



COMUNE DI MORRA DE SANCTIS

Provincia di AVELLINO

Reg. Gen. N° 41 del 19-03-2021

DETERMINAZIONE DEL SETTORE TECNICO N. 29 del 19-03-2021

Oggetto: REVOCA DETERMINA A CONTRARRE n° 6/2020 relativa alla gara dei lavori di: completamento delle urbanizzazioni del centro abitato 1° stralcio funzionale e annullamento della relativa procedura di gara aperta (ex art.60 del D.Lgs.n.50/2016) con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi del combinato disposto dell'art.36, comma 9-bis e dell'art.95, comma 2 del D.Lgs.50/2016

IL RESPONSABILE DELL'UTC

PREMESSO CHE:

- con determina n° 6 del 23 gennaio 2020, n° 9 RG, l'allora Responsabile dell'UTC dott. Enrico Indelli, ha avviato le procedure di gara per i lavori di completamento delle urbanizzazioni del centro abitato – 1° stralcio funzionale, da aggiudicarsi mediante Procedura APERTA (ex art.60 del D.Lgs.n.50/2016 con il criterio: Offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi del combinato disposto dell'art.36, comma 9 - bis e dell'art.95, comma 2 del D.Lgs.50/2016. con i criteri indicati nel Bando e nel Disciplinare;
- con determinazione del Responsabile dell'UTC n° 92 del 17.09.2020, RG n. 147, sono stati conferiti ad ASMECOMM i servizi ausiliari per la commissione di gara;
- con determinazione del Responsabile dell'UTC n° 121 del 16.11.2020, sono stati nominati i componenti della commissione di gara, sorteggiati in ossequio alla norma, dall'elenco di esperti fornito da ASMECOMM;
- con PEC in data 14 gennaio 2021, l'autorità di gara ha trasmesso la valutazione delle offerte in uno ai verbali ed alla relativa documentazione tecnica;
- con nota in data 20.01.2021, Prot. 262, il Responsabile del procedimento, ha rappresentato alla Commissione di gara che con mail in data 25.11.2020, era stata trasmessa all'Ing. A.M. Scarpa, referente per la procedura di gara in questione, la determina di nomina dei componenti della commissione in uno alla planimetria con indicazione dei terreni di proprietà comunale. Questo, per consentire alla Commissione giudicatrice di valutare la fattibilità/attendibilità delle eventuali proposte migliorative di



COMUNE DI MORRA DE SANCTIS

Provincia di AVELLINO

cui al sub criterio A3 “*Completamento delle aree di intervento con particolare riguardo al verde pubblico e piazzole belvedere*” ed al subcriterio A5 “*organizzazione e sicurezza del cantiere*”.

- da un sommario esame della documentazione tecnica scaricata dalla piattaforma ASMECOMM, dopo la trasmissione da parte dell'autorità di gara delle proprie valutazioni, il RUP ha riscontrato che le proposte migliorative avanzate dalle diverse imprese, in particolare per il sub criterio A3, ma anche per il sub criterio A5, interessano per la maggiore terreni che non sono nella disponibilità comunale perché di altra proprietà, ed ha invitato, con la nota già richiamata del 20.01.2021, la commissione a valutare la eventualità di riesaminare le offerte alla luce di quanto innanzi detto;

- con nota datata 25.01.2021, inviata a mezzo PEC in data 28.01.2021, l'autorità di gara ha riscontrato la nota Prot. 262 del RUP, confermando graduatoria e punteggi assegnati in precedenza e, concludendo: “..... per quanto concerne le opere proposte e non realizzabili in quanto ricadenti in proprietà privata, sarà facoltà del RUP richiedere la realizzazione di dette opere, o di altre opere di pari valore, da realizzare sempre nell'ambito del presente progetto ma in aree di proprietà comunale.....”;

- con Determina UTC n° 26 del 12.03.2021, n. 35 RG, è stato richiesto parere legale, in particolare, per “...sapere se il Comune possa comunque procedere con l'aggiudicazione della gara ovvero se le suindicate circostanze possano in qualche modo inficiare la legittimità dell'intera procedura”;

- con nota PEC in data 15.03.2021, acclarata al Protocollo comunale in data 16.03.2021 al n. 1117, il legale incaricato ha trasmesso il parere richiesto;

VISTO il predetto parere;

CONSIDERATO che:

- il bando espressamente stabiliva la possibilità di presentare proposte migliorative e varianti nei limiti stabiliti dalla documentazione posta a base di gara senza alcun aumento di spesa (punto VI.2 I.3, pag. 6 del bando);
- Il bando aveva anche stabilito i criteri di valutazione dell'offerta economica, già indicando i sub-criteri a cui la Commissione di gara avrebbe dovuto attenersi nell'apprezzamento, tra l'altro, anche delle eventuali proposte migliorative;
- il Disciplinare di gara stabiliva, all'art. 4.1., tra l'altro, che non sarebbero state ammesse offerte tecniche che:
 - avessero espresso o rappresentano soluzioni tra loro alternative, opzioni diverse, proposte condizionate o altre condizioni equivocate o caratterizzate da ambiguità;
 - avessero previsto soluzioni tecniche o prestazionali peggiorative rispetto a quanto previsto dalla documentazione a base di gara oppure incompatibili con quest'ultima;
 - fossero state in contrasto con la normativa tecnica applicabile all'intervento oggetto della gara o a disposizioni legislative o regolamentari imperative o inderogabili;
 - fossero state in contrasto con autorizzazioni, pareri o altri atti di assenso, comunque denominati, già espressi con atti pubblici o receipti in questi, o con prescrizioni imposte negli



COMUNE DI MORRA DE SANCTIS

Provincia di AVELLINO

stessi atti di assenso, oppure in contrasto con gli strumenti di pianificazione urbanistica, territoriale o paesaggistica o con altri vincoli inderogabili;

CONSIDERATO altresì, che dal confronto con gli allegati al progetto esecutivo è emerso un rilievo di “computazione”, ricadendo nelle aree oggetto di intervento anche aree di proprietà privata;

RILEVATO CHE:

- la chiara indicazione delle aree oggetto di intervento assume una pregnante valenza sia nella fase di espletamento della procedura di gara sia nella fase di esecuzione dei lavori appaltati, al fine di verificare la corretta esecuzione delle lavorazioni oggetto delle proposte migliorative che l'appaltatore si è impegnato ad eseguire;
- da un confronto tra le aree indicate nel progetto esecutivo come “appaltabili” e la planimetria - catastale inviata dal RUP alla Commissione di gara in data 16 dicembre 2020 emerge, come peraltro rilevato dalla stessa Commissione di gara all’esito di tale raffronto, che la maggior parte delle proposte migliorative presentata dai concorrenti ha riguardato aree di proprietà privata;
- ciò inficia la legittimità della procedura di gara, atteso che su aree private non eseguire lavori pubblici, fatta eccezione dei lavori di somma urgenza ovvero di lavori preparatori a successive procedure di acquisizione al patrimonio pubblico delle predette aree.
- il predetto rilievo ha, di fatto, anche influenzato le scelte di alcuni concorrenti nella presentazione delle loro proposte migliorative con inevitabili conseguenze anche sulla successiva valutazione della Commissione di gara.

RITENUTO che la proposta dalla Commissione di gara, sconta un evidente limite, atteso che essa postula una sorta di rinuncia implicita alle proposte migliorative formulate nell’offerta tecnica ed oggetto di valutazione. Ciò potrebbe comportare una contestazione da parte degli altri concorrenti soprattutto se l’aggiudicatario è divenuto tale proprio grazie ad un miglior punteggio ottenuto per l’offerta migliorativa presentata;

PRESO ATTO che la procedura di gara in questione non risulta ancora definita, né concluso l’iter procedurale della stessa;

ATTESO che il potere di revoca in autotutela di un bando di gara rientra nella potestà discrezionale della stazione appaltante, ove vi siano concreti interessi pubblici che rendano inopportuna o sconsigliabile la prosecuzione della gara;

VALUTATO pertanto, nell’ambito della ponderazione dei contrapposti interessi, che, intervenendo l’esercizio del potere di autotutela prima dell’adozione del provvedimento di aggiudicazione, la posizione giuridica che fa capo al primo classificato va qualificata in termini di mera aspettativa al conseguimento dell’aggiudicazione, non essendosi ancora concluso il procedimento ad evidenza pubblica



COMUNE DI MORRA DE SANCTIS

Provincia di AVELLINO

RITENUTO di poter procedere in regime di autotutela all'annullamento dell'intera procedura di gara ;

RILEVATO che per la presente procedura di gara è stata rilevata l'insussistenza di situazioni di conflitto di interessi, in attuazione dell'art. 6 bis della L. 241/1990 e degli artt. 6 comma 2 e 7 del D.P.R. 62/2013, sulla base delle autodichiarazioni prodotte durante le varie fasi della procedura medesima;

Visti

- ī il D.Lgs. n. 267/2000;
- ī il D.lgs. n. 50/2016;
- ī il D.L. n. 32/2019 conv. con modif. in Legge n. 55/2019;
- ī il D.L. n. 34/2020 conv. in Legge n. 77/2020 (cd. decreto Rilancio);
- ī il D.L. n. 76/2020 (cd Decreto Semplificazioni) convertito nella Legge 120/2020;
- ī la Legge n. 241/1990;
- ī lo Statuto comunale;
- ī il regolamento comunale per la disciplina dei contratti;
- ī il regolamento comunale di contabilità;

Visto il Decreto Sindacale n. 427 dell'01.02.2021, mediante il quale il sottoscritto, ai sensi dell'art. 50 comma 10 e dell'art. 109 comma 2 del T.U.E.L., è stato nominato Responsabile del settore afferente i lavori in oggetto;

DETERMINA

la premessa è parte integrante e sostanziale del presente provvedimento :

1. **Di revocare** in autotutela la Determina a contrarre n° 6 del 23 gennaio 2020, n° 9 RG, relativa all'indizione della gara per i lavori di completamento delle urbanizzazioni del centro abitato – 1° stralcio funzionale, da aggiudicarsi mediante Procedura APERTA (ex art.60 del D.Lgs.n.50/2016 con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi del combinato disposto dell'art.36, comma 9 - bis e dell'art.95, comma 2 del D.Lgs.50/2016 con i criteri indicati nel Bando e nel Disciplinare;
2. **Di procedere** all'annullamento della procedura di gara per i lavori di completamento delle urbanizzazioni del centro abitato – 1° stralcio funzionale, CUP: D41B1900041004 - CIG: 8142409079 per le succitate motivazioni esposte in premessa;
3. **Di provvedere** alla comunicazione, a tutti i candidati, ai sensi dell'art. 76, comma 5, lettera c), D. Lgs. n. 50/2016 e s.m.i., dell'intervenuta Determinazione di Revoca in autotutela della procedura di gara, ai sensi dell'art. 21 quinquies della legge 7/08/1990 n. 241, comportante la non aggiudicazione della stessa;
4. **Di dare atto** che non occorre prevedere alcun indennizzo nei confronti degli operatori economici in quanto la revoca in autotutela della gara in oggetto, interviene in fase antecedente all'approvazione dell'aggiudicazione definitiva, fase in cui non si sono consolidate le posizioni degli operatori economici stessi e non è maturato alcun vincolo giuridicamente perfezionato;
5. **di rilevare** l'insussistenza di situazioni di conflitto di interessi, in attuazione dell'art. 6 bis della L. 241/1990 e degli artt.6 comma 2 e 7 del D.P.R. 62/2013, sulla



COMUNE DI MORRA DE SANCTIS

Provincia di AVELLINO

base delle autodichiarazioni prodotte durante le varie fasi della presente procedura di gara. ;

6. Di indire a breve e con apposito provvedimento una nuova procedura di gara;

7. Che il presente provvedimento venga pubblicato, ai sensi dell'art. 29 del D.Lgs. 50/2016 sul sito del comune nella sezione relativa alla gara oggetto di annullamento;

presente determinazione, predisposta ai sensi dell'art. 3 comma 1 del D.Lgs. 12.02.1993 n. 39 tramite sistema informativo automatizzato:

- *è esecutiva al momento dell'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria, nel caso comporti impegno di spesa;*
- *va inserita nel Fascicolo delle Determine, tenuto presso il settore amministrativo.*
- *va trasmessa alle seguenti strutture: 1) Sindaco; 2) Servizio Tecnico; 3) Servizio Finanziario; 4) ufficio messi notificatori per la pubblicazione all'Albo Pretorio per quindici giorni consecutivi*

Il tecnico Il Responsabile del procedimento

Rosario Marino Di pietro

Il Responsabile del Servizio
Dott. Vincenzo Di Sabato



COMUNE DI MORRA DE SANCTIS

Provincia di AVELLINO

Reg. Gen. N° 41 del 19-03-2021

DETERMINAZIONE DEL SETTORE TECNICO

N. 29 del 19-03-2021

Oggetto: REVOCA DETERMINA A CONTRARRE n° 6/2020 relativa alla gara dei lavori di: completamento delle urbanizzazioni del centro abitato 1° stralcio funzionale e annullamento della relativa procedura di gara aperta (ex art.60 del D.Lgs.n.50/2016) con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi del combinato disposto dell'art.36, comma 9-bis e dell'art.95, comma 2 del D.Lgs.50/2016

PARERE FAVOREVOLE del Responsabile del Servizio interessato in ordine alla **Regolarità Tecnica**

Data: 19-03-2021

Il Responsabile del Servizio
Dott. Vincenzo Di Sabato

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Si attesta che la presente determinazione è stata affissa in copia all'Albo Pretorio in data odierna e vi rimarrà per giorni 15 consecutivi dal 23-03-2021 al 07-04-2021.

Morra de Sanctis, 23-03-2021

L'Incaricato della pubblicazione