COMUNE DI TERNI

DIREZIONE ECONOMIA E LAVORO - PROMOZIONE DEL TERRITORIO

DETERMINAZIONE DEL DIRIGENTE

Numero 3078 del 11/11/2022

OGGETTO: Annullamento in autotutela della determinazione a contrarre n. 3011 del 05/11/2022 e relativi allegati

---

ESERCIZIO 2022

IL DIRIGENTE

Visti:

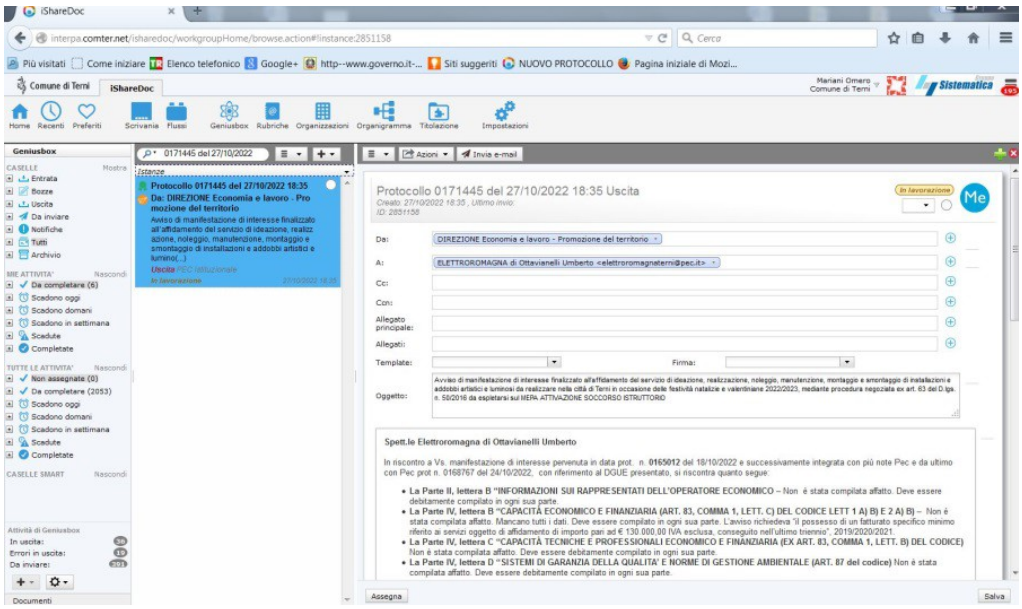
- il D.lgs. n. 267/2000;
- il D.lgs. n. 118/2011;
- il D.lgs. n. 165/2001;
- lo statuto comunale;
- il regolamento comunale sull'ordinamento generale degli uffici e dei servizi;
- il regolamento comunale di contabilità;
- i regolamenti relativi al sistema dei controlli interni.

Visto il decreto sindacale prot. 157581 del 05/11/2022 con il quale è stato conferito, ai sensi dell'art. 107 del D.lgs. 18 agosto 2000, n. 267 e ss.mm.ii., l'incarico dirigenziale ad interim relativamente alla Direzione Economia e Lavoro – limitatamente al Servizio Agricoltura, Marketing territoriale, Turismo e grandi eventi, al Dirigente Dott.ssa Emanuela De Vincenzi;

Richiamata la Determina dirigenziale n. 3011 del 05/11/2022 recante: "Determina a contrarre per l'affidamento della gestione del progetto denominato Luci d'Artista mediante procedura negoziata sotto soglia, ai sensi dell'art. 63, del D.lgs. 50/2016, in conformità a quanto previsto dall'art. 1, co. 2, lett. b) del D.L. 76/2020, convertito in legge 120/2020, e dal D.L. 77/2021, convertito in legge 108/2021, secondo le modalità procedurali di cui al relativo co. 6, da aggiudicare tramite MePA, con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa. CUP: F49E22000030003 CIG: 9476842969. Prenotazione di impegno n. 3421/2022";

Dato atto che in esecuzione delle determina dirigenziale n. 3011/2022 suindicata è stata generata la RdO n. 3276916 sulla piattaforma di e-procurement MePA;

Preso atto di un mero errore materiale nel protocollo dell'Ente, la PEC di richiesta di soccorso istruttorio prot. n. 0171445 del 27/10/2022, è rimasta in lavorazione e quindi non è giunta a destinazione alla casella della Ditta interessata, come comunicatoci per le vie brevi dalla medesima in data odierna, la quale, di fatto, non è stata in grado fornire le integrazioni richieste alla data di scadenza e per questo esclusa dagli inviti della RdO n. 3276916 su piattaforma MePA, come da screenshot acquisito in data 11/11/2022 per un controllo di rito che qui appresso si riporta:



Dato atto che da un successivo controllo sul protocollo generale dell'Ente si è riscontrato che le altre PEC di soccorso istruttorio afferenti al medesimo procedimento sono state regolarmente inviate da sistema e che pertanto sono munite delle rispettive ricevute di consegna e di accettazione;

Ritenuto, in virtù dell'errore materiale:

- di procedere con l'immediato annullamento in autotutela, ai sensi dell'art. 21-nonies della L. 241/1990, della determinazione a contrarre n. 3011 del 05/11/2022 nonché degli atti a base di gara ivi approvati e allegati in modo da consentire la regolare ripresa del procedimento amministrativo dalla fase di attivazione del soccorso istruttorio nei confronti dell'operatore economico Elettromagna di Ottavianelli Umberto - Terni;
- di rinviare a successivo atto la determinazione a contrarre per l'avvio della procedura negoziata ex art. 63 del D.lgs. n. 50/2016, sulla base delle risultanze dell'esito del sub-procedimento di soccorso istruttorio;

Atteso che:

- il presente provvedimento non arreca danno ai potenziali concorrenti e si intende adottato entro un termine ragionevole rispetto all'atto originariamente assunto ed oggetto di annullamento;
- l'adozione di un provvedimento in autotutela rappresenta un potere/dovere in capo alla stazione appaltante, da espletarsi in qualunque momento nel corso di una procedura ad evidenza pubblica in presenza di circostanze tali da pregiudicare i principi di trasparenza, imparzialità, buon andamento e buona amministrazione;
- l'annullamento in questione interviene in una fase non ancora definita della procedura di gara, cioè in una fase in cui gli atti adottati hanno effetti instabili e non definitivi, a fronte dei quale non possono configurarsi situazioni di vantaggio stabili in capo agli operatori economici;
- la responsabilità pre-contrattuale ex art. 1337 del Codice Civile non è configurabile anteriormente alla scelta del contraente, nella fase cioè, in cui gli interessati non hanno ancora la qualità di futuri contraenti, ma soltanto quella di partecipanti alla gara e vantano esclusivamente una posizione di interesse legittimo al corretto esercizio dei poteri della pubblica amministrazione;

Considerato che è stata verificata la sussistenza dei presupposti di legge per procedere in autotutela amministrativa, ai sensi dell'art. 21-nonies della Legge n. 241/90 e ss.mm.ii.;

DETERMINA

1) di dare atto che quanto specificato in premessa è parte integrante del dispositivo del presente atto;
2) di annullare in autotutela, in ossequio ai principi di buona amministrazione ex art. 97 della Costituzione e ai sensi dell'art. 21-nonies della L.241/1990 e ss.mm.ii., la determinazione a contrarre n. 3011 del 05/11/2022 nonché gli atti a base di gara ivi approvati e allegati, per le motivazioni indicate in premessa;
3) di annullare, parimenti, ai sensi dell'art. 21-nonies della legge n. 241/1990, tutti gli atti connessi o conseguenti alla predetta determina e relativi alla procedura negoziata per l'affidamento dell'appalto inerente la gestione del progetto denominato "Luci d'Artista da Natale a S. Valentino 2022/2023";
4) di attivare nuovamente il soccorso istruttorio nei confronti dell'operatore economico Elettromagna di Ottavianelli Umberto, Terni, interessato dall'errore materiale, assegnando allo stesso un congruo termine per la presentazione della documentazione integrativa richiesta;
5) di dare atto che con separato provvedimento si provvederà ad approvare l'elenco degli operatori economici ammessi e la documentazione di gara per l'avvio della procedura negoziata;

6) di dare atto che il presente provvedimento non arreca danno ai potenziali concorrenti e si intende adottato entro un termine ragionevole rispetto all'atto originariamente assunto ed oggetto di annullamento;

7) di confermare quale Responsabile Unico del Procedimento il dott. Omero Mariani;

8) di adempiere agli obblighi di pubblicazione in applicazione di quanto previsto dalle disposizioni di cui al D.lgs. n. 33/2013 e all'art. 29 del D.lgs. n. 50/2016, nella Sezione "Amministrazione Trasparente – bandi di gara e contratti" del sito web istituzionale oltre che all'Albo Pretorio on line.

Il Dirigente
Dott.ssa Emanuela De Vincenzi

Documento firmato digitalmente in conformità al D.lgs. n. 82/2005