



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE ED URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze
Servizio provveditorato

04.01.04 SERVIZIO PROVVEDITORATO

DETERMINAZIONE PROT. N. 37289 REP. N. 2076 DEL 4 ottobre 2011

Il Direttore del Servizio

Oggetto: **Gara telematica per la fornitura di materiale di cancelleria e carta in risme naturale e riciclata, ai sensi dell'art. 10 del D.P.R. 101/2002 – Lotto 1 materiale di cancelleria CIG 05286331C0 – Revoca aggiudicazione definitiva disposta a favore di Karnak Spa - Aggiudicazione a favore della Errebian Spa seconda classificata.**

VISTO lo Statuto Speciale per la Sardegna e le relative norme di attuazione;

VISTA la L.R. 7 gennaio 1977 n. 1 e successive modificazioni e integrazioni recante norme sull'organizzazione amministrativa della Regione e sulle competenze della Giunta, del Presidente e degli Assessori regionali;

VISTA la L.R. 13 novembre 1998 n. 31, e successive modificazioni e integrazioni che detta norme per la disciplina del personale regionale e per l'organizzazione degli Uffici della Regione;

VISTA la L.R. 2 agosto 2006 n. 11 recante norme in materia di programmazione, di bilancio e di contabilità della Regione Autonoma della Sardegna;

VISTA la L.R. 19 gennaio 2011, n. 1 (Disposizioni per la formazione del bilancio annuale e pluriennale della regione – Legge finanziaria 2011);

VISTA la L.R. 19 gennaio 2011, n. 2 (Bilancio di previsione per l'anno 2011 e Bilancio pluriennale per gli anni 2011-2013);

VISTO il Decreto dell'Assessore degli Affari Generali, Personale e Riforma della Regione n. 24711/84 in data 5 agosto 2009, con il quale il sottoscritto è stato nominato Direttore del Servizio Provveditorato;



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE ED URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze
Servizio provveditorato

DETERMINAZIONE N. 2076
DEL 4 OTTOBRE 2011

- VISTI** il D.Lgs. 12 aprile 2006, n. 163 “Codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture in attuazione delle direttive 2004/17/CE e 2004/18/CE” e la L.R. 7 agosto 2007, n. 5 “Procedure di aggiudicazione degli appalti pubblici di lavori, forniture e servizi, in attuazione della direttiva 2004/18/CE del 31 marzo 2004 e disposizioni per la disciplina delle fasi del ciclo dell'appalto”;
- RICHIAMATA** la precedente determinazione n. 33857/1722 del 6 agosto 2010, con la quale è stata indetta una gara telematica per l’acquisto di materiale di cancelleria e carta ai sensi dell’art. 10 del D.P.R. 101/2002 e contestualmente sono stati approvati i relativi documenti di gara;
- VISTO** il verbale n. 2 relativo alla seduta pubblica del 3 novembre 2010 nel corso della quale è stata stilata la seguente graduatoria:
1. Karnak Spa;
 2. Errebian Spa;
 3. Incas Pisano Spa;
- RICHIAMATA** la determinazione prot. n. 46065/l.4.3. rep. n. 2478 del 10.11.2010 con cui è stata disposta l’aggiudicazione provvisoria della “gara telematica per la fornitura di materiale di cancelleria e carta in risme naturale e riciclata, ai sensi dell’art. 10 del D.P.R. 101/2002 – lotto 1 materiale di cancelleria – CIG 05286331C0 a favore della Karnak Spa avente sede in Chiesanuova - Repubblica di San Marino;
- CONSIDERATO** che avverso tale provvedimento la ditta Errebian Spa ha proposto ricorso, con contestuale istanza cautelare nanti il TAR Sardegna;
- RICHIAMATA** la determinazione n. 566 del 22.03.2011 con la quale è stata disposta l’aggiudicazione definitiva della gara in oggetto a favore della Karnak Spa, per l’importo complessivo di € 526.838,92 (euro cinquecentoventiseimilaottocentotrentotto/92) IVA esclusa;
- DATO ATTO** che la predetta determinazione ha previsto di procedere alla successiva sottoscrizione della convenzione quadro, fatto salvo l’avvio del procedimento finalizzato all’ottenimento dell’autorizzazione prevista dall’articolo 37, comma 1, del D.L. del 31 maggio 2010 n. 78, convertito, con modificazioni, dalla L. 30 luglio 2010 n. 122, ai sensi di quanto disposto dal Decreto del Ministero dell’Economia e delle Finanze del 14 dicembre 2010;



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE ED URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze
Servizio provveditorato

DETERMINAZIONE N. 2076
DEL 4 OTTOBRE 2011

- CONSIDERATO** che avverso la citata determinazione di aggiudicazione definitiva la Errebian Spa ha presentato motivi aggiunti, con contestuale istanza cautelare, al ricorso principale pendente nanti il TAR Sardegna;
- ATTESO** che il TAR Sardegna, con l'Ordinanza n. 195/2011, ha respinto l'istanza cautelare considerato che *“il ricorso non appare destinato all'accoglimento tenuto conto che l'applicazione della disposizione invocata (art. 37 del d.l. n. 78/2010) era subordinata alla adozione di un successivo decreto ministeriale (testualmente: «... previa autorizzazione rilasciata dal Ministero dell'economia e delle finanze, secondo le modalita' stabilite con decreto del Ministro dell'economia e delle finanze da adottare entro trenta giorni dalla data di entrata in vigore del presente decreto»)*, che al tempo della pubblicazione del bando di gara non risultava emanato”;
- ATTESO** altresì che il Decreto attuativo del Ministero dell'Economia e delle Finanze, emanato in data 14 dicembre 2010, è stato pubblicato nella Gazzetta Ufficiale del 25 febbraio 2011, n. 46 e pertanto è entrato in vigore il 28 marzo 2011;
- CONSIDERATO** che la società aggiudicataria, in data 07.04.2011, ha presentato al Ministero dell'Economia e delle Finanze - Dipartimento del Tesoro l'istanza di rilascio dell'autorizzazione prevista dall'articolo 37, comma 1, del D.L. del 31 maggio 2010 n. 78, convertito, con modificazioni, dalla L. 30 luglio 2010 n. 122, ai sensi di quanto disposto dal Decreto del Ministero dell'Economia e delle Finanze del 14 dicembre 2010;
- CONSIDERATO** che la stazione appaltante in data 06.06.2011, consultando il sito istituzionale del Dipartimento del Tesoro (link http://www.dt.tesoro.it/it/doc_hp/black_list.html), ha rilevato che nella schermata recante le autorizzazioni concesse alla medesima data non compariva il nominativo della Karnak Spa;
- CONSIDERATO** che con nota prot. n. 22002 del 07.06.2011 il Servizio provveditorato ha chiesto al Dipartimento del Tesoro e alla Karnak Spa di conoscere lo stato di definizione della pratica relativa all'autorizzazione e l'eventuale esito dell'istruttoria effettuata;
- CONSIDERATO** che Il Ministero, con nota del 7 giugno 2011, acquisita al prot. n. 22635 del 09.06.2011, ha comunicato che, in data 01.06.2011, con Decreto n. 7/2011 prot. n. DT 47234, è stata rigettata l'istanza di autorizzazione presentata dalla Karnak Spa;



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE ED URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze
Servizio provveditorato

DETERMINAZIONE N. 2076
DEL 4 OTTOBRE 2011

- CONSIDERATO** che la Karnak Spa ha impugnato con ricorso e contestuale istanza cautelare, nanti il TAR Lazio, tale provvedimento di rigetto e che il citato Tribunale, con Ordinanza n. 2298 del 22.06.2011 ha respinto la domanda cautelare;
- VISTA** la nota del Servizio provveditorato prot. n. 25649 del 30.06.2011 con la quale, per le motivazioni in essa illustrate, è stato comunicato alla Karnak Spa e alle ditte utilmente collocatasi in graduatoria l'avvio del procedimento di revoca dell'aggiudicazione definitiva;
- VISTA** la memoria partecipativa trasmessa in data 11.07.2011 dall'Avv. Angelo Clarizia in qualità di legale della Karnak Spa (acquisita al protocollo al n. 27186 del 12.07.2011) il quale, oltre a contestare il provvedimento di revoca, ha chiesto alla stazione appaltante di sospendere l'adozione di tale atto in attesa della discussione, fissata per 19 luglio 2011, nanti il Consiglio di Stato dell'appello proposto dalla sua assistita avverso l'ordinanza di rigetto del TAR Lazio;
- ATTESO** che il Consiglio di Stato, Sezione Quarta, con Ordinanza n. 3133 del 19.07.2011 ha accolto l'appello della Karnak Spa e per l'effetto, in riforma dell'ordinanza impugnata, ha accolto l'istanza cautelare;
- VISTA** la nota inviata in data 20.07.2011 dall'Avv. Angelo Clarizia (acquisita al protocollo al n. 28783 del 22.07.2011) con la quale ha invitato la stazione appaltante ad annullare il procedimento di revoca dell'aggiudicazione ed a procedere alla stipula del contratto;
- VISTA** la nota prot. n. 29653 in data 29.07.2011 con la quale il Servizio affari generali della Direzione degli enti locali e finanze ha convocato la Karnak Spa per il 7 settembre 2011 per la sottoscrizione della convenzione quadro;
- ATTESO** che a seguito delle ordinanze cautelari del TAR Lazio, Sezione III ter n. 2964 del 04.08.2011 e del Consiglio di Stato, Sezione IV, n. 3641 del 30.08.2011 rese in relazione ad un contenzioso analogo in cui sono parti sia la Karnak che la Errebian è emerso quanto segue:
- *“in materia di disciplina delle procedura di gara, quando intervengano nel corso del procedimento norme imperative rilevanti per il procedimento stesso, opera il c.d. principio di etero integrazione del bando, per cui, a prescindere dal mancato riferimento in esso alle dette norme, queste sono comunque da applicare nel procedimento (Cfr. Cons. Stato, Sez. VI, 3 febbraio 2011, n. 780);*



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE ED URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze
Servizio provveditorato

DETERMINAZIONE N. 2076
DEL 4 OTTOBRE 2011

- *“la normativa formata dal citato articolo 37 della legge n. 122 del 2010 e relativo decreto ministeriale del 14 dicembre 2010 è ascrivibile al genus delle norme imperative, in quanto relative alla capacità di partecipazione alle procedure volte alla stipulazione di contratti pubblici ...”*

- VISTA la nota prot. n. 32706 del 02.09.2011 con la quale il Servizio provveditorato, alla luce dei menzionati pronunciamenti giurisdizionali ha comunicato alla Karnak Spa che la stipulazione della convenzione quadro è stata sospesa precauzionalmente in attesa di ulteriori valutazioni;
- VISTA la nota della Karnak Spa in data 05.09.2011, acquisita al protocollo al n. 32945 del 06.09.2011, con la quale la medesima ha invitato l'Amministrazione ad adempiere all'ordinanza del TAR Sardegna n. 195/2011, precedentemente citata, ed a procedere alla stipula del contratto;
- VISTA la nota del Servizio provveditorato prot. n. 33102 del 07.09.2011, con la quale è stato chiesto alla Karnak Spa di presentare, entro e non oltre dieci giorni, l'autorizzazione rilasciata dal Ministero dell'Economia e delle Finanze ex art. 1 del D.M. 51063/2010, essendo la medesima “condizione necessaria” per procedere alla stipulazione della convenzione quadro per la fornitura in oggetto;
- CONSIDERATO che nella sopraccitata nota è stato precisato che in caso di decorrenza del termine assegnato senza che sia stata prodotta la prescritta autorizzazione, la stazione appaltante avrebbe proceduto alla revoca dell'aggiudicazione definitiva della gara, e contestualmente è stata data la possibilità di presentare, ex art. 10 L. 241/1990, memorie scritte e documenti entro e non oltre il 28.09.2011;
- VISTA la nota in data 16.09.2011, acquisita al protocollo al n. 34523 del 16.09.2011, con la quale Karnak Spa ha comunicato che non avrebbe potuto presentare, entro il termine fissato (17 settembre 2011), l'autorizzazione ex art. 37 D.L. 78/2010, ma in ragione di quanto esposto nella medesima, ha sostenuto di poter legittimamente sottoscrivere la convenzione quadro per la fornitura di materiale di cancelleria;
- CONSIDERATO che la fornitura di cui alla gara in oggetto risulta indispensabile per lo svolgimento dell'attività sia degli uffici regionali che di altre amministrazioni pubbliche del territorio isolano, che non hanno esperito proprie procedure ad evidenza pubblica per materiale



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE ED URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze
Servizio provveditorato

DETERMINAZIONE N. 2076
DEL 4 OTTOBRE 2011

di cancelleria in attesa della sottoscrizione della convenzione quadro da parte della Regione Sardegna alla quale aderire;

CONSIDERATO che allo stato attuale non è possibile procedere alla stipula della convenzione quadro in quanto Karnak Spa non possiede la prescritta autorizzazione ministeriale;

RITENUTO pertanto che, a causa del mutamento della situazione di fatto, sussistano le ragioni per procedere, ai sensi dell'art. 21 quinquies dalla legge 241/1990, alla revoca dell'aggiudicazione disposta in favore della Karnak Spa in quanto alla luce del recentissimo pronunciamento del Consiglio di Stato, Sezione IV, n. 3641 del 30.08.2011, "*la normativa formata dall'articolo 37 della legge n. 122 del 2010 e dal relativo decreto ministeriale del 14 dicembre 2010 è ascrivibile al genus delle norme imperative*";

RITENUTO che l'Amministrazione non debba corrispondere alla Karnak Spa alcun indennizzo poiché la revoca del provvedimento di aggiudicazione è imputabile alla società medesima in quanto sprovvista della prescritta autorizzazione di legge;

RITENUTO di dover procedere allo scorrimento della graduatoria a favore della ditta seconda classificata, ovvero la Errebian Spa, per la quale dovrà essere effettuata la verifica del possesso dei requisiti, ai sensi dell'art.11, comma 8, del D.Lgs. 163/2006, nonché la verifica di conformità e corrispondenza con le caratteristiche dichiarate in sede di offerta e quanto indicato nel capitolato tecnico, ai sensi dei paragrafi 9 (Modalità e procedura di aggiudicazione della gara) e 12 (Campionatura e schede tecniche) del disciplinare di gara;

RITENUTO conseguentemente di dover disporre l'aggiudicazione provvisoria della gara telematica per la fornitura di materiale di cancelleria e carta in risme naturale e riciclata, ai sensi dell'art. 10 del D.P.R. 101/2002 – Lotto 1 materiale di cancelleria CIG 05286331C0 - in favore della ditta Errebian Spa, per l'importo complessivo di € 549.400,35 (euro cinquecentoquarantanovemilaquattrocento/35) IVA esclusa;

Determina

- 1) Di prendere atto della premessa narrativa quale parte integrante e sostanziale, nonché motivazione del dispositivo del presente atto.



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE ED URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze
Servizio provveditorato

DETERMINAZIONE N. 2076
DEL 4 OTTOBRE 2011

- 2) Di revocare l'aggiudicazione definitiva della gara telematica per la fornitura di materiale di cancelleria e carta in risme naturale e riciclata, ai sensi dell'art. 10 del D.P.R. 101/2002 – Lotto 1 materiale di cancelleria CIG 05286331C0, disposta con precedente determinazione n. 566 del 22.03.2011, in favore della ditta Karnak Spa avente sede in Chiesanuova - Repubblica di San Marino.
- 3) Di disporre conseguentemente l'aggiudicazione provvisoria della gara telematica per la fornitura di materiale di cancelleria e carta in risme naturale e riciclata, ai sensi dell'art. 10 del D.P.R. 101/2002 – Lotto 1 materiale di cancelleria CIG 05286331C0 - in favore della ditta seconda classificata ovvero della Errebian Spa avente sede in Pomezia, per l'importo complessivo di € 549.400,35 (euro cinquecentoquarantanovemilaquattrocento/35) IVA esclusa.
- 4) Di dare atto che l'aggiudicazione disposta col presente atto diventerà efficace una volta completata la verifica del possesso dei prescritti requisiti, ai sensi dell'art.11, comma 8, del D.Lgs. 163/2006, nonché a seguito della verifica di conformità e corrispondenza con le caratteristiche dichiarate in sede di offerta e quanto indicato nel capitolato tecnico, ai sensi dei paragrafi 9 (Modalità e procedura di aggiudicazione della gara) e 12 (Campionatura e schede tecniche) del disciplinare di gara.
- 5) Di comunicare l'adozione del presente provvedimento ai sensi dell'art. 79, comma 1, del D.Lgs. 163/2006.
- 6) Avverso la presente determinazione potrà essere proposto ricorso al TAR nel termine di 30 giorni dalla data della notificazione o della comunicazione in via amministrativa.

Il Direttore del Servizio
Vincenzo Roggero