

# CODICE APPALTI 2023. GARANZIA PROVVISORIA E CONSORZI DI COOPERATIVE: NESSUN AUTOMATICO DIRITTO ALLA RIDUZIONE DEL 50%

*A cura di Vincenzo Laudani*

*Publicato al link: <https://www.appaltiecontratti.it/codice-appalti-2023-garanzia-provvisoria-e-consorzi-di-cooperative-nessun-automatico-diritto-alla-riduzione-del-50/>*

## ESTRATTI

*<<Nel Codice Appalti del 2023 non è previsto alcun automatico diritto alla riduzione dell'importo della garanzia provvisoria per i consorzi di cooperative. Questi ultimi, per avvalersi della riduzione, sono tenuti a dimostrare di avere natura di consorzi ordinario e di essere composti unicamente da PMI, prova che – a parere di chi scrive – non può aversi per via delle differenze strutturali e funzionali dei due soggetti.*

*Lo afferma il TAR Emilia Romagna (TAR Emilia Romagna, sez. II, 7.6.2024 n. 405) aggiungendo che l'eventuale errore sulla riduzione dovuta per possesso di certificazioni può essere sanata mediante soccorso istruttorio>>*

*<<Rispetto invece alla definizione di <<impresa>> (che è il presupposto per la successiva qualificazione in PMI) la Raccomandazione è a-specifica, individuando quale tale qualsiasi soggetto svolta un'attività economica indipendentemente dalla propria natura. Si ritiene utile ricordare che sono*

*PMI anche le associazioni, atteso che diversi operatori economici sembrano ritenerle escluse dall'ambito di applicazione della raccomandazione>>*

*<<per godere della riduzione il Consorzio avrebbe dovuto dimostrare la propria natura di consorzio ordinario e di essere composto solo da PMI, prova che nel caso di specie difetterebbe (e che sarebbe anche difficile ad aversi, dato che il consorzio ordinario è caratterizzato dalla sua operatività quale mero mandatario di imprese e dall'obbligo di partecipare a mezzo di tutte le proprie imprese, caratteristica che difetta invece per i consorzi di cooperative). Questa scelta del legislatore non si porrebbe in alcun modo in contrasto con le scelte del legislatore europeo: le direttive infatti non presentano una disciplina delle garanzie, rimettendo il tema alla libertà degli Stati membri ed ai legislatori nazionali che sono liberi di adottare le strategie ritenute più opportune>>*