



Comune di Ascoli Piceno

MEDAGLIA D'ORO AL VALOR MILITARE PER ATTIVITÀ PARTIGIANA

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE SETTORE 8 - PNRR - GARE

DATA	01/02/2024
NUMERO	362

OGGETTO: PROROGA DEL TERMINE PER LA RICEZIONE DELLE OFFERTE DELLA GARA A PROCEDURA TELEMATICA APERTA PER L'APPALTO DEI SERVIZI EDUCATIVI E SERVIZI GENERALI E DI SUPPORTO PRESSO GLI ASILI NIDO COMUNALI" CIG: A03C9FA404, A CAUSA DI UN MALFUNZIONAMENTO DELLA PIATTAFORMA PER VIZIO DEL SISTEMA

IL DIRIGENTE

RICHIAMATO Il Decreto Sindacale n. 41 del 29 settembre 2023 con il quale è stata attribuita la competenza dello scrivente Dirigente ad assumere il presente atto;

PREMESSO che:

- con determina a contrarre n. 4583 del 06/12/2023, è stata avviata una procedura aperta di cui all'art. 71 del D.Lgs. 36/2023 (nel prosieguo anche Codice) per l'affidamento dei servizi educativi e servizi generali e di supporto presso gli asili nido comunali per un importo a base di gara pari a €_3.110.971,00 (euro tremilionicentodiecimilanovecentosettantuno/00) che comprende anche i costi della manodopera che la stazione appaltante ha stimato pari ad euro €_2.986.971,00 (euro duemilininovecentottantaseimilanovecentosettantuno/00), calcolati sulla base del costo orario del lavoro, desunto dalla tabella del Ministero del lavoro e delle politiche sociali per i lavoratori delle cooperative del settore socio – sanitario – assistenziale – educativo e di inserimento lavorativo – cooperative sociali, approvata con D.D. n.7/2020;
- con determina n. 4782 del 14/12/2023, è stato indetto l'avvio della procedura selettiva con ogni conseguente adempimento, compresa l'approvazione degli atti di gara;
- sono state assolte tutte le forme di pubblicità legale di cui all'art. 2, comma 6, del D.M. 02/12/2016;
- per lo svolgimento della gara in modalità telematica il Comune di Ascoli Piceno si è avvalso della Piattaforma Telematica GT-SUAM raggiungibile all'indirizzo: <https://appalticucascoli.regione.marche.it/PortaleAppalti/it/homepage.wp> che risulta conforme alle prescrizioni di cui al Libro I, Parte II, del Codice e del decreto della Presidenza del Consiglio dei Ministri n. 148/2021 ;
- il termine ultimo per la ricezione delle offerte è stato fissato alle h. 16.00 del giorno 29/01/2024;

DATO ATTO che con pec delle h. 15:58 del 29/01 u.s. (ns prot. n. 8694 del 29/01/2024), un operatore economico lamentava di non essere riuscito ad effettuare la registrazione sul portale poiché la stessa veniva rigettata in modo automatico dalla piattaforma;

CONSIDERATO che con pec del 30/01/2024 prot. 8767, veniva richiesto al gestore della piattaforma di accertare, con riferimento alla detta segnalazione, l'effettiva esistenza di un malfunzionamento di carattere infrastrutturale temporaneo e generalizzato nel sistema telematico, con invito a comunicarne l'esito;

VISTO che con nota del 31/01/2024, ns. prot. n. 9514, il gestore della piattaforma comunicava di avere rilevato in data 29/01/2024 dei problemi in fase di registrazione da parte della stessa intorno alle ore 15.00 e che non è stato possibile da parte dell'assistenza tecnica individuare la problematica entro la scadenza prefissata per le ore 16.00;

VISTO l'art. 25, comma 2, del Codice, a mente del quale *“Le stazioni appaltanti e gli enti concedenti utilizzano le piattaforme di approvvigionamento digitale per svolgere le procedure di affidamento e di esecuzione dei contratti pubblici, secondo le regole tecniche di cui all'articolo 26. Le piattaforme di approvvigionamento digitale non possono alterare la parità di accesso degli operatori, né impedire o limitare la partecipazione alla procedura di gara degli stessi ovvero distorcere la concorrenza, né modificare l'oggetto dell'appalto, come definito dai documenti di gara. Le stazioni appaltanti e gli enti concedenti assicurano la partecipazione alla gara anche in caso di comprovato malfunzionamento, pur se temporaneo, delle piattaforme, anche eventualmente disponendo la sospensione del termine per la ricezione delle offerte per il periodo di tempo necessario a ripristinare il normale funzionamento e la proroga dello stesso per una durata proporzionale alla gravità del malfunzionamento”*;

CONSIDERATI i principi elaborati dalla giurisprudenza e dall'Autorità Nazionale Anticorruzione in tema di malfunzionamento delle piattaforme telematiche, *in specie*:

- 1) se la trasmissione della domanda di partecipazione a una gara è stata vanificata per un vizio del sistema, il relativo pregiudizio ricade sulla stazione appaltante, dato che sono le procedure informatiche applicate ai procedimenti amministrativi a collocarsi in una posizione “servente” rispetto ai procedimenti stessi;
- 2) la circostanza che l'offerta sia presentata “all'ultimo minuto” è irrilevante, posto che l'operatore economico ben può utilizzare tutto il tempo concesso per l'elaborazione e la presentazione dell'offerta, senza correre il rischio di incontrare difficoltà imprevedibili (cfr. *ex plurimis* TAR Lazio, Latina, 21/10/2022, n. 802; Cons. Stato, Sez. V, 02/08/2021, n. 5641; TAR Lombardia, Milano, Sez. IV, 19/09/2018, n. 2109);
- 3) se rimane impossibile stabilire con certezza se vi sia stato un errore da parte del trasmittente o, piuttosto, la trasmissione sia stata danneggiata per un vizio del sistema, il pregiudizio ricade sull'ente che ha bandito, organizzato e gestito la gara” (cfr. *ex plurimis* Con. Stato, Sez. III, 24/11/2020, n.7352; *idem* 07/01/2020, n. 86; Delibera ANAC n. 11 del 07/01/2021);
- 4) la stazione appaltante deve accollarsi il rischio dei malfunzionamenti e degli esiti anomali dei sistemi informatici di cui essa si avvale, essendo evidente che l'agevolazione che deriva alla P.A. stessa dalla gestione digitale dei flussi documentali deve essere “controbilanciata” dalla capacità di rimediare alle occasionali possibili disfunzioni che si possano verificare.

DATO ATTO che il vizio riscontrato, consistente nella mancata registrazione, ha precluso all'operatore economico denunziante di effettuare le operazioni di caricamento della propria offerta, in difetto di errori o negligenze imputabili al medesimo;

CONSIDERATO che l'ampia formulazione dell'art. 25, comma 2, del d.lgs. 36/2023 rende doverosa per la Stazione appaltante, che abbia accertato l'esistenza di un malfunzionamento della piattaforma telematica impeditivo della partecipazione, l'adozione ogni provvedimento idoneo a consentire la regolarità della procedura, ivi compresa la riapertura dei termini per la presentazione delle offerte (cfr. Cons Stato, Sez. V, 04/04/2023, n. 3452; Delibera ANAC n. 616 del 20/12/2022)

RITENUTO pertanto di dovere concedere, ai sensi e per gli effetti dell'art. 25, comma 2, del Codice, una proroga dei termini per la presentazione delle offerte;

RITENUTO che il nuovo termine debba scadere alle h. 16.00 del giorno 05/02/2024, trattandosi di durata proporzionale alla gravità del malfunzionamento riscontrato dal gestore del sistema;

EVIDENZIATO che fino alla scadenza del termine prorogato verrà assicurata la segretezza delle offerte già inviate e consentito agli operatori economici che hanno già inviato l'offerta di ritirarla ed eventualmente di sostituirla;

RITENUTO di dovere pubblicare apposito Avviso di proroga sul profilo del committente e sulla Piattaforma accessibile all'indirizzo <https://appalticucascoli.regione.marche.it/PortaleAppalti/it/homepage.wp>

VISTI:

- il D.lgs. 36/2023 e, in particolare, l'art. 25, comma 2;
- il D.lgs. n.82/2005;
- il Testo Unico delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali di cui al D. Lgs. 267 del 18/8/2000 e s.m.i., ed in particolare l'art. 107 sulle funzioni di competenza dirigenziale, l'art 151 sull'esecutività delle determinazioni che comportano impegno di spesa e gli artt. 183 e 191 sulle modalità di assunzioni degli impegni di spesa;
- la Legge 7 agosto 1990, n. 241 e s.m.i;

DETERMINA

- 1. DI PROROGARE**, ai sensi e per gli effetti dell'art. 25, comma 2 del D.Lgs 36/2023, il termine per la ricezione delle offerte della gara a procedura telematica aperta per l'affidamento dei servizi educativi e servizi generali e di supporto presso gli asili nido comunali;
- 2. DI FISSARE** alle h. 16.00 del giorno 05/02/2024, il nuovo termine per la ricezione delle offerte, **RITENENDO** tale proroga proporzionale alla gravità del mancato funzionamento accertato dal gestore della piattaforma;
- 3. DI PUBBLICARE** apposito Avviso di proroga sul profilo del committente e sulla Piattaforma accessibile all'indirizzo <https://appalticucascoli.regione.marche.it/PortaleAppalti/it/homepage.wp> **DANDO ATTO** che fino alla scadenza del termine prorogato verrà assicurata la segretezza delle offerte già inviate e consentito agli operatori economici che hanno già inviato l'offerta di ritirarla ed eventualmente di sostituirla;
- 4. DI DARE ATTO** che la presente determinazione è immediatamente esecutiva;

Posizione Organizzativa / Responsabile del Procedimento
PISCINNE' ROCCO

Il Dirigente
CONOSCENTI MAURIZIO

(sottoscritto digitalmente ai sensi dell'art. 21 del D.lgs 82/2005 e s.m.i.)