



FONDAZIONE **ECM**

Sede legale: P.zza della Libertà, 4
10036 – Settimo Torinese
Tel. 011.8028506
e.mail: servizi.amministrativi@fondazione-ecm.it
Sede amministrativa: via Giannone 3
10036 – Settimo Torinese

Provvedimento del Direttore n. 100 del 29/06/2023

OGGETTO: PROCEDURA AI SENSI DELL'ART. 36 COMMA 2 DEL D.LGS 50/2016 PER L'AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO DI REALIZZAZIONE DEL FESTIVAL MUSICALE FUORITUTTI ALL'INTERNO DEL PARCO DE GASPERI DI SETTIMO TORINESE – ANNULLAMENTO DELL'AGGIUDICAZIONE

PREMESSO CHE

- In data 16/05/2023 è stata pubblicata la richiesta di offerta su MEPA n° 3569022 con gara aperta a qualsiasi Fornitore del Mercato Elettronico (previa Abilitazione al Bando/Categoria della Richiesta di Offerta) per l'affidamento del servizio in oggetto secondo il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa:
- Alla scadenza della RdO, prevista per le ore 09.00 del giorno 07/06/2023, risultavano pervenute le seguenti offerte:
 - o G-RO SRL Semplificata
 - o PIRENE SRL
- Al fine dell'individuazione dei componenti della Commissione giudicatrice, in ottemperanza a quanto previsto dall'Art. 77, comma 12, del D.Lgs. 50/2016, si è reso necessario valutare professionalità rinvenibili all'interno della Fondazione ECM tra i dipendenti idonei allo svolgimento dell'incarico che non hanno svolto un'altra funzione o incarico tecnico o amministrativo relativamente al contratto del cui affidamento si tratta:
 - o Presidente: Dario Netto, Direttore Generale della Fondazione ECM;
 - o Commissario: Marina Gentile, Responsabile del Settore Amministrativo ECM;
 - o Commissario: Matteo Cantamessa, Dipendente Settore Eventi di Fondazione ECM;
- La Commissione giudicatrice si è riunita alle ore 10.30 del 07/06/2023 per l'esame delle buste.
- Alle ore 10.35 sono state aperte le Buste Amministrative delle due offerte pervenute ed entrambe sono state giudicate ammissibili al giudizio della commissione
- Alle ore 10.45 sono state aperte le Buste tecniche delle due offerte pervenute ed entrambe sono state giudicate ammissibili al giudizio della commissione.
- A seguito dell'esame delle proposte contenute nei progetti presentati la Commissione si è espressa nel seguente modo:
 - o Valutazione tecnica: G-RO SRL Semplificata: 62 punti
 - o Valutazione tecnica: PIRENE SRL: 39 punti

- Alle ore 11.00 sono state aperte le Buste economiche delle due offerte pervenute ed entrambe sono state giudicate ammissibili al giudizio della commissione;
- A seguito dell'esame delle proposte economiche dei progetti presentati la Commissione si è espressa nel seguente modo:
 - o Valutazione economica: G-RO SRL Semplificata: 20,84 punti
 - o Valutazione economica: PIRENE SRL: 30 punti
- A seguito della valutazione tecnica ed economica il punteggio finale di gara è stato determinato dalla Commissione come segue:
 - o G-RO SRL Semplificata: 82,84 punti
 - o PIRENE SRL: 69 punti
- Con provvedimento n. 93 del 7.6.2023 il Direttore ha determinato:
 - o di aggiudicare la fornitura del SERVIZIO DI REALIZZAZIONE DEL FESTIVAL MUSICALE FUORITUTTI ALL'INTERNO DEL PARCO DE GASPERI DI SETTIMO TORINESE alla società G-RO SRL Semplificata per un valore economico di Euro 94.200,00 iva esclusa;
 - o di dare seguito agli atti amministrativi per la stipula del contratto;
 - o di dare mandato all' Ufficio Eventi della Fondazione ECM per il controllo e verifica del corretto svolgimento del servizio offerto;
- Con nota-pec 13 giugno 2023, protocollata da questa Fondazione il 14 giugno 2023, n. 1120, avente ad oggetto: *"(...) Istanza di annullamento in autotutela"* – la PIRENE S.r.l. ha chiesto *"alla Stazione Appaltante di annullare in autotutela il provvedimento di esclusione e per l'effetto riammettere aggiudicare l'appalto all'istante che ha correttamente provveduto ad inserire i costi della manodopera e sicurezza"*.
- Con *"comunicazione di avvio del procedimento ai sensi degli artt. 7 e 8 della legge n. 241/1990 per l'annullamento d'ufficio dell'aggiudicazione di cui al provvedimento del Direttore n. 93 del 7.6.2023"*, trasmessa in data 21.6.2023 a G-RO SRL e a PIRENE S.r.l., questa Fondazione ha comunicato all'aggiudicataria di aver avviato il procedimento di annullamento d'ufficio dell'aggiudicazione, a seguito d'istanza formulata dalla seconda in graduatoria, PIRENE S.r.l. Con la medesima istanza, questa Fondazione ha assegnato termine di 7 giorni per inviare osservazioni scritte, informando altresì della facoltà di prendere visione degli atti ai sensi della legge n. 241/1990 e riservando ogni determinazione finale in ordine alla richiesta di annullamento dell'aggiudicazione, impregiudicata ogni valutazione successiva al riguardo.
- Con nota a mezzo pec del 26.6.2023, G-RO SRL ha trasmesso le proprie osservazioni, rappresentando, fra l'altro che:
 - l'istanza presentata da PIRENE S.r.l. e la conseguente comunicazione di avvio del procedimento sarebbero formulate in modo disorganico e non comprensibile e che pertanto la comunicazione di avvio del procedimento non sarebbe supportata da un'adeguata motivazione e quindi sarebbe palesemente illegittima;
 - gli atti di gara non contengono alcun riferimento normativo specifico su come debba essere effettuata la composizione dell'offerta economica e che pertanto sarebbe evidente che si tratta di una procedura dai contenuti essenziali e minimi, priva di formalità e non soggetta all'applicazione delle norme in materia di appalti pubblici; conseguentemente non sussisterebbe alcun obbligo normativo di indicazione del costo della manodopera e degli oneri della sicurezza;
 - tale obbligo non discenderebbe neppure dalle norme della gara, poiché nella *lex specialis* di gara non sarebbe presente alcuna prescrizione in merito al contenuto dell'offerta economica, fatta eccezione per la (necessaria e fondamentale) indicazione del prezzo a base d'asta. In particolare, né il disciplinare, né gli allegati prevedono che il concorrente debba indicare i costi della manodopera ovvero quelli della sicurezza; conseguentemente, G-RO non li ha riportati, poiché non sarebbero stati richiesti.

CONSIDERATO CHE:

- l'art. 95, comma 10, c.c.p. dispone che *“nell'offerta economica l'operatore deve indicare i propri costi della manodopera e gli oneri aziendali concernenti l'adempimento delle disposizioni in materia di salute e sicurezza sui luoghi di lavoro ad esclusione delle forniture senza posa in opera, dei servizi di natura intellettuale e degli affidamenti ai sensi dell'articolo 36, comma 2, lettera a). Le stazioni appaltanti, relativamente ai costi della manodopera, prima dell'aggiudicazione procedono a verificare il rispetto di quanto previsto all'articolo 97, comma 5, lettera d)”*;
- dai verbali di gara non risulta che l'aggiudicataria G-RO SRL abbia indicato nella propria offerta i costi della sicurezza e della manodopera;
- seppure l'istanza presentata da PIRENE S.r.l. sia stata formulata in modo disorganico e non facilmente comprensibile, come osservato da G-RO S.r.l., è evidente che nella sostanza configura un'istanza di annullamento dell'aggiudicazione in favore della stessa G-RO S.r.l., per avere quest'ultima omesso d'indicare i costi della manodopera e della sicurezza nella propria offerta economica, oltre che la richiesta di *“aggiudicare l'appalto all'istante che ha correttamente provveduto ad inserire i costi della manodopera e sicurezza”*;
- In ogni caso, l'annullamento ex art. 21-nonies L. 241/1990 può avvenire d'ufficio;
- Il procedimento conseguentemente avviato da questa Stazione appaltante ha ad oggetto proprio l'annullamento della aggiudicazione per il suddetto motivo, in applicazione dell'art. 95, comma 10, c.c.p.;
- nella comunicazione di avvio del presente procedimento, in particolare, dopo aver riportato l'oggetto dell'istanza di PIRENE S.r.l., Fondazione ECM ha assegnato a G-RO S.r.l.s. *“7 giorni dal ricevimento della stessa per formulare eventuali osservazioni e/o per produrre documenti”*, riservando *“ogni determinazione finale in ordine alla richiesta di annullamento dell'aggiudicazione, impregiudicata ogni valutazione successiva al riguardo”*;
- pertanto, con riferimento a tale comunicazione non si ritiene di ravvisare la carenza di adeguata motivazione sui motivi posti alla base dell'inizio del procedimento, anche atteso che la stessa G.RO. S.r.l.s. ha formulato osservazioni dettagliate ed articolate, confermando di disporre di tutti gli elementi necessari a contraddire sul punto;
- con riferimento, poi, alle specifiche osservazioni formulate da G-RO S.r.l.s., la sopra citata disposizione normativa che impone l'indicazione specifica di oneri di sicurezza e costi del lavoro, pur non essendo espressamente riportata nella *lex specialis* di gara, è operativa e vincolante anche in mancanza di espresso richiamo nella legge di gara;
- pertanto, avendo G - RO S.r.l.s. omesso d'indicare nella propria offerta economica i costi della manodopera e della sicurezza, l'aggiudicazione in favore della medesima è stata disposta in presenza di una causa di esclusione non rilevata, che ha quindi inficiato la validità dell'aggiudicazione stessa;
- pur tenendo sempre in rilevante considerazione la pressante urgenza dell'Amministrazione di definire il procedimento in tempi celeri, in ragione delle date ravvicinate in cui si deve tenere l'evento (1, 2 e 3 settembre 2023), atteso il non lungo decorso di tempo dall'aggiudicazione e il fatto che il contratto non è ancora stato stipulato, nel necessario contemperamento d'interessi (anche in assenza di un affidamento da tutelare), si ritiene sussistere l'interesse all'annullamento dell'aggiudicazione;

tutto quanto sopra premesso, considerato e ritenuto, la FONDAZIONE ECM

DISPONE

l'annullamento d'ufficio dell'aggiudicazione del servizio di realizzazione del Festival musicale Fuoritutto all'interno del parco De Gasperi di Settimo Torinese, già disposta con provvedimento del Direttore n. 93 del 7.6.2023, in favore di G-RO S.r.l.s., con sede legale in 40138, BOLOGNA (BO), c.f. operatore economico 03732991207

Essendo il procedimento amministrativo regredito alla fase immediatamente successiva all'apertura delle offerte economiche, già avvenuta in seduta pubblica, trasmette al R.U.P. gli atti di gara, affinché assuma le determinazioni di competenza.

Avverso il presente provvedimento è esperibile ricorso giurisdizionale avanti al T.A.R. per il Piemonte nel termine di 30 giorni dalla comunicazione.

Il Direttore
Dott. Dario Netto