

***REGIONE SICILIANA
AZIENDA SANITARIA PROVINCIALE
DI AGRIGENTO***
Verbale n. 15 del 01.02.2022
Seduta pubblica

Procedura aperta telematica su piattaforma CONSIP consorziata con le Aziende Sanitarie Provinciali, Ospedaliere ed Universitaria del Bacino occidentale della Regione Sicilia per la conclusione di accordo quadro con più operatori economici per la fornitura in somministrazione quadriennale protesi ortopediche, sistemi per osteosintesi, materiale per traumatologia, sistemi di cementazione e materiale vario per ortopedia necessari alle UU.OO di ortopedia. Codice Unico gara 7989895 – Gara Consip n. 2667708

* * * *

L’anno duemilaventidue il giorno uno del mese di febbraio alle ore 14.00 si è riunita in seduta pubblica da remoto, come previsto dalla delibera ANAC n. 312 del 09.04.2020, tramite l’applicativo MEET di Google, con codice riunione <https://meet.google.com/fuc-yobu-qcg>, la Commissione nominata con Delibera del Commissario Straordinario, Dott. Mario Zappia, n. 910 del 26.05.2021 composta da:

Dr. Giovanni Palmisciano – Responsabile della U.O. di Ortopedia del P.O. di Agrigento – Presidente

Dr. Calogero La Gattuta – Direttore U.O. Ortopedia pediatrica P.O. Villa Sofia-Cervello di Palermo Componente

Avv. Tiziana Pugliesi – Esperto in materie giuridiche Commissario UREGA - Componente per procedere all’espletamento dei lavori relativi all’incarico ricevuto.

Della odierna seduta è stata dato avviso mediante comunicazione a firma del Presidente, dr. Giovanni Palmisciano, alle ditte partecipanti con la comunicazione del link <https://meet.google.com/fuc-yobu-qcg> per la partecipazione.

Alle ore 14.30 il Presidente ha dichiarato regolarmente costituita la Commissione di Gara dando atto della presenza in collegamento telematico delle ditte partecipanti che saranno registrate a verbale nell’eventualità di un loro intervento, previa esibizione della relativa delega.

Premesso che nelle sedute del 11, 18 e 20 gennaio c.a., la Commissione ha disposto dei soccorsi istruttori, che il Rup ha provveduto alle relative comunicazioni in data 21 gennaio, per i primi due

verbali, e in data 25 gennaio per il verbale del 20; a scioglimento delle riserve assunte dispone quanto segue:

ditta **APTIVA MEDICAL S.r.l.**: Soccorso procedimentale “la Commissione assegna alla APTIVA MEDICAL S.r.l. il termine di giorni tre dalla comunicazione del presente verbale al fine di produrre autocertificazione attestante che le copie delle referenze bancarie inviate sono copie conformi agli originali”; con nota del 21.01.2022 l’O.E. ha inviato l’autocertificazione richiesta, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **IMPLANTCAST ITALIA S.r.l.**: con verbale n. 12 la Commissione aveva disposto l’esclusione dell’O.E. dalla partecipazione ai lotti n. 16, 17 e 25 per mancato invio della proroga della polizza fideiussoria; la ditta con nota del 24.01.2022 ha chiesto la riammissione in quanto la polizza originariamente inviata (GROUPAMA n. 111249764) aveva durata annuale con scadenza il 24.02.2022; verificato quanto sopra, la Commissione in autotutela revoca l’esclusione disposta con verbale del 11.01.2022 e **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara anche per i lotti 16, 17 e 25.

Ditta **LEPINE ITALIA S.r.l.**: Soccorso procedimentale “la Commissione assegna alla LEPINE ITALIA S.r.l. il termine di giorni tre dalla comunicazione del presente verbale al fine di produrre autocertificazione attestante che le copie delle referenze bancarie inviate sono copie conformi agli originali”; con nota del 24.01.2022 l’O.E. ha inviato l’autocertificazione richiesta, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **MICROPORT SCIENTIFIC S.r.l.**: Soccorso istruttorio “la Commissione assegna alla ditta MICROPORT SCIENTIFIC S.r.l., ai sensi dell’art. 83 Cod. App., il termine perentorio di giorni 3 dalla comunicazione del presente verbale per inviare files leggibili delle predette proroghe unitamente all’autocertificazione che si tratta di copie conformi agli originali inviati con nota del 09.11.2021”; con nota 21.01.2022 l’O.E. ha inviato file leggibile della proroga della polizza SACE SIMEST n. 2799809430 (scadenza 28.02.2022) unitamente all’autocertificazione che si tratta di copie conformi agli originali inviati con nota del 09.11.2021, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **MT ORTHO S.r.l.**: Soccorso istruttorio “Relativamente alle proroghe delle polizze dei Lotti 42E e 53, la Commissione assegna alla ditta MT ORTHO S.r.l, ai sensi dell’art. 83 Cod. App., il

termine perentorio di giorni 3 dalla comunicazione del presente verbale per inviare files leggibili delle predette proroghe unitamente all'autocertificazione che si tratta di copie conformi agli originali inviati con nota del 15.11.2021”; con nota del 24.01.2022 l’O.E. ha inviato file leggibile delle proroghe delle polizze ELBA ASSICURAZIONI n. 1748153 (Lotto 42E scadenza 08.03.2022) e n. 1748319 (Lotto 53 scadenza 08.03.2022); in data 25.01.2022 ha trasmesso autocertificazione che si tratta di copie conformi agli originali inviati con nota del 15.11.2021, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara anche per i lotti 42E e 53.

Ditta **ORTHOFIX S.r.l.**: Soccorso istruttorio “assegna alla ditta ORTHOFIX S.r.l., ai sensi dell’art. 83 Cod. App., il termine di giorni 3 dalla comunicazione del presente verbale, per inviare le referenze bancarie ovvero idonea polizza assicurativa, aventi data antecedente alla domanda di partecipazione alla gara, unitamente ad autocertificazione rilasciata dal legale rappresentante della società che quanto inviato sia copia conforme agli originali in suo possesso”; con nota del 25.01.2022 l’O.E. ha inviato la copia della polizza per la Responsabilità civile professionale (Assiteca polizza n. LCA502362701 scadenza 30.09.2022), n. 2 referenze bancarie (Banca BPM e UNICREDIT), unitamente all’autocertificazione, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **ORTO MEDICA di Caterina Di Giovanni & C. S.a.s.**: in via preliminare la Commissione rileva che per errore nel verbale n. 12 l’O.E. partecipante è stato indicato come ORTOMEDICA S.r.l. in luogo del nome corretto; in ordine al Soccorso istruttorio “Commissione, al fine di avere prova della solidità patrimoniale della ditta partecipante, assegna ai sensi dell’art. 83 Cod. App. alla ditta ORTOMEDICA S.r.l., il termine perentorio di giorni 5 dalla comunicazione, per fornire copia del fatturato specifico del settore di attività oggetto dell’appalto, con indicazione degli importi date e destinatari pubblici e privati (mediante allegazione dei certificati e autocertificazione che si tratti di copie conformi agli originali) relativo agli ultimi tre anni che dovrà essere pari o superiore all’importo posto a base d’asta dei lotti ai quali intende partecipare (lotti 40 – 49 – 83)” ; con nota del 25.01.2022 l’O.E. ha inviato copia del fatturato specifico del settore di attività oggetto dell’appalto, con indicazione degli importi date e destinatari pubblici e privati, del triennio 2017 – 2019, unitamente all’autocertificazione, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **PERMEDICA S.r.l.**: Soccorso istruttorio “la Commissione assegna, ai sensi dell’art. 83 Cod. App., alla ditta PERMEDICA S.r.l., il termine perentorio di giorni 3 dalla comunicazione, per inviare il file DGUE unitamente all’autocertificazione, rilasciata dal legale rappresentante della ditta partecipante, che si tratti di copia conforme all’originale inviato all’atto della partecipazione

alla gara”; con nota del 21.01.2022 l’O.E. ha inviato file leggibile del DGUE, che si approva, unitamente all’autocertificazione che si tratta di copia conforme all’originale inviato all’atto di partecipazione alla gara, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **SANIT CONSULTING S.r.l.**: Soccorso istruttorio “la Commissione, al fine di avere prova della solidità patrimoniale della ditta partecipante, assegna ai sensi dell’art. 83 Cod. App. alla ditta SANIT CONSULTING S.r.l., il termine perentorio di giorni 5 dalla comunicazione, per fornire copia del fatturato specifico del settore di attività oggetto dell’appalto, con indicazione degli importi date e destinatari pubblici e privati (mediante allegazione dei certificati e autocertificazione che si tratti di copie conformi agli originali) relativo agli ultimi tre anni che dovrà essere pari o superiore all’importo posto a base d’asta dei lotti ai quali intende partecipare (lotti 4 – 8)”; con nota del 27.01.2022 ha inviato copia del fatturato specifico del settore di attività oggetto dell’appalto, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **SMITH & NEPHEW S.r.l.**: soccorso istruttorio “la Commissione assegna alla ditta SMITH & NEPHEW S.r.l, ai sensi dell’art. 83 Cod. App., il termine perentorio di giorni 3 dalla comunicazione del presente verbale per inviare il file leggibile della predetta proroga unitamente all’autocertificazione che si tratta di copia conforme all’originale inviata con nota del 05.11.2021”; con nota del 24.01.2022 l’O.E. ha inviato file leggibile della proroga della polizza AXA n. 406642806 (scadenza 30.05.2022) unitamente all’autocertificazione che si tratta di copie conformi agli originali inviati con nota del 05.11.2021, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **TECNOLINE S.p.a**: Soccorso istruttorio “la Commissione assegna alla ditta TECNOLINE S.r.l., ai sensi dell’art. 83 Cod. App., il termine di giorni 3 dalla comunicazione del presente verbale, per inviare le referenze bancarie ovvero idonea polizza assicurativa, aventi data antecedente alla domanda di partecipazione alla gara, unitamente ad autocertificazione rilasciata dal legale rappresentante della società che quanto inviato sia copia conforme agli originali in suo possesso, nonchè la comprova del requisito della capacità tecnico professionale attraverso l’allegazione delle principali forniture oggetto di gara effettuate negli ultimi tre anni, con l’indicazione dei rispettivi importi, date e destinatari, pubblici e privati, pena l’esclusione dalla gara”; con nota del 21.01.2022 l’O.E. ha comunicato di aver allegato agli atti di gara la polizza per la responsabilità civile professionale contratta con la GENERALI Assicurazioni, polizza n. 400067984 (scadenza 30.07.2021); con nota del 24.01.2022 l’O.E. ha trasmesso polizza in vigore per la responsabilità civile professionale contratta con la GENERALI Assicurazioni, polizza n.

0102757486 (scadenza 31.01.2022), corredata in data 24.01.2022 di una dichiarazione di conformità agli originali non resa nelle forme dell'autocertificazione (artt. 46 E 47 Del D.P.R. 445/2000); con nota del 25.01.2022 ha inviato mera dichiarazione dell'elenco delle principali forniture oggetto di gara. Tuttavia, la Commissione, dopo il riesame della documentazione amministrativa allegata dall'O.E. all'atto della partecipazione alla gara, rileva un'incongruenza tra la visura camerale, dalla quale risulta che la società è in regime di concordato (nomina del commissario giudiziale Dr. Vito Rosati all'atto dell'omologa del concordato in data 02.02.2017) e quanto, invece, dichiarato nel DGUE (pag. 15) ove la società attesta di non essere sottoposta alla procedura concorsuale del concordato. Tutto quanto premesso, la Commissione ritenendo primario chiarire la situazione aziendale prima di sciogliere la riserva relativa al soccorso istruttorio, assegna alla ditta il termine di giorni 3 dalla comunicazione per fornire idonee spiegazioni, pena l'esclusione dalla gara, e da mandato al Rup di darne comunicazione alla ditta.

Ditta **UBER ROS S.p.a.**: Soccorso istruttorio “assegna alla ditta UBER ROS S.r.l., ai sensi dell'art. 83 Cod. App., il termine di giorni 3 dalla comunicazione del presente verbale, per inviare le referenze bancarie ovvero idonea polizza assicurativa, aventi data antecedente alla domanda di partecipazione alla gara, unitamente ad autocertificazione rilasciata dal legale rappresentante della società che quanto inviato sia copia conforme agli originali in suo possesso, nonchè la comprova del requisito della capacità tecnico professionale attraverso l'allegazione delle principali forniture oggetto di gara effettuate negli ultimi tre anni, con l'indicazione dei rispettivi importi, date e destinatari, pubblici e privati”; con nota del 21.01.2022 ha allegato n. 2 referenze bancarie (BLU Banca e BCC Castelli Romani), unitamente all'autocertificazione che si tratta di copie conformi agli originali, nonché l'elenco delle principali forniture oggetto di gara nell'ultimo triennio, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 12 la Commissione AMMETTE l'O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **ZIMMER BIOMET ITALIA S.r.l.**: Soccorso istruttorio “assegna alla ditta ZIMMER BIOMET S.r.l., ai sensi dell'art. 83 Cod. App., il termine di giorni 5 dalla comunicazione del presente verbale, per inviare polizza in vigore per la responsabilità civile”; con nota del 24.01.2022 l'O.E. ha inviato copia della polizza per la responsabilità civile in vigore (polizza Groupama n. 5690101034413 scadenza 01.01.2023), pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 13 la Commissione AMMETTE l'O.E. alle successive fasi di gara

Ditta **BIOMEDICA ITALIA S.r.l.**: Soccorso istruttorio “assegna alla ditta BIOMEDICA ITALIA S.r.l., ai sensi dell'art. 83 Cod. App., il termine di giorni 5 dalla comunicazione del presente verbale, per inviare polizza in vigore per la responsabilità civile”; con nota del 25.01.2022 l'O.E. ha inviato copia della polizza per la responsabilità civile in vigore (polizza UnipolSai n. 6014569831

scadenza 31.12.2022), pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 13 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **BONE S.r.l.**: Soccorso istruttorio “assegna alla ditta BONE S.r.l., ai sensi dell’art. 83 Cod. App., il termine di giorni 3 dalla comunicazione del presente verbale, per inviare copia del DGUE con allegata autocertificazione che si tratti di copia conforme all’originale originariamente inviato, nonchè marca da bollo annullata”; con nota del 21.01.2022 l’O.E. ha inviato formato corretto del DGUE, che si approva, unitamente all’autocertificazione che si tratta di copia conforme all’originale inviato all’atto di partecipazione alla gara, nonchè marca da bollo validata, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 13 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

Ditta **EMANUELE FIORE MANCINI S.r.l.**, con verbale n. 14 del 20.01.2022, la Commissione aveva disposto l’esclusione dell’O.E. dalla partecipazione alle successive fasi di gara per non aver inviato entro i termini (17.11.2021) le estensioni delle polizze fideiussorie; la ditta con nota del 25.01.2022 a firma dell’avv. Vincenzo Cannizzaro, ha chiesto la riammissione ritenendo illegittima l’esclusione in quanto la richiesta di proroga è stata comunicata alla ditta mediante comunicazione sul portale MEPA e non mediante pec, e che, in assenza di una previsione (nella specie, come detto, mancante), della lex specialis che riconduca espressamente la richiesta introduttiva del soccorso istruttorio tra le comunicazioni effettuabili mediante la piattaforma informatica, sia quella per cui detta richiesta debba essere effettuata via pec, perché tale è il sistema di invio di comunicazioni con valore legale. Orbene l’O.E. ignora che all’art. 2 – Documentazione di gara, chiarimenti e comunicazioni - del Disciplinare di gara, è testualmente stabilito “*Comunicazioni: anche ai sensi dell’art. 52 del D.Lgs. n. 50/2016 e s.m.i., l’operatore economico con la presentazione dell’offerta elegge automaticamente domicilio nell’apposita “Area Comunicazioni” ad esso riservata ai fini della ricezione di ogni comunicazione inherente la presente procedura*”. A ciò si aggiunga che sul portale MEPA è visibile anche la data e l’ora esatta del prelievo della comunicazione da parte della ditta, che nel caso di specie è avvenuta il 03.11.2021 alle ore 10.14. Per le su esposte ragioni la Commissione ritiene assolutamente corretta e rituale la comunicazione di soccorso istruttorio mediante comunicazione sul portale nell’area comunicazioni riservata ad ogni singolo operatore e per l’effetto conferma il provvedimento di **ESCLUSIONE** della EMANUELE FIORE MANCINI S.r.l. e da mandato al rup di comunicarlo alla ditta.

Ditta **EPISCAN S.r.l.**: Soccorso istruttorio “assegna alla ditta EPISCAN S.r.l. il termine di 3 giorni dalla comunicazione per inviare copia in vigore della polizza per la responsabilità civile”; con nota del 28.01.2022 l’O.E. ha trasmesso copia della polizza per la responsabilità civile professionale contratta con la VITTORIA Assicurazioni, n. 045.014.0000903259 (scadenza 30.06.2022); con la

medesima nota ha chiesto la riammissione alla partecipazione ai Lotti 42L e 42C1, dalla quale era stata esclusa per mancato rinnovo delle polizze fideiussorie, sull'assunto che la polizza originariamente inviata dovesse intendersi implicitamente prorogata fino ad avvenuta aggiudicazione senza necessità di ulteriore proroga. A riguardo soccorre l'arresto giurisprudenziale reso dal Consiglio di Stato, sez. III, 19.05.2020 n. 3190, a mente del quale: “*La tesi dell'ultrattività della polizza fideiussoria non risulta persuasiva, in quanto (...) la disciplina normativa prevista per la conferma dell'offerta non può essere automaticamente estesa al rinnovo della cauzione, tenuto conto della diversa regolamentazione (art. 32, comma 4 e art. 93, comma 5 d.lgs. 50/2016) e soprattutto della circostanza che nel caso della garanzia il rapporto che si instaura non si riferisce alla sola stazione appaltante e al concorrente, ma comprende anche il soggetto terzo che presta la garanzia, a seguito della stipulazione del contratto di fideiussione. Ne consegue che, mentre per l'offerta può valere il principio dell'ultrattività, nel caso della fideiussione è necessario che il terzo garante disponga il rinnovo della garanzia a seguito di formale richiesta da parte della stazione appaltante. La norma dell'art. 93, comma 5 è chiarissima al riguardo nel prevedere che “Il bando o l'invito possono [...] prescrivere che l'offerta sia corredata dall'impegno del garante a rinnovare la garanzia, su richiesta della stazione appaltante nel corso della procedura, per la durata indicata nel bando, nel caso in cui al momento della sua scadenza non sia ancora intervenuta l'aggiudicazione”.*

Nel caso di specie il disciplinare all'art. 10 – GARANZIA PROVVISORIA – n. 7 ha recepito tale disposizione: “ in caso di prestazione di garanzia fideiussoria questa dovrà essere corredata dell'impegno del garante a rinnovare la garanzia ai sensi dell'art. 93, comma 5 del Codice, su richiesta della Stazione Appaltante per ulteriori 180 giorni, nel caso in cui al momento della sua scadenza non sia ancora intervenuta l'aggiudicazione”.

A ciò si aggiunga che l'invio delle proroghe per i lotti 39, 40, 41, 42E e 74 da parte della stessa ditta dimostra implicitamente l'infondatezza della richiesta di riammissione. Pertanto, per le ragioni su esposte, la Commissione, a scioglimento della riserva assunta con il verbale n. 14 del 20.01.2022 AMMETTE l'O.E. alle successive fasi di gara per i lotti 39, 40, 41, 42E e 74, per il resto conferma l'ESCLUSIONE per i lotti 42L e 42C1 adottata con verbale n. 14 del 20.01.2022. Preso atto che il disciplinare di gara all'art. 3 – Oggetto dell'appalto, importo e suddivisione lotti – prevede che l'O.E. dovrà presentare offerta per almeno tre sub lotti dal 42A al 42M, e che a seguito della predetta esclusione, la ditta EPISCAN, risulta ammessa solo al sub lotto 42E, la Commissione dispone **l'ESCLUSIONE dell'O.E. dalla partecipazione al lotto 42E** per partecipazione ad un numero insufficiente di sub lotti, e da mandato al RUP di comunicarlo alla ditta.

Ditta **FIDIA FARMACEUTICI S.r.l.**: soccorso istruttorio “assegna alla ditta FIDIA FARMACEUTICI S.r.l., ai sensi dell'art. 83 Cod. App., il termine di giorni 3 dalla comunicazione

del presente verbale, per inviare le referenze bancarie ovvero idonea polizza assicurativa, aventi data antecedente alla domanda di partecipazione alla gara, unitamente ad autocertificazione rilasciata dal legale rappresentante della società che quanto inviato sia copia conforme agli originali in suo possesso”; con nota del 28.01.2022 l’O.E. ha trasmesso n. 2 referenze bancarie (banca BPER e BPM), copia della polizza per la responsabilità civile professionale Zurich Assicurazioni (n. 920C2858 scadenza 31.12.2021), unitamente all’autocertificazione che si tratta di copie conformi agli originali, pertanto a scioglimento della riserva assunta con verbale n. 14 la Commissione **AMMETTE** l’O.E. alle successive fasi di gara.

La Commissione preso atto che la Ditta **LIFE SERVICE S.r.l.** ha fatto pervenire, in data 31.01.2022, una nota ulteriore rispetto a quella già inviata in data 25.01.2022 avente ad oggetto la revoca del provvedimento di esclusione, e che anche la ditta **STRYKER ITALIA S.R.L.**, per conto di **WRIGHT MEDICAL S.R.L.**, ha inoltrato in data odierna una richiesta di riammissione alla gara; al fine di consentire a tutti i componenti del Collegio giudicante di approfondire il contenuto delle predette note per le opportune decisioni, rinvia il loro esame alla seduta del 03.02.2022 alle ore 11.00.

Alle ore 15.15 la Commissione di gara decide di sospendere i lavori e di aggiornarsi al 03.02.2022 per la verifica delle istanze di riammissione.

Dr. Giovanni Palmisciano – Presidente

Dr. Calogero La Gattuta – Componente

Avv. Tiziana Pugliesi – Componente