

DETERMINAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE n. 142 del 08 novembre 2012

OGGETTO: applicazioni penali contratto Rep. 104/2011 ditta Fresenius Kabi srl relativo alla fornitura di prodotti per medicina trasfusionale.

PREMESSO

- che la Regione Campania in attuazione dell'art. 6, comma 1, della L.R. n. 28 del 24/12/2003, modificato dall'art. 1, comma 2, lettera d), della L.R. n. 24 del 29/12/2005, 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 C1;
- che la Regione Campania con l'art. 2 della L.R. 24 del 29/12/2005, ha aggiunto all'art.6 della L.R. n. 28 del 24.12.2003, tra l'altro,

- il comma 15, sostituito dal comma 229 dell'art. 1 della L.R. n. 4 del 15.03.2011, che stabilisce: " la So.Re.Sa., centrale unica d'acquisto, è titolare in via esclusiva delle funzioni di acquisto e fornitura dei beni e attrezzature sanitarie e dei servizi non sanitari delle AA.SS.LL. e delle AA.OO.";
- il comma 16 che stabilisce: "la So.Re.Sa., previa deliberazione della Giunta Regionale di approvazione dei suddetti piani e procedure, espleta, in coordinamento con le AA.SS.LL. e le AA.OO., le procedure acquisitive in essi stabiliti".

- che la legge finanziaria n.311 del 30 dicembre 2004 all'art.1, comma 180, ha previsto la stipula e la sottoscrizione di un apposito accordo, che individui gli interventi necessari per il perseguimento dell'equilibrio economico, quale condizione necessaria per la riattribuzione alla Regione interessata del maggiore finanziamento anche in maniera parziale e graduale, subordinatamente alla verifica della effettiva attuazione del programma;
- che la legge finanziaria n.296 del 27 dicembre 2006, all'art.1, comma 155, 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 in data 13 marzo 2007 è stato stipulato l'Accordo tra il Ministro della salute, il Ministro dell'economia e delle finanze per il contenimento dei debiti sanitari;
- che la Regione Campania, con delibera n.460 del 20 marzo 2007, ha approvato il Piano di Rientro di individuazione degli interventi per il perseguimento dell'equilibrio economico ai sensi dell'art. 1, comma 180 della legge 30 dicembre 2004, n.311;

So.Re.Sa. Spa - con unico Socio
Sede legale:
Centro Direzionale Isola C1 80143
Napoli

Tel. 081 2128174
FAX 081 7500012
www.soresa.it

Capitale sociale
Euro 500.000,00
Interamente versati

Codice Fiscale, Partita
I.V.A. ed iscrizione al
Registro delle Imprese di
Napoli 04786681215

- che la Giunta Regionale, con delibera n. 515 del 30 marzo 2007, ha dettagliato le funzioni di So.Re.Sa. S.p.a. in materia di centralizzazione degli acquisti e con delibera 1452 del 3.08.07 oltre alla determinazione delle modalità di esecuzione delle funzioni di acquisto centralizzate, ha approvato lo schema di Accordo di Programma, sottoscritto in data 8.10.2007, finalizzato ad attribuire a SORESA S.p.a. le funzioni per l'acquisizione centralizzata di beni, attrezzature e servizi non sanitari, da svolgersi mediante la stipula di Convenzioni quadro cui le Aziende Sanitarie devono di volta in volta attingere;
- che il Consiglio dei Ministri nella seduta del 24.07.09 ha deliberato il completamento del processo di razionalizzazione della spesa per l'acquisto di beni e servizi, con particolare riferimento al sistema centralizzato degli acquisti, alla standardizzazione dei beni e dei servizi da acquisire, alla ottimizzazione della rete logistica e distributiva;
- che in data 18 luglio 2011 il Commissario ad acta per la prosecuzione del Piano di rientro del Settore sanitario ha emanato il decreto n. 58 recante "Disposizioni urgenti in materia di centralizzazione degli acquisti", con il quale, recependo i nuovi interventi normativi, ha dettagliato le nuove modalità di programmazione ed acquisizione centralizzata dei beni, attrezzature e servizi sanitari e non della stazione appaltante regionale;

RILEVATO

- che con determina del Direttore Generale n. 33 del 21/03/2011, So.Re.Sa. s.p.a. ha aggiudicato alla ditta Fresenius Kabi Italia s.r.l. (in seguito, Fresenius) i lotti 5, 13.3 e 14 relativi alla procedura aperta per l'affidamento della fornitura di prodotti per medicina trasfusionale;
- che in data 01/06/2011, le parti hanno sottoscritto il contratto di appalto rep. n. 104/2011;
- che con nota prot. U002790 del 2/03/2012, il Responsabile dell'Esecuzione del Contratto ha richiesto alle Aziende Sanitarie/Ospedaliere destinatarie della fornitura di attestare che tutte le apparecchiature consegnate dalla ditta Fresenius risultassero nuove e di tecnologia avanzata e pertanto conformi a quanto prescritto dall'art. 1 del Capitolato Speciale di appalto;
- che dai riscontri ricevuti, ed in particolare dalle note prot. Soresa E003384 ed E003387 del 14/03/2012, è emerso che presso la A.S.L. di Caserta e l'A.O. "A. Cardarelli" parte dei prodotti consegnati si presentavano in evidente stato di usura e pertanto difformi dalle prescrizioni del capitolato innanzi citate;
- che alla luce della documentazione acquisita, il Responsabile dell'esecuzione del contratto ha proposto con nota prot. E003850 del 20/03/2012 la risoluzione del contratto e, pertanto, con nota prot. U004239 del 27/03/2012, So.Re.Sa., ai sensi dell'art. 7 della L. n. 241/1990, ha comunicato a Fresenius l'avvio del procedimento di risoluzione contrattuale per violazione degli artt. 1 del Capitolato Speciale ed 8 del contratto di appalto;
- che con nota prot. 1536 del 17/04/2012, anche l'A.S.L. Na3 Sud ha segnalato che i due strumenti Compomat G4 consegnati presso l'U.O.C. di Medicina trasfusionale risultavano palesemente usurati;
- che con nota prot. U005267 del 14/04/2012, So.Re.Sa. ha pertanto contestato alla ditta tale ulteriore circostanza ad integrazione di quanto già segnalato nella comunicazione di avvio del procedimento;

2

G

A

A

So.Re.Sa. Spa - con unico Socio
Sede legale:
Centro Direzionale Isola C1 80143
Napoli

Tel. 081 2128174
FAX 081 7500012
www.soresa.it

Capitale sociale
Euro 500.000,00
Interamente versati

Codice Fiscale, Partita
I.V.A. ed iscrizione al
Registro delle Imprese di
Napoli 04786681215

- che nell'ambito del contraddittorio procedimentale, la ditta ha fatto pervenire controdeduzioni, acquisite al prot. Soresa E005532 del 23/04/2012, con le quali ha espressamente riconosciuto di aver consegnato apparecchiature ricondizionate, sostenendo che la consegna, dettata dalla necessità di soddisfare nell'immediato le esigenze delle Aziende, avesse natura meramente temporanea e con previsione di tempestiva sostituzione delle stesse con strumentazione nuova, non appena disponibile;
- che a sostegno di tale assunto, la ditta ha segnalato di non aver imputato alcun costo di noleggio per i macchinari ricondizionati forniti in via temporanea e di aver nel frattempo provveduto alla sostituzione degli stessi;
- che a seguito delle controdeduzioni presentate dalla ditta, il C.d.A. di Soresa, in data 27/04/2012 ha affidato all'ing. Catalano - ingegnere clinico dell'Area Centralizzazione Acquisti della società regionale - l'incarico di verificare l'avvenuta effettiva sostituzione dei macchinari;

Vista la relazione dell'ing. Catalano acquisita al prot. Soresa E010981 del 9/08/2012 dalla quale risulta che la ditta Fresenius Kabi s.r.l. effettivamente aveva consegnato alcune apparecchiature ricondizionate/non nuove anche se progressivamente sostituite con quelle nuove di fabbrica;

Considerato

- che con nota prot. n. 15008 del 2 ottobre 2012 è stato richiesto all'Avvocatura Regionale parere in ordine alla condotta della ditta Fresenius per avere consegnato apparecchiature ricondizionate in luogo di macchinari nuovi di tecnologia avanzata, come richiesto dal capitolato e se tale condotta potesse integrare, ai sensi dell'art. 8 del contratto di appalto, una violazione degli impegni negoziali tale da indurre la Società a risolvere il vincolo contrattuale;

Vista la nota prot. n. E04414 del 31/10/2012 con la quale l'Avvocatura Regionale ha rilevato che la sostituzione delle apparecchiature ricondizionate configurandosi di fatto come tardivo adempimento ha, comunque, consentito a Soresa ed alle aziende sanitarie interessate alla fornitura il raggiungimento dell'interesse garantito dal contratto incompatibile con la sussistenza del presupposto del grave inadempimento;

Ritenuto

- alla luce delle osservazioni espresse dall'Avvocatura nel parere suddetto di non doversi procedere alla risoluzione contrattuale, configurandosi piuttosto ritardo nell'esatto adempimento contrattuale da parte dell'operatore economico medesimo;
- pertanto, di dovere applicare l'art. 6 del contratto di appalto che prevede l'applicazione di penale "per ogni giorno naturale consecutivo di ritardo (...) pari all'uno per cento dell'ammontare dell'ordine";

Rilevato

- che sulla base delle verifiche effettuate sulla piattaforma ordini di Soresa e dall'esame della documentazione acquisita dalle aziende sanitarie interessate alla fornitura l'ammontare delle penali, come da prospetto allegato, per giorni di ritardo nelle consegne dovute ammonta a complessivi € 715.100,08;

Ritenuto di trattenere l'importo delle penali dalle fatture emesse in relazione al suddetto affidamento dalla ditta Fresenius Kabi e, ove queste non bastassero, dalla cauzione definitiva, in applicazione del medesimo articolo 6 del contratto;

Tanto premesso, il Direttore Generale, in virtù dei poteri conferitegli con verbale del Consiglio di Amministrazione del 15.06.2012,

DETERMINA

Per le motivazioni indicate in premessa che di seguito si intendono integralmente riportate:

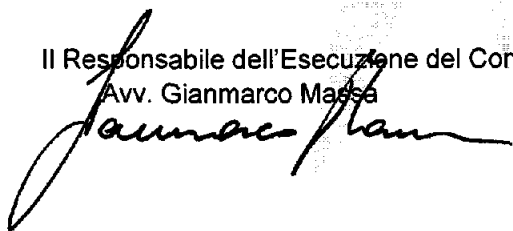
1) di archiviare il procedimento di risoluzione contrattuale avviato da Soresa con nota prot. U004239 del 27/03/2012;

2) di procedere all'applicazione delle penali per ritardo nelle consegne da parte della ditta Fresenius Kabi ai sensi dell'art. 6 del contratto di appalto, per l'ammontare di € 715.100,08 come dettagliatamente indicato nei prospetti allegati alla presente determinazione;

3) di notificare la presente determinazione alla Ditta Fresenius Kabi s.r.l.

Il presente atto è immediatamente esecutivo.

Il Responsabile dell'Esecuzione del Contratto
Avv. Gianmarco Massa



Il Direttore Generale
Dott. Mario Vasco

