TAR Veneto, Sezione I - Sentenza 27/01/2011 n. 115
d.lgs 163/06 Articoli 38 - Codici 38.1

Qualora sussistano cause di esclusione ex art. 38 a carico della società incorporata, la relativa esclusione si estende automaticamente alla società incorporante: a seguito della riforma del diritto societario (D.Lgs. 17.1.2003 n. 6), infatti, la fusione tra società non comporta, nella ipotesi di fusione per incorporazione, l'estinzione della società incorporata, né crea un nuovo soggetto di diritto, ma attua l'unificazione mediante l'integrazione reciproca delle società partecipanti alla fusione, risolvendosi in una vicenda meramente evolutivo modificativa dello stesso soggetto giuridico, che conserva la propria identità pur in un nuovo assetto organizzativo. Diversamente, la mera e formale confluenza di un'azienda priva di requisiti di moralità ma ampiamente dotata dei requisiti di partecipazione in un'azienda piccola ed insignificante sotto il profilo dei requisiti di partecipazione, ma illibata ai sensi dell'art. 38 consentirebbe alla prima di continuare a concorrere alle procedure di appalto, con conseguente elusione dell'art. 38 del D.Lgs. n. 163 del 2006.