



# COMUNE DI TRECCHINA

(Provincia di Potenza)

## VERBALE DI DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE

COPIA



NR.	OGGETTO:
30	PRESA ATTO DEL RICORSO AL TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE DI BASILICATA PRESENTATO DALLA DITTA GEO CANTIERI DI LEO LUIGI CON SEDE IN SALA CONSILINA, PER L'ANNULLAMENTO, PREVIA ADOZIONE DELLE MISURE CAUTELARI, DEGLI ATTI CON I QUALI E' STATA ESCLUSA LA RICORRENTE DITTA DALLA PROCEDURA DI GARA PER L'AFFIDAMENTO DEI LAVORI DI "INTERVENTI INFRASTRUTTURALI RALATIVI ALL'ACCESSIBILITA' A FRAZIONI RURALI E VIABILITA' PRINCIPALE COMUNALE NELLE CONTRADE PRODINO - COLLA". ATTO D'INDIRIZZO PER RESISTERE NEL GIUDIZIO.

(05 aprile 2017)

L'anno **DUEMILADICIASSETTE**, addì **CINQUE** del mese di **APRILE**, alle ore 10:00 nella sala delle adunanze del Comune, si è riunita la Giunta Comunale, con l'intervento dei signori:

Cognome e Nome	Qualifica	Presente	Assente
IANNOTTI Ludovico	Sindaco	X	--
MARCANTE Fabio	Vicesindaco	X	--
D'IMPERIO Giacomo	Assessore	X	--

Partecipa alla seduta il segretario comunale *dott.ssa Franca Michelina PISANI*

Assume la presidenza il Sindaco *rag. Ludovico IANNOTTI*, il quale, constatata la legalità della riunione, dichiara aperta la seduta ed invita a trattare l'argomento in oggetto indicato.----

### LA GIUNTA COMUNALE

#### PREMESSO CHE:

- L'Ufficio Tecnico Comunale – Servizio Lavori Pubblici, nell'ambito delle attività di valutazione delle offerte pervenute per l'affidamento dei lavori di cui in oggetto, con determinazione n. 10 del 01.02.2017 ha escluso da detta gara l'impresa ricorrente Geo Cantieri, per i seguenti circostanziati motivi:
  - con deliberazione della giunta comunale n. 38 del 26/05/2015, veniva approvato il progetto preliminare, avente ad oggetto Interventi infrastrutturali relativi all'accessibilità a frazioni rurali e viabilità principale comunale Prodino – Colla, redatto dall'Ufficio tecnico comunale, per l'importo complessivo di € 440.620,00 di cui € 325.000,00 per lavori a misura;
  - con determinazione del Responsabile del Servizio Lavori Pubblici e Patrimonio n. 81/419 del 12/06/2015, veniva approvato il progetto definitivo ed esecutivo, avente ad oggetto Interventi infrastrutturali relativi all'accessibilità a frazioni rurali e viabilità principale comunale Prodino – Colla, redatto dall'Ufficio tecnico comunale, per l'importo complessivo di € 440.620,00 di cui € 325.000,00 per lavori a misura;
  - con determinazione a contrattare n. 127/779 del 18/11/2016 veniva stabilito di procedere all'avvio delle procedura per l'affidamento dei lavori a mezzo di procedura aperta ai sensi degli art. 59-60 del D.Lgs. 50/2016, con il criterio di aggiudicazione dell'offerta economicamente più vantaggiosa relativamente all'importo dei lavori posto a base d'asta al netto degli oneri afferenti la sicurezza, ai sensi 95 del D.Lgs. 50/2016;
  - entro il termine fissato sono pervenute n. 10 offerte;
  - con determina n. 164 del 15/12/2016 il Responsabile della CUC istituita presso l'Unione Lucana del Lagonegrese, veniva nominata la commissione giudicatrice;

- dall'esito della procedura di aggiudicazione risulta prima classificata l'offerta dell'impresa GEO CANTIERI del Geom. Leo Luigi con sede in Sala Consilina (SA) alla Via Carlo Pisacane n. 7 bis, con punti 95,444 ribasso economico del 25,00% e 90 giorni di ribasso sui tempi di esecuzione;
- tale offerta dalla verifica di anomalia, effettuata ai sensi dell'art. 97 del D.Lgs 50/2016 , risulta anormalmente bassa rispetto al punteggio conseguito, pertanto è stato necessario avviare la procedura di verifica della congruità della stessa ;
- l'impresa GEO CANTIERI del Geom. Leo Luigi , in ottemperanza alla richiesta delle giustificazioni effettuata dal RUP con nota prot. n. 0455 del 29/12/2016 il RUP, nei termini stabiliti, ha trasmesso in plico chiuso la documentazione relativa alle giustificazioni richieste, acquisite agli atti di questo Comune in data 11-01-2017 prot.164;
- il RUP, in ossequio all'art. 97 del D.Lgs. 50/2016 nonché delle linee guida ANAC n. 3 approvata dal consiglio con delibera n. 1096 del 26/10/2016, per la verifica della congruità dell'offerta, in relazione alle giustificazioni prodotte dall'impresa, ha ritenuto avvalersi del supporto della commissione giudicatrice;
- la Commissione di Gara, costituita dal Dott. Ing. Prosperino Suanno, dott. Ing. Angelo Patti, geom. Orazio Alfani, geom. Nicola Cresci in qualità' di RUP, convocata per le vie brevi si è riunita in data il 13-01-2017, presso l'ufficio Tecnico del comune di Trecchina.
- la commissione giudicatrice, nominata dalla CUC dell'Unione dei Comuni del Lagonegrese per la valutazione delle offerte di cui alla gara in oggetto, dall'esame della documentazione prodotta dall'impresa Geo Cantieri a giustifica della propria offerta, **ha espresso parere negativo** rispetto all'ammissibilità dell'offerta della stessa ditta in quanto ha ritenuto che le giustificazioni fornite non appaiono idonee a dimostrare la congruità dell'offerta, sia dal punto di vista economico che dal punto di vista della legittimità. In particolare, dal punto di vista economico, si ritengono non ammissibile la giustificazione dei prezzi basate sulla semplice allegazione di preventivi/offerta di terzi operatori economici, in assenza di una puntuale e dettagliata analisi dei relativi costi. Dal punto di vista della legittimità si rileva che le giustificazioni prodotte contravvengono ad alcune norme del D.lgs 50/2016 ed in particolare al combinato disposto dell'art. 97 e art.105, in quanto il preventivo allegato relativo alla realizzazione delle pavimentazioni comprensiva di fresatura, fornitura e posa in opera di conglomerato bituminoso, binder tappeto di usura, emulsione, stesa, e compattazione, effettuato da parte della ditta Costruzioni Generali Santangelo Srl, fa riferimento a fornitura e posa in opera senza specificare in dettaglio i costi di produzione nonché di posa. Trattandosi, tra l'altro, di una categoria di lavoro che assorbe oltre il 60% dell'importo complessivo dell'appalto appare una evidente configurazione di un sub-appalto di fatto, non compatibile con i limiti di cui all'art. 105 del richiamato DLgs 50/2016.
- dall'analisi prezzi allegata alle giustificazioni in esame, si è riscontrato, inoltre, che alcuni prezzi determinati sulla base di preventivi prodotti da ditte terze per la fornitura di materiali, risultano anormalmente bassi, in quanto, nello specifico si è rilevato che in detta determinazione del prezzo non viene considerato il costo del trasporto dei relativi materiali. Tale incidenza, per altro, non è riportata né nei preventivi presentati né nell'analisi dei prezzi
- nel merito, si ritiene utile precisare che sia il preventivo prodotto dalla ditta Costruzioni Generali Santangelo Srl, che l'analisi dei prezzi effettuata dalla ditta Geo Cantieri, entrambi allegati alle giustificazioni, non riportano una analisi dettagliata dei relativi costi di produzione, fornitura, posa in opera, trasporto ecc. per la realizzazione delle pavimentazioni comprensiva di fresatura, fornitura e posa in opera di conglomerato bituminoso, binder tappeto di usura, emulsione, stesa, e compattazione. Le giustificazioni prodotte, (sia l'analisi dei prezzi che i preventivi) per tale categoria di lavoro, fanno riferimento alla fornitura e posa in opera da parte della ditta terza "impresa Costruzioni Generali Santangelo Srl", configurando, in violazione ai limiti di cui all'art 105 del D.Lgs. 50/2016, un sub-appalto di fatto, in quanto tale categoria di lavori assorbono oltre il 60% dell'importo complessivo dei lavori oggetto di appalto.
- Non è previsto dalla norma di cui all'art. 97 comma 5) del D.Lgs. 50/2016, la partecipazione dell'impresa, oggetto di verifica dell'anomalia, nel relativo procedimento. In ogni caso, la documentazione prodotta dalla ditta Geo Cantieri è risultata in modo chiaro ed inequivocabile alla commissione ai fini della valutazione.
- l'impresa Geo Cantieri, con ricorso al TAR di Basilicata notificato all'Ente in data 28.03.2017 ed annotato al n. 1536 di prot., ha impugnato gli atti d'esclusione adottati dal Comune di Trecchina, nello specifico:
  - determinazione n. 10 del 01.02.2017 a firma del Responsabile del servizio Lavori Pubblici;
  - nota n. 1408 del 21.03.2017 con la quale il medesimo Responsabile respingeva l'istanza di precontenzioso interposta dalla ricorrente;

**RAVVISATA** l'opportunità e la doverosità del Comune di resistere nel giudizio instaurato presso Il *Tribunale Amministrativo Regionale di Basilicata*, per sostenere la legittimità dei propri atti, stante l'infondatezza delle motivazioni addotte a sostegno delle pretese di parte ricorrente;

**CONSIDERATO** che la costituzione in giudizio consente al Comune una partecipazione attiva al processo, indispensabile per garantire una sua piena difesa;

**DATO ATTO** dell'assenza, all'interno dell'organico dell'Ente, di figure professionali dotate della necessaria e specifica competenza e della conseguente necessità di reperire all'esterno dell'Amministrazione il soggetto idoneo all'assolvimento del suddetto incarico;

**RICHIAMATO** l'art. 17 comma 1 lett. d) del D. Lgs. n. 50/2016 che esclude l'applicazione del nuovo Codice dei Contratti Pubblici ai servizi legali concernenti la rappresentanza in giudizio dell'Ente;

**VISTA** la sentenza della Corte di Cassazione SS.UU. Civili 16 giugno 2005 n. 12868, con la quale, tra l'altro, viene affermato il principio che ferma restando la rappresentanza istituzionale dell'Ente, che è propria del Sindaco, allo stesso compete anche quella processuale a meno che lo Statuto non la attribuisca espressamente al competente Dirigente o Responsabile di Settore;

**RITENUTA** la propria competenza ai sensi dell'art. 48, comma 2, il quale sancisce la competenza residuale della Giunta per tutti gli atti non riservati al Sindaco, al Consiglio o ad altri organi;

**RILEVATO** che si rende pertanto necessario:

- conferire atto di indirizzo al Responsabile del settore Affari Generali – LL.PP., al fine di nominare un legale per la rappresentanza dell'Ente nel giudizio di che trattasi;
- incaricare lo stesso ad istituire il nuovo Albo degli Avvocati, anche alla luce delle prime interpretazioni del nuovo Codice degli Appalti;
- autorizzare il Sindaco a resistere nel ricorso presentato dalla ditta Geo Cantieri davanti al Tribunale Amministrativo Regionale di Basilicata, conferendogli incarico di rilasciare al professionista nominato apposita procura *ad litem*;

**VISTI:**

- il D.Lgs. 18 agosto 2000, n. 267 e s.m.i.;
- lo Statuto Comunale;
- il D.Lgs. 02 luglio 2010, n. 104 e s.m.i. – Allegato 1 - (Codice del processo amministrativo);
- il Regolamento comunale di contabilità;

**Ritenuto** provvedere in merito;

===

**Preso atto** che sulla proposta della presente deliberazione, hanno espresso parere favorevole

- Il responsabile del servizio interessato, (art. 49 , c. 1 del T.U. n. 267/2000), per la **regolarità tecnica**;
- Il responsabile di ragioneria, (art. 49 , c. 1 del T.U. n. 267/2000), per la **regolarità contabile**;

Ad unanimità di voti favorevoli, espressi nei modi e nelle forme di legge,

## **DELIBERA**

per quando descritto nella premessa, che qui si intende integralmente riportato e facente parte integrante e sostanziale

- 1) **DI RESISTERE nel ricorso presentato presso il Tribunale Amministrativo Regionale di Basilicata** notificato all'Ente in data 28.03.2017 ed annotato al n. 1536 di prot. con il quale l'impresa Geo Cantieri, ha impugnato gli atti d'esclusione adottati dal Comune di Trecchina, così come meglio specificato nella premessa che qui si intende integralmente riportata per farne parte integrante e sostanziale;
- 2) **DI AUTORIZZARE** il Sindaco pro – tempore a stare in giudizio nel processo amministrativo di cui sopra e sottoscrivere il mandato *ad litem*;
- 3) **DI INCARICARE** il Responsabile Affari Generali ad istituire il nuovo Albo degli Avvocati, anche alla luce delle prime interpretazioni del nuovo Codice degli Appalti;

- 4) **DI DEMANDARE**, nelle more dell'istituzione del suddetto Albo e comunque in attesa di definitive pronunce ed interpretazioni giurisprudenziali in merito al D. Lgs. n. 50/2016, al Responsabile dell'Ufficio Lavori Pubblici (geom. Nicola CRESCI) l'individuazione e la nomina di un legale di fiducia concedendogli ogni facoltà di legge e, in particolare, di eccepire e dedurre quanto ritenuto necessario ai fini della tutela degli interessi dell'ente, con incarico al sindaco a rilasciare al professionista nominato apposita procura *ad litem*, in merito alla vertenza legale di che trattasi e a provvedere a tutti gli altri provvedimenti di competenza consequenziali, inclusa la stipula di idonea convenzione che disciplini i rapporti tra l'Ente ed il professionista incaricato.

Con successiva, separata votazione in forma palese a risultato unanime favorevole, la presente deliberazione viene dichiarata immediatamente eseguibile a norma e per gli effetti dell'art. 134, comma 4, del T.U.E.L. (D.Lgs. 18 agosto 2000, n. 267), ritenuta l'urgenza di dare alla stessa immediato seguito.



REGOLARITA' TECNICA	REGOLARITA' CONTABILE
Si esprime il parere favorevole di regolarità <b>tecnica</b> , ai sensi e per gli effetti dell'articolo 49 del decreto legislativo n. 267/00:-	Si esprime il parere favorevole di regolarità <b>contabile</b> , ai sensi e per gli effetti dell'articolo 49 del decreto legislativo n. 267/00:-
IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO	IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO
<i>f.to Nicola CRESCI</i>	<i>f.to Francesco Biagio COZZI</i>
Li, 05 aprile 2017	Li, 05 aprile 2017

=====

Letto, confermato e sottoscritto.-

**IL Segretario Comunale**

*f.to dott.ssa Franca Michelina Pisani*

**IL Sindaco**

*f.to rag. Ludovico Iannotti*

Il sottoscritto Segretario Comunale;

-Visti gli atti di Ufficio;

**attesta**

-che la presente deliberazione :

è stata affissa all'Albo Pretorio Comunale per 15 giorni consecutivi dal 04/2017 come prescritto dall'art. 124 del D.Lgs.nr. 267 del 18 agosto 2000;

contestualmente all'affissione all'Albo è stato trasmesso, ai capigruppo consiliari, l'elenco delle delibere adottate (art. 125 del D.Lgs. 267/00);

la presente deliberazione è divenuta esecutiva il **05/04/2017** perché dichiarata immediatamente esecutiva (art.134- comma 4° D.Lgs: 267/00);

che la presente deliberazione è divenuta esecutiva il \_\_\_\_\_ perché decorsi 10 giorni dalla pubblicazione all'Albo Pretorio (art.134- comma 3° D.Lgs. nr. 267/00):

Li, \_\_ aprile 2017

**Il Segretario Comunale**

*f.to dott.ssa Franca Michelina Pisani*

**COPIA CONFORME**

È copia conforme all'originale depositato in atti d'ufficio.---

Il Segretario Comunale  
*dott.ssa Franca Michelina Pisani*