

**SERVIZIO SANITARIO
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA
AZIENDA REGIONALE DELLA SALUTE**

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE N° 1436 DEL 03/05/2022

Proposta n. 1589 del 29/04/2022

STRUTTURA PROPONENTE: DIPARTIMENTO GESTIONE ACCENTRATA DEGLI ACQUISTI E LOGISTICA – S.C. DI INGEGNERIA CLINICA

DIRETTORE DELLA STRUTTURA: Ing. Barbara Podda

OGGETTO: Determinazione n. 7838 del 30/12/2021: affidamento Diretto, previa RdO sul MEPA, ai sensi dell'art. 1, comma 2 lett. a) della Legge n.120/2020, di n. 1 Sistema di Spirometria completo di cabina Pletismografica, destinato alla Pneumologia del Distretto di Alghero ubicato al P.O. Marino di Alghero ASSL Sassari. Annnullamento in autotutela provvedimento di aggiudicazione e conseguente scorriamento graduatoria.

Con la presente sottoscrizione i soggetti coinvolti nell'attività istruttoria, ciascuno per le attività e le responsabilità di competenza dichiarano che la stessa è corretta, completa nonché conforme alle risultanze degli atti d'ufficio, per l'utilità e l'opportunità degli obiettivi aziendali e per l'interesse pubblico

Ruolo	Soggetto	Firma Digitale
L'Istruttore e Responsabile del Procedimento	Dott. Daniele Serra	
Il Direttore della Struttura	Ing. Barbara Podda	(firma apposta in calce)

La presente Determinazione prevede un impegno di spesa a carico della Azienda regionale della salute – ARES

SI [X] NO [] DA ASSUMERE CON SUCCESSIVO PROVVEDIMENTO[]

La presente Determinazione è soggetta al controllo preventivo di cui all'art. 41 della L.R. 24/2020

SI [] NO [X]

IL DIRETTORE S.C. DI INGEGNERIA CLINICA

VISTE le deliberazioni del Direttore Generale ARES n.5 del 26/01/2022 e n. 47 del 30/03/2022 che hanno confermato, in via provvisoria e successivamente prorogato fino al 30/06/2022, l'organizzazione già presente in ATS alla data del 31/12/2021, compresa l'articolazione dipartimentale e i contenuti delle deleghe;

VISTO il provvedimento del Direttore Generale ATS Sardegna n. 231 del 13/02/2018 di attribuzione dell'incarico di direzione all'Ing. Barbara Podda della S.C. Ingegneria Clinica, afferente al Dipartimento Gestione accentrata degli acquisti e logistica, con decorrenza dal 16/03/2018;

DATO ATTO che il soggetto che adotta il presente atto non incorre in alcuna delle cause di incompatibilità previste dalla normativa vigente, con particolare riferimento al Codice di Comportamento dei Pubblici Dipendenti e alla Normativa Anticorruzione e che non sussistono, in capo allo stesso, situazioni di conflitto di interesse in relazione all'oggetto dell'atto, ai sensi della Legge 190 del 06/11/2012 e norme collegate;

RICHIAMATO il Decreto Legislativo del 14 marzo 2013, n. 33 e s.m.i. di (*Riordino della disciplina riguardante il diritto di accesso civico e gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte delle pubbliche amministrazioni*, (G.U. n.80 del 05/04/2013), in materia di trattamento dei dati personali;

VISTO il D.lgs. 50/2016 e ss.mm.ii., Codice dei Contratti Pubblici, di seguito indicato come Codice;

PREMESSO CHE

- con invito in data 15/11/2021 ATS Sardegna ha dato avvio ad affidamento previa RdO mediante la piattaforma MEPA di Consip S.p.A. pubblicando la RdO n. 2904350, con la quale ha chiesto la presentazione di offerte finalizzate all'eventuale affidamento ai sensi dell'art. 1, comma 2 lett. a) Legge n.120/2020, infavore dell'Operatore economico che avrebbe offerto il minor prezzo, di un contratto relativo alla fornitura di n. 1 sistema di spirometria completo di cabina pletismografica, per un valore a base di offerta pari ad euro 39.900,00 IVA esclusa;
- a tale affidamento hanno dato riscontro gli operatori economici COSMED Srl, Medical Graphics Italia Srl e Vyaire Medical Srl, i quali hanno presentato le proprie offerte; a seguito delle operazioni di valutazione delle suddette, è stata stilata la graduatoria di seguito indicata:

Concorrente	Valore complessivo dell'Offerta
VYAIRES MEDICAL SRL	32337,40000000
MEDICAL GRAPHICS ITALIA SRL	32800,00000000
COSMED S.R.L.	33427,40000000

risultando pertanto che l'Operatore economico Vyaire Medical Srl ha presentato un'offerta col minor prezzo offerto;

- con determinazione dirigenziale ATS n. 7838 del 30/12/2021 è stata, quindi, disposta l'aggiudicazione di tale affidamento al miglior offerente Vyaire Medical Srl, per l'importo di euro 32337,40 IVA esclusa;

PRECISATO CHE

- l'operatore economico Medical Graphics Italia, in data 13/12/2021 ha presentato istanza di accesso agli atti (Prot. PG/2021/ 399793);
- le operazioni relative all'affidamento erano ancora in corso e non si era ancora proceduto all'adozione di un provvedimento di affidamento della Fornitura, ragion per cui ha trovato applicazione il disposto di cui all'art. 53, comma 2, lett. c) del D.Lgs. n. 50/2016, ai sensi del quale l'accesso alle offerte è differito sino all'aggiudicazione, avvenuta come detto in premessa il 30/12/2021;
- in data 14/01/2022, si è proceduto a chiedere eventuale motivata opposizione alla richiesta di accesso agli atti, presentata da Medical Graphics Italia Srl, ai controinteressati con comunicazione Prot. PG/2022/0001226;
- nessun operatore economico ha presentato motivata opposizione all'istanza di accesso agli atti dell'Operatore Medical Graphics Italia Srl;
- in data 25/01/2022, preso atto che si è proceduto all'invio della documentazione richiesta dall'Operatore Medical Graphics Italia Srl con comunicazione Prot. PG/2022/0003713;

PRESO ATTO che a seguito di tale accesso la predetta Medical Graphics Italia S.r.L., in data 28/01/2022, ha comunicato a mezzo P.E.C. un'istanza di riesame del provvedimento di affidamento, segnalando incompletezze tecniche di elementi essenziali nell'offerta tecnica dell'aggiudicatario tali da averne dovuto comportare l'esclusione dalla procedura;

VALUTATO che le segnalazioni evidenziate, laddove confermate, corrisponderebbero a criticità idonee a determinare l'esclusione dell'offerta dell'aggiudicatario;

RITENUTO pertanto di non dare seguito alla stipulazione del contratto ed il conseguente affidamento della fornitura e con comunicazione Prot. PG/2022/0018859 del 02/03/2022 la scrivente Struttura ha dato avviso a Medical Graphics Italia Srl e Vyaire Medical Srl, ai sensi degli artt. 7 e sgg. L. n. 241/90, dell'avvio di un procedimento di riesame finalizzato all'eventuale annullamento dell'aggiudicazione in via di autotutela ed allo scorrimento della graduatoria;

PRESO ATTO CHE

- A seguito di ciò l'aggiudicatario Vyaire MedicalS.r.L., in data 08/03/2022, ha comunicato a mezzo P.E.C. un'istanza di accesso agli atti, ai sensi dell'art. 22 e sgg. L. 241/90. Tale istanza è stata immediatamente notificata ai controinteressati all'accesso con comunicazione prot. n. PG/2022/0020654 del 09/03/2022.
- A seguito di quest'ultima notifica Medical Graphics S.r.L., con comunicazione in data 11/03/2022 trasmessa via P.E.C. alla scrivente amministrazione, ha formulato opposizione a tale accesso, sull'assunto che Vyaire Medical S.r.L. risulterebbe esclusa dal procedimento di gara e, pertanto, non risulterebbe più in possesso della legittimazione e dell'interesse all'ostensione della documentazione richiesta. Tale opposizione difetta del relativo presupposto, non essendo ancora stato adottato alcun provvedimento di esclusione o estromissione, tantomeno definitivo nei confronti di Vyaire Medical Srl;
- Nessuna memoria o controdeduzione di carattere tecnico è stata inviata alla scrivente Struttura da nessuno degli Operatori economici;

DATO ATTO CHE

- con comunicazione Prot. PG/2022/ 0028931 del 05/04/2022 si è proceduto alla sospensione e differimento del termine di conclusione del procedimento di riesame finalizzato all'eventuale annullamento dell'aggiudicazione in via di autotutela al fine di consentire la gestione del predetto accesso;
- con comunicazione PG/2022/0029408 del 06/04/2022 si è provveduto ad inviare la documentazione richiesta da Vyaire Medical Srl;

RILEVATO CHE

- il procedimento di riesame finalizzato all'eventuale annullamento dell'aggiudicazione in via di autotutela ha incluso una complessa attività di riesame della documentazione tecnica degli offerenti già citati, di cui si allega al presente provvedimento copia della relazione tecnica emessa dal personale tecnico e sanitario richiamato a riesaminare la precedente valutazione tecnica che ha comportato la formazione della graduatoria già indicata *supra*;
- a seguito della suddetta attività di riesame della documentazione tecnica degli offerenti, non risulta rispettato uno dei requisiti minimi richiesti da Capitolato Tecnico da parte dell'offerta presentata da Vyaire Medical Srl;

VISTI gli esiti della procedura di riesame, il RUP conclude, in definitiva, proponendo l'adozione del seguente provvedimento di autotutela:

- esclusione dalla procedura, per la ragione sopraindicata, del concorrente Vyaire Medical Srl;
- per effetto dell'esclusione dell'aggiudicatario deve disporsi l'annullamento d'ufficio in via di autotutela, ai sensi dell'art. 21-nones della L. 241/1990, dell'aggiudicazione in favore di Vyaire Medical Srl di cui alla determinazione dirigenziale ATS n. 7838 del 30/12/2021, con conseguente scorrimento della graduatoria;

- aggiudicazione nei confronti dell'Operatore economico Medical Graphics Italia Srl, essendo per effetto dell'esclusione citata, offerente della fornitura, oggetto di affidamento, al minor prezzo;

RITENUTO di condividere gli esiti della procedura di riesame qui descritti, nonché le relative conclusioni rassegnate dal RUP in merito alla necessità della rimozione in via di autotutela dell'aggiudicazione e aggiornamento e scorrimento della graduatoria;

CONSIDERATO CHE

- sussistono le condizioni per l'esercizio di tale potere di autotutela, ai sensi di quanto previsto dall'art. 32 commi 6 e 8 del Codice, non essendo intervenuta la stipulazione del contratto e restando, quindi, salvo l'esercizio dei poteri di autotutela prevista dalla vigente normativa;
- ai sensi di quanto ritenuto dalla consolidata giurisprudenza in materia, l'esercizio del potere di autotutela nelle procedure di affidamento di contratti pubblici e, per quanto qui rileva, il potere di annullamento d'ufficio dell'aggiudicazione, non è precluso dall'intervento di un provvedimento di aggiudicazione definitiva, essendo peraltro necessario, oltre alla sussistenza dei presupposti legittimanti l'annullamento, il preventivo coinvolgimento procedimentale del destinatario dell'atto di annullamento, mediante la comunicazione di avvio del procedimento ai sensi dell'art. 7 L. 241/90, al fine di consentire a quest'ultimo il necessario contraddittorio e la partecipazione al procedimento a tutela delle sue ragioni ed interessi;
- all'aggiudicatario ed agli altri concorrenti interessati è stato garantito un pieno coinvolgimento procedimentale, mediante invio di una preventiva e dettagliata comunicazione di avvio della procedura di riesame e la concessione di termini per la presentazione di osservazioni e deduzioni;
- dall'espositiva che precede appare evidente la prevalenza, rispetto alle ragioni dei concorrenti, dell'interesse pubblico al ritiro di un'aggiudicazione e di una graduatoria recanti offerte risultate non conformi alle richieste della stazione appaltante;
- in definitiva, sussistono i presupposti, previsti dall'art. 21-nonies della L. 241/90, che rendono necessario procedere, previa esclusione dei concorrenti che hanno partecipato alla RdO n. 2904350, all'annullamento d'ufficio dell'aggiudicazione e relativo aggiornamento della graduatoria finale di tale procedura;

VISTI

- gli artt. 83, comma 9, e 32, commi 6 e 8, del Codice;
- gli artt. 7 e sgg. e 21-nonies della L. 7/08/1990, n. 241;

Per i motivi esposti in premessa

DETERMINA

1) DI DISPORRE a seguito del riesame delle operazioni di gara, l'esclusione dalla procedura telematica espletata sulla piattaforma MEPA per l'affidamento previa RdO ai sensi dell'art. 1, comma 2 lett. a) della Legge n.120/2020, di n. 1 Sistema di Spirometria completo di cabina Pletismografica (RdO 2904350), del concorrente Vyaire Medical Srl;

2) DI DISPORRE conseguentemente, per effetto dell'estromissione dell'aggiudicatario, l'annullamento d'ufficio in via di autotutela, ai sensi dell'art. art. 21-nonies della L. 241/90, dell'aggiudicazione in favore di Vyaire Medical Srl di cui alla determinazione dirigenziale ATS n. 7838 del 30/12/2021 con conseguente scorrimento della graduatoria formata all'esito della procedura in argomento;

3) DI AFFIDARE all'Operatore economico Medical Graphics Italia Srl la fornitura di n. 1 Sistema di Spirometria completo di cabina Pletismografica;

4) di dare mandato al RUP per la comunicazione del presente provvedimento agli interessati;

5) DI DARE ATTO che all'impegno finanziario, e conseguente spesa complessiva di € 40.016,00 Iva compresa, della presente procedura si fa fronte con le risorse dei finanziamenti di seguito indicate:

- a. risorse assegnate dal Piano Investimenti 2019-2021, di cui alla DGR regionale n.22/21 del 20/06/2019 rimodulata dalla DGR n.48/19 del 29/11/2019, intervento NP 60 "Attrezzature per

attività ambulatoriale specialistica (ginecologia, medicina, odontoiatria, otorinolaringoiatria, medicina sportiva, cardiologia, riabilitazione, ecc.)" (come da convenzione di attuazione sottoscritta tra a Regione Sardegna e la ATS Sardegna in data 20.12.2019) - codice unico di progetto (CUP) assegnato a tale intervento B72C19000230002 per un ammontare pari a € € 40.016,00 Iva compresa;

per la cui realizzazione sono state assegnate all'Azienda, quale soggetto attuatore, risorse in conto capitale, secondo lo schema di seguito riepilogato:

ANNO	UFFICIO AUTORIZZATIVO	MACRO AUTORIZZAZIONE	CONTO	CENTRO DI COSTO (se noto)	IMPORTO IVA INCLUSA
2022	DALIC	3	A102020401 - "Attrezzaure Sanitarie e Scientifiche"		€ 40.016,00

6) DI NOMINARE Responsabile Unico del Procedimento per la presente procedura il dott. Daniele Serra, collaboratore amministrativo professionale presso la S.C. Ingegneria Clinica;

7) DI NOMINARE Direttore di Esecuzione Contratto per la presente procedura l'Ing. Bruno Pinna, collaboratore tecnico professionale presso la S.C. Ingegneria Clinica;

8) DI TRASMETTERE copia del presente atto ai Servizi destinatari per gli adempimenti di competenza e alla S.C. Segreteria di Direzione Strategica, Affari Generali e Atti Amministrativi per la pubblicazione all'Albo Pretorio on-line dell'Azienda per la Tutela della Salute ARES Sardegna.

IL DIRETTORE DELLA STRUTTURA

Ing. Barbara Podda

ALLEGATI SOGGETTI A PUBBLICAZIONE

- 1)
- 2)

ALLEGATI NON SOGGETTI A PUBBLICAZIONE

1. prima relazione tecnica;
2. Accesso agli Atti Medical Graphics PG/2021/399793;
3. Determina aggiudicazione n.7838 30/12/2021 aggiudicatario Vyaire Medical;
4. comunicazione differimento accesso agli atti medical graphics PG/2021/0411970;
5. notifica controinteressati istanza medical graphics PG/2022/0001226;
6. comunicazione accettazione istanza e invio documentazione PG/2022/0003713;
7. istanza di riesame di Medical Graphics;
8. comunicazione avvio procedimento autotutela PG/2022/0018859
9. nuova relazione tecnica a seguito di richiesta di riesame da parte del RUP;
10. istanza accesso agli atti Vyaire Medical PG/2022/20502
11. notifica controinteressati istanza vyaire PG/2022/0020655
12. opposizione istanza accesso atti di Vyaire da parte di Medical Graphics
13. comunicazione respingimento opposizione e contestuale sospensione e rinvio procedimento autotutela PG/2022/0028931;
14. comunicazione accettazione istanza accesso atti vyaire e invio documentazione PG/2022/0029408;

Si attesta che la presente determinazione viene pubblicata nell'Albo Pretorio on-line dell'Azienda regionale della salute – ARES dal 03 / 05 / 2022 al 18 / 05 / 2022

Il Dirigente responsabile della pubblicazione o suo delegato
(o il suo delegato).