



PERÚ

Ministerio  
de Transportes y  
Comunicaciones

Proyecto Especial Legado  
Juegos Panamericanos y  
Parapanamericanos

*"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"*  
*"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"*

**A** : **SARA SOFÍA SOLSOL SALDAÑA**  
Jefa de la Oficina de Administración

**De** : **MIGUEL ÁNGEL FLORES BAZÁN**  
Jefe de la Oficina de Asesoría Jurídica

**Asunto** : Informe legal sobre contratación de proveedor no domiciliado en el país

**Referencias** : a) Memorando N° 0687-2023-MTC/34-2019.01.03  
b) Memorando N° 556-2023-MTC/34.11

---

Tengo el agrado de dirigirme a usted en atención a los documentos de la referencia, a fin de emitir opinión legal sobre la contratación de proveedor no domiciliado.

Al respecto, se indica lo siguiente:

## **I. ANTECEDENTES**

- 1.1 Mediante Memorando N° 556-2023-MTC/34.11 de fecha 27 de marzo de 2023, la Dirección de Operaciones remitió el Informe N° 134-2023-MTC/34.11.01 de la Subdirección de Deportes, mediante el cual se solicita la contratación del "Servicio de recertificación de campos deportivos de Rugby del recinto de Villa María del Triunfo", para lo cual adjuntó el pedido de servicio N° 1293 y los términos de referencia.
- 1.2 Mediante Informe de indagación de mercado de fecha 04 de mayo de 2023 e Informe complementario de fecha 09 de mayo del mismo año, el órgano encargado de las contrataciones manifiesta la inexistencia de proveedores en el mercado nacional que cuenten con las condiciones especiales de lo requerido en los términos de referencia; asimismo, determinó el valor estimado de la contratación, el cual asciende a S/ 40,363.77 (Cuarenta mil trescientos sesenta y tres con 77/100 soles), el que incluye todos los tributos, así como cualquier otro concepto que le sea aplicable y que pueda incidir sobre el valor de la contratación.
- 1.3 Con fecha 04 de mayo de 2023 se emitió la Certificación de Crédito Presupuestario N° 0000001224-2023, por un monto de S/ 40,363.77 (Cuarenta mil trescientos sesenta y tres con 77/100 soles).



PERÚ

Ministerio  
de Transportes y  
Comunicaciones

Proyecto Especial Legado  
Juegos Panamericanos y  
Parapanamericanos

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"  
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"

- 1.4 Asimismo, mediante Resolución Jefatural N° 0073-2023-MTC/34-2019.01.03 de fecha 05 de mayo de 2023 se incluyó dicha contratación en el Plan Anual de Contrataciones, con el número de referencia 68.
- 1.5 Mediante Memorando N° 0687-2023-MTC/34-2019.01.03 de fecha 10 de mayo de 2023, la Oficina de Administración remite el Informe N° 0562-2023-MTC/34-2019.01.03.01 de la Unidad de Logística, mediante el cual sustenta técnicamente la viabilidad de la contratación de proveedor no domiciliado, bajo los alcances del literal f) del numeral 5.1 del artículo 5 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, aprobado por Decreto Supremo N° 082-2019-EF (en adelante, la "Ley"); asimismo, solicita a esta Oficina la emisión del informe legal que corresponda.

## II. ANÁLISIS

### **De la contratación de Proveedores No domiciliados.**

- 2.1 De manera preliminar, cabe indicar que el presente informe legal se emite en cumplimiento de lo previsto en el numeral 4.2 del artículo 4 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobado por Decreto Supremo N° 344-2018-EF (en adelante, el Reglamento), que establece que las contrataciones con proveedores no domiciliados fuera del ámbito de aplicación de la Ley **requieren de informe técnico e informe legal que sustente la configuración del supuesto de inaplicación.**
- 2.2 Precisado lo anterior, corresponde señalar que el literal f) del numeral 5.1 del artículo 5 de la Ley, considera como un supuesto excluido del ámbito de aplicación de la normativa de contrataciones del Estado sujeto a supervisión de parte del Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado (OSCE), a las contrataciones realizadas con proveedores no domiciliados en el país; supuesto que procede cuando se produzca alguna de las siguientes causales: i) se sustente la imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación establecidos en la Ley, y ii) el mayor valor de las prestaciones se realice en el extranjero.

Respecto de este supuesto excluido del ámbito de aplicación de la normativa de contrataciones del Estado, y considerando que el OSCE tiene como función, entre otras, absolver consultas sobre el sentido y alcance de la normativa de contrataciones del Estado, ha emitido diversas opiniones al respecto, resultando pertinente citar la Opinión N° 113-2017/DTN que ha señalado lo siguiente:

*"(...) Sobre el particular 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, debe constatar previamente la inexistencia de proveedores en el mercado nacional en capacidad de prestarle el bien o servicio requerido para satisfacer su necesidad. Para tal efecto, la Entidad debe realizar una indagación de mercado, producto de la cual se advierta que el bien o*

*"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"  
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"*

*servicio requerido no puede ser prestado por ningún proveedor en el mercado nacional, tal como lo ha señalado este Organismo Supervisor en opiniones previas<sup>1</sup>.*

*Cabe precisar que la necesidad de verificar la inexistencia de proveedores en el mercado nacional como condición para llevar a cabo una contratación en el extranjero responde, principalmente, a las siguientes razones: la naturaleza excepcional de los supuestos de inaplicación de la Ley, las cautelas que mantiene el Estado cuando contrata sometido a sus normas internas en salvaguarda de los fondos públicos involucrados, y la existencia de políticas de fomento e incentivo en la contratación estatal. (...)*

*De acuerdo con las definiciones citadas, puede afirmarse que, en el marco de la normativa de contrataciones del Estado, el término "imposibilidad" empleado en el literal f) del numeral 5.1 del artículo 5 de la Ley hace referencia a los casos en los cuales contratar con un proveedor no domiciliado en el país, utilizando la normativa de contrataciones del Estado es imposible o irrealizable, debido a diversas circunstancias que no permiten a la Entidad efectuar la contratación mediante los métodos previstos en la Ley.*

*Sobre el particular, como ya se ha referido en el numeral anterior, ello puede responder a condiciones que el proveedor requiere que sean cumplidas, para contratar con la Entidad; toda vez que, en la aplicación de este supuesto, la Entidad es la interesada en contratar con determinado proveedor no domiciliado en el país." (Subrayado agregado)*

Así también, la opinión N° 147-2018/DTN del OSCE, relacionada con el Registro Nacional de Proveedores en el supuesto excluido de proveedores no domiciliados, ha señalado lo siguiente:

*"Así, de conformidad con lo previsto en el segundo párrafo del numeral 46.1 del artículo 46 de la Ley, para ser participante, postor, contratista y/o subcontratista del Estado se requiere estar inscrito en el Registro Nacional de Proveedores (RNP); el mencionado numeral precisa también que en el caso de los supuestos excluidos del ámbito de aplicación de la Ley sujetos a supervisión, el Reglamento establecerá las condiciones para su inscripción así como sus excepciones.*

*En esa línea, conforme al análisis realizado en el numeral anterior, en aquellas contrataciones realizadas con un proveedor no domiciliado en el país, donde no se van a utilizar los métodos de contratación previstos en la normativa de contrataciones del Estado por encontrarse incursos dentro del 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 resultaran*

<sup>1</sup> Opiniones N° 102-2016/DTN, N° 084-2011/DTN y N° 009-2011/DTN.

"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"  
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"

*aplicables las disposiciones previstas en ésta, **con lo cual se entiende que la obligación del proveedor de encontrarse inscrito en el RNP, no es exigible.***"

De lo expuesto, se advierte que, para que se verifique este supuesto excluido del ámbito de aplicación de la normativa de contrataciones del Estado, resulta necesario que se sustente, mediante una indagación o estudio de mercado, la inexistencia de proveedores en el mercado nacional capaces de prestar el servicio objeto de la contratación; asimismo, que se sustente suficientemente que se ha verificado alguna de las causales que dan origen al mismo.

### Del caso concreto

- 2.3 De acuerdo con el Informe N° 134-2023-MTC/34.11.01 y el Informe N° 017-2023-MTC/34.11.01/MERL elaborados por la Subdirección de Deportes de la Dirección de Operaciones, se señala que de conformidad con lo comunicado por la World Rugby<sup>2</sup>, para realizar la recertificación de los campos deportivos se debe recurrir a una institución acreditada para hacer el test conocido como ATI (Accredited Test Institutes).
- 2.4 Sobre el particular, del expediente se advierte que la World Rugby mediante correo electrónico ([Neale.Lees@worldrugby.org](mailto:Neale.Lees@worldrugby.org)) de fecha 24 de enero de 2023 señala que para la recertificación se debe considerar a los institutos de pruebas acreditados (ATI), conforme con la especificación 22 del Reglamento.<sup>3</sup>
- 2.5 Asimismo, la CEO de la Federación Peruana de Rugby con fecha 04 de mayo de 2023 señala que, *"En el Perú no existen personas naturales ni jurídicas que cumpla con el perfil solicitado en el numeral N°4 de los términos que adjuntan, que cuente con la acreditación de instituto de Test (ATI). Nuestra Federación Internacional-World Rugby propone una serie de recertificadoras internacionales (...)"*

Se advierte que dicho requerimiento se recoge en el numeral 4 de los términos de referencia, en el cual se establece lo siguiente como uno de los requisitos del proveedor:

---

<sup>2</sup> La International Rugby Football Board conocida como la World Rugby es la institución que gobierna las federaciones de rugby a nivel internacional.

<sup>3</sup> El referido correo señala lo siguiente:

*Hi Meylin, Hope all is well, For recertification of the field to occur, you would need to arrange for one of our Accredited Test Institutes (ATI) to revisit the field and carry out a series of surface tests in line with our Reg. 22 specification. If the field meets our performance requirements, the ATI then submits the report to us who then sign off on it and recertify the field. If you need contact information for any of our ATIs or any additional information, please let me know. Kind Regards*

*"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"*  
*"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"*

*"El responsable de la ejecución del servicio de recertificación deberá contar con la acreditación de instituto Test (ATI) validado por la federación internacional World Rugby."*

- 2.6 En atención a lo expuesto, el órgano encargado de las contrataciones ha elaborado el informe de indagación de mercado de la contratación, mediante el cual indica que se ha sustentado la inexistencia de proveedores en el mercado nacional en capacidad de prestar el servicio, conforme a lo siguiente:

*"3.3 Sin perjuicio de lo señalado, y en aras de verificar que no existe un proveedor en el mercado nacional que pueda brindar el "Servicio de Recertificación de Campos Deportivos de Rugby del Recinto Villa María del Triunfo", se realizó una consulta a la Federación Peruana de Rugby, con la finalidad de que indique si en el Perú existe alguna persona natural o jurídica que cumpla con el perfil solicitado de los términos de referencia, y que cuente con la acreditación de Instituto de Test (ATI) validado por la Federación Internacional World Rugby.*

*3.4 Como resultado de la consulta mencionada, a través de la CARTA S/N -2023 de la Federación Peruana de Rugby se indica lo siguiente: "(...), comunicarle que en el Perú no existen personas naturales ni jurídicas que cumpla con el perfil solicitado en el numeral N°4 de los términos que adjuntan, que cuente con la acreditación de instituto de Test (ATI). Nuestra Federación Internacional-World Rugby propone una serie de recertificadoras internacionales, de las cuales ninguna es nacional. Esperamos haber respondido a sus dudas". (El subrayado es nuestro)*

*(...)*

*3.8 Conforme a lo expuesto, como resultado del estudio de mercado efectuado, se puede apreciar que se agotó la posibilidad de contratar en el mercado nacional, puesto que no existe una empresa que pueda brindar el "Servicio de Recertificación de Campos Deportivos de Rugby del Recinto Villa María del Triunfo", cuya ejecución, presenta condiciones especiales. Por otro, se aprecia de la validación de las cotizaciones por parte del área usuaria, que los proveedores no domiciliados en el país, cumplen con el perfil establecido en los términos de referencia.*

*3.10 Sobre el particular, no siendo posible que proveedores nacionales puedan atender el "Servicio de Recertificación de Campos Deportivos de Rugby del Recinto Villa María del Triunfo", toda vez que no cumplen con el perfil solicitado en los términos de referencia, esto es, contar con la acreditación de instituto de Test (ATI) validado por la federación internacional World Rugby, resultaría imposible realizar la contratación a través de los métodos de contratación señalados en el TUO de la Ley de Contrataciones del Estado, por lo que, se configuraría el supuesto de inaplicación de la normativa de contrataciones del Estado, de acuerdo con las condiciones establecidas en el literal f) del numeral 5.1 del artículo 5.*

*3.11 En virtud a ello, y considerando que la indagación de mercado no podría extenderse en perjuicio de los plazos que implica el desarrollo de la contratación requerida, para determinar el valor estimado se aplica el criterio del PRECIO MENOR*

*"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"  
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"*

*de las cotizaciones, el cual cumple con los términos de referencia del "Servicio de Recertificación de Campos Deportivos de Rugby del Recinto Villa María del Triunfo", quedando como valor estimado el importe de S/ 40,363.77 (Cuarenta mil trescientos sesenta y tres con 77/100 soles), costo que incluye todos los tributos, así como cualquier otro concepto que le sea aplicable y que pudiera incidir sobre el valor de la presente contratación. Asimismo, cabe señalar que, por la naturaleza de la prestación, así como por la forma de contratación no corresponde realizar una distribución de la buena pro.*

*(...)*

Por consiguiente, el órgano encargado de las contrataciones ha cumplido con determinar la inexistencia de proveedores en el mercado nacional que puedan prestar el servicio de acuerdo con los términos de referencia requeridos por la Dirección de Operaciones, en calidad de área usuaria.

- 2.4 De otro lado, mediante el Informe N° 0562-2023-MTC/34-2019.01.03.01 de la Unidad de Logística, el cual ha hecho suyo la Oficina de Administración de acuerdo con el Memorando N° 0687-2023-MTC/34-2019.01.03, se sustenta la imposibilidad de viabilizar la contratación mediante alguno de los métodos previstos en la normativa de contrataciones del Estado, conforme a lo siguiente:

*"4.1 En atención a lo informado, y conforme a lo manifestado en el Informe de Indagación de Mercado de fecha 04 de mayo de 2023 y el Informe complementario de indagación de mercado de fecha 09 de mayo de 2023, se puede apreciar que se agotó la posibilidad de contratar en el mercado nacional, toda vez que, la Especialista en actos preparatorios, ha manifestado que, de conformidad a la búsqueda en Google, en páginas web, etc., no existe una empresa que pueda brindar el "Servicio de Recertificación de Campos Deportivos de Rugby del Recinto Villa María del Triunfo" y cumplir con el perfil solicitado en los términos de referencia, como es, contar con la acreditación de instituto de Test (ATI) validado por la federación internacional World Rugby; lo cual, se verificó en la página web de la "World Rugby" (federación internacional de Rugby): <https://www.world.rugby/the-game/facilities-equipment/surfaces/ati>, la misma que, solo reporta empresas no domiciliadas en el país que cuentan con la acreditación de instituto de Test (ATI).*

*Asimismo, lo anterior es confirmado por la Federación Peruana de Rugby, a través de la Carta S/N de fecha 03 de mayo de 2023 que, señala que en el Perú no existen personas naturales ni jurídicas que cumpla con el perfil solicitado en el numeral N°4 de los términos de referencia, es decir que, cuentan con la acreditación de instituto de Test (ATI).*

*4.2 Por ello, considerando que se agotó la posibilidad de contratar en el mercado nacional, se procedió a solicitar cotizaciones a las empresas no domiciliadas en el país que sí cumplen con los requisitos solicitados al proveedor, de acuerdo a los términos de referencia, determinándose que el valor estimado para la contratación del "Servicio de Recertificación de*

*"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"  
"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"*

*Campos Deportivos de Rugby del Recinto Villa María del Triunfo", asciende al importe de S/ 40,363.77 (Cuarenta mil trescientos sesenta y tres con 77/100 soles), el cual incluye todos los tributos, así como cualquier otro concepto que le sea aplicable y que pudiera incidir sobre el valor de la presente contratación, por lo que, corresponde llevar a cabo una contratación de proveedor no domiciliado en el país.*

*4.3 Al tratarse de un proveedor no domiciliado, que a su vez no cuenta con el registro en el RNP, resultaría imposible realizar la contratación a través de los métodos de contratación señalados en el TUO de la Ley de contrataciones, en ese sentido, se deberá utilizar el supuesto de inaplicación de la Ley, establecido en el inciso f) del numeral 5.1 del artículo 5."*

En este sentido, se advierte que el órgano encargado de las contrataciones ha establecido que no resulta posible realizar la contratación mediante los métodos de contratación previstos en la normativa de contrataciones del Estado, condición que habilita a la contratación mediante el supuesto previsto en el inciso i) del literal f) del numeral 5.1 del artículo 5 de la Ley, esto es, que sustente la imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación de la referida Ley.

En relación con lo indicado, cabe resaltar que el OSCE ha aclarado, mediante diferentes opiniones<sup>4</sup>, que en el caso de los supuestos excluidos del ámbito de aplicación de la norma sujetos a supervisión, la obligación de contar con inscripción vigente en el RNP se aplica únicamente a las contrataciones previstas en el literal a) del artículo 5 de la ley, siempre que estas sean mayores a una (1) UIT; en consecuencia, los proveedores que contraten con el Estado bajo el supuesto establecido en el literal f) del numeral 5.1 del artículo 5 de la Ley se encuentran exceptuados de contar con inscripción vigente en el RNP como requisito indispensable para la celebración de dichos contratos. (subrayado propio)

- 2.5 Por lo expuesto, se advierte que en el presente caso se configuran los supuestos legales para la contratación de proveedor no domiciliado, conforme al inciso i) del literal f) del numeral 5.1 del artículo 5 de la Ley, al haberse sustentado la imposibilidad de realizar la contratación a través de los métodos de contratación establecidos en la Ley. Sin perjuicio de ello, a fin de cumplir con el principio de transparencia aplicable a todas las contrataciones de la Entidad, la presente contratación ha sido programada en el Plan Anual de Contrataciones del Proyecto Especial, mediante Resolución Jefatural N° 0073-2023-MTC/34-2019.01.03 de fecha 05 de mayo de 2023, y el contrato a suscribirse deberá ser registrado en el SEACE, conforme lo exige el artículo 15 de la Ley y el artículo 25 del Reglamento.

<sup>4</sup> Por ejemplo, Opiniones N° 102-2016/DTN o 103-2016/DTN.

*"Decenio de la Igualdad de Oportunidades para Mujeres y Hombres"*  
*"Año de la unidad, la paz y el desarrollo"*

- 2.6 Ahora bien, debe tenerse presente que, conforme a la delegación de facultades prevista en el literal w) del numeral 2.1 del artículo 2 de la Resolución Directoral Ejecutiva N° 318-2022-MTC/34 de fecha 29 de diciembre de 2022, se delegó en el/la Jefe/a de la Oficina de Administración, la facultad de *"Aprobar las contrataciones y suscribir los contratos que se encuentran excluidos del ámbito de aplicación de la Ley de Contrataciones del Estado, sujetos o no a supervisión del Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado -OSCE, conforme a los supuestos establecidos en los artículos 4 y 5 de la Ley de Contrataciones del Estado."*
- 2.7 Finalmente, cabe resaltar que la opinión emitida corresponde al ámbito estrictamente legal y no convalida los aspectos técnicos ni las condiciones de mercado contenidos en el expediente de contrataciones y sobre las cuales la Dirección de Operaciones y la Oficina de Administración se hayan pronunciado en el marco de sus competencias.

### III. CONCLUSIÓN

La contratación del "Servicio de recertificación de campos deportivos de Rugby del recinto de Villa María del Triunfo", se configura dentro del supuesto de contratación de proveedor no domiciliado, conforme con lo previsto en el inciso i) del literal f) del numeral 5.1 del artículo 5 de la Ley, debido a que, según lo expuesto por la Oficina de Administración, no existe proveedor en el mercado peruano que se encuentre en capacidad de prestar el servicio y a que resulta imposible realizar la contratación a través de los métodos establecidos en la Ley de Contrataciones del Estado.

Atentamente,

*Documento firmado digitalmente por:*  
**Sara Emperatriz Gutiérrez Suárez**  
Especialista Legal II  
Oficina de Asesoría Jurídica

Visto el Informe que antecede, encontrándose conforme en sus términos, la Oficina de Asesoría Jurídica lo hace suyo, procediendo a su suscripción.

Atentamente,

*Documento firmado digitalmente por:*  
**MIGUEL ÁNGEL FLORES BAZÁN**  
Jefe de la Oficina de Asesoría Jurídica  
Proyecto Especial Legado Juegos  
Panamericanos y Parapanamericanos