

INFORME IVN N° 35-2024/DGR

Entidad:	Municipalidad Distrital de Imaza
Procedimiento:	Licitación Pública N° 1-2024-MDI-CS-1, convocada para la contratación de “Adquisición de insumos para el programa del vaso de leche 2024 de la Municipalidad Distrital de Imaza”
Referencia:	a) Trámite Documentario N° 2024-26456082-SAN MARTÍN. b) Expediente N° 2024-0034008.

Mediante el formulario de solicitud de emisión de pronunciamiento recibido el 28¹ de febrero y 12² de marzo de 2024, el presidente del comité de selección a cargo del procedimiento de selección materia de análisis remitió al Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE), la solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones e integración de Bases presentada por el participante **ALFA INDUSTRIAS ALIMENTARIAS 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 mediante el Decreto Supremo N°344-2018-EF, en adelante el “Reglamento”.

I. ANTECEDENTES

- 1.1 El 29 de enero de 2024, la Entidad publicó en el Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE)³ las Bases y el resumen ejecutivo del procedimiento de selección de la referencia.
- 1.2 Del 30 de enero al 12 de febrero de 2024, se realizó la etapa de formulación de consultas y observaciones.
- 1.3 El 20 de febrero de 2024, se registró el pliego absolutorio de consultas y observaciones, así como las Bases Integradas.
- 1.4 El 23 de febrero de 2024, el participante **ALFA INDUSTRIAS ALIMENTARIAS S.A.C.** presentó ante la Entidad su solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones e Integración de Bases.

¹ Trámite Documentario N° 2024-26456082-SAN MARTÍN.

² Expediente N° 2024-0034008.

³ Dicha plataforma será el medio mediante el que se registrarán todos los actos posteriores señalados en los antecedentes.

- 1.5 El 28 de febrero de 2024, el OSCE recibió el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento con Trámite Documentario N° 2024-26456082-SAN MARTÍN, mediante el cual el presidente del comité de selección remitió la solicitud de emisión de pronunciamiento.
- 1.6 El 4 de febrero de 2024, este Organismo Técnico Especializado, mediante notificación electrónica, solicitó información a la Entidad, a efectos de contar con toda la documentación del expediente de contratación; pedido que fue reiterado con fecha 7 de febrero de 2024, siendo que la Entidad con fecha 12 de febrero de 2024, la Entidad remitió la información del expediente de contratación, a fin de proceder con la evaluación de la mencionada documentación.

II. BASE LEGAL

- Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado.
- Reglamento de la Ley N° 30225, aprobado mediante el Decreto Supremo N° 344-2018-EF y sus modificatorias.
- Directiva N° 009-2019-OSCE/CD: “Emisión de pronunciamiento”.
- Ley N° 24059: “Crean el Programa del Vaso de Leche en todos los municipios provinciales de la República”.
- Ley N° 27470: “Ley que Establece Normas Complementarias para la Ejecución del Programa del Vaso de Leche”.
- Ley N° 27712: “Ley que modifica la Ley N° 27470, Ley que establece normas complementarias para la ejecución del Programa del Vaso de Leche”.
- Ley N° 31554: “Ley que modifica la Ley 27470, Ley que establece normas complementarias para la ejecución del Programa del Vaso de Leche, a fin de mejorar la focalización, la cobertura del Programa y los mecanismos de control”.

III. ANÁLISIS

- 3.1. En principio, cabe señalar que, de conformidad con lo establecido en el numeral 72.10 del artículo 72 del Reglamento, el pronunciamiento que emite el OSCE se encuentra motivado e **incluye la revisión de oficio sobre cualquier aspecto trascendente de las Bases.**
- 3.2. Para tal efecto, en el numeral 6.1 de la Directiva N° 009-2019-OSCE/CD se dispone que el OSCE emite pronunciamiento dentro del ámbito de su competencia, siendo de exclusiva responsabilidad de la Entidad convocante la determinación de las características técnicas y requerimiento.

- 3.3. Ahora bien, en el marco de la supervisión efectuada al presente procedimiento de selección, este Organismo Técnico Especializado ha advertido la necesidad de abordar los siguientes aspectos señalados en las Bases del procedimiento de selección objeto de análisis:

Respecto a la pluralidad marcas:

- 3.4. Al respecto, el numeral 32.1 del artículo 32 del Reglamento establece que, en el caso de **bienes** y servicios distintos a consultorías de obra, sobre la base del requerimiento, **el órgano encargado de las contrataciones tiene la obligación de realizar indagaciones en el mercado** para determinar el valor estimado de la contratación.
- 3.5. Con relación a ello, el numeral 32.3 del mismo artículo señala que **la indagación de mercado contiene el análisis respecto de la pluralidad de marcas y postores**, así como, de la posibilidad de distribuir la buena pro, precisando, además, que en caso solo exista una marca en el mercado, dicho análisis incluye pluralidad de proveedores.
- 3.6. Asimismo, corresponde señalar que establecer condiciones que no garanticen la pluralidad de proveedores ni de marcas, contraviene los Principios de “Libertad de Concurrencia”, “Competencia” y “Transparencia”, constituyendo un vicio que distorsiona el acceso a información real que los proveedores deberían utilizar para comprender todos los aspectos que la contratación engloba.
- 3.7. Ahora bien, en atención a la revisión de oficio realizada por esta Dirección, se aprecia que en los numerales 3.2 y 3.3 del Formato de Resumen Ejecutivo de las actuaciones preparatorias (Bienes), publicado en el SEACE, la Entidad declaró que la contratación objeto del presente análisis, cuenta con pluralidad de proveedores y marcas con la capacidad de cumplir con el requerimiento, de acuerdo al siguiente detalle:

INFORMACIÓN RELEVANTE ADICIONAL COMO RESULTADO DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO				
3.1	FECHA DE INICIO DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO	21/12/2023	FECHA DE CULMINACIÓN DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO	6/01/2024
3.2	PLURALIDAD DE PROVEEDORES QUE CUMPLEN CON EL REQUERIMIENTO	SI	<input checked="" type="checkbox"/>	NO
PROVEEDORES:				
BERTONATI TECHNOLOGIES S.A.				
CORPORACIÓN DE VEHÍCULOS ESPECIALES SAC				
NOR AUTOS CHICLAYO SAC				
3.3	PLURALIDAD DE MARCAS QUE CUMPLEN CON EL REQUERIMIENTO	SI	<input checked="" type="checkbox"/>	NO
En caso de no existir pluralidad de marcas que cumplen a cabalidad con el requerimiento, indicar aquí la evaluación de la Entidad al respecto.				

- 3.8. De otro lado, de la revisión del requerimiento consignado conjuntamente con las Bases, se aprecia que la Entidad consignó, lo siguiente:

Capítulo I				Capítulo III
"1.2 OBJETO DE LA CONVOCATORIA (...)"				"4.4 ENVASE, EMBALAJE Y ROTULADO Envases <u>Envases de hojalata electrolítica</u> , integro, limpio y sin abolladuras, sellados herméticamente y con aplicación de barniz interior, especial para alimentos. <u>Su presentación es en envases de 410g.</u> (...)"
ÍTEM	DESCRIPCIÓN	UND	CANT.	
I	HOJUELAS PRECOCIDAS DE QUINUA AVENA ARROZ CHOCHOCA SEMILLA DE GIRASOL CON OMEGA 3 Y 6 CON VITAMINAS A Y C CALCIO Y HIERRO	Kilogramos	(...)	
II	LECHE EVAPORADA ENTERA PARA EL ÁREA DEL PROGRAMA VASO DE LECHE DE LA GERENCIA DE DESARROLLO E INCLUSIÓN SOCIAL DE LA MUNICIPALIDAD DISTRITAL DE IMAZA	<u>Lata x 410 g</u>		
(...)"				

- 3.9. Ahora bien, de la revisión de la indagación de mercado, obrante en el expediente de contratación remitido por la Entidad, se aprecia que el valor estimado, y la pluralidad de proveedores y marcas, para el ítem 1 y 2, se habría determinado en función a las cotizaciones remitidas por los proveedores DISTRIBUCIONES Y REPRESENTACIONES BAGUA S.C.R.L., MULTISERVICIOS BUSINESS CGR SCRL, GRUPO CEREGRAL – CP E.I.R.L. y RAFAEL ROJAS NUÑEZ, conforme se aprecia a continuación:

Ítem	Denominación	DISTRIBUCIONES Y REPRESENTACIONES BAGUA S.C.R.L.	MULTISERVICIOS BUSINESS CGR SCRL	GRUPO CEREGRAL – CP E.I.R.L.	RAFAEL ROJAS NUÑEZ
1	Hojuelas precocidas de quinua avena arroz chochoca semilla de girasol con omega 3 y 6 con vitaminas A y C calcio y hierro.	Hojuelas de quinua, avena, arroz, chochoca, semillas de girasol con omega 3 y 6, y enriquecida con vitaminas a y c calcio y hierro. Marca: No precisa Observación: No precisa Registro Sanitario	No cotizó.	Hojuelas precocidas de quinua avena arroz chochoca semillas de girasol con omega 3 y 6 con vitaminas A Y C calcio y hierro. Marca: No precisa Observación: No precisa Registro Sanitario	Hojuelas de quinua, avena, arroz, chochoca semillas de girasol con omega 3 y 6, enriquecida con vitaminas A y C calcio y hierro. Marca: No precisa Observación: No precisa Registro Sanitario
2	Leche Evaporada Entera x 410g (En el numeral 4.1 se señala Tarros)	Leche evaporada entera por 410 gr. Lata. Marca: No precisa Observación: No precisa Registro Sanitario	Leche evaporada entera por 410 gr. Latas. Marca: No precisa Observación: No precisa Registro Sanitario	No cotiza	Leche evaporada entera 410 gr. Marca: No precisa Observación: No precisa Registro Sanitario

3.10. De lo expuesto en el párrafo precedente, se advierte que no existe pluralidad de marcas con la capacidad de cumplir con el íntegro del requerimiento en (para el ítem I y II) solicitado por la Entidad.

3.11. Siendo así, y con el objetivo de subsanar dicha deficiencia, mediante la notificación electrónica y la notificación electrónica reiterativa, de fechas 4 y 7 de marzo de 2023, respectivamente, esta Dirección solicitó a la Entidad lo siguiente:

“(…)

En ese sentido, se solicita a la Entidad lo siguiente:

- **Remitir** una nueva indagación de mercado a través de la cual se pueda acreditar la pluralidad de marcas en los ítems N° 1 y N° 2 que cumplan con el requerimiento de la presente contratación, con independencia de la fuente de la cual derive el análisis de mercado.
- Por otro lado, cabe indicar que la leche se requiere en presentación de 410 gramos y en tarro, por lo cual el área usuaria, para ampliar la cantidad de proveedores y marcas, en concordancia con los Principios de Libertad de Concurrencia y Competencia, podrá modificar dichos requisitos de manera previa a la nueva indagación de mercado.
- Asimismo, se solicita **precisar y/o remitir** el registro sanitario de los bienes ofertados por las empresas cotizantes.

- 3.12.** En virtud de los aspectos observados, mediante INFORME N° 0002-2024-MDI/LP-01-2024-CS1, de fecha 12 de marzo de 2024, remitió la revalidación de la indagación de mercado, señalando lo siguiente:

Chiraco, 13 de Novembro de 2024.

- 6/10

técnicamente dicha inexistencia, con lo cual se vería afectada la validez de dichos ítems.

- 3.16.** En ese sentido, atendiendo a lo prescrito en el artículo 44 de la Ley, resulta necesario disponer que la Entidad declare la nulidad de la Licitación Pública N° 1-2024-MDI-CS-1, a efectos de que se corrija el vicio advertido, debiendo retrotraerse a la etapa de convocatoria; sin perjuicio de adoptar las acciones correspondientes de acuerdo con lo dispuesto en el artículo 9 de la Ley, así como impartir las directrices pertinentes a fin de evitar situaciones similares en futuros procedimientos de selección.
- 3.17.** En consecuencia, no corresponde emitir pronunciamiento respecto a la presente solicitud de elevación de cuestionamientos, conforme a lo descrito en el numeral 7.9 de la Directiva N° 009-2019-OSCE/CD.
- 3.18.** Adicionalmente, corresponde señalar que, el Titular de la Entidad deberá impartir las directrices necesarias a efectos que el órgano encargado de las contrataciones realice adecuadamente la determinación de la pluralidad de proveedores y marcas en la indagación de mercado, a efectos de cautelar el cumplimiento de la finalidad pública, y la potencial participación de proveedores.
- 3.19.** En consecuencia, no corresponde emitir pronunciamiento respecto a la presente solicitud de elevación de cuestionamientos, conforme a lo descrito en el numeral 7.9 de la Directiva N° 009-2019-OSCE/CD⁴.
- 3.20.** Sin perjuicio de lo expuesto, cabe señalar que en el artículo 16 del TUO de la Ley y el artículo 29 del Reglamento, se establece que el área usuaria es la responsable de elaborar el requerimiento (en el caso de bienes, las especificaciones técnicas), debiendo estos contener la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes para cumplir la finalidad pública de la contratación y las condiciones en las que debe ejecutarse aquella.
- 3.21.** Así también, el artículo 29 del Reglamento precisa en su numeral 29.8, que el área usuaria es responsable de la adecuada formulación del requerimiento, debiendo asegurar la calidad técnica y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias técnicas que repercutan en el proceso de contratación.
- 3.22.** Ahora bien, en el presente caso corresponde señalar que, de la revisión del requerimiento consignado en el Capítulo III de la Sección Específica de las Bases, se aprecia lo siguiente:

A. Respecto a los requisitos físico-químicas del ítem II – Leche evaporada entera

⁴ En caso se adviertan vicios de nulidad que generen la sustracción de la materia, se emitirá el oficio que disponga las medidas correctivas del caso.

Al respecto, en el artículo 14 del Decreto Supremo N° 004-2022-MIDAGRI, que modifica el Reglamento de la Leche y Productos Lácteos, aprobado mediante Decreto Supremo N° 007-2017-MINAGRI, se establece lo siguiente:

<i>Fisicoquímicas</i>				
<i>Característica</i>	<i>Unidad</i>	<i>Leche Evaporada Entera</i>	<i>Leche Evaporada Parcialmente Descremada</i>	<i>Leche Evaporada Descremada</i>
<i>Grasa de leche</i>	<i>g/100g</i>	<u>Mínimo 6,5</u>	<i>Menor de 6,5 y mayor de 1,0</i>	<i>Máximo 1,0</i>
<i>Sólidos totales de leche</i>	<i>g/100g</i>	<u>Mínimo 23,0</u>	-	<i>Mínimo 20,0</i>
<i>Sólidos no grasos</i>	<i>g/100g</i>	<u>Mínimo 16,5</u>	<i>Mínimo 20,0</i>	-
<i>Proteína de leche</i>	<i>g/100g</i>	<u>Mínimo 6,0</u>	<i>Mínimo 6,0</i>	<i>Mínimo 6,0</i>

Ahora bien, de la revisión del literal c) -Características- del ítem 2 “Leche evaporada entera” del requerimiento del Capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas, se aprecia lo siguiente:

REQUISITOS FÍSICO-QUÍMICOS

REQUISITOS	ESPECIFICACIONES	MÉTODOS DE ENSAYO
<i>Grasa (%)</i>	<u>Min 7.50</u>	<i>NTP 202.135</i>
<i>Sólidos Totales (%)</i>	<u>Min 25.0</u>	<i>NTP 202.135</i>
<i>Proteínas (%)</i>	<u>Min 5.95</u>	
<i>Proteínas en los SNG</i>	<u>Min 34</u>	<i>NTP 202.135</i>
<i>Peso Neto (g)</i>	<i>410 g</i>	

De lo expuesto, se aprecia que de la ración solicitada en el presente procedimiento de selección, los componentes “grasa”, “sólidos totales”, “proteínas” y “Sólidos no grasos”, no cumplirían con la distribución energética de la ración conforme a lo establecido en el Decreto Supremo N° 004-2022-MIDAGRI.

B. Respecto a la elección de la ración

Al respecto, de la revisión del artículo 2.2 de la Ley N° 27470 “Ley que establece normas complementarias para la ejecución del programa del vaso de leche”, modificada por la Ley N° 31554, se establece que, el Comité de Administración de Programa del Vaso de Leche es el responsable de la selección de los insumos alimenticios.

Ahora bien, de la revisión del expediente de contratación, se aprecia que, la Entidad remitió el “Acta de degustación para la elección del producto programa vaso de leche para el año 2024”, tal como se muestra en la imagen siguiente:

“(...) por unanimidad sale el ganador, el grupo ceregal representada por el Lic. Luis alberto Dominguez Arces, con el producto que contiene Hojuelas Precocidas de Quinua Avena Arroz Chochoca Semillas de Girasol con Omega 3 y 6 con Vitaminas A y C Calcio y Hierro (...)”.

De lo expuesto, se aprecia que el Comité de Administración del PVL, no habría elegido todos los insumos de la ración, puesto que solo habría elegido las hojuelas y no la leche evaporada, lo cual vulneraría lo previsto en el Ley N° 27470 y sus modificatorias.

- 3.23.** Finalmente, corresponderá a la Entidad verificar y evaluar de manera integral el contenido del expediente de contratación, a efectos de: i) cautelar la pluralidad de postores y marcas -en virtud de lo dispuesto en los Principios de “Libertad de Concurrencia”, “Transparencia” y “Competencia”, ii) cautelar el cumplimiento de la finalidad pública, iii) cautelar el cumplimiento de la normativa de la materia, y iv) reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias que repercutan en el proceso de contratación.

IV CONCLUSIONES

- 4.1** Es competencia del Titular de la Entidad declarar la nulidad del procedimiento de selección conforme a los alcances del artículo 44 de la Ley, de modo que aquél se **retrotraiga a la etapa de la convocatoria, a fin de que dicho acto y los subsiguientes se realicen de acuerdo con la normativa vigente**; sin perjuicio de adoptar las acciones, adicionales, de acuerdo con lo dispuesto en el numeral 3 del presente Informe IVN.
- 4.2** Corresponde a la Entidad verificar y evaluar de manera integral el contenido del expediente de contratación a efectos de cautelar el cumplimiento de la finalidad pública, y reducir la necesidad de su reformulación por errores o deficiencias que repercutan en el proceso de contratación.
- 4.3** Cabe recordar que, la demora oportuna de la necesidad, es de exclusiva responsabilidad del Titular de la Entidad y de los funcionarios intervinientes en la contratación.
- 4.4** Corresponde que el presente Informe IVN sea puesto en conocimiento del Sistema Nacional de Control.
- 4.5** Asimismo, se recuerda al Titular de la Entidad que el presente informe IVN

no convalida extremo alguno del procedimiento de selección.

- 4.6** Corresponde al Titular de la Entidad, iniciar el respectivo deslinde de responsabilidades, así como impartir las directrices pertinentes a fin de que los funcionarios encargados, en futuros procedimientos de selección, brinden atención – de manera oportuna- a los requerimientos efectuados por este Organismo Técnico Especializado.
- 4.7** Finalmente, considerando que el servicio de emisión de pronunciamiento sobre elevación de cuestionamientos al pliego de absolucón de consultas y observaciones e integración de Bases, no sería efectivamente prestado por el OSCE, corresponde la devolución de la tasa administrativa al recurrente, siendo que, deberán coordinar dicho trámite con la Unidad de Finanzas adjuntando el presente Informe.

Jesús María, 26 de marzo de 2024

Código: 7.3