

TI_GERICHTE 52.2025.257 vom 25. Juni 2025

TI Tribunale d'appello, 2025-06-25, IT

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti_gerichte_52.2025.257

FR: TI_GERICHTE 52.2025.257 du 25 juin 2025

IT: TI_GERICHTE 52.2025.257 del 25 giugno 2025

Regeste

Commesse pubbliche. Esclusione per mancata disponibilità del veicolo previsto per l'esecuzione del servizio. False indicazioni.

Erwägungen

E. 1.1

la decisione del 25 giugno 2025 (n. 3172) con cui il Consiglio di Stato ha deliberato la commessa concernente le prestazioni di servizio invernale per lo sgombero neve (lotto SISN-SC 2025 - 2030, Lotto E14) al Consorzio M_____, è annullata;

E. 1.2

il Consorzio M_____ è escluso dalla gara;

E. 1.3

gli atti sono rinviati al committente per nuova decisione ai sensi dei considerandi. 2. La tassa di giustizia di fr. 3'000.- è posta a carico dello Stato e del Consorzio deliberatorio in ragione di metà ciascuno. Alla ricorrente è restituito l'anticipo versato. Lo Stato e il deliberatorio verseranno alla ricorrente fr. 1'500.- ciascuno a titolo di ripetibili. 3. Contro la presente decisione è dato ricorso in materia di diritto pubblico al Tribunale federale a Losanna entro il termine di 30 giorni dalla sua notificazione (art. 82 segg. della legge sul Tribunale federale del 17 giugno 2005; LTF; RS 173.110), nei limiti e alle condizioni enunciate all'art. 83 lett. f LTF. 4. Intimazione a: Per il Tribunale cantonale amministrativo
La presidente
La cancelliera

E. 2

La ricorrente invoca preliminarmente una violazione del suo diritto di essere sentita per il fatto che il committente le avrebbe negato l'accesso integrale agli atti del concorso, precludendo una completa presa di posizione in merito in sede di ricorso. La critica non merita di venir ulteriormente approfondita, nella misura in cui la ricorrente stessa dà atto del fatto che l'eventuale lesione dei suoi diritti è stata sanata in sede di replica con la possibilità di visionare compiutamente l'incarto.

E. 3.1

Secondo l'art. 13 lett. d CIAP, le disposizioni cantonali di esecuzione garantiscono una procedura di verifica dell'idoneità degli offerenti secondo criteri oggettivi e verificabili. Dal canto suo, l'art. 8 cpv. 3 lett. k del regolamento di applicazione della legge sulle commesse pubbliche e del concordato intercantonale sugli appalti pubblici del 12 settembre 2006 (RLCPubb/CIAP; RL 730.110) prevede che l'avviso di gara deve contenere i criteri di idoneità. Nella misura in cui non figurino già nell'avviso di concorso, soggiunge l'art. 10

cpv. 1 lett. c RLC Pubb/CIAP, la documentazione di gara deve fornire indicazioni sulle prove relative ai criteri d'idoneità. Queste norme impongono al committente di predeterminare tanto i requisiti che i concorrenti devono soddisfare per entrare in considerazione ai fini di un'aggiudicazione, quanto le prove che devono produrre per dimostrarne l'adempimento. I criteri di idoneità devono essere stabiliti in modo chiaro e preciso già al momento in cui viene aperto il concorso e non soltanto al momento in cui il committente si pronuncia mediante delibera sulle offerte pervenute. I criteri di idoneità vanno chiaramente distinti dai criteri di aggiudicazione. I primi servono soltanto ad accertare se i concorrenti sono in grado di eseguire l'opera messa a concorso o di fornire la prestazione richiesta. I secondi servono invece ad individuare l'offerta più vantaggiosa fra quelle presentate. Scopo dei criteri di idoneità è unicamente quello di permettere al committente di verificare preventivamente la bontà dei concorrenti per rapporto all'oggetto del concorso. Accertamento, questo, che deve precedere la scelta dell'offerta più vantaggiosa e che si conclude con l'esclusione dei concorrenti ritenuti inidonei. L'accertamento preliminare dell'idoneità dei concorrenti non ha luogo soltanto nell'ambito della procedura di concorso secondo il metodo selettivo, ma anche nella procedura di concorso monofase. Anche nei concorsi indetti secondo questo tipo di procedura, occorre in effetti valutare preliminarmente l'idoneità dei concorrenti sulla base di parametri oggettivi predeterminati dal bando di concorso, in modo da escludere quelli che non forniscono sufficienti garanzie di affidabilità in punto a una corretta esecuzione dei lavori messi a concorso. Estromessi i concorrenti che non soddisfano questi criteri, il committente procede poi alla scelta dell'offerta migliore sulla base dei criteri di aggiudicazione fissati dal bando (STA 52.2024.279 del 5 febbraio 2025 consid. 5.1 e riferimenti).

E. 3.2

I criteri di idoneità si suddividono in criteri di carattere generale e criteri di carattere particolare. Alla prima categoria appartengono i criteri che qualsiasi concorrente deve soddisfare indipendentemente dalla natura della commessa o dal tipo di procedura adottato. Rientrano in particolare in questa categoria i criteri fissati dalla legge in merito al pagamento degli oneri sociali e delle imposte. Sono invece da annoverare fra i criteri d'idoneità di carattere particolare le condizioni di partecipazione, che vengono fissate dalla legge stessa per certi tipi di commessa o dal committente mediante il capitolato a dipendenza di sue specifiche esigenze. Per principio, i criteri d'idoneità devono essere soddisfatti al momento della scadenza del termine per l'inoltro delle offerte. Non riguardando l'offerta in quanto tale, ma il concorrente, ove la legge o le prescrizioni di gara non dispongano diversamente, la dimostrazione del loro adempimento può nondimeno essere portata anche successivamente. Motivo d'esclusione irreversibile è di per sé soltanto il mancato adempimento dei criteri d'idoneità al momento della scadenza del termine per l'inoltro delle offerte. La mancata dimostrazione del loro adempimento, invece, giustifica l'esclusione, ma questa conseguenza è irreversibile soltanto se è espressamente comminata dalla legge o dalle prescrizioni di gara.

E. 3.3

Notoriamente, soltanto offerte conformi alle prescrizioni di gara possono conseguire l'aggiudicazione. Le prescrizioni di gara costituiscono in effetti la legge stessa del concorso e vincolano tanto i concorrenti, quanto il committente, che deve rispettarle per non incorrere in una violazione del diritto sotto il profilo della parità di trattamento e del principio della trasparenza (cfr. art. 1 cpv. 3 lett. b e c CIAP, art. 11 lett. a CIAP). La conformità deve

essere data sia per quanto riguarda il concorrente, che deve adempiere i criteri d'idoneità, sia per quanto concerne l'offerta stessa, che deve soddisfare le prescrizioni di gara. In applicazione dell'art. 25 lett. a della legge sulle commesse pubbliche del 20 febbraio 2001 (LCPubb; RL 730.100), applicabile alle procedure CIAP in forza del rinvio dato dall'art. 4 cpv. 4 della stessa legge, l'offerente che non adempie ai criteri di idoneità deve essere escluso dalla procedura.

E. 4.1

In concreto, nelle prescrizioni regolanti la gara il committente ha stabilito chiaramente che per il lotto E14 oggetto dell'odierno contendere i concorrenti dovevano disporre dei seguenti automezzi così accessoriati (vedi pos 223.100 disposizioni particolari CPN 102, pag. 21): Lotto Settore Categoria Trazione Lama Laterale Lotto E14 _____ E141 4-5-6-7-8 4x4 3.0/3.6 NO E142 4-5-6-7-8 4X4 2.5/3.0 SI In particolare, l'ente banditore ha richiesto che il veicolo necessario per eseguire la commessa fosse già a disposizione del concorrente al momento dell'inoltro dell'offerta (vedi pos. 142.400 CPN 102, pag. 12). L'offerente avrebbe potuto essere proprietario diretto o indiretto del mezzo (con la precisazione di cui al consid. B di narrativa) oppure usufruire di un contratto di leasing in essere che ne confermasse la proprietà (pos. 142.100 CPN 102 e risposte alle domande dei concorrenti del 16 gennaio 2025, agli atti, pag. 1). A comprova della dotazione dei veicoli, i concorrenti dovevano allegare all'offerta una copia della licenza di circolazione e gli eventuali contratti di leasing in essere dei veicoli offerti (pos. 252.110 lett. d ed e delle disposizioni particolari CPN 102).

E. 4.2

Invano il Consorzio deliberatario tenta di argomentare che l'ente banditore non ha imposto la proprietà dei veicoli, limitandosi a richiedere che gli stessi fossero disponibili per il servizio invernale in oggetto. Le disposizioni di gara prevedevano infatti espressamente che i veicoli destinati allo sgombero della neve avrebbero dovuto essere già a disposizione del concorrente al momento dell'inoltro dell'offerta e che l'offerente avrebbe potuto essere proprietario diretto o indiretto del veicolo oppure usufruire di un contratto di leasing in essere che ne confermi la proprietà, cosicché esse sono divenute vincolanti tanto per i partecipanti al concorso, quanto per la committenza, che deve rispettarle per non incorrere in una violazione del diritto sotto il profilo della parità di trattamento e del principio della trasparenza (art. 1 cpv. 3 lett. b e c CIAP). Parimenti a torto l'aggiudicatario afferma che le prescrizioni concorsuali non specificavano neppure che il servizio messo a concorso avrebbe dovuto essere svolto con i mezzi proposti in offerta. La verifica dell'idoneità dei veicoli, come pure la valutazione dei veicoli stessi (criterio di aggiudicazione 2), sarebbe stata infatti effettuata sulla scorta di quelli annunciati con l'offerta. Del resto, se la volontà dell'ente banditore fosse stata quella di permettere ai concorrenti di procacciarsi tali mezzi posteriormente all'inoltro degli atti, allora esso non avrebbe dovuto fare altro che prevederlo espressamente nelle condizioni di gara. Non porta ad altra conclusione il fatto che la pos. 142.400 CPN 102 (pag. 13) citava che tutti gli automezzi destinati al servizio devono essere, in caso di aggiudicazione, improrogabilmente collaudati e targati prima dell'entrata in servizio (1° ottobre 2025). Questa prescrizione si riferisce con ogni evidenza soltanto ai veicoli per i quali il concorrente usufruisce di un contratto di leasing, dovendo tutti gli altri mezzi di cui l'offerente è proprietario (diretto o indiretto) per forza di cosa già essere immatricolati al momento della stesura dell'offerta (cfr. la già citata pos. 252.110 lett. d CPN 102).

E. 4.3

Nel caso concreto, il Consorzio deliberatario ha proposto di impiegare il veicolo Deutz-Fahr 6140 TTV targato TI _____, di proprietà di _____ per il servizio di sgombero neve nella tratta E141, e il veicolo Deutz-Fahr 6150.4 TTV targato TI _____, di proprietà di L_____ T_____, nella tratta E142, allegando alla propria offerta le licenze di circolazione dei mezzi, come richiesto dalla stazione appaltante. In questa sede l'aggiudicatario ha tuttavia spiegato che avrebbe svolto il servizio nella tratta E142, non già con il veicolo annunciato in offerta, bensì con il trattore Deutz-Fahr 6150.4 TTV matricola WSX JP8 020 OLD 102 60, immatricolato con targa verde TI _____. Ha sottolineato che il mezzo proposto è stato messo a disposizione della consorziata CO 2 in sostituzione del veicolo che aveva ordinato, a causa dell'impossibilità per l'importatore (la _____ AG, _____) di rispettare i termini di fornitura desiderati dall'acquirente (25 gennaio 2025), e che il medesimo, del quale L_____ T_____ era detentore al momento dell'inoltro dell'offerta, è comunque identico a quello acquistato e conforme alle prescrizioni tecniche richieste dagli atti di gara. Contrariamente alle condizioni preannunciate (pos. 142.400 CPN 102), il giorno in cui il deliberatario ha presentato la sua offerta, non disponeva ancora del mezzo meccanico previsto per il servizio di sgombero neve nel lotto E142. In effetti, il trattore Deutz-Fahr 6150.4 TTV matricola WSX JP8 020 OLD 102 60 è stato ordinato il 2 dicembre 2024 ed immatricolato con targa verde TI _____ soltanto il 29 aprile 2025 (cfr. carta grigia del veicolo, agli atti). La sua offerta non era pertanto conforme alle esigenze di gara e a nulla giovano le operazioni riparatrici eseguite posteriormente all'inoltro degli atti. Le prescrizioni concorsuali devono essere infatti soddisfatte al momento della scadenza del termine per l'insinuazione delle offerte. Non basta che siano adempiute il giorno dell'aggiudicazione o addirittura soltanto al momento dell'esecuzione del contratto. Un'eventuale sanatoria si tradurrebbe in un'illecita modifica dell'offerta, contraria ai principi che reggono le commesse pubbliche, in particolare il divieto di negoziazioni e la parità di trattamento. A maggior ragione s'impone questa conclusione se si considera poi che l'indicazione di L_____ T_____ quale proprietario del veicolo notificato, fornita dal deliberatario compilando l'apposito questionario a pag. 21 del formulario " Dichiarazioni dell'offerente ", risulta inveritiera. L'indicazione, insincera, che il Consorzio aggiudicatario ha fornito al committente - con cognizione - non può che determinare l'esclusione della sua offerta anche in base all'art. 25 lett. b LCPubb , non potendo essere ricondotta ad un semplice errore involontario. Quando il Consorzio deliberatario ha allestito la sua offerta sapeva perfettamente di non disporre ancora del trattore che avrebbe utilizzato per l'esecuzione del servizio nel lotto E142, né di essere proprietario (diretto o indiretto) di quello notificato. Ciononostante, ha inserito il trattore Deutz-Fahr TI _____ in offerta come veicolo di proprietà del titolare della consorziata CO 2. Dato, questo, evidentemente erroneo, dal momento che il trattore in oggetto, come detto, era semplicemente stato messo a sua disposizione in sostituzione di quello effettivamente ordinato e del quale L_____ T_____ era unicamente detentore al momento dell'inoltro dell'offerta (cfr. risposta del deliberatario, pag. 3, duplica pag. 3-4; vedi anche la dichiarazione della S. _____ SA, agli atti sub doc. 17). Alla luce di queste circostanze, e tenuto conto della parità di trattamento fra concorrenti, forza è constatare come il Consorzio deliberatario andava escluso dalla gara. Su questo punto il ricorso si rivela pertanto fondato.

E. 5.1

L'aggiudicatario sostiene che la ricorrente meriterebbe l'esclusione poiché non dispone di risorse umane proprie sufficienti per lo svolgimento del servizio invernale messo a concorso in aggiunta alle commesse simili ottenute dal Comune di _____ . Uno degli autisti non avrebbe peraltro neppure potuto essere notificato, poiché pensionato.

E. 5.2

Ora, il Tribunale non possiede sufficienti elementi di giudizio per poter evadere la censura. Per decidere la contestazione con la debita cognizione di causa, bisognerebbe usufruire di una visione d'insieme di tutti gli impegni che la ricorrente ha assunto nel campo dello sgombero neve. Posto che non spetta al Tribunale cantonale amministrativo rimediare alle carenze istruttorie poste in essere dal Governo, la pratica va retrocessa alla stazione appaltante affinché accerti se la ricorrente può veramente garantire la disponibilità degli autisti annunciati come personale proprio o può perlomeno rimediare ad eventuali carenze in questo campo facendo capo legittimamente ad un prestito di manodopera giusta l'art. 37 cpv. 4 RLC Pubb/CIAP. L'ente banditore verificherà inoltre se l'autista _____ può o no svolgere l'incarico, alla luce dei disposti del CCL dell'edilizia e del genio civile.

E. 6

Sulla scorta delle considerazioni che precedono, il ricorso va dunque parzialmente accolto e la decisione di aggiudicazione annullata. Gli atti sono rinviati al committente affinché renda una nuova decisione ai sensi dei considerandi .

E. 7

L'emaneazione del presente giudizio rende superflua l'evasione della domanda cautelare tendente alla concessione dell'effetto sospensivo al gravame.

E. 8

Il rinvio degli atti al committente per accertamenti istruttori, con esito aperto, comporta che la parte ricorrente vada ritenuta vincente (DTF 137 V 210 consid. 7.1; STF 2C_570/2022 del 20 febbraio 2023 consid. 5.2 con riferimenti). La tassa di giustizia è quindi posta a carico del committente e del deliberatario secondo soccombenza (art. 47 cpv. 1 LPAm). Essi rifonderanno inoltre congrue ripetibili all'insorgente, patrocinata da un legale (art. 49 cpv. 1 LPAm) . Per questi motivi, decide: 1. Il ricorso è parzialmente accolto. Di conseguenza:

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte Originaltext. Quellen-URL siehe oben.