



# Comune di Gardone Riviera

Provincia di Brescia

Piazza Scarpetta n.1 - 25083 – Gardone Riviera – Tel. 0365.294620 Fax: 0365.22122  
<http://www.comune.gardoneriviera.bs.it> e-mail: [lavori\\_pubblici@comune.gardoneriviera.bs.it](mailto:lavori_pubblici@comune.gardoneriviera.bs.it)

prot. n. 1587 in data 20 febbraio 2019

Inviata mezzo pec certificata

Spett.li ditte

**Oggetto: Appalto dei lavori di Adeguamento sistema di raccolta acque bianche e collettamento a lago lungo la strada statale 45 bis dal km 72+600 al km 73+000 – II lotto:**

- **COMUNICAZIONE DI ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA DELLA PROCEDURA DI GARA .**

Con la presente si comunica che la procedura di gara per l'affidamento dei lavori in oggetto è stata annullata in autotutela con determinazione del Responsabile Area Tecnica n.54 r.g. del 20 febbraio 2019 per le motivazioni ivi indicate alle quali integralmente si rinvia.

In allegato si rimette il provvedimento di annullamento della procedura in oggetto.

Tanto si comunica per dovere d'ufficio e agli effetti di legge.

Il Responsabile dell'Area Tecnica  
(geom. Giacomo Frigerio)







# COMUNE DI GARDONE RIVIERA

Provincia di Brescia

COPIA

## AREA TECNICA

DETERMINAZIONE *DEL RESPONSABILE*

N. 54 /R.G. DEL 20-02-2019

PROGRESSIVO N. 11 - AREA TECNICA

**OGGETTO: DET.N. 54 R.G. - Lavori di adeguamento sistema di raccolta acque bianche e collettamento a lago lungo la strada statale 45 bis dal km 72+600 al km 73+000 II lotto : ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA DELLA PROCEDURA DI GARA.CUP B85H17000090004 - CIG 7653972182**

IMPORTO: €  
CIG:7653972182

**AREA TECNICA**

**DETERMINAZIONE N. 54 DEL 20-02-2019**

**OGGETTO: Lavori di adeguamento sistema di raccolta acque bianche e collettamento a lago lungo la strada statale 45 bis dal km 72+600 al km 73+000 II lotto : ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA DELLA PROCEDURA DI GARA.CUP B85H17000090004**

**IL RESPONSABILE DELL'AREA TECNICA**

VISTO il decreto sindacale n. 2/2019 in data 7 gennaio 2019, con il quale il Sindaco ha nominato il responsabile dell'area tecnica ai sensi del D. Lgs. 18 agosto 2000, n. 267;

RICHIAMATA la deliberazione n. 1 assunta dalla Giunta comunale nella seduta del 10 gennaio 2019 avente per oggetto "Esercizio provvisorio anno 2019. Conferma indirizzi per la gestione ordinaria di cui agli obiettivi assegnati con il Piano Esecutivo di Gestione (P.E.G.) per l'esercizio finanziario 2018/2020 approvato con deliberazione della Giunta comunale n. 56 del 12 marzo 2018";

PRESO ATTO che è stato prorogato al 31 marzo 2019 il termine per l'approvazione del bilancio di previsione 2019/2021;

VISTO il vigente "regolamento comunale di contabilità";

VISTO l'art. 107 del D.Lgs. 18 agosto 2000, n. 267;

PREMESSO che:

- con deliberazione n.274 del 10 agosto 2018 la Giunta Comunale ha approvato il progetto "definitivo-esecutivo" relativo ai lavori di "Adeguamento sistema di raccolta acque bianche e collettamento a lago lungo la strada statale 45 bis dal km 72+600 al km 73+000 – II lotto" predisposto dall'ing. Gian Pietro Avanzi con studio a Gavardo, per un importo complessivo di € 133.000,00, di cui € 103.589,60 per lavori a base d'asta, (compresi € 800,00 per oneri della sicurezza) ed € 29.410,40 per somme a disposizione dell'Amministrazione comunale;
- con propria determinazione n.274 r.g. assunta in data 10 ottobre 2018 è stato stabilito di avviare la procedura di gara per l'affidamento dei lavori di che trattasi tramite l'utilizzo del mercato elettronico ai sensi dell'art. 328 del reg. DPR 207/2010 con la modalità di "procedura negoziata senza pubblicazione di un bando" ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett.b), del D.Lgs. n. 50/2016, tramite l'utilizzo della piattaforma di e-procurement Sintel sul sito [www.arca.regione.lombardia.it](http://www.arca.regione.lombardia.it);

PRESO ATTO che:

- in data 15 ottobre 2018 è stata indetta richiesta d'offerta con la modalità di "procedura negoziata senza pubblicazione di un bando" sul portale ARCA Sintel di Regione Lombardia per l'affidamento in appalto dei lavori di "Adeguamento sistema di raccolta acque bianche e collettamento a lago lungo la strada statale 45 bis dal km 72+600 al km 73+000 – II lotto", con aggiudicazione a favore della migliore offerta, determinata applicando il criterio del minor prezzo sull'importo totale posto a base di gara al netto degli oneri della sicurezza, ai sensi dell'art. 95 comma 4 lettera a) del D.Lgs. 50/2016, con

i ricorsi alla procedura dell'art. 36, comma 2, lett.b), del D.Lgs. n. 50/2016.; importo complessivo dei lavori pari ad € 103.589,60 di cui € 102.789,60 per lavori ed € 800,00 per oneri della sicurezza;

**RICHIAMATI:**

- l'art. 29, co. 1, D.Lgs. 50/2016 s.m.i che stabilisce: *«Al fine di consentire l'eventuale proposizione del ricorso ai sensi dell'art. 120, comma 2-bis, del Codice del processo amministrativo, sono altresì pubblicati, nei successivi due giorni dalla data di adozione dei relativi atti, il provvedimento che determina le esclusioni dalla procedura di affidamento e le ammissioni all'esito della verifica della documentazione attestante l'assenza dei motivi di esclusione di cui all'art. 80, nonché la sussistenza dei requisiti economico-finanziari e tecnico-professionali. Entro il medesimo termine di due giorni è dato avviso ai candidati e concorrenti, con le modalità di cui all'art. 5-bis del decreto legislativo 7 marzo 2005, n. 82, recante il Codice amministrativo digitale o strumento analogo negli altri stati membri, di detto provvedimento indicando l'ufficio o il collegamento informatico ad accesso riservato dove sono disponibili i relativi atti. Il termine per l'impugnativa di cui al citato articolo 120, comma 2-bis decorre dal momento in cui gli atti sono resi in concreto disponibili, corredati di motivazione*

e

»;

- l'art. 120, comma 2-bis, D.Lgs. 104/2010, come inserito dall'art. 204, comma 1-b), D.Lgs. 50/2016 s.m.i., ai sensi del quale *«Il provvedimento che determina l'esclusione dalla procedura di affidamento e le ammissioni ad essa all'esito della valutazione dei requisiti soggettivi, economico-finanziari e tecnico-professionali va impugnato nel termine di trenta giorni, decorrente dalla sua pubblicazione sul profilo del committente della stazione appaltante, ai sensi dell'art. 29, comma 1, del codice dei contratti pubblici ... L'omessa impugnazione preclude la facoltà di far valere l'illegittimità derivata dai successivi atti delle procedure di affidamento, anche con ricorso incidentale. E' altresì inammissibile l'impugnazione della proposta di aggiudicazione, ove disposta, e degli altri atti endoprocedimentali privi di immediata lesività»*

**DATO ATTO CHE:**

- la data di scadenza della presentazione delle offerte è stata fissata per le ore 9:00 del giorno 7 novembre 2018;

- entro il termine perentorio di cui sopra sono pervenuti 7 plichi;

- nella prima seduta di gara pubblica svoltasi il giorno 7 novembre 2018 il Seggio di gara ha provveduto alla apertura delle offerte pervenute e alla verifica della documentazione amministrativa (busta A – documentazione amministrativa) presentata dai concorrenti contrassegnati con i numeri progressivi dal n. 1 al n. 7 (verbale di gara n. 1);

- all'esito delle valutazioni dei requisiti soggettivi, economico-finanziari e tecnico professionali dichiarati dagli operatori economici il Seggio di gara nella seduta pubblica del 7 novembre 2018 (per come riportato nel Verbale di gara n°1 allegato ed integralmente recepito) ha valutato le seguenti ammissioni:

Marzocchi s.r.l.	BS	CALVISANO
GIVANI SRL	VR	SONA
Bonzi Srl	BS	CASTENEDOLO
F.L. COSTRUZIONI & AUTOTRASPORTI SRL	BS	CAPRIANO DEL COLLE
Emmelle Scavi s.r.l.	MN	CASTIGLIONE DELLE STIVIERE

ARC EDIL DI ALESSANDRO ERCULIANI & C. SAS	BS	GARDONE RIVIERA
TIMA S.R.L.	BS	CALCINATO

ATTESO che si è provveduto all'apertura delle offerte economiche dei concorrenti ammessi in via amministrativa e, considerato che le offerte ammesse sono risultate superiori a cinque, ai sensi dell'art. 97, comma 2, del D. Lgs. 50/2016, la piattaforma Sintel ha proceduto in automatico alla determinazione della soglia di anomalia, selezionando il criterio previsto alla lettera c) : Media aritmetica dei ribassi percentuali di tutte le offerte ammesse, incrementata del quindici per cento, la soglia di anomalia calcolata è stata: 13,53879;

PRESO ATTO che, come riportato nel Verbale di gara n°1 allegato ed integralmente recepito:

- le offerte "sospette di anomalia", che presentano una percentuale di ribasso pari o superiore alla predetta soglia sono le seguenti:

TIMA S.R.L.	18,00000 %
Emmelle Scavi s.r.l.	15,00000 %
Marzocchi s.r.l.	14,00000 %

-la graduatoria finale è risultata la seguente:

FORNITORE	PERCENTUALE DI SCONTO
1. TIMA S.R.L.	18,00000 %
2. Emmelle Scavi s.r.l.	15,00000 %
3.Marzocchi s.r.l.	14,00000 %
4.GIVANI SRL	12,15000 %
5.Bonzi Srl	11,45000 %
6.ARC EDIL DI ALESSANDRO ERCULIANI & C. SAS	9,26000 %
7.F.L. COSTRUZIONI & AUTOTRASPORTI SRL	2,55000 %

- che le offerte 1°, 2° e 3° classificata sono risultate superiori alla soglia di anomalia come sopra determinata, e che le stesse sono state sottoposte a spiegazioni sul prezzo, ai sensi dell'art. 97, comma 1 del D. Lgs. 50/2016;
- si procedeva alla sospensione delle operazioni di gara al fine di dar corso al subprocedimento di verifica dell'anomalia nei termini e con le modalità previste dall'art,97 del D.Lgs, n.50/2016;

CONSIDERATO che:

- trattandosi di opere che coinvolgono la Strada Statale 45 Bis il Comune ha trasmesso in data 31 agosto 2018 richiesta all'ANAS per il rilascio del parere di competenza;
- è pervenuta in data 11 gennaio 2019 l'autorizzazione favorevole dell'ANAS subordinata al recepimento di prescrizioni che determinano modifiche sostanziali del progetto esecutivo approvato;

- si rende necessario procedere all'approvazione di un nuovo progetto esecutivo che recepisca le prescrizioni imposte dall'ANAS, e che comporta sostanziali modifiche alle voci di prezzo e di computo previste nel progetto posto a base di gara, con incremento dell'importo posto a base di gara;

- non si è ancora provveduto all'approvazione della graduatoria finale, per cui il provvedimento di annullamento in via di autotutela non viene a ledere posizioni giuridiche acquisite, qualificate riconosciute meritevoli di particolare apprezzamento, essendo l'interesse dei concorrenti di tipo recessivo rispetto al prevalente e rivalutato interesse pubblico teso alla gestione efficiente ed economicamente efficace delle lavorazioni in appalto;

- l'interesse pubblico, ed il buon andamento dell'azione amministrativa, rivalutato anche alla luce delle più recenti normative e consolidamenti giurisprudenziali, porta a ritenere inopportuno il mantenimento ed il conseguente completamento della procedura di gara di cui al presente oggetto;

- in tale fase, questa Amministrazione sulla base di rilevate eccezioni di evidente incongruenza del progetto esecutivo approvato rispetto al progetto da attuarsi conformemente alle prescrizioni dettate dall'ANAS, al fine di evitare qualsiasi potenziale contenzioso che possa insorgere con le Ditte concorrenti, intende avvalersi della facoltà espressamente prevista dalla lettera di invito, di "NON AGGIUDICARE la gara anche in presenza di eventuali offerte valide; come indicato espressamente al TITOLO XVIII- INFORMAZIONI COMPLEMENTARI della citata lettera di invito che riporta testualmente *"La presentazione delle offerte non vincola l'Amministrazione appaltante all'aggiudicazione della procedura, né è costitutiva dei diritti dei concorrenti all'espletamento della procedura di aggiudicazione che l'amministrazione appaltante si riserva di sospendere o annullare in qualsiasi momento, in base a valutazioni di propria esclusiva convenienza..... Agli offerenti, in caso di sospensione o annullamento delle procedure non spetterà alcun risarcimento o indennizzo....Con la presentazione dell'offerta l'impresa implicitamente accetta senza riserve o eccezioni le norme e le condizioni contenute nella presente richiesta"*

RITENUTO pertanto necessario ed opportuno procedere all'annullamento in via di autotutela della procedura di gara di cui sopra e di tutti gli atti connessi e conseguenti, in quanto il cambiamento imposto a seguito del recepimento delle prescrizioni dell'ANAS influisce in maniera sostanziale sull'offerta presentata dalle ditte partecipanti alla procedura;

CONSIDERATO che l'art. 21 quinquies della legge 7 agosto 1990, n. 241 "per una nuova valutazione dell'interesse pubblico originario, il provvedimento amministrativo ad efficacia durevole può essere revocato da parte dell'organo che lo ha emanato, ovvero da altro organo previsto dalla legge";

DATO ATTO, in particolare, che il Consiglio di Stato, con sentenza n. 2418/2013 (Cons. Stato – Sez. VI – Sentenza 6 maggio 2013, n. 2418) rimarca che: "L'amministrazione è notoriamente titolare del potere, riconosciuto dall'art. 21 quinquies legge 7 agosto 1990 n.241 di revocare per sopravvenuti motivi di pubblico interesse ovvero nel caso di mutamento della situazione di fatto o di una nuova valutazione dell'interesse pubblico originario, un proprio provvedimento amministrativo. Con riguardo alle procedure ad evidenza pubblica è quindi legittimo il provvedimento di revoca di una gara d'appalto, disposta in una fase non ancora definita della procedura concorsuale, ancora prima di consolidarsi delle posizioni delle parti e quando il contratto non è stato ancora concluso...."

VISTI:

- la lettera di invito della procedura in oggetto;

- il D.Lgs. 50/2016 ;

DATO ATTO che la funzione di “Responsabile Unico del Procedimento” ai sensi del D. Lgs. 50/16 verrà svolta dal Responsabile dell’Area, geom. Giacomo Frigerio;

RITENUTO ai sensi e per gli effetti di cui all’art. 147 bis del D. Lgs. 18 agosto 2000, avente per oggetto “Controllo di regolarità amministrativa e contabile”, di esprimere parere favorevole di regolarità tecnica attestante la regolarità e correttezza dell’azione amministrativa;

#### DETERMINA

Per le motivazioni di cui in premessa, integralmente richiamate:

1. Di procedere all’annullamento in autotutela:

- della determinazione a contrarre n°274 r.g. del 10 ottobre 2018;
- del Verbale di gara n° 1 in seduta pubblica in data 7 novembre 2018;

2. Di non aggiudicare la gara mediante procedura negoziata relativa ai lavori di “Adeguamento sistema di raccolta acque bianche e collettamento a lago lungo la strada statale 45 bis dal km 72+600 al km 73+000 – II lotto”.

3. Di annullare pertanto tutte le successive fasi del procedimento de quo atteso che ancora non si è provveduto alla approvazione della graduatoria finale non ledendo posizioni giuridiche acquisite.

4. Di disporre la pubblicazione del presente provvedimento sul profilo internet del Comune di Gardone Riviera, (sezione amministrazione trasparente /avvisi-e-bandi-di-gara/ - nella sezione Bandi in corso, dedicato alla procedura di gara in oggetto), dandone contestuale avviso a mezzo pec ai medesimi concorrenti.

5. Di dare atto che:

- gli atti relativi alla procedura in oggetto sono disponibili presso la stazione appaltante Comune di Gardone Riviera (Ufficio Tecnico).
- con successiva determinazione, rielaborato il progetto esecutivo e la documentazione di gara, si procederà ad indire apposita procedura di gara per l’affidamento dei lavori di che trattasi.
- la funzione di “Responsabile Unico del Procedimento” ai sensi del D. Lgs. 50/16 verrà svolta dal Responsabile dell’Area, geom. Giacomo Frigerio.

6. Di dare atto che, ai sensi dell’art. 3 della legge 24/1990 qualunque soggetto ritenga il presente atto amministrativo e venga dallo stesso direttamente leso, può proporre ricorso al Tribunale Amministrativo Regionale, sezione distaccata di Brescia, al quale è possibile presentare i propri rilievi in ordine alla legittimità del presente atto, entro e non oltre i 60 giorni dall’ultimo di pubblicazione all’Albo Pretorio o, in alternativa entro 120 giorni al Capo dello Stato ai sensi del D.P.R. 24 novembre 1971, n. 1199.

IL RESPONSABILE DELL’AREA TECNICA  
(geom. Giacomo Frigerio)



ATTESTAZIONE DI PUBBLICAZIONE

Questa determinazione è pubblicata all'albo pretorio per quindici giorni consecutivi dal 20-02-2019

---

e trasmessa alla Giunta comunale per presa d'atto.

IL MESSO COMUNALE  
(F.to Bruno Zerlini)

