

PRONUNCIAMIENTO N° 576-2023/OSCE-DGR

Entidad : Seguro Social de Salud - Red Asistencial Almenara

Referencia : Licitación Pública N° 23-2023-ESSALUD-RPA-1, convocada para la “adquisición de reactivos e insumos de laboratorio con equipo de cesión de uso para la Unidad de Inmunología Especializada del HNGAI”.

1. ANTECEDENTES

Mediante el formulario de solicitud de emisión de pronunciamiento, recibido el 29¹ de noviembre de 2023 y subsanado el 12² y 22³ de diciembre 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 **SISTEMAS ANALÍTICOS S.R.L.**, 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 complementaria remitida por la Entidad, con fecha 12⁴ de diciembre de 2023, mediante la 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 absolutorio⁵ y los temas materia de cuestionamientos de los mencionados participantes, conforme al siguiente detalle:

- **Cuestionamiento Único** : Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N° 21, referida a la “**indagación de mercado**”.

¹ Mediante el Trámite Documentario N° 2023-25756163-LIMA.

² Mediante el Trámite Documentario N° 2023-25947243-LIMA.

³ Mediante el Trámite Documentario N° 2023-25969078-LIMA.

⁴ Mediante el Trámite Documentario N° 2023-25947243-LIMA.

⁵ Para la emisión del presente Pronunciamiento se utilizará la numeración establecida en el pliego absolutorio en versión PDF.

2. CUESTIONAMIENTO

Cuestionamiento Único

Respecto a la “indagación de mercado”

El participante **SISTEMAS ANALÍTICOS S.R.L.** cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N° 21, toda vez que, según refiere:

“Mediante la observación N° 21, nuestra empresa solicitó al Comité de Selección que, brinde el detalle de los postores y marcas que fueron partícipes de estudio de mercado, bajo el cual se determinó la existencia de pluralidad de marcas y postores, ello en atención a que las Entidades deben proporcionar información clara y coherente a fin de que el proceso de contratación sea comprendido por los postores (...)

Sin embargo, en respuesta a lo solicitado, el Comité de Selección sostuvo que no acoge la observación realizada. Asimismo, precisó que, «(...) dicha información no es relevante para formular la oferta de los postores que participen en el proceso de selección en curso»

(...)

Sobre el particular, debemos señalar que, contrariamente a lo señalado por el Comité de Selección, en el proceso en cuestión si resulta necesario y relevante que la información relativa a la pluralidad de marcas y postores sea puesta a conocimiento de los postores, ello en tanto que, en el marco de las contrataciones públicas, toda actuación de las Entidades, entiéndase decisiones adoptadas por el Comité de Selección, deben encontrarse debidamente sustentadas y ser accesibles para todos los postores.

Es preciso indicar que, según la DIRECTIVA No. 004-2019 -OSCE/CD, se dispone que, el Resumen Ejecutivo, el cual se registra en el SEACE con motivo de la convocatoria de los procesos de selección, debe contener información relevante sobre las indagaciones en el mercado referida a la existencia de la pluralidad de proveedores que cumplan a cabalidad con el requerimiento; la posibilidad de distribuir la buena pro; así como información que pueda utilizarse para los factores de evaluación u otros aspectos que tengan incidencia en la eficiencia de la contratación.

En línea con lo indicado, es preciso señalar que, de conformidad con el principio de Publicidad, las convocatorias de los procesos de selección y los actos que se dicten como consecuencia de los mismos deberán ser objeto de publicidad y difusión adecuada y suficiente a fin de garantizar la libre concurrencia de los potenciales postores.

En ese mismo sentido, según el principio de Transparencia, las Entidades deben proporcionar información clara y coherente con el fin de que todas las etapas de la contratación sean comprendidas por los proveedores, garantizando la libertad de concurrencia, y que la contratación se desarrolle bajo condiciones de igualdad de trato, objetividad e imparcialidad.

En el caso que nos ocupa, con fecha 31 de julio de 2023, con motivo de la convocatoria del presente proceso de selección, se publicó el "Resumen Ejecutivo de las Actuaciones Preparatorias", en donde se declaró que si existe pluralidad de proveedores y marcas en capacidad de cumplir con el requerimiento, pero no se consignó el detalle de la relación de marcas y postores que habrían sido partícipes de la indagación del mercado, sobre los que, precisamente, se habría concluido la existencia de pluralidad; por lo que, mi representada procedió a solicitar dicha información.

No obstante, como se indicó, la Entidad dispuso no acoger nuestra observación y precisó que, dicha información no es relevante para formular la oferta de los postores que participen en el proceso de selección en curso, lo cual, como se podrá advertir, resulta contrario a los principios que rigen las contrataciones del Estado, previstos en la Ley de Contrataciones del Estado y su reglamento.

Estando a lo indicado, cuestionamos dicho extremo del Pliego de absolución de consultas y observaciones y, solicitamos que se realice la absolución dentro de los alcances de la misma, en cumplimiento de lo dispuesto en la normativa de contrataciones del Estado.

En atención a todo lo expuesto, solicitamos la elevación del Pliego absolutorio de consultas y observaciones al OSCE con la finalidad de que se emita el pronunciamiento correspondiente" (El resaltado y subrayado es agregado).

Pronunciamiento

Al respecto, cabe señalar que en el formato "Resumen ejecutivo de las actuación preparatorias" publicado en el SEACE junto con la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

3 INFORMACIÓN RELEVANTE ADICIONAL COMO RESULTADO DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO				
3.1	FECHA DE INICIO DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO	21/03/2023	FECHA DE CULMINACIÓN DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO	31/05/2023
3.2	PLURALIDAD DE PROVEEDORES QUE CUMPLEN CON EL REQUERIMIENTO	SI	X	NO
3.3	PLURALIDAD DE MARCAS QUE CUMPLEN CON EL REQUERIMIENTO	SI	X	NO

Es así que, mediante la consulta y/u observación N° 21, se solicitó **brindar** el detalle de los postores y marcas que fueron partícipes de la indagación de mercado; ante lo cual, el comité de selección decidió “no acoger” lo solicitado, señalando que lo solicitado por el participante no es relevante para formular la oferta de los postores que participen en el procedimiento de selección.

No obstante, el recurrente cuestionó dicha absolución, indicando que en el procedimiento de selección en cuestión sí resulta necesario y relevante que la información relativa a la pluralidad de marcas y postores sea puesta a conocimiento de los potenciales postores; asimismo, de conformidad con el principio de publicidad, las convocatorias de los procedimientos de selección y los actos que se dicten como consecuencia de los mismos deberían ser objeto de publicidad y difusión adecuada y suficiente a fin de garantizar la libre concurrencia de los potenciales postores. Por ello, **solicitó que se realice la absolución en cuestión, dentro del alcance de la normativa de contrataciones del Estado.**

Ahora bien, con ocasión de la solicitud de elevación, la Entidad remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado, entre otros, las cotizaciones de diversos proveedores, los precios históricos de la Entidad, el informe de indagación de mercado, el formato de cuadro comparativo, siendo que del contenido de este último documento se aprecia que se realizó la indagación de mercado utilizando como fuentes: i) Cotizaciones y ii) Precios históricos.

Asimismo, mediante la Nota N° 2159-UP-OAyCP-OA-GRPA-ESSALUD-2023 y la Nota N° 2270-UP-OAyCP-OA-GRPA-ESSALUD-2023, remitidas con fecha 12⁶ y 22⁷ de diciembre de 2023, respectivamente, la Entidad remitió la revalidación de la indagación de mercado, a través de la cual acreditó la existencia de pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento modificado con ocasión del pliego absolutorio, siendo que para tal efecto remitió: i) Cotizaciones y ii) Precios históricos de la entidad, actualizados.

De esta manera, se advierte que luego de la indagación de mercado, y su posterior revalidación, la Entidad identificó a más de un potencial proveedor y marca que cumple con el requerimiento.

Aunado a ello, y en atención al tenor de lo cuestionado por el recurrente, corresponde señalar lo siguiente:

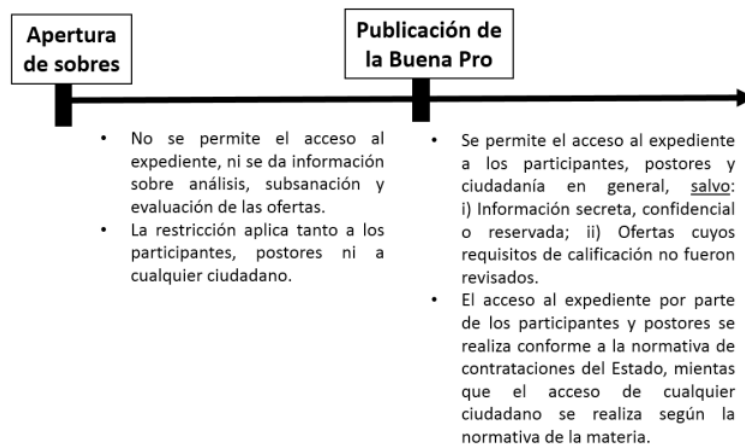
⁶ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25947243-LIMA.

⁷ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25969078-LIMA.

- La Entidad remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado, la información correspondiente a la indagación de mercado, en la cual se evidencia la existencia de pluralidad de proveedores y marcas con la capacidad de cumplir el íntegro del requerimiento, lo cual es congruente con lo declarado en el formato del Resumen Ejecutivo publicado con ocasión de la convocatoria.
- Asimismo, mediante informes posteriores (Notas), la Entidad remitió la información correspondiente a la revalidación de mercado, realizada en virtud de las modificaciones al requerimiento que se hicieron mediante el pliego absolutorio de consultas y/u observaciones. En ese sentido, se evidencia la existencia de pluralidad de proveedores y marcas con la capacidad de cumplir el íntegro del requerimiento modificado.

Considerando lo expuesto, es conveniente señalar que la Dirección Técnico Normativa mediante la Opinión N° 250-2017/DTN se pronunció respecto al tratamiento especial de acceso a la información del expediente de contratación, lo cual incluye la información de indagación de mercado (valor estimado, proveedores cotizantes, marcas, entre otros), señalando lo siguiente:

“(...) podemos señalar que el acceso a la información contenida en el expediente de contratación por parte de los participantes o postores del correspondiente procedimiento de selección, así como de cualquier ciudadano se desarrolla de la siguiente manera:

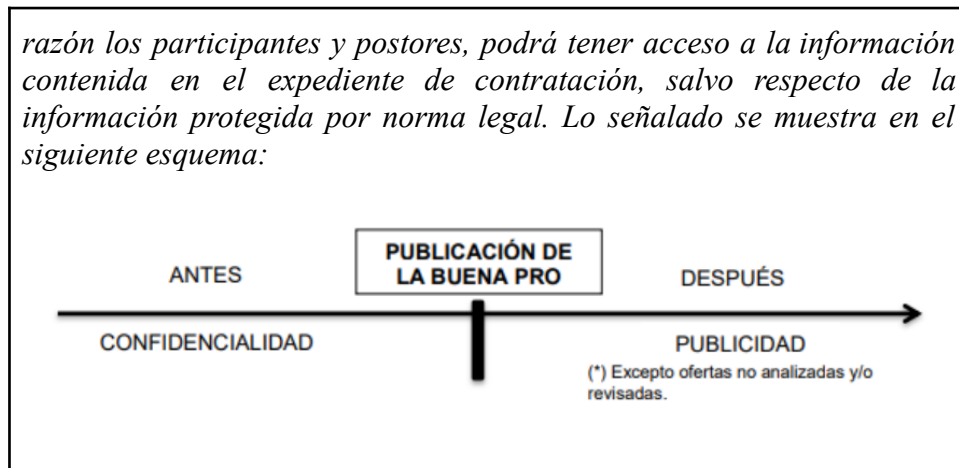


(...)” (El resaltado y subrayado es nuestro).

Siendo que, dicho criterio es coincidente con la Opinión Consultiva N° 29-2020-JUS/DGTAIPD del Ministerio de Justicia y Derechos Humanos, en la cual se detalla lo siguiente:

“(...) Una vez otorgada la buena pro, cualquier ciudadano, con mayor

razón los participantes y postores, podrá tener acceso a la información contenida en el expediente de contratación, salvo respecto de la información protegida por norma legal. Lo señalado se muestra en el siguiente esquema:



Es decir, una vez convocado el procedimiento de selección los participantes y/o postores no pueden tener acceso al expediente de contratación -lo cual incluye la indagación de mercado⁸ - hasta después de otorgada la buena pro, siendo que, en dicho estadio se podrá dar acceso a los participantes y/o postores en atención a la ruta prevista en la normativa de contratación Estatal, y a los ciudadanos en general mediante la Ley que regula el acceso a la información pública.

Efectuadas las precisiones anteriores, corresponde señalar que no resultaría viable la pretensión del recurrente respecto a que se publique con ocasión de elevación de cuestionamientos la información relativa a los proveedores y marcas que se obtuvieron en la “indagación de mercado”.

En ese sentido, considerando que la Entidad ha declarado la existencia de pluralidad de proveedores con capacidad de cumplir con el requerimiento mediante el Resumen Ejecutivo de Actuaciones Preparatoria, y ello se condice con la información obrante en la indagación de mercado y la revalidación de mercado, y dado que la petición del recurrente es que se publique necesariamente la información relativa a los proveedores y marcas que se obtuvieron en la “indagación de mercado”; 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, estudio 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.

⁸ En el numeral 42.3 y artículo 42 del Reglamento, se establece que “(...) Para su aprobación, el expediente de contratación contiene: (...) h) La indagación de mercado realizada y su actualización cuando corresponda (...)”.

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. Documentos para la admisión de la oferta

De la revisión del literal e) del numeral 2.2.1.1 -documentos para la admisión de la oferta- del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases, se aprecia lo siguiente:

“e) Documentación Adicional que el postor debe presentar:

Los cuales deben ser acreditados con copia simple:

DEL BIEN:

- (...)
- **Ficha Técnica del Producto.** *Conforme lo dispuesto en el inciso d) del numeral 6.1 del requerimiento establecido en el numeral 3.1 del Capítulo III de la Presente Sección.*
- **Inserto / Manual de Instrucciones de Uso y/o documentos emitidos y validados por el dueño de la marca.** *Conforme lo dispuesto en el inciso e) del numeral 6.1 del requerimiento establecido en el numeral 3.1 del Capítulo III de la Presente Sección.*
- (...)” *(El subrayado y resaltado es nuestro).*

Asimismo, el numeral 6 del Capítulo III -requerimiento- de las Bases, establece lo siguiente:

“6. DOCUMENTOS TÉCNICOS

Documentos de Presentación Obligatoria

6.1 DEL BIEN:

(...)

d) Ficha Técnica del producto (Copia simple)

- *El nombre y la descripción del producto deben ser congruentes con lo solicitado por EsSalud según el cuadro de requerimiento. Entre otros, también debe figurar el nombre del producto según su Registro Sanitario.*
- **Debe contener enumerada cada una de las especificaciones técnicas señaladas por la entidad** e indicar las Normas Técnicas Nacionales, Internacionales y/o propias de calidad, según corresponda, mediante las cuales se pueda comprobar; el cumplimiento de las mismas. **La omisión de una o más especificaciones técnicas, acarrea la descalificación automática de la propuesta.**
- *En el caso de indicar Normas Técnicas Nacionales, Internacionales y/o propias de calidad, estas deben de corresponder a la edición vigente a la fecha de fabricación del producto, tal como lo establece el Decreto Supremo N° 016-2011-SA.*
- *La Ficha Técnica del Producto deberá estar firmada por el Director Técnico Responsable de la empresa postora.*
(FORMATO N° 03)

e) Inserto / Manual de Instrucciones de Uso y/o documentos emitidos y validados por el dueño de la marca (copia simple, precisando resaltado o subrayado el punto donde se indica el cumplimiento del requisito técnico).

- *Su contenido es evaluable y concluyente respecto al cumplimiento de algunas o de todas las características solicitadas en las Especificaciones Técnicas de EsSalud; debe indicar la descripción, la presentación del producto y modo de uso del producto ofertado, el cual se refiere al uso del producto.*
- **La información presentada en la Folletería debe ser congruente con la información presentada en la propuesta técnica del postor y a su vez con las especificaciones técnicas solicitadas en las bases.**
- *Se aceptarán los documentos emitidos y debidamente validados por el fabricante que brinden información adicional que no esté incluida en los insertos/manuales, siempre y cuando se encuentren visados por el profesional responsable de la Empresa Postora” (El subrayado y resaltado es nuestro).*

Visto, se aprecia que el documento denominado “Ficha Técnica del Producto” (FORMATO N° 03) no especifica las características y/o requisitos funcionales más relevantes del bien previstos en las especificaciones técnicas, y además, no detalla los documentos técnicos que respalden la acreditación de dicha descripción, tales como, folletos, instructivos, catálogos o similares, a efectos de cumplir con los lineamientos de las Bases Estándar que han previsto que la Entidad identifique las características más relevantes y que ello obre en documentos técnicos.

Por ello, se solicitó a la Entidad, precisar dicho aspecto, ante lo cual, la Entidad emitió la Nota N°02-2023-CS2306L00231-GRPA-ESSALUD-2023 remitida en fecha 22⁹ de diciembre de 2023, señalando lo siguiente:

“Al respecto se precisa que las características y/o requisitos funcionales que deben ser acreditados por los postores en el ítem paquete N° 1, ítem N° 2 e ítem N° 3 son:

- ***Para el reactivo:*** *Presentación, metodología, accesorios y muestra biológica”.*

En atención a ello, es preciso señalar que, considerando que los documentos técnicos generados por los agentes del mercado (fabricantes, distribuidores u otros), tales como, catálogos o folletos contienen información relativa al producto o equipo con mayor certeza que la mera descripción en las hojas de presentación, corresponderá adecuar lo mencionado conforme a los referidos documentos técnicos.

En ese sentido, a efectos de evitar confusiones entre los potenciales oferentes, se emitirán las siguientes disposiciones:

- Se **adecuará** el literal e) del numeral 2.2.1.1. -documentos para la admisión de la oferta- de las bases integradas definitivas, según el siguiente detalle:

“e) Documentación Adicional que el postor debe presentar:

Los cuales deben ser acreditados con copia simple:

DEL BIEN:

- (...)
- *Ficha Técnica del Producto. Conforme lo dispuesto en el inciso d) del numeral 6.1 del requerimiento establecido en el numeral 3.1 del Capítulo III de la Presente Sección. **Deberá acreditarse las siguientes características: presentación, metodología, accesorios y muestra biológica.***

⁹ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25969078-LIMA.

- *Las características contenidas en la Ficha Técnica del Producto deberán ser acreditadas mediante: inserto / Manual de Instrucciones de Uso, folletos, instructivos, catálogos, documentos emitidos y validados por el dueño de la marca o similares. Conforme lo dispuesto en el inciso e) del numeral 6.1 del requerimiento establecido en el numeral 3.1 del Capítulo III de la Presente Sección.*
- (...)”.

- Se **adecuará** la Ficha Técnica del Producto (FORMATO N° 03), especificando las características y/o requisitos funcionales específicos del bien que deben ser acreditadas , según el siguiente detalle:

FORMATO N° 03		
FICHA TÉCNICA DEL PRODUCTO CONFORME A LAS ESPECIFICACIONES TÉCNICAS DE ESSALUD		
NOMBRE O RAZÓN SOCIAL DEL POSTOR		
NOMBRE Y DESCRIPCIÓN DEL ÍTEM SEGÚN EsSalud		
CÓDIGO SAP SEGÚN EsSalud		
NOMBRE CON QUE APARECE EL PRODUCTO EN EL REGISTRO SANITARIO		
NOMBRE DEL PRODUCTO EN CASO DE NO TENER REGISTRO SANITARIO		
MARCA		
FABRICANTE		
DUEÑO DE LA MARCA O DUEÑO DEL PRODUCTO		
PAÍS DE ORIGEN		
ESPECIFICACIONES TÉCNICAS DE EsSalud	LÍMITES DE ACEPTACIÓN O NIVELES Y CRITERIOS DE ACEPTABILIDAD	NORMAS NACIONALES Y/O INTERNACIONALES Y/O PROPIAS, DE COMPROBACIÓN PARA CONTROL DE CALIDAD
Presentación		
Metodología		
Accesorios		
Muestra biológica		

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo extremo que se oponga a la presente disposición.

3.2. Autorización Sanitaria de Funcionamiento

De la revisión del literal e) del numeral 2.2.1.1 -documentos para la admisión de la oferta- del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases, se aprecia lo siguiente:

“e) Documentación Adicional que el postor debe presentar:

Los cuales deben ser acreditados con copia simple:

(...)

DEL POSTOR

- ***Resolución de Autorización Sanitaria de Funcionamiento - o Constancia de Establecimiento Farmacéutico.*** *Conforme lo dispuesto en el inciso a) del numeral 6.2 del requerimiento establecido en el numeral 3.1 del Capítulo III de la Presente Sección.*
- (...)” *(El subrayado y resaltado es nuestro).*

Asimismo, el numeral 6 del Capítulo III -requerimiento- de las Bases, establece lo siguiente:

“6. DOCUMENTOS TÉCNICOS

Documentos de Presentación Obligatoria

6.2 DEL POSTOR

- a. ***Resolución de Autorización Sanitaria de Funcionamiento o Constancia de Establecimiento Farmacéutico***
- *Documento emitido por la Autoridad Nacional de Productos Farmacéuticos, Dispositivos Médicos y Productos Sanitarios (ANM) o la Autoridad Regional de Salud (ARS), de acuerdo a lo establecido en el artículo 17° del D.S. N°014-2011-SA y su primera Complementaria Transitoria; debiendo adjuntar las resoluciones de los cambios y/o modificaciones realizadas en el establecimiento farmacéutico según corresponda.*
- *Todos los postores, que se presenten individualmente o en consorcio (con una o más empresas), tienen la obligación de presentar la Constancia de Establecimiento Farmacéutico o Autorización Sanitaria de Funcionamiento como parte de su propuesta, de acuerdo a lo establecido en el Decreto Suprema N°014-2011-SA.*
- *Sin embargo, para el caso de empresas consorciadas con empresas domiciliadas en el extranjero, se establece que dicha Autorización Sanitaria de Funcionamiento o Constancia de Establecimiento Farmacéutico no será de obligatoria presentación; es decir, solamente es de cumplimiento obligatorio*

para las empresas instaladas en el país como establecimiento farmacéutico.

- *La exigencia de vigencia del presente documento se aplica para todo el procedimiento de selección y ejecución contractual”(El subrayado y resaltado es nuestro).*

Al respecto, es conveniente señalar que las Bases Estándar objeto de la presente convocatoria establecen que corresponde incluir la habilitación, como requisito de calificación, cuando la actividad económica materia de la contratación requiera requisitos para llevarla a cabo.

Es así que, en el mismo documentos normativo se cita la Opinión N° 186-2016/DTN, la cual señala que la “habilitación de un postor”, está relacionada con cierta atribución con la cual debe contar el proveedor para poder llevar a cabo la actividad materia de contratación, este es el caso de las actividades reguladas por normas en las cuales se establecen determinados requisitos que las empresas deben cumplir a efectos de estar habilitadas para la ejecución de determinado servicio o estar autorizadas para la comercialización de ciertos bienes en el mercado.

En el presente caso, se ha consignado la autorización de funcionamiento de establecimiento farmacéutico en calidad de documento de “admisión de ofertas”; sin embargo, el artículo 17 del Decreto Supremo N° 014-2011-SA, que aprueba el Reglamento de Establecimientos Farmacéuticos, establece que **todos** los establecimientos farmacéuticos que se dediquen a la venta de los dispositivos médicos o similares deben contar con la mencionada autorización de funcionamiento. Por lo tanto, esta tendría calidad de “habilitación legal del postor” para efectuar la prestación¹⁰.

- Se **suprimirá** del literal e) del numeral 2.2.1.1 -documentos para la admisión de la oferta- de las bases integradas definitivas la “Resolución de Autorización Sanitaria de Funcionamiento o Constancia de Establecimiento Farmacéutico”.
- Se **incorporará** en el numeral 3.2. -requisitos de calificación- del capítulo III -requerimiento- de las bases integradas definitivas la “Resolución de Autorización Sanitaria de Funcionamiento o Constancia de Establecimiento Farmacéutico”, según el siguiente detalle.

A	CAPACIDAD LEGAL
	HABILITACIÓN

¹⁰ Para mayor abundamiento revisar a partir del considerando 32 de la Resolución N° 4048-2023-TCE-S3.

	<p><u>Requisitos:</u> <i>Autorización Sanitaria de Funcionamiento o Constancia de Establecimiento Farmacéutico</i> (...) </p> <p><u>Acreditación:</u> <i>Copia simple de la Resolución de Autorización Sanitaria de Funcionamiento o Constancia de Establecimiento Farmacéutico. Conforme lo dispuesto en el inciso a) del numeral 6.2 del requerimiento establecido en el numeral 3.1 del Capítulo III de la Presente Sección.</i> (...) </p>
--	--

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo extremo que se oponga a la presente disposición.

3.3. Certificado de Buenas Prácticas de Distribución y Transporte (BPDT)

De la revisión del literal e) del numeral 2.2.1.1 -documentos para la admisión de la oferta- del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases, se aprecia lo siguiente:

<p><i>“e) Documentación Adicional que el postor debe presentar:</i></p> <p><i>Los cuales deben ser acreditados con copia simple:</i></p> <p><i>(...)</i></p> <p><i>DEL POSTOR:</i></p> <ul style="list-style-type: none"> - <i>(...)</i> - <i><u>Certificado de Buenas prácticas de Distribución y Transporte (BPDT).</u> Conforme lo dispuesto en el inciso c) del numeral 6.2 del requerimiento establecido en el numeral 3.1 del Capítulo III de la Presente Sección” (El subrayado y resaltado es nuestro).</i>
--

Asimismo, el numeral 6.2. del Capítulo III -requerimiento- de las bases, establece lo siguiente:

<p>“6.2 DEL POSTOR</p> <p><i>(...)</i></p> <p><i>c. <u>Certificado de Buenas Prácticas de Distribución y Transporte (BPDT – Copia Simple)</u></i></p>

Con la finalidad de garantizar el mantenimiento de la calidad e integridad de los productos en todos los aspectos del proceso de distribución y transporte, se solicita el Certificado de Buenas Prácticas de Distribución y Transporte – BPDT vigente, la cual será exigida según legislación y normatividad establecida según Resoluciones Ministeriales N° 833-2015 y N°1000-2016 por la ANM o ARM” (El subrayado y resaltado es nuestro).

Sobre el particular, el Tribunal de Contrataciones del Estado en la Resolución N° 1883-2023-TCE-S5 (Fundamento 40) ha señalado lo siguiente:

*“40. tanto el artículo 16 de la Ley como el artículo 29 del Reglamento, establecen de forma clara que el área usuaria es el responsable de la elaboración del requerimiento; en ese sentido, en el presente caso, en atención a lo manifestado por la Entidad en la absolución del recurso, así como de la revisión del contenido de las bases, **la Sala advierte que existe un incumplimiento al principio de transparencia, dado que las bases no son concluyentes en qué casos corresponde o no la presentación del CBPDT**; mientras que la absolución del recurso de apelación por parte de la Entidad sostiene que no resultaba necesaria su presentación, aun cuando el requerimiento del área usuaria lo contempló así, lo que supone también una exigencia innecesaria que afecta el principio de libertad de concurrencia.*

*Debe tenerse en cuenta que, **el principio de transparencia, contenido en el artículo 2 de la Ley, establece que las Entidades proporcionan información clara y coherente con el fin de que todas las etapas de la contratación sean comprendidas por los proveedores, garantizando la libertad de concurrencia, y que la contratación se desarrolle bajo condiciones de igualdad de trato, objetividad e imparcialidad**. Asimismo, por el principio de libertad de concurrencia, las Entidades promueven el libre acceso y participación de proveedores en los procesos de contratación que realicen, debiendo evitarse exigencias y formalidades costosas e innecesarias. Se encuentra prohibida la adopción de prácticas que limiten o afecten la libre concurrencia de proveedores” (El subrayado y resaltado es agregado).*

En atención a ello, se solicitó a la Entidad precisar los productos (reactivos) que requieren el Certificado de Buenas Prácticas de Distribución y Transporte (CBPDT). Es así que, mediante la Nota N° 290-UFIE-DPC-GADyT-GHNGAI-GRPA-ESSALUD-2023, remitida en fecha 22¹¹ de diciembre de 2023, la Entidad declaró lo siguiente:

¹¹ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25969078-LIMA.

“Por lo expuesto y en atención a lo solicitado por el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE), se procede a señalar que productos deben presentar el Certificado de Buenas Prácticas de Transporte y Distribución (CBPDT), según el listado que se detalla a continuación:

ITEM	SUB-ÍTEM CÓDIGO SAP	DENOMINACIÓN
1	30103503	ANTICUERPO ANTINUCLEAR (ANA) EIA
	30104273	AUTOANTICUERPO ANTI – ENA SCREEN
	30104221	AUTOANTICUERPO ANTI – DNA EIA
	30100376	AUTOANTICUERPO ANTIMITOCONDRIALES M2
	30103934	AUTOANTICUERPO ANTI MÚSCULO LISO (ANTI ACTINA)
	30105836	AUTOANTICUERPO ANTI LKM-1
	30103932	AUTOANTICUERPO ANTIMIELOPEROXIDASA DE NEUTRÓFILO (P-ANCA)
	30103950	AUTOANTICUERPO ANTI PROTEINASA 3 DE NEUTRÓFILO (C-ANCA)
2	30106385	DOSAJE IFN-GAMMA ESPECÍFICO PARA ANTÍGENO DE TUBERCULOSIS
3	30103863	ANTICUERPO ANTI HERPES VIRUS 1 IGG
	30103900	ANTICUERPO ANTI HERPES VIRUS 1 IGM
	30103864	ANTICUERPO ANTI HERPES VIRUS 2 IGG
	30103901	ANTICUERPO ANTI HERPES VIRUS 2 IGM

En ese sentido, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **agregará** una nota aclaratoria en el literal e) del numeral 2.2.1.1 -documentos para la admisión de la oferta- y en el numeral 6.2. del Capítulo III -requerimiento- de las bases integradas definitivas, de acuerdo al siguiente detalle:

“Nota.- El Certificado de Buenas Prácticas de Distribución y Transporte (BPDT) deberá presentarse para todos los productos que conforman los Ítems 1,2 y 3”.

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo extremo que se oponga a la presente disposición.

3.4. Forma de pago

De la revisión conjunta del numeral 2.5 del Capítulo II y del numeral 21 del Capítulo III -requerimiento-, ambos de la Sección Específica de las Bases, se advierte lo siguiente:

CAPÍTULO I	CAPÍTULO II
“2.5.FORMA DE PAGO	“21 FORMA DE PAGO
<i>La Entidad realizará el pago de la</i>	<i>LA ENTIDAD se obliga a pagar la</i>

<p>contraprestación pactada a favor del contratista en <u>PAGOS MENSUALES.</u></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"> - Recepción del Jefe de Almacén (o quien haga sus veces) - Informe del funcionario responsable de la Unidad de Inmunología Especializada del DPC del Hospital Nacional Guillermo Almenara Irigoyen de la RPS, emitiendo la conformidad de la prestación efectuada. - Comprobante de pago. - Factura (Original, Sunat y copia simple). - Orden de Compra (Original y copia)” (El subrayado y resaltado es nuestro). 	<p>contraprestación a EL CONTRATISTA en soles, <u>en forma periódica todos los pagos</u> a partir de la fecha de la orden de compra, luego de la recepción formal y completa de la documentación correspondiente, sujeto a lo dispuesto en la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento.</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"> • Recepción de la Unidad de Almacenes y Distribución. • Informe del funcionario responsable de la Unidad de Inmunología Especializada del DPC del Hospital Nacional Guillermo Almenara Irigoyen de la RPA emitiendo la conformidad de la prestación efectuada. • Comprobante de pago. • Factura (Original, Sunat y Copia Simple) • Orden de Compra (Original y Copia)” (El subrayado y resaltado es nuestro).
---	---

Al respecto, se advierte que en ambos numerales se consignó información distinta sobre el “detalle de los pagos periódicos”; en ese sentido, a efectos de evitar confusiones entre los potenciales postores, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **adecuará** el numeral 21 del capítulo III -requerimiento- de las Base integradas definitivas, según el siguiente detalle:

<p>“21 FORMA DE PAGO</p> <p>LA ENTIDAD se obliga a pagar la contraprestación a EL CONTRATISTA en soles, en forma periódica todos los pagos en pagos periódicos, a partir de la fecha de la orden de compra, luego de la recepción formal y completa de la documentación correspondiente, sujeto a lo dispuesto en la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento.</p> <p>Para efectos del pago de las contraprestaciones ejecutadas por el contratista, la Entidad debe contar con la siguiente documentación:</p>
--

- *Recepción de la Unidad de Almacenes y Distribución.*
- *Informe del funcionario responsable de la Unidad de Inmunología Especializada del DPC del Hospital Nacional Guillermo Almenara Irigoyen de la RPA emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.*
- *Comprobante de pago.*
- *Factura (Original, Sunat y Copia Simple)*
- *Orden de Compra (Original y Copia)”*

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo extremo que se oponga a la presente disposición.

3.5. Requisitos para perfeccionar el contrato

De la revisión de las Bases Estándar objeto de la presente convocatoria se aprecia lo siguiente:

“2.3. REQUISITOS PARA PERFECCIONAR EL CONTRATO

El postor ganador de la buena pro debe presentar los siguientes documentos para perfeccionar el contrato:

- a) Garantía de fiel cumplimiento del contrato.*
- b) Garantía de fiel cumplimiento por prestaciones accesorias, de ser el caso.*
- c) Contrato de consorcio con firmas legalizadas ante Notario de cada uno de los integrantes, de ser el caso.*
- d) Código de cuenta interbancaria (CCI) o, en el caso de proveedores no domiciliados, el número de su cuenta bancaria y la entidad bancaria en el exterior.*
- e) Copia de la vigencia del poder del representante legal de la empresa que acredite que cuenta con facultades para perfeccionar el contrato, cuando corresponda.*
- f) Copia de DNI del postor en caso de persona natural, o de su representante legal en caso de persona jurídica.*

Advertencia

De acuerdo con el artículo 4 del Decreto Legislativo N° 1246, las Entidades están prohibidas de exigir a los administrados o usuarios la información que puedan obtener directamente mediante la interoperabilidad a que se refieren los artículos 2 y 3 de dicho Decreto Legislativo. En esa medida, si la Entidad es usuaria de la Plataforma de Interoperabilidad del Estado – PIDE y siempre que el servicio web se encuentre activo en el Catálogo de Servicios de dicha plataforma, no corresponderá exigir los documentos previstos en los literales e) y f).

(...)”

Al respecto, se advierte que en la presente convocatoria los literales e) y f) no corresponden a los documentos indicados en las bases estándar como no exigibles¹², en caso la entidad los pueda visualizar en la Plataforma de Interoperabilidad del Estado – PIDE.

En ese sentido, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **adecuarán** los literales del acápite “advertencia” del numeral 3.2. -requisitos para perfeccionar el contrato- de las Bases integradas definitivas, de acuerdo al siguiente detalle:

“2.3. REQUISITOS PARA PERFECCIONAR EL CONTRATO

El postor ganador de la buena pro debe presentar los siguientes documentos para perfeccionar el contrato:

- a) Garantía de fiel cumplimiento del contrato.*
- b) Contrato de consorcio con firmas legalizadas ante Notario de cada uno de los integrantes, de ser el caso.*
- c) Código de cuenta interbancaria (CCI) o, en el caso de proveedores no domiciliados, el número de su cuenta bancaria y la entidad bancaria en el exterior.*
- d) Copia de la vigencia del poder del representante legal de la empresa que acredite que cuenta con facultades para perfeccionar el contrato, cuando corresponda.*
- e) Copia de DNI del postor en caso de persona natural, o de su representante legal en caso de persona jurídica.*

Advertencia

*De acuerdo con el artículo 4 del Decreto Legislativo N° 1246, las Entidades están prohibidas de exigir a los administrados o usuarios la información que puedan obtener directamente mediante la interoperabilidad a que se refieren los artículos 2 y 3 de dicho Decreto Legislativo. En esa medida, si la Entidad es usuaria de la Plataforma de Interoperabilidad del Estado – PIDE y siempre que el servicio web se encuentre activo en el Catálogo de Servicios de dicha plataforma, no corresponderá exigir los documentos previstos en los literales **d) y e)**.*

(...)”.

Cabe agregar que, se dejará sin efecto todo extremo que se oponga a la presente disposición.

¹² Copia de la vigencia del poder del representante legal de la empresa que acredite que cuenta con facultades para perfeccionar el contrato, cuando corresponda y copia de DNI del postor en caso de persona natural, o de su representante legal en caso de persona jurídica.

3.6. Requisitos de calificación: Anexo N° 7

De la revisión de los numerales 22 y 23 del Capítulo III -requerimiento- de las Bases, se aprecia lo siguiente:

“22 REQUISITOS DE CALIFICACIÓN

*De acuerdo con el artículo 29° de la Ley de Contrataciones; los requisitos de calificación se encuentran en el **ANEXO N° 07** que forman parte del requerimiento.*

23 ANEXOS Y FORMATOS DEL REQUERIMIENTO

Los Requerimientos Técnicos Mínimos y las Condiciones Generales para la adquisición del bien de acuerdo a la Ficha Técnica del IETSI, se cumplirá con lo descrito en las mismas respecto a los indicado en sus especificaciones técnicas.

Se adjuntan los siguientes anexos, que forman parte del requerimiento:

- *Anexo N°01: Cuadro de requerimiento del ítem.*
- *Anexo N°02: Cuadro de distribución mensual proyectado del ítem. (Cronograma).*
- *Anexo N°03: Cuadro de número de veces de procesamiento semanal.*
- *Anexo N°04: Cuadro de controles del reactivo.*
- *Anexo N°05: Especificaciones Técnicas del ítem y del equipo en cesión de uso.*
- *Anexo N°06: Condiciones para el equipo en cesión de uso del ítem.*
- ***Anexo N°07: Requisitos de Calificación del ítem.***
- *Anexo N°08: Formatos” (El subrayado y resaltado es nuestro).*

Al respecto, de la revisión de las Bases se advierte que se ha omitido consignar el “Anexo N°07” referente a los requisitos de calificación. En ese sentido, a efectos de evitar confusiones entres los potenciales postores, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **suprimirá** el numeral 22 y el acápite “Anexo N°07: Requisitos de Calificación del ítem” del numeral 23 del Capítulo III -requerimiento- de las Base integradas definitivas.

Cabe agregar que, 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 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, 29 de diciembre de 2023

Código: 7.2., 7.3.