

Prot. n.: 017/2017

Spett.le  
**AUTORITA' NAZIONALE  
ANTICORRUZIONE**  
Ufficio Precontenzioso  
Via M. Minghetti, 10  
00187 - Roma

[protocollo@pec.anticorruzione.it](mailto:protocollo@pec.anticorruzione.it)

Palermo, 26 gennaio 2017

Oggetto: **bando di gara per l'esecuzione dei lavori di "COSTRUZIONE DELLA RETE FOGNARIA A SISTEMA SEPARATO IN VIA MESSINA MARINE (DAL FIUME ORETO A PIAZZA SPERONE) E RELATIVO IMPIANTO DI SOLLEVAMENTO"**  
Termine presentazione offerte: 24 febbraio 2017  
Importo complessivo appalto: € 11.402.4

**Riferimento prot. A.N.A.C. 10480 DEL 24/01/2017**

Con riferimento alla gara in oggetto, premesso che:

- In data 16/01/2017 prot. 003/2017 veniva trasmessa al Comune di Palermo e all'UREGA di Palermo, in qualità rispettivamente di Stazione Appaltante e Ufficio Espletamento Gare d'Appalto, apposita nota in cui venivano sollevati alcuni dubbi circa il merito di assegnazione dei punteggi per alcuni punti dell'offerta tecnica, così come previsti nel disciplinare di gara;
- Nella stessa nota, veniva assegnato il termine di 7 giorni, affinché il Comune di Palermo potesse chiarire/correggere le anomalie riscontrate;
- In data 23/01/2017, con nota prot. 55395, il Comune di Palermo, comunicava alla scrivente Associazione, di aver inserito nelle faq alcuni chiarimenti in merito ai quesiti posti, e contestualmente di aver formulato istanza, **prot. N° 55133 del 23/01/2017, di parere di precontenzioso all'A.N.A.C. ex art. 211 del D. Lgs 50/2016;**
- Nella stessa nota, l'Ente Appaltante ha manifestato la volontà di attenersi a quanto stabilito da codesta Autorità informando la scrivente Associazione della possibilità di aderire all'istanza entro il termine di 10 giorni dalla presentazione dell'istanza ai sensi dell'art. 3 del Regolamento A.N.A.C. del 5 ottobre 2016;
- In data 25/01/2017 a seguito di apposita richiesta formulata al Comune di Palermo il 24/01/2017, ci è stata trasmessa copia dell'Istanza presentata all'A.N.A.C. il 23/01/2017, al fine di prendere visione dei contenuti e delle domande formulate.

Tutto ciò premesso, la scrivente associazione, **con la presente aderisce all'istanza presentata dal Comune di Palermo il 23/01/2017 prot. 55133 – prot. in ingresso A.N.A.C. n. 10480 del 24/01/2017.**

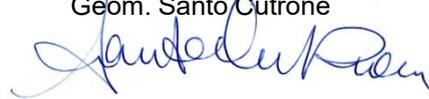
Si allega per comodità di lettura:

- Nota ANCE Sicilia prot. 003/2017 del 16/01/2017;
- Nota Comune di Palermo prot. 61881 del 25/01/2017 con allegata istanza di parere di precontenzioso presentata.

Si prega inoltre di trasmettere alla scrivente associazione, la memoria presentata dal Comune di Palermo ed eventuale altra documentazione a noi non nota, nonché le risposte e il parere che sarà pronunciato.

Distinti saluti.

IL PRESIDENTE  
Geom. Santo Cutrone



Prot. n.:003/2017

Spett.le

**Comune di PALERMO**

Area tecnica della riqualificazione  
urbana e delle infrastrutture  
Ufficio servizi pubblici a rete e di  
pubblica Utilità  
Via Ausonia, 69  
90146 - Palermo

[p.garofalo@comune.palermo.it](mailto:p.garofalo@comune.palermo.it)  
[serviziarete@cert.comune.palermo.it](mailto:serviziarete@cert.comune.palermo.it)

Spett.le

**U.R.E.G.A.**

Sezione Provinciale di Palermo:  
Via Camillo Camilliani 87  
90145 -Palermo

[uregapa@regione.sicilia.it](mailto:uregapa@regione.sicilia.it)  
[urega.pa@certmail.regione.sicilia.it](mailto:urega.pa@certmail.regione.sicilia.it)

Palermo, 16 gennaio 2017

Oggetto: **bando di gara per l'esecuzione dei lavori di "COSTRUZIONE DELLA RETE FOGNARIA A SISTEMA SEPARATO IN VIA MESSINA MARINE (DAL FIUME ORETO A PIAZZA SPERONE) E RELATIVO IMPIANTO DI SOLLEVAMENTO"**  
Termine presentazione offerte: 24 febbraio 2017  
Importo complessivo appalto: € 11.402.446,42

Con riferimento alla procedura di cui al bando di gara in oggetto, su segnalazione di numerose nostre imprese associate, rileviamo delle anomalie sul criterio di assegnazione dei punteggi per la parte tecnica, come di seguito evidenziato.

La stazione Appaltante nello stabilire la **"DEFINIZIONE CRITERI e dei SUB CRITERI"** a pag. 23 del Disciplinare di Gara, sembra aver spostato l'attenzione dal miglior rapporto qualità/prezzo del prodotto, quindi del lavoro-opera, all'incrementare o specificare, arbitrariamente, i requisiti-caratteristiche delle imprese partecipanti, alterando così il principio della libera concorrenza, e travisando la ratio del dettato normativo contenuto nell'art. 95 del D.lgs. 50/2016 e delle Linee Guida ANAC n. 2/2016

Basti pensare cosa viene riportato a pag. 23 punto 17.B.1) del Disciplinare.... **"Viene attribuito il punteggio più elevato all'offerente che dimostra di avere svolto lavori....."**, specifici ed oltre la richiesta di categoria e classifica SOA prevista, ed inoltre **"Assumono maggiore rilevanza i lavori: a) per i quali sia intervenuto il certificato di collaudo"** e sul Sub Criterio 2 addirittura **"b) che prevedono pompe potenza dell'impianto superiori a 50kW"** entrando addirittura nello specifico valore limite della potenza delle pompe installate (50 kW).

Quindi se qualche impresa ha svolto lavori simili ma non ha ancora il certificato di collaudo sarà penalizzata, così come sarà penalizzata l'impresa che ha solo lavori con pompe da 49,999 Kw.

Si ricorda, entrando ora nel merito della normativa, che al riguardo l'art. 95 del Codice dei Contratti (D.Lgs 50/2016) prevede che:

1. I criteri di aggiudicazione non conferiscono alla stazione appaltante un potere di scelta illimitata dell'offerta. Essi garantiscono la possibilità di una concorrenza effettiva e sono accompagnati da specifiche che consentono l'efficace verifica delle informazioni fornite dagli offerenti al fine di valutare il grado di soddisfacimento dei criteri di aggiudicazione delle offerte. Le stazioni appaltanti verificano l'accuratezza delle informazioni e delle prove fornite dagli offerenti.
2. .... le stazioni appaltanti, nel rispetto dei principi di trasparenza, di non discriminazione e di parità di trattamento, procedono all'aggiudicazione degli appalti e all'affidamento dei concorsi di progettazione e dei concorsi di idee, sulla base del criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa individuata sulla base del miglior rapporto qualità/prezzo o sulla base dell'elemento prezzo o del costo, seguendo un criterio di comparazione costo/efficacia quale il costo del ciclo di vita, conformemente all'articolo 96.

.....

6. I documenti di gara stabiliscono i criteri di aggiudicazione dell'offerta, pertinenti alla natura, all'oggetto e alle caratteristiche del contratto. In particolare, l'offerta economicamente più vantaggiosa individuata sulla base del miglior rapporto qualità/prezzo, è valutata sulla base di criteri oggettivi, quali gli aspetti qualitativi, ambientali o sociali, connessi all'oggetto dell'appalto. Nell'ambito di tali criteri possono rientrare:
  - a) la qualità, che comprende pregio tecnico, caratteristiche estetiche e funzionali, accessibilità per le persone con disabilità, progettazione adeguata per tutti gli utenti, certificazioni e attestazioni in materia di sicurezza e salute dei lavoratori, quali OSHAS 18001, caratteristiche sociali, ambientali, contenimento dei consumi energetici e delle risorse ambientali dell'opera o del prodotto, caratteristiche innovative, commercializzazione e relative condizioni;
  - b) il possesso di un marchio di qualità ecologica dell'Unione europea (Ecolabel UE) in relazione ai beni o servizi oggetto del contratto, in misura pari o superiore al 30 per cento del valore delle forniture o prestazioni oggetto del contratto stesso;
  - c) il costo di utilizzazione e manutenzione avuto anche riguardo ai consumi di energia e delle risorse naturali, alle emissioni inquinanti e ai costi complessivi, inclusi quelli esterni e di mitigazione degli impatti dei cambiamenti climatici, riferiti all'intero ciclo di vita dell'opera, bene o servizio, con l'obiettivo strategico di un uso più efficiente delle risorse e di un'economia circolare che promuova ambiente e occupazione
  - d) la compensazione delle emissioni di gas ad effetto serra associate alle attività dell'azienda calcolate secondo i metodi stabiliti in base alla raccomandazione n. 2013/179/UE della Commissione del 9 aprile 2013, relativa all'uso di metodologie comuni per misurare e comunicare le prestazioni ambientali nel corso del ciclo di vita dei prodotti e delle organizzazioni
  - e) l'organizzazione, le qualifiche e l'esperienza del personale effettivamente utilizzato nell'appalto, qualora la qualità del personale incaricato possa avere un'influenza significativa sul livello dell'esecuzione dell'appalto;
  - f) il servizio successivo alla vendita e assistenza tecnica;

- g) le condizioni di consegna quali la data di consegna, il processo di consegna e il termine di consegna o di esecuzione.

.....

Ebbene tali ultimi criteri oggettivi non vengono assolutamente presi a riferimento dalla Stazione Appaltante, **rischiando così di privilegiare qualche impresa a scapito delle altre e della concorrenza.**

Ed ancora le Linee Guida ANAN 2/2016 ribadiscono che:

.....

*L'art. 95, comma 6, del Codice prevede che i criteri di valutazione del miglior rapporto qualità/prezzo devono essere oggettivi e connessi all'oggetto dell'appalto, ciò al fine di assicurare il rispetto dei principi di trasparenza, non discriminazione e parità di trattamento. Sono considerati connessi all'oggetto dell'appalto quei criteri che:*

- *riguardano lavori, forniture o servizi da fornire nell'ambito dell'affidamento sotto qualsiasi aspetto e in qualsiasi fase del ciclo di vita (compresi fattori coinvolti nel processo specifico di produzione, fornitura o scambio o in un processo specifico per una fase successiva del ciclo di vita, anche se non sono parte del loro contenuto sostanziale);*
- *attengono alle caratteristiche dei lavori, dei beni o dei servizi ritenute più rilevanti dalla stazione appaltante ai fini della soddisfazione delle proprie esigenze e della valorizzazione degli ulteriori profili indicati dal Codice*

.....

*In generale, le stazioni appaltanti devono individuare criteri di valutazione concretamente idonei a evidenziare le caratteristiche migliorative delle offerte presentate dai concorrenti e a differenziare le stesse in ragione della rispondenza alle esigenze della stazione appaltante.*

*I citati criteri devono, pertanto, consentire un effettivo confronto concorrenziale sui profili tecnici dell'offerta, scongiurando situazioni di appiattimento delle stesse sui medesimi valori, vanificando l'applicazione del criterio del miglior rapporto qualità/prezzo. In altri termini, non dovrebbero essere oggetto di valutazione i requisiti di partecipazione che, per definizione, sono posseduti da tutti i concorrenti, o le condizioni minime — incluso il prezzo — con cui i lavori, servizi o forniture devono essere realizzati; si dovrebbe attribuire un punteggio positivo solo a miglioramenti effettivi rispetto a quanto previsto a base di gara.*

.....

**Facendo quindi sempre riferimento a - criteri di valutazione oggettivi e connessi all'oggetto dell'appalto e concretamente idonei a evidenziare le caratteristiche migliorative delle offerte presentate dai concorrenti - e non a caratteristiche-requisiti delle imprese concorrenti** come sembra aver fatto la Stazione appaltante in indirizzo.

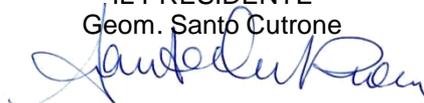
Le Stazioni appaltanti devono in generale sempre cercare di favorire e non restringere la platea dei partecipanti – nei bandi le clausole più restrittive devono essere opportune ed in ogni caso deve essere assicurata la massima partecipazione possibile - che nel caso de quo, con la presenza di dette clausole, non viene garantita.

Si prega pertanto di voler congruamente rettificare il Disciplinare di gara nelle parti di cui alle osservazioni precedenti.

Si rappresenta, che ove codesta amministrazione non intendesse accogliere le superiori richieste, con riscontro entro 7 giorni dalla data di ricezione della presente, la scrivente associazione provvederà ad intraprendere ogni ulteriore azione sulla legittimità della procedura di affidamento dell'appalto.

In attesa di Vs riscontro, porgiamo distinti saluti.

IL PRESIDENTE  
Geom. Santo Cutrone



**MODULO INFORMATICO PER LA PRESENTAZIONE DI ISTANZA DI PARERE DI PRECONTENZIOSO EX ART. 211, COMMA 1, DEL D.LGS 50/2016**

Il modulo per la presentazione di istanza di parere dovrà essere trasmesso, unitamente agli allegati, attraverso un'unica comunicazione PEC indirizzata alla casella [protocollo@pec.anticorruzione.it](mailto:protocollo@pec.anticorruzione.it).

Il modulo dovrà essere inviato esclusivamente in originale digitale e sottoscritto con firma digitale da parte dell'istante.

Gli allegati, ivi comprese le memorie, dovranno essere presentati in formato digitale.

Non potranno essere accettati istanze e/o allegati in forma scansionata o comunque trasmessi senza rispettare i requisiti minimi sopra richiamati

**ISTANZA SINGOLA**

**1. Soggetti del procedimento**

**1.1. Soggetto istante**

Denominazione del soggetto istante

Comune di Palermo - Area Tecnica della Riqualificazione Urbana e delle Infrastrutture - Ufficio Servizi Pubblici a Rete e di Pubblica Utilità

CF/P.Iva

80016350821

Indirizzo

Via Ausonia, 69 - 90146 Palermo

Nominativo del firmatario (la richiesta di parere deve pervenire dalla persona fisica legittimata ad esprimere all'esterno la volontà del soggetto richiedente)

Ing. Sergio Romano

Indirizzo di posta elettronica certificata

serviziarete@cert.comune.palermo.it

Recapito telefonico

091 7402676 / 091 7401597

**1.2. Stazione appaltante**

Denominazione della stazione appaltante se diversa dal soggetto istante

CF/P.Iva

Indirizzo

Nominativo del legale rappresentante o di chi ne fa le veci

Indirizzo di posta elettronica certificata

Recapito telefonico

## 2.Eventuali altri soggetti interessati

Indicare i nominativi dei soggetti interessati alla soluzione della controversia. A tutti i soggetti indicati deve essere stata comunicata la presente istanza ai sensi dell'art. 3, comma 2, del Regolamento. A tal fine, sono allegati i documenti che provano l'avvenuta comunicazione

Collegio Regionale dei Costruttori Edili Siciliani  
Via A. Volta, 44  
90133 PALERMO  
P.E.C. ance.sicilia@pec.ance.it

## 3 Oggetto del contratto

### 3.1 Tipologia di contratto

Appalto di lavori pubblici

### 3.2 Procedura di scelta del contraente

Procedura aperta

Se "Altro" indicare:

### 3.3 Criterio di aggiudicazione

offerta economicamente più vantaggiosa

### 3.4 Oggetto dell'appalto (indicare l'esatta denominazione prescelta dal bando)

Lavori di realizzazione della rete fognaria a sistema separato in via Messina Marine (dal fiume Oreto a Piazza Sperone) e relativo impianto di sollevamento.

Data di pubblicazione del bando:

23/dic/16

Termine ultimo per la presentazione delle offerte:

24/feb/17

Importo a base d'asta:

11402446.42

Nome del responsabile del procedimento:

Ing. Paolo Garofalo

CIG - Codice Identificativo Gara:

6913021565

### 3.5 Stato della procedura

Fase di presentazione offerte

### 3.6 L'appalto è stato aggiudicato in data

gg/mm/aaaa

\* Indicare nominativo, numero di telefono, indirizzo di posta elettronica certificata dell'operatore economico aggiudicatario

**3.7 Data di stipula del contratto:**

gg/mm/aaaa

**4. Pendenza di giudizio** (l'istante è tenuto a comunicare se, sulla procedura di gara in esame, risulta pendente un ricorso o un giudizio innanzi all'autorità giudiziaria ordinaria o amministrativa o sono già stati pronunciati provvedimenti giurisdizionali)

SI

NO

Se sì, indicare gli elementi identificativi del ricorso o giudizio (sentenze, ordinanze cautelari, altri provvedimenti)

**5. Chiara e sintetica formulazione della richiesta** (è necessario fornire una succinta indicazione degli elementi di fatto e di diritto rilevanti ai fini della decisione; identificare i vizi dell'atto contestato; elaborare il quesito o i quesiti di diritto per i quali è richiesto il parere. Con separato atto, le parti possono allegare memorie redatte in maniera chiara e sintetica)

**Rappresentazione del fatto** (descrivere la vicenda procedimentale essenziale per comprendere le illegittimità lamentate)

Questa Amministrazione deve realizzare i lavori di che trattasi per cui è stato redatto, verificato, approvato e validato il progetto esecutivo. In data 23.12.2016 provvedeva a pubblicare in GUCE la documentazione di gara. Con PEC del 16.01.2017, l'ANCE Palermo sollevava presunti profili di illegittimità di alcuni dei criteri di aggiudicazione elaborati da questa Stazione Appaltante. Secondo quanto affermato dall'ANCE Sicilia "La stazione Appaltante nello stabilire la "DEFINIZIONE CRITERI e dei SUB CRITERI" a pag. 23 del Disciplinare di Gara, sembra aver spostato l'attenzione dal miglior rapporto qualità/prezzo del prodotto, quindi del lavoro-opera, all'incrementare o specificare, arbitrariamente, i requisiti-caratteristiche delle imprese partecipanti, alterando così il principio della libera concorrenza, e travisando la ratio del dettato normativo contenuto nell'art. 95 del D.lgs. 50/2016 e delle Linee Guida ANAC n. 2/2016...", come da nota allegata.

A supporto delle scelte operate, si allega memoria di questa stazione appaltante

**Quesito di diritto** (indicare il quesito di diritto o i quesiti di diritto da rivolgere all'Autorità)

Costituisce violazione dell'art.95 del Codice, l'aver indicato quale criterio di valutazione dell'offerta tecnica l'esperienza pregressa maturata dal concorrente, secondo le modalità di cui al punto 17.B.1 del bando di gara nel testo che segue? 17.B.1) Relazione illustrativa dei principali lavori eseguiti di natura analoga all'appalto finalizzata a dimostrare la qualità e capacità lavorativa dell'offerente ed il suo know how.

Sub Criterio 1 (max 30 punti) - Viene attribuito il punteggio più elevato all'offerente che dimostra di avere svolto lavori di posa di condotte in ambito

urbano ad intenso traffico. Assumono maggiore rilevanza i lavori:

a) per i quali sia intervenuto il certificato di collaudo;

b) di importo analogo o superiore

c) che prevedono la posa di condotte fognarie a gravità

Sub Criterio 2 - (max 10 punti) - Viene attribuito il punteggio più elevato all'offerente che dimostra di avere svolto lavori di realizzazione di impianti idraulici per sollevamento. Assumono maggiore rilevanza i lavori:

a) per i quali sia intervenuto il certificato di collaudo

b) che prevedono pompe potenza dell'impianto superiori a 50kW

Sub Criterio 3 - (max 10 punti) - Viene attribuito il punteggio più elevato all'offerente che dimostra di avere opere strutturali speciali quali l'esecuzione di pali di qualsiasi tipo, di sottofondazioni, di palificate, di fondazioni a pozzo, di lavorazioni speciali per il prosciugamento, l'impermeabilizzazione ed il consolidamento degli scavi ricadenti nella categoria di opere specializzata OS21 (all. A, art. 61, D.P.R. 207/10):

a) per i quali sia intervenuto il certificato di collaudo;

b) di importo analogo o superiore della cat. OS21 dell'appalto

A supporto delle scelte operate, si allega memoria di questa stazione appaltante

#### 6. Elenco documenti allegati all'istanza:

<input checked="" type="checkbox"/> memoria contenente più argomentate deduzioni della questione contesa
<input checked="" type="checkbox"/> bando di gara
<input checked="" type="checkbox"/> disciplinare di gara
<input type="checkbox"/> capitolato tecnico
<input type="checkbox"/> provvedimenti adottati dalla stazione appaltante in corso di gara, rilevanti ai fini della soluzione della questione controversa (es. verbali di gara, provvedimento di esclusione, proposta di aggiudicazione, aggiudicazione, ecc.)
<input checked="" type="checkbox"/> corrispondenza intercorsa fra la stazione appaltante e l'operatore economico interessato
<input type="checkbox"/> in caso di esclusione, copia dell'eventuale segnalazione del fatto al Casellario informatico
<input type="checkbox"/> memorie e atti di eventuali controinteressati
<input checked="" type="checkbox"/> altro (specificare)

Comunicazione ex art. 3 del Regolamento 05.10.2016 all'interessato prot. n°55395 del 23.01.2017

#### 7. In caso di istanza presentata dalla s.a. - Dichiarazione di impegno

La s.a. si impegna a non porre in essere atti pregiudizievoli ai fini della risoluzione della questione, fino alla definizione della stessa

#### 8. Pubblicazione del parere e dei dati sensibili

Il parere dell'Autorità sarà pubblicato sul sito intranet ed internet dell'Autorità. A tal fine si chiede l'esclusione dalla pubblicazione dei seguenti dati sensibili

[Empty rectangular box]

**9. Preventivo assenso al parere**

Il soggetto istante dichiara di volersi attenere a quanto verrà stabilito nel parere

Data :

23/gen/17