

**IL DIRIGENTE
SETTORE PROGRAMMAZIONE
ECONOMICA E FINANZIARIA**

Attesta la regolarità contabile e la copertura finanziaria della spesa ai sensi dell'art. 151, comma 4, del D. Lgs. 18 agosto 2000 n° 267, così come si rileva dalle risultanze contabili allegate.

✓ Attesta che la presente determinazione dirigenziale non comporta impegno di spesa.

Annotazioni varie _____

31 GEN. 2013

Barletta, lì _____

**IL DIRIGENTE
SETTORE PROGRAMMAZIONE
ECONOMICA FINANZIARIA**

POSIZIONE ORGANIZZATIVA
Dott.ssa Grazia G. _____

UFFICIO DI SEGRETERIA

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Su attestazione del messo comunale si certifica che la presente determinazione è stata affissa in copia all'Albo Pretorio Informatico il giorno **01 FEB. 2013** e vi rimarrà pubblicata per quindici giorni, sino al giorno **15 FEB. 2013**, con prot. n° **380**.

Barletta, lì **01 FEB. 2013**

IL MESSO COMUNALE

UFFICIO DELIBERAZIONI
Addetto alle Attività Amministrative
Angelo PARANO

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

**IL RESPONSABILE
ALBO PRETORIO ON-LINE**
Dott.ssa Maria RIZZITELLI

Copia della presente determinazione viene trasmessa a:

SERVIZIO FINANZIARIO
SETTORE GARE, APPALTI E CONTRATTI
✓ ALBO PRETORIO INFORMATICO



CITTA' DI BARLETTA

Medaglia d'Oro al Valore Militare e al Merito Civile

Città della Disfida

Settore Servizi Sociali, Sanitari, Pubblica Istruzione, Sport

SERVIZIO ANZIANI, DISABILI E FAMIGLIE

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

DATA: **25 GEN. 2013**

N° **00100**

OGGETTO: Piano Sociale di Zona dell'Ambito Territoriale di Barletta. Revoca della determina a contrarre n° 1565 del 17.08.2011 per l'affidamento della gestione del "Servizio di Assistenza Domiciliare per Disabili"

IL DIRIGENTE DEL SETTORE

PREMESSO:

- che la naturale scadenza dei contratti stipulati per la gestione del "Servizio di Assistenza Domiciliare per disabili", affidato a mezzo procedura di gara ad evidenza pubblica, sono andate a naturale scadenza alla data del 31.08.2011 la prima équipe gestita dalla cooperativa sociale "Shalom" ed alla data del 31.10.2011 la seconda équipe gestita dalla cooperativa sociale "Auxilium";
- che in data 11.08.2011 con Deliberazione di Giunta Comunale n° 161 è stato approvato l'indirizzo per l'avvio delle procedure di gara ad evidenza pubblica per l'affidamento della durata presunta di 13 (tredici) mesi del "Servizio di Assistenza Domiciliare per Disabili" dell'Ambito Territoriale di Barletta a far data dal 01.12.2011, ai sensi dell'art. 87 del Regolamento Regionale n° 4/2007 e s.m.i.;
- che in data 17.08.2011 il Dirigente di questo Settore con propria determinazione n° 1565 indicava la procedura ristretta, ai sensi dell'art. 21 co. 5 del Regolamento regionale n° 4/2007 e s.m.i., per l'appalto relativo alla gestione del "Servizio di Assistenza Domiciliare per disabili" con il criterio d'aggiudicazione dell'offerta più vantaggiosa di cui all'art. 23 del suddetto Regolamento Regionale individuando la seguente ponderazione relativa ai macrocriteri, riferiti ad un punteggio massimo ottenibile di 100 punti: elementi tecnico-qualitativi 60/100, profili economici 40/100;
- che nello stesso atto il Dirigente approvava il quadro progettuale del Servizio di che trattasi quale risultante dall'Avviso di Gara, lettera d'invito, Capitolato Speciale d'Appalto e Schema di contratto per l'affidamento della gestione del Servizio di che trattasi;
- che nella suddetta determinazione si dava atto che la somma complessiva dell'appalto, per una durata presunta di 13 (tredici) mesi ammontava a € 451.500,00 (IVA compresa);

CONSIDERATO:

- che con disposizione n° 62299 del 27.09.2012 è stato nominato responsabile unico del procedimento di gara il dott. Carmine Desario, già responsabile del Servizio;
- che dall'istruttoria delle procedure già avviata sono emerse le seguenti motivazioni di pubblico interesse che sconsigliano la prosecuzione dell'iter concorsuale avviato:
 - 1) l'art. 29 del Codice dei Contratti Pubblici al comma 1 dispone che *"il calcolo del valore stimato degli appalti pubblici e delle concessioni di lavori o servizi pubblici è basato sull'importo totale pagabile al netto dell'IVA, valutato dalle stazioni appaltanti. Questo calcolo tiene conto dell'importo massimo stimato, ivi compresa qualsiasi forma di opzione o rinnovo del contratto"*;
 - la ratio di tale previsione normativa, di matrice comunitaria, è quella di garantire la neutralità dei diversi regimi impositivi adottati nei vari Stati membri della Comunità Europea, rispetto al computo del valore dell'appalto da affidare, al fine di tutelare la par condicio tra i diversi soggetti partecipanti ad una determinata gara;
 - tale esplicitazione trova conferma nell'art. 2 del Codice dei Contratti Pubblici, nel quale si afferma il principio della parità di trattamento, oltre che della libera concorrenza e della non discriminazione;
 - in tal senso si è recentemente espresso il Consiglio di Stato, Sez. V, con la sentenza n° 3806 del 16.06.2010;
 - pertanto l'importo a base d'asta dev'essere decurtato del valore dell'IVA;
 - 2) il rispetto delle caratteristiche prestazionali stabilite dal C.S.A. per la durata di 13 mesi impone costi a base d'asta superiori a quelli originariamente stanziati pari a € 545.395,64 IVA esclusa;
 - 3) diversamente da quanto previsto dagli artt. 8 e 16.2 del Capitolato Speciale d'Appalto, la stazione appaltante non può pretendere di considerare, in caso di assenza dell'utente, come non espletato il servizio da parte dell'aggiudicatario;
 - tale disciplina trova conforto nell'art. 1418 C.C., il quale dichiara la nullità del contratto ove fosse presente una clausola, ritenuta illegittima, nel contratto che preveda il mancato pagamento delle prestazioni non eseguite per assenza dell'utente;
 - in tal senso si è espressa anche la giurisprudenza amministrativa con sentenza del T.A.R. Lombardia, Sez. III, 16.01.2002, n° 99;
 - 4) va garantito il principio di separazione della funzione di controllo dell'esecuzione del servizio appaltato rispetto alla gestione del rapporto di lavoro del personale alle dipendenze della ditta aggiudicataria;
 - il Capitolato Speciale d'Appalto regola alcuni aspetti contrattuali che travalicano i compiti della Pubblica Amministrazione in quanto è illegittima la richiesta di autorizzare le sostituzioni del personale;
 - la stazione appaltante deve limitarsi solo a verificare il possesso dei titoli richiesti per l'espletamento del servizio;
 - secondo l'art. 1372 C.C. il contratto di appalto resta separato e distinto da quello di lavoro stipulato dall'aggiudicatario con il proprio personale dipendente, rispetto al quale non produce effetto, così

come, più correttamente, ha ritenuto lo stesso Giudice del Lavoro del Tribunale di Trani, in sede di reclamo, con ordinanza del 08-30.05.2012;

RILEVATO:

- che per tali motivazioni sussistono ragioni di pubblico interesse che sconsigliano la prosecuzione dell'iter concorsuale avviato e quindi va avviato il procedimento di revoca degli atti di gara;
- che è necessario dare formale comunicazione ex art. 7 della legge n° 241/90 e s.m.i. alle ditte che comunque hanno presentato domanda di partecipazione alla gara;
- che è necessario pertanto revocare tutti gli atti consequenziali alla determina a contrarre n° 1565 del 17.08.2011;

CONSIDERATO ALTRESI':

- che in data 6 marzo 2012 veniva pubblicato sulla Gazzetta Ufficiale n° 55 il Decreto 11 novembre 2011 del Ministero delle Infrastrutture e dei Trasporti con il quale si modificava il quadro normativo per l'acquisto di beni e servizi da parte delle P.A. mediante l'adozione di programmi annuali sulla base di schemi tipo allegati allo stesso Decreto;
- che è necessario quindi redigere la progettazione secondo quanto disposto dall'art. 279 del D.P.R. n° 207/2010;

Visto il D. Lgs. n° 267 del 18 agosto 2000;

Visto il parere dell'Avvocatura Comunale n° 81298 del 10.12.2012;

DETERMINA

Tutto quanto premesso e che qui si intende integralmente riportato

1. **DI PROCEDERE** alla revoca in autotutela della determina a contrarre n° 1565 del 17.08.2011 per l'affidamento della gestione del "Servizio di Assistenza Domiciliare per Disabili" con procedura ristretta e un importo a base d'asta di € 451.500,00 onnicomprensivo e quindi annullare gli atti di gara pubblicati il 19.08.2011, la lettera d'invito, il Capitolato Speciale d'Appalto e lo Schema di contratto per l'affidamento della gestione del Servizio di che trattasi;
2. **DI PROCEDERE** alla revoca della Determinazione Dirigenziale n° 2056 del 26.10.2011 di approvazione dell'elenco delle ditte ammesse alla prequalificazione per l'affidamento del "Servizio di Assistenza Domiciliare per Disabili";
3. **DI PROCEDERE** alla revoca della Determinazione Dirigenziale n° 454 del 19.03.2012 di nomina della commissione di gara per l'affidamento del "Servizio di Assistenza Domiciliare per Disabili";
4. **DI COMUNICARE** che, per i concorrenti che abbiano già provveduto al versamento del contributo per l'Autorità per la Vigilanza sui Contratti Pubblici, è ammesso il rimborso del contributo stesso, presentando domanda all'Autorità per la Vigilanza sui Contratti Pubblici di Lavori, Servizi e Forniture - Settore Risorse Finanziarie - via di Ripetta, 246 - 00186 Roma, allegando copia del versamento effettuato e l'avviso di annullamento del bando, indicando le coordinate del c/c bancario o postale sul quale accreditare il rimborso;
5. **DI PROCEDERE** altresì a dare notizia dell'avvenuta revoca attraverso le medesime forme di pubblicità utilizzate per la diffusione del bando di gara (Albo Pretorio Informatico del Comune, Sito istituzionale del Comune - Sito dell'A.V.C.L.P.);
6. **DI RESTITUIRE** integri alle ditte partecipanti i plichi presentati contenenti le offerte;
7. **DI DARE ATTO** che il presente provvedimento non prevede alcun impegno di spesa da parte del Comune;
8. **DI ASSEGNARE** il presente provvedimento al dott. Carmine Desario, Assistente Sociale Specialista dell'Ufficio Servizi Sociali, per le conseguenti procedure per redigere la progettazione del Servizio ai sensi dell'art. 279 del D.P.R. n° 207/2010;
9. **DI TRASMETTERE** copia della presente determinazione al Responsabile del Servizio Finanziario, all'Albo Pretorio Informatico ed al Dirigente del Settore Programmazione Gare, Appalti e Contratti per i provvedimenti consequenziali.

Responsabile del procedimento

Assistente Sociale Specialista

dott. Carmine Desario

Carmine Desario

Il Dirigente del Settore
Servizi Sociali, Sanitari, P.I. Sport
ing. Ernesto Bernardini