



MIC|MIC_PAE_UO6|04/08/2023|0002938-P Repertorio: PAE|04/08/2023|DECRETO 96Tipologia: DECRETO

**DECRETO
DI ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA PROVVEDIMENTO DI ESCLUSIONE
E RIAMMISSIONE OPERATORI ECONOMICI**

AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO RELATIVO ALLA REALIZZAZIONE DEI SERVIZI DIGITALI E PER IL WEB MARKETING DEL PARCO ARCHEOLOGICO DI PAESTUM E VELIA mediante procedura negoziata, ai sensi dell'art. 1, comma 2 – lett. b), del decreto legge n. 76 del 2020, convertito con modificazioni in legge n. 120 del 2020, da svolgersi con modalità telematica mediante piattaforma mepa rivolta a n. 5 operatori economici idoneamente qualificati, selezionati dall'albo dei fornitori del parco archeologico di paestum & velia e in mancanza dal mepa da aggiudicare con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi dell'art 95 commi 2 e 3 del codice

IMPORTO DA PORRE A BASE DI GARA: € 75.500,00 IVA ESCLUSA.

RESPONSABILE UNICO DEL PROCEDIMENTO: DOTT.SSA MARIA BOFFA – FUNZIONARIO PER LA PROMOZIONE E COMUNICAZIONE

CIG 9776753FCA

IL DIRETTORE

Premesso che:

- con determina di autorizzazione della spesa ed avvio della procedura Repertorio: PAE|19/04/2023|DETERMINA 55Tipologia: DETERMINA – prot 1311/2023 è stato autorizzato l'espletamento di una procedura negoziata, ai sensi dell'art. 1, comma 2 – lett. b), del decreto legge n. 76 del 2020, convertito con modificazioni in legge n. 120 del 2020, da svolgersi con modalità telematica mediante piattaforma mepa rivolta a n. 3 operatori economici idoneamente qualificati, selezionati dall'albo dei fornitori del parco archeologico di paestum & velia e in mancanza dal mepa da aggiudicare con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi dell'art 95 commi 2 e 3 del codice per l'affidamento del servizio RELATIVO ALLA REALIZZAZIONE DEI SERVIZI DIGITALI E PER IL WEB MARKETING DEL PARCO ARCHEOLOGICO DI PAESTUM E VELIA;
- in data 12/05/2023, veniva pubblicata sul portale MEPA, con identificativo ID n. 3565128, RDO evoluta rivolta a tre operatori economici;
- entro il termine ultimo di presentazione delle offerte, fissato alle ore 18:30 del 28/05/2023, pervenivano regolarmente n. 2 offerte;
- in data 29/05/2023, il RUP provvedeva all'apertura della busta A) contenente la documentazione amministrativa dei seguenti Operatori economici:



**PARCO ARCHEOLOGICO DI PAESTUM E VELIA | ARCHAEOLOGICAL PARK OF PAESTUM AND VELIA
MINISTERO DELLA CULTURA**

Via Magna Grecia, 919 – 84047 Capaccio (Italy) | +39 0828 811023

pa-paeve@cultura.gov.it | pa-paeve@pec.cultura.gov.it | www.paestum-museum

Facebook: Parco Archeologico Paestum | Instagram: parcoarcheologicopaestum | Twitter @paestumparco

Facebook: Parco Archeologico Velia | Instagram: parcoarcheologicovelialia | Twitter: @parcovelia

- 1. Considera srl con sede in Napoli alla Via Gramsci 22 - 80122 Napoli – Partita IVA 09147351218 – offerta presentata in data 26/05/2023 alle ore 18:02**
- 2. Postilla srl con sede in Napoli alla Via Posillipo 382 – 80123 Napoli (NA) Partita IVA 08496941215 - offerta presentata in data 26/05/2023 alle ore 18:18**

-con verbale n 1 del 29/05/2023 il RUP dall'esame della documentazione prodotta, da entrambi gli operatori economici, il RUP, rilevato che nella busta relativa all'offerta amministrativa gli operatori avevano inserito l'offerta tecnica, ne disponeva l'esclusione.

- viste le istanze prot. 1902/A del 05/03/2023 della società Considera s.r.l. e prot. 1927 del 06.06.2023 degli avv.ti Montella ed Avagliano nell'interesse di Postilla s.r.l, e le motivazioni addotte dagli operatori economici e considerato che le condotte poste in essere dagli stessi, in concreto, si sono rilevate non idonee a determinare un condizionamento da parte dell'organo deputato alla valutazione dell'offerta, con verbale n. 2 del 07/06/2023 il RUP rettifica quanto determinato con il verbale n. 1 del 29/05/2023 e riammette i due operatori economici alle successive fasi di gara.

- con decreto Repertorio: 58/I del 09/06/2023 prot 2004/I, veniva nominata la Commissione di Gara ex. Art. 77, del D.lgs. N. 50/2016

- con verbale n. 4 la commissione, riscontato che entrambe le ditte avevano indicato nel modulo di Offerta tecnica generato dal sistema il valore offerto per il servizio a gara, proponeva al RUP di disporre l'esclusione degli operatori economici sopra indicati;

- con provvedimento prot 2113/2023 del 16/06/2023 il RUP preso atto delle determinazioni della commissione e condividendone le motivazioni disponeva l'esclusione degli operatori economici e rimetteva gli atti alla stazione appaltante per le determinazioni successive;

- con nota assunta al protocollo di questo ufficio al numero 2188/2023 del 22/06/2023 la società Considera srl segnalava un'anomalia tecnica della procedura impostata dalla stazione appaltante; in particolare la sezione Offerta Tecnica non consentiva l'inserimento del documento di offerta tecnica richiesto dall'art.12 comma B del disciplinare di gara, ma solo di un documento autogenerato dal sistema senza possibilità di poter inserire testo ma solo un valore numerico in un campo e pertanto richiedeva alla Commissione di rivedere il provvedimento di esclusione della ditta e conseguente proseguire la procedura di gara come per legge, valutando l'offerta tecnica;

- con nota assunta al protocollo di questo ufficio al numero 2285/2023 del 28/06/2023 l'avvocato Montella Law in nome e per conto della società Postilla srl rilevava la non imputabilità all'operatore economico dell'erronea indicazione per anomalia tecnica della procedura e pertanto chiedeva di annullare in autotutela il verbale n. 4 del 29.05.2023 della Commissione di gara con cui è stata disposta l'esclusione della soc. Postilla s.r.l. dalla procedura in oggetto, di non dare seguito ulteriore alla richiesta della Commissione di gara di escludere la soc. Postilla s.r.l. e conseguentemente consentire il prosieguo delle operazioni di gara;

- che con nota assunta al prot 2790/2023 del 27/07/2023 veniva notificato per conto di Postilla srl ricorso al Tar Campania sezione staccata di Salerno per l'annullamento in autotutela del verbale n. 4 e la riammissione in gara della ricorrente;

- visti gli esiti delle verifiche effettuate dalla CONSIP SPA ed esaminata la relazione trasmessa dalla stessa con nota prot 2936/A del 01/08/2023

- atteso che nella fattispecie de quo sussistono ragioni di pubblico interesse che suggeriscono di rivedere le determinazioni di cui al verbale n. 4,

- considerato che dette motivazioni appaiono connesse alla esigenza di mantenere la flessibilità e l'adattabilità all'azione dell'organo amministrativo, declinabili anche nei principi di affidamento e, più in generale di certezza giuridica;

- considerato che le ragioni di pubblico interesse coincidono con quelle che sottendono il rispetto dei principi di conservazione degli atti e di economia dei mezzi giuridici, a loro volta insiti nei concetti di trasparenza, efficienza ed economicità dell'azione amministrativa di cui all'art. 97 della Costituzione (cfr Consiglio di Stato Sez. IV n.4460 del 09.07.2010).

- valutata la necessità di contemperare il bene costituzionale del rispetto della legalità, di cui all'art. 97 Cost. (da cui discende il potere di annullamento d'ufficio), con quello della libertà di iniziativa economica privata, di cui all'art. 41 Cost. (che è a fondamento della tutela dell'affidamento incolpevole del privato sulla validità dell'atto), mediante una configurazione del potere di autotutela secondo canoni di legalità più stringenti e maggiormente garantisti, per le posizioni private originate da atti ampliativi (CdS 27.01.2017 n.341).

RITENUTO di dover accogliere le motivazioni esposte dagli operatori economici e pertanto procedere in autotutela all'annullamento del verbale di gara n. 4 del 14/06/2023

VISTI gli artt. 21-octies e 21-nonies della L. n. 241/1990

DECRETA

- la premessa in narrativa è parte integrante e sostanziale del presente atto e ne costituisce motivazione ai sensi dell'art. 3 della legge 241/1990 e ss.mm.ii;
- di annullare, ex art. 21-nonies, L. n. 241/90 e ss.mm.ii, il verbale di gara n. 4 del 14/06/2023
- di rimettere entrambi gli operatori economici alla procedura in oggetto;
- di rimettere gli atti alla commissione di gara nominata con decreto Repertorio: 58/I del 09/06/2023 prot 2004/I per il prosieguo delle operazioni di gara
- di trasmettere, ai sensi dell'art. 76, comma 5, del d.lgs. n. 50/2016 ss.mm.ii. il presente provvedimento agli Operatori economici partecipanti alla gara mediante Portale MEPA CONSIP e mediante pec.

Avverso il presente provvedimento è esperibile ricorso al TAR ex art. 120 del Codice del processo amministrativo o ricorso straordinario al Capo dello stato, nei termini di legge.

IL DIRETTORE

dott.ssa Tiziana D'Angelo

