

## APPALTI PUBBLICI

### GIURISPRUDENZA

---

**Rito in materia di accesso ai sensi del D.Lgs. 36/2023: ambito temporale di applicazione e termine di impugnazione.** La contestazione della decisione di secretare l'offerta di un altro concorrente deve essere comunque notificata entro il termine di 10 giorni (art. 36, comma 4) dalla data in cui la Stazione Appaltante ha negato l'accesso agli atti, anche se la contestazione viene formulata con istanza di accesso ex art. 116 c.p.a. nell'ambito del ricorso presentato avverso l'aggiudicazione. Resta inteso che il rito dell'accesso disciplinato dal D.Lgs. 36/2023 si applica anche alle gare indette prima del 1° gennaio 2024. TAR Liguria, Sez. I, 26 luglio 2024, n. 544.

**Parere di precontenzioso ANAC non impugnabile autonomamente.** Il parere di precontenzioso ANAC non è di per sé idoneo ad arrecare pregiudizio agli operatori economici e non è quindi autonomamente impugnabile, in quanto non ha portata vincolante e la Stazione Appaltante ha il potere di non conformarsi ad esso. Il provvedimento adottato dalla Stazione Appaltante sulla base del parere di precontenzioso reso da ANAC può invece assumere portata lesiva e in tale caso deve quindi essere autonomamente impugnato. TAR Lazio – Roma, Sez. I Quater, 19 luglio 2024, n. 14802.

**Aggiornamento in corso di gara delle tabelle ministeriali sul costo del lavoro.** La stazione appaltante deve valutare l'attendibilità dell'offerta considerando anche la sopravvenienza di aggiornamenti retributivi (adeguamenti tariffari) in pendenza del subprocedimento di verifica dell'anomalia dell'offerta, in quanto essi saranno necessariamente applicabili nella fase esecutiva. TAR Puglia – Lecce, Sez. II, 19 luglio 2024, n. 938.

**Avvalimento operativo per il requisito di fatturato specifico.** L'art. 100, comma 11 del D.Lgs. 36/2023 qualifica espressamente il requisito esperienziale di fatturato specifico come requisito di capacità tecnica e professionale. Di conseguenza, se il concorrente ricorre all'avvalimento si è in presenza di un avvalimento operativo che comporta la necessità, da parte dell'ausiliaria, di una concreta messa a disposizione di risorse determinate ed espressamente individuate affinché l'impegno possa dirsi effettivo. TAR Veneto, Sez. I, 17 luglio 2024, n. 1886.

**Gravi illeciti professionali.** La Stazione Appaltante non può considerare le fattispecie che rientrano nelle ipotesi di grave illecito professionale se le stesse si sono verificate prima dei 3 anni antecedenti alla pubblicazione della gara, pena la violazione dei principi di tassatività delle cause di esclusione e di interpretazione restrittiva delle stesse. TAR Lombardia – Milano, Sez. IV, 15 luglio 2024, n. 2189.

### SEGNALAZIONI

---

**Correttivo del D.Lgs. 36/2023 - Proposte di ANAC ed ANCI.** In relazione all'eventuale approvazione di un "Correttivo" al Codice degli Appalti, si segnalano i documenti nei quali sono esposte le proposte di modifica del D.Lgs. 36/2023 che ANAC ed ANCI hanno presentato al MIT ed alla Cabina di regia.