

Comuni di:			
1	Albagiara	11	Morgongiori
2	Ales	12	Nureci
3	Assolo	13	Pau
4	Asuni	14	Ruinassas
5	Baradili	15	Senis
6	Baressa	16	Sini
7	Curcuris	17	Usellus
8	Gonnoscodina	18	Villa S. Antonio
9	Gonnosnò	19	Villa Verde
10	Mogorella		

UNIONE DI COMUNI

"Alta Marmilla"

Via Anselmo Todde, 18
Tel. 0783 91101 – Fax 0783 91979
e-mail: marmillauno@tiscali.it
PEC: unionealtamarmilla@pec.it
C.F. 90037280956
09091 - ALES (Oristano)

Prot. n. 3434

Ales, 14.09.2017

Spett.le DITTA

Oggetto:	<p>Procedura aperta per l'affidamento dell'incarico di Direzione dell'esecuzione del contratto (DEC) per il "Servizio di raccolta differenziata informatizzata" nei Comuni dell'Unione. CIG: 71626272C9</p> <p>Chiarimenti su richiesta da parte di operatore economico.</p>
----------	--

A riscontro della Vostra richiesta di chiarimenti relativi alla procedura in oggetto, si riscontra come di seguito.

Richiesta: *«di applicazione in modo non restrittivo del termine "privati" utilizzato nell'art. 13 punto 2c che stabilisce di attribuire un massimo di 5 punti ai soggetti che possano documentare "incarichi svolti per conto di privati per la redazione di elaborati tecnico-operativi per la gestione di servizi di raccolta differenziata dei rifiuti ("piani operativi", "offerte tecniche", "progetto offerta" o analoghi), regolarmente eseguiti (indicare non più di n. 5 incarichi)".»*

«un'interpretazione restrittiva del termine "privati" comporterebbe una ingiustificata penalizzazione per chi ... svolge abitualmente e con successo tali attività di progettazione esecutiva ma opera solo per aziende speciali pubbliche o a prevalente partecipazione pubblica e non per conto di privati. Se evidenzia altresì che le aziende speciali (prima conosciute con il termine di "municipalizzate") rientrano nella categoria degli enti pubblici economici (Cass. Sez. un. 15 dicembre 1997, n. 12654) cioè degli enti di diritto pubblico la cui attività, pur se strumentale rispetto al perseguimento di un pubblico interesse, ha per oggetto l'esercizio di un'impresa ed è uniformata a regole di economicità perché ha l'obiettivo del pareggio di bilancio. L'acquisto della personalità giuridica da parte dell'azienda speciale pubblica o a prevalente partecipazione pubblica, comporta, oltre l'iscrizione nel registro delle imprese, la sua assoggettabilità al regime fiscale proprio delle aziende private (Cons. Stato, III, 18 maggio 1993, n. 405) ed alla disciplina di diritto privato per quanto attiene al profilo dell'impresa e per i rapporti di lavoro dei dipendenti (T.A.R. Liguria, II, 24 maggio 1995, n. 272).»

«L'esigenza di una progettazione esecutiva accurata del servizio non riguarda infatti solo i soggetti privati che svolgono il servizio ma anche le aziende speciali pubbliche controllate dagli enti locali (il cosiddetto affidamento "in House") che nel limite del 20% del proprio fatturato possono anche partecipare a gare per altri enti pubblici.»

Riscontro: L'art. 13, comma 8, punto 2, del disciplinare di gara è così formulato:

- «2. *organizzazione, qualifiche ed esperienza professionale esposte con il documento "Schede illustrative" (di seguito definito), ove vengano indicati dal concorrente i servizi svolti e ritenuti significativi della adeguatezza della propria offerta, come segue:*
..... *(da 0 a 30 punti)*
- 2.a *incarichi svolti per conto di Amministrazioni pubbliche, attinenti le attività di direzione dell'esecuzione del contratto per servizi di raccolta differenziata dei rifiuti, regolarmente eseguiti (indicare non più di n. 3 incarichi): da 0 a 15 punti*
- 2.b *incarichi svolti per conto di Amministrazioni pubbliche per la redazione di progettazione di servizi di raccolta differenziata dei rifiuti ("progetto del servizio", "piano di gestione" o analoghi), regolarmente eseguiti (indicare non più di n. 5 incarichi): da 0 a 10 punti*
- 2.c *incarichi svolti per conto di privati per la redazione di elaborati tecnico-operativi per la gestione di servizi di raccolta differenziata dei rifiuti ("piani operativi", "offerte tecniche", "progetto offerta" o analoghi), regolarmente eseguiti (indicare non più di n. 5 incarichi): da 0 a 5 punti»*

La *ratio* di tali criteri (e della definizione dei conseguenti punteggi) è quella di premiare, in una scala decrescente di valori:

- chi ha svolto incarichi di DEC o specificamente attinenti tale funzione/attività per conto della pubblica amministrazione (massimo 15 punti);
- chi ha svolto incarichi di progettazione di servizi per conto della pubblica amministrazione (massimo 10 punti);
- chi ha svolto incarichi di redazione di elaborati riconducibili alla sfera organizzativa/operativa di servizi di raccolta differenziata per conto di privati (massimo 5 punti).

Si osserva quindi, *in primis*, che viene data un'importanza preponderante (25 punti su 30) alle attività suddette svolte per conto di pubbliche amministrazioni, e che chi svolge prestazioni professionali nel solo campo privato risulta quindi penalizzato rispetto a chi svolge invece prestazioni per il pubblico, ritenuto dalla legge di gara più meritevole.

Chi poi prestasse la propria professione sia per il pubblico che per il privato, potrà accedere sia a punteggi relativi ai sub-criteri 2.a e 2.b (fino al massimo di 25 punti), sia a punteggi relativi al sub-criterio 2.c (massimo 5 punti).

Ma può ben accadere che chi accede, per esempio, solo ai punti di cui al sub-criterio 2.a, consegua un maggior punteggio di chi accede a punti per tutti e tre i sub-criteri 2.a, 2.b, 2.c.

Ciò nell'ottica di garantire la massima concorrenza tra i partecipanti, secondo criteri proporzionali prefissati.

Nello specifico caso della Vostra richiesta, per cui risultano espletate prestazioni professionali per conto di "aziende speciali pubbliche o a prevalente partecipazione pubblica", che però agiscono -in casi ben definiti- come soggetti privati ("nel limite del 20% del proprio fatturato possono anche partecipare a gare per altri enti pubblici"), occorre valutare (e la commissione giudicatrice valuterà) se gli incarichi svolti sono relativi a:

- redazione di **progettazione di servizi di raccolta differenziata dei rifiuti** ("progetto del servizio", "piano di gestione" o analoghi),

ovvero a:

- redazione di **elaborati tecnico-operativi per la gestione di servizi di raccolta differenziata dei rifiuti** ("piani operativi", "offerte tecniche", "progetto offerta" o analoghi).

Nel primo caso si tratta di "**progetto del servizio**" ai sensi dell'art. 23, comma 15, del D.Lgs. 50/2016, e cioè di un progetto redatto e posto a base di gara da parte di una pubblica amministrazione appaltante.

Nel secondo caso si tratta invece di "**elaborati**" (operativi-organizzativi, di definizione di una offerta tecnica, ecc.) che sono redatti da parte di operatori ("privati") partecipanti ad appalti indetti da una pubblica amministrazione committente.

Per quanto esposto, si concorda con codesta rispettabile Ditta e si ritiene senz'altro possibile accedere al punteggio relativo al sub-criterio 2.c in caso di incarichi svolti per conto di aziende speciali pubbliche o a prevalente partecipazione pubblica che agiscano come soggetti "privati" (p. es. in caso di partecipazione a una gara d'appalto o in caso di svolgimento del servizio di raccolta differenziata / igiene urbana a favore di una amministrazione pubblica committente).

Per contro, è certamente escluso, per ovvie ragioni di ragionevolezza, proporzionalità, trasparenza e certezza dell'azione amministrativa, che -nei medesimi casi- possa accedersi al punteggio di cui al sub-criterio 2.b, in quanto trattasi come detto di tipologia di incarico affatto differente, non diretto alla predisposizione di atti ed elaborati di gara ma alla definizione tecnico-operativa-organizzativa di un servizio già affidato ("*piano operativo*" o simili) o già appaltato ma in corso di aggiudicazione ("*progetto offerta*" o simili).

Distinti saluti

Responsabile del procedimento
ing. Mario Pittaluga

Il Dirigente
Dott. Giorgio Solinas