



Settore Affari Generali e Servizi alla Persona

DETERMINAZIONE

Registro di servizio 104 del 07/10/2021

Registro Generale 345 del 07/10/2021

OGGETTO:

Gara europea a procedura telematica aperta per la concessione del servizio di gestione della farmacia comunale (dal 1° gennaio 2022 al 31 dicembre 2031) (CIG 88040736DF) - Elenco dei concorrenti ammessi ed esclusi.

Il Responsabile del Settore Affari Generali e Servizi alla Persona

Dato atto che con determinazione della sottoscritta n. 266 del 06/07/2021 è stata indetta una gara ad evidenza pubblica sopra soglia comunitaria per la concessione del servizio di gestione della farmacia comunale dal 01/01/2022 al 31/12/2031, mediante procedura telematica aperta sensi degli artt. 59 e 60 del D.Lgs 50/2016, con l'applicazione del criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa al rialzo, ai sensi dell'art. 95, comma 2, del medesimo e secondo le disposizioni contenute nella parte III;

Dato atto che la procedura di gara è gestita interamente in modalità telematica sulla piattaforma *Sintel e-Procurement* di Regione Lombardia, al quale è possibile accedere all'indirizzo www.ariaspa.it (ID. SINTEL: 142180280);

Premesso che:

- il bando di indizione della gara è stato trasmesso alla G.U.U.E in data 06/07/2021 e pubblicato in data 09/07/2021, codice GU/S 131-347552;
- il bando è stato inoltre pubblicato sulla G.U.R.I, V Serie Speciale, n. 78 del 09/07/2021, sul BUR Piemonte, sul sito del MIT, sull'Osservatorio regionale, su n. 2 quotidiani a diffusione nazionale e n. 2 quotidiani locali in estratto,
- il bando è stato anche oggetto di pubblicazione nella sezione "*Amministrazione Trasparente*" della presente stazione appaltante, ai sensi dell'articolo 29 del D.Lgs. 50/2016, oltre che sul portale *Sintel e-Procurement*;

Dato atto che l'offerta e la documentazione a essa relativa dovevano essere redatte e trasmesse esclusivamente in formato elettronico attraverso il portale *Sintel e-Procurement* entro e non oltre le ore 12.00 del giorno 30/08/2021 pena l'irricevibilità dell'offerta e comunque la non ammissione alla procedura di gara;

Dato atto che successivamente con determinazione n. 308 del 01/09/2021, la sottoscritta ha provveduto a nominare la Commissione giudicatrice, dopo aver accertato, come richiesto dall'art. 77, comma 9, del D.Lgs. 50/2016, per ciascun componente l'insussistenza di cause ostative ai fini della nomina, nella seguente composizione:

- presidente: dott. Diego Bazzucco, istruttore direttivo del Comune di Bruino (componente interno);
- commissario: dott. Gianluca Marannano, Responsabile dell'Area Amministrativa del Comune di Vinovo (componente esterno);
- commissario: dott.ssa Giorgia Micheli, istruttore direttivo del Comune di Bruino (componente interno);

Dato atto che il giorno 09/09/2021, alle ore 09.30 circa, presso la sede del Comune di Bruino, la sottoscritta con l'assistenza della Commissione di gara, in seduta telematica, come indicato al punto 19 del Disciplinare di gara, a seguito di apposito avviso inoltrato agli operatori economici tramite portale *Sintel e-Procurement*, ha proceduto alla verifica della documentazione amministrativa;

Dato atto che risultano pervenute entro il termine su indicato n. 2 (*due*) offerte:

	<u>NUMERO DI PROTOCOLLO INFORMATICO</u>	<u>OPERATORE ECONOMICO</u>	<u>DATA INVIO OFFERTA</u>
1	1630053568169	AZIENDA SPECIALE MULTISERVIZI (P.I. 07019840011)	venerdì 27 agosto 2021 10.39.28 CEST
2	1630317515006	MRC s.r.l.s. (P.I. 01740210701)	lunedì 30 agosto 2021 11.58.35 CEST

Dato atto che al termine della disamina della documentazione amministrativa risulta ammissibile alla fase successiva l'operatore economico AZIENDA SPECIALE MULTISERVIZI (P.I. 07019840011), in quanto la documentazione amministrativa risulta completa e coerente con le prescrizioni del Disciplinare di gara; invece per l'operatore economico MRC s.r.l.s. (P.I. 01740210701) la stazione appaltante, avendo constatato la mancanza della documentazione indicata nel verbale allegato, ha proceduto ad attivare nei confronti del medesimo la procedura del soccorso istruttorio di cui all'art. 83, comma 9, del D.Lgs. n. 50/2016 con nota prot. n. 9687 del 09/09/2021 fissando come termine il giorno 20/09/2021 alle ore 12.00;

Dato atto che l'operatore medesimo ha dato riscontro con nota di cui al prot. n. 10106 del 20/09/2021 entro il termine su indicato.

Dato atto che a seguito di attenta analisi normativa e giurisprudenziale la sottoscritta, in qualità di RUP per la gara in oggetto, determina l'esclusione dell'operatore economico MRC s.r.l.s. (P.I. 01740210701) secondo le motivazioni riportate nel verbale allegato, che fa parte integrante del presente provvedimento e che si richiama *per relationem*, in modo particolare per la totale mancanza del DGUE nella documentazione amministrativa inviata entro il termine e per la particolarità per cui tutta la documentazione trasmessa attraverso lo strumento del soccorso istruttorio risulta firmata digitalmente in data successiva rispetto alla scadenza del termine di presentazione delle offerte, a detrimento del principio di *par condicio* degli operatori economici;

Visto l'art. 76 del D.Lgs. 50/2016;

Visti gli artt. 107 comma 1 e 2, e 109 comma 2 del D.Lgs. 267/2000;

Visto l'art. 28 del vigente Statuto Comunale;

Visto l'art. 7 del vigente Regolamento Comunale sull'Ordinamento degli Uffici e dei Servizi;

Accertata la regolarità, legittimità e correttezza amministrativa-contabile del presente provvedimento ai sensi dell'art. 147-bis del D.Lgs. 267/2000 così come introdotto dal D.L. 174/2012 convertito in Legge 213/2012;

D E T E R M I N A

- di approvare interamente quanto espresso in premessa;

- di richiamare *per relationem* il verbale di verifica della documentazione amministrativa allegato al presente provvedimento, che ne fa parte integrante;
- di rendere noto, ai sensi e per gli effetti dell'art. 76, comma 2-*bis*, del D.Lgs. 50/2016 l'elenco degli operatori economici ammessi ed esclusi rispetto alla successiva fase di gara:

<u>OPERATORE ECONOMICO</u>	<u>ESITO</u>
AZIENDA SPECIALE MULTISERVIZI (P.I. 07019840011)	AMMESSO
MRC s.r.l.s. (P.I. 01740210701)	ESCLUSO

- di dare tempestiva comunicazione, ai sensi dell'art. 76, comma 5, del D.Lgs. 50/2016, del presente provvedimento al concorrente escluso;
- di dare atto che il presente provvedimento sarà oggetto di pubblicazione alla Sezione “*Amministrazione Trasparente - Bandi di gara e contratti*” del sito istituzionale del Comune di Bruino;
- di dare atto che il presente provvedimento non comporta impegno di spesa, pertanto ai sensi dell'art. 183, comma 7, del D.Lgs. 267/2000 non deve essere trasmesso al Responsabile del Servizio Finanziario ai fini dell'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria;
- di dare atto che, ai sensi dell'art. 31 del D.Lgs. 50/2016, le funzioni di Responsabile Unico del Procedimento (RUP) sono svolte dalla sottoscritta Responsabile del Settore Affari Generali e Servizi alla Persona Monica Busso;
- di dare atto che alla gara in oggetto è stato attribuito il seguente Codice Identificativo di Gara: 88040736DF.

La presente determinazione è immediatamente eseguibile.

Bruino, 07/10/2021

Il Responsabile del Servizio

Firmato Digitalmente

Monica Busso

**GARA EUROPEA A PROCEDURA TELEMATICA APERTA PER LA
CONCESSIONE DEL SERVIZIO DI GESTIONE DELLA FARMACIA
COMUNALE
DAL 1° GENNAIO 2022 AL 31 DICEMBRE 2031**

CIG 88040736DF

(Id. *Sintel e-Procurement*: 142180280)

VERBALE DI VERIFICA DELLA DOCUMENTAZIONE AMMINISTRATIVA

La sottoscritta Responsabile del Settore Affari Generali e Servizi alla Persona Monica Busso, in qualità di RUP, ai sensi dell'art. 31 del D.Lgs. 50/2016, procede alla stesura del presente verbale in quanto organo deputato alla valutazione della documentazione amministrativa ai sensi delle Linee guida ANAC n. 3 e al contestuale accertamento dei requisiti di ammissibilità degli operatori economici.

Premesso che:

- con delibera n. 37 del 13/05/2021 la Giunta Comunale ha stabilito di procedere all'individuazione del concessionario della farmacia comunale mediante gara ad evidenza pubblica ai sensi degli artt. 59 e 60 del D.Lgs 50/2016, con l'applicazione del criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa al rialzo, ai sensi dell'art. 95, comma 2, del medesimo e secondo le disposizioni contenute nella parte III;
- con determinazione della sottoscritta n. 266 del 06/07/2021 è stata indetta una gara per l'individuazione del nuovo concessionario del servizio in oggetto con decorrenza dal 1° gennaio 2022 (CIG 88040736DF), mediante procedura di gara aperta disciplinata dall'art. 60 del D.Lgs. n. 50/2016, sopra soglia europea, da svolgersi in modalità completamente telematica ai sensi dell'art. 58 del D.Lgs. 50/2016 sulla piattaforma *Sintel e-Procurement* di

Regione Lombardia, accessibile all'indirizzo www.ariaspa.it;

- il bando di indizione della gara è stato trasmesso alla G.U.U.E in data 06/07/2021 e pubblicato in data 09/07/2021, codice GU/S 131-347552;
- il bando è stato inoltre pubblicato sulla G.U.R.I, V Serie Speciale, n. 78 del 09/07/2021, sul BUR Piemonte, sul sito del MIT, sull'Osservatorio regionale, su n. 2 quotidiani a diffusione nazionale e n. 2 quotidiani locali in estratto,
- il bando è stato anche oggetto di pubblicazione nella sezione “*Amministrazione Trasparente*” della presente stazione appaltante, ai sensi dell'art. 29 del D.Lgs. 50/2016, oltre che sul portale *Sintel e-Procurement*;
- l'offerta e la documentazione a essa relativa dovevano essere redatte e trasmesse esclusivamente in formato elettronico attraverso il portale *Sintel e-Procurement* entro e non oltre le ore 12.00 del giorno 30/08/2021 pena l'irricevibilità dell'offerta e comunque la non ammissione alla procedura di gara;
- successivamente con determinazione n. 308 del 01/09/2021, la sottoscritta ha provveduto a nominare la Commissione giudicatrice, dopo aver accertato, come richiesto dall'art. 77, comma 9, del D.Lgs. 50/2016, per ciascun componente l'insussistenza di cause ostative ai fini della nomina, nella seguente composizione:
 - a) presidente: dott. Diego Bazzucco, istruttore direttivo del Comune di Bruino (componente interno);
 - b) commissario: dott. Gianluca Marannano, Responsabile dell'Area Amministrativa del Comune di Vinovo (componente esterno);
 - c) commissario: dott.ssa Giorgia Micheli, istruttore direttivo del Comune di Bruino (componente interno);



Tutto ciò premesso,

Seduta del 09/09/2021

Il giorno 09/09/2021, alle ore 09.30 circa, presso la sede del Comune di Bruino, la sottoscritta con l'assistenza della Commissione di gara, in seduta telematica, come indicato al punto 19 del Disciplinare di gara, a seguito di apposito avviso inoltrato agli operatori economici tramite portale *Sintel e-Procurement*, procede alla verifica della documentazione amministrativa.

Dopo aver effettuato l'accesso alla piattaforma telematica, risultano pervenute entro il termine su indicato per la presentazione delle offerte, n. 2 (*due*) offerte:

	<u>NUMERO DI PROTOCOLLO INFORMATICO</u>	<u>OPERATORE ECONOMICO</u>	<u>DATA INVIO OFFERTA</u>
1	1630053568169	AZIENDA SPECIALE MULTISERVIZI (P.I. 07019840011)	venerdì 27 agosto 2021 10.39.28 CEST
2	1630317515006	MRC s.r.l.s. (P.I. 01740210701)	lunedì 30 agosto 2021 11.58.35 CEST

La sottoscritta procede quindi:

- al prelevamento del file compresso relativo alla documentazione amministrativa con acquisizione telematica della busta;
- alla disamina della documentazione medesima al fine di verificarne la completezza.

Al termine di tali operazioni risulta quanto segue:

<u>OPERATORE ECONOMICO</u>	<u>ESITO VERIFICA DOCUMENTAZIONE AMMINISTRATIVA</u>
AZIENDA SPECIALE MULTISERVIZI (P.I. 07019840011)	La documentazione risulta completa rispetto alle prescrizioni del Disciplinare di gara



<p>MRC s.r.l.s. (P.I. 01740210701)</p>	<p>Risultano mancanti i seguenti documenti:</p> <ul style="list-style-type: none">- il Documento di gara unico europeo (DGUE) sottoscritto digitalmente;- la dichiarazione di nomina del direttore della farmacia individuato, con indicazione dell'esperienza maturata sottoscritta digitalmente e controfirmata dal direttore medesimo;- la dichiarazione sostitutiva antimafia sottoscritta digitalmente;- la ricevuta di pagamento del contributo ANAC;- le dichiarazioni di almeno due istituti bancari o intermediari finanziari autorizzati ai sensi del D.Lgs. 385/1993 sottoscritti digitalmente o con firma autografa unitamente alla copia del documento d'identità del sottoscrittore;- il modello F23 attestante il pagamento dell'imposta di bollo.
--	--

La sottoscritta ha successivamente proceduto ad attivare la procedura di soccorso istruttorio di cui all'art. 83, comma 9, del D.Lgs. n. 50/2016 nei confronti dell'operatore economico MRC s.r.l.s. (P.I. 01740210701) con prot. n. 9687 del 09/09/2021 fissando come termine il giorno 20/09/2021 alle ore 12.00.

L'operatore medesimo ha dato riscontro con nota di cui al prot. n. 10106 del 20/09/2021 entro il termine su indicato.

Seduta del 04/10/2021

La sottoscritta in qualità di RUP, con l'assistenza della Commissione di gara, dopo un'attenta analisi normativa e giurisprudenziale, determina l'esclusione dalla procedura di gara in oggetto dell'operatore economico MRC s.r.l.s. (P.I. 01740210701) per le seguenti ragioni di fatto e di diritto.

Grave incompletezza della documentazione amministrativa.

Ai sensi dell'art. 83, comma 9, del D.Lgs. 50/2016 il soccorso istruttorio si configura come un rimedio che la stazione appaltante deve attivare per sanare eventuali carenze di qualsiasi elemento formale della domanda. Il DGUE, di cui all'art. 85 del D.Lgs. 50/2016, consiste in



un'autodichiarazione che funge da prova documentale preliminare in sostituzione dei certificati rilasciati da autorità pubbliche o terzi in cui l'operatore economico conferma di soddisfare le seguenti condizioni: non trovarsi in una delle situazioni di cui all'art.80; soddisfare i criteri di selezione definiti a norma dell'art. 83; soddisfare gli eventuali criteri aggiuntivi di cui all'art. 91.

La giurisprudenza amministrativa ha avuto modo di affermare che la totale mancanza del DGUE rappresenta una situazione limite di irregolarità essenziale, che nella disciplina di settore non risulta suscettibile di sanatoria (si veda Consiglio di Stato, sez. III, 5 novembre 2019, sent. n. 7545).

In generale comunque la documentazione amministrativa risulta gravemente incompleta. Pertanto la presente stazione appaltante, nell'applicazione del più generale principio di autotutela, a seguito di una disamina normativa e giurisprudenziale più approfondita ritiene l'attivato soccorso istruttorio come non dovuto, data l'eccessiva lacunosità della documentazione amministrativa, per le ragioni su esposte.

Se diversamente si argomentasse, vi sarebbe comunque da puntualizzare che l'intera documentazione pervenuta in data 20/09/2021 risulta firmata digitalmente, ma con certificato apposto nella mattinata del medesimo giorno, pertanto la documentazione, inizialmente non prodotta nella busta attraverso la piattaforma telematica, risulta quindi inesistente alla data della scadenza di presentazione delle offerte, ossia il giorno 30/08/2021 alle ore 12.00. La sottoscritta pertanto non dovrebbe comunque ritenere accettabile la documentazione prodotta, atteso che la medesima non risulta formata antecedentemente al termine di scadenza, in quanto i documenti avrebbero dovuto essere firmati digitalmente prima del caricamento. Per questo non sarebbe comunque raggiunta la prova della formazione dei documenti in tempo antecedente alla scadenza (si veda Consiglio di Stato, sez. V, 12 novembre 2020, sent. n. 6969).

Questa circostanza determinerebbe una grave violazione del principio di *par condicio* degli operatori economici, assicurando una posizione di privilegio esclusivo ad un concorrente, senza considerare il principio di autoresponsabilità che grava in capo al medesimo (si veda da ultimo TAR Campania, Napoli, sez. II, 8 marzo 2021, sent. n. 1528; TRGA Trento, sez. unica, 13 febbraio 2020, sent. n. 24).

Pertanto, la sottoscritta, in qualità di RUP, per le motivazioni su esposte ritiene di disporre:

- l'ammissione alla fase successiva della gara dell'operatore economico AZIENDA



SPECIALE MULTISERVIZI (P.I. 07019840011);

- l'esclusione dalla gara dell'operatore economico MRC s.r.l.s. (P.I. 01740210701).

IL RESPONSABILE UNICO DEL PROCEDIMENTO

Monica Busso

(firmato digitalmente)