

CARNELUTTI STUDIO LEGALE ASSOCIATO

Avv. Francesco Paolo Francica

Via Principe Amedeo, n. 3 – 20121 Milano

Tel: +39 02 65585 1- Fax: +39 02 65585 585

ffrancica@carnelutti.com

AZIENDA OSPEDALIERA S. CROCE E CARLE – CUNEO

Struttura Complessa Interaziendale Acquisti beni e servizi

**PROCEDURA APERTA PER L’AFFIDAMENTO DELLA FORNITURA
SUDDIVISA IN LOTTI DI PROTESI ED ENDOPROTESI VASCOLARI
OCCORRENTI PER MESI 12 ALLA S.C. CHIRURGIA VASCOLARE
DELL’AZIENDA OSPEDALIERA S. CROCE E CARLE DI CUNEO -**

GARA N. 8087048

CIG 8675121850 - LOTTO N. 18

DELIBERAZIONE DI AGGIUDICAZIONE

ISTANZA DI ACCESSO AGLI ATTI

AI SENSI DELGI ARTT. 53, D.LGS. 50/2016 E 22 E SS. L. 241/90

RELATIVI AL LOTTO N. 18

Nell’interesse della

ALFA MEDICALITALIA S.R.L. (C.F. – P.IVA. 01298600089) con sede in Via Scarsellini, n. 81 - 16149 Genova (GE), in persona del dott. Alberto Ponziani, nella sua qualità di Amministratore e legale rappresentante della società, rappresentata dagli avv.ti Francesco Paolo Francica (C.F. FRNFNC72H18E514E), Roberta Valentini (C.F. VLNRRT79H57C933B) e Carlo Lucioni (C.F. LCNCRL75T02F952U), con domicilio eletto presso il loro studio in Milano, via Principe Amedeo, n. 3 (cap. 20121).

*

Si richiede di inviare tutte le comunicazioni concernenti la presente istanza al numero di fax 0265585415, oppure all'indirizzo di posta elettronica certificata francesco.francica@milano.pecavvocati.it
roberta.valentini@milano.pecavvocati.it

PREMESSO CHE

- codesta Spett.le Amministrazione (d'ora in poi, *brevitate*, anche solo "S.A.") con determina n. 408 del 22 marzo 2021, questa Amministrazione ha deliberato di indire procedura di gara per l'affidamento della fornitura suddivisa in lotti di protesi ed endoprotesi vascolari occorrenti per mesi 12 alla S.C. Chirurgia Vascolare dell'Azienda Ospedaliera S. Croce e Carle di Cuneo;
- dai documenti di gara si evince che l'affidamento sarebbe avvenuto mediante procedura aperta con applicazione del criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa individuata sulla base del miglior rapporto qualità prezzo, ai sensi degli artt. 60 e 95 del d.lgs. 18 aprile 2016, n. 50 – Codice dei contratti pubblici;
- la fornitura è stata suddivisa in lotti di protesi ed endoprotesi vascolari occorrenti per mesi 12 alla S.C. Chirurgia vascolare dell'Azienda Ospedaliera S. Croce e Carle di Cuneo;
- l'art. 1 del Disciplinare di gara chiarisce che *"Specifiche e dettagliate indicazioni sono inoltre contenute nei Manuali d'uso per gli Operatori Economici e nelle Domande Frequenti, cui si fa espresso rimando, messi a disposizione su portale dell'Azienda Regionale Centrale Acquisti <https://www.ariaspa.it/wps/portal/site/aria/acquisti-per-la-pale-procurement/domande-frequentiper-le-imprese/> nella sezione HelpFaq: "Guide e Manuali" e "Domande Frequenti degli Operatori Economici";*
- per quanto qui rileva, si precisa che l'art. 3 del citato Disciplinare, nel descrivere gli oggetti della fornitura, evidenziava con specifico riferimento al lotto n. 18 la necessità di offrire *"Endoprotesi per dissezione e aneurismi dell'aorta toracica e arco aortico con sealing prossimale adattabile all'anatomia";*
- con riguardo al lotto n. 18 (oggetto della presente istanza) Alfa Medicalitalia S.r.l. (d'ora in poi, anche solo *"Alfa Medical"* o *"l'Istante"*) ha partecipato alla gara in oggetto, risultando, all'esito della procedura, posizionato al secondo

posto, così come sancito dal provvedimento del 20.09.2021, all'esito dell'apertura delle buste economiche;

- al primo posto si è, invece, posizionata la società Cook Italia s.r.l. (da ora *brevitate* anche solo "Cook", la quale, però, per quanto fino ad oggi è dato sapere, non risponde ai requisiti di gara non possedendo un dispositivo in grado di essere utilizzato per la dissezione e aneurismi dell'aorta toracica e arco aortico, bensì solo dell'aorta toracica discendente.

POSTO CHE

- tenuto conto di quanto sopra, pare evidente che in assenza del requisito di gara, Cook Italia avrebbe dovuto necessariamente essere esclusa dalla gara;

- al fine di poter appurare l'effettiva situazione di fatto e comprendere dunque con quale strumento Cook abbia partecipato alla gara, l'istante necessita di conoscere l'integrale documentazione tecnica ed economica depositata in gara da Cook, ivi inclusi tutti gli allegati, con riguardo al lotto n. 18;

POSTO, INOLTRE, CHE

- è indubitabile che l'istante, essendosi posizionata al secondo posto in classifica, con specifico riferimento al lotto n. 18, abbia certamente un interesse diretto, concreto ed attuale a prendere visione degli atti di cui sopra, ai sensi degli artt. 53, d.lgs. 50/2016, e 22 e ss., l. 241/1990, comprendente **tutti i documenti depositati con riguardo all'offerta tecnica ed economica, nonché tutti i verbali della Commissione e/o in generale tutti gli atti e documenti relativi alla procedura di gara, ivi inclusa la determina di aggiudicazione (se non già pubblicata sul portale)**;

- in particolare, la conoscenza di tali documenti è indispensabile ad Alfa Medicalitalia al fine di valutare la necessità e l'opportunità di procedere o meno a tutelare i propri diritti ed interessi legittimi anche in sede giudiziaria;

CONSIDERATO CHE

- l'interesse giuridicamente rilevante dell'istante è tutelato dalla vigente normativa in materia di accesso agli atti e partecipazione al procedimento amministrativo – di cui alla legge 7 agosto 1990, n. 241 (artt. 22 e ss.), come modificata dalla legge 11 febbraio 2005, n. 15 e al D.P.R. 12 aprile 2006, n. 184;

- il diritto di accesso può essere, infatti, escluso solamente nei casi tassativamente elencati dall'art. 24 della L. 241/1990, che nella specie non ricorrono certamente;
- inoltre, l'art. 24, comma 7, della l. 241/1990, come sostituito dalla l. n. 15 dell'11.02.2005, ha rafforzato il diritto di accesso agli atti e documenti del procedimento, disponendo che, in ogni caso, *“deve comunque essere garantito ai richiedenti l'accesso ai documenti amministrativi la cui conoscenza sia necessaria per curare o per difendere i propri interessi giuridici”*;

POSTO CHE

- il diritto di accesso ai documenti amministrativi spetta a ciascun soggetto che possa dimostrare che il provvedimento o gli atti endo-procedimentali *“abbiano dispiegato o siano idonei a dispiegare effetti diretti o indiretti nei suoi confronti, indipendentemente dalla lesione di una posizione giuridica”* (ex pluris T.A.R. Brescia, (Lombardia), sez. II, 15.01.2015, n. 59);
- secondo la giurisprudenza, *“la legittimazione spetta a colui che afferma di essere titolare della situazione giuridica sostanziale di cui lamenta l'ingiusta lesione per effetto del provvedimento amministrativo: l'accertamento sulla legittimazione si risolve quindi nella identificazione della posizione qualificata e differenziata del soggetto rispetto alla norma che si assume lesiva di un interesse immediato e concreto (ex multis Cons. Stato IV 2.7.2002 n. 3606). [...]”* (TAR Lombardia, Milano, 26.11.2009, n. 5171);
- nella specie, si configura senz'altro quell'interesse *“giuridicamente rilevante”*, personale e concreto, serio e non emulativo, dell'istante a conoscere gli atti amministrativi relativi all'attività sopra meglio indicata;
- fermo quanto sopra, la circostanza che l'istante è, senza alcun dubbio, titolare di un interesse diretto, concreto e attuale, corrispondente ad una situazione giuridicamente tutelata, ad accedere a tutta la documentazione sopra meglio indicata.

*

Tutto ciò premesso e considerato, con ogni più ampia riserva in ordine alla tutela dei propri diritti ed interessi, **ALFA MEDICALITALIA S.R.L.**, *ut supra* rappresentata

CHIEDE

ai sensi e per gli effetti dell'art. 22 e ss., L. n. 241/90, a Codesta Spett.le Amministrazione, di poter accedere con urgenza e mediante estrazione di copia, dichiarando fin d'ora di essere disponibili a rimborsare le spese di riproduzione, di:

- a) tutti gli atti e documenti relativi alla procedura di gara, ivi inclusi tutti i verbali della Commissione di gara;
- b) tutti i documenti relativi all'offerta tecnica ed economica presentata in gara da Cook, e relativi allegati (IFU, relazioni tecniche) nel rispetto dei principi di segretezza meglio precisati nel Codice degli Appalti;
- c) la determina di aggiudicazione del lotto n. 18 (se non già pubblicata sul portale);
- d) ogni altro documento facente parte della procedura di gara citati nei precedenti documenti (atti assunti dalla S.A. e non comunicati all'istante, ecc.).

*

Con osservanza.

Milano, 30 settembre 2021

(avv. Francesco Paolo Francica)

(avv. Roberta Valentini)

(avv. Carlo Lucioni)