



A.Di.S.U. Ateneo "FEDERICO II"

*Azienda pubblica della Regione
Campania per il Diritto allo
Studio Universitario*

Il Direttore Amministrativo

DISPOSIZIONE N.106 DEL 17.10.2011

UFFICIO DI RIFERIMENTO PRATICA : UFFICIO DIREZIONE E UFFICIO TECNICO

OGGETTO : GARA PER L'AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO DI VIGILANZA NON ARMATA E CONTROLLO ACCESSO PRESSO LE RESIDENZE UNIVERSITARIE DELL'AZIENDA – DURATA ANNI TRE – ANNULLAMENTO D'UFFICIO IN AUTOTUTELA

IL DIRETTORE AMMINISTRATIVO

PREMESSO CHE

Con disposizione n. 00264 del 14/07/10 questa Amministrazione ha indetto la gara in oggetto, approvando il bando di gara, il disciplinare di gara, il disciplinare tecnico d'appalto, il modello di dichiarazione sostitutiva di certificazione ed il modello per l'offerta economica;

In data 16/09/10 venivano pubblicati sul sito web dell'Amministrazione alcuni chiarimenti in merito alle modalità di espletamento della gara;

Con disposizione n. 00327 del 06/10/10 veniva nominata la commissione di gara;

In data 24/02/11 con nota prot. 1321 il responsabile del procedimento trasmetteva il verbale di aggiudicazione provvisoria al Direttore amministrativo pro-tempore;

Con nota prot. n. 7756 del 08/11/10 il Direttore amministrativo pro-tempore comunicava all'A.T.I. Pegaso Sistemi di Sicurezza l'aggiudicazione provvisoria;

Il servizio veniva consegnato provvisoriamente alla predetta azienda dalla fine dell'anno 2010 in attesa della conclusione dell'iter amministrativo della procedura di affidamento e della stipulazione del contratto;

Con verbale n. 37 del 10.5.2011 e delibera n.114 e con decorrenza 16 maggio 2011 è stato nominato il nuovo Direttore amministrativo pro-tempore dell'Azienda intestata;

Il dipendente addetto all'ufficio gare con nota pervenuta al prot. n. 3102 del 15.6.2011 ha comunicato al Direttore che la gara in oggetto risultava essere stata aggiudicata provvisoriamente e attende l'aggiudicazione definitiva e la stipula del contratto. Che il servizio era stato oggetto di consegna provvisoria da parte del precedente Direttore pro-tempore in attesa degli atti successivi e la ditta svolgeva il servizio dalla fine dell'anno 2010. Agli atti dell'azienda non risultava come richiesto dal capitolato tecnico d'appalto all'art.4 la previa consegna formale dei locali con relativo verbale;

Il Direttore letti gli atti di gara e riscontrate alcune anomalie ha ricevuto dal CDA, con verbale n. 40 del 15.6.2011 (delibera n. 125), mandato per la richiesta di parere all'Avvocatura distrettuale dello Stato in merito alla correttezza delle procedure della gara della vigilanza non armata delle strutture al fine di garantire l'Azienda circa la piena legittimità e liceità delle procedure intraprese e circa gli eventuali atti da porre in essere, il tutto garantendo la continuità dei servizi di vigilanza alle strutture;

Con nota prot. 3177 del 17/06/11 veniva richiesto da parte della Direzione all'Assessorato regionale e al Collegio dei revisori dei conti dell'Azienda di trasferire con una certa urgenza gli atti eventualmente in loro possesso ritenuti utili ai fini di una più compiuta valutazione;

Con nota pervenuta al prot. n. 3233 del 20/06/11 l'Assessore regionale per il diritto allo studio ha trasmesso relativa documentazione;

L'Avvocatura distrettuale nel parere assunto al protocollo dell'Azienda col n. 3827 del 13/07/11 che qui si richiama per relationem come presupposto motivazionale conferma pienamente la presenza di forti anomalie e illegittimità della procedura di gara e propone l'annullamento d'ufficio immediato della procedura di gara;

Dalla lettura degli predetti atti si evincono elementi di illegittimità tali da avere irrimediabilmente pregiudicato il corretto iter procedimentale;



A.Di.S.U. Ateneo "FEDERICO II"

*Azienda pubblica della Regione
Campania per il Diritto allo
Studio Universitario*

Il Diritto Universitario

Con nota prot. 4080 del 25/07/2011 l'Amministrazione ha inviato a mezzo raccomandata a.r. alle ditte partecipanti alla gara comunicazione di avvio del procedimento per l'annullamento della gara ai sensi degli art. 7 e segg. Legge n. 241/90;

CONSIDERATO CHE

Malgrado formalmente invitate ad intervenire nel procedimento nessuna delle destinatarie della comunicazione di avvio del procedimento ha ritenuto di dover far pervenire osservazioni utili ai fini della chiusura del procedimento;

Con data 23/09/11 l'A.T.I. Pegaso s.r.l. e Sistemi di Sicurezza s.r.l. ha notificato a questa Amministrazione atto di diffida assunto al protocollo dell'Azienda col n. 5252 del 27/09/2011, intimandole di completare il procedimento di gara e disporre «l'aggiudicazione provvisoria e definitiva e la conseguente stipula del contratto»;

Con tale atto l'intimante non ha addotto alcun elemento utile alla conclusione del procedimento, limitandosi ad una mera diffida;

L'aggiudicataria provvisoria vanta nella fattispecie una mera aspettativa alla conclusione del procedimento di gara, non essendosi materializzato né consolidatosi in capo alla stessa alcun diritto all'affidamento dell'appalto, stante il carattere instabile e del tutto interinale del provvedimento di aggiudicazione provvisoria;

Ragioni di interesse pubblico irrinunciabili ed attuali, nonostante il lasso di tempo intercorso dall'aggiudicazione provvisoria, impongono a questa Amministrazione di provvedere in autotutela all'annullamento degli atti di gara, non solo per rimuovere gli errori e le illegittimità riscontrate nella procedura di gara, ma anche per impedire che, a prescindere dalla scelta dell'aggiudicatario, l'Amministrazione sia chiamata a stipulare contratto di appalto che risulterebbe viziato ab origine in conseguenza delle numerose e gravi patologie di cui gli atti di gara sono affetti e che sono riportati in parte motiva;

DATO ATTO CHE

I presupposti motivazionali che determinano la necessità di annullare la procedura de quo sono i seguenti :
L'avviso pubblicato in data 16/09/10 sul sito web istituzionale dell'Amministrazione e che modifica il criterio di aggiudicazione rispetto al bando e al disciplinare non risulta pubblicato anche sulla G.U.R.I., sul B.UR.C., sulla Gazzetta Aste e Appalti Pubblici;

Nel verbale di aggiudicazione provvisoria prima si fa riferimento (cfr. pag. 2) quale criterio di aggiudicazione a quello dell'offerta economicamente più vantaggiosa, e successivamente nell'allegato allo stesso si invoca quale norma utilizzata per addvenire all'aggiudicazione provvisoria l'art. 86, comma 1, del D.Lgs. 163/2006, che regola, invece, il criterio del prezzo più basso, criterio ribadito anche nell'avviso pubblicato sul sito web istituzionale dell'Amministrazione.

Nel verbale di aggiudicazione provvisoria l'appalto, in attuazione della procedura di verifica dell'anomalia, risulta aggiudicato provvisoriamente alla quarta classificata, la costituenda A.T.I. Pegaso s.r.l. Servizi fiduciari, senza che vengano esplicitate le motivazioni della mancata aggiudicazione alla ditta prima classificata, Enterprice Security s.r.l. ed omettendo ogni esame delle offerte della seconda e terza classificata e ciò in mancanza del rispetto della procedura di verifica dell'anomalia e della giurisprudenza amministrativa in punto di necessaria motivazione delle esclusioni o della verifica delle anomalie;

Non appare rispettata la composizione della Commissione rispetto alla normativa vigente con riferimento alle categorie di appartenenza del personale;

Non risulta agli atti dell'Amministrazione un verbale di consegna formale dei locali, diversamente da quanto previsto dall'art. 4 dal Disciplinare Tecnico d'appalto;

Non appare rispettata pienamente la procedura di cui all'art.1, comma 67, della L. n. 266/2005, di cui all'art. 3, L. n. 136/2010, come modificato dal D.L. n. 187/2010;

Sussistono fondate ragioni per procedere all'annullamento dell'intera procedura di gara in autotutela in ossequio al principio di ordine generale connesso al rispetto dei criteri costituzionali di buon andamento ed imparzialità della PA e che la motivazione va ricercata nel rispetto del giusto procedimento e nel rispetto della *par condicio* tra i concorrenti alla procedura di gara;



A.Di.S.U. Ateneo "FEDERICO II"

*Azienda pubblica della Regione
Campania per il Diritto allo
Studio Universitario*

Ateneo amministrativo

VISTI

Il parere favorevole del supporto legale e tecnico al RUP per la parte di competenza relativa alla parte motiva riportata ai punti preceduti dalla locuzione "considerato che e dato atto che", come attestati dai visti in calce al presente atto;

Il D.Lgs. 12-4-2006 n. 163 "Codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture in attuazione delle direttive 2004/17/CE e 2004/18/CE";

Vista la L.R. n. 3 del 2007 e in particolare l'art.48 che per analogia si ritiene applicabile a questa procedura almeno nei principi ispiratori;

La propria competenza per effetto della Deliberazione Consiliare n. 114 del 10.5.2011, verbale n. 37, e dell'art. 27, comma 5, della LR n. 21 del 2002;

il D. Lgs. 165/2001 "Norme generali sull'ordinamento del lavoro alle dipendenze delle amministrazioni pubbliche" e in particolare gli artt.4, comma 2, 16 e 17;

L'art.21-nonies della Legge n. 241\90;

I principi di buon andamento, imparzialità, continuità, inesauribilità dell'azione amministrativa, posti dalla Giurisprudenza Amministrativa a fondamento del potere di autotutela della P.A.;

L'interesse pubblico concreto ed attuale prevalente della P.A. ad annullare la gara;

DISPONE

per le ragioni di cui alla parte motiva, che qui si hanno per integralmente ripetute e trascritte,

1. di annullare, nell'esercizio del potere di autotutela, gli atti di gara per l'affidamento del servizio di vigilanza non armata e controllo accesso presso le residenze universitarie dell'azienda della durata di anni tre ed in particolare tutti gli atti richiamati nei capi A), B), C), D) ed E) della premessa;
2. di dare mandato all'ufficio AA.GG. per l'archiviazione nel fascicolo delle disposizioni ai fini del monitoraggio complessivo e di trasmetterne copia all'ufficio gare e tecnico per l'archiviazione del proprio fascicolo e ai supporti tecnico e legale RUP;
3. di dare mandato all'Ufficio AA.GG. di trasmettere la presente a mezzo raccomandata a.r. a tutte le ditte partecipanti alla gara, nonché di dare pubblicità al presente provvedimento mediante affissione all'albo pretorio dell'Azienda, pubblicazione integrale sul profilo web della stazione appaltante;
4. di dare mandato all'Ufficio Economato e all'Ufficio Gare, per la pubblicazione dell'annullamento per estratto su G.U.R.I., ai sensi dell'art.65, comma 4 e dell'art. 225, comma 8, del D.lgs. n. 163 del 2006;
5. di dare mandato all'Ufficio CED e all'ufficio Trasparenza\Privacy ai fini della pubblicazione sul profilo del committente per la creazione di una sezione prestazioni di servizi nella quale verrà pubblicata una sottosezione denominata per l'affidamento del servizio di vigilanza non armata e controllo accesso presso le residenze universitarie dell'azienda, inserendovi la presente nel rispetto del D.Lgs. 196/03 e in particolare delle Linee guida in materia di trattamento di dati personali contenuti anche in atti e documenti amministrativi effettuato da soggetti pubblici per finalità di pubblicazione e diffusione sul web - approvate con provvedimento del Garante Privacy n. 88 del 2 marzo 2011 (GU n. 64 del 19.3.2011);
6. di dare atto che avverso il presente provvedimento potrà essere proposto ricorso avanti al TAR Campania - Sede di Napoli entro 30 giorni dal ricevimento della presente comunicazione;
7. di dare atto che l'Amministrazione competente è l'A.Di.S.U. Ateneo Federico II, l'ufficio responsabile del procedimento è la Direzione, il responsabile del procedimento è il direttore amministrativo Dott. Giuseppe Pagliarulo;
8. di dare atto che tutti i soggetti interessati dal procedimento hanno la possibilità di prendere visione degli atti, con i limiti previsti dalla legge sul diritto di accesso, presso l'Ufficio Direzione dell'Azienda sito in Napoli alla via De Gasperi n. 45, tel. 081.760.32.08 fax 081.760.32.03;
9. di dare mandato all'ufficio AAGG per l'invio di nota di trasmissione a firma del Direttore per trasmissione copia della presente al Collegio dei Revisori ai sensi dell'art.24, comma 4, della L.R. n. 21 del 2002.



A.Di.S.U. Ateneo "FEDERICO II"

*Azienda pubblica della Regione
Campania per il Diritto allo
Studio Universitario*

Il Direttore amministrativo

Visto
Il Supporto Legale al RUP
Avv. ~~A. Pisanti~~

Visto
Il Supporto tecnico al RUP
Arch. P. Pizzi

Il Direttore
Dott. Giuseppe Pagliarulo

PER COPIA CONFORME
IL DIRETTORE AMM.VO P.T.