

**Centro Studi
Consiglio Nazionale Ingegneri**

MONITORAGGIO SUI BANDI DI PROGETTAZIONE

**Preliminare analisi giuridica dei bandi anomali
rilevati tra il 23 e il 29 giugno 2014**



(c.r.453.6.IV)

Roma, 30 giugno 2014



COMUNE DI MEZZOJUSO (PA)

Validazione del progetto esecutivo relativo ai lavori di rifacimento e completamento della strada comunale di collegamento tra il centro abitato - via Mons. Perniciano e la SP 55 - via di fuga dal centro abitato

Il Comune di Mezzojuso ha indetto una procedura evidenziale, ai sensi dell'art. 267 DPR 207/2010, per la selezione di candidati idonei a presentare offerte per l'affidamento dell'attività di verifica, finalizzata alla validazione del progetto esecutivo dei lavori di "Rifacimento e completamento della strada comunale di collegamento tra il centro abitato – Via Mons. Perniciaro e la SP 55 – Via di fuga dal centro abitato".

Il bando in esame presenta alcune criticità, in riferimento alle modalità di determinazione dell'importo a base d'asta e sul pagamento del compenso professionale.

Una prima criticità va riscontrata nell'art. 3 comma II e III del bando, nella parte in cui ha previsto che l'importo a base di gara, a seguito dell'abrogazione delle tariffe vincolanti (D.L. 1/2012), è calcolato "**in accordo all'art. 49 comma I DPR 207/2010 e tenuto conto della deliberazione dell'AVCP n. 49, nella Adunanza del 3.05.2012**".

Sul punto, si ravvisa l'erroneità del riferimento all'art. 49 del Regolamento degli appalti pubblici ed alla citata deliberazione dell'AVCP, ancorata ad un quadro normativo oramai superato, per effetto della riforma di cui al **D.L. 83 del 22.06.2012**.

L'art. 5 D.L. 83/2012, successivo alla pronuncia dell'Autorità di Vigilanza, infatti, in sede di modifica dell'art. 9 comma II D.L. 1/2012, **ha**



reintrodotto l'onere per le stazioni appaltanti di adottare parametri vincolanti (fissati con DM 143/2013), per la determinazione dei corrispettivi da porre a base di gara, nelle procedure di affidamento dei servizi di ingegneria ed architettura.

In conseguenza, la citata disposizione del bando si pone in contrasto con l'art. 9 co. 2 D.L. 1/2012 ed il DM 143/2013, ferma restando la necessità di verificare l'effettivo pregiudizio economico, che verrebbe arrecato all'aggiudicatario, per l'applicazione di metodi di calcolo "*contra legem*".

Una seconda problematica, ancora, riguarda l'**art. 3 del bando** che **al V comma ha previsto che "l'erogazione del compenso è subordinata al finanziamento dell'opera pubblica oggetto della progettazione,** in quanto nel bilancio comunale non vi sono somme disponibili per il pagamento della progettazione esecutiva"

Tale clausola è illegittima.

L'art. 92 I comma D.Lgs. 163/2006, infatti, replicando la disposizione di cui all'art. 17 comma XII bis della L. 109/94, ha posto l'espresso divieto per le stazioni appaltanti di "condizionare" la corresponsione dei compensi, per la progettazione e le attività tecnico-amministrative connesse, al previo ottenimento del finanziamento dell'opera progettata (si cfr. Tar Sardegna, Sez. I decisione n. 2827/2010; Tar Puglia – Lecce, Sez. III decisione n. 577/2010 e Deliberazione AVCP nn. 33/2009 e 125/2007).

La norma del bando di gara, dunque, ha violato la disposizione dell'art. 92 Codice dei Contratti pubblici, con la conseguenza che l'eventuale convenzione da stipulare con l'aggiudicatario può considerarsi nulla, per contrasto a norme imperative, ai sensi dell'artt. 1418 c.c.

Del tutto inconferente e, perfino, fuorviante, infine, il richiamo da parte dell'Amministrazione Comunale di Mezzojuso alla **sentenza delle SS.UU. Cassazione Civile n. 15786/2013**, che diversamente da quanto si



lascia supporre, ha esaminato una fattispecie **anteriore all'entrata in vigore della "Legge Merloni Ter" (art. 17 co. 12 bis L. 109/94)** e quindi precedente all'entrata in vigore dell'espresso divieto normativo.

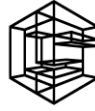
Il quadro normativo vigente di divieto, pertanto, comporta che la procedura in esame è in contrasto con l'art. 92 D.Lgs 163/2006, determinando, inoltre, anche una discriminazione rispetto alle Amministrazioni che, in conformità con le norme richiamate, si impegnano alla remunerazione del professionista ovvero, in carenza di disponibilità economiche, non abbiano indetto concorsi di progettazione, prima della acquisizione del relativo finanziamento.



Altre anomalie

I seguenti bandi **non fanno riferimento** ai parametri per la determinazione del corrispettivo da porre a base d'asta indicati nel **D.M. n°143 del 31/10/2013** ma hanno determinato il corrispettivo da porre a base d'asta con modalità diverse:

Ente appaltante	INCARICO	Scadenza
MINISTERO DELLE INFRASTRUTTURE E DEI TRASPORTI S. I. I. T. CAMPANIA - MOLISE - SETTORE INFRASTRUTTURE	Affidamento dei servizi di architettura ed ingegneria per la progettazione definitiva edile e impiantistica dei lavori, per il coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione dei lavori, per il coordinamento per la sicurezza in fase di esecuzione dei lavori e per le funzioni di Direttore Operativo per l'assistenza alla Direzione Lavori il tutto relativamente all'intervento denominato Complesso di S.Lorenzo Maggiore.	6-ago
MINISTERO DELLE INFRASTRUTTURE E DEI TRASPORTI - PROVVEDITORATO REGIONALE ALLE OPERE PUBBLICHE PER LA CAMPANIA CON SEDE IN NAPOLI	Affidamento dei servizi di architettura ed ingegneria per la progettazione definitiva edile e impiantistica dei lavori, per il coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione dei lavori, per il coordinamento per la sicurezza in fase di esecuzione dei lavori e per le funzioni di direttore operativo per l'assistenza alla direzione lavori, il tutto relativamente all'intervento denominato Insula del Duomo.	4-ago
MINISTERO DELLE INFRASTRUTTURE E DEI TRASPORTI - PROVVEDITORATO INTERREGIONALE PER LE OPERE PUBBLICHE CAMPANIA - MOLISE - SEDE CENTRALE DI NAPOLI	Affidamento dei servizi di architettura ed ingegneria per la progettazione definitiva edile ed impiantistica e il coordinamento per la sicurezza in fase di progettazione dei lavori per l'intervento denominato complesso di San Gregorio Armeno ed ex asilo Filangieri.	5-ago
COMUNE DI CAMPOLATTARO	Svolgimento dei servizi tecnici di direzione dei lavori, misura e contabilità, coordinamento della sicurezza in fase di esecuzione, relativi ai lavori di P.S.R. CAMPANIA 2007/2013 MISURA 322 SVILUPPO E RINNOVAMENTO DEI VILLAGGI RURALI	15-lug
COMUNE DI CASTELFRANCO VENETO	Procedura negoziata per servizi tecnici di architettura e ingegneria.	10-lug
COMUNE DI MEZZOJUSO - MEZZOJUSO - (PA)	Validazione del progetto esecutivo relativo ai lavori di rifacimento e completamento della strada comunale di collegamento tra il centro abitato - via Mons. Perniciano e la SP 55 - via di fuga dal centro abitato.	30-giu



N.B. Tale monitoraggio nasce, su indicazione del CNI, al fine di effettuare un primo screening su tutti i bandi pubblicati aventi ad oggetto l'assegnazione di incarichi per prestazioni di ingegneria. Il monitoraggio si basa sull'analisi della documentazione presente nella Banca dati Infordat che, a volte, può risultare incompleta. Le valutazioni espresse devono, quindi, considerarsi parziali e meramente indicative. L'analisi svolta è finalizzata, in particolare, all'individuazione delle anomalie più frequenti: determinazione errata dell'importo a base d'asta con conseguente errata determinazione della soglia, mancata indicazione del massimo ribasso, richieste illegittime, criteri errati nella valutazione dell'offerta economicamente più vantaggiosa. Per alcuni bandi, inoltre, sempre sulla base della documentazione presente nella Banca dati Infordat, si procede ad una disamina giuridica più dettagliata che mantiene, comunque, una connotazione meramente preliminare.