



COMUNE
DI CERVIA

SETTORE AFFARI GENERALI
Servizio: **CONTRATTI - GARE**

Proposta n. 10385 del 10/03/2017

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

N. 353 del 10/03/2017

OGGETTO:

PROCEDURA DI SELEZIONE PUBBLICA PER L'AFFIDAMENTO DEL CANILE COMUNALE E DI SERVIZI COMPLEMENTARI AI SENSI DEGLI ARTT. 7 DELLA L. N. 266/1991 E 13 E 14 DELLA L.R. N. 12/2005 – NOMINA COMMISSIONE.

IL DIRIGENTE

Nell'esercizio dei poteri che gli derivano dall'art. 107 co 1, 2 e 3 e 183 co. 9 del D.Lgs. 267/2000, dall'art. 53 dello Statuto Comunale, e dell'art. 22 del vigente regolamento di contabilità;

Visti:

- la delibera di C.C. n. 39 del 14.09.2016 con la quale è stato approvato il Documento Unico di Programmazione 2017-2019 e la delibera di C.C. n. 64 del 20.12.2016 con la quale è stata approvata la Nota di aggiornamento al Documento Unico di Programmazione 2017-2019;
- la delibera di C.C. n. 71 del 20.12.2016 con la quale sono stati approvati il Bilancio di Previsione Finanziario 2017-2019 e i relativi allegati predisposti ai sensi del D.Lgs 118/2011 e del D.Lgs 267/2000;
- la delibera di G.C. n. 259 del 27.12.2016 con la quale è stato approvato il PEG 2017-2019 (parte contabile);

Premesso che:

- con **Determina Dirigenziale n. 204 del 14.02.2017** è stato approvato lo schema di convenzione per **l'affidamento del canile comunale e di servizi complementari ai sensi degli art. 7 della L. n. 266/1991 e 13 e 14 della L.R. n. 12/2005** ed è stata indetta la procedura di cui all'oggetto;
- conseguentemente è stato pubblicato l'avviso prot. n. 9804 del 16.02.2017, che poneva quale termine per la presentazione delle offerte il giorno 09.03.2017, ore 12.00;
- la prima seduta pubblica della procedura aperta per l'affidamento dell'appalto in oggetto è prevista per il giorno **10/03/2017 alle ore 10,00**, in seduta pubblica.
- occorre provvedere alla nomina della Commissione di gara;

Considerato che la procedura di gara di cui trattasi è stata indetta in deroga all'applicazione di cui al D.lgs n. 50/2016 (si veda punto 6.2 della Delibera ANAC n. 32 DEL 20/01/2016)

Ritenuto applicabile alla fattispecie l'articolo 14 del Regolamento dei contratti dell'Ente approvato

con l'atto di C.C. n. 89 del 17.12.2003, che riguarda "Le commissioni di gara per l'appalto concorso e offerta economicamente più vantaggiosa".

Considerato che detta disposizione non è più aggiornata in quanto non recepisce neppure le indicazioni previste dal D.lgs n. 163/2006 (precedente "Codice degli appalti").

Visto l'art. 77 del D.lgs n. 50/2016 "Commissioni di aggiudicazione" ed in particolare i commi che seguono:

"1. Nelle procedure di aggiudicazione di contratti di appalti o di concessioni, limitatamente ai casi di aggiudicazione con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa individuata sulla base del miglior rapporto qualità/prezzo la valutazione delle offerte dal punto di vista tecnico ed economico è affidata ad una commissione giudicatrice, composta da esperti nello specifico settore cui afferisce l'oggetto del contratto.

2. La commissione è costituita da un numero dispari di commissari, non superiore a cinque, individuato dalla stazione appaltante e può lavorare a distanza con procedure telematiche che salvaguardino la riservatezza delle comunicazioni.
(.....)

3. I commissari sono scelti fra gli esperti iscritti all'Albo istituito presso l'A.N.A.C. di cui all'art. 78
(...)

4. I commissari non devono aver svolto né possono svolgere alcun'altra funzione o incarico tecnico o amministrativo relativamente al contratto del cui affidamento si tratta

9. Al momento dell'accettazione dell'incarico, i commissari dichiarano ai sensi dell'articolo 47 del decreto del Presidente della Repubblica 28 dicembre 2000, n. 445, l'inesistenza delle cause di incompatibilità e di astensione di cui ai commi 4, 5 e 6.

12. Fino alla adozione della disciplina in materia di iscrizione all'Albo di cui all'articolo 78, la commissione continua ad essere nominata dall'organo della stazione appaltante competente ad effettuare la scelta del soggetto affidatario del contratto, secondo regole di competenza e trasparenza preventivamente individuate da ciascuna stazione appaltante"

Visto il comma 12 dell'art. 216 del D.lgs. n. 50/2016 (Disposizioni transitorie e di coordinamento) che recita quanto segue: "Fino all'adozione della disciplina di iscrizione all'Albo di cui all'art. 78, la Commissione continua ad essere nominata dall'organo della stazione appaltante competente ad effettuare la scelta del soggetto affidatario del contratto, secondo regole di competenza e trasparenza preventivamente individuate da ciascuna stazione appaltante".

Considerato che l'Autorità Nazionale Anticorruzione, in attuazione del citato D.lgs. n. 50/2016, ha adottato, due linee guida che riguardano l'argomento:

- linee guida n. 3 del 26/10/2016 ("Nomina, ruolo e compiti del responsabile unico del procedimento per l'affidamento **di appalti e concessioni**");
- linee guida n. 5 del 16/11/2016 ("**Criteri di scelta dei commissari di gara e di iscrizione degli esperti nell'Albo nazionale obbligatorio dei componenti delle commissioni giudicatrici**").

Considerato che nelle linee guida n. 3 del 26/10/2016 si legge in particolare che:

.....Il ruolo di RUP è, **di regola**, incompatibile con le funzioni di commissario di gara e di presidente della commissione giudicatrice (art. 77, comma 4 del Codice), **ferme restando le acquisizioni giurisprudenziali in materia di possibile coincidenza.**

.... Il controllo della documentazione amministrativa, è svolto dal RUP, da un **seggio di gara** istituito ad hoc oppure, se presente nell'organico della stazione appaltante, da un apposito

ufficio/servizio a ciò deputato, sulla base delle disposizioni organizzative proprie della stazione appaltante. In ogni caso il RUP esercita una funzione di coordinamento e controllo, finalizzata ad assicurare il corretto svolgimento delle procedure e adotta le decisioni conseguenti alle valutazioni effettuate;

Atteso che l'art. 13 comma 2 del vigente regolamento dei contratti prevede che le funzioni del Presidente sono assunte dal dirigente proponente la procedura di gara;

Preso atto che il Responsabile del procedimento è la Dott.ssa Poggiali Daniela che è anche Dirigente del settore proponente.

Valutate le caratteristiche della gara in oggetto e le competenze specialistiche degli altri Dirigenti di Settore sulla materia relativa alla procedura di gara in oggetto ed accertato che la dott.ssa Poggiali possiede tutte le competenze necessarie per assumere la presidenza della commissione di gara, carenti negli altri Dirigenti;

Preso atto che, come evidenziato dai giudici amministrativi (si veda TAR Brescia sez. II 19 dicembre 2016 n. 1757), deve ritenersi estensibile alla nuova normativa il consolidato orientamento giurisprudenziale formatosi sotto la vigenza dell'art. 84, comma 4, del d.lgs. 163/2006 (C.d.S. parere n. 1767/2006, C.d.S. sez. V 20 novembre 2015 n°5299 e 26 settembre 2002 n. 4938), secondo cui non sussiste un rigido divieto di partecipazione del Rup alle commissioni di gara; che la norma dell'art. 77 prima parte del D.lgs. 50/2016 invocata è destinata a valere solo a regime, ovvero dopo che sarà stato creato l'albo dei commissari cui essa allude, e che al presente ancora non esiste; sino a quel momento, ai sensi del comma 12, "la commissione continua ad essere nominata dall'organo della stazione appaltante competente ad effettuare la scelta del soggetto affidatario del contratto, secondo regole di competenza e trasparenza preventivamente individuate da ciascuna stazione appaltante"; che in tal senso, il cumulo delle funzioni di RUP e di presidente della commissione di gara non viola le regole di imparzialità, come ritenuto da costante giurisprudenza, che argomenta in termini di principio, e non con riguardo ad una specifica disciplina delle gare, e quindi si deve ritenere condivisibile anche nel vigore della nuova normativa;

Visto il l'art. 107 del TUEL (D.lgs n. 267/2000).

Ritenuto di dover nominare ai sensi dell'art. 77 del D.lgs. 18 Aprile 2016 n. 50 la Commissione di gara di cui in oggetto, con la nomina del Presidente di gara e due membri esperti, come segue:

1. D.ssa Daniela Poggiali Dirigente Settore Cultura, Turismo e Servizi al Cittadino del Comune di Cervia: Presidente della commissione di gara.
2. D.ssa Arianna Boni, P.O. Area Servizi al Cittadino e alla Comunità: membro esperto;
3. D.ssa Gianna Moretti: Istruttore Direttivo Amministrativo Servizio Patrimonio: membro esperto;

Svolge le funzioni di segretario verbalizzante e di supporto al Presidente nella valutazione delle documentazione amministrativa il Dott. Valtieri Alberto - Responsabile del Servizio Appalti – Contratti -Anticorruzione – Controlli.

Acquisite le dichiarazioni di inesistenza di causa di incompatibilità di cui all'art. 77, comma 9 del D.lgs n. 50/2016 dei componenti della commissione.

Acquisiti i curricula dei componenti della commissione da pubblicare ai sensi dell'art. 29 del D.lgs n. 50/2016 insieme alla presente determinazione.

Visto quanto espresso nel disciplinare di gara:

"MODALITÀ DI SVOLGIMENTO DELLA GARA

.....

In tale data la Commissione procederà all'apertura dei plichi regolarmente pervenuti per verificare la documentazione amministrativa (BUSTA A) presentata dai partecipanti ai fini dell'ammissione alla gara.

Sempre in seduta pubblica si procederà all'apertura delle PROPOSTE dei concorrenti ammessi al fine di verificare la documentazione richiesta.

- *Successivamente, in seduta riservata, la Commissione procederà all'esame della documentazione contenuta nella "Busta B – OFFERTA", ed assegnerà i punteggi in base ai criteri sopra riportati.*
- *Infine in seduta pubblica, la Commissione darà lettura dei punteggi attribuiti ai singoli concorrenti relativamente alle proposte e procederà alla predisposizione della graduatoria provvisoria di aggiudicazione."*

Chiarito che:

- in sede di gara il Presidente della Commissione giudicatrice esamina la documentazione amministrativa con il supporto del Servizio Appalti contratti e Semplificazione amministrativa (c.d. Busta A), attiva se necessario il soccorso istruttorio;
- la Commissione valuta i progetti tecnici (c.d. busta B) e le offerte economiche (c.d. busta C) e con proprio verbale approva la proposta di aggiudicazione.

Dato atto altresì che è stata verificata la legittimità, regolarità e correttezza del presente atto ai sensi del vigente regolamento sui controlli interni (atto C.C. n. 1 del 10.01.2013);

Visti:

- il D.Lgs. 18/08/2000, n. 267;
- il D.Lgs. n. 50/2016;

D E T E R M I N A

- di nominare la commissione di gara di cui in narrativa;
- di pubblicare la presente sul "Profilo del committente del Comune di Cervia".

Il Dirigente

Sergio Testa / INFOCERT SPA

Documento firmato digitalmente ai sensi del D.lgs 82/2005 e rispettive norme collegate