

DETERMINAZIONE N. 13 DEL 15/02/2021
(E1095_150221_013)

OGGETTO: Avviso di manifestazione di interesse finalizzato all'individuazione di operatori economici interessati a una successiva procedura negoziata senza previa pubblicazione del bando, ai sensi dell'art. 1, comma 2, lett. b) della L. 120/2020, per l'esecuzione del *“servizio di trasporto funebre di soggetti deceduti sulla pubblica via ovvero in luogo privato, su chiamata della pubblica autorità, di indigenti o appartenenti a famiglie bisognose o per i quali vi sia il disinteresse dei familiari, a carico del comune di Napoli, per 9 mesi”* - Approvazione Avviso di manifestazione di interesse e domanda di adesione alla manifestazione di interesse.

Atto senza impegno di spesa

PREMESSO CHE:

-il servizio in oggetto è in scadenza, con la conseguente necessità di espletare nuova procedura ai fini della selezione del soggetto imprenditoriale idoneo ad effettuarlo;
-*medio tempore*, ossia dal momento del primo affidamento, esperito ai sensi dell'art. 36 comma 2 lettera b), nell'agosto del 2019 (con decorrenza delle attività dall'ottobre dello stesso anno) alla data odierna il quadro pandemico non ha registrato segni di un suo definitivo superamento;
- tale circostanza trova conferma nell'assetto normativo attuale in tema di pubblici appalti, nel quale, significativamente, le modalità di affidamento al di sotto della soglia europea (per servizi e forniture attesta su € 214.000,00) trovano strumento applicativo principe nell'istituto della procedura negoziata ai sensi dell'art. 1, comma 2, lett. b) della L. 120/2020 anziché nelle procedure aperte;

CONSIDERATO CHE:

-nel caso di specie - l'espletamento del servizio in epigrafe - la formula dell'affidamento ai sensi del citato articolo appare adeguata a selezionare il soggetto imprenditoriale idoneo a garantirlo, tanto più che è intenzione di quest'Ufficio procedere avendo cura di coniugare rapidità ed ampia platea dei potenziali partecipanti;
-peraltro, l'attività di cui trattasi appare connotata da non trascurabili peculiarità, dal momento che, sia pure potendosi astrattamente ipotizzare l'assolvimento della stessa a cura di una "ordinaria" impresa funebre, ciò non di meno la rapidità che essa implica (chiamata e puntuale intervento entro 45 minuti sul luogo del prelevamento) necessita di una presumibile esperienza nel settore e di una celerità che non tutte le compagini aziendali posseggono;
-quanto sopra comporta l'esigenza di coniugare *favor participationis* (concorrenzialità) e, al contempo, rapidità di individuazione del soggetto imprenditoriale deputato, ciò in un contesto – lo si ribadisce- di tuttora persistente diffusione del contagio, con tutte le ripercussioni e le difficoltà con cui tale situazione incide sulle dinamiche di gara;
-non sono attualmente in corso presso la società concessionaria del Ministero dell'Economia e delle Finanze per i servizi informativi pubblici (CONSIP S.p.a.) convenzioni per la prestazione dei servizi che si intendono acquisire alle quali poter eventualmente aderire;
--non è possibile utilizzare lo strumento dell'acquisto del Mercato Elettronico della Pubblica Amministrazione (M.E.P.A.) operante presso la CONSIP S.p.a., in quanto a catalogo non sussistono categorie merceologiche coincidenti con l'oggetto della presente determinazione;
-in ragione di quanto sopra, non disponendo l'Ente di elenchi di operatori economici vigenti per la specifica categoria merceologica del presente appalto, la strada maestra da perseguire è stata, dunque, individuata in un'indagine di mercato, innescata da una previa manifestazione d'interesse da attuarsi attraverso la pubblicazione di un avviso sul sito del Comune, e nel successivo esperimento della procedura negoziata, senza previa pubblicazione del bando, esclusivamente per mezzo della Piattaforma digitale per la gestione dell'Elenco Fornitori e delle Gare Telematiche del Comune di Napoli, accessibile all'indirizzo: <https://acquistitelematici.comune.napoli.it>;
-il criterio di scelta del contraente sarà il minor prezzo, ai sensi dell'art. 95 c. 4 lett.a) del Dlgs. 50/2016 da determinarsi mediante ribasso unico percentuale sull'importo a base di gara;
-inoltre, al fine di agire in totale ossequio al disposto di legge, si è anche valutata l'opportunità (in senso squisitamente amministrativo) e l'applicabilità del cd. principio di "rotazione", così come enucleato ed evidenziato nelle Linee Guida n. 4/2018 elaborate dall'ANAC;
-tuttavia, a parte l'espressa possibilità, ravvisabile nello stesso documento richiamato, di derogare alla "rotazione pura" quando ne ricorrano i requisiti d'urgenza, sta di fatto che giurisprudenza non certo sparuta sostiene che non trattasi di principio normativamente fondato quanto di atto avente natura amministrativa e meramente interpretativa della superiore norma di legge (così, *ex multis*, TAR Lombardia sezione IV 9 febbraio 2018 e TAR Veneto sezione I , n. 146, emessa nel medesimo giorno);

-ma, a parte le pronunce testé citate, vi è un considerevole filone giurisprudenziale focalizzato sulla constatazione che, proprio dall'applicazione pedissequa astratta del principio di rotazione, possa, per puro paradosso, scaturire un *vulnus* al principio di concorrenzialità (TAR Toscana, sezione II, 11.12. 2018 n. 1605; TAR Liguria sezione II 22.10. 2019 n. 805; TAR Campania sezione II 8 marzo 2017 n. 1336);

-da ultimo, a chiudere il cerchio di una riflessione che conferma la necessità dell'estrema oculatezza da adoperare all'atto dell'applicazione del principio di rotazione, è intervenuta la recentissima decisione n. 13184 del 2 dicembre 2020, chiamata a dirimere una controversia relativa ad un affidamento ex art. 36 comma 2 lettera b), procedura amministrativa sostanzialmente sovrapponibile alla presente, con la modalità MEPA; affidamento del quale era stato contestato, in sede di bando, la mancata previsione della rotazione relativamente al soggetto precedentemente aggiudicatario del servizio che, ad avviso del collegio adito, non collideva con la regolarità dell'affidamento stesso;

-gli operatori economici procederanno all'adesione alla manifestazione di interesse accettando quanto previsto sulla modalità di esecuzione del servizio sia in termini di requisiti che di tempi;

-sono ammessi a partecipare operatori economici in possesso dei requisiti secondo le specifiche riportate nell'Avviso Pubblico;

-la presente manifestazione di interesse prevede la possibilità per tutti gli operatori economici interessati e in possesso dei requisiti richiesti di presentare adesione;

-qualora le adesioni fossero in numero superiore a 7, l'Amministrazione si riserva di procedere all'estrazione, al fine di determinare un elenco di 7 operatori economici da invitare alla successiva procedura negoziata senza previa pubblicazione del bando ai sensi dell'art. 1 comma 2 lett. b) della L. 11 settembre 2020, n. 120;

RITENUTO CHE:

-pertanto, sulla scorta di quanto sopra, debba procedersi pubblicando sul sito dell'ente un avviso aperto ad una pluralità indistinta di soggetti da invitare alla successiva procedura negoziata senza previa pubblicazione del bando, ai sensi dell'art. 1 comma 2 lettera b) della L. 120/2020, per l'esecuzione del servizio di che trattasi, in possesso dei requisiti richiesti per presentare adesione che abbiano effettivamente manifestato l'intenzione di partecipare;

-la predetta modalità partecipativa, per i motivi diffusamente esposti in narrativa, faccia venir meno l'esigenza di applicare il principio della rotazione degli inviti/affidamenti rispetto alla precedente tornata della procedura propedeutica alla selezione dell'aggiudicatario;

-è necessario, pertanto, procedere all'approvazione dell'Avviso di manifestazione di Interesse, con valenza di indagine di mercato e dei relativi allegati, parte integrante e sostanziale del presente provvedimento, finalizzato alla realizzazione del *"servizio di trasporto funebre concernente la raccolta di salme a seguito di incidenti sulla pubblica via e di salme di persone indigenti a carico del Comune di Napoli, per 9 mesi"*;

LETTO:

-il D.lgs. 50/2016;

-l'art. 1, comma 2, lett.b) del D.lgs. 50/2016;

-gli artt. 107 comma 2 e 183 del D.lgs. 267/2000;

-il D.L. n. 174/2012, convertito in Legge n. 213/2012;

- il Regolamento dei Contratti, approvato con Deliberazione del C.C. n°64 del 24/4/1992;

- le linee guida Anac n. 4/2018;

ATTESTATO:

-la regolarità tecnica e la correttezza dell'attività amministrativa, ai sensi dell'art. 147 bis del d.lgs. 267/2000 e degli art. 13, co. 1 lett. b) e 17, co. 2 lett. a) del Regolamento del Sistema dei Controlli

Interni, approvato con deliberazione del C.C. n. 4 del 28/02/2013;
-che ai sensi degli artt. 6 e 7 del DPR 62/13 e degli artt. 7 e 9 del Codice di Comportamento dei dipendenti pubblici approvato con Delibera di G.C. n. 254 del 2014 non è stata rilevata la presenza di situazioni di conflitto di interesse e di rapporti finanziari del Dirigente, che adotta il presente atto, e del dipendente responsabile dell'istruttoria, con i soggetti destinatari dello stesso.

DETERMINA

1. **APPROVARE** le premesse quale parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;
2. **APPROVARE** l'avviso di manifestazione di interesse (MdI) - allegato alla presente determinazione, che costituisce parte integrante e sostanziale del presente provvedimento - finalizzato alla ricerca di idonei operatori economici interessati a partecipare ad una successiva procedura negoziata senza previa pubblicazione del bando di gara, ai sensi dell'art. 1 comma 2 lettera b) della L. 120/2020, da espletarsi mediante la Piattaforma digitale per la gestione dell'Elenco Fornitori e delle Gare Telematiche del Comune di Napoli, accessibile all'indirizzo: <https://acquistitelematici.comune.napoli.it>;
3. **APPROVARE** gli allegati al suddetto Avviso di manifestazione di interesse e in dettaglio:
 - Allegato A - Avviso di manifestazione di interesse,
 - Allegato B - Domanda di adesione alla manifestazione di interesse;
4. **STABILIRE** che tutti gli operatori economici interessati, in possesso dei requisiti richiesti nell'Avviso pubblico possono aderire al presente avviso;
5. **RISERVARSI** di procedere, qualora pervenissero adesioni in misura superiore a 7, a pubblico sorteggio per l'estrazione degli operatori con cui effettuare la trattativa;
6. **PROCEDERE** successivamente all'indizione di una procedura negoziata senza previa pubblicazione del bando per l'esecuzione dei lavori di cui all'oggetto ai sensi dell'art. 1, comma 2, lett. b), della L. 11 settembre 2020, n. 120, da esperirsi mediante la Piattaforma digitale per la gestione dell'Elenco Fornitori e delle Gare Telematiche del Comune di Napoli, accessibile all'indirizzo: <https://acquistitelematici.comune.napoli.it>;
7. **ADOTTARE** il minor prezzo quale criterio di scelta del contraente, ai sensi dell'art. 95 c. 4 lett. a) del D.lgs. 50/2016 da determinarsi mediante ribasso unico percentuale sull'importo posto a base di gara;
8. **DISPORRE** la pubblicazione del presente provvedimento ai sensi dell'art. 29 del D.Lgs n. 50/2016.
9. **DEMANDARE** al Servizio Web la pubblicazione dell'avviso di manifestazione di interesse, nei modi e nelle forme previste sul sito del Comune – Amministrazione trasparente, con evidenza sulla Homepage del medesimo.

Si allegano, quale parte integrante del presente atto, i seguenti documenti:

- Allegato A - Avviso di manifestazione di interesse;
- Allegato B - Domanda di adesione alla manifestazione di interesse.

*sottoscritto digitalmente da
Il Dirigente
dr. Fabio Piero FRACASSO*

La firma, in formato digitale, è stata apposta sull'originale del presente atto ai sensi dell'art. 24 del D.Lgs. 7/3/2005, n. 82 e s.m.i. (CAD). La presente determinazione è conservata in originale negli archivi informativi del Comune di Napoli, ai sensi dell'art.22 del D.Lgs. 82/2005.