

**SERVIZIO SANITARIO  
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA  
AZIENDA PER LA TUTELA DELLA SALUTE**

**DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE N° 3428 DEL 29/04/2019**

Proposta n. 3758 del 24/04/2019

**STRUTTURA PROPONENTE: STRUTTURA COMPLESSA INGEGNERIA CLINICA**  
Il Direttore della Struttura: Ing. Barbara Podda

**OGGETTO: Procedura telematica ai sensi dell'art. 36, comma 2 lett. a) D.Lgs. n. 50/2016, a mezzo RDO sul Mepa (RDO n. 1851306), per l'affidamento, in unico lotto, della fornitura di lavastrumenti chirurgici a termo disinfezione da sottopiano: annullamento in autotutela provvedimento di aggiudicazione e graduatoria della procedura. Dichiarazione di gara deserta.**

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

<b>Ruolo</b>	<b>Soggetto</b>	<b>Firma Digitale</b>
L'estensore e Resp. del Procedimento	Dottor Giovanni Scarteddu	
Il Direttore della Struttura	Ing. Barbara Podda	Firma apposta in calce al provvedimento

La presente Determinazione prevede un impegno di spesa a carico della Azienda per la Tutela della Salute  
SI  NO  DA ASSUMERE CON SUCCESSIVO PROVVEDIMENTO

La presente Determinazione è soggetta al controllo preventivo di cui al comma 1 dell'art. 29 della L.R. 10/2006 e ss.mm.ii.  
SI  NO

## IL DIRETTORE DELLA S.C. INGEGNERIA CLINICA

**VISTO** il D.Lgs. 23/12/1992, n. 502, recante “Riordino della disciplina in materia Sanitaria”, nel testo risultante dalle successive modifiche ed integrazioni;

**VISTA** la Legge regionale 28/07/2006, n. 10, recante “Tutela della salute e riordino del servizio sanitario della Sardegna. Abrogazione della legge regionale 26 gennaio 1995, n. 5”;

**VISTA** la Legge Regionale 27/07/2016, n. 17, recante “Istituzione dell'Azienda per la tutela della salute (ATS) e disposizioni di adeguamento dell'assetto istituzionale e organizzativo del servizio sanitario regionale. Modifiche alla legge regionale 28 luglio 2006, n. 10 (Tutela della salute e riordino del servizio sanitario della Sardegna. Abrogazione della legge regionale 26 gennaio 1995, n. 5) e alla legge regionale 17 novembre 2014, n. 23 (Norme urgenti per la riforma del sistema sanitario regionale)”;

**VISTO** l'Atto Aziendale dell'Azienda per la Tutela della Salute, adottato con deliberazione n. 943 del 5/10/2017;

**RICHIAMATA** la Deliberazione n. 1256 del 18.12.2017, avente ad oggetto l'approvazione del Funzionigramma per l'Area di Staff, l'Area Tecnico - Amministrativa e le Strutture di Staff e Giuridico - Amministrative delle ASSL, con la quale sono state individuate, tra l'altro, le materie assegnate a ciascuna Struttura compresa nel Dipartimento Gestione Accentrata degli Acquisti e Logistica;

**VISTA** la deliberazione del Direttore Generale n. 231 del 13/02/2018, con la quale è stato conferito all'Ing. Barbara Podda l'incarico di Direttore della S.C. Ingegneria Clinica, afferente al Dipartimento Gestione Accentrata degli Acquisti e Logistica, con decorrenza dal 16/03/2018;

**VISTA** inoltre, la deliberazione del Direttore Generale n. 11 del 18/01/2017, recante attribuzione delle funzioni dirigenziali, come successivamente modificata dalle successive deliberazioni n. 22 del 06/02/2017 e n. 800 del 15/06/2018, quest'ultima avente ad oggetto Definizione e attribuzione di attività, atti e provvedimenti alle SS. CC. afferenti al Dipartimento Gestione Accentrata degli Acquisti e Logistica, nonché alle SS. CC. di supporto alle Direzioni di ASSL ed al Dipartimento ICT nella materia degli acquisti;

**DATO ATTO** che il soggetto che propone 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 della normativa in materia;

### PREMESSO CHE

- con invito in data 26/01/2018 ATS Sardegna ha dato avvio ad una procedura negoziata mediante la piattaforma MEPA di Consip S.p.A. pubblicando la RdO n. 1851306, con la quale ha chiesto la presentazione di offerte finalizzate all'eventuale affidamento ai sensi dell'art. 36, comma 2 lett. a) D.Lgs. n. 50/2016, sulla base del criterio del minor prezzo, di un contratto relativo alla fornitura di lavastrumenti chirurgici a termo disinfezione da sottopiano, per un valore a base di offerta pari ad euro 39.900,00 IVA esclusa;

- tale RdO veniva riscontrata dagli operatori economici SMEG S.p.A., TE.MO.SA. S.r.L. e Terapon S.r.L., che hanno partecipato alla procedura e presentato le proprie offerte. A conclusione delle

operazioni di valutazione delle offerte, la graduatoria di merito della procedura è risultata così formata:

1. Offerta TE.MO.SA. S.r.L., con il prezzo complessivo di euro 34.218,00 IVA esclusa (minor prezzo offerto);
2. Offerta SMEG S.p.A., con il prezzo complessivo di euro 35.694,15 IVA esclusa;
3. Offerta Terapon S.r.L., con il prezzo complessivo di euro 36.600,00 IVA esclusa;

- con determinazione n. 904 del 23/02/2018 è stata, quindi, disposta l'aggiudicazione di tale procedura al miglior offerente TE.MO.SA. S.r.L., per l'importo di euro 34.218,00 IVA esclusa.

- successivamente a tale aggiudicazione il concorrente SMEG S.p.A., con missiva del proprio legale in data 1 marzo 2018, rif. 1473/18 *su*, ha eccepito l'incompletezza dell'offerta presentata dall'aggiudicatario TE.MO.SA. S.r.L. – poiché carente di una parte dei materiali di consumo richiesti dalla lettera di invito - , rilevando come tale circostanza ne avrebbe dovuto comportare l'esclusione dalla procedura. SMEG S.p.A. ha, pertanto, sollecitato la Stazione Appaltante a procedere all'annullamento in autotutela di tale aggiudicazione, con conseguente scorrimento della graduatoria e nuova aggiudicazione in suo favore, essendosi classificata al secondo posto della graduatoria.

- la stazione appaltante, ricevuta tale comunicazione e valutato come le censure con la stessa formulate evidenziassero, laddove confermate, criticità idonee a determinare l'esclusione dell'offerta dell'aggiudicatario, non ha dato seguito alla stipulazione del contratto ed all'affidamento della fornitura e con comunicazione prot. n. PG/2018/80524 del 05/03/2018 ha dato avviso a TE.MO.SA. e SMEG S.p.A., ai sensi degli artt. 7 e ssgg. 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;

- a ciò ha fatto seguito una complessa attività di riesame delle offerte che ha coinvolto, oltre l'aggiudicatario, anche le offerte tecniche presentate dagli altri due concorrenti SMEG S.p.A. e Terapon S.r.L., in quanto pure dette offerte hanno rivelato delle carenze erroneamente non rilevate nel corso della procedura;

- tali successivi eventi hanno, pertanto, determinato la Stazione Appaltante ad estendere il procedimento di autotutela anche alla graduatoria esitata dalla procedura, al fine del suo eventuale annullamento; tale intendimento dell'amministrazione è stato comunicato agli interessati, ai sensi degli artt. 7 e ssgg. L. n. 241/90, con missiva prot. n. PG/2018/103505 del 23/03/2018, assegnando termini per la presentazione di eventuali osservazioni e/o deduzioni;

**RILEVATO** che il responsabile del procedimento ha presentato una relazione in merito gli accertamenti eseguiti ed agli esiti di tale fase di riesame della procedura in argomento, che si allega al presente provvedimento sub 1) per formarne parte integrante, il cui contenuto si espone brevemente qui di seguito in via riassuntiva, rimandando integralmente, per il dettaglio, a quanto meglio indicato e descritto in tale relazione:

- sono state sottoposte a riesame le offerte tecniche presentate da tutti i concorrenti TE.MO.SA. S.r.L., SMEG S.p.A. e Terapon S.r.L. Nel corso di tali verifiche si è accertato che tutte le predette offerte risultano, sotto alcuni profili, carenti e/o incomplete rispetto a quanto prescritto dalla lettera di invito della RdO n. 1851306; tali carenze, che avrebbero dovuto condurre all'estromissione della predette offerte dalla procedura, sono indicate in dettaglio nella relazione allegata, alla quale si fa rinvio;

- nel corso della procedura di riesame tutti i predetti concorrenti hanno presentato memorie con osservazioni e deduzioni e allegato documentazione in merito ai rilievi evidenziati dalla Stazione Appaltante;

- tali memorie sono state sottoposte all'esame del Responsabile del procedimento, il quale conclude per il rigetto delle conclusioni prospettate dai concorrenti, rilevando come le verifiche eseguite abbiano confermato che le offerte pervenute siano deficitarie rispetto alle prescrizioni della lettera di invito (in relazione alla mancata offerta di alcuni consumabili richiesti e, quanto ad un concorrente, alla omessa produzione di un documento tecnico espressamente richiesto), ed evidenziando, inoltre, come in relazione a tali carenze non appaia ammissibile – al contrario di quanto assunto dagli interessati in sede di riesame – il ricorso alla procedura di soccorso istruttorio di cui all'art. 83 comma 9 del D.Lgs. n. 50/2016, poiché tale procedura risulta vietata, come confermato dalla giurisprudenza più recente, in relazione alle carenze afferenti l'offerta tecnica ed economica;

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

a) esclusione dalla procedura, per le ragioni sopra indicate, dei concorrenti TE.MO.SA. S.r.L., SMEG S.p.A. e Terapon S.r.L.;

b) per effetto dell'esclusione dell'aggiudicatario e delle altre offerte collocate utilmente in graduatoria deve, di conseguenza, disporsi l'annullamento d'ufficio in via di autotutela, ai sensi dell'art. art. 21-nonies della L. 241/90 citata, sia dell'aggiudicazione in favore TE.MO.SA. S.r.L. di cui alla determinazione n. 904 del 23/02/2018, che della graduatoria finale della procedura, sussistendo l'interesse pubblico della stazione appaltante al ritiro di un'aggiudicazione e di una graduatoria recanti proposte non conformi alle richieste della *lex specialis*;

c) dichiarare, conseguentemente, deserta la gara;

**RITENUTO** di condividere gli esiti della procedura di riesame descritta nella relazione allegata al presente provvedimento, nonché le relative conclusioni rassegnate dal RUP in merito alla necessità della rimozione in via di autotutela dell'aggiudicazione e 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 D.Lgs. 50/2016, non essendo intervenuta la stipulazione del contratto e restando, quindi, salvo l'esercizio dei poteri di autotutela prevista dalla vigente normativa;

- che 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 della sue ragioni ed interessi;

- che 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;

- che 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;

- che, 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. 1851306, all'annullamento d'ufficio dell'aggiudicazione e della graduatoria finale di tale procedura;

## **VISTI**

- gli artt. 83, comma 9, e 32, commi 6 e 8, D.Lgs. 50/2016;

- gli artt. 7 e ssgg. e 21-nonies della L. 7/08/1990, n. 241;

per le ragioni esposte 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 ai sensi dell'art. 36 comma 2 lett. a) D.Lgs. n. 50/2016 della fornitura di lavastumenti chirurgici a termo disinfezione da sottopiano (RDO 1851306), dei tre concorrenti ammessi TE.MO.SA. S.r.L., SMEG S.p.A. e Terapon S.r.L.;
- 2) Di disporre conseguentemente, per effetto dell'estromissione dell'aggiudicatario e delle altre offerte collocate sulla graduatoria, l'annullamento d'ufficio in via di autotutela, ai sensi dell'art. 21-nonies della L. 241/90, sia dell'aggiudicazione in favore di TE.MO.SA. S.r.L. di cui alla determinazione n. 904 del 23/02/2018, che della graduatoria finale formata all'esito della procedura in argomento;
- 3) di dare atto che la procedura sopra descritta è andata deserta per carenza di offerte conformi;
- 4) di dare mandato al RUP per la comunicazione del presente provvedimento agli interessati;
- 5) di dare atto e precisare che ATS Sardegna si riserva di avviare una nuova procedura di affidamento della fornitura di cui all'oggetto, laddove permanga l'interesse pubblico all'acquisizione della stessa;
- 6) di trasmettere copia del presente atto alla SC Segreteria di Direzione Strategica, Affari Generali e Atti Amministrativi ATS per la pubblicazione all'Albo Pretorio on-line dell'Azienda per la Tutela della Salute ATS-Sardegna.

**IL DIRETTORE DELLA S.C. INGEGNERIA CLINICA**

Ing. Barbara Podda

**ALLEGATI SOGGETTI A PUBBLICAZIONE**

1) relazione responsabile del procedimento in data 24/04/2019

2) \_\_\_\_\_.

**ALLEGATI NON SOGGETTI A PUBBLICAZIONE**

1) \_\_\_\_\_.

2) \_\_\_\_\_.

Si attesta che la presente determinazione viene pubblicata nell'Albo Pretorio on-line di ATS Sardegna dal 29/04/2019 al 14/05/2019

M.A. Fancello

Delegato: \_\_\_\_\_

Il Direttore della SC Segreteria di Direzione Strategica, Affari Generali e Atti Amministrativi ATS(o il suo delegato)