

Newsletter del 23 giugno 2021
a cura di Jacopo Recla e Gabriella Rondoni

APPALTI PUBBLICI E PRIVATI

CONTRIBUTI DELLO STUDIO

Sull'irrelevanza delle sezioni in cui sono articolare le *white list* ai fini dell'integrazione del requisito. dell'Avv. Maria Grazia Buonanno in I Contratti dello Stato e degli Enti Pubblici, maggio 2021.

GIURISPRUDENZA

Limiti percentuali del subappalto e diritto UE. L'art. 105, comma 2, del Codice dei contratti pubblici deve essere disapplicato nella parte in cui prevede che il subappalto non può superare la quota del 30% dell'importo complessivo (*soglia innalzata al 50% dal DL n. 77/2021 n.d.r.*) in quanto incompatibile con l'ordinamento euro-unitario, come affermato dalla Corte di Giustizia nelle pronunce Sezione Quinta, 26 settembre 2019, C-63/18, e 27 novembre 2019, C-402/18. Consiglio di Stato sez. V 31 maggio 2021 n. 4150.

Soccorso istruttorio e certificato di regolare esecuzione. In assenza di una espressa causa di esclusione, è legittimo il soccorso istruttorio richiesto per l'acquisizione del certificato di regolare esecuzione erroneamente non allegato all'offerta tecnica. TAR Piemonte Torino sez. II 3 giugno 2021 n. 578.

False dichiarazioni dell'impresa ausiliaria. L'art. 89 co. 1 quarto periodo del Codice dei Contratti Pubblici è contrario alla Direttiva Appalti (2014/24/UE) in quanto impone l'esclusione del concorrente per l'ipotesi in cui l'impresa ausiliaria abbia reso false dichiarazioni, senza dare invece la possibilità al partecipante di provvedere alla sostituzione dell'ausiliaria. Corte di Giustizia Europea sez. IX 3 giugno 2021 n. C-210/20.

Limiti dimensionali dell'offerta. E' nulla La clausola che dispone l'esclusione per mancato rispetto dei limiti di dimensione dell'offerta tecnica (nel caso: spaziatura, numero di righe e numero di pagine), in quanto consentirebbe ad un'offerta qualitativamente peggiore o maggiormente onerosa di prevalere sull'offerta migliore per motivi formali ed estranei all'interesse pubblico. Cons. Stato, sez. III 8 giugno 2021 n. 4371.

Clausole immediatamente escludenti. Le clausole relative alla commisurazione del punteggio qualitativo non sono escludenti e dunque non devono essere immediatamente impugnate in quanto non incidono nella fase di predisposizione dell'offerta, ma in quella successiva di aggiudicazione della gara. TAR Sicilia Palermo sez. II 7 giugno 2021 n. 1822.

Responsabilità solidale del direttore lavori e del progettista. Il direttore dei lavori e il progettista che abbiano concorso, a titolo di colpa, alla realizzazione di un immobile minato da gravi difetti di costruzione, rispondono in solido con l'appaltatore ai sensi dell'art. 1669 c.c. in tema di rovina e difetti di immobili. Cassazione Civile, Sez. VI, 4 giugno 2021, n. 15718.