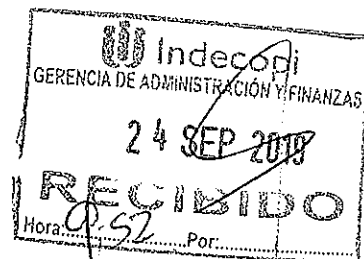


**INFORME N° 725-2019/GEL**



A : **Agustín Saldaña Murrugarra**  
Gerente de Administración y Finanzas

DE : **Lily Yamamoto Suda**  
Gerente Legal

ASUNTO : **Opinión legal sobre contratación directa del servicio de publicidad para la difusión de la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas".**

REFERENCIA : **Informe Técnico N° 050-2019/GAF-Sgl**

**I. ANTECEDENTES**

1. Mediante Informe N° 008-2019/GPD del 23 de agosto del 2019, la Gerencia de Promoción y Difusión concluye lo siguiente:

*"De acuerdo a lo expuesto, se concluye que el presente requerimiento se encuentra dentro de los alcances del literal g) del artículo 27° de la Ley de Contrataciones del Estado, por lo que corresponde realizar una Contratación Directa para la contratación del servicio de publicidad para la difusión de la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas" de conformidad al "Plan de Estrategia Publicitaria", con los siguientes proveedores: Cineplex S.A, Cinemark del Perú SRL, Top Rank Publicidad SAC, Empresa Editora El Comercio SA y Grupo la República Publicaciones SA, en vista que los medios de comunicación seleccionados cuentan con atributos específicos que permitirán al Indecopi transmitir los mensajes de la campaña en el público objetivo al cual se desea llegar." (Énfasis agregado)*

2. El Área de Planeamiento y Presupuesto, con Memorandum N° 0749-2019/GPG-App del 6 de setiembre de 2019, otorgó la Certificación de Crédito Presupuestario Nota N° 1648-2019, necesaria para la contratación del servicio.
3. De acuerdo a la Indagación de Mercado N° 038-2019/SGL-PYEM del 5 de setiembre de 2019, elaborada por el Área de Programación y Contrataciones, se determinó la necesidad de efectuar la convocatoria de un procedimiento por contratación directa para la publicidad para la difusión de la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas".
4. Con Resolución de la Gerencia General N° 112-2019-INDECOPI/GEG del 19 de setiembre de 2019, se aprobó la Séptima modificación del Plan Anual de Contrataciones del Indecopi 2019 (PAC 2019), el cual incluyó en su numeral 44, un procedimiento de selección por contratación directa para la contratación del servicio de publicidad para la difusión de la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas".
5. Con Resolución de la Gerencia de Administración y Finanzas del Indecopi N° 191-2019-INDECOPI/GAF del 20 de setiembre de 2019, se aprobó el expediente para la contratación del servicio de publicidad para la difusión de la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas", correspondiente al procedimiento de selección por contratación directa.
6. Mediante el informe de la referencia, la Sub Gerencia de Logística y Control Patrimonial concluye que:



"4.1. Por lo expuesto, se concluye que el presente requerimiento se encuentra dentro de los alcances del literal g) del artículo 27° del TUO de la Ley, por lo que corresponde realizar una Contratación Directa para la contratación del "Servicio de publicidad para la difusión de la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas", por un valor estimado de S/ 299 483.81 (Doscientos noventa y nueve mil cuatrocientos ochenta y tres con 81/100 soles), cuyo plazo de ejecución de la prestación, según términos de referencia, será de 28 días calendario."

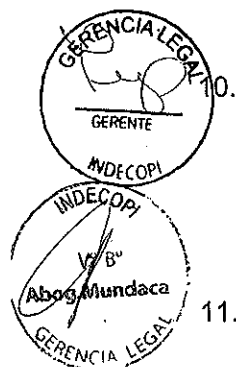
7. En el citado informe, se nos solicita elevar el proyecto de resolución a la Gerencia de Administración y Finanzas para la contratación directa del servicio de publicidad para la difusión de la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas".

## II. ANÁLISIS

### II.1. Facultades de la Gerencia Legal:

8. De conformidad con el literal d) del artículo 62 del Reglamento de Organización y Funciones del INDECOPI<sup>1</sup> (en adelante, ROF del INDECOPI), aprobado por Decreto Supremo N° 009-2009-PCM y sus modificatorias, la Gerencia Legal brinda asesoría legal a las distintas áreas del INDECOPI, más no interviene en la adopción de decisiones administrativas o de gestión para casos concretos.
9. En esa medida, dentro de las funciones que corresponden a éste órgano asesor no se encuentran aquellas que involucran la adopción de decisiones administrativas o de gestión para casos concretos, que corresponden a las competencias o funciones de los órganos que conforman la Entidad, tal como corresponde a las actuaciones que le compete realizar a la Sub Gerencia de Logística y Control Patrimonial o a la Gerencia de Administración y Finanzas, no obstante se absolverá el pedido de opinión legal exponiendo el marco normativo aplicable al caso.

### II.2 Consideraciones de índole legal sobre contratación directa por la causal de proveedor único:



10. De conformidad con lo dispuesto por el literal g) del artículo 27 del Texto Único Ordenado de la Ley N° 30225, Ley de Contrataciones del Estado, aprobado por Decreto Supremo N° 082-2019-EF (en adelante, el TUO), excepcionalmente las Entidades pueden contratar directamente con un determinado proveedor para los servicios de publicidad que prestan al Estado los medios de comunicación televisiva, radial, escrita o cualquier otro medio de comunicación, según la ley de la materia<sup>2</sup>.
11. Por su parte, en el literal g) del artículo 100 del Reglamento de la Ley de Contrataciones del Estado, aprobado por Decreto Supremo N° 344-2018-EF (en adelante, el Reglamento), precisa respecto a la causal de servicios de publicidad con el Estado, que en este supuesto la contratación de los mencionados servicios corresponde a aquellos que prestan directamente los medios de comunicación para difundir un contenido determinado al público objetivo al que se quiere llegar.
12. Sobre la causal de contratación directa para servicios de publicidad con el Estado, la Dirección Técnico Normativa del OSCE ha emitido la Opinión N° 104-2015/DTN en la que señala:

<sup>1</sup> Artículo 62.- Gerencia Legal

(...)

Son funciones de la Gerencia Legal:

(...)

d) Prestar la asesoría legal que requieran las distintas áreas institucionales para la debida ejecución de las actividades propias de su competencia;

<sup>2</sup> Artículo 27. Contrataciones Directas

27.1 Excepcionalmente, las Entidades pueden contratar directamente con un determinado proveedor en los siguientes supuestos:

(...)

g) Para los servicios de publicidad que prestan al Estado los medios de comunicación televisiva, radial, escrita o cualquier otro medio de comunicación, según la ley de la materia.

*"Por tanto, por "cualquier otro medio de comunicación" debe entenderse a cualquier medio a través del cual se transmiten los mensajes de la publicidad estatal comprendida dentro de los alcances del artículo 4 de la Ley que Regula la Publicidad Estatal, a la población, distinto de los medios de comunicación televisiva, radial o escrita."*

13. Asimismo, la Dirección Técnico Normativa del OSCE en la Opinión Técnica N° 167-2017/DTN ha señalado que la configuración de esta causal debe respetar los parámetros establecidos por la Ley N° 28874, Ley que Regula la Publicidad Estatal, señalando:

*"Como se puede apreciar, los requisitos antes mencionados buscan que toda Entidad que desee contratar servicios de publicidad, realice previamente lo que se denomina como "planificación de medios"<sup>3</sup>; de modo tal que, producto de dicho análisis, se defina y sustente -entre otros aspectos- la elección de los medios que resultan idóneos para difundir determinado contenido.*

*De esta manera, una vez realizada la planificación correspondiente y definidos aquellos medios de comunicación a través de los cuales se difundirá determinado contenido, la Entidad deberá proceder a contratar las pautas y/o espacios publicitarios correspondientes."* (Énfasis agregado)

14. De acuerdo a la normativa citada y lo señalado por el OSCE, la causal de contratación directa para servicios de publicidad estatal, incluye a cualquier medio de comunicación a través del cual se transmiten los mensajes de la publicidad del Estado. Asimismo, de conformidad con la Ley N° 28874, se requiere que previo a la contratación directa se realicen los siguientes actos:

- Se cuente con una Planificación de medios que sustenten la elección de los medios que la entidad considere idóneos para difundir determinados contenidos.
- Se defina los medios de comunicación que difundirán la publicidad estatal.

15. En el presente caso, mediante Informe N° 008-2019/GPD, la Gerencia de Promoción y Difusión remitió a la Sub Gerencia de Logística y Control Patrimonial el Plan de Estrategia Publicitaria, en la que se definen los medios de comunicación más idóneos para difundir la campaña del INDECOPI, sustentando además las razones de su elección. En el citado informe se concluye lo siguiente:

*"De acuerdo a lo expuesto, se concluye que el presente requerimiento se encuentra dentro de los alcances del literal g) del artículo 27° de la Ley de Contrataciones del Estado, por lo que corresponde realizar una Contratación Directa para la contratación del servicio de publicidad para la difusión de la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas" de conformidad al "Plan de Estrategia Publicitaria", con los siguientes proveedores: Cineplex S.A, Cinemark del Perú SRL, Top Rank Publicidad SAC, Empresa Editora El Comercio SA y Grupo la República Publicaciones SA, en vista que los medios de comunicación seleccionados cuentan con atributos específicos que permitirán al Indecopi transmitir los mensajes de la campaña en el público objetivo al cual se desea llegar."* (Énfasis agregado)

16. En ese sentido, de acuerdo a lo expuesto por la Gerencia de Promoción y Difusión, en el presente caso se configura la causal prevista en el literal g) del artículo 27 del TUO, debiendo precisar que la Gerencia Legal no es competente para pronunciarse sobre la evaluación técnica realizada por el área correspondiente.

17. Por otro lado, respecto a las formalidades para el procedimiento de las contrataciones directas, el artículo 102 del Reglamento indica lo siguiente:

**"Artículo 102. Procedimiento para las contrataciones directas**

<sup>3</sup> Al respecto, Ortega Martínez define la planificación de medios publicitarios como "aquella parte de la planificación publicitaria relacionada con la selección de medios y soportes, así como a distribución de los recursos disponibles entre ellos y la disposición de los anuncios a lo largo de la campaña publicitaria para contribuir al logro de metas comerciales". ENRIQUE ORTEGA MARTÍNEZ, "La Comunicación Publicitaria", Editorial Pirámide, 2004. Madrid. Pág. 193.  
Por su parte, Díez de Castro define dicha figura como el "conjunto de operaciones para la selección de los soportes publicitarios y la distribución de los recursos entre dichos soportes en una campaña publicitaria". ENRIQUE DíEZ DE CASTRO y ENRIQUE MARTÍN ARMARIO, "Planificación Publicitaria". Editorial Pirámide, 1999. Madrid. Pág. 337.

102.1. Una vez aprobada la Contratación Directa, la Entidad la efectúa mediante acciones inmediatas, requiriéndose invitar a un solo proveedor, cuya oferta cumpla con las características y condiciones establecidas en las bases, las cuales contienen como mínimo lo indicado en los literales a), b), e), f), l) y o) del numeral 48.1 del artículo 48. La oferta puede ser obtenida por cualquier medio de comunicación.

102.2. Las actuaciones preparatorias y contratos que se celebren como consecuencia de las contrataciones directas **cumplen con los requisitos, condiciones, formalidades, exigencias y garantías establecidos en la Ley y el Reglamento**, salvo con lo previsto en el artículo 141, donde la entidad, en atención a su necesidad, define el plazo que le permita suscribir el contrato.

(...)

102.4. El cumplimiento de los requisitos previstos para las contrataciones directas, en la Ley y el Reglamento, es responsabilidad del Titular de la Entidad y de los funcionarios que intervengan en la decisión y ejecución.

102.5. Cuando no llegue a concretarse la elección al proveedor o suscripción del contrato, se deja sin efecto automáticamente la adjudicación efectuada, debiendo la Entidad continuar con las acciones que correspondan." (Énfasis agregado)

18. De acuerdo a la normativa citada, es requisito para la aprobación de una contratación directa, los informes técnicos y legales que justifiquen su necesidad y procedencia, así como, que las actuaciones preparatorias que se celebren como consecuencia de ellas cumplan con los requisitos, condiciones, formalidades, exigencias y garantías establecidos en la Ley y el Reglamento.
19. Sobre este último requisito, la Dirección Técnico Normativa del OSCE ha concluido – en su Opinión N° 127-2017/DTN- que considerando que el expediente de contratación es aprobado en la fase de actos preparatorios, dicho expediente debe aprobarse con anterioridad a la aprobación de la contratación directa
20. En esa línea, con Resolución de la Gerencia de Administración y Finanzas del Indecopi N° 191-2019-INDECOPI/GAF del 20 de setiembre de 2019, se aprobó el expediente para la contratación del servicio de publicidad para la difusión de la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas", habiéndose verificado el cumplimiento de los requisitos previstos en el TUO y el Reglamento para tal fin.
21. Asimismo, las áreas competentes han determinado en función del Plan de Estrategia Publicitaria 2019, cuáles son los medios de comunicación más idóneos para la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas", por lo que resulta legalmente posible su contratación.

### II.3 Delegación de facultades al Gerente de Administración y Finanzas

22. De acuerdo al numeral 101.1 del artículo 101 del Reglamento, el Titular de la Entidad puede delegar la facultad de aprobar la Contratación Directa para el caso de arrendamiento de bienes y la adquisición de bienes inmuebles existentes.
23. En el presente caso, en virtud de la delegación de facultades otorgada a través de la Resolución de la Presidencia del Consejo Directivo del INDECOPI N° 010-2019—INDECOPI/COD<sup>4</sup> el funcionario competente para aprobar las contrataciones directas es el Gerente de Administración y Finanzas.
24. En efecto, en el literal t) del Artículo Segundo<sup>5</sup> de la precitada Resolución, se indica que al Gerente de Administración y Finanzas se le ha delegado la facultad de

<sup>4</sup> Modificada por Resolución de la Presidencia del Consejo Directivo del INDECOPI N° 0105-2019—INDECOPI/COD.

<sup>5</sup> Artículo Segundo.- Delegar, para el año Fiscal 2019, en el cargo del Gerente de Administración y Finanzas las facultades en materia de contratación pública que a continuación se detallan:

(...)

t. Aprobar las contrataciones directas señaladas en los literales e), g), j), k) y m) del artículo 27 de la Ley de Contrataciones del Estado, cuyos valores referenciales correspondan a adjudicaciones simplificadas o selección de consultores individuales.

aprobación de las Contrataciones Directas indicadas en los literales e), g), j), k) y m) del artículo 27 de la Ley de Contrataciones del Estado, cuyo valor referencial, según corresponda, sea el de un procedimiento de selección por adjudicaciones.

25. Por esta razón, el funcionario competente para aprobar la presente contratación directa, en caso así lo estime pertinente, es el Gerente de Administración y Finanzas, toda vez que el monto del valor referencial corresponde a una Adjudicación Simplificada<sup>6</sup>.

### III. CONCLUSIONES

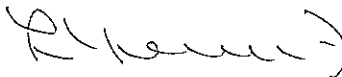
1. En el presente caso se configura la causal de Contratación Directa para servicios de publicidad estatal, prevista en el literal g) del artículo 27 del TUO de la Ley.
2. Las áreas competentes han determinado en función del Plan de Estrategia Publicitaria 2019, cuáles son los medios de comunicación más idóneos para la campaña publicitaria "Lectura de octógonos en las etiquetas y publicidad de alimentos procesados y bebidas no alcohólicas", por lo que resulta legalmente posible su contratación, precisando que no corresponde a la Gerencia Legal pronunciarse sobre la evaluación técnica realizada por las áreas competentes.
3. En virtud de la delegación de facultades otorgadas a través de la Resolución de la Presidencia del Consejo Directivo del INDECOPI N° 010-2019-INDECOPI/COD, literal t) del Artículo Segundo, el funcionario competente para aprobar la contratación directa en caso así lo estime pertinente, es el Gerente de Administración y Finanzas, toda vez que el monto del valor referencial corresponde a una Adjudicación Simplificada.

Atentamente,



MANUEL MUNDACA ZAPATA  
APODERADO  
INDECOPI

El presente informe cuenta con la conformidad de la suscrita.



Lily Yamamoto Suda  
Gerente Legal

Lima, 24 de setiembre de 2019.

<sup>6</sup> Ley N° 30879

Artículo 17. Montos para la determinación de los procedimientos de selección

La determinación de los procedimientos de selección para efectuar las licitaciones públicas, concursos públicos, adjudicaciones simplificadas y selección de consultores individuales en todas las entidades del sector público comprendidas en el artículo 3 de la Ley 30225, Ley de Contrataciones del Estado, se sujetan a los montos siguientes:

(...)

c) Contratación de servicios, tales como prestaciones de empresas de servicios, compañías de seguros y contratos de arrendamientos, así como investigaciones, proyectos, estudios, diseños, supervisiones, inspecciones, gerencias, gestiones, auditorías, asesorías y peritajes, entre otros, de acuerdo a lo siguiente:

(...)

- Adjudicación simplificada, si el valor referencial es inferior a S/ 400 000,00 (CUATROCIENTOS MIL Y 00/100 SOLES).

