IL CONTRATTO DI AVVALIMENTO

La recente pronuncia del Consiglio di Stato (Sez. V, 10/2/2009 n. 743) fornisce un prezioso chiarimento circa l'importanza del "contratto di avvalimento", quale elemento di prova del reale accordo intercorrente tra le parti (società concorrente e società ausiliaria), nonché della sussistenza dei requisiti sostanziali richiesti dalla legge.

All'uopo, occorre ribadire che ai sensi dell'art. 49 D. L.vo 12 aprile 2006 n. 163, "1. Il concorrente, singolo o consorziato o raggruppato ai sensi dell'art. 34, in relazione ad una specifica gara di lavori, servizi, forniture può soddisfare la richiesta relativa al possesso dei requisiti di carattere economico, finanziario, tecnico, organizzativo, ovvero di attestazione della certificazione SOA avvalendosi dei requisiti di un altro soggetto o dell'attestazione SOA di altro soggetto.

Per l'utilizzazione dell'istituto dell'avvalimento occorre comunque, che il partecipante alla gara dimostri di disporre effettivamente dei requisiti di capacità economica, finanziaria, tecnica e organizzativa del soggetto di cui intende avvalersi (V. Consiglio di Stato, sez. VI, n. 1856 del 22 aprile 2008), producendo, in originale o copia autentica, il contratto in virtù del quale "l'impresa ausiliaria si obbliga nei confronti del concorrente a fornire i requisiti ed a mettere a disposizione per la durata dell'appalto le risorse necessarie di cui è carente il concorrente".

Pertanto, è legittima l'esclusione di un concorrente dalla gara, che si avvale dei requisiti di un altro soggetto, per non aver prodotto un contratto del genere, atteso che il disciplinare di gara, in conformità a quanto previsto dal citato art. 49 del d. L.vo n. 163/2006, stabilisce che il concorrente può avvalersi dei requisiti di carattere economico, finanziario, tecnico ed organizzativo di altro soggetto, ma in tal caso è tenuto ad allegare alla propria domanda di partecipazione, tra l'altro, in originale o copia autentica, il contratto in virtù del quale l'impresa ausiliaria si obbliga nei confronti del concorrente a fornire i requisiti ed a mettere a disposizione le risorse necessarie per tutta la durata dell'appalto.

L'Ufficio Legale

Gare d'appalto a 360° www.mediagraphic.it info@mediagraphic.it