



**RISPOSTE A QUESITI RELATIVI ALLA PROCEDURA APERTA PER L'AFFIDAMENTO DEI SERVIZI DI HELP DESK E DI ASSISTENZA SOFTWARE E HARDWARE PER PERSONAL COMPUTER, STAMPANTI E RELATIVI ACCESSORI. PERIODO 01/04/2016 - 31/05/2018.**

**Domanda n° 1:**

1) con riferimento al Bando di gara integrale , pagina 8, punto 9 :

si chiede di chiarire alla Vs Spettabile Amministrazione se le dichiarazioni riferite ai soggetti da Voi indicati per ottemperare alle lettere b), c) e m-ter) dell'art. 38 del DLgs 163/2006, possano essere rese dal Legale Rappresentante, ovvero da Procuratore dotato di appositi poteri, non solo per se stesso, ma anche per tutti i soggetti indicati nel medesimo art. 38 , compresi i cessati, così come previsto in diversi atti della normativa consultabile nell'AVCP ora ANAC.

E nel dettaglio :

"L'obbligo di rendere le prescritte dichiarazioni può essere legittimamente assolto per conto dell'impresa dal suo rappresentante legale, anche avuto riguardo ai terzi, inclusi altri amministratori muniti di poteri di rappresentanza (cfr. Cons. St., sez. V, 27 maggio 2011, n. 3200). L'obbligo della dichiarazione può ritenersi assolto dal legale rappresentante dell'impresa, con la specifica indicazione degli altri soggetti in carica muniti di rappresentanza, immuni dai c.d. «pregiudizi penali» (cfr. Cons. St., sez. V, 15 ottobre 2010, n. 7524; Id. 27 gennaio 2009, n. 521). Il disciplinare che affermi che la dichiarazione sostitutiva deve essere resa anche da tutti i soggetti indicati dall'art. 38, comma 1, lett. c), d. lgs. 163/2006, va interpretato nel senso di esigere tale dichiarazione anche con riferimento a questi soggetti, ma non nel senso di escludere la possibilità di rendere dichiarazione a mezzo rappresentante, in deroga al principio generale che le dichiarazioni di scienza possono essere rese a mezzo di rappresentante (cfr. Cons. St., Sez. VI, n. 3590/2012)."

Inoltre, nell'art. 47, comma 2 del D.P.R. 28.12.2000, n. 445, a cui rimanda l'art. 38, è previsto che il dichiarante possa rendere "dichiarazioni che riguardano anche stati, qualità personali e fatti relativi ad altri soggetti di cui egli abbia diretta conoscenza".

**Risposta alla domanda n° 1:**

Viste le disposizioni dell'ANAC e la giurisprudenza in materia, si ritiene possibile che le dichiarazioni di cui alle lettere b), c) e m-ter) dell'art. 38 del DLgs 163/2006, possano essere rese dal Legale Rappresentante, ovvero da Procuratore dotato di appositi poteri, non solo per se stesso, ma anche per tutti i soggetti indicati nel medesimo art. 38, compresi i cessati, ovviamente con le conseguenze previste dal DPR 445/2000 sulle dichiarazioni mendaci.

**Domanda n° 2:**

Sempre in riferimento al Bando di gara integrale , pagina 8, punto 9 :

nel bando al punto 9 è indicato che "Le dichiarazioni ai sensi dell'art. 38 lett. b), c), m-ter), dovranno essere rese singolarmente dai soggetti .....nonchè.....dal socio unico persona fisica, ovvero dal socio di maggioranza in caso di società con meno di quattro soci."



**Servizio Affari Istituzionali e Audit Amministrativo**  
**U.O.C. Acquisti, Appalti e Contratti -**

---

Via San Pietro Martire, 3 - 42121 Reggio Emilia  
Tel. 0522/456.367 - Fax 0522/456.037

[Profilo di committente: http:// www.comune.re.it/gare](http://www.comune.re.it/gare)

Ora, per giurisprudenza pacifica, "L'obbligo di cui all'art. 38 d.lg. n. 163/2006 a carico del socio di maggioranza di società con meno di quattro soci deve ritenersi circoscritto ai singoli soci persone fisiche e non anche al socio di maggioranza persona giuridica". (T.A.R. Catania (Sicilia) sez. II, 13/01/2015, n. 50; Tar Bari, II, n. 1598/2013, Cons. St., V, n. 1648/2014, Tar Venezia, I, n. 1216/2014, Tar Latina, n. 660/2014, Tar Cagliari, I, n. 643/2014, Tar Roma, III, n. 5627/2014, Tar Campobasso, n. 244/2014, Tar Genova, II, n. 453/2014, Tar Firenze, I, n. 141/2013).

Si chiede quindi di chiarire se la dichiarazione deve essere resa conformemente a quanto sopra specificato dalla giurisprudenza e quindi se, a prescindere da quanto stabilito nel modello, l'obbligo di cui all'art. 38 d.lgs. n. 163/2006 a carico del socio di maggioranza di società con meno di quattro soci deve ritenersi circoscritto ai singoli soci persone fisiche e non anche al socio di maggioranza persona giuridica.

**Risposta alla domanda n° 2:**

Vista la giurisprudenza, con particolare riferimento alla sentenza del Cons. di Stato, V° sez., n° 1648/2014, si ritiene possibile che le dichiarazioni di cui all'art. 38 lett. b), c) e m-ter), D. Lgs. 163/2006 e smi, non vengano presentate in sede di gara, nel caso in cui il socio di maggioranza di società con meno di quattro soci sia una persona giuridica e non una persona fisica. Questa stazione appaltante si atterrà, in fase di gara, a detto principio.

Si sottolinea tuttavia che, stante le disposizioni di cui all'art. 38, comma 1, primo periodo, D. Lgs. 163/2006 e smi, in caso di aggiudicazione si dovrà procedere ai controlli sul possesso dei requisiti soggettivi anche per tale socio.

**F.to Il Dirigente del Servizio Affari Istituzionali  
e Audit Amministrativo  
Dott. Roberto Montagnani**