

## **Parere n. 213 del 02/12/2010**

### **PREC 135/09/F**

Oggetto: Istanza di parere per la soluzione delle controversie ex articolo 6, comma 7, lettera n), del D.Lgs. n. 163/2006, presentata dall'impresa Ecotecnologie S.r.l. – Fornitura di n. 2 autocarri con paracabina e di n. 1 spazzatrice del tipo con uomo a bordo – Importo a base d'asta: €32.091,35 – S.A.: Comune di Saponara (ME).

### **Il Consiglio**

Vista la relazione dell'Ufficio del Precontenzioso

#### *Considerato in fatto*

In data 21 luglio 2009 è pervenuta l'istanza di parere indicata in epigrafe, con la quale l'impresa Ecotecnologie S.r.l., concorrente alla procedura di gara per l'affidamento della fornitura in oggetto, ha chiesto a questa Autorità di pronunciarsi in merito all'ammissibilità dell'offerta presentata dall'aggiudicataria Primosole Veicoli Industriali S.r.l.

Al riguardo, l'istante ha rappresentato, in primo luogo, che la Primosole Veicoli Industriali S.r.l. non ha seguito le prescrizioni impartite dal Comune di Saponara nella *lex specialis* di gara circa le modalità di presentazione dell'offerta e dei documenti da allegare ed, in particolare, non ha tenuto conto di quanto stabilito al punto 14 del bando, il quale – a suo dire – imponeva agli operatori economici di produrre, a pena di esclusione, un plico contenente due buste recanti, rispettivamente, la documentazione amministrativa e l'offerta economica; invece, l'aggiudicataria ha inserito nel plico principale una sola busta e non due, come prescritto. Inoltre, secondo l'istante Ecotecnologie S.r.l., dal certificato camerale dell'aggiudicataria Primosole Veicoli Industriali S.r.l. è emerso che la stessa non svolge attività di vendita di spazzatrici e, pertanto, l'attività di detta impresa non è riconducibile all'oggetto della gara.

A riscontro della richiesta di informazioni effettuata dall'Autorità nell'istruttoria procedimentale, il Comune di Saponara, con nota pervenuta il 7 ottobre 2009, ha rilevato che, in merito a quanto eccepito riguardo alla busta mancante dentro il plico principale, la Commissione di gara ne ha dato atto affermando l'irrelevanza di tale circostanza e che non risponde al vero che il certificato camerale è privo di qualsiasi traccia riconducibile all'oggetto dell'appalto, poiché il punto 10 del bando prevede, quale requisito per la partecipazione, l'iscrizione alla CCIAA per l'attività di vendita di autoveicoli ed il certificato prodotto dall'impresa Primosole Veicoli Industriali S.r.l. reca l'indicazione di tale attività.

#### *Ritenuto in diritto*

Ai fini della definizione della questione oggetto della controversia in esame, in relazione al primo motivo di doglianza occorre, preliminarmente, considerare che il punto 14 del bando di gara, alla lettera c) recita “*Elenco dei documenti da presentare a pena di esclusione: Il plico dovrà contenere a sua volta n. 2 plichi: - Busta n. 1 “Documentazione amministrativa” contenente... - Busta n. 2 “Offerta economica” contenente...*”

Nella fattispecie non è contestato ed emerge chiaramente dal verbale in data 10 giugno 2009 che la Primosole Veicoli Industriali S.r.l. ha presentato un plico all'interno del quale era contenuta una sola busta (recante l'offerta economica) e i documenti richiesti dal bando inseriti sfusi anziché contenuti in un'apposita busta.

Preso atto di ciò, correttamente, la Commissione di gara ha considerato irrilevante la circostanza

indicata (cfr. verbale del 6 luglio 2009), osservando che la busta mancante (in quanto non inserita nel plico principale) è quella avente ad oggetto la documentazione amministrativa e che detta documentazione, tuttavia, è stata, comunque, prodotta e inserita nel plico principale, unitamente alla busta sigillata contenente l'offerta economica.

In sostanza, tutta la documentazione richiesta a pena di esclusione è stata prodotta; è stato, quindi, rispettato l'obbligo, espressamente previsto a pena di esclusione, di presentare la documentazione amministrativa, mentre non sono state rispettate le sole modalità formali (e, cioè, l'inserimento di detta documentazione in una apposita busta) le quali, però, non sono corredate da una espressa comminatoria di esclusione, come si evince chiaramente dal tenore letterale della clausola del bando sopra richiamata. Pertanto, il mancato rispetto della prescritta formalità costituisce una mera irregolarità che non risulta aver pregiudicato né la *par condicio competitorum*, né il principio di segretezza dell'offerta, poiché quest'ultima è stata correttamente inserita all'interno del plico in una busta sigillata.

Risulta, inoltre, priva di pregio anche la doglianza dell'istante riferita al fatto che il certificato camerale dell'aggiudicataria non sarebbe riferibile all'oggetto della gara, poiché il punto 10 del bando di gara prescrive, quale requisito di partecipazione, l' "*iscrizione alla CCIAA per attività di vendita di Autoveicoli*" e dal certificato in data 11 giugno 2009, rilasciato dalla CCIAA di Caltanissetta, emerge che nell'oggetto sociale dell'aggiudicataria rientra, tra l'altro, "*il commercio, all'ingrosso e/o al dettaglio, del nuovo o dell'usato, di autoveicoli*", oltre che il commercio di ricambi, lubrificanti e accessori di ogni genere.

Per completezza della trattazione, si rileva, infine, che in sede di gara la Ecotecnologie S.r.l. ha lamentato anche il fatto che nell'elenco dei lavori dell'aggiudicataria non vi è traccia di forniture analoghe a quelle oggetto di gara, ma nell'istanza di parere in esame tale doglianza non è stata riproposta, né sono stati forniti documenti ed elementi di valutazione relativi a tale circostanza, sicché deve ritenersi che l'Autorità non sia stata chiamata ad esprimersi a riguardo.

In base a quanto sopra considerato

## **il Consiglio**

ritiene, nei limiti di cui in motivazione, che il Comune di Saponara abbia correttamente ammesso alla gara l'impresa Primosole Veicoli Industriali S.r.l., successivamente risultata aggiudicataria della fornitura in oggetto.

I Consiglieri Relatori: Alessandro Botto, Sergio Santoro

Il Presidente: Giuseppe Brienza

Depositato presso la segreteria del Consiglio in data 13 dicembre 2010

Il Segretario: Maria Esposito