



PROVINCIA PISTOIA

**Area di Coordinamento Governance territoriale di Area
Vasta, Programmazione e Bilancio, Servizi Amministrativi**

DETERMINA

Atto. n. 363 del 25/05/2018

Oggetto: LAVORI DI REALIZZAZIONE DI UN CAMPO POLIVALENTE IN ERBA SINTETICA PER LA PRATICA DELL'HOCKEY SU PRATO IN FRAZIONE MONTAGNANA PISTOIESE, STRADA PROVINCIALE N.17 PISTOIA PER IL COMUNE DI MARLIANA. ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA DELLE DETERMINAZIONI DIRIGENZIALI N. 248/2018 E N. 270/2018 E PROVVEDIMENTI ED ATTI AD ESSE CONNESSI.

II RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO

Richiamati:

- il Decreto Presidenziale n. 38 del 23/02/2018 avente ad oggetto "MISURE DI DEFINIZIONE DEL PIANO DI RIASSETTO ORGANIZZATIVO DELLA PROVINCIA DI PISTOIA";
- il Decreto Presidenziale n. 41 del 27/02/2018 di conferimento al Dr. Agr. Renato Ferretti la titolarità dell'incarico dirigenziale di Responsabile dell'Area di Coordinamento Governance territoriale di Area vasta, Programmazione e Bilancio, Servizi amministrativi con decorrenza dal 01/03/2018;
- la Determinazione Dirigenziale n. 17 del 19/03/2018 di Conferimento dell'incarico di posizione organizzativa implicante direzione di struttura riferita a "Stazione Unica Appaltante per l'affidamento di lavori e forniture degli Enti convenzionati e dei lavori di competenza della Provincia" presso l'Area di coordinamento governance territoriale di area vasta, Programmazione e bilancio, Servizi amministrativi" alla dipendente di categoria D - D.ssa Roberta Broglia;

Richiamati:

- il D.Lgs. n. 97/2016 (modifica della legge n. 190/2012 Anticorruzione e del D.Lgs. 33/2013 Trasparenza);
- il Decreto Presidenziale n. 13 del 31.1.2017 con il quale la Provincia ha approvato il Piano triennale di prevenzione della corruzione e della trasparenza 2017/2019;

Richiamati altresì:

- la Deliberazione del Consiglio Provinciale n. 3 del 16/01/2015 avente ad oggetto: "Schema di convenzione per l'affidamento alla stazione Unica Appaltante (SUA) della Provincia di Pistoia in funzione di Centrale di committenza ...omississ.... Approvazione"
- il Decreto Presidenziale n. 31 del 09/02/2015 avente ad oggetto: "Istituzione della Stazione Unica Appaltante";

- la Deliberazione del Consiglio Provinciale n. 66 del 22/12/2015 avente ad oggetto: "Nuovo schema di convenzione per l'adesione alla stazione Unica Appaltante (SUA) della Provincia di Pistoia in funzione di Centrale di committenza ...omississ... Approvazione"
- la Convenzione Cron. n. 68 stipulata in data 23/02/2016 tra la Provincia di Pistoia e il Comune di Marliana per la gestione degli affidamenti di lavori pubblici, forniture e servizi tramite la SUA in funzione di centrale di committenza ai sensi dalle legge 7 aprile 2014, n. 56 e dell'art. 37, comma 4 del D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50 s.m.i.;

Dato atto che

la Stazione Unica Appaltante della Provincia di Pistoia, è stata istituita presso l'Autorità Nazionale Anti Corruzione (ANAC), e dalla stessa riconosciuta col codice AUSA 0000156907, ai sensi dell'art. 33-ter del Decreto Legge 18 ottobre 2012 n. 179, convertito, con modificazioni, con legge 221/2012 e che si è provveduto ad individuare nel sottoscritto Dirigente il Responsabile presso l'Anagrafe delle Stazioni Appaltanti (RSA);

Visti e richiamati:

- la Determinazione n. 263 del 24/10/2017 del Responsabile Ufficio Gestione del Patrimonio e del Territorio, Lavori pubblici del Comune di Marliana con la quale veniva disposto di procedere tramite la SUA della Provincia di Pistoia, in virtù della Convenzione stipulata tra le parti in funzione di Centrale di committenza ai sensi dalle legge 7 aprile 2014, n. 56 e dell'art. 37, comma 4 del D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50, alla selezione, a seguito di pubblicazione di Avviso per indagine di mercato, di n. 15 operatori economici da invitare a successivo confronto competitivo a procedura negoziata ex art. 36 co.2 lett.) c) Dlgs 50/2016 s.m.i. e con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi dell'articolo 95 comma 2 del Dlgs. 50/2016 s.m.i. per un importo totale di € 295.639,94;
- la Determinazione dirigenziale n. 726 del 27/10/2017 del Dirigente del Servizio SUA con la quale venivano approvati l'Avviso per indagine di mercato e suoi allegati e si dava avvio al procedimento in parola con la pubblicazione del suddetto Avviso al sito internet della Provincia di Pistoia, all'Albo Pretorio della Provincia di Pistoia, all'Albo pretorio del Comune di Marliana;
- la Determinazione a contrattare - Registro generale n. 38 del 16/02/2017 e s.m.i. del Responsabile Ufficio Gestione del Patrimonio e del Territorio, Lavori pubblici del Comune di Marliana, con la quale veniva disposto di procedere, con l'espletamento della procedura negoziata prevista dall'art. 36, comma 2, lettera c), del D.Lgs. 50/2016 s.m.i., tra tutti coloro che avevano presentato manifestazione di interesse alla partecipazione;
- la Determinazione dirigenziale n. 120 del 19/02/2018 del Dirigente del Servizio SUA con la quale venivano approvati la Lettera d'invito e suoi allegati e si dava avvio alla procedura negoziata così come disposto dall'Ente committente;
- l'Avviso per indagine di mercato pubblicato ai sensi e nei modi di legge in data 27/10/2017 con scadenza fissata per la presentazione delle manifestazioni di interesse per le ore 12:00 del 20/11/2017;
- la Lettera d'invito a presentare offerta inviata per PEC in data ai n. 46 operatori economici che avevano manifestato interesse alla partecipazione con scadenza per la presentazione delle offerte fissata per le ore 12:00 del giorno 07/03/2018;
- i Verbali delle operazioni di gara del n. 2 del 15/03/2018 e n. 3 del 10/04/2018 concludenti con la proposta di aggiudicazione della procedura in parola in favore della soc. ATI: Green power service s.r.l. Via Minghetti,39 - 40038 Vergato (BO) CF/P.iva: 02127311203 (capogruppo) - Limonta sport s.p.a. C.so XXV Aprile, 167/b - 22036 Erba (CO) CF/P.iva 00354970139 s.n.c. Via Mannelli,3R - 50136 Firenze CF/P.iva 00955050489;
- la Determinazione dirigenziale n. 248 del 11/04/2018 del Dirigente del Servizio SUA, di approvazione del Verbale di gara del 15/03/2018 sopra richiamato di scioglimento della riserva sulla congruità dell'offerta presentata dall'ATI: Green power service s.r.l. Via Minghetti,39 - 40038 Vergato (BO) CF/P.iva: 02127311203 (capogruppo) - Limonta sport s.p.a. C.so XXV Aprile,167/b -22036 Erba (CO) CF/P.iva 00354970139 s.n.c. Via Mannelli,3R - 50136 Firenze CF/P.iva 00955050489 prima classificata e di proposta di aggiudicazione per la stessa, e concludente nell'aggiudicazione in favore dell' ATI: Green power service s.r.l. Via Minghetti,39 - 40038 Vergato (BO) CF/P.iva: 02127311203 (capogruppo) - Limonta sport s.p.a. C.so XXV Aprile,167/b -22036 Erba (CO) CF/P.iva

00354970139 s.n.c. Via Mannelli,3R - 50136 Firenze CF/P.iva 00955050489 quale migliore offerta;

- la Determinazione dirigenziale n. 270 del 17/04/2018 di integrazione della efficacia dell'aggiudicazione disposta in favore della soc. ATI: Green power service s.r.l. Via Minghetti,39 - 40038 Vergato (BO) CF/P.iva: 02127311203 (capogruppo) - Limonta sport s.p.a. C.so XXV Aprile,167/b -22036 Erba (CO) CF/P.iva 00354970139 s.n.c. Via Mannelli, 3R - 50136 Firenze CF/P.iva 00955050489 a seguito dei controlli ex art. 37 Dlgs 50/2016 s.m.i. effettuati con esito positivo;

Vista la nota PEC ns. prot. 9009 del 10/05/2018 con la quale l'Avv. Emanuela A. Barison, per conto della Soc. Polytan concorrente n.1, segnalava l'assenza in capo all'ATI: Green power service s.r.l. - Limonta sport s.p.a del requisito richiesto a pena di esclusione (certificazione FIH) in quanto quello prodotto in sede di gara risultava scaduto il 25/09/2016;

Ritenuto approfondire quanto emerso, la Commissione giudicatrice all'uopo riunitasi per il riesame della documentazione prodotta dall'ATI in sede di offerta, e nel merito per procedere ad una più accurata analisi delle certificazioni da questa prodotte:

- ➔ riscontrava che il concorrente n. 2 ATI: Green power service s.r.l. Limonta sport s.p.a ha presentato in sede di offerta un certificato FIH riportante la data di scadenza 25 settembre 2016, non rilevata dalla Commissione giudicatrice in quanto parzialmente coperta da un timbro, apposto dalla ditta Limonta sport spa per evitare usi impropri del certificato, con la dicitura "**GARA D APPALTO CAMPO HOCKEY COMUNE DI MARLIANA**";
- ➔ riscontrava quindi la fondatezza delle dichiarazioni dell'istante, in quanto emergeva che il certificato FIH richiesto dalla lex specialis di gara a pena di esclusione era effettivamente scaduto;
- ➔ disponeva così, sentito il RUP del procedimento di gara, per la sospensione cautelare dell'efficacia della Determinazione Dirigenziale n. 248 del 11/04/2018 di approvazione verbale di gara, scioglimento riserva anomalia, aggiudicazione e Determinazione Dirigenziale n. 270 del 17/04/2018 di integrazione di efficacia dell'aggiudicazione, dei Verbali delle operazioni di gara approvati con le citate determinazioni e per il contestuale avvio del procedimento di annullamento in autotutela del quale dava comunicazione ai sensi di legge con nota PEC ns. prot. n. 9055 del 11/05/2018 assegnando un termine per le eventuali controdeduzioni e fissando la data del 31/05/2018 per la conclusione del subprocedimento;

Vista la nota PEC in risposta della Green power service s.r.l., ns. prot. n. 9513 del 17/05/2018, consistente in una relazione con controdeduzioni, con richiesta di convocazione in audizione e istanza per la revoca e/o l'annullamento della comunicazione di avvio del procedimento in autotutela;

La Commissione giudicatrice riteneva così di concedere l'audizione richiesta dall'ATI: Green power service s.r.l. - Limonta sport s.p.a e ne dava comunicazione via PEC con nota prot. n. 9636 del 18/05/2018 e con successiva prot. n. 9663 del 21/05/2018 in quanto la precedente non risultava recapitata al destinatario per problemi tecnici rilevati dal ns. Servizio CED, convocando il contraddittorio per il giorno 25/05/2018 ore 08:30 presso gli uffici della SUA;

A seguito di quanto sopra esposto, rivisionata tutta la documentazione prodotta in gara dall'ATI: Green power service s.r.l. - Limonta sport s.p.a, sentita l'ATI interessata, preso atto di quanto prodotto dalla stessa in contraddittorio, e dato atto di quanto esposto nell'audizione del 25/05/2018 e di cui al Verbale in atti;

La Commissione giudicatrice si riuniva in seduta riservata, giusta Verbale n. 4 del 25/05/2018 che si rimette in allegato al presente atto per l'approvazione, con il quale, valutato tutto quanto emerso dall'istruttoria svolta, propone di procedere:

1. all'annullamento in autotutela, ai sensi e per gli effetti dell'art. 21 nonies della Legge 241/90 e s.m.i., delle Determinazioni n. 248/2018 e n. 270/2018 retrocedendo

conseguentemente il procedimento alla fase successiva all'ammissione delle offerte disposta con Determinazione dirigenziale n. 174 del 15/03/2018;

2. all'esclusione dalla procedura di gara del concorrente n. 2 ATI: Green power service s.r.l. - Limonta sport s.p.a in quanto non è in possesso della certificazione FIH come espressamente richiesto pena l'esclusione dalla lex specialis di gara, rif. Allegato "Modalità di valutazione delle offerte" quale elemento essenziale per l'offerta tecnica, poiché ha prodotto un certificato scaduto e dato atto del dettato dell'art. 83 co. 9 del D.Lgs 50/2016 s.m.i. ai sensi del quale: *"Le carenze di qualsiasi elemento formale della domanda possono essere sanate attraverso la procedura di soccorso istruttorio di cui al presente comma. In particolare, la mancanza, l'incompletezza e ogni altra irregolarità essenziale degli elementi e del documento di gara unico europeo di cui all'articolo 85, **con esclusione di quelle afferenti all'offerta tecnica ed economica,omississ...."***
3. ad avviare il subprocedimento di verifica dell'anomalia dell'offerta della soc. Polytan GMBH Via Gewerbering, 03 - 86666 Burgheim Germania CF 12411620024 P.iva DE221021311 che aveva ottenuto punteggio totale punti 87/100 dato atto che la stessa è risultata anormalmente bassa ai sensi dell'Art. 97 co. 3 del D.Lgs. 50/2016 s.m.i.;

Ricordato che l'adozione di un provvedimento di autotutela rappresenta un potere/dovere in capo alla Stazione Appaltante, da esplicarsi in qualunque momento nel corso di una procedura ad evidenza pubblica quando si manifestino vizi che possono pregiudicare i principi che sottendono alle procedure ad evidenza pubblica quali fra gli altri quello del buon andamento ed in presenza di un interesse attuale;

Tenuto conto dell'interesse pubblico che si andrebbe a ledere per la natura particolare dei lavori oggetto della presente procedura;

Visto l'art. 21 nonies della L. n. 241/1990;

Ritenuto pertanto:

- di approvare il Verbale delle operazioni di gara n. 4 del 25/05/2018 sopra richiamato e rimesso in allegato al presente atto per farne parte integrante e sostanziale approvando nel contempo la proposta di aggiudicazione nei confronti della soc. **Polytan GMBH Via Gewerbering,03 - 86666 Burgheim Germania CF 12411620024 P.iva DE221021311** nello stesso contenuta;

Considerato che a norma dell'art. 31 co.1 del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i. nonché dell'art. 6 della Legge n. 241/1990, Responsabile del procedimento del presente atto, è il Dr. Agr. Renato Ferretti;

Ritenuto di dover provvedere in merito a quanto sopra esposto;

Visti e richiamati:

- l'art. 29 co. 1 del D. Lgs.50/2016 che stabilisce *"Al fine di consentire l'eventuale proposizione del ricorso ai sensi dell'articolo 120 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 delle valutazioni dei requisiti soggettivi, economico-finanziari e tecnico-professionali"*;

- l'art. 120 co. 2-bis del d.lgs. 104/2014, come inserito dall'art. 204, comma 1 lett. b) del d.lgs. 50/2016, 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 d.lgs. 50/2016;*

Ritenuto di dover provvedere in merito a quanto sopra esposto;

Visti

- gli articoli 107, comma 3 lett. a) e l'art. 109, comma 2, del decreto legislativo 18 agosto 2000, n. 267;
- la Legge n. 241/90 e s.m.i.;
- il D.Lgs. 50/2016;
- il D.P.R. 207/2010 (per le parti e articoli ancora in vigore);
- la Convenzione tra l'ente committente e la SUA della Provincia di Pistoia;

PROPONE

Di procedere, per le motivazioni espresse in premessa che vengono qui integralmente richiamate, anche se non materialmente riportate:

1. all'annullamento in via di autotutela dei seguenti atti:

- Determinazione Dirigenziale n. 248 del 11/04/2018 nella parte in cui dispone l'aggiudicazione in favore dell'ATI Green power service s.r.l. - Limonta sport s.p.a. salvo il resto;
- Determinazione Dirigenziale n. 270 del 17/04/2018 di integrazione di efficacia dell'aggiudicazione in favore dell'ATI Green power service s.r.l. - Limonta sport s.p.a.;

2. all'esclusione dalla procedura di gara del concorrente ATI: Green power service s.r.l. - Limonta sport s.p.a. come disposta nel Verbale delle operazioni di gara n. 4 più volte richiamato;

3. all'avvio del subprocedimento di verifica dell'anomalia dell'offerta ai sensi dell'Art. 97 co. 3 del D.Lgs. 50/2016 s.m.i.,

Di dare atto che:

- il Responsabile Unico del Procedimento di Gara, ai sensi dell'art.31 co.14 del D. Lgs.50/2016 s.m.i., è il Dr. Agr. Renato Ferretti;
- per il presente provvedimento non è necessaria l'apposizione del visto di regolarità contabile, ai sensi dell'art. 183 comma 7 del D.Lgs. 267 del 18.08.2000, in quanto non comporta impegno di spesa a carico del Bilancio dell'Ente;
- relativamente al presente provvedimento, ai sensi dell'art. 6 bis L. 241/1990, dell'art. 6 D.P.R. 62/2013 e del Codice di comportamento aziendale, non sussistono nei confronti del Responsabile dell'istruttoria, situazioni di conflitto di interesse, neanche potenziale;
- ai sensi e per gli effetti della previsione di cui all'art.9, c. 4 del vigente Regolamento sui controlli interni, approvato con deliberazione consiliare n. 40 del 07.03.2013, la sottoscrizione del presente atto equivale ad attestazione di regolarità tecnica, attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, prescritta dall'art 147/bis del D.Lgs. 267/2000, introdotto con D.L. 174/2012, convertito in L. 213/2012; avverso il presente provvedimento è esperibile il ricorso giurisdizionale al Tribunale amministrativo Regionale della Toscana nei termini e con le modalità di cui all'art. 120 D.Lgs.104/2010. Contro il presente provvedimento è altresì ammessa la richiesta di riesame da presentare al Dirigente responsabile entro il termine di 30 giorni dalla conoscenza dell'atto. Fermi restando i termini perentori dianzi indicati, è possibile rivolgersi in via amministrativa al Difensore civico Territoriale della Provincia di Pistoia senza termini di scadenza;

Di disporre:

- la trasmissione del presente provvedimento al Comune di Marliana (PT);
- la comunicazione del presente provvedimento come da disposizioni di legge art. 76 co.5 D.lgs 50/2016;
- la pubblicazione del presente atto all'Albo OnLine dell'Ente per giorni n.15 consecutivi;
- la pubblicazione del presente documento ai sensi dell'art. 23 D.Lgs. 33/2013 e s.m.i. alla pagina "Amministrazione trasparente" del sito web dell'Ente.

IL DIRIGENTE

VISTA la proposta di determinazione di cui all'oggetto;

Ritenuto che l'istruttoria preordinata alla emanazione del presente atto consenta di attestarne la regolarità e la correttezza ai sensi e per gli effetti di cui all'art 147/bis del D.Lgs. 267/2000;

Preso atto della previsione di cui di cui all'art.9, c. 4 del vigente Regolamento sui controlli interni, approvato con deliberazione consiliare n. 40 del 07.03.2013, secondo il quale la sottoscrizione delle determinazioni equivale ad attestazione di regolarità tecnica, attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, prescritta dall'art 147/bis del D.Lgs. 267/2000, introdotto con D.L. 174/2012, convertito in L. 213/2012;

Dato atto di non trovarsi, in relazione al presente provvedimento, in situazione di conflitto di interesse, anche potenziale, ai sensi e per gli effetti di cui all'art.6 bis della legge 241/90, dall'art.6 D.P.R. 62/2013 e art.7 del codice di comportamento aziendale;

DETERMINA

Di adottare la su estesa proposta di determinazione, per le motivazioni in essa contenute e in ordine alle determinazioni nella stessa specificate.

**Sottoscritta dal Responsabile
FERRETTI RENATO
con firma digitale¹**

¹ Documento informatico firmato digitalmente ai sensi del T.U. 445/2000 e del D.Lgs 82/2005 e rispettive norme collegate, il quale sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa; il documento informatico è memorizzato digitalmente ed è rintracciabile sul sito internet per il periodo della pubblicazione:
<http://albo.provincia.pistoia.it/albopretorio/>
Successivamente l'accesso agli atti viene assicurato dal Dirigente competente in materia ai sensi e con le modalità di cui alla L. 241/90 e s.m.i. e D Lgs. 33/2013 e s.m.i.