sup> Trámite Documentario N° 2024-26165400-LIMA.

### LOGOTIPO

Los envases mediano e inmediato de los dispositivos médicos, al adquirirse, deben llevar la impresión solicitada por la Entidad, con letras visibles y tinta indeleble, preferentemente de color negro, de acuerdo a lo siguiente:

- Consignar la frase: "Estado Peruano".
- Nombre de la entidad: "ESSALUD".
- Consignar la frase: "Prohibido su venta".
- Nomenclatura del procedimiento de selección: N° del procedimiento - (Aplicable solo al envase mediano).

En los casos que la Ficha Técnica incluya el apartado "LOGOTIPO" y contengan disposiciones diferentes a lo indicado anteriormente, prevalecerá lo señalado en la respectiva Ficha Técnica aprobada por el IETSI.

Es obligatorio para el contratista imprimir los rótulos indicados en el presente numeral en el 100% de los envases de las cantidades a entregar mensualmente. EsSalud no está obligado a recibir los dispositivos médicos que no cumplan con este requerimiento y que no estén de acuerdo a las normas legales vigentes.

Asimismo, cuando el envase inmediato este provisto de un dispositivo de seguridad de cierre (coberturas plastificadas, cintas adhesivas, sello de seguridad o garantía) de fábrica, a efectos de no dañar la integridad del envase del dispositivo médico, se aceptará que el logotipo únicamente se consigne en el envase mediano.

*Imagen N° 08*

Así también, de la revisión de las Fichas Técnicas de los dispositivos médicos materia de contratación, se verifica que, en el apartado "Logotipo", se estipula:

#### Logotipo:

- El envase mediano y/o inmediato (en caso que el producto sólo cuente con envase inmediato), debe llevar el logotipo solicitado por la Entidad, con letras visibles y tinta indeleble, preferentemente de color negro:
  - Consignar la frase: "EsSalud".
  - Nombre de la Entidad o LOGOTIPO.
  - Consignar la frase: "Prohibida su Venta"
  - Nomenclatura del proceso de selección.

*Imagen N° 09: Ficha técnica de la Manga mixta para esterilización*

#### Logotipo:

- El envase mediano y/o inmediato (en caso que el producto sólo cuente con envase inmediato), debe llevar el logotipo solicitado por la Entidad, con letras visibles y tinta indeleble, preferentemente de color negro:
- Consignar la frase: "EsSalud".
- Nombre de la Entidad o LOGOTIPO.
- Consignar la frase: "Prohibida su Venta"
- Nomenclatura del proceso de selección.

*Imagen N° 10: Ficha técnica del filtro respiratorio pediátrico y neonatal*

### B.2 De la evaluación y sustento:

Como se puede apreciar, el Instituto de Evaluación de Tecnologías en Salud e Investigación (IETSI), en las fichas técnicas de los bienes solicitados por la Entidad, señala que el logotipo debe incluirse en el envase mediano y envase inmediato; exceptuando incluir el logotipo en el envase mediano, en los casos que el producto únicamente cuente con envase inmediato.

En este punto, es importante traer a colación que el IETSI estandariza las características

técnicas normadas en este proceso de selección y todos los procesos de selección ligados al Seguro Social de Salud (EsSalud), habiendo ya definido en coordinación con el área usuaria, las características de los dispositivos médicos y material médico en un petitorio institucional.

Asimismo, es preciso señalar que, la normativa de las compras públicas, a través de la Opinión No 002-2020/DTN, indicó que, el área usuaria es la dependencia que cuenta con los conocimientos técnicos necesarios para definir las características técnicas de los bienes, servicios y obras que se habrán de contratar.

En este contexto, en los Requerimientos Técnicos Mínimos, se habría considerado que, en casos excepcionales, cuando el envase inmediato esté provisto de un dispositivo de seguridad de cierre de fábrica, con el fin de no dañar la integridad del envase del dispositivo médico, se aceptará que el logotipo únicamente se consigne en el envase mediato.

Es importante precisar, que se estableció esta condición a fin de no vulnerar el envase mediato proveniente de fabricación; sin embargo, en los casos en que no presente esta excepcionalidad, éstos deberán llevar la impresión solicitada por la Entidad.

Cabe precisar, que el D.S. 014-2011-S.A. describe en su directiva, el proceso de reacondicionado que consiste en: "68. Reacondicionamiento de producto o dispositivo terminado importado: Conjunto de operaciones al que es sometido un producto terminado, que consiste en colocar al mismo en un nuevo envase mediato o secundario, inclusión o cambio de inserto o agregar información en el envase mediato o inmediato (...) Para el caso de dispositivos médicos se considera reacondicionamiento agregar información en el envase mediato o inmediato (...)". (el subrayado y negrita es nuestro)

**En ese sentido, se evidencia que la Autoridad Reguladora de Medicamentos (DIGEMID) contempla un proceso que permite colocar información en los envases mediatos e inmediatos conservando los principios esenciales de seguridad, calidad y desempeño de dichos productos, en los casos que esta información no haya sido colocada de origen, por el fabricante del producto.**

### *B.3. De la Conclusión:*

- Se realizan las precisiones solicitadas respecto al Logotipo en los envases mediato e inmediato.
- El área usuaria **se ratifica en lo señalado en el numeral 6. De los Requerimientos Técnicos Mínimos contenidos en las Bases del presente procedimiento de selección, por lo cual no se acoge a la consulta u observación N° 12**.

Ahora bien, respecto de lo cuestionado por el recurrente, cabe señalar que la Entidad, mediante el citado informe técnico y como mejor conocedora de sus necesidades<sup>8</sup>, brindó mayores alcances, acotando, entre otros aspectos, lo siguiente:

---

<sup>8</sup> Ver la Opinión N.º 002-2020/DTN, entre otras, así como lo dispuesto en el artículo 16 de la Ley, como del artículo 29 del Reglamento.

- I. El Instituto de Evaluación de Tecnologías en Salud e Investigación (IETSI), en las fichas técnicas de los bienes solicitados por la Entidad, señala que el logotipo debe incluirse en el envase mediato y envase inmediato; exceptuando incluir el logotipo en el envase mediato, en los casos que el producto únicamente cuente con envase inmediato.
- II. En los Requerimientos Técnicos Mínimos, se permite que en casos excepcionales, cuando el envase inmediato cuente con un dispositivo de seguridad de cierre de fábrica para preservar la integridad del dispositivo médico, el logotipo solo se incluya en el envase mediato. Esta condición se estableció para no dañar el envase mediato original, pero en los casos en que no exista esta excepcionalidad, se requiere que los envases lleven la impresión solicitada por la Entidad.
- III. Asimismo, indicó que la Autoridad Reguladora de Medicamentos (DIGEMID) contempla un proceso de reacondicionamiento que permite agregar información en los envases mediatos e inmediatos, manteniendo los principios de seguridad, calidad y rendimiento de los productos, en los casos en que la información no haya sido colocada por el fabricante inicialmente.
- IV. Finalmente, mencionó que ratifica lo absuelto en la consulta u observación N° 12 y lo señalado en el numeral 6 del requerimiento técnico mínimo, el cual contempla los rótulos que deberán ser impresos por el contratista en los envases de los bienes a entregar.

De manera previa al análisis del presente cuestionamiento, cabe señalar que el OSCE no ostenta calidad de perito técnico dirimente respecto a las posiciones de determinadas características técnicas, conforme a lo descrito en el Comunicado N° 011-2013-OSCE/PRE.

Ahora bien, en atención a lo cuestionado por el recurrente, la Entidad como mejor conocedora de sus necesidades, se ratificó en mantener la impresión del rotulado de acuerdo a lo consignado en su requerimiento, señalando las razones de orden técnico que sustentan tal decisión, lo cual tiene calidad de declaración jurada y se encuentra sujeta a rendición de cuentas.

De otro lado, es preciso indicar que de la revisión de los numerales 3.2 y 3.3 del Formato “Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias (Bienes)”, la Entidad declaró la pluralidad de proveedores y marcas en la capacidad de cumplir con el íntegro del requerimiento.

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que la Entidad acepte que el “logotipo” sea aplicado solo en los envases mediatos, este Organismo Técnico Especializado, ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento; máxime si existiría

pluralidad de proveedores con la capacidad de cumplir con el íntegro del requerimiento.

Finalmente, cabe precisar que, de conformidad con el artículo 9 de la Ley, los funcionarios y servidores que intervienen en el proceso de contratación encargados de elaborar el requerimiento, indagación de mercado, **el pliego absolutorio y el informe técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos**, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

**Cuestionamiento N° 3:                      Respetto de la “Anulación de órdenes de compra”**

El participante “**MULTIMEDICAL SUPPLIES S.A.C.**” cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N° 19; toda vez que, según refiere:

“(…)

*Consideramos que la respuesta del Comité de Selección es inadecuada, y contraria al Principio de Transparencia. Nuevamente la entidad es evasiva en su respuesta.*

*Como en tantos procedimientos de selección de los años pasados, la entidad manifiesta que su programación es adecuada, y que no existirán problemas de ejecución, tales como el sobrestock. Dicha declaración, desafortunadamente, ya ha sido formulada anteriormente, no ha sido cumplida, por lo cual, probablemente, en este caso tampoco sea cumplida.*

*Sin embargo, la observación no se dirige a este aspecto (si existirán o no sobrestocks), sino a que, en caso se presenten, la entidad no anule de manera unilateral las órdenes de compra involucradas.*

*No es infrecuente que luego de la emisión y notificación de las órdenes de compra, el personal de almacén se niega a aceptar los bienes manifestando que cuentan con stock del producto y también por falta de espacio.*

*Cuando la entidad anula unilateralmente sus órdenes de compra por problemas de "sobrestock", desaparece de su sistema y registros que el postor fue notificado con estas órdenes de compra, que preparó los despachos, facturó, emitió sus guías de remisión, e incluso transportó los bienes (que luego tuvo que devolver a sus almacenes, por el rechazo de la entidad). Es decir, desaparecen estas actividades y sobrecostos del contratista, como si nunca hubiesen existido.*

*Otro aspecto negativo de estas anulaciones unilaterales es que también hemos debido enfrentar escenarios en los cuales, recién en los puntos de entrega, nos informan sobre las anulaciones de las órdenes de compra; o escenarios en los cuales hemos realizado la entrega, y, el mismo día o el día posterior, nos informan que las órdenes de compra fueron anuladas y que debemos recoger los bienes.*

*La anulación unilateral de las órdenes de compra es una "facultad" que no proviene de la normativa de contrataciones ni de los términos contractuales, es decir, se trata de una acción arbitraria que infringe el Principio de Legalidad (recogido en el TUO de la Ley del Procedimiento Administrativo General). Con esta facultad que la entidad se atribuye a sí misma de forma ilegítima, cada mes podrían notificarnos órdenes de compra que podrían ser anuladas al mes siguiente.*

*La anulación unilateral de las órdenes de compra también contraviene al Principio de Equidad, pues atribuye a una de las partes un poder excesivo. Para que se entienda la desproporción de esta facultad, pongamos el siguiente ejemplo: Un contratista, después de consentida la Buena Pro, decide retirar su oferta ¿Sería una conducta aceptable para la Entidad? No resulta conforme a derecho que, unilateralmente, por causas arbitrarias, se anule la orden de compra o la oferta, pues ello representaría que una de las partes tiene una situación de privilegio desproporcionado".(El subrayado y resaltado es agregado)*

### **Pronunciamiento**

Mediante la consulta u observación N° 19, el participante “**MULTIMEDICAL SUPPLIES S.A.C.**” solicitó a la Entidad precisar en las Bases que no se podrá anular unilateralmente las órdenes de compra que ya fueron notificadas al contratista; ante lo cual, el comité de selección argumentó, entre otros, que se habría determinado un cronograma y plazo de entrega en las Bases conforme a la necesidad y cantidad de los bienes a adquirir. Asimismo, señaló que los casos de sobrestock son fortuitos y generados por situaciones extremas que obligan a priorizar el uso de algunos tipos de bienes estratégicos sobre otros.

En vista de ello, el participante cuestionó la respuesta de la Entidad, argumentando que la facultad de anular unilateralmente las órdenes de compra no está respaldada por la normativa de contrataciones ni por los términos contractuales, lo que considera una acción arbitraria que infringe el Principio de Legalidad. Además, señala que esta facultad otorga a la Entidad un poder excesivo y desproporcionado, lo cual contradice el Principio de Equidad, por lo que, solicita que la Entidad deje de anular unilateralmente las órdenes de compra por problemas de sobrestock.

En atención del aspecto cuestionado, la Entidad mediante Informe N° 07-SGDNCDEM-GECBE-CEABE-ESSALUD-2023 remitido en fecha 10 de enero de 2024<sup>9</sup>, señaló lo siguiente:

“(…)

*B.1. De las bases:*

*En el numeral 11. De los requerimientos técnicos mínimos contenidos en las Bases del presente procedimiento de selección, se estipula:*

<sup>9</sup> Trámite Documentario N° 2024-26165400-LIMA.

#### CRONOGRAMA Y PLAZOS DE ENTREGA

El requerimiento cuenta con doce (12) entregas de acuerdo a las cantidades referenciales consignadas en el cuadro de distribución por redes asistenciales y por ítem, señalado en el Anexo - A y Anexo - B.

Las entregas y las cantidades a suministrar serán aquellas consignadas en las órdenes de compra que serán notificadas con una anticipación mínima de quince (15) días calendario.

Las órdenes de compra serán emitidas mensualmente con una variación del +/- 20% con relación al cronograma presente en las bases.

Las entregas serán mensuales y detalladas en cada orden, de acuerdo a la necesidad de la institución y garantizando la entrega total de la orden emitida.

La compra se realizará considerando el 100% de la cantidad total estimada en el cuadro de requerimiento, sin perjuicio de que la Entidad pueda ejecutar la reducción de prestaciones de acuerdo a lo dispuesto en la normatividad de contrataciones del Estado.

Imagen N° 11

Así también, se debe tomar en cuenta lo señalado en el pliego de consultas y observaciones:

#### Artículo y norma que se vulnera (En el caso de Observaciones):

Art. 2° de la Ley de Contrataciones del Estado, Ley N° 30225

#### Análisis respecto de la consulta u observación:

Para el presente procedimiento de selección la Entidad cuenta con una adecuada formulación del requerimiento; en ese sentido la Entidad en el numeral 12 "Cronograma y Plazos de Entrega", determina la necesidad y la cantidad de bienes estratégicos para satisfacer la necesidad, y en función a ello se establece el cronograma de entregas, las mismas que serán parte integrante del contrato a suscribirse. Sin perjuicio de lo expuesto, señalar que los casos de sobrestock son fortuitos y estos generados por situaciones externas que obligan a priorizar el uso de algunos tipos de bienes estratégicos sobre otros. También, precisar que las redes a nivel nacional tienen una programación de consumo mensual, siendo responsables de las cantidades requeridas. Por lo expuesto, NO ACOGE la consulta formulada por el participante

#### Precisión de aquello que se incorporará en las bases a integrarse, de corresponder:

null

Imagen N° 12

#### B.2. De la evaluación y sustento:

De la revisión de las bases del presente procedimiento de selección, se evidencia que la Entidad señala que las entregas son mensuales y detalladas en cada orden de compra, así también reconoce que la compra se realiza considerando el 100% de la cantidad total estimada en el cuadro de requerimiento adjunto en las presentes Bases. En la absolución del pliego de consultas y observaciones, también se advierte que las redes asistenciales cuentan con una programación de consumo mensual y son responsables de las cantidades requeridas.

Sin perjuicio de lo antes expuesto, los Requerimientos Técnicos Mínimos, también indican que la Entidad puede ejecutar reducción de prestaciones de acuerdo a lo dispuesto en la normatividad de contrataciones del Estado.

(...), la entidad precisa que podrá realizar reducción de prestaciones, según lo previsto en la normativa aplicable.

#### B.3. De la Conclusión:

- Se realizan las precisiones solicitadas”.

Ahora bien, respecto de lo cuestionado por el recurrente, cabe señalar que la Entidad, mediante el citado informe técnico y como mejor conocedora de sus necesidades<sup>10</sup>, indicó lo siguiente:

- I. En las Bases del procedimiento de selección se establece que las entregas son mensuales y detalladas en cada orden de compra. Además, se reconoce que la compra se realiza considerando el 100% de la cantidad total estimada en el cuadro de requerimiento adjunto.
- II. En la absolución del pliego de consultas y observaciones, se menciona que las redes asistenciales tienen una programación de consumo mensual y son responsables de las cantidades requeridas.
- III. El requerimiento también señala que la entidad puede ejecutar reducción de prestaciones de acuerdo a la normatividad de contrataciones del Estado.

Por su parte, mediante la Opinión N° 156-2016/DTN, la Dirección Técnico Normativa del OSCE, señaló lo siguiente:

*“(…), la Entidad en su calidad de garante del interés público puede ejercer la prerrogativa especial de reducir prestaciones, para tal efecto, la normativa de contrataciones del Estado establece que, de manera excepcional y previa sustentación por el área usuaria, el Titular de la Entidad mediante una resolución puede aprobarla hasta por el límite del veinticinco por ciento (25%) del monto del contrato original, siempre que ello sea indispensable para alcanzar la finalidad del contrato.*

*Dicho lo anterior, es importante señalar que la reducción de prestaciones necesariamente implica una variación de la prestación a cargo del contratista, afectando su cantidad y/o plazo de ejecución; de igual manera, genera una disminución de la prestación a cargo de la Entidad, esto es, el pago; por tanto, cuando se producen estos eventos, la reducción de prestaciones -divisibles y pendientes de ejecución- no contraviene lo dispuesto por la normativa de contrataciones del Estado, en la medida que esta se encuentre debidamente sustentada de acuerdo a lo señalado en la Ley y el Reglamento. (El subrayado es agregado)*

De lo anterior, se desprende que las entidades como garantes del interés público, tienen la facultad de reducir prestaciones en un contrato. Esto implica modificar la cantidad y/o plazo de ejecución de las obligaciones del contratista y disminuir el pago correspondiente. La normativa de contrataciones del Estado permite esta reducción de manera excepcional, siempre que esté sustentada y aprobada por el Titular de la Entidad. Esta modificación se realiza para alcanzar la finalidad del contrato y no contraviene la normativa si está debidamente sustentada.

---

<sup>10</sup> Ver la Opinión N.º 002-2020/DTN, entre otras, así como lo dispuesto en el artículo 16 de la Ley, como del artículo 29 del Reglamento.



Asimismo, en relación al mismo tenor, corresponde traer a colación el numeral 34.3 del artículo 34 de la Ley 30225, el cual señala que *“Excepcionalmente y previa sustentación por el área usuaria de la contratación, la Entidad puede ordenar y pagar directamente la ejecución de prestaciones adicionales en caso de bienes, servicios y consultorías hasta por el veinticinco por ciento (25%) del monto del contrato original, siempre que sean indispensables para alcanzar la finalidad del contrato. Asimismo, puede reducir bienes, servicios u obras hasta por el mismo porcentaje”*.

Ahora bien, en atención a lo cuestionado por el recurrente, corresponde señalar que la Entidad mediante su informe técnico habría ratificado la absolución brindada a la consulta u observación en cuestión, señalando las razones que sustentan tal decisión.

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, y que la pretensión del recurrente estaría orientada a que la Entidad precise en las Bases que no se podrá eliminar las órdenes de compra notificadas al contratista de forma unilateral, este Organismo Técnico Especializado, ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento.

Finalmente, cabe precisar que, de conformidad con el artículo 9 de la Ley, los funcionarios y servidores que intervienen en el proceso de contratación encargados de elaborar el requerimiento, indagación de mercado, **el pliego absolutorio y el informe técnico, así como la atención de los pedidos de información requeridos**, en virtud a la emisión del presente pronunciamiento, con independencia del régimen jurídico que los vincule a la Entidad, son responsables de la información que obra en los actuados para la adecuada realización de la contratación.

### **3. ASPECTOS REVISADOS DE OFICIO**

Si bien el procesamiento de la solicitud de pronunciamiento, por norma, versa sobre las supuestas irregularidades en la absolución de consultas y/u observaciones, a pedido de parte, y no representa la convalidación de ningún extremo de las Bases, este Organismo Técnico Especializado ha visto por conveniente hacer indicaciones puntuales a partir de la revisión de oficio, según el siguiente detalle:

#### **3.1 Respetto a la Forma de pago**

De la revisión del numeral 2.5 del Capítulo II y de los numerales 10 y 11 del Capítulo III, pertenecientes a la Sección Específica de las Bases integradas no definitivas, se aprecia lo siguiente:

2.5. <i>FORMA DE PAGO</i>	10. <i>DE LA RECEPCIÓN Y CONFORMIDAD</i>  <i>Los Dispositivos Médicos que se entreguen en los almacenes de la entidad, deben corresponder a las</i>
---------------------------	---

<p><i>La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista según el detalle indicado en el numeral 11. DEL PAGO, del del Requerimiento Técnico Mínimo y Condiciones Generales que conforman las bases administrativas.</i></p>	<p><i>especificaciones requeridas y estar de acuerdo al producto adjudicado.</i></p> <p><i>La conformidad y recepción se sujeta a lo dispuesto en la normatividad de Contrataciones del Estado y normas sanitarias vigentes; la recepción la efectúa el jefe de Almacén (o quien haga sus veces) y <b><u>la conformidad estará a cargo del representante del área de salud (área usuaria) o quien haga sus veces en el almacén de destino</u></b></i></p> <p><i>(...)</i></p> <p><b>11. DEL PAGO</b></p> <p><i>La Entidad realizará el pago en forma parcial de manera mensual por cada entrega realizada, previa emisión de conformidad respectiva conforme a lo establecido en la Ley de Contrataciones. Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> <li><i>- Recepción será dada por el jefe de Almacén o quien haga sus veces.</i></li> <li><i>- <b><u>Informe del funcionario responsable del área usuaria</u></b> emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.</i></li> <li><i>- Comprobante de pago.</i></li> </ul> <p><i>Dicha documentación se debe presentar en mesa de partes ventanilla del Módulo de Atención al Proveedor ubicado en la Av. Arenales N° 1402- Jesús María.</i></p>
---	---

De lo precedente, respecto al numeral 2.5 del Capítulo II, se aprecia que no contempló los lineamientos establecidos por las Bases estándar aplicables al objeto de convocatoria.

Asimismo, de la revisión de los numerales 10 y 11 del Capítulo III, se aprecia que ambos extremos no son congruentes, debido a que se indica que la conformidad estará a cargo del área de salud o quien haga sus veces, mientras que en el otro extremo sólo se indica que la conformidad será otorgada por el área usuaria.

En atención a ello, mediante Carta N° 02-COMITÉ LP N°2398L00481-CEABE-ESSALUD-2023 remitido en fecha 28 de diciembre de 2023<sup>11</sup>, señaló lo siguiente:

“2.5 FORMA DE PAGO

<sup>11</sup> Trámite Documentario N° 2023-25972888-LIMA.

*La Entidad realizará el pago en forma parcial de manera mensual por cada entrega realizada, previa emisión de conformidad respectiva conforme a lo establecido en la Ley de Contrataciones.*

*Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:*

- Recepción será dada por el jefe de Almacén o quien haga sus veces.*
- Informe del funcionario responsable del área de salud (área usuaria) o quien haga sus veces emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.*
- Comprobante de pago.*

*Dicha documentación se debe presentar en mesa de partes ventanilla del Módulo de Atención al Proveedor ubicado en la Av. Arenales N° 1402-Jesus María”. (El subrayado y resaltado es agregado).*

Además, mediante Informe N° 07-SGDNCDEM-GECBE-CEABE-ESSALUD-2023 remitido en fecha 10 de enero de 2024<sup>12</sup>, precisó lo siguiente:

*“(…)*

*Respecto a este punto, es preciso aclarar que la “conformidad” estará a cargo del área de salud (área usuaria) o quien haga sus veces en el almacén de destino.*

*En tal sentido, a continuación se consigna de manera clara y precisa lo siguiente:*

#### *10. DE LA RECEPCIÓN Y CONFORMIDAD*

*Los Dispositivos Médicos que se entreguen en los almacenes de la entidad, deben corresponder a las especificaciones requeridas y estar de acuerdo al producto adjudicado.*

*La conformidad y recepción se sujeta a lo dispuesto en la normatividad de Contrataciones del Estado y normas sanitarias vigentes, la recepción la efectúa el jefe de Almacén (o quien haga sus veces) y la conformidad estará a cargo del representante del área de salud (área usuaria) o quien haga sus veces en el almacén de destino. (...)*

#### *11. DEL PAGO*

*La Entidad realizará el pago en forma parcial de manera mensual por cada entrega realizada, previa emisión de conformidad respectiva conforme a lo establecido en la Ley de Contrataciones.*

*Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:*

- Recepción será dada por el jefe de Almacén o quien haga sus veces.*
- Informe del funcionario responsable del área usuaria salud (área usuaria) o quien haga sus veces en el almacén de destino, emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.*
- Comprobante de pago.*

*(…)”. (El subrayado y resaltado es agregado).*

<sup>12</sup> Trámite Documentario N° 2024-26165400-LIMA.

En ese sentido, considerando lo señalado por la Entidad y los lineamientos contemplados en las Bases Estándar aplicables al presente procedimiento de selección, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementarán las siguientes disposiciones:

- **Se adecuará** el numeral 2.5 del Capítulo II y el numeral 11 del Capítulo III perteneciente a la Sección Específica de las Bases Integradas definitivas, conforme al siguiente detalle:

<p><i>2.5. FORMA DE PAGO</i></p> <p><del>La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista según el detalle indicado en el numeral II. DEL PAGO, del del Requerimiento Técnico Mínimo y Condiciones Generales que conforman las bases administrativas.</del></p> <p>La Entidad realizará el pago en forma parcial de manera mensual por cada entrega realizada, previa emisión de conformidad respectiva conforme a lo establecido en la Ley de Contrataciones.</p> <p>Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>-Recepción será dada por el jefe de Almacén o quien haga sus veces.</li> <li>-Informe del funcionario responsable del área de salud (área usuaria) o quien haga sus veces en el almacén de destino emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.</li> <li>-Comprobante de pago.</li> </ul> <p>Dicha documentación se debe presentar en mesa de partes ventanilla del Módulo de Atención al Proveedor ubicado en la Av. Arenales N° 1402-Jesus María</p>	<p><i>10. DE LA RECEPCIÓN Y CONFORMIDAD</i></p> <p>Los Dispositivos Médicos que se entreguen en los almacenes de la entidad, deben corresponder a las especificaciones requeridas y estar de acuerdo al producto adjudicado.</p> <p>La conformidad y recepción se sujeta a lo dispuesto en la normatividad de Contrataciones del Estado y normas sanitarias vigentes; la recepción la efectúa el jefe de Almacén (o quien haga sus veces) y <b><u>la conformidad estará a cargo del representante del área de salud (área usuaria) o quien haga sus veces en el almacén de destino</u></b></p> <p>(...)</p> <p><i>11. DEL PAGO</i></p> <p>La Entidad realizará el pago en forma parcial de manera mensual por cada entrega realizada, previa emisión de conformidad respectiva conforme a lo establecido en la Ley de Contrataciones.</p> <p>Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:</p>
--	--

	<p>- Recepción será dada por el jefe de Almacén o quien haga sus veces.</p> <p>- <u>Informe del funcionario responsable del área de <del>usuaria</del> salud (área usuaria) o quien haga sus veces en el almacén de destino</u>, emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.</p> <p>- Comprobante de pago.</p> <p>Dicha documentación se debe presentar en mesa de partes ventanilla del Módulo de Atención al Proveedor ubicado en la Av. Arenales N° 1402- Jesús María.</p>
--	--

Cabe precisar que, **deberá dejarse sin efecto** toda disposición de las Bases o del Pliego Absolutorio que se oponga a lo establecido en las presentes disposiciones.

### 3.2 Respetto a las causales de resolución de contrato

Al respecto, cabe indicar que, de la revisión del acápite 15 del numeral 3.1 del Capítulo III, de la Sección Específica de las Bases, la Entidad ha establecido lo siguiente:

#### **“15. INCUMPLIMIENTO DE OBLIGACIONES CONTRACTUALES**

*De conformidad con lo establecido en la normativa de contrataciones del estado, dentro de los causales de resolución de contrato, se deberá considerar lo siguiente:*

- a) La obtención de dos (02) resultados finales NO CONFORMES de control de calidad. Se considerarán los Informes de Ensayo programados en las Bases Administrativas del procedimiento de selección y los resultados derivados de acciones de control y vigilancia sanitaria, realizados por la Autoridad de Salud.*
- b) La cancelación, suspensión o no renovación de los certificados de las Buenas Prácticas de Manufactura y Buenas Prácticas de Almacenamiento.*
- c) La cancelación o no renovación del Registro Sanitario o Certificado de Registro Sanitario.*
- d) La suspensión o cancelación del Registro Sanitario por medida de seguridad.*
- e) Cierre temporal o definitivo del Laboratorio o Droguería por medida de seguridad.”*

Las causales de resolución del contrato se encuentran establecidas expresamente en la normativa de contratación pública, en tal sentido, no corresponde establecer supuestos adicionales.

En ese sentido, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- Se deberá suprimir la lista de supuesto de resolución de contrato consignada en el acápite 15 del numeral 3.1 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas.

Cabe precisar que, **se deberá dejar sin efecto** toda disposición del pliego absolutorio y las Bases que se opongan a la presente disposición.

### 3.3 Respecto a los Consorcios

De la revisión del numeral 3.2 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases integradas, se aprecia lo siguiente:

#### ***“3.2. Requisitos de Calificación***

##### ***A. CAPACIDAD LEGAL***

##### ***Habilitación***

##### ***Requisitos:***

##### ***Resolución de Autorización Sanitaria de Funcionamiento de Establecimiento Farmacéutico.***

*Documento emitido por la ANM o por la Autoridad Regional de Salud (ARS), de acuerdo a lo establecido en el artículo 17° del D.S. 014-2011-SA y su primera disposición Complementaria Transitoria; debiendo adjuntar las resoluciones de los cambios y/o modificaciones realizadas en el Establecimiento Farmacéutico según corresponda.*

*Cuando se presenten en consorcio, están obligadas a presentar dicho documento todas las empresas consorciadas que tengan dentro de sus actividades el almacenamiento o distribución y transporte de los bienes ofertados, salvo que se trate de una empresa extranjera no instalada en el territorio nacional o de una empresa nacional que no esté reconocida como establecimiento farmacéutico.*

*Para aquellas empresas postoras que no sean considerados Establecimientos Farmacéuticos, no aplica la presentación de la Resolución de Autorización Sanitaria de Funcionamiento de Establecimiento Farmacéutico.”*

Al respecto, cabe señalar que la Directiva N° 005-2019-OSCE/CD – “Participación de proveedores en consorcio en las contrataciones del Estado”, establece que en los procedimientos de selección cuyo objeto requiera la participación de empresas que realicen actividades reguladas (tales como, comercialización de medicamentos, entre otras), únicamente deben cumplir los requisitos que disponga la ley de la materia, aquellos integrantes del “consorcio” que se hayan obligado a ejecutar dicha actividad en la promesa de consorcio.

Así, en las Bases Estándar objeto de la presente contratación se ha consignado en la sección correspondiente al requisito de calificación “habilitación”, la siguiente nota:

*“En el caso de consorcios, cada integrante del consorcio que se hubiera comprometido a ejecutar las obligaciones vinculadas directamente al objeto de la convocatoria debe acreditar este requisito”.*

En ese sentido, siendo que dicho requerimiento no se condice con lo establecido en la mencionada Directiva y las Bases Estándar, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el numeral 3.2 del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, según el siguiente detalle:

*Requisitos de Calificación*

*A. CAPACIDAD LEGAL*

*Habilitación*

***Resolución de Autorización Sanitaria de Funcionamiento de Establecimiento Farmacéutico.***

*Documento emitido por la ANM o por la Autoridad Regional de Salud (ARS), de acuerdo a lo establecido en el artículo 17° del D.S. 014-2011-SA y su primera disposición Complementaria Transitoria; debiendo adjuntar las resoluciones de los cambios y/o modificaciones realizadas en el Establecimiento Farmacéutico según corresponda.*

~~*Cuando se presenten en consorcio, están obligadas a presentar dicho documento todas las empresas consorciadas que tengan dentro de sus actividades el almacenamiento o distribución y transporte de los bienes ofertados, salvo que se trate de una empresa extranjera no instalada en el territorio nacional o de una empresa nacional que no esté reconocida como establecimiento farmacéutico.*~~

*Para aquellas empresas postoras que no sean considerados Establecimientos Farmacéuticos, no aplica la presentación de la Resolución de Autorización Sanitaria de Funcionamiento de Establecimiento Farmacéutico.*

Cabe precisar que, **se deberá dejar sin efecto** toda disposición del pliego absolutorio y las Bases que se opongan a la presente disposición.

### **3.4 Respecto al Anexo N° 7 – Declaración jurada de cumplimiento de condiciones para la aplicación de la exoneración del IGV**

De la revisión de las Bases Integradas “no definitivas” de la presente contratación, se aprecia que contendría el Anexo N° 7 – Declaración jurada de cumplimiento de condiciones para la aplicación de la exoneración del IGV, no obstante, se advierte que la Entidad no habría establecido un listado de documentación de presentación facultativa dentro de las Bases.

Asimismo, cabe precisar que, las Bases Estándar aplicables al presente procedimiento de selección, establecen que dicho Anexo se podrá incluir “*si durante la fase de actos preparatorios, las Entidades advierten que es posible la participación de proveedores que gozan del beneficio de la exoneración del IGV prevista en la Ley N° 27037, Ley de Promoción de la Inversión en la Amazonía*”.

En ese sentido, de la revisión de la información del expediente de contratación se verifica que la Entidad, durante la fase de actos preparatorios, no habría advertido la posibilidad de la participación de proveedores que gozan del beneficio de la exoneración del IGV prevista en la Ley N° 27037, Ley de Promoción de la Inversión en la Amazonía.



Firmado digitalmente por LAURA SILVA Anthony David FAU  
20419026809 soft  
Motivo: Doy V° B°  
Fecha: 17.01.2024 21:37:55 -05:00



Firmado digitalmente por URETA AQUINO Jimmy Robert FAU  
20419026809 soft  
Motivo: Doy V° B°  
Fecha: 17.01.2024 21:34:51 -05:00



Firmado digitalmente por VERGARA BENITES Victor Hugo FAU  
20419026809 soft  
Motivo: Doy V° B°  
Fecha: 17.01.2024 21:30:47 -05:00

En ese sentido, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se suprimirá** el Anexo N° 7 “Declaración jurada de cumplimiento de condiciones para la aplicación de la exoneración del IGV”, de la Sección “Anexos” de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas.

Cabe precisar que, **se deberá dejar sin efecto** toda disposición del pliego absolutorio y las Bases que se opongan a la presente disposición.

#### 4. **CONCLUSIONES**

En virtud de lo expuesto, este Organismo Técnico Especializado ha dispuesto:

- 4.1. Se procederá a la integración definitiva de las Bases a través del SEACE, en atención a lo establecido en el artículo 72 del Reglamento.
- 4.2. Es preciso indicar que, contra el pronunciamiento emitido por el OSCE, no cabe interposición de recurso administrativo alguno, siendo de obligatorio cumplimiento para la Entidad y los proveedores que participen en el procedimiento de selección.

Adicionalmente, cabe señalar que, las disposiciones vertidas en el pliego absolutorio que generen aclaraciones, modificaciones o precisiones, priman sobre los aspectos relacionados con las Bases Integradas, salvo aquellos que fueron materia del presente pronunciamiento

- 4.3. Una vez emitido el pronunciamiento y registrada la integración de Bases definitivas por el OSCE, corresponderá al comité de selección modificar en el cronograma del procedimiento, las fechas del registro de participantes, presentación de ofertas y otorgamiento de la buena pro, teniendo en cuenta que, 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, conforme a lo dispuesto en el artículo 70 del Reglamento.
- 4.4. Finalmente, se recuerda al Titular de la Entidad, que el presente pronunciamiento no convalida extremo alguno del procedimiento de selección.

Jesús María, 17 de enero de 2024

Códigos:6.1; 6,3; 12,5; 12,6; 12



Firmado digitalmente por SILVA  
SOLOGUREN Juan Antonio FAU  
20419026809 soft  
Motivo: Soy el autor del documento  
Fecha: 17.01.2024 21:40:36 -05:00