



Ospedale
Papa Giovanni XXIII

Sistema Socio Sanitario



Regione
Lombardia

ASST Papa Giovanni XXIII

OGGETTO: APPROVAZIONE TRANSAZIONE DELLA CONTROVERSIA
INSTAURATA DA ALTHEA ITALIA S.P.A. AVANTI IL TRIBUNALE DI
BERGAMO, R.G. 7468/2018 E CONTESTUALE REVOCA DELLA
DELIBERA N. 1310 IN DATA 19.07.2018.

IL DIRETTORE GENERALE
nella persona del Dott. Carlo Nicora

ASSISTITO DA:

IL DIRETTORE AMMINISTRATIVO

DR. VINCENZO PETRONELLA

IL DIRETTORE SANITARIO

DOTT. FABIO PEZZOLI

IL DIRETTORE SOCIO SANITARIO

DR.SSA DONATELLA VASATURO

Visti il d.lgs. 30.12.1992 n. 502 ed in particolare gli artt. 3 e 3bis e il d.lgs. 19.6.1999 n. 229;

Vista la l. 7.8.1990 n. 241 e s.m.i. “Nuove norme in materia di procedimento amministrativo e di diritto di accesso ai documenti amministrativi”;

Vista la l.r. 30.12.2009 n. 33, riguardante il testo unico delle l.r. in materia di sanità, come modificata dalla l.r. 11 agosto 2015 n. 23 “Evoluzione del sistema sociosanitario lombardo: modifiche al titolo I e II della legge regionale 30.12.2009 n. 33”;

Vista la deliberazione di Giunta regionale n. X/4487 del 10.12.2015, in attuazione della su richiamata l.r. 11.8.2015 n. 23, con la quale è stata costituita a partire dall’1.1.2016 l’azienda socio - sanitaria territoriale (ASST) Papa Giovanni XXIII con sede legale in Piazza OMS 1 – 24127 Bergamo - nel nuovo assetto indicato dall’allegato 1 al medesimo provvedimento;

Vista la deliberazione di Giunta regionale n. X/4644 del 19.12.2015 con la quale è stato nominato direttore generale dell’ASST Papa Giovanni XXIII con decorrenza dall’1.1.2016 e fino al 31.12.2018;

Vista la deliberazione n. 1 del 4.1.2016 “Preso d’atto della deliberazione di Giunta regionale n. X/4644 del 19.12.2015 di nomina del direttore generale dell’azienda socio - sanitaria territoriale Papa Giovanni XXIII di Bergamo. Relativo insediamento”;

Rilevato che il responsabile del procedimento riferisce quanto segue:

- con nota prot. n. 40723/2018 in data 30.07.2018 Althea Italia S.p.A. citava in giudizio l'ASST avanti il "Tribunale di Bergamo - Sezione specializzata in materia di impresa", domandando di "Accertare e dichiarare l'illegittimità oltre che l'infondatezza della deliberazione n. 1310 del 19 luglio 2018 della ASST Papa Giovanni XXIII di Bergamo e, per l'effetto, dichiararne l'inesistenza, nullità e/o inefficacia e/o disporre l'annullamento, così come di ogni atto della stessa ASST ad essa presupposto, prodromico, connesso e/o conseguente, di natura attuativa; accertare e dichiarare, sempre in via principale, l'intervenuta risoluzione del contratto di appalto per grave inadempimento della ASST Papa Giovanni XXIII di Bergamo; condannare l'ASST al risarcimento di tutti i danni patrimoniali e non patrimoniali cagionati ad Althea Italia S.p.A.";
- l'ASST si costituiva in giudizio eccependo in via preliminare l'inammissibilità dell'azione in quanto il Tribunale di Bergamo non ospita la sezione per l'impresa e, nel merito, chiedendo il rigetto delle domande avversarie nonché, in via riconvenzionale, l'accertamento del diritto al pagamento delle penali contrattualmente previste, nella misura del 10% del valore del contratto e al risarcimento del maggior danno patito, conseguentemente la condanna di Althea Italia S.p.A. alla corresponsione di tali somme, maggiorate di interessi e rivalutazione dalla data di maturazione al saldo;
- i legali dell'attrice e dell'ASST hanno avviato una trattativa al fine di verificare la possibilità di una eventuale conciliazione alle condizioni di seguito indicate:
 - 1) le parti della transazione concordano e si danno reciprocamente atto che il contratto di appalto stipulato dall'ASST e Biomedicale s.r.l. (ora Althea Italia S.p.A.) in data 29.09.2017 per la "*gestione e manutenzione delle apparecchiature, dei dispositivi sanitari e delle attrezzature*" è risolto consensualmente, con reciproca rinuncia alle rispettive pretese di vederlo risolto per grave inadempimento altrui;
 - 2) l'ASST provvederà, quindi, a revocare la delibera n. 1310 del 19.07.2018 dispositiva della risoluzione del contratto di appalto in data 29.09.2017 per la "*gestione e manutenzione delle apparecchiature, dei dispositivi sanitari e delle attrezzature*", per grave inadempimento di Althea Italia S.p.A.;
 - 3) a totale saldo e stralcio di qualsiasi pretesa, ASST corrisponderà ad Althea Italia S.p.A.: **a)** in relazione a quanto sin qui fatturato da Althea Italia S.p.A. l'importo di euro 750.000,00 per il cui importo ha già versato l'IVA in regime di *split payment* entro il termine del 28.02.2019; **b)** in relazione alle prestazioni extracontratto non ancora fatturate da Althea Italia S.p.A. entro il termine del 28.02.2019 l'importo di euro 137.558,50 oltre IVA che l'ASST verserà in regime di *split payment* e per il quale Althea Italia S.p.A. dovrà emettere fattura;
 - 4) entro il termine fissato per il pagamento e quale condizione per il pagamento, Althea Italia S.p.A. emetterà nota (o note, se fiscalmente necessario) di credito per l'importo di euro 678.886,07 più IVA per un importo complessivo di 828.241,01 ;
 - 5) le parti della transazione si danno atto che l'ASST ha già versato IVA in regime di *split payment* nella misura di euro 314.354,94, sicché l'ASST potrà recuperare l'IVA versata con le seguenti modalità: - non versare l'IVA relativa a quanto dovuto ad Althea Italia S.p.A. (euro 750.000,00) pari a euro 165.000,00; - recuperare l'IVA dalla nota di credito (euro 678.886,07) pari a euro 149.354,94;
- mediante nota-parere prot. n. 64633/2018 in data 14.12.2018 l'avv. Maurizio Zoppolato illustrava le ragioni di opportunità per l'adesione all'ipotesi transattiva suindicata, giudicandola legittima in via generale nell'ambito dei contratti pubblici oltre che, nella fattispecie, rispondente ai requisiti normativi e a quelli individuati in sede

giurisprudenziale sia sotto il profilo formale che sotto quello sostanziale, oltre che particolarmente conveniente per l'ASST in relazione al c.d. "rischio causa";

- in particolare, l'avv. Zoppolato - previamente verificata nella fattispecie la sussistenza dei presupposti della transazione previsti dagli artt. 239 del D.Lgs. 163/2006 e 1965 c.c. - ravvisava la convenienza per l'ASST della suindicata transazione e ciò sulla base, tra l'altro, del rilievo che la causa appare di esito incerto stante la natura prettamente tecnica delle questioni coinvolte (con il rischio che in caso di prosecuzione del giudizio sarebbe probabile una CTU su vari punti che potrebbero essere diversamente valutati dal consulente del Tribunale), nonché sulla considerazione che il Giudice potrebbe ravvisare duplicazioni di penali per le stesse inadempienze o comunque ridurle, oltre che sul rilievo che Althea rinuncia sia agli interessi sui ritardati pagamenti, sia a qualsiasi corrispettivo per i materiali forniti e, infine, sulla considerazione che l'odierna transazione consente all'ASST di trattenere circa un terzo dell'importo contrattuale complessivo nonché di risparmiare sulle spese legali e di CTU;
- al fine di poter procedere alla sottoscrizione del suindicato accordo transattivo si rende, quindi, necessario revocare la delibera n. 1310 in data 19.07.2018 dispositiva della risoluzione del contratto di appalto in data 29.09.2017 per la "*gestione e manutenzione delle apparecchiature, dei dispositivi sanitari e delle attrezzature*", per grave inadempimento di Althea Italia S.p.A., dandosi contestualmente atto che il contratto è risolto consensualmente;
- l'importo complessivo da riconoscere ammonta a € 1.082.821,37, IVA compresa assoggettata al regime dello split payment per un importo totale di € 195.262,87, di cui € 165.000, già versati all'Erario, e farà carico al budget delle autorizzazioni del bilancio 2018:
 - n. 434 sub 1 € 907.184,61
 - n. 434 sub 8 € 7.147,98
 - n. 434 sub 9 € 667,41
 - n. 417 sub 1 € 167.821,37

Acquisito il parere del direttore amministrativo, del direttore sanitario e del direttore sociosanitario.

DELIBERA

1. di acquisire ai sensi dell'art. 239 del D.Lgs. 163/2006 (applicabile *ratione temporis* all'appalto) la nota-parere prot. n. 64633/2018 in data 14.12.2018 mediante la quale l'avv. Maurizio Zoppolato illustra le ragioni di opportunità per l'adesione all'ipotesi transattiva nel contenzioso con Althea Italia S.p.A., giudicandola legittima oltre che rispondente ai requisiti normativi e a quelli individuati in sede giurisprudenziale sia sotto il profilo formale che sotto quello sostanziale, oltre che particolarmente conveniente per l'ASST;
2. di revocare la delibera n. 1310 in data 19.07.2018 dispositiva della risoluzione del contratto di appalto stipulato dall'ASST e Biomedicale s.r.l. (ora Althea Italia S.p.A.) in data 29.09.2017 per la "*gestione e manutenzione delle apparecchiature, dei dispositivi sanitari e delle attrezzature*", per grave inadempimento di Althea Italia S.p.A., dandosi contestualmente atto che il contratto è risolto consensualmente;

3. di acconsentire alla conciliazione della vertenza, di cui al giudizio n. 7468/2018 pendente tra l'ASST e Althea Italia S.p.A. avanti il Tribunale di Bergamo alle seguenti condizioni:
- 1) le parti della transazione concordano e si danno reciprocamente atto che il contratto di appalto stipulato dall'ASST e Biomedicale s.r.l. (ora Althea Italia S.p.A.) in data 29.09.2017 per la “*gestione e manutenzione delle apparecchiature, dei dispositivi sanitari e delle attrezzature*” è risolto consensualmente, con reciproca rinuncia alle rispettive pretese di vederlo risolto per grave inadempimento altrui;
 - 2) a totale saldo e stralcio di qualsiasi pretesa, ASST corrisponderà ad Althea Italia S.p.A.: **a)** in relazione a quanto sin qui fatturato da Althea Italia S.p.A. l'importo di euro 750.000,00 per il cui importo ha già versato l'IVA in regime di *split payment* entro il termine del 28.02.2019; **b)** in relazione alle prestazioni extracontratto non ancora fatturate da Althea Italia S.p.A. entro il termine del 28.02.2019 l'importo di euro 137.558,50 oltre IVA che l'ASST verserà in regime di *split payment* e per il quale Althea Italia S.p.A. dovrà emettere fattura;
 - 3) entro il termine fissato per il pagamento e quale condizione per il pagamento, Althea Italia S.p.A. emetterà nota (o note, se fiscalmente necessario) di credito per l'importo di euro 678.886,07 più IVA per un importo complessivo di 828.241,01;
 - 4) le parti della transazione si danno atto che l'ASST ha già versato IVA in regime di *split payment* nella misura di euro 314.354,94, sicché l'ASST potrà recuperare l'IVA versata con le seguenti modalità: - non versare l'IVA relativa a quanto dovuto ad Althea Italia S.p.A. (euro 750.000,00) pari a euro 165.000,00; - recuperare l'IVA dalla nota di credito (euro 678.886,07) pari a euro 149.354,94;
4. di dare mandato all'UOC Legale e controllo interno di ottemperare al disposto di cui all'art. 15 del D.Lgs. n. 33/2013 e successive modifiche e integrazioni;
5. di imputare l'onere complessivo di € 1.082.821,37 alle autorizzazioni del bilancio 2018:
- | | |
|--------------|---------------|
| n. 434 sub 1 | € 907.184,61 |
| n. 434 sub 8 | € 7.147,98 |
| n. 434 sub 9 | € 667,41 |
| n. 417 sub 1 | € 167.821,37. |

IL DIRETTORE GENERALE
Dott. Carlo Nicora

Il responsabile del procedimento: dr.ssa Enrico Gamba

UOC Politiche e gestione degli acquisti

Documento prodotto in originale informatico e firmato digitalmente dal direttore generale ai sensi del “Codice dell'amministrazione digitale” (d.lgs. n. 82/2005 e s.m.i.)

ATTESTAZIONE DI REGOLARITA' AMMINISTRATIVO-CONTABILE (proposta n. 2406/2018)

Oggetto: APPROVAZIONE TRANSAZIONE DELLA CONTROVERSIA INSTAURATA DA ALTHEA ITALIA S.P.A. AVANTI IL TRIBUNALE DI BERGAMO, R.G. 7468/2018 E CONTESTUALE REVOCA DELLA DELIBERA N. 1310 IN DATA 19.07.2018.

UOC PROPONENTE

Si attesta la regolarità tecnica del provvedimento, essendo state osservate le norme e le procedure previste per la specifica materia.

Si precisa, altresì, che:

A. il provvedimento:

- prevede
 non prevede

COSTI diretti a carico dell'ASST

B. il provvedimento:

- prevede
 non prevede

RICAVI da parte dell'ASST.

Bergamo, 20/12/2018

Il Direttore
Dr./Dr.ssa Gamba Enrico

GESTORE DI BUDGET

Si attesta che i COSTI previsti:

- ✓ sono imputati a: finanziamenti SSR e/o ricavi diretti
 fondi di struttura e/o contributi vincolati

✓ sono compatibili con il budget assegnato:

n. autorizzazione/anno	n. sub-autorizzazione	polo ospedaliero	rete territoriale	importo IVA inclusa
434/2018	1	X		907.184,61
434/2018	8	X		7.147,98
434/2018	9		X	667,41
417/2018	1	X		167.821,37

Si attesta, altresì, che i COSTI relativi al presente provvedimento sono imputati al/ai seguenti centri di costo:

- beni sanitari e non sanitari: centri di costo come da movimento di scarico di contabilità di magazzino
 personale: centri di costo come da sottosistema contabile del personale
 consulenze e/o collaborazioni (*indicare centro di costo*)
 servizi sanitari e non sanitari e altri costi (*indicare centro di costo*)
 cespiti (*indicare centro di costo*)
 altro (*indicare centro di costo*)
 vedi allegato

Centro di costo 1: Importo 1:

Centro di costo 2: Importo 2:

Centro di costo 3: Importo 3:

Centro di costo 4: Importo 4:

Bergamo, 20/12/2018

Il Direttore
Dr./Dr.ssa Gamba Enrico

UOC PROGRAMMAZIONE , FINANZA CONTROLLO

Viste le attestazioni del gestore di spesa, si certifica che:

A. i COSTI relativi al presente provvedimento saranno imputati al/ai seguente/i conto/i del bilancio:

n. conto	descrizione del conto	n. autorizzazione/anno	n. sub-autorizzazione	importo IVA inclusa
706240210	Canoni manut.ordin.su attr.san.e scientifiche	434/2018	1	907.184,61
706240210	Canoni manut.ordin.su attr.san.e scientifiche	434/2018	8	7.147,98
706240210	Canoni manut.ordin.su attr.san.e scientifiche	434/2018	9	667,41
706230090	Spese manut.ordin.altri impianti spec.anche in app	417/2018	1	167.821,37

Bergamo, 20/12/2018

Il Direttore
Dr./Dr.ssa. Coccoli Antonella

PARERE DIRETTORI

all'adozione della proposta di deliberazione N.2406/2018

ad oggetto:

APPROVAZIONE TRANSAZIONE DELLA CONTROVERSIA INSTAURATA DA ALTHEA ITALIA S.P.A. AVANTI IL TRIBUNALE DI BERGAMO, R.G. 7468/2018 E CONTESTUALE REVOCA DELLA DELIBERA N. 1310 IN DATA 19.07.2018.

Ciascuno per gli aspetti di propria competenza, vista anche l'attestazione di regolarità amministrativo-contabile.

DIRETTORE AMMINISTRATIVO : Ha espresso il seguente parere: <input checked="" type="checkbox"/> FAVOREVOLE <input type="checkbox"/> NON FAVOREVOLE <input type="checkbox"/> ASTENUTO	Petronella Vincenzo
Note:	

DIRETTORE SANITARIO : Ha espresso il seguente parere: <input checked="" type="checkbox"/> FAVOREVOLE <input type="checkbox"/> NON FAVOREVOLE <input type="checkbox"/> ASTENUTO	Pezzoli Fabio
Note:	

DIRETTORE SOCIOSANITARIO : Ha espresso il seguente parere: <input checked="" type="checkbox"/> FAVOREVOLE <input type="checkbox"/> NON FAVOREVOLE <input type="checkbox"/> ASTENUTO	Vasaturo Donatella
Note:	

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

**Publicata all'Albo Pretorio on-line
dell'Azienda socio sanitaria territoriale
"Papa Giovanni XXIII" Bergamo**

per 15 giorni
