



Provincia di Benevento

Servizio Staff 2 - Appalti e Contratti - Assistenza Amministrativa
EELL - SUA

DETERMINAZIONE N. 1078 DEL 29/05/2024

OGGETTO: PROCEDURA APERTA DI GARA PER L'AFFIDAMENTO, PER CONTO DEL COMUNE DI SAN GIORGIO DEL SANNIO, DEI LAVORI DI SISTEMAZIONE E MESSA IN SICUREZZA DELLA STRADA COMUNALE S.GIOVANNI-CESINE. INTERVENTO FINANZIATO CON FONDI FSC 2 - PROVVEDIMENTO DI ADEGUAMENTO AL PARERE DI PRECONTENZIOSO DI CUI ALLA DELIBERA ANAC N. 215 DEL 23 APRILE 2024 -

CIG: A031CFC20E

IL DIRIGENTE AD INTERIM

PREMESSO CHE:

- in data 02/08/2016 è stata sottoscritta la convenzione tra la Provincia di Benevento e il Comune di San Giorgio del Sannio (BN) per lo svolgimento da parte della Provincia di Benevento delle funzioni di Stazione Unica Appaltante;
- in data 29/11/2023 il Comune di San Giorgio ha provveduto alla sottoscrizione della nuova Convenzione per lo svolgimento da parte della Provincia di Benevento delle funzioni di Stazione Unica Appaltante (S.U.A.);
- secondo quanto previsto all'art. 3 della suddetta convenzione, la Provincia, quale Stazione Unica Appaltante, tra l'altro, cura gli adempimenti relativi allo svolgimento della procedura di gara in tutte le sue fasi, pubblica il bando, svolge le funzioni di seggio di gara, completa la procedura inerente alla verifica del possesso dei requisiti di ordine generale e di capacità economico-finanziaria e tecnico-organizzativa e, da ultimo, inoltra copia integrale del fascicolo all'Ente aderente, ai fini degli atti consequenziali;
- ai sensi dell'art. 4 della suddetta convenzione, l'Ente aderente, tra l'altro, provvede all'aggiudicazione definitiva e alla stipula del contratto;

CONSIDERATO CHE:

- il Comune di San Giorgio del Sannio (BN) con Determinazione a contrarre Registro Generale n. 744 del 29/11/2023 (n.127 del 29/11/2023 del Registro di Settore), ha indetto procedura aperta di gara per l'affidamento dell'appalto dei lavori di sistemazione e messa in sicurezza della strada Comunale "S. Giovanni - Cesine", con il criterio con il criterio del prezzo più basso. ai sensi dell'art. 108, comma 2, lettera a) del D.Lgs. n. 36 del 2023, per un importo a base di gara di € 310.309,67 di cui € 6.800,02 per oneri della sicurezza, Iva esclusa;
- con determinazione n. 2486 del 12/12/2023 la S.U.A. ha stabilito di procedere all'affidamento dell'appalto in oggetto, per conto del Comune di San Giorgio del Sannio (BN), mediante procedura aperta ai sensi dell'art. 71 del D.Lgs n.36/2023, con il criterio del prezzo più basso, ai sensi dell'art. 108, del D.Lgs n.36/2023, per un importo a base di gara, di € 310.309,67 di cui € 6.800,02 per oneri della sicurezza, IVA esclusa;
- il bando di gara per l'affidamento dell'appalto in oggetto, prot. n. 0030625 del 13/12/2023, è stato pubblicato ai sensi di legge con scadenza del termine per la presentazione delle offerte in data 29/12/2023, ore 10:00;
- la procedura di gara si è svolta interamente per via telematica a mezzo di apposita piattaforma informatica di gestione delle gara attraverso il sistema informatico di e-procurement disponibile all'indirizzo web:<https://provincia-benevento.acquistitelematici.it>;

- secondo quanto prescritto nel disciplinare di gara, le operazioni di aggiudicazione prevedevano l'inversione procedimentale di cui all'art. 107, comma 3, del D.Lgs 36/2023, il quale dispone che le offerte economiche siano esaminate prima della verifica dell'idoneità degli offerenti;
- in particolare, il disciplinare di gara prevedeva che le attività inerenti all'esame e alla verifica dei requisiti di partecipazione venissero svolte dalla Stazione Appaltante, unicamente nei confronti del concorrente collocato al primo posto della graduatoria, in virtù dell'inversione procedimentale ai sensi dell'art. 107, comma 3, del Codice;
- secondo quanto previsto al punto 19 del disciplinare di gara, "L'appalto è aggiudicato in base al criterio del minor prezzo, ai sensi dell'art. 108, del Codice. Ai sensi dell'art. 54, comma 1, del D.Lgs. n. 36 del 2023, qualora il numero delle offerte sia pari o superiore a cinque, si procederà all'esclusione automatica delle offerte che presentano un ribasso pari o superiore alla soglia di anomalia individuata secondo il "METODO A", di cui all'Allegato II.2 del D.Lgs. n. 36 del 2023;
- nella seduta pubblica del 29/12/2023, il seggio di gara, come da verbale n. 1 di pari data, ha proceduto al calcolo della soglia di anomalia pari al 32,88833% e ha proposto l'aggiudicazione dell'appalto in oggetto alla Società LA.I.M.A. COSTRUZIONI S.R.L. con sede in Città di Castello, via Edison, fraz. San Secondo n. 51 (P. IVA 03467820613), che ha offerto lo sconto maggiore non anomalo pari al 32,789%;

DATO ATTO CHE nella seduta pubblica del 29/12/2023 il seggio di gara ha stabilito, inoltre, di escludere la Società PARTENIO COSTRUZIONI SRL e la Società SOCOS SRL ai sensi dell'art. 95 comma 1, lett.d) del D.Lgs.36/2023 avendo rilevato quanto segue:

- "a) la Società PARTENIO COSTRUZIONI SRL ha presentato offerta economica sottoscritta dal Legale rappresentante Marino Salvatore nato il 15/07/1980 con il ribasso offerto del 35,681%;*
- b) la busta virtuale "offerta economica" della Società SOCOS SRL contiene la medesima offerta economica di cui al punto a), sottoscritta dal Legale rappresentante della PARTENIO COSTRUZIONI SRL, Marino Salvatore nato il 15/07/1980 con il ribasso offerto del 35,681%;"*

DATO ATTO CHE con determinazione n. 2710 del 29/12/2023 la S.U.A. ha stabilito:

- *di approvare il verbale della seduta pubblica di gara n. 1 del 29/12/2023 relativo all'appalto in oggetto;*
- *di approvare la proposta di aggiudicazione in favore della Società LA.I.M.A. COSTRUZIONI S.R.L. con sede in Città di Castello, via Edison, fraz. San Secondo n. 51 (P. IVA 03467820613), il cui ribasso offerto del 32,789% è quello che si avvicina di più, per difetto alla soglia di anomalia del 32,88833%;*
- *di trasmettere copia del presente provvedimento unitamente a copia della documentazione di gara al Comune di San Giorgio del Sannio per la verifica dei requisiti di carattere generale e di carattere tecnico.- professionale della suddetta società ai fini dell'adozione dell'aggiudicazione definitiva e di ogni provvedimento consequenziale;*

DATO ATTO, INOLTRE, CHE:

- con nota prot. n. 857 del 12/01/2024, per le motivazioni ivi riportate, la S.U.A. ha comunicato alla Società PARTENIO COSTRUZIONI SRL l'esclusione dalla gara come da verbale del seggio di gara n. 1 del 29/12/2024;
- con nota assunta al protocollo di questo Ente al n. 1507 del 18/01/2024 la società PARTENIO COSTRUZIONI SRL ha comunicato, tra l'altro, di essersi "avvalsa dell'ausilio di un professionista esterno, a cui ha affidato la preparazione e il contestuale caricamento della gara sul relativo portale" ritenendo non dovuta l'esclusione dalla procedura di gara;
- in esito all'esame e valutazione della suddetta nota prot. n. 1507 del 18/01/2024, la S.U.A., con propria nota prot. n. 3994 del 13/02/2024, ha confermato l'esclusione dalla gara della suddetta Società, richiedendo, altresì, alla stessa di trasmettere relazione descrittiva, con indicazione dei dati identificativi (dati anagrafici, sede, indirizzo, Codice fiscale) del professionista incaricato della preparazione e del caricamento della documentazione di gara e/o ulteriore documentazione utile a comprova dell'espletamento dell'incarico di cui trattasi (copia di eventuale contratto di servizio, eventuale corrispondenza intercorsa etc.);
- con nota assunta al protocollo di questo Ente al n. 4524 del 20/02/2024 la suddetta società PARTENIO COSTRUZIONI SRL ha trasmesso alla S.U.A. copia di atto a comprova di accordo sottoscritto con professionista esterno, a conferma che l'esclusione dalla procedura di gara non sia dovuta;

DATO ATTO, ALTRESÌ, CHE:

- con nota prot. n. 861 del 12/01/2024, per le motivazioni ivi riportate, la S.U.A. ha comunicato alla Società SOCOS SRL l'esclusione dalla gara come da verbale del seggio di gara n. 1 del 29/12/2024;
- con nota assunta al protocollo di questo Ente al n. 1323 del 17/01/2024 la società SOCOS SRL ha comunicato, tra l'altro, di essersi *“avvalsa di un soggetto esterno il quale svolge la medesima attività anche per altre Società”* sostenendo l'insussistenza di qualsiasi addebito in capo alla stessa;
- in esito all'esame e valutazione della suddetta nota prot. n. 1323 del 17/01/2024, la S.U.A. con propria nota prot. n. 3989 del 13/02/2024, ha confermato l'esclusione dalla gara della suddetta Società, richiedendo, altresì, alla stessa di trasmettere a questo Ente relazione descrittiva, con indicazione dei dati identificativi (dati anagrafici, sede, indirizzo, Codice fiscale) del professionista incaricato della preparazione e del caricamento della documentazione di gara e/o ulteriore documentazione utile a comprova dell'espletamento dell'incarico di cui trattasi (copia di eventuale contratto di servizio, eventuale corrispondenza intercorsa etc.);
- con nota assunta al protocollo di questa Ente al n. 4516 del 20/02/2024 la suddetta Società SOCOS SRL ha trasmesso alla Provincia di Benevento copia di atto a comprova di accordo sottoscritto con professionista esterno, a conferma dell'insussistenza di qualsiasi addebito in capo alla stessa;

CONSIDERATO CHE, al fine di assumere una decisione definitiva sull'esclusione della società PARTENIO COSTRUZIONI SRL e sull'eventuale adozione dei provvedimenti consequenziali riguardo entrambe le imprese escluse, questa Stazione Unica Appaltante ha provveduto a richiedere parere di precontenzioso all'ANAC ai sensi dell'art. 220, comma 1, del D.Lgs. n. 36 del 2023;

DATO ATTO CHE:

- con nota prot. n. 0006095 del 07/03/2024, la S.U.A. ha trasmesso all'ANAC istanza di parere di precontenzioso, ai sensi dell'art. 220, comma 1, del D.Lgs. n. 36 del 2023 e del Regolamento ANAC in materia di precontenzioso, approvato con Delibera ANAC n. 267 del 20 giugno 2023;
- in particolare, con l'istanza di cui al punto precedente, la S.U.A. ha chiesto all'ANAC *“di conoscere se sia conforme alla normativa vigente l'esclusione della società Partenio Costruzioni da parte della Stazione Unica Appaltante della Provincia di Benevento ai sensi dell'art. 95, comma 1, lettera d) del D.Lgs. n. 36 del 2023, nonché la possibile adozione da parte della Stazione Appaltante dei provvedimenti consequenziali di legge, alla luce di quanto dichiarato dalle imprese alla richiesta di chiarimenti”*;
- con propria nota prot. n. 0052810 del 06/05/2024, assunta al protocollo di questo Ente al n. 0011641 del 07/05/2024, l'ANAC ha trasmesso la Delibera n. 215 del 23 aprile 2024, con cui la stessa, ha ritenuto che, *“l'esclusione dalla procedura di gara della Società Partenio Costruzioni s.r.l. non sia conforme alle disposizioni di cui all'art. 95, comma 1, lettera d) del D.Lgs. n. 36 del 2023 e che, pertanto, non possano essere adottati i consequenziali provvedimenti di legge”*;
- con la nota prot. n. 0052810 del 06/05/2024 di cui al precedente punto, l'ANAC ha, altresì, richiesto alla S.U.A. di farle conoscere le proprie determinazioni conseguenti al parere di precontenzioso;
- con nota prot. n. 0012735 del 17/05/2024, la S.U.A. ha comunicato all'ANAC la propria decisione di adeguarsi al suddetto parere con impegno a trasmettere apposito provvedimento di adeguamento entro il termine di trenta giorni;

RITENUTO, pertanto, di dover provvedere, in autotutela, all'annullamento dell'esclusione dalla gara della Società PARTENIO COSTRUZIONI S.R.L., disposta con verbale n. 1 del 29/12/2024;

CONSIDERATO CHE l'art.108, comma 12 del D.Lgs. 36/2023, dispone che : *“Ogni variazione che intervenga, anche in conseguenza di una pronuncia giurisdizionale, **successivamente al provvedimento di aggiudicazione**, tenendo anche conto dell'eventuale inversione procedimentale, non è rilevante ai fini del calcolo di medie nella procedura, né per l'individuazione della soglia di anomalia delle offerte, eventualmente stabilita nei documenti di gara, e non produce conseguenze sui procedimenti relativi agli altri lotti della medesima gara.”*

CONSIDERATO CHE:

- ai sensi dell'art.17, comma 5 del Codice la S.U.A., in qualità di Ente deputato alla valutazione delle offerte, ha approvato la proposta di aggiudicazione con determinazione n. 2710 del 29/12/2023;
- ai sensi dell'art.4 della Convenzione sottoscritta tra la S.U.A. e il Comune di San Giorgio del Sannio (BN) è il suddetto Comune l'Ente deputato a disporre l'aggiudicazione definitiva nonchè la successiva stipula del contratto;

- alla data odierna non risulta adottato da parte del suddetto Comune il provvedimento di aggiudicazione che ai sensi dell'articolo 108, comma 12, costituisce “il limite ultimo per la modifica della soglia di anomalia” ammettendo “la variazione che intervenga prima di quel momento” (Ordinanza TAR Napoli n. 3280/2024)

RITENUTO, PERTANTO, necessario dover procedere alla rideterminazione della soglia di anomalia nel corso di apposita seduta pubblica, conseguente alla riammissione alla gara della Società PARTENIO COSTRUZIONI SRL;

VISTI:

- il TUEL approvato con D.Lgs. n.267 del 18/08/2000;
- lo Statuto della Provincia di Benevento;
- il D.Lgs. n.36/2023;
- il vigente Regolamento sull'Ordinamento dei Servizi e degli Uffici della Provincia di Benevento

VISTE le Deliberazioni del Consiglio Provinciale:

1. n.18 del 29.06.2023 “*Deliberazione del Consiglio Provinciale n.13 del 22.06.2023:Rendiconto dell'esercizio Finanziario 2022. Approvazione definitiva ex art.1co.55 L.56/2014*”.
2. n.37 del 18.12.2023: “*DOCUMENTO UNICO DI PROGRAMMAZIONE (DUP) di cui all'art.170, comma1, D.Lgs.n.267/2000 – Periodo 2024/2026 e relativi allegati Programma Triennale lavori pubblici, Programmazione del fabbisogno del Personale, Programma triennale acquisto forniture e servizi e il Piano delle Alienazioni e Valorizzazioni immobiliari. APPROVAZIONE DEFINITIVA*”.
3. n.38 del 18.12.2023: “*Schema di Bilancio di Previsione per il triennio 2024-2026 e relativi allegati ai sensi dell'art.174 del D.Lgs.n.267/2000 e degli artt. 11 e 18-bis del D.Lgs. n. 118/2011. APPROVAZIONE DEFINITIVA*”.

VISTE le Deliberazioni Presidenziali:

4. n.94 del 06.04.2023 con la quale è stata approvata una revisione della macrostruttura organizzativa dell'Ente, che individua e definisce la struttura fondamentale dell'Ente nell'Organigramma e Funzionigramma;
5. n.122 del 09/05/2023 con al quale è stata rinviata al 01.07.2023 l'entrata in vigore dell'assetto organizzativo dell'Ente approvata con DP 94/2023;
6. n. 115 del 16.04.2024 di approvazione definitiva del Piano Integrato di Attività e Organizzazione (PIAO) 2023/2025 - decreto legge 9 giugno 2021, n. 80, convertito, con modificazioni, in legge 6 agosto 2021, n. 113;
7. n.33 del 01.02.2024 avente ad oggetto “Approvazione Piano Esecutivo di Gestione 2024/2026 (art.169 D.Lgs.267/2000)

VISTO il Decreto Presidenziale n. 102 del 04/07/2023 di conferimento incarico dirigenziale ad interim del Servizio di Staff 2 “Appalti e Contratti – Assistenza Amministrativa EE.LL. SUA, all'arch. Giancarlo Corsano;

ATTESA la propria competenza ai sensi dell'articolo 107 del D.Lgs. 18.8.2000, n.267 e s.m.i.;

ATTESTATA la regolarità tecnica del presente atto ai sensi dell'art. 147-bis del D.lgs n. 267/2000 e s.m.i.

DATO ATTO che non sussiste obbligo di astensione nel caso di specie ai sensi del Piano per la Prevenzione della Corruzione e per la Trasparenza Triennio 2024/2026 adottato, quale sez. 2 – sottosezione 2.3 del PIAO 2024/2026, con Delibera Presidenziale n. 32/2024

D E T E R M I N A

1. **di annullare**, in autotutela, l'esclusione dalla gara della Società PARTENIO COSTRUZIONI s.r.l., isposta con verbale n. 1 del 29/12/2023 in adeguamento al parere di precontenzioso di cui alla Delibera ANAC n. 215 del 23 aprile 2024;
2. **di confermare** l'esclusione dalla gara della società SO.COS. s.r.l., senza adottare ulteriori provvedimenti consequenziali, per le medesime motivazioni contenute nel suddetto parere ANAC di cui alla Delibera ANAC n. 215 del 23 aprile 2024;
3. **di notificare** tramite pec il presente atto:

- all'ANAC - pec: **protocollo@pec.anticorruzione.it**
 - alla Società PARTENIO COSTRUZIONI s.r.l., - pec: **parteniocostruzioni@legalmail.it**
 - alla società SO.COS. s.r.l. - pec : **socosimpresa@legalmail.it**
 - al Comune di San Giorgio del Sannio - pec: **protocollogsgs@pec.cstsannio.it**
4. **di convocare** apposita seduta pubblica per la rideterminazione della soglia di anomalia e della conseguente graduatoria di gara a seguito della riammissione della società PARTENIO COSTRUZIONI s.r.l.;
5. **di dare atto** che la presente determinazione sarà pubblicata sul sito internet della Provincia, all'Albo Pretorio on line, così come previsto dall'art. 32, comma 1, della Legge 18/06/2009 n. 69.

II RUP

f.to (Dott. Augusto Travaglione)

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO EQ

f.to (Dott. Augusto Travaglione)

IL DIRIGENTE AD INTERIM

f.to (Arch. Giancarlo Corsano)

