AGENZIA TERRITORIALE DELLA REGIONE PUGLIA
PER IL SERVIZIO DI GESTIONE DEI RIFIUTI

DETERMINA DEL DIRETTORE GENERALE
DELL'AGENZIA TERRITORIALE DELLA REGIONE PUGLIA
PER IL SERVIZIO DI GESTIONE DEI RIFIUTI

DETERMINA n. 329 del 13 agosto 2020

Oggetto: **Servizio di raccolta, carico, trasporto e conferimento di rifiuti di vario genere giacenti sui cigli stradali delle strade provinciali della Regione Puglia (n. 6 Lotti). RIAMMISSIONE CONCORRENTE ESCLUSO DALLA PROCEDURA.**

Lotto 1: Provincia di Foggia	**CIG: 830382552A**
Lotto 2: Provincia di Barletta-Andria-Trani	**CIG: 8303833BC2**
Lotto 3: Città Metropolitana di Bari	**CIG: 8303842332**
Lotto 4: Provincia di Brindisi	**CIG: 8303847751**
Lotto 5: Provincia di Taranto	**CIG: 8303856EBC**
Lotto 6: Provincia di Lecce	**CIG: 83038623B3**

IL DIRETTORE GENERALE

VISTA la deliberazione di Giunta regionale n. 2188/2017 "*l.r. n. 20 del 4 agosto 2016. Nomina del Direttore Generale dell'AGER Puglia. Avviso pubblico per la selezione. Approvazione.";*

VISTA la deliberazione di Giunta regionale n. 1202/2018 "*Legge regionale n. 24/2012 e L.R. n.20/2016 art.10-bis co.1. Nomina del Direttore Generale dell'Agenzia Territoriale della Regione Puglia per il servizio di gestione dei rifiuti (A.G.E.R.)*";

VISTO e considerato tutto quanto richiamato nella Determina n. 191 del 25.05.2020, che qui si intende integralmente riportato, con cui tra le altre cose è stato determinato:

- di procedere all'indizione della gara per l'affidamento del "*Servizio di raccolta, carico, trasporto e conferimento di rifiuti di vario genere giacenti sui cigli stradali delle strade provinciali della Regione Puglia (n. 6 Lotti)*";
- di stabilire, pertanto, che ai fini dell'art. 35, comma 9 del Codice, il valore stimato dell'appalto, dato dal valore cumulato dei lotti e comprensivo degli oneri previdenziali ed assistenziali nonché degli oneri della sicurezza non soggetti a ribasso, è pari ad € 2.618.681,46#, al netto di Iva, risultando pertanto un appalto di rilevanza comunitaria;
- di prendere atto che l'Agenzia si riserva in ogni caso la facoltà di procedere all'avvio dell'esecuzione del contratto in via d'urgenza, ai sensi e per gli effetti dell'art. 32, comma 8, del Codice;
- di approvare gli atti di gara, allegati al presente atto per farne parte integrante e sostanziale, e più puntualmente: Bando di Gara – Disciplinare di Gara ed Allegati, nonché lo schema di Contratto da sottoscrivere con gli aggiudicatari;

VISTO il Bando di Gara pubblicato in GUCE n. S102 del 27.05.2020, in GURI V Serie Speciale - Contratti Pubblici n. 61 del 29.05.2020, sul sito web dell'Agenzia, sul portale EmPULIA e sul sito del MIT;

DATO ATTO che il termine ultimo per la presentazione delle domande di partecipazione da parte degli operatori economici interessati, stabilito dal bando di gara, è scaduto in data 30 giugno 2020 alle ore 12:00;

VISTA la Determina n. 247 del 01.07.2020, con cui è stato nominato il seggio di gara per la valutazione della documentazione amministrativa della gara per l'affidamento del Servizio di raccolta, carico, trasporto e conferimento di rifiuti di vario genere giacenti sui cigli stradali delle strade provinciali della Regione Puglia (n. 6 Lotti);

CONSIDERATO che, con Verbale n. 1 del 14.07.2020 prot. 6027 del 15.07.2020 di apertura e controllo della documentazione amministrativa, il Seggio di Gara disponeva la *Non Ammissione* alle successive fasi di gara dell'operatore economico RTI TeknoService srl - Free Time di Cuccaro Vincenzo & C. s.a.s. per la seguente motivazione: "*Dalla disanima del contenuto della busta dichiarazione risulta che l'operatore economico dichiara, nella domanda, di partecipare alla gara in costituendo raggruppamento temporaneo di tipo misto. A tal riguardo, l'amministrazione procedente rileva la non conformità della predetta modalità di partecipazione alla lex specialis e ai successivi chiarimenti forniti. In merito si richiama quanto disposto dai par. 5 e 7.4 del Disciplinare di gara, nonché al chiarimento prot. PI144123-20 rispetto al quesito prot. PI139615-20 pubblicato sul portale EmPULIA e sul sito dell'Agenzia, in cui "si chiede se è consentita la partecipazione di ATI "mista" in cui la mandante debba eseguire solo parte delle attività di cui alla categoria 4 dell'albo nazionale gestori ambientali". La risposta, ugualmente pubblicata sul portale EmPULIA e sul sito dell'Agenzia, è stata la seguente: L'art. 48 comma 2 del D.Lgs. 50/2016 riporta: "Nel caso di forniture o servizi, per raggruppamento di tipo verticale si intende un raggruppamento di operatori economici in cui il mandatario esegue le prestazioni di servizi o di forniture indicati come principali anche in termini economici, i mandanti quelle indicate come secondarie; per raggruppamento orizzontale quello in cui gli operatori economici eseguono il medesimo tipo di prestazione; le stazioni appaltanti indicano nel bando di gara la prestazione principale e quelle secondarie." Non è consentita la partecipazione in raggruppamenti temporanei che si discostano da quanto sopra rappresentato. Ne consegue che l'operatore economico in interesse, che come sopra detto dichiara di partecipare in costituendo RTP misto, non può essere ammesso alla fase successiva di gara.";*

VISTA la nota prot. 6033 del 15.07.2020 con la quale il RUP del procedimento, ai sensi e per gli effetti dell'art. 76 del vigente D.Lgs. n. 50/2016, comunicava al raggruppamento tra TeknoService srl e Free Time di Cuccaro Vincenzo C. s.a.s. la *Non Ammissione* alle successive operazioni di gara;

CONSIDERATO che con nota prot. 3742 del 21.07.2020, acquisita al prot. dell'Agenzia n. 6238, lo Studio Legale Orofino trasmetteva formale istanza di riammissione in gara per le motivazioni riportate nella stessa;

CONSIDERATO che con nota prot. 6388 del 24.07.2020, l'Agenzia rigettava le motivazioni riportate nella suddetta istanza del 21.07.2020 e comunicava di non poter accogliere la stessa;

CONSIDERATO che con nota prot. 3919 del 03.08.2020, acquisita al prot. dell'Agenzia n. 6655, lo Studio Legale Orofino trasmetteva nuova istanza di riammissione in gara per le motivazioni riportate nella stessa e, in particolare, supportando la richiesta richiamando un orientamento giurisprudenziale del Consiglio di Stato secondo cui la partecipazione in ATI miste in caso di appalti di servizi o forniture sia sempre consentita, per estensione dell'art. 48 comma 6 del D.Lgs. 50/2016 (cfr. Consiglio di Stato, Sez. III, n. 4860 del 7 agosto 2018) e indipendentemente dalla *lex specialis* di gara (cfr. T.A.R. Toscana, sez. I, 21.07.2016, n. 1253);

RITENUTO di accogliere le considerazioni e motivazioni riportate nella suddetta nota prot. 3919 del 03.08.2020, acquisita al prot. dell'Agenzia n. 6655, dello Studio Legale Orofino;

RITENUTO pertanto di dover annullare in autotutela il verbale di gara n. 1 del 14.07.2020 prot. 6027 del 15.07.2020, per la parte in cui si dispone la *Non Ammissione* alle successive fasi di gara dell'operatore economico RTI TeknoService srl - Free Time di Cuccaro Vincenzo & C. s.a.s.;

RITENUTO pertanto di dover disporre la riammissione dell'operatore economico RTI TeknoService srl - Free Time di Cuccaro Vincenzo & C. s.a.s. alla procedura di gara di cui all'oggetto;

VISTI:

- *il vigente D. lgs. 18 aprile 2016, n. 50 - Codice dei Contratti Pubblici;*
- *la L.R. 24/2012 e ss.mm.ii.;*

Tutto quanto su premesso,

DETERMINA

Le premesse costituiscono parte integrante e sostanziale del presente provvedimento.

1. **DI ACCOGLIERE** le considerazioni e motivazioni riportate nella nota su richiamata prot. 3919 del 03.08.2020, acquisita al prot. dell'Agenzia n. 6655, dello Studio Legale Orofino;
2. **DI ANNULLARE** in autotutela il verbale di gara n. 1 del 14.07.2020 prot. 6027 del 15.07.2020, per la parte in cui si dispone la *Non Ammissione* alle successive fasi di gara dell'operatore economico RTI TeknoService srl - Free Time di Cuccaro Vincenzo & C. s.a.s.;
3. **DI RIAMMETTERE** l'operatore economico RTI TeknoService srl - Free Time di Cuccaro Vincenzo & C. s.a.s. alla procedura di gara di cui all'oggetto per la seguente motivazione: "*Ricorre invece l'ipotesi del raggruppamento di tipo misto allorquando, in presenza di prestazioni complesse, le opere o i servizi della categoria prevalente o principale, o come nel caso di specie le i servizi secondari siano assunti in tutto o in parte orizzontalmente dalle imprese mandanti, secondo quanto previsto dall'art. 37, comma 6, cod. contratti pubblici, ferma restando l'assunzione dei servizi principali da parte della mandataria, almeno in parte. Pertanto, anche per questa tipologia di raggruppamento ricorre l'esigenza, sopra evidenziata, di rendere nota*

all'amministrazione, già nella sede della procedura ad evidenza pubblica, la suddivisione dei singoli servizi secondari, al fine della conseguente ripartizione proporzionale della responsabilità nei confronti della medesima." (cfr. Consiglio di Stato, Sez. V, n. 3769 del 1° agosto 2015)*;*

4. **DI NOTIFICARE** il presente atto al raggruppamento RTI TeknoService srl - Free Time di Cuccaro Vincenzo & C. s.a.s., allo Studio Legale Orofino, nonché alla competente Commissione di Gara per gli adempimenti di competenza e agli altri operatori economici partecipanti;
5. **DI PUBBLICARE** il presente atto a norma delle disposizioni legislative e regolamentari vigenti in materia di pubblicazione e di trasparenza degli atti pubblici, nel rispetto delle disposizioni in materia di riservatezza dei dati personali;
6. **DI PUBBLICARE**, altresì, il presente atto nei modi e nei termini di cui alla legge n. 190/2012 e al d.lgs. n. 33/2013 in tema di amministrazione trasparente, sul sito istituzionale dell'Agenzia territoriale della Regione Puglia per il servizio di gestione dei rifiuti nella sezione "Amministrazione trasparente", sottosezione "Provvedimenti Direttore Generale" e "Bandi e Avvisi".

Avverso il presente provvedimento è ammesso ricorso al competente Tribunale Amministrativo Regionale o, in alternativa, ricorso straordinario al Capo dello Stato, nei termini di legge.

Bari, 13 agosto 2020

Il Direttore Generale
Avv. Gianfranco Grandaliano

Firmato digitalmente da:GRANDALIANO GIANFRANCO
Data:13/08/2020 11:58:49