

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



RESOLUCIÓN DIRECTORAL

Lima, 01 de diciembre de 2014

VISTO:

El Expediente 14-007973-001/INSNSB, sobre solicitud de ampliación de plazo contractual, presentada el 17 de noviembre de 2014 por la empresa Nordic Pharmaceutical Company S.A.C.;

CONSIDERANDO:

Que, con fecha 25 de febrero y 05 de marzo de 2014, quedó consentida la Buena Pro de la Licitación Pública por Subasta Inversa Presencial N° 10-2013-DARES/MINSA, "Compra Corporativa de Productos Farmacéuticos para el Abastecimiento del año 2014", otorgada a la empresa Nordic Pharmaceutical Company S.A.C., en los ítems 181 (enoxaparina sódica), 211 (fluconazol), 256 (imatinib 100 mg), 257 (imatinib 400 mg), y 395 (tacrolimus);

Que, con fecha 13 de octubre de 2014, se emitió la Orden de Compra N° 0000335-2014, por Fluconazol 2 mg/mL INY 50 mL (1,000 unidades) e Imatinib 400 mg TAB (1,000 unidades), ambos medicamentos de procedencia de la India, de acuerdo a las especificaciones técnicas del proceso referido; la misma que fue dirigida a la empresa Nordic Pharmaceutical Company S.A.C.;

Que, la referida orden de compra, fue recepcionada por la empresa Nordic Pharmaceutical Company S.A.C., el 20 de octubre de 2014, teniendo como plazo de entrega, consignado en la orden de compra, de diez (10) días calendario, el mismo que vence el jueves 30 de octubre de 2014;

Que, mediante el documento del visto, la empresa Nordic Pharmaceutical Company S.A.C. (en adelante, el Contratista) solicita la ampliación del plazo de entrega de la Orden de Compra N° 0000335-2014, del producto Fluconazol 2mg/ml INY 100 ml, señalando lo siguiente: i) mediante correo electrónico de fecha 20/06/2014, de manera oportuna y con anticipación enviamos la Orden de Compra de Importación N° 319 a nuestro proveedor de tal forma que el producto llegara a tiempo para ser analizado y entregado a su entidad en la fecha programada, ii) luego de hacer nuestro pedido formal



el 15 de julio vía correo electrónico nuestro proveedor nos comunica ha tenido inconvenientes con el abastecimiento de materia prima por lo que nuestro pedido no podría ser atendido en la fecha prevista. Solicitándole Carta Explicatoria, iii) Con fecha 28 de julio de 2014, recibimos la confirmación respecto a la puesta en marcha de la producción, iv) Por la demora del embarque marítimo, en vista que no llegaría en la fecha prevista, solicitamos un pedido adicional, según Orden de Compra de Importación N° 362 por vía aérea, obteniendo una negativa por falta de materia prima, v) Con fecha 16 de agosto de 2014, solicitamos se modifique la forma de envío de la O/C 139, despachando 9,000 unidades vía aérea, siendo aceptada por nuestro proveedor, vi) Con fecha 07 de octubre de 2014, nuestro proveedor remite los documentos de embarque marítimo, sin informarnos sobre el envío aéreo, vii) Con fecha 12 de octubre de 2014, nuestro proveedor nos informa que tenían dificultades para despachar nuestro pedido debido al ciclón "Hudhud", viii) Con fecha 12 de noviembre de 2014, nuestro proveedor nos informa que persisten las dificultades para el envío mediante las Aerolíneas, por lo cual, solicita ampliación de plazo hasta el 29 de diciembre de 2014;

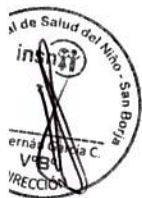
Que, asimismo, el Contratista adjunta a su Carta los Anexos antes referidos (Anexo 01, 02, 03, 04, 05, 06 y 07) y correos electrónicos de fechas 12.11.14, 10.11.14, 05.11.14, 31.10.14, 22.10.14, 21.10.14, 16.10.14, 13.10.14, 09.10.14, 07.10.14, 02.10.14, 29.09.14, 23.09.14, 17.09.14, 15.09.14, 09.09.14, 06.09.14, 01.09.14, 28.08.14, 25.08.14, 20.08.14, 16.08.14, 15.08.14, 05.08.14, 31.07.14, 19.07.14, 16.07.14, 15.07.14, 14.07.14, 12.07.14, 08.07.14, 04.07.14, 20.06.14, intercambiados entre la señora Gina Arquíñigo (representante del Contratista) y el señor Bhushan Bhondwe (representante de la Marck Biosciences Limited, proveedor del Contratista), dichos correos se encontrarían referidos, aparentemente, a comunicaciones sobre la fecha de llegada del producto fluconazol; la comunicación fue en idioma inglés y no adjuntan traducción al idioma español.

Que, mediante Nota Informativa N° 790-2014-SUL-INSN-SB, de fecha 19 de noviembre de 2014, la servidora civil que realiza las funciones de la Coordinación de Logística, solicita al Q.F. Edgar Serna Tincopa, en calidad de área usuaria de los referidos medicamentos, si a la fecha solicitada por el Contratista, se cuenta con stock a fin de no quedar desabastecidos, precisando si procede o no la solicitud de ampliación de plazo;

Que, mediante Nota Informativa N° 254-FARMACIA-INSN-SAN BORJA, de fecha 24 de noviembre de 2014, el Q.F. Edgar Serna Tincopa, en calidad de área usuaria de los referidos medicamentos, manifiesta que actualmente se cuenta con stock para la atención y según opinión, es procedente ya que no creará problemas en la disponibilidad del producto;

Que, mediante el Informe N° 116-2014-SUL/INSN-SB, de fecha 25 de noviembre de 2014, recepcionado en la Unidad de Administración con fecha 26 de noviembre de 2014, Logística refiere todo lo señalado por el Contratista, con Carta N° 3171-11-2014-VI, concluyendo que: la solicitud de ampliación de plazo peticionada debe ser desestimada por haber sido presentada en forma prematura y que debe dejarse a salvo el derecho del contratista a solicitar oportunamente la ampliación de plazo;

Que, finalmente, mediante Informe N° 090-2014-UA-INSN-SAN BORJA, de fecha 28 de noviembre de 2014, la servidora civil a quien se le han asignado las funciones del cargo de Jefa Unidad de Administración remite los antecedentes de lo peticionado por



el Contratista, solicitando que al Titular del INSN-SB "(...) expida la Resolución Directoral correspondiente, 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 01 de Diciembre del presente";

Que, mediante Hoja de Trámite General N° 14-007973-001, en fecha 28 de noviembre de 2014, el Titular del INSN-SB, remite el Expediente para el análisis correspondiente;

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, corresponde analizar si ha existido una causal que haya impedido al contratista, entregar los bienes dentro del plazo de diez (10) días calendario, establecido en la O/C 0000335.

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 caso fortuito; es al Contratista;

Que, con respecto a la definición de Caso fortuito 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:

"(...) 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, (...) 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 (...);

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, caso fortuito, la misma que ha sido invocada por el Contratista;

Que, el evento generador del supuesto atraso, correspondería a un caso fortuito, el desastre natural, ciclón "Hud Hud", sin embargo, formalmente, no existe documento y/o información remitida por el Contratista en el que, se establezca, fehacientemente, la fecha en la cual, concluye el caso fortuito, ciclón "Hud Hud", por lo que, podría asumirse como tal, la fecha del último correo electrónico remitido por el Proveedor, 12.11.14. Además, el Contratista, sin adjuntar prueba y/o documentación adicional, solicita ampliación de plazo hasta el 29.12.2014, alegando considerar el tiempo de análisis de control de calidad, el cual, según señala, dura 20 días;

Que, al respecto, se observa que el Contratista no ha justificado, documentariamente, el porqué solicita ampliación de plazo hasta el 29 de diciembre de 2014, es decir, aproximadamente 2 meses y 16 días desde que el Proveedor informó la ocurrencia del caso fortuito, ciclón "Hud Hud", más aún, teniendo en cuenta que no hay un compromiso formal o fecha probable del proveedor, desde la cual se puede efectuar el cálculo para la ampliación de plazo, entendiéndose como fecha en la cual cesó las consecuencias del caso fortuito, el cual, al tratarse de un evento de la naturaleza, es difícil establecer una fecha exacta;

Que, con respecto a la facultad de decisión sobre la solicitud de ampliación de plazo contractual, mediante la OPINIÓN N° 007-2013/DTN, se establece: "(...) 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 que: "**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° 207-2014-UAJ-INSN-SB, de fecha 01 de diciembre de 2014, la Unidad de Asesoría Jurídica opinó que, en concordancia con lo remitido por la Unidad de Administración, mediante el Informe N° 116-2014-SUL/INSN-SB y el Informe N° 090-2014-UA-INSN-SAN BORJA; no correspondería aprobar la solicitud de ampliación de plazo contractual por causal de Caso Fortuito, presentada por la empresa NORDIC PHARMACEUTICAL COMPANY S.A.C. en fecha 17 de noviembre 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 civil a la que se le ha asignado funciones del cargo de Coordinadora 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 Caso Fortuito, presentada por la empresa NORDIC PHARMACEUTICAL COMPANY S.A.C.; en fecha 17 de noviembre 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 NORDIC PHARMACEUTICAL COMPANY S.A.C. en su domicilio legal, **en un plazo que no podrá ser mayor al 01 de diciembre de 2014.**

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

REGÍSTRESE, COMUNÍQUESE Y CÚMPLASE

HEGC/JCRG/JECHH

Distribución:

Cc

- () Titular
- () Unidad de Administración
- () Unidad de Asesoría Jurídica
- () Comunicaciones
- () Logística
- () Interesado
- () Archivo



Instituto Nacional de Salud del Niño
San Borja
[Signature]
Dr. Herman Emilio García Cabrera
TITULAR

