



Publiacqua S.p.A.
Sede legale e Amministrativa
Via Villamagna, 90/c – 50126 Firenze
Tel. 055.6862001 – Fax 055.6862495

Uffici Commerciali
Via Niccolò da Uzzano, 4 - 50126 Firenze
Via Targetti, 34 – 59100 Prato
Viale Adua, 450 – 51100 Pistoia
Via C.E. Gadda, 1 - 52027 S. Giovanni Valdarno
P.le Curtatone e Montanara, 29 – 50032 Borgo
S.Lorenzo

Cap. Soc. € 150.280.056,72 i.v.
Reg. Imprese Firenze – C.F. e P.I. 05040110487
R.E.A. 514782

Spett.^{le}
ACCIONA AGUA S.A.

Sua Sede

A mezzo **PEC** accionaaagua@legalmail.it

Prot. 0059066/20.

Firenze 5 novembre 2020

OGGETTO: PROCEDURA APERTA DISTINTA IN TRE LOTTI N. 21/2391 – ACCORDO QUADRO CON UNICO OPERATORE PER OGNI LOTTO AI SENSI DELL’ART. 54 DEL D. LGS 50/2016 PER L’AFFIDAMENTO DEI LAVORI DI MANUTENZIONE ORDINARIA, COMPRESO IL PRONTO INTERVENTO (24 ORE AL GIORNO) DELLE RETI IDRICHE E FOGNARIE DISTRIBUITE SUL TERRITORIO DI PUBLIAQUA SPA

LOTTO A – AREA PRATO/PISTOIA - CIG 83954933FE;
LOTTO B – AREA MUGELLO/VALDARNO – CIG 839549774A;
LOTTO C – AREA BAGNO A RIPOLI/CHIANTI – CIG 839549881D.

PROVVEDIMENTO DI ESCLUSIONE DELLA SOCIETÀ ACCIONA AGUA S.A.

Il sottoscritto Ing. Paolo Tolmino Saccani in qualità di Amministratore Delegato della società Publiacqua S.p.A. (c.f. 05040110487) con sede legale in 50126 Firenze, Via Villamagna n. 90/C,

Premesso che:

- con bando di gara pubblicato in data 14/08/2020 (data invio 10/08/2020) sulla G.U.U.E. al n. 2020/S 157-384121 ed in data 17/08/2020 sulla 5a Serie Speciale - Contratti Pubblici n. 95 della G.U.R.I. è stata indetta una procedura aperta per la definizione di un Accordo Quadro come meglio dettagliato in oggetto;
- l’art. 7 del disciplinare di gara specifica i soggetti ammessi alla gara, mentre l’art. 8 dettaglia i requisiti che devono essere dichiarati e posseduti ai fini dell’ammissione, ivi compresi i requisiti di Capacità economica e finanziaria;
- l’art. 8 “**REQUISITI DI PARTECIPAZIONE**” del Disciplinare (pag. 9), con clausola chiara, non equivoca e non interpretabile, specifica, al comma 8.1 “*Ai fini della partecipazione alla procedura di gara, ai concorrenti è richiesto, la cui mancanza rappresenta motivo di esclusione, il possesso dei seguenti requisiti*”, nonché il seguente art. 8.1.2, lett b) – “**REQUISITI DI CAPACITA’ ECONOMICA E FINANZIARIA**” il quale specifica, al punto primo, che l’operatore economico deve: “*Possedere un bilancio di esercizio – in entrambi gli ultimi 2 (due) esercizi finanziari disponibili (2018 e 2019), ovverosia con bilanci approvati,*



Publiacqua S.p.A.
Sede legale e Amministrativa
Via Villamagna, 90/c – 50126 Firenze
Tel. 055.6862001 – Fax 055.6862495

Uffici Commerciali
Via Niccolò da Uzzano, 4 - 50126 Firenze
Via Targetti, 34 – 59100 Prato
Viale Adua, 450 – 51100 Pistoia
Via C.E. Gadda, 1 - 52027 S. Giovanni Valdarno
P.le Curtatone e Montanara, 29 – 50032 Borgo
S.Lorenzo

Cap. Soc. € 150.280.056,72 i.v.
Reg. Imprese Firenze – C.F. e P.I. 05040110487
R.E.A. 514782

alla data di scadenza del termine per la presentazione delle Offerte – da cui risultano i seguenti indici:

- *Rapporto risultato operativo / oneri finanziari (calcolato come rapporto tra il risultato operativo, pari alla differenza tra il valore e i costi della produzione (a-b), e la voce C17 del conto economico redatto in conformità al Codice Civile uguale o superiore a 2 (due)*
- *(...)" ;*
- alla gara ha presentato domanda di partecipazione, in forma di impresa singola, per tutti e tre i lotti, la società Acciona Agua S.A. con sede in Alcobendas – Madrid, Av.da de Europa n. 22 - CF 04694710965;
- il giorno 15/09/2020 è avvenuta l'apertura dei plachi telematici contenenti le domande di partecipazione della procedura (busta telematica A – Questionario Amministrativo). I suddetti plachi sono stati aperti tramite la piattaforma <https://framatalk.org> a seguito dell'emergenza nazionale dovuta al diffondersi dell'infezione Covid 19.

Considerato che:

- il requisito di partecipazione richiesto al punto 8.1.2, lett. b) – indice “Rapporto risultato operativo / oneri finanziari” – del Disciplinare di gara, è un quoziente finanziario che indica il grado di copertura che il reddito operativo è in grado di fornire rispetto al costo delle risorse finanziarie sostenuto dall’Impresa stessa;
- presupposto essenziale, affinché sia da considerarsi rispettato il requisito di partecipazione di cui al punto 8.1.2, lett b), pertanto, è che l’Impresa, in ognuno degli esercizi 2018 e 2019, abbia conseguito un risultato operativo **positivo e uguale o superiore, in valore assoluto, a due volte il valore, anch’esso assoluto, degli oneri finanziari sostenuti dall’Impresa**

Esaminato il contenuto della Busta Telematica A – *Questionario amministrativo* presentata dalla società Acciona Agua S.A., il Seggio di Gara ha riscontrato che:

- (i) Il concorrente mediante il documento denominato “II.DGUE.PDF” ha dichiarato nella Parte IV, punto 4) della lettera B, un indice finanziario *Rapporto risultato operativo / oneri finanziari* riferito all’esercizio 2018 per un valore di 5,71 e, con riferimento all’anno 2019, per un valore di 2,46;
- (ii) I suddetti valori, verificati mediante i bilanci di Acciona Agua S.A. **presentati in gara** (come richiesto all’art. 19.1 in elenco con il numero “8” del Disciplinare di gara), risultano verificati in valore assoluto, **ma il risultato operativo, ottenuto dall’Impresa in entrambi gli esercizi economici in esame, è di segno negativo;**

e pertanto il concorrente risulta privo del requisito di partecipazione identificato come “**8.1.2. Requisiti di capacità economica e finanziaria**” del Disciplinare di Gara e, nello specifico, – in relazione ad entrambi gli ultimi due esercizi finanziari – dell’indice finanziario “*Rapporto risultato*



Publiacqua S.p.A.
Sede legale e Amministrativa
Via Villamagna, 90/c – 50126 Firenze
Tel. 055.6862001 – Fax 055.6862495

Uffici Commerciali
Via Niccolò da Uzzano, 4 - 50126 Firenze
Via Targetti, 34 – 59100 Prato
Viale Adua, 450 – 51100 Pistoia
Via C.E. Gadda, 1 - 52027 S. Giovanni Valdarno
P.le Curtatone e Montanara, 29 – 50032 Borgo S.Lorenzo

Cap. Soc. € 150.280.056,72 i.v.
Reg. Imprese Firenze – C.F. e P.I. 05040110487
R.E.A. 514782

operativo / oneri finanziari (...) uguale o superiore a 2(due)" così come fissato alla lettera b) del richiamato art. 8.1.2;

Visto che:

- il Presidente del Seggio di gara, ai sensi dell'art. 18 del Disciplinare, in data 08/10/2020 (prot societario n. 52787), ha provveduto a richiedere al concorrente Acciona Agua S.A. eventuali chiarimenti in merito alle modalità utilizzate per il calcolo dell'indice *risultato operativo / oneri finanziari* in relazione ai dati dichiarati in DGUE presentato e risultati discordanti dai valori dedotti dai bilanci presentati dallo stesso Concorrente;
- in data 13.10.2020 (ns prot societario 0054165/20) il concorrente Acciona Agua S.A. ha trasmesso propri chiarimenti, rilevando tra l'altro che:
 - “*la società ACCIONA AGUA S.A.U. è una società di diritto spagnolo, stabilita in Spagna, controllata e partecipata al 100% da ACCIONA S.A.*”;
 - “*non essendo disponibile il bilancio consolidato della ACCIONA AGUA S.A.U. con le sue sussidiarie, la scrivente ha ritenuto opportuno, per dimostrare il possesso del requisito relativo al patrimonio netto di cui al punto 8.1.2. lett. a) del disciplinare di gara, allegare i bilanci della “sole company” che, se pur dimostrando ampiamente il possesso di tale requisito, non rappresentano la consistenza economico-finanziaria in maniera aggregata della società e non consentono una immediata determinazione dell'indice “risultato operativo/oneri finanziari”;*”;
- il Concorrente nella nota del 13/10/2020 riporta “*sia i dati relativi al fatturato annuale dell'ultimo quinquennio, sia i dati posti a base di calcolo per gli indici richiesti relativamente agli anni 2018-2019 estrapolati dai bilanci consolidati della ACCIONA AGUA S.A.U.*”
(...)

Indice risultato operativo/oneri finanziari per anno:

- Anno 2018 2,57
- Anno 2019 8,82”

Esaminata la documentazione relativa alle specifiche presentate dal Concorrente da cui risulta:

- **una nuova e diversa dichiarazione** attestante per l'indice in oggetto il valore di 2,57 per l'esercizio 2018 e di 8,82 per l'esercizio 2019;
- che il concorrente ha addotto a giustificazione della propria indicazione i dati di un “bilancio consolidato” della Acciona Agua S.A.U. con le sue sussidiarie (“*La società Acciona Agua S.A.U. detiene...svarie partecipazioni in società di diritto estero, join venture, oltre a detenere il 100% delle partecipazioni delle proprie filiali operative in altri Paesi....*”)
certificato dalla società di revisione KPMG Auditores S.L.

Considerato che:



Publiacqua S.p.A.
Sede legale e Amministrativa
Via Villamagna, 90/c – 50126 Firenze
Tel. 055.6862001 – Fax 055.6862495

Uffici Commerciali
Via Niccolò da Uzzano, 4 - 50126 Firenze
Via Targetti, 34 – 59100 Prato
Viale Adua, 450 – 51100 Pistoia
Via C.E. Gadda, 1 - 52027 S. Giovanni Valdarno
P.le Curtatone e Montanara, 29 – 50032 Borgo S.Lorenzo

Cap. Soc. € 150.280.056,72 i.v.
Reg. Imprese Firenze – C.F. e P.I. 05040110487
R.E.A. 514782

- l’indice di bilancio in oggetto, così come l’ulteriore indice richiesto sempre dall’art. 8.1.2, lett. b) del Disciplinare di gara (*Rapporto debt/equity*) e il patrimonio netto di cui art. 8.1.2, lett. a), trovano tutti come presupposto lo stesso bilancio dell’**operatore economico concorrente**, bilancio richiesto riferito direttamente all’esercizio della propria attività e non quale “consolidato”;
- il Disciplinare indicava in modo chiaro che il requisito del rapporto risultato operativo / oneri finanziari dovesse calcolarsi sulla produzione del concorrente;
- Acciona Agua nel documento DGUE ha indicato sé medesima come concorrente e come esecutore, e soprattutto ha indicato di partecipare in forma singola, barrando i riquadri che prevedevano forme allargate di partecipazione come consorzi, reti, RTI (pag. 3 DGUE) e rispondendo negativamente alla domanda sul ricorso all’avvalimento (pag. 4 DGUE);
- la pretesa di estrapolare ed allegare dati del bilancio consolidato con quello delle *subsidiary* risulta, pertanto, inammissibile;
- tutti gli elementi presentati dal concorrente in sede di procedimento di soccorso istruttorio non sono idonei a sostenere il possesso del requisito di ammissione in argomento e pertanto i chiarimenti presentati non sono in grado di sanare le carenze evidenziate;

Rilevato che il Bando di gara e il Disciplinare di gara non sono stati oggetto di alcuna *errata corrigé* o di alcuna modifica, né formale né sostanziale;

Richiamato l’art. 8 “***REQUISITI DI PARTECIPAZIONE***” del Disciplinare (pag. 9) che con **clausola chiara, non equivoca e non interpretabile**, specifica, al comma 8.1 “*Ai fini della partecipazione alla procedura di gara, ai concorrenti è richiesto, la cui mancanza rappresenta motivo di esclusione, il possesso dei seguenti requisiti*”, nonché il seguente art. 8.1.2, lett. b) – “***REQUISITI DI CAPACITA’ ECONOMICA E FINANZIARIA***” il quale specifica, al punto primo, che l’operatore economico deve: “*Possedere un bilancio di esercizio – in entrambi gli ultimi 2 (due) esercizi finanziari disponibili (2018 e 2019), ovverosia con bilanci approvati, alla data di scadenza del termine per la presentazione delle Offerte – da cui risultano i seguenti indici:*

- *Rapporto risultato operativo / oneri finanziari (calcolato come rapporto tra il risultato operativo, pari alla differenza tra il valore e i costi della produzione (a-b), e la voce C17 del conto economico redatto in conformità al Codice Civile uguale o superiore a 2 (due)*
- (...);

Dato atto che:

- (i) Ai sensi dell’art. 8 del Disciplinare di gara il possesso del requisito di cui al primo alinea del punto 8.1.2 lett. b) è richiesto a pena di esclusione dalla procedura di gara;
- (ii) Il criterio di selezione richiamato, adottato in conformità agli artt. 133 e ss. del D.Lgs. 50/2016, è attinente e proporzionato all’oggetto dell’appalto (*ex multis*, Cons. St., sez. V, 8



Publiacqua S.p.A.
Sede legale e Amministrativa
Via Villamagna, 90/c – 50126 Firenze
Tel. 055.6862001 – Fax 055.6862495

Uffici Commerciali
Via Niccolò da Uzzano, 4 - 50126 Firenze
Via Targetti, 34 – 59100 Prato
Viale Adua, 450 – 51100 Pistoia
Via C.E. Gadda, 1 - 52027 S. Giovanni Valdarno
P.le Curtatone e Montanara, 29 – 50032 Borgo S.Lorenzo

Cap. Soc. € 150.280.056,72 i.v.
Reg. Imprese Firenze – C.F. e P.I. 05040110487
R.E.A. 514782

settembre 2008 n. 3083) nonché ragionevole rispetto allo scopo perseguito (Cons. Stato, sez. V, 28 maggio 2014 n. 2775; id. 22 settembre 2009 n. 5653; id., sez. VI, 23 luglio 2008 n. 3655);

- (iii) Che i requisiti individuati dalla stazione appaltante come necessari per l'ammissione alla procedura costituiscono elementi essenziali in mancanza dei quali è inibita la partecipazione alla gara (Tar Piemonte, Torino, sentenza del 3 maggio 2018, n. 514);
- (iv) Il possesso del requisito di cui al punto 8.1.2 lett. b) è richiesto ai fini della partecipazione a tutti e tre i lotti;
- (v) L'Operatore economico Acciona Agua S.A. ha chiesto di partecipare ai tre lotti in gara come impresa singola e non si è avvalso della facoltà di cui all'art. 12.1 del Disciplinare di Gara, per la quale il concorrente singolo avrebbe potuto “*soddisfare la richiesta dei requisiti di natura Economico Finanziaria e Tecnico-professionale per la partecipazione alla presente gara avvalendosi dei requisiti di altro soggetto ai sensi e secondo le modalità dell'art. 89 del D.Lgs 50/2016*” né è ricorso, al fine di soddisfare il requisito per il quale fosse stato eventualmente deficitario, ad altre forme normativamente previste e richiamate nel Disciplinare di gara quale, ad es., l'istituto del Raggruppamento Temporaneo di Imprese (in tal caso in qualità di mandante).
- (vi) La domanda di partecipazione presentata entro il termine di presentazione dell'offerta è immodificabile e non è pertanto ammessa eventuale modifica della forma di partecipazione (es. Cons. Stato, Sez. V, 28 agosto 2017 n. 4086)

Visto altresì il modello di autodichiarazione – Modello 3 agli atti di gara – con cui la società Acciona Agua S.A. nella propria istanza di ammissione alla gara, dichiara: “*Che accetta, senza condizione o riserva alcuna, tutte le norme e disposizioni contenute nella documentazione di gara*”;

Ricordato tra l'altro che al seggio di gara non è consentito di procedere alla disapplicazione di una clausola escludente della lex specialis, espressa ed inequivoca, a meno che questa non sia chiaramente riconducibile alla nullità ex art. 21 septies della L. n. 241/1990

Ritenuto, per le ragioni di cui sopra, che:

- dalla documentazione amministrativa presentata dalla società Acciona Agua S.A., l'Impresa risulta priva del requisito di capacità economica e finanziaria di cui al primo alinea del punto 8.1.2, lett. b) del Disciplinare di Gara, stante che – dall'esame dei bilanci approvati della Società, relativi agli esercizi 2018 e 2019, il risultato operativo per entrambi gli esercizi, è negativo e, per gli effetti, inferiore a 2 (due) volte il valore degli oneri finanziari sostenuti dall'Impresa nei medesimi esercizi:
- Le carenze sopra indicate non sono sanabili;

Visti i verbali del seggio di gara;

Per le ragioni e motivazioni sopra esposte, parte integrante e sostanziale del presente provvedimento

DISPONE



Publiacqua S.p.A.
Sede legale e Amministrativa
Via Villamagna, 90/c – 50126 Firenze
Tel. 055.6862001 – Fax 055.6862495

Uffici Commerciali
Via Niccolò da Uzzano, 4 - 50126 Firenze
Via Targetti, 34 – 59100 Prato
Viale Adua, 450 – 51100 Pistoia
Via C.E. Gadda, 1 - 52027 S. Giovanni Valdarno
P.le Curtatone e Montanara, 29 – 50032 Borgo S.Lorenzo

Cap. Soc. € 150.280.056,72 i.v.
Reg. Imprese Firenze – C.F. e P.I. 05040110487
R.E.A. 514782

l'esclusione della Società Acciona Agua S.A. con sede in Alcobendas – Madrid, Av.da de Europa n. 22 - CF 04694710965 dalla “PROCEDURA APERTA DISTINTA IN TRE LOTTI N. 21/2391 – ACCORDO QUADRO CON UNICO OPERATORE PER OGNI LOTTO AI SENSI DELL’ART. 54 DEL D.LGS 50/2016 PER L’AFFIDAMENTO DEI LAVORI DI MANUTENZIONE ORDINARIA, COMPRESO IL PRONTO INTERVENTO (24 ORE AL GIORNO) DELLE RETI IDRICHE E FOGNARIE DISTRIBUITE SUL TERRITORIO DI PUBBLIACQUA SPA – LOTTO A – AREA PRATO/PISTOIA - CIG 83954933FE; LOTTO B – AREA MUGELLO/VALDARNO – CIG 839549774A; LOTTO C – AREA BAGNO A RIPOLI/CHIANTI – CIG 839549881D”.

Publiacqua S.p.A.
L’Amministratore Delegato
Ing. Paolo Tolmino Saccani⁽¹⁾

Publiacqua S.p.A.
Responsabile Unico del Procedimento
Ing. Cristiano Agostini⁽¹⁾

⁽¹⁾ Documento firmato digitalmente ai sensi del D. Lgs. 82/2005 s.m.i. e norme collegate e sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa.