

Provincia *di* Ancona

DECRETO DEL PRESIDENTE DELLA PROVINCIA

N. 72 DEL 29/05/2023

OGGETTO: RICORSO AL CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISDIZIONALE CON ISTANZA CAUTELARE NS. PROT. N. 16369 DEL 23/05/2023- DECRETO CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISIZIONALE N. 2110/2023 - R.G. 4413/2023. COSTITUZIONE IN GIUDIZIO E NOMINA LEGALE.

L'anno 2023 il giorno 29 del mese di maggio alle ore 12:00, nella sede della Provincia, convocata nei modi di legge, si è tenuta la seduta presidenziale: il Presidente, CARNEVALI DANIELE, con la partecipazione del Vice Segretario Generale, BASSO FABRIZIO, ai sensi dell'art. 97 del D.Lgs. n. 267/2000 e s.m.i. e dell'art.37, comma 6, dello Statuto della Provincia di Ancona.

ADOTTA

il decreto di seguito riportato.

OGGETTO: RICORSO AL CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISDIZIONALE CON ISTANZA CAUTELARE NS. PROT. N. 16369 DEL 123/05/2023- DECRETO CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISIZIONALE N. 2110/2023 - R.G. 4413/2023. COSTITUZIONE IN GIUDIZIO E NOMINA LEGALE.

IL PRESIDENTE

PREMESSO

- che, in data 13/04/2023 ns. prot. n. 11469, veniva notificato a mezzo pec alla Provincia di Ancona, il ricorso dinanzi al TAR Marche promosso dal CONSORZIO STABILE ENERGOS (P.I. 11569400010) con sede legale in Valdilana (BI) Piazza Dante Alighieri n. 7, in persona del legale rappresentante p.t., C.G.M. Srl - Costruzioni Generali Marche (P.I. 03294400613) con sede in Trecastelli (AN) Via Marco Polo n. 3, in persona del legale rappresentante pro tempore, ciascuno in proprio ed in qualità, rispettivamente, di capogruppo e mandante dell'ATI CONSORZIO STABILE ENERGOS - C.G.M. Srl - Costruzioni Generali Marche e per la VM Costruzioni S.r.l. (P.I. 04671370650) con sede in Capaccio Paestum (SA) alla Via G. Garibaldi n. 17, in persona del legale rappresentante pro tempore, rappresentato e difeso dall'Avv. Antonio Melucci del foro di Salerno ed elettivamente domiciliato presso la casella postale pec: *melucci.antonio@pec.it*, avverso e per l'annullamento, previa sospensione:
 - a) della Determina Dirigenziale della Provincia di Ancona n. 307 del 09.03.2023, comunicata il 13.03.2023, con la quale si è disposta l'approvazione dei verbali di gara e la conseguente aggiudicazione della procedura indetta per l'affidamento dei "lavori di miglioramento sismico del Liceo "Perticari" – Se. Scienze Umane di Senigallia (AN)", in favore della ICM & Engineering S.r.l.;
 - b) della comunicazione aggiudicazione definitiva efficace dell'appalto ex art. 76, comma 5, D.Lgs. n. 50/2016;
 - c) del verbale del 30.01.2023 con il quale, previa esclusione dell'ATI CONSORZIO STABILE ENERGOS - C.G.M. Srl - Costruzioni Generali Marche, si è proceduto alla rideterminazione della graduatoria definita ed alla proposta di aggiudicazione in favore della ICM & Engineering S.r.l.;
 - d) della comunicazione pec del 13.03.2023 con la quale la Provincia di Ancona ha comunicato al ricorrente l'intervenuta aggiudicazione dell'appalto controverso ed ha trasmesso i provvedimenti sub. a), sub. b) e sub. c);
 - e) ove e per quanto occorra, della Determina della Provincia di Ancona n. 1746 del 29.12.2022, di annullamento in autotutela ex art. 21- nonies L. 241/1990 del verbale di gara del 03.11.2022 con il quale la S.A. aveva precedentemente individuato l'offerta presentata dall'ATI Consorzio Stabile Energos – CGM Srl quale migliore offerta non anomala nella procedura controversa;
 - f) della nota pec del 30.12.2022, di trasmissione della determina sub. e);
 - g) della nota prot. n. 42577 del 29.12.2022 con la quale la Provincia di Ancona ha comunicato all'ATI ricorrente l'avvio del procedimento diretto all'annullamento del verbale del 03.11.2022;

- h) della nota pec del 29.12.2022, di trasmissione della nota sub. f);
- i) di ogni atto presupposto, connesso e consequenziale, anche non conosciuto;
- nonché per l'accertamento in sede di giurisdizione esclusiva ai sensi dell'art. 133 lett. d) n. 1) c.p.a. del diritto dell'ATI ricorrente alla partecipazione ed aggiudicazione dell'appalto controverso;
- che, con ordinanza n. 97/2023, il TAR Marche ha respinto l'istanza cautelare proposta dalla controparte e fissato l'udienza di merito per il 22/11/2023;
 - che in data 23/05/2023 ns. prot. n. 16369, veniva notificato a mezzo pec alla Provincia di Ancona, il ricorso dinanzi al Consiglio di Stato in sede giurisdizionale promosso dal CONSORZIO STABILE ENERGOS (P.I. 11569400010) con sede legale in Valdilana (BI) Piazza Dante Alighieri n. 7, in persona del legale rappresentante p.t., C.G.M. Srl - Costruzioni Generali Marche (P.I. 03294400613) con sede in Trecastelli (AN) Via Marco Polo n. 3, in persona del legale rappresentante pro tempore, ciascuno in proprio ed in qualità, rispettivamente, di capogruppo e mandante dell'ATI CONSORZIO STABILE ENERGOS - C.G.M. Srl - Costruzioni Generali Marche e per la VM Costruzioni S.r.l. (P.I. 04671370650) con sede in Capaccio Paestum (SA) alla Via G. Garibaldi n. 17, in persona del legale rappresentante pro tempore, rappresentato e difeso dall'Avv. Antonio Melucci del foro di Salerno ed elettivamente domiciliato presso la casella postale pec: melucci.antonio@pec.it, avverso e per la riforma, previa sospensione, con richiesta di adozione di misure cautelari ante causam ex art. 56 c.p.a., dell'ordinanza n. 97/2023 con la quale il TAR Marche – Ancona ha respinto l'istanza cautelare proposta dall'ATI appellato con ricorso 2 (R.G. 171/2023) per l'annullamento dell'aggiudicazione adottata in favore della ICM & Engineering S.r.l., per l'affidamento dei “Lavori di miglioramento sismico del Liceo “Peticari” – Sez. Scienze Umane di Senigallia (AN)” e degli atti presupposti;
 - che con decreto n. 2110/2023 (R.G. 4413/2023) il Consiglio di Stato in sede giurisdizionale – Sezione V – ha accolto l'istanza cautelare della controparte e fissato l'udienza del 08/06/2023;

RITENUTO necessario, a seguito del ricorso promosso nei confronti della Provincia di Ancona da parte del CONSORZIO STABILE ENERGOS – Capogruppo - C.G.M. S.r.l. - Costruzioni Generali Marche (mandante) e VM Costruzioni S.r.l. (società esecutrice dei lavori) e del citato decreto n. 2110/2023 (R.G. 4413/2023), costituirsi in giudizio innanzi al Consiglio di Stato al fine di difendere e ribadire la legittimità dei provvedimenti adottati dall'Amministrazione Provinciale nell'ambito del procedimento di cui è causa e il corretto esercizio dei poteri attribuiti dalla legge a questa Amministrazione;

VISTI gli orientamenti della Corte di Cassazione in forza dei quali la rappresentanza processuale dell'Ente spetta al Presidente in virtù di apposita deliberazione di autorizzazione della Giunta;

RITENUTO opportuno, pertanto, sulla scorta del suddetto indirizzo giurisprudenziale e visto quanto stabilito nello Statuto della Provincia di Ancona all'art. 44, comma 10, lettera h), adottare apposito Decreto del Presidente della Provincia con il quale:

- costituirsi e resistere nel giudizio *de quo* innanzi al Consiglio di Stato in sede giurisdizionale a seguito del ricorso sopra citato, per le motivazioni già indicate;

- nominare nel giudizio l'Avvocato Claudia Domizio dell'Avvocatura dell'Ente e relativamente alla domiciliazione, l'Avv. Giovanni Bonaccio, eleggendo domicilio presso lo studio di quest'ultimo in Roma Via F. Corridoni, 15 scala b int.8;
- dare atto che l'infrascritto Funzionario Titolare di Posizione Organizzativa del Settore III, Area "*Edilizia Scolastica ed Istituzionale, Patrimonio ed Espropri*" Dott. Ing. Alessandra Vallasciani, unitamente al Presidente, provvederà alla sottoscrizione del mandato in favore del predetto legale;
- di demandare al Titolare di Posizione Organizzativa del Settore III - Area "*Edilizia Scolastica ed Istituzionale, Patrimonio ed Espropri*" Dott. Ing. Alessandra Vallasciani, la predisposizione di tutti i provvedimenti consequenziali, eventuali e/o necessari al presente atto;

DATO ATTO che la spesa relativa alla domiciliazione dell'Avv. Bonaccio in Roma, presuntivamente quantificata in € 1.500,00 oltre alle eventuali spese accessorie, come da preventivo prot. 17073 del 26/05/2023, depositato agli atti di ufficio, verrà assunta con apposita determinazione e la spesa troverà copertura al Capitolo 10316001515 del bilancio di previsione 2023/2025 esercizio 2023;

ATTESO che il Responsabile del procedimento è, a norma dell'art. 5 della legge 241/1990, il Dott. Ing. Alessandra Vallasciani, Titolare di Posizione Organizzativa dell'Area "*Edilizia Scolastica ed Istituzionale, Patrimonio ed Espropri*" del Settore III della Provincia di Ancona;

DATO ATTO che ai fini dell'adozione del presente provvedimento non sussiste conflitto di interessi di cui all'art. 6-bis della Legge n. 241/1990, come introdotto dalla Legge n. 190/2012, da parte del Responsabile del procedimento e Dirigente responsabile;

VISTO che l'atto riporta i pareri favorevoli di regolarità tecnica e contabile degli uffici interessati;

RICHIAMATI:

- il Decreto del Presidente della Provincia di Ancona n. 32 del 04/03/2022 con il quale è stato confermato al Dott. Avv. Fabrizio Basso, Dirigente di ruolo della Provincia di Ancona, l'incarico dirigenziale *ad interim* del Settore III già conferito con Decreto del Presidente n. 57 del 31/10/2018, a decorrere dal 19.12.2021 e fino alla data di scadenza del mandato elettivo del Presidente stesso ovvero, se più breve, per gli incarichi *ad interim*, fino alla data di affidamento di incarico dirigenziale ad altro dirigente assunto a tempo indeterminato o determinato;
- la determinazione n. 1614 del 14/12/2022 con la quale è stato rinnovato al dott. Ing. Alessandra Vallasciani a far data dal 01/01/2023 e fino al 30/06/2023 l'incarico di titolare di elevata qualificazione dell'area 3.1 "*Edilizia Scolastica ed Istituzionale, Patrimonio ed Espropri*" del Settore III dell'Ente con estensione della delega già conferita anche alla gestione dei finanziamenti in edilizia scolastica e rendicontazione sul portale del Ministero dell'Istruzione, con particolare riferimento ai nuovi finanziamenti previsti dal PNRR: "*Piano per le infrastrutture per lo sport nelle scuole*" "*Costruzione di nuove scuole mediante sostituzione di edifici*";

DECRETA

- 1) Di costituirsi avanti al Consiglio di Stato in sede giurisdizionale Sezione V, per i motivi espressi in narrativa, a seguito del ricorso promosso dal CONSORZIO STABILE ENERGOS (P.I. 11569400010) con sede legale in Valdilana (BI) Piazza Dante Alighieri n. 7, in persona del legale rappresentante p.t., C.G.M. Srl - Costruzioni Generali Marche (P.I. 03294400613) con sede in Trecastelli (AN) Via Marco Polo n. 3, in persona del legale rappresentante pro tempore, ciascuno in proprio ed in qualità, rispettivamente, di capogruppo e mandante dell'ATI CONSORZIO STABILE ENERGOS - C.G.M. Srl - Costruzioni Generali Marche e per la VM Costruzioni S.r.l. (P.I. 04671370650) con sede in Capaccio Paestum (SA) alla Via G. Garibaldi n. 17, pervenuto in data 23/05/2023 ns. prot. n. 16369 (R.G. 4413/2023) ed a seguito del decreto del Consiglio di Stato in sede giurisdizionale Sezione V n. 2110/2023 che ha accolto l'istanza cautelare dell'ATI appellato.
- 2) Di nominare nel giudizio di cui sopra, l'Avvocato Claudia Domizio del Settore I dell'Avvocatura dell'Ente, conferendo alla stessa ogni più ampio mandato, potere e facoltà di legge e relativamente alla domiciliazione, l'Avv. Giovanni Bonaccio, eleggendo domicilio presso lo studio di quest'ultimo in Roma Via F. Corridoni, 15 scala b int.8.
- 3) Di sottoscrivere il mandato in favore del predetto legale.
- 4) Di dare atto che il Responsabile del Procedimento è, a norma dell'art. 5 della legge 241/1990, il Dott. Ing. Alessandra Vallasciani, Titolare di Posizione Organizzativa dell'Area "*Edilizia Scolastica ed Istituzionale, Patrimonio ed Espropri*" del Settore III della Provincia di Ancona.
- 5) Di dare mandato al Titolare di Posizione Organizzativa del Settore III – Area "*Edilizia Scolastica ed Istituzionale, Patrimonio ed Espropri*" Dott. Ing. Alessandra Vallasciani, per la predisposizione di tutti i provvedimenti consequenziali, eventuali e/o necessari al presente atto.
- 6) Di pubblicare il presente decreto mediante la sola pubblicazione dell'oggetto dell'atto all'Albo Pretorio online per 15 giorni consecutivi, ai sensi del combinato disposto degli artt. 124, comma 1, e 134, comma 3, del T.U.E.L.
- 7) Di dichiarare il presente decreto immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134, comma 4, del T.U.E.L., attesa l'urgenza che riveste l'esecutività del presente provvedimento al fine di costituirsi tempestivamente nel giudizio in questione.

PARERE DI REGOLARITA' TECNICA

(di cui all'art. 49 T.U. D.Lgs. 18.8.2000, n. 267 e s.m.i.)

PROPOSTA DI DECRETO

N. 1582/2023

OGGETTO: RICORSO AL CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISDIZIONALE CON ISTANZA CAUTELARE NS. PROT. N. 16369 DEL 123/05/2023- DECRETO CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISIZIONALE N. 2110/2023 - R.G. 4413/2023. COSTITUZIONE IN GIUDIZIO E NOMINA LEGALE.

Si esprime parere FAVOREVOLE sulla proposta di decreto indicata in oggetto in ordine alla regolarità tecnica.

Ancona, 26/05/2023

IL TITOLARE DI ELEVATA
QUALIFICAZIONE
DELEGATO DAL DIRIGENTE

VALLASCIANI ALESSANDRA

(sottoscritto digitalmente ai sensi
dell'art. 21 D.Lgs. n. 82/2005 e s.m.i.)

Letto, approvato e sottoscritto digitalmente ai sensi dell'art. 21 D.Lgs. n. 82/2005 e s.m.i.

IL VICE SEGRETARIO GENERALE
BASSO FABRIZIO

IL PRESIDENTE DELLA PROVINCIA
CARNEVALI DANIELE

Classificazione 21.03.05
Fascicolo 2021/111

PARERE DI REGOLARITA' CONTABILE



PROPOSTA N. 1582/2023

3.1.1 - UO Gestione dell'Edilizia Scolastica

OGGETTO: RICORSO AL CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISDIZIONALE CON ISTANZA CAUTELARE NS. PROT. N. 16369 DEL 23/05/2023- DECRETO CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISIZIONALE N. 2110/2023 - R.G. 4413/2023. COSTITUZIONE IN GIUDIZIO E NOMINA LEGALE.

SETTORE RISORSE ECONOMICHE E FINANZIARIE

Parere di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria

(art. 49, comma 1 - art. 151, comma 4, del D.Lvo 18 Agosto 2000, n. 267)

IL DIRIGENTE

Vista la proposta di riferimento n. 1582/2023

- esprime parere favorevole in ordine alla regolarità contabile.

Ancona, 29/05/2023

IL DIRIGENTE
BASSO FABRIZIO

(sottoscritto digitalmente ai sensi
dell'art. 21 D.Lgs. n. 82/2005 e s.m.i.)



CERTIFICATO DI IMMEDIATA ESEGUIBILITA'

**DECRETO DEL PRESIDENTE DELLA PROVINCIA
N. 72 DEL 29/05/2023**

OGGETTO: RICORSO AL CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISDIZIONALE CON ISTANZA CAUTELARE NS. PROT. N. 16369 DEL 23/05/2023- DECRETO CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISIZIONALE N. 2110/2023 - R.G. 4413/2023. COSTITUZIONE IN GIUDIZIO E NOMINA LEGALE.

Si certifica che il presente decreto è stato dichiarato immediatamente eseguibile (art. 21-quater della Legge n. 241/1990) il 29/05/2023.

Ancona, 29/05/2023

IL SEGRETARIO GENERALE

BASSO FABRIZIO

(sottoscritto digitalmente ai sensi
dell'art. 21 D.Lgs. n. 82/2005 e s.m.i.)

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

DECRETO DEL PRESIDENTE DELLA PROVINCIA
N. 72 DEL 29/05/2023

OGGETTO: RICORSO AL CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISDIZIONALE CON ISTANZA CAUTELARE NS. PROT. N. 16369 DEL 23/05/2023- DECRETO CONSIGLIO DI STATO IN SEDE GIURISIZIONALE N. 2110/2023 - R.G. 4413/2023. COSTITUZIONE IN GIUDIZIO E NOMINA LEGALE.

Si certifica che copia del presente decreto è affisso all'Albo pretorio on line per 15 giorni consecutivi dal 29/05/2023.

Ancona, 29/05/2023

IL RESPONSABILE

LAMPA LAURA

(sottoscritto digitalmente ai sensi
dell'art. 21 D.Lgs. n. 82/2005 e s.m.i.)

COPIA CONFORME ALL'ORIGINALE

Si attesta che la presente copia è conforme all'originale firmato digitalmente.

Il Responsabile