

Massima numero 147 del 28 luglio 2021

Istanza di parere per la soluzione delle controversie ex articolo 211, comma 1 del d.lgs. 18 aprile 2016, n. 50 presentata da TSA s.r.l. - Procedura aperta per l'appalto del servizio di manutenzione del verde sul territorio comunale di Guidonia Montecelio per la durata di 36 mesi- Criterio di aggiudicazione: offerta economicamente più vantaggiosa - Importo a base di gara: 1.191.446,89euro -S.A.: C.U.C. della IX Comunità Montana del Lazio - Comune di Guidonia Montecelio, PREC 150/2021/S

Riferimenti normativi: Articolo 83 d.lgs. n. 50/2016; Articolo 93 d.lgs. n. 50/2016

Parole chiave: Garanzia provvisoria – soccorso istruttorio – condizioni di esperibilità

Con riferimento alla esperibilità del soccorso istruttorio per la garanzia a corredo dell'offerta occorre distinguere la fattispecie della mancata costituzione della garanzia da quella della sua invalidità o irregolarità, in quanto solo la prima ipotesi costituisce ex se espressione della scarsa serietà dell'offerta, mentre nella seconda ipotesi si ha una condizione di invalidità sanabile mediante il potere di soccorso istruttorio, che è attivabile in quanto le ragioni di invalidità della cauzione provvisoria, nonché della dichiarazione di impegno al rilascio della garanzia definitiva, costituiscono altrettante ipotesi di "carenze di elementi formali della domanda" ovvero ipotesi di "mancanza, incompletezza" o di "irregolarità essenziale" della documentazione allegata alla domanda di partecipazione e, dunque, non dell'offerta economica o tecnica. L'operatore economico è legittimato a rimanere in gara nel solo caso in cui la cauzione provvisoria presentata in sanatoria o la dichiarazione di impegno alla prestazione di garanzia definitiva siano riferibili a data anteriore al termine per la presentazione delle domande di partecipazione. Diversamente opinando, infatti, sarebbe violata la par condicio tra tutti i concorrenti, consentendo ad uno di essi la presentazione di una cauzione provvisoria o di una dichiarazione di impegno al rilascio di garanzia definitiva formatasi in data successiva alla scadenza del termine per la presentazione della domanda di partecipazione.