

Massime per Atto Ricercato: Parere di Precontenzioso n. 17 del 26/01/2011 - rif. PREC 230/10/F

Parere di Precontenzioso n. 17 del 26/01/2011 - rif. PREC 230/10/F d.lgs 163/06 Articoli 68 - Codici 68.1

Come evidenziato nella determinazione n. 2 del 29 marzo 2007, sono da reputarsi in contrasto con il diritto comunitario e con l'art. 68, comma 13 del D.Lgs. n. 163/2006 "l'inserimento nei documenti di gara e nel progetto di clausole che di fatto impongono l'impiego di materiali o prodotti acquistabili da produttori determinati". Deve trovare applicazione e costituire fonte di orientamento della stazione appaltante il disposto dell'art. 68 comma 4, a tenore del quale, "quando si avvalgono della possibilità di fare riferimento alle specifiche di cui al comma 3, lettera a), le stazioni appaltanti non possono respingere un'offerta per il motivo che i prodotti e i servizi offerti non sono conformi alle specifiche alle quali hanno fatto riferimento, se nella propria offerta l'offerente prova in modo ritenuto soddisfacente dalle stazioni appaltanti, con qualsiasi mezzo appropriato, che le soluzioni da lui proposte ottemperano in maniera equivalente ai requisiti definiti dalle specifiche tecniche". Occorre, da un lato, fornire elementi tali da individuare le concrete esigenze di servizio e, dall'altro lato, garantire la verifica di equivalenza senza imporre paletti rigorosi e, in quanto privi di riferimento alle proprie esigenze ma solo riferibili ad alcuni limitati produttori, discriminatori. Se tale principio assume rilievo preminente a fronte del richiamo di specifiche norme tecniche e di omologazione, ancor più dovrà imporsi rispetto a requisiti di dettaglio autonomi e privi di analogo richiamo, cosicché in tal caso deve essere garantita la possibilità di dimostrare con qualsiasi mezzo appropriato che le soluzioni tecniche e dimensionali proposte, seppur diverse, garantiscono lo stesso risultato perseguito e le esigenze sottese. Pertanto, un eccessivo dettaglio dei requisiti richiesti deve essere armonizzato con i principi di cui all'art. 68 del D.Lgs. n. 163/2006.