

"Año de la Promoción de la Industria Responsable y del Compromiso Climático"



RESOLUCIÓN DIRECTORAL

Lima, 04 de noviembre de 2014

VISTO:

El Expediente N° 14-006919-001/INSNSB, sobre solicitud de Ampliación de plazo contractual, presentada el 21 de octubre de 2014 por la empresa Distribuidora Continental 6 S.A.;

CONSIDERANDO:

Que, el 19 de setiembre de 2014 se convocó el proceso de selección de Adjudicación de Menor Cuantía N° 027-2014-INSNSB - Primera Convocatoria, para la Adquisición de dispositivo médico bota descartable antideslizante x 50 pares; otorgándose el 26 de setiembre de 2014, la Buena Pro del proceso a la empresa Distribuidora Continental 6 S.A.;

Que, en fecha 07 de octubre de 2014, se emitió la Orden de Compra N° 0000329-2014, por el concepto de Botas descartables por cincuenta (50) pares y la cantidad de Mil trescientos cincuenta (1350), de acuerdo a las especificaciones técnicas del proceso referido; la misma que fue dirigida a la empresa Distribuidora Continental 6 S.A.;

Que, la referida orden de compra, fue recepcionada por la empresa Distribuidora Continental 6 S.A, el 14 de octubre de 2014. Siendo que el plazo de entrega consignado en la orden de compra, era de tres días calendario, el mismo vencía el **viernes 17 de octubre de 2014;**

Que, mediante documento s/n recepcionado en fecha 21 de octubre de 2014, la empresa Distribuidora Continental 6 S.A (en adelante, el contratista) solicita la



ampliación en el plazo de entrega de la Orden de Compra N° 0000329-2014, señalando lo siguiente: **i)** desde el 21 de setiembre de 2014 los bienes se encuentran en pleno proceso de desaduanaje, habiendo salido Canal Rojo (sic) y siendo notificados para revisión y consulta de documentos, por este motivo estimamos su salida en un plazo de 5 a 7 días hábiles a partir de la fecha de notificación (17/10/2014), **ii)** por las razones expuestas anteriormente, es que solicitamos se nos conceda una ampliación de plazo, hasta el 28 de octubre, fecha en la que estimamos contar con los productos, de no mediar ninguna demora con la nacionalización de la importación, y **iii)** De contar con la mercadería antes de esa fecha, la estaremos remitiendo de manera inmediata;

Que, asimismo, el contratista adjunta a su documento, correos electrónicos de fechas 16.09.2014 y 22.09.2014, intercambiados entre Magellan Logistics Perú y el Sr. Miguel Peralta C, que figura como Coordinador de Importaciones del contratista; dichos correos se encontrarían referidos aparentemente a comunicaciones sobre la fecha de llegada de los bienes objeto del proceso, el 21.09.2014 y fecha de descarga, el 22.09.2014;

Que, mediante la Nota Informativa N° 054-AC-INSN-SB-2014, se informa que el contratista ingresó al Almacén Central, un lote de 800 unidades de botas descartables x 50 pares, el día 15 de octubre de 2014; ingresando el saldo, el día 20 de octubre de 2014; asimismo, se informa que efectuada la verificación del lote de 1350 unidades de Botas Descartables x 50 pares, se firmó el Acta de Verificación y Conformidad N° 0299-2014, con fecha 21 de octubre de 2014;

Que, mediante el Informe N° 100-2014-SUL/INSN-SB, se señala lo siguiente: **i)** el contratista alega como causal de ampliación de plazo "fuerza mayor", dado que su producto está en proceso de desaduanaje a razón que se encuentra en canal rojo, solicitando ampliar el plazo de entrega hasta el 28.10.14, **ii)** en el procedimiento de desaduanaje, se asigna canal rojo a las mercaderías sujetas a revisión documentaria y reconocimiento físico, por el especialista de Aduana antes de ser entregadas a sus consignatarios, **iii)** para que se configure esta causal (fuerza mayor) debe concurrir un evento extraordinario fuera de lo común; imprevisible que escapa a la capacidad técnica, administrativa y profesional del contratista, e irresistible, por cuanto su solución no depende de la voluntad del contratista, **iv)** no ha quedado acreditado la causal invocada, toda vez que le corresponde al contratista acreditar la presencia del hecho generador, y **v)** por lo expuesto, esta encargatura considera improcedente la ampliación de plazo solicitada por el contratista;

Que, mediante la Nota Informativa N° 024-2014-UA-INSN-SAN BORJA dirigida a la Dirección General, la Unidad de Administración remite los antecedentes de la solicitud, solicitando que la referida Dirección "proceda conforme a sus atribuciones, teniendo en cuenta que la entidad cuenta con diez (10) días hábiles para resolver la ampliación de plazo, el mismo que vence el 04.11.2014";

Que, mediante el Numeral 41.6 del Artículo 41° de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobada mediante el Decreto Legislativo 1017 y modificatorias (en adelante, la Ley), se establece que el contratista puede solicitar la ampliación del plazo pactado por atrasos y paralizaciones ajenas a su voluntad debidamente comprobados y que modifiquen el cronograma contractual;



Que, mediante el Artículo 175° del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobado mediante el Decreto Supremo 184-2008-EF y modificatorias (en adelante, el Reglamento), se establece el procedimiento y formalidades de la ampliación del plazo contractual;

Que, mediante el inciso a) del numeral II.2.1 del Sub Capítulo I del Capítulo II del Título II de la **Resolución Ministerial N° 512-2014/MINSA**, que aprueba el **Manual de Operaciones del INSN-SB**, se establece que una de las funciones de la Dirección General, es la de organizar y dirigir el funcionamiento del INSN-SB para el logro de sus objetivos institucionales, en el marco de la política y normas establecidas;

Que, se ha verificado que el contratista ha entregado los bienes objeto del proceso y de la Orden de Compra N° 0000329-2014, el 20 de octubre del presente; es decir, con un retraso de tres (03) días;

Que, corresponde analizar si ha existido una causal que haya impedido al contratista, entregar los bienes dentro del plazo de tres días calendario, establecido en las bases y en su propuesta técnica;

Que, de acuerdo a lo establecido en el Artículo 175° del Reglamento, procede la ampliación del plazo, entre otros, por atrasos o paralizaciones no imputables al contratista; o por caso fortuito o fuerza mayor. Asimismo, el contratista deberá solicitar la ampliación dentro de los siete días hábiles siguientes de finalizado el hecho generador del atraso o paralización. La Entidad debe resolver sobre dicha solicitud y notificar su decisión al contratista en el plazo de diez (10) días hábiles, computado desde el día siguiente de su presentación. De no existir pronunciamiento expreso, se tendrá por aprobada la solicitud del contratista, bajo responsabilidad del Titular de la Entidad;

Que, en consecuencia, a quien le correspondería acreditar la presencia del hecho generador del atraso, paralización, o fuerza mayor; es al contratista;

Que, con respecto a la definición de Causa fortuita o Fuerza mayor, ya que la segunda definición ha sido invocada por el contratista, cabe tomar en consideración lo señalado mediante la OPINIÓN N° 011-2014/DTN, emitida por el Organismo Supervisor de Contrataciones del Estado:

"Así, el artículo 1315 del Código Civil establece que "Caso fortuito o fuerza mayor es la causa no imputable, consistente en un evento extraordinario, imprevisible e irresistible, que impide la ejecución de la obligación o determina su cumplimiento parcial, tardío o defectuoso." (El subrayado es agregado).

Al respecto, resulta necesario precisar que un hecho o evento extraordinario se configura cuando, tal como lo indica la misma palabra, sucede algo fuera de lo ordinario, es decir, fuera del orden natural o común de las cosas. Asimismo, un hecho o evento es imprevisible cuando supera o excede la aptitud razonable de previsión del deudor en la relación obligatoria, puesto que el deudor tiene el deber de prever lo normalmente previsible, no así lo imprevisible. Adicionalmente, el que un hecho o evento sea irresistible significa que el deudor no tiene posibilidad de evitarlo, es decir, no puede impedir, por más que lo desee o intente, su acaecimiento.



Por último, es importante indicar que la doctrina distingue entre caso fortuito y fuerza mayor, señalándose que el primero corresponde a hechos de la naturaleza y el segundo a actos de autoridad o, en general, a hechos del hombre”;

Que, sin embargo, en el presente caso, el sustento documentario presentado por el contratista, a fin de probar que su situación actual se encontraría dentro de una de las causales de ampliación de plazo; se basa en copias de correos electrónicos, que no demuestran a la fecha de remitido el documento (21 de octubre de 2014), **la presencia del hecho generador de la Fuerza Mayor**. Asimismo, cabe señalar que son documentos de fechas de hasta un mes de anterioridad;

Que, por otro lado, con respecto a la facultad de decisión sobre la solicitud de ampliación de plazo contractual, mediante la OPINIÓN N° 007-2013/DTN, se establece lo siguiente: “... *debe indicarse que el pronunciamiento de la Entidad sobre las solicitudes de ampliación de plazo debe realizarse expresa y formalmente, mediante resolución del Titular de la Entidad o del funcionario a quien este haya delegado tal facultad*”;

Que, asimismo, en la referida opinión se establece también: “*Finalmente, es importante distinguir entre el acto administrativo mediante el cual una Entidad se pronuncia sobre una solicitud de ampliación de plazo y el medio a través del cual se notifica tal resolución. Así, el primero está constituido por la resolución o documento correspondiente emitido por el funcionario u órgano competente para pronunciarse sobre una solicitud de ampliación del plazo contractual, mientras que el segundo puede estar constituido por un oficio, carta notarial u medio otro análogo utilizado para notificar los actos administrativos*” (Lo resaltado es agregado);

Que, mediante el Informe Legal N° 184-2014-UAJ-INSN-SB, la Unidad de Asesoría Jurídica opinó que, en concordancia con lo fundamentado por la Unidad de Administración, mediante el Informe N° 100-2014-SUL/INSN-SB y la Nota Informativa N° 024-2014-UA-INSN-SAN BORJA; no correspondería aprobar la solicitud de ampliación de plazo contractual por causal de Fuerza Mayor, presentada por la empresa Distribuidora Continental 6 S.A. en fecha 21 de octubre de 2014; asimismo opinó que dicha decisión le corresponde al Titular del Instituto Nacional de Salud del Niño – San Borja, al no haber sido objeto de delegación en alguna otra área o unidad de la institución;

Con el visado de la servidora a la que se le ha asignado funciones del cargo de Coordinador de Logística, de la Unidad de Administración y de la Unidad de Asesoría de Jurídica; y,

De conformidad con lo dispuesto en la Ley de Contrataciones del Estado, aprobada por Decreto Legislativo N° 1017 y modificatorias; en el Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobado por Decreto Supremo N° 184-2008-EF y modificatorias; en la Resolución Ministerial N° 573-2014/MINSA de fecha 30 de julio de 2014; y, de acuerdo a lo previsto en la Resolución Ministerial N° 512-2014/MINSA;

Estando a los fundamentos expuestos y en uso de las facultades otorgadas al Titular de la Entidad;



SE RESUELVE:

Artículo Primero.- No aprobar la solicitud de ampliación de plazo contractual por causal de Fuerza Mayor, presentada por la empresa DISTRIBUIDORA CONTINENTAL 6 S.A. en fecha 21 de octubre de 2014; en concordancia con los fundamentos expuestos en la parte considerativa de la presente Resolución.

Artículo Segundo.- Disponer que la presente Resolución sea notificada a la empresa DISTRIBUIDORA CONTINENTAL 6 S.A. en su domicilio legal, **en un plazo que no podrá ser mayor al 04 de noviembre de 2014.**

Artículo Tercero.- Disponer la publicación de la presente Resolución Directoral en la página web institucional.

REGÍSTRESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

INSN Instituto Nacional de Salud del Niño
San Borja

Dr. Hernán Efraín García Cabrera
TITULAR

HEGC/JBCHP

Distribución:

Cc

() Titular

() Unidad de Administración

() Unidad de Asesoría Jurídica

() Comunicaciones

() Logística

() Interesado

() Archivo

