



COMUNE DI TERNI

DIREZIONE WELFARE

DETERMINAZIONE DEL DIRIGENTE

Numero 1011 del 12/04/2024

OGGETTO: Determina Dirigenziale n. 687 del 15/03/2024 □ provvedimento di secondo grado

ESERCIZIO 2024

Imputazione della spesa di: €. 268.996,72

CAPITOLO:	742
CENTRO DI COSTO:	1170
IMPEGNO:	Annullati impegni e prenotazioni come richiesto
CONTO FINANZIARIO	U.1.03.02.99.999

VISTO DI REGOLARITA' CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA

Ai sensi ed agli effetti dell'art.151 – comma 4 - del D.Lgs. n. 267 del 18/08/2000, si esprime parere di regolarità contabile:

Favorevole

Determina Dirigenziale n. 687 del 15/03/2024 – provvedimento di secondo grado

IL DIRIGENTE

Visti:

- il D.lgs. n. 267 del 18 agosto 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;

Richiamato il decreto sindacale prot. n. 37611 del 04/03/2024 con il quale sono state conferite le funzioni e le responsabilità dirigenziali di cui all'art. 107 del D.lgs. 18 agosto 2000, n. 267 della Direzione Welfare alla Dirigente Dott.ssa Donatella Accardo;

Richiamati:

- la delibera di Giunta comunale n.180 del 27.11.2023 “Documento Unico di Programmazione – DUP – Sezione strategica 2023-2028, Sezione operativa 2024-2026, con contestuale aggiornamento 2023 – Approvazione proposta per il consiglio comunale”;
- la delibera di Giunta comunale n.181 del 27.11.2023 “Approvazione dello schema di bilancio di previsione 2024-2026, art. 11 d.lgs. 118/2011”;
- la delibera di Consiglio Comunale n. 111 del 22.12.2023 con la quale è stato approvato il Documento Unico di Programmazione - Dup – Sezione Strategica 2023-2028, Sezione Operativa 2024-2026, con contestuale aggiornamento 2023;
- la delibera di Consiglio Comunale n. 112 del 22.12.2023 con la quale è stato approvato il Bilancio di previsione finanziario 2024-2026;
- la delibera di Giunta comunale n. 228 del 22.12.2023 “Nuovo modello organizzativo dell’Ente e delle linee funzionali – competenze dell’Ente” che ha definito la macrostruttura in Direzioni e assegnato a ciascuna di queste le relative funzioni e competenze;

- la delibera di Giunta Comunale n. 8 del 19.01.2024 con la quale è stato approvato il PEG 2024-2026 del nuovo funzionigramma, con contestuale aggiornamento del modello organizzativo, e della nuova dotazione organica;
- la delibera di Giunta Comunale n. 21 del 30.01.2024, con la quale è stato approvato il PIAO 2024-2026 comprensivo della sottosezione Rischi corruttivi e Trasparenza che sostituisce il precedente Piano Triennale della Prevenzione della corruzione e della trasparenza (PTPCT);
- la delibera di Giunta Comunale n. 29 del 08.02.2024 con la quale vi è l'approvazione dei dati preconsuntivo 2023. Risultato di amministrazione presunto al 31/12/2023. Determinazione ai sensi e per gli effetti ex art. 187 comma 3-quater del D.lgs. 267/2000;
- la Delibera di Giunta comunale n. 35 del 22.02.2024 con la quale si è proceduto ad integrare e modificare il modello organizzativo dell'Ente già approvato con deliberazione n. 228 del 22.12.2023 e aggiornato con deliberazione n. 8 del 19.01.2024 che ha definito la macrostruttura in Direzioni e assegnato a ciascuna di queste le relative funzioni e competenze;
- la Delibera di Giunta Comunale n. 59 del 07.03.2024 con la quale veniva effettuato l'aggiornamento del piano esecutivo di gestione (P.E.G.) 2024 / 2026 a seguito dell'integrazione e modifica del modello organizzativo dell'ente di cui alla d.g. 35 della 22/02/2024;

PREMESSO CHE:

- con D.D. 463 del 23/02/2024 si è provveduto all'approvazione dell'Avviso esplorativo di indagine di mercato per l'acquisizione di manifestazioni di interesse a partecipare alla procedura ex art. 50, c.1, lett. e del D. Lgs 36/2023 su MEPA, finalizzata all'acquisizione del sistema integrato dei servizi di contrasto alla violenza di genere;
- in data 23/02/2024 è stato pubblicato all'albo pretorio del Comune di Terni Avviso esplorativo di indagine di mercato per l'acquisizione di manifestazione di interesse a partecipare alla procedura ex art. 50 c.1 lett.e) D. Lgs 36/2023 su MEPA, finalizzata all'acquisizione del sistema integrato dei servizi di contrasto alla violenza di genere. Approvazione e pubblicazione;
- il termine per la presentazione delle manifestazioni di interesse veniva fissato al 09/03/2024;
- alla scadenza del suddetto termine pervenivano n. 3 istanze da parte dei seguenti Operatori Economici:
 1. prot. n. 0037734 del 04/03/2024;
 2. prot. n. 0040873 del 07/03/2024;
 3. prot. n. 0041940 del 11/03/2024, ricevuto il 09/03/24 alle ore 12.06;

- con determinazione dirigenziale n. 687 del 15/03/2024 è stata indetta la procedura di gara per l'acquisizione del sistema integrato dei servizi di contrasto alla violenza di genere mediante procedura negoziata sotto soglia, ai sensi dell'art. 50, co. 1, lett. e) del D.lgs. 36/2023, da aggiudicare tramite RDO n.4228093 del Mercato elettronico della Pubblica Amministrazione con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, CIG B11B7CC07F;
- in data 27/03/2024 è stata pubblicata la determinazione dirigenziale n. 687 del 15/03/2024 all'albo pretorio del Comune di Terni;
- in data 04/04/2024 i dati della gara sono stati inviati alla Banca Dati Nazionale (BDNCP) attraverso il MePA, in ottemperanza all'art. 28 del nuovo Codice degli Appalti;

RISCONTRATO, dopo la pubblicazione della determina dirigenziale n.687 del 15/03/2024, che nella stessa compariva per un mero errore nella procedura dei flussi delle determine l'elenco degli operatori economici che avevano presentato manifestazione di interesse senza i necessari *omissis*, rendendo conoscibile l'elenco dei soggetti che avevano fatto richiesta di invito prima della scadenza del termine di presentazione delle offerte e pertanto in violazione dell'art. 35 comma 2, lettera b) del D.Lgs 36/2023;

CONSIDERATO necessario procedere all'annullamento in autotutela della determina in parola e di non dare seguito a tutta la procedura di che trattasi, compreso l'avviso di manifestazione di interesse, comunque non vincolante, e la procedura telematica avviata nel Mercato elettronico della Pubblica Amministrazione (Me.P.A.) (RDO n. 4228093 - CIG B11B7CC07F), al fine di evitare alla Stazione Appaltante possibili ricorsi da parte di terzi e pertanto rallentamenti o fermi dell'attività amministrativa, nel rispetto dei principi di trasparenza, imparzialità, buon andamento e buona amministrazione;

RITENUTO opportuno procedere, con successiva Determinazione a contrarre, alla indizione di una nuova procedura di gara mediante procedura aperta, ai sensi dell'art. 71 del D.lgs. 36/2023, da aggiudicare tramite Mercato elettronico della Pubblica Amministrazione con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa finalizzata all'affidamento del sistema integrato dei servizi di contrasto alla violenza di genere, con termine di ricezione delle offerte di quindici giorni (art. 71, c. 3 del D.lgs. 36/2023), al fine di garantire al massimo i principi di concorrenza, di imparzialità, di

non discriminazione, di pubblicità e trasparenza, di proporzionalità e contemperare al tempo stesso il principio del risultato;

VISTO l'art.21 nonies della legge 241/90 il quale prevede che *“il provvedimento amministrativo illegittimo ai sensi dell'art.21-octies, esclusi i casi in cui al medesimo art.21-octies, comma 2, può essere annullato d'ufficio, sussistendo le ragioni di interesse pubblico, entro un termine ragionevole, comunque non superiore a dodici mesi dal momento di adozione dei provvedimenti di autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici, inclusi i casi in cui il provvedimento si sia formato ai sensi dell'art.20, e tenendo conto degli interessi dei destinatari e dei controinteressati, dall'organo che lo ha emanato, ovvero da altro organo previsto dalla legge”*;

RITENUTO, in conseguenza di quanto sopra, in ossequio, ai principi di buona amministrazione ex art. 97 della Costituzione e ai sensi dell'art.21-nonies della Legge 241/1990 e ss.mm.ii., di procedere all'annullamento in autotutela della Determinazione Dirigenziale n. 687 del 15/03/2024 e del relativo impegno n. 1566/2024, e della relativa prenotazione impegni nn. 1563 - 1564 - 1565 – 1567 – 1568/2024, e di non dare seguito a tutta la procedura di che trattasi, compreso l'avviso di manifestazione di interesse, comunque non vincolante, e la procedura telematica avviata nel Mercato elettronico della Pubblica Amministrazione (Me.P.A.) (RDO n. 4228093 - CIG B11B7CC07F) al fine di evitare alla Stazione Appaltante possibili ricorsi da parte di terzi e pertanto rallentamenti o fermi dell'attività amministrativa, nel rispetto dei principi di trasparenza, imparzialità, buon andamento e buona amministrazione;

DATO ATTO CHE:

- il presente provvedimento non arreca danno all'Amministrazione, né a potenziali concorrenti anche in perfetta applicazione della prassi consolidata di facoltà concessa alla Pubblica amministrazione dell'esercizio di autotutela;
- il potere di annullamento in autotutela della procedura di gara rientra nella potestà discrezionale;
- 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 definitiva della procedura di gara, cioè in una fase in cui gli atti adottati hanno effetti instabili, del tutto interinali, a fronte dei quali non possono configurarsi situazioni di vantaggio stabili in capo agli operatori economici;
- la responsabilità precontrattuale 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.;

RITENUTO, altresì, in ordine all'annullamento, di dover effettuare le comunicazioni dell'avvio del procedimento di autotutela in quanto risultano individuati i partecipanti alla procedura negoziata;

ATTESTATO che il Responsabile del Procedimento, in relazione alla procedura in oggetto, è la dott.ssa Donatella Accardo, Dirigente della Direzione Welfare ai sensi dell'art. 5 e ss.mm.ii. del L. 241/1990;

ATTESTATO che il Responsabile Unico del Progetto (RUP) ai sensi dell'art. 15 del D. Lgs 36/2023, è la dott.ssa Finistauri Neida, Funzionaria P.O. della Direzione Welfare;

ACCERTATA l'insussistenza di situazioni di conflitto di interessi, in attuazione dell'art. 6bis della L. n. 241/1990 e degli artt. 6 comma 2, e 7 del D.P.R. n. 62/2013;

VISTA la Legge n. 241/90 e ss.mm.ii.;

VISTO il D.Lgs. n. 36/2023 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 Dirigenziale n. 687 del 15/03/2024, e di non dare seguito a tutta la procedura di che trattasi, compreso l'avviso di manifestazione di interesse, comunque non vincolante, e la procedura telematica avviata nel Mercato elettronico della Pubblica Amministrazione (Me.P.A.) (RDO n. 4228093 - CIG B11B7CC07F) al fine di evitare alla Stazione Appaltante possibili ricorsi da parte di terzi e pertanto rallentamenti o fermi dell'attività amministrativa, nel rispetto dei principi di trasparenza, imparzialità, buon andamento e buona amministrazione;

- 3) di dare mandato all'Ufficio Ragioneria di annullare l'impegno n. 1566/2024, e la prenotazione impegni nn. 1563 - 1564 - 1565 - 1567 - 1568/2024, scaturiti dalla Determinazione Dirigenziale n. 687 del 15/03/2024;
- 4) di dare atto che il presente provvedimento non arreca danno all'Amministrazione né ai potenziali concorrenti anche in perfetta applicazione della prassi consolidata di facoltà concessa alla Pubblica Amministrazione dell'esercizio di autotutela;
- 5) di indire, con successiva Determinazione a contrarre, una nuova procedura di gara mediante procedura aperta, ai sensi dell'art. 71, co. 1, del D.lgs. 36/2023, da aggiudicare tramite Mercato elettronico della Pubblica Amministrazione con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, finalizzata all'affidamento del sistema integrato dei servizi di contrasto alla violenza di genere con termine di ricezione delle offerte di quindici giorni (art. 71, c. 3 del D.lgs. 36/2023) al fine di garantire al massimo i principi di concorrenza, di imparzialità, di non discriminazione, di pubblicità e trasparenza, di proporzionalità e contemperare al tempo stesso il principio del risultato;
- 6) di dare atto che con separato provvedimento si provvederà ad approvare la nuova documentazione a base di gara;
- 7) di dare atto che, ai sensi dell'art. 15 del D. Lgs 36/2023, il Responsabile unico del progetto, è la dott.ssa Finistauri Neida, Funzionaria P.O. della Direzione Welfare;
- 8) di attestare l'avvenuto accertamento dell'insussistenza di situazioni di conflitto di interessi, in attuazione dell'art. 6 bis della L. n. 241/1990 e degli artt. 6 comma 2 e 7 del D.P.R. n. 62/2013;
- 9) di attestare la regolarità e la correttezza del presente atto ai sensi e per gli effetti di quanto disposto dall'art. 147 bis del D. lgs. n. 267/2000 essendo stati correttamente valutati i presupposti di fatto e di diritto, il rispetto delle regole anticorruzione, il rispetto delle norme sulla privacy, che consentono allo scrivente responsabile di approvare il presente provvedimento;
- 10) di adempiere agli obblighi di pubblicazione in applicazione di quanto previsto dalle disposizioni di cui al D. lgs. n. 33/2013 e all'art. 20 del D. lgs. n. 36/2016 e ss.mm.ii. nella Sezione Amministrazione Trasparente del sito web istituzionale oltre che all'Albo Pretorio on line.
- 11) di trasmettere il presente provvedimento all'Ufficio Ragioneria per il controllo contabile, ai fini dell'esecutività dell'atto.

LA DIRIGENTE

Dott.ssa Donatella Accardo

Documento sottoscritto digitalmente ai sensi del D.lgs. n.

82/2005