



Comune di Porto Torres

Area lavori pubblici, manutenzioni, verde pubblico, sistemi informativi, finanziamenti comunitari, patrimonio

Determinazione del Dirigente

N. 1285 / 2022 Data 31/05/2022

OGGETTO:

Lavori di manutenzione degli impianti di atletica leggera ai fini dell'omologazione - CUP I27H21006580004. CIG 9259363C0F. Procedura negoziata ai sensi dell'art. 1, comma 2 lett. b) della Legge n. 120/2020 e ss.mm.ii. e in coerenza con il punto 5.1.6 delle Linee guida ANAC n. 4. Annullamento gara, nuova Determinazione a contrarre e impegno di spesa a favore dell'Autorità Nazionale Anticorruzione

Il sottoscritto, Dott. Ing. Massimo Ledda, Dirigente Responsabile dell'Area lavori pubblici, manutenzioni, verde pubblico, sistemi informativi e finanziamenti comunitari, nominato con decreto sindacale n. 15 del 15/10/2020.

Atteso che:

- con la Deliberazione del Consiglio Comunale n. 99 del 28/12/2021 è stato approvato il Bilancio di previsione per gli esercizi 2022/2024;
- con la Deliberazione della Giunta Comunale n. 41 del 09/03/2022 è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione per gli esercizi 2022/2024, che affida ai Responsabili delle Aree la gestione delle spese per il raggiungimento degli obiettivi ivi contenuti.

Premesso che:

- con Determinazione n. 1224 del 26/05/2022 si è provveduto ad avviare la procedura per l'affidamento dei Lavori di manutenzione degli impianti di atletica leggera ai fini dell'omologazione, mediante procedura negoziata ai sensi dell'art. 1, comma 2 lettera b) del Decreto Legge n.76/2020, convertito in Legge n. 120/2020, come modificato dall'art. 51, comma 1, lettera a), sub. 2.1), Legge 180 del 2021, con un importo a base di gara pari ad € 169.257,50 per Lavori ed € 4.049,94 per oneri della sicurezza non soggetti a ribasso, da aggiudicare secondo il criterio del prezzo più basso, con invito rivolto mediante R.d.O. a tutti, salvo il rispetto del principio di rotazione, gli iscritti ad almeno una delle seguenti sotto-categorie della categoria AQ23BF - OS24-VERDE E ARREDO URBANO:
 - AQ23BF23 - Lavori di importo fino a 258.000,00 euro (Attestazione SOA Prima Classifica);
 - AQ23BF24 - Lavori di importo fino a 516.000,00 euro (Attestazione SOA Seconda Classifica);
 - AQ23BF25 - Lavori di importo fino a 1.033.000,00 euro (Attestazione SOA Terza Classifica);

AQ23BF26 - Lavori di importo superiore 1.033.000,00 euro (Attestazioni SOA successive alla Terza Classifica);

- in data 27/05/2022 si procedeva a indire apposita procedura negoziata, attraverso il mercato elettronico della Regione Sardegna – SardegnaCAT (R.d.O codice rfq_390988), con invito a presentare offerta come da Determinazione a contrarre citata e scadenza per la presentazione delle offerte fissata al giorno 07/06/2022.

Considerato che:

- uno dei concorrenti ha proposto dei rilievi in merito alla categoria dei lavori individuata;
- tali rilievi sono stati oggetto di valutazione con il Responsabile della fase di affidamento, Dott. Marco Azara, il R.U.P., Dott. Agr. Giovanni Tolu e lo studio Cofano Porcu, incaricato della progettazione;
- l'individuazione della categoria di appartenenza delle lavorazioni rientranti nell'ambito dell'appalto in questione è controversa, con l'attribuzione alla categoria OS24 (VERDE E ARREDO URBANO) oppure alla OS6 (FINITURE DI OPERE GENERALI IN MATERIALI LIGNEI, PLASTICI, METALLICI E VETROSI) a seconda delle valutazioni sulle specifiche lavorazioni previste.

Ritenuto, in relazione a tali controversie, di aderire all'orientamento espresso da parte dell'autorità di vigilanza sui contratti pubblici (AVCP, ora ANAC) che lavorazioni come quelle oggetto del presente appalto debbano rientrare nella categoria OS6 (A.V.C.P., pareri n. 3/2007, n. 137/2008, n. 201/2010).

Valutato quindi necessario, per le motivazioni sopra esposte, procedere all'annullamento in autotutela, ai sensi dell'art. 21 - nonies della Legge 241/1990, della gara avviata con la Determinazione n. 1224 del 26/05/2022 e procedere contestualmente all'avvio di una nuova gara per l'affidamento dei Lavori di manutenzione degli impianti di atletica leggera ai fini dell'omologazione.

Visto l'art 1, comma 2 lettera b) del Decreto Legge n.76/2020, convertito in Legge n. 120/2020, come modificato dall'art. 51, comma 1, lettera a), sub. 2.1), del Decreto Legge n. 77 del 31 maggio 2021, che testualmente prevede:

Fermo quanto previsto dagli articoli 37 e 38 del decreto legislativo n. 50 del 2016, le stazioni appaltanti procedono all'affidamento delle attività di esecuzione di lavori, servizi e forniture, nonché dei servizi di ingegneria e architettura, inclusa l'attività di progettazione, di importo inferiore alle soglie di cui all'articolo 35 del decreto legislativo n. 50 del 2016 secondo le seguenti modalità:

b) procedura negoziata, senza bando, di cui all'articolo 63 del decreto legislativo n. 50 del 2016, previa consultazione di almeno cinque operatori economici, ove esistenti, nel rispetto di un criterio di rotazione degli inviti, che tenga conto anche di una diversa dislocazione territoriale delle imprese invitate, individuati in base ad indagini di mercato o tramite elenchi di operatori economici, per l'affidamento di servizi e forniture, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, di importo pari o superiore a 139.000 euro e fino alle soglie di cui all'articolo 35 del decreto legislativo n. 50 del 2016 e di lavori di importo pari o superiore a 150.000 euro e inferiore a un milione di euro, ovvero di almeno dieci operatori per lavori di importo pari o superiore a un milione di euro e fino alle soglie di cui all'articolo 35 del decreto legislativo n. 50 del 2016. Le stazioni appaltanti danno evidenza dell'avvio delle procedure negoziate di cui alla presente lettera tramite pubblicazione di un avviso nei rispettivi siti internet istituzionali. L'avviso sui risultati della procedura di affidamento, la cui pubblicazione nel caso di cui alla lettera a) non è obbligatoria per affidamenti inferiori ad euro 40.000, contiene anche l'indicazione dei soggetti invitati.

Ritenuto che, ai sensi e per gli effetti di cui all'art. 51, comma 1 del D.Lgs. 50/2016, per le caratteristiche tecniche dell'intervento, esso non si presta alla suddivisione in lotti.

Visto lo schema di lettera di invito e disciplinare di gara, allegato alla presente quale parte integrante e sostanziale.

Considerato che:

- si rende necessario procedere all'adozione degli atti necessari per l'individuazione dell'operatore economico che garantisca l'offerta più conveniente per l'Ente sulla base delle condizioni nella lettera d'invito disciplinare di gara e negli elaborati progettuali approvati con la citata Deliberazione della Giunta Comunale n. 68 del 22/04/2022;
- l'art. 192, comma 1, del T.U. delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali approvato con D.Lgs 18 agosto 2000, n° 267, prevede che la stipulazione dei contratti deve essere preceduta da apposita determinazione del responsabile del procedimento di spesa indicante:
 - a. il fine che con il contratto si intende perseguire;
 - b. l'oggetto del contratto, la sua forma e le clausole ritenute essenziali;
 - c. le modalità di scelta del contraente ammesse dalle disposizioni vigenti in materia di contratti delle pubbliche amministrazioni e le ragioni che ne sono alla base;
- l'art. 32, comma 2, del D.Lgs. n. 50/2016, il quale dispone che “prima dell'avvio delle procedure di affidamento dei contratti pubblici, le amministrazioni aggiudicatrici decretano o determinano di contrarre, in conformità ai propri ordinamenti, individuando gli elementi essenziali del contratto e i criteri di selezione degli operatori economici e delle offerte”.

Acclarato, per quanto alle metodologie di svolgimento della procedura:

- in recepimento dell'art. 22 della Direttiva Comunitaria 2014/24/EU ed in ossequio al principio della digitalizzazione delle procedure di gara, l'art. 40, comma 2, del D.lgs. n.50/2016 ha previsto l'obbligo per le Stazioni Appaltanti di utilizzo dei mezzi di comunicazioni elettronici nell'espletamento delle gare, disponendone l'entrata in vigore al 18 ottobre 2018;
- la Regione Autonoma della Sardegna fa parte dell' Elenco dei soggetti aggregatori di cui all'articolo 9 del decreto legge 24 aprile 2014, n. 66 approvato con Delibera ANAC numero 31 del 17 gennaio 2018, ed opera per mezzo della piattaforma telematica della Centrale Regionale di Committenza (CRC), SardegnaCAT, ed esattamente la Piattaforma telematica eprocurement “SardegnaCAT” per la gestione e lo svolgimento di tutte le tipologie di gara in forma telematica nel rispetto dei requisiti di legge;
- l'art. 27 della Legge della Regione Sardegna n° 24 del 20/10/2016 “Norme sulla qualità della regolazione dei procedimenti amministrativi”, stabilisce che, se la stazione appaltante è un comune non capoluogo di provincia non si applica l'art. 37, comma 4 del D.lgs. 50/2016, stabilendo che i requisiti di qualificazione di tali stazioni appaltanti sono soddisfatti ai sensi dell'art. 216, comma 10, del medesimo decreto legislativo;
- con L.R. 8/2018 è stata determinata una omogenea disciplina in materia di procedure ad evidenza pubblica, con particolare specifico riguardo, per quanto qui specificamente interessa, al combinato disposto degli artt. 24 (Elenco Operatori Economici per l'affidamento dei contratti pubblici di lavori), 46 (Centrale Regionale di Committenza) e 48 (Piattaforma telematica regionale di negoziazione);
- che la Centrale Regionale di Committenza (CRC RAS) ha costituito l'elenco degli operatori economici ex art. 24 L.R. 8/2018 il quale ai sensi dell'art. 36, comma 7, del Codice dei contratti costituisce indagine di mercato cumulativa, secondo le modalità di cui all'articolo 36 comma 2 del Codice e delle Linee Guida ANAC n. 4.

Dato atto che allo stato attuale l'elenco di cui sopra risulta inutilizzabile nelle more del suo completo trasferimento all'interno del portale Sardegna CAT e che con determinazione RAS n.67 prot. 1888/20 è stata disposta la chiusura, a partire dal 03/03/2020, degli Elenchi informatici degli operatori economici qualificati per l'affidamento dei servizi di ingegneria e architettura e dei lavori pubblici, istituiti con Bando 4/2015 LLPP e Bando 5/2015 LLPP.

Ritenuto quindi di fare ricorso al mercato elettronico della Regione Sardegna – SardegnaCAT, rivolgendo la R.d.O. invitando, salvo il rispetto del principio di rotazione, tutti gli iscritti ad almeno una delle seguenti sotto-categorie della categoria AQ23AG - OS6-FINITURE DI OPERE GENERALI IN MATERIALI LIGNEI, PLASTICI, METALLICI E VETROSI:

AQ23AG23 - Lavori di importo fino a 258.000, 00 euro (Attestazione SOA Prima Classifica)

AQ23AG24 - Lavori di importo fino a 516.000, 00 euro (Attestazione SOA Seconda Classifica)

AQ23AG25 - Lavori di importo fino a 1.033.000, 00 euro (Attestazione SOA Terza Classifica)

AQ23AG26 - Lavori di importo superiore 1.033.000, 00 euro (Attestazioni SOA successive alla Terza Classifica)

che potranno quindi presentare offerta a condizione che abbiano i requisiti indicati nel Disciplinare di Gara.

Ritenuto

- opportuno, sussistendone i presupposti, avviare la procedura negoziata ai sensi dell'art 1, comma 2 lettera b) della Legge n. 120/2020 e ss.mm.ii;
- di non prevedere specifiche limitazioni al subappalto, salvo quelle previste dalla normativa vigente ed in particolare dall'art. 105, comma 1, secondo periodo, del D.Lgs. 50/2016;
- di procedere all'aggiudicazione sulla base del criterio del prezzo più basso ai sensi dell'art 1, comma 3 della Legge n. 120/2020 e ss.mm.ii.;

Dato atto che la sottoscrizione del Patto d'Integrità con il Comune di Porto Torres, approvato con Deliberazione G.C. 168/2016, sarà condizione per la partecipazione alla procedura per l'affidamento dell'appalto in oggetto.

Considerati, con riferimento all'obbligo di apertura delle offerte in seduta pubblica:

- l'art. 58 del D.Lgs. 50/2016, il quale contiene la disciplina delle procedure svolte attraverso piattaforme telematiche di negoziazione, non contempla alcuna fase pubblica;
- gli orientamenti giurisprudenziali affermantici la non sussistenza dell'obbligo dell'apertura delle offerte in seduta pubblica, con riferimento all'art. 58 del D.Lgs. 50/2016 e le peculiarità e specificità che l'evoluzione tecnologica ha consentito di mettere a disposizione delle procedure di gara telematiche, atteso che la piattaforma elettronica assicura l'intangibilità del contenuto delle offerte (indipendentemente dalla presenza o meno del pubblico) e che ogni operazione compiuta viene tracciata dal sistema elettronico senza possibilità di alterazioni.

Ritenuto quindi che nel caso di procedure telematiche non c'è l'obbligo di svolgere le sedute pubbliche e ciò, dal punto di vista procedurale, implica un iter di gara più semplice e più rapido, con beneficio anche dal punto di vista della tempistica di svolgimento della procedura, anche in considerazione dell'attuale emergenza sanitaria.

Richiamata la Delibera ANAC numero 830 del 21 dicembre 2021 Attuazione dell'art. 1, commi 65 e 67, della legge 23 dicembre 2005, n. 266, a mente del quale vengono stabilite e determinate le contribuzioni dovute dalle stazioni appaltanti all'atto dell'attivazione delle procedure di gara, stabilite sulla base di diverse fasce di importo che variano secondo l'ammontare della somma posta a base d'asta, e dato atto che la procedura in oggetto è soggetta a contributo pari a € 225,00.

Considerato che, ai sensi dell'art. 31 del D.Lgs n. 50/2016 e delle le linee guida n. 3 di ANAC di attuazione del D.Lgs n. 50 del 18/04/2016, con la Determinazione n. 367 del 16/02/2022 è stato nominato quale Responsabile Unico del Procedimento il Dott. Giovanni Tolu.

Preso atto altresì che, secondo quanto previsto all'art. 34 della L.R. n. 8/2018 < 1. Per ogni singolo intervento da realizzarsi mediante un contratto pubblico, le amministrazioni aggiudicatrici, ciascuna secondo il proprio ordinamento, nominano un responsabile unico del procedimento per le fasi della programmazione, della progettazione, dell'affidamento e dell'esecuzione del contratto pubblico. Tali fasi costituiscono, unitariamente considerate, il progetto del contratto pubblico e il responsabile unico del procedimento è il "responsabile di progetto". 2. Le amministrazioni aggiudicatrici, ciascuna secondo il proprio ordinamento, nell'ambito dell'unitario processo attuativo del contratto pubblico, possono nominare un responsabile del procedimento per le fasi di programmazione, progettazione ed esecuzione e un responsabile del procedimento per la fase di affidamento che predispose la documentazione di gara e cura le relative procedure, anche in coordinamento con il responsabile di progetto, e con il responsabile delle fasi precedenti, se nominato>.

Vista la sentenza della Corte costituzionale n. 166 del 09/07/2019 sulla legittimità degli artt. 34,37,39 e 45 della legge della Regione Sardegna 13 marzo 2018, n. 8 (Nuove norme in materia di contratti pubblici di lavori, servizi e forniture), a seguito di ricorso promosso dal Presidente del Consiglio dei ministri, che dichiara non fondata la questione di legittimità dell'art. 34, comma 2, della medesima Legge Regionale.

Vista l'attribuzione in relazione all'intervento di apposito C.U.P. (codice unico di progetto di investimento pubblico) attribuito da parte del CIPE (Comitato Interministeriale per la Programmazione Economica) corrispondente all'identificativo I27H21006580004.

Dato Atto che è stato acquisito il CIG n. 9259363C0F rilasciato dall'Autorità Nazionale Anticorruzione.

Ritenuto necessario impegnare la somma di € 225,00 a favore dell'Autorità Nazionale Anticorruzione - Via M. Minghetti, 10 - 00187 Roma - C.F. 97584460584, quale contributo per l'attivazione della procedura di gara di cui all'oggetto sul capitolo capitolo 2060005 - Manutenzione straordinaria impianti sportivi - Programma: Sport e tempo libero.

Preso atto che il sottoscritto è stato nominato, con Decreto del Sindaco n° 15 del 15/10/2020, Dirigente dell'Area Lavori Pubblici, manutenzioni, verde pubblico, sistemi informativi e finanziamenti comunitari”.

Ritenuta, quindi, la propria competenza, ai sensi e per gli effetti dell'art. 107 del D.lgs. 267/2000 e ss.mm.ii., in combinato disposto – per quanto al corrente specifico contesto procedimentale e provvedimentale – agli artt. 183 e ss. del medesimo Decreto.

Dato atto che il presente atto sarà pubblicato nei contenuti e secondo le modalità specificatamente previste dall'art. 29, comma 1, del D. Lgs. 50/2016 e dal D.Lgs n. 33/2013.

Visto lo Statuto di Autonomia.

Visto il T.U. delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali approvato con D.Lgs 267/2000.

Visto il D.Lgs. 50/2016.

Vista la L.R. 8/2018.

Visto l'art. 45 del Regolamento di Contabilità.

Attestata, ai sensi dell'art. 147-bis, 1 comma, del D.Lgs. 267/2000:

- la regolarità tecnica e la correttezza dell'atto in quanto conforme alla normativa di settore e alle norme generali di buona amministrazione come richiamato nella parte espositiva della proposta;
- la correttezza del procedimento;
- la convenienza e l'idoneità dell'atto a perseguire gli obiettivi generali dell'ente e quelli specifici di competenza assegnati. regolarità contabile da parte del responsabile del servizio finanziario ai sensi dell'art. 147-bis, comma 1, secondo periodo.

DETERMINA

- 1. di approvare** la premessa della presente determinazione che qui si intende integralmente richiamata e trascritta;
- 2. di annullare** in autotutela, ai sensi dell'art. 21 - nonies della Legge 241/1990, la gara avviata con la Determinazione n. 1224 del 26/05/2022;
- 3. di approvare** lo schema di lettera d'invito e disciplinare di gara, allegato al presente provvedimento quale parte integrante e sostanziale;
- 4. di procedere** all'affidamento dei Lavori di manutenzione degli impianti di atletica leggera ai fini dell'omologazione, mediante procedura negoziata ai sensi dell'art. 1, comma 2 lettera b) del Decreto Legge n. 76/2020, convertito in Legge n. 120/2020, come modificato dall'art. 51, comma 1, lettera a), sub. 2.1), del Decreto Legge n. 77 del 31 maggio 2021, con invito rivolto, salvo il rispetto del principio di rotazione, a tutti iscritti ad almeno una delle seguenti sotto-categorie della categoria AQ23AG - OS6-FINITURE DI OPERE GENERALI IN MATERIALI LIGNEI, PLASTICI, METALLICI E VETROSI:
 - AQ23AG23 - Lavori di importo fino a 258.000, 00 euro (Attestazione SOA Prima Classifica)
 - AQ23AG24 - Lavori di importo fino a 516.000, 00 euro (Attestazione SOA Seconda Classifica)
 - AQ23AG25 - Lavori di importo fino a 1.033.000, 00 euro (Attestazione SOA Terza Classifica)
 - AQ23AG26 - Lavori di importo superiore 1.033.000, 00 euro (Attestazioni SOA successive alla Terza Classifica)
 che potranno quindi presentare offerta a condizione che abbiano i requisiti indicati nel Disciplinare di Gara;
- 3. di impegnare** la somma di € 225,00 a favore dell'Autorità Nazionale Anticorruzione - Via M. Minghetti, 10 - 00187 Roma - C.F. 97584460584, dovuta a titolo di contributo per l'attivazione della procedura di gara di cui in premessa, sul sul PEG 2022/2024, annualità 2022 sul capitolo capitolo 2060005 - Manutenzione straordinaria impianti sportivi - Programma: Sport e tempo libero- prenotazione- impegno 2021/1800- riattivato con impegno 2022/241;
- 4. di dare atto** che il codice CUP è I27H21006580004 e il codice CIG è 9259363C0F;
- 5. di dare atto** che l'apertura delle offerte non avverrà in seduta pubblica, ma che si svolgerà in seduta pubblica l'eventuale sorteggio da svolgere in caso di parità di ribasso tra i primi classificati;
- 6. di pubblicare** il presente atto ai sensi dell'art. 29, comma 1, del D. Lgs. 50/2016 e D. Lgs. n. 33/2013;

7. **di dare atto** che avverso il presente provvedimento è esperibile ricorso al TAR Sardegna per effetto degli artt. n. 119 comma 1 lett. a) e n. 120 del Decreto legislativo 2 luglio 2010, n. 104;
8. **di dare atto** che il presente provvedimento:
1. verrà trasmesso al Responsabile del Servizio Finanziario in quanto comporta impegni di spesa e diventerà esecutivo con l'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria, ai sensi dell'art. 183, comma 7, del D. Lgs. 267/2000 e s.m.i.;
 2. andrà pubblicato all'albo pretorio on-line di questo Ente per 15 giorni.

Il Dirigente dell'Area
Dott. Ing. Massimo Ledda

Riepilogo movimenti contabili relativi alla determina:

Tipo Movimento	Esercizio	Capitolo	Movimento	Importo
Sub Impegno	2022	2060005	2022/241	225,00
	Manutenzione straordinaria impianti sportivi - Programma: Sport e tempo libero			

ALLEGATI - schema lettera di invito disciplinare di gara_def.odt (impronta:
FC8D376A9405019A8F37B281A29DDD3B85538A05D6071CD7EE983D7819E991FB)