Dispositivi medici:aggiornamento e innovazioni. Edizione 2015

Torino, 9 novembre 2015

La costruzione di un capitolato e di un disciplinare di gara pubblico sui Dispositivi Medici

Il punto di vista del Provveditore

Dott. Gianluigi Bormida

08/02/2016

QUADRO NORMATIVO

COSTITUZIONE

DIRITTO COMUNITARIO

CODICE DEGLI APPALTI

REGOLAMENTO ATTUATIVO CODICE DEGLI APPALTI

NORMATIVA REGIONALE

REGOLAMENTO INTERNO

CAPITOLATO D'ONERI

DISCIPLINARE DI GARA E CAPITOLATO TECNICO

SOGLIE COMUNITARIE E TIPOLOGIA DI GARA

PROCEDURE APERTE

- FORNITURE DI IMPORTO SUPERIORE A EURO 207.000,00
- INDIVIDUAZIONE NUCLEO TECNICO PER STESURA CAPITOLATO TECNICO
- PUBBLICAZIONE BANDO SU QUOTIDIANI NAZIONALI, GAZZETTA EUROPEA ED ITALIANA
- TEMPO MINIMO PER RICEZIONE OFFERTE 60 GG.
- APERTURA PUBBLICA
- NOMINA COMPONENTI COMMISSIONE GIUDICATRICE
- VALUTAZIONE TECNICA
- APERTURA PUBBLICA OFFERTE ECONOMICHE (AGGIUDICAZIONE PROVVISORIA)
- "AGGIUDICAZIONE DEFINITIVA"
- CONTROLLI
- CONTRATTO NON PRIMA DI 35 GG. DA AGGIUDICAZIONE DEFINITIVA
- DURATA MEDIA STIMATA DELLA PROCEDURA CIRCA 240 GG.

SOGLIE COMUNITARIE E TIPOLOGIA DI GARA

PROCEDURE NEGOZIATE

- FORNITURE DI IMPORTO INFERIORE A EURO 207.000,00
- STESURA CAPITOLATO TECNICO
- LETTERA D'INVITO
- TEMPO MINIMO PER RICEZIONE OFFERTE 20 GG.
- APERTURA PUBBLICA
- INDIVIDUAZIONE COMPONENTI GRUPPO DI LAVORO
- VALUTAZIONE TECNICA
- APERTURA PUBBLICA OFFERTE ECONOMICHE (AGGIUDICAZIONE PROVVISORIA)
- "AGGIUDICAZIONE DEFINITIVA"
- CONTROLLI
- CONTRATTO NON PRIMA DI 35 GG. DA AGGIUDICAZIONE DEFINITIVA
- DURATA MEDIA STIMATA DELLA PROCEDURA CIRCA 140 GG.

ORGANIZZAZIONE DEL PROCESSO DI ACQUISTO

1. VERIFICA UNICITA' E/O INFUNGIBILITA' DEL BENE

COMMISSIONE DISPOSITIVI MEDICI
COMMISSIONE HTA PER APPARECCHIATURE

2. PREDISPOSIZIONE CAPITOLATO TECNICO

DIREZIONE SANITARIA
FARMACIA
INGEGNERIA CLINICA

3. ATTIVAZIONE PROCEDURA DI GARA

4. VALUTAZIONE COMMISSIONE GIUDICATRICE

5. AGGIUDICAZIONE

6. EMISSIONE ORDINI

7. CONSEGNA

8. COLLAUDO OVE PREVISTO

1. VERIFICA UNICITA' E/O INFUNGIBILITA' DEL BENE

ART. 57 CODICE APPALTI - PROCEDURA NEGOZIATA SENZA PREVIA PUBBLICAZIONE DEL BANDO

INFUNGIBILITA': L'UNICO PRODOTTO CHE POSSA GARANTIRE IL SODDIFACIMENTO DI UN CERTO BISOGNO

UNICITA': QUALORA PER RAGIONI DI NATURA TECNICA O ARTISTICA OVVERO ATTINENTI ALLA TUTELA DI DIRITTI ESCLUSIVI
IL CONTRATTO PUO' ESSERE AFFIDATO AD UN OPERATORE ECONOMICO DETERMINATO

2. PREDISPOSIZIONE CAPITOLATO TECNICO

ACQUISIZIONE OFFERTA ECONOMICAMENTE PIU' VANTAGGIOSA

PUNTEGGIO 30 QUALITA' 70 PREZZO (DGR. 3-360/2010)

LA DGR 3-3602010 PRECISA CHE:
DI NORMA LE CARATTERISTICHE DI QUALITA' DI UN BENE O DI UN SERVIZIO DEVONO ESSERE INCORPORATE NELLE SPECIFICHE TECNICHE DI UN CAPITOLATO IN MODO TALE CHE SIA PERTINENTE ADOTTARE, NELL'AGGIUDICAZIONE, UN PESO DEL 70% PER IL PREZZO SALVO SPECIFICI CASI

DEROGA DT. 164/2011 : TIPOLOGIE DISPOSITIVI MEDICI 50 QUALITA' 50 PREZZO

I PUNTI QUALITA' DEVONO ESSERE OPPORTUNAMENTE SUDDIVISI PER UNA VALUTAZIONE OGGETTIVA E NON DISCREZIONALE

2. PREDISPOSIZIONE CAPITOLATO TECNICO I PARAMETRI DI VALUTAZIONE

ART. 68 CODICE APPALTI, IN PARTICOLARE:

LE SPECIFICHE TECNICHE DEVONO CONSENTIRE PARI ACCESSO AGLI OFFERENTI E NON DEVONO COMPORTARE LA CREAZIONE DI OSTACOLI INGIUSTIFICATI ALL'APERTURA DEI CONTRATTI PUBBLICI ALLA CONCORRENZA

A MENO DI NON ESSERE GIUSTIFICATE DALL'OGGETTO DELL'APPALTO, LE SPECIFICHE TECNICHE NON POSSONO MENZIONARE UNA FABBRICAZIONE O PROVENIENZA DETERMINATA O UN PROCEDIMENTO PARTICOLARE NE FAR RIFERIMENTO A UN MARCHIO, A UN BREVETTO O A UN TIPO, A UN'ORIGINE O A UNA PRODUZIONE SPECIFICA CHE AVREBBERO COME EFFETTO DI FAVORIRE O ELIMINARE TALUNE IMPRESE O TALUNI PRODOTTI. TALE MENZIONE O RIFERIMENTO SONO AUTORIZZATI, IN VIA ECCEZIONALE, A CONDIZIONE CHE SIANO ACCOMPAGNATI DALL'ESPRESSIONE «O EQUIVALENTE».

<u>Parere di precontenzioso A.N.A.C n. 34 del 13/02/2014</u>

Si tratta non di requisiti tecnici inderogabili o inderogabilmente prescritti a pena di esclusione, bensì di criteri premiali per l'assegnazione di un punteggio, i quali non precludono ai concorrenti di offrire un prodotto alternativo .

08/02/2016

2. PREDISPOSIZIONE CAPITOLATO TECNICO I PARAMETRI DI VALUTAZIONE

ART. 83 CODICE APPALTI: QUANDO IL CONTRATTO È AFFIDATO CON IL CRITERIO DELL'OFFERTA ECONOMICAMENTE PIÙ VANTAGGIOSA, IL BANDO DI GARA STABILISCE I CRITERI DI VALUTAZIONE DELL'OFFERTA, PERTINENTI ALLA NATURA, ALL'OGGETTO E ALLE CARATTERISTICHE DEL CONTRATTO, QUALI, A TITOLO ESEMPLIFICATIVO:

a)PREZZO
b)LA QUALITÀ
c)IL PREGIO TECNICO
d)LE CARATTERISTICHE ESTETICHE E FUNZIONALI
e)LE CARATTERISTICHE AMBIENTALI (CORTE DI GIUSTIZIA)
f)IL COSTO DI UTILIZZAZIONE E MANUTENZIONE
g)LA REDDITIVITÀ
h)IL SERVIZIO SUCCESSIVO ALLA VENDITA
i)L'ASSISTENZA TECNICA
j)LA DATA DI CONSEGNA OVVERO IL TERMINE DI CONSEGNA O DI ESECUZIONE
k)L'IMPEGNO IN MATERIA DI PEZZI DI RICAMBIO
l)LA SICUREZZA DI APPROVVIGIONAMENTO
m)IN CASO DI CONCESSIONI, ALTRESÌ LA DURATA DEL CONTRATTO, LE MODALITÀ DI GESTIONE, IL LIVELLO E I CRITERI DI AGGIORNAMENTO DELLE TARIFFE DA PRATICARE AGLI UTENTI

2. PREDISPOSIZIONE CAPITOLATO TECNICO ELEMENTI PER LA PONDERAZIONE DEI CRITERI SOGLIA DI ACCESSO

IL **BANDO** DI GARA ELENCA I CRITERI DI VALUTAZIONE E PRECISA LA PONDERAZIONE RELATIVA ATTRIBUITA A CIASCUNO DI ESSI, ANCHE MEDIANTE UNA SOGLIA, ESPRESSA CON UN VALORE NUMERICO DETERMINATO, IN CUI LO SCARTO TRA IL PUNTEGGIO DELLA SOGLIA E QUELLO MASSIMO RELATIVO ALL'ELEMENTO CUI SI RIFERISCE LA SOGLIA DEVE ESSERE **APPROPRIATO.**

(CONS. DI STATO, SEZ. V, 13.9.2005 N. 4692)

LE STAZIONI APPALTANTI, QUANDO RITENGONO LA PONDERAZIONE IMPOSSIBILE PER **RAGIONI DIMOSTRABILI**, INDICANO NEL BANDO DI GARA E NEL CAPITOLATO D'ONERI L'ORDINE DECRESCENTE DI IMPORTANZA DEI CRITERI E LA **FISSAZIONE DI SUB CRITERI, SUB PESI E SUB PUNTEGGI.**

2. PREDISPOSIZIONE CAPITOLATO TECNICO

NO DEROGA CRITERI

“E' REGOLA INDEROGABILE A TUTELA DELLA PAR CONDICIO DEI CONCORRENTI, QUELLA DELLA IMMODIFICABILITÀ DEI CRITERI, ANCHE DISCREZIONALI, FISSATI NEL **BANDO** O AD OPERA DELLA COMMISSIONE AGGIUDICATRICE, DOPO L'APERTURA DELLE OFFERTE. I CRITERI POSTI IN VIA DI AUTOLIMITAZIONE COSTITUISCONO PARAMETRI DI LEGITTIMITÀ, SOTTO IL PROFILO FUNZIONALE, DELL'OPERATO DELL'AMMINISTRAZIONE: DETTI PARAMETRI - TANTO PIÙ OVE FISSATI, COME NEL CASO DI SPECIE, A GARANZIA DI IMPARZIALITÀ NELLA VALUTAZIONE DEI REQUISITI DI IMPRESE CONCORRENTI - NON SONO PIÙ SUSCETTIBILI DI MODIFICA, UNA VOLTA NOTE LE OFFERTE DI QUESTE ULTIME”.

(CONSIGLIO STATO , SEZ. VI, 02 MARZO 2009, N. 1180)

08/02/2016

2. PREDISPOSIZIONE CAPITOLATO TECNICO

NO DEROGA CRITERI

"E' ILLEGITTIMO QUEL BANDO DI GARA DI UN APPALTO DA AGGIUDICARE CON IL CRITERIO DELL'OFFERTA ECONOMICAMENTE PIÙ VANTAGGIOSA IL QUALE PREVEDE IL POTERE DELLA COMMISSIONE GIUDICATRICE DI SUDDIVIDERE I CRITERI IN DETTAGLIATI SOTTOPUNTEGGI, ATTESO CHE TALE POTERE, SIA PUR AMMESSO NELLA DISCIPLINA ANTE CODICE, È PRECLUSO DALLE DISPOSIZIONI INNOVATIVE DELL'**ART. 83 DEL CODICE DEI CONTRATTI,** IL QUALE PREVEDE CHE SIA IL BANDO A INDIVIDUARE I SUB-CRITERI, I SUB-PESI ED I SUB-PUNTEGGI, ELIMINANDO IN PROPOSITO OGNI MARGINE DI DISCREZIONALITÀ IN CAPO ALLA COMMISSIONE GIUDICATRICE"

(T.A.R. TOSCANA FIRENZE, SEZ. II, 01 LUGLIO 2008, N. 1710)

08/02/2019

4. VALUTAZIONE COMMISSIONE GIUDICATRICE

COMMISSIONE GIUDICATRICE _ ART. 84

LA COMMISSIONE È NOMINATA DALL'ORGANO COMPETENTE A SCEGLIERE IL SOGGETTO AFFIDATARIO DEL CONTRATTO ED È COMPOSTA DA UN NUMERO DISPARI DI COMPONENTI, ESPERTI NELLO SPECIFICO SETTORE CUI SI RIFERISCE IL CONTRATTO.

IL PRESIDENTE È DI NORMA UN DIRIGENTE DELLA STAZIONE APPALTANTE O UN FUNZIONARIO.

NON DEVONO AVER SVOLTO ALTRA FUNZIONE O INCARICO TECNICO O AMMINISTRATIVO RELATIVAMENTE AL CONTRATTO.

NON DEVONO AVER RIVESTITO NEL BIENNIO PRECEDENTE CARICHE DI PUBBLICO AMMINISTRATORE NELLE AMMINISTRAZIONI CHE AGGIUDICANO IL CONTRATTO.

NON DEVONO ESSERE STATI COMMISSARI IN PRECEDENTI COMMISSIONI NELLE QUALI ABBIANO CONCORSO, CON DOLO O COLPA GRAVE ACCERTATI IN SEDE GIURISDIZIONALE CON SENTENZA NON SOSPESA, ALL'APPROVAZIONE DI ATTI DICHIARATI ILLEGITTIMI.

NON DEVONO TROVARSI IN UNA DELLE CAUSE DI ASTENSIONE PREVISTE DALL'ART. 51 DEL C.P.C. E DALLA RECENTE NORMATIVA "ANTI-CORRUZIONE".

4. VALUTAZIONE COMMISSIONE GIUDICATRICE

I COMPONENTI COMMISSIONE GIUDICATRICE DEVONO ESSERE DIVERSI DAI COMPONENTI DEL NUCLEO TECNICO

Ordinanza TAR Lombardia Brescia sez. II 8/10/2015 n. 1858 (T.A.R. LOMBARDIA BRESCIA, 08 GENNAIO 2009, N. 3)

I COMMISSARI DIVERSI DAL PRESIDENTE - NON DEVONO AVER SVOLTO NÉ POSSONO SVOLGERE ALCUN'ALTRA FUNZIONE O INCARICO TECNICO O AMMINISTRATIVO RELATIVAMENTE AL CONTRATTO DEL CUI AFFIDAMENTO SI TRATTA- E'INCOMPATIBILE IL "COMPONENTE" DELLA COMMISSIONE GIUDICATRICE CHE ERA STATO PRECEDENTEMENTE INCARICATO DELLA REDAZIONE DEL BANDO E DEGLI ALTRI ATTI DI GARA

ART. 353 BIS C.P.

TURBATA LIBERTÀ DEL PROCEDIMENTO DI SCELTA DEL CONTRAENTE. L. 136/2010

SALVO CHE IL FATTO COSTITUISCA PIÙ GRAVE REATO, CHIUNQUE CON VIOLENZA O MINACCIA, O CON DONI, PROMESSE, COLLUSIONI O ALTRI MEZZI FRAUDOLENTI, TURBA IL PROCEDIMENTO AMMINISTRATIVO DIRETTO A STABILIRE IL CONTENUTO DEL BANDO O DI ALTRO ATTO EQUIPOLLENTE AL FINE DI CONDIZIONARE LE MODALITÀ DI SCELTA DEL CONTRAENTE DA PARTE DELLA PUBBLICA AMMINISTRAZIONE È PUNITO CON LA RECLUSIONE DA SEI MESI A CINQUE ANNI

4. VALUTAZIONE COMMISSIONE GIUDICATRICE

I COMPONENTI COMMISSIONE GIUDICATRICE DEVONO ESSERE DIVERSI DAI COMPONENTI DEL NUCLEO TECNICO

Ordinanza TAR Lombardia Brescia sez. II 8/10/2015 n. 1858 (T.A.R. LOMBARDIA BRESCIA, 08 GENNAIO 2009, N. 3)

I COMMISSARI DIVERSI DAL PRESIDENTE - NON DEVONO AVER SVOLTO NÉ POSSONO SVOLGERE ALCUN'ALTRA FUNZIONE O INCARICO TECNICO O AMMINISTRATIVO RELATIVAMENTE AL CONTRATTO DEL CUI AFFIDAMENTO SI TRATTA- E'INCOMPATIBILE IL "COMPONENTE" DELLA COMMISSIONE GIUDICATRICE CHE ERA STATO PRECEDENTEMENTE INCARICATO DELLA REDAZIONE DEL BANDO E DEGLI ALTRI ATTI DI GARA