

DETERMINAZIONE DELL'AMMINISTRATORE UNICO DEL 27.12.2022

OGGETTO: Procedura aperta ai sensi dell'art. 60 del D. Lgs. 50/2016, in forma centralizzata, per l'affidamento della fornitura di Antisettici e Disinfettanti occorrenti alle Aziende sanitarie e ospedaliere della regione Umbria - cod. gara ANAC 8571367 – Rettifica parziale aggiudicazione lotto 46.

Vista la proposta di determinazione contenuta nel documento istruttorio inviato per PEC in data 22.12.2022 dal Responsabile Unico del Procedimento Dott. Andrea Ciucci con il relativo allegato e precisamente:

- “Schema di dettaglio di offerta Economica presentato da Praesidia Srl” (Allegato n. 1);

PREMESSO:

- che con Determinazione del 16/11/2022 (Prot. n. 10502) è stato aggiudicato l'appalto relativo alla fornitura alle Aziende Sanitarie e Ospedaliere dell'Umbria di Antisettici e disinfettanti indetta con Determinazione del 31/5/2022 (Prot. n. 5115), Cod. gara ANAC 8571367, disponendo, fra l'altro, l'aggiudicazione per il lotto 46 come di seguito riportato:

Numero Lotto	Cig Padre	Descrizione breve	Ditta aggiudicataria	Prodotto offerto (nome commerciale)	Codice Prodotto offerto	Offerta economica (24 mesi)
46	92404894C0	Disinfettante pronto uso con sale di ammonio quaternario e biguanide	CERICHEM BIOPHARM srl	LC-GUAN	HN700/1	8.928

VISTO

- che Praesidia srl con PEC del 14/12/2022 acquisita agli atti di PuntoZero in arrivo al protocollo n. 11424 in pari data ha fatto istanza di accesso agli atti della documentazione tecnica presentata dalla ditta Cerichem Biopharm srl per il lotto 46 in quanto “... risulta incongruenza tra quanto offerto dall'azienda e quanto da Voi richiesto. Nella fattispecie:

- “L'attività virucida deve essere testata secondo la norma EN14476 e secondo le raccomandazioni RKI 01/2004 per i virus incapsulati e si deve esplicitare verso questi in massimo 2 minuti” Non ci risulta che il prodotto offerto agisca in tempi brevi né tantomeno che espleti un'attività battericida con tempi inferiori ai 2 minuti.
- “Documentata attività nei confronti di MDRO (Multi Drug Resistant Organism)”. Non ci risulta vengano riportati test né tantomeno studi clinici comprovanti l'attività nei confronti di MDRO.
- Compatibilità con acciaio inossidabile, alluminio, materiali sintetici tessuti per l'arredamento e per le attrezzature, adatto all'uso su dispositivi medici sensibili all'alcool. Non ci risulta che vi siano test che comprovino la compatibilità del prodotto con i suddetti materiali”

- che Praesidia srl con PEC del 14/12/2022 acquisita agli atti di PuntoZero in arrivo al protocollo n. 11428 in pari data ha

fatto istanza di accesso agli atti della documentazione tecnica presentata dalla ditta Mondial snc “ *per comprovare che il prodotto offerto soddisfi i requisiti tecnici richiesti nel capitolato per il lotto in oggetto. Nella fattispecie “Documentata attività antimicrobica, tuberculocida, battericida, fungicida, virucida verificata anche in condizioni di sporco con rispondenza alla norma EN16615. L'attività virucida deve essere testata secondo la norma EN14476 e secondo le raccomandazioni RKI 01/2004 per i virus incapsulati e si deve esplicitare verso questi ultimi in massimo 2 minuti – Documentata attività nei confronti di MDRO. Compatibilità con acciaio inossidabile, alluminio, materiali sintetici tessuti per l'arredamento e per le attrezzature, adatto all'uso su dispositivi medici sensibili all'alcool”.*

ATTESO

- che le suddette note sono state inoltrate al referente tecnico nominato per la gara in oggetto, Dr.ssa Milena Casciari, al fine di riesaminare l'aggiudicazione del lotto n. 46 alla luce delle osservazioni contenute nelle stesse note.
- che a seguito dell'attività di riesame di cui sopra, la Dott.ssa Milena Casciari ha trasmesso l'esito con email del 16.12.2022 e registrata agli atti prot. n. 11514 in pari data;
- che dalla suddetta attività di riesame è emerso che: “... è stato fatto un esame ulteriore delle schede tecniche presentate dall'operatore economico Cerichem e Mondial dalle quali si evince che nessuna delle due è in possesso di un requisito richiesto nel lotto: EN 14476 per virus incapsulati entro massimo 2 minuti. Sia Mondial che Cerichem hanno 5 minuti pertanto non sono idonee in base a quanto indicato strettamente nel capitolato”

CONSIDERATO

- che l'Amministrazione Aggiudicatrice può agire in autotutela, rimuovendo d'ufficio un provvedimento di aggiudicazione definitivo ed efficace, addirittura anche dopo la stipulazione del contratto, ricorrendone i presupposti ed esercitando così i poteri codificati dagli artt. 21 quinquies e 21 nonies L. n. 241/1990 anche nella fase antecedente, pienamente soggetta alle regole pubblicistiche (Tar Sardegna, sez. II, 4/3/2022, n. 154).
- che l'art. 32, 8° comma, del Codice fa espressamente “salvo l'esercizio dei poteri di autotutela nei casi consentiti dalla legge” anche quando sia “divenuta efficace l'aggiudicazione”
- che come affermato in giurisprudenza “Un simile potere di annullamento in autotutela, nel preminente interesse pubblico al ripristino della legalità dell'azione amministrativa anzitutto da parte della stessa Amministrazione procedente, deve riconoscersi a questa anche dopo l'aggiudicazione della gara e la stipulazione del contratto (v., sul punto, Cons. St., sez. V, 26 giugno 2015, 3237), con conseguente inefficacia di quest'ultimo, e trova un solido fondamento normativo, dopo le recenti riforme della l. n. 124 del 2015, anche nella previsione dell'art. 21-nonies, comma 1, della l. n. 241 del 1990, laddove esso si riferisce anche ai provvedimenti attributivi di vantaggi economici, che non possono non ritenersi comprensivi anche dell'affidamento di una pubblica commessa” (Consiglio di Stato, Sez. III, 22.3.2017 n. 1310).
- che, come ribadito recentemente dalla stessa giurisprudenza, “il profilo concernente l'eventuale efficacia del provvedimento di aggiudicazione (...omissis...) non implica che la decisione assunta sia insuscettibile di rivalutazione, in sede di riesame, prima della stipula del contratto, qualora emergano e siano riscontrate insufficienze/anomalie dell'offerta. L'ammissibilità dell'esercizio del potere in autotutela, sussistendo i necessari presupposti e riscontri, va affermato, con possibile piena esplicitazione (sia in ipotesi di aggiudicazione efficace che non).” (Tar Sardegna, sez. II, 4/3/2022, n. 154).

RILEVATO

- che l'ulteriore attività istruttoria è stata svolta su impulso di specifiche doglianze indicate dalla Ditta Praesidia che hanno indotto il RUP ad ulteriori verifiche circa la sussistenza di tutti i requisiti tecnici previsti dai documenti di gara.

- A tutt'oggi l'aggiudicazione disposta con la citata Determinazione del 16/11/2022 non è ancora efficace in quanto è in corso la verifica del possesso dei requisiti prescritti.

RITENUTO quindi opportuno,

- per le motivazioni sopra indicate, supportate dal consolidato indirizzo giurisprudenziale, anche in relazione ai procedimenti ad evidenza pubblica per l'affidamento di lavori, servizi e forniture, secondo cui l'amministrazione conserva il potere di ritirare in autotutela il bando o lo stesso provvedimento di aggiudicazione, ancorché definitivo, in presenza di vizi dell'intera procedura, ovvero a fronte di motivi di interesse pubblico tali da rendere inopportuna, o anche solo da sconsigliare, la prosecuzione della gara, dovendo tener conto delle preminenti ragioni di salvaguardia del pubblico interesse (ex multis: Cons Stato, Sez. V, 9 novembre 2018, n. 6323, C.G.A.R.S., 18.6.2014, n. 327; Cons. di St., V, 23.2.2012, n. 1054; id. 12.2.2010, n. 743);
- per quanto previsto in Premessa dal Disciplinare di gara (pag. 4) *"PuntoZero scarl si riserva altresì la facoltà di sospendere o revocare la presente procedura o il provvedimento di aggiudicazione ovvero di non affidare le forniture oggetto della medesima, o di recedere dal contratto senza che i concorrenti/affidatari abbiano diritto a risarcimenti di sorta; tale facoltà potrà essere esercitata in ogni momento"*.
- procedere alla parziale rettifica della determinazione adottata il 16/11/2022, in riferimento al lotto 46, disponendo, per le motivazioni sopra riportate,:
 - la revoca dell'aggiudicazione del lotto n. 46 alla ditta Cerichem Biopharma srl disposta con il citato atto in quanto il prodotto offerto non presenta tutte le caratteristiche tecniche richieste dai documenti di gara con conseguente esclusione della ditta Cerichem Biopharma per la seguente motivazione: attività virucida testata secondo la norma EN14476 per i virus incapsulati in 5 minuti anziché entro il tempo massimo di 2 minuti così come richiesto dal capitolato tecnico;
 - l'esclusione della ditta Mondial snc, seconda classificata, dalla partecipazione alla gara per l'aggiudicazione del lotto 46 in quanto il prodotto offerto non presenta tutte le caratteristiche tecniche richieste dai documenti di gara ed in particolare: attività virucida testata secondo la norma EN14476 per i virus incapsulati in 5 minuti anziché entro il tempo massimo di 2 minuti così come richiesto dal capitolato tecnico;
 - l'aggiudicazione dello stesso lotto 46 in favore della ditta Praesidia srl, terza classificata, per il valore (24 mesi) di € 46.800,00;

RITENUTO

di precisare, infine, che per quanto riguarda la richiesta di accesso ai documenti di gara da parte della ditta Praesidia la stessa ditta:

- deve considerarsi decaduta dal termine di proposizione in quanto è stata avanzata dopo 15 giorni (ex art. 76, co. 2, D. lgs. 50/2016) dalla conoscenza del provvedimento (cfr. Adunanza Plenaria n. 12/2020; Cons. di Stato, Sez. V, sent. 3127/2021 e da ultimo TAR Catania, sez. III, sent. 2153/2022)
- a seguito dell'aggiudicazione in suo favore non vanta più un *"interesse diretto, attuale e concreto"* al rilascio di copia della documentazione tecnica presentata per il lotto in oggetto dalla Cerichem Biopharm srl e dalla Mondial snc (art 22 Legge 241/1990).

VISTO il D.lgs. Vo 50/2016 e s.m.i "Codice dei Contratti Pubblici".

VISTO il Regolamento degli Acquisti di Beni e Servizi di Umbria Salute e Servizi (dal 01.01.2022 PuntoZero scarl) approvato dall'Assemblea dei Soci il 10.6.2021

Il sottoscritto

DECIDE:

- 1) **DI APPROVARE** il documento istruttorio cui è allegato per costituirne parte integrante e sostanziale lo "Schema di dettaglio di offerta Economica presentato da Praesidia Srl" (Allegato n. 1). Tale documento istruttorio con l'allegato di cui sopra resterà conservato agli atti di PuntoZero S.c.ar.l.in formato digitale al n. 11709 del Protocollo Aziendale;
- 2) **DI DARE ATTO** che Praesidia srl ha fatto istanza di accesso agli atti contestando dettagliatamente la conformità dei prodotti offerti da Cerichem Biopharma srl e Mondial snc per il lotto 46 ai requisiti minimi richiesti nel Capitolato tecnico;
- 3) **DI PRENDERE ATTO** di quanto comunicato dalla Dott.ssa Milena Casciari referente tecnico di supporto al RUP, con la nota del 16/12/2022 registrata gli atti prot. n. 11514 in pari data;
- 4) **DI DISPORRE**, per le motivazioni dettagliatamente riportate in narrativa, la parziale rettifica della determinazione adottata il 16/11/2022 in riferimento al lotto 46 e di conseguenza:
 - Revocare l'aggiudicazione del lotto 46 in favore della ditta Cerichem Biopharma srl e escluderla dalla partecipazione al lotto in quanto il prodotto offerto non presenta tutte le caratteristiche tecniche richieste dai documenti di gara;
 - Escludere dalla partecipazione al lotto 46 la ditta Mondial snc, seconda classificata, in quanto il prodotto offerto non presenta tutte le caratteristiche tecniche richieste dai documenti di gara;
- 5) **DI AGGIUDICARE** il lotto n. 46 alla ditta Praesidia srl, alle condizioni riportate nell'allegato Dettaglio di offerta economica della stessa ditta, come di seguito sinteticamente riportate:

Numero Lotto	Cig Padre	Ditta aggiudicataria	Prodotto offerto (nome commerciale)	Codice Prodotto offerto	Offerta economica (24 mesi)
46	92404894C0	Praesidia Srl	Clinell Universal Spray	CDS750	46.800,00

e per i fabbisogni di seguito indicati:

Lotto N 46 CIG 92404894C0 Aggiudicataria Praesidia Srl P.I 03597020373								
unita' di misura	Fabb. USL UMBRIA 2 12m	Fabb. USL UMBRIA 1 12m	Fabb. AO TR 12m	Fabb. AO PG 12m	FABBISOGNO TOTALE 24 m	PREZZO UNITARIO OFFERTO €	VALORE € (24 m)	VALORE COMPLESSIVO (24m.+24m.)
ml.	1200000	100000	0	500000	3600000	0,013	46.800,00	93.600,00

- 6) **DI DARE ATTO** che per quanto riguarda la richiesta di accesso ai documenti di gara da parte della ditta Praesidia srl la stessa deve considerarsi decaduta dal termine di proposizione in quanto è stata avanzata dopo 15 giorni dalla conoscenza del provvedimento e che, in seguito alla revoca dell'aggiudicazione del lotto n. 46 alla ditta Cerichem Biopharm srl, già disposta con atto del 16/11/2022 e la conseguente l'aggiudicazione in favore della terza classificata Praesidia srl, la stessa ditta Praesidia srl, non vanta più un *"interesse diretto, attuale e concreto"* al rilascio di copia della documentazione tecnica presentata per il lotto in oggetto dalla Cerichem Biopharm (art 22 Legge 241/1990);
- 7) **DI DARE ATTO** che a seguito di quanto sopra disposto, il valore complessivo regionale delle forniture aggiudicate con la gara in oggetto, per l'intera durata biennale, viene ad essere ridefinito in stimati **€ 1.626.880,62 + iva** corrispondente ad un valore massimo stimato, comprensivo dell'opzione di variazione delle forniture in più o in meno del 50%, di **€ 4.880.641,86 + iva**;
- 8) **DI COMUNICARE** alle ditte partecipanti alla procedura in oggetto l'adozione del presente provvedimento, nel rispetto dell'art. 76 del D.Lgs. n.50/2016 e smi;
- 9) **DI DISPORRE** la trasmissione della presente determinazione e del documento istruttorio oggetto della stessa, per quanto di rispettiva conoscenza e competenza, all'Azienda USL Umbria 1, all'Azienda USL Umbria 2, all'Azienda Ospedaliera di Perugia ed all'Azienda Ospedaliera di Terni.

Il Segretario Verbalizzante

Dott. Roberto Americioni

L'Amministratore Unico

Ing. Giancarlo Blizzari