



IL DIRETTORE AD INTERIM DELLA S.C. APPROVVIGIONAMENTI

Simonetta Maria Grazia

Per delega del Direttore Generale dell'ASST dei Sette Laghi Dott. Gianni Bonelli, nominato con D.G.R. della Lombardia n. XI/1068 del 17 dicembre 2018

ha assunto la seguente

**DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE
N. 94 DEL 27/01/2020**

OGGETTO: PROCEDURA APERTA, MEDIANTE UTILIZZO DELLA PIATTAFORMA INFORMATICA REGIONALE SINTEL, PER L'AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO DI GESTIONE DI PRESTAZIONI MEDICHE DI COPERTURA TURNI DI PRONTO SOCCORSO OCCORRENTE A QUESTA ASST DEI SETTE LAGHI PER IL PERIODO DI MESI 12, CON OPZIONE DI RINNOVO PER ULTERIORE MESI 12: ESCLUSIONE SOCIETA' LA FENICE SOCIETA' COOPERATIVA SOCIALE ONLUS.



OGGETTO: PROCEDURA APERTA, MEDIANTE UTILIZZO DELLA PIATTAFORMA INFORMATICA REGIONALE SINTEL, PER L’AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO DI GESTIONE DI PRESTAZIONI MEDICHE DI COPERTURA TURNI DI PRONTO SOCCORSO OCCORRENTE A QUESTA ASST DEI SETTE LAGHI PER IL PERIODO DI MESI 12, CON OPZIONE DI RINNOVO PER ULTERIORE MESI 12: ESCLUSIONE SOCIETA’ LA FENICE SOCIETA’ COOPERATIVA SOCIALE ONLUS.

IL DIRETTORE AD INTERIM S.C. APPROVVIGIONAMENTI

vista la L.R. n. 33 del 30.12.2009 così come modificata dalla L.R. n. 23 dell’11.8.2015 “Evoluzione del sistema sociosanitario lombardo: modifiche al Titolo I e al Titolo II della legge regionale 30 dicembre 2009, n. 33 (Testo unico delle leggi regionali in materia di sanità)” e s.m.i.;

vista la D.G.R. n. X/4481 del 10.12.2015 “Attuazione L.R. 23/2015: costituzione Azienda Socio-Sanitaria Territoriale (ASST) dei Sette Laghi” con sede legale in viale Borri n. 57 – 21100 Varese;

richiamate le seguenti deliberazioni del Direttore Generale:

n. 182 del 7.3.2019 “Approvazione del regolamento dell’Azienda Socio Sanitaria Territoriale dei Sette Laghi per la delega di funzioni di gestione”;

n. 4 del 10.01.2020 “Assegnazione budget per l’anno 2020. Aggiornamento”;

richiamato altresì l’atto di delega prot. n. 19620 del 21.3.2019 con il quale il Direttore Generale dell’ASST dei Sette Laghi ha attribuito determinate funzioni e compiti, comprese decisioni che impegnano l’Azienda verso l’esterno, al Direttore della Struttura che adotta la presente determinazione;

richiamate inoltre le seguenti deliberazioni del Direttore Generale:

- n. 1187 del 26.10.2018 con la quale è stato approvato il programma biennale per gli anni 2019 e 2020 degli acquisti di beni e servizi di importo unitario superiore a 1 milione di euro, ai sensi dell’art. 21, comma 6, del D.Lgs. 50/2016;

- n. 1678 del 31.12.2018 con la quale sono stati approvati il programma biennale 2019/2020 degli acquisti di beni e servizi di importo complessivo stimato pari o superiore ad € 40.000,00, ai sensi dell’art. 21 del D.Lgs. 50/2016, nonché l’avviso di preinformazione delle procedure inerenti i contratti pubblici di forniture e servizi di valore pari o superiore alla soglia comunitaria da aggiudicare nel corso dell’anno 2019, ai sensi dell’art. 70 del D.Lgs. 50/2016;

- n. 326 del 21.5.2019 con la quale è stato approvato il “Programma Trimestrale dei Fabbisogni”, di cui all’elenco allegato al provvedimento stesso, proposto dal Direttore ad interim S.C. Approvvigionamenti per il periodo dal 16.05.2019 al 15.08.2019;

- n. 634 del 31.10.2019 con la quale è stato approvato il programma biennale per gli anni 2020 e 2021 degli acquisti di beni e servizi di importo unitario superiore a 1 milione di euro, ai sensi dell’art. 21, comma 6, del D.Lgs. 50/2016;

premesso che:

- con determinazione dirigenziale n. 295 del 7.10.2019 è stata, tra l’altro, indetta procedura aperta, ai sensi dell’art. 60, del D.Lgs. n. 50 del 18.4.2016, suddivisa in lotti, per l’affidamento per il periodo di mesi 12, con opzione di rinnovo per ulteriori mesi 12, del



servizio di gestione di prestazioni mediche di copertura turni di Pronto Soccorso occorrente a questa ASST dei Sette Laghi, per l'importo complessivo a base d'asta per il periodo di mesi 12 di € 985.500,00 (di cui € 9.855,00 relativi agli oneri per la sicurezza non soggetti a ribasso);

- in data 17.10.2019 è stata avviata sulla piattaforma Sintel la procedura in argomento con termine di presentazione delle offerte con le modalità indicate nella documentazione di gara, entro il giorno 28.11.2019;
- con protocollo informatico della piattaforma regionale Sintel, risultano validate le seguenti offerte pervenute entro il termine perentorio di ricezione delle stesse:

NUMERO PROTOCOLLO INFORMATICO	FORNITORE	MODALITÀ DI PARTECIPAZIONE	DATA	STATO OFFERTA
1574925510653	PEDIACoop SOCIETA' COOPERATIVA 02465290035	Forma singola	giovedì 28 novembre 2019 8.18.30 CET	Offerta valida
1574928236756	LA FENICE SOCIETA' COOPERATIVA SOCIALE ONLUS 05680460879	Forma singola	giovedì 28 novembre 2019 9.03.56 CET	Offerta valida
1574931313279	PANACEA Società Cooperativa Sociale a r.l. 06947970726	Forma singola	giovedì 28 novembre 2019 9.55.13 CET	Offerta valida

evidenziato che la 1° fase di gara è stata esperita in seduta pubblica, già specificate all'art. 28 del Capitolato Speciale d'Appalto:

- seduta pubblica in data 29.11.2019 secondo le fasi previste dalla procedura Sintel relativa all'esame della documentazione amministrativa;
- seduta pubblica in data 20.1.2020 secondo le fasi previste dalla procedura Sintel, relativa all'esito delle verifiche espletate sulla documentazione attestante il possesso dei requisiti;

dato atto che nella seduta pubblica del 20.1.2020, come verbalizzato nel Report della procedura n. 116769333 Lotto n. 1 e Report della procedura n. 116769335 Lotto n. 2, agli atti dell'ufficio, la busta amministrativa della società La Fenice Soc. Coop. Sociale a r.l. è stata rifiutata;

dato atto inoltre che, ai sensi dell'art. 76 del D.Lgs. n. 50/2016, l'esclusione, disposta in quanto nel DGUE presentato sono state fornite informazioni gravemente mendaci e/o omesse, è stata notificata via pec in data 20.1.2020 alla Società La Fenice Soc. Coop. Sociale a r.l. tramite la piattaforma informatica regionale Sintel;

considerato che tale esclusione è stata disposta anche a seguito del Parere motivato dell'Avv. Fabio Gualdi, acquisito agli atti con prot. n. 0003985, Allegato n. 1 al presente provvedimento quale parte integrante e sostanziale, al quale questa ASST ha chiesto consulenza legale in merito alla documentazione amministrativa presentata dalla società stessa,

ritenuto necessario, per quanto sopra detto:

- di prendere atto dei Report della procedura n. 116769333 Lotto n. 1 e Report della procedura n. 116769335 Lotto n. 2, agli atti dell'ufficio, relativi alla procedura di gara per l'affidamento per il periodo di mesi 12, con opzione di rinnovo per ulteriori mesi 12, del servizio di



gestione di prestazioni mediche di copertura turni di Pronto Soccorso occorrente a questa ASST dei Sette Laghi;

- di prendere atto del Parere motivato dell'Avv. Fabio Gualdi, acquisito agli atti con prot. n. 0003985, Allegato n. 1 al presente provvedimento quale parte integrante e sostanziale;
- di escludere dalla predetta procedura di gara la società La Fenice Soc. Coop. Sociale a r.l., e ciò per i motivi contenuti nei Report della procedura n. 116769333 Lotto n. 1 e Report della procedura n. 116769335 Lotto n. 2, agli atti dell'ufficio, nel Parere motivato dell'Avv. Fabio Gualdi, nonché nella notifica pec inviata alla Società La Fenice Soc. Coop. Sociale a r.l. tramite la piattaforma informatica regionale Sintel;

dato atto che la presente determinazione viene adottata in conformità e nel rispetto del citato Regolamento aziendale per la delega di funzioni di gestione e dell'atto di delega sopra richiamato;

DETERMINA

Per i motivi di cui in premessa che qui si intendono integralmente richiamati:

1. di prendere atto dei Report della procedura n. 116769333 Lotto n. 1 e Report della procedura n. 116769335 Lotto n. 2, agli atti dell'ufficio, relativi alla procedura di gara per l'affidamento per il periodo di mesi 12, con opzione di rinnovo per ulteriori mesi 12, del servizio di gestione di prestazioni mediche di copertura turni di Pronto Soccorso occorrente a questa ASST dei Sette Laghi;
2. di prendere atto del Parere motivato dell'Avv. Fabio Gualdi, acquisito agli atti con prot. n. 0003985, Allegato n. 1 al presente provvedimento quale parte integrante e sostanziale;
3. di escludere dalla predetta procedura di gara la società La Fenice Soc. Coop. Sociale a r.l., e ciò per i motivi contenuti nei Report della procedura n. 116769333 Lotto n. 1 e Report della procedura n. 116769335 Lotto n. 2, agli atti dell'ufficio, nel Parere motivato dell'Avv. Fabio Gualdi, nonché nella notifica pec inviata alla Società La Fenice Soc. Coop. Sociale a r.l. tramite la piattaforma informatica regionale Sintel;
4. di dare atto che il presente provvedimento non comporta oneri economici;
5. di dare atto che, ai sensi dell'art. 17, comma 6, della L. R. n. 33/2009 e successive modificazioni ed integrazioni, il presente provvedimento, non soggetto a controllo, verrà pubblicato nei modi di legge, ed è immediatamente esecutivo.

AVV. FABIO GUALDI
Patrocinante avanti la Corte Suprema di Cassazione
Via Dante Alighieri, 25
22100 Como
Tel: 031.22.59.442
Fax: 031.43.10.489
Email pec: fabio.gualdi@como.pecavvocati.it
Email: avv.gualdi@libero.it

PARERE MOTIVATO

Con riguardo a eventuali profili di esclusione della società Cooperativa La Fenice dalla gara di cui alla determina n. 295 del 07.10.2019 per il servizio di Guardia Medica afferente ai PS di Angera e Tradate si specifica quanto segue.

Preliminarmente, si osserva che la società Cooperativa La Fenice, nella procedura in esame, ha comunicato di essere ricorsa ad affitto di ramo d'azienda della società Cooperativa La Cometa. Pertanto, nel caso in oggetto si verte, in primo luogo, nel campo della cessione del ramo di azienda.

Ciò premesso, si osserva che gli appalti pubblici sono contratti connotati dall'*intuitu personae*, vale a dire dall'essenzialità delle qualità soggettive dell'appaltatore (*Consiglio di Stato, Commissione speciale- Parere 22 gennaio 2008, n.4575/2007; Cass., sez. I, 13 settembre 2007 n. 19165*). Come tali essi hanno carattere personale e sono, pertanto, esclusi dalla disciplina del subentro automatico prevista dall'art. 2558 cc. Salvo diverso accordo delle parti, non vi è subentro automatico dell'affittuario nei contratti di appalto pubblico e di subappalto stipulati dal concedente, essendo questi tipici contratti di natura personale, fondati sull'*intuitu personae* e, dunque, soggettivamente infungibili.

E' all'interno di tali considerazioni, in fatto ed in diritto, che la stazione appaltante dovrà, pertanto, verificare l'idoneità del cessionario, e quindi i requisiti di qualificazione previsti per la partecipazione alla gara (ovvero requisiti generali e requisiti di ordine speciale), che devono permanere per l'intera durata del contratto.

Dovrà, inoltre, verificare i requisiti di carattere generale dell'impresa cedente, al fine di accertare che la cessione non sia diretta ad eludere l'applicazione del codice o più in generale le altre vigenti disposizioni al riguardo nonché i principi di diligenza e trasparenza.

A tal fine, il soggetto subentrante è tenuto a dare comunicazione alla stazione appaltante, nonché a documentare il possesso dei requisiti di qualificazione richiesti per la partecipazione alla gara.

AVV. FABIO GUALDI
Patrocinante avanti la Corte Suprema di Cassazione
Via Dante Alighieri, 25
22100 Como
Tel: 031.22.59.442
Fax: 031.43.10.489
Email pec: fabio.gualdi@como.pecavvocati.it
Email: avv.gualdi@libero.it

Nell'ambito delle proprie competenze e facoltà, nel valutare il ricorrere di ragioni di esclusione ai sensi dell' art. 80, co. 5 del Codice, l'amministrazione non deve intendersi vincolata alle ipotesi espressamente indicate dalla disposizione stessa, essendo l'elenco delle ragioni di esclusione da reputare esemplificativo e non tassativo, e la propria indagine può spingersi fino all'osservanza dei principi sopra ricordati nonché, nel caso *de quo*, alla verifica della regolarità contributiva dell'impresa concedente il ramo di azienda.

Ne deriva, in primo luogo, che, alla luce della documentazione esaminata (cfr. visure), il sig. Artemio Serafini, già rappresentante della Cooperativa Cometa risulta, altresì, quale referente della società Cooperativa La Fenice, partecipante alla ricordata gara.

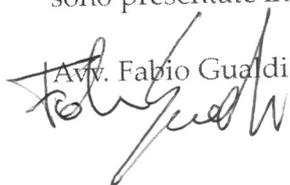
Ne consegue che lo stesso avrebbe dovuto far menzione nel DGUE del decreto penale di condanna divenuto irrevocabile nei Suoi confronti, così come imposto dalla normativa in esame, e ciò in qualità di rappresentante legale della Cooperativa La Fenice, affittuaria del ramo di azienda della Cooperativa La Cometa.

L'omissione appena ricordata ed allo stesso imputabile viola il principio di autoresponsabilità dell'impresa e l'onere di diligenza imposto ai partecipanti alla gara e il principio di trasparenza cui si uniforma l'intera procedura *de qua*.

In secondo luogo, sempre al riguardo a quanto sopra osservato, si ricorda, la sentenza del Consiglio di Stato n. 7022/2018 che ha giudicato legittima l'esclusione dalla procedura di gara disposta in ragione di una riscontrata situazione di irregolarità contributiva dell'impresa concedente il ramo d'azienda.

Si tratta, pertanto, di una circostanza che, ove accertata, consentirebbe all'amministrazione di escludere l'offerente dalla gara, sempre in violazione degli obblighi e dei principi esposti.

Le osservazioni sopra ricordate consentono di poter escludere l'offerente (*rectius*: società Cooperativa La Fenice) dalla procedura in esame e/o di essere perseguito in quanto nel DGUE sono presentate informazioni gravemente mendaci e/o omesse.

Avv. Fabio Gualdi




Determinazione Dirigenziale n. 94 del 27/01/2020

S.C. APPROVVIGIONAMENTI

OGGETTO: PROCEDURA APERTA, MEDIANTE UTILIZZO DELLA PIATTAFORMA INFORMATICA REGIONALE SINTEL, PER L’AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO DI GESTIONE DI PRESTAZIONI MEDICHE DI COPERTURA TURNI DI PRONTO SOCCORSO OCCORRENTE A QUESTA ASST DEI SETTE LAGHI PER IL PERIODO DI MESI 12, CON OPZIONE DI RINNOVO PER ULTERIORE MESI 12: ESCLUSIONE SOCIETA’ LA FENICE SOCIETA’ COOPERATIVA SOCIALE ONLUS.

RELATA DI PUBBLICAZIONE

Si certifica che la presente determinazione è pubblicata all’albo pretorio sul sito aziendale così come previsto dall’art. 32, comma 1, L. 69/2009, dal 29/01/2020 e vi rimane per quindici giorni consecutivi.

Sistema Socio Sanitario



Regione
Lombardia

ASST Sette Laghi

**AZIENDA SOCIO SANITARIA TERRITORIALE DEI SETTE LAGHI
POLO UNIVERSITARIO**

Viale Borri 57 21100 Varese
Tel. 0332-278.111, Fax 0332-261.440

Elenco Firmatari

Questo documento è stato firmato da:

Farina Luisa - Responsabile del procedimento Approvvigionamenti

Simonetta Maria Grazia - Direttore ad interim Approvvigionamenti

Bortolato Claudia - Incaricato alla pubblicazione Delibere

Istruttoria redatta da: Farina Luisa