



Provincia di Siena

SETTORE VIABILITÀ, OO.PP., ESPROPRI E EDILIZIA

Determinazione dirigenziale

Raccolta n. 198 del 17/02/2023

OGGETTO: LAVORI DI COSTRUZIONE DI UNA PALESTRA SCOLASTICA A SERVIZIO DELL'ISTITUTO DI ISTRUZIONE SUPERIORE "PELLEGRINO ARTUSI", POSTO NEL COMUNE DI CHIANCIANO TERME. CUP B11B21001140001. OPERA FINANZIATA DALL'UNIONE EUROPEA – NEXT GENERATION EU. CIG 95361675F4. ANNULLAMENTO DELLA DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE N. 1974 DEL 29.12.2022 DI APPROVAZIONE VERBALE DI GARA E AGGIUDICAZIONE DEI LAVORI A FAVORE DELL'IMPRESA PRODON IMPIANTI TECNOLOGICI S.R.L. DI ANDRIA (BT) AI SENSI DELL'ART.21-NONIES DELLA LEGGE N.241 DEL 1990

PREMESSO CHE con determinazione dirigenziale a contrarre n. 1830 del 09/12/2022 si stabiliva:

- di indire, la procedura di gara e pertanto procedere all'affidamento dell'opera pubblica "*Lavori di costruzione di una palestra scolastica a servizio dell'istituto di Istruzione Superiore "Pellegrino Artusi", posto nel Comune di Chianciano Terme. Cup B11B21001140001. Opera Finanziata Dall'unione Europea – Next Generation Eu. CIG 95361675F4*", secondo la procedura negoziata, senza previa pubblicazione di un bando di gara, ai sensi dell'art. 1, comma 2 lett. B), del Decreto-Legge 16 luglio 2020, n. 76, coordinato con la legge di conversione 11 settembre 2020, n. 120, così come modificato dall'art. 51 del Decreto-Legge 31 maggio 2021, n. 77

- di stabilire quale criterio di aggiudicazione, ai sensi dell'art 1 comma 3 del Decreto-Legge 16 luglio 2020, n. 76, coordinato con la legge di conversione 11 settembre 2020, n. 120, così come modificato dall'art. 51 del Decreto-Legge 31 maggio 2021, n. 77, è quello del minor prezzo, con riferimento al massimo ribasso percentuale sull'importo dei prezzi a base di gara pari a € 1.458.146,56, (di cui € 258.035,04 quali costi della manodopera) depurati della percentuale degli oneri di sicurezza pari a € 34.700,28 , non soggetti a ribasso d'asta

DATO ATTO che:

- in data 22.11.2022 è stato pubblicato sul Sistema Telematico Acquisti Regione Toscana-START e sul sito istituzionale dell'Ente, un avviso esplorativo con il quale si invitavano gli operatori economici a manifestare il proprio interesse per partecipare alla successiva procedura negoziata, nel rispetto dei principi di non discriminazione, parità di trattamento, proporzionalità e trasparenza, ai sensi del D.lgs. n.50 del 18/4/2016

- l'art. 8 del citato avviso prevedeva che la stazione appaltante, a seguito del termine di scadenza per la manifestazione di interesse, avrebbe provveduto a sorteggiare almeno 10 operatori economici tra quelli le cui manifestazioni fossero risultate correttamente pervenute e qualora il numero dei proponenti fosse stato uguale o inferiore a 10, sarebbero stati invitati tutti gli operatori interessati senza ulteriore indagine, purché in possesso dei requisiti



Provincia di Siena

- entro il termine di scadenza stabilito nelle ore 12,00 del 09/12/2022 le istanze di manifestazione di interesse pervenute sul portale START risultavano essere n. 118

-come da come da verbale del 12.12.2022, si è provveduto al sorteggio tramite la piattaforma START delle seguenti n. 15 imprese da invitare alla successiva procedura negoziata:

- CONSORZIO STABILE R.C.R C.F./P.IVA 4520190614 Aversa (CE) CAP 81030
- Cooperativa Valdorcìa Costruzioni S.C. C.F./P.IVA 910720523 San Quirico d'Orcia (SI) CAP 53027
- Costruzioni Generali S.r.l. C.F./P.IVA 01666590474 Pistoia (PT) CAP 51100
- EDIL.ART. C.F./P.IVA 2923150425 Senigallia (AN) CAP 60019
- gi.mi. soc. coop. di prod. e lavoro a.r.l. C.F./P.IVA 2330520616 Lusciano (CE) CAP 81030
- Ma.Co.Ri. S.r.l. C.F./P.IVA 15924871005 Roma (RM) CAP 00185
- METALWOOD SRL C.F./P.IVA 1955310857 Niscemi (CL) CAP 93015
- Montefalchi Srl C.F./P.IVA 5776600487 Figline e Incisa Valdarno (FI) CAP 50063
- M.S.C. GENERALI SRL C.F./P.IVA 7313991213 Villaricca (NA) CAP 80010
- PRODON IMPIANTI TECNOLOGICI S.R.L. C.F./P.IVA 5791980724 Andria (BT) CAP 76123
- Sarappalti S.p.A. C.F. 03190240584/P.IVA 1169251004 Roma (RM) CAP 00138
- S.P.E.L. s.r.l. C.F./P.IVA 4404150726 Altamura (BA) CAP 70022
- Supino Group S.r.l. C.F./P.IVA 6509991219 Napoli (NA) CAP 80125
- TIPIESSE S.P.A. "Società Unipersonale soggetta ad attività di direzione e coordinamento HBS Srl" C.F./P.IVA 2890290162 Villa d'Adda (BG) CAP 24030
- VE.LA SRL C.F./P.IVA 4140910615 Trentola-Ducenta (CE) CAP 81038

-con lettera prot. n. 21339 del 13.12.2022 sono state invitate a partecipare alla procedura negoziata le imprese sopra indicate;

-la procedura è svolta in modalità telematica, secondo quanto previsto dall'art. 58 del D.Lgs. 50/2016, sul portale <http://start.toscana.it>, dove è stata resa disponibile tutta la documentazione di gara e che pertanto le offerte dovevano essere formulate dagli operatori economici e ricevute dalla Stazione appaltante esclusivamente per mezzo del Sistema Telematico Acquisti Regionale della Toscana – accessibile all'indirizzo <http://start.toscana.it>;

-che le modalità di espletamento della gara sono contenute nella lettera invito alla gara pubblicata sulla piattaforma START il 13.12.2022, nonché nelle regole tecniche e informatiche della suddetta piattaforma regionale;

-le offerte dovevano pervenire entro il termine perentorio delle ore 12,00 del giorno 23.12.2022

VISTO il Verbale di Gara del giorno 27 del mese di dicembre dal quale risulta che sono pervenute n. 8 offerte presentate dalle seguenti imprese:

1. **Costruzioni Generali S.r.l.** C.F./P.IVA 1666590474 Pistoia (PT) CAP 51100
2. **CONSORZIO STABILE R.C.R** C.F./P.IVA 4520190614 Aversa (CE) CAP 81030
3. **Supino Group S.r.l.** C.F./P.IVA 06509991219 Napoli (NA) CAP 80125
4. **PRODON IMPIANTI TECNOLOGICI S.R.L.** C.F./P.IVA 05791980724 Andria (BT) CAP 76123
5. **VE.LA SRL** C.F./P.IVA 04140910615 Trentola-Ducenta (CE) CAP 81038
6. **Ma.Co.Ri. S.r.l.** C.F./P.IVA 15924871005 Roma (RM) CAP 00185
7. **Montefalchi Srl** C.F./P.IVA 05776600487 Figline e Incisa Valdarno (FI) CAP 50063
8. **Cooperativa Valdorcìa Costruzioni S.C.** C.F./P.IVA 00910720523 San Quirico d'Orcia (SI) CAP 53027



Provincia di Siena

e che, a seguito dell'apertura dei plichi virtuali delle imprese partecipanti per la verifica della completezza della documentazione amministrativa e della sua conformità alle prescrizioni previste nella lettera di invito, veniva esclusa l'impresa MA.CO.RI. S.r.l. dalla successiva fase della gara per le motivazioni riportate nel verbale di gara: *“omessa dichiarazione dell'obbligo di assicurare, in caso di aggiudicazione del contratto, l'assunzione di una quota di occupazione giovanile e femminile di cui all'articolo 47, comma 4, del D.L. 31 maggio 2021, n. 77 (convertito dalla legge 29 luglio 2021 n. 108) è causa di esclusione e non è sanabile mediante soccorso istruttorio (cfr. DELIBERA ANAC N. 451 del 5 ottobre 2022 – parere di precontenzioso), pertanto l'impresa viene esclusa dalla successiva fase”*;

VISTO il provvedimento prot. n. 0022322/2022 del 28.12.2022 con il quale veniva comunicata alle imprese partecipanti gli ammessi e l'esclusione dell'impresa MA.CO.RI. S.r.l.;

DATO ATTO che con nota del 28/12/2022 (Prot. Provincia di Siena n. 22335) l'impresa MA.CO.RI. invitava questa Stazione Appaltante a revocare il citato provvedimento di esclusione;

VISTA la comunicazione prot. 96/2023 del 03/01/2023, inviata dalla Provincia di Siena alla stessa impresa MA.CO.RI, con la quale viene confermata l'esclusione dalla procedura;

VISTA la determinazione dirigenziale n.1974 del 29/12/2022 con la quale si procedeva all'aggiudicazione definitiva a favore dell'impresa **PRODON IMPIANTI TECNOLOGICI S.R.L.** C.F./P.IVA 05791980724 Andria (BT);

PRECISATO che l'impresa MA.CO.RI. S.r.l., ai sensi dell'art. 211, comma 1 del D.Lgs. 50/2016, inviava in data 28.12.2022 all'ANAC istanza di parere in ordine alla legittimità dell'esclusione della gara;

RICHIAMATA la comunicazione dell'ANAC (Rif. PREC 3/2023 /L/PB FASC.61/2023 Memorie) del 09.01.2022, con la quale chiedeva a questa stazione appaltante di trasmettere eventuali memorie e/o documenti entro cinque giorni della ricezione della comunicazione, e a non porre in essere atti pregiudizievoli ai fini della risoluzione della questione fino al rilascio del parere;

PRECISATO che la Provincia di Siena ha trasmesso all'ANAC le proprie controdeduzioni in data 13.01.2023, rimanendo in attesa del parere prima di procedere con qualsiasi ulteriore atto;

VISTA la Delibera ANAC n.51 dell'08.02.2023 del Consiglio dell'Autorità, registrata al protocollo della Provincia con n. 2593/2023 del 14.02.2023, che ha giudicato l'operato della Stazione appaltante non conforme alle disposizioni di legge in tema di soccorso istruttorio e che l'esclusione della società MA.CO.RI. S.r.l. risulta lesiva della concorrenza sotto il profilo della violazione dei principi del *“favor participationis e della par condicio competitorum”*

RITENUTO di accogliere il parere espresso dall'ANAC nella Delibera n. 51 dell'08.02.2023 riportando la situazione nell'alveo della legittimità, sino al momento iniziale, rimuovendo l'illegittimità evidenziata

VISTO l'art. 97 della Costituzione, il quale recita *“i pubblici uffici sono organizzati secondo disposizioni di legge, in modo che siano assicurati il buon andamento e l'imparzialità dell'amministrazione”*

VISTO l'art. 21 *nonies* della Legge n. 241 del 1990 e ss.mm.ii che stabilisce *“ Il provvedimento amministrativo illegittimo ai sensi dell'articolo 21-octies, esclusi i casi di cui al medesimo articolo 21-octies, comma 2, può essere annullato d'ufficio, sussistendone le ragioni di interesse pubblico, entro un termine ragionevole, comunque non superiore a dodici mesi dal momento dell'adozione dei provvedimenti di autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici, inclusi i casi in cui il provvedimento si sia formato ai sensi dell'articolo 20, e tenendo conto degli interessi dei destinatari e dei controinteressati, dall'organo che lo ha emanato, ovvero da altro organo previsto dalla legge. Rimangono ferme le responsabilità connesse all'adozione e al mancato annullamento del*



Provincia di Siena

provvedimento illegittimo”

RAVVISATA, pertanto, la necessità di procedere, sussistendo tutti i presupposti richiesti dall’art. 21 nonies della legge 241/90 e ss.mm.ii., nell’esercizio del proprio potere di autotutela, ad annullare il provvedimento di esclusione dell’impresa MA.CO.RI. S.r.l. prot. 0022322/2022 del 28.12.2022 ed il relativo provvedimento confermativo prot. 96/2023 del 03/01/2023;

RITENUTO altresì di procedere all’annullamento, ex art. 21 nonies della legge 241/90 e ss.mm.ii., nell’esercizio del proprio potere di autotutela, della determinazione di aggiudicazione n. 1974 del 29.12.2022 della gara in oggetto definitiva a favore dell’impresa PRODON IMPIANTI TECNOLOGICI S.R.L. C.F./P.IVA 05791980724 Andria (BT) e contestualmente annullare gli impegni assunti a favore della stessa impresa

DATO ATTO che l’adozione di un provvedimento in autotutela rappresenta un potere/dovere in capo alla stazione appaltante, da espletarsi in qualunque momento nel corso di una procedura ad evidenza pubblica in presenza di circostanze tali da pregiudicare i principi di trasparenza, imparzialità, buon andamento e buona amministrazione

PRECISATO che l’impresa MA.CO.RI. srl viene pertanto riammessa alla procedura di gara nei cui confronti si procederà mediante soccorso istruttorio, ex art. 83 comma 9 del D. Lgs n° 50/2016

DATO ATTO che la presente determinazione sarà comunicata, ai sensi dell’art. 7 della legge 241/90 e ss.mm.ii., a tutte le imprese partecipanti alla gara di appalto

VISTO il Decreto Deliberativo del Presidente n. 105 del 14.11.2022 avente ad oggetto *Modifiche alla macrostruttura della Provincia di Siena. Approvazione*

VISTI:

- il Decreto del Presidente n. 7 del 13.07.2020 che assegna l’incarico aggiuntivo della funzione dirigenziale ad interim del Settore Edilizia e Trasporti, al sottoscritto Arch. Massimo Betti
- il Decreto del Presidente n. 6 del 13.07.2020 che conferisce l’incarico a tempo determinato della funzione dirigenziale del Settore Viabilità ed Opere Pubbliche, al sottoscritto Arch. Massimo Betti

ATTESO che con la sottoscrizione del presente atto si attesta la regolarità e correttezza dell’attività amministrativa svolta ai fini della redazione dello stesso, ai sensi dell’art. 5 comma 4 del Regolamento sui Controlli Interni

VISTA la Deliberazione del Consiglio Provinciale n. 74 del 22.12.2022 avente ad oggetto “Bilancio di previsione per gli esercizi 2023/2025 - Dup - Piano delle alienazioni e valorizzazioni immobiliari e piano triennale delle opere pubbliche 2023/2025 – Piano biennale acquisti - Approvazione”

VISTO il Piano Esecutivo di Gestione (PEG) 2023 approvato con Decreto Deliberativo del Presidente n. 4 del 12.01.2023

VISTO il Vigente Regolamento sull’ordinamento generale dei Servizi e degli Uffici dell’Ente

RAVVISATA la propria competenza di provvedere in merito ai sensi della seguente normativa:

Art. 4 – comma 2 – del D.Lgs. 30.03.2001, n. 165

Art. 107 del TUEL n. 267 del 18.08.2000

Art. 30 dello Statuto dell’Ente;

TUTTO quanto premesso

DETERMINA

per tutto quanto in premessa indicato e che si intende qui integralmente richiamato



Provincia di Siena

1. di approvare la premessa che precede quale parte integrante e sostanziale della presente determinazione

2. di annullare, ai sensi dell'art. 21 *nonies* della legge 241/90 e ss.mm.ii., nell'esercizio del proprio potere di autotutela, per i motivi in premessa richiamati, il provvedimento di esclusione dell'impresa MA.CO.RI. S.r.l. prot. 0022322/2022 del 28.12.2022, il relativo provvedimento confermativo prot. 96/2023 del 03/01/2023 e la determinazione di aggiudicazione definitiva n. 1974 del 29.12.2022 della gara in oggetto a favore dell'impresa Prodon Impianti Tecnologici S.R.L. C.F./P.IVA 05791980724 Andria (BT)

3. di riammettere, pertanto, alla procedura di gara l'impresa MA.CO.RI. srl, nei cui confronti si procederà mediante soccorso istruttorio, ex art. 83 comma 9 del D. Lgs n° 50/2016

4. di dare atto che non è previsto alcun indennizzo nei confronti dei concorrenti in quanto l'annullamento in autotutela nei termini sopradescritti, interviene in una fase in cui non è stato ancora perfezionato il contratto

5. dare atto che, ai sensi dell'art. 31 del d.lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., il Responsabile unico del procedimento, è la Responsabile Posizione Organizzativa, ing. Rita Frangipane, dipendente di questa Amministrazione

6. di dare atto che la presente determinazione, ai sensi dell'art. 7 della legge 241/90 e ss.mm.ii., sarà comunicata a tutte le imprese partecipanti alla gara di appalto

7. di annullare, infine, i sotto-impegni assunti a favore dell'impresa aggiudicataria Prodon Impianti Tecnologici S.R.L. C.F./P.IVA 05791980724 Andria (BT) come da atto sopra richiamato, e ripristinare di conseguenza le disponibilità così acquisite nei seguenti impegni padre: n. 9136/2022 e 9135/2022, Capitolo 94102.

Il presente provvedimento, ai sensi dell'art. 6 del Regolamento per la disciplina del diritto di accesso ai documenti amministrativi e della deliberazione G.P. n. 13 del 20.01.2004, è reso pubblico mediante inserimento sul sito Internet dell'Amministrazione Provinciale di Siena (www.provincia.siena.it), con procedura automatizzata.

Avverso il presente provvedimento può essere proposto ricorso, da parte di chi vi abbia interesse, al TAR Toscana entro il termine di 30 giorni dalla data di pubblicazione o notificazione del presente provvedimento ai sensi dell' artt. 76 comma 5 del D. Lgs n. 50/2016 e dell'art.120 comma 5 del D.Lgs n. 104 del 2 luglio 2010

Il presente provvedimento è esecutivo dalla data di apposizione del visto di regolarità contabile da parte del responsabile del servizio finanziario, ai sensi dell'art. 151, comma 4, del D.Lgs.267/2000. Il medesimo è reso pubblico mediante inserimento sul sito Internet dell'Amministrazione Provinciale di Siena (www.provincia.siena.it), con procedura automatizzata.

Di impegnare le somme come di seguito dettagliate:

Imp/Acc n.	Anno	Competenza	Capitolo	Fornitore	CIG	Importo



Provincia di Siena

Il Dirigente
BETTI MASSIMO / InfoCamere S.C.p.A.

"Documento informatico firmato digitalmente ai sensi del D.Lgs n. 82/2005 e s.m.i., del D.P.R. n.445/2000 e norme collegate, il quale sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa; il documento informatico è memorizzato digitalmente e pubblicato sul sito della Provincia di Siena (www.provincia.siena.it)"