



Delibera n. 177/2018
(Roma, 25 ottobre 2018)

Il Consiglio Federale,

VISTO l'art. 28 dello Statuto Federale;

VISTO il D.Lgs. 18.04.2016 n. 50 e ss.mm.ii. "Codice dei Contratti pubblici";

VISTA la delibera del Consiglio Federale n. 94 del 12.05.2018, con cui la Federazione ha determinato di avviare una indagine di mercato volta all'individuazione di operatori economici interessati a partecipare alla procedura negoziata ex art. 36, comma 2, lett. b) D.Lgs. n. 50/2016 e Linee Guida ANAC n. 4, per l'affidamento del servizio di brokeraggio assicurativo per il periodo 01.01.2019 al 31.12.2021;

VISTA la delibera del Consiglio Federale n. 140 del 10.07.2018, con cui è stato approvato il modello di Avviso di indagine di mercato e relativo modello di manifestazione di interesse;

VISTO l'Avviso di indagine di mercato pubblicato sul sito istituzionale in data 11.07.2018;

VISTA la delibera del Presidente federale n. 12 del 23 luglio 2018, ratificata con delibera di Consiglio federale n. 146/2018, con cui la procedura di indagine di mercato è stata sospesa per consentire al Consiglio Federale, competente ai sensi dello Statuto, di adottare ogni determinazione in merito alle censure circa la contrarietà ai principi di proporzionalità e ragionevolezza del requisito di capacità economico-finanziaria, fissato nell'Avviso predetto e costituito dal fatturato minimo complessivo nel triennio, pari ad Euro 3.000.000,00;

DATO ATTO che alla data del 27.07.2018 avevano manifestato interesse a partecipare alla procedura n.8 operatori economici, in possesso del più elevato requisito di ordine economico-finanziario;

VISTA la delibera del Consiglio Federale n. 149 datata 08.09.2018, con cui la Stazione Appaltante ha disposto: **(i)** di modificare il requisito di capacità economico-finanziaria come segue: *"aver realizzato nel triennio precedente la pubblicazione dell'Avviso di indagine di mercato un fatturato minimo annuo non inferiore al doppio del valore stimato dell'appalto da affidare, calcolato in relazione al periodo di riferimento dello stesso"*; **(ii)** di riaprire i termini per la presentazione delle manifestazioni di interesse recanti la dichiarazione di possesso del nuovo requisito economico-finanziario; **(iii)** di dichiarare tenuti all'invio, entro il nuovo termine di scadenza, il modello aggiornato di Manifestazione di interesse, recante la dichiarazione di possesso del requisito economico-finanziario così come aggiornato dalla predetta delibera, anche agli operatori economici che avevano già fatto pervenire alla Stazione Appaltante la propria candidatura entro il 27.07 u.s.; **(iv)** di dare idonea pubblicità, mediante pubblicazione sul sito della Federazione, nell'apposita sezione "Bandi e gare" dell'intervenuta modifica del requisito e della conseguente riapertura dei termini;

DATO ATTO che la delibera di Consiglio Federale n. 149 del giorno 08.09.2018, unitamente all'avviso di rettifica dell'indagine di mercato e il modello aggiornato di Manifestazione di interesse sono stati pubblicati sul sito istituzionale della Federazione, sezione "Bandi e Gare", a decorrere dal giorno 11.09.2018, con termine sino al 28.09.2018 per la presentazione delle nuove candidature alla procedura. Quanto sopra, in ossequio al disposto di cui all'art. 29 del D.Lgs. n. 50/2016, nonché della regola del *contrarius actus*, a mente della quale qualora non si tratti di mere rettifiche formali, bensì di modifiche di natura



sostanziale che incidono sui requisiti rilevanti ai fini della partecipazione alla procedura, tali da poter determinare un ampliamento della platea dei soggetti potenzialmente interessati all'affidamento dell'appalto, per produrre effetti vincolanti *erga omnes*, le dette modifiche devono essere divulgate mediante le stesse forme di pubblicità richieste per l'indizione della procedura (T.A.R. Campania, Napoli, III, 13 marzo 2017, n. 1445; Consiglio di Stato, sentenza n. 4916 del 23 novembre 2016);

DATO ATTO che entro il detto termine ultimo, sono pervenute soltanto n. 4 manifestazioni di interesse, da parte delle seguenti imprese: (i) De Besi-Di Giacomo S.p.A.; (ii) In più Broker S.r.l.; (iii) MAG JLT S.p.A.; (iv) Marsh S.p.A.;

RILEVATO che l'impresa De Besi-Di Giacomo S.p.A. ha chiesto di partecipare alla procedura presentando il modello di Manifestazione di interesse previgente, recante, dunque, la dichiarazione di possesso del requisito economico-finanziario riferita al fatturato minimo complessivo nel triennio, pari ad Euro 3.000.000,00;

DATO ATTO che, con diffida del 05.10.2018, la società AON S.p.A. – operatore economico che aveva fatto pervenire la manifestazione di interesse a partecipare alla procedura in data 24.07.2018, prima della rettifica del requisito economico finanziario – dichiarandosi in possesso del requisito economico-finanziario, ha contestato la decisione della Stazione Appaltante di richiedere la ripresentazione delle candidature anche agli operatori del settore che già avevano manifestato il proprio interesse a seguito dell'originario avviso di indagine di mercato, invitando e diffidando la Federazione Italiana Baseball Softball a ritenere utilmente acquisita la originaria candidatura trasmessa dalla medesima impresa in data 24.07.2018 o, in subordine, a consentire la ripresentazione della candidatura, con assegnazione di un congruo termine a tale scopo;

DATO ATTO che in data 08.10.2018 anche la società Blu Insurance Broker – un altro operatore economico che aveva fatto pervenire la manifestazione di interesse a partecipare alla procedura in data 24.07.2018, prima della rettifica del requisito economico finanziario, senza tuttavia ripresentare il modello recante il requisito economico finanziario aggiornato – chiedeva alla Federazione di avere notizie circa l'invio delle lettere di invito, allo scopo di formulare l'offerta completa;

CONSIDERATO che il requisito di fatturato ed il relativo importo minimo richiesto è stato rideterminato da questo Consiglio Federale con delibera n. 149/2018 in modo tale da garantire la più ampia partecipazione alla gara da parte degli operatori economici che competono nel settore del brokeraggio assicurativo, in ossequio al disposto di cui all'art. 83, 5 comma D.Lgs. n. 50/2016, e che tale rettifica è consistita, pertanto, in una modifica sostanziale delle regole della procedura di indagine di mercato e non semplicemente in una modifica formale;

CONSIDERATO che, in particolare, la decisione della Stazione Appaltante di richiedere la ripresentazione della manifestazione di interesse aggiornata, lungi dal rappresentare un aggravio del procedimento, ha costituito una richiesta in ossequio della *par condicio* dei candidati;

CONSIDERATO che la modifica del fatturato non può essere intesa in termini puramente numerici, come indicato dall'impresa AON S.p.A., posto che il disposto dell'art. 83, 5 comma



D.Lgs. n. 50/2016, laddove prevede il “*fatturato minimo annuo non inferiore al doppio del valore stimato dell'appalto da affidare, calcolato in relazione al periodo di riferimento dello stesso*”, non può ritenersi soddisfatto sulla scorta del principio per cui “*il più comprende il meno*”, atteso che una simile interpretazione implicherebbe la partecipazione di operatori economici che potrebbero non garantire il fatturato minimo annuo richiesto, con ciò violando la *par condicio* oltre che la norma richiamata;

VISTO l'art. 36, comma 2 lett. b) D.Lgs. 50/2016 che, per le forniture e i servizi, dispone che la procedura negoziata debba svolgersi previa consultazione, ove esistenti, di almeno cinque operatori economici individuati sulla base di indagini di mercato;

CONSIDERATO che anche le Linee Guida n. 4 di attuazione del D.Lgs. n. 50/2016, in relazione alla procedura che interessa specificano ulteriormente “*Una volta conclusa l'indagine di mercato e formalizzati i relativi risultati, ovvero consultati gli elenchi di operatori economici, la stazione appaltante seleziona, in modo non discriminatorio gli operatori da invitare, in numero proporzionato all'importo e alla rilevanza del contratto e, comunque, in numero non inferiore a quanto previsto dall'articolo 36, comma 2, lettera b) del Codice dei contratti pubblici*”;

RILEVATO che, allo stato, il numero di operatori economici che hanno manifestato l'interesse a partecipare alla procedura dichiarando di essere in possesso del requisito economico-finanziario rettificato è pari a tre;

CONSIDERATO che sebbene la Federazione, al punto 7.10 dell'Avviso di Indagine di Mercato, si sia riservata, in caso di ricezione di meno di 15 manifestazioni di interesse, la facoltà di invitare tutti gli operatori economici che avessero prodotto regolarmente la stessa e che siano risultati idonei, tale disposizione non può derogare al disposto dell'art. 36 comma 2 lett. b) D.Lgs. 50/2016 che, per le forniture e i servizi, comunque **impone** alle Stazioni Appaltanti la “consultazione” di un numero minimo di cinque operatori economici (TAR Sardegna n. 492 del 22.05.2018);

RILEVATO che la mancata ripresentazione del modello aggiornato da parte delle altre imprese osta all'invio alle predette della lettera di invito alla procedura negoziata;

DATO ATTO che la presente procedura si trova in una fase preliminare di svolgimento;

TENUTO CONTO che l'Indagine di mercato è preordinata a conoscere gli operatori interessati a partecipare alle procedure di selezione senza ingenerare alcun affidamento negli operatori stessi circa il successivo invito alla procedura.

CONSIDERATO che è interesse della Federazione la piena salvaguardia dei principi di *par condicio*, trasparenza e concorrenza nell'ambito della presente procedura di gara, nonché l'esigenza di assicurare il più corretto ed imparziale operato, anche al fine di evitare l'insorgere di eventuali contenziosi;

TENUTO CONTO che la descritta situazione di fatto non consente il prosieguo della procedura indetta, senza che si manifestino vizi che possano pregiudicare i principi a cui dev'essere sottoposta la procedura di selezione e che, pertanto, la Stazione Appaltante procederà all'indizione di una nuova procedura;

VISTO l'art. 21-quinques della L. 241/1990;

VISTO l'art. 76, comma 1 D.Lgs. n. 50/2016;



SENTITA la relazione del Presidente;

d e l i b e r a

- a) di revocare in autotutela** la procedura negoziata e relativa indagine di mercato, ai sensi dell'art. 36, comma 2 lett. b del D.Lgs. 50/2016 e Linee Guida ANAC n. 4, per l'affidamento del servizio di brokeraggio assicurativo per il periodo 01.01.2019 al 31.12.2021, indetta con delibera di Consiglio Federale n. 94 del 12.05.2018 – CIG n. 7513038317 e, conseguentemente, tutte le altre delibere del Consiglio Federale comunque connesse alla detta procedura e indire, con separata delibera, una nuova procedura di indagine di mercato in relazione all'indicato servizio;
- b) di provvedere alla pubblicazione** del presente atto sul sito istituzionale della Federazione, nell'apposita sezione "Bandi e Gare";
- c) di dare comunicazione** della revoca in autotutela della procedura a tutti gli operatori economici che hanno manifestato interesse;

