

Sovraffollamento del sistema informatico e mancato upload totale dell'offerta: il rischio è del concorrente

Scritto da Interdata Cuzzola | 07/02/2023

Posto che un sovraffollamento del sistema informatico, che avrebbe reso più lento il caricamento dei dati, è un evento che può considerarsi agevolmente prevedibile ed ovviabile con la normale diligenza di non attendere l'ultimo momento per l'inserimento dell'offerta, l'impossibilità di completare la procedura è un rischio che ricade sull'operatore economico e non sul gestore della piattaforma, in assenza di riscontro di un difetto di funzionamento del sistema: è quanto affermato dal Consiglio di Stato, sez. V, nella sent. 17 gennaio 2023, n. 574.

Nel caso specifico, l'operatore economico aveva iniziato il caricamento dei dati circa 15 minuti prima della scadenza, non riuscendo a completare le operazioni entro il termine e vedendosi escluso dalla gara.

Né può, secondo i giudici di Palazzo Spada, attribuirsi rilevanza, al fine di ritenere adempiuto parzialmente ed in tempo utile il deposito dell'offerta, alla essenzialità o accessorietà della documentazione residua non caricata tempestivamente, a fronte del rilievo che l'offerta integrale (comprensiva di ogni allegato) deve necessariamente essere depositata in tutte le sue componenti, in tempo utile e nei modi prescritti, in ciò sostanziandosi il *proprium* tipico delle gare informatiche.

In tale ambito, lo sforzo diligente (tempestivo) dell'offerente deve riguardare tutte le operazioni prescritte, vale a dire il caricamento completo dell'offerta, con il contestuale vantaggio di poter definire la procedura di deposito direttamente dai propri terminali; senza che assumano rilievo i principi previsti in differenti ambiti, nei quali si prevede la salvezza dei diritti del soggetto il quale adempia parzialmente all'incombente recettizio; altrimenti, si finirebbe col consentire che un operatore possa iniziare le operazioni anche soltanto pochi secondi prima della scadenza del termine, così, di fatto, neutralizzandosi gli indubbi vantaggi, in termini di snellezza e funzionalità della procedura, che tali tipi di gare presentano.