

DETERMINAZIONE N. 101/2021 DEL 06/08/2021

OGGETTO: Procedura negoziata ai sensi dell'art. 1, comma 2 lettera b, della L. 11.09.2020, n. 120, in due lotti per la conclusione di un accordo quadro per la fornitura e consegna di ricambi e per il servizio di manutenzione degli autocarri leggeri e pesanti di IGEA S.p.A. **PROPOSTA DI ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA.**
LOTTO 1: CIG 8634502874; LOTTO 2: CIG 8634515330

L'AMMINISTRATORE UNICO

VISTO il Verbale dell'Assemblea Straordinaria, Rep. 23389 Racc. 13838, del 24/07/2018, con il quale il sottoscritto è stato nominato Amministratore Unico della Società IGEA S.p.A.;

VISTA la Determinazione n. 138/19 del 27/09/2019 con la quale è stata approvata la revisione alla Macro- Struttura organizzativa dell'IGEA S.p.A.;

la proposta di determinazione n. 32/DT/2021 del 30/07/2021, predisposta e trasmessa dal Responsabile Unico del Procedimento, che forma parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;

RITENUTO di dover far proprio il contenuto formale e sostanziale del provvedimento proposto, in quanto meritevole di approvazione;

DETERMINA

Per le motivazioni espresse nella premessa:

1. di approvare integralmente l'allegata proposta di determinazione, che forma parte integrante e sostanziale del presente provvedimento, facendola propria a tutti gli effetti.

L'AMMINISTRATORE UNICO
F.to Dott. Michele Caria

PROPOSTA DI DETERMINA N. 32/DT/2021 DEL 30/07/2021

**OGGETTO: PROCEDURA NEGOZIATA AI SENSI DELL'ART. 1, COMMA 2 LETTERA B, DELLA L. 11.09.2020, N. 120, IN DUE LOTTI PER LA CONCLUSIONE DI UN ACCORDO QUADRO PER LA FORNITURA E CONSEGNA DI RICAMBI E PER IL SERVIZIO DI MANUTENZIONE DEGLI AUTOCARRI LEGGERI E PESANTI DI IGEA SPA. PROPOSTA DI ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA.
LOTTO 1: CIG 8634502874; LOTTO 2: CIG 8634515330**

IL RESPONSABILE UNICO DEL PROCEDIMENTO

- VISTA** LA Determina n. 102/2016, da ultimo modificata con Determina n.138 del 27/09/2019 e ss.mm.ii., con la quale è stata approvata la nuova macro struttura aziendale ed è stato adottato il relativo organigramma con l'indicazione delle funzioni affidate ai Dirigenti/Responsabili mediante adeguate deleghe nonché la piena disponibilità delle risorse assegnate al fine di garantire l'efficienza e l'efficacia dell'azione amministrativa;
- VISTO** IL D.Lgs. 50/2016 "*Codice dei contratti pubblici*" e ss.mm. e ii, e in modo particolare l'art. l'art. 63, comma 2, lett. b), del D.lgs. 18/04/2016 n. 50 e s.m.i.;
- IL D.P.R. n. 207/2010 recante "*Regolamento di esecuzione e attuazione del decreto legislativo 12 aprile 2006, n. 163*", per le parti rimaste in vigore in via transitoria ai sensi degli articoli 216 e 217 del d.lgs. n. 50/2016;
- PREMESSO** CHE con Determinazione dell'Amministratore Unico di IGEA SPA n. 25/2021 del 11/02/2021, ai sensi dell'art. 1, comma 2 lettera b, della L. n. 120/2020, è stata indetta una procedura negoziata, per la conclusione, di un accordo, quadro con unico operatore, per la fornitura e consegna di ricambi e per il servizio di manutenzione degli autocarri leggeri e pesanti di IGEA SPA, suddivisa in due lotti;
- CHE la procedura in argomento si è svolta attraverso l'utilizzo della piattaforma elettronica della Centrale di Committenza Regionale Sardegna Cat, mediante la quale sono state gestite le fasi di pubblicazione della procedura, presentazione delle offerte, analisi delle offerte stesse e aggiudicazione, oltre che le comunicazioni e gli scambi di informazioni;
- CHE nel portale Sardegna Cat la presente gara è stata identificata con il tender_ 214765 con correlata RDO di qualifica rfq_368945;
- CHE in data 19/02/2021 si è proceduto alla pubblicazione della gara RDO di qualifica rfq_368945, all'interno del portale Sardegna Cat e delle relative RDO economiche associate a ciascun lotto (Lotto 1 Rfq_368968; Lotto 2 Rfq_368970), fissando quale scadenza per la presentazione delle offerte il giorno 08/03/2021 ore 11:00;
- CHE, entro il suddetto termine del 08/03/2021, risultano pervenute a Sistema n. 2 offerte presentate dai seguenti operatori economici:
- CADONI S.R.L., Via Ussana, 51 – 09023 Monastir (SU), C.F. e P.IVA 03040850921;
 - REVIBUS S.R.L. Via Nervi, 7 – 09067 Elmas (CA), C.F. e P.IVA 01983920925;
- CHE con determina dell'Amministratore Unico n. 58 del 23/04/2021, sono stati approvati i verbali, relativi alle diverse fasi richieste dalle operazioni di gara e nello specifico:
- Verbale n. 1 dell'11/03/2021, relativo alla prima seduta pubblica nel corso della quale si è provveduto:
- all'accertamento delle offerte pervenute e al controllo della documentazione amministrativa inserita nella "Busta di qualifica";
 - ad avviare il soccorso istruttorio nei confronti degli operatori economici: Cadoni S.r.l. e Revibus S.r.l. uninominale;
- Verbale n. 2 del 18/03/2021, relativo alla seconda seduta pubblica nel corso della quale si è proceduto a:
- comunicare le risultanze del soccorso istruttorio e ad attivare una ulteriore richiesta per l'integrazione del soccorso istruttorio nei confronti dell'operatore economico Revibus S.r.l. uninominale;
- Verbale n. 3 del 29/3/2021, relativo alla terza seduta pubblica nel corso della quale si è provveduto:
- a comunicare le risultanze dell'integrazione del soccorso istruttorio dell'Operatore economico Revibus S.r.l. uninominale;

- ad ammettere l'Operatore economico Cadoni S.r.l., alla successiva fase di gara di esame dell'offerta economica, la cui documentazione amministrativa risulta completa e conforme a quanto richiesto dai documenti di gara;
- ad escludere dalla procedura l'Operatore economico Revibus S.r.l. uninominale per non aver regolarizzato nei termini fissati la documentazione amministrativa in ordine alla mancata presentazione della "Garanzia provvisoria" e alla non corretta compilazione del DGUE;
- all'apertura delle buste economiche e alla verifica delle offerte associate ai lotti 1 e 2 dell'operatore economico CADONI S.r.l.;

CHE con la medesima Determina n. 58 del 23/04/2021 è stato deliberato di aggiudicata la gara in favore dell'operatore economico CADONI SRL che ha offerto per il Lotto 1 il ribasso medio ponderato del **21,09%** e per il Lotto 2 il ribasso medio ponderato del **17,69%**;

CHE in data 07/06/2021, prot. IGEA n. 2799, tra l'IGEA SpA e la Ditta CADONI S.r.l. è stato stipulato il contratto d'appalto per l'importo di:

- €. 110.333,62, di cui €. 333,62 per oneri della sicurezza non soggetti a ribasso, oltre l'IVA di legge, di cui euro 85.000,00 per la fornitura di ricambistica ed euro 25.333,62 per il servizio di manutenzione, per il Lotto 1;
- €. 40.333,62, di cui €. 333,62 per oneri della sicurezza non soggetti a ribasso, oltre l'IVA di legge, di cui euro 25.000,00 per la fornitura di ricambistica ed euro 15.333,62 per il servizio di manutenzione, per il Lotto 2;

VISTI I quesiti, ai sensi dell'art. 97 del D.Lgs. 50/2016 e ss.mm.ii, , inviate mediante la funzionalità Messaggistica della piattaforma SARDEGNA CAT, dall'operatore economico REVIBUS S.r.l.; e i relativi riscontri della società.

CONSIDERATO CHE le uniche fonti della disciplina di gara sono costituite dal bando, dal capitolato e dal disciplinare, con la conseguenza che i chiarimenti non possono valere a integrare o a modificare le regole ivi cristallizzate, è anche vero che la precisazione del significato e della portata di alcune prescrizioni poco chiare, se intervenuta prima della presentazione delle offerte, non costituisce un'inedita alterazione delle regole di gara, ma una sorta d'interpretazione autentica (legittima) delle clausole della *lex specialis* dal senso poco intellegibile (cfr. *ex multis* Cons. St., sez. III, 14 gennaio 2015, n. 58);

CHE dalla disamina effettuata sull'intera procedura di gara a seguito della richiesta di accesso agli atti da parte della società REVIBUS in data 16/06/2021, e in modo particolare con riferimento all'art. 1.1 del Capitolato Speciale, nelle parti in cui viene specificato che "entro 7 giorni dalla stipula del contratto l'aggiudicatario dovrà consegnare, i cataloghi ed i listini della ricambistica originale o di prima installazione per ciascun mezzo, in formato digitale (penna USB, su supporto CD - Rom, DVD); " e che "Alla luce della vetustà di alcuni modelli di proprietà di Igea, l'operatore potrà indicare lo sconto applicato sul listino non ufficiale ma di ricambistica simile oppure sul prezzo di realizzazione delle parti ricambio, specificando un elenco di tale ricambistica appositamente costruita, con i relativi importi. Detti elenchi o listini devono essere allegati all'offerta economica", si è potuto constatare che la gara è stata condizionata da vizi tali da inficiare la regolarità della procedura, considerato che l'operatore economico aggiudicatario non ha allegato all'offerta economica la documentazione richiesta in modo completo nella parte relativa ai ricambi dei mezzi vetusti;

CONSIDERATO CHE, per quanto sopra esposto, è interesse preminente dell'IGEA SpA, assicurare, nel pieno rispetto dei principi di legalità, massima concorrenza, *par condicio competitorum*, il regolare svolgimento della procedura di gara de qua;

VALUTATI QUINDI i presupposti che legittimano l'annullamento in autotutela del Capitolato Speciale inerente la procedura di gara di che trattasi, ivi compresi tutti gli atti connessi, presupposti e consequenziali.

PRESO ATTO CHE il T.A.R. Liguria, Genova, Sez.I, 3/9/2020 n.603, ha stabilito che "con riguardo ai procedimenti ad evidenza pubblica, l'amministrazione ha la facoltà di ritirare in autotutela gli atti di gara - ivi incluso il provvedimento di aggiudicazione, ancorché definitivo, laddove si sia in presenza di vizi tali da inficiare la regolarità della procedura o tali da rendere inopportuna, o anche solo da sconsigliare la prosecuzione della gara, dovendo tener conto delle preminenti ragioni di salvaguardia del pubblico interesse";

CHE il T.A.R. Emilia Romagna, Bologna, Sez.II, sent. n.181 del 21/2/2019 ha ribadito che "la stazione appaltante in ogni momento può procedere all'annullamento in autotutela, ai sensi dell'art. 21-nonies l.241 del 1990 del provvedimento di aggiudicazione definitiva per un vizio originario dell'atto (cfr., T.A.R. Lazio, Roma, Sez.II, 6 marzo 2013 n.2432) ed è legittimo l'intervento in autotutela della stazione appaltante, anche se il fatto che lo abbia giustificato sia imputabile alla stessa, non essendo a questa inibito l'utilizzo di tali poteri, che le sono

riconosciuti dall'ordinamento non solo ai sensi dell'art. 21-nonies l.241 del 1990 bensì, più in generale, alla luce dei principi di legalità, imparzialità e buon andamento (cfr., Consiglio di Stato sez. V, 3 agosto 2012 n.4440).";

VISTO L'art. 21 *nonies* della L. 241/1990, che prevede la possibilità per l'Amministrazione di procedere, in via di autotutela, all'annullamento d'ufficio, entro un termine ragionevole;

VISTO L'art. 32, comma 8 del D.Lgs. n. 50/2016 che fa, comunque, salvo l'esercizio dei poteri di autotutela della Stazione Appaltante nei casi previsti dalla legge anche dopo che sia divenuta efficace l'aggiudicazione;

PROPONE

per le motivazioni espresse in premessa che devono intendersi espressamente richiamate

1. di annullare in autotutela ai sensi dell'art. 21-nonies della legge 241/1990 e, più in generale alla stregua dei principi di legalità, imparzialità trasparenza e buon andamento, l'intera procedura di gara ivi compresi tutti gli atti connessi, presupposti e consequenziali;
2. di prendere atto che per effetto dell'annullamento dell'intera procedura di gara il contratto d'appalto stipulato in data 07/06/2021, prot. IGEA n. 2799, tra l'IGEA SpA e la Ditta CADONI S.r.l. è nullo in quanto risulta compromesso dalla mancanza del necessario atto presupposto;
3. di dare apposita comunicazione di annullamento in autotutela dell'intera procedura di gara, all'operatore aggiudicatario e alle altre società partecipanti, ai sensi dell'art. 76, comma 5, lettera c), del D.Lgs. 50/2016 e ss.mm.ii;
4. di prendere atto che questo provvedimento rientra negli obblighi di pubblicità di cui all'art. 37 del D.Lgs. n. 33/2013 e all'art. 1, comma 32 della Legge n. 190/2012, in materia di Società trasparente.

Il Proponente
Il Responsabile Unico del Procedimento
F.to Per. Min. Sandro Broi

Si approva e si trasmette all'Amministratore come Proposta di Determinazione n. 32/DT del 30/07/2021.

Il Responsabile della Direzione Tecnica
F.to Dott.ssa Ilaria Desantis