

DETERMINAZIONE DIRETTORIALE
N. 1204 del 14/05/2024

AREA 3 - GARE E CONTRATTI

PROPOSTA N. 1230 del 08/05/2024

OGGETTO: PROCEDURA APERTA PER LA CONCLUSIONE DI UN ACCORDO QUADRO CON UN UNICO OPERATORE ECONOMICO AI SENSI DELL ART 59 COMMA 3 DEL D.LGS. 36 2023 PER LA FORNITURA INSTALLAZIONE E POSA IN OPERA DI ARREDI ELETTRODOMESTICI E CUCINE, A RIDOTTO IMPATTO AMBIENTALE

Oggetto: PROCEDURA APERTA PER LA CONCLUSIONE DI UN ACCORDO QUADRO CON UN UNICO OPERATORE ECONOMICO AI SENSI DELL ART 59 COMMA 3 DEL D.LGS. 36 2023 PER LA FORNITURA INSTALLAZIONE E POSA IN OPERA DI ARREDI ELETTRODOMESTICI E CUCINE, A RIDOTTO IMPATTO AMBIENTALE, PRESSO TUTTE LE STRUTTURE DI DISCO SUDDIVISA IN TRE LOTTI - DETERMINA DI ESCLUSIONE SOC. RE CONTRACT SRL.

Lotto 1 CIG B0351F6A96 Lotto 2 CIG B0351F7B69 Lotto 3 CIG B0351F8C3C

IL DIRETTORE GENERALE

Vista la legge regionale 27 luglio 2018 n. 6 *“Disposizioni per il riconoscimento e il sostegno allo studio e la promozione della conoscenza nella Regione”* con la quale tra l’altro l’Ente pubblico dipendente per il diritto agli studi universitari del Lazio - Laziodisu è riordinato nell’Ente regionale per il diritto allo studio e la promozione della conoscenza DiSCo;

visto lo *“Statuto dell’Ente regionale per il Diritto allo Studio e la promozione della Conoscenza – DiSCo”*, approvato dalla Giunta Regionale con Deliberazione n. 989 del 20 dicembre 2019;

vista la delibera del Consiglio di Amministrazione di DiSCo, n. 14 del 13 novembre 2019 avente ad oggetto *“Nomina del Direttore Generale dell’Ente Regionale per il Diritto allo Studio e alla Conoscenza”* con la quale si è proceduto alla nomina del Direttore Generale dell’Ente al dott. Paolo Cortesini;

vista la Delibera del Consiglio di Amministrazione di DiSCo, n. 36 del 31 ottobre 2022 avente ad oggetto: *“Rinnovo incarico di Direttore Generale al Dott. Paolo Cortesini”*, con la quale viene rinnovato l’incarico di Direttore Generale al Dott. Paolo Cortesini, ai sensi dell’art. 7 della Legge Regionale 24 luglio 2018, n. 6, fino al 23 novembre 2024;

vista la Deliberazione del Commissario Straordinario di Disco n. 21 del 9 ottobre 2023 avente ad oggetto: *“Presenza d’atto e conferma incarico di Direttore Generale di Disco al Dott. Paolo Cortesini”*;

visto il decreto del Direttore Generale n. 7 del 30 aprile 2024 avente ad oggetto: *“Conferimento dell’incarico di dirigente a Tempo Determinato dell’Area 2 “Risorse Umane” e dell’Area 3 “Gare e Contratti per la durata di anni tre a decorrere dal 1° maggio 2024 fino al 30 aprile 2027”*

vista la Determinazione Direttoriale n. 803 del 10/04/2024 avente per oggetto *“Conferimento degli incarichi di Elevata Qualificazione nell’Ente Disco Biennio 2024-2026”*;

vista la determinazione direttoriale n. 3604 del 29/12/2023, a cui si rinvia per relationem, con la quale è stata indetta una *“PROCEDURA APERTA PER LA CONCLUSIONE DI UN ACCORDO*

QUADRO CON UN UNICO OPERATORE ECONOMICO AI SENSI DELL'ART 59 COMMA 3 DEL D.LGS. 36 2023 PER LA FORNITURA INSTALLAZIONE E POSA IN OPERA DI ARREDI ELETTRODOMESTICI E CUCINE, A RIDOTTO IMPATTO AMBIENTALE, PRESSO TUTTE LE STRUTTURE DI DISCO SUDDIVISA IN TRE LOTTI”;

visto il verbale del RUP n. 1 del 3 aprile 2024 relativo alla valutazione della documentazione amministrativa degli operatori economici partecipanti da cui si evince che:

*“L’operatore economico **RE CONTRACT SRL** dichiara sia nel DGUE e sia nell’All. 1-Domanda di partecipazione di partecipare ai LOTTI 1 e 3 e di avvalersi dell’operatore economico ERREBI OMNLA SRLS per il requisito di capacità tecnico e professionale.*

Il RUP, nell’esaminare il contratto di avvalimento sottoscritto tra le parti, constata che l’impresa ausiliaria ERREBI OMNLA SRLS garantisce “di mettere a disposizione, per tutta la durata dell’appalto, le risorse necessarie di cui è carente l’impresa ausiliata, previo pagamento, del corrispettivo di cui all’art.10 del presente contratto, a favore dell’impresa ausiliaria, come di seguito specificato: fatturato specifico di arredi complessivo pari a € 166.202,00” senza indicare le risorse messe a disposizione dall’ausiliario, così come previsto dall’art. 104, comma 1 del D.lgs. 36/2023, che recita espressamente: “[...]Il contratto di avvalimento è concluso in forma scritta a pena di nullità con indicazione specifica delle risorse messe a disposizione dell’operatore economico”.

*Un consolidato orientamento giurisprudenziale ritiene che nel caso in cui il disciplinare ponga tra i requisiti di capacità tecnico-professionale (Vedasi Art. 6.2 del Disciplinare di gara) quelli che misurino la capacità del concorrente nell’eseguire le prestazioni, ove questi ricorra all’avvalimento, si è in presenza di un avvalimento c.d. tecnico operativo per il quale **sussiste l’esigenza della concreta messa a disposizione di mezzi e risorse specifiche per l’esecuzione dell’appalto da parte dell’ausiliaria**, quanto meno individuando le esatte funzioni che essa andrà a svolgere e i parametri cui rapportare le risorse messe a disposizione (cfr. Cons. Stato, sez. III, 30 giugno 2021, n. 4935, Cons. Stato, sez. V, 10/1/2022 n.169, TAR Napoli, 04.03.2022 n. 1458).*

*La giurisprudenza amministrativa, sul punto, aggiunge: **“non può ritenersi valido ed efficace il contratto di avvalimento che si limiti ad indicare genericamente che l’impresa ausiliaria si obbliga nei confronti della concorrente a fornirle i propri requisiti e a mettere a sua disposizione le risorse necessarie, di cui essa è mancante, per tutta la durata dell’appalto, senza però in alcun modo precisare in che cosa tali risorse materialmente consistano (TAR Campania Napoli sez. I 21/11/2023 n. 6417, TAR Napoli, 04.03.2022 n. 1458, Cons. Stato, sez. V, 12 marzo 2018, n. 1543; TAR Lazio, sez. III-quater, 11/11/2021 n. 11585).***

Nella fattispecie, come rilevato, il contratto di avvalimento dell’operatore economico si limita genericamente ad individuare quale oggetto del prestito le risorse necessarie all’esecuzione, senza però individuarle e incorrendo nella segnalata genericità invalidante ai sensi dell’art. 104, comma 1 del D.lgs. 36/2023.

Peraltro, nell’art. 7 del Disciplinare di gara era esplicitamente previsto che: “L’ausiliario deve: a) possedere i requisiti previsti dall’articolo 5 e dichiararli presentando un proprio DGUE, da compilare nelle parti pertinenti; b) possedere i requisiti i di cui all’articolo 6 oggetto di avvalimento e dichiararli nel proprio DGUE, da compilare nelle parti pertinenti; c)impegnarsi, verso il concorrente che si avvale e verso la stazione appaltante, a mettere a disposizione, per tutta la durata dell’appalto, le risorse (riferite a requisiti di partecipazione e/o premiali) oggetto di avvalimento.

[...] Non è sanabile la mancata indicazione delle risorse messe a disposizione dall’ausiliario in quanto causa di nullità del contratto di avvalimento”.

*Alla luce di quanto sopra, il RUP decide l’esclusione dal prosieguo della gara dell’operatore economico **RE CONTRACT SRL** per la nullità del contratto di avvalimento dovuto alla mancata indicazione nel contratto stesso dei mezzi e delle risorse che verranno messe a disposizione dall’ausiliaria e del corrispettivo a favore dell’ausiliaria.”*

visto l’art. 20 del disciplinare di gara che prevede che gli eventuali provvedimenti di esclusione della procedura di gara sono comunicati entro cinque giorni dalla loro adozione provvedendo altresì agli adempimenti di cui all’art. 90, comma d, del Codice;

visto l’art. 90, comma 1 lett. d), del D. Lgs. n. 36/2023 che recita espressamente che: “Nel rispetto delle modalità previste dal codice, le stazioni appaltanti comunicano entro cinque giorni dall’adozione:

a) la motivata decisione di non aggiudicare un appalto ovvero di non concludere un accordo quadro, o di riavviare la procedura o di non attuare un sistema dinamico di acquisizione, corredata di relativi motivi, a tutti i candidati o offerenti;

b) l'aggiudicazione all'aggiudicatario;

c) l'aggiudicazione, e il nome dell'offerente cui è stato aggiudicato l'appalto o parti dell'accordo quadro, a tutti i candidati e concorrenti che hanno presentato un'offerta ammessa in gara, a coloro la cui candidatura o offerta non siano state definitivamente escluse, nonché a coloro che hanno impugnato il bando o la lettera di invito, se tali impugnazioni non siano state già respinte con pronuncia giurisdizionale definitiva;

d) l'esclusione ai candidati e agli offerenti esclusi, ivi compresi i motivi di esclusione o della decisione di non equivalenza o conformità dell'offerta;

e) la data di avvenuta stipulazione del contratto con l'aggiudicatario, ai soggetti di cui alla lettera c)"

visto il Decreto Legislativo del 23 giugno 2011 e s.m.i. n. 118, avente ad oggetto "Disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di bilancio delle Regioni, degli Enti locali e dei loro organismi a norma degli articoli 1 e 2 della Legge 5 maggio 2009, n. 42";

visti gli allegati 4/1 e 4/2 al Decreto Legislativo del 23 giugno 2011 e s.m.i. n.118, rubricati "Principio contabile applicato concernente la programmazione di bilancio" e "Principio contabile applicato concernente la contabilità finanziaria";

vista la Delibera del C.d.A. n. 19 del 29/09/2023 avente ad oggetto: "Adozione del bilancio di previsione finanziario 2024 – 2026 dell'Ente Regionale per il Diritto allo Studio e la Promozione della Conoscenza - DiSCo; adozione del Piano degli Indicatori e dei risultati attesi di bilancio";

vista la legge della Regione Lazio n. 23 del 29/12/2023 avente ad oggetto "Legge di stabilità regionale 2024";

vista la Legge Regionale 29/12/2023, n. 24 "Bilancio di previsione finanziario della Regione Lazio 2024-2026" con la quale all'art. 6 "Approvazione dei bilanci degli enti pubblici dipendenti" alla lettera b) approva, tra gli altri, il bilancio di previsione per l'anno finanziario 2024 e pluriennale 2025-2026 dell'Ente regionale per il diritto allo studio e la promozione della conoscenza (DiSCo LAZIO).

Per le motivazioni espresse nelle premesse in narrativa che costituiscono parte integrante e sostanziale del presente provvedimento:

D E T E R M I N A

1. di escludere l'operatore economico **RE CONTRACT SRL** dalla "PROCEDURA APERTA PER LA CONCLUSIONE DI UN ACCORDO QUADRO CON UN UNICO OPERATORE ECONOMICO AI SENSI DELL'ART 59 COMMA 3 DEL D.LGS. 36 2023 PER LA FORNITURA INSTALLAZIONE E POSA IN OPERA DI ARREDI ELETTRODOMESTICI E CUCINE, A RIDOTTO IMPATTO AMBIENTALE, PRESSO TUTTE LE STRUTTURE DI DISCO SUDDIVISA IN TRE LOTTI"

2. di dare atto che il presente provvedimento non comporta per sua natura impegno di spesa;

3. di procedere agli adempimenti di cui all'art. 90, comma 1 lett. d) del D. Lgs. n. 36/2023 e agli ulteriori adempimenti previsti dalla normativa vigente di settore.

4. che il responsabile unico del procedimento è l'ing. Mauro Lenti;

5. di dare atto che il presente provvedimento, è rilevante ai fini dell'amministrazione trasparente di cui al D. Lgs. n. 33/2013;

6. di dare atto, infine, che ai sensi dell'art. 21 e ss. D.Lgs. n. 82/2005 e ss.mm.ii., il presente atto è un documento informatico originale firmato digitalmente, registrato e conservato presso DiSCo Lazio;

7. che il presente atto viene inviato presso i competenti uffici per la pubblicazione ai sensi di legge.

VISTO DI REGOLARITA' TECNICO/AMMINISTRATIVA DELL'ISTRUTTORIA

Visto di regolarità Tecnico\amministrativa dell'Atto, firmato digitalmente dalla P.O.:
DOTT.SSA MUSOLINO MANUELA in data **08/05/2024**

VISTO DI LEGITTIMITA' TECNICO/AMMINISTRATIVO

Il Dirigente, ritenuto che, all'esito degli accertamenti e/o valutazioni effettuate dal Responsabile del Procedimento, sussistono i presupposti giuridici e di opportunità per l'adozione della presente proposta, esprime con la sua sottoscrizione, parere favorevole all'adozione del provvedimento.

Visto di legittimità Tecnico/amministrativo, firmato digitalmente dal Dirigente dell'Area: **AREA 3 - GARE E CONTRATTI DOTT.SSA MUSOLINO MANUELA** in data **08/05/2024**

CONTROLLO DI REGOLARITA' CONTABILE

Il Responsabile del Servizio attesta la correttezza dell'istruttoria relativa alla regolarità contabile ed alla copertura finanziaria della spesa e/o alla registrazione dell'entrata, ai sensi degli articoli 53 e/o 56 del D.lgs 118/2011 e s.i.m. e all'allegato 4/2 del D.lgs 118/2011.

Esito istruttoria contabile: **ISTRUTTORIA CONCLUSA CON ESITO POSITIVO**

Visto di regolarità sulla correttezza dell'istruttoria contabile firmato digitalmente dal Responsabile del Servizio 1.1 Bilancio: **DOTT.SSA TOTI LAURA** in data **08/05/2024**

CONTROLLO DI REGOLARITA' CONTABILE

Il Dirigente, all'esito delle verifiche effettuate dal responsabile del Servizio, conferma la correttezza dell'istruttoria relativa alla regolarità contabile e alla copertura finanziaria della spesa e/o alla registrazione dell'entrata, ai sensi dell'articolo 53 e/o 56 del D.lgs 118/2011 e s.i.m e all'allegato 4/2 del D.lgs 118/2011.

Visto di conferma della regolarità sulla correttezza dell'istruttoria contabile. firmato digitalmente dal dirigente dell'Area AREA 1 - BILANCIO E RISORSE ECONOMICHE E FINANZIARIE **DOTT.SSA TOTI LAURA** in data **08/05/2024**

ADOZIONE ED ESECUTIVITA'

Il Direttore Generale, vista la proposta n.ro 1230 del 08/05/2024, preso atto dell'istruttoria svolta, dei pareri espressi e dei controlli eseguiti, adotta la determinazione direttoriale e la rende esecutiva apponendo contestualmente il visto definitivo ai sensi dell'articolo 53 e/o 56 del D.lgs 118/2011 e s.i.m. e dell'allegato del D.lgs 118/2011.

Firmato digitalmente dal Direttore Generale **Dott. CORTESINI PAOLO** In data **14/05/2024**

REGISTRO GENERALE DETERMINAZIONI N.ro 1204 del 14/05/2024