



PERÚ

Ministerio
de Economía y Finanzas



Firmado digitalmente por GUTIERREZ
CABANI Ana Maria FAU
20419026809 soft
Director(A) De Gestión De Riesgos
Motivo: Soy el autor del documento
Fecha: 16.11.2023 18:21:59 -05:00

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

Jesús María, 16 de Noviembre del 2023

OFICIO N° D006956-2023-OSCE-DGR

Licitación Pública N° 1-2023-MDEA/CS-1

Referencia: a) Trámite Documentario N° 2023-25506011-LIMA
b) Trámite Documentario N° 2023-25524202-LIMA

Señor

Richard Soria Fuerte

Alcalde

Municipalidad Distrital de El Agustino

Av. Riva Agüero N° 1358- El Agustino

Lima-

Me dirijo a usted en atención al documento a) de la referencia, mediante el cual se puso en conocimiento del 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 de la Licitación Pública N° 1-2023-MDEA/CS-1, convocada por la Municipalidad Distrital de El Agustino, para la "Adquisición de leche evaporada entera y hojuela de avena, quinua y kiwicha enriquecida con vitaminas y minerales para el Programa del Vaso de Leche", bajo los alcances de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, y su Reglamento, aprobado por Decreto Supremo N° 344-2018-EF, en adelante el "Reglamento" y sus modificatorias.

Sobre el particular, adjunto al presente se servirá encontrar copia del **Informe IVN N° 122-2023/DGR** el cual contiene el resultado de la evaluación de la solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego de absolución de consultas y observaciones e integración de Bases, para los fines correspondientes.

Atentamente,

ANA MARIA GUTIERREZ CABANI
Directora de Gestión de Riesgos
DIRECCIÓN DE GESTIÓN DE RIESGOS

Se adjunta: Copia del Informe IVN N° 122-2023/DGR.

Pág. 1 de 1

Esta es una copia auténtica imprimible de un documento electrónico archivado en el Organismo Supervisor de las Contrataciones del Estado aplicando lo dispuesto por el Art. 25 de D.S. 070-2013-PCM y la Tercera Disposición Complementaria Final del D.S. 026-2016-PCM. Su autenticidad e integridad pueden ser contrastadas a través de la siguiente dirección web: <https://sgdvirtual.osce.gob.pe/validadorDocumental/inicio/detalle.jsf> e ingresando la siguiente clave: **F7DD3F3**

Documento electrónico firmado digitalmente en el marco de la Ley N° 27269, Ley de Firmas y Certificados Digitales, su Reglamento y modificatorias. La integridad del documento y la autoría de la(s) firma(s) pueden ser verificadas en: <https://apps.firmaperu.gob.pe/web/validador.xhtml>



Organismo
Supervisor de las
Contrataciones
del Estado

Firmado digitalmente por LAURA
SILVA Anthony David FAU
20419026809 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 16.11.2023 17:51:36 -05:00



Organismo
Supervisor de las
Contrataciones
del Estado

Firmado digitalmente por
VIDANGOS DELGADO Cindy FAU
20419026809 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 16.11.2023 17:49:14 -05:00



Organismo
Supervisor de las
Contrataciones
del Estado

Firmado digitalmente por GARAY
MORALES Franklin Williams FAU
20419026809 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 16.11.2023 17:45:12 -05:00



BICENTENARIO
DEL PERÚ
2021 - 2024



INFORME IVN N° 122-2023/DGR

Entidad	: Municipalidad Distrital de El Agustino
Procedimiento	: Licitación Pública N° 1-2023-MDEA/CS-1, convocada para la “Adquisición de leche evaporada entera y hojuela de avena, quinua y kiwicha enriquecida con vitaminas y minerales para el Programa del Vaso de Leche”
Referencia	: a) Trámite Documentario N° 2023-25506011-LIMA b) Trámite Documentario N° 2023-25524202-LIMA

Mediante el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento, recibido el 23¹ de octubre de 2023 y subsanado con fechas 30² de octubre de 2023, 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 u observaciones e integración de Bases, presentada por el participante **REXTON INVERSIONES 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 mediante el Decreto Supremo N° 344-2018-EF y modificatorias, en adelante el “Reglamento”.

I. ANTECEDENTES

- 1.1** El 5 de setiembre de 2023, la Entidad publicó en el Sistema Electrónico de Contrataciones del Estado (SEACE)³ las Bases Administrativas del procedimiento de selección de la referencia.
- 1.2** Del 6 al 20 de septiembre de 2023, se realizó la etapa de formulación de consultas y observaciones.
- 1.3** El 17 de octubre de 2023, se registró en el SEACE el pliego absolutorio de consultas y observaciones, así como las Bases Integradas.
- 1.4** El 20 de octubre de 2023, el participante **REXTON INVERSIONES E.I.R.L.**, presentó ante la Entidad su solicitud de elevación de cuestionamientos al pliego absolutorio de consultas y observaciones e Integración de Bases.
- 1.5** El 23 de octubre de 2023, el OSCE recibió el formulario de Solicitud de Emisión de Pronunciamiento con Trámite Documentario N° 2023-25506011-LIMA, mediante el cual el presidente del comité de selección remitió la solicitud de emisión de pronunciamiento.
- 1.6** El 26 de octubre de 2023, este Organismo Técnico Especializado, mediante notificación electrónica, solicitó información a la Entidad, a efectos de contar con toda la documentación del expediente de contratación; ante lo cual, con fecha 30 de octubre de 2023, la Entidad remitió la información del expediente

¹ Mediante Trámite Documentario N° 2023-25506011-LIMA

² Mediante Trámite Documentario N° 2023-25524202-LIMA

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



Firmado digitalmente por LAURA
SILVA Anthony David FAU
20419026809 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 16.11.2023 15:30:03 -05:00



Firmado digitalmente por GARAY
MORALES Franklin Williams FAU
20419026809 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 16.11.2023 14:55:57 -05:00



Firmado digitalmente por
VIDANGOS DELGADO Cindy FAU
20419026809 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 16.11.2023 15:09:00 -05:00

de contratación, a fin de proceder con la evaluación de la mencionada documentación.

II. BASE LEGAL

- 2.1. Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado.
- 2.2. Reglamento de la Ley N° 30225, aprobado mediante el Decreto Supremo N° 344-2018-EF y sus modificatorias.
- 2.3. Directiva N° 009-2019-OSCE/CD: “Emisión de pronunciamiento”.
- 2.4. Resolución Ministerial N° 711-2002-SA/DM: “Valores nutricionales mínimos de la ración del programa del vaso de leche”.
- 2.5. Decreto Supremo N° 007-2017-MINAGRI: “Reglamento de la leche evaporada y productos lácteos”.
- 2.6. Ley N° 24059: “Crean el Programa del Vaso de Leche en todos los municipios provinciales de la República”.
- 2.7. Ley N° 27470: “Ley que Establece Normas Complementarias para la Ejecución del Programa del Vaso de Leche”.
- 2.8. Ley N° 27712: “Ley que modifica la Ley N° 27470, Ley que establece normas complementarias para la ejecución del Programa del Vaso de Leche”.
- 2.9. 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:

A. Respecto a la pluralidad de marcas

- 3.4. Al respecto, cabe señalar que, en los artículos 16 de la Ley y 29 del Reglamento, se establece que el área usuaria es la responsable de la elaboración del requerimiento (en caso de bienes las especificaciones

técnicas), debiendo éste contener la descripción objetiva y precisa de las características y/o requisitos funcionales relevantes para cumplir la finalidad pública de la contratación.

- 3.5. De las disposiciones citadas, se desprendería que, corresponde al área usuaria definir con precisión las especificaciones técnicas que comprenden el requerimiento, las cuales contienen las características, condiciones, cantidad y calidad de lo que se requiere contratar, así como los aspectos derivados de normas especiales, de tal manera que satisfagan su necesidad, sin limitar o impedir la concurrencia de los potenciales postores mediante prácticas que configuren barreras de acceso.
- 3.6. Así, 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.
- 3.7. 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 postores.**
- 3.8. Como se advierte, en las compras públicas debe lograrse el mayor grado de eficacia de la contratación mediante mecanismos que promuevan el libre acceso y participación de proveedores, **dado que un requisito de validez del procedimiento, y por consiguiente de la posterior adjudicación, es que se haya verificado una plural y efectiva concurrencia y competencia de agentes de mercado con capacidad de cumplir con todos los extremos del requerimiento**, de tal modo que, si advertirá lo contrario, correspondería a la Entidad convocante sanear dicho aspecto.
- 3.9. De otro lado, es preciso mencionar que, las Entidades pueden emplear los mecanismos de contratación que resulten más idóneos para atender sus necesidades, de manera oportuna y eficiente, conforme a las reglas establecidas en la normativa de contrataciones del Estado, siendo que, **entre dichos mecanismos se encontraría la contratación por paquete, regulada en el artículo 37 del Reglamento, siendo que, el referido artículo establece que la Entidad “puede efectuar contrataciones por paquete agrupando en el objeto de la contratación, varios bienes, distintos pero vinculados entre sí, considerando que la contratación conjunta es más eficiente que efectuar contrataciones separadas”, lo cual implica que, en caso la entidad decida la agrupación de bienes en un paquete, los postores deberán ofrecer la totalidad de los bienes requeridas en dicho paquete para que su oferta resulte válida.**
- 3.10. Asimismo, corresponde señalar que establecer condiciones que no garanticen la pluralidad de postores ni la pluralidad de marcas, contraviene lo dispuesto en los Principios de “Libertad de Concurrencia”, “Transparencia” y “Competencia”, constituyendo un vicio que distorsiona el acceso a información real que los proveedores deberían utilizar para comprender todos los aspectos que la contratación engloba.

- 3.11. 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, contaría con pluralidad de postores y marcas con la capacidad de cumplir con el requerimiento, de acuerdo al siguiente detalle:

3 INFORMACIÓN RELEVANTE ADICIONAL COMO RESULTADO DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO			
3.1	FECHA DE INICIO DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO	17/08/2023	FECHA DE CULMINACIÓN DE LAS INDAGACIONES EN EL MERCADO
			23/08/2023
3.2	PLURALIDAD DE PROVEEDORES QUE CUMPLEN CON EL REQUERIMIENTO	SI <input checked="" type="checkbox"/> X	NO <input type="checkbox"/>
<i>De ser negativa la respuesta, indicar la evaluación de la Entidad respecto de la falta de pluralidad de proveedores que cumplen con el requerimiento.</i>			
3.3	PLURALIDAD DE MARCAS QUE CUMPLEN CON EL REQUERIMIENTO	SI <input checked="" type="checkbox"/> X	NO <input type="checkbox"/>
<i>En caso de no existir pluralidad de marcas que cumplen a cabalidad con el requerimiento, indicar aquí la evaluación de la Entidad al respecto.</i>			
3.4	POSIBILIDAD DE DISTRIBUIR LA BÚFALA ROSA		

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

“(…)
CAPÍTULO II

1.2 OBJETO DE LA CONVOCATORIA
(…)

PAQUETE	PRODUCTO	UNIDAD DE MEDIDA	CANTIDAD
1	LECHE EVAPORADA ENTERA	TARRO DE 410 GR	315,220
	HOJUELA DE AVENA, QUINUA Y KIWICHA ENRIQUECIDA CON VITAMINAS Y MINERALES	BOLSA DE 500 GR	105,120

(…)”

- 3.13. En relación a lo expuesto, queda claro que en la presente contratación incluye un (1) paquete conformado por dos (2) sub ítems o productos, los cuales serían: i) Leche evaporada entera tarro de 410 gr y ii) Hojuela de avena, quinua y kiwicha enriquecida con vitaminas y minerales bolsa de 500 gr, los mismos que conformarían las raciones alimenticias requeridas por la Entidad a ser distribuidas, **con lo cual se concluye la relación de complementariedad de ambos productos.**
- 3.14. Dicho lo anterior, en atención al requerimiento consignado por la Entidad, esta Dirección procedió a efectuar la revisión de las cotizaciones remitidas en la indagación de mercado, las cuales corresponderían a las empresas i) NEGOCIOS INNOVACIONES E INGENIERÍA S.A., ii) INVAL EIRL y iii) SOLUCIONES ALIMENTICIAS SAC.

Asimismo, se aprecia que dichas empresas habrían cotizado las marcas “GLORIA/AIDA”, “GLORIA/NUTRICOME” y “GLORIA/SOAL”, respectivamente, conforme se aprecia a continuación:

Requerimiento		Empresa Cotizantes		
Ítem Paquete	DENOMINACIÓN	NEGOCIOS INNOVACIONES E INGENIERIA SA	INVAL EIRL	SOLUCIONES ALIMENTICIAS SAC
I	LECHE EVAPORADA ENTERA TARRO X 410 GR.	Leche evaporada entera Marca: Gloria Presentación: Tarro x 410 gramos <u>No precisa el Registro Sanitario</u>	Leche evaporada entera Marca: Gloria Presentación: Tarro de 410 gramos	Leche evaporada entera Marca: Gloria Presentación: Tarro x 410 gramos Observación: <u>No precisa el Registro Sanitario</u>
	HOJUELA DE AVENA, QUINUA Y KIWICHA ENRIQUECIDA CON VITAMINAS Y MINERALES BOLSA DE 500 GR	Hojuela de avena quinua y kiwicha enriquecida con vitaminas y minerales Marca: AIDA Presentación: Bolsa de 500 gr <u>No precisa el Registro Sanitario</u>	Hojuela de avena quinua y kiwicha enriquecida con vitaminas y minerales Marca: NUTRICOME Presentación: Bolsa x 500 GR	Hojuela de avena quinua y kiwicha enriquecida con vitaminas y minerales Marca: SOAL Presentación: Bolsa x 500 gramos <u>No precisa el Registro Sanitario</u>

3.15. Del análisis del cuadro precedente, se advertiría la no existencia de pluralidad de postores y marcas con la capacidad de cumplir con el íntegro del requerimiento solicitado por la Entidad, conforme a lo siguiente:

- Las empresas NEGOCIOS INNOVACIONES E INGENIERÍA S.A., INVAL EIRL y SOLUCIONES ALIMENTICIAS S.A.C., sólo ofertarían la marca “GLORIA”, de lo cual se advertiría la no existencia de pluralidad de marcas.
- Asimismo, de la revisión de las cotizaciones remitidas por las empresas NEGOCIOS INNOVACIONES E INGENIERÍA S.A. y SOLUCIONES ALIMENTICIAS S.A.C., no se aprecia el registro sanitario de los dos (2) sub ítems ofertados, por lo que, no podría evaluarse si dichos productos cumplirían con las especificaciones técnicas requeridas (ingredientes, forma de presentación, entre otras).

3.16. Por otro lado, de la revisión del Informe N° 090-2023-MAZO-OFAB-OGAB/MDEA de fecha 12 de octubre de 2023, se aprecia lo siguiente:

“ ANTECEDENTES

(...)

Con fecha 10 de octubre, el comité de selección remitió el Oficio N°03-2023-LP-MDEA/CS-01 solicitando la corroboración de indagación de mercado con respecto a la nueva ración aprobada por el Comité de Administración del Vaso de Leche.

Con fecha 11 de octubre, se solicitó a todas las empresas invitadas (en la indagación de mercado inicial) corroboren las nuevas especificaciones técnicas.

Con fecha 12 de octubre, se remitió el Informe N° 1922-2023-OFAB-OGAD-MDEA remitiendo la documentación anexada por parte de las empresas que contestaron el correo de corroboración.

Con fecha 12 de octubre, se remitió el Memorándum N° 634-2023 -GDHS/MDEA indicando que la documentación remitida CUMPLE con las especificaciones técnicas y con la nueva ración propuesta por el Comité de Administración del Vaso de Leche.

(...)

IV. ANALISIS

Asimismo, de la revisión de las cotizaciones, documentación anexada y validación por parte del área usuaria, se constata que se cuenta con una pluralidad de postores que ofertan y cumplen con las especificaciones técnicas (formuladas por el área usuaria) por los dos (2) sub ítems ofertados.

Además, se aclara que en la pluralidad de marcas (indicado en el Resumen Ejecutivo) corresponde al producto de la Hojuela de Avena, Quinua y Kiwicha.

En el caso de la leche, los proveedores ofertaron una sola marca; sin embargo, según 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. En caso solo exista una marca en el mercado, dicho análisis incluye pluralidad de postores." Por lo que no se estaría vulnerando el principio de concurrencia, dado que se cuenta con pluralidad de postores que han ofertado ambos sub ítems del paquete.

(...)

V. CONCLUSION

La presente corroboración de la Indagación de Mercado ha sido elaborada conforme a lo dispuesto en la Ley de Contrataciones del Estado y su Reglamento vigente, y en la cual se han corroborado las nuevas especificaciones (en la cual se anexa la nueva ración aprobada por el Comité de Administración del Vaso de Leche). Además, de ser validado por parte del área usuaria (los cuales son los encargados de la formulación del requerimiento), Para el producto de la Hojuela de Avena, Quinua y Kiwicha, el área usuaria validó la documentación remitida. **Para el producto de la leche los proveedores han ofertado una sola marca;** sin embargo, según 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. En caso solo exista una marca en el mercado, dicho análisis incluye pluralidad de postores.", por lo que no se estaría vulnerando el principio de Libertad de Concurrencia."

(El subrayado y resaltado es agregado)

- 3.17. Siendo ello así y con el objetivo de esclarecer cómo la Entidad habría obtenido la pluralidad de proveedores y marcas declarada en el Formato de Resumen Ejecutivo, mediante la notificación electrónica de fecha 26 de octubre de 2023, esta Dirección solicitó a la Entidad lo siguiente:

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

- Se solicita **remitir** un informe suscrito por el Órgano Encargado de las Contrataciones, mediante el cual se señale el análisis que utilizó para determinar que el procedimiento de selección objeto del presente análisis, contaría con pluralidad de proveedores y marcas con la capacidad de cumplir con el íntegro del requerimiento, el cual incluye el análisis para determinar que las marcas ofertadas para cada sub ítems cumplen con el íntegro del requerimiento, lo cual deberá ser acreditado documentalmente.

No obstante, de la indagación de mercado se habría determinado la existencia de una sola marca, se deberá sustentar las razones de orden técnico que conllevaron a dicha situación.

- Se solicita **remitir** un informe validado por el área usuaria mediante el cual se precise si los bienes ofertados de marca “GLORIA”, “NUTRICOME”, “AIDA” y “SOAL”, cumplirían con lo establecido en el numeral 4.1 del Artículo 4 de la Ley N° 27470, modificado por la Ley N° 31554, en lo referido a la composición de origen nacional de dichos productos.
- Se solicita **remitir** un informe validado por el área usuaria, mediante el cual se sustente el análisis desarrollado para determinar que cada producto ofertado para los dos (2) sub ítems, cumplirían con el íntegro del requerimiento de la Entidad (ingredientes, forma de presentación, entre otras características y condiciones requeridas)

Asimismo, se solicita precisar y/o remitir el registro sanitario de los bienes ofertados por las empresas cotizantes.”

(El subrayado y resaltado son agregados)

- 3.18.** En atención al pedido de información, mediante el Trámite Documentario N° 2023-25524202-LIMA de fecha 30 de octubre de 2023, la Entidad remitió entre otros actuados, el documento denominado “Oficio N°15-2023-OFAB-OGAB/MDEA” de fecha 30 de octubre de 2023, la cual precisaría lo siguiente:

“(…)

*La Oficina de Abastecimiento (Órgano Encargado de las Contrataciones) señala que, durante la etapa de actos preparatorios, se realizó la indagación de mercado según las especificaciones técnicas remitidas por parte del área usuaria, según la forma de presentación y la cantidad solicitada. Según el numeral 29.8 del artículo 29 del Reglamento de la Ley de Contrataciones - Ley N°30225, precisa 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”; por lo que se procedió a realizar las invitaciones a diferentes proveedores dentro del rubro (obtenidos de la página proveedores del estado y; asimismo, del portal Buscador de Contratos del SEACE) de los cuales se obtuvo una primera respuesta de 3 proveedores que ofrecen ambos bienes materia del requerimiento formulado por el área usuaria (y según la presentación solicitada) los cuales fueron: Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A., Inversiones Alcedo E.I.R.L. y Soluciones Alimenticias S.A.C. Para el caso del producto de la Hojuela de Avena, Quinua y Kiwicha; los proveedores ofertaron las marcas NUTRICOME, AIDA y SOAL; las cuales cumplen con el íntegro del ítem solicitado por el área usuaria y su presentación; **sin embargo, para el caso del ítem Leche Evaporada Entera, los***

proveedores ofertaron la marca y mediante el Oficio N° 285-2023 -GDHS/MDEA; justifica que la presentación de tarro de 410g se debe a que: "Si solicitamos el producto leche evaporada entera en kilogramos, el proveedor ganador entregaría el producto en la presentación que oferto que podría ser el de 400 g, 410 g u otras presentaciones (.../) para el caso de la presentación del tarro de 410g al comité se le entregaría 60 tarros de manera casi exacta; a diferencia si el proveedor entrega en presentación de tarros de 400 g, al beneficiario se le entregaría 62 tarros de 400 g (entregándose 200 gramos más en ese comité); habiendo en nuestro distrito 441 comités de vaso de leche; posiblemente se entregaría 94,60 kg de más por cada semana de entrega lo cual generaría un gasto adicional al Programa del Vaso de Leche (...)"

Conforme a lo indicado en el numeral 32.3 del artículo 32 del Reglamento de la Ley de Contrataciones - Ley N°30225: "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. En caso solo exista una marca en el mercado, dicho análisis incluye pluralidad de postores. Según las cotizaciones remitidas, se evidencia que se cuenta con una pluralidad de marcas para el producto Hojuela de Avena, Quinoa y Kiwicha y para el producto de Leche Entera Evaporada se cuenta con una pluralidad de postores en capacidad de ofertar y entregar el producto solicitado por el área usuaria (y en la presentación que remitieron). **También, según el buscador de contratos del portal SEACE - 2023, se identifica que diferentes Municipalidades a nivel Distrital han adquirido con diversos proveedores el producto Leche Entera Evaporada en la presentación única de 410g (según el siguiente cuadro)**

Municipalidad	Nomenclatura del Proceso	Contratista	Presentación del producto Leche Evaporada Entera
Municipalidad de Villa María del Triunfo	LP-SM-1-2023-CS/MVMT-01	Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Metropolitana de Lima	LP-SM-10-2023-MML-OGA-OL-1	Soluciones Alimenticias SAC	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Ate	DIRECT-PROC-1-2023-MDA/OEC-1	Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Barranco	AS-SM12-2023-CS-MDB-1	Fortified Foods S.A.C.	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Chorrillos	LP-SM-4-2023-CS-MDCH-1	Making Logistic S.A.C.	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Cieneguilla	AS-SM-1-2023-MDC/CS-2	Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Comas	DIRECT-PROC-4-2023-OEC/MDC-1	Maria Dolores Chuquimantari	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Comas	LP-SM-1-2023-CS/MDC-1	Maria Dolores Chuquimantari	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Lurin	LP-SM-2-2022-CS/MDL-1	Soluciones Alimenticias SAC	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Pueblo Libre	AS-SM-5-2023-CS-MPL-3	Soluciones Alimenticias SAC	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Miraflores	AS-SM-4-2023-MM-2	Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Punta Negra	AS-SM-3-2023-MDPN/CS-1	Soluciones Alimenticias SAC	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de San Bartolo	AS-SM-1-2023-CS/MDSB-1	Soluciones Alimenticias SAC	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de San de Lurigancho	DIRECTA-PROC-1-2023-SGAYCP/MDSJL-1	Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de San Juan de Miraflores	LP-SM-1-2023-MDSJM/CS-1	Soluciones Alimenticias SAC	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de San Luis	AS-SM-1-2023-MDSL/CS-2	Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Surquillo	LP-SM-1-2023-MDS-CS-1	Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A	Tarro x 410 - Gloria
Municipalidad Distrital de Villa el Salvador	LP-SM-6-2023-CS/MDVES-1	Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A	Tarro x 410 - Gloria

Según el cuadro detalle de las diferentes Municipalidad, su procedimiento de selección y la presentación del producto mediante la cual adquirieron el producto Leche Evaporada Entera; si se cumpliría con lo estipulado en el numeral 32.3 del artículo 32 del Reglamento de la Ley de Contrataciones; **en el cual el mercado pese a que ofrece una sola marca en la presentación que solicita el área usuaria, cuenta con pluralidad de postores que se encuentran atendiendo a los diferentes Programas del Vaso de Leche a nivel Lima - Metropolitana (...)**

Asimismo, según el Oficio N° 290-2023 -GDHS/MDEA; el área usuaria precisa que los productos y marcas cotizadas cumplen con el íntegro del requerimiento formulado (según documentación anexada, registros sanitarios y presentaciones), contando con un mínimo de 2 proveedores (Inversiones Alcedo EIRL y Negocios Innovaciones e Ingeniería S.A que cumplen con el íntegro del requerimiento (materia del procedimiento de contratación), según lo indica el numeral 32.3 del artículo 32 del Reglamento de la Ley de Contrataciones - Ley N°30225: "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. En caso solo exista una marca en el mercado, dicho análisis incluye pluralidad de postores."

Tenemos entonces que los proveedores que han cotizado en la indagación de mercado en el presente proceso SI HAN OFRECIDO LA TOTALIDAD DE LOS BIENES REQUERIDOS EN EL PAQUETE, POR LO QUE SU OFERTA RESULTA VÁLIDA; y si bien todos ellos han ofertado la misma marca (Gloria), hemos cumplido con lo señalado en la última parte del numeral 32.3 del artículo 32 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del estado, el cual señala que "En caso solo exista una sola marca en el mercado, dicho análisis incluye pluralidad de postores"; no existiendo dentro de las normas de contrataciones del Estado, una limitación a no contratar por Paquete ante cotizaciones recibidas de diferentes proveedores ofreciendo una misma marca. (...)"

(El subrayado y resaltado son agregados)

3.19. Del análisis del cuadro precedente, y la información remitida por la Entidad se advertiría lo siguiente:

- La Entidad ratificó la presentación de la leche evaporada entera en tarro de 410 gr, debido a que según señala, si se solicitaría la "leche entera" en kilogramos, el proveedor ganador entregará el producto en la presentación que oferto, lo cual podría ser 400 g, 410g u otras presentaciones, lo cual generaría un gasto adicional al Programa Vaso de Leche.
- Asimismo, mediante su informe indicaría que , **si bien es cierto no existiría pluralidad de marcas, sí existiría pluralidad de postores**, toda vez que contaría con las cotizaciones de la empresa remitidas por los proveedores NEGOCIOS INNOVACIONES E INGENIERÍA S.A., INVERSIONES ALCEDO E.I.R.L. Y SOLUCIONES ALIMENTICIAS S.A.C; las cuales ofertaron las marcas "GLORIA/AIDA", "GLORIA/NUTRICOME" y "GLORIA/SOAL".
- En relación a ello de la revisión del contenido de las cotizaciones remitidas por las empresas cotizantes, se apreciaría que, la Entidad no contaría con cotizaciones válidas, dado que, las empresas NEGOCIOS INNOVACIONES E INGENIERÍA S.A., INVERSIONES ALCEDO E.I.R.L. Y SOLUCIONES ALIMENTICIAS S.A.C, para el sub ítem - LECHE EVAPORADA ENTERA TARRO X 410GR, **sólo ofertarían la marca "GLORIA"**, de lo cual se advertiría la no existencia de pluralidad de marcas, lo cual habría sido confirmado por la Entidad en sus informes técnicos.
- Por otro lado, precisó que en el portal SEACE, se identificó que diferentes municipalidades a nivel distrital habrían adquirido con diversos proveedores el producto "leche evaporada entera" en la presentación única de 410 g, Asimismo, adjunto un cuadro respecto a las referidas adquisiciones; no obstante, de la revisión de dicho cuadro se aprecia que mediante los referidos procedimientos, se adquirió el producto "leche evaporada entera", en la presentación de tarro de 410 gramos de la **marca "GLORIA"**.

3.20. Dada la justificación de la Entidad, corresponde señalar lo siguiente:

- Respecto a la presentación de la leche evaporada en "tarro" y de "410 gramos".

Al respecto, es conveniente señalar que, mediante el Informe N° 051-2019/ST-CLC-INDECOPI, remitido al OSCE mediante el Oficio N° 003-2019-EF54.01, la Comisión de Defensa de la Libre Competencia de Indecopi (CLC), señaló lo siguiente:

"(...)

18. De igual forma, de la revisión de la información presente en el Dictamen del OSCE y de la ficha técnica de la leche evaporada no se ha encontrado una justificación razonable para que la Marina de Guerra requiera solamente aquellas presentaciones con un peso entre 400 y 500 gramos.

Cabe resaltar que, en el presente caso, la limitación generada por los requisitos definidos por la Marina de Guerra del Perú estaría relacionada específicamente con el rango de peso de la leche evaporada y no con el envase de esta; ya que, se permitía la presentación de productos envasados en lata o en envase multilaminado.

(...)

21. Así, considerando lo expuesto en la comunicación del OSCE, las recomendaciones señaladas en la Guía para Combatir la Concertación en las Contrataciones Públicas y la evaluación del mercado de leche evaporada, esta Secretaría Técnica somete a consideración de la Comisión que sugiera a la Marina de Guerra del Perú lo siguiente:

"Evitar establecer requisitos, en los procedimientos de selección, que puedan restringir la participación de un mayor número de empresas.

Específicamente, se recomienda ampliar el rango de peso de la presentación de la leche evaporada entera solicitada en la ficha técnica y considerar distintos tipos de presentación en función de los productos disponibles en el mercado y las necesidades del área usuaria."

Conforme se puede apreciar, la Comisión de Defensa de la Libre Competencia del INDECOPI, señaló que no existiría justificación para limitar la presentación de la leche evaporada entre los rangos de 400 y 500 gramos; sin embargo, en el presente caso, la Entidad considera un valor en específico, el cual sería de 410 gramos.

Asimismo, la misma Comisión señaló que no se debe restringir la participación de un mayor número de empresas con la presentación del producto, debiendo aperturar considerando distintos tipos de presentación en función de los productos disponibles en el mercado, tales como lata o en envase multilaminado, entre otras.

Ahora bien, de acuerdo al sustento señalado por la Entidad, respecto al gramaje y presentación requerido para la leche evaporada, se aprecia que no habría razonabilidad para exigir necesariamente que sea en la presentación de "tarro" y de "410 gr", considerando que la Entidad requiere una determinada cantidad mensual de productos para cada beneficiario, el cual no necesariamente estaría en función de la presentación de los envases; así como, que el producto a adquirir tiene en el mercado nacional diversos proveedores que ofertan dicho producto en el envase lata, caja, entre otros, bajo diferentes presentaciones y gramajes los cuales cumplirían los requisitos establecidos por las normas especiales que regulan el Programa Vaso de Leche.

- Respecto a la pluralidad de marcas que cumplan con el requerimiento del ítem N° I y II, cabe precisar que la Entidad reconoció que habría pluralidad de proveedores, pero que no existiría pluralidad de marcas.

3.21. Es así que, en el presente caso, respecto al paquete, de la revisión de la fuente utilizada en la indagación de mercado, se advierte la no existencia de pluralidad de proveedores y marcas en el presente procedimiento de selección.

3.22. En ese sentido, si bien la Entidad y los responsables del Programa Vaso de Leche en la localidad son encargados de elaborar el requerimiento, cierto es que, éste debe comprender la mayor apertura de agentes de mercado -pluralidad de postores y marcas-, es decir, por los menos dos (2) postores y marcas deben tener la capacidad de brindar el producto -en el presente caso sobre todos los bienes del paquete-, a efectos de que el procedimiento de selección sea desarrollado dentro de un ámbito de competencia.

3.23. Por lo que, se concluye que, existiría una deficiencia en la indagación de mercado, dado que, respecto al paquete, no se contarían con la pluralidad de marcas en la capacidad de cumplir con el íntegro del requerimiento, siendo dicho aspecto requerido por la normativa en compras públicas, así como tampoco, la Entidad habría sustentado técnicamente dicha inexistencia, con lo cual se vería afectada la validez de dicho ítem.

3.24. Por todo lo expuesto, atendiendo a lo prescrito en el artículo 44 de la Ley, resulta necesario disponer que el **Titular de la Entidad declare la nulidad de la Licitación Pública N° 1-2023-MDEA/CS-1**, a efectos de que se corrijan los vicios advertidos, 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.

3.25. 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.

3.26. 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.

3.27. 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.

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.



Firmado digitalmente por LAURA SILVA Anthony David FAU 20419026809 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 16.11.2023 15:30:20 -05:00



Firmado digitalmente por GARAY MORALES Franklin Williams FAU 20419026809 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 16.11.2023 14:56:05 -05:00



Firmado digitalmente por VIDANGOS DELGADO Cindy FAU 20419026809 soft
Motivo: Doy V° B°
Fecha: 16.11.2023 15:11:29 -05:00

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 dilación del presente procedimiento de selección y en consecuencia la satisfacción 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 absolutorio de consultas y observaciones e integración de Bases, no sería efectivamente prestado por el OSCE, corresponderá la devolución de la tasa administrativa al recurrente, siendo que, deberá coordinar dicho trámite con la Unidad de Finanzas adjuntando el presente Informe.

Jesús María, 16 de noviembre de 2023



Firmado digitalmente por GUTIERREZ
CABANI Ana Maria FAU
20419026809 soft
Motivo: Soy el autor del documento
Fecha: 16.11.2023 16:09:59 -05:00

Código: 7.2, 7.3