



Autorità Nazionale Anticorruzione

Presidente

DELIBERA N. 136 DEL 15 febbraio 2017

PREC 104/16/S

Oggetto: Ecodelta srl – Procedura aperta per l'affidamento del servizio di carico e trasporto del percolato dell'ex discarica per r.s.u. di voc. valle di Terni, nonché lo smaltimento presso impianti di trattamento autorizzati - Importo a base di gara € 268.000,00 - Criterio di aggiudicazione minor prezzo - S.A. Comune di Terni

Pubblicazione avvisi e bandi di gara – Spese – Oneri a carico dell'aggiudicatario

Con riguardo agli oneri di pubblicazione, il regime transitorio di cui all'art. 216, comma 11, primo per, D.lgs 50/2016, che rinvia al regime di cui al art. 66, comma 7, D.lgs 163/2006, prevede che la pubblicazione debba avvenire – tra l'altro - su almeno due dei principali quotidiani a diffusione nazionale e su almeno due a maggiore diffusione locale nel luogo ove si eseguono i contratti;

le spese per la pubblicazione sulla Gazzetta ufficiale degli avvisi e dei bandi di gara sono rimborsate alla stazione appaltante dall'aggiudicatario entro il termine di sessanta giorni dall'aggiudicazione;

a partire dal 1 gennaio 2017, le stazioni appaltanti sono tenute alla pubblicazione sui quotidiani, fermo restando che gli operatori economici aggiudicatari sono tenuti al rimborso delle spese sostenute per la pubblicazione degli avvisi e dei bandi di gara entro il termine di 60 giorni dall'aggiudicazione ai sensi del D.M. Ministero Infrastrutture di cui all'art. 73, comma 4, D.lgs 50/2016 (art. 3 e art. 5).

Art. 9, comma 4, D.l. 30/12/2016 n. 244

Art. 73, comma 4, D. Lgs. 18/4/2016 n. 50

Art. 216, comma 11, D. Lgs. 18/4/2016 n. 50

Art. 66, comma 7, D.lgs 12 aprile 2016, n. 163

Art. 34, comma 35, D.L. 18/10/2012, n. 179



Autorità Nazionale Anticorruzione

Presidente

D.M. Ministero delle Infrastrutture e dei Trasporti, recante “Definizioni degli indirizzi generali di pubblicazione degli avvisi e dei bandi di gara, di cui agli artt. 70, 71 e 98 del Decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50

Il Consiglio

VISTA l’istanza di parere prot. n. 0165954 del 10/11/2016 presentata da Ecodelta S.r.l. relativamente alla procedura aperta per l’affidamento del servizio di carico e trasporto del percolato dell'ex discarica per r.s.u. di voc. valle di Terni, nonché lo smaltimento presso impianti di trattamento autorizzati;

VISTO l’avvio dell’istruttoria prot. 1352 del 09/01/2017, con il quale è stato comunicato alle parti l’avvio del procedimento e concessi termini per memorie;

VISTI gli atti e documenti pervenuti dalle parti interessate e, in particolare, da parte del soggetto istante, il quale - con nota prot. n. 0165954 del 10/11/2016 ha allegato – tra l’altro – bando, disciplinare di gara, contratto e corrispondenza intercorsa tra le parti;

VISTA l’istanza, con la quale Ecodelta domanda, con un primo quesito, se “*in considerazione dell’assoluta assenza di previsione delle spese di pubblicazione del bando e del relativo esito di gara, tanto nei documenti di gara (bando e disciplinare) quanto nel contratto, nonché della tardiva comunicazione della richiesta di rimborso sopraggiunta solo dopo l’apposizione delle firme digitali sul contratto, si richiede se l’interpretazione corretta della normativa di riferimento (art. 216 comma 11, richiamato dall’art. 73 comma 4 del D. Lgs. 50/2016...che proroga la rimborsabilità di tali spese al 01/01/2017), sia nel senso di considerare illegittima la richiesta della stazione appaltante*”;

VISTA l’istanza, con la quale Ecodelta domanda, con un secondo quesito, se “*in riferimento invece all’entità della richiesta - di Euro 8.795,32 su un valore contrattuale totale aggiudicato di Euro 221.582,89 - si richiede l’autorevolissimo parere dell’Autorità adita circa la congruità di tale importo, la cui ragionevolezza, a parere della scrivente istante, appare assolutamente mancare; ciò anche con riferimento a quanto previsto dalla normativa che dispone la pubblicazione “...per estratto...” specificando che “...la pubblicazione di informazioni ulteriori a quanto stabilito dall’ALL. IX A avviene esclusivamente in via telematica senza oneri finanziari a carico delle stazioni appaltanti*” (art. 66, comma 7, D.Lgs. 163/06)”;

CONSIDERATO che non sono pervenute osservazioni della Stazione appaltante nei termini di Regolamento, così come richiesto nella comunicazione di avvio del procedimento, e che tuttavia sono stati depositati dalle parti gli atti di gara, idonei alla ricostruzione del procedimento;

CONSIDERATO, altresì, che il Bando è stato pubblicato in data 22/04/2016, successivamente all’entrata in vigore del D. lgs 18 aprile 2016, n. 50;



Autorità Nazionale Anticorruzione

Presidente

CONSIDERATO che l'art. 73, comma 4, D.lgs 50/2016, con riguardo agli oneri di pubblicazione degli atti di gara, detta un regime ordinario e un regime transitorio, previsto all'art. 216, comma 11, del D.lgs 50/2016, che prevede l'ultrattività temporanea del regime di cui all'art. 66, comma 7, del D.lgs 163/2006;

VISTO l'art. 66, comma 7, D.lgs 163/2006, applicabile *ratione temporis* al caso di specie, ove si afferma l'obbligo di pubblicazione sui quotidiani nazionali, da applicarsi in via transitoria;

VISTO, altresì, che nel regime di cui all'art. 66, comma 7, rientra l'applicazione del D.L. 18/10/2012, n. 179, il quale all'art. 34, comma 35 - integrando pertanto nel suddetto regime il meccanismo di rimborso delle spese - dispone che "(...) le spese per la pubblicazione di cui al secondo periodo del comma 7 dell'articolo 66 (...) sono rimborsate alla stazione appaltante dall'aggiudicatario entro il termine di sessanta giorni dall'aggiudicazione";

CONSIDERATE pertanto le ulteriori modifiche e proroghe dei termini per la pubblicazione del decreto del Ministero per le infrastrutture intervenute in virtù del D.l. 30/12/2016 n. 244;

CONSIDERATO, altresì, che siffatto assetto del periodo transitorio (pubblicazione in GURI *et cetera*, nonché pubblicazione su quotidiani nazionali, con rimborso delle spese alla stazione appaltante da parte dell'aggiudicatario) appare stabilizzato con il previsto D.M. Ministero delle Infrastrutture e dei Trasporti, recante "*Definizioni degli indirizzi generali di pubblicazione degli avvisi e dei bandi di gara, di cui agli artt. 70, 71 e 98 del Decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50*", ove si dispone la pubblicazione sui quotidiani a partire dal 1 gennaio 2017 (art. 3), nonché il rimborso da parte dell'aggiudicatario delle spese sostenute per la pubblicazione degli avvisi e dei bandi di gara entro il termine di 60 giorni dall'aggiudicazione (art. 5);

RITENUTO che sia inammissibile la richiesta dell'istante-aggiudicatario circa la congruità delle spese di pubblicazione documentate dalla stazione appaltante per le pubblicazioni da rimborsare;

RILEVATO che sulla questione l'Autorità può pronunciarsi, ai sensi dell'art. 10 del Regolamento per il rilascio dei pareri di precontenzioso di cui all'art. 211 del d.lgs 18 aprile 2016, n. 50;

Il Consiglio

Nell'adunanza del _____;

ritiene che:

con riguardo agli oneri di pubblicazione, il regime transitorio di cui all'art. 216, comma 11, primo per, D.lgs 50/2016, che rinvia al regime di cui all'art. 66, comma 7, D.lgs 163/2006, prevede che la pubblicazione debba avvenire – tra l'altro - su almeno due dei principali quotidiani a diffusione nazionale e su almeno due a maggiore diffusione locale nel luogo ove si eseguono i contratti;



Autorità Nazionale Anticorruzione

Presidente

le spese per la pubblicazione sulla Gazzetta ufficiale degli avvisi e dei bandi di gara sono rimborsate alla stazione appaltante dall'aggiudicatario entro il termine di sessanta giorni dall'aggiudicazione;

a partire dal 1 gennaio 2017, le stazioni appaltanti sono tenute alla pubblicazione sui quotidiani, fermo restando che gli operatori economici aggiudicatari sono tenuti al rimborso delle spese sostenute per la pubblicazione degli avvisi e dei bandi di gara entro il termine di 60 giorni dall'aggiudicazione ai sensi del D.M. Ministero Infrastrutture di cui all'art. 73, comma 4, D.lgs 50/2016 (art. 3 e art. 5).

Raffaele Cantone

Depositato presso la Segreteria del Consiglio in data 21 febbraio 2017

Il Segretario Maria Esposito