



RICORSO AL TAR LOMBARDIA PROMOSSO DALLA “COMPASS GROUP ITALIA S.P.A.” PER L'ANNULLAMENTO, PREVIA CONCESSIONE DI MISURE CAUTELARI, DEL PROVVEDIMENTO DI ESCLUSIONE DALLA PROCEDURA APERTA PER L'APPALTO DEL SERVIZIO DI RISTORAZIONE SCOLASTICA, MENSA DIPENDENTI E SERVIZI AUSILIARI PRESSO GLI ASILI NIDO. – COSTITUZIONE IN GIUDIZIO.

VERBALE

Il 29 giugno 2010 alle ore 10:00 nel palazzo comunale di Sesto San Giovanni, convocata la Giunta comunale, sono intervenuti i Signori:

N. progressivo	Cognome e Nome		Qualifica	Presenze
1	Oldrini	Giorgio	Sindaco	SI
2	Morabito	Demetrio	Vicesindaco	SI
3	Amato	Vincenzo	Assessore	SI
4	Brambilla	Ersilia	Assessore	SI
5	Chittò	Monica	Assessore	SI
6	Di Leva	Pasqualino	Assessore	SI
7	Pozzi	Alessandro	Assessore	SI
8	Teormino	Lucia	Assessore	SI
9	Urro	Giovanni	Assessore	SI
10	Zucchi	Claudio	Assessore	SI

Partecipa il F.F. del Segretario generale Flavia Orsetti.

Assume la presidenza il Sindaco Giorgio Oldrini che riconosciuta legale l'adunanza dichiara aperta la seduta.

Il Sindaco sottopone alla Giunta comunale l'allegata proposta di delibera avente per oggetto:

RICORSO AL TAR LOMBARDIA PROMOSSO DALLA "COMPASS GROUP ITALIA S.P.A." PER L'ANNULLAMENTO, PREVIA CONCESSIONE DI MISURE CAUTELARI, DEL PROVVEDIMENTO DI ESCLUSIONE DALLA PROCEDURA APERTA PER L'APPALTO DEL SERVIZIO DI RISTORAZIONE SCOLASTICA, MENSA DIPENDENTI E SERVIZI AUSILIARI PRESSO GLI ASILI NIDO. – COSTITUZIONE IN GIUDIZIO.

LA GIUNTA COMUNALE

- Vista l'allegata proposta di delibera;
- Ritenuto di appovarla, riconoscendone il contenuto;
- Visti i pareri espressi ai sensi dell'art. 49 - 1° comma del D. Lgs. n. 267/00, come da foglio allegato;
- Richiamato l'articolo 134 - 4° comma del D. Lgs. n. 267/00;
- Con voti unanimi, espressi nelle forme di legge, anche per quanto riguarda l'immediata eseguibilità della presente deliberazione;

DELIBERA

- di approvare la proposta avente per oggetto:

RICORSO AL TAR LOMBARDIA PROMOSSO DALLA "COMPASS GROUP ITALIA S.P.A." PER L'ANNULLAMENTO, PREVIA CONCESSIONE DI MISURE CAUTELARI, DEL PROVVEDIMENTO DI ESCLUSIONE DALLA PROCEDURA APERTA PER L'APPALTO DEL SERVIZIO DI RISTORAZIONE SCOLASTICA, MENSA DIPENDENTI E SERVIZI AUSILIARI PRESSO GLI ASILI NIDO. – COSTITUZIONE IN GIUDIZIO.

- di dichiarare la presente deliberazione immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134 - 4° comma del D. Lgs.n. 267/00

ALLEGATI:

Proposta di deliberazione (1 pagina)
Relazione a firma Avv. Lo Campo (2 pagine)
Foglio pareri (1 pagina)

RICORSO AL TAR LOMBARDIA PROMOSSO DALLA "COMPASS GROUP ITALIA S.P.A." PER L'ANNULLAMENTO, PREVIA CONCESSIONE DI MISURE CAUTELARI, DEL PROVVEDIMENTO DI ESCLUSIONE DALLA PROCEDURA APERTA PER L'APPALTO DEL SERVIZIO DI RISTORAZIONE SCOLASTICA, MENSA DIPENDENTI E SERVIZI AUSILIARI PRESSO GLI ASILI NIDO. - COSTITUZIONE IN GIUDIZIO.

LA GIUNTA COMUNALE

- Vista l'allegata relazione del Servizio Legale - Contratti;
- ritenuta meritevole di accoglimento la proposta in essa formulata;
- visti i pareri favorevoli espressi a norma dell'art. 49, 1° comma, del D. Lgs. 18 agosto 2000 n. 267, come da foglio allegato;
- richiamato l'art. 134, 4° comma, del decreto citato;
- con voti unanimi espressi nelle forme di legge anche per l'immediata eseguibilità della presente deliberazione,

DELIBERA

1. di autorizzare il Sindaco a costituirsi nel giudizio promosso dalla società "COMPASS GROUP ITALIA S.p.A." per l'annullamento, previa concessione di misure cautelari, del provvedimento di esclusione dalla procedura aperta per l'appalto del servizio di ristorazione scolastica, mensa dipendenti e servizi ausiliari presso gli asili nido, di tutte le comunicazioni relative, di parte del bando di gara e di ogni atto connesso, presupposto e/o conseguente;
2. di individuare per l'incarico di patrocinio legale nella causa in oggetto l'avv. Giovanni Mariotti con studio in Milano, Largo Schuster n. 1, e in via congiunta e disgiunta con lo stesso e in via congiunta e disgiunta tra loro, gli avvocati Lucilla Lo Campo, Patrizia Scheggia e Stefania Festucci del Servizio Legale-Contratti, rinviando a successiva determinazione dirigenziale il formale atto di incarico e il conseguente impegno della spesa occorrente;
3. di dichiarare la presente deliberazione immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134, 4° comma, del D. Lgs. 18 agosto 2000 n. 267.

RELAZIONE

Con lettera raccomandata A.R. in data 31 maggio 2010 prot. gen. n. 48089, anticipata via fax, è stata comunicata alla società "COMPASS GROUP ITALIA S.p.A." con sede in Milano l'esclusione dalla procedura aperta per l'appalto del servizio di ristorazione scolastica, mensa dipendenti e servizi ausiliari presso gli asili nido, disposta nel corso della seduta pubblica tenutasi il 25 maggio 2010 con la seguente motivazione, riportata nel verbale di gara:

"nel riscrivere il modello di dichiarazione "Allegato B" al bando in ordine al possesso dei requisiti di ordine generale di cui all'art. 38, comma 1, lettere b), c) e m-ter), del D. Lgs. 12 aprile 2006 n. 163 relativamente al Presidente del Consiglio di Amministrazione Miguel Ramis Barrios, al Vice Presidente e Amministratore Delegato Carlo Scarsciotti e al Procuratore Speciale Roberto Limentani, al punto b) sono state completamente cancellate, con la funzione di videoscrittura "carattere barrato doppio", sia la didascalia tra parentesi quadre sia tutte e tre le opzioni; di conseguenza, non è stata resa alcuna delle tre possibili dichiarazioni ivi previste."

A seguito di ciò, l'impresa, attraverso il suo legale avv. Massimo Militeri, ha fatto pervenire - con lettera raccomandata A.R., anticipata via fax, in data 4 giugno 2010 (Prot. gen. n. 50231 dell'8 giugno 2010) - informativa in ordine all'intento di proporre ricorso giurisdizionale ai sensi dell'art. 243-bis del D. Lgs. 12 aprile 2006 n. 163.

Con lettera raccomandata A.R., anticipata via fax, in data 18 giugno 2010 Prot. gen. n. 53761 il Comune ha trasmesso all'impresa la risposta alla predetta informativa, comunicando - ai sensi dell'art. 243-bis, comma 4, del D. Lgs. 12 aprile 2006 n. 163 - a conclusione di una dettagliata esposizione delle motivazioni contrarie alle tesi sostenute dalla concorrente, che questa Stazione Appaltante, non ravvisando difetti di istruttoria e avendo verificato la legittimità

del provvedimento e quindi l'assenza di presupposti per un intervento in autotutela, confermava l'esclusione della "COMPASS GROUP ITALIA S.p.A." dalla gara in oggetto.

In data 24 giugno 2010 la società "COMPASS GROUP ITALIA S.p.A." ha notificato a questo Comune tramite fax - in forza di autorizzazione del Presidente del T.A.R. per la Lombardia all'utilizzo di tale forma di notifica - protocollato il 28 giugno 2010 (prot. gen. n. 55355), ricorso al T.A.R. per l'annullamento, previa concessione di misure cautelari, del provvedimento di esclusione dalla gara in oggetto, di tutte le comunicazioni relative, di parte del bando di gara e di ogni atto connesso, presupposto e/o conseguente.

Il ricorso contiene altresì domanda di risarcimento del danno in forma specifica o, se non possibile, per equivalente.

L'udienza in Camera di Consiglio per la trattazione delle misure cautelari è già stata fissata per il prossimo 30 giugno.

Come già esposto nella citata lettera in data 18 giugno 2010 Prot. gen. n. 53761, i motivi di impugnazione dedotti nel ricorso - che si appuntano sull'operato della Commissione giudicatrice e sulla formulazione di alcune parti del bando - non sembrano fondati e appaiono suscettibili di confutazione.

Pertanto, considerato che il ricorso contiene anche domanda per il risarcimento del danno e che il Comune ha la necessità di proseguire le operazioni di gara e di procedere in breve tempo all'aggiudicazione definitiva per assicurare la continuità del servizio, si ritiene opportuno che il Comune si costituisca in giudizio per sostenere la legittimità della procedura di gara e delle operazioni compiute dalla Commissione.

A tal fine si propone di resistere nel giudizio di cui sopra e di individuare per la difesa del Comune, considerato anche il ristrettissimo tempo a disposizione per costituirsi entro il giorno dell'udienza, l'avv. Giovanni Mariotti con studio in Milano, Largo Schuster n. 1, già legale di fiducia e difensore dell'Ente in giudizi analoghi, e in via congiunta e disgiunta con lo stesso e in via congiunta e disgiunta tra loro, gli avvocati Lucilla Lo Campo, Patrizia Scheggia e Stefania Festucci del Servizio Legale-Contratti.

Si rinvia a successiva determinazione dirigenziale sia l'atto di incarico formale sia l'assunzione dell'impegno della spesa occorrente, previa acquisizione di congruo preventivo.

Sesto San Giovanni, 28 giugno 2010

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO LEGALE - CONTRATTI
(Avv. Lucilla Lo Campo)