

## ESERCITAZIONE SULLE CLAUSOLE ILLEGITTIME DEI BANDI DI GARA

N. B.: Per ogni clausola illegittima, evidenziata in **grassetto**, è indicato il link alla relativa giurisprudenza

### **CITTA' DI TORINO**

Provincia di TORINO

OGGETTO DELL' APPALTO: BANDO DI GARA A PUBBLICO INCANTO PER L' APPALTO DEI LAVORI DI REALIZZAZIONE DI IMPIANTI DI RISCALDAMENTO NEI LOCALI DELLA SCUOLA MEDIA "PRIMO LEVI" DI TORINO

**1. ENTE APPALTANTE:** Comune di Torino (TO), con sede in Piazza palazzo di città, 1, telefono 011-4421111, fax 011-4422723, posta elettronica: [contratti@comune.torino.to.it](mailto:contratti@comune.torino.to.it); sito internet: [www.comune.torino.it/bandi/index.html](http://www.comune.torino.it/bandi/index.html).

**2. PROCEDURA DI GARA:** al massimo ribasso con il sistema del pubblico incanto ex articoli 20 e 21 della legge 109/1994 e successive modificazioni ed integrazioni.

### **3. LUOGO DI ESECUZIONE E CARATTERISTICHE DEI LAVORI**

**a) luogo di esecuzione e caratteristiche generali dei lavori :** l'appalto consiste nell'esecuzione di tutti i lavori e forniture necessari per l'adeguamento dell'impianto di riscaldamento presso la scuola media "Primo Levi", sezione di via Mercadante, in Torino, conformemente a quanto specificato negli elaborati progettuali approvati con deliberazione della giunta Comunale n. 85 del 16.06.2005;

**c) importo complessivo dei lavori:** € 476.000,00, oltre I.V.A., di cui:

**c.1)** € 462.000,00, a base d'asta;

**c.2)** € 14.000,00, per costi relativi alla sicurezza, non soggetti a ribasso.

*L'importo è stato ricavato dal prezzario nazionale delle tecnologie* ([Tar Liguria, sez. II, 11 giugno 2005 n. 887](#)).

**d) classifica complessiva riferita all'intero importo:** II;

**e) categoria prevalente:** OS 28 "Impianti termici e di condizionamento", € 381.000,00 (al netto degli oneri di sicurezza), classifica: II (detti lavori, sono subappaltabili nella misura massima del 30% ad imprese in possesso dei requisiti necessari).

**f) modalità di determinazione del corrispettivo:** a corpo e a misura, ai sensi di quanto previsto dal combinato disposto degli artt.19, comma 4, e 21, comma 1, lett.c), della l. n. 109/94.

**4. TERMINE DI ESECUZIONE:** il tempo ultimo per l'ultimazione di tutti i lavori è fissato in giorni 90 (novanta), naturali, consecutivi a decorrere dalla data del verbale di consegna. È facoltà dell'ente appaltante procedere in via d'urgenza alla consegna dei lavori, anche nelle more della stipulazione formale del contratto, ai sensi dell'art. 129, comma 1, del D.P.R. n. 554/99.

**5. DOCUMENTAZIONE:** le regole che disciplinano lo svolgimento della gara sono contenute nel presente Bando, nel Capitolato speciale d'appalto e nel disciplinare di gara, reperibili, unitamente al modulo di dichiarazione, c/o il Servizio Contratti, indirizzo punto 1, e sul sito internet del comune alla pagina: <http://www.comune.torino.to.it/bandi/index.html>.

Gli elaborati di progetto possono essere visionati presso l'ufficio Tecnico, Piazza Palazzo di Città n. 1, oppure acquistati presso copisteria, con spese a carico dell'impresa, con le modalità previste nel disciplinare di gara. Nel caso in cui non venga acquistata copia degli elaborati progettuali, l'impresa dovrà obbligatoriamente, a pena di esclusione, prendere visione degli stessi.

**6. TERMINE DI RICEZIONE, MODALITA' DI INOLTRO E DATA DI APERTURA DELLE OFFERTE:** *i plichi contenenti l'offerta e la documentazione devono pervenire, a pena di esclusione, a mezzo posta raccomandata o posta celere delle Poste Italiane s.p.a., con l'avvertenza che non saranno presi in considerazione i pieghi che per qualsiasi motivo, anche di forza maggiore o di fatto di terzi, non risultino pervenuti a destinazione entro il termine di scadenza* ([TAR Campania, sez. I, 25 febbraio 2003 n. 1686](#); [TAR Veneto, sez. I, 25 marzo 2004 n. 778](#); [Cons. St., sez.V, 13 gennaio 2005 n. 82](#)).

I plichi contenenti l'offerta e la documentazione devono pervenire all'Ufficio Protocollo, Piazza palazzo di città 5, 10100, Comune di Torino, **entro le ore 12.00 del giorno 14.09.2005**. La gara verrà esperita presso la sede del Servizio Contratti Piazza palazzo di città 5, 10100 Torino, **il giorno 15.09.2005, alle ore 09.00**.

**7. SOGGETTI AMMESSI ALL'APERTURA DELLE OFFERTE:** alle sedute di gara sono ammessi i legali rappresentanti dei concorrenti o i soggetti, uno per ogni concorrente, muniti di specifica delega loro conferita dai legali rappresentanti.

**8. CAUZIONI E GARANZIE:** dovrà essere costituita cauzione provvisoria di € 9.520,00, pari al 2% dell'importo dei lavori (base d'asta più oneri per la sicurezza), ai sensi dell'art. 30 della l. n. 109/94 e ss.mm. e dell'art. 103 del D.P.R. n. 554 del 21.12.1999. *In presenza di ribassi superiori al 20% la cauzione si intende aumentata di 8 punti percentuali per ciascun punto di ribasso superiore alla predetta* ([Cons. St., sez.V, 4 aprile 2002 n. 1876](#)). *Ogni impresa che intenda partecipare alla gara in forma associata deve presentare una propria cauzione provvisoria* ([Cons. St., sez. V, 17 marzo 2003 n. 1384](#); [Cons. St., sez. V, 25 gennaio 2003 n. 356](#)).

Saranno, altresì, richieste le altre garanzie e coperture assicurative previste, rispettivamente, agli artt. 32 e 34 del Capitolato Speciale d'Appalto. Ai fini della stipulazione della polizza CAR (da redigersi conformemente allo schema tipo 2.3 approvato con DM 123/2004) si precisa che i massimali richiesti per la sezione A (danni alle opere durante la loro esecuzione) dovranno essere: per la partita 1 (opere) pari all'importo di aggiudicazione dei lavori (IVA compresa), e, per la partita 2 (opere preesistenti) pari ad € 1.000.000,00, mentre per la sezione B (RCT durante l'esecuzione delle opere) non inferiore a € 1.000.000,00.

*Si precisa altresì, che l'impresa aggiudicataria dovrà costituire una garanzia fidejussoria in misura non inferiore ad € 48.000,00* ([Cons. St., sez. II, 19 febbraio 2003 n. 2222](#); [Det. Autorità vigilanza LL.PP. 28 aprile 2004 n. 77](#)).

*Le imprese alle quali venga rilasciata da organismi accreditati, ai sensi delle norme europee della serie UNI CEI EN 45000, la certificazione di sistema di qualità conforme alle norme europee della serie UNI EN ISO 9000, ovvero la dichiarazione della presenza di elementi significativi e tra loro correlati di tale sistema, usufruiscono della riduzione al 50% della cauzione e della garanzia fidejussoria di cui al comma 1 e 2, art. 30 l. n. 109/94* ([TAR Emilia Romagna, sez.II, 22 dicembre 2003 n. 2710](#); [T.R.G.A. Trento 15 novembre 2004 n. 374](#)).

**9. FINANZIAMENTO E PAGAMENTO:** i pagamenti saranno effettuati mediante emissione di prestiti obbligazionari (B.O.C.), autorizzata con deliberazione del Consiglio Comunale n. 35 del 21.4.2005. I pagamenti saranno effettuati in base al S.A.L., con le modalità e i termini previsti agli artt. 21 e 22 del Capitolato Speciale d'Appalto.

**10. SOGGETTI AMMESSI:** possono partecipare alla gara concorrenti di cui all'art. 10, comma 1, della L. n. 109/94, costituiti da imprese singole di cui alle lettere a), b, e c), o da imprese riunite o consorziate di cui alle lettere d) e) ed e-bis, ai sensi degli articoli 93, 95 e 97 del D.P.R. n. 554/1999, ovvero da imprese che intendano riunirsi o consorziarsi ai sensi dell'articolo 13, comma 5, della L. n. 109/94 e successive modificazioni, nonché concorrenti con sede in altri stati membri dell'Unione Europea alle condizioni di cui all'articolo 3, comma 7, del D.P.R. n. 34/2000.

Ai sensi della normativa vigente sussistono i seguenti divieti:

1) partecipazione alla gara di una impresa singola o consorzio in più di una associazione temporanea, ovvero sia in forma individuale che in associazione (art. 10, comma 1, lettera d) L. n. 109/94); in tal caso, si procederà alla **esclusione** sia delle associazioni che della impresa singola o consorzio;

2) partecipazione alla gara di imprese e consorzi anche consorziati e dei consorzi di cui all'art. 2602 c.c. (art.10, comma 1, lettera e), L. n. 109/94); in tal caso si procederà alla **esclusione** sia del consorzio, sia dei soggetti consorziati (impresa singola e consorzio aderenti al consorzio di cui all'art. 2602 c.c.);

3) partecipazione alla gara di consorzi di cui alla legge n. 422/1909 o 443/1985, o di consorzi stabili di cui all'art. 2615 ter c.c. (art. 10, comma 1, lettere b) e c) l. n. 109/94) e imprese consorziate; in tal caso, si procederà alla **esclusione** delle imprese consorziate per le quali il consorzio concorre.

Ai sensi dell'art. 13, comma 5-bis, della l. n. 109/94 è vietata qualsiasi modificazione della composizione delle associazioni temporanee e dei consorzi di cui all'art. 10, comma 1, lett. d) ed e), rispetto a quella risultante dall'impegno presentato in sede di offerta. La violazione delle disposizioni di cui all'art. 13, comma 5-bis, della l. n. 109/94 comporta l'annullamento della aggiudicazione.

Non possono partecipare alla medesima gara imprese che si trovino fra di loro in una delle situazioni di controllo di cui all'art. 2359 del codice civile. In caso di rilevata partecipazione congiunta di imprese controllanti e controllate si procederà alla **esclusione** di entrambe.

È, altresì, vietata l'associazione in partecipazione di cui agli artt. 2549 c.c. e ss.

*Sono altresì escluse le imprese che si trovino tra loro in situazione di controllo diverso da quella prevista dall'art. 2359 c.c.* ([TAR Lazio, sez. III, 25 maggio 2005 n. 4170](#)).

## **11. CONDIZIONI MINIME DI CARATTERE ECONOMICO E TECNICO NECESSARIE**

**PER LA PARTECIPAZIONE:** i concorrenti all'atto dell'offerta devono possedere attestazione rilasciata da società (SOA) di cui al D.P.R. n. 34/2000 regolarmente autorizzata, in corso di validità che documenti il possesso della

qualificazione in categorie e classifiche adeguate ai lavori da assumere, come meglio specificato nel disciplinare di gara.

***I concorrenti devono presentare idonee referenze bancarie, anche rese da un unico istituto di credito*** ([T.R.G.A., Bolzano, 24 maggio 2005 n. 197](#); [TAR Lombardia, sez. I, 11 aprile 2003 n. 9](#)), da cui risulti che l'impresa concorrente ha sempre adempiuto ai propri impegni con regolarità e puntualità. Devono, altresì, presentare documentazione di avvenuta esecuzione, a regola d'arte, nel quinquennio precedente alla gara in oggetto, di almeno un lavoro di importo non inferiore a 1.428.000,00 € da verificarsi, in caso di opere pubbliche, dal certificato di collaudo. Per le imprese riunite in raggruppamento orizzontale il suddetto requisito deve essere posseduto nella misura del 40% dall'impresa mandataria e la restante percentuale dalla o dalle imprese mandanti, ciascuna delle quali dovrà essere in possesso di una percentuale minima pari al 10% di quanto richiesto cumulativamente. Per le imprese riunite in raggruppamento verticale il suddetto requisito deve essere posseduto dall'impresa mandataria e da ciascuna impresa mandante nella misura richiesta all'impresa singola, rapportata all'importo di lavori delle categorie di rispettiva assunzione.

Idonea organizzazione dell'impresa a eseguire i lavori di che trattasi, con indicazione dell'organico medio annuo, del numero dei dirigenti tecnici e amministrativi impiegati nei cantieri, con specificazione dei titoli di studio posseduti dal personale dipendente, delle attrezzature, dei mezzi e dell'equipaggiamento tecnico a disposizione dell'impresa.

L'offerente dovrà tenere conto, nella formulazione dell'offerta, degli oneri previsti per il piano di sicurezza. Non dovranno altresì sussistere le clausole di esclusione di cui all'art. 75 d.p.r. 554/99. ***Per la dimostrazione dell'inesistenza delle cause di esclusione di cui all'art. 75, co. 1 lett.b) e C) DPR 554/99, dovranno essere presentati i certificati emessi dalle rispettive autorità competenti, in corso di validità e comunque non antecedenti di 6 mesi ai termini di scadenza del bando di gara*** ([Cons. St., sez. VI, 19 novembre 2003 n. 7473](#); [Cons. St., sez. IV, 7 settembre 2004 n. 5797](#)).

***Non sono ammesse a partecipare anche le ditte in possesso della sola categoria generale OG 1 oltre alla categoria specialistica definita al punto 3e*** ([TAR Lazio, sez. II, 29 dicembre 2003 n. 13308](#); [TAR Sicilia, sez. III, 14 gennaio 2005 n. 22](#); [Cons. St., sez. VI, 2 aprile 2003 n. 1708](#)).

Le imprese stabilite in altri Stati aderenti all'Unione europea devono possedere i requisiti previsti dal DPR n. 34/2000 accertati, ai sensi dell'articolo 3, comma 7, del citato DPR n. 34/2000, in base alla documentazione prodotta secondo le norme vigenti nei rispettivi paesi.

**12. PERIODO DI VALIDITA' DELL'OFFERTA:** l'offerente rimarrà impegnato per 180 (centottanta) giorni dalla data di presentazione dell'offerta.

**13. CRITERIO DI AGGIUDICAZIONE:** prezzo più basso, inferiore a quello posto a base di gara, determinato mediante offerta a prezzi unitari trattandosi di contratti con corrispettivo a corpo e a misura.

**14. VARIANTI:** non sono ammesse offerte in variante.

**15. ALTRE INFORMAZIONI:**

a) ***sono ammessi alla partecipazione della gara concorrenti che possano vantare alla stregua dei bilanci dei cinque anni precedenti, una somma algebrica dei profitti netti di segno positivo*** ([TAR Lazio, sez. I, 6 luglio 2004 n. 6567](#); [TAR Emilia Romagna, 10 aprile 2003 n. 219](#); [TAR Lombardia, sez. III, 11 giugno 2003 n. 3089](#));

b) non sono ammessi a partecipare alle gare soggetti privi dei requisiti generali previsti dall'art.75 del d.P.R. n. 554/99 e dalla l. n. 68/99;

c) ***saranno ammesse forme di ricorso soltanto per le imprese che presenteranno un'offerta*** ([TAR Liguria, sez. II, 11 giugno 2005 n. 887](#));

d) si procederà all'esclusione automatica delle offerte anomale ai sensi dell'art. 21, comma 1 *bis*, della l. n. 109/1994. Nel caso in cui il numero delle offerte valide sia inferiore a cinque l'ente appaltante si riserva di procedere alla verifica di eventuali offerte anomale. ***La conseguente esclusione avverrà in modo automatico senza necessità alcuna di contraddittorio*** ([Cons. St., sez. IV, 7 giugno 2004 n. 3554](#); [Cons. St., sez. IV, 6 luglio 2004 n. 5013](#)). L'Ente appaltante si riserva, altresì, la facoltà di sottoporre a verifica dell'anomalia l'offerta aggiudicataria ed, eventualmente, anche le altre offerte non escluse. ***L'Amministrazione aggiudicatrice affiderà ad un perito esterno la verifica della anomalia delle offerte presentate*** ([Cons. St., sez. IV, 17 febbraio 2004 n. 631](#); [Tar Puglia, Bari, sez. I, 5 aprile 2004 n. 1726](#); [Tar Toscana, sez. II, 9 aprile 2004 n. 1296](#)). ***Qualora, entro dieci giorni dalla conclusione delle operazioni di gara, l'aggiudicatario o il concorrente che segue in graduatoria non dimostrino il possesso dei requisiti di capacità economico-finanziaria e tecnico-organizzativa richiesti nel bando di gara, si procede alla determinazione della nuova soglia di anomalia dell'offerta ed alla conseguente eventuale nuova aggiudicazione*** ([TAR Sardegna, sez. I, 25 maggio 2005 n. 1178](#));

e) si procederà all'aggiudicazione anche in caso di una sola offerta pervenuta, purché valida e congrua;

f) **nel caso di presentazione di offerte uguali, si procederà immediatamente alla scelta del contraente mediante sorteggio tra gli offerenti ex aequo** ([TAR Sicilia, Palermo, sez. II 9 maggio 2005 n. 733](#); [TAR Sicilia, Catania, sez. I 11 gennaio 2005 n. 19](#));

g) l'ente appaltante si riserva la facoltà prevista dall'art. 10, comma 1-ter, della l. n. 109/94;

h) l'impresa dovrà indicare in offerta i lavori o le parti di opere che intende subappaltare o concedere in cottimo, ai sensi dell'art. 18 l. n. 55/90 e successive modificazioni e integrazioni. L'aggiudicatario è tenuto a trasmettere, entro 20 (venti) giorni dalla data di ciascun pagamento effettuato nei confronti dei subappaltatori, copia delle relative fatture quietanzate, con l'indicazione delle ritenute di garanzia effettuate;

i) per partecipare alla gara dovranno essere presentate tutte le dichiarazioni, certificazioni e documentazioni previste nel disciplinare di gara, con le modalità ivi descritte. E' fatta salva la facoltà per l'Ente appaltante di richiedere eventuali integrazioni e/o chiarimenti, compatibilmente alla irregolarità riscontrata ed ai tempi del procedimento;

j) la mancanza dei requisiti previsti dal Capitolato speciale d'appalto, dal Bando e dal disciplinare di gara comporterà l'esclusione dalla stessa; il mancato rispetto delle formalità e delle modalità prescritte per la partecipazione potrà comportare l'esclusione dalla gara, qualora le stesse abbiano rilievo sostanziale;

k) L'avvenuta aggiudicazione non vincolerà l'Ente Appaltante se non dopo il perfezionamento della procedura per l'emissione dei prestiti obbligazionari (B.O.C.);

l) eventuali chiarimenti possono essere richiesti, se di ordine amministrativo, al Servizio Contratti del Comune di Torino (tel: 011-4421111), se di ordine tecnico, all'Ufficio Lavori Pubblici del Comune di Torino, (tel. 011-4421112). Responsabile del Procedimento è l'ing. Gennaro Pistacchione. Responsabile del procedimento di gara è il dirigente della Direzione Lavori Pubblici, Settore 2 – Servizi al Territorio, ing. Stefano Gatto;

m) è necessario per tutte le imprese concorrenti l'indicazione in sede di offerta della ripartizione dei corrispettivi fra i componenti del raggruppamento di imprese;

n) **sono esclusi dalla partecipazione alle procedure di affidamento dell'appalto i soggetti nei cui confronti è stata pronunciata sentenza di condanna ancorché non definitiva o in fase di patteggiamento** ([TAR Liguria, sez.II, 27 maggio 2005 n. 748](#); [Det. Autorità Vigilanza LL.PP. 5 dicembre 2001 n.16/23](#))

o) ai sensi dell'art. 13 del d. lgs n. 196 del 2003, si precisa che il trattamento dei dati personali sarà improntato a liceità e correttezza, nella piena tutela dei diritti dei concorrenti e della loro riservatezza. Il trattamento dei dati ha la finalità di consentire l'accertamento dell'idoneità dei concorrenti a partecipare alla procedura per l'affidamento dei lavori oggetto dell'appalto;

p) nella domanda di partecipazione le imprese devono dichiarare l'inesistenza di forme di controllo con altre imprese concorrenti ai sensi dell'art. 2359 c.c. nonché l'inesistenza di situazioni di collegamento con altre imprese concorrenti e stabilire l'esclusione delle imprese che si trovino nelle predette situazioni.

Torino, 16 giugno 2005

IL DIRIGENTE DELLA DIREZIONE LL.PP