



ADM

AGENZIA DELLE DOGANE E DEI MONOPOLI

DIREZIONE VENETO - FRIULI VENEZIA GIULIA

DIRETTORE TERRITORIALE

Prot.: 2557/RI

Venezia, 4 Luglio 2024

DETERMINA DIRETTORIALE

Oggetto: ANNULLAMENTO della procedura negoziata senza bando ex art. 50, comma 1, lett. c) del D.lgs. n. 36/2023 per l'affidamento dei lavori di restauro delle facciate e cambio serramenti dell'edificio sito in Largo Odorico Panfilii, 1 Trieste.

CUI L97210890584202300041-CUP G99F23000220001-CIG B1636BA775-CPV 45454100-5

VISTI:

- il D.lgs. 300/99, "Riforma dell'organizzazione di Governo, a norma dell'art. 11 della legge 15 marzo 1997, n. 59";
- il D.lgs. 165/2001 e s.m.i., "Norme generali sull'ordinamento del lavoro alle dipendenze delle amministrazioni pubbliche";
- il D.lgs. 36/2023, "Codice dei contratti pubblici" e, in particolare, l'art. 50;
- il D.lgs. 81/2008, "Testo Unico sulla salute e sicurezza su lavoro";
- il D.L. 95/2012 (Spending Review), convertito con modificazioni dalla L. n.135/2012, che prevede l'obbligo per le Amministrazioni pubbliche di approvvigionarsi mediante le Convenzioni di cui all'art 26, comma 1, della Legge 488/1999, o gli altri strumenti messi a disposizione da Consip e dalle centrali di Committenza regionali;
- l'Allegato II.1 del codice dei Contratti pubblici, avente ad oggetto "Elenchi degli operatori economici e indagini di mercato per gli affidamenti di contratti di importo inferiore alle soglie di rilevanza europea";
- l'art. 3 della legge 136/2010, in materia di tracciabilità dei flussi finanziari;
- il D.lgs. 33/2013 e l'art. 20 del D.lgs. 36/2023 in materia di Amministrazione trasparente;
- l'art. 1, comma 450 della legge n. 296/2006, come modificato dall'art. 1, comma 130 della legge 30 dicembre 2018, n. 145 (legge di bilancio per il 2019), che ha imposto alle amministrazioni l'obbligo di utilizzo del Mercato elettronico per acquisti di importo pari o superiori a 5.000 euro e sino alla soglia di rilevanza comunitaria;

RICHIAMATI:

- lo Statuto, il Regolamento di Amministrazione e il Regolamento di Contabilità dell'Agenzia delle Dogane e dei Monopoli;
- il Manuale delle procedure dell'attività negoziale dell'Agenzia delle Dogane e dei monopoli;

PREMESSO che si è reso necessario promuovere un intervento unitario di restauro delle facciate dell'immobile in oggetto, definito dalla Soprintendenza, nella relazione storico-artistica di vincolo datata 28.03.1990, "prova assai consistente nel patrimonio architettonico edilizio



ADM

AGENZIA DELLE DOGANE E DEI MONOPOLI

DIREZIONE VENETO - FRIULI VENEZIA GIULIA

DIRETTORE TERRITORIALE

triestino dell'Ottocento, che con il suo impianto [...] ribadisce la felice congiuntura del periodo neoclassico nella città di Trieste”;

RICHIAMATA la nota Prot. n. 21818/RU del 15.07.2023, con cui questa Direzione chiedeva all'Ufficio Gestione Immobili, con riferimento alla nota prot. n. 20300/RU del 03.07.2023, il supporto tecnico per lo svolgimento di tutti gli incarichi professionali necessari per la realizzazione dei lavori;

RICHIAMATE la determinazione direttoriale Prot. n. 3087/RI del 16.08.2023, con cui questa Direzione ha conferito la funzione di Responsabile Unico del Progetto (RUP) all'Ing. Elisa Roncaccia, e la determinazione direttoriale Prot. n. 1645/RI del 29.04.2023, con cui il Dott. Costantino Paciolla è stato nominato figura di supporto al RUP;

RICHIAMATA la determinazione direttoriale Prot. n. 91/RI del 09.01.2024 con la quale si autorizza la spesa pari ad € 985.291,20 + IVA per l'avvio della procedura di affidamento dei lavori di ristrutturazione delle facciate ed il cambio dei serramenti dello stabile sito in Trieste, Largo Panfili n. 1;

RICHIAMATA la determinazione direttoriale Prot. n. 16457/RI del 29.04.2024 con la quale si è approvato il progetto esecutivo e tutta la documentazione di gara, nonché si dà avvio, per l'esecuzione dei lavori in oggetto, ad una procedura negoziata ai sensi dell'art. 50, co. 1, lett. c) del D.lgs. n. 36/2023 (e s.m.i.), ponendo a base di gara il progetto esecutivo validato dal RUP;

CONSIDERATO che, in ossequio alla citata determina direttoriale Prot. n. 1645/RI del 29.04.2024, si è dato avvio alla procedura di gara per l'affidamento dei lavori di Restauro delle facciate e cambio serramenti dell'edificio sito in Largo Odorico Panfili,1 mediante Richiesta di Offerta (RDO) 4175880 sul portale Consip-MEPA;

VISTO il Verbale 1 del Seggio di Gara, acquisito al Prot. n. 2255 del 07.06.2024, con il quale si dà atto che alla scadenza del termine fissato per la presentazione delle offerte, ore 18.00 del giorno 31/05/2024, risultano pervenute in MEPA n. 4 offerte e tutte ammesse;

VISTE le note Prott. nn. 20199, 20206, 20207 e 20208 del 20.06.2024 con le quali si attiva ai sensi dell'art. 101 del D.lgs. n. 36/2023 il Soccorso istruttorio;

CONSIDERATO che tutti e 4 gli Operatori Economici hanno riscontrato entro il termine concesso dal Soccorso Istruttori ai sensi dell'art. 101 del D.Lgs. 36/2023;

VISTO che la procedura, dichiarata nella determina a contrarre e negli atti di gara quale procedura negoziata senza bando previa consultazione di almeno 5 operatori economici ai sensi dell'art. 50 comma 1 lettera c del D.Lgs. 36/2023, è stata a tutti gli effetti condotta sul MEPA come fosse una procedura aperta, non ricorrendo alla formulazione di inviti;



ADM

AGENZIA DELLE DOGANE E DEI MONOPOLI

DIREZIONE VENETO - FRIULI VENEZIA GIULIA

DIRETTORE TERRITORIALE

VISTO che, con chiarimento pubblico reso sul MEPA il 16.05.2024 in risposta ad una richiesta formulata in data 14.06.2024, la stazione appaltante ha ribadito che, in coerenza con quanto dichiarato nella determina a contrarre e all'art.17 del Disciplinare di Gara, la facoltà di partecipazione alla gara era riservata agli operatori economici aventi sede in Friuli Venezia Giulia, intendendo a tal proposito sia la sede legale che un'eventuale unità locale (sede operativa o amministrativo-gestionale) figurante nella visura camerale;

VISTA la Delibera ANAC n. 1 del 10.01.2024, che in merito alla c.d. clausola territoriale si pronuncia definendola illegittima, qualora posta come requisito di partecipazione, e limitativa della concorrenza;

VISTO il Comunicato del Presidente ANAC del 05.06.2024, con il quale si forniscono indicazioni in merito ai criteri di selezione degli operatori economici da invitare alle procedure negoziate, che ribadisce l'esclusione del requisito della territorialità fra quelli di partecipazione alle procedure, in quanto si tratterebbe di un requisito discriminatorio, censurato dalla giurisprudenza, in assenza di motivazioni fondate su ragioni strettamente funzionali alla corretta esecuzione dell'appalto (Sentenza del Consiglio di Stato n. 2238/2017, nonché il parere di precontenzioso n. 47 del 19 marzo 2014);

VISTO il Verbale n. 2 del Seggio di Gara, acquisito al Prot. n. 2556 del 04.07.2024;

CONSIDERATO che, sebbene la procedura di gara sia stata impostata come una RDO aperta a tutti gli Operatori Economici in possesso dei requisiti di capacità tecnica e professionale, la dichiarazione di requisito territoriale, presente sia nell'art. 17 – Criterio di Aggiudicazione del Disciplinare di Gara che nella risposta al chiarimento sopra citato, può avere illegittimamente precluso la partecipazione alla procedura di gara ad operatori economici con sedi non collocate in Friuli Venezia Giulia, operando con effetto restringente del mercato di riferimento;

VERIFICATO che la procedura di gara non è andata oltre la fase della verifica documentale, e che pertanto non è stipulato con nessuno il contratto per l'esecuzione dei lavori di ristrutturazione delle facciate ed il cambio dei serramenti dello stabile sito in Trieste, Largo O. Panfilì n. 1;

RITENUTO dunque che sussistano – ai sensi dell'articolo 21-nonies, comma 1 della legge 7 agosto 1990, n. 241 – i presupposti per l'esercizio del potere di annullamento d'ufficio da parte di questa stazione appaltante per illegittimità del requisito di partecipazione legato alla territorialità;

RITENUTO corretto, in ossequio ai principi di buona amministrazione ex articolo 97 della Costituzione, l'annullamento in autotutela della RdO in oggetto, al fine di eliminare il criterio territoriale dai requisiti di partecipazione;

Per i motivi e alle condizioni in premessa indicati, che fanno parte integrante e sostanziale del presente atto



ADM

AGENZIA DELLE DOGANE E DEI MONOPOLI

DIREZIONE VENETO - FRIULI VENEZIA GIULIA

DIRETTORE TERRITORIALE

IL DIRETTORE TERRITORIALE DETERMINA

ARTICOLO 1

Ai sensi dell'articolo 21-nonies, comma 1 della legge 7 agosto 1990, n. 241 l'annullamento in autotutela della procedura di gara - Richiesta di Offerta (RDO) 4175880 sul portale Consip-MEPA, avente ad oggetto "Affidamento dell'appalto di esecuzione dei lavori di ristrutturazione delle facciate ed il cambio dei serramenti dello stabile sito in Trieste, Largo O. Panfilì n. 1, sede di Trieste della Direzione Territoriale per il Veneto e il Friuli Venezia Giulia dell'Agenzia delle Dogane e dei Monopoli. CUI: L97210890584202300041 - CUP: G99F23000220001 - CIG B1636BA775, nonché di tutti gli atti presupposti e susseguenti.

ARTICOLO 2

Di dare atto che non è previsto alcun indennizzo nei confronti dei concorrenti in quanto l'annullamento in autotutela nei termini sopradescritti interviene in una fase in cui non è stato ancora perfezionato il contratto.

ARTICOLO 3

Che copia del presente provvedimento sarà comunicato, attraverso il portale Consip-MEPA, a tutti i soggetti partecipanti ammessi in gara ai sensi dell'articolo 90 del D.Lgs. 36/2023. Copia del presente decreto è altresì pubblicato sul profilo del committente della stazione appaltante, nella sezione "Amministrazione trasparente".

ARTICOLO 4

Di dare atto che verrà avviata una nuova procedura di gara sul portale Consip-MEPA all'esito delle modifiche dei documenti di gara che rimuovano ogni riferimento alla c.d. "clausola di territorialità".

ARTICOLO 5

Avverso il presente provvedimento è ammesso ricorso all'Autorità Giurisdizionale Amministrativa, Tribunale Amministrativo Regionale competente per territorio ai sensi dell'articolo 120 del Decreto legislativo n.104/2010.

oooooooooooooooo

Del provvedimento si darà pubblicazione sul sito dell'Agenzia a norma e ad ogni effetto di legge.

Il Direttore Territoriale
Franco LETRARI
firmato digitalmente