

**Centro Studi
Consiglio Nazionale Ingegneri**

MONITORAGGIO SUI BANDI DI PROGETTAZIONE

**Preliminare analisi giuridica dei bandi anomali
rilevati tra l'11 e il 17 novembre 2013**



(c.r.416_11_III)

Roma, 17 novembre 2013



COMUNE DI MACERATA CAMPANIA

Affidamento servizi professionali per aggiornamento del progetto preliminare, progettazione definitiva ed esecutiva, coordinamento della sicurezza in fase di progettazione ed esecuzione per lavori di ristrutturazione, ampliamento e completamento della rete idrica comunale

La procedura ha ad oggetto l'affidamento di un incarico tecnico di progettazione, Direzione Lavori per un importo di € 91.500,00 Euro e, in quanto d'importo inferiore ai 100.000 Euro, soggetto alle prescrizioni di cui all'art. 267 DPR 207/2010.

Punto 2 del bando di gara

È illegittima la prescrizione dell'avviso (punto 2 e punto 6 lett. e) nella parte in cui prevede che il pagamento dei corrispettivi "...sarà subordinato...all'approvazione del bilancio comunale anno 2014".

È difatti noto che: *"Il principio della copertura finanziaria degli atti legislativi ed amministrativi che comportano una spesa pubblica è un principio generale ed inderogabile dell'ordinamento, derivante dalle norme di contabilità pubblica e dall'art. 81, 4° comma, della Costituzione. Tale principio è costantemente affermato dalla Corte Costituzionale, in relazione alle norme (dichiarate costituzionalmente illegittime) che prevedevano l'assunzione di interventi comportanti una spesa senza la necessaria copertura finanziaria. Il principio della inderogabilità della*



copertura finanziaria è stato ribadito ed applicato sia dal giudice amministrativo che da quello contabile negli ambiti e nei settori di rispettiva competenza giurisdizionale” (TAR Campania – Napoli SEZ. II - sentenza 7 gennaio 2013 n. 176).

Del pari illegittime (**nulle** ed in quanto tali *tamquam non esset*) per contrasto con i principi dell’ordinamento civilistico le prescrizioni di cui al citato punto 2 (e punto 6, lett. h) nella parte in cui prescrivono che in caso di ritardo, da parte della p.a., nel pagamento dei corrispettivi, l’appaltatore non potrà vedersi riconosciuto alcun interesse legale e/o di mora.

Illegittima, infine, è la prescrizione del bando relativa al **divieto di ribassabilità dell’offerta economica** in quanto essa si pone palesemente in contrasto con i principi concorrenziali di matrice europea.

Punto 4 del bando

Alcuni chiarimenti si rendono necessari per quanto concerne il requisito della *“regolarità contributiva nei pagamenti previdenziali”* inserito fra i requisiti di qualificazione tecnico-professionali richiesti.

La regolarità della posizione contributiva/previdenziale è requisito generale ex art. 38 DLGS 163/2006 e **non anche requisito di qualificazione.**

Inoltre, per completezza si rammenta che detto requisito è accertato dal DURC che non deve essere richiesto ai liberi professionisti e comunque, anche nell'erronea convinzione che il DURC fosse necessario, esso **non può essere materialmente richiesto** in tutti quei casi in cui:

- 1) una società sia senza dipendenti e con soci iscritti ad altra forma di previdenza obbligatoria (come nel caso delle società tra professionisti s.r.l.), dal momento che si tratta di soggetto che NON ha (e non può avere) la posizione INAIL e NON ha (e non può avere) posizione INPS;



- 2) un libero professionista o un'associazione di liberi professionisti iscritti ad altra forma di previdenza obbligatoria in quanto il DURC non può essere rilasciato a soggetti che NON hanno posizioni né INPS né INAIL.

Punto 8

L'avviso prevede che l'offerta economicamente più vantaggiosa debba essere individuata assegnando, fra l'altro, al criterio "riduzione tempo" un punteggio di max 30 punti pari a quelli assegnati alla valutazione tecnica dell'offerta (relazione metodologica).

Sotto questo aspetto specifico (uguaglianza del punteggio assegnato alla valutazione tecnica ed al tempo di realizzazione della prestazione), l'avviso appare illogico in quanto, sebbene la tempistica possa avere un peso rilevante, tuttavia essa non può mai superare e/o equiparare, come peso ponderale, l'importanza della regolare esecuzione della progettazione.

A quanto sopra si aggiunga, altresì, che ai sensi dell'art. 266 DPR 207/2010 al fattore tempo può essere assegnato un punteggio ricompreso fra 0 e 10 punti. La norma (applicabile agli appalti d'importo superiore alla soglia europea) è evidentemente applicabile, per analogia, anche alla gara in esame.



PROVINCIA DI MONZA E DELLA BRIANZA

Affidamento dei servizi di responsabile del servizio di prevenzione e protezione dai rischi e supporto al datore di lavoro in materia di sicurezza

La procedura ha ad oggetto l'affidamento dell'incarico di responsabile del servizio di prevenzione e protezione rischi sui luoghi di lavoro per un importo pari ad € 17.000,00 circa ed, in quanto tale, riconducibile nell'alveo degli incarichi affidabili fiduciarmente ai sensi dell'art. 125, comma 11 DLGS 163/2006.

Sul bando di gara

È illegittima la prescrizione del Bando nella parte in cui prevede che si procederà all'affidamento dell'appalto nel solo caso di reperimento delle risorse necessarie in bilancio.

Premesso che con il bando in esame è stata già avviata la procedura di aggiudicazione e dunque l'affidamento, è noto il reperimento delle risorse deve avvenire anteriormente all'indizione della procedura di gara.

La giurisprudenza ha, in merito, chiarito che: *“Il principio della copertura finanziaria degli atti legislativi ed amministrativi che comportano una spesa pubblica è un principio generale ed inderogabile dell'ordinamento, derivante dalle norme di contabilità pubblica e dall'art. 81, 4° comma, della Costituzione. Tale principio è costantemente affermato dalla Corte Costituzionale, in relazione alle norme (dichiarate costituzionalmente illegittime) che prevedevano l'assunzione di interventi*



comportanti una spesa senza la necessaria copertura finanziaria. Il principio della inderogabilità della copertura finanziaria è stato ribadito ed applicato sia dal giudice amministrativo che da quello contabile negli ambiti e nei settori di rispettiva competenza giurisdizionale” (TAR Campania – Napoli SEZ. II - sentenza 7 gennaio 2013 n. 176).

Sul criterio di aggiudicazione

L’offerta economicamente più vantaggiosa prevede una prevalenza dell’offerta economica (60 punti) a fronte dell’offerta tecnica (40 punti).

Nelle procedure di affidamento dei servizi di progettazione, l’affidamento dovrà avvenire in forza del criterio dell’offerta economicamente più vantaggiosa, con la prevalenza del profilo tecnico rispetto a quello economico (per analogia ai sensi di quanto prescritto dall’art. 266 DPR 207/2010).

Art. 10 del capitolato

La norma prevede che *“Fatte salve le verifiche di legge, il pagamento sarà effettuato, per il servizio svolto, entro **30 giorni naturali e consecutivi** dalla data di acquisizione agli atti di regolare fattura (intesa come data del protocollo della Provincia), previa ottenimento del documento unico di regolarità contributiva”.*

Alcuni chiarimenti si rendono necessari per quanto concerne il requisito della *“regolarità contributiva nei pagamenti previdenziali”.*

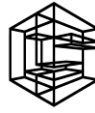
Il DURC non deve essere richiesto ai liberi professionisti; e comunque, anche nell'erronea convinzione che il DURC fosse necessario, esso **non può essere materialmente richiesto in tutti quei casi in cui:**

- 3) una società sia senza dipendenti e con soci iscritti ad altra forma di previdenza obbligatoria (come nel caso delle società tra professionisti s.r.l.), dal momento che si tratta di soggetto che



NON ha (e non può avere) la posizione INAIL e NON ha (e non può avere) posizione INPS;

- 4) un libero professionista o un'associazione di liberi professionisti iscritti ad altra forma di previdenza obbligatoria in quanto il DURC non può essere rilasciato a soggetti che NON hanno posizioni né INPS né INAIL.



COMUNE DI GRAVINA DI PUGLIA

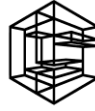
Progettazione definitiva ed esecutiva, coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione e di esecuzione, direzione lavori e redazione certificato di regolare esecuzione in sostituzione del certificato di collaudo riguardante lavori di completamento del centro Visite e potenziamento della rete sentinaria nel SIC Bosco Difesa Grande

La procedura ha ad oggetto l'affidamento di un incarico tecnico di progettazione, Direzione Lavori e collaudo (certificato di regolare esecuzione) d'importo inferiore ai 40.000 Euro ed in quanto tale disciplinato dall'art. 125 comma 11 DLGS 163/2006.

Si sottolinea che in questo caso l'affidamento potrebbe essere anche fiduciario; tuttavia qualora siano indicate in un apposito bando e/o avviso regole procedurali per l'espletamento della gara, l'amministrazione è **vincolata al loro rispetto**.

È, dunque, irrilevante quanto specificato dal punto 2 del bando di gara secondo cui: *“non è posta in essere alcuna procedura concorsuale, paraconcorsuale, di gara d'appalto o di trattativa privata...”*.

Le regole contenute nell'avviso sono pienamente vincolanti per la p.a.



Punto 9 del bando

Appare corretto il punteggio assegnato all'offerta economica (5%) tenendo conto del fatto che, sebbene inferiore alla soglia minima prevista dall'art. 266 DPR 207/2010 (fra 10 e 30, ma per gli appalti sopra soglia europea), l'appalto ha un importo inferiore ai 40.000 Euro dove il ribasso percentuale praticato non potrebbe che essere "minimo" e comunque deve rivestire una incidenza chiaramente marginale ai fini dell'aggiudicazione.



ALTRE ANOMALIE

I seguenti bandi non riportano né l'indicazione del **massimo ribasso**¹ consentito, né le **modalità con cui è stato fissato l'importo a base d'asta** (riferimento alle tariffe professionali² così come previste dal D.M.4/4/2001 o altro):

Ente appaltante	Incarico	Scadenza
COMUNE DI ARESE	Avviso esplorativo, procedura in economia, inerente l'affidamento del servizio di verifica dei progetti preliminare, definitivo ed esecutivo inerenti "l'ampliamento del centro diurno" casa di riposo Gallazzi-Vismara	21-nov
COMUNE DI ITALA - (ME)	Manifestare interesse per il conferimento dell'incarico relativo alla redazione del collaudo amministrativo dei lavori di opere di urbanizzazione primaria e centro servizi all'interno dell'area per insediamenti produttivi del comune di itala. importo complessivo dei lavori	27-nov
COMUNE DI TARANTO	Manifestazione d' interesse per l'affidamento di incarico di revisione e completamento progettazione esecutiva nonché direzione lavori dei lavori di completamento della rete di fognatura nera a servizio degli abitati di Solito-Corvisea.	21-nov
PROVINCIA DI BRESCIA	Avviso pubblico per la manifestazione di interesse alla procedura selettiva per l'affidamento del servizio di architettura e ingegneria per la progettazione preliminare delle opere di realizzazione delle gallerie e degli impianti di pubblica illuminazione stradale della variante alla sp bs 237 del Caffaro tratta Vestone Idro .	2-dic

¹ Art. 266, 1° comma lettera c n. 1 del DPR 207/2010: *“nel caso di procedura aperta o negoziata del bando l'offerta è racchiusa in un plico che contiene: (...c) una busta contenente l'offerta economica costituita da: 1) ribasso percentuale unico, definito con le modalità previste dall'articolo 262, comma 3, in misura comunque non superiore alla percentuale che deve essere fissata nel bando in relazione alla tipologia dell'intervento; (...)”*.

² Art.5 comma 2 del decreto legge 22 giugno 2012, n. 83 “Misure urgenti per la crescita del Paese” (GU n. 147 del 26-6-2012 - Suppl. Ordinario n.129) *“Fino all'emanazione del decreto (...), le tariffe professionali e le classificazioni delle prestazioni vigenti prima della data di entrata in vigore del predetto decreto-legge n. 1 del 2012 possono continuare ad essere utilizzate, ai soli fini, rispettivamente, della determinazione del corrispettivo da porre a base di gara per l'affidamento dei contratti pubblici di servizi attinenti all'architettura e all'ingegneria e dell'individuazione delle prestazioni professionali”*.



Ente appaltante	Incarico	Scadenza
PROVINCIA AUTONOMA DI BOLZANO	71/2013 Asbest 23.04 varia. Valutazione del rischio da amianto in edifici pubblici dell'amministrazione provinciale e in scuole e asili dei Comuni. Termine per il ricevimento delle richieste di documenti o per l'accesso ai documenti: 10/01/2014. Lotto 1 Val Pusteria Val d'Isarco Sono da rilevare complessivamente 242 edifici.	20-gen
COMUNE DI SOMMACAMPAGNA	Avviso pubblico esplorativo per indagine di mercato per l'affidamento diretto dell'incarico di redazione dello studio di microzonazione sismica e di analisi della condizione limite di emergenza (cle) per il territorio del comune di Sommacampagna	20-nov
PROVINCIA DI MANTOVA	Avviso pubblico di procedura comparativa.attività di supporto tecnico urbanistico del progetto europeo "Moreco - mobility and residential costs".l'incaricato svolgerà le attività di supporto alla gestione e sviluppo delle fasi progettuali (work package) wp6 (parte finale) e wp7, raccordandosi con i servizi pianificazione e parchi e politiche comunitarie ed internazionali.	25-nov
COMUNE DI TRESNURAGHES	Affidamento del servizio di progettazione preliminare, definitiva ed esecutiva, la direzione dei lavori, la contabilità, il coordinamento della sicurezza ed il collaudo dei lavori di op 38 mitigazione del rischio geomorfologico nei litorali di Tresnuraghes e Magomadas presso Porto Alabe e Marina di Magomadas.	27-nov
COMUNE DI GUSPINI	Indagine di mercato per conferimento incarico professionale (per importi inferiori a euro 100.000,00 oltre i.v.a.). indagine di mercato per la selezione di concorrenti finalizzata al conferimento dell'incarico professionale di redazione dell'adeguamento del piano urbanistico comunale (P.U.C.) alle norme del piano stralcio per l' assetto idrogeologico (P.A.I.).	28-nov



I seguenti bandi non riportano l'indicazione del massimo ribasso³ consentito:

Ente appaltante	INCARICO	Scadenza
CONSORZIO DI BONIFICA N. 7 DI CALTAGIRONE	Attività di progettazione preliminare e definitiva relativa alla ristrutturazione della rete irrigua dipendente dal complesso irriguo Dittaino-Ogliastro per l'eliminazione delle perdite ed il recupero della risorsa idrica. territorio Castelluccio-Favarotta	09-dic
ISTITUTO COMPRENSIVO STATALE IGNAZIO LA RUSSA - SERRA SAN BRUNO - (VV)	Affidamento dell' incarico di progettazione esecutiva , coordinatore della sicurezza in fase di progettazione , direzione dei lavori , coordinatore della sicurezza in fase di esecuzione - Pon Fesr " ambienti per l'apprendimento " -asse II qualità degli ambienti scolastici ", obiettivo c - riqualificazione edificio scuola elementare a. tedeschi .	12-dic
UFFICIO ISTITUTO SCOLASTICO 1° CIRCOLO DIDATTICO "G. PASCOLI" ERICE - (TP)	Progettazione definitiva, esecutiva e coordinamento della sicurezza in fase di progettazione, direzione dei lavori, misure e contabilità, coordinamento della sicurezza in fase di ed esecuzione e certificato di regolare esecuzione, per il progetto:	28-nov
ISTITUTO COMPRENSIVO "GIUSEPPE MAZZINI" - ERICE - (TP)	Interventi per: riqualificazione dell'edificio scolastico pubblico della scuola Giuseppe Mazzini, via Cesarò 19 - Erice (TP). pon fesr asse II "qualità degli ambienti scolastici" obiettivo c.	29-nov
ISTITUTO DI ISTRUZIONE SUPERIORE Q.CATAUDELLA - SCICLI - (RG)	Manifestazione di interesse per l'affidamento del servizio di progettazione definitiva, esecutiva e coordinamento della sicurezza in fase di progettazione, direzione dei lavori, misure e contabilità e coordinamento della sicurezza in fase di esecuzione.	11-dic

³ Art. 266, 1° comma lettera c n. 1 del DPR 207/2010: "nel caso di procedura aperta o negoziata del bando l'offerta è racchiusa in un plico che contiene: (...c) una busta contenente l'offerta economica costituita da: 1) ribasso percentuale unico, definito con le modalità previste dall'articolo 262, comma 3, in misura comunque **non superiore alla percentuale che deve essere fissata nel bando in relazione alla tipologia dell'intervento**; (...)"



Ente appaltante	INCARICO	Scadenza
COMUNE DI CASSANO ALLO IONIO	Incarico per la redazione dello studio geologico e indagini geognostiche dell'area interessata a corredo del progetto per la realizzazione di un campo di calcio a 5 outdoor in Sibari. 3.940,73	5-dic
COMUNE DI QUARTU SANT'ELENA	Invito a partecipare alla selezione per l'affidamento del servizio di direzione dei lavori, misura e contabilità, coordinamento della sicurezza in fase di esecuzione dell'intervento denominato centro servizi alle imprese in area p.i.p. in loc. sa Serrixedda -Pirastu, per corrispettivo stimato di importo inferiore a euro 100.000,00	22-nov
SCUOLA SECONDARIA DI 1° GRADO "A. DE STEFANO	Indagine di mercato per la ricerca di manifestazione di interesse per l'affidamento di incarico professionale, progettazione definitiva, esecutiva e coordinamento della sicurezza in fase di progettazione, direzione dei lavori, misure e contabilità, coordinamento della sicurezza in fase di esecuzione e certificato di regolare esecuzione, per il progetto: riqualificazione dell'edificio scolastico pubblico della scuola media statale A. de Stefano, Via f.lli Aiuto, 16- Erice (TP).	27-nov