



CITTÀ DI ISCHIA

Provincia di Napoli

ORIGINALE VERBALE DI DELIBERAZIONE DI COMMISSARIO STRAORDINARIO

Seduta del 11/05/2007

N. 118

OGGETTO: PROJECT FINANCING PER LA REALIZZAZIONE DI UN PARCHEGGIO PLURIPIANO INTERRATO IN VIA ALFREDO DE LUCA - EX JOLLY - PROVVEDIMENTI IN AUTOTUTELA.

IL COMMISSARIO STRAORDINARIO

l'anno duemilasette , addì undici, del mese di maggio, nella Casa Comunale di Ischia, assistito dal Segretario Generale AMODIO GIOVANNI.

RELAZIONE ISTRUTTORIA E PROPOSTA DI DELIBERAZIONE DEL DIRIGENTE

PREMESSO che:

Con delibera di G.M. n.203 del 13.07.2005 il Comune ha manifestato, a seguito di avviso pubblico, la volontà di realizzare un parcheggio pluripiano alla via A. De Luca (ex Jolly).

Le modalità di pubblicazione dell'avviso venivano stabilite nella determina dirigenziale 30.6.2004, n. 749, che modificando quelle (corrette) originariamente previste dalla determina dirigenziale del 16.6.2004, n. 699, disponeva la pubblicazione in modo difforme da quanto previsto dall'art. 37-bis legge 109/94 e dall'art. 80 d.P.R. 554/99. Più in particolare la determina disponeva la pubblicazione dell'avviso in versione integrale solo sulla G.U.C.E., e non anche sulla G.U.R.I., su un non meglio specificato sito *internet*, sul sito informatico del Comune e su quello individuato con D.P.C.M. ai sensi dell'art. 24 L. 340/00 nonché all'Albo Pretorio del Comune. Inoltre si stabiliva di pubblicare l'avviso, per estratto, su un solo quotidiano a diffusione nazionale.

Per di più dalla ricognizione delle pubblicazioni effettuate, a cura del responsabile della 2ª area tecnica emerge che l'avviso è stato pubblicato solo all'Albo Pretorio, peraltro dal 17.6.2004 al 16.8.2004 pur sollecitando la presentazione di proposte entro il 30.6.2004.

Con delibera di G.M. 19.7.2005, n. 203, peraltro previa modifica delle condizioni originarie relative al progetto dell'opera da realizzarsi – non preceduta da nuova pubblicazione- il Comune ha dichiarato di pubblico interesse la proposta presentata dalla A.D. progetti s.r.l., unica pervenuta all'ente.

Il progetto è stato posto a base della licitazione privata bandita ai sensi dell'art. 37-*quater* L. 109/94, il cui bando veniva approvato con determina dirigenziale n. 12 del 9.1.2006. La gara è andata deserta e di tale esito è stato preso atto con determina dirigenziale n.456 del 29.03.2006, demandando al RUP la predisposizione degli atti consequenziali;

Va comunque evidenziato che avverso la delibera n.203 del 19.07.2005 proponevano ricorso al TAR Campania, le Società D'Amore A & M. s.n.c. e G.P.A. s.n.c. di Mazzella Michele e Vuoso Luciano, attualmente gestrici fino al 31.12.2007 del parcheggio di

proprietà comunale oggetto dell'intervento di project financing . Il giudizio risulta ancora pendente presso il TAR Campania.

In data 30.3.2006 n. 8503 il R.U.P. ha invitato l'impresa a presentare la cauzione.

Con successive note del 07.06.2006, dell'11.09.2006 e del 02.01.07 la A.D. Progetti Srl e la I Park Srl all'uopo costituita, hanno sollecitato la sottoscrizione della convenzione all'esito del procedimento.

In data 01.08.2006 si insediava l'Amministrazione commissariale.

In data 26.02.2007 veniva definitivamente acquisito parere dell'avv.convenzionato dell'Ente Gherardo Marone in ordine alla legittimità di varie procedure per la realizzazione di opere con lo strumento del project financing, con particolare riferimento alle modalità di pubblicazione degli avvisi. Dallo stesso parere emergevano significative censure alla legittimità degli atti nell'ambito del procedimento ad evidenza pubblica previsto dalle norme sul project financing.

Con nota in data 13.3.2007 n. 7100, del R.U.P. è stata data comunicazione di avvio del procedimento di annullamento degli atti relativi al *project financing* per la realizzazione del parcheggio pluripiano alla via A. De Luca (ex Jolly).

L'avvio del procedimento è stato motivato dal mancato rispetto delle modalità di pubblicazione dell'avviso pubblico così come previste dall'art. 37-*bis* legge 109/94 e dall'art. 80 d.P.R. 554/99, per la presentazione delle proposte.

In particolare, l'avviso è stato pubblicato solo all'Albo Pretorio, peraltro dal 17.6.2004 al 16.8.2004 pur sollecitando la presentazione di proposte entro il termine del 30.6.2004 (e quindi in sostanza per soli 13 gg. utili) e, principalmente, senza rispettare le altre formalità di pubblicazione previste dall'art. 37-*bis*, comma 2-*bis*, L. 11.2.1994 n. 109 all'epoca vigente e dall'art. 80 del D.P.R. 21.12.1999 n. 554.

Esaminate le osservazioni fatte pervenire dalla società in data 30.03.2007, con acquisizione al prot.gen. n.8997;

Ritenuto che le stesse non sono condivisibili, perché confermano le illegittimità riscontrate nel procedimento in relazione alla regolare diffusione dell'avviso pubblico, che l'ordinamento pone a garanzia della più ampia partecipazione.

Per la realizzazione dell'opera, infatti, è pervenuto il solo progetto della A.D. Progetti s.r.l., in risposta all'avviso pubblicato con le modalità difformi da quelle previste dall'art. 37-*bis*, comma 2-*bis*, L. 11.2.1994 n. 109 all'epoca vigente e dall'art. 80 del D.P.R. 21.12.1999 n. 554.

Tale progetto è poi risultato quello definitivo, perché la gara successivamente indetta ai sensi dell'art. 37-*quater* L. 109/94 è andata deserta.

Il mancato rispetto delle corrette modalità di pubblicazione dell'avviso ha quindi determinato la mancanza delle condizioni di sufficiente divulgazione dello stesso e non ha consentito la più ampia partecipazione alla selezione, che invece costituisce la garanzia per l'amministrazione nella scelta del miglior contraente.

«L'art. 80 d.P.R. 21 dicembre 1999 n. 554 indica una misura minima di forme obbligatorie di pubblicità che l'amministrazione appaltante deve necessariamente porre in essere per realizzare, secondo l'insindacabile apprezzamento del legislatore, principi di trasparenza, buon andamento ed imparzialità dell'azione amministrativa, fissati dall'art. 97 cost., che impongono la massima divulgazione degli avvisi e dei bandi di gara per consentire la più ampia partecipazione dei soggetti interessati, unico strumento per l'individuazione del miglior contraente possibile» (Cons. Stato, Sez. 4^a, 20 dicembre 2002, n. 7255).

Ritenuto che sussistono i motivi per l'annullamento dell'intera procedura, ravvisabili nel rispetto delle corrette modalità di pubblicazione e quindi nel ripristino della legalità violata, e nell'interesse pubblico concreto ed attuale che è *in re ipsa* perché la scelta del miglior contraente è coincidente con l'interesse pubblico alla corretta gestione delle risorse economiche, particolarmente rilevante considerato l'importo dei lavori e dell'opera da

realizzare, specie in relazione alla durata della concessione proposta dall'impresa ed il rilevante valore dell'immobile che il Comune dovrebbe mettere a disposizione per la realizzazione dell'opera.

Considerato che tale interesse pubblico è prevalente rispetto a quello del privato alla realizzazione e gestione dell'opera.

Ritenuto di dover notificare le società Ad progetti srl e I Park srl all'uopo costituita, delle determinazioni dell'amministrazione a seguito dell'avvio del procedimento di autotutela regolarmente notificato.

Ritenuto altresì di disporre la trasmissione della presente deliberazione all'Autorità di Vigilanza sui lavori pubblici ed alla Procura Regionale della Corte dei Conti per la Campania per i profili di competenza.

Tutto ciò premesso, si propone di

deliberare

- annullare, come in effetti annulla la delibera G.M. n.203 del 13.07.2005, avente ad oggetto: ""Project financing per la "Realizzazione di un parcheggio pluripiano interrato in Via Alfredo De Luca – ex Jolly". Approvazione e dichiarazione di pubblico interesse ai sensi dell'art.37 ter della L.109/94 della proposta della Società AD PROGETTI SRL. Approvazione progetto preliminare. Indirizzi al RUP."" , nonché ogni altro atto pregresso connesso e conseguente;
- demandare al Dirigente del Settore Tecnico l'adozione di apposito atto determinativo di annullamento di tutti gli atti e provvedimenti di propria competenza connessi e conseguenti alla suindicata delibera G.M. n.203/2005 o comunque collegati alla richiamata procedura per la realizzazione di un parcheggio pluripiano alla via A. De Luca (ex Jolly) mediante project financing, disponendo per l'effetto che lo stesso non proceda alla sottoscrizione della convenzione con la Società I-Parck Srl all'uopo costituita.
- demandare altresì al Dirigente del Settore Tecnico tutti gli adempimenti conseguenti alla presente deliberazione con particolare riferimento alla rituale e tempestiva notifica alle società A.D. Progetti s.r.l e I Park s.r.l. all'uopo costituita, nonché la trasmissione alla Autorità di Vigilanza sui lavori pubblici ed alla Procura Regionale della Corte dei Conti per la Campania per i profili di rispettiva competenza.
- Di dichiarare il presente atto immediatamente eseguibile sussistendone i presupposti.

IL DIRIGENTE TECNICO
Arch. Francescangelo Possemato

PARERI DI CUI ALL'ART.49 DEL D.L.VO 267/2000

- Si esprime parere favorevole per la regolarità tecnica

IL DIRIGENTE

Arch. Francescangelo Posemato

- Si esprime parere favorevole per la regolarità contabile

IL DIRIGENTE

Dott. Eugenio Piscino

IL COMMISSARIO STRAORDINARIO

VISTA la su estesa relazione istruttoria con relativa proposta di deliberazione del Dirigente del settore competente, concernente l'argomento in oggetto;

RITENUTO poter approvare la suddetta proposta;

VISTI i pareri favorevoli resi ai sensi dell'art.49 del D.L.gs 18.08.2000, n.267;

D E L I B E R A

1. Approvare la proposta di deliberazione avente ad oggetto: : Project financing per la "Realizzazione di un parcheggio pluripiano interrato in Via Alfredo De Luca – ex Jolly" – Provvedimenti in autotutela “.
2. Dichiarare il presente deliberato attesa l'urgenza, immediatamente eseguibile ai sensi dell'art.134, c.4 del D.L.vo 18.8.2000 n. 267

Del che il presente verbale.

**IL COMMISSARIO STRAORDINARIO
SPENA FIAMMA**

**IL SEGRETARIO GENERALE
AMODIO GIOVANNI**

RELAZIONE DI PUBBLICAZIONE

Si attesta che la presente deliberazione viene pubblicata all'Albo Pretorio per quindici giorni consecutivi dal

IL MESSO COMUNALE

**IL SEGRETARIO GENERALE
AMODIO GIOVANNI**

ESECUTIVITA'

La presente deliberazione, trascorsi 10 gg. dalla data di pubblicazione, è divenuta esecutiva il

**IL SEGRETARIO GENERALE
AMODIO GIOVANNI**
