



Spett.le
Azienda Ambientale di Pubblico Servizio SpA
Via dell'Artigianato 39/B
57121 - Livorno

23 MAG 2014

3794

Inoltrata a mezzo PEC all'indirizzo: aamps@postecert.it

OGGETTO: Procedura Aperta per l'affidamento del servizio di noleggio a lungo termine senza conducente, di n° 23 autovetture per i servizi istituzionali aziendali. CIG 5686844420

Spettabile Ente,
in riferimento alla Vostra Prot. N. 3625-35/14 del 16/05/2014 e a seguito dell'eccezione mossa da parte della Società Program di Autonoleggio Fiorentino S.r.l., società seconda graduata, circa l'operato della scrivente società in relazione alla dichiarazione resa ex art. 38 co. 1 lettera m-quater) D. Lgs. 163/2006 e ss.mm.ii., teniamo a precisare quanto segue.

L'art. 38, co. 1, lett. m-quater), introdotto dal D.L. n. 135/2010 in adeguamento al diritto comunitario (ed in particolare della sentenza della Corte di giustizia europea del 19 maggio 2009 C-538/07), prevede l'esclusione per i concorrenti che si trovino, rispetto ad un altro partecipante alla medesima procedura di affidamento, in una situazione di controllo di cui all'art. 2359 c.c. o in una qualsiasi relazione, anche di fatto, se la situazione di controllo o la relazione comporti che le offerte sono imputabili ad un unico centro decisionale.

Il successivo co. 2 aggiunge che, ai fini del co. 1, lettera m-quater), il concorrente allega alternativamente:

- a) la dichiarazione di non trovarsi in alcuna situazione di controllo di cui all'art. 2359 c.c. rispetto ad alcun soggetto, e di aver formulato l'offerta autonomamente;
- b) la dichiarazione di non essere a conoscenza della partecipazione alla medesima procedura di soggetti che si trovano, rispetto al concorrente, in una delle situazioni di controllo di cui all'art. 2359 c.c., e di aver formulato l'offerta autonomamente;
- c) la dichiarazione di essere a conoscenza della partecipazione alla medesima procedura di soggetti che si trovano, rispetto al concorrente, in situazione di controllo di cui all'art. 2359 c.c., e di aver formulato l'offerta autonomamente.

Il comma in questione prosegue esplicitando che, nelle ipotesi di cui alle citate lettere a), b) e c), la stazione appaltante esclude i concorrenti per i quali accerta che le relative offerte sono imputabili ad un unico centro decisionale, sulla base di univoci elementi. La verifica e l'eventuale esclusione sono disposte dopo l'apertura delle buste contenenti l'offerta economica.

Il tenore della norma appare del tutto chiaro. Il legislatore, con la previsione de quo, ha voluto sanzionare non già una situazione di collegamento "ex se" ma, bensì, l'esplicito caso in cui delle imprese che si trovino in una situazione di controllo ai sensi dell' art. 2359 c.c. o in una qualsiasi relazione, anche di fatto, partecipino alla medesima procedura di gara. Del resto è la stessa Autorità di Vigilanza sui contratti Pubblici che, con Determinazione N. 1 del 16/05/2012 e con vari pareri (a titolo esemplificativo e non esaustivo vedasi Parere N. 191 del 20/11/2013), evidenzia quanto palesato all'interno della presente. Per completezza vedasi, tra le altre, anche Consiglio di Stato, sezione VI, 22 febbraio 2013, n. 1091; Consiglio di Stato, Sezione VI, 8 giugno 2010 n. 3637.



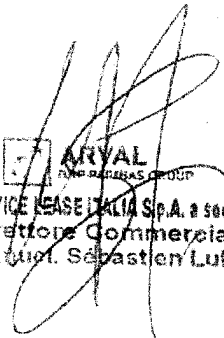

ARVAL
BNP PARIBAS GROUP

Alla luce di quanto sopra si rileva che la scrivente società ha correttamente operato in quanto, attraverso l'utilizzo del modello fac-simile allegato N. 3, ha opportunamente barrato l'opzione aderente alla propria condizione ovvero l'assenza di una situazione di controllo ex art. 2359 c.c. con alcun soggetto, e di avere formulato l'offerta autonomamente. Qualunque altra dichiarazione, infatti, sarebbe stata non aderente alla realtà.

Pertanto, in considerazione di quanto innanzi espresso, si chiede di disattendere le eccezioni mosse da parte della società Program, prive di ogni fondamento giuridico, e di proseguire con le operazioni di aggiudicazione della gara a favore della scrivente società.

Distinti Saluti.

Assago, 21/05/2014



ARVAL SERVICE LEASE ITALIA S.p.A. a socio unico
Il Direttore Commerciale
Emmanuel Sébastien Lufroy