



Città di Caserta

INFRASTRUTTURE DEL TERRITORIO

DETERMINAZIONE REGISTRO UNICO n. 897 del 09/09/2024



Finanziato
dall'Unione europea
NextGenerationEU



MINISTERO
DELL'INTERNO



Città di Caserta

PIANO NAZIONALE DI RIPRESA E RESILIENZA (PNRR) - MISSIONE 5 – COMPONENTE 2
INVESTIMENTO 2.1 – “RIGENERAZIONE URBANA”

Oggetto: *LAVORI DI di “MIGLIORAMENTO DELLA QUALITÀ DEL DECORO URBANO E DEL TESSUTO SOCIALE E AMBIENTALE DI VILLETTA GIAQUINTO”. CUP: D27H21000790009, finanziato con Decreto del Ministero degli Interni del 30.12.2021 (RIGENERAZIONE URBANA)– CIG: 985843913A.*

Annullamento in autotutela ex art. 21 nonies della L. n. 241/1990 e ss.mm.ii., della Procedura Negoziata ai sensi dell’art. 1, c.2, l. b) della legge n. 120 del 2020, così come modificato dall’art. 51 della legge n. 108 del 2021.

IL DIRIGENTE

Richiamata la propria competenza a determinare sull’oggetto della presente determinazione, ai sensi del Decreto Sindacale n. 31 del 09/07/2024;

Premesso che:

- ✓ con Decreto del Ministero degli Interni del 30.12.2021 è stato approvato l’elenco dei progetti beneficiari, completi del target PNRR di riferimento e del comune soggetto attuatore nonché degli importi assegnati per ciascuna annualità sulla base del cronoprogramma e delle risorse disponibili per ciascun esercizio, indicati nell’Allegato 3, che ne forma parte integrante;
- ✓ con il citato decreto sono stati finanziati n. 17 interventi proposti dalla Città di Caserta, tra i quali quello di “MIGLIORAMENTO DELLA QUALITÀ DEL DECORO URBANO E DEL TESSUTO SOCIALE E AMBIENTALE DI VILLETTA GIAQUINTO”. CUP: D27H21000790009;
- ✓ con Delibera di G.C. n. 94 del 31.05.2021 si è provveduto all’approvazione dei relativi Progetti di Fattibilità Tecnica ed Economica;
- ✓ con Determina n. 1731 del 10.10.2022 si è proceduto all’affidamento del Servizio tecnico di Progettazione definitiva ed esecutiva e Direzione dei lavori di “MIGLIORAMENTO DELLA QUALITÀ DEL DECORO URBANO E DEL TESSUTO SOCIALE E AMBIENTALE DI VILLETTA GIAQUINTO”, all’operatore economico Dott. Agronomo Nicola Leardi, C.F. LRDNCL67H30G596N, con studio professionale in Caserta, alla Via Michele Fiorillo, P. Iva 02397490612, iscritto all’Albo dell’Ordine dei Dottori Agronomi di Caserta, per un importo del servizio affidato pari a euro 19.989,55, oltre Cassa al 4% e IVA al 22%, e quindi per complessivi Euro 25.362,74;

- ✓ con Delibera di G.C. n. 241 del 20.12.2022 si è provveduto all'approvazione del Progetto Definitivo dell'intervento in oggetto;
- ✓ con Determinazione Dirigenziale n. 2216 del 27.12.2022 si è provveduto all'approvazione del Progetto Esecutivo dell'intervento in oggetto;

Premesso altresì che:

- ✓ con Determinazione Dirigenziale n. 699 del 31.05.2023 è stata indetta procedura negoziata, ai sensi dell'art. 1, c.2, l. b) della legge n. 120 del 2020, così come modificato dall'art. 51 della legge n. 108 del 2021, per l'affidamento dell'esecuzione dei lavori di “MIGLIORAMENTO DELLA QUALITÀ DEL DECORO URBANO E DEL TESSUTO SOCIALE E AMBIENTALE DI VILLETTA GIAQUINTO”, per un importo pari ad € 252.668,62 (voce A4 del Quadro Economico), di cui € 244.020,52 per lavori soggetti a ribasso ed € 8.648,107 per oneri della sicurezza non soggetti a ribasso – in particolare € 4.494,28 per oneri di sicurezza diretti ed € 4.153,82 per oneri di sicurezza speciali, il tutto oltre IVA al 10%- per complessivi € 277.935,48, da espletarsi mediante procedura negoziata senza previa pubblicazione di un bando e con applicazione del criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa individuata sulla base del miglior rapporto qualità/prezzo, ai sensi dell'art. 95 e art. 36 del D.lgs. 18 aprile 2016 n. 50;
- ✓ con medesima determinazione, per l'avvio della procedura di gara per l'affidamento dell'esecuzione dei lavori di cui al precedente punto è stata assunta prenotazione di impegno perfezionata n. 39/2023 per l'importo complessivo pari ad euro 277.935,48 secondo le seguenti esigibilità:

PdC finanziario	Cap./Art.	Importo espresso in euro	Esercizio di esigibilità
09.05-2.02.01.09.999	3214	61.705,46	Esigibilità 2023
09.05-2.02.01.09.999	3214	47.599,86	Esigibilità 2024
09.05-2.02.01.09.999	3214	32704,03	Esigibilità 2025
09.05-2.02.01.09.999	3214	135.926,13	Esigibilità 2026

- ✓ per l'espletamento della gara questo Ente è ricorso alla piattaforma di negoziazione e-procurement Net4Market del Comune di Caserta ed è stata trasmessa lettera di invito a presentare offerta a n. 7 operatori economici, sorteggiati tra quelli accreditati in piattaforma in possesso dei requisiti richiesti;
- ✓ con Determina Dirigenziale n. 1500 del 16/11/2023 è stata nominata la Commissione di gara così composta:
 Ing. Francesco Biondi - Presidente
 Ing. Luigi Vitelli - Componente interno
 Ing. Antonio D'Onofrio - Componente interno;
- ✓ Con Determina Dirigenziale n. 112 del 19/02/2024 si è provveduto a prendere atto delle risultanze cui è giunta la Commissione giudicatrice, ossia della proposta di aggiudicazione provvisoria formulata in favore dell'operatore economico NEW VERDE srl con sede legale in via Giorgio De Falco n.14 –Quarto (NA), P.IVA 04956271219 nonché della documentazione di gara;

Preso atto, altresì, che con Determina Dirigenziale n. 1743 del 28-11-2023 è stato prenotato l'importo del Q.E. non ancora impegnato;

Dato altresì atto che:

- l'intervento è finanziato con le risorse del Piano Nazionale di Ripresa e Resilienza (PNRR) - Missione 5 Componente 2 - Investimento 2.1, giusto Decreto del Ministero degli Interni del 30.12.2021, ed è imputato al Capitolo di spesa **3214** del Bilancio comunale;

- con Determina Dirigenziale n. 302 del 18/04/2024 è stata approvato il riaccertamento parziale dei residui di alcuni lavori pubblici tra i quali quello in oggetto;

Rilevato che:

- da attenta verifica degli atti di gara sono emerse alcune discrepanze tra il Capitolato Speciale D'appalto e la lettera di invito-disciplinare di gara, determinate da meri errori materiali che si ripercuotono sulla correttezza della procedura con riferimento alla corretta indicazione della tipologia dei lavori da effettuarsi;

Ritenuto, consequenzialmente, di dover annullare la procedura di che trattasi ricorrendo, nel caso specifico, **le condizioni per agire in autotutela, ai sensi dell'art. 21 nonies della L. n. 241/1990** e ss.mm.ii. che così recita *“il provvedimento amministrativo illegittimo ai sensi dell'articolo 21-octies, esclusi i casi di cui al medesimo articolo 21-octies, comma 2, può essere annullato d'ufficio, **sussistendone le ragioni di interesse pubblico, entro un termine ragionevole, comunque non superiore a dodici mesi dal momento dell'adozione dei provvedimenti di autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici, inclusi i casi in cui il provvedimento si sia formato ai sensi dell'articolo 20, e tenendo conto degli interessi dei destinatari e dei controinteressati, dall'organo che lo ha emanato, ovvero da altro organo previsto dalla legge.** Rimangono ferme le responsabilità connesse all'adozione e al mancato annullamento del provvedimento illegittimo”*;

Dato atto che in ossequio al dispositivo dell'art. 21 nonies questo Ente - al quale il potere di annullamento in autotutela, nel preminente interesse pubblico al ripristino della legalità dell'azione amministrativa va riconosciuto anche dopo l'aggiudicazione della gara (si v. Consiglio di Stato sez. V, 22/08/2023, n.7896)- **ha tenuto conto degli interessi dei destinatari e dei controinteressati coinvolti**; sul punto appare indispensabile sottolineare che, da un canto, non è ancora stato stipulato il contratto e quindi non si è cristallizzata alcuna situazione ampliativa della sfera giuridica del destinatario del provvedimento e, d'altro canto, alla luce dell'errore materiale configuratosi in atti, **“l'interesse pubblico concreto ed attuale all'annullamento** (e la sua preminenza rispetto a quello del privato) **è insito nel fatto dell'errore da correggere che, se non corretto, continuerebbe a produrre effetti nel tempo, con permanente lesione non solo dell'interesse pubblico medesimo ma anche dei soggetti partecipanti alla medesima procedura di gara che si vedono illegittimamente posposti nella graduatoria finale”** (T.A.R. Lecce, Puglia sez. III, 14/04/2017, n. 589);

Dato atto, altresì, ed in maniera **assorbente e predominante** che, nell'ipotesi che ci occupa è stata formalizzata, con la citata Determina Dirigenziale n. 112 del 19/02/2024, la mera proposta di aggiudicazione provvisoria formulata in favore dell'operatore economico dalla Commissione Giudicatrice e che, dunque, tanto sulla scorta della norma applicabile *ratione temporis* al caso concreto trattato, quanto alla luce del chiaro, univo e granitico indirizzo giurisprudenziale sul punto *“ la proposta di aggiudicazione, atto prodromico al provvedimento di aggiudicazione, **costituisce un atto endoprocedimentale** privo di valore decisivo e che necessita conferma (Cons. Stato Sez. III, 11 maggio 2021, n. 3709; Sez. V, 31luglio 2019, n. 5428)”*;

Dato atto che, nel rafforzare la motivazione del presente provvedimento, giova specificare che la giurisprudenza chiarisce che *“in relazione ai procedimenti ad evidenza pubblica per l'affidamento di lavori, servizi e forniture, l'amministrazione conserva il potere di ritirare in autotutela il bando, le singole operazioni di gara o lo stesso provvedimento di aggiudicazione, ancorchè definitivo, in presenza di vizi dell'intera procedura, ovvero a fronte di motivi di interesse pubblico tali da rendere inopportuna, o anche solo da sconsigliare, la prosecuzione della gara”*(così la recente sentenza del Consiglio di Stato sez. V, 16/05/2024, n.4349);

Rilevato, inoltre, che l'inesauribile potere tipico dell'istituto giuridico dell'Autotutela è esercitato da questo Ente entro un termine ragionevole e comunque non superiore a 12 mesi dall'emanazione della DD n. 112 del 19/02/2024 con la quale si è provveduto a formalizzare la presa d'atto della proposta di aggiudicazione;

Sottolineata, infine, l'importanza dei principi del risultato e della fiducia di cui al D.lgs. n. 36/2023, anche nell'ambito delle gare pubbliche e la cui preminenza viene ribadita anche dalla giurisprudenza;

Richiamati:



- il D.lgs. n. 267/2000 e *ss.mm.ii.*;
 - la L. n. 241/1990 e *ss.mm.ii.*;
 - il D.lgs. n. 50/2016 e *ss.mm.ii.*;
 - il D.P.R. n. 207/2010 e *ss.mm.ii.* per la parte ancora vigente;
 - Tutte le norme vigenti sul punto;
- per le motivazioni sopra riportate e per quanto di competenza;

DETERMINA

1. **di prendere atto** delle premesse che costituiscono parte integrante e sostanziale del presente provvedimento, che si considerano qui integralmente riportate e che ne costituiscono **motivazione** ai sensi dell'art. 3 della L. n. 241/1990 e *ss.mm.ii.*;
2. **di prendere atto** delle discrepanze tra il Capitolato Speciale D'appalto e la lettera di invito-disciplinare di gara, determinate da meri errori materiali che si ripercuotono sulla correttezza della procedura con riferimento alla corretta indicazione della tipologia dei lavori da effettuarsi;
3. **di annullare, consequenzialmente, in autotutela**, ai sensi dell'art. 21 *nonies* della L. n. 241/1990 e *ss.mm.ii.*, la procedura di gara di cui in oggetto e, specificamente, la **Determinazione Dirigenziale n. 112 del 19/02/2024** con la quale si è provveduto a prendere atto delle risultanze cui è giunta la Commissione giudicatrice, ossia della proposta di aggiudicazione provvisoria formulata in favore dell'operatore economico NEW VERDE srl con sede legale in via Giorgio De Falco n.14 –Quarto (NA), P.IVA 04956271219 nonché della documentazione di gara e la **Determinazione Dirigenziale n. 699 del 31.05.2023** con la quale è stata indetta procedura negoziata;
4. **di annullare**, per l'effetto:
 - la prenotazione di impegno perfezionata n. 39 del 09.06.2023, assunta con la DD n. 699 del 31/05/2023, pari a complessivi € 216.230,02 ripartita secondo le seguenti esigibilità:

PdC finanziario	Cap./Art.	Importo espresso in euro	Esercizio di esigibilità
09.05-2.02.01.09.999	3214	47.599,86	Esigibilità 2024
09.05-2.02.01.09.999	3214	32.704,03	Esigibilità 2025
09.05-2.02.01.09.999	3214	135.926,13	Esigibilità 2026

- la prenotazione di impegno perfezionata n. 234 del 31.12.23, generata a seguito di riaccertamento parziale dei residui, pari a complessivi € 61.705,46, esigibilità 2024;

5. **di lasciare, consequenzialmente**, gli importi derivanti dall'annullamento delle prenotazioni di impegno perfezionate n. 39 e n. 234 indicate nel pregresso capoverso nella disponibilità del capitolo **3214 secondo le stesse esigibilità**;
6. **di stabilire** che con successivo provvedimento verrà indetta nuova procedura di gara per l'affidamento dell'esecuzione dei lavori di cui in oggetto, con l'approvazione dei relativi atti e con l'assunzione delle relative determinazioni contabili;
7. **di dare atto** che il CIG: 985843913A assunto per la procedura in oggetto, ai sensi e per gli effetti della L. n. 136/2010 e *ss.mm.ii "Tracciabilità dei flussi finanziari"*, verrà annullato;
8. **di riconoscere**, ai sensi dell'art. 147 bis, comma 1, del D.lgs. n. 267/2000, la regolarità tecnica del presente provvedimento in ordine alla regolarità, legittimità e correttezza dell'azione amministrativa posta in essere;
9. **di dare atto** che la presente determinazione viene trasmessa al Servizio Finanziario per gli adempimenti consequenziali nonché per il controllo contabile da parte del Responsabile del Servizio Finanziario da rendersi mediante apposizione del visto di regolarità contabile;
10. **di dare atto** che, ai sensi e per gli effetti delle norme sul punto, la presente determinazione sarà pubblicata sul sito istituzionale dell'Ente, all'Albo Pretorio e nella sezione "Amministrazione Trasparente", sottosezione "Bandi di gara e contratti";
11. **di dare atto**, ai sensi del codice anticorruzione e di comportamento vigente, che:
 -  non sussistono conflitti di interesse e di incompatibilità con i destinatari dell'atto;
 -  l'atto rispetta gli indirizzi dell'Amministrazione e risponde all'interesse collettivo

Il R.U.P.

Ing. Francesco Biondi

Il Dirigente

Ing. Luigi Vitelli

il RUP

Ing. Francesco Biondi

Il Dirigente

Ing. Luigi Vitelli

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 e' memorizzato digitalmente ed e' rintracciabile sul sito internet per il periodo della pubblicazione.

L'accesso agli atti viene garantito tramite gli uffici comunali ed i singoli responsabili del procedimento al quale l'atto si riferisce, ai sensi e con le modalità di cui alla L. 241/90, come modificata dalla L. 15/2005, nonché al regolamento per l'accesso agli atti del Comune di Caserta.



Città di Caserta

INFRASTRUTTURE DEL TERRITORIO

DETERMINAZIONE REGISTRO UNICO n. 896 del 09/09/2024



Finanziato
dall'Unione europea
NextGenerationEU



MINISTERO
DELL'INTERNO



Città di Caserta

PIANO NAZIONALE DI RIPRESA E RESILIENZA (PNRR) - MISSIONE 5 – COMPONENTE 2 INVESTIMENTO 2.1 – “RIGENERAZIONE URBANA”

Oggetto: *LAVORI DI “MIGLIORAMENTO DELLA QUALITÀ DEL DECORO URBANO E DEL TESSUTO SOCIALE E AMBIENTALE DELL'AREA ATTREZZATA IN LARGO MARTIRI DI VIA D'AMELIO”. CUP D27H21000910009, finanziato con Decreto del Ministero degli Interni del 30.12.2021 (RIGENERAZIONE URBANA)”.*

Annullamento in autotutela ex art. 21 nonies della L. n. 241/1990 e ss.mm.ii., dell'affidamento diretto ai sensi dell'art.1, c.2, l. a) della legge n. 120 del 2020, così come modificato dall'art. 51 della legge n. 108 del 2021 - CIG: A01F764A0D

IL DIRIGENTE

Richiamata la propria competenza a determinare sull'oggetto della presente determinazione, ai sensi del Decreto Sindacale n. 31 del 09/07/2024;

Premesso che

- l'art. 1, comma 42, della legge n. 160/2019 recante "Bilancio di previsione dello Stato per l'anno finanziario 2020 e bilancio pluriennale per il triennio 2020-2022" dispone testualmente: “Per ciascuno degli anni dal 2021 al 2034, sono assegnati ai comuni contributi per investimenti in progetti di rigenerazione urbana, volti alla riduzione di fenomeni di marginalizzazione e degrado sociale, nonché al miglioramento della qualità del decoro urbano e del tessuto sociale ed ambientale...”;
- con Decreto del Ministero degli Interni del 30.12.2021 è stato approvato l'elenco dei progetti beneficiari, completi del target PNRR di riferimento e del comune soggetto attuatore nonché degli importi assegnati per ciascuna annualità sulla base del cronoprogramma e delle risorse disponibili per ciascun esercizio, indicati nell'Allegato 3, che ne forma parte integrante;
- con il citato decreto sono stati finanziati i seguenti n. 17 interventi proposti dalla Città di Caserta, tra i quali quello: “Miglioramento della qualità del decoro urbano e del tessuto sociale e ambientale dell'area attrezzata in Largo Martiri di Via D'Amelio” – CUP D27H21000910009;

Premesso altresì che:

- con Determina n. 1736 del 10/10/2022 si è proceduto all'affidamento del “SERVIZIO TECNICO DI PROGETTAZIONE DEFINITIVA ED ESECUTIVA, DIREZIONE DEI LAVORI DI “MIGLIORAMENTO DELLA QUALITÀ DEL DECORO URBANO E DEL TESSUTO SOCIALE E AMBIENTALE DELL'AREA ATTREZZATA IN LARGO MARTIRI DI VIA D'AMELIO”. CUP D27H21000910009, all'operatore economico Dott. Agronomo Pier Paolo De Cesare, C.F. DCSPL75T26F839V, con studio professionale in Giugliano (NA), alla Via Madonna del Pantano 83, P.IVA 09955581211, iscritto all'Albo

Documento firmato digitalmente

dell'Ordine dei Dottori Agronomi di Napoli, per un importo del servizio affidato pari a euro 13.780,56, oltre Cassa al 4% e IVA al 22%, e quindi per complessivi Euro 17.484,77;

- con Delibera di G.C. n. 246 del 20.12.2022 è stato approvato il Progetto Definitivo dell'intervento in oggetto per l'importo totale pari ad euro **€ 214.581,84**;
- con Determina Dirigenziale n. 2212 del 27/12/2022 si è provveduto all'approvazione del Progetto Esecutivo dell'intervento in oggetto per l'importo totale pari ad euro **€ 214.581,84**;
- con Determinazione Dirigenziale n. 895 del 30/06/2023 si è provveduto ad indire una procedura negoziata, ai sensi dell'art. 1, c.2, l. b) della legge n. 120 del 2020, così come modificato dall'art. 51 della legge n. 108 del 2021, per l'affidamento dell'esecuzione dei lavori di LAVORI DI MIGLIORAMENTO DELLA QUALITÀ DEL DECORO URBANO E DEL TESSUTO SOCIALE E AMBIENTALE DELL'AREA ATTREZZATA IN LARGO MARTIRI DI VIA D'AMELIO, per un importo pari ad € 155.798,29, di cui € 149.057,93 per lavori soggetti a ribasso, € 3.990,36 per oneri di sicurezza diretti ed € 2.750,00 per oneri di sicurezza speciali, il tutto oltre IVA al 10% - per complessivi € 171.378,12 da espletarsi mediante procedura negoziata senza previa pubblicazione di un bando e con applicazione del criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa individuata sulla base del miglior rapporto qualità/prezzo, ai sensi dell'art. 95 e art. 36 del D.Lgs. 18 aprile 2016 n. 50;
- si è reso necessario riapprovare il Progetto Definitivo dell'intervento in oggetto senza tener conto dell'incremento del 10% dell'importo finanziato, atteso che non risultavano avviate le procedure di affidamento per l'appalto di che trattasi entro il 31 dicembre 2022;
- con Deliberazione di Giunta Comunale n. 130 del 04/08/2023 è stato riapprovato il Progetto Definitivo dell'intervento in oggetto per l'importo complessivo di euro 195.248,00 **di cui** € 140.218,46, per i lavori (€ 133.478,10 per lavori soggetti a ribasso, € 3.990,36 per oneri della sicurezza diretti ed € 2.750,00 per oneri della sicurezza speciali) ed € 55.029,54 per somme a disposizione;
- con Determina Dirigenziale n. 1172 del 15/09/2023 si è provveduto alla riapprovazione del Progetto Esecutivo dell'intervento in oggetto per l'importo complessivo di euro 195.248,00 **di cui** € 140.218,46, per i lavori (€ 133.478,10 per lavori soggetti a ribasso, € 3.990,36 per oneri della sicurezza diretti ed € 2.750,00 per oneri della sicurezza speciali) ed € 55.029,54 per somme a disposizione;
- con Determinazione Dirigenziale RG 1355 del 20/10/2023 si è provveduto ad annullare la DD n. 895 del 30/06/2023 ed ad avviare una trattativa diretta, ai sensi dell'art. 1, c.2, l. a) della legge n. 120 del 2020, così come modificato dall'art. 51 della legge n. 108 del 2021, per l'affidamento dell'esecuzione dei LAVORI DI "MIGLIORAMENTO DELLA QUALITÀ DEL DECORO URBANO E DEL TESSUTO SOCIALE E AMBIENTALE DELL'AREA ATTREZZATA IN LARGO MARTIRI DI VIA D'AMELIO, per un importo pari ad € 140.218,46, di cui € 133.478,10 per lavori soggetti a ribasso, € 3.990,36 per oneri della sicurezza diretti ed € 2.750,00 per oneri della sicurezza speciali - il tutto oltre IVA al 10% - per complessivi € 154.240,306;
- con la medesima determinazione indicata nel pregresso capoverso, è stata assunta prenotazione di impegno perfezionata n. 125/2023 per l'importo complessivo pari ad **€ 154.240,30** secondo le seguenti esigibilità:

PdC finanziario	Cap./ Art.	Importo espresso in euro	Esercizio di esigibilità
08.01-2.02.01.09.012	3221	36.240,30	Esigibilità 2023
08.01-2.02.01.09.012	3221	28.000,00	Esigibilità 2024
08.01-2.02.01.09.012	3221	20.000,00	Esigibilità 2025
08.01-2.02.01.09.012	3221	70.000,00	Esigibilità 2026

- con Determina Dirigenziale n. 1771 del 29.12.2023 è stato prenotato l'importo del Q.E. non ancora impegnato;
- Con Determina Dirigenziale n. 118 del 19/02/2024 si è provveduto a formalizzare la presa d'atto dell'aggiudicazione in via provvisoria in favore dell' O.E. C.M. Edilizia Srl, con sede legale in via G. Sagliano n. 20 –San Marcellino (CE)- PIVA 04050200619, dei lavori di "MIGLIORAMENTO DELLA QUALITÀ DEL DECORO URBANO E DEL TESSUTO SOCIALE E AMBIENTALE DELL'AREA ATTREZZATA IN LARGO MARTIRI DI VIA D'AMELIO" per un importo pari ad € 127.738,54, oltre € 3.990,36 per oneri della sicurezza diretti ed € 2.750,00 per oneri della sicurezza speciali - il tutto oltre IVA al 10% - per complessivi € 147.926,79 e si è preso atto della documentazione di gara;
- con Determina Dirigenziale n. 302 del 18/04/2024 è stata approvato il riaccertamento parziale dei residui di alcuni lavori pubblici, tra i quali quello in oggetto;

Constatato che da un'attenta verifica degli atti di gara sono emerse delle discrepanze tra la trattativa diretta e il CSA con riferimento alla corretta indicazione della tipologia dei lavori da effettuarsi che si ripercuotono sulla correttezza della procedura di affidamento diretto di che trattasi;

Documento firmato digitalmente

Ritenuto, consequenzialmente, di dover annullare la procedura di cui in oggetto ricorrendo, nel caso specifico, **le condizioni per agire in autotutela, ai sensi dell'art. 21 nonies della L. n. 241/1990** e ss.mm.ii. che così recita *“il provvedimento amministrativo illegittimo ai sensi dell'articolo 21-octies, esclusi i casi di cui al medesimo articolo 21-octies, comma 2, può essere annullato d'ufficio, sussistendone le ragioni di interesse pubblico, entro un termine ragionevole, comunque non superiore a dodici mesi dal momento dell'adozione dei provvedimenti di autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici, inclusi i casi in cui il provvedimento si sia formato ai sensi dell'articolo 20, e tenendo conto degli interessi dei destinatari e dei controinteressati, dall'organo che lo ha emanato, ovvero da altro organo previsto dalla legge. Rimangono ferme le responsabilità connesse all'adozione e al mancato annullamento del provvedimento illegittimo”*;

Rilevato che, quale principio di ordine generale, la giurisprudenza ha chiarito in maniera univoca e concordante che: *“Anche in relazione ai procedimenti ad evidenza pubblica per l'affidamento di lavori, servizi e forniture, l'amministrazione conserva il potere di ritirare in autotutela il bando, le singole operazioni di gara o lo stesso provvedimento di aggiudicazione, ancorché definitivo, in presenza di vizi dell'intera procedura, ovvero a fronte di motivi di interesse pubblico tali da rendere inopportuna, o anche solo da sconsigliare, la prosecuzione della gara”* (Consiglio di Stato sez. V, 16/05/2024, n.4349 che conferma Tar Calabria, Catanzaro, sez. I, n. 1633 del 2023). Il principio, fisiologicamente, non può che trovare applicazione anche nella ipotesi che ci occupa ovvero nella fattispecie di affidamento diretto;

Rilevato, altresì, che la giurisprudenza ha specificato che *“L'interesse pubblico all'annullamento degli atti di una procedura di evidenza pubblica gravemente viziata è in re ipsa”* (T.A.R. Roma, (Lazio) sez. I, 04/03/2024, n.4250) ed anche in questo caso il principio non può che trovare applicazione, *a fortiori*, anche in ipotesi di affidamento diretto;

Preso atto che: l'indirizzo giurisprudenziale sopracitato trova conferma anche nella Delibera Anac n. 295 del 17 giugno 2024, nella quale l'Autorità cristallizza il seguente principio che, in parte, si confà alla nostra fattispecie concreta: *“La potestà di autotutela consente alla stazione appaltante di porre nel nulla l'intera procedura di gara qualora tale scelta si renda necessaria o anche solo opportuna a salvaguardia del superiore interesse pubblico, a fronte del quale l'aspettativa del concorrente allo scorrimento della graduatoria non può trovare accoglimento”*;

Dato atto che, quale principio di ordine generale, in relazione all'art. 21 nonies la giurisprudenza ha ulteriormente specificato che all'Ente il potere di annullamento in autotutela, nel preminente interesse pubblico al ripristino della legalità dell'azione amministrativa va riconosciuto anche dopo l'aggiudicazione della gara (si v. Consiglio di Stato sez. V, 22/08/2023, n.7896);

Chiarito che per quanto concerne il contemperamento dell'interesse pubblico con **gli interessi dei destinatari e dei controinteressati coinvolti**; sul punto appare indispensabile sottolineare che, da un canto, non è ancora stato stipulato il contratto e quindi non si è cristallizzata alcuna situazione ampliativa della sfera giuridica del destinatario del provvedimento. In maniera assorbente, inoltre, nell'ipotesi che ci occupa è stata formalizzata, con la citata Determina Dirigenziale n. 118 del 19/02/2024, la mera presa d'atto della proposta di aggiudicazione provvisoria formulata in favore dell'operatore economico dalla Commissione Giudicatrice e che, dunque, tanto sulla scorta della norma applicabile *ratione temporis* al caso concreto trattato, quanto alla luce del chiaro, univo e granitico indirizzo giurisprudenziale sul punto *“ la proposta di aggiudicazione, atto prodromico al provvedimento di aggiudicazione, costituisce un atto endoprocedimentale privo di valore decisivo e che necessita conferma (Cons. Stato Sez. III, 11 maggio 2021, n. 3709; Sez. V, 31luglio 2019, n. 5428)”*e, dunque, non consolida alcuna situazione giuridica soggettiva di vantaggio;

Rilevato, inoltre, che l'inesauribile potere tipico dell'istituto giuridico dell'Autotutela è esercitato da questo Ente entro un **termine ragionevole** intervenendo non molto tempo dopo l'emanazione della DD n. 118 del 19/02/2024 sopracitata e comunque entro il termine di 12 mesi normativamente previsto quale termine massimo;

Sottolineata, infine, l'importanza dei principi del risultato e della fiducia di cui al D.lgs. n. 36/2023 e la cui preminenza viene ribadita anche dalla giurisprudenza;

Richiamati:

- il D.lgs. n. 267/2000 e ss.mm.ii.;
- la L. n. 241/1990 e ss.mm.ii.;
- il D.lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii.;
- il D.P.R. n. 207/2010 e ss.mm.ii. per la parte ancora vigente;
- il D.lgs. n. 36/2023 e ss.mm.ii.;

Documento firmato digitalmente

- Tutte le norme vigenti sul punto;

per le motivazioni sopra riportate e per quanto di competenza;

DETERMINA

1. di prendere atto delle premesse che costituiscono parte integrante e sostanziale del presente provvedimento, che si considerano qui integralmente riportate e che ne costituiscono **motivazione** ai sensi dell'art. 3 della L. n. 241/1990 e *ss.mm.ii*;

2. di prendere atto delle discrepanze emerse tra trattativa diretta e il CSA con riferimento alla corretta indicazione della tipologia dei lavori da effettuarsi che si ripercuotono sulla correttezza della procedura di affidamento diretto di che trattasi;

3. di annullare, per l'effetto, in autotutela, ai sensi dell'art. 21 *nonies* della L. n. 241/1990 la **D.D. n. 118 del 19.02.24** di presa d'atto della proposta di aggiudicazione e la **D.D. n. 1355 del 20.10.23** relativa all'affidamento diretto;

4. di annullare, consequenzialmente:

- la prenotazione di impegno perfezionata n. 125 del 20.10.2023, assunta con la DD n. 1355 del 20/10/2023, pari a complessivi € 118.000,00 ripartita secondo le seguenti esigibilità:

PdC finanziario	Cap./Art.	Importo espresso in euro	Esercizio di esigibilità
08.01-2.02.01.09.012	3221	28.000,00	Esigibilità 2024
08.01-2.02.01.09.012	3221	20.000,00	Esigibilità 2025
08.01-2.02.01.09.012	3221	70.000,00	Esigibilità 2026

- la prenotazione di impegno perfezionata n. 214 del 31.12.23, generata a seguito di riaccertamento parziale dei residui, pari a complessivi € 36.240,30, esigibilità 2024;

5. di lasciare, consequenzialmente, gli importi derivanti dall'annullamento delle prenotazioni di impegno perfezionate n. 125 e n. 214 indicate nel pregresso capoverso nella disponibilità del capitolo 3221 secondo le stesse esigibilità;

6. di stabilire che con successivo provvedimento verrà indetta nuova procedura per l'affidamento dell'esecuzione dei lavori di cui in oggetto, con l'approvazione dei relativi atti e con l'assunzione delle relative determinazioni contabili;

7. di dare atto che il **CIG: A01F764A0D** assunto per la procedura in oggetto, ai sensi e per gli effetti della L. n. 136/2010 e *ss.mm.ii* "Tracciabilità dei flussi finanziari", verrà annullato;

8. di riconoscere, ai sensi dell'art. 147 bis, comma 1, del D.lgs. n. 267/2000, la regolarità tecnica del presente provvedimento in ordine alla regolarità, legittimità e correttezza dell'azione amministrativa posta in essere;

9. di dare atto che la presente determinazione viene trasmessa al Servizio Finanziario per gli adempimenti consequenziali nonché per il controllo contabile da parte del Responsabile del Servizio Finanziario da rendersi mediante apposizione del visto di regolarità contabile;

10. di dare atto che, ai sensi e per gli effetti delle norme sul punto, la presente determinazione sarà pubblicata sul sito istituzionale dell'Ente, all'Albo Pretorio e nella sezione "Amministrazione Trasparente", sottosezione Bandi di gara e contratti;

11. di dare atto, ai sensi del codice anticorruzione e di comportamento vigente, che:

- non sussistono conflitti di interesse e di incompatibilità con i destinatari dell'atto;
- l'atto rispetta gli indirizzi dell'Amministrazione e risponde all'interesse collettivo

Il R.U.P. Ing. Francesco Biondi

Il Dirigente Ing. Luigi Vitelli

il RUP

Ing. Francesco Biondi

Il Dirigente

Ing. Luigi Vitelli

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 e' memorizzato digitalmente ed e' rintracciabile sul sito internet per il periodo della pubblicazione.
L'accesso agli atti viene garantito tramite gli uffici comunali ed i singoli responsabili del procedimento al quale l'atto si riferisce, ai sensi e con le modalita' di cui alla L. 241/90, come modificata dalla L. 15/2005, nonche' al regolamento per l'accesso agli atti del Comune di Caserta.