

**AZIENDA TERRITORIALE PER L'EDILIZIA RESIDENZIALE PUBBLICA
DELLA PROVINCIA DI ROMA**

Direzione Generale - Via Ruggero di Lauria, 28 – 00192 Roma

DETERMINAZIONE DIRETTORIALE N. 442 DEL 7 NOV. 2017.

OGGETTO: appalto lavori di manutenzione ed igiene ambientale delle aree, libere e/o a verde, di pertinenza dei fabbricati e degli alloggi di proprietà e/o in gestione dell' ATER della Provincia di Roma, appartenenti alle tre zone tecniche Alfa, Beta e Gamma compresi gli Uffici dell' Azienda presenti sul territorio di Roma e Provincia - *Gara GS 2017/10 - CIG 705948467C* - Annullamento in autotutela, ai sensi dell'art. 21 nonies della L. n. 241/1990, del procedimento concorsuale sotteso all'appalto e conseguentemente della Determinazione Direttoriale n. 372 del 20.09.2017

IL DIRETTORE GENERALE

Ing. Nazzareno Mannino

Visti:

- la Legge Regionale 2 settembre 2002 n. 30 recante l'"Ordinamento degli enti regionali operanti in materia di edilizia residenziale pubblica";
- lo Statuto dell'ATER della Provincia di Roma approvato con D.G.R. N. 380 del 25 marzo 2005, poi modificato con D.G.R. N. 603 del 30 giugno 2005 e con D.G.R. n. 196 del 10 aprile 2006 - Aggiornato con delibere commissariali n. 32 del 06.08.2014 e n. 49 del 23.04.2015;
- il Regolamento per l'assetto organizzativo dell'Azienda, per il funzionamento e per le attività delle singole strutture organizzative nonché i criteri e le modalità di conferimento degli incarichi delle strutture stesse, di controllo e di verifica dell'attività dei dirigenti, aggiornato con Delibera del Commissario Straordinario n. 7 del 31/01/2017;
- la Delibera Commissariale n. 05 del 04 gennaio 2016 con cui è stato affidato al sottoscritto l'incarico di Direttore Generale dell'ATER della Provincia di Roma;
- la Delibera Commissariale n. 33 del 29 novembre 2016 con cui è stato riconfermato al sottoscritto l'incarico di Direttore Generale dell'ATER della Provincia di Roma;
- il Decreto Legislativo 18 aprile 2016, n. 50 - Attuazione delle direttive 2014/23/UE, 2014/24/UE e 2014/25/UE sull'aggiudicazione dei contratti di concessione, sugli appalti pubblici e sulle procedure d'appalto degli enti erogatori nei settori dell'acqua, dell'energia, dei trasporti e dei servizi postali, nonché per il riordino della disciplina vigente in materia di contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture;

Premesso che:

- con Determinazione Direttoriale n. 146 del 04.05.2017 è stato autorizzato l'esperimento di una procedura aperta, ai sensi dell'art. 60 del D.lgs. n. 50 del 2016, per l'affidamento dei lavori di manutenzione ed igiene ambientale delle aree, libere e/o a verde, di pertinenza dei fabbricati e degli alloggi di proprietà e/o in gestione dell' ATER della Provincia di Roma, appartenenti alle tre zone tecniche Alfa, Beta e Gamma compresi gli Uffici dell' Azienda presenti sul territorio di Roma e Provincia - Gara GS 2017/10 - CIG 705948467C;
- il criterio di aggiudicazione prescelto è stato quello del minor prezzo di cui all'art. 95 comma 4 lett. a) del D.lgs. n. 50/2016, con l'applicazione, ai sensi dell'art. 97 c. 8 del detto D.Lgs., dell'esclusione automatica dalla gara delle offerte che presentano una percentuale di ribasso pari o superiore alla soglia di anomalia individuata ai sensi dell'art. 97 comma 2 stesso articolo;
- la gara è stata pubblicata sulla GURI n. 057 del 19.05.2017, su due quotidiani, sul sito istituzionale dell'Azienda, sul SITARL e sul sito del Ministero delle Infrastrutture e Trasporti;
- alla scadenza del termine fissato dal bando di gara (09.06.2017 ore 12.00) sono pervenute all'Azienda n. 46 offerte;
- con Determinazione Direttoriale n. 269 del 12.06.2017 è stato nominato il seggio di gara;
- con verbale di gara in seduta pubblica del 13.06.2017 il RUP Arch. Angelo Pietoso ha proposto l'aggiudicazione all'impresa Vivai Latina Fiorita s.r.l.;
- con Determinazione Direttoriale n. 372 del 20.09.2017 è stata approvata l'aggiudicazione della procedura aperta in oggetto all'impresa Vivai Latina Fiorita s.r.l. ed è stato disposto di differire l'efficacia dell'aggiudicazione all'esito della verifica operata dal RUP circa il possesso dei prescritti requisiti;
- con PEC del 20.09.2017 prot. n. 2017/0012055 del 21.09.2017 la società Vivai Barretta Garden s.r.l. ha comunicato di non aver partecipato alla procedura negoziata CIG 7087935CF, per la quale ha ricevuto comunicazione di avvenuta aggiudicazione in favore della ditta Vivaio Piante De Foglio Michele, ma ha preso parte alla procedura aperta GS 2017/10 - CIG 705948467C;
- il R.U.P. Arch.j. Angelo Pietoso, con nota prot. n. 1941 del 25.09.2017 ha relazionato che, contestualmente alla procedura aperta CIG 705948467C, è stata espletata anche la procedura negoziata CIG 7087935CF avente ad oggetto *"lavori di manutenzione ambientale delle aree, libere e/o a verde, di pertinenza dei fabbricati e degli alloggi di proprietà e/o in gestione dell' ATER della Provincia di Roma di seguito elencati Guidonia via Tiberio Cavallo, 1; Colferro Via Manzoni, 3; Velletri Via Ragazzi del '99; Marino Via P. Nenni 12/14; Guidonia Via Trento, 60 sc C.; Monte rotondo via Aldo Moro, 22; Filacciano Piazza della Fontana, 23-25; Tivoli via Amendola e Via Galli"*, nell'ambito della quale era stata invitata la società Vivai Barretta Garden s.r.l.;



- nella stessa nota prot. n. 1941 del 25.09.2017 il RUP ha comunicato che per mero errore materiale il plico proveniente dalla società Vivai Barretta Garden s.r.l., acquisito agli atti dell'Azienda con prot. n. 2017/0007687 del 01.06.2017, è stato trasmesso presso la sede del Servizio Tecnico nell'ambito della procedura negoziata CIG 7087935CF, e pertanto non è stato ricompreso tra gli operatori economici partecipanti alla procedura aperta in oggetto contraddistinta dal CIG 705948467C;
- nella stessa nota prot. n. 1941 del 25.09.2017 il RUP ha specificato che per la procedura negoziata CIG 7087935CF l'offerta proveniente dalla società Vivai Barretta Garden s.r.l. non è stata aperta in quanto ritenuta pervenuta oltre i termini di scadenza previsti dalla lettera invito con cui l'impresa era stata precedentemente invitata;

Dato atto che:

- il R.U.P. Arch. Angelo Pietoso di contro ha attestato, nella nota prot. n. 1941 del 25.09.2017, che il plico proveniente dalla società Vivai Barretta Garden s.r.l., acquisito agli atti dell'Azienda con prot. n. 2017/0007687 del 01.06.2017, è pervenuto entro il termine di scadenza delle ore 12,00 del 09.06.2017 fissato dal bando di gara CIG 705948467C ed è composto conformemente al punto 4 "Modalità di presentazione" del disciplinare di gara e recante la dicitura *"lavori di Manutenzione ed Igiene Ambientale delle aree, libere e/o a verde, di pertinenza dei fabbricati e degli alloggi di proprietà e/o in gestione dell' ATER della Provincia di Roma, appartenenti alle tre zone tecniche Alfa, Beta e Gamma compreso gli Uffici dell'Azienda presenti sul territorio di Roma e Provincia"*;
- l'errata imputazione del plico proveniente dalla società Vivai Barretta Garden s.r.l., acquisito agli atti dell'Azienda con prot. n. 2017/0007687 del 01.06.2017, alla procedura negoziata è pertanto conseguenza di errori materiali ascrivibili all'Azienda;
- il RUP ha attestato di non aver verificato il possesso dei prescritti requisiti per cui, ai sensi dell'art. 32 c. 7 del D.Lgs. n. 50/2016, l'aggiudicazione disposta con determinazione n. 372 del 20.09.2017 non è divenuta efficace;
- il 10/10/2017 con nota prot. n. 2017/0012859 è stata data comunicazione all'aggiudicataria Vivai Latina Fiorita s.r.l. dell'avvio del procedimento di annullamento in autotutela ai sensi dell'art. 7 L. n. 241 del 1990.

Visti:

- l'art. 32 c. 7 del D.Lgs. n. 50 del 2016 secondo cui *"l'aggiudicazione diventa efficace dopo la verifica del possesso dei prescritti requisiti"*;
- l' art. 21-octies della L. n. 241 del 1990 secondo cui *"È annullabile il provvedimento amministrativo adottato in violazione di legge o viziato da eccesso di potere o da incompetenza"*;
- l'art. 21-nonies della L. n. 241 del 1990 secondo cui Il provvedimento amministrativo illegittimo ai sensi dell'articolo 21-octies, può essere annullato d'ufficio,

"sussistendone le ragioni di interesse pubblico, entro un termine ragionevole, comunque non superiore a diciotto mesi dal momento dell'adozione dei provvedimenti di autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici";

- la sentenza del Consiglio di Stato Sez. IV, 31/10/2006 n. 6456 secondo cui *"l'aggiudicazione, in quanto atto conclusivo del procedimento di scelta del contraente, segna di norma il momento dell'incontro della volontà della pubblica amministrazione di concludere il contratto e della volontà del privato manifestata con l'offerta ritenuta migliore (con la conseguenza che da tale momento sorge il diritto soggettivo dell'aggiudicatario nei confronti della stessa pubblica amministrazione), non è precluso all'amministrazione stessa di procedere, con atto successivo, purché adeguatamente motivato con richiamo ad un preciso e concreto interesse pubblico, alla revoca d'ufficio ovvero all'annullamento dell'aggiudicazione (ex multis, C.d.S., sez. IV, 12 settembre 2000, n. 4822; sez. V, 20 settembre 2001, n. 4973; sez. VI, 14 gennaio 2000, n. 244)";*
- la sentenza del Consiglio di Stato 17 agosto 2017, n. 4027 secondo cui *"l'amministrazione conserva il potere di annullare il bando, le singole operazioni di gara e lo stesso provvedimento di aggiudicazione, ancorché definitivo, in presenza di gravi vizi dell'intera procedura, dovendo tener conto delle preminenti ragioni di salvaguardia del pubblico interesse (tra le tante, Cons. Stato, sez. VI, n. 8554 del 2010, sez. V, n. 7273 del 2010; sez. IV, n. 5374 del 2006)";*

Ritenuto:

- che la potestà di annullare in autotutela si fonda sul principio costituzionale di buon andamento che, com'è noto, impegna la pubblica amministrazione ad adottare atti il più possibile rispondenti ai fini da conseguire (C.d.S., sez. V, 20 settembre 2001, n. 4973; C.d.S., sez. IV, 22 ottobre 2004, n. 6931; C.d.S., sez. V n. 11 del 2011; C.d.S., sez. VI, n. 4864 del 2010);
- necessario procedere con l'annullamento in autotutela, ai sensi dell'art. 21 nonies della L. n. 241/1990, del procedimento concorsuale sotteso all'appalto e conseguentemente della Determinazione Direttoriale n. 372 del 20.09.2017 per i seguenti motivi:
 - o la società Vivai Barretta Garden s.r.l. ha inviato ritualmente e tempestivamente la domanda per partecipare alla procedura aperta CIG 705948467C bandita dall'Azienda e che la stessa è stata ricevuta, confusa ed inserita con altre domande di partecipazione, così che la predetta domanda non è stata ricompresa fra quelle prodotte per la gara CIG 705948467C;
 - o il procedimento concorsuale conclusosi con l'aggiudicazione dell'appalto alla impresa Vivai Latina Fiorita s.r.l. è pertanto viziato sotto i profili di violazione dei principi in materia di appalti e per violazione del bando di gara che impone necessariamente l'esame di tutte le offerte, oltre che evidentemente per violazione del giusto procedimento per il fatto che non è stata esaminata la offerta della società Vivai Barretta Garden s.r.l. ed essendo, per contro, del tutto irrilevanti a tal fine le ragioni di tale omissione;
 - o la mancata considerazione dell'offerta della società Vivai Barretta Garden s.r.l. rende falsato il meccanismo di esclusione automatica applicato in sede

di gara, nel corso della seduta pubblica del 13.06.2017, e previsto dal bando di gara ai sensi dell'art. 97 c. 8 del D.Lgs. n. 50/2016;

Acclarati:

- le anomalie procedurali che, non consentendo l'esame dell'offerta della società Vivai Barretta Garden s.r.l. che ha inviato ritualmente e tempestivamente la domanda per partecipare alla gara bandita dall'Azienda CIG 705948467C, hanno viziato il procedimento di gara sotto i profili di violazione del bando di gara e dei principi fondamentali di imparzialità, buon andamento nonché quelli vigenti in materia di appalti, e conseguentemente il provvedimento Direttoriale n. 372 del 20.09.2017.

Determina

Per tutto quanto esposto in narrativa:

- di annullare in autotutela, ai sensi dell'art. 21 nonies della L. n. 241/1990, il procedimento concorsuale sotteso all'appalto e conseguentemente la Determinazione Direttoriale n. 372 del 20.09.2017 relativa all'aggiudicazione dell'appalto alla impresa Vivai Latina Fiorita s.r.l. per violazione dei principi in materia di appalti (par condicio, trasparenza, concorrenza) e per violazione del bando di gara che impone necessariamente l'esame di tutte le offerte, oltre che per evidente violazione del giusto procedimento per il fatto che non è stata esaminata la offerta della società Vivai Barretta Garden s.r.l. ed essendo, per contro, del tutto irrilevanti a tal fine le ragioni di tale omissione;
- di demandare al R.U.P. Arch.j. Angelo Pietoso tutti gli adempimenti amministrativi conseguenti, fra i quali necessariamente la comunicazione a tutti i candidati alla procedura aperta di annullamento della procedura medesima nonché della conseguente determina direttoriale n. 372 del 20.09.2017, ed altresì la pubblicazione della presente determina nella sezione "Amministrazione Trasparente" del sito web istituzionale avvalendosi dell'Ufficio Sistemi Informatici. Detti adempimenti saranno curati entro il giorno 10.11.2017.

II DIRETTORE GENERALE
Ing. Nazzareno Mannino

