



11.8.2020
PROVVEDIMENTO DI AMMISSIONE CON RISERVA
IN OTTEMPERANZA ALL'ORDINANZA DEL CONSIGLIO DI STATO, SEZ. V, N. 4551/2020 del
31.7.2020

OGGETTO: PROCEDURA DI GARA APERTA TELEMATICA SOPRA SOGLIA COMUNITARIA, AI SENSI DEL COMBINATO DISPOSTO DEGLI ARTT. 59 E 60, DEL D.LGS. N. 50/2016, FINALIZZATA ALL'INDIVIDUAZIONE DELL'AFFIDATARIO DELL'APPALTO AVENTE AD OGGETTO LA REDAZIONE DEL PROGETTO ESECUTIVO E L'ESECUZIONE DEI LAVORI DI REALIZZAZIONE DELLA NUOVA PIATTAFORMA LOGISTICA ORTOFRUTTA DA REALIZZARSI ALL'INTERNO DEL COMPRESORIO AGROALIMENTARE DI MILANO.

C.I.G.: 809477754C.

C.U.P.: J48C19000050007.

R.U.P.: ING. MIRKO MARONATI

PREMESSO CHE:

- in data 26 novembre 2019 è stata indetta la procedura di Gara ad evidenza pubblica in oggetto, tramite spedizione dell'avviso di Gara in G.U.C.E.;
- il termine per la presentazione dei plichi contenenti le offerte da parte dei Concorrenti è scaduto in data 9 gennaio 2020;
- sono pervenute n. 4 offerte da parte di altrettanti Concorrenti;
- in data 9 gennaio 2020 è stato nominato un Seggio di Gara deputato all'espletamento della sola fase di ammissione dei Concorrenti e, pertanto, deputato all'apertura ed esame della documentazione amministrativa prodotta dai Concorrenti;
- all'esito della predetta fase di ammissione dei Concorrenti il sopra richiamato Seggio di Gara ha ammesso al prosieguo della procedura di Gara in oggetto tutti i n. 4 Concorrenti partecipanti;
- in data 27 gennaio 2020 è stata nominata una Commissione Giudicatrice deputata all'esame ed alla valutazione delle n. 4 offerte tecnico-economiche;
- durante il corso della seduta pubblica del 24 febbraio 2020 la sopra richiamata Commissione Giudicatrice ha provveduto:
 - ✓ a comunicare i punteggi tecnici, che qui di seguito si riportano, attribuiti, durante il corso delle proprie precedenti sedute riservate, alle n. 4 offerte Tecniche prodotte dai Concorrenti;

RIEPILOGO ATTRIBUZIONE PUNTEGGI																	
Concorrente	SUBCRITERIO															SOMMA PUNTEGGI	
	B.1	B.2.1	B.2.2	B.3.1	B.3.2	B.4.1	B.4.2	B.5	B.6.1	B.6.2	B.7	B.8.1	B.8.2	B.8.3	B.8.4		
A	ATI Mandataria GIUGGIA COSTRUZIONI SRL	10,00	0,45	4,00	2,00	1,00	1,76	4,00	3,00	0,78	0,80	5,00	0,00	0,00	0,00	0,00	32,79
B	ATI Mandataria BERTINI SRL	6,43	6,00	3,57	1,00	1,00	5,00	1,33	5,00	1,00	1,00	5,00	5,00	3,26	5,00	10,00	59,59
C	ATI Mandataria MATTIODA PIERINO&FIGLI SPA	1,07	2,24	0,86	2,00	2,00	4,26	2,10	2,20	0,78	0,00	5,00	5,00	5,00	4,64	6,58	43,72
D	ATI Mandataria CONS. COSTRUZIONI INFRASTRUTTURE	0,89	0,45	0,71	1,00	1,00	0,00	4,00	1,00	0,00	0,80	5,00	5,00	5,00	2,73	4,11	31,69
	Concorrente escluso con punteggio inferiore alla soglia pari a:	35 punti															

- ✓ ad escludere dal prosieguo della procedura di Gara i n. 2 Concorrenti evidenziati nella sopra richiamata tabella, che non hanno raggiunto la soglia minima dei 35 punti sui 70 totali attribuibili all'offerta tecnica, ai sensi di quanto disposto dalla *Lex Specialis* di Gara;
- ✓ all'apertura delle offerte economiche prodotte dai n. 2 Concorrenti ammessi al prosieguo della procedura di Gara, dando lettura dei ribassi offerti per l'esecuzione dell'appalto e che, qui di seguito, si riportano:

R.T.I. BERTINI S.R.L. (Mandataria) / GUALDI ALESSIO TRASPORTI E SPEDIZIONI S.R.L. (Mandante) / MC PREFABBRICATI S.P.A. (Mandante) / COTTI IMPIANTI S.R.L. (Mandante) 13,50%
R.T.I. MATTIODA PIERINO & FIGLI S.P.A. (Mandataria) / ALLARA S.P.A (Mandante) / SOGEN S.R.L. (Mandante) / SO.GE.CO. S.R.L. (Mandante) 15,081%

- ✓ all'attribuzione e comunicazione dei punteggi economici, che qui di seguito si riportano, ottenuti sulla base dei sopra richiamati ribassi offerti e sulla base della formula prevista dalla *Lex Specialis* di Gara;

R.T.I. BERTINI S.R.L. (Mandataria) / GUALDI ALESSIO TRASPORTI E SPEDIZIONI S.R.L. (Mandante) / MC PREFABBRICATI S.P.A. (Mandante) / COTTI IMPIANTI S.R.L. (Mandante) 24,08 punti
R.T.I. MATTIODA PIERINO & FIGLI S.P.A. (Mandataria) / ALLARA S.P.A (Mandante) / SOGEN S.R.L. (Mandante) / SO.GE.CO. S.R.L. (Mandante) 30 punti

- ✓ alla stesura della Graduatoria provvisoria di Gara, che di seguito si riporta.

1	R.T.I. BERTINI S.R.L. (Mandataria) / GUALDI ALESSIO TRASPORTI E SPEDIZIONI S.R.L. (Mandante) / MC PREFABBRICATI S.P.A. (Mandante) / COTTI IMPIANTI S.R.L. (Mandante) 83,67 punti
2	R.T.I. MATTIODA PIERINO & FIGLI S.P.A. (Mandataria) / ALLARA S.P.A (Mandante) / SOGEN S.R.L. (Mandante) / SO.GE.CO. S.R.L. (Mandante) 73,73 punti

- l'art. 97, comma 3, D.Lgs. n. 50/2016 dispone che: "Quando il criterio di aggiudicazione e' quello



Qualità
ed eccellenza
italiana.



dell'offerta economicamente più vantaggiosa la congruità delle offerte è valutata sulle offerte che presentano sia i punti relativi al prezzo, sia la somma dei punti relativi agli altri elementi di valutazione, entrambi pari o superiori ai quattro quinti dei corrispondenti punti massimi previsti dal bando di gara. Il calcolo di cui al primo periodo è effettuato ove il numero delle offerte ammesse sia pari o superiore a tre. Si applica l'ultimo periodo del comma 6.”;

- alla luce della sopra richiamata disposizione l'offerta tecnico-economica prodotta dal Concorrente primo classificato nella graduatoria provvisoria di Gara non è risultata qualificabile come offerta anomala, in quanto il numero delle offerte ammesse alla procedura di Gara in oggetto non è pari o superiore a tre;
- in data 16 marzo 2020 la Commissione Giudicatrice -ritenendo l'offerta tecnico-economica congrua in relazione alle prestazioni oggetto di commessa e non ritenendo necessaria la richiesta delle spiegazioni di cui all'art. 97, comma 6, D.Lgs. n. 50/2016- ha proposto al Consiglio di Amministrazione di SO.GE.M.I. S.p.A. l'aggiudicazione della procedura di Gara in oggetto in favore del Concorrente R.T.I. BERTINI S.R.L. (Mandataria) / GUALDI ALESSIO TRASPORTI E SPEDIZIONI S.R.L. (Mandante) / MC PREFABBRICATI S.P.A. (Mandante) / COTTI IMPIANTI S.R.L. (Mandante), fatto salvo il buon esito delle verifiche di rito in ordine alla comprova del possesso di tutti i requisiti di qualificazione di carattere generale e di carattere speciale, previsti dalla *Lex Specialis* di Gara, in capo al predetto Concorrente;
- in data 7 aprile 2020, all'esito delle verifiche di rito in ordine ai suddetti requisiti, è pervenuto un riscontro da parte dell'Agenzia delle Entrate di Vercelli, con il quale è stata certificata la sussistenza di violazioni gravi e definitivamente accertate, relativamente al pagamento di talune cartelle di pagamento in materia di imposte e tasse, in capo al Mandante (geol. Andrea Scaglia) del R.T.P. di progettazione indicato dal Concorrente;
- l'art. 80, comma 4, D.Lgs. n. 50/2016 stabilisce che: *“Un operatore economico è escluso dalla partecipazione a una procedura d'appalto se ha commesso violazioni gravi, definitivamente accertate, rispetto agli obblighi relativi al pagamento delle imposte e tasse o dei contributi previdenziali, secondo la legislazione italiana o quella dello Stato in cui sono stabiliti. Costituiscono gravi violazioni quelle che comportano un omesso pagamento di imposte e tasse superiore all'importo di cui all'articolo 48-bis, commi 1 e 2-bis, del decreto del Presidente della Repubblica 29 settembre 1973, n. 602. Costituiscono violazioni definitivamente accertate quelle contenute in sentenze o atti amministrativi non più soggetti ad impugnazione. Costituiscono gravi violazioni in materia contributiva e previdenziale quelle ostantive al rilascio del documento unico di regolarità contributiva (DURC), di cui al all'articolo 8 del decreto del Ministero del lavoro e delle politiche sociali 30 gennaio 2015, pubblicato sulla Gazzetta Ufficiale n. 125 del 1° giugno 2015, ovvero delle certificazioni rilasciate dagli enti previdenziali di riferimento non aderenti al sistema dello sportello unico previdenziale. Il presente comma non si applica quando l'operatore economico ha ottemperato ai suoi obblighi pagando o impegnandosi in modo vincolante a pagare le imposte o i contributi previdenziali dovuti, compresi eventuali interessi o multe, purché il pagamento o l'impegno siano stati formalizzati prima della scadenza del termine per la presentazione delle*



domande".

- il possesso dei requisiti di cui all'art. 80, D.Lgs. n. 50/2016 è stato altresì previsto espressamente quale requisito di qualificazione, a pena di esclusione, dalla *Lex Specialis* di Gara, anche con riferimento al Progettista indicato o associato dal Concorrente (art. 5. 2 lett. A) Bando integrale);
- ad esito di apposita istruttoria, con provvedimento del 18 maggio, Sogemi ha escluso l'ATI Bertini;
- in data 28 maggio 2020, sulla base della proposta del RUP, il Consiglio di Amministrazione ha deliberato di approvare la proposta e aggiudicare la procedura di Gara in favore del Concorrente R.T.I. MATTIODA PIERINO & FIGLI S.P.A. (Mandataria) / ALLARA S.P.A (Mandante) / SOGEN S.R.L. (Mandante) / SO.GE.CO. S.R.L. (Mandante), delegando il Presidente alla sottoscrizione del contratto d'Appalto, subordinatamente a tutte le verifiche, al completamento dell'iter urbanistico e alla verifica della copertura finanziaria, conferendo allo stesso facoltà di procedere con gli atti necessari;
- previo scorrimento della graduatoria, con provvedimento del 10 giugno 2020 – regolarmente comunicato in pari data - l'appalto in oggetto è stato affidato all'ATI Mattioda (seconda in graduatoria);
- con ricorso iscritto innanzi al TAR Milano al n.r.g. 975/2020 – tuttora pendente – l'ATI Bertini ha impugnato la propria esclusione nonché, in via derivata, l'aggiudicazione disposta in favore dell'ATI Mattioda;
- ad esito della camera di consiglio del 24.6.2020, con ordinanza n. 871 del 30.6.2020, il TAR Milano respingeva l'istanza cautelare sulla scorta di una articolata motivazione ritenuto che:
 - *ai sensi della lex specialis il possesso dei requisiti ex art. 80 del D.lgs. 50/2016 è stato espressamente previsto a pena di esclusione anche con riferimento al progettista indicato;*
 - *il progettista geologo indicato dalla ricorrente è uno dei soggetti individuati nell'offerta presentata dalla ricorrente come referenti della commessa e titolari delle relative funzioni specialistiche quanto alla progettazione esecutiva, dunque ad una delle essenziali prestazioni richieste, trattandosi di appalto integrato;*
 - *non sussistono elementi nel caso di specie per non qualificare i progettisti indicati come offerenti, apportando questi i requisiti di capacità tecnico-professionale relativi alla progettazione e redigendo la progettazione stessa;*
 - *conseguentemente la sostituzione del progettista indicato si pone in contrasto con il principio dell'immodificabilità dell'offerta;*
 - *in sintesi, quindi, a fronte della previsione, a pena di esclusione, del requisito dell'iscrizione all'albo dei geologi e del possesso dei requisiti generali di moralità in capo al progettista indicato, la stazione appaltante non poteva che assumere il provvedimento di esclusione";*
- l'ATI Bertini, con appello cautelare iscritto al n.r.g. 5513/2020, impugnava innanzi al Consiglio di Stato l'ordinanza innanzi richiamata.
- ad esito della camera di consiglio del 30.7.2020, con ordinanza n. 4551/2020 del 31.7.2020, il Consiglio di Stato riformava la pronuncia cautelare del TAR Milano, riconoscendo che "*ad una*



sommatoria delibazione che, pur nella complessità delle questioni controverse, l'appello cautelare appare assistito da sufficienti elementi di fumus boni iuris, non potendosi, prima facie, escludere l'ammissibilità della sostituzione del progettista (privo del requisito di partecipazione), da considerarsi professionista esterno incaricato di redigere il progetto (Cons. Stato, Ad. plen., 9 luglio 2020, n. 13)". Per l'effetto, il Consiglio di Stato, in riforma della pronuncia cautelare di primo grado, accoglievano l'istanza di sospensione dei provvedimenti gravati "**ai fini dell'ammissione dell'appellante con riserva alla procedura di gara aperta per l'affidamento dell'appalto integrato**";

- ad esito della pronuncia cautelare d'appello, l'ATI Bertini, con comunicazione del 3.8.2020, sollecitava l'esecuzione dell'ordinanza "in primis mediante indicazione ... della documentazione necessaria a formalizzare la sostituzione del geologo dott. Scaglia".
- in data 10.8.2020 l'ATI Bertini formalizzava la sostituzione del progettista (mandante del costituendo RTP), indicando il geol. Giuseppe Genovese quale rappresentante legale dell'associazione professionale Genovese & associati – Geologia & Ambiente.

TUTTO CIÒ PREMESSO,

il R.U.P.,

- in mera ottemperanza al provvedimento cautelare n. 4551/2020 della Quinta Sezione del Consiglio di Stato - esclusa espressamente qualsivoglia forma di acquiescenza ed impregiudicate le altrui aspettative di tutela – **ammette con riserva** il Concorrente R.T.I. BERTINI S.R.L. (Mandataria) / GUALDI ALESSIO TRASPORTI E SPEDIZIONI S.R.L. (Mandante) / MC PREFABBRICATI S.P.A. (Mandante) / COTTI IMPIANTI S.R.L. (Mandante);

IL R.U.P.

Ing. Mirko Maronati