



Ministero della Giustizia

Protocollo Generale N.		Entrata	
		Uscita	2639/2022
Data di Arrivo		Data di Partenza	21/04/2022
Responsabile di Protocollo			
Area Amministrativa		Area Giurisdizionale	
AA	Codice Categoria	AG	Codice Categoria
Area Amministrazione Contabilità			
AAC	Codice Cat.	N. Reg.	
		Data Reg.	
Data di Pubblicazione			
Responsabile Pubblicazione			

Spett.le

NS12 S.P.A.

Oggetto:

PROCEDURA APERTA AI SENSI DELL'ART. 60 DEL D.LGS. N. 50/2016 PER L'AFFIDAMENTO DEI SERVIZI DI PROGETTAZIONE, MIGRAZIONE DATI, SVILUPPO E MANUTENZIONE DEL SOFTWARE ISTITUZIONALE DEI DOTTORI AGRONOMI E DEI DOTTORI FORESTALI – SIDAF (CONAFONLINE.IT)

CIG: 9093009C65

COMUNICAZIONE DI ESCLUSIONE AI SENSI DELL'ART.76, C. 5, LETT. B DEL D. LGS. 50/2016.

Con la presente si comunica, in osservanza di quanto previsto dall'art. 76, comma 5, lett. b del D. Lgs. 50/2016, che l'offerta da Voi presentata in relazione alla gara in oggetto è stata esclusa dalla procedura per i motivi di cui al verbale del 19.04.2022, che di seguito, per estratto, si riporta:

«Il RUP dà atto che l'operatore economico ha prodotto un'appendice integrativa alla polizza datata 13.04.2022 e relativa alla costituzione della garanzia provvisoria di complessivi € 2.300,00 (euro duemilatrecento/00) in conformità all'art. 93 del D. Lgs 50/2016, in ragione del solo possesso del Certificato di conformità del sistema di gestione della qualità alla norma UNI EN ISO 9001:2015.

Tale appendice risulta, pertanto, successiva alla scadenza del termine per la presentazione delle domande di partecipazione fissato per il giorno 28.03.2022.

Il RUP considerato che:

- *l'importo della cauzione provvisoria presentata dalla **NS12 S.P.A.** entro il termine di scadenza per la presentazione delle domande di partecipazione, pari ad € 1.840,00 risulta insufficiente, in ragione del fatto che il concorrente ha prodotto copia del solo certificato di conformità del sistema di gestione della qualità alla norma UNI EN ISO 9001:2015 (che comporta, ai sensi dell'art. 93 del D.Lgs 50/2016, il beneficio di una riduzione pari al 50% dell'importo della garanzia) e che, in conseguenza di ciò, avrebbe dovuto presentare una garanzia provvisoria di € 2.300,00.;*
- *l'appendice integrativa alla suddetta polizza relativa alla costituzione della garanzia provvisoria di complessivi € 2.300,00 (euro duemilatrecento/00) prodotta dalla **NS12 S.P.A.** a seguito di soccorso istruttorio, risulta datata 13.04.2022 e, pertanto, emessa successivamente al termine di scadenza per la presentazione delle domande di partecipazione, fissato per il giorno 28.03.2022;*
- *La giurisprudenza è univoca nel ritenere che "Nel caso di mancata prestazione della cauzione provvisoria, il soccorso istruttorio va a buon fine – e l'operatore può restare in gara – solo se la cauzione provvisoria presentata in sanatoria (come pure la dichiarazione di impegno alla prestazione di garanzia definitiva)*



Ministero della Giustizia

sono di data anteriore al termine per la presentazione delle domande di partecipazione” (cfr. *ex multis*, Consiglio di Stato sez. V - sentenza 16 gennaio 2020, n. 399); sarebbe, infatti, violata la par condicio tra i concorrenti, qualora fosse consentita la presentazione di una cauzione provvisoria formata successivamente alla scadenza del termine per la presentazione della domanda di partecipazione, e, nel termine del soccorso istruttorio. L'offerente, in questi casi, si gioverebbe, infatti, di un termine più lungo per acquisire la documentazione necessaria alla partecipazione alla gara” (cfr TAR Cagliari, 10.01.2020 n. 17);

- Tale interpretazione (cfr. Consiglio di Stato sez. V - sentenza 27 gennaio 2021, n. 804) è pacificamente desumibile dal predetto art. 83 comma del codice dei contratti pubblici, il quale recita: “Le carenze di qualsiasi elemento formale della domanda possono essere sanate attraverso la procedura di soccorso istruttorio di cui al presente comma. In particolare, in caso di mancanza, incompletezza e di ogni altra irregolarità essenziale degli elementi e del documento di gara unico europeo di cui all'articolo 85, con esclusione di quelle afferenti all'offerta economica e all'offerta tecnica, la stazione appaltante assegna al concorrente un termine, non superiore a dieci giorni, perché siano rese, integrate o regolarizzate le dichiarazioni necessarie, indicandone il contenuto e i soggetti che le devono rendere. In caso di inutile decorso del termine di regolarizzazione, il concorrente è escluso dalla gara. Costituiscono irregolarità essenziali non sanabili le carenze della documentazione che non consentono l'individuazione del contenuto o del soggetto responsabile della stessa.”

Come si deve rilevare il legislatore fa menzione dell'attivazione della procedura di soccorso istruttorio per le “carenze di qualsiasi elemento formale della domanda” per ovviare alle mancanze o alle irregolarità di questa, la stazione appaltante assegnerà al concorrente un termine non superiore a dieci giorni per integrare la domanda. La ragione di tale interpretazione risiede nel tenore letterale dell'art. 83, comma 9, del d.lgs. n. 50 del 2016, per cui la finalità sottesa alla procedura di soccorso istruttorio è quella di consentire l'integrazione della documentazione già prodotta in gara dai concorrenti, ma ritenuta dalla stazione appaltante incompleta o irregolare sotto un profilo formale. E', pertanto, escluso che la predetta procedura possa avere anche la funzione di consentire all'offerente di formare atti in data successiva a quella di scadenza del termine di presentazione delle offerte: diversamente, infatti, si violerebbero i principi di immodificabilità e segretezza dell'offerta, imparzialità e par condicio delle imprese concorrenti (Cons. Stato, III, 26 giugno 2020 n. 4103; vedi anche *id.*, V, 9 marzo 2020 n. 1671);

decide, pertanto, di escludere la **NS12 S.P.A.** dalla procedura di gara».

Avverso il presente provvedimento di esclusione definitiva dalla procedura di gara è ammesso il ricorso giurisdizionale al TAR Lazio - Roma entro 30 giorni a decorrere dalla pubblicazione del presente provvedimento espulsivo sul sito web <http://trasparenza.conaf.it/amm-trasparente/bandi-di-gara-e-contratti>, ai sensi e per gli effetti dell'art. 29, comma 1, e dell'art. 204 del d.lgs. 50/2016.

Si ricorda che in merito agli atti della procedura in oggetto il diritto di accesso di cui alla legge 241/90 e s.m.i. è differito nei casi di cui all'art. 53 comma 2 del D.Lgs. 50/2016 ed è escluso nei casi di cui all'art. 53 comma 5 della medesima norma.

Distinti saluti

Il Responsabile Unico del Procedimento

Mauro Uniformi, Dottore Agronomo