

## COMUNE DI TRIESTE

Servizio Appalti, Contratti e Affari Generali

### QUESITO n. 1

1) In merito alla gara in oggetto siamo a richiedere se sia corretto prevedere nel bando a pena di esclusione l'obbligo di esprimere il nominativo della ditta subappaltatrice già in sede di gara per la categoria OS30, in quanto, secondo parere su un caso analogo da parte dell'ANAC, si determina che non ci sia questa obbligatorietà.

### RISPOSTA n. 1

1) Attualmente la giurisprudenza maggioritaria del Consiglio di Stato ritiene necessaria l'indicazione del nominativo dell'impresa subappaltatrice se il candidato non dispone autonomamente del requisito, non essendo sufficiente la mera dichiarazione di voler ricorrere al subappalto.

A tale indirizzo maggioritario si è allineata questa Amministrazione.

La mancata indicazione del nominativo costituisce causa di esclusione dalla gara previo esperimento del soccorso istruttorio rafforzato come introdotto dal D. L. 24.06.2014 n. 90 convertito con modificazioni dalla Legge 11.08.2014 n. 114 (conformemente a quanto di recente stabilito dalla giurisprudenza amministrativa di primo grado) e quindi con l'assegnazione di un termine non superiore a dieci giorni per l'integrazione e il pagamento di una sanzione pari all'un per mille del valore dell'appalto.

Viceversa la totale assenza della dichiarazione di voler ricorrere al subappalto per tale categoria non posseduta autonomamente costituisce una causa di esclusione non suscettibile di essere sanata con il soccorso suddetto.

La questione del subappalto necessario è stata recentemente rimessa all'adunanza plenaria del Consiglio di Stato.

Qualora il Consiglio di Stato si pronunciasse prima della conclusione delle operazioni di gara sancendo la non obbligatorietà di indicare il nominativo del subappaltatore ma la mera dichiarazione di voler subappaltare, questa Amministrazione dovrà conformarsi a tale orientamento e conseguentemente disapplicare la disposizione del disciplinare. In tal caso dovrà anche essere restituita la somma incassata a titolo di sanzione.