



Inviata esclusivamente a mezzo pec: contratti.sielte@legalmail.it

Spett.le	Soc. SIELTE SPA Via Cerza, 4 95027 San Gregorio in Catania (CT)
----------	---

Oggetto: RDO Richiesta Di Offerta Del Mercato Elettronico Della Pubblica Amministrazione per la per la fornitura l'assistenza e la manutenzione di un sistema per la copertura radio wireless ad alta densità di 7 sedi dell'Ente.- Comunicazione esclusione

CIG 80446531AB

Nella seduta pubblica del 30 ottobre 2019, a relativa all'apertura della documentazione amministrativa della gara in oggetto, risulta che (*estratto del verbale n. 1 del 30 ottobre 2019*):

"[...]Il RUP dall'esame della documentazione prodotta dalla Società SIELTE SPA rinviene che la stessa, al fine di dimostrare il possesso dei requisiti di capacità economica e finanziaria e dei requisiti di capacità tecnico e professionale di cui all'art. 83, comma 1, lett. b) e c) del D.Lgs 50/2016 e smi si è avvalsa dei requisiti della Soc. WITECH srl.

Il RUP, dall'esame del contratto di avalimento stipulato tra la Soc. WITECH srl (Ausiliaria) e la Soc. SIELTE SPA (ausiliata), constata che non vengono indicate le risorse messe a disposizione dall'ausiliaria.

Nello specifico l'art. 89, comma 1 del D.lgs. 50/2016 e smi, recita espressamente che: "[...]il contratto di avalimento contiene, a pena di nullità, la specificazione dei requisiti forniti e delle risorse messe a disposizione dall'impresa ausiliaria".

Inoltre, l'art. 8 del disciplinare di gara prevede che "il contratto di avalimento contiene, a pena di nullità, la specificazione dei requisiti forniti e delle risorse messe a disposizione dall'ausiliaria".

E' consolidato l'orientamento della giurisprudenza amministrativa (suggellato dall'Adunanza plenaria del Consiglio di Stato 4 novembre 2016, n. 23) che ha rimarcato la necessità di indicare nel contratto di avalimento, con appropriato grado di determinatezza o determinabilità, i mezzi concreti che l'impresa ausiliaria mette a disposizione dell'ausiliata, evidenziando altresì che l'esigenza di una puntuale individuazione dell'oggetto dell'avalimento, oltre ad avere un sicuro ancoraggio sul terreno civilistico negli artt. 1325, 1346 e 1418 c.c., che configurano quale causa di nullità del contratto l'indeterminatezza ed indeterminabilità del relativo oggetto, trova la propria essenziale giustificazione funzionale nella necessità di non permettere agevoli aggiramenti del sistema dei requisiti di ingresso alle gare pubbliche (cfr. Cons. Stato, sez. V, 27 gennaio 2016, n. 264 e 6 giugno 2016, n. 2384).

wel



La mancata specificazione delle risorse messe a disposizione costituisce una vera e propria "lacuna" nel contratto di avalimento ed è insuscettibile di essere colmata attraverso il "soccorso istruttorio", trattandosi di assenza di un elemento essenziale di tipo negoziale, funzionale alla validità della dichiarazione (cfr., Cons. Stato, sez. V, 5750/2018, Cons. Stato, sez. V, 27 luglio 2016 n. 3396).

A corroborare tale orientamento, nel paragrafo n. 1 della "Rassegna ragionata delle massime di precontenzioso in tema di "avalimento" e "soccorso istruttorio" anno 2017" pubblicata ad aprile 2018 sul sito dell'Anac, si avvalorava la necessità che nel contratto di avalimento siano indicati chiaramente i requisiti prestati e le risorse messe a disposizione dell'impresa ausiliata.

Pertanto, il RUP alla luce di quanto sopra esposto decide di escludere dal prosieguo della gara l'operatore economico SIELTE SPA per la nullità del contratto di avalimento[...].

Pertanto, si comunica il provvedimento di esclusione della Vs società dalla gara in oggetto (**Determinazione Direttoriale n. 3292 del 18 novembre 2019**) con il quale la Stazione appaltante con prende atto delle risultanze dell'attività valutativa condotta dal RUP.

Ai fini della decorrenza dei termini previsti dall'art. 76, comma 2 bis del D.Lgs. n. 50/2018 e smi, la determinazione direttoriale n. 3292 del 18 novembre 2019 di ammissione ed esclusione, il verbale del RUP n. 1 del 30 ottobre 2019 e gli ulteriori atti relativi alla procedura in oggetto saranno pubblicati sul sito del committente nell'apposita sezione di seguito indicata:

<http://www.laziodisco.it/avcp/rdo-riciesta-di-offerta-del-mercato-elettronico-della-pubblica-amministrazione-per-la-per-la-fornitura-lassistenza-e-la-manutenzione-di-un-sistema-per-la-copertura-radio-wireless-ad-alta-den/>

Distinti saluti

**Il Dirigente *ad interim* dell' Area 3
Provveditorato e Patrimonio
Ing. Mauro Lenti**

