



**REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA**

AGENZIA CUNSERVATORIA DE SAS COSTERAS DE SARDIGNA
AGENZIA CONSERVATORIA DELLE COSTE DELLA SARDEGNA

DETERMINAZIONE N° 299

DEL 21/11/2014

Oggetto: **PROCEDURA APERTA PER L'AFFIDAMENTO DEI LAVORI PER IL MIGLIORAMENTO DELL'ACCESSIBILITÀ NELL'AREA DI CONSERVAZIONE COSTIERA DI IS MORTORIUS NEL COMUNE DI QUARTU SANT'ELENA, NELL'AMBITO DEL PROGETTO I-PERLA - INVESTIMENTI PER L'ACCESSIBILITÀ, LA FRUIBILITÀ E LA SICUREZZA DELLA FASCIA COSTIERA DELLE REGIONI TRANSFRONTALIERE COFINANZIATO DAL FESR P.O. MARITTIMO ITALIA/FRANCIA 2007/2013. (CUP J39J13000090006). CIG 5919899731. ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA DELLA AGGIUDICAZIONE DEFINITIVA DI CUI ALLA DETERMINAZIONE N. 249 DEL 23 OTTOBRE 2014 E RINNOVAZIONE PARZIALE DELLE OPERAZIONI DI GARA.**

Il Commissario Straordinario

- VISTO lo Statuto Speciale per la Regione Sardegna e le relative norme di attuazione;
- VISTA la Legge Regionale 7 gennaio 1977, n. 1, recante norme sull'organizzazione amministrativa della Regione e sulle competenze della Giunta, del Presidente e degli Assessori regionali;
- VISTA la Legge Regionale 13 novembre 1998, n. 31, recante norme sulla disciplina del personale regionale e sull'organizzazione degli Uffici della Regione;
- VISTA la legge 7 agosto 1990, n. 241, recante norme in materia di procedimento amministrativo e di accesso ai documenti amministrativi;
- VISTO il D.P.R. del 28 dicembre del 2000, n. 445, recante "Testo unico delle disposizioni legislative e regolamentari in materia di documentazione amministrativa";



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

AGENZIA CUNSERVATORIA DE SAS COSTERAS DE SARDIGNA
AGENZIA CONSERVATORIA DELLE COSTE DELLA SARDEGNA

DETERMINAZIONE N° 299

DEL 21/11/2014

- VISTO l'art. 16 della legge regionale 29 maggio 2007, n. 2 con il quale è stata istituita l'Agazia regionale Conservatoria delle coste della Sardegna;
- VISTO lo Statuto dell'Agazia della Conservatoria delle coste della Sardegna, approvato dalla Giunta regionale con deliberazione n. 49/34 del 5 dicembre 2007;
- VISTA la deliberazione della Giunta regionale n. 21/18 del 12 giugno 2014, con la quale si è stabilito di nominare l'Ing. Giorgio Onorato Cicalò, dirigente dell'Amministrazione regionale, quale Commissario straordinario dell'Agazia regionale Conservatoria delle coste della Sardegna;
- VISTO il Decreto del Presidente della Giunta regionale n. 64 del 18 giugno 2014, con il quale è stato nominato l'Ing. Giorgio Onorato Cicalò, dirigente dell'Amministrazione regionale, Commissario straordinario dell'Agazia regionale Conservatoria delle coste della Sardegna;
- VISTA la determinazione del Direttore esecutivo n. 146 del 5 maggio 2014, relativa all'approvazione del bilancio per l'esercizio 2014;
- VISTA la deliberazione della Giunta regionale n. 23/22 del 25 giugno 2014 con la quale si concede il nulla osta alla immediata esecutività della determinazione del Direttore esecutivo n. 146 del 5 maggio 2014;
- VISTA la Legge Regionale 2 agosto 2006, n. 11 recante norme in materia di contabilità della Regione Autonoma della Sardegna;
- VISTO il Decreto Legislativo 12 aprile 2006, n. 163;
- VISTO il D.P.R. n. 207 del 2010;
- VISTA la propria determinazione n. 198 del 31 luglio 2014, con la quale si approvava il progetto esecutivo "Interventi per il miglioramento dell'accessibilità nell'area di Conservazione costiera di Is Mortorius nel Comune di Quartu Sant'Elena" nell'ambito del Progetto "I-PERLA - Investimenti per l'accessibilità, la fruibilità e la



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

AGENZIA CUNSERVATORIA DE SAS COSTERAS DE SARDIGNA
AGENZIA CONSERVATORIA DELLE COSTE DELLA SARDEGNA

DETERMINAZIONE N° 299

DEL 21/11/2014

sicurezza della fascia costiera delle regioni transfrontaliere” - Componente 3
Azione 1.1 “Investimenti”, finanziato dal PO “Italia-Francia Marittimo” 2007-2013;

VISTA la propria determinazione n. 219 del 16 settembre 2014, con la quale si procedeva ad affidare l'appalto dei lavori di miglioramento dell'accessibilità nell'area di Conservazione costiera di Is Mortorius nel Comune di Quartu Sant'Elena, ai sensi dell'art. 122 del D.Lgs. n. 163 del 2006, ad un operatore economico da individuare previo esperimento di procedura aperta ad evidenza pubblica, con aggiudicazione secondo il criterio del prezzo più basso ai sensi dell'art. 82 del D.Lgs. n. 163/2006 e dell'art. 118, comma 1, lett. a), del D.P.R. n. 207/2010, mediante ribasso sul prezzo posto a base di gara, pari a € 345.500,00 (Euro trecentoquarantacinque e cinquecento/00), IVA esclusa, di cui € 335.000,00 (Euro trecentotrentacinquemila/00) per lavori a corpo soggetti a ribasso ed € 10.500,00 (Euro diecimilacinquecento/00) per oneri di sicurezza non soggetti a ribasso d'asta, alla nomina del responsabile del procedimento, alla nomina della commissione aggiudicatrice ed alla pubblicazione sull'Albo Pretorio del Comune di Quartu Sant'Elena del bando di gara e sul sito internet istituzionale del bando di gara, del disciplinare, della documentazione connessa e degli elaborati tecnici;

VISTI gli atti di indizione della gara, pubblicati in data 18 settembre 2014 sul sito internet istituzionale e nell'albo pretorio del Comune di Quartu Sant'Elena, con termine per la presentazione delle offerte il 20 ottobre 2014 e data per l'apertura in seduta pubblica delle offerte il 22 ottobre 2014;

VISTA la propria determinazione n. 249 del 23 ottobre 2014, con la quale si è proceduto ad approvare gli atti di gara ed in particolare la graduatoria finale, e si è proceduto alla aggiudicazione definitiva dell'appalto in oggetto, ai sensi dell'art. 11, comma 5, del D.Lgs. n. 163/2006, con riserva di verifica dei requisiti in capo all'aggiudicatario, in favore della migliore offerta presentata dal concorrente impresa San Mauro impianti sas, P.IVA 01404890913, con sede in via Piemonte 5/A 08038 Sorgono, che ha offerto un ribasso pari al 24,35 % (ventiquattro/35) sull'importo posto a base di gara pari a € 345.500,00 (Euro trecentoquaranta-



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

AGENZIA CUNSERVATORIA DE SAS COSTERAS DE SARDIGNA
AGENZIA CONSERVATORIA DELLE COSTE DELLA SARDEGNA

DETERMINAZIONE N° 299

DEL 21/11/2014

cinquemilacinquecento/00), IVA esclusa, di cui € 335.000,00 (Euro trecentotrentacinquemila/00) per lavori a corpo soggetti a ribasso e € 10.500,00 (Euro diecimilacinquecento/00) per oneri di sicurezza non soggetti a ribasso d'asta, I.V.A. esclusa, per un corrispettivo pari a € 263.927,50 (duecentosessantatremilanovecentoventisette/50), IVA esclusa;

- VISTA la nota acquisita al prot. n. 2791 del 3 novembre 2014 con la quale il concorrente M.G.M. srl Costruzioni con sede in Arzana Via XX Settembre, P.IVA 01239740911, risultato secondo classificato nella graduatoria finale della procedura di gara, ha fatto richiesta di accesso alla documentazione di gara;
- VISTA la nota prot. n. 2888 del 6 novembre 2014 con la quale si invitava il concorrente M.G.M. srl a fissare una data per visionare ed eventualmente estrarre copia dei documenti inerenti la procedura;
- VISTA la nota prot. n. 2979 del 14 novembre 2014 con la quale veniva trasmessa copia degli elencati documenti inerenti la procedura;
- VISTA la nota acquisita al protocollo n. 2991 del 17 novembre 2014, con la quale lo Studio legale associato Pilia, incaricato dalla concorrente M.G.M. srl, risultata seconda classificata nella graduatoria finale della procedura di gara, ha richiesto l'annullamento della aggiudicazione citata al punto precedente e l'aggiudicazione in favore della sua assistita dell'affidamento in argomento, a seguito dell'esclusione della concorrente San Mauro impianti sas, P.IVA 01404890913, in quanto in sede di gara ha prodotto un contratto di avvalimento da ritenersi sostanzialmente nullo, avendo un contenuto del tutto generico ed indeterminato;
- VISTA la legge n. 241 del 1990 ed in particolare l'art. 21-*nonies*, comma 1, che dispone: *“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 e tenendo conto degli interessi dei destinatari e dei controinteressati, dall'organo che lo ha emanato, ovvero da altro organo previsto dalla legge.*



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

AGENZIA CUNSERVATORIA DE SAS COSTERAS DE SARDIGNA
AGENZIA CONSERVATORIA DELLE COSTE DELLA SARDEGNA

DETERMINAZIONE N° 299

DEL 21/11/2014

Rimangono ferme le responsabilità connesse all'adozione e al mancato annullamento del provvedimento illegittimo”;

PRESO ATTO degli orientamenti giurisprudenziali in materia di contenuto del contratto di avvalimento;

VISTA la legge 11 agosto 2014 n. 114 (Conversione in legge, con modificazioni, del decreto-legge 24 giugno 2014, n. 90, recante misure urgenti per la semplificazione e la trasparenza amministrativa e per l'efficienza degli uffici giudiziari), ed in particolare l'art. 39, che inserisce nel testo del decreto legislativo 12 aprile 2006, n. 163, il comma 2-*bis* dell'art. 38 ed il comma 1-*ter* dell'art. 46;

VISTO il suddetto art. 38, comma 2-*bis*, che dispone: *“La mancanza, l'incompletezza e ogni altra irregolarità essenziale degli elementi e delle dichiarazioni sostitutive di cui al comma 2 obbliga il concorrente che vi ha dato causa al pagamento, in favore della stazione appaltante, della sanzione pecuniaria stabilita dal bando di gara, in misura non inferiore all'uno per mille e non superiore all'uno per cento del valore della gara e comunque non superiore a 50.000 euro, il cui versamento è garantito dalla cauzione provvisoria. In tal caso, la stazione appaltante assegna al concorrente un termine, non superiore a dieci giorni, perché siano rese, integrate o regolarizzate le dichiarazioni necessarie, indicandone il contenuto e i soggetti che le devono rendere.”;*

VISTO il suddetto art. 46, comma 1-*ter*, che dispone: *“Le disposizioni di cui all'articolo 38, comma 2-*bis*, si applicano a ogni ipotesi di mancanza, incompletezza o irregolarità degli elementi e delle dichiarazioni, anche di soggetti terzi, che devono essere prodotte dai concorrenti in base alla legge, al bando o al disciplinare di gara.”;*

PRESO ATTO della Bozza di determinazione della Autorità Nazionale Anticorruzione *“Criteri interpretativi in ordine alle disposizioni dell'art. 38, comma 2-*bis* e dell'art. 46, comma 1-*ter* del D.Lgs. 12 aprile 2006, n. 163”*, che nel fornire una interpretazione del disposto dell'art. 46, comma 1-*ter*, in tema di avvalimento recita: *“Premesso che l'integrazione o la regolarizzazione possono riguardare*



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

AGENZIA CUNSERVATORIA DE SAS COSTERAS DE SARDIGNA
AGENZIA CONSERVATORIA DELLE COSTE DELLA SARDEGNA

DETERMINAZIONE N° 299

DEL 21/11/2014

solo la documentazione a corredo della dichiarazione di volontà di ricorso all'avvalimento (art. 49, comma 2, lett. a) del Codice) – mentre l'assenza di quest'ultima, poiché afferisce al possesso del requisito alla scadenza del termine perentorio di presentazione dell'offerta, non può considerarsi sanabile - la nuova disciplina del soccorso istruttorio dispiega la sua forza espansiva sugli altri adempimenti prescritti in ordine a tale istituto. Pertanto si ritengono sanabili l'omessa, incompleta o irregolare documentazione (ivi compreso il contratto di avvalimento) prescritta dal comma 2, con l'eccezione sopra indicata.”;

RITENUTO di dover procedere ad approfondimenti circa le osservazioni presentate M.G.M. srl, in merito al contenuto del contratto di avvalimento prodotto in sede di gara dal concorrente aggiudicatario San Mauro impianti sas;

RITENUTO di dover procedere, ai sensi dell'art. 21-*nonies* della legge 241 del 1990, all'annullamento d'ufficio della propria determinazione n. 249 del 23 ottobre 2014, con la quale si sono approvati gli atti di gara ed in particolare la graduatoria finale, e si è proceduto alla aggiudicazione definitiva dell'appalto in oggetto, ai sensi dell'art. 11, comma 5, del D.Lgs. n. 163/2006, con riserva di verifica dei requisiti in capo all'aggiudicatario, in favore della migliore offerta presentata dal concorrente impresa San Mauro impianti sas;

RITENUTO di dare incarico al Responsabile del procedimento per l'adozione dei provvedimenti consequenziali all'annullamento della determinazione di cui al punto precedente, per il proseguimento della procedura mediante la rinnovazione parziale delle operazioni di gara, con riconvocazione della commissione di gara, per procedere ad approfondimenti circa le osservazioni presentate M.G.M. srl, in merito al contenuto dei contratti di avvalimento prodotti in sede di gara;

DETERMINA

ART. 1 per le motivazioni esposte in premessa che si intendono integralmente riportate, di procedere, ai sensi e per gli effetti dell'art. 21-*nonies* della legge 241 del 1990 all'annullamento in autotutela della determinazione n. 249 del 23 ottobre 2014 recante "Procedura aperta per l'affidamento dei lavori per il miglioramento



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

AGENZIA CUNSERVATORIA DE SAS COSTERAS DE SARDIGNA
AGENZIA CONSERVATORIA DELLE COSTE DELLA SARDEGNA

DETERMINAZIONE N° 299

DEL 21/11/2014

dell'accessibilità nell'area di conservazione costiera di Is Mortorius nel Comune di Quartu Sant'Elena, nell'ambito del progetto I-Perla - investimenti per l'accessibilità, la fruibilità e la sicurezza della fascia costiera delle regioni transfrontaliere cofinanziato dal FESR P.O. marittimo Italia/Francia 2007/2013. (CUP J39J13000090006). CIG 5919899731. Approvazione atti gara e aggiudicazione definitiva.”;

ART. 2 di dare incarico al Responsabile del procedimento per l'adozione dei provvedimenti consequenziali per il proseguimento della procedura mediante la rinnovazione parziale delle operazioni di gara, con riconvocazione della commissione di gara, per procedere ad approfondimenti circa le osservazioni presentate M.G.M. srl, in merito al contenuto del contratto di avvalimento prodotto in sede di gara da tutti i concorrenti;

ART. 3 si dispone di dare pubblicità alla presente determinazione mediante pubblicazione sul sito internet dell'Amministrazione, nonché il suo invio a tutti gli offerenti ai sensi dell'art. 79 del D.Lgs. n. 163/2006.

Cagliari, 21/11/2014

Il Commissario Straordinario

Giorgio Onorato Cicalò

Settore Studi e Progettazione
Coordinatore Ing. Paolo Vargiu
Ing. Veronica Pilia
Dott.ssa Anna Maria Cau