

DETERMINAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE n.276 del 25 ottobre 2024

OGGETTO: III APPALTO SPECIFICO NELL'AMBITO DELLO SDA DI PRODOTTI FARMACEUTICI PER LA FORNITURA DI FARMACI DESTINATI ALLE AA.SS/AA.OO. DELLA REGIONE CAMPANIA, REGIONE ABRUZZO E REGIONE LOMBARDIA – Revoca in autotutela ai sensi dell'art. 21 quinquies della L. n. 241/1990 della Determinazione n.272 del 22 ottobre 2024 - lotto n. 168.

Premesso

- che la Regione Campania in attuazione dell'art. 6, comma 1, della L.R. n. 28 del 24 dicembre 2003, modificato dall'art. 1, comma 2, lettera d), della L.R. n. 24 del 29 dicembre 2005, ha costituito "una società per azioni unipersonale ai fini della elaborazione e della gestione di un progetto complessivo, finalizzato al compimento di operazioni di carattere patrimoniale, economico e finanziario, da integrarsi con gli interventi per il consolidamento ed il risanamento della maturata debitoria del sistema sanitario regionale e per l'equilibrio della gestione corrente del debito della sanità", denominata So.Re.Sa. S.p.A. con sede in Napoli al Centro Direzionale, Isola G/3;
- che la legge finanziaria n.296 del 27 dicembre 2006, all'art.1, comma 455, ha statuito che: "ai fini del contenimento e della razionalizzazione della spesa per l'acquisto di beni e servizi, le regioni possono costituire centrali di acquisto anche unitamente ad altre regioni, che operano quali centrali di committenza ai sensi dell'articolo 33 del codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture, di cui al decreto legislativo 12 aprile 2006, n. 163, in favore delle amministrazioni ed enti regionali, degli enti locali, degli enti del Servizio sanitario nazionale e delle altre pubbliche amministrazioni aventi sede nel medesimo territorio";
- che l'art. 9 del decreto legge n. 66 del 24 aprile 2014 (Misure urgenti per la competitività e la giustizia sociale), convertito dalla legge 23 giugno 2014, n. 89 prevede al comma 1, che: "Nell'ambito dell'Anagrafe unica delle stazioni appaltanti (...) operante presso l'Autorità per la vigilanza dei contratti pubblici di lavori, forniture e servizi è istituito l'elenco dei soggetti aggregatori di cui fanno parte Consip S.p.A. ed una centrale di committenza per ciascuna regione, qualora costituita ai sensi dell'art. 1 comma 455, della legge 27 dicembre 2006, n. 296" ed, al comma 5, che: "Ai fini del perseguimento degli obiettivi di finanza pubblica attraverso la razionalizzazione della spesa per l'acquisto di beni e servizi, le regioni costituiscono ovvero designano, entro il 31 dicembre 2014, ove non esistente, un soggetto aggregatore secondo quanto previsto al comma 1. (...)";
- che, pertanto, nel perseguimento dei fini sopra indicati, ai sensi del comma 15 dell'art. 6, della L.R. n. 28 del 24/12/2003 della Regione Campania così come modificato dalla L.R. n.5 del 29/05/2021, la So.Re.Sa. costituisce centrale di committenza regionale e soggetto aggregatore ai sensi dell'articolo 9 del decreto-legge 24/04/2014, n. 66 (Misure urgenti per la competitività e la giustizia sociale), convertito dalla legge 23/06/2014, n. 89, che aggiudica appalti pubblici o conclude accordi quadro di lavori, forniture o servizi destinati alle ASL e AO, alle società partecipate in misura totalitaria dalla Regione Campania, ivi comprese quelle in house, ad eccezione di EAV Srl e di Sviluppo Campania S.p.A., agli enti anche strumentali della Regione, diversi da quelli del trasporto su ferro e su gomma, agli enti locali e alle altre pubbliche amministrazioni aventi sede nel medesimo territorio;
- che il D.P.C.M. 11/11/2014 "Requisiti per l'iscrizione nell'elenco dei soggetti aggregatori (...)" all'art. 1, co. 2, ha stabilito che: "resta comunque ferma l'iscrizione all'elenco della Consip S.p.A. e di una centrale di committenza per ciascuna regione ove costituita ai sensi dell'art. 1, comma 455, della legge 27/12/2006, n. 296,

ovvero individuata ai sensi del medesimo art. 9, comma 5, del decreto-legge n. 66 del 2014 convertito dalla legge n. 89/2014”;

- che con la Delibera Anac n. 643 del 22/09/2021, è stata confermata l’iscrizione (già disposta con Delibere n.58/2015, 31/2018 e 781/2019), della So.Re.Sa. S.p.A. per la Regione Campania nell’elenco dei Soggetti Aggregatori di cui al predetto art. 9 del D.L. n. 66 del 24/04/2014 convertito dalla Legge n. 89 del 23/06/2014.

Visti

- il D.lgs. n. 36/2023 “Codice dei contratti pubblici”;
- la L. n. 241/1990 ed in particolare l’art. 21-quinquies che prevede che “per sopravvenuti motivi di pubblico interesse ovvero nel caso di mutamento della situazione di fatto non prevedibile al momento dell’adozione del provvedimento o, salvo che per i provvedimenti di autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici, di nuova valutazione dell’interesse pubblico originario, il provvedimento amministrativo ad efficacia durevole può essere revocato da parte dell’organo che lo ha emanato ovvero da altro organo previsto dalla legge. La revoca determina la inidoneità del provvedimento revocato a produrre ulteriori effetti”;

Dato atto

- che con Determinazione del Direttore Generale n.102 del 23 aprile 2024 successivamente rettificata con Determinazione n.121 del 17 maggio 2024 e n.122 del 20 maggio 2024, è stato indetto il III appalto specifico per la fornitura di farmaci destinati alle AA.SS.RR. della Regione Campania, della Regione Lombardia, e della Regione Abruzzo nell’ambito del Sistema Dinamico di Acquisizione di che trattasi, suddiviso in 357 lotti, per un importo complessivo € 1.216.336.310,21 di cui € 202.722.718,41 titolo di quinto d’obbligo, al netto di iva ed altre imposte e contributi di legge,
- che con la Determinazione n. 102 del 23 aprile 2024 è stato nominato responsabile del procedimento per la fase di affidamento, ai sensi dell’art. 15 co. 4 del D.lgs. 36/2023, il Dott. Francesco Chianese, funzionario in servizio presso So.re.sa;
- che in data 20 maggio 2024 sono scaduti i termini di presentazione delle offerte;
- che entro il termine hanno presentato offerta nr.88 operatori economici per complessive 88 offerte valide;
- che con Determina del Direttore Generale n. 153 del 20 giugno 2024 a seguito di verifica della documentazione amministrativa, si è provveduto ad ammettere, al prosieguo della gara tutti gli operatori economici che hanno presentato offerta tra gli altri anche l’operatore economico Euromed Pharma S.r.l;
- che con Determinazione del Direttore Generale n.218 del 09 settembre 2024, veniva aggiudicato all’operatore economico Euromed Pharma S.r.l il lotto n.168 - Argipressina acetato-inf ev-dosaggio 40 UI fiala, per un importo pari a € 2.097.333,00;

Considerato

- che veniva inviata all’operatore economico Euromed Pharma S.r.l in data 12 settembre 2024, la comunicazione di aggiudicazione ai sensi dell’art 90 co.1 lett. b del D.lgs.36/2023;
- che l’operatore Euromed Pharma S.r.l, in data 12 settembre 2024 a non ancora avvenuta sottoscrizione del relativo contratto, inviava con registro di sistema PI103426-24 del 12 settembre 2024 una comunicazione relativa al prodotto sopra citato con la seguente motivazione “(...) la società Euromed

Pharma S.r.l non risulta più concessionaria del lotto 168 come da comunicazione inviate tempestivamente in fase di transizione” (...);

Dato atto, pertanto, che

- con Determinazione del Direttore Generale n.272 del 22 ottobre 2024 recante “III Appalto specifico nell’ambito dello SDA prodotti farmaceutici per la fornitura di farmaci destinati alle AA.SS/AA.OO. della Regione Campania, Regione Abruzzo e Regione Lombardia – *decadenza aggiudicazione lotto n. 168- Euromed Pharma S.r.l*” veniva:
- dichiarata la decadenza dell’aggiudicazione del lotto n. 168 all’operatore Euromed Pharma S.r.l disposta con Determinazione del Direttore Generale n.218 del 09 settembre 2024;
- disposta l’escussione della garanzia provvisoria di € 14.094,08 presentata da Euromed Pharma S.r.l ai sensi dell’art 106 co.6 del Codice dei contratti pubblici;

Dato atto che

- per il lotto n.168 non vi erano ulteriori offerte e per l’effetto lo stesso risultava non aggiudicabile;
- si procedeva all’invio comunicazione dell’avvenuta decadenza, all’operatore economico Euromed Pharma S.r.l, con registro di sistema PI121743-24 del 23 ottobre 2024, ai sensi dell’art. 90 comma 1 lett. b) e c) del D. Lgs. 36/2023;

Preso atto che

- l’operatore economico Euromed Pharma S.r.l, con nota prot. SoReSa-0016765-2024 del 23/10/2024, inviava una comunicazione con la seguente motivazione “(...) *Alla luce di quanto descritto e scusandoci per l’increscioso disagio verificatosi ma soprattutto per garantire la regolare fornitura del farmaco chiediamo che venga ripristinata l’aggiudicazione a favore di Euromed Pharma Srl facendo decadere i provvedimenti enunciati nella Determinazione n. 272 del 22/10/2024*” (...);
- l’operatore economico Euromed Pharma S.r.l, con medesima nota prot. SoReSa-0016765-2024 del 23/10/2024 dichiarava altresì che “(...) *avrebbe continuato la distribuzione regolarmente, soprattutto per il fatto che il prodotto in questione era un prodotto unico ed era essenziale il rispetto della continuità terapeutica essendo anche prevista l’esecuzione anticipata dell’aggiudicazione*” (...);
- l’operatore economico Euromed Pharma S.r.l, dichiarava “(...) *che l’attività di distribuzione del farmaco in questione è continuata regolarmente* (...);

Precisato che il prodotto di cui al lotto n.168- Argipressina acetato-inf ev-dosaggio 40 UI fiala risulta essere, per motivi tecnici “esclusiva” di uno specifico operatore economico e in particolare che l’operatore economico mantiene tutti i diritti per la distribuzione del farmaco;

Ritenuto pertanto

- di prendere atto della comunicazione dell’operatore economico Euromed Pharma S.r.l giusta nota SoReSa-0016765-2024 del 23/10/2024;
- il sussistere dei presupposti di legge per procedere alla revoca in autotutela in ragione del pubblico interesse di cui all’art 32 della Costituzione e della presa d’atto del mutamento della situazione di fatto non prevedibile al momento dell’adozione della Determinazione 272 del 22 ottobre 2024, ai sensi e agli effetti dell’art. 21 quinquies della Legge n. 241/1990;

Ritenuto pertanto di revocare, ex art 21 quinquies della Legge n. 241/1990, la Determinazione 272 del 22 ottobre 2024, determinando la reviviscenza della Determinazione del Direttore Generale n.218 del 09 settembre 2024 nella parte in cui dispone l'aggiudicazione del lotto n.168, così come riportata nell'allegato 1;

Dato atto che per effetto delle intervenute modifiche, nonché delle aggiudicazioni disposte con Determinazioni del Direttore Generale nn.192/2024 -203/2024-218/2024-238/2024-254/2024-269/2024 e 273/2024, risulta complessivamente aggiudicato il III° appalto specifico per la fornitura di farmaci destinati alle AA.SS.RR. della Regione Campania, della Regione Lombardia, e della Regione Abruzzo nell'ambito del Sistema Dinamico di Acquisizione per un importo complessivo pari a € 727.728.650,15;

Dato atto della verifica di regolarità amministrativa della Direzione Affari Legali trasmessa alla Direzione Generale.

Tanto premesso, il Direttore Generale f.f., in base ai poteri conferitigli con verbale del Consiglio di amministrazione del 30 agosto 2024.

DETERMINA

per i motivi citati in premessa, che si intendono integralmente richiamati

- 1. di prendere atto** della comunicazione ricevuta con registro di sistema SoReSa-0016765-2024 del 23/10/2024;
- 2. di prendere atto** che il prodotto di cui al lotto n.168- Argipressina acetato-inf ev-dosaggio 40 UI fiala risulta essere, per motivi tecnici "esclusiva" di uno specifico operatore economico e in particolare che l'operatore economico mantiene tutti i diritti per la distribuzione del farmaco;
- 3. di prendere atto** del sussistere dei presupposti di legge per procedere alla revoca in autotutela in ragione del pubblico interesse di cui all'art 32 della Costituzione e del mutamento della situazione di fatto non prevedibile al momento dell'adozione della Determinazione 272 del 22 ottobre 2024, ai sensi e agli effetti dell'art. 21 quinquies della Legge n. 241/1990;
- 4. di revocare** ai sensi e agli effetti dell'art. 21 quinquies della Legge n. 241/1990, la Determinazione del Direttore Generale n.272 del 22 ottobre 2024;
- 5. di dare atto** che per effetto della revoca ai sensi e agli effetti dell'art. 21 quinquies della Legge n. 241/1990 della già menzionata Determinazione, si determina la reviviscenza della Determinazione del Direttore Generale n.218 del 09 settembre 2024 nella parte in cui dispone l'aggiudicazione del lotto n.168, così come riportata nell'allegato 1;
- 6. di dare atto** per effetto delle intervenute modifiche, nonché delle aggiudicazioni disposte con Determinazioni del Direttore Generale nn.192/2024 -203/2024-218/2024-238/2024-254/2024-269/2024 e 273/2024, risulta complessivamente aggiudicato il III° appalto specifico per la fornitura di farmaci destinati alle AA.SS.RR. della Regione Campania, della Regione Lombardia, e della Regione Abruzzo nell'ambito del Sistema Dinamico di Acquisizione per un importo complessivo pari a € 727.728.650,15;
- 7. di dare comunicazione** del presente provvedimento all'operatore economico Euromed Pharma S.r.l;
- 8. di pubblicare** il presente atto sul sito internet www.soresa.it, nella sezione "societàtrasparente/provvedimenti/provvedimentidirigenti/determinazioni", ai sensi dell'art. 28 del D.lgs. 36/2023.

Il presente atto è immediatamente esecutivo.

Il Direttore Generale f.f.
Avv. Fabio Aprea

Pubblicato il 25.10.2024

DIREZIONE GENERALE

So.Re.Sa. S.p.A. con socio unico - Società Regionale per la Sanità
Sede legale: Centro Direzionale / Isola G3 - Napoli (80143)
Capitale sociale 500.000,00 i.v. - Codice Fiscale e Partita I.V.A. 04786681215 - Iscritta al Registro delle Imprese di Napoli
Tel.: 081 21 28 174 - www.soresa.it - e-mail: segreteria@soresa.it - pec: soresa@pec.soresa.it