



Tonucci & Partners

In alliance with Mayer Brown LLP

Modalità di partecipazione alla gara di appalto pubblico

ISTITUTI SPECIFICI

Quadro normativo

- **Ordinanza Governativa di Urgenza n. 34/2006** *“sull’aggiudicazione dei contratti di appalto pubblico, di concessione di lavori pubblici e di concessione di servizi”*;
- **Decisione Governativa n. 975/2006** *“per l’approvazione delle norme di applicazione relative alle procedure di aggiudicazione dei contratti di appalto pubblico previsti dall’Ordinanza Governativa di Urgenza n. 34/2006 sull’aggiudicazione dei contratti di appalto pubblico, di concessione di lavori pubblici e di concessione di servizi”*;
- **Direttiva n. 2004/18/CE** *“sulla coordinamento delle procedure di aggiudicazione degli appalti pubblici di lavori, di beni e di servizi”*;
- **Direttiva n. 2004/17/CE** *“sulla coordinamento delle procedure di appalto organizzate dagli enti operanti nei settori acqua, energia, trasporto e servizi postali”*.

Condizioni di partecipazione

Modalità:

- ❖ singolarmente;
- ❖ tramite un'associazione di imprese.

Istituti specifici:

- avvalimento;
- subappalto.

ASSOCIAZIONE

Quadro normativo:

✓ art. 44, O.U.G. n. 34/2006 → “**associazione in partecipazione**” → artt. 251 – 256 Codice commerciale;

Caratteristiche:

✓ il diritto degli operatori economici di associarsi e' riconosciuto *ex lege*; l'autorità contraente non ha facoltà di limitare tale diritto;

✓ gli operatori economici non sono obbligati a legalizzare l'associazione per partecipare alla gara pubblica, salvo casi giustificati dal bando;

✓ l'associazione **non acquisirà personalità giuridica e non si registra presso il Registro del Commercio;**

ASSOCIAZIONE

Caratteristiche:

- ✓ l'associazione in partecipazione si registra invece presso l'autorità fiscale competente;
- ✓ gli operatori economici partecipanti ad un'associazione nomineranno **un leader** che rappresenterà le imprese associate nella relazione con l'autorità contraente nel caso di aggiudicazione del contratto.

ASSOCIAZIONE

Aspetti particolari:

- ✓ le agevolazioni previste per le piccole e medie imprese nell'ambito degli appalti pubblici sono applicabili anche alle associazioni, se esse sono costituite da piccole e medie imprese;
- ✓ gli operatori economici membri dell'associazione non possono essere sostituiti/modificati dopo la presentazione dell'offerta;
- ✓ le associazioni del tipo **joint-venture, consorzio, oppure altri tipi di associazioni senza personalità giuridica saranno considerate “associazioni in partecipazione”**, essendo applicabili *mutatis mutandis* le disposizioni del Codice commerciale.

AVVALIMENTO

Quadro normativo:

✓ artt. 186 e 190, O.U.G. n. 34/2006;

Caratteristiche:

✓ il diritto degli operatori economici di invocare l'avvalimento per dimostrare la capacità economico – finanziaria, tecnica e professionale e' riconosciuto, *ex lege*, non avendo l'autorità contraente facoltà di limitare tale diritto;

✓ l'avvalimento può essere invocato tanto da un offerente individuale, quanto da un'associazione;

✓ l'avvalimento si costituisce mediante **una lettera di impegno irrevocabile sottoscritta in forma autentica;**

✓ il terzo sostenitore deve dimostrare che non si trova in uno dei casi di esclusione previsti dall'O.U.G. n. 34/2006.

AVVALIMENTO


Aspetti particolari: ✓ nel caso in cui l'avvalimento riguarda delle risorse (i.e. finanziarie, mezzi, personale) che possono essere messe a disposizione dell'offerente, la lettera di impegno deve prevedere:

- (i) **le rispettive risorse, e**
- (ii) **che tali risorse saranno messe a disposizione incondizionatamente, affinché il contratto in oggetto sia finalizzato;**

✓ l'autorità contraente ha diritto di richiedere al terzo sostenitore di presentare la documentazione attestante l'esistenza delle risorse che intende mettere a disposizione dell'offerente;

AVVALIMENTO

Aspetti particolari: ✓ nel caso in cui l'avvalimento riguarda l'adempimento di specifici requisiti che non sono materialmente trasmissibile (ad esempio, il fatturato minimo, oppure l'esperienza in opere simili), la lettera di impegno deve garantire che **il terzo sostenitore assicurerà l'adempimento regolare ed esatto degli obblighi contrattuali con la propria e diretta partecipazione, qualora l'operatore sostenuto avrà delle difficoltà nell'esecuzione del contratto.**



SUBAPPALTO

Quadro normativo:

✓ art. 45, O.U.G. n. 34/2006.

Caratteristiche:

✓ il diritto degli operatori economici di subappaltare in parte il contratto è riconosciuto *ex lege*;

✓ l'offerente sarà l'unico e direttamente responsabile nei confronti dell'autorità contraente per le modalità con cui il subappaltatore adempie gli obblighi contrattuali;

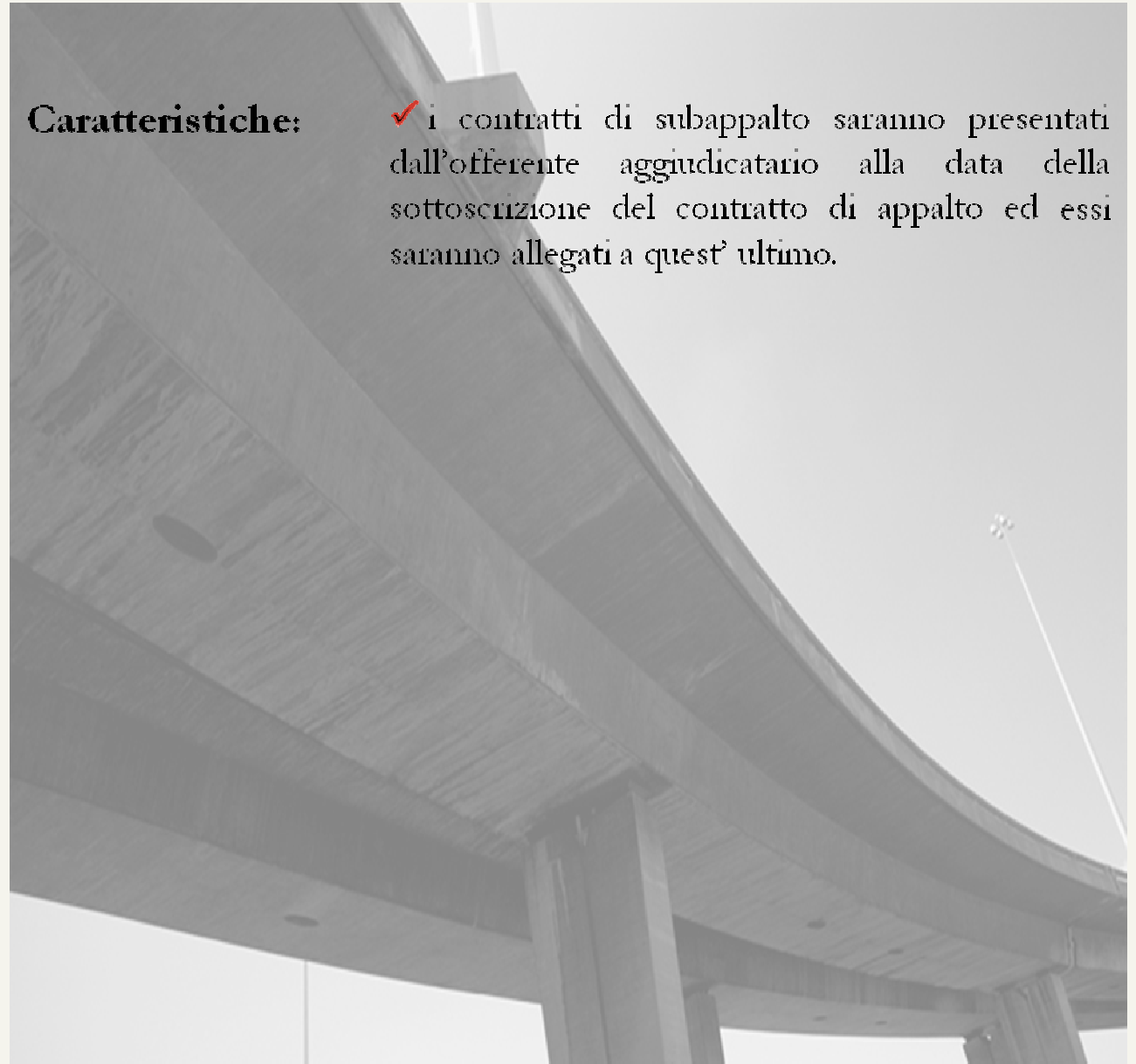
✓ l'autorità contraente ha diritto di richiedere tramite la documentazione di aggiudicazione informazioni relative a:

- (i) la parte del contratto, che l'operatore economico intende subappaltare, e
- (ii) i dati di identificazione dei subappaltanti.

SUBAPPALTO

Caratteristiche:

✓ i contratti di subappalto saranno presentati dall'offerente aggiudicatario alla data della sottoscrizione del contratto di appalto ed essi saranno allegati a quest' ultimo.



SUBAPPALTO

- Aspetti particolari:**
- ✓ l' autorità contraente non ha il diritto di vietare tramite la documentazione di aggiudicazione il subappalto oppure **determinare la percentuale minima o massima del contratto** che potrebbe essere subappaltata ai terzi;
 - ✓ i subappaltatori non possono essere nominati oppure sostituiti dall'offerente durante la valutazione dell'offerta presentata dallo stesso;
 - ✓ l' autorità contraente non ha diritto di richiedere tramite la documentazione di aggiudicazione dei requisiti di qualifica specifici per i subappaltatori;

SUBAPPALTO

Aspetti particolari: ✓ i subappaltatori possono essere nominati oppure sostituiti, durante l'esecuzione del contratto, esclusivamente alle seguenti condizioni:

- (i) l'autorità contraente considera vantaggiosa per l'esecuzione del contratto la nomina/sostituzione del subappaltatore e manifesta il proprio accordo in tal senso;
- (ii) il contratto di subappalto sarà sottoscritto nelle medesime condizioni del contratto di appalto,
- (iii) la nomina/sostituzione di un subappaltatore non deve condurre alla modifica della proposta tecnica oppure finanziaria.

Per ulteriori informazioni non esitate a contattarci al seguente recapito:

Via Academiei n. 39-41

Bucarest – Settore 1

Tel +40 31 425 40 30/31/32

Fax +40 31 425 40 33

E-mail bucharest@tonucci.com



Tonucci & Partners

In alliance with Mayer Brown LLP