

A : **BETTSY LISET MADUEÑO ÁVALOS**
Directora de la Oficina de Administración

DE : **GONZALO PINTO BAZURCO MENDOZA**
Director de la Oficina de Asesoría Jurídica

ASUNTO : Opinión legal respecto de la propuesta de aprobación de la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN para la *"Adquisición de sistemas neumático de apertura de canes y sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales para la instalación de la celda blindada para la producción en condición GMP del radiofármaco Iodo-131 en la Planta de Producción de Radioisótopos y Radiofármacos: Ítem 1: Sistemas neumático de apertura de canes e Ítem 2: Sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales"*

REFERENCIA : Memorando N° D001871-2023-IPEN-LOGI

FECHA : San Borja, 19 de diciembre de 2023.

Tengo el agrado de dirigirme a usted para saludarla cordialmente y al mismo tiempo, en atención al documento de la referencia, emitir opinión legal respecto de la propuesta de aprobación de la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN para la *"Adquisición de sistemas neumático de apertura de canes y sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales para la instalación de la celda blindada para la producción en condición GMP del radiofármaco Iodo-131 en la Planta de Producción de Radioisótopos y Radiofármacos: Ítem 1: Sistemas neumático de apertura de canes e Ítem 2: Sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales"*.

I. ANTECEDENTES

1. Mediante la Resolución de Administración N° D000096-2023-IPEN-ADMI del 15 de diciembre de 2023, se aprueba la Décima Tercera Modificación del Plan Anual de Contrataciones del Instituto Peruano de Energía Nuclear - IPEN, correspondiente al Año Fiscal 2023, a fin de incluir un (1) Supuesto de Inaplicación por Contratación Internacional.
2. En ese marco, a través del Memorando N° D001871-2023-IPEN-LOGI del 16 de diciembre de 2023, la Unidad de Logística de la Oficina de Administración (en adelante, **la LOGI**) solicita a la Oficina de Asesoría Jurídica (en adelante, **la ASJU**) se sirva emitir opinión legal respecto de la propuesta de aprobación de la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN para la *"Adquisición de sistemas neumático de apertura de canes y sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales para la instalación de la celda blindada para la producción en condición GMP del radiofármaco Iodo-131 en la Planta de Producción de Radioisótopos y Radiofármacos: Ítem 1: Sistemas neumático de apertura de canes e Ítem 2: Sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales"*.

II. ANÁLISIS

II.1 Objeto del informe

3. El presente Informe tiene por objeto emitir opinión legal respecto de la propuesta de aprobación de la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN para la *"Adquisición de sistemas neumático de apertura de canes y sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales para la instalación de la celda blindada para la producción en condición GMP del radiofármaco Iodo-131 en la Planta de Producción de Radioisótopos y Radiofármacos: Ítem 1: Sistemas neumático de apertura de canes e Ítem 2: Sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales"*, en atención al marco normativo vigente.

II.2 Sobre el marco normativo interno que regula las funciones de la Oficina de Asesoría Jurídica

4. El Artículo 21° del Reglamento de Organización y Funciones del Instituto Peruano de Energía Nuclear - IPEN, aprobado por el Decreto Supremo N° 062-2005-EM (en adelante, **el ROF del IPEN**),

establece que la ASJU es el órgano encargado de asesorar a la Alta Dirección en los asuntos de carácter Jurídico-Legal, dictamina sobre los asuntos relacionados con las actividades de la institución, absuelve las consultas legales y propone a la Alta Dirección las modificaciones de la legislación que sean más convenientes para la Institución.

5. El Literal c) del Artículo 22° del ROF del IPEN, señala que la ASJU tiene, entre otras funciones, la de emitir opinión, pronunciamiento e informes sobre la interpretación y aplicación de normas legales y administrativa que se sometan a consideración.
6. Por su parte, el Subnumeral 6.2.9 de la Directiva N° DIR-010-IPEN/ADMI *"Directiva de Selección y Pago de Proveedores del Instituto Peruano de Energía Nuclear"*, aprobado por Resolución de Presidencia N° D000214-2022-IPEN-PRES, establece que en los procedimientos de selección que se encuentren a cargo del Comité de Selección o del Órgano Encargado de Contrataciones, se deberán remitir los expedientes a la ASJU a efecto emitir la opinión legal y proyectar los actos resolutivos correspondientes, en el plazo máximo de tres (03) días hábiles.
7. En ese sentido, se concluye que la ASJU, como órgano de asesoramiento del IPEN en materia jurídico-legal, tiene la competencia para emitir opinión; y, proyectar los actos resolutivos, cuando corresponda, sobre aquellos expedientes de contratación que sean derivados por las unidades de organización del IPEN.

II.3 Sobre el marco normativo que regula la aprobación de la contratación con un proveedor no domiciliado

8. A través del Decreto Supremo N° 082-2019-EF, se aprueba el Texto Único Ordenado de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado (en adelante, **el TUO de la LCE**), cuya finalidad es establecer normas orientadas a maximizar el valor de los recursos públicos que se invierten y a promover la actuación bajo el enfoque de gestión por resultados en las contrataciones de bienes, servicios y obras, de tal manera que estas se efectúen en forma oportuna y bajo las mejores condiciones de precio y calidad, permitan el cumplimiento de los fines públicos.
9. El Literal d) del Artículo 2° del TUO de la LCE, señala que el principio de publicidad comprende que el proceso de contratación debe ser objeto de publicidad y difusión con la finalidad de promover la libre concurrencia y competencia efectiva, facilitando la supervisión y el control de las contrataciones.
10. El Literal f) del Numeral 5.1. Artículo 5° del TUO de la LCE, establece que, dentro de los supuestos excluidos del ámbito de aplicación sujetos a supervisión del Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (en adelante, **el OSCE**), se encuentran las contrataciones realizadas con proveedores no domiciliados en el país cuando se **cumpla una** de las siguientes condiciones: (i) se sustente la imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación de la presente norma; o, (ii) el mayor valor de las prestaciones se realice en territorio extranjero
11. Por su parte, la Dirección Técnico Normativa del OSCE (en adelante, **la DTN**) ha establecido estándares para la aplicación de la excepción establecida en el Literal f) del Numeral 5.1. Artículo 5° del TUO de la LCE, conforme el siguiente detalle:

Tabla N° 01
Opiniones sobre la contratación con proveedor no domiciliado en el país

| N° de Opinión | Sumilla | Sustento |
|----------------------------|--|--|
| Opinión N° 113-2017/DTN | Inscripción en el RNP | "(...) conforme a lo indicado al absolver la consulta anterior, para contratar con proveedores no domiciliados en el país , bajo el supuesto excluido del ámbito de aplicación sujeto a supervisión previsto en el literal f) del numeral 5.1 del artículo 5 de la Ley, no es necesario que el proveedor se encuentre inscrito en el RNP " |
| Opinión N° 147-2018/DTN | Existencia de mercado nacional para la provisión de bienes o servicios | "Es importante indicar que para que una Entidad pueda llevar a cabo una contratación con un proveedor no domiciliado en el país inaplicando la normativa de contrataciones del Estado, —en aplicación de la primera causal prevista en el literal f) del artículo 5 de la Ley— debe constatar previamente la inexistencia de proveedores en el mercado nacional en capacidad de efectuar la |

| N° de Opinión | Sumilla | Sustento |
|---------------|---------|---|
| | | prestación requerida para satisfacer su necesidad. Para tal efecto, la Entidad debe realizar un estudio de mercado, producto de la cual se advierte que la prestación requerida no puede ser ejecutada por ningún proveedor en el mercado nacional, tal como lo ha señalado este Organismo Supervisor en opiniones previas" |

Fuente: Dirección Técnico Normativa del OSCE.

Elaboración: Oficina de Asesoría Jurídica.

12. En ese sentido, del marco normativo expuesto se concluye lo siguiente: (i) la contratación con proveedores no domiciliados en el país, constituye un supuesto de excepción de la aplicación del marco normativo materia de contrataciones del Estado, pero se encuentra sujeto a supervisión por parte del OSCE; (ii) para la aplicación del supuesto de excepción por contratación con proveedor no domiciliado, debe acreditarse el cumplimiento de uno de los requisitos, encontrándose entre ellos, el de imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación de la presente norma; y, (iii) la Entidad debe realizar un estudio de mercado, en el cual se concluya que la prestación requerida no puede ser ejecutada por proveedor nacional, siendo que el proveedor domiciliado en el extranjero no necesariamente puede estar inscrito en el RNP.

II.4 Sobre la propuesta de aprobación de la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN

13. Mediante la Resolución de Administración N° D000096-2023-IPEN-ADMI del 15 de diciembre de 2023, se aprueba la Décima Tercera Modificación del Plan Anual de Contrataciones del Instituto Peruano de Energía Nuclear - IPEN, correspondiente al Año Fiscal 2023, a fin de incluir un (1) Supuesto de Inaplicación por Contratación Internacional.
14. En ese marco, a través del Memorando N° D001871-2023-IPEN-LOGI del 16 de diciembre de 2023, la LOGI solicita a la ASJU se sirva emitir opinión legal respecto de la propuesta de aprobación de la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN para la "Adquisición de sistemas neumático de apertura de canes y sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales para la instalación de la celda blindada para la producción en condición GMP del radiofármaco Iodo-131 en la Planta de Producción de Radioisótopos y Radiofármacos: Ítem 1: Sistemas neumático de apertura de canes e Ítem 2: Sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales".
15. Sobre el particular, la LOGI remite el Informe de Indagación de Mercado N° 022-2023-LOGI del 13 de diciembre de 2023, a través del cual se acredita el cumplimiento de la causal establecida en el el Literal f) del Numeral 5.1. Artículo 5° del TUO de la LCE, conforme el siguiente detalle:

Tabla N° 2
Acreditación del cumplimiento de requisito de excepción

| Requisito | Documento de sustento | Sustento | Cumple/No Cumple |
|--|---|---|------------------|
| imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación de la presente norma | Informe de Indagación de Mercado N° 022-2023-LOGI | <ul style="list-style-type: none"> - De las invitaciones efectuadas se obtuvo la cotización de la empresa: TEMA SINERGIE de ITALIA - Se verifico que no existe adquisición similar realizada por la entidad. - Se verificó que en el SEACE no existen contratos internacionales similares realizados por nuestra Institución y por otras Entidades. - Se establece como valor estimado de la contratación, el valor ascendente a S/ 144 342,00 (Ciento cuarenta y cuatro mil trescientos cuarenta y dos y 00/100 Soles) | CUMPLE |

Fuente: Unidad de Logística

Elaboración: Oficina de Asesoría Jurídica

16. Al respecto, de la revisión de la propuesta de aprobación de la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN, se advierte que la misma acredita el supuesto de excepción de la aplicación de la normativa de contratación del Estado pero sujeta a supervisión por parte del OSCE, toda vez que el Órgano Encargado de las Contrataciones del IPEN ha verificado que la prestación requerida no puede ser ejecutada por ningún proveedor en el mercado nacional, de conformidad con lo establecido en el Literal f) del Numeral 5.1. Artículo 5° del TUO de la LCE, de acuerdo al marco normativo señalado en el Numeral II.3 del presente Informe y al cumplimiento del requisito señalado en el Numeral 15 del presente Informe.

II.5 Sobre la autoridad competente para aprobar la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN

17. El Numeral 8.2 del Artículo 8° del TUO de la LCE, establece que el Titular de la Entidad puede delegar, mediante resolución, la autoridad que la presente norma le otorga.
18. Al respecto, a través del Literal e) del Numeral 2.1 del Artículo 2° de la Resolución de Presidencia N° D000004-2023-IPEN-PRES publicada en el diario oficial El Peruano el 12 de enero de 2023, la Presidencia del IPEN delega en la Oficina de Administración, entre otras facultades en materia de contrataciones del Estado, la de aprobar las contrataciones internacionales.
19. En ese sentido, esta Oficina de Asesoría Jurídica considera que, el acto de administración interna que disponga aprobar la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN para la *"Adquisición de sistemas neumático de apertura de canes y sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales para la instalación de la celda blindada para la producción en condición GMP del radiofármaco Iodo-131 en la Planta de Producción de Radioisótopos y Radiofármacos: Ítem 1: Sistemas neumático de apertura de canes e Ítem 2: Sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales"*, se efectivice a través de un memorando de la Oficina de Administración.

III. CONCLUSIÓN

Sobre la base de las consideraciones expuestas, esta Oficina de Asesoría Jurídica emite opinión legal favorable respecto de la aprobación de la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN para la *"Adquisición de sistemas neumático de apertura de canes y sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales para la instalación de la celda blindada para la producción en condición GMP del radiofármaco Iodo-131 en la Planta de Producción de Radioisótopos y Radiofármacos: Ítem 1: Sistemas neumático de apertura de canes e Ítem 2: Sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales"*, la misma que cuenta con Certificación de Crédito Presupuestario Nota N° 0000000770, por el monto total de S/ 144 342,00 (Ciento cuarenta y cuatro mil trescientos cuarenta y dos y 00/100 Soles), de conformidad con los Numerales II.4 y II.5 del presente Informe.

IV. RECOMENDACIÓN

Sobre la base de la conclusión expuesta, esta Oficina de Asesoría Jurídica recomienda a vuestro Despacho emitir el acto resolutivo que disponga aprobar la Contratación Internacional N° 007-2023-IPEN para la *"Adquisición de sistemas neumático de apertura de canes y sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales para la instalación de la celda blindada para la producción en condición GMP del radiofármaco Iodo-131 en la Planta de Producción de Radioisótopos y Radiofármacos: Ítem 1: Sistemas neumático de apertura de canes e Ítem 2: Sistemas neumáticos de apertura y sellado de viales"*.

Para lo cual, se adjunta el proyecto resolutivo correspondiente.

Atentamente,

(DOCUMENTO ELABORADO Y FIRMADO DIGITALMENTE)

GONZALO PINTO BAZURCO MENDOZA

Director de la Oficina de Asesoría Jurídica
Instituto Peruano de Energía Nuclear - IPEN