

**OSSERVATORIO SULLA GIURISPRUDENZA  
DEL CONSIGLIO DI STATO**

**(A CURA DELL'UFFICIO STUDI DELLA GIUSTIZIA AMMINISTRATIVA)**

**Novembre 2012**

**Cons. Stato, Sez. VI, 7 novembre 2012, n. 5635, pres. G. Severini, est. A. Pannone**

**Professioni - incompatibilità**

*Il Ministero dello sviluppo economico legittimamente dispone la cancellazione dal ruolo degli agenti degli affari in mediazione, per l'incompatibilità disciplinata dall'art. 5, comma 3, lettera b), della legge 3 febbraio 1989, n. 89, quando risulti che, dopo la sua entrata in vigore, l'interessato ancora risulti iscritto in un albo provinciale dei geometri.*

[Link al testo sentenza](#)

**Cons. Stato, Sez. VI, 14 novembre 2012, n. 5747, pres. L. Maruotti, est. R. De Nictolis**

**Contratti pubblici - risoluzione**

*Per disporre la risoluzione del contratto d'appalto per grave inadempimento dell'appaltatore, ai sensi dell'art. 140 del Codice dei contratti pubblici, occorre un provvedimento autoritativo formale, cui non possono essere equiparati l'interpello al secondo classificato in graduatoria sul se intenda stipulare il contratto, ovvero la domanda di risoluzione del contratto per inadempimento, proposta al giudice civile.*

[Link al testo sentenza](#)

La sentenza ha rilevato che il complessivo comportamento dell'Amministrazione - che aveva fatto sorgere in capo alla seconda graduata un affidamento in ordine alla stipula del contratto, preclusa dalla perdurante efficacia

della originaria aggiudicazione – andava qualificato come costitutivo di una responsabilità di natura precontrattuale.

**Cons. Stato, Sez. VI, 14 novembre 2012, n. 5749, pres. G. Severini, est. G. De Michele**

### **Contratti pubblici – requisiti di partecipazione e di qualificazione**

*Nel caso di associazione per cooptazione, l'impresa cooptata, pur se non ha l'obbligo di sottoscrivere la garanzia da prestare a titolo di cauzione provvisoria, a pena di esclusione deve sottoscrivere l'offerta economica e attestare il possesso della certificazione di qualità, richiesta dal bando.*

[Link al testo sentenza](#)

Per la prima parte della massima, v. Cons. Stato, Sez. VI, 13 gennaio 2012, n. 115; Sez. V, 16 settembre 2011, n. 5187; Sez. V, 1° settembre 2009, n. 5161.

**Cons. Stato, Sez. VI, 14 novembre 2012, n. 5754, pres. G. Severini, est. R. Giovagnoli**

### **Contratti pubblici – offerta economicamente più vantaggiosa**

*Per la gara da aggiudicarsi con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, se il bando prevede due o più criteri autonomi per la valutazione dell'offerta tecnica, l'amministrazione deve rispettare due diverse 'proporzioni', la prima, interna alla valutazione dell'elemento qualitativo, consiste nel diverso peso ponderale attribuito a ciascun sub componente per valutare l'offerta tecnicamente migliore, la seconda, esterna alla valutazione della componente tecnica, consiste nel diverso peso ponderale assegnato rispettivamente all'elemento qualità tecnica e all'elemento prezzo, per individuare quella che nel complesso risulta l'offerta economicamente più vantaggiosa.*

[Link al testo sentenza](#)

**Cons. Stato, Sez. VI, 22 novembre 2012, n. 5921, pres. G. Giovannini, est. R. De Nictolis**

## **Contratti pubblici - termini**

*L'art. 48 del Codice degli appalti prevede un termine perentorio per la produzione documentale, decorso il quale conseguono inevitabilmente i tre effetti della esclusione, l'incameramento della cauzione e la segnalazione alla Autorità di vigilanza, la quale soltanto può attribuire rilievo alla produzione tardiva dei provvedimenti veritieri.*

[Link al testo sentenza](#)

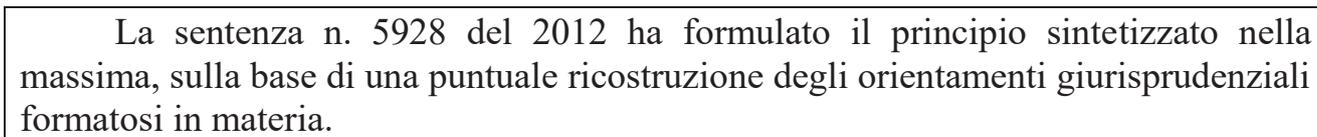


**Cons. Stato, Sez. VI, 22 novembre 2012, n. 5928, pres. G. Giovannini, est. R. De Nictolis**

### **Contratti pubblici –offerta in generale**

*L'impresa partecipante ad una gara d'appalto non può formulare mediante 'commistioni' l'offerta tecnica e quella economica, poiché il contenuto dell'offerta economica, che deve restare nel frattempo segreto, non deve influire sulla previa valutazione dell'offerta tecnica. Tali 'commistioni' non sono configurabili, quando l'offerta tecnica contenga elementi economici che non facciano parte dell'offerta economica (dunque, diversi dai prezzi a base di gara) o elementi isolati e del tutto marginali, che non consentano di ricostruire complessivamente l'offerta economica.*

[Link al testo sentenza](#)



**Cons. Stato, Sez. VI, 22 novembre 2012, n. 5934 (ord.), pres. L. Maruotti, est. C. Contessa**

### **Università**

*Non è manifestamente infondata la questione di legittimità costituzionale dell'art. 1, commi 1 e 3, del decreto legge 10 novembre 2008, n. 180, convertito nella legge 9 gennaio 2009, n. 1 (rilevante nel giudizio *ratione temporis*, e poi modificato dall'art. 11 del decreto legislativo 29 marzo 2012, n. 49), per il quale le università statali, che abbiano superato il limite previsto dall'art. 51, comma 4, della legge 27*

*dicembre 1997, n. 449, non possono procedere all'indizione di procedure concorsuali e di valutazione comparativa, né alla assunzione di personale.*

[Link al testo sentenza](#)

In argomento, v. anche la sentenza dell'Adunanza Plenaria 28 maggio 2012, n. 17.

**Cons. Stato, Sez. VI, 27 novembre 2012, n. 5977, pres. G. Severini, est. R. Vigotti**

### **Beni paesaggistici – autorizzazione paesaggistica**

*L'autorità statale, prima di disporre l'annullamento della autorizzazione paesaggistica ai sensi della normativa transitoria prevista dall'art. 159 del Codice per i paesaggio, approvato con il d.lg. n. 42 del 2004, non deve previamente inviare il 'preavviso di rigetto' previsto dall'art. 10 bis della legge n. 241 del 1990,*

[Link al testo sentenza](#)

In termini, v. Cons. Stato, Sez. VI, 20 dicembre 2011, n. 6275.

**Cons. Stato, Sez. VI, 27 novembre 2012, n. 5998, pres. L. Maruotti. Est. R. Vigotti,**

### **Giurisdizione - sport**

*Sussiste la giurisdizione amministrativo la domanda di risarcimento danni proposta da 'sostenitori' di una associazione sportiva, basata sull'illegittima attribuzione della sanzione della penalizzazione di alcuni punti in classifica, mentre rientra nei limiti interni della medesima giurisdizione l'esame della questione se i medesimi 'sostenitori' siano legittimati a chiedere il risarcimento.*

[Link al testo sentenza](#)

**Cons. Stato, Sez. VI, 27 novembre 2012, n. 5989, pres. L. Maruotti, est. C. Contessa**

### **Beni paesaggistici – vincolo paesaggistico**

*L'Amministrazione non ha alcun obbligo giuridico di prendere in esame l'istanza di un proprietario, che chieda la rimozione di un vincolo paesaggistico, non solo quando questo sia stato imposto dalla legge, ma anche quando sia stato imposto con un provvedimento amministrativo.*

[Link al testo sentenza](#)

**Cons. Stato, Sez. VI, 27 novembre 2012, n. 5993, pres. L. Maruotti, est. R. Vigotti**

### **Contratti pubblici - autotutela**

*L'Amministrazione può revocare l'aggiudicazione di un appalto avente ad oggetto il restauro di un bene archeologico, qualora l'opera abbia bisogno di lavori diversi, resi necessari da un sopravvenuto dissenso statico, ed in tal caso ha l'obbligo di corrispondere un indennizzo, ai sensi dell'art. 21 quinquies della legge 8 agosto 1990, n. 241, e s.m.*

[Link al testo sentenza](#)

**Cons. Stato, Sez. VI, 27 novembre 2012, n. 5997, pres. G. Severini, est. M. Meschino**

### **Silenzio della pubblica amministrazione**

*Una impresa operante nel settore può ricorrere al tribunale amministrativo regionale, ai sensi dell'art. 31 del codice del processo amministrativo, avverso il silenzio serbato dall'Osservatorio dei contratti pubblici di lavori, servizi e forniture sulla sua istanza volta ad ottenere il provvedimento, previsto dall'art. 7 del Codice degli appalti pubblici, sulla determinazione annuale dei costi standardizzati per tipo di servizi e forniture per specifiche aree territoriali.*

[Link al testo sentenza](#)

**Cons. Stato, Sez. VI, 28 novembre 2012, n. 6014, pres. L. Maruotti, est. R. Vigotti**

**Pubblica amministrazione – principi generali**

*In applicazione dell'art. 1, comma 5, della legge 30 dicembre 2004, n. 311, e dei principi desumibili dall'art. 23 della Costituzione sulle prestazioni patrimoniali imposte, l'ISTAT ha legittimamente inserito nel 'conto consolidato dello Stato' gli enti nazionali privati di previdenza e assistenza e la s.p.a. Coni servizi (in ragione del loro regime pubblicistico), nonché le Autorità amministrative indipendenti (la cui 'indipendenza' non va intesa come ragione di esonero dalla applicazione della disciplina di carattere generale riguardante le pubbliche amministrazioni, bensì nel senso che, tranne i casi espressamente previsti dalla legge, il Governo non può esercitare la tipica funzione di indirizzo e di coordinamento e non può influire sull'esercizio dei poteri tecnico-discrezionali, spettanti alle medesime Autorità).*

[Link al testo sentenza](#)

**Cons. Stato, Sez. VI, 4 dicembre 2012, n. 6210, pres. G. Giovannini, est. R. De Nictolis**

**Contratti pubblici – casellario informatico**

Qualora risulti una falsa dichiarazione dell'impresa partecipante alla gara d'appalto, l'esclusione può essere disposta senz'altro, mentre l'Autorità per la vigilanza sui contratti pubblici di lavori, servizi e forniture può disporre l'iscrizione nel casellario informatico solo a seguito della comunicazione dell'avvio del relativo procedimento.

[Link al testo sentenza](#)

La sentenza ha dato conto della evoluzione della giurisprudenza sulla questione.

Dopo un primo orientamento che escludeva la necessità della comunicazione, per la natura ‘esecutiva’ del relativo atto (Cons. Stato, Sez. V, 28 settembre 2007, n. 5003; Sez. IV, 19 ottobre 2006, n. 6212), è prevalso poi l’orientamento che ha rilevato tale necessità (cfr. Sez. VI, 15 giugno 2010, n. 3754; Ad. Plen., 4 maggio 2012, n. 8).

**Cons. Stato, Sez. VI, 4 dicembre 2012, n. 6213, pres. L. Maruotti, est. A. Scola**

### **Concorso - ammissione**

*Nel corso di un procedimento concorsuale, l’Amministrazione deve attribuire rilievo alle disposizioni di legge sulle equipollenze dei titoli di studio, richiesti per la partecipazione, anche se il bando del concorso non le abbia richiamate.*

[Link al testo sentenza](#)

In termini, Cons. Stato, Sez. V, 27 febbraio 2001, n. 1069.