



PROVINCIA PISTOIA

**AREA DI COORDINAMENTO GOVERNANCE TERRITORIALE DI AREA
VASTA, PROGRAMMAZIONE E BILANCIO, SERVIZI AMMINISTRATIVI**

DETERMINA

Atto. n. 846 del 06/11/2018

**Oggetto: PROCEDURA APERTA PER L'APPALTO DEL SERVIZIO DI
REFEZIONE SCOLASTICA PER IL PERIODO 01/01/2018 -31/07/2021 PIU'
EVENTUALE ULTERIORE TRIENNIO PER IL COMUNE DI PONTE
BUGGIANESE. CIG 71841292CC. CPV 55524000-9. PRESA D'ATTO
SENTENZA TAR TOSCANA SEZIONE PRIMA N. 01412/2018 REG. PROV.
COLL. N. 01695/2017 REG. RIC.**

II RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO

Richiamati

- il Decreto Presidenziale n. 38 del 23/02/2018 avente ad oggetto "MISURE DI DEFINIZIONE DEL PIANO DI RIASETTO ORGANIZZATIVO DELLA PROVINCIA DI PISTOIA";
- il Decreto Presidenziale n. 41 del 27/02/2018 di conferimento al Dr. Agr. Renato Ferretti la titolarità dell'incarico dirigenziale di Responsabile dell'Area di Coordinamento Governance territoriale di Area vasta, Programmazione e Bilancio, Servizi amministrativi con decorrenza dal 01/03/2018;
- la Determinazione Dirigenziale n. 17 del 19/03/2018 di conferimento dell'incarico di Posizione Organizzativa implicante direzione di struttura riferita a "STAZIONE UNICA APPALTANTE PER L'AFFIDAMENTO DI LAVORI E FORNITURE DEGLI ENTI CONVENZIONATI E DEI LAVORI DI COMPETENZA DELLA PROVINCIA" PRESSO L'AREA DI COORDINAMENTO GOVERNANCE TERRITORIALE DI AREA VASTA, PROGRAMMAZIONE E BILANCIO, SERVIZI AMMINISTRATIVI" alla dipendente di categoria D - D.ssa Roberta Broglia;

Richiamati:

- il D.Lgs. n. 97/2016 (modifica della L. n. 190/2012 Anticorruzione e del D.Lgs. 33/2013 Trasparenza);
- il Decreto Presidenziale n. 13 del 31.1.2017 con il quale la Provincia ha approvato il Piano triennale di prevenzione della corruzione e della trasparenza 2017/2019;

Richiamati altresì

- la Deliberazione del Consiglio Provinciale n. 3 del 16/01/2015 avente ad oggetto: "Schema di convenzione per l'affidamento alla stazione Unica Appaltante (SUA) della Provincia di Pistoia in funzione di Centrale di committenza ...omississ.... Approvazione"
- il Decreto Presidenziale n. 31 del 09/02/2015 avente ad oggetto: "Istituzione della Stazione Unica Appaltante";
- la Deliberazione del Consiglio Provinciale n. 4 del 09/02/2018 avente ad oggetto: "NUOVO SCHEMA DI CONVENZIONE PER L'ADESIONE ALLA STAZIONE UNICA APPALTANTE (SUA) DELLA

PROVINCIA DI PISTOIA IN FUNZIONE DI CENTRALE DI COMMITTENZA, AI SENSI DELL'ART. 3 CO. 1, LETT. I), L), M), E ART. 37 CO.4 LETT. C) DEL NUOVO CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI (D.LGS 50/2016 S.M.I.) E REGOLAMENTO INTERNO DI FUNZIONAMENTO DELLA STAZIONE UNICA APPALTANTE. APPROVAZIONE."

- la Convenzione Cron. n. 48 stipulata in data 10/04/2018 tra la Provincia di Pistoia e il Comune di Ponte Buggianese per la gestione degli affidamenti di lavori pubblici, forniture e servizi tramite la SUA in funzione di centrale di committenza ai sensi dalle legge 7 aprile 2014, n. 56 e dell'art. 37, comma 4 del D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50 s.m.i.;

Dato atto che

la Stazione Unica Appaltante della Provincia di Pistoia, è stata istituita presso l'Autorità Nazionale Anti Corruzione (ANAC), e dalla stessa riconosciuta col codice AUSA 0000156907, ai sensi dell'art. 33-ter del Decreto Legge 18 ottobre 2012 n. 179, convertito, con modificazioni, con legge 221/2012 e che si è provveduto ad individuare nel sottoscritto Dirigente il Responsabile presso l'Anagrafe delle Stazioni Appaltanti (RSA);

Premesso:

- che con Determinazione a contrattare - Registro generale n. 361 del 21/08/2017 del Responsabile Pubblica Istruzione del Comune di Ponte Buggianese, si dava mandato alla SUA della Provincia di Pistoia, in virtù della Convenzione stipulata tra le parti per la gestione degli affidamenti di lavori pubblici, forniture e servizi in funzione di Centrale di committenza ai sensi dalle legge 7 aprile 2014, n. 56 e dell'art. 37, comma 4 del D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50 s.m.i., di procedere nel merito per l'affidamento di cui in oggetto secondo quanto disposto nella medesima Determinazione;
- che con Determinazione dirigenziale n. 562 del 29.08.2017 il Dirigente del Servizio SUA, è stata indetta la procedura di gara per l'appalto del servizio di refezione scolastica per il periodo 01/01/2018 -31/07/2021 più eventuale ulteriore triennio per il Comune di Ponte Buggianese nei modi, termini e condizioni disposte nella Determinazione a contrattare dell'Ente committente citata;
- che, all'esito della valutazione delle offerte formulate, la gara è stata aggiudicata alla Sodexo Italia s.p.a. Via F.lli Gracchi, 36 - 20092 Cinisello Balsamo (MI) CF/P.iva 00805980158;
- che il secondo classificato, Dussmann Service s.r.l. Via San Gregorio, 55 - 20124 Milano CF/P.iva 00124140211, ha promosso ricorso numero di registro generale 1695/2017 dinanzi al TAR Toscana, per l'annullamento, per quanto riguarda il ricorso introduttivo dei seguenti atti:
 1. Determina n. 786 del 15.11.2017 di aggiudicazione a Sodexo Italia S.p.A.;
 2. di tutti gli atti e Verbali di gara e nello specifico il Verbale n.3;
 3. Determina n. 820 del 27.11.2017 di integrazione efficacia dell'aggiudicazione a Sodexo Italia S.p.A.;
 4. di tutti gli atti e provvedimenti connessi, consequenziali e/o collegati; nonché per la dichiarazione di inefficacia del Contratto, se stipulato nelle more del giudizio, e per la condanna del resistente al risarcimento del danno mediante reintegrazione in forma specifica;e per quanto riguarda i motivi aggiunti depositati in data 18 aprile 2018:
 1. della Relazione sulle verifiche in ordine alla congruità dell'offerta e relativi allegati
 2. di ogni altro documento, atto connesso, presupposto e/o consequenziale;
- che il TAR Toscana Sezione Prima con sentenza n. 01412/2018 Reg. Prov. Coll. N. 01695/2017 Reg. Ric., pubblicata il 30 ottobre 2018, definitivamente pronunciando sul ricorso e sui motivi aggiunti depositati in data 18 aprile 2018:
 - a) ha accolto l'azione impugnatoria e per effetto ha disposto l'annullamento degli atti impugnati sopra citati;
 - b) ha respinto l'azione di declaratoria dell'inefficacia del contratto e l'azione di risarcimento in forma specifica richiesti, in quanto questo non è ancora stato stipulato;

Ritenuto di prendere atto di quanto sopra e di procedere per l'esecuzione della sentenza del TAR Toscana Sezione Prima con sentenza n. 01412/2018 Reg. Prov. Coll. N. 01695/2017 Reg. Ric., pubblicata il 30 ottobre 2018;

Atteso che occorre quindi provvedere nel merito:

DETERMINA N°846 del 06/11/2018

→ con l'**aggiudicazione** della procedura di affidamento del servizio in oggetto, in favore della seconda classificata a seguito dell'espletamento dell'appalto: **Dussmann Service s.r.l. Via San Gregorio, 55 20124 Milano CF/P.iva 00124140211** a seguito di constatazione della congruità dell'offerta presentata dalla stessa;

e al fine di quanto sopra:

→ con l'avvio delle verifiche sul possesso dei prescritti requisiti di partecipazione ex art. 32, comma 7, del D.lgs. 50/2006 s.m.i. il quale dispone che: " *l'aggiudicazione diventa efficace dopo la verifica del possesso sia dei requisiti di ordine generale che quelli di ordine speciale richiesti per la partecipazione alla procedura di gara*";

Considerato che:

- l'offerta della soc. Dussmann Service s.r.l. Via San Gregorio, 55 - 20124 Milano CF/P.iva 00124140211 è risultata congrua, giusta Verbale delle operazioni di gara n.2 del 26/10/2017, e nello specifico all'allegato allo stesso, dal quale risulta che il punteggio non riparametrato assegnato all'offerta tecnica è stato di punti **53,20/70**, per cui calcolata la soglia anomalia punti 56 = **offerta non anomala**, in riferimento al dettato dell'art. 97 del D.lgs. 50/2016 s.m.i. che al comma 3 dispone: "3. *Quando il criterio di aggiudicazione è quello dell'offerta economicamente più vantaggiosa la congruità delle offerte è valutata sulle offerte che presentano sia i punti relativi al prezzo, sia la somma dei punti relativi agli altri elementi di valutazione, entrambi pari o superiori ai quattro quinti dei corrispondenti punti massimi previsti dal bando di gara.*";

- la richiesta di verifica dei requisiti di ordine generale in capo all'aggiudicatario, ai sensi dell'art. 80 del D.lgs. 50/2006 s.m.i., è stata inoltrata agli Enti certificanti ai sensi di legge;

- è stata altresì avviata la procedura di verifica dei dichiarati requisiti di ordine speciale in capo all'aggiudicatario in riferimento all'art. 83 del D.lgs. 50/2006 s.m.i. e di cui all'Allegato XVII "Mezzi di prova" del citato D.Lgs.;

Vista la pronunzia del C.d.S. Adunanza Plenaria n° 31 del 31 luglio 2012, e successiva giurisprudenza in materia, che ha chiarito che il termine per l'impugnazione dell'aggiudicazione decorre dalla comunicazione, da parte della Stazione appaltante, dell'aggiudicazione, prima che la stessa sia divenuta efficace a seguito dell'esito dei controlli sull'operatore economico aggiudicatario;

Considerato che a norma dell'art. 31 co.1 del D.Lgs. 50/2016 nonché dell'art. 6 della Legge n. 241/1990, Responsabile del procedimento del presente atto, è il Dr. Agr. Renato Ferretti;

Dato atto che il presente provvedimento risulta atto conclusivo di procedura di gara predisposta in conformità della vigente normativa di cui al Decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50 "Nuovo Codice dei Contratti pubblici" e s.m.i., avviata con pubblicazione di Bando di gara nei modi e termini di cui alla Determinazione dirigenziale n. 562 del 29/08/2017 di approvazione degli atti di gara ed indizione della procedura di gara;

Dato atto che

- l'art. 32 co. 8 D.lgs. n. 50/2016 così dispone:

"Divenuta efficace l'aggiudicazione, e fatto salvo l'esercizio dei poteri di autotutela nei casi consentiti dalle norme vigenti, la stipulazione del contratto di appalto o di concessione ha luogo entro i successivi sessanta giorni, salvo diverso termine previsto nel bando o nell'invito ad offrire, ovvero l'ipotesi di differimento espressamente concordata con l'aggiudicatario....omississ..."

- l'art. 32 co. 9 D.lgs. n. 50/2016 così dispone:

"Il contratto non può comunque essere stipulato prima di trentacinque giorni dall'invio dell'ultima delle comunicazioni del provvedimento di aggiudicazione";

- si renderà noto tramite pubblicazione ai sensi di legge l'esito della procedura di gara come da disposizioni di legge art. 76 co.5 D.lgs 50/2016;

- il contratto sarà stipulato, ai sensi dell'art. 32 co. 14, del D.Lgs. 50/2016, tra l'aggiudicatario e l'Ente committente nei modi e nelle forme disposti dallo stesso e che quindi le prescrizioni e gli obblighi degli aggiudicatari per la stipula contrattuale sono in capo al medesimo;

Ritenuto di dover provvedere in merito a quanto sopra esposto

Visti

- gli articoli 107, comma 3 lett. a) e l'art. 109, comma 2, del decreto legislativo 18 agosto 2000, n. 267;
- la Legge n. 241/90 e s.m.i.;
- il D.Lgs. 50/2016;
- il D.P.R. 207/2010 (per le parti e articoli ancora in vigore);
- la Convenzione tra l'ente committente e la SUA della Provincia di Pistoia;

PROPONE

Di dare atto delle premesse che formano presupposto, condizione essenziale e parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;

Di prendere atto - con riferimento all'appalto del servizio in oggetto - che il TAR Toscana Sezione prima, definitivamente pronunciando sul ricorso promosso dalla Dussmann Service s.r.l. Via San Gregorio, 55 - 20124 Milano CF/P.iva 00124140211, con propria sentenza n. 01412/2018 Reg. Prov. Coll. N. 01695/2017 Reg. Ric., pubblicata il 30 ottobre 2018:

ha annullato:

1. la Determina n. 786 del 15.11.2017 di aggiudicazione a Sodexo Italia S.p.A.;
2. tutti gli atti e Verbali di gara e nello specifico il Verbale n.3;
3. la Determina n. 820 del 27.11.2017 di integrazione efficacia dell'aggiudicazione a Sodexo Italia S.p.A.;
4. di tutti gli atti e provvedimenti connessi, consequenziali e/o collegati;

e per quanto riguarda i motivi aggiunti depositati in data 18 aprile 2018 ha annullato:

1. la Relazione sulle verifiche in ordine alla congruità dell'offerta e relativi allegati
2. ogni altro documento, atto connesso, presupposto e/o consequenziale;

nonché, per la richiesta di dichiarazione di inefficacia del Contratto, se stipulato nelle more del giudizio, e per la condanna del resistente al risarcimento del danno mediante reintegrazione in forma specifica:

- ha respinto l'azione di declaratoria dell'inefficacia del contratto e l'azione di risarcimento in forma specifica richiesti, in quanto questo non è ancora stato stipulato;

Di disporre l'aggiudicazione dell'appalto in argomento, a norma dell'art.32 co.5 del D.Lgs. n. 50/2016 s.m.i. in favore della soc. **Dussmann Service s.r.l. Via San Gregorio, 55 - 20124 Milano CF/P.iva 00124140211** in quanto ha presentato un'offerta congrua ai sensi di legge e conveniente;

Di dare atto che:

- a norma dell'art. 32 co. 6 del D.Lgs. n. 50/2016 s.m.i. la presente aggiudicazione non equivale ad accettazione dell'offerta;
- a norma dell'art. 32 co. 7 del D.Lgs. n. 50/2016 s.m.i. l'efficacia dell'aggiudicazione così disposta è subordinata alla verifica positiva del possesso in capo agli aggiudicatari dei prescritti requisiti, ai sensi dell'art.80 del D.Lgs. 50/2016;
- a norma dell'art. 32 co. 8 D.lgs. n. 50/2016 s.m.i.: "Divenuta efficace l'aggiudicazione, e fatto salvo l'esercizio dei poteri di autotutela nei casi consentiti dalle norme vigenti, la stipulazione del contratto di appalto o di concessione ha luogo entro i successivi sessanta giorni, salvo diverso termine previsto nel bando o nell'invito ad offrire, ovvero l'ipotesi di differimento espressamente concordata con l'aggiudicatarioomississ..."
- a norma dell'art. 32 co. 9 D.lgs. n. 50/2016 s.m.i.: "Il contratto non può comunque essere stipulato prima di trentacinque giorni dall'invio dell'ultima delle comunicazioni del provvedimento di aggiudicazione";
- si renderà noto tramite pubblicazione ai sensi di legge l'esito della procedura di gara come da disposizioni di legge art. 76 co.5 D.lgs 50/2016 s.m.i.;

Di rinviare al Comune di Ponte Buggianese Ente committente, l'avvio del procedimento di ricognizione delle attività eseguite dalla Sodexo Italia S.p.A., derivanti dagli atti da questo predisposti per quanto di competenza;

Di rinviare, visto quanto sopra, all'Ente committente la predisposizione degli atti e provvedimenti connessi e conseguenti al presente atto come segue:

- acquisizione in proprio del **CIG derivato** al fine della comunicazione delle successive fasi della procedura fino alla sua conclusione, indicando nel campo - Modalità di realizzazione - l'opzione "Contratto d'appalto discendente da Accordo quadro/Convenzione senza successivo confronto competitivo";
- stipula del contratto, ai sensi dell'art. 32 co. 14, del D.Lgs. 50/2016, con gli aggiudicatari nei modi e nelle forme disposti dallo stesso Ente committente nei modi e nelle forme disposti dallo stesso e che quindi le prescrizioni e gli obblighi degli aggiudicatari per la stipula contrattuale sono in capo al medesimo;

Di dare atto che:

- a norma dell'art. 31 co.1 del D.Lgs. 50/2016 nonché dell'art. 6 della Legge n. 241/1990, Responsabile del procedimento del presente atto, è il Dr. Agr. Renato Ferretti;
- per il presente provvedimento non è necessaria l'apposizione del visto di regolarità contabile, ai sensi dell'art. 183 comma 7 del D.Lgs. 267 del 18.08.2000, in quanto non comporta impegno di spesa a carico del Bilancio dell'Ente;
- relativamente al presente provvedimento, ai sensi dell'art. 6 bis L. 241/1990, dell'art. 6 D.P.R. 62/2013 e del Codice di comportamento aziendale, non sussistono nei confronti del Responsabile dell'istruttoria, situazioni di conflitto di interesse, neanche potenziale;
- ai sensi e per gli effetti della previsione di cui all'art. 9 co. 4 del vigente Regolamento sui controlli interni, approvato con Deliberazione consiliare n. 40 del 07.03.2013 la sottoscrizione del presente atto equivale ad attestazione di regolarità tecnica, attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, prescritta dall'art. 147/bis del D.Lgs 267/2000, introdotto con D.L. 174/2012, convertito in L. 213/2012;
- avverso il presente provvedimento è esperibile il ricorso giurisdizionale al Tribunale amministrativo Regionale della Toscana entro i termini di cui ex art.120 D.Lgs.104/2010. Contro il presente provvedimento è altresì ammessa la richiesta di riesame da presentare al Dirigente responsabile entro il termine di 30 giorni dalla conoscenza dell'atto. Fermi restando i termini perentori dianzi indicati, è possibile rivolgersi in via amministrativa al Difensore civico Territoriale della Provincia di Pistoia senza termini di scadenza;

Di disporre:

- la trasmissione del presente provvedimento al Comune di Ponte Buggianese (PT);
- la comunicazione del presente provvedimento come da disposizioni di legge art. 76 co.5 D.lgs 50/2016;
- la pubblicazione del presente atto all'Albo OnLine dell'Ente per giorni n.15 consecutivi;
- la pubblicazione del presente documento ai sensi dell'art. 23 D.Lgs. 33/2013 e s.m.i. alla pagina "Amministrazione trasparente" del sito web dell'Ente sezione Band di gara e contratti.

IL DIRIGENTE

VISTA la proposta di determinazione di cui all'oggetto;

Ritenuto che l'istruttoria preordinata alla emanazione del presente atto consenta di attestarne la regolarità e la correttezza ai sensi e per gli effetti di cui all'art 147/bis del D.Lgs. 267/2000;

Preso atto della previsione di cui di cui all'art.9, c. 4 del vigente Regolamento sui controlli interni, approvato con deliberazione consiliare n. 40 del 07.03.2013, secondo il quale la sottoscrizione delle determinazioni equivale ad attestazione di regolarità tecnica, attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, prescritta dall'art 147/bis del D.Lgs. 267/2000, introdotto con D.L. 174/2012, convertito in L. 213/2012;

Dato atto di non trovarsi, in relazione al presente provvedimento, in situazione di conflitto di interesse, anche potenziale, ai sensi e per gli effetti di cui all'art.6 bis della legge 241/90, dall'art.6 D.P.R. 62/2013 e art.7 del codice di comportamento aziendale;

DETERMINA

Di adottare la su estesa proposta di determinazione, **per le motivazioni in essa contenute e in ordine alle determinazioni nella stessa specificate.**

**Sottoscritta dal Responsabile
FERRETTI RENATO
con firma digitale¹**

¹ Documento informatico firmato digitalmente ai sensi del T.U. 445/2000 e del D.Lgs 82/2005 e rispettive norme collegate, il quale sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa; il documento informatico è memorizzato digitalmente ed è rintracciabile sul sito internet per il periodo della pubblicazione:
<http://albo.provincia.pistoia.it/albopretorio/>
Successivamente l'accesso agli atti viene assicurato dal Dirigente competente in materia ai sensi e con le modalità di cui alla L. 241/90 e s.m.i. e D Lgs. 33/2013 e s.m.i.