

**DETERMINA DEL DIRETTORE GENERALE
DELLA AZIENDA OSPEDALIERA OSPEDALI RIUNITI MARCHE NORD
N. 496/AORMNDG DEL 10/09/2019
EN**

Oggetto: fornitura di sacche di raccolta e svuotamento urina per i fabbisogni di questa Azienda (giusta determina 212/2018). CIG: 7367329039 – Ritiro in autotutela determina n. 224/2019.

**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 le attestazioni del Responsabile f.f. della U.O.C. Farmacia, del Direttore della U.O.C. Controllo di Gestione, del Direttore della U.O.C. Bilancio, Patrimonio e Coordinamento Investimenti in riferimento al bilancio annuale;

ACQUISITO il parere favorevole del Direttore Sanitario e del Direttore Amministrativo;

- D E T E R M I N A -

- 1. di dare atto** dell'accordo transattivo sottoscritto in data 23/07/2019 tra l'Azienda Ospedaliera Marche Nord e la Ditta Benefis S.r.l., allegato al presente provvedimento quale sua parte integrante e sostanziale (all n 1);
- 2. di accettare**, da parte della Ditta Benefis S.r.l. il pagamento dell'importo transattivo e onnicomprensivo, a saldo e stralcio, pari a € 7.945,24 corrispondente alla maggior spesa a carico di questa Azienda Ospedaliera per il completamento della fornitura di sacche di raccolta e svuotamento urina, in riferimento al residuo periodo sino al 30 aprile 2020;
- 3. di procedere al ritiro in autotutela**, ai sensi dell'art. 21 *quinques* della L.241/1990 s.m.i., della determina n. 224/2019, per le motivazioni compiutamente esposte nel documento istruttorio e, per l'effetto, disporre, in conformità a quanto stabilito nell'accordo transattivo sottoscritto tra le parti, la **risoluzione consensuale** del contratto stipulato con Benefis s.r.l., in data 30/04/2018, dando atto che la predetta risoluzione consensuale acquisterà efficacia all'esito del pagamento di cui al precedente punto 2;
- 4. di rinunciare**, in esecuzione dell'accordo transattivo di cui al precedente punto 1, all'escussione della fideiussione prestata da Elba Assicurazioni Spa in favore della ditta Benefis S.r.l. , ai sensi dell'art 103 del Dlgs. N. 50/2016 smi;

| | |
|-----------------------|----------|
| Numero: 496/AORMNDGEN | Pag. |
| Data: 10/09/2019 | 2 |

- 5. di dare atto che** il presente provvedimento verrà pubblicato ai sensi del D.Lgs. n. 50/2016 s.m.i.;
- 6 di trasmettere** il presente atto al Collegio Sindacale a norma dell'art. 17 della L.R. 26/96 e s.m.i.;
- 7 di dare atto** che la presente determina non è sottoposta a controllo ai sensi dell'art. 4 della Legge 412/91 e dell'art. 1 della L.R. 36 del 2013.

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 DIRETTORE DELLA UOC BILANCIO, PATRIMONIO E COORDINAMENTO INVESTIMENTI

Si attesta che si prenderà atto dell'importo derivante dalla presente determina pari a € 7.945,24 nel conto 0407010210 Altre rivalse, rimborsi e recuperi del bilancio 2019.

Il Direttore

Dott.ssa Anna Gattini

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

Si richiama la seguente normativa di riferimento:

- **D.Lgs. 50/2016 e 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 richiamano le seguenti determine e disposizioni aziendali:

- **Determina n.50 del 26/01/2018** recante ad oggetto: *"autorizzazione a contrarre per la fornitura di sacche di raccolta e svuotamento urina per il fabbisogno di questa azienda. Indizione"*;
- **Determina n.212 del 26/04/2018** recante ad oggetto: *"Autorizzazione a contrarre per la fornitura di sacche di raccolta e svuotamento urina per i fabbisogni di questa Azienda. Aggiudicazione definitiva"*;
- **Determina n.224 del 08/05/2019** recante ad oggetto: *"fornitura di sacche di raccolta e svuotamento urina per i fabbisogni di questa Azienda (giusta determina 212/2018). Risoluzione contrattuale - CIG: 7367329039"*.

Con determina del Direttore Generale n. 212 del 26/04/2018 è stata aggiudicata in favore della Ditta BENEFIS SRL la fornitura di sacche di raccolta e svuotamento urina per un periodo di anni 2; è seguita, pertanto, stipula del relativo contratto in data 30/04/2018.

Successivamente, con provvedimento n.224 del 08/05/2019, è stata disposta la risoluzione del contratto con contestuale aggiudicazione della fornitura alla ditta risultata seconda in graduatoria; per quanto concerne le motivazioni sottese alla risoluzione di che trattasi, si rinvia integralmente al documento istruttorio del richiamato provvedimento.

Con ricorso ex art. 700 cpc., depositato in data 4 luglio u.s. innanzi il Tribunale di Pesaro, la ditta Benefis srl ha promosso procedimento cautelare *ante causam* - al fine di evitare l'escussione della fideiussione prestata da Elba Assicurazioni ai sensi dell'art. 103, D.Lgs. n. 50/2016 smi -, contestando *in toto*, nel merito, la fondatezza della disposta risoluzione contrattuale nonché della richiesta di incameramento della cauzione in favore di Marche Nord.

A seguito dell'instaurazione del giudizio *de quo*, sono intercorse trattative tra i legali della parte ricorrente e dell'Azienda a conclusione delle quali è stato raggiunto accordo transattivo nei termini ripotati nel documento che si allega al presente provvedimento quale sua parte integrante e sostanziale (all.1).

Per chiarezza espositiva, si riporta di seguito stralcio dell'accordo transattivo sottoscritto con la ditta Benefis srl:

"

- 3) (...) *Al fine di consentire il perfezionamento e/o comunque l'esecuzione dell'accordo transattivo tra le Parti Benefis si obbliga a depositare, in termine utile, istanza per il rinvio, salvi ed impregiudicati i reciproci diritti delle parti, dell'udienza di comparizione nel*

- procedimento cautelare innanzi al Tribunale di Pesaro dr. Storti RG n. 1779/2019 - originariamente fissata il 25 luglio 2019 - a data successiva al 15 settembre p.v.*
- 4) *Entro il termine del 15 settembre 2019 Benefis si obbliga a eseguire, in favore dell'Azienda Ospedaliera, il pagamento dell'importo transattivo omnicomprensivo, a saldo e stralcio, di Euro 7.945,24 (corrispondente alla maggior spesa a carico dell'Azienda Ospedaliera per il completamento della fornitura di cui alla lettera a) delle premesse nel residuo periodo sino al 30 aprile 2020), mediante bonifico bancario da effettuarsi sul c/c intestato a quest'ultima recante le seguenti coordinate:
Azienda Ospedaliera "Ospedali Riuniti Marche Nord" Sede Legale: P.le Cinelli, 4 - 61121 - PESARO - UBI BANCA SpA - Filiale di PESARO Corso XI Settembre - COD. IBAN IT 34 C 03111 13310 000000028325.*
- 5) *Entro lo stesso termine del 15 settembre 2019 l'Azienda Ospedaliera, a fronte del predetto pagamento, si obbliga a procedere al ritiro in sede di autotutela della determina n. 224/DG dell'8 maggio 2019, rinunciando all'incameramento della Fideiussione di Elba Assicurazioni S.p.a., alla quale, a tale fine, l'Azienda Ospedaliera si obbliga a inviare, contestualmente alla conclusione del presente accordo, una comunicazione in cui la stessa espliciti tale rinuncia e ritiri la precedente richiesta di escussione; inoltre, per quanto possa occorrere, l'Azienda Ospedaliera si obbliga ad astenersi da qualsiasi comunicazione e/o segnalazione potenzialmente pregiudizievole per Benefis.*
- 6) *In conseguenza e per l'effetto del pagamento di cui al precedente art. 4) e del ritiro in autotutela della determina n. 224/DG dell'8 maggio 2019 di cui al precedente art. 5), le Parti convengono di risolvere consensualmente il Contratto di Fornitura, restando tuttavia espressamente inteso che l'efficacia di tale risoluzione consensuale è subordinata ex art. 1353 cod. civ. a tali due adempimenti, che ne costituiscono condizione sospensiva.*
- 7) *Per l'effetto di quanto sopra, Benefis rinuncerà agli atti e all'azione del procedimento R.G. 1779/2019 innanzi al Tribunale di Pesaro, nonché alle azioni connesse e riconducibili alla fattispecie in oggetto, e procurerà l'estinzione dello stesso e l'Azienda Ospedaliera accetta sin d'ora ad ogni effetto tale rinuncia, con l'intesa che la stessa sarà da Benefis tenuta indenne dalle relative spese legali (di Benefis stessa e/o di Elba Assicurazioni S.p.a. ove si costituisse nel predetto procedimento).*

A tale riguardo preme evidenziare che il ritiro in autotutela della determina di risoluzione del contratto di cui alla presente transazione è motivato dall'esigenza di evitare ulteriori aggravii di spesa che potrebbero derivare dalla prosecuzione del giudizio pendente avanti il Tribunale - e del successivo instaurando giudizio di merito - il cui esito risulterebbe, allo stato, alquanto incerto stanti le articolate contestazioni reciprocamente spiegate da entrambe le parti.

Peraltro, a riprova dell'opportunità economica di procedere in tal senso, si segnala che detto accordo non prevede alcun onere a carico di questa Azienda sia per quanto riguarda le spese legali, sia per quanto concerne l'incremento dei costi a carico di Marche Nord per il completamento della fornitura fino al termine del 30 aprile 2020 relativamente al quale Benefis si è impegnata a corrispondere la somma di € 7.945,24.

Ciò posto, in esecuzione dei vincoli assunti con l'accordo transattivo sottoscritto tra le parti in data 23/07/2019, tenuto conto che l'art 21 *quinques* della legge n.241/90 smi stabilisce che il provvedimento amministrativo possa essere revocato da parte dell'organo che lo ha emanato, occorre procedere al ritiro in autotutela della determina n. 224/DG del 08/05/2019 e, per l'effetto, alla risoluzione consensuale del contratto sottoscritto con la ditta Benefis srl avente ad oggetto la fornitura di sacche di raccolta e svuotamento urine, dando atto che la predetta risoluzione consensuale acquisterà efficacia all'esito del pagamento in favore della scrivente Azienda dell'importo transattivo omnicomprensivo, a saldo e stralcio, di Euro 7.945,24 (corrispondente alla maggior spesa a carico dell'Azienda Ospedaliera per il completamento della fornitura di che trattasi), così come espressamente previsto nel richiamato accordo transattivo.

A seguito dell'avveramento delle condizioni sospensive sopra specificate, sarà cura delle parti abbandonare il giudizio R.G. 1779/2019 instaurato da Benefis srl avanti il Tribunale di Pesaro.

| | |
|-----------------------|----------|
| Numero: 496/AORMNDGEN | Pag. |
| Data: 10/09/2019 | 5 |

Da ultimo, si precisa che, in ossequio alla definizione bonaria della vertenza, la scrivente Azienda non provvederà ad effettuare alcuna segnalazione potenzialmente pregiudizievole per Benefis srl.

Ciò premesso, si sottopone al Direttore Generale, il seguente schema di determina:

1. **di dare atto** dell'accordo transattivo sottoscritto in data 23/07/2019 tra l'Azienda Ospedaliera Marche Nord e la Ditta Benefis S.r.l., allegato al presente provvedimento quale sua parte integrante e sostanziale (all n 1);
2. **di accettare**, da parte della Ditta Benefis S.r.l. il pagamento dell'importo transattivo e omnicomprensivo, a saldo e stralcio, pari a € 7.945,24 corrispondente alla maggior spesa a carico di questa Azienda Ospedaliera per il completamento della fornitura di sacche di raccolta e svuotamento urina, in riferimento al residuo periodo sino al 30 aprile 2020;
3. **di procedere al ritiro in autotutela**, ai sensi dell'art. 21 quinquies della L.241/1990 s.m.i., della determina n. 224/2019, per le motivazioni compiutamente esposte nel documento istruttorio **disponendo**, altresì, in conformità a quanto stabilito nell'accordo transattivo sottoscritto tra le parti, **la risoluzione consensuale del contratto** stipulato con Benefis s.r.l., in data 30/04/2018, all'esito del pagamento di cui al precedente punto 2;
4. **di rinunciare**, in esecuzione dell'accordo transattivo di cui al precedente punto 1, all'escussione della fideiussione prestata da Elba Assicurazioni Spa in favore della ditta Benefis S.r.l. , ai sensi dell'art 103 del Dlgs. N. 50/2016 smi;
5. **di dare atto** che il presente provvedimento verrà pubblicato ai sensi del D.Lgs. n. 50/2016 s.m.i.

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

Il Responsabile della fase istruttoria
Sara Riccardi

- ALLEGATI -

| | |
|-----------------------|----------|
| Numero: 496/AORMNDGEN | Pag. |
| Data: 10/09/2019 | 6 |

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