



# Comune di Mesenzana

PROVINCIA DI VA

## DETERMINAZIONE SERVIZIO SOCIO - ASSISTENZIALE N. 22 DEL 03/10/2019

**OGGETTO: ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA DELL'INTERA PROCEDURA AD EVIDENZA PUBBLICA PER AFFIDAMENTO CONTRATTO DI APPALTO DEI SERVIZI DI ASSISTENZA DOMICILIARI MINORI, ASSISTENZA DOMICILIARE MINORI DISABILI, ASSISTENZA EDUCATIVA SPECIALISTICA FINALIZZATA ALL'INTEGRAZIONE SCOLASTICA DEGLI ALUNNI DISABILI PER IL PERIODO 01.09.2019 -31.08.2024. CIG 7919763B2B.**

L'anno duemiladiciannove del mese di ottobre del giorno tre,

### IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO SOCIO - ASSISTENZIALE

#### **RICHIAMATI i seguenti atti:**

- la deliberazione del Consiglio Comunale n. 8 del 04.02.2019, con la quale è stato approvato il Bilancio di previsione per il triennio 2019-2021 e s.m.i.;
- la deliberazione della Giunta Comunale n. 17 del 04.02.2019, esecutiva, con la quale sono state assegnate le risorse finanziarie e gli obiettivi ai responsabili degli uffici e dei servizi per l'anno 2019 e s.m.i.;
- il decreto del sindaco n. 2 del giorno 11.02.2019 di modifica del proprio atto n. 4 del 27.05.2014, con il quale sono stati nominati, per il periodo di anni 5 a decorrere dal 26.05.2014 i Responsabili dei Servizi: economico-finanziario e tributi, personale, segreteria, affari generali, contratti, servizi sociali, servizi alle scuole, cultura e tempo libero, protocollo e archivio, anagrafe, stato civile, elettorale, leva, statistica, relazioni con il pubblico, polizia locale e commercio;
- il decreto del Sindaco n. 3 del 27.04.2019 con il quale è stata nominata, l'arch. Graziella Cusano in servizio presso il Comune di Luino, responsabile dell'area tecnico-manutentiva per il periodo 02.05.2019-30.04.2020;
- il decreto del sindaco n. 6 del giorno 18.07.2019, con il quale, a seguito di nuove elezioni, è stata confermata la nomina dei Responsabili di Servizio del settore tecnico e del servizio finanziario;
- con deliberazione della Giunta Comunale n. 36 del 13.06.2019, resa immediatamente eseguibile, avvalendosi della facoltà prevista dalla normativa vigente di assegnare la responsabilità degli Uffici ai componenti dell'organo esecutivo, è stata attribuita al Sindaco Rossi rag. Alberto la responsabilità dei servizi personale, segreteria, affari generali, contratti, servizi sociali, servizi alle scuole, cultura e tempo libero, protocollo e archivio, anagrafe, stato civile, elettorale, leva, statistica, relazioni con il pubblico, polizia locale;

**RICHIAMATA** la Determinazione n. 7 del 01.04.2019 del Responsabile del Servizio Socio – Assistenziale, avente per oggetto *“Determinazione a contrattare – manifestazione di interesse per l’affidamento del servizio educativo integrato per il periodo 01.09.2019 -31.08.2024”*.

**RICHIAMATA** la Determinazione n. 13 del 18.07.2019 del Responsabile del Servizio Socio – Assistenziale, avente per oggetto *“Approvazione verbale ed aggiudicazione provvisoria del servizio educativo integrato per il periodo 01.09.2019 -31.08.2024”*.

**PRESO ATTO** che la Commissione esaminatrice, nominata con Determinazione n.12 del 24.06.2019 del Responsabile del Servizio Socio – Assistenziale - pur procedendo in sede di valutazione delle offerte tecniche, presentate dai due soli concorrenti alla gara di cui trattasi, al calcolo ed alla attribuzione di un punteggio in relazione ai sub-criteri individuati nella lex specialis – non ha tuttavia poi tradotto in verbale l’attività tecnico/discrezionale svolta e minutata in brogliacci dai singoli membri, impedendo, di fatto, la ricostruzione dell’iter logico seguito nella valutazione delle soluzioni tecniche proposte dai concorrenti e nell’attribuzione del relativo punteggio. Alla Determinazione n. 13 del 18.07.2019 del Responsabile del Servizio Socio – Assistenziale, risulta infatti allegato soltanto il Report procedura di gara id. 111119684 espletata sulla piattaforma telematica Sintel Regione Lombardia, dal quale non emergono i passaggi delle diverse operazioni di calcolo svolte dai Commissari per addivenire all’attribuzione dei punteggi finali.

**PRESO ATTO** che la Determinazione n. 13 del 18.07.2019 del Responsabile del Servizio Socio – Assistenziale, avente per oggetto la proposta di aggiudicazione del contratto in oggetto è carente sotto il profilo motivazionale e pertanto illegittima.

**PRESO ATTO** della urgente necessità di assicurare nell’immediato i servizi socio assistenziali per l’erogazione dei quali con decorrenza programmata a far data dal 01.09.2019, era stata avviata la procedura di gara di cui trattasi; urgente necessità che, da un lato, non consente di attendere i tempi della possibile (per quanto inopportuna) rinnovazione della fase dell’esame comparativo delle offerte già pervenute, dall’altro, induce più prudentemente il sottoscritto Responsabile di Settore ad individuare nell’immediato i nuovi fornitori dei servizi di cui trattasi, facendo riferimento all’istituto dell’affidamento diretto.

**VISTO** l’art.33, comma 1, D.Lgs.50/2016, secondo cui *“La proposta di aggiudicazione e' soggetta ad approvazione dell'organo competente secondo l'ordinamento della stazione appaltante e nel rispetto dei termini dallo stesso previsti, decorrenti dal ricevimento della proposta di aggiudicazione da parte dell'organo competente. In mancanza, il termine e' pari a trenta giorni. Il termine e' interrotto dalla richiesta di chiarimenti o documenti e inizia nuovamente a decorrere da quando i chiarimenti o documenti pervengono all'organo richiedente. Decorsi tali termini, la proposta di aggiudicazione si intende approvata”*.

**VISTO** l’art.32, comma 5, D.Lgs.50/2016, secondo cui *“La stazione appaltante, previa verifica della proposta di aggiudicazione ai sensi dell'articolo 33, comma 1, provvede all'aggiudicazione”*.

**CHIARITO** che, in ossequio ai principi costituzionali di imparzialità e di buon andamento, va riconosciuta alle Amministrazioni appaltanti la potestà di ritirare gli atti di gara – manifestazione tipica del “potere” amministrativo – attraverso lo strumento dell’annullamento, in presenza di adeguate ragioni di pubblico interesse o di vizi di legittimità, tali da sconsigliare la prosecuzione della gara stessa.

**PRESO ATTO** che – secondo consolidato orientamento giurisprudenziale – una volta intervenuta l’aggiudicazione provvisoria, in capo ai soggetti interessati partecipanti alla gara, non sono riscontrabili posizioni giuridiche consolidate. La possibilità che ad un’aggiudicazione provvisoria, naturalmente temporanea, possa non far seguito, in ragione del riscontro di vizi di legittimità dell’attività posta in essere dalla Commissione esaminatrice, l’affidamento definitivo del contratto è un evento del tutto fisiologico, inidoneo di per sé a ingenerare un qualunque affidamento tutelabile.

**PRESO ATTO** che – secondo consolidato orientamento giurisprudenziale – l'Amministrazione, che intenda esercitare il proprio potere di autotutela rispetto all'aggiudicazione provvisoria (atto certamente endoprocedimentale, necessario ma non decisivo), non è tenuta a dare previa comunicazione dell'avvio del relativo procedimento, versandosi ancora nell'unico procedimento iniziato con l'istanza di partecipazione alla gara, vantando l'aggiudicatario provvisorio una mera aspettativa di fatto alla conclusione del procedimento.

**PRESO ATTO** che l'Amministrazione Comunale, anche a causa di una complessa attività di riesame in autotutela avviata su istanza dell'operatore economico secondo classificato, non ha, alla data odierna, ancora adottato il provvedimento di aggiudicazione definitiva né tantomeno ha sottoscritto il contratto con l'operatore economico classificatosi primo in graduatoria.

**RITENUTO** di annullare in autotutela ogni atto presupposto, consequenziale e connesso alla Determinazione n. 13 del 18.07.2019 del Responsabile del Servizio Socio – Assistenziale, disponendo la rinnovazione dell'intero procedimento ad evidenza pubblica per l'aggiudicazione del contratto di appalto avente per oggetto i servizi di assistenza domiciliari minori, assistenza domiciliare minori disabili, assistenza educativa specialistica finalizzata all'integrazione scolastica degli alunni disabili.

### **DETERMINA**

Per le motivazioni espresse in premessa che qui si intendono richiamate e trascritte:

- 1. DI ANNULLARE IN AUTOTUTELA** ogni atto presupposto, consequenziale e connesso alla determinazione n. 13 del 18.07.2019 del Responsabile del Servizio Socio – Assistenziale, recante l'aggiudicazione provvisoria del contratto di appalto dei servizi di assistenza domiciliari minori, assistenza domiciliare minori disabili, assistenza educativa specialistica finalizzata all'integrazione scolastica degli alunni disabili *per il periodo 01.09.2019 -31.08.2024*. CIG 7919763B2B.
- 2. DI DISPORRE** la rinnovazione dell'intero procedimento ad evidenza pubblica per l'aggiudicazione del contratto di appalto avente per oggetto i servizi di assistenza domiciliari minori, assistenza domiciliare minori disabili, assistenza educativa specialistica finalizzata all'integrazione scolastica degli alunni disabili, dando atto che, nelle more, attesa l'urgenza di provvedere in merito, per assicurare la ripresa immediata della fornitura dei predetti servizi, sarà fatto ricorso all'istituto dell'affidamento diretto.
- 3. DI DISPORRE** che copia del presente provvedimento venga trasmessa, per opportuna conoscenza, ai due operatori economici che hanno partecipato alla procedura ad evidenza pubblica in oggetto.

Il Responsabile del Servizio  
Firmato digitalmente

F.to: Rossi rag. Alberto

E' copia conforme di originale firmato digitalmente, per gli usi consentiti dalla Legge.

li, \_\_\_\_\_

Il Segretario Comunale  
Curaba dott. Salvatore