



Comune di Pogliano Milanese
Area Lavori Pubblici - Ufficio LL.PP. e Manutenzioni

Responsabile di area:

dott. arch. Giovanna Frediani

mail:

giovannafrediani@poglianomilanese.org

Prot.n. *12199*

Del *13.11.2019*

Alla Giunta Comunale

SEDE

OGGETTO: PROCEDURA APERTA PER L’AFFIDAMENTO IN CONCESSIONE DEL SERVIZIO DI GESTIONE E RIQUALIFICAZIONE DELL’IMPIANTO DI PUBBLICA ILLUMINAZIONE DEL COMUNE DI POGLIANO MILANESE – CONTRATTO DI PRESTAZIONE ENERGETICA

Premesso che:

In data 12/11/2019 con prot. n. 12106 è pervenuta presso l'Ente da parte STUDIO LEGALE AVV. ALBERTO POGGI ,AVV. MARTINO SOAVE AVV. MARCO PANATO in nome e per conto della societàOMISSIS..., istanza di intervento in autotutela e diffida con contestuale comunicazione di presentazione di ricorso avanti il TAR Lombardia.

RELAZIONE

In data 09/10/2019 con n. 119 è stato pubblicato sulla GURI ed in data 12/10/2019 sui quotidiani il Giornale e Avvenire a tiratura Nazionale e Locale, l’estratto del bando di gara in oggetto, nel quale tra l'altro, veniva indicato il termine per il ricevimento delle offerte (11/11/2019) ed indicata la data di apertura delle offerte (12/11/2019);

Tutti gli allegati di gara tra cui il Disciplinare, sono stati caricati sul portale della CUC del Comune di Pogliano Milanese denominata “CEV” (Consorzio Energia Veneto) di cui l’Ente è socio, per l’espletamento della gara in via telematica;

La SocietàOMISSIS..., ha redatto per il Comune di Pogliano Milanese, il progetto esecutivo delle opere di riqualificazione dell’Impianto di illuminazione pubblica , elaborato necessario alla formulazione dell’offerta ed alla successiva riqualificazione ;

Alla societàOMISSIS..., è stata attribuita dagli atti di seguito indicati, la qualifica di “*promotore*” dell’iniziativa avendo per il Comune elaborato il progetto esecutivo, ma unicamente per consentire la

Comune di Pogliano Milanese

Provincia di Milano

I - 20010 piazza Volontari Avis Aido,
6

codice fiscale 86502140154

partita IVA 04202630150

www.poglianomilanese.org

mail: info@poglianomilanese.org

centralino: 02.939.644.1

Area Lavori Pubblici e Ambiente

tel. 02/93964428- 02/93964449

fax 02/93964448

Orari: lunedì e giovedì dalle 9.00 alle 11.30 e dalle 17.00 alle 18.00

partecipazione diOMISSIS..., alla selezione, che non consiste nell'affidamento diretto della riqualificazione dell'impianto e nemmeno nella concessione del servizio, ma nell'impegno del Comune di prevedere, nella selezione del soggetto realizzatore e gestore, il rimborso delle spese sostenute daOMISSIS.... per la redazione della documentazione messa a disposizione del Comune.

Pertanto il termine di "promotore" non sta ad indicare l'avvio di una procedura di Project Financing, ai sensi dell'art 183 del D.lgs 50/2016, ma solo, come dichiarato sui provvedimenti adottati dall'Ente, al fine della partecipazione alla gara ed alla refusione delle spese sostenute dalla Società, posto inoltre che il comma 15.art. 183 recita: *"Gli operatori economici possono presentare alle amministrazioni aggiudicatrici proposte relative alla realizzazione in concessione di lavori pubblici o di lavori di pubblica utilità, incluse le strutture dedicate alla nautica da diporto, non presenti negli strumenti di programmazione approvati dall'amministrazione aggiudicatrice sulla base della normativa vigente. **La proposta contiene un progetto di fattibilità, una bozza di convenzione, il piano economico-finanziario asseverato da uno dei soggetti di cui al comma 9, primo periodo, e la specificazione delle caratteristiche del servizio e della gestione.[...] La proposta è corredata dalle autodichiarazioni relative al possesso dei requisiti di cui al comma 17, dalla cauzione di cui all'articolo 93, e dall'impegno a prestare una cauzione nella misura dell'importo di cui al comma 9, terzo periodo, nel caso di indizione di gara. L'amministrazione aggiudicatrice valuta, entro il termine perentorio di tre mesi, la fattibilità della proposta. A tal fine l'amministrazione aggiudicatrice può invitare il proponente ad apportare al progetto di fattibilità le modifiche necessarie per la sua approvazione. Se il proponente non apporta le modifiche richieste, la proposta non può essere valutata positivamente. Il progetto di fattibilità eventualmente modificato, è inserito negli strumenti di programmazione approvati dall'amministrazione aggiudicatrice sulla base della normativa vigente ed è posto in approvazione con le modalità previste per l'approvazione di progetti; il proponente è tenuto ad apportare le eventuali ulteriori modifiche chieste in sede di approvazione del progetto; in difetto, il progetto si intende non approvato. Il progetto di fattibilità approvato è posto a base di gara, alla quale è invitato il proponente [...]***

Quanto presentato daOMISSIS.... non trova applicazione ai sensi della normativa precedentemente riportata.

Il Disciplinare di gara nella Premessa dispone che:

Si applica il divieto di cui all'art. 24 comma 7 del D. Lgs 50/2016 per il quale gli affidatari di incarichi di progettazione per progetti posti a base di gara non possono essere affidatari degli appalti o delle concessioni di lavori pubblici, nonché degli eventuali subappalti o cottimi, per i quali abbiano svolto la suddetta attività di progettazione ;

non viene riportata la modifica apportata con il l'art.1, comma 20, lettera b), della legge n. 55 del 2019, che integra l'art. 24 nel modo seguente:

Tali divieti non si applicano laddove i soggetti ivi indicati dimostrino che l'esperienza acquisita nell'espletamento degli incarichi di progettazione non è tale da determinare un vantaggio che possa falsare la concorrenza con gli altri operatori.

A tal fine in data 15/07/2019 con prot. n. 7821, è pervenuta presso l'Ente una comunicazione da parte diOMISSIS.... con la quale ha voluto dimostrare che la partecipazione alla gara da parte della società che ha redatto il progetto esecutivo non avrebbe alterato la concorrenza.

Come previsto al punto 11 del Disciplinare di gara, la societàOMISSIS.... ha effettuato in data 22/10/2019, il sopralluogo obbligatorio preventivamente richiesto tramite pec del comune in data 16/10/2019, per la partecipazione alla gara.

Si richiamano a tal fine :

1. **La Delibera della Giunta Comunale n. 100 del 12.09.2013** avente ad oggetto: *"Autorizzazione al Consorzio CEV per attività di supporto all'Ente nella procedura di riscatto degli impianti e nella realizzazione del P.R.I.C."*, si stabiliva che:

- [...] con l'approvazione del P.R.I.C., nonché della relativa proposta di riqualificazione degli impianti di pubblica illuminazione, comprensivo dello studio di fattibilità economico finanziario che dimostra

l'autosostenibilità degli investimenti attraverso i risparmi di spesa,OMISSIS.... sarà qualificata come Promotore dell'iniziativa e pertanto provvederà successivamente a redigere, senza spese a carico dell'Ente, anche la progettazione esecutiva degli interventi, secondo le indicazioni dell'Ente stesso, accertando l'autosostenibilità degli investimenti sotto il profilo finanziario attraverso un miglioramento dell'efficienza energetica non inferiore al 20%; in tal caso il Comune provvederà a selezionare il soggetto realizzatore dell'intervento e gestore del servizio.

L'attribuzione della qualifica di Promotore di cui sopra, che consentirà comunque la partecipazione di ...OMISSIS..., alla selezione, non consiste nell'affidamento diretto della riqualificazione dell'impianto e nemmeno nella concessione del servizio, ma nell'impegno del Comune di prevedere, nella selezione del soggetto realizzatore e gestore, il rimborso delle spese sostenute da ...OMISSIS... per la redazione della documentazione messa a disposizione del Comune. Qualora risultasse selezionato un soggetto diverso da ...OMISSIS..., esso provvederà direttamente al rimborso delle spese sostenute.

2. **La Determina del Responsabile dell'Area Lavori Pubblici n. 293 del 03/11/2016** ad oggetto: *"Deliberazione di G.C.n. 100 del 12.09.2013 - Progettazione esecutiva per la riqualificazione degli impianti di illuminazione pubblica. approvazione schema di disciplinare ."*OMISSIS...., si approvava l'allegato schema di disciplinare per la redazione del progetto esecutivo per gli interventi "di riqualificazione energetica degli impianti di illuminazione pubblica assistenza tecnica" allegato alla presente Determinazione dando atto che l'importo riconosciuto per la progettazione è pari ad euro 39.500,00 oltre oneri previdenziali e fiscali e che tale costo sarebbe stato sostenuto interamente dall'aggiudicatario dell'appalto per la riqualificazione e la gestione degli impianti di illuminazione pubblica che lo avrebbe rimborsato direttamente aOMISSIS.....;

Pertanto alla luce di quanto esposto, la sottoscritta ritiene che il contenuto del ricorso presentato dallo STUDIO LEGALE AVV. ALBERTO POGGI, AVV. MARTINO SOAVE AVV. MARCO PANATO in nome e per conto della societàOMISSIS.... sia non condivisibile sotto il profilo della violazione delle regole procedurali riguardanti l'attivazione del Project Financing per le motivazioni espresse in precedenza, fatto salvo il rilievo posto al punto 2) dell'Istanza sul quale, vista la complessità del procedimento in oggetto, trovo necessario chiedere supporto ad un legale che possa supportare l'Ente in una prima fase stragiudiziale ed eventualmente nella fase giudiziale qualora fosse necessario.



La Responsabile dell'Area Lavori Pubblici

Arch. Giovanna Frediani