

legge 109/94 Articoli 21 - Codici 21.3

La mancata produzione di giustificazioni preventive necessarie costituisce ragione di immediata esclusione ove l'offerta risulti sospetta di anomalia ex art. 21 comma 1bis della legge 11 febbraio 1994, n. 109 e s.m. e si accerti che le giustificazioni, richieste a pena di inammissibilità, non sono state prodotte. In caso di carenza di giustificazioni preventive i principi generali di partecipazione privata all'azione amministrativa - che nella disposizione richiamata e nelle normative comunitarie trovano ripetute sottolineature - rendono quanto meno opportuna una preventiva contestazione, utile se non altro ad instaurare un contraddittorio sulla effettiva carenza della documentazione obbligatoria e sulla possibilità di ricavare i dati richiesti da altri documenti prodotti a corredo della offerta. Le giustificazioni preventive obbligatorie, già previste nel sistema antecedente alla legge citata, sono coerenti con la normativa comunitaria e trovano ora nella legge un preciso riscontro esegetico (Cons. Stato, VI, 17 febbraio 2004, n. 613). E' dunque conforme al diritto comunitario la clausola del bando o della lettera di invito che preveda l'esclusione per le offerte sospette di anomalia ove le medesime risultino prive di giustificazioni preventive. In questa prospettiva correttamente i bandi e le lettere di invito prescrivono che le giustificazioni vengano inserite in una busta chiusa, destinata ad essere aperta solo per le offerte sospette di anomalia. La normativa comunitaria non sembra, infatti, di ostacolo alla previsione di deposito documentale preventivo, a pena di inammissibilità. E' invece incompatibile con un sistema che, a fronte di una preventiva documentazione completa rispetto agli adempimenti imposti dal bando e dalla lettera invito, consenta di addivenire ad esclusioni per anomalia non giustificata senza sentire l'impresa interessata e senza consentirle di depositare eventuali documenti integrativi (originariamente non necessari e comunque utili a chiarire i contenuti della documentazione obbligatoria regolarmente prodotta con l'offerta).