

**\Azienda di Servizi alla Persona
ISTITUTI MILANESI MARTINITT E STELLINE
E PIO ALBERGO TRIVULZIO
Via Marostica, 8 – 20146 Milano**

Milano, 24/06/2022

Determinazione dell'Area Alberghiera-Economale e Provveditorato n. AEP/48/2022

AREA PROPONENTE		Area Alberghiero – Economale e Provveditorato	
Il Responsabile Unico del Procedimento		Il Responsabile dell'Area Alberghiero-Economale e Provveditorato (Ugo Ammannati)	Firmato digitalmente
Visto di regolarità contabile (art. 34, c. 2, lett. b), Reg. Org. Cont.)		Il Dirigente Responsabile dell'Area Economico-Finanziaria (dott.ssa Rossana Coladonato)	Firmato digitalmente
Prot. n. 228/2021	Oggetto:	PROCEDURA APERTA PER L’AFFIDAMENTO DELLA FORNITURA DI N. 200.000 CAMICI MONOUSO, IDROREPELLENTI, TAGLIA UNICA, PER PROTEZIONE INDIVIDUALE NUMERO GARA 8011779 - CIG 858750487A: PRESA ATTO SENTENZA CONSIGLIO DI STATO N. 03515/2022REG.PROV.COLL. N. 00288/2022 REG.RIC. DEL 21.04.2022 E DETERMINAZIONI CONSEGUENTI.	

Il Dirigente Responsabile dell'Area Alberghiero-Economale e Provveditorato,

richiamata la Determinazione n. AEP/61/2021 del 21.07.2021 con la quale si è disposto fra l'altro di:

- approvare, ai sensi del combinato disposto degli articoli 32 comma 5 e 33 comma 1 del D.Lgs. 50/2016, l'aggiudicazione della procedura aperta relativa ad *“Affidamento, in consegna immediata, della fornitura di n. 200.000 camici monouso, idrorepellenti, Taglia Unica, per protezione individuale, per fronteggiare l'emergenza epidemiologica da Covid-19, occorrenti alle strutture dell'ASP IMMES e PAT”* Mediberg S.r.l., P.IVA 01471280162, con sede legale in Via Vezze n. 16/18, Calcinate (BG) – 24050, giusta offerta presentata in piattaforma telematica Sintel, n. ID 1613161928384, per un importo complessivo di € 490.000,00 (IVA al 5% esclusa), ferma riserva della Stazione Appaltante della facoltà di rimodulazione del quantitativo di fornitura, ai sensi dell'art 106, comma 12, D.Lgs. 50/16, in considerazione dell'andamento dei consumi del dispositivo di protezione di cui trattasi strettamente connessi all'evoluzione della situazione pandemica in corso e del conseguente fabbisogno dell'Azienda;
- disporre ordine di esecuzione anticipato di fornitura, ai sensi dell'art. 32, comma 8, D.Lgs. 50/2016, avuto riguardo alla necessità di garantire la copertura di giacenze a magazzino secondo i termini di massima sicurezza e precauzione nel contesto della dichiarata emergenza sanitaria connessa alla diffusione mondiale del virus Sars Cov 2, tenuto conto del mutevole andamento dei consumi giornalieri del dispositivo di protezione di cui trattasi registrati dall'Amministrazione, di n. 56.000 camici di protezione individuale, registrati presso il Ministero della Salute come Dispositivi Medici, classe III CE, peso 56 g/m², certificati secondo il Regolamento Europeo 425/2016 e conformi alla EN ISO 13688: 2013 ed EN 14126:2004 per protezione contro gli agenti biologici, a favore della società Mediberg S.r.l., per un importo unitario pari a € 2,57 (IVA al 5% compresa) e per un importo complessivo pari a € 144.060,00 (IVA al 5% compresa);

richiamata altresì la Determinazione n. DG/74/2021 del 13.08.2021 con la quale veniva disposto di costituirsi nel giudizio promosso dalla società ITEX di Marco Gregnanin avanti al Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia – sede di Milano con ricorso, notificato a questa Azienda in data 12.08.2021, avverso l'aggiudicazione, di cui Determinazione AEP/61 del 21.07.2021, della procedura aperta *“l'affidamento, in consegna immediata, della fornitura di n. 200.000 camici monouso, idrorepellenti, Taglia Unica, per protezione individuale, per fronteggiare l'emergenza epidemiologica da Covid-19, occorrenti alle strutture*

dell'ASP IMMES e PAT" (Numero Gara 8011779 - CIG 858750487A) a favore della società Mediberg Srl, S.r.l., P.IVA 01471280162, con sede legale in Via Vezze n. 16/18, Calcinate (BG) – 24050, giusta offerta presentata in piattaforma telematica Sintel, n. ID 1613161928384, per un importo complessivo di € 490.000,00 (IVA al 5% esclusa);

dato atto che con sentenza, pubblicata il 16 novembre 2021 nella causa iscritta al n. R.G. 01438/2021, l'Ecc.mo Tar Lombardia ha accolto il ricorso disponendo l'annullamento dell'aggiudicazione a favore della società Mediberg Srl nonché l'aggiudicazione della procedura di gara di cui trattasi, previa verifica della sussistenza di tutti i presupposti di legge, in favore della ricorrente Itex di Marco Gregnanin;

richiamata inoltre la Determinazione n. AEP/120/2021 del 24.12.2021 con la quale si è disposto fra l'altro di:

* di prendere atto della succitata sentenza, pubblicata il 16 novembre 2021 nella causa iscritta al n. R.G. 01438/2021, emessa dal Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia – sede di Milano;

* di ravvisare gli estremi per proporre ricorso avanti al Consiglio di Stato avverso la soprarichiamata sentenza, confermando, a tal fine, mandato giudiziale all'avv. Massimo Meraviglia e all'Avv. Sabrina Allisio, legali interni di questa Azienda;

con ricorso in appello notificato il 30 dicembre 2021 e depositato il 13 gennaio 2022, l'Azienda di Servizi alla Persona Istituti Milanesi Martinitt e Stelline e Pio Albergo Trivulzio di Milano ha quindi impugnato l'indicata sentenza e la ricorrente in primo grado si è costituita in giudizio, per resistere al ricorso;

dato atto che con ordinanza n. 688/2022 il Consiglio di Stato in sede giurisdizionale (Sezione Terza), ha parzialmente accolto la domanda cautelare proposta da questa Azienda appellante, rilevando che <<"nelle more del necessario approfondimento a cognizione piena delle questioni dedotte, può derivare un pregiudizio irreparabile agli interessi portati dall'amministrazione appellante dall'esecuzione della parte della sentenza che ha perimetrato l'effetto conformativo della stessa nel senso che "La Stazione appaltante, previa verifica della sussistenza di tutti i presupposti di legge, dovrà pertanto aggiudicare la gara in favore della ricorrente Itex di Marco Gregnanin", per cui entro questi limiti e per questa parte deve essere accolta la domanda cautelare dell'appellante>>;

dato atto che con sentenza N. 03515/2022REG.PROV.COLL. N. 00288/2022 REG.RIC. del 21.04.2022, pubblicata il 05.05.2022, il Consiglio di Stato ha disposto quanto segue sul ricorso proposto da questa Azienda avverso la succitata sentenza, emessa dal Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia – sede di Milano: *"Il Consiglio di Stato in sede giurisdizionale (Sezione Terza), definitivamente pronunciando sull'appello, come in epigrafe proposto, lo rigetta. Condanna l'appellante al pagamento in favore dell'appellata delle spese del presente giudizio, liquidate in complessivi euro cinquemila/00, oltre accessori come per legge. Ordina che la presente sentenza sia eseguita dall'autorità amministrativa."*;

ritenuto necessario recepire il contenuto della sentenza N. 03515/2022REG.PROV.COLL. N. 00288/2022 REG.RIC.del 21.04.2022, pubblicata il 05.05.2022, del Consiglio di Stato;

atteso che il Bollettino interno aziendale Ed. Speciale diffuso n. 149 - 23 Maggio 2022 precisa che a partire dal 13.6.2022 i DPI completi (compresi i camici) continuano ad essere indossati solo nei reparti dove sono e potrebbero essere presenti degenti positivi, considerata la recente ingente quantità di scorte approvvigionamentali (al PAT ed all'Istituto Frisia di Merate) dovuta alla suindicata diminuzione dei fabbisogni, questa Azienda, con comunicazione datata 22.06.2022, ha richiesto, per perseguire il pubblico interesse, alla ditta Itex di Marco Gregnanin, una rideterminazione in diminuzione della fornitura ai sensi dell'art 106, comma 12, D.Lgs. 50/2016;

considerato che la ditta Itex di Marco Gregnanin con altra nota sempre del 22.06.2022 in atti, ha comunicato, fra l'altro, quanto di seguito specificato:

<<All'esito del doppio grado di giudizio, il Consiglio di Stato, con la decisione n. 3515/2022 ha confermato la sentenza del TAR Lombardia, sede di Milano, che ha accolto il ricorso proposto dalla Scrivente Società statuendo che codesta Spett.le Azienda "dovrà pertanto aggiudicare la gara in favore della ricorrente Itex di Marco Gregnanin", con la precisazione che "ove al momento della

stipulazione del contratto ne risultasse preclusa l'integrale esecuzione e quindi l'affidamento dell'appalto non si presentasse completamente soddisfacente dell'interesse azionato, è fatta salva la proposizione della domanda risarcitoria per equivalente”.

A tale proposito, in vista dell'aggiudicazione così disposta, la Scrivente Società rappresenta sin da ora la propria disponibilità a fornire l'intero quantitativo di 200.000 camici oggetto dell'originaria fornitura aggiudicata con l'annullata determinazione dell'Area Alberghiero-Economale e Provveditorato n. AEP/61/2021 del 21.07.2021, in tal modo evitando di dover attivare il rimedio risarcitorio indicato dal Giudice Amministrativo.

Infine, facendo seguito ad una serie di incontri intercorsi presso la sede di codesta Spett.le Azienda, la Scrivente Società conferma la propria disponibilità a fornire il modello di camice indicato in gara e con le tempistiche ivi previste ovvero, in alternativa, un diverso modello – di cui Vi è già stato anticipato un campione per le Vostre opportune verifiche le quali sono risultate aver avuto esito positivo – che presenta caratteristiche maggiormente confacenti alla stagione in cui è previsto il suo utilizzo, nello specifico:

- Camice “*estivo*” (Modello ITMG- CAM- 001B, taglia unica: lunghezza 116, torace 143, manica 53, spalle 59.5) DPI di III Categoria PB[6-B] e DM, in tessuto “Spunbonded” laminato Traspirante PP + PE, marcato CE e conforme ai requisiti essenziali di Salute e Sicurezza (Art. 5 e All. II) del Regolamento UE 2016/425 e alle Norme Armonizzate UNI EN 14126:2004 e UNI EN 13688:2013; tale camice è inoltre un Dispositivo Medico registrato presso la BD/RDM del Ministero della Salute: CND: T0205, RDM: 1946758.

ribadendo la piena disponibilità a svolgere con immediatezza tutti gli adempimenti propedeutici alla sottoscrizione del contratto e a dare avvio alla relativa fornitura>>;

letto il verbale del 23.06.2022 di verifica dei campioni del nuovo camice leggero “*estivo*” proposto da ITEX di Marco Gregnanin di cui sopra in cui fra l'altro le parti convengono che:

<<Le parti concordano una prima fornitura di n. 100.000 camici di detta tipologia, eventualmente suddivisa in n. 2 tranches di n. 50.000 unità.

Indicativamente dopo l'estate e, fatte salve eventuali indicazioni di consegna urgenti, seguiranno ulteriori forniture fino a concorrenza della fornitura.>>

ritenuto di accogliere suddetta proposta formulata da ditta ITEX di Marco Gregnanin con nota del 22.06.2022, come integrata, di varianti agli atti di gara con riferimento al modello ed alle tempistiche di consegna della merce, e ciò al fine del perseguimento del pubblico interesse avuto riguardo alla necessità anche di garantire la copertura di giacenze a magazzino secondo i termini di massima sicurezza e precauzione nel contesto della dichiarata emergenza sanitaria connessa alla diffusione mondiale del virus Sars Cov 2, tenuto conto dell'andamento dei consumi giornalieri, ulteriormente diminuito, del dispositivo di protezione di cui trattasi registrati dall'Amministrazione;

rilevato di recepire quanto ordinato Consiglio di Stato in sede giurisdizionale (Sezione Terza) nella precitata sentenza che, rigettando l'appello proposto dall'Azienda, ha di fatto confermato la sentenza n. 2540/2021 del Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia – sede di Milano con la quale è stato disposto l'annullamento dell'aggiudicazione a favore della società Mediberg Srl della procedura di cui trattasi che era stato stabilito con Determinazione n. AEP/61/2021 del 21.07.2021;

rilevato altresì in ragione di quanto sopra, che fermo il completamento delle avviate verifiche della sussistenza dei requisiti di legge, si ritiene di disporre, ai sensi del combinato disposto degli articoli 32 comma 5 e 33 comma 1 del D.Lgs. 50/2016, l'aggiudicazione della procedura aperta relativa ad “Affidamento, in consegna immediata, della fornitura di n. 200.000 camici monouso, idrorepellenti, Taglia Unica, per protezione individuale, per fronteggiare l'emergenza epidemiologica da Covid-19, occorrenti alle strutture dell'ASP IMMES e PAT” (Numero Gara 8011779 – CIG: 858750487A) in favore della ditta ITEX di Marco Gregnanin, P.IVA 06756601008, con sede legale in Via Eschilo n. 209, Roma – 00124, con varianti agli atti di gara con riferimento al modello ed alle tempistiche di consegna della merce, così come successivamente convenuti tra le parti, al fine del perseguimento del pubblico interesse, come di seguito specificate, giusta offerta presentata in piattaforma telematica Sintel, per un importo unitario pari ad € 2,54 (IVA al 5% esclusa) e per un importo complessivo pari quindi a €. 508.000,00 (IVA al 5% esclusa):

* la fornitura sarà di un diverso modello, rispetto a quello a gara, che presenta caratteristiche maggiormente confacenti alla stagione in cui è previsto il suo utilizzo, nello specifico:

- Camice “*estivo*” (Modello ITMG- CAM- 001B, taglia unica: lunghezza 116, torace 143, manica 53, spalle 59.5) DPI di III Categoria PB[6-B] e DM, in tessuto “Spunbonded” laminato Traspirante PP + PE, marcato CE e conforme ai requisiti essenziali di Salute e Sicurezza (Art. 5 e All. II) del Regolamento UE 2016/425 e alle Norme Armonizzate UNI EN 14126:2004 e UNI EN 13688:2013; tale camice è inoltre un Dispositivo Medico registrato presso la BD/RDM del Ministero della Salute: CND: T0205, RDM: 1946758.

* le tempistiche di consegna della fornitura saranno a step successivi come da verbale in atti succitato;

- di pagare in favore di Itex di Marco Gregnanin le spese di primo grado di giudizio pari a € 5.000,00 (cinquemila/00) oltre oneri e spese generali (15%spese generali, CPA 4%) e rifusione del contributo unificato (€ 4.000,00) per un totale complessivo di €. 9.980,00 e di secondo grado di giudizio pari a € 5.000,00 (cinquemila/00) oltre oneri e spese generali (15%spese generali, CPA 4%) per un totale complessivo di €. 5.980,00, precisandosi che non deve essere conteggiata la voce relativa all’IVA al 22% in quanto la ditta ITEX ricorrente potrà detrarre gli importi corrisposti a tale titolo in favore del proprio legale;

visto il Decreto Legislativo 18 aprile 2016 n. 50, come corretto ed integrato dal D.Lgs. 19 aprile 2017, n. 56, nonché da, ultimo, aggiornato dalla Legge 14 giugno 2019 n. 55 di conversione, con modificazioni, del D.L. 18 aprile 2019 n. 32;

dato atto che, sulla base della suddivisione delle materie, la decisione in merito all’oggetto del presente provvedimento rientra tra le competenze dell’Area Alberghiero-Economale e Provveditorato;

attestata la legittimità dell’atto e la rispondenza del medesimo alle regole tecnico-amministrative, ai sensi dell’art. 34, comma 2, lettera a), del Regolamento di Organizzazione e Contabilità;

acquisito il visto di regolarità contabile del Responsabile dell’Area Economico-Finanziaria, ai sensi dell’art. 34, comma 2, lettera b) del Regolamento di Organizzazione e Contabilità;

evidenziato che la produzione degli effetti della presente determinazione è subordinata all’apposizione del visto di esecutività da parte del Direttore del Dipartimento Tecnico-Amministrativo, ai sensi del disposto dell’art. 34, comma 2, lett. c) del Regolamento di Organizzazione e Contabilità;

atteso che con Determinazione DG/81 del 4.11.2019 è stata formalizzata la nomina di Direttore del Dipartimento Tecnico-Amministrativo in capo alla Dott.ssa Rossana Coladonato, Dirigente Responsabile dell’Area Gestione Risorse Umane e Accreditamento;

richiamata la Deliberazione Consiliare di indirizzo n. 9=10 del 27.12.2018 avente ad oggetto “Nomina del Direttore Generale dell’ASP Istituti Milanesi Martinitt e Stelline e Pio Albergo Trivulzio”, recante nomina del Dott. Giuseppe Calicchio a Direttore Generale di questa Azienda;

DISPONE

per le motivazioni tutte citate e circostanziate in premessa:

- 1) di dare atto e recepire il contenuto della sentenza N. 03515/2022REG.PROV.COLL. N. 00288/2022 REG.RIC. del 21.04.2022, pubblicata il 05.05.2022, del Consiglio di Stato sul ricorso proposto da questa Azienda avverso la sentenza, pubblicata il 16 novembre 2021 nella causa iscritta al n. R.G. 01438/2021, emessa dal Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia – sede di Milano;
- 2) in recepimento di quanto ordinato Consiglio di Stato in sede giurisdizionale (Sezione Terza) nella precitata sentenza, questa Amministrazione procede:
 - a) ad annullare l’aggiudicazione disposta a favore della società Mediberg Srl con Determinazione n. AEP/61/2021 del 21.07.2021
 - b) fermo il completamento delle avviate verifiche della sussistenza dei requisiti di legge, a disporre, ai sensi del combinato disposto degli articoli 32 comma 5 e 33 comma 1 del D.Lgs. 50/2016, l’aggiudicazione della procedura aperta relativa ad “Affidamento, in consegna immediata, della fornitura di n. 200.000 camici monouso, idrorepellenti, Taglia Unica, per protezione individuale, per fronteggiare l’emergenza epidemiologica da Covid-19, occorrenti alle strutture dell’ASP IMMES e PAT” (Numero Gara 8011779 – CIG: 858750487A) in favore della ditta Itex di Marco Gregnanin, P.IVA 06756601008, con sede legale in Via Eschilo n. 209, Roma – 00124, con varianti agli atti di gara con riferimento al modello ed alle tempistiche di consegna della merce, così come successivamente convenuti tra le parti, al

fine del perseguimento del pubblico interesse, come di seguito specificate, giusta offerta presentata in piattaforma telematica Sintel, per un importo unitario pari ad € 2,54 (IVA al 5% esclusa) e per un importo complessivo pari quindi a €. 508.000,00 (IVA al 5% esclusa):

* la fornitura sarà di un diverso modello, rispetto a quello a gara, che presenta caratteristiche maggiormente confacenti alla stagione in cui è previsto il suo utilizzo, nello specifico:

- Camice “*estivo*” (Modello ITMG- CAM- 001B, taglia unica: lunghezza 116, torace 143, manica 53, spalle 59.5) DPI di III Categoria PB[6-B] e DM, in tessuto “Spunbonded” laminato Traspirante PP + PE, marcato CE e conforme ai requisiti essenziali di Salute e Sicurezza (Art. 5 e All. II) del Regolamento UE 2016/425 e alle Norme Armonizzate UNI EN 14126:2004 e UNI EN 13688:2013; tale camice è inoltre un Dispositivo Medico registrato presso la BD/RDM del Ministero della Salute: CND: T0205, RDM: 1946758.

* le tempistiche di consegna della fornitura saranno a step successivi come da verbale in atti;

c) di pagare in favore di ITEX di Marco Gregnanin le spese di primo grado di giudizio pari a € 5.000,00 (cinquemila/00) oltre oneri e spese generali (15%spese generali, CPA 4%) e rifusione del contributo unificato (€. 4.000,00) per un totale complessivo di €. 9.980,00 e di secondo grado di giudizio pari a € 5.000,00 (cinquemila/00) oltre oneri e spese generali (15%spese generali, CPA 4%) per un totale complessivo di €. 5.980,00, precisandosi che non deve essere conteggiata la voce relativa all’IVA al 22% in quanto la ditta ITEX ricorrente potrà detrarre gli importi corrisposti a tale titolo in favore del proprio legale;

a) di dare corso con immediatezza alla pubblicazione del presente provvedimento, alla comunicazione ex art. 76, comma 5, lett. a), del precitato Decreto, nonché dare contezza dell’evasione di tutti i restanti obblighi in materia di trasparenza, compresi quelli pertinenti ad avviso sui risultati di procedura sul sito istituzionale di quest’Azienda alla sezione “Amministrazione trasparente/Bandi di gara e contratti”;

b) di dare atto che, per effetto di quanto sopra, il perfezionamento del sinallagma a norma dell’art. 32, comma 14, del surrichiamato Codice dei contratti pubblici, ferma l’operatività del termine dilatorio di cui al comma 9 del precitato articolo, avverrà mediante coerente disciplina contrattuale riprodotiva delle norme di Lex specialis;

c) di precisare che l’onere stimato l’onere derivante dal punto sub. 2).c, pari a complessivi €. 15.960,00 comprensivi di oneri e spese generali (15%spese generali, CPA 4%) e rifusione del contributo unificato è impegnato ai seguenti conti di contabilità a cura dell’Area Economico Finanziaria;

Co.Ge. 518.011.00150 – Autorizzazione n.61/2022;

d) di considerare che gli oneri complessivi derivanti dall’aggiudicazione della gara di cui al punto sub. 2).b, pari ad € 533.400,00 (IVA al 5% compresa), verranno suddivisi nel modo seguente secondo i pertinenti conti di contabilità a cura dell’Area Economico Finanziaria:

Pio Albergo Trivulzio

€ 426.720,00 (IVA al 5% compresa):

Co.Ge. 500.020.00100 - budget n. 203 sub 1/2021

Istituto Frisia di Merate

€ 106.680,00 (IVA al 5% compresa):

Co.Ge. 500.020.00100 - budget n. 203 sub 2/2021

Il Dirigente Responsabile dell’Area
Alberghiero-Economale e Provveditorato
(Dott. Ugo Ammannati)

Visto di esecutività del Direttore
del Dipartimento Tecnico-Amministrativo,
ai sensi dell’art. 34, comma 2, lett. c) Reg. Org. e Cont.
(dott.ssa Rossana Coladonato)

Atto firmato digitalmente,
ai sensi del D.P.R. n. 445/2000,
del D.Lgs. n. 82/2005 e norme collegate