



**REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA**

ASSESSORADU DE SOS ENTES LOCALES, FINÀNTZIAS E URBANÌSTICA
ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze
Servizio territoriale demanio e patrimonio di Oristano, Nuoro e Medio Campidano

**VERBALE DI GARA
Seduta Pubblica**

Gara d'appalto con procedura aperta, ai sensi dell'art. 3, comma 37 e art. 55 del D.Lgs. 12 aprile 2006, n. 163, e dell'art. 17, comma 4, lettera a), della Legge regionale 7 agosto 2007, n. 5, e con aggiudicazione secondo il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, ai sensi dell'art. 83 del precitato D.Lgs. 163/2006, e dell'art. 18, comma 1 lettera c) della Legge regionale 7 agosto 2007, n. 5, per l'assentimento in concessione, sino al 31 dicembre 2015, del fabbricato (opera di difficile rimozione) insistente sull'area demaniale marittima in località San Giovanni di Sinis del Comune di Cabras, distinto in catasto al Foglio 82, mappali 491 e 492/parte. – ESAME ISTANZA RIAMMISSIONE ALLE PROCEDURE DI GARA DELL'OFFERTA PRESENTATA DALLA DITTA PAU MARINA.

L'anno duemiladodici il giorno otto del mese di ottobre alle ore 09.30-----
------(08.10.2012)-----

negli uffici del Servizio territoriale demanio e patrimonio di Oristano, Nuoro e Medio Campidano in Oristano - Via Cagliari 238 si è riunita in seduta pubblica, a seguito di regolare convocazione notificata secondo le modalità di cui al Bando di gara e relativo disciplinare in oggetto, la Commissione giudicatrice (nominata con determinazione Rep. n. 1665/DOR- prot. n. 30857/5 settembre 2012) per l'esame dell'istanza di riammissione alle procedure di gara presentata dalla ditta Pau Marina

Sono presenti:

- Dott.ssa Maria Giovanna Campus – Direttore del Servizio territoriale demanio e patrimonio di Oristano, Nuoro e Medio Campidano, in qualità di Presidente;
- Dott. Antonio Deidda, responsabile del settore demanio di questo Servizio, in qualità di componente;
- Sig.ra Anna Cau, funzionario di categoria D del precitato Servizio, in qualità di segretario verbalizzante.



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORADU DE SOS ENTES LOCALES, FINÀNTZIAS E URBANÌSTICA
ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze

Servizio territoriale demanio e patrimonio di Oristano, Nuoro e Medio Campidano

Alla seduta pubblica sono inoltre presenti il Sig. Pino Spanu (titolare della Ditta Tharros Pesca), l'Ing. Alberto Casu (tecnico della precitata Società), la Sig.ra Pau Marina (titolare dell'omonima ditta) e l'ing. Filippo Cau (tecnico della Ditta Pau Marina).

La Commissione premesso e considerato:

- che in sede della seduta pubblica del 10 settembre 2012 è stata ammessa alla successiva fase di valutazione l'offerta presentata dalla Società Tharros Pesca di Spanu Pino e che è stata esclusa l'offerta presentata dalla Ditta Pau Marina, sulla scorta della seguente motivazione: "esclusa in quanto non risulta inserita all'interno della busta "A" l'attestazione originale del pagamento della somma di € 155,00 (euro centocinquantacinque/00) per spese di istruttoria, così come richiesto al punto 8.5 del Disciplinare di gara con l'espressa previsione: Il mancato inserimento nella "Busta A" dei documenti di cui al presente articolo con le indicazioni contenute nei suddetti punti, comporta l'esclusione dalla procedura selettiva (art. 8 punto 8.5 ultimo comma del Disciplinare di gara);
- che con nota prot. n. 31505/11 settembre 2012 e successiva determinazione rep. n. 1711/DOR-prot. 31720/12 settembre 2012 è stata, rispettivamente, comunicata e disposta l'esclusione dal prosieguo dell'iter di gara (valutazione offerta tecnica) dell'offerta presentata dalla ditta Pau Marina;
- che con note datate 25 e 26 settembre 2012, acquisite agli atti con prot. nn. 33311 e 33392, l'Avv. Giovanni Luigi Machiavelli in nome e nell'interesse della Sig.ra Pau Marina, ha chiesto di riammettere l'offerta presentata dalla sua assistita alla procedura selettiva in questione, richiamando, nel caso di specie, le disposizioni di cui al D.Lgs. 12 aprile 2006, n. 163, art. 46, comma 1 bis - come novellato dall'art. 4, 2° comma, lett. d), del D.L. 13 maggio 2011, n. 70 - e, inoltre, trasmettendo copia dell'ordine di bonifico relativo al pagamento delle spese di istruttoria;
- che la ditta Pau Marina ha provveduto, di fatto, al pagamento delle spese di istruttoria, come risulta dall'ordine di bonifico impartito al Banco di Sardegna in data 20 agosto 2012, entro il termine fissato dal Bando di gara per la presentazione delle offerte;
- che il richiamato art. 46, comma 1 Bis del D.Lgs. 163/2006 testualmente recita "*La stazione appaltante esclude i candidati o i concorrenti in caso di mancato adempimento alle prescrizioni previste dal presente codice e dal regolamento e da altre disposizioni di legge vigenti, nonché nei casi di incertezza assoluta sul contenuto o sulla provenienza dell'offerta, per difetto di sottoscrizione o di altri elementi essenziali ovvero in caso di non integrità del plico contenente l'offerta o la domanda di partecipazione o altre irregolarità relative alla chiusura dei plichi, tali da far*



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORADU DE SOS ENTES LOCALES, FINÀNTZIAS E URBANÌSTICA
ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze

Servizio territoriale demanio e patrimonio di Oristano, Nuoro e Medio Campidano

*ritenere, secondo le circostanze concrete, che sia stato violato il principio di segretezza delle offerte; **i bandi e le lettere di invito non possono contenere ulteriori prescrizioni a pena di esclusione. Dette prescrizioni sono comunque nulle***”.

Alle ore 10.10 entra l'Arch. Paolo Piras Responsabile del Servizio Ambiente, Territorio e Manutenzioni del Comune di Cabras - Referente tecnico per gli aspetti demaniali marittimi dell'Area Marina Protetta "Penisola del Sinis-Isola di Mal di Ventre", in rappresentanza del Comune di Cabras, e il Presidente lo informa sull'avvio della seduta.

Tutto ciò premesso la Commissione:

- richiamata la nota prot. 33473/26 settembre 2012 con la quale il Servizio territoriale demanio e patrimonio di Oristano, Nuoro e Medio Campidano ha chiesto, sulla questione di che trattasi, il parere del Servizio affari generali, competente in materia contenzioso;
- ritenuto, sulla base della documentazione fornita dal precitato Servizio, che le nuove disposizioni normative in materia di tassatività delle cause di esclusione sono certamente finalizzate a garantire il rispetto dei principi della massima partecipazione e della concorrenza nelle procedure di gara, evitando le esclusioni disposte per violazione di prescrizioni meramente formali, nell'ottica generale della semplificazione delle procedure selettive, del divieto di aggravio del procedimento con oneri formali sprovvisti di qualsivoglia legittimazione, nonché del rispetto dei principi generali che sovrintendono alla redazione dei bandi e alla gestione delle relative operazioni (etero integrazione, ragionevolezza e proporzionalità, *favor participationis*, parità di trattamento);
- valutato che la portata della clausola munita di sanzione espulsiva di cui all'art. 8 punto 8.5 ultimo comma del Disciplinare di gara, in ragione dell'interesse pubblico che la norma violata è destinata a presidiare, non è tale da far ritenere sussistente la fattispecie della lesione di un interesse pubblico effettivo e rilevante;
- ritenuto, pertanto, di accordare la preferenza al *favor participationis*, con conseguente applicazione del principio, di derivazione comunitaria, di sanabilità delle irregolarità formali;
- considerato che l'attestazione di avvenuto pagamento delle spese di istruttoria non costituisce elemento essenziale dell'offerta e che la sua mancanza può essere regolarizzata senza che ciò si traduca in un'alterazione della regola della parità di trattamento;



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORADU DE SOS ENTES LOCALES, FINÀNTZIAS E URBANÌSTICA
ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze

Servizio territoriale demanio e patrimonio di Oristano, Nuoro e Medio Campidano

- rilevato che la predetta clausola munita di sanzione espulsiva è da ritenersi automaticamente inefficace, e va pertanto disapplicata dal seggio di gara, senza necessità alcuna di annullamento giurisdizionale,

all'unanimità, dispone di accogliere l'istanza di riammissione al prosieguo dell'iter di gara dell'offerta presentata dalla Sig.ra Pau Marina.

Di seguito la Commissione, ripresi i plichi contenenti le offerte presentate dai due concorrenti, procede, ai soli fini della verifica del loro contenuto, all'apertura della busta "B" – Offerta Tecnica contenuta all'intero del plico afferente all'offerta presentata dalla ditta Pau Marina rilevando, al suo interno, l'assenza di n. 5 cd relativi all'offerta tecnica (in contrasto con quanto richiesto dall'art. 8 del Disciplinare di gara - *La "Busta B", recante la scritta esterna "OFFERTA TECNICA", dovrà contenere in n. 6 copie: 1) elaborati grafici, sottoscritti da un tecnico abilitato, su supporto cartaceo ed informatico ... omissis*).

In tale circostanza l'Ing. Alberto Casu, in nome e nell'interesse della Soc. Tharros Pesca di Spanu Pino rileva la non integrità della busta "B" nonché il mancato inserimento, all'interno della stessa, dei 5 cd, e chiede espressamente che di dette osservazioni venga fatta menzione in sede di redazione del verbale della seduta.

Al riguardo la Commissione richiama che nel corso della seduta pubblica del 10 settembre 2012, alla presenza, tra l'altro, dell'Ing. Casu, la Commissione aveva accertato che il plico contenente l'offerta della Ditta Pau era pervenuto sigillato nei lembi di chiusura, controfirmato e, con la prescritta dicitura e contenente, al suo interno, le due buste "A" e "B" chiuse e adeguatamente sigillate con timbro e firma (giusto verbale di gara del 10 settembre 2012).

La Commissione osserva, inoltre, che tale circostanza, è da attribuirsi, con ogni probabilità alla risistemazione delle buste all'interno del plico, e non può configurare, in concreto, l'ipotesi di violazione del principio di segretezza dell'offerta, dell'identità, della provenienza e dell'immodificabilità della documentazione presentata dal concorrente, tant'è che, in sede di verifica del contenuto della Busta "B" è stata rilevata l'insussistenza di n. 5 copie del cd contenente gli elaborati grafici.

A tal riguardo la Commissione ritiene, stante l'accertata presenza di n. 6 copie cartacee degli elaborati di cui al punto 1) su richiamato, di riconoscere anche nel caso di specie, i presupposti di



REGIONE AUTÒNOMA DE SARDIGNA
REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORADU DE SOS ENTES LOCALES, FINÀNTZIAS E URBANÌSTICA
ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI, FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze

Servizio territoriale demanio e patrimonio di Oristano, Nuoro e Medio Campidano

fatto e di diritto per richiedere alla Ditta Pau, nei limiti previsti dagli artt. 38 e 45 del D.Lgs. 163/2006, l'integrazione attraverso la messa a disposizione dei n. 5 cd mancanti.

Conclusa la verifica dei documenti presenti nella Busta "B", relativi all'offerta presentata dalla Ditta Pau Marina, e apposti data e sigla su ogni fascicolo rinvenuto all'interno dei plichi relativi alle due offerte, alle ore 11.00 vengono definitivamente chiuse le operazioni di gara e rimessa la documentazione al fine di procedere in successiva SEDUTA RISERVATA all'esame, alla valutazione e all'assegnazione dei corrispondenti punteggi alle offerte tecniche, sulla base dei criteri espressamente previsti al punto 3 – parte III dell'art. 2 dell'allegato al Bando "Modalità di gara e criteri per l'aggiudicazione".

Il Presidente della Commissione

(Dott.ssa Maria Giovanna CAMPUS)

(FIRMATO)

Il componente la Commissione

(Dott. Antonio DEIDDA)

(FIRMATO)

Il componente la Commissione

(Arch. I. Paolo PIRAS)

(FIRMATO)

Il segretario verbalizzante

(Sig.ra Anna CAU)

(FIRMATO)