

CAPITOLATO D'ONERI - DICHIARAZIONI

QUESITO n. 1:

Il punto 8.7 del capitolato prevede che:

I medesimi soggetti **di cui ai paragrafi 8.5 e 8.6** nonchè il titolare o il rappresentante legale o negoziale del soggetto a qualunque titolo partecipante, ovvero il direttore generale o il soggetto responsabile di sede secondaria o di stabili organizzazioni in Italia di soggetti non residenti, sono tenuti a dichiarare che non risultano condannati, anche con sentenza non definitiva, ovvero imputati o indagati per uno dei delitti previsti dagli articoli 416, 416-bis, 648, 648-bis e 648-ter del codice penale ovvero, se commesso all'estero, per un delitto di criminalità organizzata o di riciclaggio di denaro proveniente da attività illecite.

Il punto 8.5 richiama i seguenti soggetti:

8.5 Il legale rappresentante del **candidato** o, a seconda dei casi, di ogni singola impresa componente il consorzio, la società consortile, il raggruppamento temporaneo di imprese, e tutti i soci nelle società di persone, tutti i componenti del consiglio di amministrazione nelle società di capitali sono tenuti, inoltre, a dichiarare

Il punto 8.6 richiama invece i seguenti soggetti:

I soci o consorziati per conto dei quali le società consortili o i consorzi operano in modo esclusivo con la Pubblica Amministrazione, i soci persone fisiche che detengono, anche indirettamente, una partecipazione al capitale od al patrimonio superiore al 2 per cento, nonchè i direttori generali e i soggetti responsabili delle sedi secondarie o delle stabili organizzazioni in Italia di soggetti non residenti

Non è chiaro se la dichiarazione del punto 8.7 debba riguardare solo tali soggetti, ovvero anche gli ulteriori soggetti indicati all'art. 38 lettera b D. lgs 163/06 (ved. punto 8.5 lettera b del capitolato) e art. 38 lettera del D lgs 163/06 (richiamato al punto 8.5 lettera d del capitolato). Si tratta in buona sostanza dei direttori tecnici e dei soggetti le cui cariche sono cessate nell'anno antecedente alla pubblicazione del bando di gara.

Si chiede quindi di sapere se le dichiarazioni di cui al punto 8.7, per quanto riguarda i soci (e/o tramite società) del candidato che posseggano più del 2 % del capitale sociale, debbano ricomprendere anche i direttori tecnici ed anche tutti i soggetti cessati dalla carica nell'anno antecedente la data di pubblicazione del bando di gara.

RISPOSTA

I soggetti indicati all'art. 38 del D.Lgs. 163/2006, qualora non rivestano ulteriori cariche menzionate nel Capitolato d'Oneri, sono tenuti a rendere le dichiarazioni specificatamente previste dal Capitolato d'Oneri medesimo.

QUESITO n. 2:

Art. 8.3.b

Si chiede di sapere se più candidati che siano partecipati anche indirettamente da un medesimo soggetto giuridico (persona fisica, giuridica, fondo d'investimento etc.), qualora tale soggetto possa influenzare le scelte societarie dei vari candidati, possano presentare singole domande di partecipazione.

RISPOSTA

La risposta è affermativa purché i due candidati rendano la dichiarazione prevista agli allegati A1, A2 o A3 in conformità a quanto previsto dal D.Lgs. 163/2006.

QUESITO n. 3:

Art. 10.2.

Se sia corretto che il candidato già concessionario, nel predisporre la dichiarazione di impegno di cui all'allegato B1, si limiti a compilare solo la lettera d) , omettendo le lettere a) b) e c).

RISPOSTA

Anche i candidati già concessionari devono predisporre la dichiarazione d'impegno di cui all'allegato B1 nella sua interezza, senza omissioni.

QUESITO n. 4:

Con riferimento di cui al par. 9.2 del capitolato d'oneri, cosa si intende per catena societaria e dove termina tale catena?

RISPOSTA

È onere del candidato verificare in base all'intera normativa vigente, anche di settore, i soggetti che devono rendere le dichiarazioni prescritte dal par. 9.2 del Capitolato d'Oneri.

QUESITO n. 5:

Con riferimento al par. 8.6, secondo comma, del capitolato d'oneri, se un socio persona fisica possiede, ad esempio, 1,5 % del capitale sociale del candidato e possiede altresì il 50% di una società anche essa presente nella compagine sociale del candidato con la quota dell'1,5%, le due partecipazioni si sommano?

RISPOSTA

La risposta è affermativa.

QUESITO n. 6:

Si chiede conferma ed indicazione che, per le dichiarazioni di cui ai seguenti paragrafi del Capitolato d'oneri, sia sufficiente la sottoscrizione dello schema di domanda di partecipazione predisposto da AAMS (Allegato 1 al Capitolato d'oneri), già contenente suddette dichiarazioni e, pertanto, non debbano allegarsi singolarmente alla domanda di partecipazione;

- 1) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.2. lettera a) del Capitolato d'oneri
- 2) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.2. lettera b) del Capitolato d'oneri
- 3) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.2. lettera c) del Capitolato d'oneri
- 4) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.2. lettera d) del Capitolato d'oneri
- 5) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.2. lettera e) del Capitolato d'oneri
- 6) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.2. lettera f) del Capitolato d'oneri
- 7) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.2. lettera g) del Capitolato d'oneri
- 8) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.2. lettera h) del Capitolato d'oneri
- 9) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera a) del Capitolato d'oneri
- 10) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera b) del Capitolato d'oneri
- 11) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera c) del Capitolato d'oneri
- 12) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera d) del Capitolato d'oneri
- 13) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera e) del Capitolato d'oneri
- 14) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera f) del Capitolato d'oneri
- 15) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera g) del Capitolato d'oneri
- 16) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera h) del Capitolato d'oneri
- 17) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera i) del Capitolato d'oneri
- 18) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera j) del Capitolato d'oneri
- 19) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera k) del Capitolato d'oneri
- 20) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera l) del Capitolato d'oneri
- 21) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera m) del Capitolato d'oneri
- 22) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera o) del Capitolato d'oneri
- 23) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera p) del Capitolato d'oneri
- 24) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera q) del Capitolato d'oneri
- 25) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera r) del Capitolato d'oneri
- 26) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera s) del Capitolato d'oneri
- 27) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera t) del Capitolato d'oneri
- 28) Dichiarazione di cui al paragrafo 8.3. lettera u) del Capitolato d'oneri
- 29) Dichiarazioni di cui al paragrafo 8.8. del Capitolato d'oneri

RISPOSTA

Gli allegati al Capitolato d'oneri sono stati formulati per comprendere tutte le dichiarazioni previste da capitolato stesso.

È comunque onere del candidato verificare la completezza delle dichiarazioni contenute negli allegati secondo quanto richiesto da capitolato d'oneri.

QUESITO n. 7:

Parte II, paragrafo 8.6 e 8.7 e articolo 5 dello schema di convenzione comma 4

Si richiede conferma che nel caso in cui il candidato sia direttamente controllato da una società quotata nei mercati regolamentati, le dichiarazioni ivi previste vadano rese esclusivamente da parte dei singoli componenti del consiglio di amministrazione del candidato, da parte dell'eventuale direttore generale e soggetti responsabili delle sedi secondarie o stabili organizzazioni in Italia di soggetti non residenti, nonché da parte di tutto il consiglio di amministrazione della società controllante quotata e del suo eventuale direttore generale.

In caso di risposta negativa, si chiede di confermare che le dichiarazioni vadano limitate esclusivamente al soggetto che detiene una quota di maggioranza nella società quotata che controlla il concessionario e che quindi eserciti sul controllante del concessionario l'attività di direzione e coordinamento, non potendo il concessionario rendere dichiarazioni per soggetti persone fisiche o giuridiche a lui non noti e che potrebbero mutare continuamente a causa delle fluttuazioni del mercato azionario anche ove arrivino a detenere una quota superiore al 2%.

Nel caso in cui tale soggetto sia una persona giuridica la dichiarazione verrebbe resa quindi dai consiglieri di amministrazione di tale società nonché dall'eventuale direttore generale e dagli eventuali soggetti responsabili delle sedi secondarie.

QUESITO n. 8

Parte II paragrafo 9.2 del Capitolato d'Oneri e articolo 6 comma 6 dello schema di atto di convenzione

Con riferimento a quanto ivi previsto, si chiede di confermare che nel caso in cui il candidato sia controllato al 100% da una società quotata nei mercati regolamentati non debba rendere la dichiarazione ivi prevista, limitandosi a dichiarare il proprio azionista di controllo ciò in conformità anche a quanto previsto dal numero 8 lettera b) del comma 78 dell'articolo 1 della legge n.220 del 2010. Di conseguenza, anche per quanto riguarda la compilazione della domanda di partecipazione, è corretto che il candidato, ove controllato da una società quotata nei mercati regolamentati, si limiti ad indicare solo i dati relativi alla controllante diretta a causa delle possibili fluttuazioni sul mercato dei titoli azionari? In questo caso, per le ragioni sopraesposte, è corretto ritenere che le dichiarazioni di cui alle lettere J e k dello schema di domanda devono intendersi riferite alla sola controllante diretta e ai suoi consiglieri di amministrazione, nonché agli eventuali direttore generale e responsabili di sedi secondarie?

QUESITO n. 9:

Ai sensi degli artt. 8.6 ed 8.7 del Capitolato d'oneri, nell'ipotesi in cui i soci persone fisiche detengano una partecipazione superiore al 2% mediante altre società di capitali, è previsto che la documentazione e le relative dichiarazioni debbano riferirsi anche al legale rappresentante ed agli

eventuali componenti dell'organo di amministrazione della società socia, alle persone fisiche che, direttamente o indirettamente, controllano tale società. Nel caso però in cui i soci persone fisiche detentori di una partecipazione indiretta rilevante al capitale sociale del candidato detengano la medesima partecipazione tramite una società fiduciaria autorizzata (soggetto di per sé già vigilato), la documentazione e le relative dichiarazioni devono riferirsi anche al rappresentante legale/socio/ogni singolo componente del consiglio di amministrazione della società fiduciaria?

QUESITO n. 10:

Premesso che i paragrafi 8.6, 8.7 e 9.2 del Capitolato d'Oneri richiedono dichiarazioni del candidato e dei soggetti che ne detengano, anche indirettamente, partecipazioni al capitale o al patrimonio in misura superiore al 2%;

considerato che non possono esigersi dal candidato la competenza ed il potere di conoscere una sì indiscriminata quantità di informazioni (in tal senso di recente, proprio con riguardo a questo tipo di dichiarazioni, il Consiglio di Stato, sez. IV, n. 3862/2011 ha reso opportuna interpretazione adeguatrice a disposizioni analoghe);

considerato, infine, che gli assetti proprietari del candidato, qualora sia una società quotata in Borsa, sono comunque trasparenti per lo specifico obbligo di comunicazione sancito dall'art. 120 TUF per i soci che ne detengano almeno il 2% del capitale sociale.

Si chiede di confermare che le dichiarazioni di cui ai paragrafi 8.6, 8.7 e 9.2 del Capitolato d'Oneri, dovranno essere rese negli stessi limiti, cioè quelli riferiti alla sfera di disponibilità e di potere del candidato, vale a dire limitatamente ai/da parte dei soggetti che ne esercitano il controllo (sicché, attraverso il controllo, si possa dire che essi "detengono" una partecipazione superiore al 2% ai sensi dell'art. 120 TUF).

QUESITO n. 11:

Partecipazione al capitale sociale o patrimonio superiori al 2%

Con riferimento a quanto previsto nello Schema di domanda di partecipazione presentata da RTI, nella dichiarazione di cui alla lettera l) resa dalla società mandataria e nella dichiarazione di cui alla sezione 2, lettera i) per le società mandanti, nel caso in cui partecipino al capitale sociale o al patrimonio del soggetto dichiarante soggetti a loro volta posseduti da altri soggetti (fisici o giuridici), fino a quale livello è necessario ricostruire la catena del possesso? E' sufficiente indicare esclusivamente i soggetti (persone fisiche o giuridiche) che partecipano direttamente alle società mandanti e alla società mandataria della RTI? Oppure, andando a ritroso, si dovranno indicare tutti i soggetti, persone fisiche o giuridiche, che attraverso altri enti o società legati da una relazione di controllo ai sensi del codice civile detengono una partecipazione al capitale della impresa mandataria e/o delle mandanti superiore al 2%? Ovvero sulla base di quale altro criterio è da intendere la detenzione indiretta? Da ultimo si deve far riferimento al capitale sociale o al patrimonio netto nel calcolo della percentuale del 2%?

QUESITO n. 12:

In relazione all'art. 4.3 del capitolato di oneri e all'individuazione dei "soggetti partecipati, anche indirettamente, in misura superiore al 2 per cento del capitale o patrimonio da persone fisiche...", nonché in relazione alle dichiarazioni di cui agli artt. 8.6 e 8.7, si chiede di confermare che la nozione di "partecipazione indiretta al capitale", non debba calcolarsi rapportando percentualmente le varie partecipazioni nell'ambito della catena societaria. Ad esempio: nel caso in cui il capitale sociale del candidato è ripartito tra la società Alfa, la quale ne detiene il 70%, e la società Beta, che ne detiene il 30% ed il capitale sociale di Alfa è ripartito pariteticamente tra Tizio e Caio; si chiede di confermare che Tizio e Caio non devono considerarsi persone fisiche che partecipano indirettamente al capitale del Candidato in misura pari al 35%.

RISPOSTA nn. 7, 8, 9, 10, 11 e 12

L'art. 1, comma 78, della legge n. 220/2010 stabilisce che l'aggiornamento dello schema delle convenzioni di concessione, di cui al comma 77, è orientato in particolare all'obiettivo di selezionare concessionari che devono "dichiarare in ogni caso in sede di gara i dati identificativi delle persone, fisiche o giuridiche, che detengono direttamente o indirettamente una partecipazione al loro capitale o patrimonio superiore al 2 per cento". La norma, quindi, pone in capo al partecipante alla gara l'obbligo di fornire i predetti elementi (cfr. punto 9.2. del capitolato d'oneri). E' evidente, quindi, che le dichiarazioni di cui ai paragrafi 8.6. e 8.7., per quanto attiene alle persone fisiche che detengono, direttamente o indirettamente, una partecipazione al capitale dello stesso soggetto partecipante superiore al 2 per cento, dovranno riguardare i soggetti che il candidato deve preventivamente individuare per adempiere all'obbligo posto dalla suddetta legge n. 220/2010.

Alla luce delle richiamate norme e tenuto conto che si tratta di requisiti ed obblighi predeterminati dalla legge e non rimessi alla scelta della stazione appaltante, non sembra sufficiente che le dichiarazioni in parola, in luogo delle persone fisiche che, direttamente o indirettamente, detengono una partecipazione superiore al 2 per cento nella società candidata, siano rese dai soggetti indicati nella prima parte del quesito 7. E', pertanto, necessario che ogni soggetto che rientri nell'obbligo di legge fornisca la propria dichiarazione e che, per quanto attiene, in particolare, alle persone fisiche che detengono, direttamente o indirettamente, una partecipazione al capitale dello stesso soggetto partecipante superiore al 2 per cento, la dichiarazione sia resa dai soggetti individuati ai sensi della legge n. 220/2010. Poiché la soglia rilevante si riferisce alla partecipazione detenuta nel capitale del soggetto che partecipa alla gara, nel caso di partecipazione indiretta occorre tenere conto del c.d. effetto demoltiplicatore.

Con riferimento specifico al quesito n. 9, se la particolare condizione descritta si riferisce - anche se non chiaramente - alla circostanza che la società di riferimento sia una fiduciaria, qualora la medesima sia una società di capitali, l'obbligo si estende anche ad essa.

Con riferimento specifico all'ultima parte del quesito n. 11, si fa riferimento ad entrambi.

QUESITO n. 13:

Con riferimento al paragrafo 9.2 del Capitolato d'oneri ed all'Allegato 3 al medesimo capitolato, si richiede di precisare, nel caso di partecipazione di imprese in RTI, quali siano i soggetti da indicare nella dichiarazione indicata alla lettera i), tenendo conto che il DL 98\2011 (con l'introduzione del comma 3bis all'art. 2 del DPR 252\1998 "*semplificazione dei procedimenti relativi al rilascio delle comunicazioni e delle informazioni antimafia*") richiede la documentazione prevista dal regolamento "*per le società di capitali di cui al comma 3, lettera b), concessionarie nel settore dei giochi pubblici*"

RISPOSTA

Un RTI consegue, in caso di valutazione positiva dei requisiti, l'aggiudicazione provvisoria e, successivamente agli adempimenti previsti del capitolato d'oneri, quella definitiva che è titolo a divenire società concessionaria.

Va da sé che la richiesta di documentazione attiene a tutti i soggetti che, partecipando nel RTI, nel caso di stipula, siano tenuti a comprovare in ogni caso quanto richiesto dall'articolo 2, comma 3 bis, del DPR n. 252/1998.

E' onere del candidato verificare i soggetti tenuti a tale dichiarazione e della Commissione di selezione valutare la completezza della documentazione.

QUESITO n. 14:

Con riferimento allo schema di domanda di partecipazione Allegato A3, nel caso di partecipazione di RTI, si richiede conferma che i soggetti da indicare al punto l) della domanda di partecipazione (soggetti che detengono, anche indirettamente, partecipazioni superiori al 2%) siano i soggetti che partecipano al RTI e parteciperanno alla società di capitali successivamente costituita ai fini della sottoscrizione.

RISPOSTA

La dichiarazione di cui al punto l) dell'Allegato A3 al Capitolato d'onori e quelle corrispondenti di cui al punto i) della sezione seconda riguarda tutti i soggetti che detengono anche indirettamente partecipazioni al capitale o patrimonio superiori al 2% di ciascuna impresa componente il raggruppamento temporaneo di imprese che presenta la domanda di partecipazione, peraltro tenuta a partecipare alla società di capitali da costituire per la stipula.

QUESITO n. 15:

Con riferimento all'Allegato 3, sezione 2, del Capitolato d'onori (Dichiarazioni rilasciate dalle imprese partecipanti al RTI),

a) partizione "CON RIFERIMENTO ALLA PROCEDURA DI SELEZIONE DICHIARA INOLTRE CHE": si chiede conferma che le dichiarazioni di cui alle lettere l), m), n),o),p), q) ed r) (*pagine 23 e 24*) fanno riferimento alla società di capitali successivamente affidataria della concessione e, quindi, alle decisioni ed apporti dei soci relativamente agli adempimenti assunti dalla affidataria.

b) partizione "DICHIARAZIONI", lettera j), (*pagina 27*). Nel caso in cui, un socio partecipante alla RTI sia anche consorziato in un consorzio che opera con la Pubblica Amministrazione, deve essere verificata la condizione di cui alla medesima lettera per tutti gli altri consorziati?

RISPOSTA

a) Tutte le dichiarazioni di impegno si riferiscono al candidato RTI e a tutte le imprese componenti il RTI. La società, divenuta concessionario, è tenuta a sua volta al rispetto degli impegni sottoscritti.

b) La risposta è affermativa.

QUESITO n. 16:

Idonea dichiarazione attestante il legame giuridico esistente tra il candidato e l'impresa ausiliaria.

Con riferimento a quanto previsto nel Capitolato d'oneri, al punto 5.5, lettera f), si richiede se tale dichiarazione debba essere prodotta anche se non sussista nessun legame giuridico tra il candidato e l'impresa ausiliaria.

RISPOSTA

Il legale rappresentante dell'impresa ausiliaria è tenuto a dichiarare la condizione in cui tale impresa si trova rispetto al candidato, come previsto nello schema di dichiarazione ed impegno dell'impresa ausiliaria di cui all'Allegato A6, lettera a) delle dichiarazioni, al capitolato d'oneri.