



COMUNE DI GAVORRANO

Provincia di Grosseto

**UFFICIO COMUNE PER LA GESTIONE ASSOCIATA DELLA VIABILITA',
VERDE, CIMITERI E TRASPORTO PUBBLICO**

**UFFICIO UNICO VIABILITA' VERDE PUBBLICO, CIMITERI,
ILLUMINAZIONE**

DETERMINAZIONE N. 91 del 11-03-2019

Oggetto : SERVIZIO DI MANUTENZIONE E RIPARAZIONE VEICOLI DI PROPRIETA' DEL
COMUNE DI GAVORRANO E DEL COMUNE DI SCARLINO - ACCORDO QUADRO
PERIODO 2019/2022: ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA DETERMINAZIONE N. 59 DEL
13/02/2019

IL SOSTITUTO DEL RESPONSABILE DELL'AREA

VISTI:

- il decreto del Sindaco n° 8 del 26/02/2019 con il quale sono stati nominati i responsabili dei servizi;
- gli artt. 107 e 109, comma 2, del D.Lgs. 18 agosto 2000 n° 267, relativi alla competenza dei dirigenti o dei responsabili dei servizi nei comuni privi di personale di qualifica dirigenziale;
- la deliberazione del Consiglio Comunale n° 25 del 26/04/2018 relativa a "Approvazione del Bilancio di previsione 2018/2020";
- la deliberazione della Giunta Comunale n° 67 del 31/05/2018 relativa a "Approvazione Piano Esecutivo di Gestione (PEG) e Piano degli obiettivi (PDO) per il triennio 2018-2019-2020";

DATO ATTO, ai sensi del paragrafo 6.4 del Piano Triennale di Prevenzione della Corruzione, dell'assenza di conflitto di interessi in relazione al procedimento di cui al presente atto;

RICHIAMATA la determinazione n. 59 del 13/02/2019 avente per oggetto "SERVIZIO DI MANUTENZIONE E RIPARAZIONE VEICOLI DI PROPRIETA' DEL COMUNE DI GAVORRANO E DEL COMUNE DI SCARLINO - ACCORDO QUADRO PERIODO 2019/2022: APPROVAZIONE PROGETTO DI SERVIZIO - DETERMINAZIONE A CONTRARRE" con cui si decideva:

- di approvare il progetto per la fornitura del servizio per un importo complessivo di €

110.000,00 suddiviso nei seguenti lotti:

	descrizione	importo	CIG
LOTTO 1	Manutenzione degli apparati meccanici, elettrici ed elettronici dei veicoli di proprietà del Comune di Gavorrano	€ 34.000,00	77966016AD
LOTTO 2	Manutenzione carrozzerie veicoli di proprietà del Comune di Gavorrano, compresi cristalli	€ 10.000,00	7796606ACC
LOTTO 3	Manutenzione pneumatici veicoli di proprietà del Comune di Gavorrano e loro sostituzione	€ 10.000,00	7796609D45
LOTTO 4	Manutenzione degli apparati meccanici-oleodinamici dei mezzi da lavoro di proprietà del Comune di Gavorrano	€ 16.500,00	7796612FBE
LOTTO 5	Manutenzione degli apparati meccanici, elettrici ed elettronici dei veicoli di proprietà del Comune di Scarlino	€ 24.000,00	77966173E2
LOTTO 6	Manutenzione degli apparati meccanici-oleodinamici dei mezzi da lavoro di proprietà del Comune di Scarlino	€ 11.000,00	7796619588
LOTTO 7	Manutenzione pneumatici veicoli di proprietà del Comune di Scarlino e loro sostituzione	€ 4.500,00	779662172E

- di procedere all'individuazione del miglior offerente per l'aggiudicazione del servizio tramite sottoscrizione di Accordo Quadro con un solo operatore economico, uno per ciascun lotto, ai sensi dell'art. 54, comma 3, del D.Lgs. 50/2016, da individuare ai sensi dell'art. 36, comma 2, del medesimo D.Lgs., mediante procedura negoziata previa consultazione di n. 5 operatori economici individuati tramite sorteggio pubblico tra quelli aderenti alla manifestazione di interesse preliminarmente attivata ai fini della costituzione dell'elenco dei soggetti da invitare;
- di dare atto che il criterio di aggiudicazione utilizzato sarà, ai sensi dell'art. 95, comma 4, del D.Lgs. 50/2016, quello del massimo ribasso percentuale calcolato sui listini prezzi dei pezzi di ricambio e sul costo orario base della manodopera di € 35,00 IVA esclusa;
- di approvare l'avviso di manifestazione di interesse, la lettera invito e la documentazione complementare, da utilizzare per l'effettuazione della procedura di scelta del contraente;
- di dare atto che, sia la manifestazione di interesse che la procedura negoziata saranno gestite interamente tramite il Sistema Telematico Acquisti della Regione Toscana START disponibile all'indirizzo: <https://start.toscana.it>, nel rispetto delle prescrizioni riportate nell'avviso pubblico di manifestazione di interesse e nella lettera di invito approvati con il presente atto;
- di dare atto che la stazione appaltante si riserva, a suo insindacabile giudizio, di dare corso o meno alle operazioni di gara, di procedere o meno all'aggiudicazione della stessa, di annullare o revocare l'intera procedura, senza che si costituiscano diritti e risarcimenti di sorta a favore dei partecipanti;
- di dare atto che il Responsabile Unico del Procedimento è l'istruttore tecnico geom. Claudio Tosi;

DATO ATTO CHE:

- in data 14/02/2019, è stato pubblicato sul portale START della Regione Toscana l'avviso per

la manifestazione di interesse per la partecipazione alla procedura;

- entro il 01/03/2019 ore 23:00, termine di scadenza per la presentazione, hanno fatto richiesta di invito n. 4 operatori economici;

- in data 05/03/2019 è stata attivata la procedura negoziata sul portale START della Regione Toscana, rivolgendo invito a presentare offerta ai medesimi operatori economici fissando il termine ultimo per la ricezione delle offerte alla data del 11/03/2019 ore 23:00;

ATTESO CHE, in data 08/03/2019 Prot. n. 4154, è pervenuta nota da parte dello studio legale Battaglia & Arceri di Roma, per conto di uno degli operatori economici partecipanti alla procedura, con cui si rilevano i seguenti profili di illegittimità della medesima:

- il criterio di aggiudicazione del minor prezzo, rilevando che il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa è rappresentato quale criterio guida in assenza di motivazioni addotte per la scelta del criterio al minor prezzo;

- il costo orario della manodopera messo a base di gara, ritenuto troppo basso;

RILEVATO che i commi 3 e 4 dell'art. 95 del D.Lgs. 50/2016 prevedono che: *“3. Sono aggiudicati esclusivamente sulla base del criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa individuata sulla base del miglior rapporto qualità/prezzo: a) i contratti relativi ai servizi sociali e di ristorazione ospedaliera, assistenziale e scolastica, nonché ai servizi ad alta intensità di manodopera, come definiti all'articolo 50, comma 1, fatti salvi gli affidamenti ai sensi dell'articolo 36, comma 2, lettera a); b) i contratti relativi all'affidamento dei servizi di ingegneria e architettura e degli altri servizi di natura tecnica e intellettuale di importo pari o superiore a 40.000 euro. 4. Può essere utilizzato il criterio del minor prezzo: a) fermo restando quanto previsto dall'articolo 36, comma 2, lettera d), per i lavori di importo pari o inferiore a 2.000.000 di euro, quando l'affidamento dei lavori avviene con procedure ordinarie, sulla base del progetto esecutivo; in tali ipotesi, qualora la stazione appaltante applichi l'esclusione automatica, la stessa ha l'obbligo di ricorrere alle procedure di cui all'articolo 97, commi 2 e 8; b) per i servizi e le forniture con caratteristiche standardizzate o le cui condizioni sono definite dal mercato; c) per i servizi e le forniture di importo fino a 40.000 euro, nonché per i servizi e le forniture di importo pari o superiore a 40.000 euro e sino alla soglia di cui all'articolo 35 solo se caratterizzati da elevata ripetitività, fatta eccezione per quelli di notevole contenuto tecnologico o che hanno un carattere innovativo”;*

CHE, il successivo comma 5, stabilisce che *“Le stazioni appaltanti che dispongono l'aggiudicazione ai sensi del comma 4 ne danno adeguata motivazione e indicano nel bando di gara il criterio applicato per selezionare la migliore offerta”;*

VISTO che, dopo aver verificato le contestazioni avanzate dall'operatore, vi sono i presupposti logico - giuridici per agire in via di autotutela ai sensi dell'art. 21octies della L. 241/1990, nonché ragioni di trasparenza ed imparzialità dell'azione amministrativa, in quanto:

- la pubblica amministrazione conserva indiscutibilmente, anche in relazione ai procedimenti di gara per la scelta del contraente, il potere di annullare in via di autotutela il bando e le singole operazioni di gara (CDS 3989/2006), tenendo quindi conto delle preminenti ragioni di salvaguardia del pubblico interesse: tale potere di autotutela trova fondamento negli stessi principi di cui all'art. 97 della Costituzione, cui deve ispirarsi l'azione amministrativa;

- la stazione appaltante non è tenuta alla comunicazione di avvio del procedimento ex art. 7 della legge 241/1990 trattandosi di atto endoprocedimentale interno alla procedura di scelta del contraente;

- vi sono ragioni di legittimità giuridica che impongono di agire in autotutela agendo sugli atti di gara in una fase ancora precedente al consolidarsi delle posizioni di eventuali concorrenti partecipanti alla procedura;

CONSIDERATO che l'erronea individuazione del criterio di aggiudicazione dell'appalto

comporta l'illegittimità della determinazione citata e conseguentemente del procedimento con la stessa avviato;

VISTO:

- l'avviso di manifestazione di interesse, ed in particolare le premesse dove si legge: "La stazione appaltante si riserva la facoltà di sospendere, modificare, revocare e/o annullare, a proprio insindacabile giudizio, la procedura relativa alla presente indagine di mercato, in qualunque momento e qual che sia lo stato di avanzamento della stessa, senza che gli interessati alla presente indagine posano esercitare nei suoi confronti alcuna pretesa a titolo risarcitorio o di indennizzo";
- la lettera invito, paragrafo R), dove si legge: "L'Amministrazione si riserva la facoltà di non dare luogo all'affidamento o di prorogarne la data ove lo richiedano motivate";

RITENUTO di procedere per quanto sopra all'annullamento in autotutela;

D E T E R M I N A

1. Di acquisire le motivazioni di cui in premessa quali parte integrante e costitutiva della presente determinazione;
2. Di stabilire, in sede di autotutela, all'annullamento della determinazione n. 59 del 13/02/2019 avente per oggetto "SERVIZIO DI MANUTENZIONE E RIPARAZIONE VEICOLI DI PROPRIETA' DEL COMUNE DI GAVORRANO E DEL COMUNE DI SCARLINO - ACCORDO QUADRO PERIODO 2019/2022: APPROVAZIONE PROGETTO DI SERVIZIO - DETERMINAZIONE A CONTRARRE".

IL SOSTITUTO DEL RESPONSABILE
DELL'AREA
(MASSIMO PADELLINI)

Documento informatico sottoscritto con firma digitale ai sensi dell'art. 24 del DLgs 07/03/2005 n. 82 e s.m.i (CAD), il quale sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa. Il presente documento è conservato in originale nella banca dati del Comune di Gavorrano ai sensi dell'art. 3-bis del CAD.