

**PROVVEDIMENTO DI ESCLUSIONE
AI SENSI DELL'ART. 29 del D.LGS. 50/2016**

Procedura: Procedura aperta

Oggetto: Servizio di noleggio e lavaggio indumenti da lavoro e D.P.I..

Riferimento: BS 357-21/AF - CODICE GARA: 8596048 - CIG: 9267983584.

Premesso che:

- In data 14/06/2022 veniva bandita Procedura aperta per il servizio di noleggio e lavaggio indumenti da lavoro e D.P.I.;
- Nel termine fissato dal disciplinare pervenivano offerte dai seguenti O.E.:
 1. costituendo R.T.I. ADAPTA S.p.A. – AUDES GROUP srl;
 2. LAVANDERIE DELL'ALTO ADIGE srl;
- In data 03/11/2022 il seggio di gara si riuniva per procedere all'analisi delle offerte amministrative presentate dagli operatori economici concorrenti;
- All'apertura delle offerte amministrative partecipavano da remoto anche i due O.E. concorrenti cui la S.A. aveva mandato apposito link di collegamento, condividendo pertanto le operazioni eseguite attraverso la piattaforma di negoziazione telematica;
- L'O.E. Lavanderie Alto Adige risultava collegato in video durante tutte le operazioni, mentre il concorrente ADAPTA/AUDES risultava in collegamento senza mai palesarsi né in video né in audio;
- Alle ore 12.10 la seduta veniva sospesa per l'attivazione del soccorso istruttorio nei confronti dell'O.E. ADAPTA/AUDES, che veniva invitato a fornire chiarimenti in merito alla partecipazione in costituendo RTI di tipo verticale, considerato che l'appalto prevedeva solo una prestazione principale e non erano presenti prestazioni secondarie;
- Con le specifiche trasmesse dall'O.E., pervenute in data 03/11/2022, -ADAPTA/AUDES precisava che in presenza di dichiarazioni di natura negoziale in parte contrastanti con la volontà di concorrere in forma orizzontale e in parte ambigue, deve trovare applicazione il principio dell'ermeneutica negoziale di conservazione del negozio, ex art. 1376 c.c., nonché il principio di massima partecipazione alle gare, dovendo, quindi, privilegiare la Stazione appaltante l'interpretazione che favorisca l'ammissione alla gara del concorrente;
- Il concorrente evidenziava, altresì, che l'RTI possedeva comunque tutti i requisiti richiesti dal disciplinare di gara anche qualora fosse considerato di tipo orizzontale;
- Il concorrente, quindi, manifestava la volontà di modificare le dichiarazioni rese in sede di gara circa la natura del costituendo RTI da "verticale" ad "orizzontale";

Tutto ciò premesso

IL RUP e IL DIRETTORE APPALTI E APPROVVIGIONAMENTI DISPONGONO

- di escludere l'O.E. costituendo RTI verticale ADAPTA S.p.A. C.F.:00426980587/AUDES Group S.r.l. C.F.: 04014850285, in quanto l'istanza di modificazione circa la natura del costituendo RTI formulata nelle specifiche trasmesse dall'O.E., pervenute in data 03/11/2022, non può essere accolta per i seguenti motivi:
 - Il disciplinare di gara, all'art. 3 – OGGETTO DELL'APPALTO, IMPORTO, nella Tabella n. 1 individua un'unica prestazione (principale) costituita dal servizio di lavanolo, CPV 98310000-9. Il disciplinare di gara non indica nessuna prestazione secondaria;

- Ai sensi dell'art. 48, comma 2, del D.Lgs. n. 50/2016 e della costante giurisprudenza, la possibilità di dar vita a raggruppamenti di tipo verticale (o, più correttamente, di ammetterli ad una gara) può avvenire solo laddove la stazione appaltante abbia preventivamente individuato negli atti di gara, con chiarezza, l'esistenza di prestazioni "principali" e di prestazioni "secondarie" (Consiglio di Stato, sez. V., 24/05/2021, n. 3994; Consiglio di Stato, sez. V, 24/02/2020, n. 1381; Consiglio di Stato, sez. V, 7/012/2017, n. 5772; TAR Campania, Salerno, 22/05/2020, n. 575; TAR Lazio, Roma, sez. III quater, 19/09/2019, n. 11104);
- Nel presente appalto, non individuando la legge di gara prestazioni secondarie, l'unico raggruppamento consentito deve ritenersi quello di tipo orizzontale, in quanto è precluso al concorrente procedere di sua iniziativa alla scomposizione del contenuto della prestazione, distinguendo fra prestazioni principali e secondarie, onde ripartirle all'interno di un raggruppamento di tipo verticale (Consiglio di Stato, sez. V, 24/02/2020, n. 1381, cit.; Consiglio di Stato, sez. V, 7/012/2017, n. 5772, cit.);
- Le dichiarazioni prodotte in sede di gara da ADAPTA e da AUDES Group, nei rispettivi DGUE e nell'impegno congiunto a costituire RTI, sembrano chiare ed inequivocabili, tali da non dare adito a dubbi interpretativi sulla volontà espressa di costituire, in caso di aggiudicazione, un raggruppamento di tipo verticale;
- La chiara dichiarazione di volontà espressa dai concorrenti rende influente, nel caso di specie, il fatto che le singole società facenti parte dell'RTI siano o meno in possesso dei requisiti previsti dalla *lexspecialis* per partecipare alla gara anche in forma orizzontale, in quanto (come osservato dal Consiglio di Stato, sez. V, 5/04/2019, n. 2243, cit.) non si tratta di stabilire in astratto la possibilità di tali imprese di partecipare alla gara, bensì di verificare la ritualità della modalità, evidentemente immodificabile (trattandosi di elemento essenziale, anche a mezzo del soccorso istruttorio), con cui esse vi anno partecipato in concreto;
- Perché, se accolta, l'istanza formulata dall'O.E., in risposta al soccorso istruttorio, e cioè di considerare il costituendo RTI come orizzontale e non verticale, andrebbe quindi a sostituire in toto le dichiarazioni prodotte in sede di gara, modificando da un punto di vista sostanziale la domanda di partecipazione alla gara, violando il principio di immodificabilità dell'offerta, di autoresponsabilità dei partecipanti, nonché di perentorietà del termine di presentazione delle offerte;
- Ammettere la rettifica ovvero sostituzione delle dichiarazioni rese in sede di gara, così come risultanti dal DGUE di entrambi gli O.E. partecipanti e la parimenti dichiarazione congiunta di impegno a costituire Associazione Temporanea di Imprese, successivamente al termine di presentazione dell'offerta, determinerebbe anche la violazione del principio di *par condicio competitorum*.

IL RUP

dott.ssa Giuliana Da Villa

DIR. APPALTI E APPROVVIGIONAMENTI

dott.ssa Laura Meggiorato

Documento originale informatico firmato digitalmente ai sensi del D. LGS. 82/2005 s.m.i

La data di pubblicazione sul profilo del committente è rilevabile direttamente dal sito in quanto la stessa compare sotto l'intestazione del presente file nella pagina web "Provvedimenti art.29 dlgs 50/2016" essendo elaborata dal sistema al momento dell'inserimento del provvedimento stesso.