Museo e Real Bosco di Capodimonte

## DETERMINA DI ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA

**Oggetto: Museo e Real Bosco di Capodimonte – Procedura per l'affidamento biennale del servizio di Piccola manutenzione del Museo, Palazzotto Borbonico e fabbriche Bosco – Anno finanziario 2020 – 2021 – 2022 – Capitolo 1.1.3.155 - Art. 1.03.02.09.009 – Bilancio 2020 - Trattativa in affidamento diretto sul sistema MePA ex art. 36 comma 2 lett. a) del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i, così come modificato dalla L. 11 settembre 2020, n. 120, art. 1, comma, 2 lett. a) - ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA EX ART. 21 NONIES L. N. 241/1990 e SS.MM.II. della Determina a contrarre MIBAC-MU-CAP Rep. DECRETI 03/11/2020 n. 309 e della Determina di affidamento MIBAC- MU. CAP. Rep. DECRETI N. 360 DEL 14/12/2020.**

**R.U.P.:** F. arch. Renata Marmo (MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti N° 295 del 16/09/2020) sostituita dal F. arch. Chiara Figliolia (MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti N° 408 del 18/12/2020)
**CIG: 8498374813**

## IL DIRETTORE DEL MUSEO E REAL BOSCO DI CAPODIMONTE

- **VISTO** il decreto legislativo 22 gennaio 2004, n. 42, recante il "*Codice dei beni culturali e del paesaggio*" e ss.mm.ii;
- **VISTO** il D.P.R. 27 febbraio 2003, n. 97 concernente l'amministrazione e la contabilità degli enti pubblici di cui alla legge n. 70/1975 e ss.mm.ii.;
- **VISTO** il D.P.R. 29 maggio 2003, n. 240 e s.m.i. concernente il funzionamento amministrativo contabile e la disciplina del servizio di cassa degli Istituti dotati di autonomia gestionale;
- **VISTO** il D.Lgs. 9 aprile 2008 n. 81,"*Testo coordinato con il Decreto Legislativo 3 agosto 2009, n. 106 in materia di tutela della salute e della sicurezza nei luoghi di lavoro*" e ss.mm.ii.;
- **VISTO** il D.Lgs. 18 aprile 2016 n. 50 e ss.mm.ii;
- **VISTO** il D.P.R. 5 ottobre 2010 n. 207 e s.m.i. per le parti ancora in vigore "Regolamento di esecuzione ed attuazione del decreto legislativo 12 aprile 2006, n. 163, recante "*Codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture in attuazione delle direttive 2004/17/CE e 2004/18/CE*";
- **VISTO** il D.M. 11 ottobre 2013, n. 161, del Ministero dei Beni e delle Attività Culturali e del Turismo "*Regolamento recante norme per la ripartizione dell'incentivo di cui all'art. 92, commi 5 e 6, del D. Lgs 12 aprile 2006, n. 163*", per le parti ancora applicabili;
- **VISTA** la Legge 7 agosto 1990, n. 241 e ss.mm.ii;
- **VISTO** il D.P.C.M. 29.08.2014, n. 171;
- **VISTO** il D.M. 23 dicembre 2014 ss.mm.ii.;
- **VISTO** il DDG Musei Rep. n. 260 del 29.04.2016;
- **VISTO** il D.M. 2 dicembre 2019 n. 169;

Museo e Real Bosco di Capodimonte

- **VISTA** la Legge 11 settembre 2020, n. 120 e ss.mm.ii;
- **VISTO** il Decreto DG-MU|13/03/2020|187 con il quale la Direzione generale Musei ha approvato il bilancio di previsione del Museo e Real Bosco di Capodimonte;
- **CONSIDERATO** che si è reso indispensabile provvedere all'acquisizione di un servizio di piccola manutenzione del Museo e degli immobili che fanno parte del Real Bosco di Capodimonte, nonché degli arredi del bosco;
- **CONSIDERATO** che l'Amministrazione ha manifestato l'intenzione di provvedere all'acquisto del servizio in oggetto;
- **CONSIDERATO** che da una stima effettuata, sulla scorta di informali indagini di mercato, e dati storici in possesso di questa Stazione appaltante, l'importo complessivo del servizio in oggetto è risultato pari a € 74.950,00 (dicesi Euro settantaquattromilanovecentocinquanta/00), oltre I.V.A. al 22%, pari a 16.489,00 € (dicesi Euro sedicimilaquattrocentoottantanove/00) ripartito come segue:
  - ANNO 2020: 8.320,00 €, oltre IVA al 22% che andrà a gravare sul Capitolo 1.1.3.155 - Bilancio 2020;
  - ANNO 2021: 39.950,00 €, oltre IVA al 22%, imputata sul Bilancio 2021;
  - ANNO 2022: 26.680,00 €, oltre IVA al 22% imputata sul Bilancio 2022;
- **CONSIDERATO** che il servizio in oggetto rientra nei limiti di soglia previsti dall'art. 36, comma 2, lett. a) del D. Lgs. 50/2016, così come modificato dall'art. 1, comma, 2 lett. a), della L. 11 settembre 2020, n. 120;
- **CONSIDERATO** che la somma necessaria per l'affidamento in oggetto andrà a gravare sul Capitolo 1.1.3.155 - Bilancio 2020 - Art. 1.03.02.09.009;
- **CONSIDERATO** che la tipologia del servizio di interesse è prevista sul MePA gestito da Consip S.p.A, all'interno del Bando "SERVIZI" - Categoria (Lotto) "*Servizi agli impianti – manutenzione e riparazione*";
- **CONSIDERATO** che dall'elenco degli operatori economici presente sul MePA è stato individuato l'operatore economico **Elettroedil Preziuso S.r.l.s.**, con sede legale in Avellino (AV), 83100, alla Via Cesare Uva, n. 49, P.IVA 03030720647 il quale, dalle indagini effettuate, soddisfa le esigenze relative ai lavori in oggetto;
- **CONSIDERATO** che è stata valutata preventivamente l'assenza di precedenti affidamenti, a garanzia del principio di rotazione degli inviti, e ai sensi di quanto previsto dall'art. 36 comma 2 lettera a) del d. lgs 50/2016 e ss.mm.ii. in capo al medesimo O.E.;
- **VISTA** la proposta del R.U.P. prot. MIBACT MIBACT_MU-CAP_U08 n. 0004161-I del 29/10/2020 cl. 25.13.01/21/2020;
- **VISTA** la determina a contrarre MIBAC-MU-CAP REP. Decreti 03.11.2020, n. 309,
- **VISTA** la richiesta di offerta effettuata il 03/11/2020 sul Mercato Elettronico per la Pubblica Amministrazione alla predetta Ditta **"Elettroedil Preziuso S.r.l.s.**;
- **VISTA** l'offerta del 09/11/2020 presentata sul Mercato Elettronico per la Pubblica Amministrazione dalla ditta **"Elettroedil Preziuso S.r.l.s.**, Via Cesare Uva, 49, 83100 Avellino (AV) P. IVA 03030720647, consistente nel ribasso pari all'11,00% (dicesi undici per cento) dell'importo a base di gara pari a € 74.950,00 (dicesi Euro settantaquattromilanovecentocinquanta/00), oltre I.V.A. al 22%, pari a 16.489,00 € (dicesi Euro

sedicimilaquattrocentoottantanove/00) per un importo complessivo pari a € 91'439,00 (dicesi novantunomilaquattrocentotrentanove,00);

- **VISTA** la determina di affidamento MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti n. 360 del 14.12.2020;
- **CONSIDERATO** che, ai sensi dell'art. 32, comma 8, del D.L.gs. n. 50/2016, sì come integrato dall'art. 8 comma 1 lettera a. della Legge 11 settembre 2020 n. 120, è ammessa l'esecuzione del servizio in via di urgenza;
- **CONSIDERATO** che l'amministrazione, con verbale del 15.12.2020, ha autorizzato l'esecuzione del servizio in via di urgenza dando, altresì, atto che, in caso di mancata efficacia della aggiudicazione, l'operatore economico avrebbe avuto diritto al solo rimborso delle spese sostenute per le prestazioni espletate in via d'urgenza;
- **CONSIDERATO** che l'aggiudicazione diviene efficace, ai sensi dell'art. 32, comma 7, del D.L.gs. n. 50/2016, solo a seguito della verifica, con esito positivo, del possesso dei requisiti di ordine generale richiesti ai sensi dell'art. 80 del D.Lgs. n.50/2016;
- **VISTA** la *"Dichiarazione sostitutiva di attivazione della società"* MIBACT – MU-CAP 15/12/20202| 0004907 mediante la quale l'operatore economico ha, tra l'altro, dichiarato: a) che *la società risulta inattiva alla CCIAA perché in lavorazione di evasione inizio attività;* b) che *tale ritardo è dipeso dall'inserimento del Sig. Preziuso Giuseppe con la qualifica di Responsabile Tecnico in quanto assunto come dipendente e, pertanto, viene dimostrato il rapporto di immedesimazione con la società stessa;* c) che *la suindicata società ad evasione pratica di inizio attività riporterà la data di inizio il 2.10.2019 data di inoltro della domanda alla CCIAA di Avellino;*
- **CONSIDERATA** la sostituzione del Rup F. arch. Renata Marmo (MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti N° 295 del 16/09/2020) con il F. arch. Chiara Figliolia (MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti N° 408 del 18/12/2020);
- **CONSIDERATE** le note di sollecito MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti N° 5188 del 29/12/2020 e MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti N° 10 del 04/01/2021 inviate al predetto O.E. relative alla comprova dei requisiti *ex* art. 80 D.lgs. n. 50/2016;
- **CONSIDERATO** il riscontro al sollecito assunto al protocollo MIBAC- MU-CAP- 04/01/2021-0000010-A mediante la quale la ditta dichiara tra l'altro che *a causa del primo responsabile tecnico, non avendo i giusti requisiti risulta inattiva alla Camera di Commercio...Per quanto riguarda la polizza assicurativa in data 29.12.2020 abbiamo chiesto il preventivo e consegnato i documenti...senza aver ancora nessuna risposta ed il 31/12/2020 li abbiamo inviati ad un'altra azienda*;
- **CONSIDERATO** l'ultimo sollecito inviato MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti N° 5188 del 17/01/2021;
- **CONSIDERATO** che, nonostante tale ultimo sollecito, la ditta ad oggi: a) non ha fornito le attestazioni comprovanti lo svolgimento dell'attività sociale a far data dal 02/10/2019 come dichiarato nella citata *"Dichiarazione sostitutiva di attivazione della società"* MIBACT –MU-CAP 15/12/2020/ 0004907"; b) ha prodotto un mero preventivo della polizza car/rct;
- **CONSIDERATO** inoltre che, dalla disamina del *documento di verifica di autocertificazione* del 26.1.2021, **emerge che l'attività di impresa ha avuto inizio a far data solo dal 15.1.2021;**
- **CONSIDERATO** che, con Dichiarazione sostitutiva di certificazione e di atto di notorietà in data 27/01/2021, la ditta ha confermato la carenza dei prescritti requisiti evidenziando *che la società risulta attiva dal 15.1.2021 data di evasione della richiesta di attivazione*;

- **CONSIDERATA**, alla stregua di quanto precede, **l'inefficacia dell'aggiudicazione** in favore dell'impresa "Elettroedil Preziuso S.r.l.s." ai sensi dell'art. 32, comma 7, del D.Lgs. n.50/2016, atteso che la predetta verifica **non ha fornito esito positivo** in ordine al possesso dei requisiti di ordine generale in capo all'O.E. richiesti ai sensi a pena di esclusione dall'art. 80 del D.Lgs. n.50/2016;
- **CONSIDERATO,** altresì, che l'art. 21 nonies della Legge n. 241/1990 dispone che "*Il provvedimento amministrativo illegittimo ai sensi dell'articolo 21-octies, esclusi i casi di cui al medesimo articolo 21-octies, comma 2, può essere annullato d'ufficio, sussistendone le ragioni di interesse pubblico, entro un termine ragionevole...e tenendo conto degli interessi dei destinatari e dei controinteressati, dall'organo che lo ha emanato, ovvero da altro organo previsto dalla legge. Rimangono ferme le responsabilità connesse all'adozione e al mancato annullamento del provvedimento illegittimo*";
- **VERIFICATA** la sussistenza, nel caso specifico, dei presupposti di legge, nonché l'interesse pubblico prevalente al ripristino della legalità violata dall'O.E., per procedere all'annullamento in autotutela ai sensi dell'art. 21-nonies L. n. 241/1990, della Determina a contrarre MIBAC-MU-CAP REP. Decreti 3.11.2020 n. 309 e della Determina di affidamento MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti n. 360 del 14/12/2020, in quanto, all'esito delle verifiche di legge, è emersa l'insussistenza in capo all'Operatore economico dei requisiti previsti, a pena di esclusione, *ex* art.80 D.lgs. n. 50/2016 ss.mm.ii.;
- **Preso atto** della relazione del R.U.P. del 28 gennaio 2021 prot. MIBAC-MU-CAP REP. Decreti 28.01.2021 n. 344 che propone di procedere all'annullamento in autotutela della Determina a contrarre MIBAC-MU-CAP REP. Decreti 3.11.2020 n. 309 e della Determina di affidamento MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti n. 360 del 14.12.2020;

## DETERMINA

**1.** di procedere, per le motivazioni sopra riportate, all'annullamento in autotutela, ai sensi dell'art. 21-*nonies* della L. n. 241/1990 e ss.mm.ii., della Determina a contrarre MIBAC-MU-CAP REP. Decreti 03/11/2020 n. 309 e della Determina di affidamento MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti n. 360 del 14/12/2020;

**2.** di dare atto che a fronte della mancata efficacia della aggiudicazione e dell'intervenuto annullamento della Determina a contrarre MIBAC-MU-CAP REP. Decreti 03/11/2020 n. 309 e della Determina di affidamento MIBAC- MU. CAP. REP. Decreti n. 360 del 14/12/2020 l'Operatore economico avrà diritto al solo rimborso delle spese sostenute, e debitamente documentate, per le prestazioni espletate in via d'urgenza;

**3.** di disporre che, nel rispetto di quanto stabilito dal D.lgs. n. 33 del 14.03.2013, il presente atto sia pubblicato sul sito web del Museo e Real Bosco di Capodimonte alla sezione amministrazione trasparente, tenuto altresì conto delle disposizioni dettate cd. G.D.P.R. (General Data Protection Regulation - GDPR) Reg. UE 2016/679 nonché di provvedere alla notifica dello stesso alla **Elettroedil Preziuso S.r.l.s.**

Qualsiasi dato personale e/o di natura sensibile riportato nell'ambito del presente atto sarà trattato secondo le disposizioni di cui agli artt. 6 e ss. del Reg. UE 2016/679.

Il Responsabile del Trattamento dei dati è il Direttore del Museo e Real Bosco di Capodimonte, nominato con Decreto n. 252 del MIBAC del 24/05/2018. Qualsivoglia richiesta, inerente il predetto trattamento dei dati

dovrà, essere inviata al seguente indirizzo: mu.cap.privacy@beniculturali.it

Napoli, lì 29/01/2021

Il Direttore del Real Bosco e Museo di Capodimonte
Sylvain Bellenger