



PROVINCIA DI LIVORNO

DECRETO COMMISSARIALE N. 8 / 2024

OGGETTO: INTERVENTO FINANZIATO DALL'UNIONE EUROPEA - NEXT GENERATION EU - PNRR. (MISSIONE 4, COMPONENTE 1, INVESTIMENTO 3.3.) - REALIZZAZIONE DI UNA NUOVA SCUOLA PER L'ISIS FORESI-BRIGNETTI NEL COMUNE DI PORTOFERRAIO - ISOLA D'ELBA (LI) - SOSTITUZIONE EDILIZIA - COD. ARES 0490140023
COSTITUITO DA :
- INTERVENTO 1: REALIZZAZIONE DI PALESTRA E CAMPO POLIVALENTE ALL'APERTO - CUP J93H19000580004;
- INTERVENTO 2: REALIZZAZIONE AULE, LABORATORI, UFFICI AMMINISTRATIVI E SPAZI COMUNI - CUP J95E22000380001. REVOCA AGGIUDICAZIONE, CON CESSIONE DI BENI IMMOBILI DI PROPRIETA' PROVINCIALE A TITOLO DI PARZIALE CORRISPETTIVO, ALL'IMPRESA OMNIA SERVITIA SRL PER L'IMPORTO DI EURO 13.762.070,60 (IVA ESCLUSA): REVOCA AGGIUDICAZIONE AI SENSI DELL'ART. 18 COMMA VI DEL D. LGS. N.36/23 .



Il sottoscritto Ing. Simone Lubrano, Responsabile del Servizio "Investimenti e PNRR" giusta nomina presidenziale e contestuale conferimento di incarico di responsabilità di funzioni apicali effettuati con Decreto del Presidente N. 35/2022 del 28/02/2022, confermati con Decreto Presidenziale N. 64/2023 del 01/06/2023 "Modifica Macrostruttura e assegnazione personale dell'Ente" e con successivi Provvedimento del Dirigente del Settore Tecnico n. 6/2023 del 02/10/2023 e n. 18/2023 del 30/11/2023, nonché quale componente dell'Unità di Progetto Speciale per gli interventi di edilizia scolastica anche in attuazione del PNRR, come da Decreto Presidenziale n. 120 del 3/10/2023, delegato, con poteri di firma, in forza del Decreto Commissariale n. 75 del 03/10/2023, all'adozione di provvedimenti che impegnano l'Amministrazione verso l'esterno;

Dato atto che, ai sensi dell'art. 4 della L. 241/90, l'Ing. Simone Lubrano, firmatario del presente atto, non risulta in conflitto di interessi ex art. 6bis della Legge 241/1990.

Richiamati:

- il Decreto del Presidente n. 48/2022 del 18.03.2022 avente ad oggetto "Decreto

109/2020: variazione unità di progetto speciale per gli interventi di edilizia scolastica anche in attuazione del PNRR”;

- il Decreto Commissariale n. 13/2022 del 21.03.2022 di “Variazione RUP unità di progetto speciale per gli interventi di edilizia scolastica anche in attuazione del PNRR”, con il quale è attribuita al sottoscritto la qualifica di RUP, tra gli altri, dell'intervento di Edilizia scolastica denominato “ REALIZZAZIONE DI UNA NUOVA SCUOLA PER L'ISIS FORESI-BRIGNETTI NEL COMUNE DI PORTOFERRAIO – ISOLA D'ELBA (LI) - SOSTITUZIONE EDILIZIA”;

Visti:

- il D.lgs n. 267 del 18 agosto 2000 “Testo unico delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali”, in particolare l'art. 109 comma 2;
- l'art. 1 comma 55 e 66 della Legge 56/2014 “Disposizioni sulle città metropolitane, sulle province, sulle unioni e fusioni dei comuni”;
- l'art. 32 dello Statuto della Provincia di Livorno, approvato con Deliberazione Consiglio Provinciale n. 8 del 23 maggio 2016 e s.m.i.;
- il Nuovo Regolamento di organizzazione degli uffici e dei servizi, approvato con Decreto del Presidente n. 52 del 10/05/2023 e modificato con Decreto del Presidente della Provincia n. 127/20.10.2023, in vigore dal 20/10/2023;
- il Regolamento di contabilità della Provincia, approvato con Delibera del Consiglio Provinciale n. 42 del 13/12/2017 e in vigore dal 01.01.2018 e modificato con Deliberazione del Consiglio Provinciale n. 50/24.11.2023 in vigore dal 01.01.2024 ;
- la Deliberazione di Consiglio Provinciale n. 59 del 29.12.2023 relativa all'approvazione del bilancio di previsione 2024-2026 e dei relativi allegati;
- il Decreto Presidenziale n. 7 del 10.01.2024 relativo alla approvazione del PEG 2024 e del Manuale operativo di gestione 2024;

Premesso che :

- l'intervento in oggetto è confluito nei cosiddetti “progetti in essere” finanziati dal Piano Nazionale di Ripresa e Resilienza Missione 4 Componente C1 Investimento 3.3 “Piano di messa in sicurezza e riqualificazione dell'edilizia scolastica” finanziato dall'Unione Europea Next Generation EU;

- il finanziamento è rientrato fra quelli oggetto del Decreto del Ministero dell'Istruzione n. 51 del 7 marzo 2022, per definizione di un unico termine di aggiudicazione per gli interventi di messa in sicurezza degli edifici scolastici finanziati con risorse nazionali e rientranti tra i c.d. “progetti in essere” del Piano nazionale di ripresa e resilienza;

- con decreto commissariale n. 68/2023 del 28/08/2023 veniva indetta una procedura aperta, ai sensi dell'art. 71 del D. Lgs. 36/2023, per l'affidamento dell'appalto per la realizzazione della nuova scuola per l'Isis Foresi-Brignetti nel Comune di Portoferraio (Isola d'Elba), da aggiudicarsi con il criterio del prezzo più basso, avvalendosi della facoltà della c.d. “inversione procedimentale” che consente che le offerte siano esaminate prima della verifica dell'idoneità degli offerenti, ai sensi dell'art. 107 c. 3 del D. Lgs. n. 36/2023;

- con decreto commissariale n. 71 del 14/09/2023, in seguito alla verifica con esito positivo dei controlli sul possesso dei requisiti in capo all'aggiudicatario, l'appalto descritto in oggetto veniva aggiudicato all'impresa OMNIA SERVITIA S.R.L. con sede legale in Mozzagrogna (CH) Cap 66030 Z.na Ind.le sn, C.F. 02058900693 e P.I.V.A. 02058900693, la quale offriva un ribasso del 17,18% sull'importo a base di gara, per un importo complessivo di euro 13.762.070,60 al netto dell'IVA di cui € 13.337.475,87 per lavori al netto dell'IVA ed € 424.594,73 per oneri della sicurezza al netto dell'IVA;

Dato atto che:

- con Prot. n. 17183 del 14/09/2023 l'Amministratore Unico e Legale Rappresentante della società Omina Servitia srl, Sig. Quirino Di Crescenzo, trasmetteva a questa Amministrazione la dichiarazione ex art. 11 comma 4 del D. Lgs. n.36/2023, richiesta con Prot. n. 17176 del 13/09/2023;
- con Prot. n. 17521 del 19/09/2023 la Provincia invitava Omnia Servitia s.r.l. alla trasmissione della documentazione necessaria per la stipula del contratto;
- con Prot. n. 17603 del 20/09/2023 la Provincia trasmetteva all'Operatore economico la bozza di contratto e sollecitava l'invio della documentazione di cui alla precedente PEC 17521/23;
- con Prot. n. 18958 del 10/10/2023 la Provincia inviava un ulteriore sollecito, anche in considerazione delle tempistiche stringenti cui era soggetto l'intervento, rientrando fra quelli finanziati dal PNRR;
- con Prot. n. 19756 del 19/10/2023 l'Amministrazione comunicava ad Omnia Servitia srl la data di stipula del contratto per il 24 ottobre 2023 alle ore 11,00;
- con Prot. n. 20070 del 24/10/2023 la Società comunicava l'impossibilità di presentarsi per la stipula del contratto e rimandava la data di sottoscrizione a giorno da stabilirsi;
- con Prot. n. 20270 del 26/10/2023, visto l'approssimarsi della scadenza imposta per il mantenimento del finanziamento concesso alla stazione appaltante, che prevedeva la consegna dei lavori entro e non oltre il 30/11/2023, la Provincia comunicava alla Società ulteriori date per la stipula del contratto e sollecitava la trasmissione della documentazione già precedentemente richiesta;
- con Prot. n. 21372 del 13/11/2023, la Provincia comunicava ad Omnia Servitia srl la ulteriore data del 17 novembre 2023 per stipula del contratto;
- con Prot. n. 21449 del 14/11/2023 Omnia Servitia srl condizionava la sottoscrizione del contratto alla revisione dei prezzi, poiché, in seguito all'aggiornamento dell'analisi tecnico – economica degli elaborati progettuali posti a base di gara: “ (...) *l'esecuzione dell'appalto ad oggi risulterebbe non remunerativa, ed anzi condurrebbe ad una gestione negativa di esso. (...) Ad aggravare l'anzidetta sconvenienza, aggiunge l'obbligo di ricevere parte del relativo compenso a mezzo della permuta di alcuni immobili di proprietà della Provincia, peraltro in un momento in cui il mercato immobiliare è in forte perdita. Per quanto sopra esposto, si comunica che la scrivente non è nella condizione di sottoscrivere il contratto di appalto in assenza di una revisione quantitativa e qualitativa dei prezzi*”;
- con Prot. n. 22359 del 27/11/2023, anche ai sensi e per gli effetti degli artt. 7 e 8 della Legge 241/1990, la Provincia dava riscontro alla sopra richiamata PEC prot n. 21449 del 14/11/2023, comunicando l'impossibilità di provvedere ad una revisione qualitativa e quantitativa dei prezzi posti a base di gara, evidenziando di aver aggiudicato l'appalto a seguito di offerta irrevocabile ai sensi dell'art. 17, comma 6 del D. Lgs. 36/23, rinnovando l'invito, per il giorno 30/11/23, alla stipula del contratto ed alla contestuale consegna dei lavori, avvertendo che in caso contrario avrebbe provveduto alla revoca dell'aggiudicazione ai sensi dell'art.18 c.6 D.lgs 36/2023 , nonché all'escussione della garanzia provvisoria ai sensi dell'art. 106 D.lgs 36/2023;
- con Prot. n. 22756 del 04/12/2023 Omnia Servitia srl confermava di non poter sottoscrivere il contratto in assenza di una revisione quantitativa e qualitativa dei prezzi;

Richiamato il disciplinare di gara, in particolare l'art. 18 ai sensi del quale *“La presentazione dell'offerta costituisce accettazione incondizionata delle clausole contenute nel presente disciplinare, nel Capitolato speciale di appalto, negli allegati e nello schema di contratto, con rinuncia ad ogni eccezione e comporta*

automaticamente, senza altro ulteriore adempimento, dichiarazione di responsabilità di avere esaminato tutti gli atti disponibili posti a base di gara, di aver preso conoscenza di tutte le circostanze generali e particolari suscettibili di influire sulla determinazione dei prezzi e di aver giudicato l'appalto remunerativo e tale da consentire l'offerta presentata";

Atteso che l'offerta economica presentata contiene la dichiarazione con la quale il legale rappresentante della Società dichiara di avere esaminato tutti gli elaborati progettuali, compreso il computo metrico estimativo, di avere preso conoscenza di tutte le circostanze generali e particolari suscettibili di influire sulla determinazione dei prezzi, sulle condizioni contrattuali e sull'esecuzione dei lavori e di aver giudicato i lavori realizzabili, gli elaborati progettuali adeguati ed i prezzi nel loro complesso remunerativi e tali da consentire il ribasso offerto;

Richiamata l'istruttoria condotta dal RUP, prot. int. n. 3354 del 15/02/2024 , conservata in atti provinciali, dalla quale si evince che la richiesta di cui alla comunicazione Prot. 21449/23 non può essere accolta;

Visti:

- l'articolo 21-quinquies della Legge 241/1990 che dispone: *"Per sopravvenuti motivi di pubblico interesse ovvero nel caso di mutamento della situazione di fatto non prevedibile al momento dell'adozione del provvedimento o, salvo che per i provvedimenti di autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici, di nuova valutazione dell'interesse pubblico originario, il provvedimento amministrativo ad efficacia durevole può essere revocato da parte dell'organo che lo ha emanato ovvero da altro organo previsto dalla legge. La revoca determina la inidoneità del provvedimento revocato a produrre ulteriori effetti";*

- l'articolo 18 del D.Lgs. 36/2023, in particolare:

- il comma 2 *"Divenuta efficace l'aggiudicazione ai sensi dell'articolo 17, comma 5 e fatto salvo l'esercizio dei poteri di autotutela, la stipula del contratto ha luogo entro i successivi sessanta giorni anche in pendenza di contenzioso";*
- il comma 3 *"Il contratto non può essere stipulato prima di trentacinque giorni dall'invio dell'ultima delle comunicazioni del provvedimento di aggiudicazione. Tale termine dilatorio non si applica nei casi: a) di procedura in cui è stata presentata o ammessa una sola offerta e non sono state tempestivamente proposte impugnazioni del bando o della lettera di invito, o le impugnazioni sono già state respinte con decisione definitiva";*
- il comma 6 *"La mancata stipula del contratto nel termine fissato per fatto dell'aggiudicatario può costituire motivo di revoca dell'aggiudicazione";*

- l'articolo 106 , in particolare il comma 1 ai sensi del quale *"L'offerta è corredata da una garanzia provvisoria pari al 2 per cento del valore complessivo della procedura indicato nel bando o nell'invito"* ed il comma 6 che dispone *"La garanzia copre la mancata aggiudicazione dopo la proposta di aggiudicazione e la mancata sottoscrizione del contratto imputabili a ogni fatto riconducibile all'affidatario o conseguenti all'adozione di informazione antimafia interdittiva emessa ai sensi degli articoli 84 e 91 del codice delle leggi antimafia e delle misure di prevenzione, di cui al decreto legislativo 6 settembre 2011, n. 159.(...)"*;

Verificato che sono oggetto di segnalazione ad ANAC, anche ai sensi del nuovo art. 222 del Dlgs 36/2023, le violazioni della disciplina sull'affidamento e l'esecuzione di contratti pubblici di lavori, servizi e forniture;

Considerato che, nel caso di specie, la mancata sottoscrizione del contratto dopo l'aggiudicazione è ascrivibile esclusivamente al comportamento pregiudizievole dell'aggiudicataria, Omnia Servitia srl, la quale dopo avere procrastinato in modo del tutto ingiustificato la trasmissione dei documenti necessari alla stipula del contratto, dichiarava il venir meno dell'interesse alla sottoscrizione, a causa di una non remunerativa esecuzione dell'appalto pur avendo accettato incondizionatamente, al momento della presentazione dell'offerta, le clausole contenute nel disciplinare, nel capitolato speciale di appalto, negli allegati e nello schema di contratto, con rinuncia ad ogni eccezione e dopo aver giudicato l'appalto remunerativo e tale da consentire l'offerta presentata;

Ritenuto pertanto necessario revocare, ai sensi dell'art 18 comma 6 del Dlgs 36/2023, il decreto commissariale n. 71 del 14/09/2023 e, per l'effetto, tutti gli atti connessi, presupposti e consequenziali;

Dato atto che, in fase di gara, Omnia Servitia Srl aveva presentato garanzia provvisoria n. VH039298/PV, garante VHV Allgemeine Versicherung AG;

Ritenuto altresì che, nel caso di specie, sussistono i presupposti per l'escussione della garanzia provvisoria, ai sensi del citato art.106, comma 6 del D.Lgs. 36/2023;

Accertata la regolarità tecnica del presente atto, che con la sottoscrizione viene attestata

DECRETA

1. Di revocare, per le ragioni esposte, ai sensi dell'art. 18 comma 6 del Dlgs 36/2023, l'aggiudicazione efficace in favore di Omnia Servitia srl, di cui al decreto commissariale n. 71 del 14/09/2023, e, per l'effetto, tutti gli atti ad esso connessi, presupposti e consequenziali.
2. Di procedere, ai sensi dell'art. 106, comma 6 del D. Lgs. n. 36/2023, alla escussione della garanzia provvisoria presentata da Omnia Servitia srl in sede di gara.
3. Di dare atto che il presente Decreto Commissariale non comporta impegni di spesa a carico del Bilancio Provinciale e di rimandare a successivo atto l'accertamento della entrata derivante dall'escussione della garanzia provvisoria sopra indicata.
4. Di dare atto che, ai sensi dell'art. 4 della L. 241/90, l'Ing. Simone Lubrano, firmatario del presente atto, non risulta in conflitto di interessi ex art. 6bis della Legge 241/1990.
5. Di disporre l'adempimento degli obblighi di pubblicazione del presente provvedimento di revoca come previsti dalla normativa vigente.
6. Di trasmettere copia del presente provvedimento agli interessati.
7. Di procedere alla segnalazione ad ANAC ai sensi dell' art. 222 del D.Lgs. 36/2023.
8. Di dare atto che contro il presente provvedimento è ammesso ricorso al TAR entro 30

giorni.

9. Di disporre la registrazione del provvedimento nel Registro dei Decreti Commissariali dell'Ente.

Lì, 28/02/2024

IL RESPONSABILE
LUBRANO SIMONE
(Sottoscritto digitalmente ai sensi
dell'art. 21 D.L.gs n 82/2005 e s.m.i.)