



**DELIBERAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE**

**Dott. Ferdinando Russo**

**Nominato con D.G.R.C. n.369 del 06/08/2019**

**D.P.G.R.C. n.107 dell'08/08/2019**

N.ro 377 del 10/03/2021

**Struttura proponente: U.O.C. PROVVEDITORATO**

Oggetto: Procedura per l'affidamento in convenzione del servizio di trasporto infermi in emergenza (118) per la A.S.L. Caserta - ANAC numero gara 7206942 : Lotto 1 CIG 763671830E ; Lotto 2 CIG 763672265A ; Lotto 3 7636729C1F - Annullamento d'ufficio , in autotutela, ai sensi dell'art. 21- octies e 21- nonies Legge n. 241/90 e ss.mm.ii., della procedura e di tutti gli atti ad essa connessi e consequenziali.

La presente deliberazione si compone di n.ro 35 pagine di cui n. 4 allegati

Il Direttore dell'U.O.C. PROVVEDITORATO propone la seguente deliberazione attestando, con la seguente sottoscrizione che il provvedimento, alla stregua dell'istruttoria compiuta, e delle risultanze e degli atti richiamati, costituenti istruttoria a tutti gli effetti di legge, è regolare e legittimo, nella forma e nella sostanza, ai sensi della vigente normativa e utile per il servizio pubblico.

Il Direttore dell'U.O.C.  
Dr. Maria Di Lorenzo  
U.O.C. Provveditorato - Economia Caserta  
IL DIRETTORE  
Dr. Maria Di Lorenzo

SP n.ro 31 del 10/03/2021

## **Il Direttore della UOC Provveditorato**

### **PREMESSO**

- Che con deliberazione n. 1149 del 24.08.2018 veniva indetta procedura ad evidenza pubblica per l'affidamento in convenzione del servizio trasporto infermi in emergenza, da effettuarsi nell'ambito del territorio dell'A.S.L. Caserta, riservando la partecipazione alla medesima procedura alle Associazioni di volontariato operanti nel settore del trasporto infermi , ai sensi dell'art. 57 D.lgs. 117/2017 e prevedendo, ai sensi dell'art. 56, comma 2 del medesimo Dlgs, esclusivamente il rimborso all'Associazione di volontariato delle spese effettivamente sostenute e documentate, nella misura massima offerta dall'Associazione , come previsto all'art. 1 del Capitolato speciale ;
- Che con deliberazione n. 753 del 18.06.2020 veniva aggiudicata in via definitiva, all'Associazione di Volontariato Confraternita di Misericordia di Caivano, la procedura per l'affidamento in convenzione del servizio di trasporto infermi in emergenza (118) per la A.S.L. Caserta. ANAC numero gara 7206942 – Lotto 1 CIG 763671830E – Lotto 2 CIG 763672265A-Lotto 3 7636729C1F per un rimborso spese massimo annuo complessivo di € 5.626.686,72 ;
- Che in data 14.10.2020 veniva stipulata la relativa Convenzione Rep. n. 285 del 14.10.2020 ;
- Che con successiva deliberazione n. 572 del 25.11.2020 e per le motivazioni ivi rappresentate , si dava atto della variante, ai sensi dell'art. 106, comma 1 lett.c , D.Lgs. 50/2016 ss.mm.ii. alla Convenzione stipulata ;

### **TENUTO CONTO**

- Che successivamente all'aggiudicazione definitiva, nell'ambito del procedimento penale n. 6925/2018 R.G.N.R. della Procura della Repubblica , è emerso che la procedura di cui in premessa è stata oggetto di turbativa d'asta;
- Che questa Stazione Appaltante ha acquisito l'Ordinanza n. 6925/18 R.G.N.R. O.C.C. n. 28/2021 del Tribunale Napoli Nord dalla quale è risultato, tra l'altro, che il legale rappresentante pro tempore della suddetta Associazione di volontariato, aggiudicataria della procedura, è stato destinatario di una ordinanza di custodia cautelare per turbativa della libertà degli incanti ex art. 353 c.p. in relazione alla medesima procedura ;
- Che, in particolare, dagli atti giudiziari è risultato che il legale rappresentante della Confraternita di Misericordia di Caivano , quale autore del reato, in concorso con altri soggetti ha posto in essere delle condotte illecite che hanno indirizzato l'assegnazione ad Essa Associazione dei tre lotti della procedura, in violazione dei principi cardine della procedura prevista dal Codice del Terzo settore D.Lgs. n. 117 del 03.07.2017 - attivata con la deliberazione n. 1149 del 24.08.2018 di cui in premessa - ovvero quelli della parità di trattamento e di non discriminazione dei concorrenti, nonché della correttezza nelle procedure comparative;

### **CONSIDERATO**

- Che le circostanze di cui alle vicende rappresentate negli atti giudiziari costituiscono presupposto sufficiente a giustificare l'annullamento d'ufficio - ai sensi dell'art. 21- octies e 21-nonies Legge n. 241/90 e ss.mm.ii. - della procedura in oggetto atteso che la stessa è stata irrimediabilmente compromessa dalle condotte illecite poste in essere e che pertanto l'aggiudicazione conseguita è irrimediabilmente illegittima risultando violati i suddetti principi cardine della procedura di che trattasi - come disciplinata dal succitato D.Lgs. n. 117/2017 - quali presupposti imprescindibili per l'affidamento medesimo, con autoevidenza delle preminenti ragioni di interesse pubblico da tutelare con l'annullamento dell'intera procedura;

## **DATO ATTO**

- Che con nota prot. 171718/Prov. del 05.03.2021 (all.1) si è provveduto, ai sensi degli artt. 7 e 8, comma 2, della Legge 241/90 e ss.mm.ii, a dare comunicazione alla medesima Associazione di Volontariato dell'avvio del relativo procedimento di annullamento, in autotutela, della procedura di che trattasi e di tutti gli atti ad essa connessi e consequenziali;
- Che motivi di urgenza - dettati dall'esigenza di questa Stazione Appaltante di adottare provvedimenti consequenziali all'annullamento in autotutela e di darne comunicazione all'ANAC che aveva richiesto informazioni sullo stato della procedura, entro il termine di giorni 10 (dieci) decorrenti dal 03.03.2021 - impongono la conclusione del procedimento in oggetto entro il termine assegnato dall'ANAC;
- Che, pertanto, con la medesima comunicazione di avvio del procedimento, per ragioni di urgenza, è stato comunicato anche che il procedimento si sarebbe concluso entro 5 (cinque) giorni dalla ricezione della comunicazione e che entro quattro giorni dal ricevimento della stessa, l'Associazione di volontariato avrebbe potuto presentare memorie scritte e documenti che sarebbero stati valutati dall'Amministrazione ove pertinenti all'oggetto del procedimento;
- Che, in particolare, il suddetto termine risulta ridotto per ragioni di urgenza che tengono conto dell'oggetto dell'appalto e della natura essenziale del servizio di trasporto in ambulanza qualificato "di emergenza ed urgenza";

## **DATO ATTO**

- Che in riscontro alla nota prot. 171718/Prov. del 05.03.2021, con nota PEC dell'08.03.2021 (all.2) il legale della Confraternita Misericordia di Caivano ha trasmesso osservazioni con deduzioni difensive;
- Con successiva nota PEC del 09.03.2021 (all.3) la Confraternita di Misericordia ha trasmesso comunicazione in ordine al nuovo Presidente e nuovo Organo Direttivo

## **RITENUTO**

- Che dette osservazioni, di cui alla PEC dell'08.03.2021, riferite alle dimissioni e sostituzione del legale rappresentante dell'Associazione ed alla revoca delle misure cautelari, siano complessivamente inidonee poiché non sufficienti a rimediare all'illegittimità dell'aggiudicazione ottenuta, secondo gli atti giudiziari, in violazione dei principi cardine della procedura prevista dal Codice del Terzo Settore D.Lgs. n. 117 del 03.07.2017 ed attivata con la gara in oggetto, ovvero quelli della parità di trattamento e di non discriminazione dei concorrenti, nonché della correttezza nelle procedure comparative;
- Che le argomentazioni prospettate dal medesimo legale in ordine al fatto che "... è *in corso la predisposizione di ulteriori misure di cd. self cleaning*" da parte della Confraternita di Misericordia di Caivano non possano essere suscettibili di favorevole valutazione atteso che la possibilità di siffatta valutazione incontra un limite nell'indirizzo giurisprudenziale secondo cui le misure di *self cleaning* rispondono all'esigenza di mantenere l'operatore economico sul mercato e non a quella di sanare l'illiceità di condotte pregresse; esse, pertanto, rilevano pro futuro, ovvero relativamente a procedure indette successivamente alla loro adozione o, comunque, non oltre il limite fissato per la presentazione delle offerte, come previsto dalle Linee Guida ANAC 6 in relazione ad analogha previsione del nuovo codice degli appalti pubblici, pena la violazione della *par condicio* dei concorrenti;

## **DATO ATTO altresì**

- Che recenti pronunce giurisprudenziali confermano che l'annullamento dei provvedimenti illegittimi è possibile anche se è stato già sottoscritto il relativo accordo contrattuale, come nella fattispecie di che trattasi ;

#### **RICHIAMATI**

- l'art. 56, comma 3, D.Lgs. n. 117 /2017 Codice del Terzo settore secondo il quale l'individuazione delle organizzazioni di volontariato con cui stipulare la convenzione è fatta nel rispetto dei principi di imparzialità, pubblicità , trasparenza, partecipazione e parità di trattamento, mediante procedure comparative ;
- l'art. 97 Cost. in ossequio del quale l'attività della Pubblica Amministrazione deve essere improntata ai principi di legalità , imparzialità e buon andamento;

#### **VISTO**

- l'art. 21- *nonies* Legge n. 241/90 e ss.mm.ii. a mente del quale il provvedimento amministrativo illegittimo ai sensi dell'art. 21-*octies* può essere annullato d'ufficio, sussistendone le ragioni di interesse pubblico, entro un termine ragionevole, comunque non superiore a diciotto mesi dall'adozione;

#### **DATO ATTO altresì**

- Che con l' allegata nota prot. 186902/DIR GEN. dell'08.03.2021 (all.4), il Direttore Generale stante la riserva da parte dell'Autorità Giudiziaria di nominare un commissario giudiziario ai sensi dell'art. 104 bis disp.att.c.p.p. ed in considerazione del fatto che il servizio di che trattasi rientra tra le attività essenziali e di natura emergenziale rientranti nei LEA, tali da non tollerare interruzioni di sorta, ha chiesto alla medesima Autorità la sollecita nomina di detto Commissario, precisando che in caso di mancata nomina, l'Azienda , decorsi i termini di cui al procedimento ex L.241/90, avrebbe provveduto ad avviare una procedura temporanea d'urgenza per una Manifestazione di interesse , per la durata di mesi sei, utilizzando gli atti di gara già posti a base della precedente procedura(cfr.nota prot. 164559/Prov. del 03.03.2021) ;

#### **RITENUTO**

necessario adottare il conseguente provvedimento

#### **DICHIARATA**

- la regolarità giuridico- amministrativa della presente proposta di provvedimento, a seguito dell'istruttoria effettuata, nel rispetto delle proprie competenze, funzioni e responsabilità;

**tutto ciò premesso, argomentato ed attestato, il sottoscritto Direttore della UOC  
PROVVEDITORATO**

#### **PROPONE**

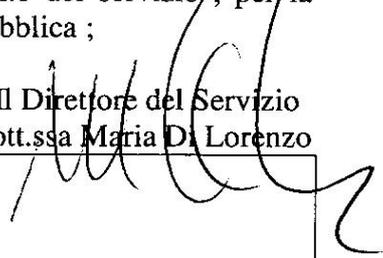
**Al Direttore Generale**

- di annullare d'ufficio , in autotutela, ai sensi dell'art. 21 *octies* e 21 *nonies* Legge n. 241/90 e ss.mm.ii. , la procedura per l'affidamento in convenzione del servizio di trasporto infermi in emergenza (118) per la A.S.L. Caserta - ANAC numero gara 7206942: Lotto 1 CIG 763671830E ; Lotto 2 CIG 763672265A; Lotto 3 7636729C1F - e di tutti gli atti ad

essa connessi e consequenziali, inclusi il provvedimento di aggiudicazione, la relativa Convenzione e successiva estensione ;

- di provvedere alla segnalazione all'ANAC delle misure adottate;
- di provvedere alla comunicazione , ai sensi dell'art.76, comma 5, ai partecipanti alla procedura della presente deliberazione;
- di riservarsi di adottare separato provvedimento per l'avvio di una procedura temporanea d'urgenza per acquisire Manifestazione di interesse all'affidamento del servizio, per/la durata di mesi sei , nelle more della nuova procedura ad evidenza pubblica ;

Il Direttore del Servizio  
Dott.ssa Maria Di Lorenzo

<b>attestazione regolarità contabile dirigente contabile generale</b>		
---	--	---

### IL DIRETTORE GENERALE

Dott. Ferdinando Russo in virtù dei poteri conferitigli con DPRC n. 107 del 08.08.2019 in esecuzione del DGRC N. 369 del 06.08.2019, alla stregua dell'istruttoria espletata e riassunta in narrativa e letta la proposta del Direttore della UOSC proponente,

VISTI

**Parere del Direttore Amministrativo**

**Dr. Amedeo Blasotti**

**Favorevole** all'adozione del presente provvedimento ai sensi dell'art.3 del D.lgs. n. 502/92 e ss.mm.ii.,

**Non favorevole**

(vedi motivazioni allegate)

**F.to**

Firma: \_\_\_\_\_

**Il Direttore Amministrativo  
Dr. Amedeo Blasotti**

**Parere del Direttore Sanitario**

**Dr. Marco de Fazio**

**Favorevole** all'adozione del presente provvedimento ai sensi dell'art.3 del D.lgs. n. 502/92 e ss.mm.ii.,

**Non favorevole**

(vedi motivazioni allegate)

**F.to**

Firma: \_\_\_\_\_

**Il Direttore Sanitario  
Dr. Marco de Fazio**

## **DELIBERA**

Per tutti i motivi di cui in premessa, che si intendono integralmente riportati, di adottare il presente provvedimento, sulla scorta della proposta:

- di annullare d'ufficio , in autotutela, ai sensi dell'art. 21 - *octies* e 21- *nonies* Legge n. 241/90 e ss.mm.ii. , la procedura per l'affidamento in convenzione del servizio di trasporto infermi in emergenza (118) per la A.S.L. Caserta - ANAC numero gara 7206942: Lotto 1 CIG 763671830E ; Lotto 2 CIG 763672265A; Lotto 3 7636729C1F - e di tutti gli atti ad essa connessi e consequenziali, inclusi il provvedimento di aggiudicazione, la relativa Convenzione e successiva estensione ;
- di provvedere alla segnalazione all'ANAC delle misure adottate;
- di provvedere alla comunicazione , ai sensi dell'art.76, comma 5, ai partecipanti alla procedura della presente deliberazione;
- di dare atto della propria nota prot. 186902/DIR GEN. dell'08.03.2021 con la quale , stante la riserva da parte dell'Autorità Giudiziaria di nominare un commissario giudiziario ai sensi dell'art. 104 bis disp.att.c.p.p. ed in considerazione del fatto che il servizio di che trattasi rientra tra le attività essenziali e di natura emergenziale rientranti nei LEA, tali da non tollerare interruzioni di sorta, ha chiesto alla medesima Autorità la sollecita nomina di detto Commissario;
- di dare atto che in conseguenza dell'annullamento il rapporto negoziale si deve ritenere risolto e la risoluzione contrattuale avrà effetto al momento dell'individuazione di un nuovo operatore da parte dell'azienda per lo svolgimento del servizio in argomento ovvero proseguirà con la figura commissariale eventualmente nominata dalla competente Procura fino a nuovo affidamento a seguito di procedura ad evidenza pubblica ;
- di dare mandato al Servizio Segreteria – Ufficio Delibere di trasmettere il presente atto al Servizio Provveditorato, Servizio Economico Finanziario , al Servizio Controllo di Gestione , nonché al Collegio Sindacale per quanto di competenza;
- di dichiarare il presente provvedimento immediatamente eseguibile.

**IL DIRETTORE GENERALE**  
**Ferdinando Russo**

**F.to**

**ATTESTATO DI PUBBLICAZIONE**

Si dichiara che la presente deliberazione è pubblicata all'Albo Pretorio on line di questa  
ASL da giorno \_\_\_\_\_ e vi resterà per giorni 15 (quindici).

Il RESPONSABILE DELLA SEGRETERIA  
\_\_\_\_\_

La presente deliberazione è divenuta esecutiva per il decorso termine di 10 giorni (dieci)  
dalla data di pubblicazione , ai sensi dell'art.35, co.6 della Legge Regionale n. 32 del  
03.11.1994.

Il RESPONSABILE DELLA SEGRETERIA  
\_\_\_\_\_

La presente deliberazione viene resa immediatamente eseguibile per l'urgenza.  
Lì \_\_\_\_\_

Il Funzionario  
\_\_\_\_\_

Trasmessa copia della presente deliberazione al Collegio Sindacale, ai sensi dell'art. 3 del  
D.lgs. 19 Giugno 1999 n. 229 e ss.mm.ii. in data \_\_\_\_\_.

Il Funzionario  
\_\_\_\_\_

**TRASMISSIONE ALLA GIUNTA REGIONALE**

La presente deliberazione è stata trasmessa alla Struttura di Controllo della G.R.C. ai sensi  
dell'art. 35 L.R. n. 32 del 03/11/94 con nota n° \_\_\_\_\_ del.....

Il Funzionario  
\_\_\_\_\_

**PROVVEDIMENTO DELLA GIUNTA REGIONALE**

Deliberazione della G.R.C. n. \_\_\_\_\_ del \_\_\_\_\_

Decisione \_\_\_\_\_

Il Funzionario  
\_\_\_\_\_

Trasmissione ai Servizi copia della presente deliberazione per quanto di competenza :

SERVIZIO \_\_\_\_\_ in data \_\_\_\_\_ per ricev. \_\_\_\_\_

SERVIZIO \_\_\_\_\_ in data \_\_\_\_\_ per ricev. \_\_\_\_\_

SERVIZIO \_\_\_\_\_ in data \_\_\_\_\_ per ricev. \_\_\_\_\_