

PRONUNCIAMIENTO N.º 417-2023/OSCE-DGR

Entidad : Instituto de Medicina Legal y Ciencias Forenses

Referencia : Licitación Pública N.º 3-2023-MP-FN-JN-IMLCF-1, convocada para la “Adquisición de vestuario descartable de bioseguridad”

1. ANTECEDENTES

Mediante el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 29¹ de agosto de 2023 y subsanado el 6² y 12³ de septiembre de 2023, 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) la solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones presentada por el participante **L&M MEDICAL SUPPLIES S.A.C.**, en cumplimiento de lo dispuesto por el artículo 21 de la Ley N.º 30225, Ley de Contrataciones del Estado, en adelante la “Ley”, y el artículo 72 de su Reglamento, aprobado por el Decreto Supremo N.º 344-2018-EF, en adelante el “Reglamento”, y modificaciones.

Ahora bien, cabe indicar que en la emisión del presente pronunciamiento se empleó la información remitida por la Entidad con fechas 6 y 12 de septiembre, a efectos de complementar lo requerido, mediante Mesa de Partes de este Organismo Técnico Especializado, lo cual tiene carácter de declaración jurada.

Asimismo, cabe precisar que en la emisión del presente pronunciamiento se utilizó el orden establecido por el comité de selección en el pliego absolutorio⁴, y los temas materia de cuestionamientos del mencionado participante, conforme al siguiente detalle.

Cuestionamiento Único : Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N.º 10.

2. CUESTIONAMIENTO

Cuestionamiento Único	Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N.º 10.
------------------------------	--

Al respecto, cabe señalar que, el participante **L&M MEDICAL SUPPLIES S.A.C.**, cuestionó lo siguiente:

¹ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25039542-LIMA.

² Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25221965-LIMA.

³ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25238676-LIMA.

⁴ Para la emisión del presente Pronunciamiento se utilizará la numeración establecida en el pliego absolutorio en versión PDF.

“(…) luego de revisar la absolución de observaciones del proceso LICITACIÓN PÚBLICA N.º 03-2023-MP-FN-JN-IMLCF, solicitamos sea elevada al OSCE, las observaciones N.º 10 del pliego absolutorio”.

Pronunciamiento

Sobre el particular, el numeral 72.8 del artículo 72 del Reglamento, señala que los participantes pueden formular cuestionamientos al Pliego de absolución de consultas y observaciones de las Licitaciones Públicas y Concursos Públicos, así como a las Bases Integradas de dichos procedimientos, por la supuesta vulneración a la normativa de contrataciones, los principios que rigen la contratación pública y otra normativa que tenga relación con el objeto de la contratación.

Por su parte, el numeral 6.2 de la Directiva N.º 009-2019-OSCE/CD “Emisión de Pronunciamiento”, en adelante la Directiva, señala que el participante debe identificar y sustentar la vulneración que se habría producido, así como la consulta u observación de cual deviene el cuestionamiento.

Ahora bien, en el presente caso, no es posible emitir un pronunciamiento específico, toda vez que, el recurrente se ha limitado a solicitar de manera general la elevación de la consulta y/u observación N.º 10, no identificando, ni sustentando de manera específica en qué extremo y de qué manera la absolución brindada por el órgano a cargo del procedimiento de selección sería contraria a la normativa de contratación pública u otras normas conexas que tengan relación con el procedimiento de selección o con el objeto de la contratación, conforme lo establece la Directiva N.º 009-2019-OSCE/CD.

En ese sentido, toda vez que, el participante en mención no ha identificado ni sustentado la supuesta vulneración a i) La normativa de contrataciones; ii) Los principios que rigen la contratación pública y iii) Otra normativa que tenga relación con el objeto de la contratación, por lo que, este Organismo Técnico Especializado ha decidido **NO ACOGER** el presente cuestionamiento.

3. ASPECTOS REVISADOS DE OFICIO

Si bien el procesamiento de la solicitud de pronunciamiento, por norma, versa sobre los supuestos cuestionamientos derivados de la absolución de consultas y/u observaciones, 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. Costo de reproducción y entrega de bases

De la revisión de las Bases estándar aplicables al objeto de la contratación, se aprecia lo siguiente:

“1.10. Costo de reproducción y entrega de bases

Los participantes registrados tienen el derecho de recabar un ejemplar de las bases, para cuyo efecto deben cancelar [CONSIGNAR EL COSTO DE REPRODUCCIÓN DE LAS BASES] en [CONSIGNAR LA FORMA Y LUGAR PARA REALIZAR EL PAGO Y RECABAR LAS BASES]”.

Al respecto, de la revisión del numeral 1.10. del Capítulo I de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

“1.10. Costo de reproducción y entrega de bases

*Los participantes registrados tienen el derecho de recabar un ejemplar de las bases, para cuyo efecto **deben cancelar S/. 5.00 (CINCO CON 00/100 SOLES)** y recabarlas en el Área de Abastecimiento del Instituto de Medicina Legal”.*

De lo expuesto en el citado numeral de las Bases Integradas, se aprecia que la Entidad habría omitido precisar el lugar (oficina, unidad u otro) en el que se realizará el pago, así como la dirección donde se recabarán las Bases; por lo cual, mediante el Informe N.º 05-2023-MPFN-IML-CS⁵, el Área Usuaria indicó lo siguiente:

“(…)

Los participantes registrados tienen el derecho de recabar un ejemplar de las bases, para cuyo efecto deben cancelar S/ 5.00 (Cinco Soles con 00/100 Soles) por el costo de reproducción de las bases, en la caja de la Entidad y recabarlas en el área de abastecimiento del Instituto de Medicina Legal y Ciencias Forenses, sito en Jr. Washington N.º 1837 – Cercado de Lima – Lima, en el horario de 08:00 a.m. a 4:45 p.m.”.

En tal sentido, de acuerdo a indicado en el citado Informe, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- Se **incluirá** en el numeral 1.10., del Capítulo I de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, lo siguiente:

1.10. Costo de reproducción y entrega de bases

*Los participantes registrados tienen el derecho de recabar un ejemplar de las bases, para cuyo efecto **deben cancelar S/. 5.00 (CINCO CON 00/100 SOLES)** en la caja de la Entidad y recabarlas en el Área de*

⁵ Remitido el 6 de septiembre de 2023, mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25221965-LIMA.

*Abastecimiento del Instituto de Medicina Legal y Ciencias Forenses,
sito en Jr. Washington N.º 1837 – Cercado de Lima – Lima, en el
horario de 08:00 a.m. a 4:45 p.m.*

Asimismo, se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a la disposición prevista en el párrafo anterior.

3.2. Presentación de muestras

De la revisión de las Bases estándar aplicables al objeto de la contratación, se aprecia lo siguiente:

“2.2.1.1. Documentos para la admisión de la oferta

(...)

Cuando excepcionalmente la Entidad requiera la presentación de muestras, deberá precisar lo siguiente: (i) los aspectos de las características y/o requisitos funcionales que serán verificados mediante la presentación de la muestra; (ii) la metodología que se utilizará; (iii) los mecanismos o pruebas a los que serán sometidas las muestras para determinar el cumplimiento de las características y/o requisitos funcionales que la Entidad ha considerado pertinente verificar; (iv) el número de muestras solicitadas por cada producto; (v) el órgano que se encargará de realizar la evaluación de dichas muestras; y (vi) dirección, lugar exacto y horario⁶ para la presentación de muestras.

No corresponde exigir la presentación de muestras cuando su excesivo costo afecte la libre concurrencia de proveedores”.

Al respecto, de la revisión del numeral 2.2.1.1. Documentos para la admisión de la oferta del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

“2.2.1.1. Documentos para la admisión de la oferta

(...)

e) Muestras de los bienes a adquirir y los documentos sustentaría de la calidad de la tela SSMMS solicitada y ficha técnica, mismo que se presentan en el área de Abastecimiento ubicado en el Jr. Washington N.º 1837 Cercado de Lima – Lima – Lima, en la fecha de Presentación de propuestas consignada en el cronograma del procedimiento”.

⁶ Las muestras se presentan el mismo día programado en el calendario para la presentación de ofertas. Al consignar el horario debe tenerse en cuenta que el horario de atención no podrá ser menor a 8 (ocho) horas.

Es así que, se solicitó a la Entidad precisar la información referida a la presentación de muestras, de acuerdo a los lineamientos previstos en las Bases Estándar; por lo que, mediante el Informe N.º 04-2023-MPFN-IML-CS⁷, la Entidad precisó lo siguiente:

“(…)

Por lo que, debemos precisar y aclarar lo siguiente respecto a la presentación de muestras (para los ítems del 1 al 11):

I. Los aspectos de las características y/o requisitos funcionales que serán verificados mediante la presentación de la muestra.

Rpta: Se verificará en las muestras:

- a) El gramaje 50 g/m² +- 5%*
- b) La impermeabilidad de la tela a los fluidos como agua.*

II. La metodología que se utilizará

Rpta: Se utilizará como metodología de referencia la “EN-ISO 536 GRAMAJE”, para determinar el espesor del gramaje del ropaje.

III. Los mecanismos o pruebas a los que serán sometidas las muestras para determinar el cumplimiento de las características y/o requisitos funcionales que la Entidad ha considerado pertinente verificar

Rpta: Se detalla a continuación:

- a) Para determinar el cumplimiento del gramaje de las muestras presentadas, se recortará de la prenda entera en fracciones de 5cm x 5cm un total de 05 fracciones (f1+f2+f3+f4+f5), para luego pesarlas mediante una balanza analítica calibrada, y se sacará el promedio de los cinco (5) fracciones, para luego dividir entre 0,025, el resultado nos indicará si el gramaje de la muestra presentada se encuentra en el rango requerido 50 g/m² con un margen de +-5%, esto se aplicará a cada muestra para todos los ítems.*

Prueba de gramaje: $(f1+f2+f3+f4+f5)/5$
0.025

⁷ Remitido el 6 de septiembre de 2023, mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25221965-LIMA.

b) Para la impermeabilidad de las muestras presentadas, se someterá a una verificación simple del ropaje al agua destilada vertiendo con una piseta, y se observará visualmente que el agua recorre el producto sin humedecerla, asimismo se verificará mediante el tacto que la muestra presentada se encuentra seca. Caso contrario será rechazada la prueba por no cumplir con las especificaciones técnicas relacionadas con la impermeabilidad.

IV. El número de muestras solicitadas por cada producto

Rpta: Se solicitará una muestra por cada talla de los ítems descritos (ítems N.º 1 al ítem N.º 11)

V. El órgano que se encargará de realizar la evaluación de dichas muestras

Rpta: El área usuaria designará al órgano encargado para la evaluación de las muestras, debiendo integrar este órgano los especialistas técnicos del área usuaria.

VI. Dirección, lugar exacto y horario para la presentación de muestras

Rpta: Deberán ser remitidas sito Jr. Washington 1837 Cercado de Lima, desde las 08:00 a 16:00 hrs. el mismo día de presentación de ofertas”. (El resaltado y subrayado es agregado).

Asimismo, respecto a la prueba de impermeabilidad, mediante Informe N.º 07-2023-MPFN-IML-CS⁸, la Entidad agregó lo siguiente:

“(…)

Cabe mencionar que estas pruebas a los que son sometidas los ropajes solicitados del ítem 01 al 11 es para asegurar que estos cumplan con lo solicitado en las especificaciones técnicas ya que esto aseguramos la máxima protección a los usuarios médicos legistas, médico patólogos, biológicos, químico farmacéuticos, técnicos entre otros profesionales de la salud, **que laboran en sala de necropsia, donde existe la mayor exposición a patógenos**, y esta prueba de impermeabilidad asegurará que las muestras cumplan con dicho requisito indispensable” (El resaltado y subrayado es agregado).

⁸ Remitido el 12 de septiembre de 2023, mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25238675-LIMA.

De lo expuesto, se aprecia que la Entidad ha dispuesto las condiciones para la realización de muestras; sin embargo, respecto al extremo de la “impermeabilidad” aún esta forma de verificación podría resultar subjetiva en la medida que la prueba es enteramente organoléptica (visual y tacto)⁹; por lo cual, con ocasión de la integración definitiva de las Bases se realizará la incorporación de la información de la Entidad sobre las muestra sin considerar la “impermeabilidad”, tal como se aprecia en la disposición esgrimida a continuación:

- Se **adecuará** el literal e) del numeral 2.2.1.1. del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, lo siguiente:

2.2.1.1. Documentos para la admisión de la oferta
(...)

e) Muestras de los bienes a adquirir y los documentos sustentaría de la calidad de la tela SSMMS solicitada y ficha técnica, ~~misma que se presentan en el área de Abastecimiento ubicado en el Jr. Washington N.º 1837 Cercado de Lima Lima Lima, en la fecha de Presentación de propuestas consignada en el cronograma del procedimiento~~.

I. Los aspectos de las características y/o requisitos funcionales que serán verificados mediante la presentación de la muestra.

Se verificará en las muestras:

c) El gramaje 50 g/m2 +- 5%

~~*d) La impermeabilidad de la tela a los fluidos como agua.*~~

II. La metodología que se utilizará

Se utilizará como metodología de referencia la “EN-ISO 536 GRAMAJE”, para determinar el espesor del gramaje del ropaje.

III. Los mecanismos o pruebas a los que serán sometidas las muestras para determinar el cumplimiento de las características y/o requisitos funcionales que la Entidad ha considerado pertinente verificar

Se detalla a continuación:

a) Para determinar el cumplimiento del gramaje de las muestras presentadas, se recortará de la prenda entera en fracciones de 5cm x 5cm un total de 05

⁹ Se podrá visualizar criterio similar en la Resolución N° 2572-2019-TCE-S3.

fracciones $(f1+f2+f3+f4+f5)$, para luego pesarlas mediante una balanza analítica calibrada, y se sacará el promedio de los cinco (5) fracciones, para luego dividir entre 0,025, el resultado nos indicará si el gramaje de la muestra presentada se encuentra en el rango requerido 50 g/m² con un margen de $\pm 5\%$, esto se aplicará a cada muestra para todos los ítems.

Prueba de gramaje: $(f1+f2+f3+f4+f5)/5$ 0.025
--

~~b) Para la impermeabilidad de las muestras presentadas, se someterá a una verificación simple del ropaje al agua destilada vertiendo con una piseta, y se observará visualmente que el agua recorre el producto sin humedecerla, asimismo se verificará mediante el tacto que la muestra presentada se encuentra seca. Caso contrario será rechazada la prueba por no cumplir con las especificaciones técnicas relacionadas con la impermeabilidad.~~

IV. El número de muestras solicitadas por cada producto
Se solicitará una muestra por cada talla de los ítems descritos (ítems N.º 1 al ítem N.º 11)

V. El órgano que se encargará de realizar la evaluación de dichas muestras
El área usuaria designará al órgano encargado para la evaluación de las muestras, debiendo integrar este órgano los especialistas técnicos del área usuaria.

VI. Dirección, lugar exacto y horario para la presentación de muestras
Deberán ser remitidas sito Jr. Washington 1837 Cercado de Lima, desde las 08:00 a 16:00 hrs. el mismo día de presentación de ofertas”.

- Considerando la adecuación del procedimiento de evaluación de muestras, la Entidad **deberá evaluar** si el procedimiento actual de la revisión de muestras cumple con la finalidad para obtener productos que permitan satisfacer la necesidad y, de ser el caso, podrá evaluar emplear lo dispuesto en el artículo 44 de la Ley, a efectos de sanear lo ocurrido.

Asimismo, se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a las disposiciones previstas en el párrafo anterior.

3.3. Vicios ocultos

De la revisión de las Bases estándar aplicables a la presente convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“CLÁUSULA DUODÉCIMA: RESPONSABILIDAD POR VICIOS OCULTOS

La recepción conforme de la prestación por parte de LA ENTIDAD no enerva su derecho a reclamar posteriormente por defectos o vicios ocultos, conforme a lo dispuesto por los artículos 40 de la Ley de Contrataciones del Estado y 173 de su Reglamento.

El plazo máximo de responsabilidad del contratista es de [CONSIGNAR TIEMPO EN AÑOS, NO MENOR DE UN (1) AÑO] año(s) contado a partir de la conformidad otorgada por LA ENTIDAD”.

Al respecto, de la revisión del numeral 5.13 “Responsabilidad por vicios ocultos” del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases, se precia lo siguiente:

“(…)

5.13.1 La recepción conforme de la Entidad no enerva su derecho a reclamar posteriormente por defectos o vicios ocultos.

5.13.2 Las discrepancias referidas a defectos o vicios ocultos son sometidas a conciliación y/o arbitraje. En dicho caso el plazo de caducidad se computará a partir de la conformidad otorgada por la Entidad hasta treinta (30) días hábiles posteriores al vencimiento del plazo de responsabilidad del contratista previsto en el contrato”.

De lo expuesto se aprecia que la Entidad habría considerado el plazo de 30 días hábiles, a partir del plazo de responsabilidad del contratista, para someter a conciliación y/o arbitraje las posibles discrepancias entre las partes del contrato; no obstante, no habría precisado dicho plazo de responsabilidad; por lo que, mediante Informe N.º 03-2023-MPFN-IML-CS¹⁰, la Entidad precisó lo siguiente:

“(…) debemos precisar que el plazo máximo de responsabilidad del contratista es de UN (1) AÑO contado a partir de la conformidad otorgada por LA ENTIDAD, señaladas en las especificaciones técnicas del Capítulo III de la Sección Específicas de las Bases”.

¹⁰ Remitido el 6 de septiembre de 2023, mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25221965-LIMA.

En ese sentido, teniendo en cuenta lo indicado por la Entidad y los lineamientos previstos en las Bases Estándar aplicables al objeto de la convocatoria, con ocasión de la integración definitiva de las Bases, se emitirán las siguientes disposiciones.

- Se **adecuará** la cláusula duodécima del Capítulo V de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, lo siguiente:

CLÁUSULA DUODÉCIMA: RESPONSABILIDAD POR VICIOS OCULTOS

La recepción conforme de la prestación por parte de LA ENTIDAD no enerva su derecho a reclamar posteriormente por defectos o vicios ocultos, conforme a lo dispuesto por los artículos 40 de la Ley de Contrataciones del Estado y 173 de su Reglamento.

*El plazo máximo de responsabilidad del contratista es de **UN (1) año** contado a partir de la conformidad otorgada por LA ENTIDAD.*

Asimismo, se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a las disposiciones previstas en el párrafo anterior.

3.4. Oferta

De la revisión del numeral 5.8 -Otras obligaciones- de los ítem en cuestión obrantes en el Capítulo III de la sección específica de las Bases, se advierte lo siguiente:

“(…)
5.8.2 La oferta presentada por el proveedor deberá estar en idioma español”.

Al respecto, cabe señalar que, en el artículo 59 del Reglamento establece que los documentos que acompañan las ofertas se presentan en idioma español; y cuando los documentos no figuren en idioma español, se presenta la respectiva traducción por traductor público juramentado o traductor colegiado certificado, según corresponda,

Por lo tanto, no necesariamente el total de la oferta debe estar español, y por ello, a efectos de evitar confusión entre los potenciales participantes, se **deberá tener en cuenta¹¹** que la oferta y los documentos que acompañan deben estar en idioma español, sin embargo, está permitido que los documentos de la oferta estén en un idioma distinto, siempre y cuando esté acompañado de traducción por traductor público juramentado o traductor colegiado certificado, según corresponda.

¹¹ La presente disposición no requiere implementación en las Bases.

Asimismo, se **dejará sin efecto** todo extremo del pliego absolutorio y de las Bases que se opongan a la disposición prevista en el párrafo anterior.

3.5. Actividad comercial

De la revisión del numeral 5.5 -Requisitos del proveedor- del requerimiento obrante en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases, se aprecia lo siguiente:

“(…)
5.5.4. *El proveedor debe tener actividad comercial que guarde relación con ventas relacionadas a materiales de bioseguridad para sector salud*”.

Al respecto, cabe señalar que, la actividad económica o comercial obra en documentos, tales como, la ficha RUC o el documento de constitución; sin embargo, dicha condición para los proveedores oferentes podría no ser un motivo suficiente para descalificar las ofertas¹²; por lo cual, a efectos de evitar confusiones entre los potenciales oferentes, se **suprimirá** el numeral 5.5.4 materia de la presente disposición.

Asimismo, se **dejará sin efecto** todo extremo que se oponga 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 participan 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

¹² Ver caso similar en el considerando 31 de la Resolución N.º 0750-2019-TCE-S3.

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, 27 de septiembre de 2023

Código: 6.1