



CITTÀ METROPOLITANA DI BARI

SERVIZIO STAZIONE UNICA APPALTANTE

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

OGGETTO: PNRR MISSIONE 2 – COMPONENTE 4 – INVESTIMENTO 2.2 "INTERVENTI PER LA RESILIENZA, LA VALORIZZAZIONE DEL TERRITORIO E L'EFFICIENZA ENERGETICA DEI COMUNI". PROCEDURA NEGOZIATA EX ART. 1 COMMA 2 LETT. B) DEL DECRETO LEGGE 16 LUGLIO 2020, N.76, CONVERTITO CON LEGGE 11 SETTEMBRE 2020, N.120, PER L'AFFIDAMENTO DELL'APPALTO PER L'INTERVENTO DI ADEGUAMENTO SISMICO DEL PLESSO SCOLASTICO "BARTOLO DI TERLIZZI" IN VIA MADONNA DELLE GRAZIE – 2° C.D. "S. GIOVANNI BOSCO", CODICE EDIFICIO 0720380473 – COMUNE DI RUVO DI PUGLIA (BA). CUP I58C18000050002 – CIG 9918137193. ANNULLAMENTO EX ART. 21 NONIES L. 241/1990 DELLA DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE N. 4486/2023. AGGIUDICAZIONE APPALTO EX ART. 32 COMMA 7 DEL D.LGS.50/2016

IL DIRIGENTE

Premesso che:

- con deliberazione del Consiglio Metropolitan n.149 del 25 novembre 2021 è stata disposta la riorganizzazione dei Servizi dell'Ente, in vigore dal 1° gennaio 2022;
- con Decreto del Sindaco della Città Metropolitana di Bari n. 370 del 24/12/2021 è stato conferito alla sottoscritta l'incarico dirigenziale del Servizio Stazione Unica Appaltante;
- con deliberazione del Consiglio Metropolitan n. 12 del 27/02/2023 è stato approvato il DUP 2023-2025;
- con deliberazione del Consiglio Metropolitan n. 51 del 23/03/2023 è stato approvato il Bilancio di previsione 2023-2025;
- con deliberazione del Consiglio Metropolitan n. 59 del 26/04/2023 è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione 2023-2025;
- con deliberazione del Consiglio Metropolitan n. 77 del 28/04/2023 è stato approvato il Piano Integrato di Attività e Organizzazione (PIAO) 2023-2025;

Atteso che, secondo le linee di attività, già approvate con la deliberazione del Consiglio Metropolitan n.97/2018 e confermate con la deliberazione di Consiglio Metropolitan n.149 del 25 novembre 2021, le competenze del Servizio Stazione Unica Appaltante, relativamente alle attività

svolte per conto dei Comuni del territorio metropolitano, si esplicano, tra le altre, nelle seguenti attività specifiche:

- *“predisposizione di apposite Convenzioni con i Comuni aderenti, preordinate all'attuazione delle funzioni di Stazione Unica Appaltante, di cui all'art.1 comma 44 lett. c) della Legge n. 56/2014;*
- *cura, per conto degli aderenti, delle procedure di gara finalizzate all'aggiudicazione dei contratti pubblici per la realizzazione di lavori, la prestazione di servizi e l'acquisizione di forniture [...];*
- *gestione per i profili di competenza degli adempimenti connessi all'attuazione del Piano Nazionale di Ripresa e Resilienza e del Piano Strategico metropolitano, ivi compresa la predisposizione degli schemi di convenzione/protocolli d'intesa, accordi con enti, Istituzioni...finalizzati all'attuazione dei contenuti del Piano Nazionale di Ripresa e Resilienza e del Piano Strategico metropolitano nei settori di competenza specifica del Servizio;*

Considerato che:

- lo Statuto della Città Metropolitana di Bari disciplina i rapporti tra quest'ultima ed i Comuni ricadenti dell'area metropolitana in ordine alle modalità di organizzazione e di esercizio delle relative funzioni, prevedendo, tra l'altro, all'art. 26 la possibilità di stipulare *“accordi, convenzioni e altre forme di collaborazione con i Comuni dell'area Metropolitana...omissis...ai fini della organizzazione e gestione comune di servizi e funzioni, o per la realizzazione di opere pubbliche di comune interesse....disciplinando i rapporti finanziari tra le amministrazioni coinvolte”* e, nel caso di specie, affermando all'art. 27 che la Città Metropolitana di Bari, previa convenzione, possa *“curare nell'interesse dei Comuni le funzioni di centrale di committenza, ai sensi della normativa vigente”*;
- la Presidenza del Consiglio dei Ministri ha reso noto che il Piano Nazionale di Ripresa e Resilienza (PNRR) prevede, tra le riforme abilitanti, quella in materia di appalti pubblici e concessioni, e nello specifico ha fissato come obiettivo *l'istituzione di uffici dedicati alle procedure di appalto presso ministeri, regioni e città metropolitane*;

Visto il Decreto del Sindaco Metropolitano n. 333 del 24/11/2021, con cui è stato individuato, nell'ambito dell'articolazione organizzativa della Città Metropolitana di Bari, il Servizio Stazione Unica Appaltante, quale *ufficio dedicato alle procedure di appalto di cui al Piano Nazionale di Ripresa e Resilienza*;

Vista la deliberazione n.29 del 30/03/2022 del Consiglio Metropolitano, di approvazione dello schema di Protocollo d'intesa con i Comuni dell'area metropolitana, ex art. 1, comma 1, lett. a), della legge n. 55 del 2019, per la gestione delle procedure di gara finalizzate all'attuazione del Piano Nazionale di Ripresa e Resilienza (PNRR) e del Piano Nazionale Complementare (PNC);

Considerato che:

- con delibera di Giunta Comunale n. 50 del 29/07/2022, trasmessa con nota acquisita in atti al prot. 61826 del 17/08/2022, il Comune di Ruvo di Puglia ha manifestato la volontà di avvalersi della Stazione Unica Appaltante costituita presso la Città Metropolitana di Bari per l'espletamento delle procedure di gara relative all'affidamento dei lavori, servizi e forniture afferenti al Piano Nazionale di Resilienza (PNRR) ed al Piano Nazionale Complementare (PNC);
- tra Città Metropolitana di Bari ed il Comune di Ruvo di Puglia, è stato stipulato protocollo d'intesa per la disciplina dei rapporti interistituzionali in ordine alla gestione delle predette procedure di gara – rep. n. 58910 del 31/10/2022;

- il predetto Comune ha trasmesso a questo Servizio, per i profili di competenza, la tabellacronoprogramma degli interventi afferenti al PNRR da delegare alla Città Metropolitana di Bari;

Atteso che con note in atti prot. 44671 del 24/05/2023 e prot. 54119 del 23/06/2023, il Direttore dell'Area 8 – Qualità Urbana e Beni Comuni – del Comune di Ruvo di Puglia ha trasmesso, unitamente al progetto esecutivo, la determina a contrarre n. 89 del 18/04/2023 e le successive determinazioni di rettifica n. 120 del 10/05/2023 e n.189 del 22/06/2023, relative all'indizione della procedura negoziata senza bando di cui all'art. 63 del D.Lgs. 50/2016 ai sensi dell'art. 1, comma 2, lett. b) del DL 16 luglio 2020, n. 76 convertito in Legge 11 settembre 2020, n. 120, per l'affidamento dell'appalto relativo all' *“intervento di adeguamento sismico del plesso scolastico “Bartolo di Terlizzi” in via Madonna delle Grazie – 2° C.D. “S. Giovanni Bosco”, codice edificio 0720380473”*, per un valore complessivo dell'appalto pari ad € 1.461.758,51 oltre IVA, di cui € 31.471,19 per costi legati all'attuazione delle misure di sicurezza, da non assoggettare a ribasso d'asta, da aggiudicarsi con il criterio del minor prezzo ex art. 36 comma 9 bis del D.Lgs. 50/2016;

Dato atto che:

- ai sensi dell'art.31 del D.Lgs. 50/2016 del Responsabile Unico del Procedimento – ing. Gildo Rocco Gramegna Direttore dell'Area 8 – Qualità Urbana e Beni Comuni – del Comune di Ruvo di Puglia;
- con determinazione dirigenziale n.3358 del 28/06/2023 di questo Servizio si è determinato di procedere all'espletamento della suddetta procedura negoziata e, pertanto, di approvare la lettera d'invito/disciplinare di gara con la relativa modulistica, da trasmettere ad **almeno dieci** operatori economici, tra quelli iscritti negli elenchi della CMB, *“in possesso di adeguata qualificazione per la prestazioni di che trattasi”*;
- la lettera d'invito è stata trasmessa ai seguenti operatori economici iscritti tramite il portale di e-Procurement Gare e Appalti nell'elenco di operatori economici in uso presso la CMB:

1	DE.RE.CO. SRL
2	LI.RI. COSTRUZIONI SRL
3	SANT'ANGELO SRL
4	SOCIETA' IMPRENDITORIALE ALTA MURGIA SRL
5	IDRONET SRL
6	SCICCONE SOCIETA' COOPERATIVA DI PRODUZIONE LAVORO
7	MOSCARIELLO COSTRUZIONI SRL
8	RAN. PLAST SRL
9	DE BENEDITTIS PIETRO SRL (D.B. SRL)
10	EDIL SINA COSTRUZIONI SRLS

- entro il termine perentorio (12/07/2023 ore 23:59) fissato dal bando di gara hanno presentato offerta complessivamente n. 4 operatori economici;

Vista la Determinazione Dirigenziale n. 3772 del 17/07/2023 con la quale questo Servizio procedeva alla nomina del Seggio di gara;

Richiamata integralmente la determina dirigenziale n. 4486 del 17/08/2023 relativa all'approvazione delle operazioni di gara di cui ai verbali n. 1 del 17/07/2023 e n. 2 del 24/07/2023 nonché all'aggiudicazione ex art.- 32 comma 5 del d.Lgs. 50/2016 dell'appalto in oggetto in favore dell'operatore economico SANT'ANGELO SRL (P. IVA 02547300737) offerente il ribasso del 28,93% sull'importo a base di gara;

Dato atto che con la medesima determinazione 1270/2023 si approvava, tra l'altro, l'esclusione dell'operatore economico DE.RE.CO.SRL per non aver reso le dichiarazioni ex art. 47 comma 4 del D.L. 77/2021 come da verbale n. 1 del 17/07/2023;

Considerato che l'operatore economico DE.RE.CO. SRL si è tempestivamente attivato per contestare la sua esclusione giusta note in atti prot. n. 62827/2023, n. 67690/2023 e n. 69644/2023, promuovendo, altresì, il procedimento di richiesta di parere precontenzioso all'ANAC previsto all'art. 211 del D.Lgs. 50/2026 ed all'art. 220 del d.Lgs.36/2023;

Rilevato che in data 06/11/2023 (verbale n. 3) il seggio di gara:

- ha ritenuto, in autotutela, di accogliere l'invito dell'ANAC reso nel parere di precontenzioso UPREC 067492024/L-PREC-DIR del 13/10/2023, a rivalutare il proprio operato, atteso che l'operatore De.RE.CO. *“non fosse tenuto a presentare la dichiarazione ex art. 47 comma 4 , ultimo capoverso, D.L 77/20221, poiché non prevista dalla lex specialis”* e che, per l'effetto *"l'operato del seggio di gara sia difforme dalla lex specialis"*;
- ha preso atto, altresì, di quanto esposto dall'operatore SANT'ANGELO SRL giusta nota P.G. 87110 del 20/10/2023;
- ha evidenziato che l'aggiudicazione disposta con la predetta Determinazione Dirigenziale n. 4486 del 17/08/2023 non è efficace ex art. 32 comma 7 D.Lgs. 50/2016 (applicabile ratio temporis) e che all'esito del parere ANAC è emerso che la lex specialis non ha previsto l'obbligatorietà delle dichiarazioni di cui all'art. 47 comma 4 D.L. 77/2021, prendendo atto che vi è stato un disallineamento tra quanto disposto nella relazione Elementi significativi redatti dal RUP, pedissequamente riportati nel disciplinare di gara, e quanto erroneamente riportato nella modulistica di gara (nell'Allegato 2-bis);
- per l'effetto, adeguandosi al parere di precontenzioso espresso da ANAC , il seggio di gara ha ritenuto di annullare in autotutela, ex art. 21-nonies L. 241/1990, l'esclusione dell'operatore DE.RE.,CO. e per l'effetto di riammettere il medesimo concorrente in gara;

Considerato che in data 7/11/2023 (verbale n. 4), il Seggio ha proceduto:

- all'apertura dell'offerta economica dell'operatore riammesso DE.RE.CO. SRL, dando atto dei ribassi offerti da tutti i partecipanti, come di seguito:

	Operatore economico	Ribasso offerto
1	DE.RE.CO SRL	30,69%

2	SANT'ANGELO SRL	28,93%
3	LI.RI.COSTRUZIONI SRL	26,66%
3	SOCIETA' IMPREDITORIALE ALTA MURGIA SRL	12,51%

- a dare atto del maggior ribasso offerto dalla DE.RE.CO srl e della non applicabilità del calcolo della soglia di anomalia, ai sensi dell'art.97 comma 3 bis del Codice;
- per l'effetto, ad annullare in autotutela, ex art. 21-nonies L. 241/1990, la proposta di aggiudicazione formulata nel verbale n. 2 del 24/07/2023 a favore dell'operatore SANT'ANGELO SRL, ed a proporre l'aggiudicazione in favore della DE.RE.CO SRL, previa verifiche di legge e attestazione di congruità dell'offerta, di competenza del RUP;

Dato atto che in riscontro alla richiesta di questo Servizio in atti prot. 92370/2023, il RUP ha attestato, con nota prot. 94595 del 15/11/2023, la congruità e idoneità della predetta migliore offerta ex art. 95 comma 10 ed art. 97 comma 5 e 6 del d.lgs. 50/2016;

Evidenziato che:

- con la Determinazione Dirigenziale n. 4486 del 17/08/2023 si è disposta l'approvazione dei verbali di gara n.1 del 17/07/2023 e n. 2 del 24/07/2023 e della conseguente proposta di aggiudicazione formalizzata dal seggio di gara a favore del concorrente SANT'ANGELO SRL;
- Detta aggiudicazione, per espressa previsione contenuta nel punto 4) del determinato, non è efficace ai sensi dell'art. 32 comma 7 D.Lgs. 50/2016 atteso che si è dato atto “*delle verifiche in corso dei requisiti di ordine generale, di capacità economico-finanziaria e tecnico-organizzativa richiesti dal disciplinare di gara, nonché quella probatoria di regolarità fiscale e contributiva*”.
- La stessa infatti è stata adottata sulla scorta delle sole dichiarazioni sostitutive rese in sede di gara dall'operatore SANT'ANGELO SRL, nelle more della verifica di dette dichiarazioni;
- Sul punto, prevalente giurisprudenza sostiene che la determinazione dell'ente appaltante con cui viene approvata la proposta di aggiudicazione non costituisce provvedimento di aggiudicazione in senso proprio. Di conseguenza tale determinazione ha natura di atto endoprocedimentale, come tale incapace a produrre immediati effetti lesivi nella sfera giuridica dei concorrenti ed idoneo, tutt'al più, a far nascere una mera aspettativa di fatto in capo all'aggiudicatario alla positiva definizione del procedimento;

Ritenuto, pertanto, di annullare ex art. 21 nonies Legge 241/90 la determinazione dirigenziale n.4486 e per l'effetto di annullare l'esclusione dalla gara dell'operatore DEREKO SRL e l'aggiudicazione non efficace a favore del concorrente SANT'ANGELO SRL e per l'effetto tutte le comunicazioni, in atti, relative al medesimo provvedimento;

Verificata, la sussistenza delle ragioni di pubblico interesse a base del predetto annullamento, rivenienti dalla presa d'atto dell'erronea esclusione della DEREKO srl e quindi del conseguenziale dovere della stazione appaltante di garantire un “giusto procedimento” di gara, assicurando, oltre il diritto di partecipazione degli interessati, che lo stesso sia svolto in maniera imparziale e trasparente, in ossequio ai principi che governano l'azione amministrativa richiamati nell'art.1, comma 1 della L. 241/1990;

Ritenuto, pertanto, di approvare i verbali di tutte le operazioni di gara n.1 del 17/07/2023 e n. 2 del 24/07/2023 limitatamente alle risultanze non oggetto di annullamento come da successivi verbali n. 3 del 06/11/2023 e n. 4 del 07/11/2023;

Ritenuto, quindi, di approvare la proposta di aggiudicazione di cui al verbale n. 4 del 07/11/2024 e per l'effetto di aggiudicare, ai sensi dell'art. 32 comma 5 del d.lgs. 50/2016, l'appalto in oggetto relativo all' *"intervento di adeguamento sismico del plesso scolastico "Bartolo di Terlizzi" in via Madonna delle Grazie – 2° C.D. "S. Giovanni Bosco", codice edificio 0720380473"*, CUP: I58C18000050002 CIG: 9918137193, in favore dell'operatore DE.RE.CO SRL (P. IVA 04006600714);

Dato atto che, in conformità delle disposizioni di legge, è stata completata positivamente, in capo all'operatore DE.RE.CO SRL, l'acquisizione dell'apposita documentazione per la verifica del possesso dei requisiti di ordine generale, di capacità economico-finanziaria e tecnico-organizzativa, richiesti dal bando di gara, nonché quella probatoria di regolarità fiscale e contributiva;

Evidenziato, pertanto, che l'aggiudicazione in favore dell'operatore DE.RE.CO. SRL è da intendersi efficace, ex art. 32 co.7 del D.Lgs.50/2016;

Vista la Legge 7 agosto 1990, n. 241 "Nuove norme in materia di procedimento amministrativo e di diritto di accesso ai documenti amministrativi" e ss.mm.ii.;

Visto il D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50 "*Codice dei contratti pubblici*";

Visto il D.Lgs. 31 marzo 2023, n.36 "*Codice dei contratti pubblici in attuazione dell'articolo 1 della legge 21 giugno 2022, n.78, recante delega del governo in materia di contratti pubblici*", con particolare riferimento alle disposizioni transitorie e finali di cui all'art. 226, in ordine all'applicabilità del D.Lgs. n. 50/2016 ai procedimenti in corso al 1° luglio 2013;

Dato atto che:

- il presente procedimento è avviato d'ufficio;
- il responsabile del procedimento è la sottoscritta Dirigente e il responsabile dell'istruttoria del presente provvedimento è la dott.ssa Anna Calabrese;
- per entrambi non sussiste alcun conflitto di interesse in merito alla fattispecie in argomento, ai sensi dell'art. 6 bis della L. 241/90 e ss.mm.ii. e degli artt.6, comma 2, e 7 del Codice di Comportamento dei dipendenti dell'Ente, e che gli stessi sono a conoscenza delle sanzioni penali in cui si incorre nel caso di dichiarazione mendace o contenente dati non più rispondenti a verità, come previsto dall'art.76 del D.P.R. n.445/2000 e ss.mm.ii.;
- è stata rispettata la regola della rotazione di cui PTPCT dell'Ente, compatibilmente con i profili professionali delle risorse umane in dotazione;

Visti:

- il D.Lgs. 267/2000;
- la L. 190/2012 e ss.mm.ii.;
- il D.Lgs.50/2016 e ss.mm.ii.;
- il D.P.R. n. 207/2010 per la parte vigente;
- lo Statuto dell'Ente;
- il D.Lgs.33/2013 e ss.mm.ii.;
- il vigente Regolamento di Contabilità;
- il vigente Piano Anticorruzione della Città Metropolitana di Bari;
- il D.L. 16 luglio 2020, n. 76 convertito in Legge 11 settembre 2020, n. 120;
- il D.L. 31 maggio 2021, n.77 convertito in Legge 29 luglio 2021, n. 108;
- il D.L. 27 gennaio 2022, n. 4 convertito in Legge 28 marzo 2022, n.25;

DETERMINA

per le motivazioni espresse in narrativa che qui di seguito si intendono integralmente assunte:

1. **di annullare** ex art. 21 nonies della L. 241/1990 la determinazione n. 4486 del 17/08/2023 nonchè i verbali n.1 del 17/07/2023 e n. 2 del 24/07/2023 limitatamente alle parti in cui è proposta l'esclusione del concorrente DEREKO srl e l'aggiudicazione in favore del concorrente SANT'ANGELO SRL, e per l'effetto tutte le comunicazioni, in atti, relative al medesimo provvedimento;
2. **di approvare** i verbali di tutte le operazioni di gara: n.1 del 17/07/2023 e n. 2 del 24/07/2023 limitatamente alle risultanze non oggetto di annullamento come da successivi verbali n. 3 del 06/11/2023 e n. 4 del 07/11/2023, agli atti del Servizio Stazione Unica Appaltante, che qui si intendono interamente richiamati, relativi all'espletamento della procedura in oggetto;
3. **di approvare** la proposta di aggiudicazione formulata nel verbale n. 4 del 07/11/2023 e pertanto, di aggiudicare la procedura negoziata senza bando di cui all'art. 63 del D.Lgs. 50/2016 ai sensi dell'art. 1, comma 2, lett. b) del DL 16 luglio 2020, n. 76 convertito in Legge 11 settembre 2020, n. 120, per l'affidamento dell'appalto relativo all' "*intervento di adeguamento sismico del plesso scolastico "Bartolo di Terlizzi" in via Madonna delle Grazie – 2° C.D. "S. Giovanni Bosco", codice edificio 0720380473*", CUP: I58C18000050002 CIG: 9918137193 in favore dell'operatore DEREKO SRL (P. IVA 04006600714), per l'importo di € 1.013.144,82 corrispondente ad un ribasso del 30,69%, oltre € 31.471,19 per costi legati all'attuazione delle misure di sicurezza non soggetti a ribasso, per un importo complessivo di **€ 1.044.616,01 oltre IVA**;
4. Di dare atto che è stata completata positivamente, in capo alla società DE.RE.CO SRL(P. IVA 04006600714) , l'acquisizione dell'apposita documentazione per la verifica del possesso dei requisiti di partecipazione in gara e, per l'effetto, l'aggiudicazione in favore del medesimo operatore economico è da intendersi efficace, ex art. 32 co.7 del D.Lgs.50/2016;
5. **di procedere** con gli adempimenti informativi secondo le disposizioni di cui al D. Lgs. 50/2016 concernenti gli obblighi di pubblicità dell'esito della presente procedura di affidamento;
6. **di procedere** con gli adempimenti informativi come da disposizioni di cui al D.Lgs. 50/2016 e del D.M. 2 dicembre 2016, concernenti gli obblighi di pubblicità dell'esito della presente procedura di affidamento;
7. **di approvare** lo schema di avviso di aggiudicazione, allegato al presente provvedimento;
8. **di dare atto** che ai sensi dell'art. 6 del protocollo d'intesa, è onere del Comune di Ruvo di Puglia riconoscere alla Città Metropolitana di Bari tutte le somme afferenti alla procedura di gara delegata, già impegnate con la predetta determinazione a contrarre n. 89 del 18/04/2023 come rettificata giuste D.D. n. 120 del 10/05/2023 e n. 189 del 22/06/2023;
9. **di disporre** la pubblicazione del presente atto sul sito istituzionale della Città Metropolitana di Bari Albo Pretorio e sezione "Amministrazione trasparente" ai sensi del D.lgs. 33/2013 e dell'art. 29 comma 1 del D.Lgs 50/2016;
10. **di notificare** il presente atto al RUP c/o Comune di Ruvo di Puglia.

Il Dirigente

Avv. Nunzia Positano