SISTEMA SANITARIO REGIONALE
ASL RIETI

REGIONE LAZIO

AZIENDA SANITARIA LOCALE RIETI

Via del Terminillo, 42 - 02100 – Rieti - C.F. e P.I. 00821180577
Tel. 0746-2781-_PEC asl.rieti@pec.it – www.asl.rieti.it

Direttore Generale: Dott.ssa Marinella D'Innocenzo
Decreto Presidente Regione Lazio n. T00204 del 03.12.2020
Deliberazione n. 1/D.G. del 07/12/2020

DELIBERAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE n. 450/2022 del 29/04/2022

STRUTTURA PROPONENTE

UOC ACQUISIZIONE E LOGISTICA DI BENI E SERVIZI

Oggetto: Procedura di gara in Unione d'Acquisto dell'area Aggregata "1" ASL di Rieti capofila, della ASL Roma 4, della ASL Roma 5, della ASL di Viterbo e dell'AOUSA di Roma per l'affidamento della fornitura triennale di dispositivi medici rientranti nella CND Categoria "P" indetta con atto deliberativo n.87 del 29.12.2017 – Provvedimento di riammissione alla procedura di FARMASAN S.R.L. in esecuzione della sentenza n. 02466/2022 della Sezione terza del Consiglio di Stato pubblicata il 04/04/2022.

Estensore: Dott. Palmieri Matteo

Il Dirigente sottoscrivendo il presente provvedimento, attesta che lo stesso, a seguito dell'istruttoria effettuata, nella forma e nella sostanza, è totalmente legittimo, ai sensi dell'art.1 della L. n° 20/1994 e ss.mm.ii., assumendone di conseguenza la relativa responsabilità, ex art. 4, comma 2, D.lgs. n.165/2001, nonché garantendo l'osservanza dei criteri di economicità, di efficacia, di pubblicità, di imparzialità e trasparenza di cui all'art.1, comma 1°, L. n. 241/1990, come modificato dalla L. n. 15/2005. Il dirigente attesta altresì che il presente provvedimento è coerente con gli obiettivi dell'Azienda ed assolutamente utile per il servizio pubblico ai sensi dell'art.1, L. n. 20/1994 e ss.mm.ii.

Responsabile del Procedimento: Dott. Palmieri Matteo

Data 20/04/2022 Firmato elettronicamente da Palmieri Matteo

Il Dirigente: Dott. Anibaldi Patrizio

Data 21/04/2022 Firmato elettronicamente da Anibaldi Patrizio

Il Direttore della U.O.C. Economico Finanziaria con la sottoscrizione del presente atto attesta che lo stesso non comporta scostamenti sfavorevoli rispetto al budget economico.

Voce del conto economico su cui imputare la spesa:

Autorizzazione: Senza impegno di spesa

Data Dott.ssa Antonella Rossetti

Parere del Direttore Amministrativo Dott.ssa Anna Petti

favorevole [X] non favorevole (con motivazioni allegate al presente atto) [ ]

Data 29/04/2022 *Firmato elettronicamente da Petti Anna*

Parere del Direttore Sanitario Dott.ssa Assunta De Luca

favorevole [X] non favorevole (con motivazioni allegate al presente atto) [ ]

Data 29/04/2022 *Firmato elettronicamente da De Luca Assunta*

Nota: Il documento è firmato digitalmente ai sensi del c.d. Codice dell'Amministrazione digitale e norme ad esso collegate.

IL DIRETTORE DELLA

UOC ACQUISIZIONE E LOGISTICA DI BENI E SERVIZI

PREMESSO che:

- con atto deliberativo n.87 del 29/12/2017 è stata indetta una procedura di gara in Unione d'Acquisto dell'area Aggregata "1" ASL di Rieti capofila, della ASL Roma 4, della ASL Roma 5, della ASL di Viterbo e dell'Azienda Ospedaliera-Universitaria S. Andrea di Roma per l'affidamento della fornitura di dispositivi medici rientranti nella CND Categoria "P" da espletare nella forma della procedura aperta ai sensi dell'art. 60 D. Lgs. 18 aprile 2016 n. 50, per la durata di 36 mesi, rinnovabili per un ulteriore periodo di affidamento fino ad un massimo di 12 mesi del valore stimato di complessivi €.19.259.187,00 (art. 35/4 c. decreto cit.) oltre IVA con cui sono stati i documenti di gara (Disciplinare di gara, il Capitolato speciale d'appalto e Bando di gara);
- il relativo bando è stato pubblicato sulla Gazzetta Ufficiale della Unione Europea n.2018/S 073-163046 del 14/04/2018 nonché sulla Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana, n.43 del 13/04/2018 e sul sito istituzionale aziendale in data in data 13/04/2018 con scadenza della presentazione delle offerte per il giorno 25/05/2018;
- con atto deliberativo n.626 del 27/08/2018 si è proceduto a rettificare l'atto deliberativo n.87 del 29/12/2017 suindicato tale per cui a) sono stati rettificati e sostituiti gli allegati 1 e 2 al C.S.A.; b) è stato rettificato e sostituito il prospetto offerta allegato 4 al disciplinare; c) è stata rettificata e sostituita la pag. 3 del disciplinare di gara all'art. 2.1 relativamente all'indicazione dell'ammontare presunto dell'appalto da €.19.259.187,00 oltre IVA ad €.22.689.903,00 oltre IVA; d) è stato rettificato il bando G.U.U.E. negli importi a base d'asta dei lotti corretti con l'effetto di disporre una ulteriore proroga del termine di scadenza per la presentazione delle offerte al 10/10/2018;
- delle rettifiche *de quibus* nonché della proroga dei termini di scadenza per la presentazione delle offerte è stata data regolare pubblicità come per legge;
- entro il termine fissato per la presentazione delle offerte, scaduto in data 10/10/2018, sono pervenuti presso l'Ufficio Protocollo dell'A.S.L. Rieti n. 43 plichi come da verbale di ricezione plichi in atti.
- con Delibera del Direttore Generale n. 913 del 10/12/2018 è stato nominato il Seggio di Gara per la verifica della conformità della documentazione amministrativa e designato R.U.P. il Dott. Luciano Quattrini;
- Con Deliberazione del Direttore Generale n. 11 del 15/01/2020 è stato nominato RUP della procedura in argomento il Dr. Riccardo Mezzoprete in sostituzione del Dott. L. Quattrini cessato dal servizio per quiescenza a decorrere dal 01/07/2019;
- con determina n. 1860 del 09/09/2020 si è proceduto alla nomina del Dott. Matteo Palmieri - Collaboratore Amministrativo – categoria D, con posizione organizzativa presso l'U.O.C. Acquisizione e Logistica Beni e Servizi della A.S.L. di Rieti - nelle funzioni di Responsabile Unico del Procedimento (RUP);
- con Delibera del Direttore Generale n. 483 del 30/04/2021 si è provveduto a nominare nuovo Seggio di Gara;
- nel corso dell'*iter* procedimentale, il RUP, Dott. Matteo Palmieri, con nota prot. n. 35401 del 01/06/2021 ha richiesto agli operatori economici non esclusi, in base alle risultanze del *sub* procedimento del soccorso istruttorio, di rimettere entro e non oltre la data del 19/06/2021, la conferma della validità dell'offerta presentata per ciascun lotto di interesse nonché il rinnovo della garanzia provvisoria prodotta a corredo della stessa fino al 19/12/2021;

- in data 22/06/2021, in seduta riservata, il R.U.P. ha dichiarato, la esclusione dell'operatore economico FARMASAN S.R.L. con la seguente motivazione: "*non è pervenuta alcuna comunicazione in merito alla conferma dell'offerta, pertanto il Rup ne stabilisce l'esclusione*", come da verbale in atti;
- del provvedimento di esclusione è stata data comunicazione dal RUP alla FARMASAN S.R.L. con nota n. 40616/2021 a mezzo pec in data 24/6/2021;
- avverso la detta esclusione, la FARMASAN S.R.L., in data 25/6/2021, ha inoltrato comunicazione di conferma dell'offerta e di proroga della polizza fideiussoria fino al 19/12/2021, precisando che detta documentazione, richiesta con la nota del 01/06/2021 dell'Azienda, era inoltrata solamente a quella data in quanto, per "*un disguido tecnico occorso alla* (n.d.r. propria) *pec aziendale*", essa non aveva avuto contezza dell'incombente di talché ha formulato in quella sede istanza di riammissione alla gara;
- in data 29/06/2021, con nota prot. 42892/2021 il RUP, preso atto delle dichiarazioni e giustificazioni addotte, ha chiesto al predetto operatore economico di produrre, entro il termine perentorio del 6/7/2021, documentazione a supporto del lamentato problema tecnico occorso, avvertendo che in difetto doveva ritenersi confermata la esclusione;
- in data 05/07/2021, la FARMASAN S.R.L. ha prodotto dichiarazione di società informatica in cui quest'ultima ha attestato che nel sistema informatico della FARMASAN S.R.L., costituito di personal computer e relativi programmi installati, compreso il programma di accesso alla PEC aziendale di Aruba, si è verificato un problema tecnico di *e-mail spoofing* (attacco informatico) tale per cui un personal computer (quello utilizzato per le gare d'appalto) ha subito un attacco esterno con immissione di codice *malaware*, che ha generato la modifica delle porte e dei parametri di ricezione invio di posta elettronica, sia normale sia certificata, fino al giorno dell'avvenuta rimozione dello stesso, con ripristino della completa funzionalità del sistema. Il predetto attacco informatico non avrebbe reso visibili le *pec* inviate da operatori esterni nel periodo 31/05/2021 – 09/06/2021. Il malfunzionamento si sarebbe risolto solo a partire dal 10/06/2021 con visibilità, comunque, delle sole PEC inviate da soggetti esterni solo a partire dal 10/06/2021;
- il RUP, non ritenendo le motivazioni fornite dal concorrente tali da giustificarne la riammissione in gara, ha confermato l'esclusione dandone comunicazione all'impresa con nota prot. n. 44829/2021 del 06/07/2021;
- la FARMASAN S.R.L. ha, quindi, formalmente impugnato il provvedimento di esclusione introducendo dinanzi al TAR Lazio – Sezione Terza – il procedimento n. 8573/21 in cui Questa Azienda si è ritualmente costituita per diversi motivi;
- il giudizio di primo grado è stato definito con la sentenza di rigetto dell'impugnativa con conferma del provvedimento di esclusione, pubblicata in data 26/01/2022 e rubricata al n. 861/2022 del Reg. Prov. Coll.;
- la FARMASAN S.R.L. ha impugnato in sede di gravame, chiedendone la integrale riforma, la sentenza del giudice di *prime cure* introducendo, dinanzi al Consiglio di Stato, Sezione Terza, il giudizio di appello n. 1281/22 R.R. in cui si è ritualmente costituita e difesa Questa Azienda;
- con la sentenza n. 02466/2022, pubblicata in data 04/04/2022, il Giudice del secondo grado, in integrale accoglimento delle doglianze della ricorrente appellante, ha deciso l'accoglimento della domanda di annullamento dell'impugnato provvedimento di esclusione, ripristinando la posizione partecipativa dell'impresa appellante e soddisfacendo di conserva il suo interesse a concorrere l'aggiudicazione dell'appalto;

RILEVATO che la FARMASAN S.R.L., in data 06/04/2022, ha notificato a Questa Azienda personalmente e presso il difensore la succitata sentenza;

TENUTO CONTO che:

- con Deliberazione n. 1133/D.G./2021 del 22/10/2021 è stata nominata la Commissione Giudicatrice;
- con nota prot. 23525/22 del 30/03/2022, la predetta Commissione ha comunicato al RUP le risultanze delle operazioni di valutazione delle offerte tecniche ed economiche con relative proposte di aggiudicazione dei Lotti messi a gara;

DATO ATTO che, allo stato, non è stato adottato alcun provvedimento di approvazione delle risultanze della procedura come ad oggi acquisite;

VISTA la nota della Direzione Amministrativa, acquisita agli atti con prot. n. 27842 del 14/04/2022, con la quale, sentito il parere espresso dall'avvocato dell'Azienda, viene chiesto di procedere alla riammissione della soc. FARMASAN S.R.L. alla procedura *de qua*;

CONSIDERATO che, in ragione di quanto sopra, occorre disporre l'annullamento del provvedimento di esclusione della FARMASAN S.RL. reso dal RUP a verbale della seduta riservata dei lavori del seggio di gara in data 22/06/2021, ripreso e comunicato con la nota prot. n. 40616/2021 a mezzo pec nonché confermata con il provvedimento reso con la nota prot. n. 44829/2021 del 06/07/2021;

DATO ATTO CHE l´Amministrazione è titolare del potere, riconosciuto dall'art. 21 *quinquies* L. 241/1990, di revocare un proprio precedente provvedimento amministrativo per sopravvenuti motivi di pubblico interesse, oppure nel caso di un mutamento della situazione di fatto, o infine di una nuova valutazione dell´interesse pubblico originario e che, pertanto, con riguardo alla procedura ad evidenza pubblica di cui trattasi, anche in ragione di quanto disposto dal Consiglio di Stato – Sezione Terza con la sentenza n. 02466/2022, si può legittimamente procedere all'emissione del provvedimento di revoca degli atti sopra menzionati e contestualmente disporre la riammissione del concorrente escluso alla procedura di gara;

VISTO l'art. 21 *quinquies* L. 241/1990;

VISTO il D.lgs. 502/92 e successive modificazioni ed integrazioni;

DATO ATTO che la proposta è coerente con il vigente Piano Triennale Aziendale della Prevenzione della Corruzione e del Programma Triennale per la Trasparenza e l'Integrità;

PROPONE

1. DI APPROVARE le premesse al presente atto, che quindi si intendono integralmente richiamate;

2. DI PRENDERE ATTO della sentenza n. 02466/2022, pubblicata in data 04/04/2022, emessa dal Consiglio di Stato, sezione terza (giurisdizionale) nel procedimento n. 1281/22 R.R., di accoglimento dell'appello promosso dalla FARMASAN SRL, in riforma della sentenza del TAR LAZIO – Sezione Terza - n. 861/2022 del 26/01/2022, di accoglimento della domanda di annullamento dell'impugnato provvedimento di esclusione prot. n. 40616 del 24.6.2021 dalla "*Procedura di gara in unione d'acquisto dell'Area Aggregata "1" nell'interesse della ASL di Rieti capofila, della ASL Roma 4, della ASL Roma 5, della ASL di Viterbo e dell'Azienda Ospedaliera-Universitaria S. Andrea di Roma, da esperire nella forma della procedura aperta ai sensi dell' art. 60 D.Lgs 18 aprile 2016 n.50 per l'affidamento della fornitura triennale di dispositivi medici*

rientranti nella CND Categoria "P", comunicato mediante pec del 24.6.2021, nonché del provvedimento prot. n. 44829 del 6/7/2021 di confermato dell'esclusione medesima, ripristinando la posizione partecipativa dell'impresa appellante e soddisfacendo di conserva il suo interesse a concorrere l'aggiudicazione dell'appalto di che trattasi;

3. DI DISPORRE, ai sensi e per gli effetti dell'art. 21 *quinquies* L. 241/1990, la revoca del provvedimento di esclusione n. 40616 del 24.6.2021 e di quello confermativo, conseguente e connesso, prot. n. 44829 del 6/7/2021 con riammissione del concorrente escluso alla procedura di gara e la conseguente riapertura del procedimento di valutazione delle offerte tecniche ed economiche presentante dalla FARMASAN S.R.L. per i lotti di interesse;

4. DI INCARICARE il RUP di:
   - trasmettere la presente deliberazione all'operatore economico FARMASAN SRL ed ai concorrenti nonché al Presidente della Commissione Giudicatrice a mezzo posta elettronica certificata;
   - ritrasmettere gli atti della procedura *de qua* al Presidente della suddetta Commissione Giudicatrice;

5. DI INCARICARE, altresì, il Presidente della Commissione Giudicatrice, nominata con Deliberazione n. 1331/DG/2021 del 22/10/2021, di riconvocare la Commissione per lo svolgimento delle attività di valutazione delle offerte tecniche ed economiche;

6. DI DISPORRE che il presente atto deliberativo è immediatamente esecutivo;

7. DI DISPORRE che il presente atto venga pubblicato nell'albo pretorio on-line aziendale ai sensi dell'art. 32, comma1, della legge 18.09.2009, n.69 e del D.lgs. 14.03.2013 n.33

in oggetto [ ] per esteso [X]

IL DIRETTORE GENERALE

Preso atto che:

- il Dirigente sottoscrivendo il presente provvedimento, attesta che lo stesso, a seguito dell'istruttoria effettuata, nella forma e nella sostanza, è totalmente legittimo, ai sensi dell'art. 1 della L. n. 20/1994 e ss.mm.ii., assumendone di conseguenza la relativa responsabilità, ex art. 4, comma 2, D.lgs. n. 165/2001, nonché garantendo l'osservanza dei criteri di economicità, di efficacia, di pubblicità, di imparzialità e trasparenza di cui all'art. 1, comma 1°, L. n. 241/1990, come modificato dalla L. n. 15/2005. Il dirigente attesta, altresì, che il presente provvedimento è coerente con gli obiettivi dell'Azienda ed assolutamente utile per il servizio pubblico ai sensi dell'art. 1, L. n. 20/1994 e ss.mm.ii.;

- il Direttore Amministrativo ed il Direttore Sanitario hanno espresso parere positivo con la sottoscrizione dello stesso;

Dato atto che:

- il presente provvedimento è sottoscritto dal Direttore Amministrativo, ai sensi e per gli effetti della Deliberazione del Direttore Generale n. 3/DG/2020 del 07.12.2020 con la quale è stata conferita apposita e formale delega, ai sensi e per gli effetti dell'art. 3, comma 6, del D.Lgs.

n. 502/1992 e ss.mm.ii. allo svolgimento delle funzioni vicarie di Direttore Generale al Direttore Amministrativo, Dott.ssa Anna Petti, nei casi in cui dovessero ricorrere i presupposti di vacanza o assenza del Direttore Generale:

D E L I B E R A

- di approvare la proposta di cui trattasi che qui si intende integralmente riportata;

- di dichiarare il presente provvedimento immediatamente esecutivo non essendo sottoposto al controllo regionale, ai sensi del combinato disposto dell'art.30 della L.R. n. 18/94 e successive modificazioni ed integrazioni e degli artt.21 e 22 della L.R. 45/96.

Per il Direttore Generale
Il Direttore Amministrativo
Dott.ssa Anna Petti