

Parere n. 98 del 13/05/2010

Protocollo PREC 25/10/L

Oggetto: Istanza di parere per la soluzione delle controversie ex articolo 6, comma 7, lettera n), del D.Lgs. n. 163/2006 presentata dall'impresa AB Arcese S.r.l. - Realizzazione della condotta fognaria in località Fiano - Importo a base d'asta € 1.260.158,69 - S.A.: Comune di Nocera Inferiore.

Il Consiglio

Vista la relazione dell'Ufficio del Precontenzioso

Considerato in fatto

In data 17 dicembre 2009 è pervenuta l'istanza di parere indicata in epigrafe, con la quale la AB Arcese S.r.l. ha chiesto all'Autorità di esprimere un parere in merito alla procedura aperta relativa all'appalto di lavori indicato in oggetto, da affidare mediante il criterio del prezzo più basso.

Al riguardo, l'impresa istante ha rappresentato di non essere stata messa in condizioni di partecipare alla procedura ad evidenza pubblica di cui trattasi, perché, dopo aver chiesto in data 10 novembre 2009 un appuntamento all'Amministrazione al fine di eseguire il sopralluogo propedeutico alla formulazione dell'offerta, l'incontro è stato fissato per venerdì 27 novembre 2009 e, quindi, a ridosso del termine ultimo per la presentazione delle offerte previsto per il successivo lunedì 30 novembre 2009 alle ore 12.00, sicché l'istante non ha avuto il tempo necessario per preparare la documentazione occorrente per predisporre l'offerta e per far pervenire tempestivamente la propria offerta alla stazione appaltante.

A riscontro della richiesta di informazioni effettuata dall'Autorità nell'istruttoria procedimentale, con nota pervenuta il 22 febbraio 2010, il Comune di Nocera Inferiore ha rilevato che tutti i sopralluoghi finalizzati al rilascio dell'attestazione utile per partecipare alla gara si sono svolti nei giorni 10 e 27 novembre 2009, ma all'Amministrazione non è giunta alcuna prenotazione dalla AB Arcese S.r.l.

Ritenuto in diritto

Ai fini della definizione della questione oggetto della controversia in esame, va, preliminarmente, osservato che il punto 5 del bando di gara concernente il "SOPRALLUOGO" prevede che "E' obbligatorio il sopralluogo del posto dove devono eseguirsi i lavori. Il sopralluogo stesso dovrà essere prenotato nei giorni lunedì, mercoledì e venerdì dalle ore 9,00 alle ore 12,00 ed il martedì ed il giovedì dalle ore 16,30 alle ore 18,30, contattando il Dirigente del Settore Lavori Pubblici Ing. Luigi Canale Tel. 081-3235247-240. I sopralluoghi saranno effettuati tutti i martedì fino a scadenza bando".

Secondo quanto rappresentato dal Comune di Nocera Inferiore (cfr. nota prot. n. 789 del 19 febbraio 2010, pervenuta all'Autorità il 22 febbraio 2010) le date per i sopralluoghi, ai fini del rilascio della relativa attestazione utile per partecipare alla gara, sono state fissate per i giorni 10 novembre 2009 e 27 novembre 2009. Al sopralluogo del 10 novembre 2009 si sono prenotate 91 imprese, delle quali 81 si sono presentate ed hanno ricevuto la relativa attestazione, mentre al sopralluogo del 27 novembre 2009 si sono prenotate 26 imprese, delle quali 14 si sono presentate ed hanno ricevuto la relativa attestazione. A fronte delle complessive 95 attestazioni rilasciate, hanno partecipato alla gara 79 imprese, delle quali 66 hanno effettuato il sopralluogo il 10 novembre 2009 e 13 hanno effettuato il sopralluogo il 27 novembre 2009.

Sempre secondo quanto riferito dalla stazione appaltante con la citata nota datata 19 febbraio 2010, agli atti dell'Amministrazione non risulta alcuna prenotazione di sopralluogo riferibile alla AB Arcese S.r.l..

Contrariamente alla situazione di fatto rappresentata dalla stazione appaltante, la AB Arcese S.r.l. ha affermato che l'incontro avente ad oggetto il sopralluogo le è stato fissato per venerdì 27 novembre 2009 e, quindi, a ridosso della scadenza del termine ultimo per la presentazione delle offerte (lunedì 30 novembre 2009 alle ore 12.00), sicché l'impresa

non avrebbe avuto il tempo necessario per preparare, formulare e presentare la propria offerta.

Al riguardo, a prescindere dal contrasto tra le due versioni dei fatti, va osservato che il richiamato punto 5 del bando di gara - dedicato al "SOPRALLUOGO" - prevede, tra l'altro, che i sopralluoghi sarebbero stati effettuati "fino alla scadenza bando", con ciò intendendo che non era previsto un termine ultimo entro il quale eseguire tale incombenza.

Nel medesimo punto 5, è indicato il martedì quale giorno dedicato all'esecuzione dei sopralluoghi, ma tale previsione ha valore indicativo e non impedisce alla stazione appaltante, per motivi organizzativi ed in considerazione delle prenotazioni effettuate dagli operatori economici interessati, di individuare altri giorni utili per eseguire tale incombenza, come avvenuto nella fattispecie e come dimostrato dal fatto (non contestato) che 13 degli operatori economici che hanno partecipato alla gara hanno effettuato il sopralluogo proprio il 27 novembre 2009 (data in cui, secondo quanto riferito dall'istante, era stato fissato il sopralluogo per la AB Arcese S.r.l.).

In base a quanto sopra considerato

Il Consiglio

ritiene, nei limiti di cui in motivazione, che la contestata data fissata dalla stazione appaltante per lo svolgimento del sopralluogo propedeutico alla formulazione dell'offerta è conforme alle disposizioni contenute nella *lex specialis* di gara.

Firmato:

I Consiglieri Relatori: Alessandro Botto, Giuseppe Brienza

Il Presidente f.f.: Giuseppe Brienza

Depositato presso la Segreteria del Consiglio in data 17 Maggio 2010