

DETERMINAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE n.146 del 11 giugno 2024

OGGETTO: *Procedura Aperta per l'affidamento del “Multiservizio Tecnologico da eseguirsi presso gli immobili di proprietà o in uso alle Aziende Sanitarie del SSR della Regione Campania” - Presa d’atto sentenza Consiglio di Stato n. 04701/2024.(ID:8715876).*

PREMESSO

- che la Regione Campania in attuazione dell’art. 6, comma 1, della L.R. n. 28 del 24/12/2003, modificato dall’art. 1, comma 2, lettera d), della L.R. n. 24 del 29/12/2005, ha costituito “una società per azioni unipersonale ai fini della elaborazione e della gestione di un progetto complessivo, finalizzato al compimento di operazioni di carattere patrimoniale, economico e finanziario, da integrarsi con gli interventi per il consolidamento ed il risanamento della maturata debitoria del sistema sanitario regionale e per l’equilibrio della gestione corrente del debito della sanità”, denominata So.Re.Sa. S.p.A. con sede in Napoli al Centro Direzionale, Isola F/9;
- che la legge finanziaria n.296 del 27 dicembre 2006, all’art.1, comma 455, ha statuito che: “ai fini del contenimento e della razionalizzazione della spesa per l’acquisto di beni e servizi, le regioni possono costituire centrali di acquisto anche unitamente ad altre regioni, che operano quali centrali di committenza ai sensi dell’articolo 33 del codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture, di cui al decreto legislativo 12 aprile 2006, n. 163, in favore delle amministrazioni ed enti regionali, degli enti locali, degli enti del Servizio sanitario nazionale e delle altre pubbliche amministrazioni aventi sede nel medesimo territorio”;
- che l’art. 9 del decreto legge n. 66 del 24 aprile 2014 (Misure urgenti per la competitività e la giustizia sociale), convertito dalla legge 23 giugno 2014, n. 89 prevede al comma 1, che: “ Nell’ambito dell’Anagrafe unica delle stazioni appaltanti (...) operante presso l’Autorità per la vigilanza dei contratti pubblici di lavori, forniture e servizi è istituito l’elenco dei soggetti aggregatori di cui fanno parte Consip S.p.A. ed una centrale di committenza per ciascuna regione, qualora costituita ai sensi dell’art. 1 comma 455, della legge 27 dicembre 2006, n. 296” ed, al comma 5, che: “Ai fini del perseguimento degli obiettivi di finanza pubblica attraverso la razionalizzazione della spesa per l’acquisto di beni e servizi, le regioni costituiscono ovvero designano, entro il 31 dicembre 2014, ove non esistente, un soggetto aggregatore secondo quanto previsto al comma 1. (...)”;
- che, pertanto, nel perseguimento dei fini sopra indicati, ai sensi del comma 15 dell’art. 6, della L.R. n. 28 del 24/12/2003 della Regione Campania, la So.Re.Sa. costituisce centrale di committenza regionale ai sensi dell’articolo 3, comma 1, lett. i) del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50 (Codice dei contratti pubblici) ed è soggetto aggregatore ai sensi dell’articolo 9 del decreto-legge 24 aprile 2014, n. 66, convertito dalla legge 23 giugno 2014, n. 89, che aggiudica appalti pubblici o conclude accordi quadro di lavori, forniture o servizi destinati

alle ASL e AO, alle società partecipate in misura totalitaria dalla Regione Campania, ivi comprese quelle in house, ad eccezione di EAV Srl e di Sviluppo Campania S.p.A., agli enti anche strumentali della Regione, diversi da quelli del trasporto su ferro e su gomma, agli enti locali e alle altre pubbliche amministrazioni aventi sede nel medesimo territorio;

- che il D.P.C.M. 11 novembre 2014 “Requisiti per l'iscrizione nell'elenco dei soggetti aggregatori (...)” all’art. 1, co. 2, ha stabilito che: “resta comunque ferma l’iscrizione all’elenco della Consip S.p.A. e di una centrale di committenza per ciascuna regione ove costituita ai sensi dell’art. 1, comma 455, della legge 27 dicembre 2006, n. 296, ovvero individuata ai sensi del medesimo art. 9, comma 5, del decreto-legge n. 66 del 2014 convertito dalla legge n. 89/2014”;
- che con la Delibera Anac n. 643 del 22 settembre 2021, è stata confermata l’iscrizione (già disposta con Delibere n.58/2015, 31/2018 e 781/2019), della So.Re.Sa. per la Regione Campania nell’elenco dei Soggetti Aggregatori di cui al predetto art. 9 del D.L. n. 66 del 24 aprile 2014 convertito dalla Legge n. 89 del 23 giugno 2014;

DATO ATTO CHE

- che con Determinazione del Direttore Generale n. 184 del 16/09/2022, successivamente rettificata con Determinazione del Direttore Generale n. 220 del 03/11/2022, è stata indetta la “Procedura Aperta per l’affidamento del Multiservizio Tecnologico da eseguirsi presso gli immobili di proprietà o in uso delle Aziende Sanitarie della Regione Campania”, da aggiudicarsi secondo il criterio dell’offerta economicamente più vantaggiosa individuata sulla base del miglior rapporto qualità prezzo, ai sensi dell’art. 95 comma 2 del Codice, per un valore complessivo stimato dell’appalto pari ad € 346.136.000,00, al netto di Iva e/o di altre imposte e contributi di legge di cui € 86.534.000,00 al netto di IVA e/o di altre imposte e contributi di legge per la previsione dell’opzione di proroga pari a 12 mesi ;
- con il predetto provvedimento, sono stati approvati gli Atti di Gara ed è stata nominato quale Responsabile Unico del Procedimento il dott. Massimo Sibilio, funzionario in servizio presso So.Re.Sa. Spa;
- con Determinazione del Direttore Generale n.8 del 19/02/2023, è stata nominata la commissione Giudicatrice composta come di seguito:
 - Presidente Desiree D’Ovidio, Dirigente di II fascia dell’Area funzioni centrali dell’Amministrazione Civile dell’interno, con incarico di Dirigente ufficio contabilità, gestione finanziaria, attività contrattuale e servizi generali della Prefettura – Ufficio Territoriale del governo di Caserta e incarico di reggenza in qualità di direzione del Servizio finanziario della DIA e Commissario straordinario del Comune di Villaricca;
 - Componente ing. Alessandro Di Bello, Direttore Generale So.Re.Sa. SpA;

- Componente arch. Pasquale Manduca, Dirigente di Staff c/o l'ufficio Grandi opere Regione Campania, attualmente responsabile della UOD 60.06.04 – Programmi, Progettazione, Attuazione di Opere pubbliche di rilevanza strategica e ambientale anche relative al PNNR e Responsabile ad Interim della UOD 50.15.02 – UOD Ufficio tecnico – Manutenzione beni demaniali e patrimoniali – ufficio dell'energy manager;
- con Determinazione del Direttore Generale n.12 del 31/01/2023, è stata disposta l'ammissione dei concorrenti al prosieguo della gara;
- con Determinazione del Direttore Generale n. 59 del 23/03/2023, si è provveduto a nominare l'ing. Raffaele Scognamiglio, funzionario AORN Ospedale dei Colli in comando presso So.Re.Sa. SpA quale componente della Commissione Giudicatrice in sostituzione dell'ing. Alessandro Di Bello;

RICHIAMATE le seguenti determinazioni del Direttore Generale:

- n. 205 del 06/09/2023, con la quale è stata disposta l'aggiudicazione della procedura;
- n. 52 del 07/03/2024, con la quale si è disposta una rettifica all'aggiudicazione;

RILEVATO

- che l'operatore economico Coop Service SpA ha presentato ricorso presso il Tribunale amministrativo della Regione Campania (TAR) numero di registro generale 4685 del 2023, per:
 - *“l'annullamento, previa adozione di idonea misura cautelare:*
 - *della Determinazione Dirigenziale n. 205 del 6 settembre 2023, comunicata in pari data, con cui l'Amministrazione ha aggiudicato in via definitiva tutti e 6 i lotti della procedura impugnata alle società controinteressate;*
 - *della procedura in modo integrale e quindi di tutti gli Atti di gara e relativi allegati, segnatamente, del Bando di gara, del Disciplinare di gara, del Capitolato Tecnico, dell'Allegato A al Capitolato Tecnico – Disciplinare Tecnico, dell'Allegato A5 – Criteri di Valutazione, dello Schema di Convenzione e della Determinazione del Direttore Generale n.184 del 16 settembre 2022, con cui è stata indetta la gara e sono stati approvati gli Atti di gara;*
 - *di tutti i verbali di gara (nn. 1 – 25);*
 - *di ogni altro atto e/o provvedimento precedente, presupposto, connesso e/o consequenziale (ancorché non cognito), che incide sulla sfera giuridico-soggettiva della ricorrente;*
 - *e per declaratoria di inefficacia dei contratti d'appalto/convenzioni eventualmente stipulati con le società controinteressate”;*

DATO ATTO

- che il TAR con sentenza n°00377/2024 REG.PROV.COLL.(Sezione Prima), ha integralmente respinto il ricorso proposto dall'operatore economico Coop Service SpA;
- che sono state stipulate le seguenti Convenzioni con gli operatori economici aggiudicatari:
 - REP 21/2024 RTI Cecchini Lotto 4;
 - REP 22/2024 RTI Cecchini Lotto 6;
 - REP 20/2024 Getec Italia SpA Lotto 5;
 - REP 23/2024 Romeo Gestioni SpA Lotto 1;
 - REP 24/2024 Romeo Gestioni SpA Lotto 2;

DATO ATTO che l'operatore economico Coop Service SpA ha presentato appello in Consiglio di Stato iscritto al Ruolo Generale n° 1215 del 2024 per la riforma della sentenza di I grado del Tar Campania n°00377/2024 REG.PROV.COLL.(Sezione Prima), chiedendo *“di annullare la sentenza e quindi gli atti impugnati come indicati nell'epigrafe del ricorso, con conseguenziale annullamento integrale della procedura e sua riedizione”*;

PRESO ATTO che il Consiglio di Stato, con sentenza 04701/2024 REG. PROV.COLL, ha accolto l'appello proposto dall'operatore economico Coop Service SPA ed in riforma della sentenza gravata *“Il Consiglio di Stato in sede giurisdizionale (Sezione Terza), definitivamente pronunciando sull'appello, come in epigrafe proposto, rigetta gli appelli incidentali e, in accoglimento dell'appello principale e in riforma della sentenza gravata, accoglie il ricorso di primo grado ed annulla i provvedimenti con esso impugnati”*;

RITENUTO pertanto

- di prendere atto della sentenza 04701/2024 REG. PROV.COLL quale il Consiglio di Stato “in sede giurisdizionale (Sezione Terza), definitivamente pronunciando sull'appello, come in epigrafe proposto, rigetta gli appelli incidentali e, in accoglimento dell'appello principale e in riforma della sentenza gravata, accoglie il ricorso di primo grado ed annulla i provvedimenti con esso impugnati;
- di dare esatta ottemperanza alla sentenza del Consiglio di Stato n.04701/2024 REG. PROV.COLL;
- di annullare, pertanto, tutti i provvedimenti impugnati dall'operatore economico COOP Service SpA e, segnatamente:
 - a. *la Determinazione Dirigenziale n. 205 del 6 settembre 2023, comunicata in pari data, con cui l'Amministrazione ha aggiudicato in via definitiva tutti e 6 i lotti della procedura impugnata alle società controinteressate;*
 - b. *la procedura in modo integrale e quindi di tutti gli Atti di gara e relativi allegati, segnatamente, del Bando di gara, del Disciplinare di gara, del Capitolato Tecnico, dell'Allegato A al Capitolato Tecnico – Disciplinare Tecnico, dell'Allegato A5 – Criteri di Valutazione, dello Schema di Convenzione e*

della Determinazione del Direttore Generale n.184 del 16 settembre 2022, con cui è stata indetta la gara e sono stati approvati gli Atti di gara;

c. tutti i verbali di gara (nn. 1 – 25);

d. ogni altro atto e/o provvedimento precedente, presupposto, connesso e/o consequenziale (ancorché non cognito), che incide sulla sfera giuridico-soggettiva della ricorrente;

ATTESO pertanto che per effetto della suddetta decisione del Supremo Consesso amministrativo di annullamento dei provvedimenti impugnati, ed in particolare della lex specialis di gara per le motivazioni esposte in sentenza, la procedura aperta per “l’affidamento del Multiservizio Tecnologico da eseguirsi presso gli immobili di proprietà o in uso delle Aziende Sanitarie della Regione Campania” deve ritenersi integralmente annullata;

DATO ATTO che So.Re.Sa. Spa intende recepire integralmente i principi espressi dal Consiglio di Stato con la richiamata sentenza n. 4701/24 e pertanto, procederà alla riedizione della procedura di gara;

PRECISATO a prescindere dall’effetto conformativo della richiamata sentenza n.4701/24 del Consiglio di Stato, che questa stazione appaltante, alla luce delle ragioni che hanno determinato l’annullamento degli atti impugnati in primo grado da Coopservice Soc. Coop. p.a., ritiene che non permangano le condizioni per la conservazione delle Convenzioni recentemente stipulate con gli operatori economici aggiudicatari;

RILEVATO che deve riconoscersi un potere dell’amministrazione, vuoi fondato sui generali principi dell’autotutela amministrativa, vuoi sulla espressa previsione dell’art. 108, co. 1, del Dlgs 50/2016, di incidere unilateralmente sulla efficacia del contratto per ragioni riconducibili ai vizi della fase della evidenza pubblica (ex multis, TAR Campania, II sez. Napoli, 13.4.2023, n. 2254), nella specie accertati con la surrichiamata sentenza n. 4701/24 del Consiglio di Stato;

DATO ATTO della verifica amministrativa della Direzione Affari Legali trasmessa alla Direzione Generale.

Tanto premesso, il Direttore Generale, in base ai poteri conferitigli con Verbale del Consiglio di amministrazione del 23 novembre 2023,

DETERMINA

per i motivi citati in premessa, che si intendono integralmente richiamati

1. **di prendere atto** di quanto citato in premessa;
2. **di rilevare** che nel ricorso presso il Tribunale amministrativo della Regione Campania (TAR) numero di registro generale 4685 del 2023, l’operatore economico Coop Service SpA, ricorrente, richiedeva:
 - “l’annullamento, previa adozione di idonea misura cautelare:

- della *Determinazione Dirigenziale n. 205 del 6 settembre 2023, comunicata in pari data, con cui l'Amministrazione ha aggiudicato in via definitiva tutti e 6 i lotti della procedura impugnata alle società controinteressate;*
 - della *procedura in modo integrale e quindi di tutti gli Atti di gara e relativi allegati, segnatamente, del Bando di gara, del Disciplinare di gara, del Capitolato Tecnico, dell'Allegato A al Capitolato Tecnico – Disciplinare Tecnico, dell'Allegato A5 – Criteri di Valutazione, dello Schema di Convenzione e della Determinazione del Direttore Generale n.184 del 16 settembre 2022, con cui è stata indetta la gara e sono stati approvati gli Atti di gara;*
 - *di tutti i verbali di gara (nn. 1 – 25);*
 - *di ogni altro atto e/o provvedimento precedente, presupposto, connesso e/o consequenziale (ancorché non cognito), che incide sulla sfera giuridico-soggettiva della ricorrente;*
 - *e per declaratoria di inefficacia dei contratti d'appalto/convenzioni eventualmente stipulati con le società controinteressate”;*
3. **di dare atto** che il TAR con sentenza n°00377/2024 REG.PROV.COLL.(Sezione Prima), ha integralmente respinto il ricorso proposto dall'operatore economico Coop Service SpA;
 4. **di dare atto** che l'operatore economico Coop Service SpA ha presentato appello in Consiglio di Stato iscritto al Ruolo Generale n° 1215 del 2024 per la riforma della sentenza di I grado del Tar Campania n°00377/2024 REG.PROV.COLL.(Sezione Prima), chiedendo *“di annullare la sentenza e quindi gli atti impugnati come indicati nell'epigrafe del ricorso, con consequenziale annullamento integrale della procedura e sua riedizione;*
 5. **di dare atto** che il Consiglio di Stato, con sentenza 04701/2024 REG. PROV.COLL, ha accolto l'appello proposto dall'operatore economico Coop Service SPA ed in riforma della sentenza gravata *“Il Consiglio di Stato in sede giurisdizionale (Sezione Terza), definitivamente pronunciando sull'appello, come in epigrafe proposto, rigetta gli appelli incidentali e, in accoglimento dell'appello principale e in riforma della sentenza gravata, accoglie il ricorso di primo grado ed annulla i provvedimenti con esso impugnati”;*
 6. **di prendere atto** della citata sentenza del Consiglio di Stato n. 04701/2024 nella quale il *“Il Consiglio di Stato in sede giurisdizionale (Sezione Terza), definitivamente pronunciando sull'appello, come in epigrafe proposto, rigetta gli appelli incidentali e, in accoglimento dell'appello principale e in riforma della sentenza gravata, accoglie il ricorso di primo grado ed annulla i provvedimenti con esso impugnati;*
 7. **di dare** esatta ottemperanza alla sentenza del Consiglio di Stato n.04701/2024 REG. PROV.COLL;

8. di annullare, tutti i provvedimenti impugnati dall'operatore economico COOP Service SpA e, segnatamente:

- a. *la Determinazione Dirigenziale n. 205 del 6 settembre 2023, comunicata in pari data, con cui l'Amministrazione ha aggiudicato in via definitiva tutti e 6 i lotti della procedura impugnata alle società controinteressate;*
- b. *la procedura in modo integrale e quindi di tutti gli Atti di gara e relativi allegati, segnatamente, del Bando di gara, del Disciplinare di gara, del Capitolato Tecnico, dell'Allegato A al Capitolato Tecnico – Disciplinare Tecnico, dell'Allegato A5 – Criteri di Valutazione, dello Schema di Convenzione e della Determinazione del Direttore Generale n.184 del 16 settembre 2022, con cui è stata indetta la gara e sono stati approvati gli Atti di gara;*
- c. *tutti i verbali di gara (nn. 1 – 25);*
- d. *ogni altro atto e/o provvedimento precedente, presupposto, connesso e/o consequenziale (ancorché non cognito), che incide sulla sfera giuridico-soggettiva della ricorrente;*

9. di dare atto, pertanto, che per effetto della suddetta decisione del Supremo Consesso amministrativo di annullamento dei provvedimenti impugnati, ed in particolare della lex specialis di gara per le motivazioni esposte in sentenza, la procedura aperta per “l'affidamento del Multiservizio Tecnologico da eseguirsi presso gli immobili di proprietà o in uso delle Aziende Sanitarie della Regione Campania” deve ritenersi integralmente annullata;

10. di dare atto, che So.Re.Sa. Spa intende recepire integralmente i principi espressi dal Consiglio di Stato con la richiamata sentenza n. 4701/24 e pertanto, procederà alla riedizione della procedura di gara;

11. di dichiarare, consequenzialmente, la risoluzione delle convenzioni stipulate a valle con gli operatori economici aggiudicatari di cui sopra, ai sensi e per gli effetti dell'art. 108, comma 1, del codice appalti n. 50/2016, da ritenersi pertanto prive di effetti giuridici;

12. di dare comunicazione del presente provvedimento agli operatori economici partecipanti, ai sensi dell'art.76 comma 1 del D.Lgs. 50/2016;

13. di pubblicare il presente atto sul sito internet www.soresa.it nella sezione Società trasparente/Provvedimenti/ProvvedimentiDirigenziali/Determinazioni del Direttore Generale” ai sensi dell'art.29 comma del D.Lgs. 50/2016;

Il presente atto è immediatamente esecutivo.

Il Direttore Generale

Pubblicato il 11.06.2024

Ing. Alessandro Di Bello