

PROCEDURA APERTA TELEMATICA, AI SENSI DELL'ART. 60 DEL D.LGS. 50/2016 E SS.MM.II. PER L'AFFIDAMENTO DELLA FORNITURA DI UN SISTEMA DI LITOGRAFIA LASER A SCRITTURA DIRETTA PER CLEANROOM, FINANZIATA NELL'AMBITO DEL PIANO NAZIONALE RIPRESA E RESILIENZA (PNRR) - MISSIONE 4, COMPONENTE 2, INVESTIMENTO 3.1 - PROGETTO iENTRANCE@ENL - C.I.G. 99087975F5 - CUI F80054330586202300344 – CUP B33C22000710006

SEDUTA TELEMATICA N.1

L'anno 2023 (duemilaventitre), il giorno 28 (ventotto) del mese di luglio, alle ore 14:00, presso la sede dell'Istituto dei Materiali per l'Elettronica ed il Magnetismo del Consiglio Nazionale delle Ricerche (di seguito "IMEM"), sita in Parma (PR), Parco Area delle Scienze 37/A, premesso che:

- con decisione a contrattare prot. 193733 di data 23.06.2023 e successivo provvedimento integrativo prot. 230504 di data 25.07.2023, è stata indetta procedura aperta per l'affidamento della fornitura di un sistema di litografia laser a scrittura diretta per cleanroom, finanziata nell'ambito del PNRR – Missione 4, Componente 2, Investimento 3.1 – Progetto denominato "iENTRANCE@ENL" – CIG 99087975F5 - CUI F80054330586202300344 – CUP B33C22000710006;
- l'importo a base di gara ammonta ad € 429.508,20 e che gli oneri della sicurezza per rischi interferenziali è pari a € 0,00;
- l'affidamento viene disposto utilizzando il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, individuata sulla base del migliore rapporto qualità-prezzo, ai sensi dell'art. 95, commi 2 e 3, lett. b-bis), del D. Lgs. 50/2016 e ss.mm.ii. (nel prosieguo "Codice");
- la procedura di gara si svolge attraverso l'utilizzo della piattaforma GPA – Gestione Procedure Acquisto (<https://gpa.appaltiarno.eu>), mediante la quale sono gestite le fasi di pubblicazione della procedura, di presentazione delle offerte, di verifica e valutazione delle stesse nonché di aggiudicazione definitiva, oltre che le comunicazioni e gli scambi di informazioni, ai sensi degli artt. 40 e 58 del Codice;
- in data 28.06.2023 è stato pubblicato sulla G.U.U.E. il bando relativo alla procedura in oggetto;
- si è provveduto in seguito ad effettuare le pubblicazioni previste dalla vigente normativa anche in ambito nazionale;
- in data 28.07.2023 alle ore 12:00 sono scaduti i termini per la presentazione delle offerte;

Il dott. Andrea Zappettini, in qualità di Responsabile Unico del Procedimento, accedere alla piattaforma telematica GPA al fine di verificare le offerte pervenute e di procedere all'esame e alla verifica della documentazione amministrativa presentata dagli operatori economici concorrenti.

Il RUP dà atto che, entro i termini di presentazione delle offerte risultano pervenute in piattaforma n. 2 (due) offerte da parte dei seguenti operatori economici:

| N. PROG. | OPERATORE ECONOMICO | DATA E ORA PRESENTAZIONE |
|----------|------------------------------|--------------------------|
| 1 | G. GAMBETTI KENOLOGIA S.R.L. | 27/07/2023 15:21:44 |
| 2 | LASER OPTRONIC S.R.L. | 28/07/2023 10:44:382 |

1

Si procede quindi all'apertura delle buste amministrative e alla verifica della documentazione amministrativa prodotta in formato elettronico dai concorrenti, al fine di verificare la presenza dei documenti richiesti dall'art. 15 del Disciplinare di gara.

Seguendo l'ordine proposto dalla piattaforma telematica, il RUP avvia la verifica dei file relativi alla documentazione amministrativa presentata dal concorrente **LASER OPTRONIC S.R.L.** Il RUP dà atto che il concorrente ha fatto ricorso all'istituto dell'avvalimento per la dimostrazione del possesso del requisito di carattere tecnico e professionale di cui all'art. 7.3 del Disciplinare di gara, dichiarando quale impresa ausiliaria MICROTECH S.R.L.. Il RUP procede pertanto all'esame della documentazione amministrativa, attestando le seguenti carenze documentali:

- **Domanda di partecipazione.** Non risulta assolta l'imposta di bollo, ai sensi del D.P.R. 642/72, come richiesto dall'art. 15.1 del Disciplinare di gara;
- **Allegato E2 – Dichiarazione art. 47 D.L. 77/2021 di Microtech S.r.l.** L'impresa ausiliaria dichiara di non essere tenuta al rispetto degli obblighi di cui alla L. 68/1999. Si rileva una discrasia rispetto a quanto dalla stessa dichiarato all'interno del DGUE e della dichiarazione resa ai sensi dell'art. 89, commi 1 e 7, del Codice, all'interno delle quali l'impresa dichiara di essere in regola con gli obblighi di cui alla L. 68/1999;
- **Contratto di avvalimento:** l'art. 1 del contratto contiene un generico impegno dell'impresa ausiliaria a fornire al concorrente il requisito di partecipazione individuato nel «soddisfare appieno il requisito del minimo numero di installazioni similari all'oggetto della gara nell'ultimo triennio, mettendo a disposizione di questa tutte le risorse ed i mezzi propri che saranno necessari». Non risulta quindi soddisfatto quanto richiesto dall'art. 89, comma 3, del Codice, a mente del quale il contratto di avvalimento deve contenere, a pena di nullità, la specificazione dei requisiti forniti e delle risorse messe a disposizione dall'impresa ausiliaria. Il dettato normativo è recepito dal Disciplinare di gara, il cui art. 8 prevede che la mancata indicazione dei requisiti e delle risorse messi a disposizione dall'impresa ausiliaria non sia sanabile mediante soccorso istruttorio, in quanto costituisce causa di nullità del contratto di avvalimento. La giurisprudenza è attestata nel ritenere sempre sussistente l'esigenza di una concreta messa a disposizione di mezzi e risorse specifiche, e specificamente indicate nel contratto, che l'ausiliaria pone a disposizione del concorrente (vd. Cons. Stato, sez. V, 30 maggio 2023 n. 5332; Cons. Stato, sez. V, sent. 13 aprile 2022, n. 2784). L'assetto negoziale deve consentire quantomeno «l'individuazione delle esatte funzioni che l'impresa ausiliaria andrà a svolgere, direttamente o in ausilio all'impresa ausiliata, e i parametri cui rapportare le risorse messe a disposizione» (Cons. Stato, V, 4 ottobre 2021, n. 6619). La messa a disposizione delle risorse deve essere effettiva e sostanziale, nel senso che deve permettere concretamente all'impresa avvalente di utilizzare le risorse dell'ausiliaria, preventivamente indicate nel contratto di avvalimento (Cons. Stato, V, 21 febbraio 2020, n. 1330). La necessità di una precisa indicazione delle risorse e dei mezzi messi a disposizione dall'ausiliaria in favore del concorrente assume rilievo fondamentale anche per la fase di esecuzione del contratto, durante la quale, ai sensi dell'art. 89, comma 9, del Codice, la stazione appaltante è tenuta ad eseguire verifiche sostanziali circa l'effettivo possesso dei requisiti e delle risorse oggetto dell'avvalimento da parte dell'impresa ausiliaria, nonché l'effettivo impiego delle risorse medesime nell'esecuzione dell'appalto. Tale adempimento risulterebbe di impossibile attuazione qualora il contratto di avvalimento non identificasse e non permettesse di identificare le specifiche risorse da sottoporre a verifica.

Il contratto di avalimento presentato appare nullo anche con riferimento alla causa dello stesso. Infatti, è mancante l'indicazione di un corrispettivo economico o del diverso interesse dell'ausiliaria ad assumere gli obblighi derivanti dal contratto di avalimento e le connesse responsabilità. Per pacifica giurisprudenza, il contratto di avalimento è un contratto tipicamente oneroso e «qualora in sede contrattuale non sia stabilito un corrispettivo in favore dell'ausiliaria, deve comunque emergere dal testo contrattuale un interesse - di carattere direttamente o indirettamente patrimoniale - che abbia indotto l'ausiliaria ad assumere senza corrispettivo gli obblighi derivanti dal contratto di avalimento e le connesse responsabilità» (*ex multis* Cons. Stato, sez. V, 12 luglio 2023 n. 6826; Cons. Stato, sez. V, 27 maggio 2018, n. 2953). Infatti, il contratto di avalimento può ritenersi validamente prestato anche a titolo non oneroso ed anche se manchi il corrispettivo in favore dell'ausiliario «ma a condizione che dal testo contrattuale emerga chiaramente l'interesse, direttamente o indirettamente patrimoniale, che ha guidato l'ausiliario ad assumere senza corrispettivo gli obblighi derivanti dal contratto in questione e le relative responsabilità» (Cons. Stato, sez. III, 25 luglio 2023 n. 7293).

Alla luce di quanto sopra l'operatore economico Laser Optronic S.r.l. si deve considerare carente del requisito di partecipazione di capacità tecnico-professionale previsto dal punto 7.3 del Disciplinare di gara e deve pertanto essere escluso dalla presente procedura di gara.

Il RUP procede quindi alla verifica dei file relativi alla documentazione amministrativa presentata dal concorrente **G. GAMBETTI KENOLOGIA S.R.L.** e ne attesta le seguenti carenze documentali:

- **DGUE – Documento di Gara Unico Europeo.** Nella Parte III, Sezione B, il concorrente dichiara di non avere soddisfatto tutti gli obblighi relativi al pagamento di imposte, tasse o contributi previdenziali.

Risulta pertanto necessario attivare la procedura di soccorso istruttorio, di cui all'art. 83, comma 9, del Codice, al fine di richiedere al concorrente di dichiarare di essere in regola con il pagamento di imposte, tasse e contributi previdenziali e di non incorrere nel motivo di esclusione di cui all'art. 80, comma 4, del Codice, mediante una dichiarazione sostitutiva resa ai sensi del DPR 445/2000, sottoscritta digitalmente da un amministratore munito di potere di rappresentanza o da un procuratore speciale.

Si attesta la completezza e correttezza rispetto ai contenuti del Disciplinare di gara di tutta la restante documentazione presentata dal concorrente.

Il concorrente G. GAMBETTI KENOLOGIA S.R.L. viene pertanto ammesso con riserva alla successiva fase della procedura.

Terminate le operazioni di verifica, il Responsabile Unico del Procedimento dichiara chiusa la seduta alle ore 17:00 e:

- dispone di escludere l'operatore economico LASER OPTRONIC S.R.L. dalla successiva fase della procedura di apertura delle offerte tecniche;
- dispone di ammettere con riserva l'operatore economico G. GAMBETTI KENOLOGIA S.R.L. dalla successiva fase di apertura delle offerte tecniche;
- dispone di attivare nei confronti dell'operatore economico G. GAMBETTI KENOLOGIA S.R.L. il procedimento di soccorso istruttorio di cui all'art. 83, comma 9 del Codice, richiedendo le dichiarazioni necessarie a sanare le carenze riscontrate all'interno della documentazione amministrativa presentata, con invio di apposita comunicazione a mezzo piattaforma GPA

- dà atto che le offerte tecniche e le offerte economiche vengono custodite mediante il sistema telematico utilizzato per l'espletamento della procedura, il quale ne garantisce la segretezza, l'inviolabilità e l'immodificabilità
- dispone, a conclusione delle attività relative al soccorso istruttorio, di procedere secondo quanto previsto dall'art. 76, comma 2-bis, del Codice;
- dispone di pubblicare il presente verbale sul profilo del committente nonché sulla piattaforma GPA, ai sensi dell'art. 29 del Codice.

Letto, approvato e sottoscritto

Il Responsabile Unico del Procedimento

Dott. Andrea Zappettini