



COMUNE DI POLIZZI GENEROSA

Provincia di Palermo

ESTRATTO

Determinazione n. 457 del 13/07/2017 del Registro Generale

n.199 del 13/07/2017 del Registro Interno

3° AREA TECNICA –

OGGETTO: *Annullamento in autotutela delle operazioni di sorteggio relative alla procedura negoziata previa manifestazione d'interesse finalizzata all'affidamento dei servizi tecnici per i "lavori di "ordinaria manutenzione della copertura dell'immobile comunale sito in via Garibaldi n° 13, ex Convento dei Gesuiti, oggi sede del Comune di Polizzi Generosa""effettuate in data 29/06/2017*

Premesso che:

con determinazione n. 420 del 21/06/2017 si è dato avvio alla manifestazione di interesse per partecipare alla procedura negoziata per i servizi tecnici relativi ai lavori di : **“Ordinaria manutenzione della copertura dell’immobile comunale sito in via Garibaldi n°13, ex Convento dei Gesuiti, oggi sede del Comune di Polizzi Generosa”**, e che con la suddetta determinazione è stato approvato lo schema di avviso pubblico nonché i moduli che i professionisti devono compilare con il suddetto avviso, pubblicato all'albo Pretorio on-line , sul sito istituzionale, nonché sul sito amministrazione Trasparente, dando la possibilità a tutti i soggetti qualificati di presentare domanda di partecipazione entro e non oltre le ore 13:00 del 13/06/2017.

Dato atto che nell'invito alla procedura negoziata, ai sensi dell'art. 36 comma 2 lett. b) del nuovo codice (D.Lgs. 50/5016) è stato dichiarato che:

- se il numero dei candidati è superiore a 10 (dieci) si procederà al sorteggio di 10 (dieci) professionisti da invitare alla succitata gara;
- se il numero dei candidati è inferiore a 10 (dieci), si inviteranno tutti i candidati purché ne abbiano i requisiti .

Nell'avviso di manifestazione di interesse si dava atto che il sorteggio sarebbe avvenuto alle ore 12,00 del 14/06/2017.

Dato atto che con l'avviso prot. n°5721 del 09.06.2017, veniva rettificato il punto relativo ai requisiti di partecipazione, quindi di conseguenza veniva prorogata la scadenza dei termini di presentazione della manifestazione di interesse al 16/06/2017 alle ore 13,00.

dato atto che:

entro il termine perentorio delle ore 13,00 del giorno 16/06/2017 sono pervenute n°66 manifestazioni di interesse, come da attestazione a firma dell'addetta ai protocolli, e che conseguentemente per le motivazioni sopra espresse il sorteggio veniva rinviato al giorno 29/06/2017.

che, come da relativo verbale, in data 29/6/2017 alle ore 11,30 veniva effettuato il sorteggio pubblico;

Vista la circolare n.19/2017 avente ad oggetto "Obblighi di astensione dai provvedimenti amministrativi nei casi di conflitto d'interessi anche potenziale;

Vista la nota del segretario comunale prot. n.6984 del 11/7/2017 avente ad oggetto risposta scritta a seguito di segnalazione conflitto d'interessi procedura negoziata previa manifestazione d'interesse finalizzata all'affidamento del servizio di direzione lavori tetti stabile Comunale

Dato atto che nella stessa si evidenzia che il comma 6 dell'art. 77, del D.lgs. 50/2016, rubricato commissione giudicatrice, prevede che si applichino ai commissari e ai segretari delle commissioni l'art. 35 – bis del D.lgs. 165/2001, l'art. 51 c.p.c. e, per quel che più propriamente rileva ai fini della presente, l'art. 42 dello stesso D.lgs 50/2016. In particolare l'art. 42, comma 2, prevede che si abbia conflitto di interessi quando il personale di una stazione appaltante o di un prestatore di servizi che, anche per conto della stazione appaltante, interviene nello svolgimento della procedura di aggiudicazione degli appalti e delle concessioni o può influenzarne, in qualsiasi modo, il risultato, ha, direttamente o indirettamente, un interesse finanziario, economico o altro interesse personale che può essere percepito come una minaccia alla sua imparzialità e indipendenza nel contesto della procedura di appalto o di concessione. In particolare, costituiscono situazione di conflitto di interesse quelle che determinano l'obbligo di astensione previste dall'articolo 7 del decreto del Presidente della Repubblica 16 aprile 2013, 62.

Dalla analisi del tenore dell'art. 42, comma 2, del D.lgs. 50/2016, norma di carattere speciale, rispetto all'art. 6 bis della 241/1990, direttamente disciplinante le fattispecie di conflitto d'interesse nello svolgimento delle procedure di aggiudicazione, emerge un vincolo di astensione più ampio rispetto a quello di carattere generale sopra esposto, relativo non solo alla partecipazione alla fase di decisione, ma comprendente tutte le fasi di svolgimento della procedura di aggiudicazione, bastando che la mera partecipazione possa essere percepita come una minaccia alla imparzialità e indipendenza nel contesto della procedura di appalto. Tale lettura, pare confermata dalla espressa applicazione dell'art. 42, comma 2, citato, anche ai segretari delle commissioni giudicatrici, espressamente richiamati, accanto ai commissari di gara, dal comma 6, dell'art. 77, del D.lgs 50/2016, i quali certamente nel ruolo rivestito non operano alcun tipo di attività decisoria e/o valutativa.

Dato atto, altresì, che con la stessa nota, e per le motivazioni sopra riportate si dispone che:

-che – omissis – componente del seggio di gara , si astenga da tutte le fasi della procedura di aggiudicazione di cui in oggetto.

- che, ove nelle more di adozione della stessa nota citata, siano stati adottati atti, anche endoprocedimentali, gli stessi vengano annullati in autotutela, ai sensi del combinato disposto degli art.21, nonies, della Legge 241/1990 e dell'art. 42, comma 2, del D.lgs 50/2016, a garanzia della massima trasparenza, imparzialità e indipendenza nell'ambito della procedura, anche nella sola percezione che possano averne i soggetti controinteressati, e più in particolare, a garanzia della legittimità della stessa e del provvedimento conclusivo di aggiudicazione.

Vista la determinazione Sindacale n.441 del 3/7/2017 che tra l'altro nel dispositivo prevede che in caso di brevi assenze o impedimento del Titolare nominato con la stessa, il Geom Anselmo Giuseppe assume la funzione di Responsabile dell'Area Tecnica.

Data atto che il responsabile dell'Area tecnica Ing. Mario Zafaramna, risulta assente per ferie ;

Visto il T.U.E.L.

Visto l'art. 21, nonies, della Legge 241/1990;

Visto l'art. 42, comma 2, del D.lgs 50/2016;

Determina

- di fare proprie le disposizioni e le motivazioni contenute nella nota citata nelle premesse della presente le quali si dichiarano parte integrante e sostanziale della stessa;
- di annullare in autotutela l'attività di sorteggio effettuata in data 29/06/2017 alle ore 11,30, ai sensi del combinato disposto degli art.21, nonies, della Legge 241/1990 e dell'art. 42, comma 2, del D.lgs 50/2016, a garanzia della massima trasparenza, imparzialità e indipendenza nell'ambito della procedura, anche nella sola percezione che possano averne i soggetti controinteressati, e più in particolare, a garanzia della legittimità della stessa e del provvedimento conclusivo di aggiudicazione;
- che il verbale delle operazioni, effettuate in data 29/6/2017 alle ore 11,30, e annullate con la presente, verrà reso pubblico e accessibile solo dopo la scadenza per la presentazione delle offerte che sarà stabilito nelle lettere di invito, che saranno inoltrate solo dopo la individuazione dei dieci operatori scelti in seguito a nuovo sorteggio pubblico;
- Con successivo avviso sarà disposto il giorno e l'ora in cui sarà effettuato il nuovo sorteggio.

Il Responsabile del servizio
Mario Lo Re

Il Responsabile dell'Area F.F.
Geom. Giuseppe Anselmo