



Comune di Foggia

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

Procedura numero: **726**

Numero del Registro settoriale delle determinazioni: **45** del 31 M03 2025

Numero del Registro generale delle determinazioni: **569**

Oggetto: PNRR - M5C2I2.1 RIGENERAZIONE URBANA, FINANZIATO DALL'UNIONE EUROPEA - NEXT GENERATION EU (DPCM 21 GENNAIO 2021 E DEL SUCCESSIVO DECRETO DEL MINISTERO DELL'INTERNO DEL 2 APRILE 2021 - LAVORI DI RISTRUTTURAZIONE ED AMMODERNAMENTO STADIO COMUNALE PINO ZACCHERIA CUP: B78I21001000001 CIG: 9571327CE5. Appalto integrato: presa d'atto della risoluzione contrattuale contratto rep. n. 11066 del 07/07/2023 con l'O.E. Società Smacos s.r.l. P.IVA: 057612720720

Servizio - AREA 9 - OPERE PUBBLICHE PNRR

Ufficio: *OPERE PUBBLICHE PNRR*

Responsabile del Procedimento: ***Geom. Carmelo Fredella***

Estensore: ***Ing. Licari Irene***



**Finanziato
dall'Unione Europea**
NextGenerationEU

IL DIRIGENTE

Visto il Decreto Sindacale n. 20 del 28/06/2024 e il successivo Decreto Sindacale n. 02 del 15/01/2025 che assegna la Dirigenza dell'Area 9 - OO.PP. PNRR all'ing. Irene Licari;

Vista la D.G.C. n. 119 del 18/07/2024 che assegna la competenza dell'intervento in oggetto all'Area 9 OO.PP. PNRR che conferma quale RUP il Geom. Carmelo Fredella;

Premesso che:

- con D.G.C. n. 6 del 03/06/2021 veniva approvato il progetto definitivo denominato: Lavori di ristrutturazione e ammodernamento dello Stadio comunale Pino Zaccheria (CUP: B78I21001000001) e della candidatura al Decreto del Presidente del Consiglio dei Ministri 21 gennaio 2021 Assegnazione ai comuni di contributi per investimenti in progetti di rigenerazione urbana, volti alla riduzione di fenomeni di marginalizzazione e degrado sociale;
- con D.D. n. 524 del 28/04/2022 veniva individuato quale RUP il Geom. Carmelo Fredella e costituito il gruppo di lavoro;
- con D.D. n. 2135 del 03/11/2022, come rettificata dalla D.D. 2955 del 28/12/2022 si affidavano i servizi tecnici di ingegneria e architettura in fase di progettazione e in fase di esecuzione all'ing. Angelo Marra, con studio in Foggia alla via G. Imperiale n° 22 - C.F. MMRNGL57H19D643O - P.IVA. 01824760712 per la redazione del progetto definitivo all'aggiornamento prezzi infra-annuale (Luglio 2022) del prezzario Regionale, di direzione lavori misure e contabilità e Coordinamento della sicurezza in fase di progettazione ed in fase di esecuzione dei lavori di ristrutturazione ed ammodernamento dello stadio Comunale "Pino Zaccheria" per la somma netta a seguito del ribasso di € 131.562,18 oltre oneri previdenziali pari ad € 5.262,44 (4% su onorario art. 4 D.Lgs 295/1996) ed € 5.472,94 (4% Inarcassa su onorario e art. 4 D.Lgs 295/1996) oltre ad iva pari ad € 31.305,24 per un totale complessivo di € 173.601,82 - CIG 9464710DC3;
- in data 16/12/2022 l'Ing. Marra Angelo ha trasmesso il Progetto Definitivo rimodulato dei lavori di ristrutturazione ed ammodernamento dello Stadio Comunale "Pino Zaccheria" con il suddetto QTE;
- in data 16/12/2022 con nota prot. n° 126815 la ASL FG Dipartimento di Prevenzione ha espresso, per quanto di sua competenza, parere favorevole;
- in data 22/12/2022 con nota prot. n° 17537-PI il Comando Provinciale dei Vigili del Fuoco di Foggia ha trasmesso il parere positivo sul Progetto Definitivo rimodulato;
- in data 08/03/2023 con nota prot. n° 70 AM/CC - POS. N. 0221/2022 il C.O.N.I. Nazionale trasmetteva il parere favorevole N. 40/2023 sul Progetto Definitivo;
- con Determina Dirigenziale n° 2863 del 22/12/2022 si affidava alla società S.T.P. L.B. Ingegneria S.R.L., con sede in Lucera (FG) in via Porta Foggia n° 70 - P. IVA 04303190716, il servizio tecnico di verifica del progetto definitivo ai sensi dell'art. 26 del D.Lgs n 50/2016 CIG 9563551BF0 - CUP B78I21001000001, per la somma di € 22.779,65 oltre ad € 911,00 per oneri previdenziali pari al 4% ed iva di legge pari ad € 5.211,98 per un totale complessivo di € 28.902,82 IVA compresa;
- in data 27/12/2022 la predetta società S.T.P. L.B. Ingegneria S.R.L. trasmetteva il Verbale di Verifica del Progetto Definitivo rimodulato inerente ai lavori di ristrutturazione ed ammodernamento Stadio Comunale "Pino Zaccheria" di cui all'art. 26 del D.Lgs. n° 50/2016;
- con D.D. n. 2954 del 28/12/2022 si approvava il progetto definitivo dell'intervento di cui trattasi, CUP: B78I21001000001, per un importo complessivo di € 2.750.000,00 di cui € 2.182.202,42 per somme a base di gara e € 567.797,58 per somme a disposizione dell'amministrazione e si determinava a contrarre, avviando le procedure di selezione del contraente per l'affidamento congiunto della progettazione esecutiva, del coordinamento della sicurezza in fase di progettazione e dell'esecuzione dei lavori, dell'intervento "PNRR - MISSIONE 5 COMPONENTE 2 INVESTIMENTO/SUBINVESTIMENTO 2.1

RIGENERAZIONE URBANA, finanziato dall'Unione Europea - Next Generation EU (DPCM 21 gennaio 2021 e del successivo Decreto del Ministero dell'Interno del 2 aprile 2021 - Lavori di ristrutturazione ed ammodernamento Stadio Comunale Pino Zaccheria" mediante procedura aperta ai sensi dell'art. 60 del D.Lgs. n. 50/2016, con il criterio di aggiudicazione sulla base dell'offerta economicamente più vantaggiosa, ai sensi dell'art. 95 comma 2 del medesimo decreto, e di approvare lo schema del Bando di gara e del relativo Disciplinare ed il Capitolato speciale d'appalto dell'intervento, per i seguenti importi a base di gara:

- per servizi di ingegneria per la progettazione esecutiva e il coordinamento della sicurezza in fase di progettazione esecutiva, soggetti a ribasso d'asta, € 84.703,06
- per esecuzione lavori, soggetti al ribasso d'asta, € 2.054.711,08
- per oneri della sicurezza non soggetti al ribasso d'asta, € 42.788,28;

per complessivi servizi di ingegneria pari ad € 84.703,06 oltre Cassa professionale (4%) per € 3.388,12 e IVA (22%) per € 19.380,06 pari complessivamente ad € 107.471,24 Cassa e IVA inclusa e per complessivi corrispettivi per esecuzione lavori e oneri della sicurezza pari ad € 2.097.499,36 oltre IVA 10% pari ad € 209.749,94 pari complessivamente ad € 2.307.249,30 IVA inclusa. Valore complessivo dell'appalto pari ad € 2.182.202,42 oltre € 3.388,12 per Cassa professionale e € 229.130,00 per IVA, per complessivi € 2.414.720,54 Cassa e IVA compresa.

- la procedura di gara è stata gestita, ai sensi dell'articolo 58 del D.Lgs. n° 50/2016 e ss.mm.ii., mediante apposito sistema informatico (di seguito, "Piattaforma Telematica") accessibile attraverso il portale all'indirizzo <https://comunefoggia.traspare.com/>;
- il bando di gara è stato pubblicato sul profilo del committente, sulla Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana, sulla Gazzetta Ufficiale Unione Europea, sul sito istituzionale del Ministero delle Infrastrutture e della Mobilità Sostenibili, su due quotidiani locali e su due quotidiani nazionali e mediante affissione all'Albo Pretorio del Comune di Foggia dal giorno 30 Dicembre 2022 al giorno 14 Gennaio 2023, stabilendo la seduta pubblica per l'apertura delle offerte per il giorno 2 Febbraio 2023, alle ore 10:00;
- con Determina Dirigenziale n° 5 del 16/01/2023, a seguito di rotazione ordinaria coerentemente ed in applicazione degli obiettivi del PDO e del PTPCT propri dell'Amministrazione Comunale e come introdotto dall'art. 1, comma 5, lett. b) della Legge 190/2012, il geom. Fredella Carmelo è stato sostituito dal Geom. Fatibene Rocco quale RUP dei lavori di ristrutturazione e ammodernamento dello Stadio Comunale "Pino Zaccheria" di cui al Decreto del Presidente del Consiglio dei Ministri, di concerto con il Ministro dell'Economia e delle Finanze, con il Ministro dell'Interno e con il Ministro delle Infrastrutture e dei Trasporti 21 gennaio 2021 - Gazzetta Ufficiale 6 marzo 2021 n° 56;
- con Atto di liquidazione n. 747 del 28/02/2023 si liquidava alla società S.T.P. L.B. Ingegneria S.R.L., con sede in Lucera (FG) in via Porta Foggia n° 70 - P. IVA 04303190716, il corrispettivo per il servizio tecnico di verifica del progetto definitivo ai sensi dell'art. 26 del D.Lgs n 50/2016 CIG 9563551BF0 - CUP B78I21001000001 per la somma di € 22.779,65 oltre ad € 911,00 per oneri previdenziali pari al 4% ed iva di legge pari ad € 5.211,98 per un totale complessivo di € 28.902,82 Iva inclusa;
- con D.D. n. 1102 del 17/04/2023 è stato aggiudicato, a seguito dello svolgimento della procedura ai sensi dell'art. 60 del D.Lgs. 50/2016 con il criterio di aggiudicazione sulla base dell'offerta economicamente più vantaggiosa, l'appalto congiunto di Progettazione Esecutiva, di Coordinamento della Sicurezza in fase di Progettazione Esecutiva e dei lavori relativi all'intervento di "ristrutturazione e ammodernamento dello Stadio Comunale "P. Zaccheria"" alla società SMACOS SRL, con sede in Bari alla via N. Piccinni n° 10 - P. IVA 057612720720, per la somma netta di € 2.032.443,43 oltre iva come per legge, pari ad un ribasso del 5% sull'importo a base d'asta, oltre ad € 42.788,28 per oneri per l'attuazione dei piani di sicurezza non soggetti a ribasso, CIG: 9571327CE5, così suddivisi:

- per servizi di ingegneria per la progettazione esecutiva e il coordinamento della sicurezza in fase di progettazione esecutiva, al netto del ribasso, € 80.467,91
- per esecuzione lavori, al netto del ribasso d'asta, € 1.951.975,53
- per oneri della sicurezza non soggetti al ribasso d'asta, € 42.788,28;

per complessivi servizi di ingegneria pari ad € 80.467,91 oltre Cassa professionale (4%) per € 3.218,72 e IVA (22%) per € 18.411,06 pari complessivamente ad € 102.097,68 Cassa e IVA inclusa e per complessivi corrispettivi per esecuzione lavori e oneri della sicurezza pari ad € 1.994.763,81 oltre IVA 10% pari ad € 199.476,38 pari complessivamente ad € 2.194.240,19 IVA inclusa. Valore complessivo del contratto pari ad € 2.075.231,72 oltre € 3.218,72 per Cassa professionale e € 217.887,44 per IVA, per complessivi € 2.296.337,88 Cassa e IVA compresa.

- con Atto di liquidazione n. 60 del 10/05/2023 si liquidava al professionista ing. Angelo Marra, con studio in Foggia alla via G. Imperiale n° 22 - C.F. MMRNGL57H19D643O - P.IVA. 01824760712 a titolo di primo acconto relativo al servizio professionale CIG 9464710DC3, l'importo di € 65.000,00 per competenze, oltre ad € 2.600,00 per oneri previdenziali (INPS) ed € 2.704,00 per oneri previdenziali Inarcassa, oltre IVA 22% pari ad € 15.466,88, per un totale complessivo di € 85.770,88;

- in data 03/11/2023, prima della scadenza del 6 novembre, la società SMACOS provvedeva alla trasmissione del Progetto Esecutivo, a firma dell'Ing. Profeta Pierino della società Archithesis Soc. Coop. incaricata dalla società SMACOS SRL, con sede in Bari alla via N. Piccinni n° 10 - P. IVA 057612720720 aggiudicatrice delle opere;
- con Determina Dirigenziale n° 2875 del 29 dicembre 2023 è stato incaricato l'Ing. Massimo Colabella con sede in Viale Europa 70/A 71122 – Foggia, per l'attività di verifica del Progetto Esecutivo inerente ai lavori di “ristrutturazione ed ammodernamento dello Stadio Comunale “Pino Zaccheria””, ai sensi dell'art. 26 del D.Lgs. n° 36/2023, per la somma al netto del ribasso di € 8.495,00 oltre cassa professionale (4%) 339,80 e IVA (22%) 1.943,66 per un totale complessivo compreso IVA di € 10.778,46 - CUP B78I21001000001 - CIG Z273DCB7A8;
- con Determina Dirigenziale n° 106 del 25/01/2024 il geom. Fredella Carmelo è stato nominato RUP in sostituzione del geom. Fatibene Rocco, tra l'altro, dell'intervento “PNRR M5C2I2.1 Rigenerazione Urbana, finanziato dall'Unione Europea – Next Generation EU (DPCM 21 gennaio 2021 e del successivo Decreto del Ministero dell'Interno del 2 aprile 2021) – Lavori di ristrutturazione ed ammodernamento Stadio Comunale “Pino Zaccheria” di Foggia”;
- in data 10/04/2024 a mezzo pec il verificatore Ing. Colabella Massimo ha inviato il rapporto di Verifica del progetto esecutivo a firma dell'Ing. Pierino Profeta della società Archithesis Soc. Coop. incaricata dalla società SMACOS SRL, con sede in Bari alla via N. Piccinni n° 10 - P. IVA 057612720720 aggiudicatrice delle opere;
- in pari data il RUP ha comunicato all'Ing. Pierino Profeta la Verifica del progetto esecutivo;
- in data 13/06/2024 la Verifica sul progetto esecutivo è stata firmata dal RUP e dall'Ing. Pierino Profeta;
- in data 13/06/2024 il RUP ha effettuato la Validazione del progetto esecutivo con l'Ing. Pierino Profeta;
- con D.D. n. 925 del 18/06/2024 è stato approvato il progetto esecutivo dell'intervento di cui trattasi a firma dell'ing. Pierino Profeta della società Archithesis Soc. Coop. incaricata dalla società SMACOS SRL, con sede in Bari alla via N. Piccinni n° 10 - P. IVA 057612720720 aggiudicatrice delle opere, e rimodulato il QTE dell'intervento;
- in data 27/06/2024 la Commissione Provinciale di Vigilanza sui Locali di Pubblico Spettacolo, presso la Prefettura di Foggia, ha espresso parere positivo in merito al progetto esecutivo concernente i lavori PNRR di ristrutturazione ed ammodernamento dello stadio comunale P. Zaccheria di Foggia;
- con Atto di liquidazione del 12/12/2024 n. 2622 si liquidavano i corrispettivi servizi di ingegneria ed architettura di progettazione esecutiva e coordinamento della sicurezza in fase di progettazione esecutiva a favore della società aggiudicataria Smacos s.r.l., con sede in Bari alla via N. Piccinni n° 10 - P. IVA 057612720720, di cui alla fattura elettronica n. 18 del 06/08/2024 acquisita agli atti in data 06/09/2024 avente prot. n° 108854, per complessivi servizi di ingegneria pari ad € 80.467,91 oltre Cassa professionale (4%) per € 3.218,72, per un totale di € 83.686,63 e IVA (22%) pari a € 18.411,06 pari complessivamente ad € 102.097,68 IVA inclusa;
- con nota prot. n. 53996 del 27/03/2025 la società aggiudicataria Smacos s.r.l., trasmetteva quietanza di pagamento e liberatoria a saldo per i servizi prestati, relativi al CIG 9571327CE5, in adempimento agli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari, rilasciata dalla società Archithesis Soc. Coop. indicata dall'appaltatore per l'esecuzione dei servizi di ingegneria e architettura;
- con Atto di liquidazione del 18/12/2024, n. 2689 venivano liquidate le competenze per il servizio di verifica della progettazione esecutiva CIG Z273DCB7A8 all'ing. Massimo Colabella, giusta fattura n. FA4 del 02/10/2024 acquisita agli atti in data 03/10/2024 con prot. n° 124359 di € 8.168,27 oltre oneri previdenziali (CNPAIA 4%) pari ad € 339,80 ed INPS 4% pari ad € 326,73 oltre iva di legge pari ad € 1.943,66 per un totale complessivo di € 10.778,46;
- in data 23/09/2024 il D.L. Ing. Angelo Marra consegnava, giusto verbale di consegna parziale dei lavori, ai sensi dell'art. 5 comma 9 del D.M. n. 49/2018 e dell'art. 2.12 del Capitolato Speciale d'Appalto, per la sola FASE I corrispondente alla Curva Nord – settore Ospiti, acquisito al prot. n. 117929 del 23/09/2024, l'area di cantiere delimitata alla FASE I alla società Smacos, sottoscritto con riserva dalla società Smacos s.r.l.;
- i lavori iniziavano concretamente in data 16/12/2024, come attestato dal DL in data 13/01/2025 giusta nota prot. n. 6172;
- con nota prot. 35722 del 28/02/2025, tra l'altro, si prendeva atto della decadenza delle riserve apposte dalla Ditta Aggiudicataria Smacos s.r.l. nel Verbale di consegna parziale dei lavori del 23/09/2024, per non interesse della Ditta a proseguire nelle domande;
- con D.D. n. 421 del 06/03/2025 veniva riconosciuta l'anticipazione contrattuale alla Ditta Aggiudicataria Smacos s.r.l. P.IVA 057612720720, come notificato alla Ditta con nota prot. n. 40425 del 07/03/2025;

Premesso, ulteriormente, che:

- con nota prot. 42050 del 11/03/2025 avente ad oggetto “Sospensione immediata dei lavori 1° fase Stadio Zaccheria – dispersione elettriche e tronco idrico non segnalato dalla S.A.” la società Smacos s.r.l. comunicava:
“[...] a seguito delle predette operazioni si è riscontrata la presenza di elettricità (non staccata) e di un tronco idrico disperdente acqua potabile. La predetta situazione ha comportato il corto circuito degli impianti in zona e compromesso la sicurezza dei lavoratori in cantiere. [...] di quanto accaduto e dei danni fisici subiti dall'operatore in fase di esecuzione”;
- con nota prot. 42055 del 11/03/2025 il RUP riscontrava la precedente nota;
- in data 11/03/2025 il Direttore dei Lavori disponeva la “Sospensione dei Lavori n. 1” con il “divieto assoluto per qualsiasi tipo di lavorazione in capo alla Smacos sul piazzale esterno alla Curva Nord Ospiti (ex spazio pineta)”, acquisita al protocollo giusta nota prot. n. 42310 del 11/03/2025;
- con nota prot. 45468 del 16/03/2025 la società Smacos s.r.l. riscontrava la nota del RUP del 11/03/2025 precisando che:
“[...] l'individuazione e la segnalazione delle interferenze è a carico della S.A. che, per tempo, avrebbe dovuto acquisire, dai vari gestori e/o Enti, il tracciato preciso dei sottoservizi e procedere alla disattivazione delle interferenze o erogazioni (acqua, gas, e.e., impianti di illuminazione pubblica), presenti all'interno dell'area.”
- in data 17/03/2025 il Direttore dei Lavori disponeva la “Ripresa dei Lavori n. 1” di tutti i lavori a farsi di cui alla Fase 1 in ogni ambito del cantiere, acquisita al protocollo giusta nota prot. 45524 del 17/03/2025;
- con nota prot. 46051 del 18/03/2025 avente ad oggetto “Precisazioni all'atto della sospensione dei lavori n. 1”, la società Smacos s.r.l. chiedeva al DL e CSE, prima della ripresa delle lavorazioni di cui alla prima fase:
*“[...] 1. La disattivazione dell'energia elettrica nei cavi posti nel cavidotto posizionato nella impronta di sedime della fondazione della recinzione a farsi;
2. nuovi tracciati relativi al posizionamento dei sottoservizi (AQP, Enel, GAS, ecc) da indicare nella planimetria da parte di codesto DL e CSE;
3. Impianto di videosorveglianza da smantellare unitamente ai tornelli se è disattivato.”*
- con disposizione del RUP del 18/03/2025, prot. n. 46886, la Stazione Appaltante sospendeva i lavori ai sensi dell'art. 107 comma 2 del D.Lgs. n. 50/2016;
- con nota prot. 48361 del 20/03/2025 la Società Smacos s.r.l. avanzava richiesta di consegna delle 2°, 3°, e 4° fase di esecuzione dei lavori;
- con nota prot. 49774 del 21/03/2025 il DL riscontrava la nota prot. 46051 del 18/03/2025 della Smacos s.r.l. richiamando, tra l'altro, le disposizioni dell'art. 5 del CSA;
- con nota prot. 51993 del 25/03/2025 avente ad oggetto “Riscontro nota del DL e CSE” prot. 49774 del 21/03/2025 rappresentava:
“[...] la indicazione delle interferenze è un onere a carico del soggetto aggiudicatore e, non avendo trovato riscontro nel progetto definitivo, ha proceduto a dettagliare le opere e gli interventi previsti nel progetto definitivo”;
- con nota prot. 52393 del 25/03/2025 la Società Smacos s.r.l. trasmetteva il “Verbale di sospensione dei lavori del RUP, trasmesso in data 18/03/2025, sottoscritto dalla scrivente con riserva ed esplicitazione su foglio separato”, esplicitava:
“[...] Posto quanto sopra, in ordine alla mancanza in radice dell'inadempimento contestato (relativo alla mancata valutazione dei rischi e di misure preventive e protettive di linee elettriche in sotterraneo che né nel progetto definitivo posto a base di gara né nel progetto esecutivo sono state individuate quando invece l'incidente, peraltro senza conseguenze, contestato ha riguardato un manufatto fuori terra per quale era stato individuato dal PSC il rischio di elettrocuzione, la sospensione dei lavori deve ritenersi illegittima e produttiva di danni che verranno quantificati alla ripresa dei lavori”.
- con nota prot. 52558 del 25/03/2025 l'Amministrazione chiedeva alle ditte esecutrici (aggiudicataria e subaggiudicataria):
“con riferimento alla nota pec del 11/03/2025 trasmessa dalla Società Smacos s.r.l. (prot. 42050) e ai citati «danni fisici subiti dall'operatore in fase di esecuzione» si chiede alle Imprese Esecutrici la trasmissione di copia della denuncia effettuata dal Datore di Lavoro all'INAIL entro i prescritti termini temporali”;
- con nota prot. 53996 del 27/03/2025 la Società Smacos s.r.l. dichiarava che *“l'incidente occorso lo scorso 11 marzo non ha avuto alcuna conseguenza sui lavoratori impegnati nell'esecuzione delle opere, [...]. Di conseguenza non è stata effettuata alcuna denuncia all'INAIL”.*

Considerato che:

- con nota prot. 46332 del 18/03/2025 avente ad oggetto “Comunicazioni inadempimenti presupposti a risoluzione contrattuale contratto rep. n. 11066 del 07/07/2023”, i cui contenuti sono richiamati “per

relationem”, si accertavano verso la Società Aggiudicataria Smacos s.r.l. gli inadempimenti e si comunicava alla Società Smacos s.r.l. che:

“questa Stazione Appaltante intende avvalersi della facoltà di risolvere il contratto, come previsto dall’art. 2.7 del Capitolato Speciale d’Appalto approvato con D.D. n. 2954 del 28 dicembre 2022, quale causa risolutiva espressa ex art. 1456, comma 2, c.c.”;

- con detta nota, si assegnavano alla Società Smacos s.r.l. giorni tre naturali e consecutivi decorrenti dalla data di avvenuta consegna e cessanti a tutto il 21/03/2025, per la presentazione di osservazioni in merito agli inadempimenti accertati;
- con nota prot. 48427 del 20/03/2025 la società Smacos s.r.l. riscontrava la predetta nota e trasmetteva in allegato file firmato digitalmente dall’ing. Pierino Profeta costituente “Piano di Sicurezza e Coordinamento aggiornato con la valutazione del rischio di interferenza delle lavorazioni con condutture sotterranee”;

Visti:

- l’art. 1 comma 1 bis della L. n. 241/1990: *“La pubblica amministrazione, nell’adozione di atti di natura non autoritativa, agisce secondo le norme di diritto privato salvo che la legge disponga diversamente.”;*
- l’art. 1456 del Codice Civile che sancisce: *“I contraenti possono convenire espressamente che il contratto si risolva nel caso che una determinata obbligazione non sia adempiuta secondo le modalità stabilite. In questo caso, la risoluzione si verifica di diritto quando la parte interessata dichiara all’altra che intende valersi della clausola risolutiva.”;*
- l’art. 2.7 rubricato “Risoluzione del contratto”, del Capitolato Speciale d’Appalto approvato con D.D. n. 2954 del 28/12/2022, che prevede:

“Ulteriori motivazioni per le quali la Stazione Appaltante ha facoltà di risolvere il contratto con l’esecutore, sono:

- a) L’inadempimento accertato alle norme di legge sulla prevenzione degli infortuni, sicurezza sul lavoro;*

la stazione appaltante [...] dichiara senza indugio, in deroga alla procedura di cui all’articolo 108, commi 3 e 4, del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, la risoluzione del contratto, che opera di diritto”.

Richiamata la Sentenza della Cassazione Civile, sez. I, del 27/10/2016, n. 21740 che statuisce:

- *“la questione attiene al fatto se, in tema di appalto d’opera pubblica, ai fini dell’applicabilità di una clausola risolutiva espressa debba necessariamente venire in rilievo la disciplina procedimentale di cui (n.d.r.: all’art. 108 del Codice dei Contratti D.Lgs. n. 50/2016)”;*
 - *“ma tale disciplina (n.d.r.: l’art. 108 del Codice dei Contratti D.Lgs. n. 50/2016) non esclude che il contratto di appalto possa essere munito di una clausola risolutiva espressa e, quindi, soggetto ai rimedi privatistici di diritto comune”;*
 - *“Questa possibilità, che cioè l’appalto di opera pubblica possa contenere una clausola risolutiva espressa, razionalmente innegabile, esclude che la risoluzione del contratto debba avvenire esclusivamente in base a deliberazione della stazione appaltante resa a conclusione del meccanismo procedimentale evocato dal (n.d.r.: Codice dei Contratti). Il quale semmai intende rafforzare la posizione dell’amministrazione rispetto alle comuni previsioni negoziali, consentendo che l’atto rescissorio sia rivestito (anche) della forma dell’atto amministrativo.”;*
 - *“L’Atto col quale la parte si avvale della clausola risolutiva espressa ha natura negoziale e funzione di autotutela, ed è a disposizione del contraente nel cui interesse la clausola è posta. L’operatività della clausola non richiede altro che la constatazione dell’inadempimento così come in essa dedotto, essendo state le parti a collegare la risoluzione a quel determinato inadempimento. Per cui, ove si constati che l’inadempimento è proprio quello considerato nella clausola, è vano discettare di corrispondenza a buona fede del comportamento del creditore che intenda avvalersi di essa”.*
- **Ritenuto** opportuno, in ossequio ai criteri di pubblicità e di trasparenza, col presente provvedimento, dare atto:
 - della dichiarazione di utilizzo della clausola risolutiva espressa, relativa al Contratto rep. n. 11066 del 07/07/2023 con la Società Smacos s.r.l. P.IVA: 057612720720 – CIG: 9571327CE5, ai sensi dell’art. 1456, comma 2, c.c.. resa dal Comune di Foggia con prot. 54387 del 27/03/2025;
 - dell’avvenuta consegna in data 27/03/2025, del messaggio pec di trasmissione della dichiarazione di utilizzo della clausola risolutiva espressa alla società Smacos s.r.l.;

- che la risoluzione del contratto è intercorsa ai sensi dell'art. 2.7 rubricato "Risoluzione del contratto", del Capitolato Speciale d'Appalto approvato con D.D. n. 2954 del 28/12/2022, "la stazione appaltante [...] dichiara senza indugio, in deroga alla procedura di cui all'articolo 108, commi 3 e 4, del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, la risoluzione del contratto, che opera di diritto";
- **Preso atto** che con nota prot. n. 48427 del 20/03/2025 avente ad oggetto: "Riscontro nota Protocollo AOO.C_D643.18/03/2025.0046332: Comunicazioni inadempimenti presupposti a risoluzione contrattuale contratto rep. n. 11066 del 07/07/2023 Società Smacos s.r.l. del Dirig. Area 9 – RUP" la società Smacos s.r.l. con comportamenti fattuali ha corretto il PSC originario, trasmettendo in allegato alla nota, file firmato digitalmente dall'ing. Pierino Profeta costituente "Piano di Sicurezza e Coordinamento aggiornato con la valutazione del rischio di interferenza delle lavorazioni con condutture sotterranee", confermando di fatto la presenza del precedente inadempimento alle norme di legge sulla prevenzione degli infortuni e sicurezza sul lavoro relativamente ai contenuti del PSC di progetto esecutivo;
- **Ritenuto** opportuno prendere atto, col presente provvedimento:
 - che per l'effetto della dichiarazione di utilizzo della clausola risolutiva espressa di cui al prot. n. 54387 del 27/03/2025 e del comportamento fattuale della società Smacos s.r.l. di cui alla nota prot. n. 48427 del 20/03/2025, il contratto rep. n. 11066 del 07/07/2023 con la società Smacos s.r.l. con sede in Bari alla via N. Piccinni n° 10 - P. IVA 057612720720, è risolto di diritto dalla data del 27/03/2025;
 - della necessità di riconsegna nella piena disponibilità dell'Amministrazione delle aree di cantiere oggetto del "Verbale di consegna dei lavori del 23/09/2024";
 - della necessità di provvedere alla:
 - redazione dello stato di consistenza dei lavori;
 - l'inventario dei materiali, delle attrezzature e dei mezzi d'opera esistenti in cantiere;
 - l'accertamento di quei materiali, attrezzature e mezzi d'opera che debbano essere mantenuti a disposizione della Stazione Appaltante per l'eventuale riutilizzo;
- **Richiamata**, inoltre, l'Ordinanza n. 8765 del 03/04/2024:
 - *"per costante orientamento di legittimità il contratto di appalto non è ad efficacia istantanea e neppure configura un contratto a prestazioni continuative o periodiche, ma trattasi di un contratto ad esecuzione «non continuata», ma «prolungata» (Cass., sez. 2, 9 febbraio 2022, n. 4225), con conseguente efficacia retroattiva della risoluzione (Cass., sez. 1, 19 febbraio 1968, n. 574)";*
 - *"con la risoluzione del contratto, in forza della operatività retroattiva della stessa ex art. 1458 c.c., si verifica, quindi, per ciascuno dei contraenti ed indipendentemente dall'imputabilità dell'inadempimento, che rileva ad altri fini, una totale «restitutio in integrum»".*
 - *"pertanto, tutti gli effetti del contratto vengono meno e con esso tutti i diritti che ne sarebbero derivati e che si considerano come mai entrati nella sfera giuridica dei contraenti stessi".*
 - *"una volta venuto meno il contratto, [...], non ci si può più occupare della legittimità delle sospensioni e neppure della tempestività e della consistenza delle riserve, proprio perché il vincolo negoziale non esiste più (Cass., n. 3455 del 2015, cit.)".*
 - *"Si è, dunque, affermato che laddove una volta pronunciata la risoluzione del contratto ex articoli 1453 o 1456 c.c., in forza della operatività retroattiva di essa, stabilita dall'art. 1458 c.c., si verifica per ciascuno dei contraenti, ed indipendentemente dall'imputabilità dell'inadempimento, una totale «restitutio in integrum», venendo meno tutti gli effetti del negozio e, con essi, tutti i diritti che ne sarebbero derivati e che, appunto, si considerano come mai entrati nella sfera giuridica dei contraenti stessi".*

Visti

- la Legge n. 241/1990 e ss.mm.ii.;
- il T.U. delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali approvato con D. Lgs. n. 267/2000;
- il codice dei contratti vigente D. Lgs. n. 36/2023 e il previgente D. Lgs. n. 50/2016;
- lo Statuto Comunale ed il vigente Regolamento Comunale di Contabilità;
- il Regolamento Comunale per l'organizzazione degli Uffici e dei Servizi;
- il D. Lgs. 118/2011;
- il D. Lgs. 126/2014;

Riscontrata la regolarità tecnica e contabile ai sensi dell'art. 147 – bis del D.Lgs. n. 267/2000 e ss.mm.ii.;

Accertata la propria esclusiva competenza, ai sensi dell'art.107 del decreto legislativo n.267/2000;

Dato atto che ai fini della tutela della privacy, non vi sono motivi ostativi alla pubblicazione del presente provvedimento e che in non sussistono cause di conflitto di interesse, anche potenziale, nei confronti del Dirigente e RUP incaricato dell'intervento di che trattasi, ai sensi dell'art. 6-bis della L. n. 241/1990 e dell'art. 1 co. 9 lett. e) della L. n. 190/2012;

Richiamati: CUP: B78I21001000001

CIG: 9571327CE5

D E T E R M I N A

1. **di ritenere** le premesse e i richiami per relationem ivi presenti parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;
2. **di dare atto**, in ossequio ai criteri di pubblicità e di trasparenza:
 - della dichiarazione di utilizzo della clausola risolutiva espressa, relativa al Contratto rep. n. 11066 del 07/07/2023 con la Società Smacos s.r.l. P.IVA: 057612720720 – CIG: 9571327CE5, ai sensi dell'art. 1456, comma 2, c.c.. resa dal Comune di Foggia con prot. 54387 del 27/03/2025;
 - dell'avvenuta consegna in data 27/03/2025, del messaggio pec di trasmissione della dichiarazione di utilizzo della clausola risolutiva espressa alla società Smacos s.r.l.;
 - che la risoluzione del contratto è intercorsa ai sensi dell'art. 2.7 rubricato "Risoluzione del contratto", del Capitolato Speciale d'Appalto approvato con D.D. n. 2954 del 28/12/2022, *"la stazione appaltante [...] dichiara senza indugio, in deroga alla procedura di cui all'articolo 108, commi 3 e 4, del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, la risoluzione del contratto, che opera di diritto"*;
3. **di prendere atto** che con nota prot. n. 48427 del 20/03/2025 avente ad oggetto: "Riscontro nota Protocollo AOO.C_D643.18/03/2025.0046332: Comunicazioni inadempimenti presupposti a risoluzione contrattuale contratto rep. n. 11066 del 07/07/2023 Società Smacos s.r.l. del Dirig. Area 9 – RUP" la società Smacos s.r.l. con comportamenti fattuali ha corretto il PSC originario, trasmettendo in allegato alla nota, file firmato digitalmente dall'ing. Pierino Profeta costituente "Piano di Sicurezza e Coordinamento aggiornato con la valutazione del rischio di interferenza delle lavorazioni con condutture sotterranee", confermando di fatto la presenza del precedente inadempimento alle norme di legge sulla prevenzione degli infortuni e sicurezza sul lavoro relativamente ai contenuti del PSC di progetto esecutivo;
4. **di prendere atto**:
 - che per l'effetto della dichiarazione di utilizzo della clausola risolutiva espressa di cui al prot. n. 54387 del 27/03/2025 e del comportamento fattuale della società Smacos s.r.l. di cui alla nota prot. n. 48427 del 20/03/2025, il contratto rep. n. 11066 del 07/07/2023 con la società Smacos s.r.l. con sede in Bari alla via N. Piccinni n° 10 - P. IVA 057612720720, è risolto di diritto dalla data del 27/03/2025;
 - della necessità di riconsegna nella piena disponibilità dell'Amministrazione delle aree di cantiere oggetto del "Verbale di consegna dei lavori del 23/09/2024";
 - della necessità di provvedere alla:
 - o redazione dello stato di consistenza dei lavori;
 - o l'inventario dei materiali, delle attrezzature e dei mezzi d'opera esistenti in cantiere;
 - o l'accertamento di quei materiali, attrezzature e mezzi d'opera che debbano essere mantenuti a disposizione della Stazione Appaltante per l'eventuale riutilizzo;
5. **di dare atto** che:
 - per effetto della risoluzione contrattuale ex art. 1456, c.c., in forza della operatività retroattiva di essa, stabilita dall'art. 1458 c.c., si verifica per ciascuno dei contraenti, ed indipendentemente dall'imputabilità dell'inadempienza, una totale «restitutio in integrum»;
 - tutti gli effetti del contratto vengono meno e con esso tutti i diritti che ne sarebbero derivati e che si considerano come mai entrati nella sfera giuridica dei contraenti stessi;
6. **di notificare** il presente provvedimento alle Compagnie Assicurative garanti della buona esecuzione del contratto, al fine delle eventuali escussioni che dovessero seguire alla redazione dello stato di consistenza;
7. **di dare comunicazione** della presente risoluzione all'A.N.A.C. nelle forme dalla stessa stabilite;
8. **di dare atto** che:
 - il presente atto non comporta riflessi diretti ed indiretti sulla situazione economico-finanziaria o

sul patrimonio del Comune, ai sensi dell'art. 49 del TUEL, D.Lgs. 267/00, come modificato dall'art. 3 del DL 10/10/12, n. 174;

- il RUP è il geom. Carmelo Fredella;
- la conservazione a norma di tutti gli atti e della relativa documentazione amministrativa che ha costituito il procedimento avviene tramite i supporti informatici del sistema hyperSIC Cluod attualmente in uso presso il Comune di Foggia;

9. **di attestare** che:

- ai fini della tutela della privacy, non vi sono motivi ostativi alla pubblicazione del presente provvedimento;
- ai sensi dell'art. 6-bis della L. n. 241/1990 e dell'art. 1 co. 9 lett. e) della L. n. 190/2012 la insussistenza di cause di conflitto d'interesse, anche potenziale nei confronti del RUP geom. Carmelo Fredella e del Dirigente, Ing. Irene Licari;

10. **di provvedere**, contestualmente all'adozione del presente provvedimento, agli obblighi di pubblicazione dei dati nella sezione "Amministrazione trasparente" del sito web istituzionale del Comune di Foggia, in conformità a quanto previsto della pubblicità degli atti della trasparenza amministrativa ai sensi della L. n. 190 del 06.11.2012 e dal D. Lgs. n. 33 del 14 marzo 2013;

11. **di dare atto** che l'esecutività del presente atto non è subordinata all'apposizione del visto di regolarità contabile;

12. **di dare atto** che avverso il presente provvedimento è esperibile ricorso giurisdizionale c/o Tribunale Amministrativo Regionale;

13. **di trasmettere** copia del presente atto:

- alla Segreteria Generale;
- all'Albo Pretorio;
- al Ministero dell'Interno, titolare della Misura di finanziamento destinata all'intervento di cui trattasi;
- all'Anac;
- al Dirigente dell'Avvocatura Civica;
- al Dirigente del Servizio Finanziario;
- Al RUP;
- Al D.L.;
- Al Collaudatore tecnico-amministrativo;
- Alla Ditta Aggiudicataria.

IL DIRIGENTE
Ing. Irene Licari



Estremi della Proposta

Proposta Nr. **2025** / **726**

Settore Proponente: **Servizio - AREA 9 - OPERE PUBBLICHE PNRR**

Ufficio Proponente: **OPERE PUBBLICHE PNRR**

Oggetto: **PNRR - M5C2I2.1 RIGENERAZIONE URBANA, FINANZIATO DALL'UNIONE EUROPEA - NEXT GENERATION EU (DPCM 21 GENNAIO 2021 E DEL SUCCESSIVO DECRETO DEL MINISTERO DELL'INTERNO DEL 2 APRILE 2021 - LAVORI DI RISTRUTTURAZIONE ED AMMODERNAMENTO STADIO COMUNALE PINO ZACCHERIA CUP: B78I21001000001 CIG: 9571327CE5. Appalto integrato: presa d'atto della risoluzione contrattuale contratto rep. n. 11066 del 07/07/2023 con l'O.E. Società Smacos s.r.l. P.IVA: 057612720720**

Nr. adozione settore: **45**

Nr. adozione generale:

Data adozione: **31/03/2025**

Visto Tecnico

Ufficio Proponente (OPERE PUBBLICHE PNRR)

In ordine alla regolarità tecnica della presente proposta, ai sensi dell'art. 49, comma 1, TUEL - D.Lgs. n. 267 del 18.08.2000, si esprime visto FAVOREVOLE.

Sintesi parere: Visto Favorevole

Data 31/03/2025

Il Responsabile di Settore

Ing. Licari Irene

Il presente documento è sottoscritto con firma digitale - ai sensi degli art. 23, 25 DPR 445/2000 e art. 20 e 21 D.lgs 82/2005 da:

Irene Licari in data 31/03/2025

ATTESTAZIONE DI PUBBLICAZIONE ALL'ALBO PRETORIO

Ai sensi e per gli effetti dell'art.20, comma 1, lett. d), *del Regolamento sul procedimento amministrativo e sull'accesso ai documenti amministrativi*, si attesta che la presente determinazione in data 31/03/2025 viene affissa all'Albo Pretorio on line del Comune ove rimarrà per 15 giorni consecutivi.

Foggia 31/03/2025

IL RESPONSABILE DELLA PUBBLICAZIONE

Sig.ra Marasco Maria Vincenza

Il presente documento è sottoscritto con firma digitale - ai sensi degli art. 23, 25 DPR 445/2000 e art. 20 e 21 D.lgs 82/2005 da:

MARASCO MARIA VINCENZA in data 31/03/2025