

COMUNE DI PADOVA

Procedura aperta per appalto del servizio di “Gestione delle procedure sanzionatorie amministrative di competenza comunale” suddiviso in 2 Lotti per la durata di anni 4.

Lotto 1 Gestione del ciclo globale delle sanzioni amministrative per le violazioni al codice della strada e altre leggi, regolamenti e ordinanze sindacali, assistenza legale e fornitura di dispositivi informatici mobili ed altri servizi complementari.

Importo complessivo presunto per la durata di anni 4: € 5.650.000,00 (IVA esclusa) . CIG (Codice Identificativo Gara): 728576537A.

VERBALE DI GARA

Il giorno 13 settembre 2018, presso gli uffici del Settore Contratti, Appalti e Provveditorato in Via N. Tommaseo n. 60.

In luogo aperto al pubblico alle ore 10:00 presiede la seduta il sottoscritto dott. Lorenzo Fontolan Capo Settore Polizia Locale e Protezione Civile e Responsabile del procedimento, con l'assistenza delle dott.sse Giuseppina Battalliard ed Elena Salmaso, impiegate e testimoni.

Sono, inoltre, presenti i Sigg.:

- Giancarlo Fasani delegato a rappresentare la Società Mega Asp s.r.l. (giusta delega in data 11 settembre 2018);
- Enrico Dal Fabbro in qualità di funzionario commerciale dell'impresa Open Software s.r.l..

Il Presidente dichiara aperta la seduta di gara.

Premesso che il TAR Veneto con sentenza della prima sezione in data

27.6.2018 n. 695, ha accolto il ricorso presentato da Open Software srl nella qualità di mandataria del costituendo RTI con Postel spa e Sorit spa, ritenendo competente all'adozione dei provvedimenti di ammissione ed esclusione dalla gara il Responsabile del procedimento anziché il Capo Settore Contratti Appalti e Provveditorato e per l'effetto ha annullato il provvedimento di esclusione dalla gara del sopra citato costituendo RTI e, precisamente, i verbali di gara del 7.3.2018, del 12.3.2018 e la nota prot. 98190 del 13.3.2018.

Ciò premesso il sottoscritto Responsabile del procedimento, vista l'istruttoria svolta dal Settore Contratti, Appalti e Provveditorato, ritenuta correttamente svolta, alla luce della Linea guida ANAC n. 3 e in ottemperanza alla sopra citata sentenza del TAR Veneto, nell'esercizio della funzione di coordinamento e controllo, adotta i seguenti provvedimenti:

- 1) ammette alla gara i concorrenti RTI Gruppo MAGGIOLI spa (mandataria)
- MAGGIOLI TRIBUTI spa (mandante) e RTI tra MEGA ASP srl (mandataria) - Ge.Fi.L. spa (mandante);
- 2) esclude dalla gara il RTI tra OPEN SOFTWARE SRL (mandataria) - POSTEL SPA e SORIT spa (mandanti), per il seguente motivo:

nel contratto di avvalimento stipulato tra Open Software srl e l'impresa ausiliaria Bottega Informatica soc. coop. sociale, avente ad oggetto il prestito di un requisito di capacità tecnico-professionale previsto dal disciplinare di gara (avere gestito nell'ultimo biennio antecedente la data di pubblicazione del bando di gara, un volume di contravvenzioni

superiore a 150.000 atti annui in almeno 2 Comuni o Enti pubblici anche associati ovvero in almeno 1 Comune o Ente pubblico anche associato un volume di contravvenzioni non inferiore a 300.000 annui), non è riportato l'oggetto in modo compiuto, esplicito ed esauriente ossia le risorse e i mezzi prestati che devono essere indicati in modo determinato e specifico, in violazione di quanto disposto dall'art. 89, c. 1, D.lgs. 50/16, dall'art. 88 DPR 207/10 (richiamati dal disciplinare di gara), dalla costante giurisprudenza in tema di avvalimento “operativo” (la giurisprudenza definisce “operativo” l'avvalimento che ha ad oggetto requisiti di natura tecnico-professionale, come nella fattispecie, e lo differenzia dall'avvalimento “di garanzia” che ha ad oggetto requisiti di natura economico-finanziaria; nel primo caso la giurisprudenza è costante nel ritenere elemento essenziale del contratto di avvalimento, l'analitico dettaglio nello stesso delle risorse prestate, si vedano tra le altre Cds., sez. V, 28.2.2018, n. 1216; Cds, sez. III, 29.1.2016, n. 346) nonché dalle pronunce dell'ANAC (determinazione n. 2 in data 1.8.2012 e deliberazione n. 221 del 1 marzo 2017). Il contratto di avvalimento in questione, risulta anche carente sotto il profilo dell'assenza dell'esplicito impegno dell'ausiliaria ad eseguire direttamente i servizi per i quali è richiesta la capacità connessa al requisito prestato, come prescritto dall'art. 89, c. 1, D.lgs. 50/16, per l'ipotesi in cui oggetto di avvalimento siano (come nella fattispecie) requisiti attinenti alle esperienze professionali possedute (ancora in tal senso la già citata deliberazione ANAC n. 221 del 1 marzo 2017).

La riscontrata incompletezza del contratto di avvalimento, non può essere sanata mediante soccorso istruttorio, come stabilito dalla costante giurisprudenza in materia (tra le altre Cds, sez. V, 30.3.2017, n. 1456).

Si dà atto che la Commissione giudicatrice nella seduta pubblica del 27/3/2018 ha aperto le buste "B" e che a seguito della presentazione del ricorso da parte dell'impresa Open Software s.r.l. ha sospeso i lavori relativamente al lotto 1, giusta verbale del 5/4/2018 e che riprenderà i lavori in seduta riservata.

Alle ore 10:20 è dichiarata la chiusura dei lavori.

Il Responsabile del Procedimento

(Dr. Lorenzo Fontolan)

firmato digitalmente