



COMUNE DI MONTEMAGGIORE BELSITO
CITTA' METROPOLITANA DI PALERMO

SERVIZIO TECNICO

Numero Cronologico Generale N 116 / 2021
Determinazione Settoriale N.45 del 19/03/2021

Oggetto:Procedura negoziata, ex art. 36 comma 2° lett. c) del D.Lgs. n. 50/2016 così come modificato dalla Legge n. 55/2019 e s.m.i., per l'affidamento dei "Lavori di ammodernamento ed efficientamento energetico della Caserma dei Carabinieri di Via Civello, 22" - REVOCA AGGIUDICAZIONE PROVVISORIA di cui alla determina n. 121 del 17/08/2020 (CUP B53J16000490001 - CIG 8093866584 - Codice Caronte SI_1_16924).

—
Montemaggiore B. li 23/03/2021

ORIGINALE



COMUNE DI MONTEMAGGIORE BELSITO
CITTA' METROPOLITANA DI PALERMO

SERVIZIO TECNICO

DETERMINAZIONE NR. 45 DEL 19/03/2021

OGGETTO: Procedura negoziata, ex art. 36 comma 2° lett. c) del D.Lgs. n. 50/2016 così come modificato dalla Legge n. 55/2019 e s.m.i., per l'affidamento dei "Lavori di ammodernamento ed efficientamento energetico della Caserma dei Carabinieri di Via Civello, 22" - REVOCA AGGIUDICAZIONE PROVVISORIA di cui alla determina n. 121 del 17/08/2020 (CUP B53J16000490001 - CIG 8093866584 - Codice Caronte SI_1_16924).

Il RUP e Responsabile di P.O. del Servizio

PREMESSO che:

- le funzioni di responsabile dei lavori e del procedimento (RUP) dell'opera pubblica di cui in oggetto, sono svolte dallo scrivente dipendente arch. Sergio Buscaglia il quale, ricoprendo anche la carica di Responsabile di P.O. del Servizio Tecnico del Comune, con propria determina n. 55 dell'11/04/2017 ha avvocato a se dette mansioni, in conformità a quanto previsto dall'art. 5 della legge n. 241/90 e giusto quanto stabilito dall'art. 31 comma 1° del vigente D.Lgs. n. 50/2016 e s.m.i.;
- il progetto esecutivo degli stessi lavori, redatto dall'Ufficio Tecnico adeguato alla vigente in materia normativa in materia di lavori pubblici ed aggiornato al prezzario regionale 2018, risulta essere stato approvato in linea tecnica dal RUP - ai sensi dell'art. 5 comma 3° della L.R. n. 12/2011 e s.m.i. - in data 16/07/2018 previa verifica/validazione ed a seguito di acquisizione dei relativi pareri;
- lo stesso progetto esecutivo aggiornato è stato approvato in linea amministrativa con deliberazione di G.C. n. 57 del 20/07/2018 per il complessivo importo confermato di € **438.000,00** - di cui € 300.552,17 per lavori comprensivi degli oneri di sicurezza non soggetti a ribasso ed € 137.447,83 per somme a disposizione dell'Amministrazione;
- la copertura finanziaria occorrente alla realizzazione della predetta opera risulta allocata nei fondi di cui alla Delibera CIPE del 10/08/2016 relativa al Fondo per lo "Sviluppo e la Coesione 2014-2020", assegnati alla Regione Siciliana - giuste previsioni di cui al decreto del Dirigente Generale del Dipartimento regionale delle infrastrutture, della mobilità e dei trasporti n. 2479 del 12 ottobre 2016 - per gli accordi interministeriali denominati "Patti per il Sud";
- per quanto sopra e su richiesta di questo Comune, con nota prot. n. 45727/2018 acclarata al prot. n. 12328 del 20/09/2018, il predetto Assessorato - Servizio 7 "Politiche Urbane e abitative U.O.57.01", trasmetteva il decreto di ammissione a finanziamento afferente l'intervento in oggetto (D.D.G. n. 2380 del 06/09/2018 - CUP B53J16000490001 - Codice Caronte SI_1_16924) ed autorizzava questo Comune beneficiario ad appaltare i lavori in argomento ai sensi della vigente normativa e secondo il quadro tecnico economico nello stesso riportato;

- a seguito dell'emanazione da parte dell'Assessorato delle Infrastrutture e della Mobilità del Prezziario Regionale delle Opere Pubbliche 2019, questo ufficio provvedeva ad aggiornare il progetto esecutivo sopra citato, quale atto endoprocedimentale necessario per il successivo appalto dei lavori;
- tale aggiornamento progettuale è stato approvato in linea amministrativa con deliberazione di G.C. n. 142 del 30/12/2019, per il complessivo importo confermato di € 438.000,00 di cui € 306.096,67 per lavori - comprensivi di € 26.438,57 per oneri per la sicurezza non soggetti a ribasso - ed € 131.903,33 per somme a disposizione dell'Amministrazione;
- con determinazione di questo Servizio n. 98 dell'11/06/2020 venivano individuate le procedure di scelta del contraente ed approvati gli atti della procedura stabilendo di affidare l'esecuzione dei lavori stessi mediante procedura negoziata senza previa pubblicazione del bando di gara, ai sensi dell'art. 36 comma 2° lett. c) del D.Lgs. n. 50/2016 con le modifiche introdotte dal D.L. n. 32/2019 e dalla legge di conversione n. 55 del 14/06/2019, nel rispetto dei principi generali del diritto amministrativo, nonché del Codice dei Contratti Pubblici di non discriminazione, parità di trattamento, proporzionalità, trasparenza e tutela della libera concorrenza;
- in esecuzione della precitata determinazione e di quanto previsto dall'art. 4 comma 1° e comma 2° della L.R. n. 13/2019, venivano avviate le attività di scelta del contraente che si concludevano in data 27/07/2020, come evincesi dal verbale delle operazioni di gara n. 1, in pari data;
- con determina di questo Servizio Tecnico n. 121 del 17/08/2020 si approvava, ai sensi dell'art. 32 comma 5° del D.Lgs. n. 50/2016, il precitato verbale delle operazioni di gara - proposta di aggiudicazione, da cui evincesi che l'Impresa aggiudicataria è la Ditta "DOTTORE Francesco" (p. IVA 00572740868), con sede legale in Nissoria (EN) alla C.da Perciata s.n.c., che ha presentato un ribasso percentuale del 20,932%;
- successivamente il legale rappresentante dell'impresa "Giada Costruzioni s.r.l." (p. IVA 05874170821), partecipante alla gara de quo, preso atto che non è stato ancora oggi perfezionato il contratto di appalto con l'impresa 1° classificata, con istanza acquisita al prot. Gen. del Comune al n. 2572 del 03/03/2021, invita e diffida questo Ente ad adottare tutti i provvedimenti al fine della corretta individuazione dell'aggiudicatario della gara, a seguito dell'emanazione della sentenza n. 16/2021 della Corte Costituzionale che ha dichiarato illegittime le modalità di aggiudicazione di cui all'art. 4 della L.R. n. 13/2019;

CONSIDERATO che:

- le modalità di determinazione della soglia di aggiudicazione e di esclusione automatica disciplinate dall'art. 4 della citata L.R. n. 13/2019 è stata, come detto, dichiarata costituzionalmente illegittima da parte della Corte Costituzionale con sentenza n. 16/2021 depositata in Cancelleria l'11 febbraio 2021;
- in base a quanto previsto dal comma 8° dell'art. 32 del vigente D.Lgs. 50/2016 e s.m.i. viene fatto salvo l'esercizio dei poteri di autotutela della Stazione Appaltante anche dopo che l'aggiudicazione sia divenuta efficace, fino alla stipulazione del contratto;
- il consolidato indirizzo giurisprudenziale conferma - anche in relazione ai procedimenti ad evidenza pubblica per l'affidamento di lavori, servizi e forniture - che l'amministrazione conserva il potere di ritirare in autotutela il bando, le singole operazioni di gara o lo stesso provvedimento di aggiudicazione, ancorché definitivo, in presenza di vizi dell'intera procedura, ovvero a fronte di motivi di interesse pubblico tali da rendere inopportuna, o anche solo da sconsigliare, la prosecuzione della gara, dovendo tener conto delle preminenti ragioni di salvaguardia del pubblico interesse (tra le tante, cfr. Cons. Stato - Sez. V, n. 6323 del 9 novembre 2018 e la giurisprudenza ivi citata);
- il Dipartimento Regionale Tecnico della Regione Siciliana, organo sovraordinato, con propria nota n. 26515 del 16/02/2021 indirizzata a tutte le stazioni appaltanti, ha indicato le modalità attuative per regolare le influenze della precitata Sentenza sulle attività di gara, suggerendo per i casi come il nostro [lett. E)], di "... revocare la proposta di aggiudicazione, individuare l'operatore economico aggiudicatario applicando l'art. 97 del d.lgs. 50/2016 (e successive modifiche ed integrazioni), formulare una nuova proposta di aggiudicazione";

RITENUTO di procedere, al fine di garantire il preminente interesse pubblico, alla revoca del verbale delle operazioni di gara n. 1 del 27/07/2020 e della determina di questo Servizio n. 121 del 17/08/2020 di aggiudicazione provvisoria ed alla riapertura delle operazioni di gara applicando, per l'aggiudicazione, il criterio previsto dall'art.

97 del D.Lgs. n. 50/2016 al posto di quello previsto dall'art. 4 della L.R. n. 13/2019, stante che l'integrale annullamento della procedura di gara si potrebbe porre in contrasto con i principi di economicità, buon andamento e speditezza della Pubblica Amministrazione, oltre che motivo di valutazione di profili di responsabilità in capo allo scrivente RUP, sulla base di quanto previsto al comma 1°, ultimo periodo dell'art. 1 della successiva legge n. 120/2020 di conversione, con modificazioni, del decreto-legge 16 luglio 2020, n. 76 (*Decreto Semplificazioni*) pubblicata nella G.U. n. 228 del 14 settembre 2020;

VISTO che nelle gare pubbliche, la decisione della Pubblica amministrazione di procedere alla revoca dell'aggiudicazione provvisoria non è da classificare come attività di secondo grado (*diversamente dal ritiro dell'aggiudicazione definitiva*) atteso che, nei confronti di tale determinazione, l'aggiudicatario provvisorio vanta solo un'aspettativa non qualificata o di mero fatto alla conclusione del procedimento e "... pertanto, l'assenza di una posizione di affidamento in capo all'aggiudicatario provvisorio, meritevole di tutela qualificata, attenua l'onere motivazionale facente carico alla Pubblica amministrazione, in occasione del ritiro dell'aggiudicazione provvisoria, anche con riferimento alla indicazione dell'interesse pubblico giustificativo dell'atto di ritiro" (cfr. *TAR Brescia n. 864 del 07/12/2020, idem in TAR Lazio Roma Sez. III quater n. 3142 del 11/3/2020, in Cons. Stato Sez. III n. 5597 del 06/08/2019 ed in Cons. Stato Sez. V n. 5863 dell'11/10/2018*);

RITENUTO, per quanto sopra, che il presente provvedimento non è soggetto ad un particolare aggravio motivazionale rispetto al contenuto minimo prescritto dall'art. 3 della L. n. 241/1990 ed all'obbligo di comparazione tra l'interesse pubblico e quello privato per difetto di una situazione di affidamento degna di tutela, non trovando applicazione, quindi, la disciplina dettata dagli art. 21-quinquies e 21-nonies della L. n. 241/1990 (cfr. *TAR Abruzzo - L'Aquila Sez. I, n. 320 del 21/9/2020*);

RICHIAMATO il provvedimento di questo ufficio prot. n. 2799 dell'08/03/2021 con cui, ai sensi degli art. 7 e 8 della legge n. 241/90, veniva comunicato a tutte le ditte partecipanti alla gara, l'avvio del procedimento di revoca del verbale delle operazioni di gara n. 1 del 27/07/2020 e della citata determina n. 121 del 17/08/2020 di aggiudicazione provvisoria;

DATO ATTO che entro il termine di scadenza, fissato con il precitato provvedimento per le ore 12,00 di ieri 18 marzo 2021, non sono pervenute memorie scritte da parte delle imprese partecipati;

Ritenuto che ricorrono, per quanto sopra detto, le condizioni tutte per procedere alla revoca in autotutela del verbale delle operazioni di gara n.1 del 27/07/2020 e della determina di aggiudicazione provvisoria di questo Servizio n. 121 del 17/08/2020 e di provvedere alla riapertura delle operazioni di gara per l'individuazione dell'operatore economico cui affidare i lavori di che trattasi con le modalità previste dall'art. 97 del D.Lgs. n. 50/2016 e s.m.i.;

VISTI:

- la legge 241/1990 e successive modifiche ed integrazioni;
- il Testo Unico sull'ordinamento degli enti locali, approvato con D.Lgs. n. 267/2000 e s.m.i.;
- il D.P.R. n. 445/2000 e s.m.i. che reca norme in materia di documentazione amministrativa;
- la legge n. 142/90 così come recepita dalla legge regionale n. 48/91 integrata e modificata dalla L.R. 23/12/2000, n. 30 e s.m.i.;
- il D.Lgs. 23 giugno 2011, n. 118 "*Disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di bilancio delle Regioni, degli Enti Locali e dei loro organismi*" e s.m.i.;
- il D.Lgs. 19/04/2016, n. 50 nel testo implementato e coordinato con il decreto legislativo n. 56 del 19 aprile 2017 e con le modifiche introdotte dalle Leggi n. 55 del 14/06/2019 e n. 120 dell'11/09/2020 recepiti in Sicilia, in modalità dinamica, con l'art. 24 della L.R. n. 8 del 17/05/2016;
- il D.P.R. 05/10/2010, n. 207 per le parti non ancora abrogate;
- la L.R. 12/07/2011 n. 12 ed il Decreto del Presidente della Regione 31/01/2012 n. 13 nel testo vigente a seguito dell'entrata in vigore del sopracitato D.Lgs. n. 50/2016 e s.m.i.;

VISTA pure la determina Sindacale n. 6 del 01/04/2020 di attribuzione, a questo Responsabile, della rilevanza esterna dello scrivente Servizio Tecnico comunale e ritenuta la propria competenza, per materia del sottoscritto,

ad assumere atti a contenuto gestorio nel procedimento in esame ai sensi degli artt. 107, 109 e 192 del citato D.Lgs. n. 267/2000 e s.m.i.;

RITENUTO che l'istruttoria, preordinata all'emanazione del presente atto, consenta di attestare la regolarità e la correttezza di quest'ultimo ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147/bis dello stesso D.Lgs. n. 267/2000 e s.m.i.;

DICHIARATO di non trovarsi in situazione di conflitto d'interesse, anche potenziale, come disposto dall'art. 4 comma 2 e art. 5 del Codice di comportamento dell'Ente, approvato con deliberazione di G.C. n. 9/2014, e di essere a conoscenza delle sanzioni penali cui incorre nel caso di dichiarazione mendace o contenente dati non più rispondenti a verità, come previsto dall'art. 76 del DPR n. 445/2000 e s.m.i.;

determina

1. *considerare* che la premessa sopra riportata è parte integrante e sostanziale della presente e ne costituisce motivazione giuridica, ai sensi dell'art. 3 della Legge 241/90 e s.m.i.;
2. *revocare* in autotutela il verbale delle operazioni di gara n. 1 del 27/07/2020 e la determina di questo Servizio Tecnico n. 121 del 17/08/2020 con cui è stata approvata, ai sensi dell'art. 32 comma 5° del D.Lgs. n. 50/2016 e s.m.i., l'aggiudicazione provvisoria in favore dell'Impresa **"DOTTORE Francesco"** (p. IVA 00572740868), con sede legale in Nissoria (EN) alla C.da Perciata s.n.c., che aveva presentato un ribasso percentuale del **20,932%**;
3. *provvedere* alla riapertura delle operazioni di gara, previo invio di apposita comunicazione a tutte le ditte partecipanti, per l'aggiudicazione dei lavori di che trattasi, individuando l'operatore economico aggiudicatario applicando l'art. 97 del D.Lgs. n. 50/2016;
4. *provvedere* con successivo atto all'aggiudicazione dei lavori di che trattasi;
5. *disporre* la trasmissione della presente al Responsabile del Servizio Finanziario per quanto di propria competenza;
6. *trasmettere* la presente, successivamente all'adempimento di cui al precedente punto:
 - all'Ufficio Segreteria affinché curi la raccolta, provveda alla relativa pubblicazione all'Albo Pretorio;
 - al Responsabile della Corruzione e della Trasparenza per la pubblicazione del presente atto, nel rispetto di quanto previsto dal combinato disposto dall'art. 29 del Codice degli Appalti e dal D.Lgs. n. 33/2013 in materia di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni della P.A., nelle relative sezioni previste di *"Amministrazione Trasparente"*.

Il Responsabile del Servizio
Sergio Buscaglia / INFOCERT SPA



COMUNE DI MONTEMAGGIORE BELSITO
CITTA' METROPOLITANA DI PALERMO

SERVIZIO FINANZIARIO

Determinazione SERVIZIO TECNICO N. 45 del 19/03/2021
Registro cronologico dei Pareri N. 144/2021

Visto di regolarità contabile

Anno	Intervento	Impegno e/o Accertamento	Importo

Eventuali liquidazioni associate:

Liquidazioni	Data Documento	N. Doc.	Importo

Si esprime parere favorevole

Eventuali Motivazioni

Montemaggiore B. li 22/03/2021

	IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO FINANZIARIO
	GIOVANNI BRUNO / ArubaPEC S.p.A.