

# SANITASERVICE ASL BA SRL



Soggetta al controllo analogo del socio unico ASL di Bari  
Sede legale: Lungomare Starita, 6 – 70123 Bari  
Sede operativa: via G. Verdi, 38 – Tel.0803217901 Fax 0803217916  
Capitale Sociale Euro 100.000,00 interamente versato  
CF - P. IVA 07077140726  
E-mail: [sanitaservice@asl.bari.it](mailto:sanitaservice@asl.bari.it)  
Web site: [www.sanitaserviceaslba.it](http://www.sanitaserviceaslba.it)

SANITASERVICE ASL BA s.r.l.	
12 GEN. 2022	
Prot. N. 20	IN/OUT

## DETERMINAZIONE DELL'AMMINISTRATORE UNICO prot. n.20-OUT del 12 gennaio 2022

**Oggetto: Gara a procedura aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura, tramite leasing operativo ovvero finanziario con opzione di riscatto finale, di n. 50 ambulanze di tipo A" per la Sanitaservice ASL BA s.r.l. Annullamento in autotutela e revoca per sopravvenuta valutazione all'interesse pubblico alla sua indizione e celebrazione**

Sulla scorta della istruttoria espletata del Responsabile Unico del Procedimento ing. Maurizio Stasolla.

### Premesso che

- con "Disciplinare di Gara", protocollo n. 1123 del 04.08.21, Sanitaservice Asl Ba s.r.l. ha indetto una procedura di gara aperta *"In modalità telematica per l'affidamento della fornitura, tramite leasing operativo ovvero finanziario con opzione di riscatto finale, di n. 50 ambulanze di tipo A"*, fissando il termine ultimo al giorno 09.09.21, ore 9,00, tramite la piattaforma informatica [www.empulia.it](http://www.empulia.it);
- il relativo bando di gara è stato pubblicato, rispettivamente:
  - in GUUE, in data 09.08.21;
  - in GURI, n. 91, in data 09.08.21;
  - sull'Avvenire, in data 18.08.21;
  - sulla Gazzetta dello Sport, in data 17.08.21;
  - su Il Quotidiano di Foggia e di Bari, in data 17.08.21;
  - su Il Giornale – Edizione locale – in data 17.08.21.Inoltre, ai sensi dell'art. 29, del D.lgs. n. 50/16, il relativo disciplinare è stato pubblicato in data 05.08.21, sul sito istituzionale di Sanitaservice Asl Ba e sul sito di Empulia [www.empulia.it](http://www.empulia.it);
- nel termine ultimo stabilito dagli atti di gara per la presentazione delle offerte, sono pervenute n. 2 offerte presentate dai seguenti Operatori Economici, tramite la piattaforma informatica [www.empulia.it](http://www.empulia.it):  
ATI Maldarizzi Automotive S.p.A. – VS Assistenza di Tanzi Vittoria – FCA BANK e ORION s.r.l., come attestato dal verbale del seggio di gara, n. 01, del 09.09.21. Aperte le offerte pervenute dalle concorrenti è stato avviato lo scrutinio della documentazione amministrativa da queste prodotta, all'esito della quale è stata ammessa al proseguo la Orion s.r.l., mentre nei confronti dell'ATI Maldarizzi S.p.A. - VS Assistenza di Tanzi Vittoria – FCA BANK è stato disposto il soccorso istruttorio, ex art. 83, comma 9, del D.lgs. n. 50/16, per carenza di idonea documentazione attestante il possesso della "capacità economico finanziaria" e "capacità tecnica e professionale";

- il successivo, 23.09.21, in occasione della seduta del seggio di gara n. 2, è stato dato atto (come attestato dal relativo verbale) che entro il termine previamente fissato – 20.09.21 – erano pervenute le opportune integrazioni documentali richieste all’ATI Maldarizzi S.p.A. - VS Assistenza di Tanzi Vittoria – FCA BANK che, pertanto, è stata ammessa al proseguo della procedura di gara;
- in data 12.10.21, il RUP, Ing. Maurizio Stasolla, ha provveduto a dare formale comunicazione di ammissione alla gara, ex art. 76, comma 2 bis, del D.lgs. n. 50/16;
- in pari data, con determinazione prot. n. 1636/OUT dell’Amministratore Unico, Prof. Fabrizio D’Addario, la stazione appaltante ha provveduto a nominare la commissione giudicatrice;
- il 15.10.21, alle ore 15,30 (come attestato dal verbale di gara n. 3) la commissione giudicatrice in collegamento telematico con i rappresentati delle ditte ammesse alla gara, ha provveduto alla pubblica apertura della busta contenente le offerte tecniche delle due concorrenti, all’esito del quale la ditta ORION s.r.l. è stata ammessa al proseguo. Successivamente, sempre in seduta pubblica, la commissione giudicatrice ha provveduto alla apertura della documentazione tecnica dell’ATI Maldarizzi S.p.A. - VS Assistenza di Tanzi Vittoria – FCA BANK, rilevando, nel file denominato leasing finanziario, chiari ed evidenti riferimenti ai costi, prezzi e percentuali. Pertanto, riservata ogni definitiva decisione, ha provveduto a chiudere alle 16,15 la seduta pubblica continuando, in seduta riservata, l’esame dell’offerta tecnica della predetta ATI, fino alla chiusura della seduta, avvenuta alle ore 18,00;
- il 22.10.21, la commissione giudicatrice (come consta dal verbale di gara n. 4) riesaminata la documentazione tecnica prodotta dall’ATI Maldarizzi S.p.A. - VS Assistenza di Tanzi Vittoria – FCA BANK, ne ha confermato – all’unanimità - l’esclusione per le ragioni già evidenziate nel corso della precedente riunione, riesaminate anche alla luce delle cogenti disposizioni degli atti di gara. Ha quindi avviato l’esame dell’offerta tecnica di ORION s.r.l., fino alla chiusura della seduta, avvenuta alle ore 18,00;
- il 27.10.21, la commissione di gara (come consta dal verbale di gara n. 5) ha ripreso l’esame della documentazione prodotta da ORION che tuttavia non presentava tutti i requisiti minimi richiesti dagli atti di gara e, pertanto, non poteva essere ammessa al proseguo della gara. Alle ore 18,00 la seduta è stata sospesa per essere riaggiornata al successivo 03.11.21, per la conferma, in seduta riservata, delle decisioni già assunte;
- il giorno 03.11.21, la commissione di gara, in seduta riservata, (come consta dal verbale di gara n. 6) riesaminate le decisioni precedentemente assunte, alla luce della documentazione tecnica prodotta dalle concorrenti, non emergendo, fatti nuovi, ne ha confermato unanimemente l’esclusione. Ha disposto di riaggiornarsi in seduta pubblica, il successivo 08.11.21 per comunicare formalmente alle predette concorrenti l’esito delle valutazioni della commissione;
- il giorno 08.11.21, in seduta pubblica (come consta dal verbale di gara n. 7), alla presenza dei rappresentanti delle concorrenti, la commissione di gara, ha dato lettura dei verbali di gara e delle motivazioni assunte;
- il giorno 09.11.21 sono state pubblicate sul sito della Sanitaservice ASL BA alla pagina ufficiale ‘Bandi e Concorsi’ ([http://www.sanitaserviceaslba.it/bandi\\_3.html](http://www.sanitaserviceaslba.it/bandi_3.html)) e anche sul sito [www.empulia.it](http://www.empulia.it) i suddetti verbali di gara n.3-4-5-6-7;

- il giorno 09.11.21 sono state inviate comunicazioni (prot.n.1820/OUT e prot.n.1821/OUT) formali in allegato via PEC alle ditte partecipanti ai sensi dell'art. 76, comma 5, lett. b), D. Lgs. n. 50/2016.
- Il successivo 19.11.21 l'Amministratore Unico, alla luce della istruttoria del RUP, Ing. Maurizio Stasolla, ha ritenuto, rispettivamente:
  - di prendere atto di tutti verbali di gara su citati relativi alla procedura *“aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura, tramite leasing operativo ovvero finanziario con opzione di riscatto finale, di n. 50 ambulanze di tipo A” per la Sanitaservice ASL/BA s.r.l.*”;
  - di approvare le risultanze della gara e, in particolare, della esclusione delle concorrenti - RTI Maldarizzi S.p.A. - VS Assistenza di Tanzi Vittoria – FCA BANK e della società ORION s.r.l. – di cui al verbale n. 7 del 08.11.21, con l'adozione di apposita determina, rubricata al n. 1875, del 19.11.21;
  - di disporre la pubblicazione dell'esito della gara sulla GUUE e GURI per estratto e su almeno due quotidiani a diffusione locale e sul sito di Sanitaservice ASL/BA s.r.l., [www.empulia.it](http://www.empulia.it) e sul sito del Ministero Infrastrutture e Trasporti.
- Il successivo, 30.11.21, l'ANAC ha notificato la Delibera n. 768 del 24 novembre 2021. \_PREC 189/2021/F - FASC. 3557/2021 – relativa alla *“Istanza presentata dalla ORION S.r.l. - Gara a procedura aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura tramite leasing operativo o finanziario con opzione di riscatto finale, di N. 50 ambulanze di tipo -2A-2. Importo a base di gara euro: 5.800.002,50. Criterio di aggiudicazione: offerta economicamente più vantaggiosa. S.A.: SANITASERVICE ASL BA S.r.l.”*, con la quale, la predetta Autorità, ha ritenuto, *“nei termini di cui in motivazione, che la scelta relativa al tipo di contratto (leasing operativo o finanziario) da stipulare all'esito di una gara per la fornitura di mezzi di soccorso sanitario debba essere effettuata dalla stazione appaltante a monte dell'indizione della gara e non possa essere delegata agli operatori economici, in sede di presentazione dell'offerta. Pertanto, non si ritengono conformi ai principi generali in materia di contratti pubblici e alla par condicio le previsioni della lex specialis di gara che rimettono agli offerenti la scelta tra due tipologie contrattuali differenti, in quanto non consentono di effettuare una comparazione delle offerte su un piano paritario”*.

-Infine, in data, 09.12.21, la ORION s.r.l. ha notificato ricorso al TAR Puglia, Bari, avverso l'esclusione dalla procedura di gara predetta chiedendone la riammissione.

#### **Considerato che,**

-l'art. 211, del d.lgs. n. 50/16, rubricato *“Pareri di precontenzioso dell'ANAC”*, al comma 1, dispone che *“Su iniziativa della stazione appaltante o di una o più delle altre parti, l'ANAC esprime parere, previo contraddittorio, relativamente a questioni insorte durante lo svolgimento delle procedure di gara, entro trenta giorni dalla ricezione della richiesta. Il parere obbliga le parti che vi abbiano preventivamente acconsentito ad attenersi a quanto in esso stabilito. Il parere vincolante è impugnabile innanzi ai competenti organi della giustizia amministrativa ai sensi dell'articolo 120 del codice del processo amministrativo. In caso di rigetto del ricorso contro il parere vincolante, il giudice valuta il comportamento della parte ricorrente ai sensi e per gli effetti dell'articolo 26 del codice del processo amministrativo”*;

-nell'ambito di una procedura ad evidenza pubblica il parere espresso dall'autorità nazionale anticorruzione (ANAC), ai sensi della normativa di cui all'art. 211, del d.lgs. n. 50/16, non è vincolante nell'ipotesi, verificatasi in specie, in cui le parti non abbiano previamente acconsentito ad attenersi a quanto da esso stabilito e non si siano impegnate alla sua osservanza;

-tuttavia, Sanitaservice ASL/Ba s.r.l. ritiene opportuno adeguarsi motivatamente ad esso. Ciò, in ragione:

- a) della originaria illegittimità del bando ed atti di gara ad esso allegati pubblicati dalla stazione appaltante, giusta delibera dell'ANAC citata;
- b) dell'interesse della stazione appaltante, finalizzato alla preservazione della propria credibilità, onorabilità e immagine a non essere offuscate dall'avvenuta adozione (ancorché in assoluta buona fede) di una procedura di gara, caratterizzata dalla violazione della par condicio;
- c) della non ricorrenza, nel caso di specie, di alcuna posizione giuridica soggettiva consolidatasi in capo alle concorrenti escluse, tanto più considerando che il parere dell'ANAC è stato pronunciato all'esito della istanza della concorrente ORION s.r.l. che lamentava la richiamata violazione;
- d) della permanente validità di tali considerazioni anche all'esito della notifica del ricorso della concorrente ORION s.r.l., in ragione della palese inadeguatezza delle doglianze ivi sollevate a scalfire le (puntuali) ragioni della commissione giudicatrice poste a fondamento della sua esclusione, in uno con la pregiudiziale considerazione sulla (quanto meno) dubbia inammissibilità del predetto ricorso.

-per l'effetto, Sanitaservice ASL/BA s.r.l. dovrà provvedere:

- all'annullamento in autotutela degli atti della "Gara a procedura aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura tramite leasing operativo o finanziario con opzione di riscatto finale, di N. 50 ambulanze di tipo -2A-2. Importo a base di gara euro: 5.800.002,50. Criterio di aggiudicazione: offerta economicamente più vantaggiosa", pubblicati il giorno 09.08.21 in GUCE;
- a dare comunicazione all'ANAC dell'avvenuto adeguamento della stazione appaltante al parere n. 768/21, per le ragioni su citate;
- a disporre la pubblicazione della predetta determinazione sulla GUUE e GURI per estratto e su almeno due quotidiani a diffusione locale e sul sito di Sanitaservice ASL/BA s.r.l., [www.empulia.it](http://www.empulia.it);
- a darne opportuna comunicazione alle ditte concorrenti escluse.

#### **Considerato inoltre che,**

- aa) ad una più attenta rivalutazione della procedura di gara su indicata, appare oggi ingiustificato il sacrificio finanziario imposto alle casse erariali per fare fronte agli interessi passivi che la P.A. dovrebbe corrispondere all'aggiudicataria, per la gestione di una procedura di fornitura tramite "leasing", indipendentemente dall'opzione prescelta, avendo fornito, il socio unico di Sanitaservice ASL/BA s.r.l., ampie rassicurazioni sulla propria disponibilità a garantire l'immediata provvista finanziaria per l'acquisto delle ambulanze. Pertanto, appare opportuna (recte, dovuta) la scelta di rinunciare alla modalità procedimentale di acquisto delle ambulanze tramite "leasing", optando per un contratto di fornitura "classico", in grado di assicurare all'erario un risparmio di oltre 1.000.000,00 di Euro, senza alcuna compromissione della qualità del servizio richiesto;
- bb) anche in questo caso, non è rinvenibile, nel caso di specie, alcuna posizione giuridica soggettiva consolidatasi in capo alle concorrenti, già escluse dalla procedura di gara, "e ciò senza contare che, come già condivisibilmente rilevato, fino al momento della stipula del contratto, la stazione appaltante conserva un largo margine di apprezzamento in ordine alla conclusione della procedura di gara, restando in sua facoltà disporre il ritiro degli atti qualora non ritenga più rispondente all'interesse pubblico l'affidamento ad un soggetto terzo dell'opera o del servizio che ne costituiva l'oggetto e senza che su tale valutazione possa incidere la situazione di affidamento in capo al soggetto privato tenuto conto che l'aggiudicazione definitiva non equivale ad accettazione dell'offerta" (cfr. Cons. di Stato; T.A.R. Sicilia, Palermo, sez. II, n. 1171/14);
- cc) considerate nel complesso le circostanze rappresentate, deve peraltro escludersi che, nella fattispecie, possa essersi formato quell'affidamento qualificato in capo alle concorrenti idoneo a fondare la responsabilità precontrattuale della stazione appaltante e la conseguente obbligazione



risarcitoria, tenuto conto che la responsabilità precontrattuale della P.A. non è responsabilità da provvedimento, ma responsabilità da comportamento, per la quale non rileva la legittimità del provvedimento adottato nella procedura ad evidenza pubblica, ma la correttezza del comportamento tenuto durante le trattative e la formazione del contratto ed il sopravvenuto contrario interesse della stazione appaltante alla conclusione della procedura di gara avviata con la pubblicazione degli atti (di gara) il giorno 09.08.21;

-dd) in ogni caso, non residuerebbe alcuno spazio per richiedere e/o concedere alcun risarcimento a titolo di responsabilità precontrattuale in capo alla stazione appaltante, per l'incolpevole affidamento ingenerato nelle concorrenti;

-ee) infine, a tale stregua, il ricorso notificato dalla concorrente ORION s.r.l., risulterebbe palesemente improcedibile per sopravvenuta carenza di interesse (cfr. extra multis, T.A.R. Catania, n. 948/20).

Per l'effetto, Sanitaservice ASL/BA s.r.l. dovrà provvedere:

-a revocare la procedura di gara indetta con pubblicazione del relativo bando il giorno 09.08.21, per sopravvenuta valutazione dell'interesse pubblico alla sua indizione e celebrazione;

- a disporre la pubblicazione della predetta determinazione sulla GUUE e GURI per estratto e su almeno due quotidiani a diffusione locale e sul sito di Sanitaservice ASL/BA s.r.l., [www.empulia.it](http://www.empulia.it);

-a darne opportuna comunicazione alle ditte concorrenti escluse.

Visto il Decreto Legislativo 18 aprile 2016, n. 50

#### Ritenuto

- di prendere atto della Delibera n. 768 del 24 novembre 2021, \_PREC 189/2021/F - FASC. 3557/2021 –, notificata il successivo 30.11.21, relativa alla *“Istanza presentata dalla ORION S.r.l. - Gara a procedura aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura tramite leasing operativo o finanziario con opzione di riscatto finale, di N. 50 ambulanze di tipo -2A-2. Importo a base di gara euro: 5.800.002,50. Criterio di aggiudicazione: offerta economicamente più vantaggiosa. S.A.: SANITASERVICE ASL BA S.r.l.”*, con la quale, la predetta Autorità, ha ritenuto, *“nei termini di cui in motivazione, che la scelta relativa al tipo di contratto (leasing operativo o finanziario) da stipulare all'esito di una gara per la fornitura di mezzi di soccorso sanitario debba essere effettuata dalla stazione appaltante a monte dell'indizione della gara e non possa essere delegata agli operatori economici, in sede di presentazione dell'offerta. Pertanto, non si ritengono conformi ai principi generali in materia di contratti pubblici e alla par condicio le previsioni della lex specialis di gara che rimettono agli offerenti la scelta tra due tipologie contrattuali differenti, in quanto non consentono di effettuare una comparazione delle offerte su un piano paritario”*. di tutti verbali di gara su citati relativi alla procedura *“aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura, tramite leasing operativo ovvero finanziario con opzione di riscatto finale, di n. 50 ambulanze di tipo A” per la Sanitaservice ASL/BA s.r.l.”*;
- di approvare e condividere l'istruttoria del RUP, Ing. Maurizio Stasolla e le conclusioni cui lo stesso è pervenuto, finalizzate all'annullamento in autotutela degli atti della *“Gara a procedura aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura tramite leasing operativo o finanziario con opzione di riscatto finale, di N. 50 ambulanze di tipo -2A-2. Importo a base di gara euro: 5.800.002,50. Criterio di aggiudicazione: offerta economicamente più vantaggiosa”*, pubblicati il giorno 09.08.21 in GUCE;
- di dare comunicazione all'ANAC dell'avvenuto adeguamento della stazione appaltante al parere n. 768/21, per le ragioni su citate.



- di disporre la pubblicazione della predetta determinazione sulla GUUE e GURI per estratto e su almeno due quotidiani a diffusione locale e sul sito di Sanitaservice ASL/BA s.r.l., [www.empulia.it](http://www.empulia.it) e sul sito del Ministero Infrastrutture e Trasporti;
- di darne opportuna comunicazione alle concorrenti escluse dalla procedura di gara.

#### **Ritenuto, inoltre**

- di approvare e condividere l'istruttoria del RUP, Ing. Maurizio Stasollà e le conclusioni cui lo stesso è pervenuto, finalizzate alla revoca in autotutela degli atti della *“Gara a procedura aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura tramite leasing operativo o finanziario con opzione di riscatto finale, di N. 50 ambulanze di tipo -2A-2. Importo a base di gara euro: 5.800.002,50. Criterio di aggiudicazione: offerta economicamente più vantaggiosa”*, pubblicati il giorno 09.08.21 in GUCE, per sopravvenuta rivalutazione dell'interesse pubblico alla sua indizione celebrazione;
- di disporre la pubblicazione della predetta determinazione sulla GUUE e GURI per estratto e su almeno due quotidiani a diffusione locale e sul sito di Sanitaservice ASL/BA s.r.l., [www.empulia.it](http://www.empulia.it) e sul sito del Ministero Infrastrutture e Trasporti;
- di darne opportuna comunicazione alle concorrenti escluse dalla procedura di gara.

L'Amministratore Unico, alla luce di quanto innanzi riportato,

#### **DETERMINA**

- di prendere atto della Delibera n. 768 del 24 novembre 2021. \_PREC 189/2021/F - FASC. 3557/2021 –, notificata il successivo 30.11.21, relativa alla *“Istanza presentata dalla ORION S.r.l. - Gara a procedura aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura tramite leasing operativo o finanziario con opzione di riscatto finale, di N. 50 ambulanze di tipo -2A-2. Importo a base di gara euro: 5.800.002,50. Criterio di aggiudicazione: offerta economicamente più vantaggiosa. S.A.: SANITASERVICE ASL BA S.r.l.”*, con la quale, la predetta Autorità, ha ritenuto, *“nei termini di cui in motivazione, che la scelta relativa al tipo di contratto (leasing operativo o finanziario) da stipulare all'esito di una gara per la fornitura di mezzi di soccorso sanitario debba essere effettuata dalla stazione appaltante a monte dell'indizione della gara e non possa essere delegata agli operatori economici, in sede di presentazione dell'offerta. Pertanto, non si ritengono conformi ai principi generali in materia di contratti pubblici e alla par condicio le previsioni della lex specialis di gara che rimettono agli offerenti la scelta tra due tipologie contrattuali differenti, in quanto non consentono di effettuare una comparazione delle offerte su un piano paritario”*;
- di approvare e condividere l'istruttoria del RUP, Ing. Maurizio Stasolla e le conclusioni cui lo stesso è pervenuto, finalizzate all'annullamento in autotutela degli atti della *“Gara a procedura aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura tramite leasing operativo o finanziario con opzione di riscatto finale, di N. 50 ambulanze di tipo -2A-2. Importo a base di gara euro: 5.800.002,50. Criterio di aggiudicazione: offerta economicamente più vantaggiosa”*, pubblicati il GIORNO 09.08.21 in GUCE;
- di dare comunicazione all'ANAC dell'avvenuto adeguamento della stazione appaltante al parere n. 768/21, per le ragioni su citate;
- di disporre la pubblicazione della predetta determinazione sulla GUUE e GURI per estratto e su almeno due quotidiani a diffusione locale e sul sito di Sanitaservice ASL/BA s.r.l., [www.empulia.it](http://www.empulia.it) e sul sito del Ministero Infrastrutture e Trasporti;




- di darne opportuna comunicazione alle concorrenti escluse;
- di approvare e condividere altresì l'istruttoria del RUP, Ing. Maurizio Stasolla e le conclusioni cui lo stesso è pervenuto, finalizzate alla revoca in autotutela degli atti della *“Gara a procedura aperta in modalità telematica per l'affidamento della fornitura tramite leasing operativo o finanziario con opzione di riscatto finale, di N. 50 ambulanze di tipo -2A-2. Importo a base di gara euro: 5.800.002,50. Criterio di aggiudicazione: offerta economicamente più vantaggiosa”*, pubblicati il giorno 09.08.21 in GUCE, per sopravvenuta rivalutazione dell'interesse pubblico alla sua indizione e celebrazione;
- di disporre la pubblicazione della predetta determinazione sulla GUUE e GURI per estratto e su almeno due quotidiani a diffusione locale e sul sito di Sanitaservice ASL/BA s.r.l., [www.empulia.it](http://www.empulia.it) e sul sito del Ministero Infrastrutture e Trasporti.
- di darne opportuna comunicazione alle concorrenti escluse.

Il RUP

Ing. Maurizio Stasolla



L'Amministratore Unico Sanitaservice ASL BA s.r.l.  
Prof. Fabrizio D'Addario

