



## *Autorità Nazionale Anticorruzione*

*Presidente*

### **Parere n.64 del 14/10/2014**

#### **PREC 100/14/S**

OGGETTO: Istanza di parere per la soluzione delle controversie ex art. 6, comma 7, lettera n) del decreto legislativo 12 aprile 2006, n. 163 presentata dalla Security Services di Tullio S.r.l. - “Affidamento del servizio di portierato, sicurezza e controllo accessi, guardiania diurna e notturna non armata” – Importo a base di gara € 139.000,00 – Criterio di aggiudicazione prezzo più basso. S.A.: Società Alba S.r.l.

**Dichiarazione ex art. 38 d.lgs. 163/2006 del Direttore Tecnico – Erronea indicazione nominativo – Soccorso istruttorio. Servizio di guardiania e vigilanza privata. Requisiti tecnici.**

È ammissibile ricorrere allo strumento del soccorso istruttorio laddove la presunta mancata allegazione di dichiarazione richiesta sui requisiti di ordine generale, faccia riferimento all’erronea indicazione di un nominativo non riferibile al direttore tecnico dell’impresa concorrente.

Per lo svolgimento di attività di vigilanza privata è necessaria la relativa autorizzazione e il possesso del decreto di guardia giurata.

**Artt. 38 e 46 d.lgs. 163/2006; art. 134 TULPS; D.M. 1.12.2010 n. 269 - allegato D al punto 3.b.1.**

### **Il Consiglio**

#### *Considerato in fatto*

In data 26 marzo 2014 è pervenuta l’istanza indicata in epigrafe con la quale Security Services di Tullio S.r.l. ha sollevato quesiti in ordine alla procedura di affidamento del servizio di portierato, sicurezza e controllo accessi, guardiania diurna e notturna non armata presso le sedi aziendali in Battipaglia, da aggiudicarsi mediante il criterio del prezzo più basso.

In particolare, l’istante chiede lumi in ordine:

- 1) alla legittimità della sua esclusione dalla gara in esame disposta in quanto «... all’apertura della busta contenente la documentazione amministrativa, secondo quanto previsto dal bando di gara, ed a seguito della verifica dei documenti, si evince che, così come previsto dall’art. 38 del d.lgs. 163/2006, richiamato nell’art 3 del Disciplinare di gara, in merito ai requisiti di ordine generale, non risulta presente autocertificazione concernente i requisiti da



## *Autorità Nazionale Anticorruzione*

### *Presidente*

parte del Direttore Tecnico. Il nominativo e la presenza del Direttore Tecnico si evince da apposita dichiarazione redatta dal legale rappresentante della società stessa»;

- 2) alla legittimità del bando di gara laddove non prevede, quale requisito di partecipazione delle ditte concorrenti, il possesso del titolo autorizzativo prefettizio ex art. 134 TULPS per l'esercizio dell'attività di vigilanza privata attraverso guardie giurate. All'uopo l'istante allega copia di un parere reso dal Ministero dell'Interno su richiesta dell'associazione Italiana Vigilanza sul distinguo tra servizi di portierato e quelli di vigilanza privata.

In seguito all'avvio del procedimento comunicato con nota del 23 aprile 2014, la stazione appaltante ha ribadito la correttezza del proprio operato precisando, altresì, che l'affidamento in questione è stato aggiudicato alla ditta SUD SERVICE.

#### *Ritenuto in diritto*

Le questioni oggetto di parere vertono sulla legittimità o meno dell'esclusione posta a carico della società istante nonché sulla presunta illegittimità del disciplinare di gara che non prevederebbe, quale requisito di partecipazione, il possesso dell'autorizzazione di polizia richiesta per l'esercizio dell'attività di guardia giurata.

Per rispondere correttamente ai quesiti richiesti occorre tenere presente il quadro normativo di riferimento nonché la *lex specialis* di gara.

Con riferimento al primo quesito, riferisce la stazione appaltante che, a seguito di autocertificazione redatta ai sensi della normativa vigente dal legale rappresentante della ditta Security Services Di Tullio S.r.l., si è evinta la presenza ed il nominativo del Direttore Tecnico della società. Il Direttore Tecnico, così come previsto dall'art. 38 del d.lgs. 163/2006, richiamato nell'art. 3 del Disciplinare di gara, avrebbe dovuto presentare l'autocertificazione concernente i requisiti di ordine generale, risultata assente nella documentazione amministrativa.

Per contro, sostiene l'impresa istante che il rappresentante legale avrebbe erroneamente indicato quale direttore tecnico un soggetto che non riveste alcuna posizione assimilabile a tale figura. Tuttavia, dalla documentazione in atti non risulta che la ditta Security Services abbia segnalato l'errore commesso; ne deriva che, nel caso in cui detto errore sia stato segnalato in sede di esame della documentazione amministrativa, la stazione appaltante avrebbe dovuto disporre il soccorso istruttorio ex art. 46, comma 1 del d.lgs. n. 163/2006; viceversa, confidando la stazione appaltante nella correttezza della dichiarazione resa dal legale rappresentante,



## *Autorità Nazionale Anticorruzione*

### *Presidente*

l'assenza della dichiarazione da parte del direttore tecnico, espressamente indicato, rende legittima l'esclusione della ditta Security Services per violazione dell'art. 38 del Codice.

Con riguardo al secondo quesito si osserva quanto segue.

Oggetto dell'appalto è l'affidamento del servizio di portierato, sicurezza e controllo accessi, guardiania diurna e notturna non armata da effettuarsi presso le sedi della società Alba S.r.l., società a totale capitale pubblico che svolge servizio di igiene urbana sul territorio comunale.

Nel bando di gara e nel disciplinare non sono indicati, tra i requisiti di partecipazione, il possesso del titolo autorizzativo prefettizio ex art. 134 TULPS per l'esercizio dell'attività di vigilanza o custodia di proprietà mobiliari od immobiliari.

Si osserva che, come sostenuto dall'istante, il tipo di servizio oggetto del bando di gara richiede il possesso del titolo di polizia, trattandosi di un servizio che non può che essere affidato ad istituti di vigilanza privata che lo gestiscano attraverso guardie giurate.

Infatti, il D.M. 1-12-2010 n. 269 «Regolamento recante disciplina delle caratteristiche minime del progetto organizzativo e dei requisiti minimi di qualità degli istituti e dei servizi di cui agli articoli 256-bis e 257-bis del Regolamento di esecuzione del Testo unico delle leggi di pubblica sicurezza, nonché dei requisiti professionali e di capacità tecnica richiesti per la direzione dei medesimi istituti e per lo svolgimento di incarichi organizzativi nell'ambito degli stessi istituti», stabilisce nell'allegato D al punto 3.b.1 sotto la rubrica -Definizione di obiettivi sensibili e speciali esigenze di sicurezza- che «... Ferme restando le definizioni sopra indicate nonché le previsioni dell' *art. 256 bis* del Regolamento d'esecuzione, è affidata alle guardie giurate la custodia dei beni immobili e dei beni mobili in essi contenuti durante l'orario notturno o di chiusura al pubblico».

A tal proposito, l'art. 4 del disciplinare di gara sotto la rubrica - ESECUZIONE DEL SERVIZIO – DESCRIZIONE stabilisce che: «Il servizio oggetto del presente Disciplinare si caratterizza nella guardiania diurna e notturna non armata, da espletarsi presso la Sede della Società Alba S.r.l. sita in Via Rosa Iemma n. 118 di Battipaglia e presso la sede "Isola Ecologica" in via Spineta loc. Villani in Battipaglia. Il servizio prevede la presenza fissa di n° 1 (uno) addetto per sede e dovrà essere svolto per tutti i giorni, dal lunedì al sabato per 18 ore giorno (dalle ore 12.00 alle ore 6.00 del giorno successivo), mentre la domenica o i festivi, per le intere 24 ore in modo continuativo. Nella prestazione sono inclusi: verifica che non permangano persone all'interno delle aree aziendali (uffici, spogliatoi, piazzali), a fine dell'orario di servizio; spegnimento di tutte le luci all'interno dell'immobile eventualmente lasciate accese; controllo degli accessi alle aree; intervento in tutte le situazioni che possono arrecare nocumento a persone e/o cose presenti all'interno dell'immobile



## *Autorità Nazionale Anticorruzione*

### *Presidente*

(furto, danneggiamenti, intrusioni, atti vandalici, incendi, allarmi, etc.); segnalazione al personale preposto (propria sede operativa e/o organi di polizia e VVFF) in caso di allarme e/o anomalie e/o guasti particolari, o in qualsiasi altra situazione di emergenza; apertura dell'ingresso principale per i soli dipendenti che devono prestare servizio, così come da Ordine di servizio giornaliero affisso in bacheca; custodia delle chiavi di tutti gli automezzi aziendali comprensiva di registrazione per gli automezzi in uscita, così come predisposto dalla Direzione Aziendale; La Ditta dovrà predisporre apposito registro, vidimato da persona incaricata dall'Ente e dal legale rappresentante della Ditta, su cui recare le segnalazioni o interventi suddetti e ogni altra informazione o istruzione necessaria ad assicurare il servizio stesso. La Società Alba S.r.l. si riserva piena facoltà, nel corso del rapporto contrattuale, in relazione alle proprie esigenze organizzative, di sospendere, variare, ridurre o sopprimere il servizio relativo, nonché di ampliare, a suo insindacabile giudizio, il servizio di vigilanza per altre occorrenze, con applicazione proporzionale del canone derivante dal ribasso formulato in sede di gara».

Ne deriva che oggetto della gara è proprio quel servizio di custodia di beni immobili e beni mobili in essi contenuti da svolgersi anche durante l'orario notturno o di chiusura al pubblico che, secondo il D.M. 1-12-2010 n. 269 come sopra indicato, non può che essere affidato ad istituti di vigilanza mediante guardie giurate.

In base a tutto quanto sopra considerato, pertanto

#### **Il Consiglio**

ritiene, nei limiti di cui in motivazione,

- illegittima l'esclusione della Security Services di Tullio S.r.l. nella sola ipotesi in cui la stessa abbia segnalato l'errore commesso e la stazione appaltante non abbia disposto il soccorso istruttorio ex art. 46 comma 1 d.lgs. 163/2006;
- illegittima la mancata previsione, tra i requisiti di partecipazione, della licenza Prefettizia ex art. 134 TULPS.

Il Presidente f.f.

Francesco Merloni

Depositato presso la Segreteria del Consiglio in data 15 ottobre 2014

Il Segretario Maria Esposito