

Inviata esclusivamente attraverso la piattaforma S.Tel.LA.

Spett.le	ALL OFFICES Via di Grotte Portella 30-32 00044 Frascati (RM)
----------	--

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- **COMUNICAZIONE ESCLUSIONE**

LOTTO 1 CIG B0351F6A96 LOTTO 2 CIG B0351F7B69 LOTTO 3 CIG B0351F8C3C

Dall'esame della documentazione amministrativa, avvenuta in seduta riservata in data 23 aprile 2024, sono emerse delle *irregolarità* relativa alla Vostra documentazione.

Nello specifico, sono emerse le seguenti anomalie (estratto del Verbale n. 3 del 23 aprile 2024):

[...]L'operatore economico ALL OFFICES 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 LT FORM 2 SRL 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 LT FORM 2 SRL "si obbliga, con il presente atto, a mettere a disposizione dell'impresa ausiliata tali requisiti in modo pieno ed incondizionato senza limitazioni di sorta, ai fini della partecipazione alla procedura di gara di cui alle premesse ed inoltre, in caso di aggiudicazione si obbliga sin d'ora a tenere a disposizione detto requisito e le risorse prestate per tutta la durata dell'affidamento anche eccedente il tempo previsto negli atti di gara di gara dell'appalto. Le risorse e i mezzi che verranno trasferiti, tutti, all'impresa ausiliata, rappresentano l'effettivo e concreto trasferimento di tutta l'esperienza tecnica ed organizzativa che l'ausiliaria si impegna a trasferire per tutta la durata dell'affidamento oggetto di gara in favore dell'impresa ausiliata. L'Ausiliaria si obbliga, quindi, anche verso la Stazione Appaltante, con il presente atto a mettere e a tenere a disposizione dell'ausiliaria tali mezzi in modo pieno ed incondizionato senza limitazioni di sorta ai fini della partecipazione alla procedura di gara di cui alle premesse ed inoltre, in caso di aggiudicazione, si obbliga sin d'ora a tenere a disposizione detto requisito e le risorse prestate per tutta la durata dell'affidamento, anche qualora eccedente la durata dell'appalto prevista negli atti di gara" 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 avalimento 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.

Peralfro, 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 avalimento 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 avalimento.

[...] Non è sanabile la mancata indicazione delle risorse messe a disposizione dall'ausiliario in quanto causa di nullità del contratto di avalimento".

Alla luce di quanto sopra il RUP decide l'esclusione dal prosieguo della gara dell'operatore economico ALL OFFICES SRL per la nullità del contratto di avalimento dovuto alla mancata indicazione nel contratto stesso dei mezzi e delle risorse che verranno messe a disposizione dall'ausiliaria[...].

Le motivazioni del provvedimento di esclusione sono state adottate con la determinazione direttoriale n. 1206 del 14.05.2024, che insieme ai verbali del RUP n. 1 del 3 aprile 2024, n. 2 del 11 aprile 2024, n. 3 del 23 aprile 2024 e n. 4 del 7 maggio 2024 saranno pubblicati sulla piattaforma di e-procurement S.Tel.L.A e sul sito del committente nell'apposita sezione di seguito indicata:
<http://trasparenza.laziodisco.it:8080/traspamm/bandodigara/08123891007/2/2023/949/?idsezione=216>

Distinti saluti

Il RUP

Ing. Mauro Lenti



Mauro Lenti
15.05.2024
07:05:44
GMT+00:00