

DETERMINA DEL DIRIGENTE

Numero del provvedimento	1344
Data del provvedimento	27-07-2018
Oggetto	Evidenza pubblica
Contenuto	Procedura aperta per l'affidamento dei "lavori di demolizione selettiva e meccanica degli edifici costituenti l'ex Presidio Ospedaliero "Misericordia e Dolce di Prato" – Presa d'atto della sentenza del TAR per la Toscana nr. 01068/2018, pubblicata il 23 luglio 2018.

Dipartimento	DIPARTIMENTO AREA TECNICA
Direttore del Dipartimento	MARTELLINI MASSIMO f.f.
Struttura	SOC APPALTI E SUPPORTO AMMINISTRATIVO
Direttore della Struttura	MARTELLINI MASSIMO
Responsabile del procedimento	CARLINI ESTERINA

Conti Economici			
Spesa	Descrizione Conto	Codice Conto	Anno Bilancio
Spesa prevista	Conto Economico	Codice Conto	Anno Bilancio

Allegati Atto		
Allegato	N.Pagine allegato	Oggetto Allegato
Estremi relativi ai principali documenti contenuti nel fascicolo		
Allegato	N° di pag.	Oggetto

Tipologia di pubblicazione	Integrale Parziale
-----------------------------------	-------------------------

“documento firmato digitalmente”

IL DIRIGENTE

Vista la Legge Regionale n. 84 del 28/12/2015 recante il *“Riordino dell’assetto istituzionale e organizzativo del sistema sanitario regionale. Modifiche alla l.r. 40/2005”*;

Vista la delibera n. 1720 del 24.11.2016 di approvazione dello Statuto aziendale e le conseguenti delibere di conferimento degli incarichi dirigenziali delle strutture aziendali;

Vista la delibera n. 759 del 29.05.2018 recante *“Proroga degli incarichi di direzione di Dipartimento, degli incarichi di direzione di Area e degli incarichi delle Strutture Complesse di cui all’Allegato “A” - della delibera del Direttore Generale n. 1965/2016”*;

Vista la nota Prot. 89720 del 19/07/2018 con la quale il Direttore ad interim del Dipartimento Area Tecnica ha comunicato che durante il periodo di ferie, dal 23/07/2018 al 03/08/2018, sarà sostituito, *“per le pratiche di natura amministrativa dal dott. Massimo Martellini (.....)”*;

Richiamata per lo specifico ambito del Dipartimento Area Tecnica, la delibera del Direttore Generale f.f. nr. 885 del 16/06/2017 con la quale è stata definita la ripartizione delle competenze tra le SOC afferenti al medesimo Dipartimento, relativamente agli atti da adottare per le procedure di gara e più in particolare viene delegato il Direttore della SOC Appalti e supporto amministrativo:

- alla *“predisposizione di tutta la documentazione amministrativa conseguente e necessaria per l’espletamento delle procedure di gara sulla base dell’atto di programmazione e indizione della procedura adottato dal Direttore Generale su proposta del RUP e del Direttore della SOC tecnica. Il Direttore della SOC Appalti e Supporto Amministrativo è conseguentemente delegato all’adozione di tutti gli atti finalizzati alla esecuzione della procedura di gara e alla stipula del contratto”*;

Richiamata la delibera n. 1064 del 13.07.2017 avente per oggetto le *“Modalità di individuazione o nomina dei Responsabili Unici del Procedimento del Dipartimento Area Tecnica”* e nella quale viene stabilito che *“se l’attività interessa un’unica unità organizzativa, la figura del responsabile unico del procedimento (RUP) coincide con quella del Dirigente preposto all’unità organizzativa medesima, salva diversa espressa designazione da parte di quest’ultimo di altro dipendente addetto all’unità”*;

Visti:

- il Decreto Legislativo 18 aprile 2016 n. 50, come novellato dal Decreto Legislativo 19 aprile 2017 n. 56 *“Disposizioni integrative e correttive al decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50”*, che ha, tra l’altro, modificato la rubrica del decreto in *“Codice dei contratti pubblici”*;
- le linee guida n. 2 di attuazione del Codice, recanti *“Offerta economicamente più vantaggiosa”*, approvate dal Consiglio dell’ANAC con delibera n. 1005 del 21.09.2016;

Ricordato:

- che con deliberazione nr. 1286 del 30.10.2017, esecutiva ai sensi di legge, è stata indetta la procedura aperta, ai sensi dell’articolo 60 del D.lgs. n. 50/2016 e s.m., per l’affidamento dei *“lavori di demolizione selettiva e meccanica degli edifici costituenti l’ex Presidio Ospedaliero “Misericordia e Dolce” di Prato, da svolgersi in modalità telematica, tramite il Sistema Telematico degli Acquisti del Servizio Sanitario della Regione Toscana (START)*;
- che con determinazione dirigenziale nr. 2556 del 22/12/2017, sono stati approvati:
 - a) lo schema del bando di gara;
 - b) lo schema dell’estratto del bando di gara;
 - c) lo schema del disciplinare di gara;
 - d) gli allegati al disciplinare di gara – modelli di dichiarazione da presentare a corredo dell’offerta;

Visti:

- il bando di gara, trasmesso alla Gazzetta Ufficiale della Comunità europea in data 03.01.2018, e pubblicato sulla Gazzetta Ufficiale della Repubblica italiana in data 10/01/2018 (G.U. n. 4/2018);
- la determina dirigenziale nr. 606 del 23.03.2018 di nomina della Commissione giudicatrice, ai sensi dell’art. 77 del D.lgs. n. 50/2016 e s.m.;

Richiamate le determinate nr. 1048 del 04.06.2018 e nr. 1060 del 06.06.2018, immediatamente eseguibili, con le quali è stata disposta l'esclusione dalla gara per l'affidamento dei "lavori di demolizione selettiva e meccanica degli edifici costituenti l'ex Presidio Ospedaliero "Misericordia e Dolce" di Prato", del concorrente R.T.I. costituito da: IDEA S.R.L. CON SOCIO UNICO (mandatario), VARVARITO LAVORI S.R.L. (mandante), EUREKA S.r.l. (mandante) per aver inserito all'interno della busta contenente l'offerta tecnica un elemento dell'offerta economica ovvero il numero dei giorni utili per l'esecuzione dei lavori, in violazione del disciplinare di gara e del principio generale di segretezza dell'offerta;

Dato atto che

- con ricorso notificato in data 15 giugno 2018, il concorrente ha impugnato detti provvedimenti di esclusione censurando il comportamento dell'Azienda perché ritenuto non conforme a quanto previsto dal disciplinare di gara e per falsa applicazione del principio di separazione degli elementi tecnici ed economici;

- l'Azienda si costituiva in giudizio per resistere al ricorso evidenziando che

a) il disciplinare di gara

1) al paragrafo 6.4 B) Documentazione tecnica, sub B.1) Offerta Tecnica, prevedeva "che nessun elemento di costo riconducibile all'offerta economica presentata, pena l'esclusione dalla gara, deve essere contenuto nella documentazione dell'Offerta tecnica" perché, per il principio di segretezza dell'offerta, doveva essere evitato che un'eventuale conoscenza da parte dei commissari degli elementi di valutazione di carattere automatico (quale appunto il prezzo e/o il tempo) potesse influenzare la valutazione degli elementi discrezionali;

2) al paragrafo 6.5 - C) Documentazione Economica - sub C.1, Offerta Economica, prevedeva che "l'offerta economica è determinata mediante il prezzo e la riduzione percentuale unica da applicarsi al termine utile per l'esecuzione dei lavori indicato al punto 1.8 dello stesso disciplinare";

b) la stazione appaltante nel rispondere a un quesito ricevuto aveva precisato (.....) che "la riduzione percentuale unica da applicarsi al termine fissato al paragrafo 1, punto sub 1.8, del disciplinare di gara, non superiore al 20%, doveva essere indicata nell'offerta economica, come previsto nel paragrafo 6.5 lettera C.1), punto 2. dello stesso disciplinare";

Preso atto che il TAR per la Toscana con sentenza nr. 01068/2018, pubblicata il 23 luglio u.s., ha accolto il ricorso del ricorrente pronunciando l'annullamento dei provvedimenti impugnati, le cui principali motivazioni di seguito si illustrano:

- il divieto di commistione dell'offerta economica e dell'offerta tecnica costituisce legittima causa di esclusione dalle gare per l'affidamento di contratti pubblici, ma tale divieto "non va inteso in senso assoluto, nell'offerta tecnica potendo anche essere presenti singoli elementi economici purché siano estranei all'offerta economica, ovvero ne rappresentino componenti isolate e marginali, la cui conoscenza non permetta di risalire all'offerta economica nel suo complesso: di esso, pertanto deve farsi applicazione in concreto (.....)";

- che nel caso di specie la riduzione del tempo inserita nell'offerta economica presente una "connotazione quantitativa suscettibile di valutazione patrimoniale che non la rende, tuttavia, assimilabile a un elemento di costo in senso stretto. Essa, soprattutto, se isolatamente considerata non consente in alcun modo di giungere a un'anticipata conoscenza dell'offerta economica (.....)";

Vista la nota, acquisita agli atti in data 24.07.2018, del legale dell'Azienda con la quale viene suggerito di non procedere all'appello, pur non condividendo la motivazione della sentenza di annullamento dei provvedimenti di esclusione di cui trattasi, visto l'interesse dell'Azienda ad una rapida conclusione della gara;

Considerato di procedere alla riammissione in gara del ricorrente in ottemperanza alla richiamata sentenza del TAR per la Toscana dando esecuzione a quanto stabilito dal Giudice amministrativo;

Visti gli articoli 29 e 76 del D.lgs. n. 50/2016 e s.m.;

Dato atto che la presente determina non comporta spesa;

Ravvisata la necessità di dichiarare il presente atto immediatamente eseguibile, ai sensi dell'art. 42, comma quarto, della L.R.T. n. 40 del 24.02.2005 e ss.mm.ii., al fine di concludere quanto prima la procedura di gara;

Dato atto che il Direttore della Struttura SOC Appalti e supporto amministrativo nel proporre il presente atto attesta la regolarità tecnica ed amministrativa e la legittimità e congruenza dell'atto con le finalità istituzionali di questo Ente, stante anche l'istruttoria effettuata a cura del Responsabile del Procedimento, dott.ssa Carlini Esterina, in servizio c/o la Struttura SOC Appalti e supporto amministrativo;

DETERMINA

Per le motivazioni espresse in narrativa, che qui si intendono integralmente richiamate:

- 1) in ottemperanza alla sentenza del TAR per la Toscana nr. 01068/2018 richiamata in premessa, di annullare le proprie determinazioni nr.1048 del 04.06.2018 e nr. 1060 del 06.06.2018 di esclusione dalla procedura di gara per l'affidamento dei "lavori di demolizione selettiva e meccanica degli edifici costituenti l'ex Presidio Ospedaliero "Misericordia e Dolce "di Prato" del concorrente R.T.I. costituito da: IDEA S.R.L. CON SOCIO UNICO (mandatario), VARVARITO LAVORI S.R.L. (mandante), EUREKA S.r.l. (mandante);
- 2) di ammettere alla successiva fase di gara per l'affidamento dei lavori di cui al precedente punto su b 1) del presente dispositivo il R.T.I. costituito da: IDEA S.R.L. CON SOCIO UNICO (mandatario), VARVARITO LAVORI S.R.L. (mandante), EUREKA S.r.l. (mandante);
- 3) di dare avviso al concorrente dell'ammissione alla gara tramite comunicazione a mezzo START e posta elettronica certificata;
- 4) di trasmettere il presente provvedimento alla Commissione giudicatrice, nominata con determina dirigenziale nr. 606 del 23.03.2018, per il seguito di competenza;
- 5) di provvedere, ai sensi dell'art. 29, comma 1, del D.lgs. 50/2016 e s.m. alla pubblicazione del presente provvedimento sul sito web della Stazione Appaltante, nella sezione Amministrazione Trasparente, - Bandi di gara e contratti, nonché sul sistema informatizzato dell'Osservatorio dei Contratti Pubblici della Regione Toscana;
- 6) di dichiarare il presente atto immediatamente eseguibile, ai sensi dell'art. 42, comma quarto, della L.R.T. n. 40 del 24/02/2005 e ss.mm.ii., al fine di concludere quanto prima la procedura di gara di cui trattasi;
- 7) di dare atto che la presente determina non comporta spesa;
- 8) di trasmettere la presente determinazione al Collegio Sindacale a norma di quanto previsto dall'art. 42, comma 2, della L. R. Toscana n. 40/2005 e succ. mod. ed integrazioni.

IL DIRETTORE
S.O.C. Appalti e Supporto Amministrativo
Dr. Massimo Martellini