

## Promemoria

### Consorzi: ammissione e limitazione

In linea di principio i consorzi sono ammessi a partecipare alle procedure per l'aggiudicazione di commesse pubbliche. Essi possono incentivare un impiego efficiente delle capacità, sostenere le innovazioni e consentire la partecipazione delle piccole e medie imprese (PMI). La concorrenza e la qualità delle candidature nel quadro delle commesse pubbliche possono essere incrementate. In via eccezionale, il committente può limitare o escludere l'ammissione di consorzi nel bando o nella documentazione del bando (cfr. art. 31 cpv. 1 e art. 35 lett. f LA-Pub/CIAP).

#### Definizione di consorzio

Il consorzio è un accordo di aggregazione di due o più offerenti giuridicamente autonomi, costituito nell'intento di preparare l'offerta ed eseguire la commessa congiuntamente. Dopo aver ottenuto l'aggiudicazione, i membri del consorzio costituiscono una comunità di lavoro, perlopiù sotto forma di una società semplice secondo l'articolo 530 seguenti del Codice delle obbligazioni (CO)<sup>1</sup>.

#### Idoneità

I consorzi vengono spesso costituiti per riunire qualità e capacità. Un consorzio deve soddisfare i criteri di idoneità nel suo insieme. Pertanto, ciascun membro deve soddisfare, nel proprio ambito di fornitura delle prestazioni, i criteri di idoneità richiesti. Ne consegue che il consorzio nel suo insieme è l'offerente ai sensi del diritto in materia di appalti pubblici.

<sup>1</sup> RS 220

<sup>2</sup> O società in nome collettivo costituita dalla sola unione di persone fisiche.

<sup>3</sup> Se la relazione con i terzi non è regolata diversamente nel contratto societario tra i membri del consorzio o se

#### Motivi oggettivi di non ammissione o limitazione

Possibili motivi oggettivi di non ammissione o limitazione:

- **economicità:** se un eccessivo onere di coordinamento pregiudica lo scopo dell'appalto o genera inutili costi di transazione per il committente, in particolare per progetti minori che possono essere svolti da un solo offerente;
- **responsabilità:** se l'aggiudicazione o la conclusione del contratto vanno all'offerta di un consorzio quale società semplice<sup>2</sup>, le società rispondono solidalmente<sup>3</sup>. In questo modo il committente è quindi tutelato meglio con un consorzio rispetto al caso in cui avesse «solo» un partner contrattuale. In ogni caso, occorre chiarire le questioni inerenti alla responsabilità. Inoltre, il committente deve regolamentare con il consorzio<sup>4</sup> la responsabilità per difetti (garanzia) e la sostituzione o il fallimento di singoli soci;
- **concorrenza:** i consorzi aumentano le opportunità di partecipazione alle procedure di aggiudicazione per le imprese che altrimenti non sarebbero in grado di fornire le prestazioni complessive richieste e incoraggiano così la concorrenza. Se le imprese costituissero consorzi con l'obiettivo di pregiudicare la concorrenza, ad esempio se venissero utilizzati come copertura per concludere accordi di appalto, ciò sarebbe una pratica illecita ai sensi della legislazione sui cartelli;

nel bando di concorso il committente non ha dato direttive in deroga al diritto della società semplice per l'organizzazione o la forma giuridica del consorzio.

<sup>4</sup> La futura comunità di lavoro che adempie al mandato ufficiale.

- **procedura mediante invito:** in linea di principio i consorzi sono ammessi anche nella procedura mediante invito. Per evitare che in questa procedura non vengano presentate offerte da parte di consorzi (ovvero imprese che non sono state invitate a presentare un'offerta), nell'invito alla presentazione delle offerte rivolto agli offerenti invitati bisogna precisare che saranno ammesse solo le offerte presentate integralmente dalle imprese invitate.

#### Motivazione interna

Si raccomanda di fornire, per scopi interni (ad es. gestione, controllo e sorveglianza), una motivazione della non ammissione o della limitazione. Gli offerenti non possono far valere un diritto giuridicamente vincolante riguardo all'ammissione di un consorzio. Il committente non è pertanto tenuto a indicare alcuna motivazione nel bando o nella pertinente documentazione. Il committente può limitarsi a indicare i motivi essenziali. Il grado di dettaglio della motivazione dipende dalle circostanze del singolo caso; tuttavia, il mero riferimento alla disposizione di legge non è sufficiente.

#### Raccomandazioni ai committenti

- Ammettete in linea di massima i consorzi, a meno che esista un motivo oggettivo per una limitazione o un'esclusione.
- Chiedete di indicare un responsabile generale o un'impresa responsabile a livello amministrativo per semplificare l'esecuzione del progetto e la rivendicazione di eventuali pretese in materia di responsabilità e garanzia.
- Nel bando o nella relativa documentazione, chiedete che tutti i membri dei consorzi siano resi noti nell'offerta (almeno impresa/nome, indirizzo, persona di contatto) e le rispettive prestazioni che fornirete.
- Qualora i consorzi non siano eccezionalmente ammessi, segnalatelo nel bando o nella relativa documentazione.
- Se possibile, suddividete la commessa in lotti. In tal modo le PMI hanno maggiori possibilità di ottenere l'aggiudicazione anche senza costituire consorzi.
- Nella motivazione da allegare al dossier, indicate chiaramente i principali motivi per cui

i consorzi non sono ammessi nel caso concreto. Evitate motivazioni generiche.

- Se i consorzi e i subappaltatori sono esclusi, si raccomanda di redigere una motivazione valida.
- Allegate al dossier una copia della motivazione.

#### Ulteriori informazioni

Segreteria della CA  
Tel. 058 462 38 50  
[bkb@bbl.admin.ch](mailto:bkb@bbl.admin.ch)

Segreteria della KBOB  
Tel. 058 465 50 63  
[kbob@bbl.admin.ch](mailto:kbob@bbl.admin.ch)

Seconda edizione: 1° gennaio 2021  
Stato: 1° gennaio 2021