

PRONUNCIAMIENTO N° 214-2023/OSCE-DGR

Entidad: Centro Nacional de Abastecimiento de Recursos Estratégicos en Salud

Referencia: Concurso Público N° 5-2023-CENARES/MINSA-1, convocado para la contratación del “servicio de transporte local, distribución, estiba y desestiba de productos farmacéuticos, dispositivos médicos y productos sanitarios”

1. ANTECEDENTES

Mediante el Formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 17¹ de mayo de 2023 y subsanado el 24² de mayo 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 u observaciones y Bases integradas presentada por el participante **SP CONSULTORES E.I.R.L.**, 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 por el Decreto Supremo N° 344-2018-EF y sus modificaciones, en adelante el “Reglamento”.

Ahora bien, cabe indicar que en la emisión del presente pronunciamiento se empleó la información remitida por la Entidad el 29 de mayo de 2023³, mediante la Mesa de Partes de este Organismo Técnico Especializado, las cuales tienen carácter de declaración jurada.

Cuestionamiento Único: Respecto a la absolución de las consultas y/u observaciones

2. CUESTIONAMIENTOS

Cuestionamiento Único: **Respecto a la absolución de las consultas y/u observaciones**

El participante SP CONSULTORES E.I.R.L., mediante la carta S/N de fecha 16 de mayo de 2023, cuestionó la absolución de las consultas y/u observaciones, señalando en su solicitud de elevación de cuestionamientos lo siguiente:

¹ Mediante Trámite Documentario N° 2023-24285919-LIMA.

² Mediante Trámite Documentario N° 2023-24308736-LIMA.

³ Mediante Trámite Documentario N° 2023-24319261-LIMA.

“(...)

*Por medio de la presente, los saludo y a la vez para comunicarle a través de la presente, que en amparo del artículo 72 del Reglamento de la Ley de Contrataciones **cumplimos en adjuntar copia de la constancia de depósito en el Banco de la Nación demostrando el pago** establecido en el TUPO del OSCE correspondiente a la elevación de observaciones del Concurso Público N° 005-2023-CENARES/MINSA-I, convocado para el SERVICIO DE TRANSPORTE LOCAL, DISTRIBUCIÓN, ESTIBA Y DESESTIBA DE PRODUCTOS FARMACÉUTICOS, DISPOSITIVOS MÉDICOS Y PRODUCTOS SANITARIOS.*

Importante resaltar que la absolución de las consultas y observaciones se dieron a lugar el jueves 11 del presente, encontrándonos dentro de los 3 días que establece el Reglamento”. [Sic] (El subrayado y resaltado son agregados).

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° 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, cabe señalar que, de la revisión del escrito presentado por el recurrente SP CONSULTORES E.I.R.L., el cual constaría de dos (2) folios, se aprecia que no habría desarrollado algún cuestionamiento sobre una determinada absolución de las consultas u observaciones que comprende el pliego absolutorio.

Por ello, mediante la notificación electrónica de fecha 22 de mayo de 2023, esta Dirección solicitó a la Entidad aclarar si la referida carta sería la única que presentó el recurrente SP CONSULTORES E.I.R.L., debiendo alcanzar todo documento relativo a su pedido de elevación que haya presentado, de corresponder.

Es así que, mediante el Oficio N° 004-2023-CS-CP N° 005-2023-CENARES/MINSA de fecha 24 de mayo de 2023, la Entidad señaló lo siguiente:

“(…) se aclara que sería la única que presentó el referido participante, mediante Expediente N° 2023-0090845 el cual consta de dos (02) folios según sello de recepción de Trámite Documentario. Se adjunta dicho documento en la carpeta ‘Notificación Electrónica N° 1 TD N° 2023-24285919-L’.

De lo expuesto, se evidencia que la propia Entidad confirmó que el referido recurrente sólo habría presentado un escrito, el cual constaría de dos (02) folios y

que no cuestionaría alguna determinada absolución de las consultas u observaciones que comprende el pliego absolutorio ni las bases integradas.

En el presente caso, no es posible emitir un pronunciamiento específico, toda vez que, el recurrente no ha señalado de manera específica en qué extremos y de qué manera en el pliego absolutorio se habría vulnerado la normativa de contrataciones, limitándose a solicitar la elevación de sus consultas u observaciones, sin sustentar ni identificar que las absoluciones brindadas por el órgano a cargo del procedimiento de selección serían contrarias 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° 009-2019-OSCE/CD.

En ese sentido, considerando lo expuesto precedentemente, 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. Equipos de protección personal

De la revisión conjunta del literal a) del acápite III.1 “Consideraciones técnicas” y del literal c) del acápite III.2 “Consideraciones administrativas”, disposiciones del numeral 3.1 del capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas, la Entidad estableció lo siguiente:

“III.1 CONSIDERACIONES TÉCNICAS	“III.2 CONSIDERACIONES ADMINISTRATIVAS
a. CARGA Y DESCARGA: (...) <i>Equipos de protección Personal (EPP: casco de seguridad, <u>bolas con puntera de acero</u>, uniformes de trabajo, mascarilla, guantes, <u>u otros necesarios</u>).”</i>	(...) c). Requisitos para el Inicio del servicio (...) Los cuales debe cumplir con: • <i>Equipos de Protección personal (EPP: casco de seguridad, <u>botas con punta de acero</u>, uniforme de trabajo, guantes, <u>u otros necesarios</u>).”</i>

(El subrayado es agregado)

Al respecto, se aprecia que habría incongruencias o resultaría subjetivo el requerimiento de equipos de protección personal, toda vez que: **i)** en un extremo se solicita “bolas con puntera de acero” y en otro se señala “botas con punta de acero” y **ii)** resulta subjetivo el término “otros necesarios”, máxime si su incumplimiento es penalizado según se advierte de la penalidad N° 6.

Sobre el particular, mediante Oficio N° 010-2023-DAD-CENARES/MINSA de fecha 26 de mayo de 2023 remitido con ocasión de la notificación electrónica de fecha 22 de mayo de 2023, la Entidad señaló lo siguiente:

*“En referencia a lo consultado por la DIRECCIÓN DE GESTIÓN DE RIESGO es necesario aclarar que por error material se consignó la palabra **bolas** en el acápite iii.1 ‘Consideraciones Técnicas’ debiéndose consignarse la palabra **botas**, tal como se encuentra consignada en el acápite III.2 ‘Consideraciones administrativas’, así mismo se suprime la palabra ‘u otros necesarios’ (lo resaltado y subrayado es agregado), con el fin de no generar ambigüedades”.*

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, con ocasión a la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el literal a) del acápite iii.1 “Consideraciones técnicas” y del literal c) del acápite III.2 “Consideraciones administrativas”, disposiciones del numeral 3.1 del capítulo III de la Sección Específica de las Bases Integradas Definitivas conforme el siguiente detalle:

“III.1 CONSIDERACIONES TÉCNICAS	“III.2 CONSIDERACIONES ADMINISTRATIVAS
a. CARGA Y DESCARGA: (...) <i>Equipos de protección Personal (EPP: casco de seguridad, bolas botas con puntera de acero, uniformes de trabajo, mascarilla, guantes, u otros necesarios).</i> ”	(...) c). Requisitos para el Inicio del servicio (...) Los cuales debe cumplir con: <ul style="list-style-type: none">• Equipos de Protección personal (EPP: casco de seguridad, botas con punta de acero, uniforme de trabajo, guantes, u otros necesarios).

- **Se dejará sin efecto** toda disposición de las Bases o del Pliego Absolutorio que se oponga a lo establecido en las presentes disposiciones.

3.2. De la forma de pago

De la revisión conjunta del numeral 2.5 “Forma de pago” del Capítulo II “Del procedimiento de selección” y del numeral XI. “Forma de pago” del Capítulo III “Requerimiento” de la sección específica las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

Numeral 2.5 del Capítulo II	Numeral IX. “Forma de pago” del Capítulo III
2.5. FORMA DE PAGO <i>La Entidad realizará el pago de la contraprestación pactada a favor del contratista en base a los kilogramos (kg) transportados consignados en la guía del transportista, periódicamente (quincenal) y será requisito indispensable que el contratista presente a la Dirección de</i>	XI. FORMA DE PAGO <i>Se realizará en base a los kilogramos (kg) transportados consignados en la guía del transportista, periódicamente (quincenal) y será requisito indispensable que el contratista presente a la Dirección de Almacén y Distribución del CENARES la</i>

<p><i>Almacén y Distribución del CENARES la siguiente documentación, para efectos de la liquidación del pago correspondiente:</i> (...) <i>Dicha documentación se debe presentar en Mesa de Partes física del CENARES, sito en Jr. Nazca N° 548 Jesús María, de lunes a viernes de 08:30 a 16.30 horas.”</i></p>	<p><i>siguiente documentación, para efectos de la liquidación del pago correspondiente:</i> (...)”</p>
--	--

(El subrayado es agregado)

Del cuadro anterior, se advierte que, si bien la Entidad consignó la forma de pago, no se indicó en el numeral XI “Forma de pago” del Capítulo III el lugar y la dirección exacta donde debe presentar dicha documentación; por lo que, se advierte una incongruencia entre ambos extremos.

Sobre el particular, mediante Oficio N° 007-2023-DAD-CENARES/MINSA de fecha 23 de mayo de 2023, remitido con ocasión de la notificación electrónica de fecha 22 de mayo de 2023, la Entidad señaló lo siguiente:

“En referencia a lo requerido por la DIRECCIÓN DE GESTIÓN DE RIESGO es necesario aclarar que por error material no se consignó la dirección en el Numeral IV – FORMA DE PAGO de los Términos de Referencia, por lo que dicho numeral debe decir lo siguiente:

IX. FORMA DE PAGO

*Se realizará en base a los kilogramos (kg) transportados consignados en la guía del transportista, periódicamente (quincenal) y será requisito indispensable que el contratista presente a la Dirección de Almacén y Distribución del CENARES la siguiente documentación; dicha documentación se debe presentar en Mesa de Partes física del CENARES, sito en Jr. Nazca N° 548 Jesús María, de lunes a viernes de 08:30 a 16:30 horas, para efectos de la liquidación del pago correspondiente.
(...)”.*

En ese sentido, considerando lo señalado precedentemente, con ocasión a la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el numeral XI. “Forma de pago” del Capítulo III “Requerimiento” de la sección específica las Bases Definitivas conforme el siguiente detalle:

“XI. FORMA DE PAGO

(...)

Se realizará en base a los kilogramos (kg) transportados consignados en la guía del transportista, periódicamente (quincenal) y será requisito indispensable que el contratista presente a la Dirección de Almacén y Distribución del CENARES la siguiente documentación; dicha documentación se debe presentar en Mesa de Partes física del CENARES, sito en Jr. Nazca N° 548 Jesús María, de lunes a viernes de 08:30 a 16:30 horas, para efectos de la liquidación del pago correspondiente.”

- Se dejará sin efecto toda disposición de las Bases o del Pliego Absolutorio que se oponga a lo establecido en las presentes disposiciones.

3.3. De la definición de servicios similares

De la revisión conjunta del numeral 1.2 “Objeto de la convocatoria” del Capítulo I “Generalidades” y del numeral 3.2. “Requisitos de calificación” del Capítulo III “Requerimiento” de la sección específica las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

Numeral 1.2 del Capítulo I	Numeral 3.2 “Requisitos de calificación” del Capítulo III				
<p>1.2. OBJETO DE LA CONVOCATORIA</p> <p><i>El presente procedimiento de selección tiene por objeto la contratación del SERVICIO DE TRANSPORTE LOCAL, DISTRIBUCION, ESTIBA Y DESESTIBA DE PRODUCTOS FARMACEUTICOS, DISPOSITIVOS MEDICOS Y PRODUCTOS SANITARIOS.</i></p>	<p>3.2. REQUISITOS DE CALIFICACIÓN</p> <table border="1"> <tr> <td>C</td><td>EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD</td></tr> <tr> <td></td><td> <p><u>Requisitos:</u> (...) Se consideran servicios similares a los siguientes: Traslado de material médico.</p> <p><u>Acreditación:</u> (...)</p> </td></tr> </table>	C	EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD		<p><u>Requisitos:</u> (...) Se consideran servicios similares a los siguientes: Traslado de material médico.</p> <p><u>Acreditación:</u> (...)</p>
C	EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD				
	<p><u>Requisitos:</u> (...) Se consideran servicios similares a los siguientes: Traslado de material médico.</p> <p><u>Acreditación:</u> (...)</p>				

Del cuadro anterior, se advierte que, respecto a los servicios iguales o similares, considerando el objeto de contratación, deberán ser servicios iguales al citado objeto, no obstante, para el caso de los servicios similares, se habría considerado “Traslado de material médico”.

Sobre el particular, mediante Oficio N° 007-2023-DAD-CENARES/MINSA de fecha 23 de mayo de 2023, remitido con ocasión de la notificación electrónica de fecha 22 de mayo de 2023, la Entidad señaló lo siguiente:

“En referencia a lo consultado por la DIRECCIÓN DE GESTIÓN DE RIESGO es necesario aclarar que los servicios similares consignados en los Términos de Referencia ‘Traslado de material médico’, se ha consignado de la siguiente manera toda vez que la definición de material médico es: ‘Los insumos esenciales llamados también dispositivos médicos, son necesarios para satisfacer las necesidades prevalentes de salud de la población y pueden ser utilizados por el personal de salud, los pacientes en los hospitales, los centros y puestos de salud con fines preventivos, diagnósticos, terapéuticos’ (El subrayado y resaltado es agregado)

En ese sentido, se indica como servicios similares al Traslado de material médico, teniendo en cuenta la definición de la misma”.

En ese sentido, de conformidad con lo indicado por la Entidad mediante el citado Informe, no resultaría necesaria la adecuación o modificación de la definición de servicios similares, lo cual tiene carácter de declaración jurada y, por ende, se encuentra sujeta a rendición de cuentas por parte de los funcionarios responsables de la elaboración del requerimiento.

Sin perjuicio de ello, considerando lo señalado precedentemente, con ocasión a la integración definitiva de las Bases, se implementará la siguiente disposición:

- **Se adecuará** el numeral 3.2. “Requisitos de calificación” del Capítulo III “Requerimiento” de la sección específica las Bases de la convocatoria, se aprecia lo siguiente:

“3.2 REQUISITOS DE CALIFICACIÓN

C. EXPERIENCIA DEL POSTOR EN LA ESPECIALIDAD

Requisitos:

(...)

Se consideran servicios similares a los siguientes: Traslado de material médico.

***Nota:** Se ha consignado de la siguiente manera toda vez que la definición de material médico es: “Los insumos esenciales llamados también dispositivos médicos, son necesarios para satisfacer las necesidades prevalentes de salud de la población y pueden ser utilizados por el personal de salud, los pacientes en los hospitales, los centros y puestos de salud con fines preventivos, diagnósticos, terapéuticos”.*

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** Un vez emitido el pronunciamiento y registrada la integración de Bases Definitiva por el OSCE, corresponderá al comité de selección **modificar** en el cronograma del procedimiento, las fechas de 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, 8 de junio de 2023

Códigos: 6.1.