

SERVIZIO PROPONENTE: PROVVEDITORATO

Allegati:

- 1) nota prot. ASL PG/2015/44553 del 15.07.2015 inviata dal C.S. della ASL di Oristano al C.S. della ASL di Sassari ed all'Ing. Antonio Lumbau,
- 2) nota ASL Sassari di autorizzazione prot.13036 del 16.07.2015
- 3) mail del 01.12.2015 e del 13.01.2016 del Servizio Provveditorato
- 4) comunicazione dell'Avvocato Danilo Sedda del 13.05.2016
- 5) comunicazione dell'Avvocato Danilo Sedda del 01.08.2016
- 6) prospetto riassuntivo dei compensi e dei rimborsi all'Ing. A. Lumbau

Referente dell'Istruttoria

Sig.ra M.F. Bianchi

Il sottoscritto Direttore della struttura proponente, DICHIARA la presente proposta di deliberazione legittima, regolare sotto il profilo tecnico e contabile.

IL DIRETTORE DEL SERVIZIO

Dr.ssa Rosalba Muscas

Il sottoscritto Responsabile del Servizio Affari Generali Legali certifica che la presente deliberazione verrà pubblicata nell'Albo Pretorio di questa Azienda dal 25/11/2016 al 09/12/2016

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO AFFARI GENERALI E LEGALI

Dr.ssa Antonina Daga

DELIBERAZIONE n° 755 del 23/11/2016

Oggetto: Autorizzazione al pagamento del compenso in favore dell'Ing. Antonio Lumbau per lo svolgimento dell'attività di Commissario esterno nella Commissione Giudicatrice di gara: "Procedura aperta telematica per la fornitura in n.10 lotti di apparecchiature radiologiche ed ecografiche".

PROPOSTA N°648 DEL 16/09/2016

Servizio:PROVVEDITORATO

REFERENTE ISTRUTTORIA: Sig.ra M.F. Bianchi

IL DIRIGENTE: Dr.ssa Rosalba Muscas

IL COMMISSARIO STRAORDINARIO

RICHIAMATA la Deliberazione D.G. n.260 del 20.04.2015 con la quale è stata indetta una gara sopra soglia comunitaria da esperirsi mediante procedura aperta telematica da aggiudicare con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi dell'art. 83 del D.Lgs. N° 163/2006;

PRESO ATTO che con nota prot. ASL PG/2015/44553 del 15.07.2015, allegata alla presente con il n.1, inviata dal C.S. della ASL di Oristano al C.S. della ASL di Sassari, è stata richiesta la disponibilità dell'Ing. Antonio Lumbau all'incarico di commissario esterno nella Commissione Giudicatrice, e si indicava espressamente che *"Verranno successivamente concordati gli aspetti economici legati alla suddetta nomina, quali rimborsi spese, compensi ecc. a carico dell'Amministrazione scrivente"* dando atto che l'incarico non si intendeva a titolo gratuito bensì dietro corrispettivo remunerativo delle prestazioni richieste al Dirigente di altra amministrazione effettuate fuori dall'orario di lavoro ed autorizzate dalla propria Amministrazione con nota prot.13036 del 16.07.2015, allegato 2;

DATO ATTO che con Deliberazione del Commissario Straordinario n.523 del 17/07/2015 è stata nominata la Commissione preposta ai lavori di aggiudicazione del suddetto appalto, costituita da un Seggio di gara e da distinta Commissione Giudicatrice preposta alla valutazione tecnico-qualitativa, tra i cui componenti è stato nominato l'Ing. Antonio Lumbau, dipendente della ASL di Sassari;

ATTESO che in tema di professioni intellettuali la norma generale (l'art.2233 del c.c. comma 2) stabilisce che l'entità del corrispettivo può essere determinata secondo gli usi e "in ogni caso la misura del compenso deve essere adeguata all'importanza dell'opera e al decoro della professione", concetto ribadito nel regolamento aziendale di cui a Deliberazione n.942 del 18.10.2012 ove all'art. 12 è espressamente indicato che il compenso per prestazioni professionali deve essere congruo con la prestazione richiesta e proporzionale all'utilità conseguita dalla ASL;

DATO ATTO che:

- il Servizio Provveditorato in esecuzione delle disposizioni di cui a nota C.S. del 15.07.2015 ha proposto all'Ing. A. Lumbau per le vie brevi, a mezzo mail, il compenso di €309,87 lordi a seduta, importo corrisposto come da prassi consolidata in precedenti casi di compensi a Commissari esterni di gare d'appalto nella ASL di Oristano e anche nella ASL di Sassari di provenienza del commissario, oltre all'integrale ristoro delle spese di viaggio dal proprio domicilio in Sassari e delle spese per i pasti previa presentazione dei giustificativi di spesa;

- l'entità del compenso proposto, da corrispondere per ciascuna seduta, in conformità ai principi generali espressi nell'art.2233 del c.c. è stato determinato tenendo conto della complessità e delle competenze tecniche specifiche richieste al commissario, nonché del numero di offerte tecniche da esaminare;

- l'Ing. Antonio Lumbau, per le vie brevi, a mezzo mail, ha accettato il corrispettivo del compenso come proposto;

- questa ASL ha potuto tra l'altro raggiungere l'obiettivo previsto nel finanziamento di cui a fondi FSC 2007-2013, l'OGV entro il 31.12.2015, con l'aggiudicazione provvisoria entro detti termini della procedura di gara di cui trattasi;

ATTESO che con mail del 01.12.2015 e del 13.01.2016, allegata la presente atto con il n.3, il Servizio Provveditorato, a seguito di accordi presi con il Direttore del Servizio del Personale, ha inviato la bozza dell'atto di liquidazione con il conteggio dei corrispettivi per rimborsi e per compenso, in conformità agli accordi presi con l'Ing. Lumbau, il quale è sempre stato messo in copia per conoscenza delle comunicazioni mail intercorse;

RICHIAMATA la determinazione del Direttore del Servizio Amministrazione del Personale n.708 del 23.03.2016 con la quale si dispone la liquidazione del compenso ed il rimborso spese in favore dell'Ing. Antonio Lumbau, dipendente della ASL 1 di Sassari, per l'attività di Commissario esterno svolta all'interno della Commissione Giudicatrice della procedura aperta telematica per la fornitura in n.10 lotti di apparecchiature radiologiche ed ecografiche di cui a Deliberazione D.G. n.260 del 20.04.2015 ;

RILEVATO che nella determinazione n.708/2016 il Servizio Amministrazione del Personale ha liquidato un compenso forfettario e non a seduta, in difformità con gli accordi intercorsi e da ultimo ribaditi in data 13.01.2016 con mail (allegato n.3) inviata in conoscenza anche all'Ing. Lumbau, non tenendo conto delle indicazioni del Servizio Provveditorato sull'accordo raggiunto con il suddetto commissario;

PRESO ATTO che la motivazione addotta nel suddetto atto fa riferimento all'assenza di esplicita determinazione del compenso nella delibera di indizione della gara e nella delibera di nomina della commissione;

CONSIDERATO che:

- la determinazione di compensi per i commissari esterni di gara non è attinente alla deliberazione di indizione della gara in quanto la nomina di commissari esterni è prevista solo in caso di accertata carenza in organico di figure professionali adeguate, situazione da valutarsi dopo il termine di scadenza di presentazione delle offerte stabilito nel bando di gara;

- nella deliberazione di nomina della Commissione Giudicatrice, adottata dal C.S. il 17.07.2015, non è stata indicata la misura del compenso in quanto nella comunicazione di richiesta disponibilità del C.S. in data 15.07.2015 si rimandava espressamente questo adempimento a successivi accordi, considerato il breve lasso di tempo intercorso;

DATO ATTO che non è stata data preventiva comunicazione al Servizio Provveditorato ed al commissario Ing. A. Lumbau delle decisioni assunte sulla modifica del compenso previamente pattuito;

VISTA la comunicazione pervenuta il 13.05.2016, allegato 4, ed assunta a protocollo n.PG/2016/0029546 il 17.05.2016 dell'Avvocato Danilo Sedda, costituente diffida ad adempiere al pagamento del saldo del compenso e rimborso spese in favore dell'Ing. Antonio Lumbau per l'attività di commissario esterno della Commissione giudicatrice di gara di cui trattasi;

VISTA la comunicazione pervenuta il 01.08.2016, allegato 5, ed assunta a protocollo n.2016/46684 il 02.08.2016 dell'Avvocato Danilo Sedda di sollecito di pagamento del compenso e rimborso spese in favore dell'Ing. Antonio Lumbau ed intimazione al pagamento entro 10 giorni della residua somma ancora da corrispondere all'Ing. Lumbau determinata in €.2.206,98, oltre a € 250,00 per oneri e spese legali;

DATO ATTO che, come risulta dalle mail intercorse tra Servizio Provveditorato, Ing. Antonio Lumbau e Servizio Amministrazione del Personale, l'accordo sull'entità del compenso era stato pienamente raggiunto prima della adozione dell'atto di liquidazione n.708/2016;

RILEVATO che l'esistenza di tale circostanza è nota alla parte controinteressata, la quale ha ricevuto le comunicazioni in copia per conoscenza e potrà proporle in eventuale sede giurisdizionale, con possibilità di condanna di questa ASL ad ulteriori spese legali;

ATTESO inoltre che, anche da un punto di vista strettamente giuridico, l'applicazione per analogia della normativa sui concorsi, senza alcun adattamento, è inconferente al caso di specie in quanto in presenza di un vuoto normativo è prassi delle amministrazioni applicare modalità di calcolo differenti e maggiormente attinenti alla materia degli appalti per stabilire i compensi per i commissari di gara, quali il parere del Consiglio Superiore dei LL.PP. del 29 settembre 2004 e, nell'ambito regionale, la DGR 25/9 del 2000 e la L.R. n.5 del 2007, art.7 comma 8;

PRESO ATTO del parere favorevole del direttore del Dipartimento Amministrativo, Dr.ssa Maria Elisa Demurtas;

VISTA la L.R. n. 10/06 e la L.R. n. 3 del 07.08.2009;;

Per i motivi esposti in premessa

Con i pareri espressi dal Direttore Amministrativo e dal Direttore Sanitario facenti le funzioni di cui all'art.9 comma 7 della Legge Regionale 17 novembre 2014, n. 23;

DELIBERA

a) di incaricare il Direttore del Servizio Amministrazione del Personale della liquidazione dei compensi in conformità agli accordi intercorsi tra il servizio Provveditorato, responsabile della procedura di gara, e l'Ing. Antonio Lumbau, commissario esterno della Commissione Giudicatrice, secondo quanto indicato nel prospetto riassuntivo allegato n.6 alla presente deliberazione, come richiesto nella nota del 01.08.2016 dell'Avvocato Danilo Sedda, dando atto che l'importo sarà decurtato delle somme già erogate a seguito della determinazione n.708/2016 del Direttore su citato;

b) di dare atto che la presente deliberazione viene adottata per evitare l'inasprirsi del contenzioso essendo provata la sussistenza di un accordo sul compenso tra il servizio provveditorato ed il commissario come risulta dalla mail allegata con il n.3 al presente atto, la cui entità era conosciuta al momento dell'adozione della determinazione n.708/2016 di liquidazione;

c) di dare atto che la conclusione della controversia per via stragiudiziale non consente di riconoscere le spese legali richieste di €.250,00;

d) di trasmettere il presente atto al Servizio Amministrazione del Personale per l'esecuzione di quanto disposto;

e) di trasmettere il presente atto al Collegio Sindacale, al Servizio Affari Generali e al Servizio Bilancio per gli ulteriori adempimenti di rispettiva competenza;

IL COMMISSARIO STRAORDINARIO
Dott.ssa Maria Giovanna Porcu

IL DIRETTORE AMMINISTRATIVO
Dott. Luciano Oppo

IL DIRETTORE SANITARIO
Dott. Giovanni M. L. Mastinu