

Il pagamento tardivo del contributo ANAC non può comportare l'esclusione dalla gara

Scritto da Interdata Cuzzola | 30/09/2024

Il versamento del contributo ANAC, pur condizionando l'offerta, può comunque essere tardivo ed è sanabile attraverso l'istituto del soccorso istruttorio, in quanto trattasi di elemento estraneo al contenuto dell'offerta e, pertanto, non idoneo a violare il principio della par condicio tra i concorrenti: è quanto affermato dal TAR Lazio, Roma, sez. II, nella sent. 19 settembre 2024, n. 16458 (in tal senso, cfr. anche Consiglio di Stato, sez. III, sent. 3 febbraio 2023, n. 1175; sez. V, sent. 7 settembre 2023, n. 8198).

Secondo i giudici, l'art. 1, co. 67, della legge n. 266/2005 dispone *"l'obbligo di versamento del contributo da parte degli operatori economici quale condizione di inammissibilità dell'offerta"*, senza tuttavia conferire esplicitamente alla tempistica del pagamento un peso determinante.

Ritenere operante l'esclusione per il tardivo pagamento può creare un profilo eccedente o contrastante con la regola della tassatività delle clausole di esclusione oggi contenuta nell'art. 10 del nuovo Codice dei contratti pubblici (D.lgs. n. 36/2023).

Peraltro, l'ANAC, nell'approvare il bando tipo n. 1/2023 con delibera n. 309 del 27 giugno 2023, all'art. 12 ha previsto che: *"Il pagamento del contributo è condizione di ammissibilità dell'offerta. Il pagamento è verificato mediante il FVOE. In caso di esito negativo della verifica, è attivata la procedura di soccorso istruttorio. In caso di mancata regolarizzazione nel termine assegnato, l'offerta è dichiarata inammissibile"*.

Quindi, appare corretto affermare che mancato pagamento del contributo è sanabile mediante soccorso istruttorio; d'altro canto, la tempestiva verifica del pagamento mediante FVOE da parte delle stazioni appaltanti e la conseguente attivazione del soccorso istruttorio sono suscettibili (senza comportare un eccessivo aggravio procedimentale) di scongiurare i comportamenti opportunistici degli operatori economici.