



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze

Commissione di gara - Stazione Semaforica e pertinenze di Capo Ferro, Comune di Arzachena (SS)

Verbale n. 2 del 6 maggio 2019

Il giorno 6 maggio 2019, alle ore 15.21 presso gli uffici della Direzione generale degli enti locali e finanze, siti in Cagliari, Viale Trieste n. 186, piano 4 si è riunita la Commissione di gara per l'affidamento in concessione di valorizzazione - ex art. 3 bis del D.L. n. 351/2001, convertito, con modificazioni, dall'art. 1 della Legge 23 novembre 2001, n. 410, della - **Stazione Semaforica e pertinenze di Capo Ferro, Comune di Arzachena (SS)** nominata con determinazione n. 931 del 3 maggio 2019.

Sono presenti:

dott.ssa Elisabetta Neroni, dirigente della Regione autonoma della Sardegna, in qualità di Presidente;

arch. Giorgio Costa, funzionario tecnico della Regione autonoma della Sardegna in qualità di componente;

ing. Germana Biolchini, funzionario tecnico dell'Agenzia del Demanio per la Sardegna, in qualità di componente.

La Commissione si riunisce al fine di sciogliere le riserve apposte nella seduta pubblica del 6.05.2019.

In particolare, nel corso della seduta pubblica sopra citata era stato dato atto della prestazione da parte di **SO.G.E.T srl** della cauzione provvisoria a mezzo di assegno circolare, in coerenza a un chiarimento fornito dalla amministrazione regionale, rilevando al contempo l'assenza del richiesto impegno alla prestazione della cauzione definitiva di cui al paragrafo 7 punto 7.4 lett. A) dell'Avviso, in conformità a quanto richiesto dal paragrafo A.6 ultimo punto.

Ciò premesso, la Commissione preliminarmente sottolinea che il principio del *favor participationis* è espressamente richiamato al paragrafo 6 dell'Avviso con riferimento alle eventuali mancanze o carenze rilevate in sede di verifica della documentazione amministrativa, inserita nella busta A.

La Commissione rileva, inoltre, che – diversamente da altre disposizioni – il paragrafo recante indicazioni in merito alla documentazione da inserire nella busta A non riporta, in alcun punto, la dicitura "a pena di esclusione".


1/5



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze

Commissione di gara - Stazione Semaforica e pertinenze di Capo Ferro, Comune di Arzachena (SS)

La Commissione rammenta, infine, che seppur con riferimento alle procedure di appalto, come noto più stringentemente regolamentate, recenti deliberazioni ANAC e sentenze del giudice amministrativo hanno compreso nell'ambito del soccorso istruttorio la mancanza o irregolarità della dichiarazione di impegno alla costituzione della cauzione definitiva per l'esecuzione del contratto, escludendo la qualificabilità della stessa come elemento essenziale dell'offerta (in tale senso Cons. Stato, Sez. III, 27 ottobre 2016, n. 4528, richiamata anche da TAR Sardegna, 4 marzo 2019, n. 188, nonché Consiglio di Stato, sez. V, n. 5230/2018; TAR Sardegna, sez. I, n. 171/2017; TAR Liguria, n. 668/2017; sempre nel senso dell'illegittimità dell'esclusione e dell'operatività del soccorso istruttorio in caso di mancata produzione dell'impegno al rilascio della fideiussione definitiva si richiamano inoltre i pareri precontenziosi espressi dall'ANAC 2 dicembre 2015, n. 216 PREC 219/15/S e 8 febbraio 2017, n. 93 PREC 15/17/S).

Alla luce di quanto sopra la Commissione nello sciogliere la riserva apposta, ammette SO.G.E.T srl al soccorso istruttorio assegnando alla stessa il termine di giorni 30 per la produzione dell'impegno alla prestazione della cauzione definitiva di cui al paragrafo 7 punto 7.4 lett. A) dell'Avviso, richiesto al paragrafo A.6 ultimo punto, evidenziando che non sono rinvenibili nelle disposizioni contenute nell'Avviso disposizioni atte ad escludere dall'obbligo di produzione i concorrenti, in ragione della loro natura giuridica e dimensione.

La Commissione, relativamente alla polizza fideiussoria prodotta da **Tem Gestur srl** nel corso della seduta e a mezzo mail, che si allega, richiama il principio del favor participationis relativamente alla possibilità di ammettere l'integrazione, rileva l'operatività della polizza presentata a far data dal termine di presentazione dell'offerta e rilevato che la stessa polizza pur richiamando l'Avviso per la concessione e valorizzazione reca l'impegno alla prestazione di cauzione definitiva ai sensi dell'articolo 103 del d.lgs. n. 50 del 2016 e smi, per parità di trattamento rispetto agli altri concorrenti stabilisce di richiedere una integrazione documentale atta a chiarire l'operatività dell'impegno con espresso riferimento alle condizioni indicate nel paragrafo 7.4 dell'Avviso. L'integrazione dovrà essere prodotta entro il termine di giorni 30.

Relativamente al concorrente **Capo Ferro srl, con sede a Olbia**, la Commissione stabilisce che entro il termine di giorni 30 dovrà essere prodotta la c.d. dichiarazione dell'aggiudicatario.

Relativamente al concorrente **Capu Farru srl** la Commissione stabilisce di chiedere le seguenti integrazioni entro il termine di 30 giorni: relativamente alla cauzione provvisoria, rilasciata da Aviva Italia s.p.a. mediante polizza fideiussoria, la stessa dovrà essere integrata dalla espressa rinuncia all'eccezione di cui all'articolo 1957, comma 2 cod. civ.; dovrà essere prodotta la c.d. dichiarazione dell'aggiudicatario; infine, per le motivazioni già espresse nel presente verbale, dovrà essere



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze

Commissione di gara - Stazione Semaforica e pertinenze di Capo Ferro, Comune di Arzachena (SS)

prodotto l'impegno alla prestazione della cauzione definitiva di cui al paragrafo 7 punto 7.4 lett. A) dell'Avviso, richiesto al paragrafo A.6 ultimo punto, evidenziando che non sono rinvenibili nelle disposizioni contenute nell'Avviso disposizioni atte ad escludere dall'obbligo di produzione i concorrenti, in ragione della loro natura giuridica e dimensione.

La Commissione, *res melius perpensa*, ritiene necessario chiedere l'integrazione dell'impegno alla prestazione della cauzione definitiva alla **Capo Ferro srl, con sede a Bologna**. Non ritiene, infatti, valido l'impegno assunto da parte del legale rappresentante della stessa società al "rilascio" di una fideiussione bancaria per l'intero importo dei canoni e per i rinnovi delle garanzie connesse alle opere inserite tra le spese di investimento. Il potere di rilascio della fideiussione è, infatti, nella sola disponibilità di imprese bancarie e assicurative, in possesso, peraltro, dei requisiti normativamente previsti e richiamati nell'avviso. Pertanto, entro il termine di 30 giorni dovrà essere prodotto l'impegno alla prestazione della cauzione definitiva di cui al paragrafo 7 punto 7.4 lett. A) dell'Avviso, richiesto al paragrafo A.6 ultimo punto, evidenziando che non sono rinvenibili nelle disposizioni contenute nell'Avviso disposizioni atte ad escludere dall'obbligo di produzione i concorrenti, in ragione della loro natura giuridica e dimensione.

La Commissione, per le motivazioni da ultimo richiamate, stabilisce inoltre che entro il termine di 30 giorni dovrà essere prodotto dalla concorrente **Gloria Stefania Sapienza** l'impegno alla prestazione della cauzione definitiva di cui al paragrafo 7 punto 7.4 lett. A) dell'Avviso, richiesto al paragrafo A.6 ultimo punto, evidenziando che non sono rinvenibili nelle disposizioni contenute nell'Avviso disposizioni atte ad escludere dall'obbligo di produzione i concorrenti, in ragione della loro natura giuridica e dimensione. L'integrazione è richiesta in ragione della ritenuta non idoneità dell'impegno presentato dalla concorrente a "procurare il rilascio" di una fideiussione bancaria o polizza assicurativa a copertura della cauzione definitiva di cui al paragrafo 7 dell'Avviso.

Infine, la Commissione, presa visione dei chiarimenti forniti dall'amministrazione regionale in fase di gara, che ha riconosciuto, da un lato, la possibilità di utilizzo di assegni circolari quale cauzione provvisoria, dall'altro, la possibilità di assunzione dell'impegno alla prestazione della cauzione definitiva da parte del concorrente, vista la giurisprudenza che ritiene che la cauzione definitiva possa essere prestata mediante assegni circolari o depositi in denaro, per completezza evidenzia che l'onere previsto dal paragrafo A.6 ultimo punto potrà ritenersi assolto, alternativamente, con la produzione di uno dei seguenti documenti:



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze

Commissione di gara - Stazione Semaforica e pertinenze di Capo Ferro, Comune di Arzachena (SS)

1. impegno a prestare la garanzia definitiva da parte dell'impresa bancaria o assicurativa, con successivo rilascio della fideiussione/polizza bancaria o assicurativa;
2. impegno da parte del concorrente a depositare, secondo le modalità che saranno concordate con l'amministrazione regionale, una somma di denaro di importo pari a quanto richiesto dal paragrafo 7.4 dell'Avviso;
3. impegno da parte del concorrente a presentare un assegno circolare di importo pari a quanto richiesto dal paragrafo 7.4 dell'Avviso.

La Commissione stabilisce che le richieste di integrazione siano trasmesse dal Presidente della Commissione, dall'indirizzo PEC della direzione generale ai seguenti indirizzi:

per SO.G.E.T. srl sogetsrl@pec.it;

per Tem Gestur srlr

per Capu Farru srl

per Capo Ferro srl, con sede a Bolgona, capoferrosrl@pec.it

per Gloria Stefania Sapienza srl

Il Presidente, completate le operazioni previste, alle ore 15.40 dichiara chiusa la seduta riservata e fissa al giorno 7 maggio 2019 l'avvio delle operazioni istruttorie e di valutazione delle offerte tecniche.

Il presente verbale, composto sin qui 4 (quattro) pagine e formato dal Presidente è letto, approvato e firmato

Dott.ssa Elisabetta Neroni
Presidente della Commissione

Arch. Giorgio Costa
(Componente)

Ing. Germana Biolchini



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

ASSESSORATO DEGLI ENTI LOCALI FINANZE E URBANISTICA

Direzione generale enti locali e finanze

Commissione di gara - Stazione Semaforica e pertinenze di Capo Ferro, Comune di Arzachena (SS)

(Componente)

[A large diagonal line is drawn across the page, likely indicating a signature or a mark.]

[Handwritten signature in blue ink]
5/5