

DELIBERAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE F.F.

Deliberazione n.ro	Data di Adozione
0001187	11/06/2024

OGGETTO: A.G.P. - Ratifica Accordo Transattivo con la società New Wave Italia s.r.l.


PROPOSTA DI DELIBERAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE F.F. N.RO 20240001370 DEL 11/06/2024 COMPOSTA COMPLESSIVAMENTE DA 6 (sei) PAGINE

DI 0 (zero) ALLEGATI SOGGETTI A PUBBLICAZIONE PER UN TOTALE DI 0 (zero) PAGINE

DI 1 (uno) ALLEGATI NON SOGGETTI A PUBBLICAZIONE PER UN TOTALE DI 5 (cinque) PAGINE

DI 0 (zero) DOCUMENTI ISTRUTTORI NON ALLEGATI PER UN TOTALE DI 0 (zero) PAGINE


Con la sottoscrizione in calce, i Direttori dichiarano di non versare in alcuna situazione di conflitto di interesse, anche potenziale, ex art. 6-bis, l. 241/90, artt. 6, 7 e 13, c. 3, D.P.R. 62/2013, vigente codice di comportamento aziendale e art. 1, c. 9, lett. e), l. 190/2012 – quest'ultimo come recepito, a livello aziendale, della vigente sezione Anticorruzione e Trasparenza del PIAO – tale da pregiudicare l'esercizio imparziale di funzioni e compiti attribuiti, in relazione al procedimento indicato in oggetto, così come di non trovarsi in alcuna delle condizioni di incompatibilità di cui all'art. 35-bis, D.L.gs. 165/2001.

Parere del Direttore Amministrativo	Parere del Direttore Sanitario
 Firmato Digitalmente il 11/06/2024 11:55 Luigi FRUSCIO	 Firmato Digitalmente il 11/06/2024 12:03 Luigi ROSSI

Il Segretario	Il Direttore Generale F.F.
 Firmato Digitalmente il 11/06/2024 12:06 Raffaele IORIO	 Firmato Digitalmente il 11/06/2024 12:04 Luigi FRUSCIO

ATTESTAZIONE DI AVVENUTA PUBBLICAZIONE

Si attesta che il presente provvedimento viene pubblicato all'Albo pretorio *on-line* della ASL BA, ai sensi dell'art. 32, c. 1, l. 69/2009, per la durata di 30 giorni naturali, decorrenti dal **11/06/2024**

Unità Operativa Affari Generali
L'Addetto alla Pubblicazione
Firmato Digitalmente il 11/06/2024 12:06

Raffaele IORIO



L'originale del presente documento, redatto in formato elettronico e firmato digitalmente è conservato a cura dell'ente produttore secondo normativa vigente.

Ai sensi dell'art. 3bis c4-bis Dlgs 82/2005 e s.m.i., in assenza del domicilio digitale le amministrazioni possono predisporre le comunicazioni ai cittadini come documenti informatici sottoscritti con firma digitale o firma elettronica avanzata ed inviare ai cittadini stessi copia analogica di tali documenti sottoscritti con firma autografa sostituita a mezzo stampa predisposta secondo le disposizioni di cui all'articolo 3 del Dlgs 39/1993.

IL DIRETTORE GENERALE F.F.

VISTA LA DELIBERAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE F.F. N. 573 DEL 19/03/2024, CON L'ASSISTENZA DEL SEGRETARIO, SULLA BASE DELL'ISTRUTTORIA EFFETTUATA CONGIUNTAMENTE DAL DIPARTIMENTO GESTIONE DEL FARMACO E DALL'AREA GESTIONE PATRIMONIO, IN PARTICOLARE DALLA COMPETENTE U.O.S. ACQUISIZIONE BENI, CHE NE ATTESTANO LA REGOLARITÀ FORMALE DEL PROCEDIMENTO ED IL RISPETTO DELLA LEGITTIMITÀ, CONSIDERA E DETERMINA QUANTO SEGUE:

PREMESSO CHE

- Con Deliberazione del Direttore Generale n. 243 del 15/02/2021, rettificata con successive Determinazioni Dirigenziali nn. 1917 del 23/02/2021 e nr. 3386 del 24/03/2021, la Asl Bari ha indetto apposita procedura aperta, ai sensi dell'art. 60 del D.lgs n. 50/2016 s.m.i, per la fornitura di divise in TNT per un periodo di 12 mesi, esperita in modalità telematica, ai sensi dell'art. 58 del d.lgs 50/2016 e s.m.i., mediante l'utilizzo della piattaforma Empulia, suddivisa in 4 lotti funzionali, da aggiudicarsi secondo il criterio del minor prezzo, ex art. 95 co. 4 del D.lgs. 50/2016 e s.m.i.
- Con Determinazione Dirigenziale nr. 13484 del 30/11/2021, è stato aggiudicato il lotto 4 "Divise casacca/pantalone" della citata procedura di gara in favore della Ditta New Wave Italia S.r.l., per un importo complessivo pari ad € 275.940,00 (Iva esclusa), con opzione di estensione della fornitura nella misura massima del 20% del predetto importo annuale
- Le prestazioni oggetto di aggiudicazione ricomprendevano, come da atti di gara, la fornitura di materiale monouso (divise consistenti in casacca e pantaloni in TNT), per un quantitativo annuo complessivo stimato pari a n. 126.000 divise, nonché la messa a disposizione, in comodato d'uso gratuito, di n. 5 distributori automatici, da installarsi presso le Sale Operatorie di determinati Presidi Ospedalieri aziendali
- A seguito dell'aggiudicazione, la Asl si è avvalsa della facoltà, prevista dalla normativa e dagli atti di gara, di dare anticipata esecuzione alle prestazioni contrattuali, in particolare della fornitura del materiale monouso, a partire dalla data di attivazione dei relativi contratti sul gestionale di magazzino (04/01/2022); successivamente, in data 13.10.2022 veniva sottoscritto dalle parti il contratto d'appalto
- Gli atti di gara prevedevano che i quantitativi stimati e specificati nel Capitolato Tecnico, pari a 126.000 divise (giacca + pantalone), avrebbero potuto variare di un quinto in aumento o in diminuzione, ai sensi dell'art. 106 comma 12 del D.lgs n. 50/2016 e s.m.i.
- Successivamente all'aggiudicazione dell'appalto di che trattasi, in ragione del mutato scenario epidemiologico (contagi da Covid-19) che aveva determinato la Asl Bari alla progettazione ed all'avvio della procedura di gara, nonché alla definizione del relativo fabbisogno, è stato rilevato il notevole decremento del numero dei contagi da Covid 19 e, pertanto, venivano ordinati alla società New Wave Italia S.r.l. quantitativi di prodotti nettamente inferiori a quanto contrattualmente stabilito
- La società New Wave Italia S.r.l., con PEC del 15 dicembre 2022, agli atti dell'AGP, richiedeva formalmente ex art. 22 del contratto sottoscritto, revisione dei prezzi contrattuali sulla base di specifica e puntuale relazione, aumento che veniva autorizzato dall'ASL di Bari nella misura del 20% del prezzo di aggiudicazione, al solo fine di consentire il riequilibrio del sinallagma contrattuale

- Tuttavia, neppure detta revisione, in uno all'estensione temporale del contratto accordata dall'AGP sino a marzo 2024, consentivano l'effettivo ripristino dell'equilibrio negoziale, atteso che, anche nel corso dell'anno 2023, gli ordinativi emessi dalle farmacie ospedaliere e territoriali risultavano di gran lunga inferiori rispetto ai quantitativi oggetto di aggiudicazione; pertanto, la ditta New Wave Italia S.r.l., con PEC datate 29.11.2022, 16.01.2023, 15.02.2023; 03.10.2023; 23.10.2023, richiedeva formalmente l'adempimento contrattuale nei termini pattizi stabiliti
- Nonostante le numerose interlocuzioni svoltesi tra la Dirigente Responsabile della UOS Acquisizione Beni pro tempore, il Direttore del Dipartimento Gestione del Farmaco pro tempore e la ditta aggiudicataria, tese al superamento della predetta criticità, di fatto alla data del 19.12.2023 la Asl Bari aveva effettuato ordinativi in favore della società New Wave Italia 3 S.r.l. per complessivi n.17.050 pezzi, quantitativo inferiore al 15% del fabbisogno espresso in sede di gara

EVIDENZIATO, con successive note pec inoltrate nei mesi di novembre e dicembre 2023 ed agli atti dell'Area Gestione Patrimonio, la società New Wave Italia S.r.l., per mezzo del legale avv. Chiara Della Berta, chiedeva l'adempimento di quanto contrattualmente pattuito, preavvertendo che, in caso contrario, avrebbe adito le Autorità giudiziarie competenti per il risarcimento di tutti i danni patiti e patendi a causa del grave inadempimento contrattuale posto in essere dalla ASL di Bari.

CONSIDERATO CHE

- L'art. 1 comma 1-bis della Legge n.241/1990 sancisce la fungibilità tra l'esercizio del potere pubblicistico e quello privatistico da parte della Pubblica Amministrazione, funzionale a un nuovo metodo di amministrazione più efficiente ed efficace
- il Legislatore manifesta un sempre crescente favor nei confronti degli strumenti alternativi alla giurisdizione, che possono rivelarsi di utile applicazione anche nelle controversie con la Pubblica Amministrazione in un'ottica di pronta risoluzione delle stesse e celerità nel raggiungimento del risultato
- sulla base di un giudizio prognostico circa l'esito di un eventuale contenzioso civile, attesa la complessità della questione e sulla base degli atti e degli esiti della rappresentata attività istruttoria, è ipotizzabile una alta probabilità di soccombenza per questa Azienda e, pertanto, la soluzione conciliativa appare opportunamente percorribile

VISTO l'art. 1965 c.c. secondo cui la transazione è un atto negoziale con il quale le parti pongono fine a una vicenda giudiziaria ovvero ne prevengono l'insorgere di una nuova facendosi reciproche concessioni e, pertanto, non ha alcuna natura di ammissione di responsabilità.

RILEVATA, pertanto, l'opportunità per questa Azienda di addivenire a una rapida composizione delle contestazioni al fine di evitare l'instaurazione di contenziosi giudiziari rischiosi ed eccessivamente onerosi per il bilancio aziendale, prevenendo, altresì, contrasti futuri

DATO ATTO che le Parti, in esito alle laboriose e complesse trattative poste in essere al fine di scongiurare l'alea, i tempi ed i costi di un giudizio di merito, sono addivenute alla formulazione di un accordo transattivo, agli atti istruttori dei competenti Uffici AGP, inteso a prevenire l'insorgenza del potenziale contenzioso, alle seguenti condizioni:

- La società New Wave Italia S.r.l. e la ASL di Bari rinunciano espressamente, con reciproca accettazione, nell'ambito di una transazione generale novativa ex art. 1965 c.c., a tutte le domande, eccezioni ed alle azioni e a tutti i diritti derivanti dall'aggiudicazione dell'appalto meglio specificato nelle premesse e, più specificatamente, dal contratto sottoscritto in data 13.10.2022
- L'ASL di Bari procederà ad annullare l'ordine n. 4-F2023-43965 per la parte non evasa, pari a 14.222 divise, dichiarandosi soddisfatta di quanto ricevuto

- L'ASL di Bari entro 10 giorni dalla sottoscrizione dell'Accordo, emetterà nuovo ordine in favore della società New Wave Italia S.r.l., come puntualmente dettagliato nell'atto transattivo, agli atti AGP ma non pubblicabile per ragione di privacy
- A parziale deroga di quanto previsto nel contratto sottoscritto tra le Parti, l'importo dovuto calcolato sul prezzo comprensivo dell'aumento contrattuale meglio indicato nel punto 7 delle premesse, relativamente all'ordine sopra richiamato, di cui al punto d) dell'accordo transattivo, sarà saldato entro 20 giorni dall'avvenuta consegna della merce: le parti pattuiscono espressamente a deroga parziale di quanto contrattualmente pattuito, che la merce si intenderà regolarmente accettata e conforme a quanto contrattualmente stabilito all'atto dell'integrale pagamento della fornitura.
- A seguito e, comunque, non oltre 5 giorni dall'avvenuta completa consegna della merce indicata nel punto d), l'ASL di Bari restituirà l'originale della fidejussione meglio individuata al punto 4 dell'accordo transattivo
- L'ASL di Bari, a fronte delle reciproche rinunce di cui ai punti precedenti, riconosce alla società New Wave Italia S.r.l., oltre a quanto pattuito al punto d) ed e) dell'Accordo, il complessivo importo di € 13.000,00 (tredicimila/00) a titolo di danno emergente
- Le Parti pattuiscono che il suddetto importo di € 13.000,00 verrà corrisposto entro 20 giorni dalla sottoscrizione dell'Accordo, previa emissione di fattura elettronica da parte della società New Wave Italia s.r.l.
- Con l'integrale pagamento della fornitura di cui all'ordine specificato nel punto d) dell'Accordo transattivo, con la corresponsione e ritenzione della somma totale di cui al punto g) e con lo svincolo della fidejussione meglio indicata al punto f) dello stesso, il contratto si considererà risolto e le Parti dichiarano di nulla avere più a pretendere reciprocamente per qualsiasi ragione o titolo, anche solo eventualmente connessa, al contratto di appalto sottoscritto tra le Parti e/o a qualsivoglia accordo intercorso tra le Parti, direttamente o indirettamente collegato
- con l'esatta esecuzione di quanto previsto dall'Accordo, le Parti confermano reciprocamente di non avere l'una nei confronti dell'altra alcuna pretesa, dedotta o deducibile, ad alcun titolo, con riferimento ai rapporti tra loro intercorsi e, comunque, di rinunciarvi irrevocabilmente e definitivamente

RITENUTA, pertanto, sussistente la convenienza e la soddisfazione dell'utilità pubblica raggiunta dal precitato Accordo transattivo, agli atti dei competenti Uffici AGP

DATO ATTO

che in data 02.02.2024 è stato stipulato l'Accordo transattivo, acclarato al protocollo AGP al numero 17184 di pari data, che costituisce parte integrante e sostanziale del presente provvedimento, non pubblicabile per ragioni di privacy, con il quale le Parti hanno convenuto e stipulato quanto in narrativa esplicitato

che pertanto, è stato emesso l'ordine NSO n. URSA1501-2024-120

che è stata acquisita e successivamente liquidata la fattura elettronica n. 7/PA/2024

RITENUTO, con il presente provvedimento di ratificare l'Accordo transattivo nei termini su riportati, nonché tutti gli adempimenti consequenziali intervenuti medio tempore e sopra rappresentati.

Assunto il parere favorevole del Direttore Amministrativo e del Direttore Sanitario

DELIBERA

per i motivi espressi in narrativa che qui si intendono integralmente riportati per costituire parte integrante e sostanziale del presente provvedimento

DI RATIFICARE, con il presente provvedimento, l'Accordo transattivo richiamato in narrativa, acclarato al prot. dell'AGP al m. 17184 del 02.02.2024 e sottoscritto dai Legali Rappresentanti dell'Ente e della società New Wave Italia s.r.l., che costituisce parte integrante e sostanziale del presente provvedimento, non pubblicabile per ragioni di privacy.

DI DARE ATTO che, con tale accordo transattivo, la Asl di Bari si è impegnata:

- ad annullare l'ordine n. 4-F2023-43965 per la parte non evasa (pari a n.14.222 divise) e ad emettere, per il tramite della Direzione della Farmacia ospedaliera del Di Venere, entro 10 giorni dalla sottoscrizione dell'Accordo nuovo ordine in favore della società New Wave Italia S.r.l., come puntualmente dettagliato nell'atto transattivo, agli atti AGP ma non pubblicabile per ragione di privacy, per complessivi 11.556 pezzi
- a saldare l'importo dovuto a fronte dell'emissione del suddetto ordine entro 20 giorni dalla avvenuta consegna della merce, previa emissione di apposita fattura elettronica
- a restituire l'originale della fidejussione, meglio individuata al punto 4 dell'Accordo transattivo, non oltre 5 giorni dall'avvenuta completa consegna della merce indicata nel punto d) del medesimo Accordo che il Direttore f.f. della Farmacia ospedaliera del P.O. Di venere comunicherà all'Area Gestione Patrimonio
- a corrispondere alla società New Wave Italia S.r.l., a titolo di danno emergente, il complessivo importo di € 13.000,00 (tredicimila/00), entro 20 giorni dalla sottoscrizione dell'Accordo transattivo, previa emissione di ordine Nso da parte dell'Area Gestione Patrimonio ed emissione di fattura elettronica da parte della società New Wave Italia s.r.l.

DI DARE ATTO

che, in esecuzione dello stesso, i competenti uffici AGP hanno emesso l'ordinativo NSO e liquidato la fattura elettronica n. 7/PA/2024 acquisita tramite SDI, per un importo complessivo di € 13.000,00, imputato sul conto 733.105.00030 del bilancio di competenza

che il RUP del presente provvedimento è stato individuato nel Dirigente Responsabile U.O.S. Acquisizione Beni, Dott. Vincenzo Napoliello

DI NOTIFICARE il presente provvedimento, per il tramite dei competenti Uffici AGP, alla ditta New Wave Italia s.r.l., al Direttore AGRF, al Dipartimento Gestione del Farmaco e al Direttore U.O.C Farmacia P.O. "Di Venere", per i rispettivi conseguenziali adempimenti di competenza

DI DARE ATTO che tutti i firmatari del presente atto attestano di non versare in alcuna situazione di conflitto di interesse, anche potenziale, ex art. 6-bis, l. 241/90, artt. 6, 7 e 13, c. 3, D.P.R. 62/2013, ai sensi del vigente codice di comportamento aziendale e art. 1, c. 9, lett. e), l. 190/2012 – quest'ultimo come recepito, a livello aziendale, dalla Sezione Anticorruzione e Trasparenza del vigente PIAO – tale da pregiudicare l'esercizio imparziale di funzioni e compiti attribuiti, in relazione al procedimento indicato in oggetto, così come di non trovarsi in alcuna delle condizioni di incompatibilità di cui all'art. 35-bis, d. lgs. 165/2001.

PROFILI CONTABILI

RILEVANTE, a valere su: NON rilevante

Conto Economico/Patrimoniale	Anno	Importo
73310500030 - Altri oneri di gestione	2024	13.000,00

CONTIENE liquidazione NON Contiene Liquidazione

ONERI DI PUBBLICAZIONE OBBLIGATORIA EX D. LGS. 33/2013:

SOGGETTA a pubblicazione NON soggetta a pubblicazione

Sottosezione di Primo Livello	Sottosezione di Secondo Livello	Riferimento Normativo
Bandi di gara e contratti	Atti delle amministrazioni aggiudicatrici e degli enti aggiudicatori distintamente per ogni procedura	Art. 37, c. 1, lett. b) d.lgs. n. 33/2013 Artt. 21, c. 7, e 29, c. 1, d.lgs. n. 50/2016

ONERI DI RISERVATEZZA:

CONTIENE dati personali da NON pubblicare NON contiene dati personali



DESTINATARI NOTIFICA/TRASMISSIONE

Area Gestione Risorse Finanziarie	
-----------------------------------	--

PROPOSTA N.RO 20240001370 APPROVATA CON DELIBERAZIONE N.RO 20240001187 DEL 11/06/2024

Con la sottoscrizione in calce al presente provvedimento, i firmatari di cui sopra, ciascuno in relazione al proprio ruolo come indicato e per quanto di rispettiva competenza, attestano che il procedimento istruttorio è stato espletato nel rispetto della normativa regionale e nazionale applicabile e che il provvedimento predisposto è conforme alle risultanze istruttorie agli atti d'ufficio.

I medesimi soggetti dichiarano, inoltre, di non versare in alcuna situazione di conflitto di interesse, anche potenziale, ex art. 6-bis, l. 241/90, artt. 6, 7 e 13, c. 3, D.P.R. 62/2013, vigente codice di comportamento aziendale e art. 1, c. 9, lett. e), l. 190/2012 – quest'ultimo come recepito, a livello aziendale, della vigente sezione Anticorruzione e Trasparenza del PIAO – tale da pregiudicare l'esercizio imparziale di funzioni e compiti attribuiti, in relazione al procedimento indicato in oggetto, così come di non trovarsi in alcuna delle condizioni di incompatibilità di cui all'art. 35-bis, D.L.gs. 165/2001.

RUOLO	NOME E COGNOME	FIRMA
Responsabile Unico del Procedimento ai sensi del D.Lgs.36/2023	Napoliello Vincenzo	 Firmato digitalmente il 11/06/2024 11:03
Direttore/Responsabile di Struttura	Paciello Pia	 Firmato digitalmente il 11/06/2024 11:08