

Numero	165	Pag.	
Data	21 MAR, 2018		1

**DETERMINA DEL DIRETTORE GENERALE
DELLA AZIENDA OSPEDALIERA OSPEDALI RIUNITI MARCHE NORD**

N. 165 DEL 21 MAR, 2018

**Oggetto: determina n. 775/DG del 25/10/2017 e n. 817/DG del 15/11/2017.
Annullamento d'ufficio in autotutela.**

**IL DIRETTORE GENERALE
DELLA AZIENDA OSPEDALIERA OSPEDALI RIUNITI MARCHE NORD**

VISTO il documento istruttorio, riportato in calce alla presente determina, dal quale si rileva la necessità di provvedere a quanto in oggetto specificato;

RITENUTO, per i motivi riportati nel predetto documento istruttorio e che vengono condivisi, di adottare il presente atto;

VISTA l'attestazione del Dirigente della U.O.C. Gestione Approvvigionamento Beni, Servizi e Logistica, del Direttore della U.O.C. Controllo di Gestione e del Direttore della U.O.C. Bilancio, Patrimonio e Coordinamento Investimenti in riferimento al bilancio annuale di previsione;

ACQUISITI i pareri favorevoli del Direttore Amministrativo e del Direttore Sanitario;

- D E T E R M I N A -

1. di annullare in via di autotutela, ai sensi dell'art. 21 *nonies* della L. 241/1990 s.m.i. e per le motivazioni compiutamente riportate nel documento istruttorio, la determina n. 775/DG del 25/10/2017 avente ad oggetto "Indizione di una procedura aperta per l'affidamento del servizio logistica pazienti e servizi ausiliari vari occorrenti all'Azienda Ospedaliera "Ospedali Riuniti Marche Nord" e la successiva determina n. 817/DG del 15/11/2017 recante ad oggetto "Determina n. 775/DG del 25/10/2017 di indizione di una procedura aperta per l'affidamento del servizio logistica pazienti e servizi ausiliari vari. Integrazione disciplinare di gara";
2. di approvare lo schema di avviso di annullamento allegato (allegato n. 1) che dovrà essere pubblicato sugli stessi organi di stampa sui quali è stato pubblicato il bando di gara dandone comunicazione a tutti gli operatori economici che hanno presentato offerta ai sensi dell'art. 7 della L. 241/1990 e s.m.i.;
3. di riservarsi con successivo e separato provvedimento l'adozione di tutti gli atti necessari per l'indizione tempestiva di una nuova procedura di gara;
4. di trasmettere il presente atto al Collegio Sindacale a norma dell'art. 17 della L.R. 26/96 e s.m.i.;
5. di dare atto che la presente deliberazione non è sottoposta a controllo ai sensi dell'art.4 della Legge n. 412/91 e dell'art.1 della L.R. n.36/2013

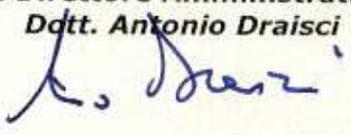
Numero	165	Pag.	
Data	21 MAR. 2018		2

Il Direttore Generale
Dr.ssa Maria Capalbo

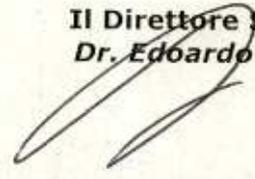


Per i pareri infrascritti

Il Direttore Amministrativo
Dott. Antonio Draisci



Il Direttore Sanitario
Dr. Edoardo Berselli



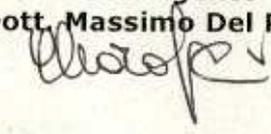
ATTESTAZIONE DEL DIRIGENTE DELLA U.O.C. GESTIONE APPROVVIGIONAMENTO BENI, SERVIZI E LOGISTICA:

Si attesta di aver annullato l'annotazione provvisoria di spesa di cui alla determina n. 775/DG del 25/10/2017 delle seguenti sub:

- EC 2018/1/148;
- EC 2019/1/52;
- EC 2020/1/34;
- EC 2021/1/27;
- EC 2022/1/5;

e di aver preso nota della spesa complessiva presunta pari a € 2.000,00 IVA al 22% inclusa per la pubblicazione dell'avviso di annullamento sul conto n° 0521030201 del Budget Provvisorio anno 2018 con sub autorizzazione EC 2018.1.1.

➤ **Il Dirigente**
Dott. Massimo Del Prete



ATTESTAZIONE DEL DIRETTORE DELLA U.O.C. CONTROLLO DI GESTIONE:

In riferimento ai fattori produttivi indicati sulla base di quanto dichiarato dal Dirigente della U.O.C. Gestione Approvvigionamento Beni, Servizi e Logistica, Il Direttore della U.O.C. Controllo di Gestione esprime parere di congruità economica rispetto al Budget Provvisorio anno 2018 assegnato dalla Regione Marche con DGRM n. 1617/2017.

Il Direttore
Dott.ssa Silvia Generali

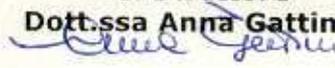


ATTESTAZIONE DEL DIRETTORE DELLA U.O.C. BILANCIO, PATRIMONIO E COORDINAMENTO INVESTIMENTI:

Si attesta la corretta imputazione della spesa al piano dei conti e all'esercizio di competenza.

Giorgio G.

Il Direttore
Dott.ssa Anna Gattini



Numero	165	Pag.	
Data	27 MAR, 2018		3

- DOCUMENTO ISTRUTTORIO -
UOC GESTIONE APPROVVIGIONAMENTO DI BENI E SERVIZI E LOGISTICA

Si richiama la seguente normativa di riferimento:

- **D.Lgs. n. 50/2016 smi** recante ad oggetto: "Attuazione delle direttive 2014/23/UE, 2014/24/UE e 2014/25/UE sull'aggiudicazione dei contratti di concessione, sugli appalti pubblici e sulle procedure d'appalto degli enti erogatori nei settori dell'acqua, dell'energia, dei trasporti e dei servizi postali, nonché per il riordino della disciplina vigente in materia di contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture".

Si richiama la seguente propria determina:

- **Determina n. 775/DG del 25/10/2017** recante ad oggetto: "Indizione di una procedura aperta per l'affidamento del servizio logistica pazienti e servizi ausiliari vari occorrenti all'Azienda Ospedaliera "Ospedali Riuniti Marche Nord";
- **Determina n. 817/DG del 15/11/2017** recante ad oggetto: "Determina n. 775/DG del 25/10/2017 di indizione di una procedura aperta per l'affidamento del servizio logistica pazienti e servizi ausiliari vari. Integrazione disciplinare di gara."
- **Determina n. 879/DG del 13/12/2017** recante ad oggetto: "indizione di una procedura aperta per l'affidamento del servizio logistica pazienti e servizi ausiliari vari occorrenti all'Azienda Ospedaliera "Ospedali Riuniti Marche Nord". Nomina commissione giudicatrice."

Con determina n. 775/DG/2017 questa Azienda ha indetto una procedura aperta per l'affidamento del servizio di logistica pazienti e servizi ausiliari vari per la durata di 4 anni e per un importo complessivo di € 9.100.000,00 (iva esclusa).

Il procedimento relativo all'aggiudicazione provvisoria ha avuto avvio nel rispetto delle norme vigenti in materia e di quanto previsto nel disciplinare di gara, come risulta dai verbali depositati agli atti e ai quali si rimanda senza riportare.

In particolare dai suddetti verbali emerge quanto segue:

1. entro il termine ultimo fissato nel bando di gara (ore 10:00 del giorno 13/12/2017) sono pervenute le offerte dei seguenti operatori economici:
 - RTI Markas - Servizi Associati;
 - ATI Papalini - Nuovi Orizzonti;
 - Dussmann;
 - CNS Consorzio Nazionale Servizi;
2. la Commissione Giudicatrice ha attribuito, in seduta riservata ed ai sensi di quanto previsto dal disciplinare di gara, i punteggi alle offerte tecniche;
3. in data 23/01/2018, in seduta pubblica, la Commissione giudicatrice ha dato lettura dei punteggi attribuiti alle offerte tecniche, ha aperto le buste contenenti le offerte economiche, ha attribuito i punteggi economici individuando l'RTI Markas - Servizi Associati quale operatore economico provvisoriamente aggiudicatario; inoltre, nella medesima seduta, ha riscontrato l'anomalia dell'offerta del suddetto RTI.

Successivamente la Commissione Giudicatrice, in seduta riservata (cfr. verbale del 02/02/2018) in fase di verifica dell'anomalia dell'offerta presentata dal RTI provvisoriamente aggiudicatario, ha rilevato che "... durante la fase di valutazione delle offerte tecniche, è stata indotta in errore in merito alla interpretazione del piano operativo complessivo compilato dagli operatori economici, in particolare per quanto riguarda il numero delle ore offerte e il numero dei lavoratori impiegati.

Tenuto conto che la Commissione ha assegnato i 20 punti del criterio A.1.1 sulla base del piano operativo di lavoro offerto, i punteggi assegnati a tutte le offerte risultano inficiati da una

Numero	265	Pag.	
Data	21 MAR. 2018		4

incongrua compilazione del piano operativo.

Tale incongruenza valutativa rappresenta un errore non sanabile in quanto richiederebbe una nuova assegnazione del punteggio tecnico per il criterio A.1.1. che ha un peso di 20 punti sui 70 previsti, con la conseguente rideterminazione della graduatoria finale; ciò in violazione del principio di segretezza delle offerte, di par condicio e di imparzialità.

Alla luce di quanto sopra espresso, la commissione a parere unanime, richiede al RUP di intervenire in autotutela per garantire il soddisfacimento dell'interesse pubblico e del buon andamento dell'azione amministrativa".

Tutto quanto sopra esposto, tenuto conto:

- dell'errore in cui è incorsa la Commissione giudicatrice nell'attribuzione del punteggio relativo al criterio A.1.1 "Adeguatezza del Piano operativo di lavoro complessivo in termini di operatori e attrezzature impiegati per il servizio (numerosità, qualifica e mansioni...), dettagliato come da modulo allegato (All. B.3)", errore che ha indotto la Commissione ad un travisamento dei fatti determinante una erronea formazione della volontà con conseguente erronea attribuzione del punteggio tecnico;
- che l'assegnazione del punteggio tecnico relativo al criterio A.1.1 non discende da un mero calcolo matematico ma da una valutazione discrezionale;
- l'errore di cui sopra non è sanabile in quanto una nuova valutazione tecnica del parametro A.1.1 dovrebbe avvenire ad offerte economiche aperte con conseguente violazione del principio di imparzialità e di segretezza delle offerte economiche (cfr. Cons. Stato, n. 824 del 29 febbraio 2016: "... fino a quando non sia conclusa la valutazione delle offerte tecniche, le offerte economiche devono restare segrete, dovendo essere interdetta al seggio di gara la conoscenza degli elementi economici e , in particolare, delle percentuali di ribasso, proprio per evitare ogni influenza sulla valutazione dell'offerta tecnica"; Cons. Stato, sez. VI, 27 novembre 2014, n. 5890, Cons. Stato, sez. III, 24 novembre 2016, n. 4934, Cons. Stato, sezione VI, 3 novembre 2016, n. 4609, Cons. Stato, Sezione V, 20 luglio 2016, n. 3287);

il RUP, ai sensi di quanto previsto dagli artt. 7, 8 e 9 della L.241/1990 s.m.i. ritiene che nella fattispecie in esame sussista il vizio di legittimità dell'eccesso di potere; pertanto con nota prot. n. 6240 del 08/02/2018 ha notificato, a tutti gli operatori economici partecipanti, l'avvio del procedimento di annullamento in autotutela dell'aggiudicazione provvisoria e del relativo procedimento di gara (pur essendo una notifica non dovuta trattandosi di fase endoprocedimentale).

Il RUP ha ritenuto opportuno richiedere un parere legale al Responsabile della U.O.S. Affari Legali e Contenzioso di questa Azienda (cfr: nota id n.411915 del 19/02/2018), il quale, con nota id n. 413193 del 23/02/2018, ha comunicato quanto segue "...appare pertanto legittimo l'intendimento espresso dal RUP di voler provvedere all'annullamento dell'aggiudicazione provvisoria in quanto viziata da eccesso di potere nonché degli atti di gara:

- versandosi ancora nell'unico procedimento iniziato con le istanze di partecipazione alla gara, non risultando conclusa la stessa in presenza soltanto della proposta di aggiudicazione;
- sussistendo l'interesse pubblico alla rimozione del provvedimento ritenuto illegittimo in presenza di rilevato errore essenziale e non sanabile nell'iter logico attributivo del punteggio qualitativo quale vizio di legittimità della proposta di aggiudicazione, tale da inficiare la corretta individuazione dell'aggiudicatario con presumibile riferimento al possibile pregiudizio in ordine alla qualità del servizio atteso;
- sussistendo altresì motivata ponderazione ed armonizzazione dei principi ed interessi sottesi al procedimento nell'ambito della valutazione effettuata dal RUP con riguardo al principio di segretezza delle offerte ed all'interesse alla conservazione degli atti non viziati."

Numero	165	Pag.	
Data	27 MAR, 2018		5

Pur tuttavia il RUP, al fine di effettuare ulteriore verifica circa la eventuale sussistenza, nel caso di specie, di possibilità di conservare il procedimento, ha richiesto alla Commissione Giudicatrice di meglio esplicitare l'errore commesso.

La Commissione, con nota id n. 416504 del 08/03/2018, ha precisato quanto segue: *"come già rilevato nel precedente verbale del 02/02/2018, la Commissione Giudicatrice è stata indotta in errore nella interpretazione dei dati riportati da tutti gli operatori economici partecipanti nel piano operativo di lavoro complessivo (All.B3 alla documentazione di gara, colonne: "n. operatori", "dalle ore", "alle ore" dal lunedì alla domenica) in quanto ha proceduto a sommare le ore settimanali offerte risultanti dal prodotto tra "fasce orarie" e "n. operatori" previsti per ogni giorno della settimana e per ciascun servizio delle schede Alfa e Beta, senza poter tener conto in alcun modo delle sovrapposizioni di operatori nelle varie attività previste. Sulla base di tali dati errati si è sviluppato il processo logico di attribuzione del punteggio previsto per il criterio A.1.1.*

Inoltre si precisa, come peraltro già emerge da citato verbale del 02/02/2018, che il criterio A.1.1. non scaturisce da un mero calcolo matematico - in tal caso questa Commissione avrebbe potuto procedere ad una rettifica - ma è la conseguenza di un intrecciarsi di più parametri (cfr: "Adeguatezza del Piano operativo di lavoro complessivo in termini di operatori e attrezzature impiegati per il servizio (numerosità, qualifica e mansioni...), dettagliato come da modulo allegato (All. B.3)").

Pertanto si ribadisce che, stante l'avvenuta apertura delle offerte economiche, l'errore risulta essenziale, rilevante e non sanabile."

Tenuto conto, per le motivazioni sopra esposte, dell'impossibilità di conservare il procedimento di che trattasi e considerato che:

- l'art. 22 del disciplinare di gara (lex specialis della procedura) prevede quanto segue: *"l'aggiudicazione diverrà definitiva dopo l'approvazione delle risultanze da parte di questa Azienda. Questa Azienda si riserva la facoltà, a proprio insindacabile giudizio e senza che le imprese partecipanti e/o provvisoriamente aggiudicatarie possano accampare alcuna pretesa o diritto al riguardo, di: non procedere all'aggiudicazione qualora non ritenga congrui i prezzi; adottare ogni e qualsiasi provvedimento di sospensione, annullamento, revoca, abrogazione, non aggiudicazione e/o aggiudicazione parziale";*
- costante ed uniforme giurisprudenza afferma che *"...l'aggiudicazione provvisoria, quale atto che determina una scelta non ancora definitiva del soggetto aggiudicatario della gara, non costituisce provvedimento conclusivo del procedimento, facendo nascere in capo all'interessato solo una mera aspettativa alla definizione positiva del procedimento stesso. Pertanto detta aggiudicazione, al contrario di quella definitiva, è inidonea ad attribuire in modo stabile il bene della vita, ed alla stazione appaltante è quindi riconosciuta la possibilità di procedere alla sua revoca o al suo annullamento, ovvero ancora di non procedere affatto all'aggiudicazione definitiva. Quindi, in altri termini, prima dell'aggiudicazione definitiva, non essendovi alcuna posizione consolidata dell'Impresa concorrente, l'Amministrazione ben può provvedere anche in via implicita all'annullamento o alla revoca dell'aggiudicazione disposta in via provvisoria in favore di un concorrente, senza che sussista l'obbligo di attivare una specifica partecipazione procedimentale con quest'ultimo" (cfr. Consiglio di Stato, Sez. IV, n. 67 del 12 gennaio 2016);*

si ritiene che l'annullamento d'ufficio in autotutela sia la scelta che consenta il perseguimento dell'interesse pubblico alla eliminazione degli atti e della procedura inficiata da vizi di legittimità ed il rispetto dei principi costituzionali di imparzialità e buon andamento dell'azione amministrativa.

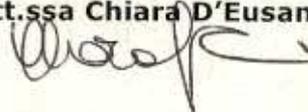
Numero	165	Pag.	
Data	21 MAR. 2018		6

Infine, per chiarezza espositiva, si evidenzia che questa Azienda procederà in tempi rapidi all'avvio di nuova procedura concorsuale per l'affidamento del servizio di che trattasi. Sarà cura di questa Azienda procedere ad una revisione della documentazione di gara con particolare riferimento ai documenti tecnici richiesti agli operatori economici al fine di evitare che la Commissione Giudicatrice possa essere fuorviata nell'attività di valutazione tecnica.

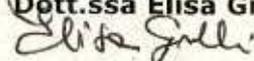
Per tutto quanto esposto si sottopone al Direttore Generale la seguente proposta di determina:

1. di annullare in via di autotutela, ai sensi dell'art. 21 *nonies* della L. 241/1990 s.m.i. e per le motivazioni compiutamente riportate nel documento istruttorio, la determina n. 775/DG del 25/10/2017 avente ad oggetto "Indizione di una procedura aperta per l'affidamento del servizio logistica pazienti e servizi ausiliari vari occorrenti all'Azienda Ospedaliera "Ospedali Riuniti Marche Nord" e la successiva determina n. 817/DG del 15/11/2017 recante ad oggetto "Determina n. 775/DG del 25/10/2017 di indizione di una procedura aperta per l'affidamento del servizio logistica pazienti e servizi ausiliari vari. Integrazione disciplinare di gara";
2. di approvare lo schema di avviso di annullamento allegato (allegato n. 1) che dovrà essere pubblicato sugli stessi organi di stampa sui quali è stato pubblicato il bando di gara dandone comunicazione a tutti gli operatori economici che hanno presentato offerta ai sensi dell'art. 7 della L. 241/1990 e s.m.i.;
3. di riservarsi con successivo e separato provvedimento l'adozione di tutti gli atti necessari per l'indizione tempestiva di una nuova procedura di gara.

Il Responsabile Unico del Procedimento
Dott.ssa Chiara D'Eusanio



Il Responsabile della fase istruttoria

Dott.ssa Elisa Grilli


- ALLEGATI -

N° 1 allegato presente nella copia cartacea e disponibile agli atti.

AZIENDA OSPEDALIERA OSPEDALI RIUNITI MARCHE NORD

Avviso di aggiudicazione di appalto – Risultati della procedura di appalto - Servizi.

Sezione I: Amministrazione aggiudicatrice I.1) Denominazione e indirizzi: Azienda Ospedaliera "Ospedali Riuniti Marche Nord" P.le Cinelli 4 Pesaro 61121 Italia. Persona di contatto: Dott.ssa Elisa Grilli Tel.: +39 0721366291 E-mail: elisa.grilli@ospedalimarchenord.it Fax: +39 0721366336 Codice NUTS: ITI31. Indirizzi Internet: <http://www.ospedalimarchenord.it/> **Sezione II: Oggetto II.1.1)** Denominazione: Servizio logistica paziente e servizi ausiliari vari. **II.1.2)** Codice CPV principale: 63100000; **Sezione IV: Procedura IV.2.1)** Pubblicazione precedente relativa alla stessa procedura: Numero dell'avviso nella GU S: 2017/S 208-430776; **Sezione V: Aggiudicazione di appalto: Denominazione:** Servizio logistica paziente e servizi ausiliari vari; un contratto d'appalto/lotto è stato aggiudicato: no; **V.1)** Informazioni relative alla non aggiudicazione: l'appalto non è aggiudicato; Altri motivi (interruzione della procedura): numero di riferimento dell'avviso: 2017 - 150075; **Sezione VI: Altre Informazioni VI.3) Informazioni complementari:** la procedura di gara è stata annullata in autotutela per le motivazioni esplicitate nel provvedimento n. ____ del _____ scaricabile dall'Albo Pretorio aziendale on line **VI.4.1)** Organismo responsabile delle procedure di ricorso: TAR Marche, Ancona, Italia. **VI.5)** Data di spedizione del presente avviso

Il Responsabile del Procedimento Dott.ssa Chiara D'Eusanio.



REGIONE MARCHE

Numero 165/AORMNDGEN

Data 21/03/2018

DETERMINA N. 165/AORMNDGEN DEL 21/03/2018

determina n. 775/DG del 25/10/2017 e n. 817/DG del 15/11/2017. Annullamento d'ufficio in autotutela.

PUBBLICAZIONE:

dal 21/03/2018 al 04/04/2018

ESECUTIVITA':

- La Determina è stata dichiarata immediatamente esecutiva il 21/03/2018
- La Determina è esecutiva il _____ (dopo il 10° giorno della pubblicazione)

Determina pubblicata sulla Extranet SI NO

Certificato di pubblicazione

Si attesta che del presente atto è stata disposta la pubblicazione all'Albo Pretorio in data odierna, per quindici giorni consecutivi.

21/03/2018

IL FUNZIONARIO INCARICATO

L. Fedele Livia Fedele

Collegio Sindacale: inviata con nota del _____

Atto soggetto al controllo della Regione: SI NO

Inviato con nota n. _____ del _____