

DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE

OGGETTO: PROCEDURA APERTA PER LA REALIZZAZIONE DEL PROGETTO SI-PROIMI CATEGORIA ORDINARI COD.1051 PER L'INDIVIDUAZIONE DI UN SOGGETTO ATTUATORE – REVOCA IN AUTOTUTELA DELLA PROCEDURA.

Regolarmente convocata per oggi venticinque del mese di settembre dell'anno duemilaventidue alle ore 18:00 sono presenti i seguenti componenti la Giunta Comunale:

<i>MAGNAFICO FERNANDO</i>	<i>SINDACO – PRESIDENTE</i>
<i>MARROCCO SEVERINO</i>	<i>VICE SINDACO</i>
<i>MARROCCO EMILIA</i>	<i>ASSESSORE</i>
<i>MASTROBATTISTA FRANCA</i>	<i>ASSESSORE</i>
<i>PANNOZZO GIULIO</i>	<i>ASSESSORE</i>

Presente	Assente
SI	
SI	
SI	
	SI
SI	

Partecipa il Segretario Comunale Dott.ssa Maria Pia Fiore;

Essendo legale il numero degli intervenuti, assume la presidenza il **Sindaco Fernando Magnafico** che dichiara aperta la seduta per la trattazione dell'oggetto sopra indicato.

Si allontana dall'aula perché interessato all'argomento l'Assessore _____

LA GIUNTA COMUNALE

PREMESSO CHE:

- con Decreto del Ministero dell'Interno del 10 agosto 2020 sono stati autorizzati alla prosecuzione e finanziati i progetti in scadenza al 31.12.2020, per il periodo dal 1 gennaio 2021 al 30 giugno 2023, tra i quali il progetto n. 1051 CAT. ORDINARI;
- con Delibera di Giunta n. 107 dell'8.10.2020 è stato dato atto di indirizzo affinché l'Ente si doti di un Ente attuatore del progetto SIPROIMI catord progetto n. 1051;
- con decreto n. 8650 del 14.10.2020 il Sindaco di Lenola *"PRESO ATTO **chel'iter procedurale in corso di definizione per l'individuazione del Responsabile del settore Affari Generali (Responsabile del servizio di cui al bando di gara)** ai sensi dell'art. 110 del D Lgs 267/2000 non è ancora completato"* e *"CONSIDERATO che si rende necessario procedere alla nomina del RUP per gli adempimenti di cui in oggetto"* nomina come Responsabile Unico del Procedimento - RUP - l'Ing. Pietro D'Orazio, Responsabile dell' Area "2" Territorio e Ambiente dell'Ufficio Unico Intercomunale dei Comuni di Campodimele, Sperlonga e Lenola;
- con Determinazione n. 195/2020 dell'Area Urbanistica, il RUP affidava all'Avv. Toni De Simone, l'incarico di supporto per le attività di predisposizione del bando di gara;
- con Determinazione n. 205 del 6.11.2020 (determina a contrarre) veniva avviato il procedimento relativo alla procedura telematica aperta per la realizzazione del progetto SIPROIMI cat. Ord. per il periodo 01.1.2021 al 30.06.2023;
- con la stessa determinazione si approvava schema di bando di gara, disciplinare di gara e capitolato speciale del bando;
- con Delibera di G.C. n. 124/2020 si aderiva all'associazione ASMEL al fine di potersi avvalere di piattaforma telematica per l'espletamento della procedura di gara;
- in data 05.03.2021 è stato pubblicato il bando di gara avente ad oggetto *"PROCEDURA APERTA PER LA REALIZZAZIONE DEL PROGETTO SIPROIMI CATEGORIA ORDINARI CODICE PROGETTO N. 1051 PR-1 INDIVIDUAZIONE SOGGETTO ATTUATORE PER IL PERIODO DAL 01.06.2021 AL 30.06.2023"*;
- con Determinazione n. 63/2021 l'ing. Pietro D'Orazio nomina la Commissione di gara nelle persone dell'Ing. Luigi Massaro, dell'Ing. Pasquale Parolisi e del Geom. Raffaele Conte;
- in data 22.6.2021 Commissione di gara termina il proprio lavoro, determina la graduatoria della gara e comunica al RUP la proposta di aggiudicazione della gara alla *"ALBA"* Cooperativa Sociale ONLUS;

CONSIDERATO CHE

Ad oggi la gara non si è ancora conclusa, non essendo stato ancora emesso il provvedimento di aggiudicazione da parte del Responsabile del Servizio AA. GG. per vicende interne alla gara stessa, del tutto legittime di seguito riportate:

- In data 24.06.2021 la Società Cooperativa Sociale *"L'Aquilone"*, terza classificata nella graduatoria depositata dalla Commissione di Gara il 22.6.2021, ha presentato richiesta di accesso agli atti di gara ex art. 22 e seg. Della L. 241/90.
- Ottenuta la relativa autorizzazione ed avendo estratto copia degli atti richiesti, con nota prot. 6555 del 20.07.2021 la Società Cooperativa Sociale *L'Aquilone* ha presentato istanza di revisione delle valutazioni e conclusioni della Commissione di gara.

- La Commissione di Gara esamina l'istanza di revisione nella seduta del 29.7.2021 con il Verbale n. 7 nel quale non accoglie le osservazioni avanzate dalla Cooperativa "L'Aquilone", conferma i punteggi dati in precedenza e rimanda al RUP per l'eventuale conferma.
- Considerate non esaustive le risposte date dalla Commissione di Gara alle osservazioni dell'Aquilone, in data 22.10.2021 è stata presentata dal RUP all'ANAC una istanza di parere precontenzioso (reiterata a firma del Sindaco, soggetto a ciò legittimato in data 8 novembre 2021) con cui il Comune di Lenola n.q. di Stazione Appaltante chiedeva di esprimersi in merito alle questioni controversie avanzate dalla Cooperativa L'Aquilone, in particolare sulla attribuzione dei punteggi effettuata dalla Commissione di gara relativi ai punti C1 - C2 e D dell'offerta tecnica;
- Con PEC dell'11.11.2021 l'ANAC dava facoltà ai partecipanti alla gara di inviare eventuali memorie sui punti oggetto della procedura di precontenzioso;
- Con Delibera n. 792 del 6 dicembre 2021 l'Autorità Nazionale Anticorruzione esprimeva parere in merito, disponendo:
 1. *ove emergano discordanze fra quanto dichiarato in offerta e quanto dichiarato nei curricula dei singoli operatori, e dunque sussistano contraddizioni fra più dichiarazioni rese dal medesimo concorrente, la commissione di gara ha l'onere di chiedere gli idonei chiarimenti al fine di non incorrere in un vizio di illogicità e contraddittorietà del proprio operato;*
 2. *l'asserita erroneità e illogicità nell'attribuzione dei punteggi relativi ai servizi aggiuntivi non risulta dimostrata nel caso di specie.*
- Con verbale di gara la Commissione Giudicatrice disponeva di chiedere ulteriori chiarimenti alla Cooperativa Alba sui curricula degli operatori, per verificare quanto richiesto dall'ANAC;
- In data 21.03.2022 la Cooperativa ALBA depositava l'apposito Modello nel quale riportava il nome degli operatori interni già indicati nella offerta, senza però allegare i relativi curricula;
- Successivamente la Commissione di gara recepisce quanto comunicato dalla Cooperativa ALBA e conferma la graduatoria risultante nel verbale n. 7 del 11.6.2021;
- In data 03.06.2022 il RUP, con determina n. 125, ha approvato i verbali di gara con la proposta di aggiudicazione dell'appalto in favore della "Alba Società Cooperativa Onlus". Nella determina predetta l'Ing. D'Orazio dava atto che l'aggiudicazione sarebbe diventata definitiva a seguito della verifica dei requisiti di legge da effettuarsi da parte del responsabile del Servizio preposto Area Affari Generali;
- In data 08.07.2022 l'Ing. D'Orazio n.q. di RUP ha trasmesso al Responsabile AA.GG. gli atti di gara per l'istruttoria n.q. di Responsabile del Servizio;
- In data 19.07.2022 il Responsabile del Servizio AA. GG. chiede alla G. C. la nomina di un esperto per la produzione di un parere legale in relazione a tre macroquesiti fondamentali emersi nella istruttoria della pratica, e precisamente:
 1. *Se è stata correttamente eseguita la procedura disposta dall'ANAC con Delibera 792 del 06.12.2022, in particolare "ove emergano discordanze fra quanto dichiarato in offerta e quanto dichiarato nei curricula dei singoli operatori, e dunque sussistano contraddizioni fra più dichiarazioni rese dal medesimo concorrente, la commissione di gara ha l'onere di chiedere gli idonei chiarimenti al fine di non incorrere in un vizio di illogicità e contraddittorietà del proprio operato;"*
 2. *Se lo scrivente in qualità di responsabile del servizio in sede di controllo, successivo all'aggiudicazione provvisoria, debba verificare il rispetto della disposizione di cui*

all'articolo 95 comma 10 del D.lgs n. 50 del 2016, ed in caso di riscontro di offerta anomala se debba dar corso al procedimento per la verifica di congruità;

3. In caso di aggiudicazione definitiva, quale importo dovrà essere oggetto del contratto di affidamento, in funzione del protrarsi della procedura di gara con conseguente gestione urgente e necessaria delle risorse del piano finanziario fino alla data odierna.
- La G.C. con delibera n. 82/2022 dà l'incarico all'avv. Toni De Simone di produrre un parere legale sulle questioni rilevate dal Responsabile del Servizio AA. GG.
- In data 10.08.2022 l'avv. Toni De Simone deposita il parere legale richiesto dalla G.C.

Quindi il protrarsi della procedura di gara è stato dovuto esclusivamente al succedersi di tutte le vicende sopra analiticamente indicate.

CONSIDERATO ALTRESI' CHE

dal parere legale trasmesso dall'Avv. Toni De Simone con nota prot. 7012 del 11.08.2022 emergono le seguenti criticità:

1. In riferimento al quesito n.1 si specifica che, in seguito a richiesta di parere ANAC e successiva risposta con indicazioni fornite dalla medesima autorità sul procedimento da seguire, nel caso di specie la risposta ai chiarimenti richiesti dalla Commissione si è palesemente tradotta in una integrazione dell'offerta tecnica con l'aggiunta di voci non previste originariamente, in caso di futura aggiudicazione ed in caso di impugnazione, la medesima è esposta al rischio di annullamento giurisdizionale in ragione delle integrazioni dell'offerta effettuate in sede di contraddittorio in luogo di semplici chiarimenti;
Si aggiunga inoltre a quanto dedotto dall'avv. De Simone che nei chiarimenti forniti ai partecipanti alla gara il 17.3.2021 era espressamente specificato che per il personale inserito nella proposta tecnica non era sufficiente indicare la qualifica e l'esperienza, ma era necessario "allegare anche i curricula".

2. Dall'esame della risposta al secondo quesito è invece emerso la concreta possibilità di una Anomalia relativamente ai costi della manodopera indicata in rapporto alla percentuale massima prevista dell'importo annuale.
Infatti nel caso di specie, essendo il SAI CAT.ORDINARI un progetto Ministeriale, lo stesso è vincolato al rispetto del cd. PIANO FINANZIARIO (documento formato da diverse "voci spesa" ripartite e distinte da codici alfanumerici, ognuna delle quali prevede un "tetto massimo" relativamente agli importi indicati, che vanno poi rispettati in sede di attuazione.
Il suddetto Piano Finanziario è stato pubblicato e messo a disposizione degli operatori partecipanti alla procedura di affidamento del servizio. In particolare, la Macrovoce A denominata "Costi del personale" prevede come parametro il limite del 40% del costo totale di progetto.
La cooperativa "Alba Società Cooperativa Onlus" in sede di offerta nella sezione relativa all'equipe multidisciplinare (criterio C) ha indicato le seguenti figure professionali: a) coordinatore (con 21 ore settimana - contratto); b) assistente sociale (con 18 ore settimana - contratto); c) educatore (con 18 ore settimana - contratto); d) n. 03 operatori diurni (con 38 ore cadauno settimana); e) n. 03 operatori notturni (con 38 ore cadauno settimana); f) psicologo (con 18 ore settimana - contratto); g) mediatore (con 30 ore settimana - contratto); h) operatore legale (con 10 ore settimana - contratto); i) insegnante di italiano (con 20 ore settimana - contratto). Il tutto per complessivi n. 13 operatori il cui costo potrebbe non rientrare nella spesa massima del personale indicata nel quadro economico allegato agli atti di gara in euro 125.600,35 complessivi annui (40% di € 316.304,23), integrando così una Anomalia

Tra l'altro per lo svolgimento del progetto secondo le prescrizioni impartite dal bando è sufficiente un numero di operatori notevolmente inferiore a quello offerto. Invero il progetto oggi in corso di svolgimento è attuato con 8 unità di personale e con impiego di ore notevolmente inferiore a quello offerto.

- Inoltre dall'esame degli atti di gara emergono dubbi anche sulla legittimità dell'atto di nomina della Commissione di Gara emesso dall'Ing. Pietro D'Orazio che nella procedura era

stato nominato RUP, non Responsabile del Servizio. Tale qualifica infatti gli competeva quale Responsabile dell'Area Tecnica - Urbanistica, non del Servizio Affari Generali nella cui competenza ricadeva l'oggetto della gara. E il Responsabile del Servizio Affari Generali era il Sindaco a cui quindi avrebbe dovuto spettare di emettere il decreto di nomina della Commissione di Gara, secondo quanto previsto dal comma 12 dell'art. 216 del D. Lgs. 50/2016, ancora in vigore a seguito di quanto previsto nell'art. 1 della L. 55/2019: *"Fino all'adozione della disciplina in materia di iscrizione all'Albo di cui all'art. 78, la commissione giudicatrice continua ad essere nominata dall'organo della stazione appaltante competente ad effettuare la scelta del soggetto affidatario del contratto"*, quindi il Responsabile del servizio Affari Generali RICHIAMATO l'art. 22 , lettera h) comma 1 del Bando e Disciplinare di Gara: *"Riserva di aggiudicazione: la stazione appaltante si riserva, senza alcun diritto degli offerenti a rimborso spese o indennità di alcun genere, di differire, spostare o revocare il presente procedimento di gara"*;

PRESO ATTO CHE l'Amministrazione conserva il potere di ritirare in autotutela la procedura di gara in presenza di vizi dell'intera procedura, ovvero a fronte di motivi di interesse pubblico tali da rendere inopportuna, o anche solo da sconsigliare, la prosecuzione della gara, dovendo tener conto delle preminenti ragioni di salvaguardia del pubblico interesse (Cons Stato, Sez. V, 9 novembre 2018, n. 6323 e relativa giurisprudenza);

ATTESO CHE nelle more dell'espletamento della procedura sopra descritta e onde evitare un pregiudizio alla continuazione del progetto, dovuto al fatto che trattandosi di prosecuzione i beneficiari erano già presenti all'interno delle strutture, si è reso necessario dover garantire la continuazione dello stesso in ottemperanza a quanto previsto nel Manuale Unico di Rendicontazione e Manuale Unico di Accoglienza, nonché in adempimento a quanto disposto nelle visite ispettive Ministeriali e nei successivi Follow-Up. Ovviamente con la gestione urgente e necessaria effettuata fino alla data odierna le risorse di cui al Piano Finanziario Preventivo presentato sulla piattaforma ministeriale e finanziate dal Fondo Nazionale per le Politiche ed i Servizi dell'Asilo (FNPSA), approvate dal Ministero dell'Interno, sono state utilizzate e rendicontate al Ministero stesso.

La forzata gestione diretta del progetto per le vicende sopra dettagliatamente elencate, protrattasi ormai per 21 mesi sui 30 previsti del bando, ha di fatto vanificato le ragioni di interesse pubblico che avevano indotto la Giunta Comunale ad adottare la delibera n. 107/2020 per dotarsi di un ente attuatore per la Gestione del progetto SIPROIMI per il periodo dal 1.1.2021 al 30.6.2023, anche perché è stata superata la quiescenza di personale che avevano indotto ad adottare la delibera.

Alla luce di tutto quanto sopra esposto, si ritiene che sussistano sia potenziali vizi dell'intera procedura, sia validi motivi di interesse pubblico che sconsigliano la prosecuzione della gara e giustificano ampiamente il potere di ritirare in autotutela il bando e le singole operazioni di gara fin qui svolte, essendoci tutti i presupposti che consentono all'Amministrazione Comunale di continuare la gestione diretta del progetto SIPROIMI per i restanti 9 mesi di durata dello stesso.

VISTO il D.Lgs. n. 267/2000 e lo Statuto Comunale,

Con voto unanime

DELIBERA

1. Di revocare in autotela , ai sensi dell'art. 32 comma 8 del D.Lgs. 50/2016 e dell'art. 22 , lettera h) comma 1 del Bando e Disciplinare di Gara, la “PROCEDURA APERTA PER LA REALIZZAZIONE DEL PROGETTO SIPROIMI CATEGORIA ORDINARI CODICE PROGETTO N. 1051 PR-1 INDIVIDUAZIONE SOGGETTO ATTUATORE PER IL PERIODO DAL 01.06.2021 AL 30.06.2023.”;
2. Di dichiarare l'immediata eseguibilità dell'atto ai sensi dell'art. 134, comma 4, del D.Lgs n. 267/2000.

Letto e approvato

IL SINDACO

F.to FERNANDO MAGNAFICO

IL SEGRETARIO CAPO

F.to MARIA PIA FIORE

Per copia conforme ad uso amministrativo

Lì, 25 SETTEMBRE 2022

IL SEGRETARIO CAPO

MARIA PIA FIORE



Maria Pia Fiore

Si certifica che la presente deliberazione è pubblicata all'Albo Pretorio n. 882 del Comune il 27 SET 2022 e vi resterà per 15 giorni consecutivi.

Lì, 27 SET 2022

IL SEGRETARIO CAPO

F.to MARIA PIA FIORE

Esecutiva ai sensi dell'art. 134 D.Lgs. n. 267 del 18.8.2000

Lì, 25 SETTEMBRE 2022

IL SEGRETARIO CAPO

F.to MARIA PIA FIORE

Si esprime parere di regolarità tecnica ex art. 49 D.Lgs. 267/2000:

Lì, 25 SETTEMBRE 2022

IL RESPONSABILE

F.to MASSIMILIANO MASTROBATTISTA

Si esprime parere di regolarità contabile ex art. 49 D.Lgs. 267/2000:

Lì, 25 SETTEMBRE 2022

IL RESPONSABILE

F.to ~~ASSUNTA ROSATO~~

Si esprime parere di conformità ex art. 97 D.Lgs. 267/2000

Lì,

IL RESPONSABILE