

Quesito n. 1 del 06.12.2022

... Omissis ...

in rif. ai lavori di cui in oggetto, siamo a richiederLe il seguente quesito:
l'art. 8 del disciplinare di gara, denominato Garanzia Provvisoria, prevede la sottoscrizione di una dichiarazione di impegno. Tuttavia sempre lo stesso articolo, prevede la non sottoscrizione di tale dichiarazione, se trattasi di microimpresa. La _____, infatti può essere annoverata come microimpresa, in quanto ha personale in forza < 10 dipendenti, e un fatturato < € 2.000.000.

Pertanto, al fine di evitare di essere esclusi dalla procedura di gara per carenza di documentazione obbligatoria...potrebbe darci conferma, che nel Ns caso specifico, siamo esentati dalla presentazione della Dichiarazione di impegno? Nel caso in cui invece ci invitasse a produrre tale Dichiarazione dovremmo procedere, sulla scorta delle indicazioni del Ns assicuratore, a produrre la Garanzia Provvisoria, in quanto tale Dichiarazione, non potrebbe essere erogata.

... Omissis ...

Risposta del RUP

In tema di cauzione provvisoria, per le gare sottosoglia indette entro il 30.06.2023, trova applicazione l'art. 1 comma 4 della Legge n. 120/2020 che recita:

"Per le modalità di affidamento di cui al presente articolo la stazione appaltante non richiede le garanzie provvisorie di cui all'articolo 93 del decreto legislativo n. 50 del 2016, salvo che, in considerazione della tipologia e specificità della singola procedura, ricorrano particolari esigenze che ne giustifichino la richiesta, che la stazione appaltante indica nell'avviso di indizione della gara o in altro atto equivalente. Nel caso in cui sia richiesta la garanzia provvisoria, il relativo ammontare è dimezzato rispetto a quello previsto dal medesimo articolo 93."

Per la procedura in argomento non è stata richiesta alcuna cauzione provvisoria ex art. 93 del D.Lg.s. n. 50/2016 il cui comma 8 recita:

"L'offerta è altresì corredata, a pena di esclusione, dall'impegno di un fideiussore, anche diverso da quello che ha rilasciato la garanzia provvisoria, a rilasciare la garanzia fideiussoria per l'esecuzione del contratto, di cui agli articoli 103 e 104, qualora l'offerente risultasse affidatario. Il presente comma non si applica alle microimprese, piccole e medie imprese e ai raggruppamenti temporanei o consorzi ordinari costituiti esclusivamente da microimprese, piccole e medie imprese."

L'art. 8 del disciplinare di gara, richiamando specificatamente l'applicazione sia dell'art. 1 comma 4 della legge n. 120/2020 (rimozione dell'obbligo di presentazione della cauzione provvisoria) sia dell'art. 93 comma 8 del D.Lgs. n. 50/2016 (disapplicazione per le micro, piccole e medie imprese dell'obbligo di impegno del fideiussore a rilasciare la cauzione definitiva in caso di aggiudicazione) prevede espressamente che le micro, piccole e medie imprese non abbiano alcun obbligo di presentare dichiarazione di impegno di un fideiussore a rilasciare la cauzione definitiva.

È ovviamente onere del concorrente dimostrare in sede di presentazione dell'offerta il proprio status di micro, piccola e media impresa mediante idonea documentazione. Laddove lo status del concorrente fosse diverso da quello di micro, piccola e media impresa resterebbe l'obbligo, previsto dall'art. 93 comma 8 del D.Lgs. n. 50/2016, di presentare l'impegno di un fideiussore a rilasciare la cauzione definitiva in caso di aggiudicazione.