

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

Milano, 25 febbraio 2019

**Determinazione n. PC/8/2019**

<b>AREA PROPONENTE</b>		<b>Area Provveditorato e Contratti</b>	
Il Referente del procedimento amministrativo		Laura Parrotta	Firmato digitalmente
Visto di regolarità contabile (art. 34, comma 2, lett. b), Reg. Org. Cont.)		Il Responsabile Servizio Economico – Finanziario (dott.Marco Milesi)	Firmato digitalmente
<b>Prot. n. 862/2017</b>	<b>Oggetto:</b>	<b>DETERMINAZIONI IN AUTOTUTELA IN ORDINE AD ESITO PROCEDURA APERTA PER L’AFFIDAMENTO DELLA FORNITURA DI GAS MEDICINALI: SPECIALITÀ MEDICINALI, DISPOSITIVI MEDICI PER CRIOterapia E MISCELE DI GAS PER APPARECCHIATURE SPIROMETRICHE (D.M.), COMPRESA LA MANUTENZIONE DEGLI IMPIANTI DI STOCCAGGIO, DELLE CENTRALI OSSIGENO/VUOTO E DELLE RETI DI DISTRIBUZIONE OCCORRENTI ALLE STRUTTURE SOCIO SANITARIE AMMINISTRATE DALL’ASP IMMES E PAT PER UN PERIODO DI 36 MESI – NUMERO GARA 6882191 – CIG 724867757D</b>	

Il Responsabile dell’Area Provveditorato e Contratti,

richiamata la Determinazione n.PE/36/2017 del 25.10.2017, con la quale si ebbe ad indire la procedura aperta in oggetto, per un importo presunto di € 513.375,87 (IVA di legge esclusa), oltre € 2.100,00 per oneri della sicurezza da rischi interferenziali e, così, per un totale complessivo di € 515.475,87 (IVA di legge esclusa) per il triennio, nonché Determinazione n. PE/41 del 4.12.2017 di differimento dei termini di presentazione di offerta;

vista la Determinazione PC/14/2018 del 14.09.2018, con la quale è stata disposta aggiudicazione di procedura a S.I.C.O. S.p.A. – Società Italiana Carburio Ossigeno S.p.A., C.F. e P.IVA 00807970157, con sede legale in Milano, Via Parini n. 9 e sede operativa in Saronno, via Morandi n. 10, giusta offerta presentata in sede di gara, secondo quanto propositivamente declinato in refertazione istruttoria a cura del RUP del 12.09.2018 di trasmissione delle risultanze procedurali, che formalizzava il consolidamento della seguente graduatoria:

Pos.	Concorrente	Ribasso percentuale	Importo complessivo (Al netto IVA)
1	S.I.C.O. S.p.A.	33,32%	€ 342.319,03011
2	Rivoira Pharma S.r.l.	16,60 %	€ 428.155,4756

preso atto che, con Ordinanza n. 1643/2018 emessa in esito alla fase cautelare del ricorso R.G. n. 2398/2018 promosso da Rivoira Pharma S.r.l., l'Ecc.mo T.A.R. Lombardia, Sez. IV, ha disposto la sospensione cautelare dell'aggiudicazione adottata da quest'Amministrazione sul presupposto secondo cui, ad un sommario esame, *'il ricorso appare assistito da apprezzabili profili di fondatezza, quantomeno con riguardo al primo motivo di ricorso, in relazione a quello che è l'orientamento della Sezione in punto di indicazione in offerta dei costi della manodopera per l'esecuzione dell'appalto (cfr. Sentenze n. 1855/2018 e 1870/2018)'*;

dato atto che, avverso detto pronunciamento, la controinteressata S.I.C.O. S.p.A. non ha interposto appello cautelare avanti al Consiglio di Stato;

assunta, da ultimo, l'Ordinanza di rinvio n. 1 del 24.01.2019 dell'Adunanza Plenaria del Consiglio di Stato, con la quale i Giudici di Palazzo Spada hanno incidentalmente confermato l'orientamento di cui sopra, statuendo come *'il pertinente quadro giuridico nazionale imponga di aderire alla tesi secondo cui (...) la mancata puntuale indicazione in sede di offerta dei costi della manodopera comporti necessariamente l'esclusione dalla gara e che tale lacuna non sia colmabile attraverso il soccorso istruttorio'* e che *'ai sensi del diritto nazionale, siccome l'obbligo di separata indicazione di tali costi è contenuto in disposizioni di legge dal carattere sufficientemente chiaro per gli operatori professionali, la mancata riproduzione di tale obbligo nel bando e nel capitolato della gara non potrebbe comunque giovare a tali operatori in termini di scusabilità dell'errore'*;

vista refertazione in data 20.02.2019, con la quale il RUP, in riedizione delle potestà amministrative attribuite e di spettanza, formula proposta di annullamento di aggiudicazione disposta in favore S.I.C.O. S.p.A., in caducazione della Determinazione n. PC 14/2018 del 14.09.2018 e di tutti gli atti presupposti e conseguenti in parte *qua*, per effetto della necessità esclusione del precitato Operatore Economico dalla formazione della graduatoria in forza di sanzione espulsiva per l'omessa indicazione dei costi della manodopera in violazione di quanto prescritto al comma 10 dell'art. 95 del D.Lgs. 50/2016, da ritenersi elemento essenziale d'offerta;

ritenuto, pertanto, sulla base di quanto propositivamente declinato in rapporto menzionato, nulla osti a formalizzazione delle rispettive determinazioni provvedimentali in autotutela amministrativa, con consolidamento del rinnovato esito di gara, ai sensi degli articoli 32, comma 5 e 33, comma 1, del Codice:

Pos.	Concorrente	Ribasso percentuale	Importo complessivo (al netto IVA)
1	Rivoira Pharma S.r.l.	16,60 %	€ 428.155,4756

preso atto altresì dell'attestata insussistenza, a cura del RUP, di elementi specifici tali da far apparire anomala l'offerta dell'operatore economico Rivoira Pharma S.r.l. e della verificata congruità di quanto dedotto dall'Operatore Economico in ordine al rispetto di quanto previsto all'articolo 97, comma 5, lettera d) del D.Lgs. 50/2016, giuste evidenze in atti;

attesa la contestuale certificata intervenuta verifica, a mezzo sistema AVCPass, dell'insussistenza di cause ostative ai sensi dell'art. 80 del D.Lgs. 50/2016 e del possesso dei prescritti requisiti di ordine speciale di cui all'art. 83 medesimo decreto, fermi gli ulteriori accertamenti tecnici operativi in capo al RUP ai sensi di Legge e Codice Civile ai fini dell'art. 32 comma 14, come integrato dal D.Lgs. 159/2011 nel testo vigente;

constato, pertanto, seguito approvativo alla formalizzazione dell'aggiudicazione di gara, secondo il sistema di cui al Decreto Legislativo 18 aprile 2016 n. 50, con particolare riguardo agli artt. 21, 30-33, 60 e 80 e linee guida ANAC vigenti;

visto il Decreto Legislativo 18 aprile 2016 n. 50, come da ultimo corretto ed integrato dal D.Lgs. 19 aprile 2017, n. 56;

osservato che, sulla base della suddivisione delle materie, la decisione in merito all'oggetto del presente provvedimento rientra tra le competenze dell'Area Provveditorato e Contratti;

attesa 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;

preso atto che, per effetto della concessione dell'aspettativa al Dirigente Responsabile dell'Area Provveditorato e Contratti, l'esercizio delle funzioni allo stesso ascritte è assunto *ad interim*, con decorrenza dal 23.03.2018, dal Direttore Amministrativo;

evidenziato che la produzione degli effetti della presente determinazione è subordinata all'apposizione del visto di esecutività, ai sensi del combinato disposto dell'art. 34, comma 2, lett. c) e comma 5, del Regolamento di Organizzazione e Contabilità;

#### DISPONE

per le motivazioni tutte citate in premessa, nonché sulla base di quanto attestato, certificato dal RUP a norma dell'art. 31 del D.Lgs. 50/2016 per propria competenza e responsabilità, con menzionata refertazione propositiva del 20.02.2019, quivi da intendersi integralmente richiamata *per relatio* formale e sostanziale:

- 1) di prendere atto dell'Ordinanza n. 1643/2018 del 23.11.2018 emessa dall'Ecc.mo T.A.R. Lombardia, Sez. IV, in esito alla fase cautelare del ricorso R.G. n. 2398/2018 promosso da Rivoira Pharma S.r.l.;
- 2) di formalizzare approvativamente annullamento in autotutela dell'aggiudicazione disposta da S.I.C.O. Società Italiana Carbuco Ossigeno S.p.A., C.F. e P.IVA 00807970157, con sede legale in Milano, Via Parini n. 9 e sede operativa in Saronno, via Morandi n. 10, di cui a Determinazione PC/14/2018 del 14.09.2018, nonché di tutti gli atti presupposti e conseguenti in *parte qua*, constandosene esclusione dalla procedura di gara determinata dall'omessa indicazione dei costi della manodopera in sede di offerta economica, in forza di necessitata sanzione espulsiva *ut supra* legittimata da pronunciamento giurisprudenziale sul punto e consolidato orientamento del competente Giudice Amministrativo;
- 3) di autorizzare, ai sensi del combinato disposto degli articoli 32 comma 5 e 33 comma 1 del D.Lgs. 50/2016, aggiudicazione della procedura aperta, *ex art. 60 del D.Lgs. 50/2016*, per l'affidamento della *'Fornitura di gas medicinali: specialità medicinali, dispositivi medici per crioterapia e miscele di gas per apparecchiature spirometriche (D.M.), compresa la manutenzione degli impianti di stoccaggio, delle centrali ossigeno/vuoto e delle reti di distribuzione per un periodo di 36 mesi occorrenti alle Strutture Socio Sanitarie amministrative dall'ASP IMMES e PAT'* - CIG 724867757D, a Rivoira Pharma S.r.l., P.IVA 08418370964, con sede legale in 20159, Milano via Benigno Crispi n.19, giusta offerta presentata in sede di gara, per un importo complessivo di € 428.155,47 (al netto IVA) oltre € 2.100,00 per oneri della sicurezza da rischi interferenziali;
- 4) 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*, facendo obbligo al RUP di curare gli adempimenti a ciò strumentali, in specie riferiti a costituzione di garanzia definitiva e produzione di idonea polizza assicurativa, ferme le restanti incompressibili incombenze per il perfezionamento negoziale tra le parti, di cui tra l'altro ad atti in materia di sicurezza ai sensi del D.Lgs. 81/2008 ed attività funzionali a garantire lo *start up* di commessa, come previsti in sede di Capitolato Speciale d'Appalto e suoi allegati;

- 5) di precisare che, a cura del RUP, devesi dare corso con immediatezza alla pubblicazione del presente provvedimento, alla comunicazione *ex art. 76, comma 5, lett. a)*, del precitato Decreto, nonchè dare contezza dell'evasione di tutti i restanti obblighi in materia di trasparenza, compresi quelli pertinenti ad avviso sui risultati di procedura, i cui oneri di pubblicazione sono pari a € 4.113,91 (IVA compresa), come da coerente annotazione amministrativo-contabile al seguente conto di contabilità: Co.Ge 560.050.00120 - budget 17/2019

CIG Z382073893

Affidatario: Lexmedia S.r.l. – Via F. Zambonini n. 26 – 00158 Roma C.F./P. IVA 09147251004

fatto salvo il rimborso previsto a carico dell'aggiudicatario della gara, nonché le successive determinazioni dispositive avuto riguardo agli adempimenti stabiliti successivamente all'aggiudicazione nei modi e forme di legge;

- 6) di rilevare che gli oneri conseguenti all'aggiudicazione dell'appalto *de quo*, che per il periodo contrattuale di commessa (mesi 36) rinvengono in complessivi € 449.597,51 (IVA compresa), trovano copertura per la frazione di competenza del corrente esercizio (1.05.2019-31.12.2019) nel Budget 2019, ai pertinenti conti di contabilità a cura del Servizio Economico Finanziario, come segue:

Annualità 2019: periodo dal 1.05.2019 al 31.12.2019 - CIG 724867757D

Pio Albergo Trivulzio:

Fornitura di gas medicinali:

€ 64.673,67 (IVA compresa)

- Co.Ge. 500.010.00100 - budget n. 43/2019

Servizi di manutenzione:

€ 14.678,40 (IVA compresa)

- Co.Ge. 510.010.00010 - budget n. 5/2019

Istituto Frisia di Merate:

Fornitura di gas medicinali:

€ 16.888,89 (IVA compresa)

- Co.Ge. 500.010.00100 - budget n. 45/2019

Servizi di manutenzione:

€ 3.669,60 (IVA compresa)

- Co.Ge. 510.010.00010 - budget n. 48/2019

mentre se ne terrà il debito conto nei successivi esercizi per i valori prescritti, in ragione dei consumi attesi a vincolo di gestione in punto di obiettivi e di attività a trend di utenza in carico invariata.

- 7) di rinnovare formalizzazione, giusta coerente declinazione propositiva a cura del RUP, nomina di Direttore dell'Esecuzione, ai sensi e per gli effetti dell'art. 101 e ss. del D.Lgs. 50/2016, rispettivamente nelle persone della Responsabile UOS Farmacia - dott.ssa Elisabetta Busà, per quanto riguarda i profili esecutivi afferenti alle prestazioni di fornitura, e del Responsabile del Servizio Tecnico - Arch. Sara Perego, riferitamente a tutte le attività manutentive contrattualmente previste;
- 8) di constare infine, in ragione di quanto sopra, formalizzazione di prosecuzione negoziale di fornitura con Rivoira Pharma S.r.l. quantomeno fino al 30.04.2019 a garanzia di necessitata continuità approvvigionamentale nelle more dell'attivazione di nuovo contratto prevista a far data dal 1.05.2019, rappresentando quanto in appresso riportato:

regolazione giuridico-amministrativa per il periodo 1.11.2018 - 31.12.2018 – CIG 36106670AB, per i cui stanziamenti, di seguito indicati, è già intervenuto relativo iter autorizzativo:

Pio Albergo Trivulzio:

Fornitura di gas medicinali:

€ 22.601,59 (IVA compresa), Co.Ge. 500.010.00100, budget 43/2018;

Servizi di manutenzione:

€ 5.279,11 (IVA compresa), Co.Ge. 510.010.00100, budget 5/2018;

Istituto Frisia di Merate:

Fornitura di gas medicinali:

€ 3.129,03 (IVA compresa), Co.Ge. 500.010.00100, budget 45/2018;

Servizi di manutenzione:

€ 1.343,55 (IVA compresa), Co.Ge. 510.010.00100, budget 48/2018;

regolazione amministrativo-contabile del periodo 1.01.2019 – 30.04.2019 – CIG 36106670AB, per gli importi di seguito evidenziati, come da annotazioni del Servizio Economico Finanziario che seguono:

Pio Albergo Trivulzio:

Fornitura di gas medicinali:

€ 32.336,84 (IVA compresa), Co.Ge. 500.010.00100 - budget n. 43/2019

Servizi di manutenzione:

€ 7.339,20 (IVA compresa), Co.Ge. 510.010.00010 - budget n. 5/2019

Istituto Frisia di Merate:

Fornitura di gas medicinali:

€ 8.444,44 (IVA compresa)

- Co.Ge. 500.010.00100 - budget n. 45/2019

Servizi di manutenzione:

€ 1.834,80 (IVA compresa)

- Co.Ge. 510.010.00010 - budget n. 48/2019,

rinviano a successivo provvedimento ogni eventuale posizione contabile da definirsi a consuntivazione del contratto.

Il Responsabile dell'Area Provveditorato e Contratti *ad interim*

Direttore Amministrativo

(dott. Alfonso Galbusera)

Visto di esecutività del Direttore Generale  
ai sensi dell'art. 34, comma 2, lett. c), Reg. Org. e Cont.  
(dott. Giuseppe Calicchio)

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