

**SERVIZIO SANITARIO  
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA  
ATS - AREA SOCIO SANITARIA LOCALE DI ORISTANO**

Proposta n. 482/2017

**DETERMINAZIONE DIRETTORE ASSL N. 419 DEL 05/06/2017**

**STRUTTURA PROPONENTE: SERVIZIO PROVVEDITORATO**

Dott.ssa Rosalba Muscas

**OGGETTO: revoca propria Determinazione n° 157 del 29/03/2017 concernente “*indizione procedura Negoziata, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. b), del D. Lgs. n° 50/2016, sulla piattaforma telematica Sardegna-CAT, per l'affidamento, in concessione, ai sensi dell'art. 17, comma 1, lett. a), del D. Lgs. n° 50/2016, di spazi aziendali della ASSL di Oristano, da destinare all'installazione di distributori automatici di alimenti e bevande, per il periodo di anni due (2)*”.**

Con la presente sottoscrizione si dichiara che l'istruttoria è corretta, completa nonché conforme alle risultanze degli atti d'ufficio, per l'utilità e l'opportunità degli obiettivi aziendali e per l'interesse pubblico.

L'Estensore/Referente istruttoria: Dott. Paolo Sanna ( \_\_\_\_\_ )  
Il Responsabile del Procedimento: Dott.ssa Fabiola Murgia ( \_\_\_\_\_ )  
Il Direttore del Servizio Provveditorato: Dott.ssa Rosalba Muscas ( \_\_\_\_\_ )

La presente Determinazione è soggetta al controllo preventivo di cui al comma 1 dell'art. 29 della L.R. 10/2006 e ss.mm.ii.

SI

NO  
X

Si attesta che la presente determinazione viene pubblicata nell'Albo Pretorio on-line dell'ASSL di Oristano, dal 05/06/2017 al 19/06/2017

Il Responsabile del Servizio Affari Generali e Legali Dott.ssa Antonina Daga ( \_\_\_\_\_ )

## IL DIRETTORE DEL SERVIZIO PROVVEDITORATO

**Vista** la Deliberazione del Direttore Generale n°140 del 29/12/2016, di nomina del Dott. Mariano Meloni, Direttore dell'Area Socio Sanitaria Locale di Oristano.

**Vista** la Deliberazione del Commissario Straordinario n° 391 del 22/06/2016 con la quale è stato conferito l'incarico quinquennale di direzione della struttura complessa Provveditorato alla Dr.ssa Rosalba Muscas.

**Dato atto** che il soggetto che propone il presente atto non incorre in alcuna delle cause di incompatibilità previste dalla normativa vigente, con particolare riferimento al Codice di Comportamento dei Pubblici Dipendenti e alla Normativa Anticorruzione e che non sussistono, in capo allo stesso, situazioni di conflitto di interesse in relazione all'oggetto dell'atto, ai sensi della Legge n°190 del 06/11/2012 e norme collegate.

**Richiamato** il Decreto Legislativo del 14 marzo 2013, n° 33 di *"Riordino della disciplina riguardante il diritto di accesso civico e gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte delle Pubbliche Amministrazioni"*, (G.U. n° 80 del 05/04/2013), in materia di trattamento dei dati personali, con particolare riferimento all'art. 5 Bis c. 2 lett. a) ai sensi del quale viene garantita la protezione dei dati personali, in conformità con la disciplina legislativa in materia e nel rispetto del quale i dati sensibili costituenti e richiamati nel presente provvedimento sono esclusi dalla pubblicazione.

### **Premesso**

-che con Deliberazione C.S. n° 795 del 12/12/2016 è stato approvato lo schema di Avviso esplorativo e il relativo modello di istanza per la manifestazione di interesse, finalizzati all'espletamento della procedura Negoziata telematica, sulla piattaforma Sardegna-CAT, ex art. 36, comma 2, lett. b), per l'affidamento, in concessione, ai sensi dell'art. 17, comma 1, lett. a), del D. Lgs. n° 50/2016, di spazi aziendali, presso i PP.OO. ed extra-ospedalieri di questa ASSSL, da destinare al servizio di distribuzione di alimenti e bevande, da aggiudicarsi con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, ex art. 95, comma 2, del D. Lgs. n° 50/2016;

-che con Determinazione del Direttore ASSSL n° 157 del 29/03/2017, a seguito della pubblicazione dell'Avviso esplorativo di cui sopra, è stata indetta relativa procedura per l'affidamento in argomento.

**Dato atto** che con nota del 27/04/2017 (prot. arrivo ASSSL n°155563 del 02/05/2017) la Ditta "Ivs Italia SpA" di Seriate (Bg), partecipante alla gara su propria richiesta d'invito pervenuta a seguito di pubblicazione di Avviso per manifestazione d'interesse, ha presentato istanza di annullamento, in autotutela, della procedura di gara in oggetto, in forza di quanto disposto dall'art. 167 del D. Lgs. n° 50/2016 e ss.mm.ii., ovvero, per non essere stato indicato, negli atti di gara, il valore della concessione, costituito dal fatturato totale, per tutta la durata del contratto, da stimare a cura dell'Amministrazione aggiudicatrice quale corrispettivo dei servizi oggetto della concessione, il cui calcolo deve essere definito al momento dell'invio del bando o dell'avvio della procedura.

**Atteso** che, a seguito della predetta istanza, anteriormente allo scadere dei termini per la presentazione delle offerte, è stato trasmesso, tramite la piattaforma elettronica della gara, alle Ditte partecipanti (tutte individuate a seguito del procedimento di manifestazione d'interesse,

formalizzato tramite la pubblicazione di relativo Avviso), apposito Avviso in data 02/05/2017, di sospensione dei termini per la presentazione di chiarimenti e offerte, rinviando ad ulteriore successiva comunicazione i nuovi termini di gara.

**Dato atto** che la mancata preventiva indicazione dei summenzionati fatturati afferenti all'appalto in oggetto è derivata dalla particolare tipologia di affidamento in oggetto, ritenuta, anche dalla stessa giurisprudenza, atipica, difatti indetta ai sensi dell'art. 17, comma 1, lett. a), del D. Lgs. n° 50/2016 (**Art. 17. Esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessione di servizi. – 1. Le disposizioni del presente codice non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi: a) aventi ad oggetto l'acquisto o la locazione, quali che siano le relative modalità finanziarie, di terreni, fabbricati esistenti o altri beni immobili o riguardanti diritti su tali beni**”).

### **Atteso**

-che, come disposto da consolidata giurisprudenza, la natura giuridica dell'affidamento in oggetto è inequivocabilmente quella di concessione (ed in particolare di concessione di servizio), e non di mero appalto, poiché l'affidamento in oggetto si sostanzia nella concessione di spazi (solo strumentale) da destinare all'installazione di distributori automatici, finalizzata alla concessione del servizio (elemento sostanziale dell'affidamento) per la somministrazione di alimenti e bevande (dietro il pagamento, o meno, di relativo canone), che differisce, appunto, dal mero appalto, per i differenti soggetti coinvolti, pari a due nel mero appalto (Ditta e Stazione Appaltante) e tre nella concessione (alle due Parti del mero appalto si aggiunge, nella concessione, l'utenza);

-che, pertanto, trattandosi di concessione, e, in particolare, di concessione di servizio, deve essere preventivamente specificato, così come dispone l'art. 167 del vigente Codice degli Appalti (*“Metodi di calcolo del valore stimato delle concessioni”*), il fatturato totale stimato derivante dal Contratto in affidamento (come pure di ogni altro elemento utile per poter definire l'offerta, quale l'ubicazione dei Presidi, i bacini d'utenza, il numero di dipendenti per Presidio, ecc.), non potendosi considerare, in alcun modo sussistenti, nella fattispecie in oggetto, le esclusioni previste dall'art. 17 del D. Lgs. n° 50/2017 (al riguardo si citano, a mero titolo esemplificativo, relativa giurisprudenza di riferimento: *Deliberazione AVCP 2013 avente ad oggetto attività di ristoro - concessione di servizio*, Consiglio di Stato, sez. III, 18.10.2016 n° 4343, TAR Toscana n° 173/2017, Consiglio di Stato, Sez. V, 20 febbraio 2017, n° 748).

**Ritenuto** di dover fare propria l'interpretazione data dalla summenzionata giurisprudenza in merito alla necessità ed opportunità di indicare, negli atti di gara, i fatturati e gli ulteriori elementi tecnico-economici, come sopra citati, tutelando tutti i partecipanti alla gara (“par condicio”) nell'ovviare all'incertezza sul valore economico della concessione e nel consentire, alle stesse, di poter formulare la propria offerta disponendo dei dati essenziali per la corretta valutazione della fattibilità e convenienza del servizio, oggetto di concessione.

**Tutto ciò premesso**, ritenuto di dover revocare, per le motivazioni come sopra addotte, l'indizione della gara in oggetto, disposta con Determinazione Direttore ASL n° 157 del 29/03/2017 ,

## **PROPONE L'ADOZIONE DELLA DETERMINAZIONE**

**1) di revoca** della procedura Negoziata telematica per l'affidamento, in concessione, ai sensi dell'art. 17, comma 1, lett. a), del D. Lgs. n° 50/2016, di spazi aziendali, presso i PP.OO. ed extra-ospedalieri di questa ASL, del servizio di somministrazione di alimenti e bevande tramite n° 29 distributori automatici, indetta con Determinazione del Direttore ASL di Oristano n° 157 del 29/03/2017;

**2) di dare atto** che, con separato atto, si provvederà ad indire nuova procedura di gara, previa acquisizione, già avviata ed attualmente in corso, dei dati afferenti ai fatturati e agli ulteriori elementi tecnico-economici, necessari per la definizione della nuova procedura di affidamento;

**3) di trasmettere** copia dell'atto determinativo, oggetto della presente proposta, ai Servizi Provveditorato, Bilancio e Servizio Affari Generali, quest'ultimo anche ai fini della pubblicazione all'Albo Pretorio on-line di questa ASSL, compresa l'inserzione nella sezione "Amministrazione Trasparente", ai sensi di quanto disposto dall'art. 29, del D. Lgs. n° 50/2016.

**IL DIRETTORE DEL SERVIZIO PROVVEDITORATO**  
**Dott.ssa Rosalba Muscas**



**IL DIRETTORE DELL'AREA SOCIO-SANITARIA LOCALE DI ORISTANO**

**VISTA** la su estesa proposta, che si richiama integralmente;

**DATO ATTO** che il soggetto che adotta il presente atto non incorre in alcuna delle cause di incompatibilità previste dalla normativa vigente, con particolare riferimento al Codice di Comportamento dei Pubblici Dipendenti e alla Normativa Anticorruzione e che non sussistono, in capo allo stesso, situazioni di conflitto di interesse in relazione all'oggetto dell'atto, ai sensi della Legge n°190 del 06/11/2012 e norme collegate,

**DETERMINA**

1) Di approvare il contenuto della proposta di determinazione sopra richiamata e per l'effetto di darne integrale esecuzione.

**IL DIRETTORE DELLA ASSL ORISTANO**  
**Dott. Mariano Meloni**