AMBASCIATA D'ITALIA
JAKARTA

DECRETO N. 34 /2022

ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA DEL BANDO DI GARA PER L'ESTERNALIZZAZIONE DI SERVIZI RELATIVI ALLO SVOLGIMENTO DI ATTIVITA' AUSILIARIE AL RILASCIO DI VISTI D'INGRESSO IN ITALIA - CIG n. 9251260D40 E DEGLI ATTI SUSSEGUENTI

L'AMBASCIATORE

VISTO ii decreto del Presidente della Repubblica, 5 gennaio 1967, n. 18 s.m.i., recante l'Ordinamento dell'amministrazione degli affari esteri";

VISTA la legge 7 agosto 1990, n. 241, "Nuove norme in materia di procedimento amministrativo e di diritto di accesso ai documenti amministrativi";

VISTO il decreto del Presidente della Repubblica 1 febbraio 2010, n. 54, "Regolamento recante norme in materia di autonomia gestionale e finanziaria delle rappresentanze diplomatiche e degli uffici consolari di I categoria del Ministero degli affari esteri;

VISTA la direttiva 2014/23/UE del Parlamento europeo e del Consiglio del 26 febbraio 2014 sull'aggiudicazione dei contratti di concessione;

VISTO il decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50 e ss.mm.ii.;

VISTO il decreto del Ministro degli affari esteri e della cooperazione internazionale 2 novembre 2017, n. 192, "Regolamento recante disciplina delle procedure per l'affidamento e la gestione dei contratti da eseguire all'estero";

VISTO il regolamento (UE) 2018/1806 del Parlamento europeo e del Consiglio, del 14 novembre 2018, che adotta l'elenco dei paesi terzi i cui cittadini devono essere in possesso del visto all'atto dell'attraversamento delle frontiere esterne e l'elenco dei paesi terzi i cui cittadini sono esenti da tale obbligo;

VISTO il regolamento (CE) 810/2009 del Parlamento europeo e del Consiglio, del 13 luglio 2009, che istituisce un codice comunitario dei visti (codice dei visti);

VISTO il regolamento (UE) 2016/679 del Parlamento europeo e del Consiglio, del 27 aprile 2016, relative alla protezione delle persone fisiche con riguardo al trattamento dei dati personali, nonché alla libera circolazione di tali dati e che abroga la direttiva 95/46/CE;

VISTO il decreto legislativo 30 giugno 2003, n. 196, recante ii "Cadice in materia di protezione dei dati personali", integrato con le modifiche introdotte dal Decreto Legislativo 10 agosto 2018, n. 101, per adeguare la normativa nazionale al Regolamento (UE) 2016/679;

VISTA la determina a contrarre n. 785 del 16/05/2022, per l'affidamento mediante procedura aperta ordinaria di un contratto di esternalizzazione di servizi relativi allo svolgimento di attività connesse al rilascio di visti d'ingresso in Italia;

VISTO il bando di gara n. 1007 per l'esternalizzazione di servizi relativi allo svolgimento di attività connesse al rilascio dei visti di ingresso in Italia - CIG N. 9251260D40 - pubblicato sul sito istituzionale dell'Ambasciata d'Italia in Jakarta in data 27/06/2022;

VISTO il decreto di nomina della Commissione giudicatrice n. 1651 del 04/10/2022;

VISTA la documentazione di gara, e in particolare il Bando e il Disciplinare pubblicati sul sito dell'Ambasciata d'Italia in Jakarta in data 27/06/2022, e gli emendamenti al Bando e al Disciplinare pubblicati sul sito dell'Ambasciata d'Italia in Jakarta in data 22/07/2022, con i quali sono state disposte modifiche ai criteri di valutazione delle offerte tecniche e allo schema di attribuzione dei punteggi alle stesse;

VISTO il verbale n. 1783 del 25/10/2022 relativo alla seconda seduta pubblica, nel corso della quale sono stati letti i punteggi attribuiti dalla Commissione giudicatrice alle offerte tecniche, sono state aperte le buste contenenti le offerte economiche, sono stati attribuiti i punteggi alle offerte economiche ed è stata quindi stilata la graduatoria risultante dalla somma dei punteggi attribuiti alle offerte tecniche ea quelle economiche, sulla base della quale e' stata indirizzata al Capo Missione una proposta di aggiudicazione della gara;

RILEVATO che nell'attribuzione dei punteggi alle offerte tecniche la Commissione giudicatrice ha erroneamente utilizzato i criteri di aggiudicazione e lo schema di attribuzione contenuti nel Bando e nel Disciplinare di gara **precedentemente** agli emendamenti agli stessi adottati in data 22 luglio 2022 e pubblicati in pari data sul sito dell'Ambasciata d'Italia in Jakarta, e che di conseguenza la graduatoria così stilata non rispecchia la corretta valutazione delle offerte;

CONSIDERATO che i punteggi emendati in data 22 luglio erano in parte punteggi tabellari ed in parte punteggi da assegnare in base alla valutazione discrezionale della Commissione giudicatrice;

CONSIDERATO inoltre che, come da consolidata giurisprudenza, "la peculiarità del bene giuridico protetto dal principio di segretezza dell'offerta economica impone che la tutela si estenda a coprire non solo l'effettiva lesione del bene, ma anche il semplice rischio di pregiudizio al medesimo, perché anche la sola possibilità di
conoscenza dell'entità dell'offerta economica, prima di quella tecnica, è idonea a compromettere la garanzia
di imparzialità dell'operato dell'organo valutativo" (T.A.R. Emilia-Romagna, Bologna, sez. II, 10 gennaio 2018, n. 24; in termini cfr. anche Cons. di Stato, Sez. III, 24 novembre 2016, n. 49341);

RILEVATO pertanto che, essendo state aperte le buste delle offerte economiche, è preclusa ormai alla Commissione giudicatrice la possibilità di procedere ad una nuova valutazione dell'offerta tecnica, in quanta si violerebbe il principio di segretezza delle offerte;

PRESO ATTO che la procedura di-cui trattasi è affetta dunque da un vizio di legittimità;

RILEVATO che l'amministrazione procedente conserva un potere di annullamento in autotutela, nel preminente interesse pubblico al ripristino della legalità dell'azione amministrativa;

RITENUTO quindi necessario procedere all'annullamento in via di autotutela della procedura di gara, ai sensi e per gli effetti dell'art. 21 nonies della Legge 241/90 e s.m.i;

IN ASSENZA, inoltre, di posizioni giuridiche consolidate;

DECRETA

Per quanta esposto in narrativa e parte integrante del presente dispositivo:

1. di annullare d'ufficio e in autotutela, per i motivi in premessa, la procedura del Bando di gara n. 1007 per l'esternalizzazione di servizi relativi allo svolgimento di attività connesse al rilascio dei visti di ingresso in Italia - CIG N. 9251260D40 - pubblicato sul sito dell'Ambasciata d'Italia in Jakarta in data 27/06/2022;
2. di pubblicare le disposizioni di cui al presente provvedimento sul sito dell'Ambasciata d'Italia in Jakarta nella Sezione Amministrazione Trasparente;
3. di informare tutti gli operatori economici interessati direttamente e formalmente del contenuto del presente provvedimento;
4. di indire al più presto una nuova gara, rettificata e integrata sulla base delle evidenze sopra espresse.

Jakarta, 18.11.2022

AMBASCIATA D'ITALIA JAKARTA

L'AMBASCIATORE
Benedetto Latteri