

Massime per Atto Ricercato: Parere di Precontenzioso n. 68 del 10/04/2014 - rif. PREC 225/13/S

Parere di Precontenzioso n. 68 del 10/04/2014 - rif. PREC 225/13/S d.lgs 163/06 Articoli 116, 48 - Codici 116.1, 48.1

ART. 51 D.L.gs. n. 163/2006 e validità garanzia fideiussoria intestata a soggetto giuridico non più esistente- Nelle procedure di aggiudicazione di appalti pubblici, nell' ipotesi di trasformazione di società da parte di imprese partecipanti alla gara, il subentro è ammesso a condizione che gli atti di trasformazione della società medesima (sulla cui base avviene il subentro del nuovo soggetto giuridico), siano comunicati alla stazione appaltante e che questa sia stata messa in condizione di verificare l'idoneità soggettiva del subentrante (cfr. Consiglio di Stato, sez. V, 5/12/2008, n. 6046); sicché, il subentrante diviene titolare di una situazione giuridica di aspettativa subordinata alla positiva verifica dei requisiti da parte della stazione appaltante (cfr. Consiglio di Stato, sez. VI, 16/5/2013, n. 2661).

Parere di Precontenzioso n. 68 del 10/04/2014 - rif. PREC 225/13/S d.lgs 163/06 Articoli 116, 48 - Codici 116.1, 48.1

L'art. 51 del D. Lgs. n. 163/2006, consentendo per ogni tipo di appalto la modificazione soggettiva degli operatori economici che concorrono alla gara, include l'obbligo per la stazione appaltante di verificare il possesso dei requisiti previsti per l'ammissione, non solo nei riguardi dell'impresa subentrante, ma anche nei riguardi dell'impresa interessata dalla vicenda modificativa, in ossequio al principio della necessaria continuità e/o permanenza dei requisiti previsti per l'ammissione ad una procedura concorsuale (cfr. T.A.R. Lazio, Roma, sez. III, 5/3/2009, n. 2279).

Parere di Precontenzioso n. 68 del 10/04/2014 - rif. PREC 225/13/S d.lgs 163/06 Articoli 2, 48, 75 - Codici 2.1, 48.1, 75.1

Nell'attività di accertamento dei requisiti richiesti per partecipare alla gara, prevale il principio del favor participationis insieme al principio di conservazione degli atti del procedimento di gara utilmente compiuti. In particolare, in esito a un subentro, consegue la cd. novazione soggettiva della polizza fideiussoria prestata a garanzia dell'offerta, la quale garanzia inerisce al profilo oggettivo dell'organizzazione aziendale dell'impresa garantita e, pertanto, deve essere riprodotta in capo al soggetto giuridico subentrante.