

Massime per Atto Ricercato: Parere sulla Normativa del 03/12/2009 - rif. AG-40/09

Parere sulla Normativa del 03/12/2009 - rif. AG-40/09 d.lgs 163/06 Articoli 37 - Codici 37.1

Il principio della non modificabilità soggettiva del raggruppamento temporaneo di imprese persegue l'obiettivo di consentire alla p.a. appaltante, in primo luogo, di verificare il possesso dei requisiti da parte dei soggetti che partecipano alla gara e, correlativamente, di precludere modificazioni soggettive, sopraggiunte ai controlli, e dunque, in grado di impedire le suddette verifiche preliminari. Le modifiche soggettive elusive del dettato legislativo sono unicamente quelle che portano all'aggiunta o alla sostituzione delle imprese partecipanti e non anche quelle che conducono al recesso di una delle imprese del raggruppamento. In questo secondo caso le predette esigenze non risultano affatto frustrate poiché l'amministrazione, al momento del mutamento soggettivo, ha già provveduto a verificare i requisiti di capacità e di moralità dell'impresa o delle imprese che restano, sicché i rischi che il divieto in questione mira ad impedire non possono verificarsi.

Parere sulla Normativa del 03/12/2009 - rif. AG-40/09 d.lgs 163/06 Articoli 56 - Codici 56.1

La proroga spostata in avanti il solo termine di scadenza del rapporto, mentre il rinnovo del contratto comporta una nuova negoziazione con il medesimo soggetto, ossia un rinnovato esercizio dell'autonomia negoziale. Con sentenza del 11/5/2009, n. 2882, il Consiglio di Stato ha espresso l'avviso secondo il quale la stessa logica che presiede al divieto di rinnovo esclude che ad un effetto simile possa legittimamente pervenirsi attraverso la proroga dei rapporti già in essere. Si può legittimamente effettuare una proroga, ancorandola al principio di continuità dell'azione amministrativa (art. 97 Cost.) nei soli, limitati ed eccezionali, casi in cui (per ragioni obiettivamente non dipendenti dall'Amministrazione) vi sia l'effettiva necessità di assicurare precariamente il servizio nelle more del reperimento di un nuovo contraente.