

REGIONE SICILIA
Azienda Ospedaliera
di Rilievo Nazionale e di Alta Specializzazione
"GARIBALDI"
Catania

DELIBERAZIONE DEL COMMISSARIO STRAORDINARIO

N° 627 del 13 GIU. 2023

Oggetto: Procedura aperta ex art. 60 del D. Lgs. 50/2016, di rilevanza comunitaria, interamente telematica, finalizzata alla stipula di un Accordo Quadro per la fornitura, in somministrazione, di materiale specialistico per Chirurgia Toracica, Chirurgia Pediatrica, Proctologia, Neonatologia, D.M. di uso comune, Materiale UFA e materiale di consumo dedicato
Lotto 148 – Revoca aggiudicazione e contestuale scorrimento graduatoria di merito

Proposta N° 133 del 06 GIU. 2023

Settore Provveditorato ed Economato

Il Responsabile Unico del Procedimento
Dott.ssa Alessandra Scalia

Il Dirigente Amministrativo
Dott.ssa Olga Marletta

Il Direttore dell'UOC
Dott. Ing. Valentina Russo

Registrazione Contabile

Budget Anno 2023/24/25 Conto 20001000050 Importo € 6.559,70 iva inclusa Aut. 104 sub 3

NULLA OSTA, in quanto conforme alle norme di contabilità

Il Dirigente Responsabile
Settore Economico Finanziario e Patrimoniale
(dott. Giovanni Luca Roccella)

Nei locali della sede legale dell'Azienda, Piazza S. Maria di Gesù n. 5, Catania,
il Commissario Straordinario, dott. Fabrizio De Nicola,
nominato con D.A. n. 53 del 29.12.2022 (rettificato con D.A. 1/2023)

con l'assistenza del Segretario, dott. _____ ha adottato la seguente deliberazione

Dott.ssa Maria Antonietta Li Galzi

Il Dirigente Responsabile della U.O.C. Provveditorato ed Economato

PREMESSO CHE con verbale di deliberazione n. 1404 del 20.12.2021 è stata aggiudicata la gara con procedura aperta ex art 60 del D.Lgs. n. 50/2016 e s.m.i. e art. 2, comma 2, del D.L. 16 luglio 2020 n. 76 convertito in Legge n. 120/2020, di rilevanza comunitaria e interamente telematica, finalizzata alla stipula di accordi Quadro ex art. 54, comma 4 lett. a), del D.Lgs. n. 50/2016 e s.m.i., per la fornitura quadriennale di materiale specialistico per varie discipline;

Che, in particolare, la ditta CODISAN SPA è risultata essere aggiudicataria del lotto 148 "Rete tubulare ad elevata elasticità e resistenza in materiale sintetico e/o cotone elasticizzato. Confezionamento in scatole di cartone provviste di apertura per il prelievo del tubolare. Lunghezza non inferiore a 25 mt.", per l'importo complessivo di € 20.412,00 iva esclusa;

Che con nota pec del 20.06.2022 (all. 1) la CODISAN SPA ha chiesto la rinegoziazione dei prezzi contrattualizzati per tutti i *devices* di cui al predetto lotto 148, al fine di adeguarli alle nuove condizioni di mercato generatesi a seguito alla diffusione dell'epidemia sanitaria da COVID 19 prima e del conflitto bellico ancora in corso tra Russia e Ucraina dopo, eventi che hanno determinato a livello mondiale un elevato aumento del costo dei trasporti e delle materie prime;

Che, a dimostrazione di quanto sostenuto, la CODISAN SPA ha accluso alla sopra citata nota le fatture emesse dal proprio fornitore, la Medinet Srl, per l'acquisto dei dispositivi in argomento nonché, per ciascuno dei prodotti inseriti nel lotto considerato, prospetto riepilogativo delle tre voci (prezzo, spese ed utili) che partecipano alla composizione sia dell'originario prezzo offerto e aggiudicato che del nuovo prezzo offerto e rinegozionato, confidando nell'accoglimento da parte di questa Azienda della istanza di revisione per ciascuno dei *devices*, alla luce degli artt. 1256, 1218, 1258, 1375, 1463, 1467 e 1175 del codice civile nonché dell'art. 1664 dello stesso codice e precisando, in difetto, l'impossibilità di proseguire nella fornitura;

Che, al fine di istruire il relativo procedimento, non riscontrando nei prospetti riepilogativi di cui sopra la corrispondenza tra i codici dei dispositivi aggiudicati divenuti oggetto di rinegoziazione e i codici dei dispositivi riportati nelle fatture della ditta Medinet Srl, con nota prot. n. 12773 del 12.07.2022 (all. 2) il Settore Provveditorato ha invitato la CODISAN SPA a trasmettere una documentazione idonea al raffronto dei prezzi di acquisto dei prodotti in questione presso la propria ditta fornitrice, con riferimento sia ai periodi precedenti sia con riferimento ai periodi seguenti gli eventi straordinari incidenti il contesto storico delineato;

Che con nota pec del 01.08.2022 (all. 3) la CODISAN SPA ha trasmesso la tabella di conversione tra i codici indicati nell'offerta prodotta in gara ed i codici attuali, nel frattempo aggiornati a seguito delle variazioni apportate dalla ditta stessa in anagrafica e, al contempo, ha riproposto la rinegoziazione dei prezzi dei *devices*, applicando agli stessi una percentuale di sconto rispetto ai prezzi di cui alla precedente richiesta del 20.06.2022;

Che con nota prot. n. 15930 del 06.09.2022 (all. 4) il Settore Provveditorato ha richiesto alla FRA PRODUCTION SPA, in qualità di operatore economico classificato in seconda ed ultima posizione nella graduatoria relativa al lotto 148 della procedura di interesse, la disponibilità a confermare le condizioni contrattuali ed economiche dalla stessa proposte in gara;

Che, in riscontro, con pec del 07.09.2022 (all. 5) la FRAU PRODUCTION SPA ha confermato i prezzi e le condizioni economiche offerti per i dispositivi del lotto 148;

Che, in considerazione della durata quadriennale della gara, tenuto conto del probabile progressivo assottigliarsi delle scorte di magazzino e della ineludibile necessità di assicurare le prestazioni assistenziali, nell'ottica di non compromettere il sinallagma contrattuale e di perseguire l'interesse pubblico al contenimento della spesa, il Settore Provveditorato ha proceduto ad un confronto comparativo tra l'offerta di cui alla nota pec del 01.08.2022 pervenuta da parte di CODISAN SPA e quella di cui alla nota pec del 07.09.2022 pervenuta da parte di FRAU PRODUCTION SPA, con le risultanze riassunte nella tabella che segue:

LOTTO 148	Calibro	quantità quadriennio	prezzo unitario CODISAN	totale CODISAN	prezzo unitario FRA PRODUCTION	Totale FRA PRODUCTION	totali ditte </>
	0	4000	0,02159	86,36	0,019	76	CODISAN >
	1	4000	0,03739	149,56	0,029	116	CODISAN >
	2	4000	0,04639	185,56	0,039	156	CODISAN >
	3	4000	0,05539	221,56	0,059	236	CODISAN <
	4	20000	0,06057	1211,4	0,068	1360	CODISAN <
	5	60000	0,07483	4489,8	0,076	4560	CODISAN <
	6	60000	0,12982	7789,2	0,126	7560	CODISAN >
	7	20000	0,16587	3317,4	0,14	2800	CODISAN >
	8	12000	0,18009	2161,08	0,158	1896	CODISAN >
	9	20000	0,25625	5125	0,224	4480	CODISAN >
	10	4000	0,38349	1533,96	0,29	1160	CODISAN >
				26270,88			24400

Che, riscontrata la vantaggiosità della offerta del 07.09.2022 pervenuta da parte di FRAU PRODUCTION SPA, confermativa dei prezzi proposti in gara, con nota prot. n. 6567 del 12.09.2022 (all. 6) il Settore Provveditorato ha trasmesso alla Commissione Tecnica di gara le schede tecniche dei *devices* offerti dal citato operatore economico, al fine di acquisire la valutazione di competenza in merito alla conformità/non conformità degli stessi alle specifiche previste in capitolato tecnico;

Che in data 16.09.2022 al n. 6832 del protocollo del Settore Provveditorato è stato acquisito il verbale della Commissione Tecnica n. 10 - seduta del 16.09.2022 (all. 7), con il quale il predetto organismo collegiale ha espresso parere di conformità tecnica dei *devices* offerti dalla FRAU PRODUCTION SPA con riferimento a tutte le voci ricomprese nel lotto 148;

Che, frattanto, in data 13.09.2022 l'ANAC – FUNZ CONS 20/2022 ha reso il parere n. 37, evidenziando che:

- con riguardo ai contratti di fornitura e di servizi, le stazioni appaltanti, a seguito dell'emergenza sanitaria in corso, possono procedere a modifiche dei rapporti contrattuali in corso, solo nei limiti indicati dall'art. 106 comma 1, lett. a) del D.lgs. n. 50/2016, ossia purché le stesse siano state previste nei documenti di gara "in clausole chiare, precise e inequivocabili", e quindi solo nei casi previsti dalla norma in parola, da ritenersi tassativi in quanto derogatori all'evidenza pubblica,
- la possibilità di applicare l'art. 1664 c.c. ai fini della revisione dei prezzi negli appalti di servizi e forniture, sembra non trovare riscontro nelle previsioni dell'art. 106 del Codice, il quale, oltre a non contemplare tale ipotesi, sembra costituire altresì una norma speciale in tale materia, dettando una specifica disciplina in tema di variazioni dei contratti in corso di esecuzione (tanto che gli interventi normativi più recenti in tema di revisione dei prezzi, tra i quali l'art. 1-septies del d.l. 73/2021 e l'art. 29 d.l. 4/2022, introducono previsioni in deroga all'art. 106 del Codice, ma solamente per gli appalti di lavori),
- è rimessa alle stazioni appaltanti ogni valutazione in ordine agli atti ed ai provvedimenti da adottare nella fattispecie oggetto di richiesta di rinegoziazione sulla base degli indirizzi evidenziati;

Preso atto che l'ipotesi di cui alla lettera a) non ricorre nei documenti di gara della procedura in parola;

Che, con nota pec del 21.11.2022 (all. 8) la CODISAN SPA ha ripresentato istanza di negoziazione dei prezzi per il lotto in parola, apportando per tutti i calibri del dispositivo un aumento del prezzo offerto con la precedente nota pec del 01.08.2022, nuovamente manifestando l'Impossibilità di proseguire il rapporto contrattuale in mancanza dell'accoglimento della richiesta;

Che con nota prot. n. 8675 del 15.05.2023 (all. 9) il Settore Provveditorato ha di nuovo interpellato FRAU PRODUCTION SPA, in considerazione del perdurare delle condizioni di mercato e del lasso di tempo intervenuto tra la data - 07.09.2022 - di conferma dei prezzi offerti in sede di gara e la data odierna;

Che, in riscontro, con pec del 16.05.2023 la FRAU PRODUCTION SPA ha trasmesso una nuova offerta datata 15.05.2023, con la quale la stessa si è dichiarata non più disponibile alla conferma dei prezzi offerti in sede di gara e ha proposto nuove quotazioni in aumento per tutti i calibri del dispositivo;

Che, di conseguenza, sempre nell'ottica di non compromettere il sinallagma contrattuale e, al contempo, di perseguire l'interesse pubblico al contenimento della spesa, il Settore Provveditorato ha proceduto ad un secondo confronto comparativo tra le proposte di revisione dei prezzi pervenute da parte dei due operatori economici concorrenti, come da tabella che segue:

LOTTO 148	calibro	quantità quadriennio	prezzo unitario CODISAN	totale CODISAN	prezzo unitario FRA PRODUCTION	totale FRA PRODUCTION	totali ditte </>
	0	4000	0,025	100	0,0432	172,8	CODISAN <
	1	4000	0,043	172	0,0472	188,8	CODISAN >
	2	4000	0,053	212	0,0532	212,8	CODISAN <
	3	4000	0,064	256	0,0552	220,8	CODISAN >
	4	20000	0,07	1400	0,0712	1424	CODISAN <
	5	60000	0,086	5160	0,0796	4776	CODISAN >
	6	60000	0,15	9000	0,1324	7944	CODISAN >
	7	20000	0,192	3840	0,1468	2936	CODISAN >
	8	12000	0,209	2508	0,166	1992	CODISAN >
	9	20000	0,297	5940	0,2352	4704	CODISAN >
	10	4000	0,445	1780	0,3044	1217,6	CODISAN >
				30368			25788,8

Che, quindi, all'esito dell'istruttoria condotta e delle risultanze del raffronto operato tra le offerte di revisione prezzi da ultimo presentate dall'operatore economico aggiudicatario e dall'operatore economico secondo ed ultimo in graduatoria di merito, è risultata essere più vantaggiosa ancora una volta la proposta avanzata dalla FRAU PRODUCTION SPA rispetto a quella avanzata dalla CODISAN SPA, stante il minore prezzo unitario indicato dalla prima ditta per n. 8 voci (1, 3, 5, 6, 7, 8, 9, 10) delle n. 11 componenti l'intero lotto 148 nonché a fronte del fatto che per le rimanenti tre voci (0, 2, 4), offerte dalla seconda ditta ad un minor prezzo, sono stati emessi ordinativi di fornitura unicamente per il calibro 4;

Considerato che l'accordo quadro è uno strumento flessibile che consente di definire le prestazioni oggetto di affidamento al ricorrere delle effettive necessità, senza alcun vincolo al raggiungimento dell'importo dell'AQ, complessivamente stimato;

Che la presente deliberazione comporterà per l'Azienda un incremento, rispetto a quanto impegnato giusta deliberazione 1404/2021, della spesa presunta, trattandosi di accordo quadro e non vincolante, di € 5.376,80 iva esclusa, da applicare a far data dall'approvazione del presente atto e da imputare sul c.e. 20001000050, aut. 104 sub 3, budget anni 2023/24/25;

ATTESTATA la legittimità formale e sostanziale dell'odierna proposta e la sua conformità alla normativa disciplinante la materia trattata, ivi compreso il rispetto della disciplina di cui alla L. 190/2012,

PROPONE

Per le motivazioni descritte in narrativa, che qui si intendono integralmente riportate e trascritte:

di prendere atto delle richieste di rinegoziazione prezzi formulate dalla ditta CODISAN SPA con le note pec del 20.06.2022, del 01.08.2022 e del 21.11.2022, relativamente ai dispositivi di cui al lotto 148 della "Procedura aperta ex art. 60 del D. Lgs. 50/2016, di rilevanza comunitaria, interamente telematica, finalizzata alla stipula di un Accordo Quadro per la fornitura, in somministrazione, di materiale specialistico per Chirurgia Toracica, Chirurgia Pediatrica, Proctologia, Neonatologia, D.M. di uso comune, Materiale UFA e materiale di consumo dedicato", affidata con atto deliberativo n. 1404 del 20.12.2021, in difetto delle quali l'operatore economico ha dichiarato l'impossibilità di proseguire la fornitura;

di formalizzare, per le motivazioni analiticamente espresse in narrativa, il diniego dell'accoglimento delle superiori istanze, concludendo con il presente atto il procedimento in specie;

di prendere atto delle proposte di adeguamento prezzi formulate dalla ditta FRAU PRODUCTION SPA con pec del 07.09.2022 e del 16.05.2023, relativamente ai dispositivi di cui al lotto 148 della "Procedura aperta ex art. 60 del D. Lgs. 50/2016, di rilevanza comunitaria, interamente telematica, finalizzata alla stipula di un Accordo Quadro per la fornitura, in somministrazione, di materiale specialistico per Chirurgia Toracica, Chirurgia Pediatrica, Proctologia, Neonatologia, D.M. di uso comune, Materiale UFA e materiale di consumo dedicato";

di revocare l'aggiudicazione disposta per il lotto 148 in favore della CODISAN SPA, giusta deliberazione n. 1404/21;

di disporre, contestualmente, lo scorrimento della graduatoria relativa al lotto 148 in favore della FRAU PRODUCTION SPA, seconda ed ultima classificata, alle condizioni economiche di cui all'offerta del 15.05.2023;

di dare atto che l'efficacia del presente provvedimento rimane subordinata all'esito positivo della procedura in corso per la comprova dei requisiti dichiarati dalla FRAU PRODUCTION SPAS in sede di gara, ai sensi dell'art. 32, comma 7, del D. Lgs 50/2016 e s.m.i.;

di dare atto che le condizioni economiche della presente determina si considerano recepite nell'Accordo Quadro sopra menzionato, a far data dall'esecutività del presente atto;

di imputare la maggior spesa presunta di € 6.559,70 iva inclusa, derivante dall'adeguamento dei prezzi del lotto 148 della procedura in argomento, sul c.e. 20001000050, aut. 104 sub 3, budget ani 2023/24/25;

di disporre la notifica del presente atto alla ditta CODISAN SPA e alla ditta FRAU PRODUCTION SPA;

di trasmettere il presente provvedimento all'Azienda Ospedaliera per l'Emergenza Cannizzaro di Catania e all'ASP di Ragusa, ai sensi dell'art. 24.2 del disciplinare di gara.

Allegati non parte integrante;

- nota pec del 20.06.2022 di CODISAN SPA;
- nota prot. n. 12773 del 12.07.2022 del Settore Provveditorato;
- nota pec del 01.08.2022 di CODISAN SPA;
- nota prot. n. 15930 del 06.09.2022 del Settore Provveditorato;
- nota pec del 07.09.2022 di FRAU PRODUCTION SPA;
- nota prot. n. 6567 del 12.09.2022 del Settore Provveditorato;
- verbale della Commissione Tecnica n. 10 - seduta del 16.09.2022;
- nota pec del 21.11.2022 di CODISAN SPA;
- prot. n. 8675 del 15.05.2023 del Settore Provveditorato;
- pec del 16.05.2023 di FRAU PRODUCTION SPA.

Il Dirigente Responsabile della U.O.C. Provveditorato ed Economato
(Dott. Ing. Valentina Russo)

IL COMMISSARIO STRAORDINARIO

Preso atto della proposta di deliberazione, che qui si intende riportata e trascritta, quale parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;

Preso Atto della attestazione di legittimità e di conformità alla normativa disciplinante la materia espressa dal dirigente che propone la presente deliberazione;

Sentito il parere favorevole del Direttore Amministrativo e del Direttore Sanitario aziendale,

DELIBERA

di approvare la superiore proposta per come formulata dal Dirigente Responsabile della struttura proponente e, pertanto,

Prendere atto delle richieste di rinegoziazione prezzi formulate dalla ditta CODISAN SPA con le note pec del 07.09.2022 e del 16.05.2023, relativamente ai dispositivi di cui al lotto 148 della "Procedura aperta ex art. 60 del D. Lgs. 50/2016, di rilevanza comunitaria, interamente telematica, finalizzata alla stipula di un Accordo Quadro per la fornitura, in somministrazione, di materiale specialistico per Chirurgia Toracica, Chirurgia Pediatrica, Proctologia, Neonatologia, D.M. di uso comune, Materiale UFA e materiale di consumo dedicato", affidata con atto deliberativo n. 1404 del 20.12.2021, in difetto delle quali l'operatore economico ha dichiarato l'impossibilità di proseguire la fornitura;

Formalizzare, per le motivazioni analiticamente espresse in narrativa, il diniego dell'accoglimento delle superiori istanze, concludendo con il presente atto il procedimento in specie;

Prendere atto delle proposte di adeguamento prezzi formulate dalla ditta FRAU PRODUCTION SPA con pec del 07.09.2022 e del 16.05.2023, relativamente ai dispositivi di cui al lotto 148 della "Procedura aperta ex art. 60 del D. Lgs. 50/2016, di rilevanza comunitaria, interamente telematica, finalizzata alla stipula di un Accordo Quadro per la fornitura, in somministrazione, di materiale specialistico per Chirurgia Toracica, Chirurgia Pediatrica, Proctologia, Neonatologia, D.M. di uso comune, Materiale UFA e materiale di consumo dedicato";

Revocare l'aggiudicazione disposta per il lotto 148 in favore della CODISAN SPA, giusta deliberazione n. 1404/21;

Disporre, contestualmente, lo scorrimento della graduatoria relativa al lotto 148 in favore della FRAU PRODUCTION SPA, seconda ed ultima classificata, alle condizioni economiche di cui all'offerta del 15.05.2023;

Dare atto che l'efficacia del presente provvedimento rimane subordinata all'esito positivo della procedura in corso per la comprova dei requisiti dichiarati dalla FRAU PRODUCTION SPAS in sede di gara, ai sensi dell'art. 32, comma 7, del D. Lgs 50/2016 e s.m.i.

Dare atto che l'efficacia del presente provvedimento rimane subordinata all'esito positivo della procedura in corso per la comprova dei requisiti dichiarati dalla FRAU PRODUCTION SPAS in sede di gara, ai sensi dell'art. 32, comma 7, del D. Lgs 50/2016 e s.m.i.

Dare atto che le condizioni economiche della presente determina si considerano recepite nell'Accordo Quadro sopra menzionato, a far data dall'esecutività del presente atto.

Imputare la maggior spesa presunta di € 6.559,70 iva inclusa, derivante dall'adeguamento dei prezzi del lotto 148 della procedura in argomento, sul c.e. 20001000050, aut. 104 sub 3, budget anni 2023/24/25;

Disporre la notifica del presente atto alla CODISAN SPA e alla FRAU PRODUCTION SPA.

Trasmettere il presente provvedimento all'Azienda Ospedaliera per l'Emergenza Cannizzaro di Catania e all'ASP di Ragusa, ai sensi dell'art. 24.2 del disciplinare di gara.

Munire il presente provvedimento dell'immediata esecuzione, al fine di dare riscontro all'istanza della ditta CODISAN SPA ed attesa la necessità di garantire le prestazioni assistenziali dell'ARNAS.

Il Direttore Amministrativo
(dott. Giovanni Annino)



Il Direttore Sanitario
(dott. Giuseppe Giammanco)



Il Commissario Straordinario
(dott. Fabrizio De Nicola)



Il Segretario
Dott.ssa Maria Antonietta Li Calci



Copia della presente deliberazione è stata pubblicata all'Albo dell'Azienda il giorno e ritirata il giorno

L'addetto alla pubblicazione
.....

Si attesta che la presente deliberazione è stata pubblicata all'Albo della Azienda dal..... al - ai sensi dell'art.65 L.R. n.25/93, così come sostituito dall'art.53 L.R. n.30/93 - e contro la stessa non è stata prodotta opposizione.

Catania.....

Il Direttore Amministrativo
.....

Inviata all'Assessorato Regionale della Salute il

Prot. n.

Notificata al Collegio Sindacale il

Prot. n.

La presente deliberazione è esecutiva:

- ☒ immediatamente
- ☐ perché sono decorsi 10 giorni dalla data di pubblicazione
- ☐ a seguito del controllo preventivo effettuato dall'Assessorato Regionale per la Sanità:
 - a. nota di approvazione prot. n. del.....
 - b. per decorrenza del termine

IL FUNZIONARIO RESPONSABILE
