



REGIONE SICILIANA

**AZIENDA OSPEDALIERO-UNIVERSITARIA
POLICLINICO "G. RODOLICO – SAN MARCO"**

CATANIA

DELIBERAZIONE N° **759** DEL **31 MAR 2023**

OGGETTO: Presa atto sentenza del TAR Sicilia Sez. di Catania n.693 del 3 marzo 2023 e del ricorso in appello presentato dalla Fresenius Kabi s.r.l avanti al Consiglio di Giustizia Amministrativa per la Regione Siciliana avverso la suddetta sentenza - Procedura aperta per la fornitura in "SERVICE", in somministrazione continuata per cinque anni, distinta in lotti unici ed inscindibili di separatori cellulari e materiale di consumo per aferesi terapeutica, aferesi produttiva, fotoaferesi e raccolta cellule staminali.

Settore proponente:
U.O.C. Acquisti e Logistica

Bilancio 2022-2027

C.E. 30121201 – 30121202 –30101230

Il Responsabile dell'istruttoria

()

Il Referente dell'Area Diagnostici e Farmaci

(Francesco Piscuso)

Il presente atto non comporta spese

Il Direttore del Settore
(Dr. Calogero Raffaele Addamo)

Settore Economico – Finanziario e Patrimoniale

Bilancio 2021 *Vedi Delib. 1381*

Registrazione n° *547/2023*

Si attesta la compatibilità economica della spesa

Il Funzionario

**Il Responsabile Settore Economico – Finanziario e
Patrimoniale**

IL DIRETTORE GENERALE

Dr. Gaetano Sirna

Nominato con D.P.

n. 613/Serv. 1°/S.G. del 29 ottobre €2020

Con la presenza

del Direttore Amministrativo Dr. Rosario Fresta

del Direttore Sanitario Dr. Antonio Lazzara

E con l'assistenza quale Segretario verbalizzante del

Dott. _____

Premesso:

- che con deliberazione del D.G. n. 1828 dell'11 agosto 2022, è stata aggiudicata la procedura aperta, per la fornitura in "SERVICE", in somministrazione continuata per cinque anni, distinta in 4 lotti unici ed inscindibili di separatori cellulari e materiale di consumo per aferesi terapeutica, aferesi produttiva, fotoaferesi e raccolta cellule staminali, per l'importo complessivo quinquennale di **€.2.904.980,93 IVA compresa** per come segue:

Lotto 1 - CIG 84803573FB

Oggetto: Aferesi Terapeutica

1. **FRESENIUS KABI ITALIA SRL** – offre 753.925,55 € punti 30,00 + punteggio tecnico 70,00 = punti 100,00 – Aggiudicataria.
2. **TERUMO BCT ITALIA SRL UNIPERSONALE** – offre 1.157.500,00 € punti 19,54 + punteggio tecnico 51,33 = punti 70,87

Lotto 2 - CIG 8480427DBC

Oggetto: Plasmafiltrazione

1. **KLINICOM S.R.L.** – offre 427.000,00 € punti 30,00 + punteggio tecnico 70,00 = punti 100 – Aggiudicataria.

Lotto 4 - CIG 8480444BC4

Oggetto: Fotoaferesi

1. **FRESENIUS KABI ITALIA SRL** – offre 1.203.284,90 € punti 30,00 + punteggio tecnico 67,02 = punti 97,02 – Aggiudicataria.
2. **Therakos EMEA Limited** – offre 1.700.000,00 € punti 21,234 + punteggio tecnico 70,00 = punti 91,234.

- Che, per il lotto 3 non è pervenuta alcuna offerta è stato dichiarato deserto per mancanza di offerte.
- Che con ricorso n.1476/2022 la ditta Therakos EMEA Limited ha impugnato innanzi al TAR Sicilia Sez di Catania l'aggiudicazione alla ditta Fresenius Kabi Italia s.r.l. relativamente al lotto 4.
- Che con Ordinanza n.630 del 29 novembre 2022 è stata respinta la domanda cautelare proposta dalla ricorrente Therakos Emea Limited.
- Che con nota Prot.n.4360 del 23/01/2023, è stato stipulato il contratto di fornitura tra questa A.O.U. Policlinico G. Rodolico San Marco e la ditta Fresenius Kabi Italia s.r.l. autorizzando quest'ultima alla consegna delle apparecchiature.
- Che con sentenza n.693 del 3 marzo 2023 il TAR Sicilia Sez. Di Catania ha accolto il ricorso proposto dalla ditta Therakos Emea Limited ed ha annullato la deliberazione n.1828 dell'11 agosto 2022, dichiarando l'inefficacia del contratto eventualmente sottoscritto tra quest'AOU Policlinico G. Rodolico e la ditta Fresenius Kabi Italia s.r.l. ed ha disposto l'aggiudicazione in favore della società ricorrente Therakos Emea Limited, fatte salve le verifiche di legge.
- Che a mezzo pec assunta al protocollo in data 20/03/2023, Prot.n.16333 l'avv. F. Battaglia ha comunicato a quest'A.O.U. Policlinico G. Rodolico San Marco che la citata Fresenius Kabi Italia s.r.l. ha notificato l'atto di appello avanti al Consiglio di Giustizia Amministrativa per la Regione Siciliana avverso la sentenza n.693-2023 del TAR Sicilia Sezione di Catania di cui sopra.

Visti:

- La pec del 6 marzo 2023 con la quale la società ditta Therakos Emea Limited ha richiesto di conoscere i tempi e le modalità per dare inizio alla fornitura per come disposto dalla sentenza n.693/2023 del TAR Sicilia Sez di Catania.
- La nota del 9 marzo 2023 con la quale la società Fresenius Kabi Italia s.r.l., dopo aver chiarito di aver provveduto, a seguito della stipula del contratto, alla consegna della strumentazione per la quale in data 13 marzo 2023 era previsto il collaudo, ha comunicato di aver sospeso l'esecuzione dell'appalto ed ha richiesto indicazioni urgenti in merito a questa A.O.U. Policlinico G. Rodolico San Marco.

Considerato:

1. Che, per come tra l'altro anticipato tra le righe della sentenza dal TAR Sicilia Sez. di Catania, occorre effettuare sulla nuova ditta aggiudicataria le verifiche di legge in merito al possesso dei requisiti di cui all'art.80 del D.lgs 50/2016.
2. Che il nuovo contratto con la ditta Therakos Emea Limited potrà essere stipulato solo dopo l'esito delle citate verifiche già avviate dal Settore Acquisti e Logistica ed a cui l'aggiudicazione disposta dal TAR è condizionata.
3. Che occorre, altresì, tenere conto che nell'atto di appello presentato dalla Fresenius Kabi Italia s.r.l. è stata prodotta anche istanza cautelare per il quale il CGA per la Regione Sicilia si deve ancora pronunciare.
4. Che, nelle more del dirimersi della controversia in questione e nelle more delle verifiche di legge in corso di effettuazione in capo alla ditta Therakos Emea Limited (necessarie e propedeutiche alla firma del contratto), occorre garantire all'U.O.C. di Immunoematologia e Medicina Trasfusionale interessata alla fornitura la continuità degli approvvigionamenti dei prodotti oggetto del presente appalto.
5. Che attualmente la fornitura viene eseguita dalla medesima ditta Therakos Emea Limited aggiudicataria del precedente appalto giusta delibera di Agg. n.381 del 28 maggio 2015 in prosecuzione tecnica fino al 31 marzo 2023.

Ritenuto, per quanto sopra esposto:

- Prendere atto della sentenza del TAR Sicilia Sez. di Catania n.693-2023 e del ricorso in appello presentato dalla Fresenius Kabi s.r.l. avanti al Consiglio di Giustizia Amministrativa per la Regione Siciliana avverso la suddetta sentenza, per effetto dei quali:
 - ✓ Annullare l'efficacia della delibera n.1828 dell'11 agosto 2022 nella parte relativa all'aggiudicazione del lotto 4 alla ditta Fresenius Kabi Italia s.r.l..
 - ✓ Annullare il contratto stipulato con la ditta Fresenius Kabi Italia S.r.l. per effetto dell'inefficacia dello stesso dichiarata dal TAR Sicilia Sez. di Catania.
 - ✓ Aggiudicare la fornitura del **Lotto 4 Fotoaferesi (CIG 8480444BC4)** alla ditta Therakos Emea Limited per l'importo complessivo quinquennale di € 1.700.000,00 oltre IVA, dando mandato al Settore Acquisti e Logistica di procedere alla stipula del contratto all'esito favorevole delle verifiche di legge in corso in capo alla citata ditta e fatto salvo l'accoglimento dell'istanza cautelare richiesta con il ricorso in appello al CGA della Regione Siciliana dalla ditta Fresenius Kabi Italia S.r.l.
 - ✓ Fare riserva di rimodulare la spesa preventivata con n°1828 del 11/08/2022 non appena saranno sciolte le riserve relative alla tempistica della stipula del sopra indicato contratto ed all'esito dell'istanza cautelare sopra indicata.

Ritenuto, altresì, opportuno:

- Disporre la prosecuzione contrattuale del contratto attualmente vigente con la ditta Therakos Emea Limited giusta Deliberazione n.381 del 28/06/2015 nelle more della stipula del nuovo contratto di fornitura che sarà sottoscritto tra le parti all'esito favorevole dei controlli di legge già avviati dal Settore Acquisti e Logistica, sempre nel caso in cui non venga accolta l'istanza cautelare presentata in Appello dalla Fresenius Kabi Italia S.r.l. e per il quale il CGA per la Regione Sicilia si deve ancora pronunciare, prevedendo in via prudenziale fino al 30 giugno 2023 le seguenti somme:

Anno 2023

Contratti 2015/919 da sub. 0 a sub 5

- Prevedere un incremento di € 280.000,00 sul C.E. 30121202.
- Prevedere un incremento di € 5.000,00 sul C.E. 30121201.
- Prevedere un incremento di € 7.100,00 sul C.E. 30101230
- **Confermare** nelle restanti parti il contenuto della deliberazione n.1828 dell'11 agosto 2022.
- **Dotare** il presente atto della clausola dell'immediata esecutività al fine di non interrompere l'attività assistenziale dell'U.O.C. di Immunoematologia e Medicina Trasfusionale dell'Azienda.

Preso atto della proposta, come avanzata dal Responsabile del Settore, che con la sottoscrizione del presente provvedimento ne attesta la regolarità formale e la legittimità sostanziale.

Sentito il parere favorevole del Direttore Amministrativo e del Direttore Sanitario.

DELIBERA

Per i motivi esposti in premessa, che qui si intendono ripetuti e trascritti:

- Prendere atto della sentenza n. n.693 del 3 marzo 2023 del TAR Sicilia Sez. di Catania e del ricorso in appello presentato dalla Fresenius Kabi s.r.l. avanti al Consiglio di Giustizia Amministrativa per la Regione Siciliana avverso la suddetta sentenza, per effetto dei quali:
 - ✓ Annullare l'efficacia della delibera n.1828 dell'11 agosto 2022 nella parte relativa all'aggiudicazione del lotto 4 alla ditta Fresenius Kabi Italia s.r.l.
 - ✓ Annullare il contratto stipulato con la ditta Fresenius Kabi Italia S.r.l. per effetto dell'inefficacia dello stesso dichiarata dal TAR Sicilia Sez. di Catania.
 - ✓ Aggiudicare la fornitura del **Lotto 4 Fotoferesi (CIG 8480444BC4)** alla ditta Therakos Emea Limited per l'importo complessivo quinquennale di € 1.700.000,00 oltre IVA, dando mandato al Settore Acquisti e Logistica di procedere alla stipula del contratto all'esito favorevole delle verifiche di legge in corso in capo alla citata ditta e fatto salvo l'accoglimento dell'istanza cautelare e richiesta con il ricorso in appello al CGA della Regione Siciliana dalla ditta Fresenius Kabi Italia S.r.l.
- Fare riserva di rimodulare la spesa preventivata con n°1828 del 11/08/2022 non appena saranno sciolte le riserve relative alla tempistica della stipula del sopra indicato contratto ed all'esito dell'istanza cautelare sopra indicata.
- **Disporre** la prosecuzione contrattuale del contratto attualmente vigente con la ditta Therakos Emea Limited giusta Deliberazione n.381 del 28/06/2015 nelle more della stipula del nuovo contratto di fornitura che sarà sottoscritto tra le parti all'esito favorevole dei controlli di legge già avviati dal Settore Acquisti e Logistica, prevedendo in via prudenziale fino al 30 giugno 2023 le seguenti somme:
 - Anno 2023**
 - Contratti 2015/919 da sub. 0 a sub 5**
 - Prevedere un incremento di € 280.000,00 sul C.E. 30121202.
 - Prevedere un incremento di € 5.000,00 sul C.E. 30121201.
 - Prevedere un incremento di € 7.100,00 sul C.E. 30101230
- **Confermare** nelle restanti parti il contenuto della deliberazione n.1828 dell'11 agosto 2022.
- **Dare immediata esecutività** al presente atto, al fine di consentire l'approvvigionamento dei reagenti necessari ad assicurare l'attività delle UU.OO. dell'Azienda.

Il Responsabile del Settore proponente _____

IL DIRETTORE GENERALE Dr. Gaetano Sirna _____

IL DIRETTORE AMMINISTRATIVO Dr. Rosario Fresta _____

IL DIRETTORE SANITARIO Dr. Antonio Lazzara _____

IL SEGRETARIO VERBALIZZANTE _____

La presente deliberazione viene pubblicata all'albo dal 01/06/2023 al ____/____/____

Si certifica che la presente deliberazione è stata pubblicata mediante affissione all'albo dell'Azienda il _____ ai sensi dell'art.65 c.2 L.R. 25/93 come sostituito dall'art.53 L.R. 30/93 e che contro la stessa non è stata prodotta opposizione

Catania li _____

IL RESPONSABILE