



**Azienda Ospedaliera  
Istituto Ortopedico  
GAETANO PINI**

Deliberazione n.	401	Del 11 SET. 2015	Atti 108/85
------------------	-----	------------------	-------------

**Oggetto: Revoca della concessione al CRAL Circolo Aziendale della gestione ed esercizio di attività bar e installazione di distributori automatici di generi alimentari e bevande**

**IL DIRETTORE GENERALE**

**Premesso che**

- a far data dalla sua costituzione nel 1974, il CRAL, Circolo Ricreativo Associazione Lavoratori dell'Istituto Ortopedico Gaetano Pini, gestisce, su concessione dell'ente e previo pagamento di canone locatizio, spazi interni all'Istituto anche ai fini di gestione di attività di bar/somministrazione alimenti e bevande, oltre che per la realizzazione di iniziative di carattere sociale per gli aderenti;
- da ultimo, a rinnovo del contratto scaduto in data 31/12/2002, l'Azienda Ospedaliera stipulava un contratto con il suddetto CRAL in data 01/02/2003 (registrato presso l'Agenzia delle Entrate il 03/03/2003) avente ad oggetto la locazione di spazi interni all'ente per l'uso esclusivo derivante da attività commerciale di tipo bar e per installazione di distributori automatici di generi di conforto e bevande, dietro pagamento di un canone annuo complessivo di € 13.400,00, oltre rimborso oneri accessori per € 7.300,00;

**dato atto** che il suddetto contratto, della durata iniziale di anni 6, per effetto delle pattuizioni contrattuali, veniva tacitamente rinnovato alla prima scadenza (31/01/2009) dal 01/02/2009 al 31/01/2015;

**rilevato che**

- in data 10/06/2015 nota prot. 8237, l'Azienda Ospedaliera notificava al CRAL l'intendimento di revocare la concessione, proseguita sino a tale momento in via di mero fatto, dovendo procedere all'affidamento ex art. 30 del d.lgs. 163/2006 s.m.i. della gestione del servizio bar e distributori automatici mediante procedura ad evidenza pubblica aggregata con l'Azienda Ospedaliera ICP;
- in data 24/06/2015 nota prot. 8835, l'Azienda Ospedaliera reiterava l'avvio del procedimento di revoca della concessione dei servizi in parola, in considerazione del mancato rispetto di procedure ad evidenza pubblica per la selezione del concessionario, oltre che dell'antieconomicità delle condizioni contrattuali in vigore;



Azienda Ospedaliera  
Istituto Ortopedico  
**GAETANO PINI**

Deliberazione n. 401	Del 11 SET. 2015	Atti 108/85
----------------------	------------------	-------------

preso atto che, con nota prot. 9867 del 17/07/2015, il CRAL contestava le determinazioni assunte dall'Azienda Ospedaliera, evidenziando tra l'altro un esborso di € 15.000,00 a carico del Circolo Aziendale per la costruzione di un nuovo montacarichi effettuata nell'anno 2012;

**considerato che**

- il contratto stipulato tra l'Azienda Ospedaliera e il CRAL in data 01/02/2003, sebbene formalmente qualificato quale locazione ad uso commerciale, concretizzi sotto il profilo sostanziale una vera e propria concessione di servizi, come evidenzia la destinazione del bar ed accessori ai dipendenti, pazienti e visitatori;
- che tale qualificazione è tanto più avvalorata dalla subconcessione del contratto - peraltro mai formalmente comunicata all'Azienda Ospedaliera - da parte di CRAL alla società Gruppo Argenta spa, la quale tuttora è affidataria per conto del Circolo del servizio bar e della gestione dei distributori automatici;
- come tale, l'affidamento è avvenuto in assenza di procedure ad evidenza pubblica, a tutela della trasparenza e libera concorrenza ad operatori economici interessati al medesimo settore;

**dato atto** che la giurisprudenza si è recentemente espressa in senso conforme all'interpretazione assunta dall'Azienda Ospedaliera, evidenziando che la prestazione concernente l'installazione e la gestione dei distributori automatici (così come quella di gestione servizio bar) è propriamente qualificabile come concessione di servizi, che si differenzia dall'appalto di servizi in quanto il corrispettivo della fornitura consiste unicamente nel diritto di gestire i servizi, o in tale diritto accompagnato da un prezzo, ex art. 3, comma 12, D.Lgs. 12 aprile 2006, n. 163 (Codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture, in attuazione delle direttive 2004/17/CE e 2004/18/CE); in particolare, "...i distributori automatici di alimenti installati in locali della Pubblica Amministrazione, si concedono tramite contratto che può essere definito atipico. Infatti un contratto atipico, espressione di autonomia negoziale, non risulta incompatibile all'ambito dell'attività contrattuale di diritto privato, attività che l'Amministrazione è abilitata a svolgere, pur nell'osservanza delle regole procedurali pubblicistiche circa la formazione della volontà negoziale e l'individuazione del contraente, per rispettare i parametri di buon andamento e imparzialità di cui all'art. 97 della Costituzione" (Cons. di Stato, Sez. VI, Sent., 16 luglio 2015, n. 3571)

**rilevato**, altresì, dai dati appresi dal CRAL, che il contratto di subconcessione dei servizi in parola stipulato con Gruppo Argenta spa garantisce un'entrata al Circolo ben superiore al canone annuo versato



*Azienda Ospedaliera*  
**Istituto Ortopedico**  
**GAETANO PINI**

Deliberazione n. 401	Del 11 SET. 2015	Atti 108/85
----------------------	------------------	-------------

all'Ente, con ciò configurandosi ipotesi di violazione dell'art. 9, commi 1 e 2, della legge 537/93, recante abrogazione della facoltà da parte delle Pubbliche Amministrazioni di concedere, direttamente od indirettamente, finanziamenti, beni e risorse umane ad associazioni ed organizzazioni di dipendenti pubblici, quali appunto il CRAL;

**ravvisata**, pertanto, la sussistenza di elementi idonei a giustificare la revoca della concessione della gestione servizi bar e somministrazione generi alimentari e bevande a mezzo distributori automatici di cui al contratto del 01/02/2003 stipulato con il CRAL Circolo Aziendale, revoca che sotto il profilo dell'interesse pubblico si impone anche per l'inattualità del canone corrisposto, tanto più se confrontato ad altre realtà ospedaliere;

**dato altresì atto** che, a mente dell'art. 4.2 del contratto di concessione, alla seconda scadenza del contratto tacitamente rinnovato, all'azienda ospedaliera è riconosciuta la facoltà di recesso mediante comunicazione a mezzo raccomandata con preavviso di 12 mesi;

**preso atto** che il contratto stipulato tra il CRAL e la società subconcessionaria Gruppo Argenta spa avrà scadenza in data 12/04/2016;

**ritenuto** di rendere esecutiva la revoca della concessione al 12/04/2016, consentendo, pertanto, la prosecuzione, senza pregiudizio per il CRAL, dell'attuale gestione sino a scadenza naturale del contratto di subconcessione di cui sopra, comunque non oltre il 09/06/2016 (12 mesi da notifica comunicazione prot. 8237 del 10/06/2015);

**visti** i pareri favorevoli espressi, per quanto di rispettiva competenza, dal Direttore Amministrativo e dal Direttore Sanitario, ai sensi degli artt. 3 e 3bis del D.Lgs. 502/92 s.m.i.;

**DELIBERA**

per i motivi di cui in premessa che qui si intendono integralmente trascritti:

- 1) di revocare la concessione dei servizi di bar e installazione di distributori automatici di generi alimentari e bevande, di cui al contratto stipulato in data 01/02/2003 con il CRAL Circolo Aziendale;
- 2) di dare atto che la revoca avrà efficacia esecutiva a far data dal 12/04/2016, consentendo, pertanto, la prosecuzione dell'attuale gestione sino a scadenza naturale del contratto di subconcessione di cui sopra, comunque non oltre il 09/06/2016 (12 mesi da notifica comunicazione prot. 8237 del 10/06/2015);



**Azienda Ospedaliera  
Istituto Ortopedico  
GAETANO PINI**

Deliberazione n.	401	Del 1 SET. 2015	Atti 108/85
------------------	-----	-----------------	-------------

- 3) di dare atto che il presente provvedimento non comporta oneri finanziari a carico dell'Ente;
- 4) di dichiarare il presente atto non soggetto a controllo preventivo ai sensi dell'art. 18 comma 7 della L.R. n. 33/2009;
- 5) di disporre la pubblicazione della presente deliberazione, dando atto che la stessa è immediatamente esecutiva ai sensi dell'art. 18 comma 9 della L.R. n. 33/2009.

IL DIRETTORE GENERALE  
(dott. Amedeo Tropicano)

CON I PARERI FAVOREVOLI DI COMPETENZA DEL  
DIRETTORE AMMINISTRATIVO  
(dott. Renato Malaguti)

DIRETTORE SANITARIO  
(dott. Nunzio A. Buccino)

**Direzione Amministrativa**

Si attesta la regolarità amministrativa e tecnica del presente provvedimento  
Il Direttore Amministrativo - dott. Renato Malaguti



**Azienda Ospedaliera  
Istituto Ortopedico  
GAETANO PINI**

Deliberazione n.	401	Del 11 SET. 2015	Atti 108/85
------------------	-----	------------------	-------------

**RELAZIONE DI PUBBLICAZIONE**

Si certifica che la presente deliberazione é pubblicata all'Albo Pretorio online di questa Azienda Ospedaliera, per rimanervi affissa per quindici giorni consecutivi.

Milano, li 11 SET. 2015

U.O. AFFARI GENERALI E LEGALI  
L'ASSISTENTE AMMINISTRATIVO  
(Maria Cianchella)

L'atto si compone di n. 5 (cinque) pagine.