

PRONUNCIAMIENTO N.º 522 -2023/OSCE-DGR

Entidad : Seguro Social de Salud

Referencia : Licitación Pública N.º 44-2023-ESSALUD/CEABE-1, convocada para la “contratación de suministro de productos farmacéuticos para los establecimientos de salud de las redes asistenciales de ESSALUD-16 items”

1. ANTECEDENTES

Mediante el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 26¹ de octubre de 2023 y subsanado con fecha 2² de noviembre 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 **FARMINDUSTRIA S.A.**, 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”.

Ahora bien, cabe indicar que en la emisión del presente pronunciamiento se empleó la información complementaria remitida por la Entidad, con fechas 13³ y 15⁴ de noviembre 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 del mencionado participante, conforme al siguiente detalle.

Cuestionamiento Único : Respecto a la absolución de la consulta y/u observación N.º 1.

¹ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25513119-LIMA.

² Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25694073-LIMA.

³ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25718578-LIMA.

⁴ Mediante el Trámite Documentario N.º 2023-25724109-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 absolución de la consulta y/u observación N.º 1.

El participante **FARMINDUSTRIA S.A.**, cuestionó la absolución de la consulta y/u observación N.º 1, toda vez que, según refiere:

“Por la presente reciban nuestro cordial saludo y del mismo modo, reciban nuestra solicitud formal de elevación en consulta al OSCE por nuestra observación no acogida en el proceso de selección que dirigen. Nos referimos a la observación N.º 1.”

Acompañamos el comprobante de depósito en cuenta de OSCE y por la tasa que corresponde a nuestra solicitud, para que ustedes cumplan con elevar a la OSCE acompañando los documentos que señala la Directiva N.º 009-2019-OSCE/CD” (El subrayado y resaltado es agregado).

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.

Ahora bien, en el presente caso, el recurrente ha cuestionado **sin sustentar ni identificar** de manera específica y clara en qué extremos 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, considerando lo expuesto en el párrafo anterior, 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. Forma de pago

De la revisión de las Bases Integradas se aprecia lo siguiente:

“2.5. FORMA DE PAGO

11. DEL PAGO

El pago por la entrega de los bienes se realizará mensualmente, en soles, previa conformidad extendida por el Jefe de Almacén (o quien haga sus veces) y por el encargado del Área de Salud (o quien haga sus veces) en el almacén de destino.

Al respecto, las Bases Estándar objeto de la presente contratación, establece lo siguiente:

“2.6. FORMA DE PAGO

La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista en [CONSIGNAR EL DETALLE DE LOS PAGOS PERIÓDICOS].

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

- *Recepción del [REGISTRAR LA DENOMINACIÓN DEL ÁREA DE ALMACÉN O LA QUE HAGA SUS VECES].*
- *Informe del funcionario responsable del [REGISTRAR LA DENOMINACIÓN DEL ÁREA RESPONSABLE DE OTORGAR LA CONFORMIDAD] emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.*
- *Comprobante de pago.*
- *[CONSIGNAR OTRA DOCUMENTACIÓN NECESARIA A SER PRESENTADA PARA EL PAGO ÚNICO O LOS PAGOS A CUENTA, SEGÚN CORRESPONDA].*

Dicha documentación se debe presentar en [CONSIGNAR MESA DE PARTES O LA DEPENDENCIA ESPECÍFICA DE LA ENTIDAD DONDE SE DEBE PRESENTAR LA DOCUMENTACIÓN], sito en [CONSIGNAR LA DIRECCIÓN EXACTA].”

Asimismo, cabe señalar que mediante el Informe de Supervisión de Oficio N.º D000087-2023-OSCE-SIRC, se dispuso uniformizar la información respecto a la forma del pago, debido a que la información considerada en el numeral 2.5 “Forma de pago” del Capítulo II y en el numeral 11 “Del pago” del Capítulo III, sería incongruente.

Sin embargo, se advierte que la modificación realizada por la Entidad mediante la integración de Bases, **no se habría uniformizado según los lineamientos de las Bases Estándar**. En vista de ello, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **adecuará** el numeral 2.5. del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas, de acuerdo al siguiente detalle:

“2.5. FORMA DE PAGO

*La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista en **PAGOS MENSUALES**.*

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

- *Recepción del Jefe de Almacén o quien haga sus veces.*
- *Informe del funcionario responsable del Área Usuaria, emitiendo la conformidad de la prestación efectuada.*
- *Comprobante de pago.*

Dicha documentación se debe presentar en Módulo de Atención al Proveedor, sito en Gral. Antonio Álvarez de Arenales N° 1402, Jesus María, Lima”

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

3.2. Nota importante

De la revisión de las Base Integradas se aprecia lo siguiente:

“15. CAUSALES DE RESOLUCIÓN DE CONTRATO

De acuerdo a lo establecido en la normatividad de contrataciones del Estado, dentro de las causales de resolución de contrato se deberá considerar los siguiente:

(...)

IMPORTANTE:

- *La omisión de alguno de los documentos enunciados acarreará*

la no admisión de la propuesta, sin perjuicio de lo señalado en la normatividad de las contrataciones del Estado”

En relación a ello, cabe señalar que en el acápite “importante” hace referencia a la admisión de las ofertas; sin embargo, se encuentra consignado después del numeral 15 -causales de resolución de contrato- referido a la etapa de ejecución contractual, lo cual podría conllevar a la confusión entre los posibles postores. En ese sentido, se emitirá la siguiente disposición:

- Se **suprimirá** el acápite “importante” del Capítulo III -Requerimiento- 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 Información de Consorcio

De la revisión de los numerales 4.8 -certificado de buenas prácticas de almacenamiento (BPA)- y 4.9 -certificado de buenas prácticas de distribución y transporte -BPDT- del numeral 2.2.1.1 -documentos de admisión de ofertas- del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases, se aprecia lo siguiente:

*“(…)
Asimismo, cuando se presenten en Consorcio, están obligadas a presentar dicho documento, todas las empresas consorciadas, salvo que se trate de una empresa extranjera no instalada en el territorio nacional, en cuyo caso se encuentra fuera del alcance de las normas sanitarias”.*

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.

No obstante, las disposiciones que regulen el “consorcio” no disponen excepciones en caso de empresas extranjeras, por lo cual, se **suprimirá** la mencionada nota de los numerales 4.8 -certificado de buenas prácticas de almacenamiento (BPA)- y 4.9 -certificado de buenas prácticas de distribución y transporte -BPDT- del numeral 2.2.1.1 -documentos de admisión de ofertas- del Capítulo II de la Sección Específica de las Bases.

Cabe señalar que, se **dejará sin efecto** todo extremo de las Bases o el pliego absolutorio 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, 20 de noviembre de 2023

Código: 22.1