



COMUNE DI CENTO
Settore II – Servizi
Ufficio Sport

Classificazione e Segnatura documento: cfr. file **SEGNATURA XML**
Allegati n. 0

Centò, 20 giugno 2023

OGGETTO: RIF.0033886/2023 - QUESITO NR 3 - QUESITO AVVISO PUBBLICO GESTIONE PISCINA COMUNALE
Quesito nr 3 – AVVISO PUBBLICO PER L'INDIVIDUAZIONE DI ASSOCIAZIONI O SOCIETÀ' SPORTIVE, SENZA FINI DI LUCRO, INTERESSATE A RIGENERARE/RIQUALIFICARE O AMMODERNARE E GESTIRE L'IMPIANTO SPORTIVO COMUNALE DELLA PISCINA DI CENTO SITA IN VIA A. MANZONI N. 19 IN CENTO (FE), AI SENSI DELL'ART. 5 DEL D.LGS. N. 38/2021

Con riferimento all'oggetto si comunica quanto segue:

quesito

"a) In particolare, al fine di provvedere ad una corretta composizione dei RTI che intendono partecipare alla procedura, si chiede di chiarire la precisazione secondo la quale "... le singole imprese riunite, in fase di presentazione dell'offerta, sono tenute ad indicare le quote di partecipazione al RTI, avendo riguardo a che vi sia perfetta corrispondenza tra quote di qualificazione, quote di partecipazione al raggruppamento e quote di esecuzione delle prestazioni...", alla luce del consolidato orientamento giurisprudenziale espresso con sentenza, tra le altre, del Consiglio di Stato n. 4123, in data 24.5.2022, nonché alla luce della sentenza della Corte di Giustizia UE, 28 aprile 2022 (C-642/2020).

b) Si chiede, inoltre, visto anche il fondamentale e generale principio del favor participationis di rettificare il secondo chiarimento fornito con la suddetta nota ove si afferma che "non essendo l'istituto dell'avvalimento espressamente richiamato dall'avviso pubblico non vi si può fare ricorso per la dimostrazione del possesso dei requisiti di partecipazione". Ciò anche alla luce del consolidato orientamento giurisprudenziale espresso, tra le tante, con sentenza del Consiglio di Stato n. 4440, in data 23.7.2018, ove, richiamandosi anche l'Adunanza Plenaria 4.11.2016, n. 23 (come si legge: <<... secondo cui l'avvalimento è stato introdotto nell'ordinamento nazionale "in attuazione di puntuali prescrizioni dell'ordinamento UE", al fine di consentire "l'apertura degli appalti pubblici alla concorrenza nella misura più ampia possibile", secondo quanto chiarito dalla giurisprudenza della Corte di Giustizia dell'UE>>), si afferma quanto segue: <<La facoltà di ricorrere all'avvalimento (...) tenuto conto dell'importanza che esso riveste nell'ambito della normativa dell'Unione in materia di appalti pubblici, pone una regola generale di cui le Amministrazioni aggiudicatrici devono tenere conto allorché esercitano le loro competenze di verifica dell'idoneità dell'offerente ad eseguire un determinato appalto...>>.

c) Da ultimo, si chiede conferma del fatto che il requisito di capacità tecniche e professionali previsto al par. 5 dell'Avviso in oggetto ("servizi analoghi al servizio oggetto dell'avviso, ovvero di avere gestito impianti sportivi analoghi a quello oggetto del presente avviso") debba essere inteso come riferito al servizio di gestione delle attività da svolgersi presso impianti sportivi analoghi includendosi, tra esse, le attività inerenti l'organizzazione della didattica (corsi di nuoto e nelle altre varie discipline sportive compatibili con la destinazione dell'impianto) che, del resto, come da PEF allegato al medesimo Avviso, risulta essere l'attività preponderante in cui si sostanzia la gestione."

risposta

A) Si conferma quanto riportato nel primo quesito PG 33824/2023.

B) Si conferma che l'articolo 5 del D. Lgs. 38/2021, alla base dell'avviso in questione, a differenza del successivo articolo 6, comma 3, del decreto stesso, non richiama il D. Lgs. 50/2016, per cui si

| |
|--|
| U |
| COMUNE DI CENTO c_c469_AOO - PG |
| "COPIA DELL'ORIGINALE DIGITALE" |
| Protocollo N.0034831/2023 del 20/06/2023 Fascicolo 4.8 N.28/2023 Firmatario: MAURO ZUNTINI Documento Principale |

ritiene che non sussista alcun obbligo di disporre gli affidamenti applicando le disposizioni del codice dei contratti, compresa quella sull'avvalimento. Si conferma che l'avviso non è soggetto all'applicazione del Codice dei Contratti e che allo stesso Codice può riferirsi solo per le norme espressamente richiamate. **La giurisprudenza richiamata dall'istante si riferisce ad appalti pubblici:** <<... secondo cui l'avvalimento è stato introdotto nell'ordinamento nazionale "in attuazione di puntuali prescrizioni dell'ordinamento UE", **al fine di consentire "l'apertura degli appalti pubblici alla concorrenza nella misura più ampia possibile"**<<La facoltà di ricorrere all'avvalimento (...) tenuto conto dell'importanza che esso riveste nell'ambito della normativa dell'Unione in materia di **appalti pubblici**, pone una regola generale di cui le Amministrazioni aggiudicatrici devono tenere conto allorché esercitano le loro competenze di verifica dell'idoneità dell'offerente ad eseguire un **determinato appalto**...>>. Il D.lgs. 38/2021 invece individua due diverse modalità di affidamento della gestione degli impianti sportivi: da un lato, le procedure previste dal Codice dei contratti pubblici e della normativa euro-unitaria e dall'altro, l'affidamento diretto della gestione ad associazioni e società sportive non aventi scopo di lucro (art. 5) prevedendo, in questo caso, da parte delle associazioni e società sportive non aventi scopo di lucro, la presentazione di un progetto preliminare e di un piano di fattibilità contenente le varie possibili soluzioni progettuali.

C) L'avviso pubblico intende valorizzare le progettualità presentate di coloro che hanno gestito impianti sportivi analoghi a quelli oggetto dell'avviso, in assenza di contenzioso, per un periodo continuativo di almeno tre anni al fine di individuare associazioni e società sportive non aventi scopo di lucro qualificate nella gestione dell'intero impianto e non solo su una parte delle attività.

Il Dirigente
dott. Mauro Zuntini

Documento sottoscritto con firma digitale ai sensi del DPR 445/2000 e dell'art. 20 del D.Lgs 82/2005 e successive modifiche ed integrazioni. Il documento originale è conservato in formato elettronico su banca dati del Comune di Cento.