



Provincia Regionale di Caltanissetta

ora

Libero Consorzio Comunale di Caltanissetta (l.r. 8/2014)

Codice Fiscale e Partita IVA: 00115070856

VIII SETTORE – EDILIZIA

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE N° 186 DEL 23/02/2015

OGGETTO: Lavori di manutenzione straordinaria e di completamento dell'edificio sede dell'I.P.S.A.R. "I.I.S.S. Virgilio" di Mussomeli, di cui al progetto esecutivo del 12/06/2014 dell'importo complessivo, per lavori, pari ad € 42.600,00. C.I.G. 59668700E5 – C.U.P. I84H14000070003. Revoca in autotutela della procedura di affidamento a mezzo cottimo fiduciario.

IL DIRIGENTE

Premesso che:

- con disposizione dirigenziale del Settore VIII prot. n. NP/1213 del 05/05/2014 l'Ing. Giuseppe Tomasella ha assunto direttamente l'incarico di Responsabile Unico del Procedimento dei lavori in oggetto, ai sensi dell'art. 10 del D.Lgs.vo 163/2006 e ss.mm.ii.;
- con deliberazione commissariale n. 121 del 05/08/2014, in sostituzione della G.P., è stato approvato il progetto esecutivo del 12/06/2014, redatto dal dipendente della Provincia Arch. Luigi Parrinello, per l'importo complessivo di € 56.000,00 distinti in € 23.441,43 per lavori soggetti a ribasso d'asta, € 1.943,37 per oneri della sicurezza non soggetti a ribasso d'asta, € 17.215,20 per costo della manodopera non soggetto a ribasso d'asta, € 13.400,00 per somme a disposizione dell'Amm.ne;
- con determinazione dirigenziale dell'VIII Settore n. 1029 del 09/12/2014, a seguito di un'errata valutazione dell'importo della manodopera non soggetto a ribasso d'asta, si è preso atto della correzione apportata al Q.T.E. di progetto definito per l'importo complessivo di € 56.000,00 distinti in € 24.382,66 per lavori soggetti a ribasso d'asta, € 1.943,37 per oneri della sicurezza non soggetti a ribasso d'asta, € 18.217,34 per costo della manodopera non soggetto a ribasso d'asta, € 13.400,00 per somme a disposizione dell'Amm.ne;
- con la determinazione dirigenziale 1029/2014 è stato, altresì, disposto di: affidare i lavori in oggetto a mezzo cottimo fiduciario ai sensi dell'art. 125 del Codice degli Appalti e con il criterio del massimo ribasso di cui all'art. 82 del medesimo Codice, fermo restando l'applicazione dell'art. 19, comma 6, della L.R. n. 12 del 12/07/2011; approvare lo schema di disciplinare di cottimo e relativa modulistica di partecipazione; procedere all'invito delle imprese applicando l'art. 7 commi 1,2,3,4,6,7,8,11,12 e 13 del Regolamento provinciale per i cottimi appalto, approvato con atto di C.P. n. 34 del 23/08/2007;
- per il progetto di che trattasi è stato acquisito il Codice Unico di Progetto (C.U.P.) I84H14000070003 presso il Comitato Interministeriale per la Programmazione

Economica e, in conformità alle istruzioni operative in merito all'applicazione della deliberazione del 05/03/2014 dell'Autorità di Vigilanza sui contratti pubblici di lavori, servizi e forniture, si è provveduto all'acquisizione del C.I.G. n. 59668700E5;

- per quanto previsto nella scheda dati per cottimo fiduciario, sottoscritta il 07/10/2014 dal progettista e dal R.U.P., ed a seguito della certificazione emessa, in data 17/12/2014, dal direttore dei lavori ai sensi dell'art. 106 comma 1 del D.P.R. 207/2010, il Dirigente del settore VIII ha sottoscritto, in data 23/12/2014, il disciplinare di cottimo fiduciario con allegati gli schemi di dichiarazione di partecipazione e di offerta;
- in data 23/12/2014 sono state estratte dal database dell'Albo delle Imprese della Provincia Regionale di Caltanissetta, di seguito definito "Albo", le imprese efficacemente iscritte ed in possesso del requisito minimo richiesto per concorrere al presente cottimo fiduciario e cioè l'iscrizione nelle specializzazioni "OS6" ed "OS30" oppure "OG1" ed "OG11", ovvero secondo le categorie analoghe come definite nella deliberazione n. 165 dell'11/06/2003 dell'Autorità di Vigilanza sui Contratti pubblici e cioè: OG3, OG4, OG5 e OG12 corrispondenti alla OS6 o OG1 e OG9, OG10, OS3, OS4, OS5 e OS28 corrispondenti alla OS30 o OG11; dopo aver ordinato l'elenco suindicato secondo il numero dei precedenti inviti, la data d'iscrizione all'Albo e l'ordine alfabetico, sono state selezionate le prime 25 imprese per l'invito del presente cottimo fiduciario, nel rispetto delle indicazioni regolamentari dell'Albo;
- con note prot. 22114 del 23/12/2014, spedite contemporaneamente a mezzo pec agli indirizzi indicati dai richiedenti in fase d'iscrizione all'Albo, sono state invitate a presentare idonea offerta le predette 25 imprese elencate nell'allegato N. 1, parte integrante e sostanziale del presente verbale;
- con note, prot. 22111 del 23/12/2014, al fine di ottemperare agli obblighi di pubblicità previsti dall'art. 122, comma 5, terzo periodo, del Decreto Legislativo 163/2006 e ss.mm.ii. e dello specifico regolamento provinciale dell'Albo delle Imprese, è stata richiesta l'attestazione di avvenuta pubblicazione del disciplinare di cottimo fiduciario, rispettivamente, nell'Albo Pretorio del comune di Mussomeli e nella sezione speciale del portale informatico di questa Provincia dedicata ai cottimi fiduciari;
- in data 23/12/2014 si è provveduto, altresì, alla pubblicazione del cottimo fiduciario sul sito informatico del Ministero delle Infrastrutture di cui al D.M.LL.PP. 6-4-2001 n. 20, individuato con il codice bando 110810B;
- contemporaneamente all'invio delle lettere di invito sono stati pubblicati, sul profilo di committenza della Provincia, in data 23/12/2014, la determinazione a contrattare, gli elaborati progettuali in stralcio, la lettera di invito, il disciplinare di cottimo fiduciario e la modulistica con gli schemi delle dichiarazioni di partecipazione e dell'offerta, tutti scaricabili gratuitamente;
- in data 23/12/2014 si è provveduto sul sistema informatico simog dell'A.V.C.P. a perfezionare il C.I.G. n. 59668700E5 e, in applicazione del nuovo sistema AVCPASS, sussistendo l'obbligatorietà dell'impiego di detto sistema in relazione all'importo superiore ad € 40.000,00, sono stati definiti i requisiti di partecipazione dei concorrenti per la verifica;

- nella citata lettera di invito e nel disciplinare di cottimo è precisato, tra l'altro, che il plico di partecipazione, contenente le buste dell'offerta e della dichiarazione, deve pervenire, a pena di esclusione, entro le ore 11:30 del 19/01/2015, che eventuali plichi giunti oltre detta data non saranno ammessi al procedimento e che la procedura di cottimo si svolgerà il 21/01/2015 ore 09:00;
- la procedura di gara si è svolta regolarmente il 21/01/2015 e, come si evince dal relativo verbale, i concorrenti sono stati n. 9 dei quali uno escluso per carenza dei requisiti tecnici previsti ed a seguito dell'apertura delle 8 offerte ammesse si procedeva alla sospensione della seduta di gara per attivare la valutazione di congruità della migliore offerta secondo la previsione di legge ed al fine di individuare l'offerta che, alla ripresa della seduta, sarebbe stata dichiarata aggiudicataria provvisoria;
- con nota prot. 1545 del 26/01/2015 sono state richieste le giustificazioni ai sensi dell'art. 87 del Codice dei Contratti all'operatore economico che ha offerto il ribasso più alto e lo stesso ha riscontrato la richiesta, a mezzo pec, nei termini previsti ed alla data di adozione del presente atto la S.A. non ha provveduto ad alcuna valutazione delle giustificazioni prodotte;

Dato atto che con nota prot. NP/2015/334 del 09/02/2015 il Funzionario Delegato titolare di P.O. dell'Ufficio Contratti del Settore II ha trasmesso al Settore VIII i plichi prot. 1045 del 19/01/2015 dell'impresa CO.FER. srl di Mussomeli e prot. 1048 del 19/01/2015 dell'impresa Gagliano Filippo di Gagliano Luigi di Caltanissetta, entrambi di partecipazione al cottimo fiduciario in oggetto ed erroneamente trasmessi ed acquisiti agli atti della gara d'appalto dei "Lavori di consolidamento tratti in frana per la riapertura al transito della SP n. 19 – CIG 5715732342 – CUP I19J08000080001" per la quale era fissato come termine di presentazione delle offerte il 19/01/2015 ore 11:30 e come data di avvio della gara il 20/01/2015;

Considerato che essendo state aperte e lette le offerte degli 8 concorrenti ed effettuati i conteggi i quali hanno consentito di individuare le offerte da sottoporre a valutazione di congruità, ogni successiva valutazione di ammissione o meno della documentazione dei due concorrenti sopravvenuti risulterebbe potenzialmente condizionata dalle risultanze già predeterminate dagli 8 ribassi ammessi determinando, di fatto, il non rispetto del principio comunitario della parità di trattamento tra tutti i concorrenti e conseguentemente sarebbero violati i principi di legalità, imparzialità e buon andamento, cui deve essere improntata l'attività della pubblica amministrazione;

Che in presenza di tale anomalia, in ossequio ai principi di buona amministrazione ex art. 97 Cost., diventa vincolante l'adozione dell'annullamento della procedura di gara, anche se per un cottimo fiduciario, atteso che non risulta possibile riportare alle stesse condizioni i 9 concorrenti originari con i due concorrenti sopraggiunti;

Che lo stato attuale della procedura di affidamento e la mancata pronuncia dell'aggiudicazione rende generalizzato l'interesse dei partecipanti in quanto non risultano consolidate le posizioni dei concorrenti e non è maturato alcun vincolo giuridicamente perfezionato e, quindi, la revoca della procedura in autotutela non crea situazioni di possibile danneggiamento;

Che l'esercizio del potere di autotutela da parte della P.A., in linea generale, secondo un consolidato indirizzo giurisprudenziale, in relazione ai procedimenti ad evidenza pubblica per l'affidamento di lavori, servizi e forniture, l'amministrazione conserva il potere di annullare il bando, le singole operazioni di gara e lo stesso provvedimento di aggiudicazione, ancorché definitivo, in presenza di gravi vizi dell'intera procedura, dovendo tener conto delle preminenti ragioni di salvaguardia del pubblico interesse (*ex pluribus, Cons. Stato, sez. V, 7 settembre 2011, n. 5032*).

Ritenuto, in ordine alla revoca, di non dover effettuare le comunicazioni ai concorrenti dell'avvio del procedimento di autotutela, versandosi ancora nell'unico procedimento iniziato con l'istanza di partecipazione alla gara e non avendo qui ancora individuato un aggiudicatario provvisorio (*Consiglio di Stato Sez. V 12 febbraio 2010 n. 743*)

Valutato inderogabile l'annullamento della procedura di affidamento in oggetto di cui al verbale del 21/01/2015 con, altresì, annullamento parziale della determinazione dirigenziale dell'VIII Settore n. 1029 del 09/12/2014 per la parte che definisce la capacità a contrarre della stazione appaltante, attesa l'esigenza di aggiornare il disciplinare di cottimo alla vigente normativa ed alla sua riapprovazione per reiterare la procedura di affidamento;

Che appare opportuna, previa adozione di apposito atto, la successiva reiterazione della procedura di cottimo fiduciario prefissando l'obbligo di invitare alla partecipazione, oltre ai 25 di cui alla specifica previsione regolamentare sui cottimi della stazione appaltante, anche gli undici concorrenti che hanno prodotto offerta alla procedura annullata.

Che in applicazione del vigente Piano Triennale di prevenzione della corruzione e dell'illegalità dell'Ente per il sottoscritto dirigente non si rileva alcun conflitto di interesse, anche potenziale, per l'adozione del presente provvedimento;

Richiamati:

- il D.Lgs.vo n. 163/2006 (Codice dei contratti) e ss.mm.ii.;
- il D.P.R. 5 ottobre 2010, n. 207 (Regolamento) e ss.mm.ii.;
- la L.R. n. 12 del 12.7.2011;
- il D.P.R.S. n. 13/2012;
- la Legge n. 190 del 6 novembre 2012 e ss.mm.ii.;
- lo Statuto Provinciale;
- il Regolamento Provinciale per il servizio di economato e per i servizi in economia;
- il Regolamento di contabilità dell'Ente;
- il Regolamento dei contratti dell'Ente;
- il Decreto Legislativo 18 agosto 2000 n.267 e ss.mm.ii.;
- il vigente Ordinamento Amministrativo degli EE.LL. in Sicilia;
- le ulteriori leggi o regolamenti di riferimento;

Con i poteri conferiti dalla legge e per quanto descritto in premessa

D E T E R M I N A

- a) **revocare**, per le motivazioni espresse in narrativa e che si intendono qui integralmente riportate, in sede di autotutela ex art. 21 quinquies della legge 241/90 e s.m.i. la procedura di gara a mezzo cottimo fiduciario per l'affidamento dei lavori di manutenzione straordinaria e di completamento dell'edificio sede dell'I.P.S.A.R. "I.I.S.S. Virgilio" di Mussomeli, di cui al progetto esecutivo del 12/06/2014 dell'importo complessivo, per lavori, pari ad € 42.600,00. C.I.G. 59668700E5 – C.U.P. I84H14000070003;
- b) **annullare**, conseguenzialmente, il verbale della procedura di gara del 21/01/2015 e le relative comunicazioni successive;
- c) **annullare**, la determinazione dirigenziale dell'VIII Settore n. 1029 del 09/12/2014 per la parte che definisce la capacità a contrarre della stazione appaltante ferma restante la validità della parte in ordine alla presa d'atto della modifica del quadro economico;
- d) **dare atto** che lo stato attuale della procedura di affidamento e la mancata pronuncia dell'aggiudicazione rende generalizzato l'interesse dei partecipanti in quanto non risultano consolidate le posizioni dei concorrenti e non è maturato alcun vincolo giuridicamente perfezionato e, quindi, la revoca della procedura in autotutela non crea situazioni di possibile danneggiamento;
- e) **disporre** l'immediata comunicazione dell'avvenuta revoca ai concorrenti mediante lettera trasmessa a mezzo pec e la pubblicazione di apposito avviso sul sito istituzionale dell'ente nella sezione dedicata ai cottimi fiduciari;
- f) **dare atto**, previa adozione di apposito atto, della successiva reiterazione della procedura di cottimo fiduciario prefissando l'obbligo di invitare alla partecipazione, oltre ai 25 di cui alla specifica previsione regolamentare sui cottimi della stazione appaltante, anche gli undici concorrenti che hanno prodotto offerta alla procedura annullata;
- g) **dare atto** che per il sottoscritto Dirigente sussiste l'assenza di conflitto di interesse ex art. 6bis L. 241/90 come introdotto dalla L. 190/2012.
- h) **Dichiarare** che il presente provvedimento non comporta alcun onere di spesa a carico del bilancio provinciale;

IL DIRIGENTE

f.to Tomasella

(Dott. Ing. Giuseppe Tomasella)

**SERVIZIO FINANZIARIO
PARERE DI REGOLARITA' CONTABILE ED ATTESTAZIONE DI
COPERTURA FINANZIARIA**

Per la regolarità contabile attestante la copertura finanziaria si esprime parere favorevole. Il presente atto non comporta impegno di spesa.

Caltanissetta, li 23/02/2015

Il Funzionario
f.to Salvaggio

Il Responsabile dei Servizi Finanziari
(Dott. Alberto Nicolosi)
f.to Nicolosi

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Visto l'attestato del responsabile della tenuta dell'Albo Pretorio on-line si certifica che una copia del presente atto è pubblicata per giorni 15 dal 02/03/2015 al 16/03/2015.

La stessa ha valore di pubblicità-notizia.

Caltanissetta, li _____

IL SEGRETARIO GENERALE
