



COMUNE DI FOGGIA

VERBALE: PROCEDURA APERTA TELEMATICA PER L'APPALTO MISTO DI SERVIZI E LAVORI CONSISTENTE IN SERVIZIO DI VERIFICA ED ISPEZIONE IN CONTINUO, SANIFICAZIONE E LAVAGGIO, DELLE OPERE DI FOGNATURA PLUVIALE BIANCA RICADENTI NELL'ABITATO DEL COMUNE DI FOGGIA ED ESECUZIONE DI LAVORI DI MANUTENZIONE ORDINARIA E STRAORDINARIA DELLE STESSE E DEL SERVIZIO, RIFERITO AI TRONCHI DI FOGNA MISTA, DI SVUOTAMENTO DELLE FOSSE BIOLOGICHE, DEI POZZI NERI LORO DERATTIZZAZIONE - SANIFICAZIONE E LAVAGGIO, VASCHE DI POMPAGGIO, POZZETTI INTASATI DI RETI DI FOGNATURA NERA DINAMICA, UBICATI NEL TERRITORIO DEL COMUNE DI FOGGIA (DURATA 4 ANNI). C.I.G. 9296536034

REPUBBLICA ITALIANA

L'anno **duemilaventidue**, il giorno **ventitré** del mese di **Dicembre**, alle ore **17:00**, in Foggia, presso l'Ufficio Contratti e Appalti, sito al 2° piano della Sede Comunale di Via Protano, si è riunita, in seduta pubblica, la Commissione giudicatrice dell'appalto relativo all'oggetto, nominata dal Dirigente del Servizio Lavori Pubblici, con determinazione dirigenziale n. 1090 del 29/07/2022, nelle seguenti persone:

- Presidente: Dott.ssa Paola Francesca Russo (Coordinatrice del Servizio Patrimonio);
- Commissario effettivo: Dott. Arch. Raffaele Ziello (Sovraordinato del Comune di Foggia);
- Commissario effettivo: Dott. Domenico Lomazzo (Sovraordinato del Comune di Foggia);

Segretario verbalizzante: Ing. Antonello De Stasio (Coordinatore del Servizio Contratti e Appalti).

Visto il verbale di gara n. 1 del 29 Luglio 2022 del **Seggio di gara**, in cui è stata effettuata la verifica della documentazione amministrativa degli operatori economici partecipanti. Nella prima seduta pubblica, il Seggio di gara ha assunto le seguenti determinazioni:

- Ha escluso dalla procedura di gara l'o.e. partecipante FMA OPERE E ACQUEDOTTI SUD SRL, per le motivazioni riportate nel verbale di gara n. 1 del 29 Luglio 2022, parte integrante del presente verbale;
- Ha ammesso direttamente alle fasi successive di gara gli o.e.:
 - ATI MANDATARIA: SOFIECO SRL + MANDANTE: CONSORZIO INNOVA SOC. COOP.;
 - ATI MANDATARIA: SPAGNUOLO ECOLOGIA SRL + MANDANTI: SIMEONE SPA + HR COSTRUZIONI PUBBLICHE SRL;
 - ATI MANDATARIA: ANGELO DE CESARIS SRL + MANDANTE: FAVELLATO CLAUDIO SPA.

Visto il verbale di gara n. 2 dell'8 Agosto 2022, con il quale la **Commissione Giudicatrice** ha proceduto, attraverso la piattaforma telematica, a rilevare il contenuto dei plichi dell'offerta tecnica presentati dagli operatori economici partecipanti ed ammessi ed a verificare formalmente che contengano gli elementi previsti dagli atti di gara.

Visto il ricorso n. RG 870 del 2022 proposto da FMA OPERE E ACQUEDOTTI SUD SRL avverso il provvedimento di esclusione disposto dal seggio di gara in data 29.7.2022 in sede di verifica della documentazione amministrativa (verbale n. 1 del 29.7.2022).

Visto il verbale di gara n. 3 del 27 settembre 2022, con il quale la **Commissione Giudicatrice** ha proceduto a dichiarare aperta la seduta riservata e, premesso l'oggetto dell'appalto, **prende atto** che con nota pec del 20.09.2022 l'ufficio di Gabinetto di questo Comune ha trasmesso l'Ordinanza del Tribunale Amministrativo Regione Puglia (TAR) sezione unite n. 00435/2022 reg. prov. cau., sul citato ricorso 870/2022, con cui ha respinto l'istanza cautelare. Nel contempo, la Commissione giudicatrice ha avviato i lavori di valutazione tecnica delle offerte degli operatori economici ammessi.

Visto l'Appello cautelare n. RG 7705 del 2022 proposto al Consiglio di Stato dalla ditta FMA OPERE E ACQUEDOTTI SUD SRL avverso il provvedimento di esclusione disposto dal seggio di gara in data 29.7.2022 in sede di verifica della documentazione amministrativa (verbale n. 1 del 29.7.2022).

Visto il verbale di gara n. 4 del 13 Ottobre 2022 della Commissione Giudicatrice con cui ha preso atto che con nota pec del 07.10.2022 l'ufficio di Gabinetto di questo Comune ha trasmesso l'Appello cautelare n. RG 7705 del 2022 proposto al Consiglio di Stato dalla ditta FMA OPERE E ACQUEDOTTI SUD SRL avverso il provvedimento di esclusione disposto dal seggio di gara in data 29.7.2022 in sede di verifica della documentazione amministrativa (verbale n. 1 del 29.7.2022).

Visto il verbale di gara n. 5 del 15 Dicembre 2022 della Commissione Giudicatrice, con il quale è proseguita e si è conclusa, in seduta riservata, la valutazione delle offerte tecniche degli operatori economici ammessi.

IL PRESIDENTE DELLA COMMISSIONE GIUDICATRICE

Constatata la regolare costituzione, dichiara aperta la seduta pubblica, per proseguire nell'esame ed alla valutazione dell'offerta economica presentata dagli o.e. partecipanti.

Il Presidente dà atto che sono presenti i seguenti delegati degli O.E. ammessi:

Ragione Sociale	Delegato
ATI MANDATARIA: SOFIECO SRL + MANDANTE: CONSORZIO INNOVA SOC. COOP.	Monopoli Michele - Amministratore unico della società SOFIECO SRL Gaetano Marfella legale rappresentante e amministratore unico della EDIL GAMMA srl consorziata esecutrice del Consorzio Innova soc. coop
ATI MANDATARIA: SPAGNUOLO ECOLOGIA SRL + MANDANTI: SIMEONE SPA + HR COSTRUZIONI PUBBLICHE SRL	Umberto Russo - Amministratore unico della società HR COSTRUZIONI PUBBLICHE SRL e Spagnuolo Michele delegato della SPAGNUOLO ECOLOGIA SRL

Il Presidente, in via preliminare, dà lettura delle risultanze del punteggio attribuito dalla Commissione Giudicatrice, nella seduta riservata conclusiva del giorno 15 Dicembre 2022, attinente l'Offerta Tecnica presentata dagli o.e., come di seguito riportato:

SOGGETTO CONCORRENTE	Punteggio Attribuito
ATI MANDATARIA: SOFIECO SRL + MANDANTE: CONSORZIO INNOVA SOC. COOP.	48,667
ATI MANDATARIA: SPAGNUOLO ECOLOGIA SRL + MANDANTI: SIMEONE SPA + HR COSTRUZIONI PUBBLICHE SRL	44,000
ATI MANDATARIA: ANGELO DE CESARIS SRL + MANDANTE: FAVELLATO CLAUDIO SPA	71,667

La Commissione Giudicatrice procede all'apertura della busta virtuale dell'o.e. **ATI MANDATARIA: SOFIECO SRL + MANDANTE: CONSORZIO INNOVA SOC. COOP.** contenente la documentazione economica (BUSTA C) ed ad esaminare la regolarità dei documenti ivi contenuti. La documentazione risulta regolare e completa.

La Commissione Giudicatrice procede all'apertura della busta virtuale dell'o.e. **ATI MANDATARIA: SPAGNUOLO ECOLOGIA SRL + MANDANTI: SIMEONE SPA + HR COSTRUZIONI PUBBLICHE SRL** contenente la documentazione economica (BUSTA C) ed ad esaminare la regolarità dei documenti ivi contenuti. La documentazione risulta regolare e completa.

La Commissione Giudicatrice procede all'apertura della busta virtuale dell'o.e. **ATI MANDATARIA: ANGELO DE CESARIS SRL + MANDANTE: FAVELLATO CLAUDIO SPA** contenente la documentazione economica (BUSTA C) ed ad esaminare la regolarità dei documenti ivi contenuti. La documentazione risulta regolare e completa.

La Commissione Giudicatrice, quindi, attribuisce i relativi punteggi agli o.e. in base ai ribassi effettuati sull'offerta economica, secondo quanto indicato espressamente nel disciplinare di gara, le cui risultanze vengono di seguito riportate:

SOGGETTO CONCORRENTE	Ribasso offerto dal concorrente %	Ribasso massimo %	R _i /R _{max}	$\sqrt{R_i/R_{max}}$	MAX punteggio	TOTALE
ATI MANDATARIA: SOFIECO SRL + MANDANTE: CONSORZIO INNOVA SOC. COOP.	14,690	23,26	0,631556	0,79	20	15,894
ATI MANDATARIA: SPAGNUOLO ECOLOGIA SRL + MANDANTI: SIMEONE SPA + HR COSTRUZIONI PUBBLICHE SRL	23,260	23,26	1	1,00	20	20,000
ATI MANDATARIA: ANGELO DE CESARIS SRL + MANDANTE: FAVELLATO CLAUDIO SPA	9,100	23,26	0,39123	0,63	20	12,510

La Commissione Giudicatrice riporta i punteggi complessivi totalizzati da ciascun concorrente, in riferimento all'offerta economica nell'apposita sezione del Sistema telematico Traspare.

La Commissione Giudicatrice, in base ai punteggi finali complessivi attribuiti, a seguito dell'analisi delle buste virtuali "B" (offerte tecniche) e delle buste virtuali "C" (offerte economiche), redige apposita graduatoria, che di seguito viene riportata:

elenco	SOGGETTO CONCORRENTE	PUNTEGGIO OFFERTA TECNICA	PUNTEGGIO OFFERTA ECONOMICA	TOTALE
1	ATI MANDATARIA: ANGELO DE CESARIS SRL + MANDANTE: FAVELLATO CLAUDIO SPA	71,667	12,510	84,177
2	ATI MANDATARIA: SOFIECO SRL + MANDANTE: CONSORZIO INNOVA SOC. COOP.	48,667	15,894	64,561
3	ATI MANDATARIA: SPAGNUOLO ECOLOGIA SRL + MANDANTI: SIMEONE SPA + HR COSTRUZIONI PUBBLICHE SRL	44,000	20,000	64,000

La Commissione Giudicatrice, quindi, non rilevandosi le condizioni di anomalia di cui all'art. 97 comma 3 del Codice dei Contratti, propone di aggiudicare l'appalto misto di servizi e lavori consistente in servizio di verifica ed ispezione in continuo, sanificazione e lavaggio, delle opere di fognatura pluviale bianca ricadenti nell'abitato del comune di Foggia ed esecuzione di lavori di manutenzione ordinaria e straordinaria delle stesse e del servizio, riferito ai tronchi di fogna mista, di svuotamento delle fosse biologiche, dei pozzi neri loro derattizzazione - sanificazione e lavaggio, vasche di pompaggio, pozzetti intasati di reti di fognatura nera dinamica, ubicati nel territorio del comune di Foggia (durata 4 anni), C.I.G. 9296536034, all'operatore economico ATI MANDATARIA: ANGELO DE CESARIS SRL + MANDANTE: FAVELLATO CLAUDIO SPA., avendo acquisito un punteggio totale di **84,177 punti**, con un'offerta economica di € 4.957.167,98 al netto dell'IVA, pari ad un ribasso del **9,10%** sull'importo a base d'asta, oltre ad € 406.662,80 al netto dell'IVA per oneri per l'attuazione dei piani di sicurezza non soggetti a ribasso. I costi della manodopera e la percentuale degli oneri della sicurezza aziendale ammontano rispettivamente ad € **1.480.000,00** ed **0,95%**.

Il sig. Umberto Russo, Amministratore unico della società HR COSTRUZIONI PUBBLICHE SRL, consegna una dichiarazione che si allega al presente verbale (allegato 1) in uno alla nota sottoscritta dall'o.e. e dal Professore Avvocato Ignazio Lagrotta (allegato 2).

La Commissione giudicatrice, con riferimento alla nota (allegato 2), come sopra specificata, formulata "nei confronti del Comune di Foggia, del RUP Geometra Fredella e del Presidente della Commissione di gara de qua, relativa all'annullamento in autotutela ex art. 21 nonies della Legge 7 agosto 1990 dell'ammissione al prosieguo della gara de qua e conseguente richiesta di esclusione degli operatori economici ATI Sofieco srl (mandataria) - Consorzio Innova soc. coop. (mandante) e dell'ATI Angelo De Cesaris srl (mandataria) - Favellato Claudio SpA (mandante), **evidenzia che non rileva alcunché ai fini dell'attività della Commissione giudicatrice, ancorché indirizzata anche nei confronti del Presidente della Commissione, in quanto la questione afferisce la verifica dei requisiti dichiarati in sede di gara dagli o.e. partecipanti, effettuata dal Seggio di gara, giusta verbale di gara n. 1 del 29 Luglio 2022, suindicato.**

Il Presidente, alle ore **17:45** dichiara chiusa la seduta dei lavori.

Ultimati i lavori con la redazione del presente verbale, la Commissione giudicatrice rimette tutti gli atti di gara al Dirigente del Servizio Contratti e Appalti per l'aggiudicazione, previo espletamento di tutte le verifiche da effettuarsi a norma di legge.

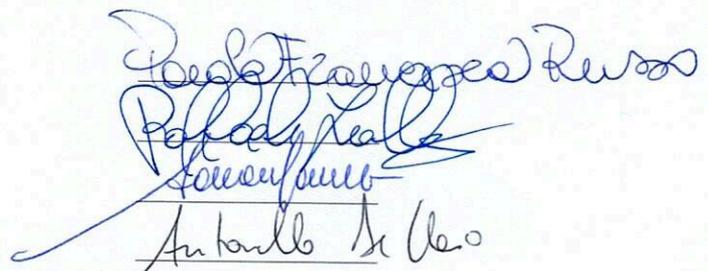
Letto, approvato e sottoscritto.

Presidente: Dott.ssa Paola Francesca Russo

Commissario effettivo: Dott. Arch. Raffaele Ziello

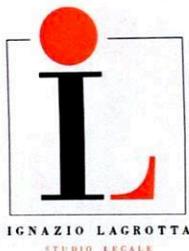
Commissario effettivo: Dott. Domenico Lomazzo

Segretario verbalizzante: Ing. Antonello De Stasio



Il sottoscritto Russo Umberto AMMINISTRATORE UNICO della società HR COSTRUZIONI PUBBLICHE SRL, in rappresentanza dell'ATI SPAGNUOLO-SIMEONE-HR, chiede di allegare al verbale di gara ad esso la lettera di "invito e diffida" del 23/12/2022, composta da numero 5 fogli; si chiede inoltre di considerarle come se qui e quindi nel verbale di gara integralmente trascritte.

Umberto Russo



ALEGATO 2

RACCOMANDATA A MEZZO P.E.C.
lavori.pubblici@cert.comune.foggia.it

Bari, lì 23 dicembre 2022

Spett.le
Comune di Foggia
Via Protano
Foggia (FG)
SEDE

p.c.

Preg.mo
Geom. Carmelo Fredella
R.U.P.

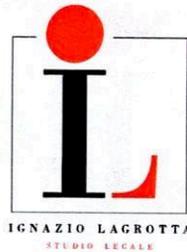
OGGETTO: *“Procedura aperta telematica per l'appalto misto di servizi e lavori consistente in servizio di verifica ed ispezione in continuo, sanificazione e lavaggio, delle opere di fognatura pluviale bianca ricadente nell'abitato del Comune di Foggia ed esecuzione di lavori di manutenzione ordinaria e straordinaria delle stesse e del servizio riferito al tronco di fogna mista, di svuotamento delle fosse biologiche” (CIG 9296536034). – Istanza annullamento in autotutela ex art. 21 nonies della l. 7 agosto 1990, n. 241.*

Per la **Spagnuolo Ecologia S.r.l.**, in qualità di mandataria dell'**A.T.I. Spagnuolo Ecologia srl – Simeone spa - HR Costruzioni pubbliche srl**, ai fini del presente atto assistita dal Prof. Avv. Ignazio Lagrotta (C.F.: LGR GNZ 69P 14G 942M, lagrotta.ignazio@avvocatibari.legalmail.it), che ha ricevuto espresso e formale mandato, con domicilio eletto in Bari alla Via Prospero Petroni, n. 15, significa quanto appresso.

I. La Società odierna istante ha partecipato alla gara meglio emarginata in oggetto in qualità di mandataria del raggruppamento ora menzionato.

All'esito della verifica della documentazione amministrativa, oltre all'ATI odierna istante, sono state ammesse al prosieguo della gara *de qua* anche

1



l'A.T.I. Sofieco srl (mandataria) – Consorzio Innova soc. coop. (mandante) e l'ATI Angelo De Cesaris srl (mandataria) – Favellato Claudio S.p.A. (mandante).

Sennonché, in sede di verifica dei requisiti, a carico dei due citati R.T.I. concorrenti è stata riscontrata, come già segnalato in seduta pubblica dalla scrivente, la violazione di legge e della *lex specialis* di gara di seguito indicata.

Per vie brevi, il Disciplinare di gara chiedeva ai concorrenti di essere in possesso oltre al requisito per l'esecuzione dei servizi anche per le lavorazioni delle categorie OG6 – III bis e OG 12 – I, a qualificazione obbligatoria e con la prima da intendersi categoria prevalente e la secondo scorporabile.

Altresì, il medesimo disciplinare prevedeva all'art. 12.4.2 in relazione alla partecipazione in ATI che i concorrenti in caso di raggruppamento **di tipo orizzontale** dovessero avere i requisiti di capacità economica e finanziaria e di capacità tecnica e professionale, ai sensi dell'articolo 92, co. 2, del D.P.R. n. 207/2010, in capo alla mandataria o della consorziata capofila, a seconda del caso, nella misura minima del 40% (quarantapercento), riferito a ogni singola categoria di lavori e servizi; la restante percentuale doveva essere posseduta cumulativamente dalle mandanti o dalle altre imprese consorziate esecutrici, ciascuna nella misura minima del 10% riferito a ogni singola categoria; con l'ulteriore specificazione che la mandataria in ogni caso dovesse avere possedere i requisiti in misura maggioritaria.

In caso di raggruppamento di **tipo verticale**, i requisiti di capacità economica e finanziaria e di capacità tecnica e professionale devono essere posseduti, ai sensi dell'articolo 92, co. 3, del D.P.R. n. 207/2010, dalla mandataria nella categoria prevalente di lavori e servizi, mentre nella categoria scorporabile ciascuna mandante possiede i requisiti previsti per l'importo dei lavori della categoria che intende assumere e nella misura indicata per l'impresa singola. I requisiti relativi alla lavorazione scorporabile non assunte dalle mandanti sono posseduti dalla mandataria con riferimento alla categoria prevalente.

In ultima ipotesi, in caso di R.T.I., di consorzi ordinari e di G.E.I.E., **di tipo misto**, la mandataria deve possedere la qualificazione per la categoria prevalente di lavori e servizi per una classifica adeguata almeno al 40% dell'importo cui deve far fronte l'intera sub associazione orizzontale, mentre la mandante che assume l'esecuzione di lavorazioni della categoria prevalente deve possedere la qualificazione per la categoria prevalente per una classifica adeguata almeno al 10% dell'importo cui deve far fronte l'intera sub associazione orizzontale, fermo restando la copertura dell'intero importo della categoria prevalente l'importo della categoria scorporabile può essere coperto da più di una mandante a condizione che almeno una di esse sia qualificata per almeno il 40% dell'importo e le altre per il 10%, fermo restando la copertura dell'intero importo della categoria scorporabile.

Ciò premesso, da quanto appreso in seduta di gara, l'**A.T.I. Sofieco srl** (mandataria) – **Consorzio Innova soc. coop.** (mandante) e l'**ATI Angelo De Cesaris srl** (mandataria) – **Favellato Claudio S.p.A.** (mandante) hanno indicato le rispettive capogruppo per l'espletamento del 100% dei servizi e le rispettive mandanti per la realizzazione al 100% delle lavorazioni per le categorie prevalente e scorporabile.

In maniera più esemplificativa,

per l'**ATI Sofieco** è stata indicata:

- la mandataria **Sofieco srl** per l'espletamento al 100% dei servizi;
- la mandante **Consorzio Innova soc. coop.** per la realizzazione dei lavori al 100%;

per l'**ATI Angelo De Cesaris srl** è stata indicata:

- la mandataria **Angelo De Cesaris srl** per l'espletamento al 100% dei servizi;
- la mandante **Favellato Claudio S.p.A.** per la realizzazione dei lavori al 100%;

Ciò posto, risulta *ictu oculi* la palese violazione della clausola citata del Disciplinare di gara e degli art. 83, comma 8, del d.lgs. n. 50 del 2016 nonché

3

dello stesso art. 92 del d.P.R. n. 207/2010, tutt'ora vigente in via transitoria ai sensi dell'art. 216, comma 15, del Decreto Legislativo n. 50/2016.

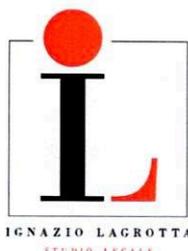
In particolare tale disposizione, al 3° comma, riferito ai raggruppamenti verticali, stabilendo che “...i requisiti di qualificazione economico-finanziari e tecnico-organizzativi **sono posseduti dalla mandataria nella categoria prevalente**”, ha voluto confermare che nei raggruppamenti misti la mandataria è identificata non sotto il profilo quantitativo ma sotto quello qualitativo, **e cioè come l'impresa che esegue le lavorazioni di cui alla categoria prevalente** (ossia la categoria di lavori, generale o specializzata, di importo più elevato fra le categorie costituenti l'intervento e indicate nei documenti di gara, secondo la definizione dell'art. 3, 3, lett. oo bis del D.Lgs. n. 50/2016)” *cf. ex multis* T.A.R. Sardegna, sez. I, 10 marzo 2020, n. 150, così come confermato da C.d.S., Sez. V, 9 dicembre 2021, n. 7751).

In entrambi i raggruppamenti in questione infatti **la mandataria non è stata assolutamente indicata tra le esecutrici delle lavorazioni per la categoria prevalente!**

Le capogruppo in questione non risultano essere state indicate neppure per la realizzazione di lavori in quest'ultima categoria prevalente neppure per una classifica almeno al 40% dell'importo cui deve far fronte l'intera sub associazione orizzontale.

V'è pertanto da parte dei due raggruppamenti concorrenti palese violazione di legge e della citata specifica clausola della *lex specialis* di gara di cui all'art. 12.4.2 che espressamente sanziona tale mancanza **con l'esclusione!**

Inoltre si rappresenta che per l'ATI Angelo De Cesaris srl, come già segnalato in fase di seduta pubblica dalla Scrivente, vi è il mancato possesso dei requisiti del fatturato specifico relativo ai Servizi come peraltro dichiarato dalla stessa Mandataria (Angelo De Cesaris srl) nella Documentazione Amministrativa.



III. Tutto ciò premesso e considerato, la **Spagnuolo Ecologia S.r.l.**, in qualità di mandataria dell'**A.T.I. Spagnuolo Ecologia srl – Simeone spa - HR Costruzioni pubbliche srl**, poiché in data odierna a seguito dell'apertura delle buste economiche si è actualizzato l'interesse, per il tramite del sottoscritto difensore, formula nei confronti

- del **Comune di Foggia** in persona del legale rappresentante *pro tempore*;
- del **R.U.P.**, Geom. Carmelo Fredella,
- del Presidente della Commissione di gara *de qua*;

ognuno per le rispettive competenze, espressa e formale

ISTANZA

di annullamento in autotutela ex art. 21 nonies della l. 7 agosto 1990 dell'ammissione al prosieguo della gara *de qua* e conseguentemente richiesta di esclusione:

- dell'**A.T.I. Sofieco srl** (mandataria) – **Consorzio Innova soc. coop.** (mandante)
- e dell'**ATI Angelo De Cesaris srl** (mandataria) – **Favellato Claudio S.p.A.** (mandante).

INVITA E DIFFIDA

PreannunciandoVi, altresì che, decorsi invano 3 giorni dal ricevimento della presente, si attiveranno tutte le azioni previste dall'Ordinamento giuridico, compresa la segnalazione per eventuali responsabilità personali penali (omissione atti d'ufficio) e contabili (danni erariali) e per la tutela dei diritti della mia assistita dinanzi alle Autorità giurisdizionali competenti, anche con segnalazione dei presenti fatti all'A.N.A.C..

Si chiede che gli atti oggetto della presente istanza, siano trasmessi in formato digitale all'indirizzo: **lagrotta.ignazio@avvocatibari.legalmail.it**.

Spagnuolo Ecologia S.r.l.,

SPAGNUOLO ECOLOGIA srl
S.P.141 delle Saline Km 0+900 (Parco Sopim)
71043 MANFREDONIA (FG)
Cod. Fisc. e P. IVA 01427890718

av. Ignazio Lagrotta
prof. avv. Ignazio Lagrotta

5