DEA CAPITAL
REAL ESTATE SGR

FondoMilan
DEVELOPMENT 1

Milano, 26/05/2020

Oggetto: **PROCEDURA APERTA AI SENSI DELL'ART. 53, COMMA 2, LETTERA B) DEL D.LGS. N. 163/2006 E S.M.I. PER L'AFFIDAMENTO DELL'APPALTO CONCERNENTE LA PROGETTAZIONE ESECUTIVA E L'ESECUZIONE DEI LAVORI PER LA REALIZZAZIONE DEL PARCHEGGIO MULTIPIANO INTERRATO E DI SUPERFICIE PROSPICIENTE LA VIA DE GASPERI, NELL'AMBITO DEL PROGRAMMA INTEGRATO DI INTERVENTO "DE GASPERI EST" DI CUI ALLA CONVENZIONE REP. 77616/15812 DEL 20/12/2011, IN COMUNE DI SAN DONATO MILANESE (MI). CIG: 7881529B79 – CUP: D58J18000140007. REVOCA DELL'AGGIUDICAZIONE PROVVISORIA PER CARENZA DEI REQUISITI DI ORDINE GENERALE DI CUI ALL'ART. 38 DEL D.LGS. 12 APRILE 2006, N. 163 E S.M.I. E AGGIUDICAZIONE DEFINITIVA DELLA PROCEDURA IN OGGETTO AL CONCORRENTE CHE SEGUE IN GRADUATORIA, ITI IMPRESA GENERALE S.P.A.**

IL DIRETTORE DELLO SVILUPPO IMMOBILIARE

VISTI il bando di gara pubblicato sulla GUUE n. 2019/S 079-189019 del 23 aprile 2019 e sulla GURI, Serie Speciale Contratti Pubblici, n. 56 del 15 maggio 2019 e l'avviso di rettifica pubblicato sulla GUUE n. 2019/S 113-276543 del 14 giugno 2019 e sulla GURI, Serie Speciale Contratti Pubblici, n. 74 del 26 giugno 2019;

CONSIDERATO che, all'esito della seduta pubblica del 23 dicembre 2019, la Commissione Giudicatrice, ha dichiarato l'aggiudicazione provvisoria della procedura in oggetto in favore della costituenda ATI COSTITUENDA ATI TRA MANELLI IMPRESA S.R.L., in qualità di mandataria E CONPAT S.C.A.R.L., in qualità di mandante (consorziata esecutrice: CADDIE S.R.L.) e con progettista indicato COSTITUENDO RTP TRA OD'A OFFICINE D'ARCHITETTURA S.R.L., in qualità di mandataria e VITRUVIUS ENGINEERING S.A.S., ARCH. FABIO CAMPAGNUOLO, ING. GIUSEPPE CACCIAPUOTI, GEOL. GAETANO CICCARELLI, ING. ANTONIO MARINO, in qualità di mandanti, la quale ha ottenuto il punteggio finale di 81,14/100, demandando al Responsabile Unico del Procedimento (RUP) l'adozione degli atti di propria competenza;

CONSIDERATO, nello specifico, che la costituenda ATI ha offerto i seguenti prezzi e ribassi percentuali offerti, unitamente al seguente tempo:

- Redazione della progettazione esecutiva:
  - indicazione del prezzo offerto, al netto dell'iva e di qualsiasi onere o spesa: € 185.129,74;
  - indicazione del ribasso percentuale offerto: 16,85%;
- Esecuzione dei lavori:
  - indicazione del prezzo offerto, al netto degli oneri della sicurezza non soggetti a ribasso e di qualsiasi altro onere o spesa: € 8.743.680,03;
  - indicazione del ribasso percentuale offerto: 16,85%;
- Esecuzione di lavori:

- indicazione del tempo offerto per l'esecuzione dei lavori: 170 giorni naturali e consecutivi;

CONSIDERATO che, in conseguenza di ciò, la Stazione Appaltante, per il tramite del RUP, con comunicazione inviata a mezzo PEC in data 13 gennaio 2020, ha comunicato alla costituenda ATI la necessità di acquisire la documentazione a comprova del possesso dei requisiti di ordine generale, di idoneità professionale, di capacità economico-finanziaria e tecnico organizzativa auto-dichiarati in sede di offerta (cfr. punti III.1.1, III.1.2 e III.1.3 del Bando di gara e 7 del Disciplinare di gara);

CONSIDERATO che, nel contempo, la Stazione Appaltante ha avviato le verifiche di propria competenza finalizzate al controllo sul possesso dei requisiti di partecipazione per il tramite della banca dati AVCpass;

CONSIDERATO che, in sede di consultazione della predetta banca dati, è emersa a carico della società VITRUVIUS ENGINEERING S.A.S., mandante del costituendo RTP di progettisti indicati, una posizione di irregolarità in relazione alla "*verifica di regolarità fiscale effettuata ai fini di cui all'art. 38, comma 1, lett. g) del D.Lgs. n. 163/2006"*.

In particolare, dal predetto documento è emerso quanto segue: "*la verifica di regolarità, effettata alla data di elaborazione indicata* (n.d.r. 21 gennaio 2020) *ha dato esito negativo – la posizione è risultata irregolare. Si comunica, inoltre, che gli ambiti provinciali ove è stata riscontrata la presenza di un debito sono i seguenti: NA*";

CONSIDERATO che, per l'effetto, la Stazione Appaltante ha, comunque, chiesto all'aggiudicatario provvisorio – con comunicazione inviata a mezzo PEC in data 25 febbraio 2020 a firma del RUP – chiarimenti in merito, al fine di valutare la sussistenza o meno, in capo al Concorrente, del requisito di regolarità fiscale di cui all'art. 38, comma 1, lett. g) del D.Lgs. n. 163/2006 e s.m.i.;

CONSIDERATO che l'aggiudicatario provvisorio ha riscontrato la predetta richiesta entro il termine assegnatogli (4 marzo 2020, ore 15:00), segnalando l'esistenza, a carico della società Vitruvius Engineering s.a.s., di n. 2 (due) cartelle di pagamento: *1)* la cartella di pagamento n. 071 2019 00943951 00 000 di importo complessivo pari a € 37.339,63, notificata a mezzo PEC in data 26 agosto 2019 e oggetto di formale richiesta di rateizzazione; *2)* la cartella di pagamento n. 071 2019 01288048 90 000 di importo complessivo pari a € 33.160,62 notificata a mezzo PEC in data 21 novembre 2019 e oggetto anch'essa di formale istanza di rateizzazione, ancora pendente alla data del 4 marzo 2020;

CONSIDERATO che, all'esito dell'esame dei chiarimenti forniti dal Concorrente, la Stazione Appaltante ha ritenuto necessario procedere con un'ulteriore richiesta di integrazioni documentali in data 30 marzo 2020, pur riservandosi la facoltà di assumere le determinazioni di propria competenza sulla base della documentazione già in suo possesso;

CONSIDERATO che l'Aggiudicatario provvisorio ha riscontrato la predetta richiesta entro il termine assegnatogli (3 aprile 2020, ore 15:00), comunicando altresì, *ex novo*, l'esistenza di una terza ulteriore cartella di pagamento, la n. 07120200014453992000 di importo pari a € 5.744.05 notificata a mezzo PEC in data 27 febbraio 2020 e oggetto anch'essa di istanza di dilazione;

CONSIDERATO che, nel mentre, la Stazione Appaltante ha inoltrato all'Agenzia delle entrate di Napoli formale richiesta di acquisizione di copia del certificato dei carichi pendenti e/o del certificato unico dei debiti tributari della società Vitruvius Engineering s.a.s., rispettivamente in data 31 marzo 2020 e in data 8 aprile 2020, senza tuttavia ricevere, allo stato, alcun riscontro in merito;

CONSIDERATO che, in relazione alla prima cartella di pagamento, il provvedimento di dilazione emesso dall'Agenzia delle entrate reca la data certa del 9 settembre 2019 e risulta formalmente notificato a mezzo PEC in pari data e, dunque, successivamente al termine di scadenza per la presentazione delle offerte fissato per il giorno 3 settembre 2019, ore 12:00 (cfr. punto IV.2.2 dell'Avviso di rettifica);

RILEVATO che, sul punto, l'ATI aggiudicataria provvisoria ha assunto, in sede di riscontro della richiesta di chiarimenti da ultimo citata, di essere venuta a conoscenza dell'accoglimento della rateizzazione da parte dell'Agenzia delle entrate in data antecedente rispetto alla data del 9 settembre 2019 (e, nella specie, il 29 agosto 2019 e, dunque, prima del termine di scadenza per la presentazione delle offerte) ma che tale circostanza non risulta inequivocabilmente e univocamente dimostrata dall'assetto documentale complessivo, anche e soprattutto alla luce della data certa del provvedimento di accoglimento dell'istanza da parte dell'Agenzia delle entrate (*i.e.* 9 settembre 2019) e, più in generale, dalla scansione temporale di adozione e conseguente notifica del provvedimento di accoglimento dell'istanza di rateizzazione in questione;

RILEVATO che, pertanto, nei casi – come quello in esame – in cui risultino presentate istanze di rateizzazione, il requisito della regolarità fiscale deve ritenersi univocamente sussistente se e solo se, alla data di scadenza del termine di presentazione delle offerte, tale istanza risulti formalmente accolta dall'Agente della riscossione (cfr., *ex multis*, Cons. Stato, Ad. plen., 20 agosto 2013, n. 20; Id., 5 giugno 2013, n. 15);

CONSIDERATO che tale circostanza non risulta comprovata, a tutti gli effetti, nel caso di specie;

CONSIDERATO, in ogni caso, che con provvedimento datato 31 marzo 2020 e notificato a mezzo PEC in pari data, l'Agenzia delle entrate ha comunicato l'accoglimento parziale dell'istanza di rateizzazione n. 524413 presentata in data 27 febbraio 2020, accordando solamente una suddivisione del pagamento in n. 72 (settantadue) rate mensile con riferimento alla terza cartella di pagamento di importo pari a € 5.571,03; di contro, "*l'atto n. 07120190128804890000* (n.d.r. di importo complessivo pari a € 33.160,62 e corrispondente alla seconda cartella di pagamento) *è stato escluso dalla presente rateazione in quanto oggetto di verifica di inadempienza ex art. 48-bis d.P.R. n. 602/73*";

CONSIDERATO che in relazione a quest'ultimo aspetto la società Vitruvius Engineering s.a.s. si è limitata ad affermare che l'Agente della Riscossione avrebbe trattenuto il pagamento di cui trattasi "*direttamente dall'Università Federico II di Napoli con riferimento al credito di cui alla fattura n. 1/2020*", senza però esibire alcun provvedimento dell'Agenzia delle entrate a dimostrazione dell'asserita compensazione;

CONSIDERATO che, in ogni caso, costituisce principio generale unanimemente condiviso quello secondo cui "*nelle gare di appalto per l'aggiudicazione di contratti pubblici i requisiti generali e speciali devono essere posseduti dai candidati non solo alla data di scadenza del termine per la presentazione della richiesta di partecipazione alla procedura di affidamento, ma anche per tutta la durata della procedura stessa fino all'aggiudicazione definitiva e alla stipula del contratto, nonché per tutto il periodo dell'esecuzione dello stesso, senza soluzione di continuità*" (cfr., per tutti, Cons. Stato, sez. V, 17 marzo 2020, n.1918; ANAC, 10 luglio 2019, delibera n. 656);

CONSIDERATO, altresì, che di tale circostanza era perfettamente edotta anche la stessa società Vitruvius Engineering s.a.s., la quale, in sede di sollecito dell'evasione dell'istanza di rateizzazione presentata in data 27 febbraio 2020, ha affermato quanto segue: "*ci si permette di sollecitare in quanto il prolungarsi della condizione di irregolarità fiscale della scrivente potrà comportare la perdita dell'appalto, con conseguenze economiche ancor più negative per la stessa*" (cfr. sollecito inviato dalla società Vitruvius all'Agenzia della Riscossione in data 5 marzo 2020). Considerazioni analoghe si rinvengono poi nell'ulteriore sollecito datato 30 marzo 2020,

nella parte in cui la Società evidenzia che "*il prolungarsi della condizione di irregolarità fiscale della scrivente potrà comportare la perdita di appalti in corso, nonché pregiudicarne la partecipazione ad ulteriori appalti pubblici […]*" (cfr. sollecito inviato dalla società Vitruvius alla competente Agenzia della Riscossione in data 30 marzo 2020);

CONSIDERATO, infine, che, in sede di compilazione della dichiarazione sostitutiva di cui all'All. 2B, datata 2 agosto 2019, la società Vitruvius Engineering s.a.s. ha dichiarato, per il tramite del proprio legale rappresentante, che "*non sussiste alcuna delle cause di esclusione di cui all'art. 38 del D.Lgs. 163/2006 e, in particolare, che non sussiste […] (vii) commissione di violazioni gravi, definitivamente accertate, rispetto agli obblighi relativi al pagamento delle imposte e tasse, secondo la legislazione italiana o dello Stato di appartenenza*";

RILEVATO che, alla data di presentazione della dichiarazione sostitutiva (2 agosto 2019), il requisito della regolarità fiscale in capo alla società Vitruvius Engineering s.a.s. non poteva dirsi sussistente né che la medesima società si è premurata di notiziare la Stazione Appaltante dell'ulteriore sopravvenuta condizione di irregolarità fiscale nel corso dello svolgimento della procedura di evidenza pubblica di cui trattasi, in spregio ai principi di buona fede e leale collaborazione tra le parti;

RITENUTO che: *i)* tale condotta depone in maniera inequivocabile per l'inaffidabilità e la non integrità dell'operatore economico, cui consegue l'esclusione automatica dalla procedura di gara; *ii)* nelle procedure ad evidenza pubblica la completezza delle dichiarazioni costituisce già di per sé un valore da perseguire perché consente la celere decisione in ordine all'ammissione dell'operatore economico alla gara, ragion per cui una dichiarazione inaffidabile, perché falsa o incompleta, è già da sé sola lesiva degli interessi considerati dal quadro normativo di riferimento;

CONSIDERATO, inoltre, che la società Vitruvius Engineering s.a.s. ha omesso di comunicare alla Stazione Appaltante l'avvenuta notifica, rispettivamente in data 21 novembre 2019 e in data 27 febbraio 2020, delle cartelle di pagamento n. 071 2019 01288048 90 000 di importo complessivo pari a € 33.160,62 e n. 07120200014453992000 di importo pari a € 5.744.05;

RILEVATO, altresì, che tale condotta si pone in violazione dei principi di correttezza e buona fede, essendo il concorrente tenuto a fornire alla Stazione Appaltante tutte le informazioni necessarie, anche dopo la scadenza del termine di presentazione delle offerte, così che essa possa scegliere nel modo più consapevole possibile l'impresa più affidabile; è, difatti, affermazione pacifica e unanimemente condivisa quella secondo cui: *i)* "*il principio di buona fede informa tutte le fasi della procedura di gara […] è pacifica anche la sua rilevanza bilaterale: opera nei confronti della P.A. così come nei confronti dei partecipanti […]*" (cfr. T.A.R. Campania Napoli, sez. I, 4 febbraio 2019, n. 598); *ii)* "*è principio consolidato – in diretta coerenza con l'obbligo di mantenere i requisiti per tutta la durata del procedimento e successivamente alla sua conclusione – quello secondo cui sussiste, in capo ai partecipanti alle procedure d'appalto, l'obbligo di comunicare alla P.A., nel corso della gara, tutte le vicende, anche sopravvenute, attinenti lo svolgimento della propria attività professionale, al fine di consentire alla Stazione Appaltante di valutare l'eventuale incidenza di tali evenienze sulla reale affidabilità, morale e professionale, dei concorrenti, pena l'integrazione di una condotta non trasparente e collaborativa del medesimo concorrente*" (cfr. Cons. Stato, sez. V, 16 dicembre 2019, n. 8514);

VISTO il disposto di cui all'art. 48, comma 2 del D.Lgs. n. 163/2006 e s.m.i.;

CONSIDERATO che, in conformità al quadro normativo di riferimento, la Stazione Appaltante, ha altresì avviato il procedimento di comprova del possesso dei requisiti di ordine generale, di idoneità professionale, di capacità economico-finanziaria e tecnico organizzativa auto-dichiarati in sede di offerta (cfr. punti III.1.1, III.1.2 e III.1.3 del Bando di gara e 7 del Disciplinare di gara) anche nei confronti del secondo classificato, ITI IMPRESA GENERALE S.P.A. in qualità di concorrente singolo e con progettista indicato COSTITUENDO RTP tra ATIPROJECT S.R.L., in

qualità di mandataria e ING. VITO AVINO, in qualità di mandante e GEOL. PAOLA BARONCI, in qualità di mandante;

CONSIDERATO che tale procedimento di comprova si è concluso con esito positivo;

VISTO il disposto di cui all'art. 79, comma 5 del D.Lgs. n. 163/2006 e s.m.i.,

Tutto ciò premesso e considerato,

DETERMINA:

- che le premesse che precedono costituiscono parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;

- di revocare l'aggiudicazione provvisoria dell'appalto concernente la "Progettazione esecutiva e l'esecuzione dei lavori per la realizzazione del Parcheggio multipiano interrato e di superficie prospiciente la Via De Gasperi, nell'ambito del Programma Integrato di Intervento "De Gasperi Est" di cui alla Convenzione rep. 77616/15812 del 20/12/2011, in Comune di San Donato Milanese (MI). CIG: 7881529B79 – CUP: D58J18000140007" disposta dalla Commissione Giudicatrice nel corso della seduta pubblica del 23 dicembre 2019 a favore della COSTITUENDA ATI TRA MANELLI IMPRESA S.R.L., in qualità di mandataria E CONPAT S.C.A.R.L., in qualità di mandante (consorziata esecutrice: CADDIE S.R.L.) e con progettista indicato COSTITUENDO RTP TRA OD'A OFFICINE D'ARCHITETTURA S.R.L., in qualità di mandataria e VITRUVIUS ENGINEERING S.A.S., ARCH. FABIO CAMPAGNUOLO, ING. GIUSEPPE CACCIAPUOTI, GEOL. GAETANO CICCARELLI, ING. ANTONIO MARINO, in qualità di mandanti, come da verbale di gara "n. 14 - 4ª seduta pubblica del 23 dicembre 2019", ritualmente pubblicato sul Profilo del Committente, nelle apposite sezioni "Gare" e "Società Trasparente – Trasparente";

- di riservarsi la facoltà di assumere le determinazioni di propria competenza in ordine all'escussione della cauzione provvisoria di cui all'art. 75 del D.Lgs. n. 163/2006 e s.m.i. e di cui al punto III.2.2, lett. a) del Bando di gara e alla segnalazione del fatto all'Autorità Nazionale Anticorruzione, a seguito di valutazione, da parte della Stazione Appaltante, delle specifiche circostanze di fatto e di diritto che connotano la fattispecie in esame;

- di procedere all'aggiudicazione definitiva dell'appalto concernente la "Progettazione esecutiva e l'esecuzione dei lavori per la realizzazione del Parcheggio multipiano interrato e di superficie prospiciente la Via De Gasperi, nell'ambito del Programma Integrato di Intervento "De Gasperi Est" di cui alla Convenzione rep. 77616/15812 del 20/12/2011, in Comune di San Donato Milanese (MI). CIG: 7881529B79 – CUP: D58J18000140007" a favore del concorrente che immediatamente segue nella graduatoria nel rispetto delle previsioni di cui al punto 27.1 del Disciplinare di gara;

- per l'effetto, di aggiudicare, in via definitiva, l'appalto de quo alla società ITI IMPRESA GENERALE S.P.A. in qualità di concorrente singolo e con progettista indicato COSTITUENDO RTP tra ATIPROJECT S.R.L., in qualità di mandataria e ING. VITO AVINO, in qualità di mandante e GEOL. PAOLA BARONCI, in qualità di mandante, la quale ha conseguito il punteggio finale di 78,66/100, offendo i seguenti prezzi e ribassi percentuali offerti, unitamente al seguente tempo:

- Redazione della progettazione esecutiva:
  - indicazione del prezzo offerto, al netto dell'iva e di qualsiasi onere o spesa: € 186.665,99;
  - indicazione del ribasso percentuale offerto: 16,16%;
- Esecuzione dei lavori:

DEA CAPITAL
REAL ESTATE SGR

FondoMilan
DEVELOPMENT 1

- indicazione del prezzo offerto, al netto degli oneri della sicurezza non soggetti a ribasso e di qualsiasi altro onere o spesa: 8.816.237,33;
- indicazione del ribasso percentuale offerto: 16,16%;

▪ Esecuzione di lavori:
- indicazione del tempo offerto per l'esecuzione dei lavori: 270 giorni naturali e consecutivi;

- di dare atto che la presente aggiudicazione è da considerarsi efficace ai sensi dell'art. 11, comma 8 del D.Lgs. n. 163/2006 e s.m.i., essendosi già conclusa, con esito positivo, la fase di verifica del possesso dei requisiti di partecipazione prescritti dalla *lex specialis* di gara, come *ut supra* specificato;

- di dare atto che la Stazione Appaltante procederà alla stipula del contratto nel rispetto delle previsioni di cui all'art. 11, commi 9 e 10 del D.Lgs. n. 163/2006 e s.m.i. e di cui al punto 26 del Disciplinare di gara;

- di procedere alle comunicazioni di cui all'art. 79, comma 5 del D.Lgs. n. 163/2006 e s.m.i.;

- di dare atto che il presente provvedimento verrà pubblicato sul Profilo del Committente, nelle apposite sezioni "Gare" e "Società Trasparente – Trasparenza";

- di dare atto che, avverso il presente provvedimento, è ammesso ricorso giurisdizionale innanzi al T.A.R. competente (T.A.R. Lombardia Milano) entro 30 giorni decorrenti dalla notifica del presente provvedimento.

Cordiali saluti.

Renzo Misitano

Direttore Sviluppo Immobiliare