PROCEDURA APERTA PER L'AFFIDAMENTO DEI SERVIZI DI ARCHITETTURA E INGEGNERIA PER LA REDAZIONE DELLA PROGETTAZIONE DI FATTIBILITÀ TECNICA ED ECONOMICA, DELLA PROGETTAZIONE DEFINITIVA, DELLA PROGETTAZIONE ESECUTIVA, DEL COORDINAMENTO DELLA SICUREZZA IN FASE DI PROGETTAZIONE, DELLA DIREZIONE LAVORI, DEL COORDINAMENTO DELLA SICUREZZA IN FASE DI ESECUZIONE, INERENTI I LAVORI DI COSTRUZIONE DI UN NUOVO EDIFICIO PER LA PEDIATRIA DELL'AZIENDA OSPEDALIERA DI PADOVA. (COMMESSA 1595)

CIG 705529559D - CUP I97H17000180002

QUESITO n. 19 del 14/06/2017

In tema di avvalimento, con riferimento all'Art. 8 del Disciplinare di Gara in Oggetto, richiamato l'Art. 89 comma 1 del Codice (Decreto Legislativo 18 aprile 2016, n. 50) "L'operatore economico [...] puo' soddisfare la richiesta relativa al possesso dei requisiti di carattere economico, finanziario, tecnico e professionale [...] avvalendosi delle capacita' di altri soggetti, anche partecipanti al raggruppamento, a prescindere dalla natura giuridica dei suoi legami con questi ultimi." si chiede conferma che è consentita la partecipazione alla procedura dell'impresa ausiliaria ed ausiliata solo ed esclusivamente se componenti dello stesso raggruppamento che presenti un'unica offerta facente capo al medesimo centro di interessi (c.d. avvalimento interno). Il combinato disposto del comma 1 e comma 7 dell'Art. 89 del Codice, in linea con quanto già affermato dalla giurisprudenza in relazione al vecchio codice (D.LGS 163/2006), ex multis:

- AVCP nella DETERMINAZIONE n. 2 del 1 agosto 2012, "Quindi, il divieto di cui all'art. 49, comma 8, del Codice deve essere inteso nel senso che è vietata la partecipazione dell'impresa avvalente e di quella avvalsa alla medesima gara quando tali imprese siano in concorrenza l'una con l'altra, vale a dire quando siano entrambe portatrici di autonome e contrapposte offerte, ma non quando avvalente ed avvalsa appartengano allo stesso raggruppamento e presentino un'unica offerta facente capo al medesimo centro di interessi."
- TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE LAZIO ROMA, SEZIONE 1 TER SENTENZA 2 LUGLIO 2015, N. 8828, "In questo modo si riconosce la possibilità infragruppo di far ricorso all'avvalimento - c.d. avvalimento interno. Né vi osta la previsione di cui al comma 8 del menzionato art. 49 del Codice dei Contratti pubblici, il quale recita: "In relazione a ciascuna aara non è consentito, a pena di esclusione, che della stessa impresa ausiliaria si avvalga più di un concorrente, e che partecipino sia l'impresa ausiliaria che quella che si avvale dei requisiti". Secondo un'interpretazione sistematica, coerente con la norma di cui al comma 2, lett. g), della medesima disposizione, e conforme al diritto comunitario, il divieto di cui all'art. 49, comma 8, appena richiamato, deve essere inteso nel senso che è vietata la partecipazione dell'impresa avvalente e di quella avvalsa alla medesima gara quando tali imprese siano in concorrenza l'una con l'altra, vale a dire quando siano entrambe portatrici di autonome e contrapposte offerte, ma non quando avvalente ed avvalsa appartengano allo stesso raggruppamento e quindi presentino un'unica offerta facente capo al medesimo centro di interessi. Secondo un'interpretazione sistematica, coerente con la norma di cui al comma 2, lett. g), della medesima disposizione, e conforme al diritto comunitario, il divieto di cui all'art. 49, comma 8, appena richiamato, deve essere inteso nel senso che è vietata la partecipazione dell'impresa avvalente e di quella avvalsa alla medesima gara guando tali imprese siano in concorrenza l'una con l'altra, vale a dire quando siano entrambe portatrici di autonome e contrapposte offerte, ma non quando avvalente ed avvalsa appartengano allo stesso raggruppamento e quindi presentino un'unica offerta facente capo al medesimo centro di interessi."

Per l'effetto di quanto sopra, si chiede conferma della possibilità della partecipazione dell'ausiliario e ausiliato in uno stesso raggruppamento.

RISPOSTA

Si conferma la possibilità dell'avvalimento interno con uno o più mandanti del costituendo raggruppamento.

In caso di avvalimento interno al RTI, occorre però che l'impresa raggruppata che svolge, nella stessa gara, sia il ruolo di soggetto qualificato in proprio sia quello di impresa ausiliaria di un'altra partecipante al raggruppamento, possieda i requisiti nella misura tale da consentirle una duplice imputazione, non potendo requisito essere medesimo impiegato più di una volta nella stessa gara.

Vedasi il Quesito n. 17 del 13/06/2017.

Padova, 19 giugno 2017

Il Responsabile un co del procedimento Ing. Giorgip Franceschi