

## INDICE SOMMARIO

LXXIII *Presentazione*

LXXV *Avvertenza*

### LXXVII INTRODUZIONE

1. Un codice «su misura». Lo «stato dell'arte», p. LXXVII – 2. C'è il codice: c'è la semplificazione?, p. LXXX – 3. Semplificazione: istruzioni per l'uso, p. LXXXI – 3.1. Realtà complesse e ordinamenti multilivello, p. LXXXI – 3.2. «Lingua comune», p. LXXXII – 3.3. Codificazione e decodificazione, p. LXXXIII – 3.4. Semplificare le organizzazioni e i procedimenti, p. LXXXV – 3.5. Standardizzazione e trasparenza, p. LXXXVII – 3.6. Sinteticità, *clare loqui*, principio di lealtà, p. LXXXVII – 3.7. Il fattore tempo: il tempo della legge, i tempi del legislatore, p. LXXXVIII – 3.8. *Tabula rasa* e/o transizione?, p. LXXXIX – 3.9. Semplificazione e semplificatori, p. XCII – 3.10. Semplificazione e processo, p. XCII – 4. Per semplificare basta un codice?, p. XCV

## PARTE I PROFILI GENERALI E FONTI

### 1 **Capitolo 1** **EVOLUZIONE NORMATIVA**

1. Inquadramento generale, p. 1 – 2. Le tre nuove direttive, p. 3 – 3. La legge delega n. 11/2016, p. 4 – 4. Il nuovo «codice dei contratti pubblici», p. 6 – 5. Entrata in vigore, fase transitoria e abrogazioni, p. 8 – 6. Il decreto correttivo, p. 10 – 7. Dalla «*dura lex sed lex*» alla «*soft law but law*», p. 14 – 8. Il divieto di *gold plating* tra competitività e valori costituzionali, p. 16 – 9. La completezza e correttezza del recepimento, p. 18 – 10. Il riparto di competenza legislativa tra Stato e Regioni, p. 18 – 11. Struttura del codice, p. 21 – 12. Quadro di sintesi delle principali novità, p. 22 – 13. La disciplina transitoria. Rinvio, p. 23 – 14. Conclusioni. La diagnosi e la cura. Una drastica cura dimagrante, p. 23

### 25 **Capitolo 2** **LE FONTI E I PRINCIPI**

1. Le direttive europee e gli atti delegati alla Commissione europea, p. 26 – 1.1. Riconoscimento delle direttive, p. 26 – 1.2. Caratteristiche e posizione delle direttive nella

gerarchia delle fonti, p. 26 – **1.3.** Novità contenute nelle direttive. Rinvio, p. 27 – **1.4.** Gli atti delegati alla Commissione europea, p. 27 – **1.5.** Il vocabolario comune degli appalti pubblici (CPV), p. 28 – **2.** I principi del Trattato a tutela della concorrenza e la giurisprudenza della C. giust. UE. Rinvio, p. 29 – **3.** La legge delega, p. 29 – **3.1.** I principi di delega, p. 29 – **3.2.** Le disposizioni immediatamente precettive, p. 30 – **4.** Il codice dei contratti pubblici, p. 30 – **4.1.** Evoluzione del quadro normativo, p. 30 – **4.2.** Il nome, p. 31 – **4.3.** La struttura e natura, p. 32 – **4.4.** Il procedimento di adozione, p. 32 – **5.** Le correzioni del codice, p. 32 – **6.** Gli atti attuativi: regolamenti e linee guida, p. 33 – **6.1.** Profili generali, p. 33 – **6.2.** Ricognizione degli atti attuativi, p. 35 – **6.3.** Le linee guida ministeriali, p. 37 – **6.3.a)** Natura giuridica, p. 37 – **6.3.b)** La portata del «potere di proposta» dell'ANAC e dell'«approvazione» ministeriale, p. 41 – **6.3.c)** Forma, p. 42 – **6.3.d)** LG ministeriali e altri decreti ritenuti di natura regolamentare, p. 42 – **6.3.e)** Il sindacato giurisdizionale sulle LG ministeriali, p. 42 – **6.3.f)** Le linee guida ministeriali facoltative con portata interpretativa: abrogazione ad opera del correttivo, p. 43 – **6.4.** Le linee guida dell'ANAC a carattere vincolante, p. 43 – **6.4.a)** Natura giuridica, p. 43 – **6.4.b)** Forma, p. 47 – **6.4.c)** Pubblicità e *vacatio legis*, effetto abrogativo, p. 48 – **6.4.d)** Effetti, p. 48 – **6.4.e)** La portata del parere del Consiglio di Stato sulle LG vincolanti, p. 48 – **6.4.f)** LG ritenute di natura vincolante, p. 49 – **6.4.g)** Il sindacato giurisdizionale sulle LG ANAC vincolanti, p. 50 – **6.5.** Le linee guida dell'ANAC a carattere non vincolante, p. 50 – **6.5.a)** Natura ed effetti, p. 50 – **6.5.b)** Forma, p. 51 – **6.5.c)** LG ritenute non vincolanti, p. 51 – **6.5.d)** Il sindacato giurisdizionale sulle LG ANAC non vincolanti, p. 53 – **6.6.** Il regolamento sulla qualificazione, previo parere delle commissioni parlamentari, p. 53 – **6.7.** Le LG ANAC su parere del Ministro/Ministero dell'economia, p. 54 – **6.8.** Il procedimento di formazione delle LG ANAC vincolanti e non vincolanti, p. 54 – **6.8.a)** Un procedimento unico per LG ANAC vincolanti e non vincolanti, p. 54 – **6.8.b)** La consultazione degli *stakeholders*, p. 55 – **6.8.c)** L'AIR e la VIR, p. 55 – **6.8.d)** La raccolta delle LG in testi unici, p. 56 – **6.8.e)** La pubblicità, l'entrata in vigore, il regime transitorio, p. 56 – **6.8.f)** La giustiziabilità: profili comuni alle LG vincolanti e non vincolanti, p. 57 – **7.** Il riparto di competenza tra Stato e Regioni, p. 59 – **7.1.** Profili generali, p. 59 – **7.2.** Fase di affidamento e fase di esecuzione, riparto di competenza legislativa Stato-Regioni, p. 60 – **7.3.** Il riparto di competenze regolamentari, p. 61 – **7.4.** Esame della giurisprudenza costituzionale: le statuizioni di Corte cost. n. 401/2007, p. 62 – **7.4.a)** La struttura bifasica dell'attività contrattuale della pubblica amministrazione La fase pubblicistica dell'evidenza pubblica e la materia costituzionale «tutela della concorrenza», p. 62 – **7.4.b)** La fase privatistica e la materia «ordinamento civile», p. 64 – **7.4.c)** Il contenzioso e la materia «giurisdizione, norme processuali, giustizia amministrativa», p. 66 – **7.4.d)** I contratti relativi a beni culturali, p. 66 – **7.4.e)** Gli ambiti di legislazione concorrente di Stato e Regioni e di legislazione esclusiva regionale, p. 66 – **7.5.** Pubblici appalti e Regioni a statuto speciale, p. 67 – **7.5.a)** Corte costituzionale e legislazione sugli appalti della Regione Sardegna, p. 67 – **7.5.b)** Il quadro statutario: competenze esclusive regionali, competenze statali, limiti, p. 70 – **7.5.c)** La «tutela della concorrenza» è oggetto di legislazione statale esclusiva anche nei confronti di Regioni e Province ad autonomia speciale, p. 71 – **7.5.d)** Insufficienza del criterio soggettivo, p. 72 – **7.5.e)** I servizi inerenti l'ingegneria e l'architettura, p. 72 – **7.5.f)** Il limite delle norme fondamentali di riforma economico sociale e dei principi generali dell'ordinamento giuridico statale, p. 72 – **7.5.g)** Il rispetto degli obbli-

ghi internazionali, *p.* 73 – **7.5.h**) Illegittimità anche della mera riproduzione, nelle fonti regionali, di norme statali, *p.* 74 – **7.5.i**) Il *revirement* di Corte cost. n. 45/2010 rispetto a Corte cost. n. 411/2008, *p.* 74 – **7.5.l**) Le decisioni della Corte n. 184/2011 e n. 328/2011 per la Regione Sardegna, *p.* 79 – **7.5.m**) Ulteriori pronunce della Corte sulle leggi di Regioni a statuto speciale, *p.* 81 – **7.6**. Ulteriore giurisprudenza della Corte, *p.* 82 – **7.7**. Centralizzazione della committenza e competenza regionale, *p.* 88 – **8**. I principi, *p.* 89 – **8.1**. Ricognizione delle fonti e confronto con la disciplina previgente, *p.* 89 – **8.2**. Ambito di applicazione, *p.* 89 – **8.3**. I singoli principi, *p.* 90 – **8.3.a**) Il principio di autonomia contrattuale e sue attenuazioni per la pubblica amministrazione, *p.* 90 – **8.3.b**) I principi del Trattato comunitario a tutela della concorrenza, *p.* 91 – **8.3.c**) Il contenuto dei singoli principi del Trattato, *p.* 92 – **8.3.d**) I principi e le regole del procedimento amministrativo, *p.* 95 – **8.3.e**) I principi e le regole del codice civile, *p.* 98 – **8.3.f**) Il principio di tassatività delle cause di esclusione. Rinvio, *p.* 98 – **8.3.g**) La tutela delle micro, piccole e medie imprese. Rinvio, *p.* 99 – **8.3.h**) I principi giuslavoristici. Rinvio, *p.* 99 – **9**. I bandi tipo, capitolati tipo, contratti tipo, e altri strumenti di regolazione flessibile, *p.* 99 – **10**. I capitolati speciali, il contratto, *p.* 100

## 101      **Capitolo 3** **LA GOVERNANCE**

**1**. Introduzione: ricognizione delle fonti, *p.* 102 – **2**. La *governance* europea, *p.* 103 – **2.1**. Introduzione: i compiti della Commissione europea e il comitato consultivo per gli appalti pubblici, *p.* 103 – **2.2**. Il riesame dei dati desumibili dagli atti di gara, *p.* 103 – **2.3**. L'adozione di atti delegati, *p.* 104 – **2.4**. Riesame degli effetti economici e revisione delle soglie, *p.* 104 – **2.5**. La vigilanza sul recepimento e sull'applicazione delle direttive, *p.* 105 – **2.5.a**) Vigilanza sul recepimento delle direttive, *p.* 105 – **2.5.b**) Informazioni da trasmettere *ex lege* alla Commissione, *p.* 105 – **2.5.c**) Relazioni da trasmettere *ex lege* alla Commissione, *p.* 105 – **2.5.d**) Richiesta di informazioni e relazioni da parte della Commissione, *p.* 106 – **2.5.e**) Relazioni della Commissione, *p.* 106 – **3**. La *governance* nazionale: quadro di sintesi in ordine ad ANAC e Cabina di regia, *p.* 107 – **4**. La Cabina di regia, *p.* 107 – **4.1**. I compiti, *p.* 107 – **4.2**. L'organizzazione e il funzionamento, *p.* 108 – **4.2.a**) Rinvio a fonte subordinata, *p.* 108 – **4.2.b**) Composizione della cabina di regia, *p.* 108 – **4.2.c**) I compiti in dettaglio, *p.* 109 – **4.2.d**) Modalità di funzionamento, *p.* 110 – **5**. L'ANAC, *p.* 111 – **5.1**. Quadro di sintesi, *p.* 111 – **5.2**. Le previsioni della legge delega sull'ANAC, *p.* 113 – **5.3**. Confronto con la disciplina previgente: i compiti nuovi, *p.* 114 – **5.4**. I singoli compiti, *p.* 115 – **5.4.a**) I compiti di regolazione e di partecipazione ai processi normativi. Rinvio, *p.* 115 – **5.4.b**) I compiti in materia di informazione e gestione delle banche dati. Rinvio, *p.* 115 – **5.4.c**) I compiti gestionali specifici. Rinvio, *p.* 115 – **5.4.d**) I compiti in materia di precontenzioso e di arbitrato. Rinvio, *p.* 116 – **5.5**. La vigilanza, *p.* 116 – **5.5.a**) I compiti di vigilanza, *p.* 116 – **5.5.b**) Il procedimento di vigilanza: profili generali, il fondamento del potere regolamentare dell'ANAC in materia, *p.* 117 – **5.5.c**) Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: l'ambito; quadro di sintesi, *p.* 119 – **5.5.d**) Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: la fase di pianificazione annuale, *p.* 120 – **5.5.e**) Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: rapporto tra vigilanza e attività precontenziosa; rapporto tra vigilanza e giurisdizione amministrativa, *p.* 120 – **5.5.f**) Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: la fase di iniziativa, *p.* 121 – **5.5.g**) Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: la fase istruttoria, *p.* 122 – **5.5.h**) Il procedimento di

vigilanza nel regolamento dell'ANAC: la fase decisoria, *p. 126 – 5.5.i)* Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: il procedimento semplificato, *p. 128 – 5.5.l)* Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: la vigilanza dinamica mediante la raccomandazione vincolante. Rinvio, *p. 129 – 5.5.m)* Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: la verifica dell'esecuzione dell'atto di vigilanza, *p. 129 – 5.5.n)* Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: la vigilanza specifica sugli affidamenti di somma urgenza, *p. 129 – 5.5.o)* Il procedimento di vigilanza nel regolamento dell'ANAC: disciplina transitoria, *p. 130 – 5.6.* I compiti di segnalazione e relazione annuale, *p. 130 – 5.7.* I poteri strumentali alle funzioni, *p. 131 – 5.8.* In particolare: il potere ispettivo, *p. 131 – 5.9.* In particolare: il potere sanzionatorio, *p. 132 – 5.9.a)* La tipologia di illeciti e di sanzioni, i destinatari, *p. 132 – 5.9.b)* La destinazione del gettito delle sanzioni irrogate dall'ANAC, *p. 133 – 5.9.c)* Il procedimento sanzionatorio, *p. 133 – 5.9.d)* Il potere sanzionatorio quale Autorità anticorruzione, *p. 133 – 5.10.* In particolare: il potere di denuncia, *p. 134 – 5.11.* Le denunce obbligatorie e facoltative all'ANAC, *p. 134 – 5.12.* L'assetto organizzativo dell'ANAC, *p. 134 – 5.12.a)* La successione dell'ANAC all'AVCP nel *munus*. L'ANAC come Autorità indipendente, *p. 134 – 5.12.b)* Il consiglio dell'Autorità, *p. 135 – 5.12.c)* L'autonomia organizzativa e finanziaria, la potestà regolamentare, *p. 135 – 5.12.d)* Il segretario generale e il personale, *p. 136 – 5.12.e)* I servizi strumentali, *p. 138 – 5.12.f)* Il patrocinio in giudizio dell'Autorità, *p. 139 – 5.13.* L'Osservatorio dei contratti pubblici a lavori, e servizi e forniture, *p. 139 – 5.14.* Il finanziamento dell'ANAC, *p. 141 – 5.14.a)* Profili generali, *p. 141 – 5.14.b)* La disciplina positiva del contributo, *p. 142 – 5.14.c)* Le modalità di versamento e l'importo del contributo, *p. 142 – 5.14.d)* La debenza del contributo a pena di esclusione dalle gare e il soccorso istruttorio, *p. 144 – 5.15.* Il contenzioso sui provvedimenti dell'ANAC, *p. 145 – 5.15.a)* Giurisdizione, rito e competenza, *p. 145 – 5.15.b)* Il sindacato giurisdizionale: ricognizione della tipologia di provvedimenti dell'ANAC quale Autorità di vigilanza sui contratti pubblici, *p. 147 – 5.15.c)* Il sindacato sui provvedimenti di amministrazione attiva e di vigilanza, *p. 148 – 5.15.d)* Il sindacato sui provvedimenti sanzionatori, *p. 148 – 5.15.e)* Il sindacato sui pareri precontenziosi e sulle raccomandazioni vincolanti, *p. 149 – 5.15.f)* Il sindacato sui regolamenti di organizzazione sulle linee guida dell'ANAC, *p. 149 – 5.15.g)* Il sindacato sui provvedimenti dell'ANAC quale Autorità anticorruzione, *p. 151 – 6.* La *governance* in tema di infrastrutture, *p. 152 – 6.1.* I compiti del MIT in generale, *p. 152 – 6.2.* I compiti del MIT in materia di infrastrutture e di infrastrutture prioritarie, *p. 153 – 6.3.* La struttura tecnica di missione, *p. 154 – 6.4.* I commissari straordinari per le infrastrutture e insediamenti prioritari, *p. 154 – 7.* Il Consiglio superiore dei lavori pubblici, *p. 155 – 7.1.* Ricognizione delle fonti e sintesi delle differenze con la disciplina previgente, *p. 155 – 7.2.* L'organo, *p. 156 – 7.3.* Le funzioni, *p. 156 – 7.4.* Modalità di funzionamento, *p. 159*

## PARTE II

### OGGETTO E AMBITO DI APPLICAZIONE.

#### I CONTRATTI ESCLUSI

160

**Capitolo 4****L'AMBITO OGGETTIVO, LE SOGLIE, I PREZZIARI E I COSTI STANDARD**

**1.** Le soglie, *p. 160 – 1.1.* Profili generali: le soglie come criterio di delimitazione oggettiva, *p. 160 – 1.2.* Ambito delle soglie, *p. 161 – 1.3.* Importi delle soglie, *p. 161 –*

**1.4.** Aggiornamento delle soglie, *p. 162* – **1.5.** Criteri di determinazione delle soglie, *p. 164* – **1.5.a)** I principi. Il divieto di suddivisione artificiosa in lotti e la normativa di deroga a tutela delle micro, piccole e medie imprese, *p. 164* – **1.5.b)** I criteri di determinazione delle soglie a carattere generale, *p. 164* – **1.5.c)** Criteri di determinazione delle soglie specifici per gli appalti di lavori, *p. 165* – **1.5.d)** Criteri di determinazione delle soglie specifici per gli appalti di servizi, *p. 165* – **1.5.e)** Criteri di determinazione delle soglie specifici per gli appalti di forniture, *p. 166* – **1.5.f)** Soglie per gli appalti misti di servizi e forniture, *p. 167* – **1.5.g)** Suddivisioni in lotti consentite, *p. 167* – **1.5.h)** Soglie per accordi quadro, sistemi dinamici, partenariati per l'innovazione, *p. 167* – **1.6.** Calcolo dell'anticipazione del prezzo. Rinvio, *p. 167* – **1.7.** Appalti di lavori e servizi con finanziamento pubblico superiore al 50%, *p. 167* – **1.8.** Metodi di determinazione delle soglie per le concessioni. Rinvio, *p. 168* – **1.9.** Metodi di determinazione delle soglie per i concorsi di progettazione. Rinvio, *p. 168* – **1.10.** I prezziari e i costi *standard*, *p. 168* – **2.** L'ambito oggettivo: tipologie contrattuali, prestazioni oggetto del contratto, vocabolario comune degli appalti, *p. 169* – **2.1.** Profili generali, *p. 169* – **2.2.** Le definizioni dei tipi contrattuali, delle prestazioni, dei settori, *p. 170* – **3.** Il principio di tassatività dei tipi contrattuali, *p. 174* – **3.1.** Profili generali, *p. 174* – **3.2.** Tassatività dei tipi contrattuali e tipi contrattuali elastici, *p. 175* – **3.3.** Tassatività dei tipi contrattuali e carattere esemplificativo dei contratti di partenariato, *p. 176* – **3.4.** Tassatività dei contratti per la realizzazione di lavori pubblici e servizi di progettazione, donazione e contratti a titolo gratuito, *p. 176* – **4.** L'oggetto dei contratti di lavori o opere pubbliche: la sola esecuzione e i casi di affidamento congiunto di progettazione ed esecuzione, *p. 177* – **5.** Gli appalti di lavori a corpo e a misura, *p. 181* – **6.** L'oggetto dei contratti pubblici di lavori: il pagamento del corrispettivo mediante cessione di beni, la locazione finanziaria, il contratto di disponibilità. Rinvio, *p. 182*

## Capitolo 5

### L'AMBITO SOGGETTIVO. LE STAZIONI APPALTANTI: INTRODUZIONE E CLASSIFICAZIONE

**1.** Profili generali e piano dell'esposizione, *p. 183* – **2.** La stazione appaltante, *p. 185* – **3.** Le amministrazioni aggiudicatrici, *p. 185* – **4.** Gli organismi di diritto pubblico, *p. 186* – **4.1.** Profili generali e nozione, *p. 186* – **4.2.** L'elaborazione della giurisprudenza comunitaria sull'organismo di diritto pubblico, *p. 186* – **4.3.** L'elaborazione della giurisprudenza nazionale sull'organismo di diritto pubblico, *p. 190* – **4.4.** Enti per i quali è stata esclusa la natura di organismo di diritto pubblico, *p. 192* – **5.** Gli enti aggiudicatori, *p. 193* – **5.1.** In generale, *p. 193* – **5.2.** Le imprese pubbliche, *p. 194* – **5.3.** Gli enti aggiudicatori operanti nei settori ordinari, *p. 196* – **6.** I soggetti aggiudicatori, *p. 197* – **7.** Gli altri soggetti aggiudicatori: i soggetti privati a vario titolo tenuti all'applicazione del codice, *p. 197* – **7.1.** Profili generali, *p. 197* – **7.2.** Lavori e servizi connessi affidati da privati che beneficiano di finanziamento pubblico superiore al 50%, *p. 197* – **7.3.** Lavori affidati da concessionari di lavori pubblici che non sono amministrazioni aggiudicatrici, *p. 199* – **7.4.** Lavori pubblici affidati da concessionari di servizi, *p. 201* – **7.5.** Le opere a scomputo di oneri di urbanizzazione, *p. 202* – **7.5.a)** Profili generali, *p. 202* – **7.5.b)** Il regime stabilito dalla legislazione urbanistica, *p. 205* – **7.5.c)** La posizione della Corte di giustizia CE, *p. 206* – **7.5.d)** La soluzione della l. Merloni, conseguente alla Corte di giustizia CE, *p. 206* – **7.5.e)** Le varie soluzioni succedutesi nel vigore del codice appalti del 2006, *p. 208* – **7.5.f)** L'ambito della disciplina codicistica sull'affidamento delle opere di urbanizzazione a scomputo: le convenzioni urbanistiche, *p. 210* – **7.5.g)** La prima ipotesi: il privato-stazione

appaltante, p. 210 – **7.5.h**) La seconda ipotesi: il privato che presenta il progetto di fattibilità tecnico-economica, p. 212 – **7.5.i**) Le opere a scomputo sotto soglia. Rinvio, p. 214 – **7.5.l**) Le regole per l'affidamento della progettazione da parte del privato, p. 214 – **7.5.m**) Disciplina transitoria, p. 214 – **8**. Le società miste, p. 215 – **8.1**. Quadro di insieme della disciplina, p. 215 – **8.2**. In particolare, la gara unica o plurima, p. 216 – **8.3**. In particolare, il tipo di procedura di evidenza pubblica per la scelta del socio e per l'affidamento alla società dell'appalto o concessione, p. 218 – **8.4**. L'attività della società mista, p. 219 – **9**. La «*joint venture*» come stazione appaltante, p. 219 – **10**. Le centrali di committenza. Nozione e rinvio, p. 219

## 221

**Capitolo 6****I CONTRATTI ESCLUSI**

**1**. Profili generali e ambito: non coincidenza delle esclusioni dalle direttive e delle esclusioni dal diritto nazionale, p. 222 – **2**. I principi relativi ai contratti esclusi, p. 224 – **2.1**. Profili generali, p. 224 – **2.2**. Applicabilità ai contratti esclusi di disposizioni puntuali, espressione di principi a tutela della concorrenza, p. 226 – **2.3**. La vigilanza dell'ANAC sui contratti esclusi, p. 227 – **3**. I contratti in materia di armi. Rinvio, p. 227 – **4**. I contratti segreti e le esclusioni per appalti in materia di difesa e sicurezza. Rinvio, p. 227 – **5**. I contratti della cooperazione internazionale e da eseguirsi all'estero. Rinvio, p. 228 – **6**. Gli affidamenti *in house*, i partenariati pubblico-pubblico, le società miste, p. 228 – **6.1**. Autoproduzione e esternalizzazione, p. 228 – **6.2**. *Excursus* normativo, p. 238 – **6.3**. Elementi differenziali tra società *in house* e società mista, p. 240 – **6.4**. I tre presupposti di derivazione comunitaria per l'affidamento diretto a società partecipate e gli ulteriori presupposti fissati dal codice, p. 241 – **6.5**. In particolare, il controllo analogo, p. 243 – **6.5.a**) La disciplina positiva: profili generali, p. 243 – **6.5.b**) Il controllo analogo indiretto (o a cascata), invertito e orizzontale, p. 245 – **6.5.c**) Il controllo analogo congiunto (*in house* frazionato), p. 246 – **6.5.d**) Gli strumenti societari per assicurare il controllo analogo, p. 251 – **6.5.e**) Indici probatori del controllo analogo: casistica, p. 254 – **6.6**. L'attività prevalente dedicata, p. 255 – **6.6.a**) Dal criterio qualitativo a quello quantitativo, p. 255 – **6.6.b**) Affidamenti computabili nell'80%, p. 257 – **6.6.c**) Condizioni del residuo 20% sul mercato, p. 258 – **6.6.d**) Conseguenze del superamento del 20% sul mercato, p. 258 – **6.7**. La partecipazione pubblica totalitaria o pressoché totalitaria, p. 261 – **6.7.a**) Il modello *in house*-misto, p. 261 – **6.7.b**) Partecipazione totalitaria e controllo analogo, p. 263 – **6.7.c**) L'elaborazione giurisprudenziale anteriore alle direttive del 2014, p. 264 – **6.8**. Gli ulteriori limiti alle società *in house* previsti autonomamente dal codice, p. 266 – **6.8.a**) Profili generali: obblighi di trasparenza e motivazione, p. 266 – **6.8.b**) L'iscrizione nell'elenco, p. 267 – **6.8.c**) La natura giuridica dell'iscrizione in elenco, p. 267 – **6.8.d**) La giustiziabilità dei provvedimenti in materia di iscrizione, p. 269 – **6.8.e**) Disciplina transitoria nelle more dell'istituzione dell'elenco, p. 269 – **6.8.f**) In particolare l'elenco tenuto dall'ANAC di amministrazioni ed enti che fanno affidamenti *in house*, secondo le LG dell'ANAC: l'istanza di iscrizione, p. 270 – **6.8.g**) Segue. Le LG dell'ANAC: la fase istruttoria e decisoria, p. 272 – **6.8.h**) Segue. Le LG dell'ANAC: la cancellazione dall'elenco, p. 275 – **6.8.i**) Segue. Le LG dell'ANAC: le sanzioni. Entrata in vigore, disciplina transitoria, p. 276 – **6.9**. I limiti ordinamentali: limiti alla costituzione della società *in house*, p. 276 – **6.10**. I limiti ordinamentali: lo statuto e il regime delle società *in house*, p. 277 – **6.10.a**) I tipi societari. I casi in cui è ammessa la costituzione di una società pubblica, p. 277 – **6.10.b**) L'oggetto sociale delle società *in house*, p. 278 – **6.10.c**) La sottrazione ai limiti



per le società pubbliche, p. 280 – **6.10.d)** Le società *in house* per i lavori pubblici, p. 282 – **6.10.e)** Il regime privatistico: la nomina e la revoca degli amministratori, p. 286 – **6.10.f)** Il regime privatistico: il trattamento economico degli amministratori, componenti di organi di controllo, dirigenti e dipendenti, p. 287 – **6.10.g)** Il regime privatistico: il rapporto di impiego, p. 288 – **6.10.h)** Il regime privatistico: il fallimento e le altre procedure concorsuali, p. 289 – **6.10.i)** Il regime privatistico e gli obblighi di trasparenza pubblicistici, p. 291 – **6.10.l)** Il regime di responsabilità, p. 292 – **6.10.m)** Il regime privatistico: soggezione alle regole del mercato, p. 293 – **6.11.** Gli affidamenti a terzi da parte della società *in house*, p. 293 – **6.12.** Le società *in house* di enti terzi affidatarie di concessioni autostradali. Rinvio, p. 294 – **6.13.** Le società miste, p. 294 – **6.13.a)** Oggetto sociale, gara unica per la scelta del socio privato e per l'affidamento della missione sociale, p. 294 – **6.13.b)** Modalità di svolgimento della gara, statuto societario, appalti della società mista, p. 297 – **6.14.** Profili processuali, p. 298 – **6.15.** Altre forme di partenariato pubblico-pubblico, p. 299 – **6.15.a)** Accordi di cooperazione tra amministrazioni aggiudicatrici o enti aggiudicatori, p. 299 – **6.15.b)** Affidamenti a e da *joint venture* per appalti e concessioni nei settori speciali, p. 304 – **7.** Contratti di servizi aggiudicati in base ad un diritto esclusivo, p. 305 – **8.** Esclusioni relative ai settori speciali, p. 306 – **8.1.** Attività direttamente esposte alla concorrenza nei settori speciali, p. 306 – **8.2.** Contratti nel settore dell'acqua, dell'energia, dei trasporti e dei servizi postali, p. 308 – **8.3.** Esclusioni specifiche nel settore idrico, p. 309 – **8.3.a)** Appalti di enti aggiudicatori nel settore idrico, p. 309 – **8.3.b)** Esclusioni specifiche per le concessioni nel settore idrico, p. 309 – **8.3.c)** Appalti nei settori speciali aggiudicati a scopo di rivendita o di locazione a terzi, p. 311 – **8.3.d)** Appalti e concessioni degli enti dei settori speciali per fini diversi dalla loro missione o per attività in un Paese terzo, p. 311 – **9.** Appalti esclusi nel settore delle comunicazioni elettroniche, p. 315 – **10.** Contratti e concorsi di progettazione aggiudicati o organizzati in base a norme internazionali, p. 316 – **11.** Esclusioni specifiche per determinati servizi, p. 316 – **11.1.** Profili generali, p. 316 – **11.2.** In particolare, i servizi di locazione. La locazione di cosa futura, p. 319 – **11.3.** In particolare, i servizi legali, p. 321 – **12.** Esclusioni specifiche per i contratti di concessione, p. 327 – **13.** I contratti di sponsorizzazione, p. 327 – **13.1.** Nozione. Evoluzione della normativa, p. 327 – **13.2.** Sponsorizzazione «finanziaria» e sponsorizzazione «in natura», p. 328 – **13.3.** Ambito applicativo. Sponsorizzazioni relative ai beni culturali. Rinvio, p. 330 – **14.** Opera pubblica realizzata a spese del privato. Distinzione dalle opere di urbanizzazione a «scomputo», p. 330 – **15.** I contratti «attivi», p. 331 – **16.** Altri appalti esclusi, p. 334

### PARTE III

## PIANIFICAZIONE, PROGRAMMAZIONE, LOCALIZZAZIONE E PROGETTAZIONE, SERVIZI E CONCORSI DI PROGETTAZIONE

### 335      **Capitolo 7**

#### **LA PROGRAMMAZIONE**

**1.** Profili generali, fonti, definizioni, p. 335 – **2.** Ambito di applicazione ed esclusioni, p. 337 – **3.** Aspetti comuni alla programmazione dei lavori, dei servizi e delle forniture, p. 337 – **3.1.** Durata e aggiornamento del programma, p. 337 – **3.2.** Coerenza con gli atti di programmazione e con il bilancio, p. 337 – **3.3.** Pubblicità degli atti di programmazione, p. 338 – **3.4.** Disciplina attuativa e disciplina transitoria, p. 338 – **3.4.a)** Profi-

li generali, *p.* 338 – **3.4.b)** Profili attuativi comuni: aggiornamento dei programmi, ordine di priorità, suddivisione in lotti, contratti fuori programma, schemi tipo, *p.* 339 – **3.4.c)** Profili attuativi solo per il programma dei lavori: opere incompiute, condizioni di inserimento delle opere nel programma, *p.* 339 – **3.4.d)** Profili attuativi solo per il programma di servizi e forniture: raccordo con la pianificazione dei soggetti aggregatori e delle centrali di committenza, *p.* 339 – **3.4.e)** Disciplina transitoria, *p.* 339 – **4.** Disposizioni specifiche per la programmazione dei lavori pubblici, *p.* 341 – **4.1.** La durata e l'ambito, *p.* 341 – **4.2.** Contenuto del programma, *p.* 341 – **4.3.** La disciplina regolamentare del programma triennale dei lavori pubblici, *p.* 342 – **4.3.a)** Contenuto, livello di progettazione minimo, modalità di redazione, *p.* 342 – **4.3.b)** Ordine di priorità, *p.* 344 – **4.3.c)** Competenza a redigere il programma, *p.* 344 – **4.3.d)** Criteri di inclusione delle opere pubbliche incompiute nei programmi triennali di lavori pubblici e nei relativi elenchi annuali, *p.* 345 – **4.3.e)** Modalità di approvazione, aggiornamento e modifica del programma triennale dei lavori pubblici e del relativo elenco annuale. Obblighi informativi e di pubblicità. Lavori fuori programma, *p.* 346 – **5.** Disposizioni specifiche per la programmazione per servizi e forniture, *p.* 347 – **5.1.** Obbligatorietà e durata, aspetti disciplinatori comuni alla programmazione dei lavori pubblici, *p.* 347 – **5.2.** Ambito e contenuti e modalità di ricezione dei programmi biennali, *p.* 347 – **5.3.** Comunicazioni del programma ai soggetti aggregatori, *p.* 348 – **5.4.** La disciplina regolamentare del programma biennale per servizi e forniture, *p.* 348 – **5.4.a)** Contenuti, ordine di priorità, modalità di redazione del programma biennale degli acquisti di forniture e servizi, *p.* 348 – **5.4.b)** Ordine di priorità, *p.* 349 – **5.4.c)** Competenza a redigere il programma, *p.* 350 – **5.4.d)** Modalità di approvazione, aggiornamento e modifica del programma biennale degli acquisti di forniture e servizi. Obblighi informativi e di pubblicità. Servizi e forniture fuori programma, *p.* 350 – **5.4.e)** Modalità di raccordo con la pianificazione dell'attività dei soggetti aggregatori e delle centrali di committenza ai quali le stazioni appaltanti delegano la procedura di affidamento, *p.* 351 – **6.** Rapporto tra programmazione triennale/biennale, aggiornamento annuale e consultazioni preliminari di mercato, *p.* 351 – **7.** Rapporto tra programmazione triennale, aggiornamento annuale e avviso di preinformazione, *p.* 352

## 353 **Capitolo 8** **IL DIBATTITO PUBBLICO**

**1.** Introduzione, *p.* 353 – **2.** Ambito di applicazione, *p.* 354 – **3.** Nozione, oggetto, scheletro del procedimento, *p.* 354 – **4.** La fase della consultazione, *p.* 354 – **5.** Gli elementi mancanti della disciplina, demandati a un decreto attuativo, *p.* 354 – **6.** La platea dei partecipanti, *p.* 355 – **7.** Gli effetti della consultazione pubblica, *p.* 356

## 357 **Capitolo 9** **I PROGETTI (LIVELLI DELLA PROGETTAZIONE, VERIFICA, APPROVAZIONE DEI PROGETTI)**

**1.** Introduzione, *p.* 357 – **2.** I principi della legge delega in tema di progettazione, *p.* 359 – **3.** Sistemica del codice, *p.* 359 – **4.** La competenza legislativa in materia di progettazione, *p.* 360 – **5.** I principi generali in materia di progettazione: qualità, sostenibilità ambientale e sociale, *p.* 360 – **6.** La progettazione di lavori pubblici, *p.* 361 – **6.1.** Ambito di applicazione, *p.* 361 – **6.2.** I tre livelli, contenuto legale, regolamentare, modulabilità e riducibilità dei livelli. L'omissione del progetto esecutivo per i lavori di manutenzione, *p.* 361 – **6.3.** Progettazione e stato dell'arte, aggiornamenti, sottoscri-



zione dei progetti, *p.* 364 – **6.4.** Il progetto di fattibilità tecnica ed economica, *p.* 364 – **6.5.** Il progetto definitivo, *p.* 365 – **6.6.** Il progetto esecutivo, *p.* 365 – **6.7.** La qualità del progetto: la modellazione per l'edilizia, *p.* 366 – **6.8.** Accessi ai luoghi, ricerche, bonifiche preliminari alla progettazione, *p.* 366 – **6.9.** Gli oneri progettuali, *p.* 366 – **6.10.** La disciplina regolamentare, *p.* 366 – **7.** La progettazione per servizi e forniture, *p.* 367 – **8.** La c.d. archeologia preventiva: la verifica preventiva dell'interesse archeologico nella progettazione di opere pubbliche, *p.* 367 – **8.1.** La fase prodromica, *p.* 367 – **8.2.** La procedura di verifica preventiva dell'interesse archeologico, *p.* 369 – **9.** La verifica dei progetti di lavori e opere pubbliche, *p.* 371 – **9.1.** Profili generali, *p.* 371 – **9.2.** Oggetto della verifica, *p.* 372 – **9.3.** Oneri della verifica, *p.* 372 – **9.4.** Soggetti competenti, *p.* 372 – **9.5.** Incompatibilità, *p.* 373 – **9.6.** Affidamento esterno dell'incarico di verifica, *p.* 374 – **9.7.** Esito della verifica, *p.* 374 – **10.** Le procedure di approvazione dei progetti di lavori e opere pubbliche, *p.* 375 – **10.1.** Inquadramento e ricognizione delle fonti, *p.* 375 – **10.2.** Approvazione del progetto, conferenza di servizi, conferma di pareri, autorizzazioni e intese scaduti, *p.* 375 – **10.3.** La soluzione delle interferenze, *p.* 377 – **10.4.** Approvazione del progetto a fini espropriativi. Valutazione di impatto ambientale, *p.* 378

379

## Capitolo 10

### I PROGETTISTI (PROGETTISTI INTERNI E ESTERNI, INCARICHI E CONCORSI DI PROGETTAZIONE, RESPONSABILITÀ DEI PROGETTISTI, INCENTIVI PER FUNZIONI TECNICHE)

**1.** Introduzione e ambito di applicazione quanto a settori speciali e concessioni, *p.* 380 – **2.** I principi della legge delega in tema di progettisti, incarichi e concorsi di progettazione, *p.* 382 – **3.** Nozione e tipologia degli incarichi di progettazione e altri incarichi tecnici, *p.* 382 – **4.** L'alternativa tra progettazione interna ed esterna, *p.* 383 – **5.** L'alternativa tra incarichi tecnici diversi dalla progettazione, interni o esterni, *p.* 384 – **5.1.** In generale, *p.* 384 – **5.2.** L'incarico di RUP, *p.* 385 – **5.3.** Gli incarichi di supporto al RUP, *p.* 385 – **5.4.** L'incarico di verifica del progetto, *p.* 385 – **5.5.** L'incarico di direttore dei lavori, *p.* 385 – **5.6.** L'incarico di collaudatore, *p.* 386 – **5.7.** L'incarico di coordinamento della sicurezza in fase di progettazione e esecuzione, *p.* 386 – **6.** La disciplina della progettazione interna e degli altri incarichi tecnici interni, *p.* 386 – **6.1.** Uffici di progettazione interna, *p.* 386 – **6.2.** I requisiti professionali dei dipendenti pubblici, *p.* 387 – **6.3.** Le polizze professionali, *p.* 388 – **7.** L'affidamento esterno dei SIA: i principi, *p.* 388 – **7.1.** Il principio di tipicità e tassatività delle procedure, *p.* 388 – **7.2.** Il principio di continuità della progettazione, *p.* 388 – **7.3.** Il principio del divieto di subappalto, *p.* 389 – **7.4.** Il divieto di cauzione provvisoria e la polizza assicurativa, *p.* 389 – **7.5.** Carattere personale della prestazione e iscrizione in albi professionali, *p.* 390 – **8.** L'affidamento esterno dei SIA: gli operatori economici, aspetti comuni, *p.* 390 – **8.1.** Profili generali, *p.* 390 – **8.2.** I titoli di studio dei professionisti singoli o associati, *p.* 391 – **8.3.** Le incompatibilità e i conflitti di interessi, *p.* 391 – **9.** Le singole categorie di operatori economici e la loro qualificazione, *p.* 393 – **9.1.** La tecnica legislativa, *p.* 393 – **9.2.** Le società di professionisti, *p.* 394 – **9.3.** Le società di ingegneria, *p.* 395 – **9.3.a)** Requisiti, *p.* 395 – **9.3.b)** La questione dell'ambito delle competenze delle società di ingegneria, *p.* 396 – **9.4.** I prestatori di servizi di ingegneria e architettura stabiliti in altri Stati membri, *p.* 398 – **9.5.** I raggruppamenti temporanei, *p.* 398 – **9.5.a)** In generale, *p.* 398 – **9.5.b)** I requisiti di qualificazione, *p.* 398 – **9.5.c)** La presenza di giovani professionisti nella compagine dei raggruppamenti temporanei, *p.* 399 – **9.6.** I consorzi stabili di società di professionisti e di

società di ingegneria, *p. 401 – 9.7*. Disposizioni comuni sui requisiti organizzativi e gli obblighi di comunicazione, *p. 402 – 9.8*. Disposizioni comuni sulla qualificazione, *p. 402 – 9.9*. Disciplina transitoria, *p. 407 – 10*. Le procedure di affidamento degli incarichi professionali, *p. 408 – 10.1*. Profili generali, ricognizione delle fonti, *p. 408 – 10.2*. Delimitazione tra appalto di servizi di progettazione e concorso di progettazione o di idee, *p. 408 – 10.3*. Gli affidamenti diretti per incarichi di valore inferiore a 40.000 euro, *p. 408 – 10.4*. L'affidamento diretto al progettista degli incarichi di direzione dei lavori e di coordinamento della sicurezza in fase di esecuzione, *p. 409 – 10.5*. La procedura negoziata senza bando per gli affidamenti di importo da 40.000 euro fino a 100.000 euro, *p. 409 – 10.5.a)* In generale, *p. 409 – 10.5.b)* I criteri di formazione dell'elenco di professionisti secondo le linee guida sui SIA, *p. 410 – 10.5.c)* Le consultazioni di mercato secondo le linee guida sui SIA, *p. 411 – 10.6*. Gli affidamenti di importo pari o superiore a 100.000 euro e sopra soglia comunitaria, *p. 411 – 10.7*. Il criterio dell'OEPV secondo le linee guida sui SIA, *p. 412 – 10.7.a)* Criteri di valutazione e punteggi, *p. 412 – 10.7.b)* Criteri motivazionali, *p. 414 – 11*. I concorsi di progettazione e di idee, *p. 416 – 11.1*. Nozione e differenza con l'appalto di progettazione, *p. 416 – 11.2*. L'ambito, le soglie, e i concorsi di progettazione esclusi. Rinvio, *p. 417 – 11.3*. L'oggetto e i successivi affidamenti, *p. 418 – 11.4*. Il concorso in due gradi, *p. 418 – 11.5*. Le procedure, bandi e avvisi, pubblicità, *p. 419 – 11.6*. Selezione dei partecipanti e dei candidati. Requisiti, *p. 420 – 11.7*. I criteri selettivi dell'offerta e la commissione di gara, *p. 420 – 11.8*. Il concorso di idee, *p. 421 – 11.8.a)* Nozione e disciplina applicabile, *p. 421 – 11.8.b)* Soggetti ammessi, *p. 421 – 11.8.c)* Oggetto, contenuto e forma della proposta, *p. 421 – 11.8.d)* Termini per la proposta, *p. 421 – 11.8.e)* Il premio, *p. 422 – 11.8.f)* La proprietà delle proposte e il successivo utilizzo, *p. 422 – 11.8.g)* Soggetti ammessi alla procedura successiva, *p. 422 – 11.8.h)* Affidamento diretto della progettazione successiva, *p. 422 – 11.8.i)* Concorso di idee in due fasi, *p. 422 – 11.9*. I concorsi di progettazione e di idee nei settori speciali, *p. 422 – 12*. Le tariffe professionali per gli incarichi esterni e per i concorsi di progettazione e di idee, *p. 424 – 13*. Gli incentivi per funzioni tecniche in favore dei dipendenti pubblici, *p. 427 – 13.1*. Profili generali e ambito di applicazione, *p. 427 – 13.2*. Il fondo di incentivazione, *p. 427 – 13.3*. I principi di tassatività di importi, presupposti, modalità, *p. 428 – 13.4*. Attività incentivate, *p. 428 – 13.5*. Criteri di riparto dell'80% del fondo, *p. 430 – 13.5.a)* Fissazione con regolamento e contrattazione collettiva decentrata, *p. 430 – 13.5.b)* Soggetti partecipanti alla ripartizione del fondo di incentivazione, *p. 430 – 13.5.c)* Computo degli incentivi e misura massima, *p. 430 – 13.5.d)* Cause di riduzione dell'incentivo, *p. 431 – 13.5.e)* Modalità di corresponsione, *p. 431 – 13.5.f)* Incremento della quota dell'80% del fondo, *p. 431 – 13.6*. Destinazione del 20% del fondo, *p. 431 – 13.7*. Partecipazione al riparto del fondo del personale di centrali di committenza, *p. 431 – 14*. La responsabilità del progettista, *p. 431*

## PARTE IV

### LE REGOLE COMUNI SULLE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO

435

#### Capitolo 11

#### I CONTRATTI MISTI: APPALTI MISTI, CONCESSIONI MISTE, CONTRATTI MISTI DI APPALTO E CONCESSIONE

1. Il contratto misto nel diritto civile, *p. 435 – 2*. Nozione di contratto misto, di appalto misto, di concessione mista nel diritto pubblico, esemplificazioni, *p. 437 – 3*. Ti-

pologie di contratti misti e criteri astrattamente utilizzabili per l'individuazione della disciplina applicabile agli appalti misti, *p. 438 – 4*. Fonti di disciplina e criticità del recepimento, *p. 441 – 5*. Il contratto misto «infra-direttiva», *p. 441 – 5.1*. Le ipotesi, *p. 441 – 5.2*. Fonti di disciplina, il criterio della prevalenza, *p. 442 – 5.3*. Il criterio della prevalenza qualitativa nel caso di contratti misti infra-direttiva comprensivi di lavori ovvero di contratti misti infra-direttiva settori speciali relativi a più attività. Il significato del c. 13 dell'art. 28, *p. 442 – 5.4*. Il criterio della prevalenza quantitativa nel caso di contratti misti infra-direttiva aventi ad oggetto servizi eterogenei o servizi e forniture, *p. 444 – 5.5*. La qualificazione degli operatori economici nei contratti misti «infra-direttiva», *p. 445 – 6*. I contratti misti «infra ed extra direttive», *p. 446 – 6.1*. Le ipotesi, *p. 446 – 6.2*. La disciplina, *p. 447 – 6.3*. La scelta tra appalto unico e appalti plurimi e l'obbligo di motivazione, *p. 449 – 7*. I contratti misti aventi ad oggetto prestazioni soggette a diverse direttive: il caso in cui alcune delle prestazioni siano soggette alla direttiva 2009/81 (contratti nei settori difesa e sicurezza) ovvero siano escluse ai sensi dell'art. 346 TFUE, *p. 449 – 7.1*. Le ipotesi, *p. 449 – 7.2*. La disciplina. L'obbligo di motivare l'opzione tra contratto unico e contratti plurimi, *p. 450 – 8*. I contratti misti aventi ad oggetto prestazioni soggette a due o più tra le direttive 2014/23, 2014/24, 2014/25, *p. 451 – 8.1*. Quadro d'insieme, *p. 451 – 8.2*. Prestazioni riconducibili sia ai settori ordinari che ai settori speciali, *p. 452 – 8.3*. Prestazioni riconducibili ai settori ordinari e alle concessioni ovvero ai settori speciali e alle concessioni, *p. 452 – 8.4*. Prestazioni soggette a tutte e tre le direttive settori ordinari, speciali, concessioni, *p. 454 – 9*. I contratti misti aventi ad oggetto sia prestazioni soggette a due o più tra le direttive 2014/23, 2014/24, 2014/25 che prestazioni di contratti esclusi da tutte le direttive, *p. 455 – 10*. Concessioni miste che contemplano più attività dei settori speciali e di altri settori (ordinari o esclusi), *p. 455 – 11*. Casistica sui contratti misti, *p. 456 – 11.1*. Profili generali, *p. 456 – 11.2*. Il *global service*, *p. 456 – 11.3*. Il contratto misto di appalto e permuta, *p. 459 – 11.4*. La vendita di cosa futura, la locazione di cosa futura e il *leasing* immobiliare, *p. 459 – 11.5*. La concessione di costruzione e gestione e l'affidamento unitario a contraente generale, *p. 460 – 11.6*. La manutenzione, *p. 461 – 11.7*. L'*housing* sociale, *p. 464 – 11.8*. Altra casistica, *p. 466*

468

## Capitolo 12

### IL RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO NEGLI APPALTI E NELLE CONCESSIONI

1. Introduzione. Disciplina previgente. Il RUP nella legge delega. Ricognizione delle fonti, *p. 468 – 2*. Nozione e terminologia, *p. 469 – 3*. Ambito di applicazione, *p. 470 – 4*. Responsabile unico, plurimo, RUP comune, RUP in caso di ricorso a centrali di committenza, *p. 470 – 5*. Momento in cui va nominato il RUP, *p. 471 – 6*. Indicazione del nominativo del RUP negli atti di gara, *p. 472 – 7*. Soggetto competente a nominare il RUP, a supervisionare il RUP e a prevederne strutture di supporto, *p. 472 – 8*. RUP interno alla stazione appaltante, e soggetto esterno con compiti di supporto al RUP, *p. 473 – 9*. Requisiti di moralità e professionalità del RUP, cause di incompatibilità, *p. 474 – 9.1*. Secondo il codice, *p. 474 – 9.2*. Secondo le linee guida dell'ANAC, *p. 476 – 9.2.a*) Gli obblighi formativi, *p. 476 – 9.2.b*) Requisiti del RUP per servizi afferenti all'ingegneria e all'architettura, *p. 476 – 9.2.c*) Requisiti del RUP per appalti e concessioni di lavori, *p. 476 – 9.2.d*) Requisiti del RUP per servizi e forniture e concessioni di servizi, *p. 477 – 10*. I compiti del RUP, *p. 478 – 10.1*. Quadro di insieme, *p. 478 – 10.2*. La competenza generale e residuale del RUP, *p. 478 – 10.3*. I compiti del RUP specificati dal codice nell'art. 31, *p. 478 – 10.4*. Gli altri compiti del RUP speci-

ficati in altri articoli del codice, p. 479 – **10.5.** Gli ulteriori compiti indicati nelle linee guida, p. 480 – **10.5.a)** Per i lavori, p. 480 – **10.5.b)** Per i servizi e le forniture, p. 485 – **10.6.** Gli ulteriori compiti indicati nelle linee guida. In particolare i casi di coincidenza tra RUP e progettista e tra RUP e direttore dell'esecuzione, p. 486 – **11.** Le strutture di supporto del RUP, p. 487 – **12.** La responsabilità del RUP per danno erariale, p. 488 – **13.** Disciplina transitoria relativa al RUP, p. 489

## 491      **Capitolo 13**

### **LE FASI DELLE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO, I CONTROLLI SUGLI ATTI DELLE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO, LO STANDSTILL, IL C.D. PROCEDIMENTO DI EVIDENZA PUBBLICA**

**1.** Profili generali e ambito di applicazione, p. 491 – **2.** Le fasi della procedura di affidamento, p. 492 – **3.** Il rapporto tra aggiudicazione, stipulazione, esecuzione, p. 493 – **4.** Esecuzione delle prestazioni prima della stipulazione del contratto, p. 494 – **5.** Il termine per la stipulazione del contratto e rimedi in caso di mancata stipulazione, p. 495 – **6.** *Standstill* ed effetto sospensivo automatico in pendenza di ricorso giurisdizionale, p. 496 – **6.1.** Lo *standstill* secondo la direttiva ricorsi, p. 496 – **6.2.** Lo *standstill* nell'ordinamento nazionale prima della direttiva ricorsi, p. 497 – **6.3.** Lo *standstill* secondo la legge delega n. 88/2009, p. 498 – **6.4.** Lo *standstill* nel codice appalti del 2006 e del 2016, p. 499 – **6.4.a)** Profili generali e confronto con la disciplina previgente, p. 499 – **6.4.b)** Il termine di *standstill* e il termine di ricorso giurisdizionale, e le rispettive decorrenze, p. 499 – **6.4.c)** Le deroghe allo *standstill*, p. 500 – **6.4.d)** Effetto sospensivo della stipulazione del contratto, derivante dalla proposizione di un ricorso giurisdizionale, p. 503 – **6.4.e)** Rapporto tra durata dello *standstill* e durata dell'effetto sospensivo automatico, p. 507 – **6.4.f)** L'ambito applicativo, p. 507 – **7.** L'autotutela, p. 508 – **8.** La forma del contratto, p. 511 – **9.** I controlli sull'aggiudicazione e sul contratto, p. 512 – **10.** Il c.d. procedimento di evidenza pubblica, p. 513 – **10.1.** Oggetto e scopo dell'indagine, p. 513 – **10.2.** Il bando di gara (e l'avviso di preinformazione quale mezzo di indizione di gara), p. 513 – **10.2.a)** La nozione, p. 513 – **10.2.b)** La natura giuridica, p. 513 – **10.2.c)** Le clausole ambigue del bando, p. 514 – **10.3.** Le regole generali sulle comunicazioni, la tassatività delle comunicazioni orali e l'esame di domande e offerte solo dopo la scadenza del termine di presentazione, p. 515 – **10.4.** L'atto di scelta delle imprese da invitare, p. 515 – **10.5.** Gli inviti ai candidati (c.d. lettera-invito), p. 516 – **10.6.** Lo svolgimento della gara, p. 517 – **10.6.a)** Il principio di pubblicità e i suoi temperamenti, p. 517 – **10.6.b)** Il principio di continuità e i suoi temperamenti, p. 525 – **10.6.c)** La verifica dei requisiti soggettivi, p. 527 – **10.6.d)** L'invito ai concorrenti a regolarizzare i documenti e il soccorso istruttorio, p. 527 – **10.6.e)** L'esame delle offerte e la selezione della migliore offerta, p. 528 – **10.6.f)** La verbalizzazione delle operazioni di gara, p. 528 – **10.6.g)** Le cautele per garantire la conservazione e integrità dei plichi delle offerte, p. 529 – **10.7.** L'aggiudicazione, p. 536 – **10.7.a)** La nozione, p. 536 – **10.7.b)** L'aggiudicazione e il momento dell'incontro delle volontà dei contraenti, p. 537 – **10.7.c)** L'aggiudicazione e le offerte pari: l'esperimento di migliororia e il sorteggio, p. 537 – **10.7.d)** La proposta di aggiudicazione e l'aggiudicazione, p. 537 – **10.7.e)** La natura giuridica dell'aggiudicazione, p. 538 – **10.7.f)** Il verbale di aggiudicazione, p. 538 – **10.7.g)** La comunicazione dell'aggiudicazione, p. 538 – **10.8.** Il diniego di aggiudicazione in mancanza di offerte idonee o convenienti, p. 539 – **10.9.** Il diniego di aggiudicazione nel caso di una sola offerta valida, p. 541 – **10.10.** Il ritiro degli atti di gara, p. 542 – **10.10.a)** L'autotutela esterna e interna al contratto, p. 542 – **10.10.b)** L'autotutela pubblicistica. Il fonda-

mento normativo, i presupposti e il procedimento. Annullamento, revoca, recesso, *p. 544* – **10.11.** La stipulazione del contratto. La forma del contratto. Rinvio, *p. 546* – **10.12.** Il rinnovo del procedimento a seguito di annullamento giurisdizionale, *p. 547* – **10.12.a)** Le questioni, *p. 547* – **10.12.b)** Illegittima esclusione di un concorrente e necessità di rinnovo della gara a partire dalla presentazione delle offerte, *p. 548* – **10.12.c)** Vizi del giudizio sulle offerte e necessità di rinnovo della gara a partire dalla valutazione delle offerte, *p. 552* – **10.12.d)** Vizi dei criteri di valutazione delle offerte, *p. 555* – **10.12.e)** Rinnovo della gara e ricostituzione della commissione giudicatrice, *p. 556* – **10.12.f)** Annullamento della aggiudicazione per vizi inerenti la composizione della commissione di gara, *p. 557* – **10.12.g)** La questione del rinnovo parziale secondo la plenaria e la successiva giurisprudenza, *p. 557*

## 561      **Capitolo 14**

### **I CRITERI DI SOSTENIBILITÀ ENERGETICA E AMBIENTALE**

**1.** Appalti pubblici come strumento delle politiche pubbliche: sviluppo sostenibile e tutela ambientale, *p. 561* – **2.** Le disposizioni «verdi» nel codice dei contratti pubblici quadro di insieme, *p. 563* – **3.** La qualificazione delle stazioni appaltanti, *p. 564* – **4.** Il dibattito pubblico, *p. 564* – **5.** La progettazione, *p. 564* – **6.** I criteri ambientali minimi, *p. 565* – **7.** I requisiti generali e di qualificazione degli operatori economici, *p. 567* – **8.** I requisiti dell'offerta: le specifiche tecniche e le etichettature, *p. 568* – **9.** I criteri di valutazione dell'offerta, *p. 568* – **10.** I principi e le condizioni di esecuzione degli appalti, *p. 571* – **11.** Le garanzie dell'offerta e dell'esecuzione: gli incentivi «verdi», *p. 571*

## 573      **Capitolo 15**

### **I CRITERI DI SOSTENIBILITÀ SOCIALE (LE CLAUSOLE SOCIALI DEL BANDO DI GARA E DEGLI AVVISI. GLI APPALTI RISERVATI)**

**1.** Appalti e concessioni pubblici come strumento delle politiche pubbliche: sviluppo sostenibile e tutela sociale, *p. 573* – **2.** Le disposizioni per la sostenibilità sociale nel codice dei contratti pubblici: quadro di insieme, *p. 577* – **3.** I principi sociali per l'aggiudicazione e l'esecuzione di appalti e concessioni, *p. 577* – **4.** La qualificazione delle stazioni appaltanti, *p. 577* – **5.** Le clausole sociali, *p. 578* – **5.1.** Definizione, *p. 578* – **5.2.** Le clausole sociali per appalti e concessioni, *p. 578* – **5.3.** Le clausole sociali negli affidamenti ad esternalizzazione obbligatoria dei concessionari, *p. 580* – **5.4.** Natura giuridica e ulteriori profili disciplinatori, *p. 580* – **5.5.** Casistica sulle clausole sociali, *p. 581* – **5.6.** La clausola sociale e i criteri di valutazione dell'offerta per i *call center*, *p. 582* – **6.** Le specifiche tecniche e le etichettature, *p. 583* – **7.** I requisiti generali e speciali degli operatori economici, *p. 583* – **8.** I criteri di aggiudicazione, *p. 583* – **9.** Le riduzioni premiali della garanzia a corredo dell'offerta e della garanzia di esecuzione, *p. 584* – **10.** Le condizioni di esecuzione del contratto. Rinvio, *p. 584* – **11.** Gli appalti riservati, *p. 585* – **11.1.** Ambito di applicazione e collocazione sistematica, *p. 585* – **11.2.** Sintesi delle principali novità, *p. 585* – **11.3.** Carattere facoltativo della riserva. Sua indicazione nel bando di gara, *p. 585* – **11.4.** Riserva dell'affidamento e riserva dell'esecuzione: presupposti soggettivi e oggettivi, *p. 585* – **11.5.** Requisiti generali e di qualificazione dei riservatari, *p. 587* – **11.6.** Riserva e oneri imposti ai riservatari, *p. 587* – **11.7.** Coordinamento con altre discipline vigenti in materia di cooperative sociali e imprese sociali, *p. 587* – **11.8.** Gli affidamenti sotto soglia riservati a cooperative sociali ai sensi dell'art. 5 l. n. 381/1991, *p. 588* – **11.8.a)** Ambito e obiettivi, *p. 588* – **11.8.b)** Ambito di applicazione soggettivo, *p. 589* – **11.8.c)** L'oggetto e la durata della convenzione, *p. 590* – **11.8.d)** Le modalità di affidamento della convenzione,



*p. 592 – 11.8.e) Fase di esecuzione, p. 593 – 11.8.f) Clausole sociali in fase di esecuzione, p. 593 – 11.9. Altri appalti riservati, p. 594 – 11.10. Le LG ANAC sugli affidamenti a cooperative sociali, p. 594 – 12. Gli appalti relativi a servizi sociali. Rinvio, p. 595*

## 596 **Capitolo 16**

### **LA SUDDIVISIONE IN LOTTI**

**1.** Introduzione. Scopo della disciplina. Suddivisione in lotti tra codice dei contratti pubblici e disciplina antitrust, *p. 596 – 2.* Fonti e collocazione sistematica, *p. 598 – 3.* Nozione e definizioni, *p. 598 – 4.* Confronto con la previgente disciplina, *p. 599 – 5.* Criteri di determinazione delle soglie e suddivisione in lotti, *p. 600 – 6.* Le gare uniche articolate in lotti, *p. 601 – 6.1.* Ambito di applicazione, *p. 601 – 6.2.* Obbligatorietà della suddivisione in lotti: presupposti, *p. 601 – 6.2.a)* Oggetto e tipologia dei lotti, *p. 601 – 6.2.b)* Il presupposto del rispetto della disciplina comunitaria, *p. 602 – 6.2.c)* Il presupposto finalistico di favorire l'accesso alle micro, piccole e medie imprese, *p. 602 – 6.2.d)* Il presupposto della conformità della suddivisione in lotti alle categorie dei lavori o alle specializzazioni delle prestazioni, *p. 602 – 6.2.e)* Il presupposto dell'adeguatezza del valore dei lotti, *p. 603 – 6.2.f)* Il presupposto del divieto di eludere le disposizioni del codice, *p. 603 – 6.3.* Il divieto di aggregazione artificiosa delle prestazioni, *p. 603 – 6.4.* Obbligo di motivare la mancata suddivisione in lotti, *p. 604 – 6.5.* Modalità di presentazione delle offerte nelle gare suddivise in lotti. Le offerte riconducibili a un unico centro decisionale, *p. 606 – 6.6.* Numero di lotti aggiudicabile al medesimo concorrente, *p. 606 – 6.7.* I lotti associati, *p. 607 – 6.8.* Partecipazione delle ATI alle gare per lotti, *p. 608 – 6.9.* Gare per lotti e avvalimento, *p. 608 – 7.* Il contenzioso sulle gare divise in lotti, *p. 609 – 7.1.* Il ricorso cumulativo sull'aggiudicazione dei singoli lotti, *p. 609 – 7.2.* La giustiziabilità della mancata suddivisione in lotti e della suddivisione in lotti, *p. 609*

## 610 **Capitolo 17**

### **I PRINCIPI IN MATERIA DI TRASPARENZA**

**1.** Introduzione. Evoluzione del quadro normativo. Ricognizione delle fonti e degli istituti. Rinvii, *p. 610 – 2.* Ambito soggettivo e oggettivo di applicazione, *p. 612 – 3.* Atti oggetto della pubblicità, *p. 613 – 3.1.* Secondo l'art. 29 codice appalti, *p. 613 – 3.2.* Ulteriori atti delle procedure di programmazione, affidamento, esecuzione dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi, forniture, soggetti a pubblicità secondo la l. n. 190/2012 e il d.lgs. n. 33/2013, *p. 614 – 4.* Modalità della pubblicità e siti informativi, *p. 617 – 4.1.* Modalità della pubblicazione: i principi di facile, gratuita e universale accessibilità, di qualità dell'informazione, di uso civico dei dati, *p. 617 – 4.2.* Modalità semplificate di pubblicazione mediante *link* a banca dati, *p. 617 – 4.3.* Profili organizzativi: soggetti competenti, *p. 618 – 4.4.* Siti di pubblicazione degli atti di cui all'art. 29 codice appalti, *p. 618 – 4.5.* Siti di pubblicazione di ulteriori atti soggetti a pubblicazione ai sensi della l. n. 190/2012 e del d.lgs. n. 33/2013, *p. 619 – 5.* Adempimenti per la pubblicità: termini, durata, aggiornamenti, *p. 620 – 6.* Effetti della pubblicità, *p. 620*

## 622 **Capitolo 18**

### **LA DIGITALIZZAZIONE DELLE PROCEDURE E DELLE COMUNICAZIONI. LE REGOLE APPLICABILI ALLE COMUNICAZIONI**

**1.** Introduzione e ricognizione delle fonti, *p. 622 – 2.* Ambito di applicazione, *p. 623 – 3.* Operatività temporale dell'obbligo di uso dei mezzi di comunicazione elettronica,

p. 623 – 4. (Futura) digitalizzazione totale delle procedure, p. 623 – 5. Le regole applicabili alle comunicazioni, p. 624 – 5.1. La regola generale della comunicazione in forma elettronica, p. 624 – 5.2. I mezzi di comunicazione elettronica non generalmente disponibili, p. 624 – 5.3. Le regole tecniche delle comunicazioni in forma elettronica, p. 625 – 5.4. Le regole tecniche delle comunicazioni in forma elettronica di domande di partecipazione e offerte, p. 625 – 5.5. Le regole tecniche su comunicazione e firma di documenti utilizzati nelle procedure di appalti provenienti da autorità o enti, p. 626 – 6. Le deroghe alla comunicazione in forma elettronica per la presentazione delle offerte, p. 627 – 7. La comunicazione orale in deroga, per gli elementi inessenziali, p. 629 – 8. La tutela della integrità dei dati e della riservatezza, in tutte le forme di comunicazione, p. 630 – 9. Le regole sulle comunicazioni per le concessioni, p. 630 – 10. Gli aggiornamenti sui mezzi di comunicazione elettronica demandati alla Commissione europea, p. 631

## 632 Capitolo 19

### I CONFLITTI DI INTERESSI

1. Fonti normative. Il quadro comunitario e la legge delega, p. 632 – 2. Ambito oggettivo e soggettivo, p. 633 – 3. Nozione di conflitto di interessi, p. 633 – 4. Adempimenti a carico delle stazioni appaltanti, p. 634 – 5. Adempimenti a carico di dipendenti e collaboratori, p. 635 – 6. Il conflitto di interesse quale causa di esclusione dalle gare, p. 635 – 7. Lo specifico conflitto di interesse presunto *iusuris tantum* per i progettisti e gli affidatari di incarichi di supporto al RUP, p. 636 – 8. Lo specifico conflitto di interesse presunto *iusuris et de iure* per i verificatori dei progetti, p. 637 – 9. Lo specifico conflitto di interesse presunto *iusuris et de iure* per il contraente generale e il *partner* privato nel PPPC, p. 637 – 10. Ulteriori incompatibilità per il RUP, p. 637 – 11. I conflitti di interesse per i commissari di gara. Rinvio, p. 637 – 12. Incompatibilità per i collaudatori. Rinvio, p. 637 – 13. Incompatibilità per gli arbitri. Rinvio, p. 638 – 14. Incompatibilità per i subappaltatori. Rinvio, p. 639

## 640 Capitolo 20

### I CONTRATTI SOTTO SOGLIA

1. Nozione. I principi comunitari sui contratti sotto soglia, p. 640 – 2. I contratti sotto soglia nella legge delega, p. 641 – 3. Sintesi della disciplina previgente, p. 642 – 4. La nuova disciplina in sintesi. Ricognizione delle fonti. Le linee guida dell'ANAC, p. 642 – 5. Ambito soggettivo e oggettivo, p. 643 – 6. Gli affidamenti sotto soglia con procedure semplificate e con procedure ordinarie, p. 644 – 7. Le procedure semplificate, p. 645 – 7.1. Quadro di insieme, p. 645 – 7.2. L'affidamento diretto e l'amministrazione diretta per importi inferiori a 40.000 euro, p. 646 – 7.2.a) L'ambito dell'affidamento diretto e dell'amministrazione diretta – i servizi di progettazione e analoghi, p. 646 – 7.2.b) Principi e regole di procedura, p. 647 – 7.2.c) Ambito dell'obbligo di motivazione, p. 651 – 7.2.d) Requisiti delle stazioni appaltanti, ricorso a centrali di committenza, requisiti dei concorrenti e dell'aggiudicatario, p. 653 – 7.2.e) Criteri di aggiudicazione, offerte anomale, commissioni di gara, esonero dall'indicazione nell'offerta dei costi della manodopera e degli oneri di sicurezza, p. 655 – 7.2.f) Acquisti tramite il mercato elettronico, p. 656 – 7.2.g) La deroga allo *standstill*, p. 657 – 7.2.h) La garanzia dell'offerta, p. 657 – 7.2.i) La stipula del contratto, p. 657 – 7.2.l) La garanzia di esecuzione, p. 657 – 7.2.m) Il collaudo, p. 657 – 7.3. La procedura negoziata (senza bando) per lavori di importo inferiore a 150.000 euro e servizi e forniture di importo

inferiore alle soglie comunitarie, nonché per servizi di progettazione e gli altri servizi tecnici da 40.000 a 99.999 euro, *p. 657 – 7.3.a)* L'ambito. I limiti di importo per servizi di progettazione e analoghi, *p. 657 – 7.3.b)* Principi e regole di procedura, *p. 658 – 7.3.c)* Le indagini di mercato, *p. 659 – 7.3.d)* Gli elenchi di operatori economici, *p. 660 – 7.3.e)* Il confronto competitivo, *p. 661 – 7.3.f)* Requisiti delle stazioni appaltanti, ricorso a centrali di committenza, requisiti dei concorrenti e dell'aggiudicatario, *p. 662 – 7.3.g)* Criteri di aggiudicazione e offerte anomale, *p. 663 – 7.3.h)* Acquisti tramite il mercato elettronico, *p. 664 – 7.3.i)* La deroga allo *standstill*, *p. 664 – 7.3.l)* La stipula del contratto, *p. 664 – 7.3.m)* La pubblicità successiva, *p. 664 – 7.3.n)* Il collaudo, *p. 665 – 7.4.* La procedura negoziata (senza bando) per lavori di importo inferiore a 1.000.000 di euro, *p. 665 – 7.4.a)* L'ambito di applicazione, *p. 665 – 7.4.b)* La motivazione, *p. 665 – 7.4.c)* Principi e regole di procedura. Rapporti con l'art. 63, *p. 665 – 7.4.d)* Requisiti delle stazioni appaltanti, ricorso a centrali di committenza, requisiti dei concorrenti e dell'aggiudicatario, *p. 666 – 7.4.e)* Criteri di aggiudicazione e offerte anomale, *p. 667 – 7.4.f)* Inapplicabilità della deroga allo *standstill*, *p. 668 – 7.4.g)* La stipula del contratto, *p. 668 – 7.4.h)* Il collaudo, *p. 668 – 7.5.* La procedura negoziata in deroga per le opere di urbanizzazione primaria a scomputo. Rinvio, *p. 668 – 7.6.* Gli affidamenti sotto soglia di somma urgenza. Rinvio, *p. 668 – 7.7.* Gli affidamenti sotto soglia riservati a cooperative sociali ai sensi dell'art. 5 l. n. 381/1991 e ai soggetti dell'art. 2, c. 134, l. n. 244/2007. Rinvio, *p. 669 – 7.8.* La giustiziabilità degli affidamenti in deroga, *p. 669 – 7.9.* Il subappalto nel sotto soglia, *p. 669 – 8.* Le procedure ordinarie sotto soglia. Le procedure per le opere di urbanizzazione a scomputo sotto soglia. Pubblicità e termini. Esclusione automatica delle offerte anomale. Deroghe allo *standstill*, *p. 670 – 9.* Disciplina transitoria nelle more delle linee guida, *p. 672 – 10.* Le varianti in corso di esecuzione nei contratti sotto soglia. Il contratto nei collaudi sotto soglia. Rinvio, *p. 672*

## PARTE V

### LE CENTRALI DI COMMITTENZA E LA QUALIFICAZIONE DELLE STAZIONI APPALTANTI

#### 673 Capitolo 21

#### LE CENTRALI DI COMMITTENZA E LE ALTRE AGGREGAZIONI DI STAZIONI APPALTANTI

1. Introduzione, *p. 673 – 2.* Nozione. Rinvio. Ambito di applicazione, *p. 675 – 3.* Le principali centrali di committenza in Italia, *p. 676 – 3.1.* La Consip, *p. 676 – 3.2.* I soggetti aggregatori di cui al d.l. n. 66/2014, *p. 677 – 3.3.* La SUA di cui all'art. 13, l. n. 136/2010, *p. 678 – 3.4.* La SUA presso gli enti di area vasta, *p. 679 – 4.* La qualificazione delle centrali di committenza. Rinvio, *p. 679 – 5.* I casi di ricorso obbligatorio a centrali di committenza, *p. 679 – 5.1.* Evoluzione normativa, *p. 679 – 5.2.* Il ricorso obbligatorio a centrali di committenza nel codice del 2016, *p. 681 – 5.2.a)* Ambito soggettivo e oggettivo in generale, *p. 681 – 5.2.b)* Definizioni utili, *p. 681 – 5.2.c)* Gli obblighi per le stazioni appaltanti non qualificate, *p. 682 – 5.2.d)* Gli obblighi per le stazioni appaltanti qualificate, *p. 683 – 5.2.e)* Regole specifiche per i Comuni non capoluogo di provincia, *p. 684 – 5.3.* Gli altri obblighi di utilizzo di centrali di committenza, *p. 685 – 5.3.a)* Gli obblighi di utilizzo delle convenzioni *ex art.* 26, l. n. 488/1999. Le modifiche e il recesso dai contratti non in linea, *p. 685 – 5.3.b)* Gli obblighi di cui alla l. n. 296/2006, *p. 687 – 5.3.c)* Gli obblighi per determinate categorie merceologiche

*ex art. 1, d.l. n. 95/2012, p. 689 – 5.3.d)* Gli obblighi per gli enti del SSN *ex art. 15, d.l. n. 95/2012, p. 690 – 5.3.e)* Gli obblighi di cui all'art. 9 d.l. n. 66/2014, *p. 691 – 5.3.f)* Gli obblighi di cui alla l. n. 208/2015 per gli acquisti di beni e servizi informatici e di connettività, *p. 693 – 5.3.g)* Il monitoraggio della spesa pubblica per acquisti, *p. 694 – 5.3.h)* Pagamenti di acquisti mediante centrali di committenza con l'utilizzo di erogazioni liberali, *p. 694 – 5.3.i)* Nuovi modelli sperimentali di centralizzazione degli acquisti, *p. 695 – 6.* I casi di ricorso facoltativo a centrali di committenza, *p. 695 – 6.1.* Ricorso facoltativo a centrali di committenza nazionali, *p. 695 – 6.2.* Ricorso facoltativo a centrali di committenza estere in ambito UE, aggregazioni facoltative con stazioni appaltanti estere in ambito UE, *p. 696 – 6.3.* Adesione postuma a contratti di centrali di committenza, *p. 697 – 7.* Le attività offerte dalle centrali di committenza, *p. 698 – 8.* Riparto di responsabilità tra centrale di committenza e stazione appaltante e tra stazioni appaltanti aggregate, *p. 699 – 9.* La informatizzazione delle procedure delle centrali di committenza, *p. 699 – 10.* La semplificazione delle procedure delle centrali di committenza e i costi di gestione delle procedure, *p. 700 – 11.* La società pubblica di progetto per le infrastrutture. Rinvio, *p. 701*

## 702      **Capitolo 22**

### **LA QUALIFICAZIONE DELLE STAZIONI APPALTANTI**

1. Introduzione, *p. 702 – 2.* Fase attuativa e regime transitorio, *p. 703 – 3.* Ambito di applicazione della qualificazione delle stazioni appaltanti, *p. 704 – 4.* Principi sulla qualificazione, *p. 704 – 5.* Contenuti del d.P.C.M. attuativo e dell'attività attuativa dell'ANAC, *p. 706 – 6.* Conseguenze della mancanza di qualificazione, *p. 707 – 7.* Meccanismi premiali per le stazioni appaltanti e per i dipendenti delle stazioni appaltanti, *p. 707*

## **PARTE VI**

### **GLI OPERATORI ECONOMICI E LA LORO QUALIFICAZIONE**

## 708      **Capitolo 23**

### **GLI OPERATORI ECONOMICI**

1. Introduzione: sintesi delle novità e ricognizione delle fonti. Ambito di applicazione, *p. 709 – 2.* Gli operatori economici per i servizi di progettazione e assimilabili. Rinvio, *p. 709 – 3.* Definizioni rilevanti, *p. 709 – 4.* Rapporto tra la definizione e l'elenco di operatori economici, *p. 711 – 5.* Regole comuni agli operatori che sono persone giuridiche e ai raggruppamenti di operatori. La società tra imprese raggruppate, *p. 711 – 6.* Le singole ipotesi: imprenditori e società, *p. 713 – 6.1.* In generale, *p. 713 – 6.2.* Le società non commerciali e l'oggetto sociale, *p. 713 – 6.3.* Gli enti pubblici non economici, *p. 714 – 6.3.a)* Profili generali, *p. 714 – 6.3.b)* La questione delle Università, *p. 715 – 6.3.c)* In particolare le aziende sanitarie, *p. 723 – 6.3.d)* Partecipazione alle gare e *par condicio*, *p. 724 – 6.4.* Gli enti privati senza fine di lucro, *p. 724 – 6.5.* Le imprese sociali, *p. 726 – 6.6.* Le società pubbliche, *p. 726 – 7.* Le singole ipotesi: i consorzi, *p. 729 – 7.1.* I consorzi tra società cooperative e i consorzi tra imprese artigiane, *p. 729 – 7.1.a)* Nozione e fonti, *p. 729 – 7.1.b)* Requisiti di qualificazione e requisiti generali, *p. 729 – 7.1.c)* Incompatibilità nella stessa gara tra consorzio e consorziati, *p. 730 – 7.1.d)* Modifiche soggettive. Rinvio, *p. 730 – 7.2.* I consorzi stabili, *p. 731 – 7.2.a)* Nozioni e fonti di disciplina, *p. 731 – 7.2.b)* Requisiti di qualificazione,

*p. 731 – 7.2.c) Requisiti generali, p. 732 – 7.2.d) Incompatibilità nella stessa gara tra consorzio e consorziati, p. 734 – 7.2.e) Modifica della compagine soggettiva del consorzio stabile. Parziale rinvio, p. 734 – 7.3. I consorzi ordinari, p. 736 – 7.3.a) Nozione e fonti di disciplina, p. 736 – 7.3.b) Incompatibilità nella stessa gara tra consorzio e consorziati, p. 736 – 7.3.c) Requisiti di qualificazione, p. 737 – 7.3.d) Le regole sulla forma del soggetto in gara, la formulazione dell'offerta, responsabilità del consorzio e dei consorziati, p. 737 – 7.3.e) La modifica soggettiva del consorzio. Parziale rinvio, p. 738 – 7.4. Profili comuni a tutti i consorzi in tema di incompatibilità in gara, p. 738 – 7.4.a) Casistica applicativa, p. 738 – 7.4.b) Le designazioni «a cascata», p. 739 – 8. Le singole ipotesi: i raggruppamenti temporanei, p. 740 – 8.1. Nozione, fonti, terminologia, p. 740 – 8.2. Raggruppamenti temporanei verticali e orizzontali, p. 741 – 8.3. L'ATI costituenda, p. 742 – 8.4. Sulla possibilità di offerta da parte di ATI dopo la prequalifica di imprese singole, p. 742 – 8.5. Il rapporto di mandato tra i componenti dell'ATI, p. 743 – 8.6. Forma dell'offerta, regime di responsabilità, quote di partecipazione, di qualificazione e di esecuzione, p. 743 – 8.7. Incompatibilità nella stessa gara, p. 744 – 8.8. I requisiti di qualificazione. Rinvio, p. 745 – 8.9. ATI e avvalimento, p. 745 – 8.10. Le modifiche soggettive dell'ATI dopo l'aggiudicazione o in corso di gara, p. 745 – 8.10.a) In generale, p. 745 – 8.10.b) Il recesso di un membro dell'ATI per motivi organizzativi, p. 746 – 8.10.c) Vicende patologiche afferenti al mandatario o ai mandanti, p. 749 – 8.11. La cooptazione, p. 753 – 8.12. L'ATI sovrabbondante o non necessaria tra diritto degli appalti e diritto della concorrenza, p. 754 – 8.13. La legittimazione processuale dell'ATI e dei suoi componenti, p. 756 – 9. Le imprese aderenti al contratto di rete, p. 758 – 9.1. Profili generali, p. 758 – 9.2. Struttura organizzativa della rete e modalità di partecipazione alle gare, p. 758 – 9.3. Requisiti generali e qualificazione, p. 760 – 9.4. Partecipazione alla medesima gara della rete e singola impresa, p. 760 – 9.5. Forma del contratto di rete, p. 760 – 9.6. Rete dotata di organo comune con potere di rappresentanza, ma priva di soggettività giuridica, p. 761 – 9.7. Rete dotata di organo comune privo di potere di rappresentanza o reti sprovviste di organo comune, p. 761 – 9.8. Rete dotata di organo comune e di soggettività giuridica, p. 762 – 9.9. Responsabilità della rete verso la stazione appaltante, p. 762 – 10. Il gruppo europeo di interesse economico, p. 763*

764

**Capitolo 24****GLI OPERATORI ECONOMICI DI PAESI NON APPARTENENTI ALL'UNIONE EUROPEA (CONDIZIONI RELATIVE ALL'AAP E AD ALTRI ACCORDI INTERNAZIONALI – OFFERTE CONTENENTI PRODOTTI ORIGINARI DA PAESI TERZI)**

**1.** Collocazione sistematica, *p. 764* – **2.** Ambito di applicazione, *p. 764* – **3.** Presupposti, *p. 764* – **4.** La parità di accesso degli operatori di Paesi terzi, *p. 765* – **5.** Le offerte contenenti prodotti originari di Paesi terzi non firmatari dell'AAP o di altro accordo internazionale con l'UE o con l'Italia, *p. 766* – **6.** Gli operatori economici di Paesi *black list*, *p. 767*

770

**Capitolo 25****I REQUISITI DI ORDINE GENERALE**

**1.** Nozione e inquadramento generale. Confronto con la disciplina comunitaria; la questione del *gold plating*, *p. 771* – **2.** Confronto con il previgente art. 38 codice del 2006, *p. 773* – **3.** Ambito di applicazione, *p. 774* – **3.1.** Settori ordinari, speciali, con-



cessioni, p. 774 – **3.2.** Appalti e subappalti, avvalimento, qualificazione, contraente generale, p. 775 – **3.3.** Inapplicabilità delle cause di esclusione alle aziende o società oggetto di sequestro o confisca penale o preventiva e affidate a custode o amministratore giudiziario o finanziario, p. 776 – **4.** *Ratio* dei requisiti di carattere generale: solvibilità, affidabilità morale, affidabilità professionale, p. 777 – **5.** Tassatività e obbligatorietà delle cause di esclusione, p. 777 – **6.** Momento del possesso dei requisiti di ordine generale e momento della loro verifica, p. 777 – **7.** Conseguenze della mancanza dei requisiti di ordine generale, p. 779 – **7.1.** In generale, p. 779 – **7.2.** In particolare la segnalazione all'ANAC e l'iscrizione nel casellario. Rinvio, p. 780 – **7.3.** In particolare l'incameramento della cauzione provvisoria, p. 780 – **8.** La prova del possesso dei requisiti di carattere generale. Gli adempimenti del concorrente e della stazione appaltante. La trasmissibilità dell'inidoneità morale, p. 781 – **8.1.** Prova dei requisiti, adempimenti dell'operatore e della stazione appaltante. Parziale rinvio, p. 781 – **8.2.** La prova per le micro, piccole e medie imprese, p. 782 – **8.3.** La trasmissibilità dell'inidoneità morale, p. 783 – **8.4.** La motivazione del provvedimento di esclusione e di ammissione, p. 790 – **9.** Le singole cause di esclusione: le condanne penali, p. 791 – **9.1.** Profili generali, p. 791 – **9.2.** Tipologia dei provvedimenti giurisdizionali recanti condanna penale, p. 791 – **9.3.** I delitti rilevanti, p. 791 – **9.3.a)** Le singole ipotesi e la ipotesi generale di condanne che determinano incapacità di contrarre con la p.a., p. 791 – **9.3.b)** Partecipazione a un'organizzazione criminale, p. 794 – **9.3.c)** I delitti contro la pubblica amministrazione e di frode contro la pubblica amministrazione, p. 794 – **9.3.d)** I falsi in bilancio, p. 796 – **9.3.e)** La frode in danno degli interessi finanziari dell'UE, p. 796 – **9.3.f)** I delitti con finalità di terrorismo o di eversione dell'ordine costituzionale, p. 796 – **9.3.g)** Riciclaggio e finanziamento del terrorismo, p. 797 – **9.3.h)** Sfruttamento del lavoro minorile e altre forme di tratta di esseri umani, p. 797 – **9.4.** I soggetti per i quali rilevano le condanne penali, p. 797 – **9.4.a)** Il quadro normativo, p. 797 – **9.4.b)** Il socio unico o di maggioranza, p. 798 – **9.4.c)** Gli amministratori, i vice presidenti, gli institori, i procuratori generali, p. 803 – **9.4.d)** I procuratori speciali (o *ad negotia*), p. 805 – **9.4.e)** I fatti penalmente rilevanti per amministratori e direttori tecnici, p. 809 – **9.4.f)** Il contenuto formale della dichiarazione per i soggetti rilevanti, p. 809 – **9.4.g)** I soggetti cessati. La dissociazione, p. 810 – **9.4.h)** I soggetti cessati. Soggetto onerato della dichiarazione per i cessati e contenuto della dichiarazione per i cessati, p. 812 – **9.4.i)** Compatibilità comunitaria della disciplina nazionale, p. 813 – **9.5.** Le cause estintive dei reati, p. 813 – **9.6.** Possibile non ostatività delle condanne inferiori a 18 mesi in caso di risarcimento del danno: c.d. *self cleaning*, p. 815 – **9.7.** Durata massima delle cause di esclusione per condanne penali o violazioni fiscali o previdenziali, p. 815 – **9.8.** La dichiarazione relativa ai reati e il suo contenuto, p. 817 – **10.** Le cause ostantive della partecipazione alle gare previste dalla normativa antimafia, p. 818 – **10.1.** Ricognizione delle fonti, p. 818 – **10.2.** Le misure di prevenzione antimafia, p. 819 – **10.3.** L'informativa antimafia interdittiva, p. 821 – **10.4.** Modalità per la richiesta e termini per il rilascio di comunicazione e informativa antimafia, p. 822 – **10.5.** Gli elementi e la motivazione della informativa antimafia interdittiva. Le informative antimafia «a cascata», p. 825 – **10.6.** Gli ulteriori reati ostantivi della partecipazione alle gare di appalto, per il tramite di comunicazione e informazione antimafia, p. 828 – **10.7.** Subprocedimento di esclusione in presenza di una interdittiva antimafia, p. 830 – **10.8.** Termini di durata di comunicazioni e informazioni antimafia e durata della causa ostantiva di cui all'art. 80, c. 2, p. 830 – **11.** Le violazioni in materia fiscale, p. 831 – **11.1.** Profili generali, p. 831 – **11.2.** Nozione di violazione fiscale «grave», p. 832 – **11.3.** Nozione di violazione fiscale «definitivamente accertata», p. 832 –

**11.4.** L'adempimento del debito fiscale o l'impegno vincolante, *p.* 833 – **11.5.** Il limite di durata della causa ostativa della violazione fiscale, *p.* 835 – **12.** Le violazioni in materia previdenziale, *p.* 836 – **12.1.** Profili generali, *p.* 836 – **12.2.** Valutazione della gravità della violazione previdenziale, *p.* 836 – **12.3.** Il definitivo accertamento della violazione previdenziale, *p.* 839 – **12.4.** Possibilità di sanatoria fino alla scadenza del termine per la domanda di partecipazione, *p.* 840 – **12.5.** Momenti in cui è necessario il DURC regolare, *p.* 840 – **12.6.** Modalità di acquisizione del DURC, *p.* 841 – **12.6.a)** Acquisizione d'ufficio, *p.* 841 – **12.6.b)** Il DURC *on line*, *p.* 841 – **12.7.** Il DURC a compensazione di crediti certificati, *p.* 842 – **12.8.** Il periodo di validità del DURC, *p.* 843 – **12.9.** Sulla possibilità di regolarizzazione del DURC chiesto d'ufficio, *p.* 843 – **12.10.** La definizione agevolata dei debiti previdenziali, *p.* 844 – **12.11.** Compatibilità comunitaria della disciplina nazionale sul DURC, *p.* 845 – **13.** Le cause di esclusione di cui all'art. 80, c. 5, *p.* 846 – **13.1.** Quadro di insieme, *p.* 846 – **13.2.** Le gravi violazioni in materia di salute e sicurezza sul lavoro, *p.* 847 – **13.3.** Il fallimento e le altre procedure concorsuali, *p.* 848 – **13.3.a)** La regola, *p.* 848 – **13.3.b)** Le procedure ostative, *p.* 850 – **13.3.c)** Questioni inerenti il concordato con continuità aziendale, *p.* 850 – **13.3.d)** Il concordato in bianco, *p.* 852 – **13.3.e)** Significato di «procedimento in corso», *p.* 852 – **13.3.f)** L'amministrazione straordinaria non è causa di esclusione, *p.* 853 – **13.3.g)** La liquidazione volontaria non è causa di esclusione, *p.* 853 – **13.4.** Il grave illecito professionale, *p.* 854 – **13.4.a)** Profili generali, confronto con le direttive, *p.* 854 – **13.4.b)** Confronto con la previgente disciplina nazionale, *p.* 855 – **13.4.c)** Il grave illecito professionale e gli illeciti penali, *p.* 856 – **13.4.d)** Le singole ipotesi: la negligenza professionale, *p.* 857 – **13.4.e)** Le singole ipotesi: la turbativa di gara, *p.* 862 – **13.4.f)** I mezzi di prova, *p.* 862 – **13.4.g)** Profili transitori, *p.* 863 – **13.4.h)** Rilevanza temporale, *p.* 864 – **13.4.i)** Le linee guida dell'ANAC: ambito e natura giuridica, *p.* 864 – **13.4.l)** Le linee guida dell'ANAC: poteri delle stazioni appaltanti, *p.* 866 – **13.4.m)** Le linee guida dell'ANAC: casistica sulle significative carenze nell'esecuzione di pregressi contratti, *p.* 866 – **13.4.n)** Le linee guida dell'ANAC: casistica sulla turbativa di gara, *p.* 867 – **13.4.o)** Le linee guida dell'ANAC: altra casistica sul grave illecito professionale in gara, *p.* 868 – **13.4.p)** Le linee guida dell'ANAC: altre situazioni idonee a porre in dubbio l'integrità o l'affidabilità dell'operatore economico, *p.* 869 – **13.4.q)** Le linee guida dell'ANAC: i mezzi di prova, *p.* 869 – **13.4.r)** Le linee guida dell'ANAC: la rilevanza temporale del grave illecito professionale, *p.* 870 – **13.4.s)** Le linee guida dell'ANAC: il procedimento e provvedimento di esclusione per illecito professionale, *p.* 870 – **13.4.t)** Le linee guida dell'ANAC: le misure di *self cleaning* di cui all'art. 80, c. 7, in relazione alla fattispecie del grave illecito professionale, *p.* 871 – **13.5.** Il conflitto di interessi, *p.* 872 – **13.6.** La distorsione della concorrenza, *p.* 872 – **13.7.** Sanzioni interdittive che comportino divieti di contrarre con la pubblica amministrazione, *p.* 872 – **13.8.** L'iscrizione nel casellario ANAC per false dichiarazioni o falsa documentazione in gara o ai fini della qualificazione; l'esclusione per false dichiarazioni in gara, *p.* 873 – **13.8.a)** Profili generali, ambito applicativo, ricognizione delle fonti, *p.* 873 – **13.8.b)** Natura sanzionatoria dell'iscrizione, *p.* 875 – **13.8.c)** Oggetto delle false dichiarazioni o della falsa documentazione, *p.* 876 – **13.8.d)** Decorrenza e durata della sanzione, *p.* 877 – **13.8.e)** Risultanze del casellario, *p.* 877 – **13.8.f)** Il procedimento di iscrizione della falsa dichiarazione nel casellario informatico, *p.* 877 – **13.8.g)** Il procedimento in caso di falsa dichiarazione o documentazione al fine della qualificazione, *p.* 879 – **13.8.h)** La falsa dichiarazione o documentazione nella medesima gara, *p.* 880 – **13.8.i)** Le false dichiarazioni della micro, piccola e media impresa, *p.* 880 – **13.8.l)** Disciplina transitoria, *p.* 881 – **13.9.** Il divieto di interposizione fiduciaria, *p.* 882 – **13.10.** La tutela dei soggetti diversamente abili, *p.* 884

– **13.11.** L'omessa denuncia dei reati di concussione e estorsione aggravati dallo stampo mafioso da parte della vittima come causa di esclusione dai pubblici contratti di appalto e concessione, *p. 884* – **13.12.** La riferibilità delle offerte ad un unico centro decisionale: il divieto di partecipazione alla medesima gara di imprese in situazione di controllo, *p. 887* – **13.12.a)** Profili generali, *p. 887* – **13.12.b)** Il controllo formale e sostanziale, *p. 889* – **13.12.c)** Le dichiarazioni dei concorrenti sull'assenza di controlli formali osostanziali, *p. 889* – **13.12.d)** Gli elementi di prova della riferibilità delle offerte a un unico centro decisionale, *p. 890* – **13.2.e)** Situazioni di controllo e gare in lotti, *p. 892*

893

**Capitolo 26****LA QUALIFICAZIONE PER I LAVORI**

**1.** Introduzione, *p. 894* – **2.** Fonti di disciplina, *p. 896* – **3.** Ambito di applicazione, *p. 896* – **4.** I principi in tema di qualificazione, *p. 896* – **5.** La qualificazione tramite SOA per i lavori pubblici di importo pari o superiore a 150.000 euro, *p. 899* – **5.1.** L'oggetto della qualificazione, il sistema SOA, la qualificazione per operatori economici non stabiliti in Italia, *p. 899* – **5.2.** Contenuto dell'attestato di qualificazione SOA, *p. 901* – **5.2.a)** In generale, *p. 901* – **5.2.b)** I requisiti di idoneità professionale, *p. 901* – **5.2.c)** Attestazione SOA e *rating* di impresa, *p. 903* – **5.2.d)** Qualificazione per tipologie e importo dei lavori. Il certificato di esecuzione dei lavori, *p. 903* – **5.3.** Durata della qualificazione, *p. 903* – **5.4.** La disciplina demandata alla fonte regolamentare, *p. 903* – **5.4.a)** Profili formali, *p. 903* – **5.4.b)** Oggetto, *p. 904* – **6.** La vigilanza sul sistema di qualificazione SOA, *p. 905* – **6.1.** Le regole legali, *p. 905* – **6.2.** La disciplina demandata alle linee guida dell'ANAC, *p. 905* – **6.3.** La revisione straordinaria degli organismi di attestazione, *p. 906* – **7.** Gli ulteriori requisiti di qualificazione per lavori di importo pari o superiore a 20 milioni di euro, *p. 907* – **8.** Il *rating* di impresa, *p. 907* – **8.1.** Profili generali, *p. 907* – **8.2.** Il *rating* di impresa secondo la versione originaria del codice, *p. 908* – **8.3.** Il *rating* di impresa secondo il decreto correttivo, *p. 908* – **9.** Il *rating* di legalità, *p. 910* – **9.1.** Fonti di disciplina, nozione e ambito, sua rilevanza ai fini delle procedure di affidamento di contratti pubblici, *p. 910* – **9.2.** Imprese legittimate a conseguire il *rating* di legalità, *p. 910* – **9.3.** Requisiti per il *rating* di legalità, *p. 911* – **9.4.** Punteggi del *rating* di legalità, *p. 913* – **9.5.** Prova del possesso dei requisiti per il *rating* di legalità, *p. 914* – **9.6.** Procedimento per conseguire il *rating* di legalità, *p. 915* – **9.7.** Durata, modifica, rinnovo, sospensione e revoca del *rating* di legalità, *p. 916* – **9.8.** Obblighi di informazione a carico dell'impresa titolare del *rating* di legalità, *p. 917* – **9.9.** L'elenco pubblico delle imprese titolari di *rating* di legalità, *p. 917* – **10.** I futuri sistemi di qualificazione alternativi o sostitutivi del sistema SOA, *p. 917* – **11.** La qualificazione del contraente generale. Rinvio, *p. 918* – **12.** La disciplina transitoriamente vigente per la qualificazione per lavori di importo pari o inferiore a 150.000 euro, *p. 918* – **13.** La disciplina transitoriamente vigente per la qualificazione per lavori di importo pari o superiore a 150.000 euro, *p. 919* – **13.1.** Profili generali, *p. 919* – **13.2.** Le società organismi di attestazione (SOA), *p. 919* – **13.2.a)** I requisiti generali e di indipendenza delle SOA, *p. 919* – **13.2.b)** I divieti e i limiti al possesso di partecipazioni azionarie nelle SOA, *p. 923* – **13.2.c)** Il divieto di partecipazione per gli organismi di certificazione, *p. 924* – **13.2.d)** Il divieto di partecipazione di imprese operanti nei settori di servizi e forniture, e segnatamente per le imprese bancarie e assicurative, *p. 927* – **13.2.e)** La partecipazione delle associazioni sindacali di lavoratori. Il divieto di partecipazione per le associazioni di datori di lavoro e imprenditori, *p. 928* – **13.2.f)** Il

procedimento autorizzatorio per acquisire o cedere partecipazioni azionarie nelle SOA, p. 928 – **13.2.g)** I requisiti tecnici delle SOA in relazione al personale e alla dotazione informatica, p. 930 – **13.2.h)** L'autorizzazione all'esercizio dell'attività e l'elenco delle SOA autorizzate, p. 932 – **13.3.** Le tariffe per l'attività di attestazione, p. 932 – **13.4.** La vigilanza dell'ANAC secondo il regolamento n. 207/2010, p. 934 – **13.5.** La sanzioni relative alle SOA, p. 935 – **13.5.a)** Profili generali, p. 935 – **13.5.b)** La tipologia delle infrazioni e delle sanzioni nei confronti delle SOA, p. 935 – **13.5.c)** Il procedimento sanzionatorio nei confronti delle SOA. I chiarimenti forniti dall'Autorità, p. 937 – **13.5.d)** I chiarimenti dell'Autorità sulle fattispecie sanzionatorie previste all'art. 73 d.P.R. n. 207/2010, p. 938 – **13.5.e)** I chiarimenti dell'Autorità in ordine alle singole fattispecie che comportano la sanzione della sospensione o della decadenza della autorizzazione ad attestare (art. 73, c. 3), p. 940 – **13.5.f)** I chiarimenti dell'Autorità in ordine alle regole da rispettare in caso di sospensione o di decadenza della autorizzazione ad attestare, nonché di fallimento o di cessazione dell'attività della SOA (art. 73, c. 8 e 9), p. 941 – **13.5.g)** Linee guida operative allegate alla determinazione n. 1/2011, p. 944 – **13.6.** L'attività di rilascio delle attestazioni SOA: i doveri di diligenza, correttezza trasparenza e il dovere di verifica del possesso di tutti i requisiti prima del rilascio dell'attestazione di qualificazione, p. 944 – **13.7.** L'attestazione di qualificazione, p. 944 – **13.7.a)** Profili generali: obbligatorietà e valenza probatoria, p. 944 – **13.7.b)** Il contenuto formale e sostanziale dell'attestazione di qualificazione, p. 945 – **13.7.c)** La trasmissione delle attestazioni di qualificazione all'Autorità di vigilanza, p. 946 – **13.7.d)** Gli elenchi delle imprese qualificate, p. 946 – **13.7.e)** I controlli sulle attestazioni SOA, p. 946 – **13.7.f)** La rilevanza della decadenza dall'attestazione SOA nella fase di esecuzione dei lavori e ai fini delle future gare, p. 948 – **13.7.g)** Decadenza, sospensione dell'attestazione e sanzioni pecuniarie nei confronti delle imprese per violazione di obblighi informativi inerenti il sistema di qualificazione, p. 949 – **13.7.h)** Il procedimento di decadenza dall'attestazione di qualificazione conseguita sulla base di falsa documentazione, p. 952 – **13.7.i)** La sorte delle attestazioni di qualificazione e dei procedimenti di qualificazione pendenti in caso di SOA che interrompe o cessa l'attività, p. 955 – **13.8.** I requisiti e il procedimento per conseguire l'attestazione di qualificazione e la verifica triennale, p. 956 – **13.8.a)** I requisiti di ordine generale, p. 956 – **13.8.b)** Il possesso di sistema di qualità aziendale, p. 957 – **13.8.c)** I requisiti di ordine speciale; profili preliminari, p. 958 – **13.8.d)** Prova dell'adeguata capacità economica e finanziaria, p. 958 – **13.8.e)** Prova dell'adeguata idoneità tecnica e organizzativa, p. 959 – **13.8.f)** Prova dell'adeguata dotazione di attrezzature tecniche, p. 960 – **13.8.g)** Prova dell'adeguato organico medio annuo, p. 961 – **13.8.h)** Ulteriori requisiti per alcune categorie di opere, p. 961 – **13.8.i)** L'incremento convenzionale premiante, p. 965 – **13.8.l)** I pregressi lavori eseguiti in Italia, p. 966 – **13.8.m)** I pregressi lavori eseguiti all'estero, p. 969 – **13.8.n)** Attribuzione di pregressi lavori in caso di subappalto e di contraente generale, p. 970 – **13.8.o)** La direzione tecnica ai fini del conseguimento della qualificazione, p. 973 – **13.9.** Avvalimento e qualificazione tramite avvalimento. Rinvio, p. 973 – **13.10.** La qualificazione per ATI, consorzi ordinari di concorrenti, GEIE. La società tra concorrenti riuniti o consorziati, la cooptazione. Rinvio, p. 974 – **13.11.** La qualificazione per i consorzi stabili, p. 976 – **13.12.** La qualificazione per i concessionari di lavori e servizi pubblici. Rinvio, p. 978 – **13.13.** La qualificazione nel *project financing*. Rinvio, p. 978 – **13.14.** Il procedimento per conseguire l'attestazione di qualificazione, p. 978 – **13.15.** Il procedimento di rinnovo, p. 978 – **13.16.** La verifica triennale e il relativo procedimento, p. 979 – **13.17.** Valenza costitutiva o meno della verifica triennale, p. 980 –

- 13.18. Vicende soggettive dell'impresa e la cedibilità dell'attestazione SOA, p. 981 –  
14. Profili inerenti il contenzioso sul diniego di rilascio di attestazione SOA, p. 983

985 **Capitolo 27**

**LA QUALIFICAZIONE PER I SERVIZI E LE FORNITURE**

1. Introduzione, principi e fonti di disciplina, p. 985 – 2. Ambito di applicazione, p. 986 – 3. I singoli requisiti di qualificazione, p. 986 – 3.1. Profili generali, p. 986 – 3.2. I requisiti di idoneità professionale, p. 986 – 3.3. La capacità economica e finanziaria, p. 987 – 3.4. Le capacità tecniche e professionali, p. 988 – 3.5. Indicazione dei requisiti nel bando, p. 988 – 3.6. Ulteriori requisiti rilevanti in fase esecutiva, p. 989 – 4. La prova dei requisiti di qualificazione. Rinvio, p. 989 – 5. Il *rating* di impresa ai fini della qualificazione per servizi e forniture. Rinvio, p. 989

990 **Capitolo 28**

**L'AVVALIMENTO**

1. Profili generali, fonti e differenze con la disciplina previgente, p. 990 – 2. Ambito di applicazione: settori ordinari, speciali, concessioni, p. 993 – 3. Nozione, p. 993 – 4. Ambito soggettivo, ATI, progettisti, p. 994 – 5. Requisiti suscettibili e insuscettibili di avvalimento, p. 994 – 6. Divieti di avvalimento, p. 995 – 6.1. In generale: *ratio*, p. 995 – 6.2. L'iscrizione all'Albo nazionale dei gestori ambientali, p. 996 – 6.3. Il divieto di avvalimento per le opere superspecialistiche, p. 996 – 6.3.a) In generale, p. 996 – 6.3.b) La disciplina in vigore fino al d.m. n. 248/2016, p. 996 – 6.3.c) La disciplina introdotta dal d.m. n. 248/2016, p. 1000 – 6.4. Il divieto (eventuale) di avvalimento per i «*critical tasks*», p. 1002 – 6.5. Il divieto di avvalimento a cascata, p. 1003 – 6.6. Il divieto di ausilio plurimo e di partecipazione in proprio della ausiliaria alla gara, p. 1003 – 6.7. Casi controversi, p. 1004 – 6.7.a) Casistica, p. 1004 – 6.7.b) In particolare, le certificazioni di qualità, p. 1004 – 6.7.c) Il certificato di iscrizione nel registro delle imprese di servizi di pulizia, p. 1005 – 7. L'avvalimento plurimo e frazionato, p. 1007 – 8. I requisiti dell'impresa ausiliaria, p. 1007 – 9. Il rapporto tra ausiliaria e ausiliata: il contratto di avvalimento, p. 1007 – 9.1. Profili generali, p. 1006 – 9.2. Natura giuridica del contratto di avvalimento e natura del sindacato del giudice amministrativo sul contratto di avvalimento, p. 1008 – 9.3. I requisiti formali del contratto di avvalimento, p. 1010 – 9.4. Il contenuto sostanziale del contratto di avvalimento, p. 1011 – 9.5. La condizione potestativa, p. 1013 – 10. I requisiti formali dell'avvalimento in gara: le dichiarazioni e documenti da produrre in gara, p. 1013 – 10.1. Profili generali, p. 1013 – 10.2. L'attestazione SOA, p. 1013 – 10.3. L'autodichiarazione dell'impresa ausiliaria sul possesso dei requisiti, p. 1013 – 10.4. La dichiarazione d'obbligo dell'impresa ausiliaria e la durata dell'impegno, p. 1013 – 10.5. Il contratto di avvalimento, p. 1015 – 10.6. Le dichiarazioni previgenti non più previste, p. 1015 – 11. I controlli a cura della stazione appaltante, p. 1015 – 11.1. I controlli in corso di gara: la sostituzione dell'impresa ausiliaria, p. 1015 – 11.2. I controlli durante l'esecuzione del contratto, p. 1016 – 11.3. Le comunicazioni all'ANAC e la vigilanza, p. 1017 – 12. La responsabilità di ausiliaria e ausiliata nei confronti della stazione appaltante. L'ausiliaria e il subappalto, p. 1017 – 13. L'avvalimento ai fini della qualificazione nei settori speciali, p. 1018 – 14. L'avvalimento al fine della qualificazione SOA, p. 1018 – 15. L'avvalimento di requisiti di imprese extracomunitarie, p. 1019 – 16. L'avvalimento imposto, p. 1022 – 17. Contenzioso e riparto di giurisdizione, p. 1022



**1024 Capitolo 29****PROVA DEI REQUISITI: DGUE, DOCUMENTI E CERTIFICATI, CERTIFICAZIONI DI QUALITÀ, ELENCHI UFFICIALI DI OPERATORI, RAPPORTI DI PROVA, BANCA DATI NAZIONALE DEGLI OPERATORI ECONOMICI, E-CERTIS, BANCA DATI NAZIONALE DEI CONTRATTI PUBBLICI, CASELLARIO INFORMATICO**

**1.** Introduzione, *p. 1024* – **2.** Ambito di applicazione, *p. 1025* – **3.** Il DGUE, *p. 1026* – **3.1.** Profili generali, nozione, *p. 1026* – **3.2.** Ambito di applicazione, *p. 1027* – **3.3.** Contenuto sostanziale del DGUE, *p. 1027* – **3.4.** Efficacia temporale del DGUE, *p. 1028* – **3.5.** Requisiti formali del DGUE, *p. 1028* – **3.5.a)** In generale, *p. 1028* – **3.5.b)** La Parte I del DGUE, *p. 1028* – **3.5.c)** La Parte II del DGUE, *p. 1028* – **3.5.d)** La Parte III del DGUE, *p. 1030* – **3.5.e)** La Parte IV del DGUE, *p. 1032* – **3.5.f)** La Parte V del DGUE, *p. 1033* – **3.5.g)** La Parte VI del DGUE, *p. 1033* – **3.5.h)** Disposizioni comuni alle sei parti del DGUE, *p. 1033* – **3.6.** Esame della giurisprudenza di perdurante attualità in materia di autodichiarazioni, *p. 1033* – **4.** Rapporti tra DGUE, documentazione ulteriore, Banca dati degli operatori economici, *p. 1034* – **5.** I singoli mezzi di prova che possono essere chiesti ai candidati, *p. 1034* – **5.1.** Profili generali, *p. 1034* – **5.2.** I mezzi di prova dei requisiti di carattere generale *ex art. 80*, *p. 1035* – **5.2.a)** In generale, *p. 1035* – **5.2.b)** I mezzi di prova dei requisiti dell'art. 80, c. 1, 2, 3, *p. 1035* – **5.2.c)** I mezzi di prova dei requisiti dell'art. 80 c. 4, *p. 1035* – **5.2.d)** I mezzi di prova dei requisiti dell'art. 80, c. 5, *p. 1036* – **5.3.** I mezzi di prova dei requisiti di capacità economica e finanziaria, *p. 1036* – **5.3.a)** Profili generali, *p. 1036* – **5.3.b)** In particolare: le referenze bancarie, *p. 1037* – **5.3.c)** In particolare: il fatturato, *p. 1037* – **5.3.d)** I mezzi di prova alternativi, *p. 1038* – **5.4.** I mezzi di prova dei requisiti di capacità tecnica, *p. 1039* – **5.5.** I mezzi di prova della garanzia della qualità e del rispetto di norme ambientali, *p. 1041* – **5.6.** La prova fornita tramite iscrizione in elenchi ufficiali di operatori economici, *p. 1042* – **5.6.a)** Profili generali, *p. 1042* – **5.6.b)** Certificazione in gara, *p. 1042* – **5.6.c)** Requisiti ed effetti dell'iscrizione, *p. 1043* – **5.6.d)** Consenso degli elenchi ufficiali e pubblicità, *p. 1043* – **5.7.** I mezzi di prova della rispondenza delle prestazioni a specifiche tecniche, *p. 1044* – **5.8.** I mezzi di prova dei lavori eseguiti: il certificato di esecuzione dei lavori. Rinvio, *p. 1044* – **6.** La Banca dati degli operatori economici, *p. 1044* – **6.1.** Accertamento tramite banca dati, *p. 1044* – **6.2.** L'attuazione della banca dati, *p. 1045* – **6.3.** La perdurante operatività della BDNCP presso l'ANAC, *p. 1045* – **6.4.** Il casellario informatico, *p. 1049* – **7.** Il registro *on line* dei certificati (*e-Certis*) e la cooperazione tra Paesi membri; gli oneri informativi a carico delle stazioni appaltanti nazionali, *p. 1050* – **8.** Il procedimento di controllo del possesso dei requisiti, *p. 1051*

**1054 Capitolo 30****LA TASSATIVITÀ DELLE CAUSE DI ESCLUSIONE E IL SOCCORSO ISTRUTTORIO**

**1.** Evoluzione normativa prima del codice del 2016, *p. 1054* – **1.1.** Il soccorso istruttorio nella versione originaria del codice del 2006 e la tesi della plenaria n. 9/2014, *p. 1054* – **1.2.** Il principio di tassatività delle cause di esclusione introdotto nel 2011, *p. 1058* – **1.3.** Il nuovo soccorso istruttorio introdotto dal d.l. n. 90/2014, *p. 1059* – **2.** Il soccorso istruttorio secondo la legge delega e le direttive, *p. 1061* – **3.** Il principio di tassatività delle cause di esclusione secondo il nuovo codice, *p. 1062* – **3.1.** Nozione, *p. 1062* – **3.2.** Il principio di tassatività alla luce della giurisprudenza europea: il divie-

to di eterointegrazione della legge di gara, *p. 1063* – **3.3.** Ambito, *p. 1063* – **3.4.** Tipologia, *p. 1063* – **3.5.** La causa di esclusione o la norma di divieto nel codice, *p. 1064* – **3.6.** La sanzione di nullità, motivi di ricorso e rilievo d'ufficio, *p. 1065* – **3.7.** Casistica, *p. 1066* – **4.** Il soccorso istruttorio secondo il nuovo codice, *p. 1067* – **4.1.** Scopo della disciplina, *p. 1067* – **4.2.** Ambito di applicazione, *p. 1067* – **4.3.** Sintesi delle differenze con la disciplina previgente, *p. 1067* – **4.4.** Caratteri del soccorso istruttorio: doverosità, onerosità/gratuità, ambito generale, *p. 1070* – **4.5.** I vizi formali della domanda di partecipazione e la mancanza della domanda di partecipazione, *p. 1070* – **4.6.** Carenze e incompletezze dell'offerta, *p. 1071* – **4.7.** Gli «elementi» e il DGUE, *p. 1073* – **4.8.** Le dichiarazioni false, *p. 1074* – **4.9.** Le irregolarità formali e la mancanza o incompletezza di dichiarazioni non essenziali, *p. 1074* – **5.** Casistica, *p. 1075* – **5.1.** Tardiva presentazione della domanda di partecipazione o dell'offerta, *p. 1075* – **5.2.** Vizi inerenti il plico esterno e i plichi contenenti domanda e/o dell'offerta, *p. 1075* – **5.3.** Mancata allegazione della copia del documento di identità o vizio di sottoscrizione della copia, *p. 1076* – **5.4.** Mancata indicazione del domicilio, PEC, fax, *p. 1076* – **5.5.** Mancanza o incompletezza della dichiarazione sui requisiti dell'art. 80, *p. 1077* – **5.6.** Mancanza dell'attestazione SOA, *p. 1078* – **5.7.** Mancanza o vizi del contratto di avvalimento o delle dichiarazioni dell'impresa ausiliaria, *p. 1078* – **5.8.** Mancata allegazione della documentazione relativa alla cauzione provvisoria e della dichiarazione relativa alla garanzia di esecuzione, *p. 1079* – **5.9.** Mancato versamento del contributo ANAC, *p. 1080* – **5.10.** Omessa indicazione degli oneri di sicurezza aziendali, *p. 1080* – **5.11.** Le referenze bancarie, *p. 1083* – **5.12.** Mancanza della dichiarazione sulla presa visione dello stato dei luoghi, *p. 1083* – **5.13.** Mancanza della dichiarazione di adesione a protocolli di legalità, *p. 1084* – **5.14.** Mancata indicazione della terna dei subappaltatori, *p. 1084* – **5.15.** Mancata produzione di campioni, *p. 1084* – **6.** Il procedimento di soccorso istruttorio, *p. 1084* – **6.1.** Nel testo originario del codice, *p. 1084* – **6.2.** Secondo il correttivo, *p. 1086* – **7.** Il soccorso istruttorio giudiziale, *p. 1087*

## PARTE VII

### LE PROCEDURE DI SCELTA DEL CONTRAENTE PER I SETTORI ORDINARI E LE PROCEDURE TELEMATICHE. GLI ATTI DELLE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO

#### 1089 Capitolo 31

#### LA SCELTA DELLE PROCEDURE, LE PROCEDURE APERTE E RISTRETTE

**1.** Le procedure di affidamento secondo la disciplina anteriore al codice del 2006, *p. 1089* – **2.** Le procedure di affidamento nelle direttive del 2014 e nel codice appalti: la terminologia comunitaria, *p. 1090* – **3.** Il principio di tipicità e tassatività delle procedure di affidamento comunitarie, *p. 1091* – **4.** La scelta della stazione appaltante tra le varie procedure di affidamento e la sua giustiziabilità, *p. 1092* – **5.** La procedura aperta, *p. 1093* – **5.1.** Evoluzione storica dell'istituto prima del codice appalti del 2006, *p. 1093* – **5.2.** La procedura aperta nel codice del 2006 e del 2017. Nozione e struttura procedimentale, *p. 1093* – **5.3.** La pubblicità della procedura aperta, *p. 1094* – **5.4.** I termini nella procedura aperta, *p. 1094* – **5.4.a)** Principi generali, *p. 1094* – **5.4.b)** I termini ordinari nella procedura aperta, *p. 1094* – **5.4.c)** I termini abbreviati nella procedura aperta quando è stato pubblicato l'avviso di preinformazione, *p. 1095* – **5.4.d)** I termini in casi urgenti nella procedura aperta, *p. 1095* – **5.4.e)** I termini prorogati nella procedura aperta, *p. 1095* – **5.5.** La tutela dei partecipanti alla proce-

dura aperta, *p. 1096* – **6.** La procedura ristretta, *p. 1097* – **6.1.** Evoluzione normativa, *p. 1097* – **6.2.** L'evoluzione storica della licitazione privata prima del codice appalti del 2006, *p. 1098* – **6.3.** Sequenza procedimentale. Differenze con la procedura aperta, *p. 1101* – **6.4.** L'avviso di indizione di gara, *p. 1101* – **6.5.** Le domande di partecipazione, la manifestazione di interesse, la conferma di manifestazione di interesse, *p. 1101* – **6.6.** La scelta delle imprese da invitare, *p. 1101* – **6.7.** L'invito ad imprese che non hanno presentato domanda di partecipazione, *p. 1103* – **6.8.** La pubblicità della procedura ristretta, *p. 1104* – **6.9.** I termini della procedura ristretta, *p. 1104* – **6.9.a)** Principi generali e questioni di carattere generale, *p. 1104* – **6.9.b)** I termini ordinari nella procedura ristretta, *p. 1105* – **6.9.c)** I termini abbreviati nella procedura ristretta, *p. 1105* – **6.9.d)** I termini in casi urgenti nella procedura ristretta, *p. 1106* – **6.9.e)** I termini prorogati nella procedura ristretta, *p. 1106* – **6.10.** La tutela dei partecipanti alla procedura ristretta, *p. 1106* – **6.10.a)** L'evoluzione storica in ordine alla giustiziabilità dell'appalto-concorso e della licitazione privata, *p. 1106* – **6.10.b)** La giustiziabilità della procedura ristretta nel codice appalti del 2006 e del 2016, *p. 1108*

## 1111 Capitolo 32

### LE PROCEDURE NEGOZiate CON E SENZA BANDO, IL DIALOGO COMPETITIVO, IL PARTENARIATO PER L'INNOVAZIONE

**1.** Dalla trattativa privata alla procedura negoziata: evoluzione storica, *p. 1112* – **2.** La trattativa privata e la procedura negoziata nella legge Merloni, nel codice del 2006 e nel codice del 2016, *p. 1114* – **3.** La nozione di procedura negoziata nel codice, *p. 1116* – **4.** La procedura competitiva con negoziazione (procedura negoziata previo bando), *p. 1116* – **4.1.** Il quadro comunitario, *p. 1116* – **4.2.** Le offerte irregolari o inammissibili, *p. 1118* – **4.3.** L'esigenza di una negoziazione per la messa a punto delle prestazioni oggetto del contratto, *p. 1120* – **4.4.** Il procedimento della procedura competitiva con negoziazione, *p. 1120* – **4.4.a)** Dalle gare informali alla pubblicazione del bando di gara nella procedura negoziata, *p. 1120* – **4.4.b)** Il procedimento come strumento di garanzia della *par condicio* e della trasparenza, *p. 1122* – **4.4.c)** Il bando o l'avviso di preinformazione, *p. 1123* – **4.4.d)** Le domande di partecipazione e i relativi termini, *p. 1123* – **4.4.e)** La scelta degli operatori da invitare, *p. 1124* – **4.4.f)** La presentazione delle offerte. I termini per le offerte, *p. 1124* – **4.4.g)** Le negoziazioni individuali, *p. 1125* – **4.4.h)** La procedura per fasi successive, *p. 1126* – **4.4.i)** Le offerte finali, *p. 1127* – **4.4.l)** I criteri selettivi delle offerte e le offerte anomale, *p. 1127* – **4.4.m)** Quadro riassuntivo della sequenza procedimentale, *p. 1127* – **4.4.n)** Quadro riassuntivo dei termini nella procedura competitiva con negoziazione: termini ordinari, termini ridotti, proroghe, *p. 1127* – **5.** La procedura negoziata senza bando, *p. 1128* – **5.1.** Profili generali, *p. 1128* – **5.2.** I casi tassativi di procedura negoziata senza bando, *p. 1129* – **5.2.a)** La gara deserta e le domande o offerte inappropriate, *p. 1129* – **5.2.b)** L'esecutore determinato, *p. 1130* – **5.2.c)** L'estrema urgenza, *p. 1133* – **5.2.d)** Gli ulteriori casi di procedura negoziata senza bando per le sole forniture, *p. 1134* – **5.2.e)** L'ulteriore caso di procedura negoziata senza bando per i servizi, *p. 1135* – **5.2.f)** La ripetizione di lavori o servizi analoghi, *p. 1135* – **5.2.g)** È ancora ammessa la procedura negoziata senza bando per i lavori e servizi complementari?, *p. 1136* – **5.2.h)** L'ammissibilità di rinnovi e proroghe contrattuali, *p. 1137* – **5.2.i)** Le LG ANAC sulle procedure negoziate senza bando per prestazioni «infungibili», *p. 1138* – **5.3.** Il procedimento, *p. 1149* – **5.4.** I termini nelle procedure negoziate senza bando, *p. 1150* – **5.5.** La c.d. rinegoziazione dell'offerta come ulteriore ipotesi di trattativa privata: limiti di ammissibilità, *p. 1151* – **6.** Le ulteriori ipotesi di trattativa privata e procedura negoziata nel codice.

Rinvio, *p. 1154* – **7.** La sorte delle ulteriori ipotesi di trattativa privata e procedura negoziata previste da leggi speciali non abrogate espressamente dal codice, *p. 1154* – **8.** La tutela dei partecipanti e degli aspiranti partecipanti alla procedura negoziata, *p. 1157* – **8.1.** Evoluzione della giurisprudenza, *p. 1157* – **8.2.** Evoluzione della dottrina, *p. 1159* – **8.3.** Lo stato attuale della dottrina e della giurisprudenza, *p. 1160* – **8.4.** La sindacabilità della scelta della stazione appaltante per la procedura negoziata, *p. 1162* – **8.5.** La sindacabilità del mancato invito, *p. 1166* – **8.6.** Le situazioni soggettive nella procedura negoziata alla luce della disciplina di recepimento delle direttive comunitarie sui pubblici appalti, *p. 1168* – **9.** Il dialogo competitivo, *p. 1170* – **9.1.** Profili generali, *p. 1170* – **9.2.** Nozione e presupposti, *p. 1171* – **9.3.** Eccezionalità della procedura e obbligo di motivazione, *p. 1171* – **9.4.** Il procedimento, *p. 1171* – **9.4.a)** Il bando di gara, *p. 1171* – **9.4.b)** Le domande di partecipazione e i relativi termini, *p. 1171* – **9.4.c)** La scelta degli operatori da invitare, *p. 1172* – **9.4.d)** La fase del dialogo, *p. 1172* – **9.4.e)** La procedura per fasi successive, *p. 1172* – **9.4.f)** Le offerte finali, *p. 1173* – **9.4.g)** I criteri selettivi delle offerte, *p. 1173* – **9.4.h)** I premi per i partecipanti al dialogo, *p. 1173* – **9.4.i)** Quadro riassuntivo della sequenza procedimentale, *p. 1173* – **9.4.l)** Quadro riassuntivo dei termini nel dialogo competitivo, *p. 1174* – **10.** Il partenariato per l'innovazione, *p. 1174* – **10.1.** Profili generali e nozione, *p. 1174* – **10.2.** Presupposti, *p. 1175* – **10.3.** Il bando o l'avviso di indizione di gara, *p. 1176* – **10.4.** Le domande di partecipazione, *p. 1176* – **10.5.** La scelta degli operatori economici da invitare, *p. 1176* – **10.6.** La strutturazione per fasi successive, *p. 1176* – **10.7.** Le negoziazioni individuali, *p. 1177* – **10.8.** Le fasi successive di negoziazione, *p. 1177* – **10.9.** Il criterio di aggiudicazione, *p. 1177*

## 1178    **Capitolo 33**

### **LE PROCEDURE TELEMATICHE E AGGREGATE (ACCORDI QUADRO, SISTEMI DINAMICI DI ACQUISIZIONE, ASTE ELETTRONICHE, CATALOGHI ELETTRONICI, PIATTAFORME TELEMATICHE DI NEGOZIAZIONE, MERCATO ELETTRONICO DELLA P.A.)**

**1.** Gli accordi quadro, *p. 1178* – **1.1.** Profili generali, *p. 1178* – **1.2.** Nozione e obiettivi, *p. 1179* – **1.3.** La procedura per la stipula di un accordo quadro e i limiti di durata, *p. 1180* – **1.4.** Non obbligatorietà degli appalti a valle, *p. 1180* – **1.5.** La procedura per l'affidamento di appalti basati su un accordo quadro nei settori ordinari, *p. 1181* – **1.5.a)** Le parti degli appalti a valle di un accordo quadro, *p. 1181* – **1.5.b)** Il contenuto degli appalti a valle, *p. 1182* – **1.5.c)** L'accordo quadro con un solo operatore economico, *p. 1182* – **1.5.d)** L'accordo quadro con una pluralità di operatori economici. Cataloghi elettronici. Rinvio, *p. 1183* – **1.6.** La procedura per l'affidamento di appalti basati su un accordo quadro nei settori speciali, *p. 1184* – **2.** I sistemi dinamici di acquisizione, *p. 1185* – **2.1.** Profili generali, *p. 1185* – **2.2.** Nozione e ambito, *p. 1185* – **2.3.** Oggetto, *p. 1186* – **2.4.** Procedura di gara, qualificazione e selezione dei candidati. Divieto della forcina, *p. 1186* – **2.5.** Termini per le domande di partecipazione e per le offerte, *p. 1187* – **2.6.** Forma delle comunicazioni, *p. 1187* – **2.7.** L'indizione della gara, *p. 1188* – **2.8.** Le domande di partecipazione e la selezione dei candidati ammessi, *p. 1188* – **2.9.** L'invito a presentare offerte, *p. 1188* – **2.10.** Aggiudicazione dell'appalto, *p. 1189* – **2.11.** Verifica dei requisiti di qualificazione in corso di esecuzione, *p. 1189* – **2.12.** Durata del sistema dinamico di acquisizione, *p. 1189* – **2.13.** I costi del sistema dinamico di acquisizione, *p. 1190* – **2.14.** I mercati elettronici delle pubbliche amministrazioni, *p. 1190* – **2.15.** Cataloghi elettronici nel sistema dinamico di acquisizione. Rinvio, *p. 1191* – **3.** Aste elettroniche, *p. 1191* – **3.1.** Profili generali, *p. 1191* – **3.2.** Nozione e ambito, *p. 1191* –

3.3. Collocazione sistematica, *p. 1191* – 3.4. Indizione della gara, *p. 1192* – 3.5. Criteri di aggiudicazione, *p. 1192* – 3.6. Ammissione e valutazione delle offerte, *p. 1193* – 3.7. L'apertura e lo svolgimento dell'asta al ribasso, *p. 1194* – 3.8. La chiusura dell'asta e l'aggiudicazione, *p. 1194* – 3.9. Il diritto di accesso nella procedura di asta elettronica, *p. 1195* – 4. I cataloghi elettronici, *p. 1195* – 4.1. Profili generali, *p. 1195* – 4.2. Nozione e ambito, *p. 1196* – 4.3. Forma del catalogo, *p. 1196* – 4.4. Indicazioni negli atti di indizione della gara, *p. 1196* – 4.5. Catalogo elettronico nell'accordo quadro con pluralità di parti, *p. 1196* – 4.6. Catalogo elettronico nel sistema dinamico di acquisizione, *p. 1197* – 5. Le piattaforme telematiche di negoziazione, *p. 1197* – 5.1. Profili generali, *p. 1197* – 5.2. Nozione, ambito, principi, *p. 1197* – 5.3. Modalità della negoziazione, asta elettronica, *p. 1198* – 5.4. Identificazione telematica dei concorrenti, *p. 1198* – 5.5. Fase di verifica dei requisiti, *p. 1198* – 5.6. Valutazione delle offerte e aggiudicazione, *p. 1199* – 5.7. Le ulteriori regole tecniche, *p. 1199* – 5.8. I costi di gestione delle piattaforme telematiche, *p. 1199* – 6. Il MEPA, *p. 1199*

## 1201 **Capitolo 34**

### **LE CONSULTAZIONI PRELIMINARI DI MERCATO. LA PARTECIPAZIONE PRECEDENTE DI CANDIDATI O OFFERENTI**

1. Introduzione, *p. 1201* – 2. Ambito applicativo, *p. 1201* – 3. Carattere facoltativo, *p. 1202* – 4. Collocazione temporale, *p. 1202* – 5. Finalità delle consultazioni preliminari di mercato, *p. 1202* – 6. Contenuto e destinatari della consultazione preliminare di mercato, *p. 1202* – 7. Utilizzo della documentazione acquisita durante la consultazione preliminare. Rapporto con la programmazione. Rinvio, *p. 1203* – 8. Partecipazione alla consultazione preliminare e partecipazione alla successiva procedura, *p. 1203* – 9. La documentazione delle misure adottate, *p. 1204*

## 1205 **Capitolo 35**

### **LE SPECIFICHE TECNICHE E LE ETICHETTATURE**

1. Introduzione, *p. 1205* – 2. Fonti di disciplina, *p. 1206* – 3. Ambito di applicazione. Specifiche tecniche per le concessioni. Rinvio, *p. 1208* – 4. I principi sulle specifiche tecniche, *p. 1208* – 5. Nozione e contenuto. Definizioni rilevanti, *p. 1209* – 6. Accessibilità e conoscibilità delle specifiche tecniche, *p. 1210* – 7. Specifiche tecniche e proprietà intellettuale, *p. 1210* – 8. Obbligatorietà di specifiche tecniche a tutela delle persone fisiche e dell'ambiente, *p. 1211* – 9. Modalità di formulazione delle specifiche tecniche, *p. 1211* – 9.1. La salvezza delle norme tecniche nazionali, *p. 1211* – 9.2. Le specifiche tecniche espresse come prestazioni o requisiti funzionali, *p. 1211* – 9.3. Le specifiche tecniche definite mediante rinvio a norme e sistemi tecnici nominativi, *p. 1212* – 9.4. La formulazione cumulativa sia in termini di prestazioni e requisiti funzionali che mediante richiamo di norme tecniche, *p. 1214* – 9.5. I sistemi misti, *p. 1214* – 10. Il divieto, derogabile, di fare riferimento a marchi o provenienze, *p. 1214* – 11. Condizioni per il richiamo a etichettature nelle specifiche tecniche, *p. 1215*

## 1217 **Capitolo 36**

### **GLI ATTI DI GARA, LA PUBBLICITÀ, I TERMINI. LE DOMANDE DI PARTECIPAZIONE E LE OFFERTE**

1. Introduzione. Sintesi delle principali novità, *p. 1217* – 2. Ambito di applicazione, *p. 1218* – 3. Gli avvisi di preinformazione, *p. 1218* – 3.1. Nozione e funzione, *p. 1218* –



3.2. Ambito soggettivo e oggettivo, questione dell'obbligatorietà, *p. 1219* – 3.3. Termine per la pubblicazione e termine di efficacia dell'avviso di preinformazione, *p. 1219* – 3.4. Disciplina dell'avviso di preinformazione con funzione solo informativa, *p. 1220* – 3.4.a) Contenuto, *p. 1220* – 3.4.b) Pubblicità dell'avviso di preinformazione «puro», *p. 1220* – 3.5. L'avviso di preinformazione utilizzato come mezzo di indizione di gara, *p. 1221* – 3.5.a) Presupposti, *p. 1221* – 3.5.b) Contenuto, *p. 1221* – 3.5.c) Pubblicità, *p. 1222* – 3.6. Rapporto tra avviso di preinformazione e programma triennale/biennale dei contratti e suoi aggiornamenti annuali. Rinvio, *p. 1221* – 4. Il bando di gara, *p. 1223* – 4.1. Nozione e ambito, *p. 1223* – 4.2. I bandi tipo e il principio di tassatività delle cause di esclusione, *p. 1223* – 4.3. Contenuto del bando di gara secondo il diritto comunitario, *p. 1224* – 4.4. Pubblicità del bando di gara, *p. 1227* – 4.5. Modifiche del bando di gara, *p. 1227* – 5. Pubblicità di avvisi e bandi: regole comuni, *p. 1227* – 5.1. Profili generali. La pubblicità come strumento di trasparenza e conoscenza. Definizioni, *p. 1227* – 5.2. Regole comuni sulla pubblicità in ambito comunitario, *p. 1228* – 5.2.a) Contenuti, *p. 1228* – 5.2.b) Termini di pubblicazione in ambito comunitario, *p. 1229* – 5.2.c) Spese per la pubblicazione in ambito comunitario, *p. 1229* – 5.2.d) Lingue della pubblicazione, *p. 1229* – 5.2.e) Pubblicità continuativa, *p. 1229* – 5.2.f) Prova della pubblicazione in ambito comunitario, *p. 1230* – 5.2.g) Pubblicità facoltativa in ambito comunitario, *p. 1230* – 5.3. Regole comuni sulla pubblicità in ambito nazionale, *p. 1230* – 5.3.a) La pubblicità telematica, *p. 1230* – 5.3.b) La pubblicità sulla stampa quotidiana, *p. 1231* – 5.3.c) Effetti giuridici connessi alla pubblicità in ambito nazionale, *p. 1232* – 5.3.d) Le spese per la pubblicità in ambito nazionale, *p. 1233* – 5.3.e) Disciplina transitoria, *p. 1233* – 5.4. Rapporto tra pubblicità in ambito comunitario e nazionale, *p. 1234* – 5.5. La tutela in relazione al mancato rispetto degli oneri pubblicitari, *p. 1235* – 6. Gli inviti, *p. 1237* – 6.1. Tipologie di inviti, *p. 1237* – 6.2. Le regole sugli inviti a offrire nelle procedure ristrette, competitive con negoziazione, e sugli inviti a confermare interesse a seguito di avviso di preinformazione, *p. 1237* – 6.3. Le regole sugli inviti nelle procedure negoziate senza bando, *p. 1238* – 6.4. I termini per la diramazione degli inviti, *p. 1238* – 7. La disponibilità elettronica dei documenti di gara, *p. 1239* – 8. I termini per le domande e le offerte, *p. 1240* – 8.1. Principi comuni e ambito applicativo, *p. 1240* – 8.2. La perentorietà dei termini, *p. 1241* – 8.3. Il computo dei termini, *p. 1241* – 8.4. Sospensione e proroga dei termini di presentazione delle offerte in caso di malfunzionamento dei mezzi di comunicazione elettronica, *p. 1241* – 8.5. La tutela in caso di mancato rispetto dei termini, *p. 1242* – 9. Le domande di partecipazione e le offerte, *p. 1243* – 9.1. Profili formali e sostanziali, *p. 1243* – 9.2. I moduli prestampati dalla stazione appaltante, *p. 1244* – 9.3. Il principio di unicità dell'offerta, *p. 1245* – 9.4. Gli oneri documentali, *p. 1245* – 9.4.a) La copia del documento di identità, *p. 1245* – 9.4.b) L'indicazione sul plico dell'offerta della data e ora della scadenza del bando, *p. 1247* – 9.4.c) La firma digitale, *p. 1247* – 9.4.d) La lingua dell'offerta e dei documenti allegati, *p. 1249* – 9.5. Le varianti in sede di offerta. Rinvio, *p. 1249*

1250

**Capitolo 37****LE INFORMAZIONI AI CANDIDATI E AGLI OFFERENTI E L'ACCESSO AGLI ATTI DI GARA**

1. Introduzione. Evoluzione del quadro normativo. Ricognizione delle fonti e degli istituti. Rinvii, *p. 1250* – 2. Le informazioni ai candidati e agli offerenti, *p. 1252* – 2.1. Ambito della disciplina, *p. 1252* – 2.2. Finalità, *p. 1253* – 2.3. Le informazioni trasmesse d'ufficio, *p. 1254* – 2.3.a) L'oggetto delle informazioni d'ufficio, *p. 1254* – 2.3.b) Il contenuto delle informazioni d'ufficio, *p. 1254* – 2.3.c) I destinatari delle

informazioni d'ufficio, *p. 1255 – 2.3.d*) I termini per le informazioni d'ufficio e la decorrenza, *p. 1256 – 2.3.e*) La forma della comunicazione delle informazioni trasmesse d'ufficio, *p. 1256 – 2.4*. Le informazioni trasmesse su istanza di parte, *p. 1256 – 2.4.a*) L'oggetto e il contenuto delle informazioni su istanza di parte, *p. 1256 – 2.4.b*) I destinatari delle informazioni su istanza di parte, *p. 1257 – 2.4.c*) L'istanza di parte, *p. 1257 – 2.4.d*) I termini per la trasmissione delle informazioni, *p. 1257 – 2.4.e*) La forma della comunicazione delle informazioni trasmesse su istanza di parte, *p. 1257 – 2.5*. Le informative d'ufficio di cui al comma 1 dell'art. 76, *p. 1257 – 2.6*. Comunicazioni ai sensi dell'art. 76 e decorrenza dei termini di impugnazione, *p. 1258 – 3*. L'accesso agli atti di gara, *p. 1258 – 3.1*. In generale, *p. 1258 – 3.2*. Ambito di applicazione. I soggetti destinatari dell'istanza di accesso, *p. 1259 – 3.3*. Gli atti accessibili e la legittimazione attiva, *p. 1260 – 3.3.a*) L'accesso *ex lege* non è più previsto nel codice dei contratti pubblici del 2016. L'accesso semplificato di cui all'art. 76, c. 2, codice, *p. 1260 – 3.3.b*) Accesso e atti di diritto privato, *p. 1261 – 3.3.c*) Casistica sugli atti della procedura di evidenza pubblica accessibili, *p. 1262 – 3.3.d*) Casistica in ordine all'accesso agli atti della fase di esecuzione dell'appalto, *p. 1262 – 3.3.e*) Modalità dell'accesso nella procedura di asta elettronica, *p. 1263 – 3.3.f*) L'accesso alle specifiche tecniche nei settori speciali, *p. 1264 – 3.3.g*) I soggetti legittimati all'accesso agli atti relativi a pubblici appalti, *p. 1264 – 3.4*. Gli atti ad accesso differito secondo il codice appalti, *p. 1265 – 3.4.a*) Atti ad accesso differito, *p. 1265 – 3.4.b*) *Ratio* e momento finale, *p. 1265 – 3.4.c*) Modalità e effetti del differimento, conseguenze della sua inosservanza, *p. 1266 – 3.5*. Gli atti sottratti all'accesso ai sensi del codice dei contratti pubblici, *p. 1267 – 3.5.a*) I divieti di accesso a tutela di segreti pubblici, *p. 1267 – 3.5.b*) I divieti di accesso a tutela della riservatezza dei concorrenti: i segreti tecnici e commerciali, *p. 1268 – 3.5.c*) I divieti di accesso a tutela della riservatezza dei concorrenti: gli ulteriori aspetti riservati delle offerte e le ulteriori limitazioni all'accesso a tutela della gara, *p. 1271 – 3.5.d*) I divieti di accesso a tutela della riservatezza dei concorrenti: accesso alle offerte e legge a tutela della *privacy*, *p. 1272 – 3.5.e*) I divieti di accesso a tutela della riservatezza dei concorrenti: i controinteressati all'istanza di accesso, *p. 1272 – 3.5.f*) I divieti di accesso a tutela della riservatezza dei concorrenti: recessività della tutela della riservatezza, *p. 1273 – 3.6*. I divieti di accesso a tutela del diritto di difesa della stazione appaltante, *p. 1273 – 3.6.a*) In generale, *p. 1273 – 3.6.b*) Il divieto di accesso alle relazioni riservate, *p. 1274 – 3.7*. Il divieto di accesso a tutela della proprietà intellettuale della stazione appaltante, *p. 1275*

## 1276 Capitolo 38

### LA COMMISSIONE DI GARA

**1.** Introduzione, *p. 1276 – 2*. Ambito oggettivo: obbligatorietà della commissione di gara nel caso di aggiudicazione con il criterio dell'OEPV basato su criteri qualitativi, *p. 1278 – 3*. Ambito soggettivo, *p. 1279 – 4*. Natura giuridica, attività e poteri della commissione di gara. Rinvio, *p. 1280 – 5*. Momento in cui la commissione va nominata. Impossibilità di una commissione permanente, *p. 1280 – 6*. Nomina e composizione della commissione di gara, *p. 1281 – 6.1*. Principi generali, *p. 1281 – 6.2*. Gli appalti sotto soglia, quelli di non particolare complessità, quelli di ricerca e sviluppo, *p. 1282 – 6.2.a*) Appalti sotto soglia e di non particolare complessità, *p. 1282 – 6.2.b*) I contratti per ricerca e sviluppo, *p. 1285 – 6.2.c*) La nomina del Presidente della commissione, *p. 1285 – 6.3*. Procedimento di nomina di commissari iscritti all'albo presso l'ANAC, *p. 1286 – 6.4*. Indicazioni sulla commissione nei documenti di gara, *p. 1289 – 6.5*. Pubblicità dei nomi, dei *curricula*, dei compensi dei commissari di gara,

*p. 1291* – **6.6.** Segretario della commissione e custode dei documenti di gara, *p. 1291* – **6.7.** Disciplina transitoria fino all’istituzione dell’albo dei commissari, *p. 1291* – **6.8.** La commissione di gara per i concorsi di progettazione e di idee. Rinvio, *p. 1292* – **7.** Cause di incompatibilità, astensione, esclusione per i commissari, *p. 1292* – **8.** Le spese per il funzionamento della commissione, *p. 1295* – **9.** Ricostituzione della commissione in caso di annullamento delle operazioni di gara. Rinvio, *p. 1295* – **10.** L’albo dei commissari, *p. 1295* – **10.1.** Il quadro normativo primario, *p. 1295* – **10.2.** L’albo secondo le linee guida dell’ANAC, *p. 1296* – **10.2.a)** Profili generali, *p. 1296* – **10.2.b)** Albo – sezione ordinaria: soggetti che possono iscriversi e requisiti professionali, *p. 1296* – **10.2.c)** Albo – sezione speciale: soggetti che possono iscriversi e requisiti professionali, *p. 1299* – **10.2.d)** Cause comuni ostative dell’iscrizione, *p. 1299* – **10.2.e)** Dichiarazione sull’assenza di cause di incompatibilità o astensione al fine dell’accettazione dell’incarico e autorizzazione all’incarico per i dipendenti pubblici, *p. 1301* – **10.2.f)** Procedimento di iscrizione all’albo, *p. 1301* – **10.2.g)** L’aggiornamento dell’albo, *p. 1302* – **10.2.h)** Sanzioni, *p. 1303*

### 1304    **Capitolo 39**

#### **LA FORCELLA (RIDUZIONE DEL NUMERO DEI CANDIDATI E DELLE OFFERTE)**

**1.** Profili generali, *p. 1304* – **2.** La forcella nella legislazione italiana anteriore al codice appalti del 2006, *p. 1305* – **3.** La forcella nelle direttive appalti, *p. 1305* – **4.** La disciplina della forcella nel codice appalti, *p. 1307* – **4.1.** La nozione, *p. 1307* – **4.2.** L’ambito applicativo, *p. 1307* – **4.3.** I presupposti, *p. 1308* – **4.4.** I criteri di scelta delle imprese incluse nella forcella, *p. 1308* – **4.5.** Il numero minimo dei candidati da invitare, *p. 1308* – **4.6.** Il numero massimo dei candidati da invitare, *p. 1308* – **4.7.** L’invito, *p. 1309* – **4.8.** La riduzione per fasi successive dei candidati nella procedura negoziata previo bando e nel dialogo competitivo, *p. 1309* – **4.9.** La forcella nei settori speciali e nelle concessioni, *p. 1310*

### 1311    **Capitolo 40**

#### **LA GARANZIA A CORREDO DELL’OFFERTA**

**1.** Introduzione. Sintesi delle principali novità, *p. 1311* – **2.** Ambito applicativo, *p. 1312* – **2.1.** Esclusione dei settori speciali, *p. 1312* – **2.2.** Esclusione per appalti di servizi di progettazione e supporto del RUP, *p. 1312* – **2.3.** Le concessioni, *p. 1313* – **2.4.** Ambito della garanzia a corredo dell’offerta in caso di raggruppamenti temporanei, *p. 1313* – **2.5.** Affidamenti inferiori a 40.000 euro con procedura semplificata, *p. 1314* – **3.** Funzione della garanzia a corredo dell’offerta, *p. 1314* – **4.** Terminologia e forma della garanzia di mantenimento dell’offerta, *p. 1315* – **5.** Misura della garanzia a corredo dell’offerta, *p. 1316* – **6.** Riduzioni della garanzia a corredo dell’offerta: in particolare, incentivi *green*, per il *rating* di legalità e di impresa, per le microimprese, piccole e medie imprese, *p. 1317* – **6.1.** Tipologia dei benefici, *p. 1317* – **6.2.** Modalità per la fruizione dei benefici, *p. 1319* – **6.3.** Fruizione dei benefici in caso di raggruppamenti temporanei, *p. 1320* – **6.4.** La questione della pertinenza della certificazione con l’oggetto del contratto, *p. 1321* – **7.** Necessità delle clausole «a prima richiesta» e «senza eccezioni». Le clausole di rivalsa e regresso. La pluralità di garanti e l’esclusione della solidarietà, *p. 1321* – **8.** L’impegno di un fideiussore a rilasciare la garanzia di esecuzione e lo schema tipo delle garanzie fideiussorie, *p. 1322* – **9.** Durata e svicolo della garanzia di mantenimento dell’offerta, *p. 1323* – **10.** Eventi coperti dalla

garanzia provvisoria, *p. 1324* – **10.1.** Differenze con la previgente disciplina, *p. 1324* – **10.2.** Incameramento della garanzia dell'offerta in caso di mancanza di requisiti generali in capo all'aggiudicatario, *p. 1325* – **10.3.** Imputabilità del «fatto dell'aggiudicatario» a titolo di dolo o colpa grave, *p. 1326* – **10.4.** Casistica sul «fatto dell'affidatario», *p. 1328* – **11.** Conseguenze della mancata prestazione della garanzia a corredo dell'offerta o della violazione di altre prescrizioni sulla garanzia, *p. 1329*

## 1330 Capitolo 41

### I CRITERI DI SELEZIONE DELLE OFFERTE

**1.** I criteri selettivi delle offerte: nozione, *p. 1331* – **2.** Evoluzione del quadro normativo prima delle direttive del 2014, *p. 1331* – **3.** I due criteri di aggiudicazione nelle direttive del 2014. La terminologia, *p. 1334* – **4.** I due criteri nella legge delega e nel codice del 2016: profili generali. Il divieto di offerte in aumento, *p. 1335* – **5.** Principi in tema di criteri di aggiudicazione, *p. 1338* – **6.** La salvezza di criteri speciali di aggiudicazione per forniture determinate o servizi specifici, *p. 1339* – **7.** Il criterio del prezzo più basso, *p. 1339* – **7.1.** I casi tassativi di utilizzabilità del criterio del prezzo più basso, *p. 1339* – **7.2.** L'obbligo di motivazione, *p. 1343* – **7.3.** Modalità di formulazione dell'offerta quando il criterio di aggiudicazione è quello del prezzo più basso, *p. 1343* – **8.** Il criterio dell'OEPV individuata in base al miglior rapporto qualità-prezzo, *p. 1347* – **8.1.** Ambito: criterio generale e residuale, e casi «nominati» in cui il criterio dell'OEPV basato sul miglior rapporto qualità-prezzo è esclusivo, *p. 1347* – **8.2.** I principi ispiratori dell'azione amministrativa e gli elementi oggetto di valutazione e i relativi pesi o punteggi, *p. 1348* – **8.2.a)** Profili generali e principi dell'azione amministrativa, *p. 1348* – **8.2.b)** Differenza tra criteri/elementi e pesi o punteggi, *p. 1348* – **8.2.c)** Carattere esemplificativo dei parametri di valutazione dell'offerta. Criteri di scelta dei parametri, *p. 1349* – **8.2.d)** Requisiti soggettivi e criteri di valutazione dell'offerta, *p. 1349* – **8.2.e)** Offerta economicamente più vantaggiosa e criteri lesivi della concorrenza, *p. 1351* – **8.2.f)** Il principio di separazione tra offerta tecnica ed offerta economica, *p. 1351* – **8.2.g)** L'elemento prezzo nell'ambito del criterio basato sul miglior rapporto qualità-prezzo. Il tetto massimo per il punteggio economico, *p. 1353* – **8.2.h)** Gli elementi di valutazione qualitativi, *p. 1355* – **8.2.i)** In particolare i criteri ambientali e il costo del ciclo di vita, *p. 1357* – **8.2.l)** I criteri di valutazione dell'OEPV nei servizi di *call center*, *p. 1359* – **8.2.m)** Il divieto di punteggio per le opere aggiuntive, *p. 1359* – **8.3.** I criteri premiali nell'ambito dei criteri di valutazione dell'offerta, *p. 1360* – **8.4.** Predeterminazione negli atti di gara degli elementi oggetto di valutazione e dei relativi punteggi – non necessità di preventiva indicazione del metodo matematico di valutazione, *p. 1361* – **8.4.a)** Profili generali, *p. 1361* – **8.4.b)** Le c.d. soglie di sbarramento, *p. 1363* – **8.4.c)** Residui poteri della commissione di gara, *p. 1364* – **8.4.d)** La c.d. riparametrazione dei punteggi, *p. 1365* – **8.5.** Le varianti in sede di offerta, *p. 1366* – **8.6.** I modelli matematici per individuare l'offerta economicamente più vantaggiosa, *p. 1367* – **8.6.a)** In generale, *p. 1367* – **8.6.b)** I metodi matematici indicati nelle linee guida dell'ANAC per gli elementi di tipo quantitativo, *p. 1367* – **8.6.c)** I metodi matematici indicati nelle linee guida dell'ANAC per gli elementi di tipo qualitativo, *p. 1370* – **8.6.d)** I modelli matematici per la formazione della graduatoria secondo le linee guida dell'ANAC, *p. 1372* – **8.6.e)** Il metodo aggregativo compensatore, *p. 1372* – **8.6.f)** Il metodo Electre, *p. 1373* – **8.6.g)** Il metodo Topsis, *p. 1374* – **8.7.** La motivazione in ordine alla valutazione dell'offerta economicamente più vantaggiosa, *p. 1375* – **9.** La commissione di gara nel caso di criterio di aggiudicazione all'OEPV secondo il miglior rapporto qualità-prezzo, *p. 1376* – **9.1.** Composizione e modalità

di nomina della commissione. Rinvio, *p. 1376* – **9.2.** Le attività della commissione di gara, *p. 1376* – **9.2.a)** I principi. Il procedimento. La durata dei lavori. I lavori a distanza, *p. 1376* – **9.2.b)** Il principio di collegialità: la natura di collegio perfetto e i supplenti, *p. 1378* – **9.2.c)** I temperamenti al principio di collegialità, *p. 1379* – **9.2.d)** Principio di collegialità e possibilità per la commissione di acquisire pareri esterni, *p. 1382* – **9.2.e)** Gli ulteriori compiti della commissione, *p. 1383* – **9.2.f)** La scelta dell'offerta migliore da parte della commissione, *p. 1383* – **9.2.g)** Valutazione dei profili economici e tecnici dell'offerta, *p. 1387* – **9.2.h)** La natura giuridica del parere della commissione, *p. 1388* – **9.2.i)** La natura giuridica della commissione e la sua responsabilità, *p. 1389* – **9.2.l)** Il sindacato giurisdizionale sul giudizio della commissione, *p. 1390* – **9.2.m)** Ricostituzione della commissione in caso di annullamento delle operazioni di gara. Rinvio, *p. 1390* – **10.** Il diniego di aggiudicazione in mancanza di offerte idonee o convenienti. Rinvio., *p. 1391* – **11.** OEPV e offerte anomale. Rinvio, *p. 1391* – **12.** OEPV nelle procedure di asta elettronica. Rinvio, *p. 1391* – **13.** OEPV e concessioni. Rinvio, *p. 1391* – **14.** OEPV nell'aggiudicazione dei servizi sostitutivi di mensa mediante buoni pasto. Rinvio, *p. 1391* – **15.** OEPV, finanza di progetto, partenariati pubblico-privati, contraente generale. Rinvio, *p. 1391*

## 1392 Capitolo 42

### LE OFFERTE ANORMALMENTE BASSE (C.D. OFFERTE ANOMALE)

**1.** Profili generali, *p. 1393* – **2.** Nozione e finalità del controllo sull'anomalia delle offerte, *p. 1394* – **3.** Evoluzione normativa e giurisprudenziale anteriore al codice del 2016, *p. 1395* – **3.1.** Il quadro normativo e giurisprudenziale anteriore al codice del 2006, *p. 1395* – **3.2.** La disciplina recata dal codice del 2006 in sintesi, *p. 1397* – **3.3.** I principi delle direttive 24 e 25 del 2014 in materia di offerte anomale, *p. 1397* – **4.** L'ambito oggettivo, *p. 1398* – **4.1.** Generalizzazione della verifica di anomalia, *p. 1398* – **4.2.** Ambito oggettivo e questioni controverse, *p. 1399* – **4.2.a)** In generale, *p. 1399* – **4.2.b)** L'offerta a prezzi unitari, *p. 1399* – **4.2.c)** La procedura negoziata, *p. 1400* – **4.2.d)** L'affidamento a contraente generale, *p. 1401* – **4.2.e)** L'affidamento delle opere di urbanizzazione da parte del soggetto titolare del permesso di costruire, *p. 1402* – **4.2.f)** Gli affidamenti in economia, *p. 1402* – **5.** Metodi di determinazione della soglia di anomalia quando il criterio di aggiudicazione è quello del prezzo più basso, *p. 1402* – **5.1.** Introduzione: sintesi della nuova disciplina e profili critici, *p. 1402* – **5.2.** Obbligatorietà dell'utilizzo del criterio matematico e ambito dell'obbligo, *p. 1404* – **5.3.** La compatibilità comunitaria dei metodi matematici di determinazione della soglia di anomalia, *p. 1404* – **5.4.** La verifica facoltativa delle offerte sospette che si collocano al di sotto della soglia matematica di anomalia, *p. 1406* – **5.5.** Sorteggio in sede di gara di uno dei cinque metodi, *p. 1407* – **5.6.** La cristallizzazione della media: ininfluenza sulla soglia di anomalia di vicende successive alla fase delle ammissioni e esclusioni (c.d. principio di stabilità della soglia), *p. 1408* – **5.7.** La media aritmetica dei ribassi percentuali di tutte le offerte ammesse con taglio delle ali e incremento dello scarto medio aritmetico dei ribassi percentuali superiori, *p. 1412* – **5.7.a)** In generale, *p. 1412* – **5.7.b)** Gli elementi da mediare e da confrontare con la media, *p. 1413* – **5.7.c)** Le offerte in aumento, *p. 1413* – **5.7.d)** L'accantonamento delle offerte comprese nel taglio delle ali, *p. 1414* – **5.7.e)** La base di calcolo del 20%, *p. 1416* – **5.7.f)** L'arrotondamento del 20% all'unità superiore, *p. 1420* – **5.7.g)** L'offerta dispari, e l'offerta dispari equidistante, *p. 1420* – **5.7.h)** La scelta del 20% delle offerte di maggiore e di minore ribasso. L'accantonamento delle offerte identiche, *p. 1423* – **5.7.i)** L'arrotondamento in caso di cifre



decimali, *p. 1428 – 5.8*. La media aritmetica dei ribassi percentuali di tutte le offerte ammesse con correzione della media in caso di decimali dispari della somma dei ribassi percentuali, *p. 1429 – 5.9*. La media aritmetica dei ribassi percentuali di tutte le offerte ammesse incrementata del 15%, *p. 1431 – 5.10*. La media aritmetica dei ribassi di tutte le offerte ammesse incrementata del 10%, *p. 1431 – 5.11*. La media aritmetica dei ribassi percentuali di tutte le offerte ammesse con taglio delle ali e incremento dello scarto medio aritmetico dei ribassi percentuali superiori, previa moltiplicazione dello scarto per un coefficiente, *p. 1431 – 6*. Determinazione della soglia di anomalia in caso di criterio di aggiudicazione dell'offerta economicamente più vantaggiosa, *p. 1433 – 7*. La tipologia delle giustificazioni ammesse e non ammesse, *p. 1435 – 7.1*. Le giustificazioni ammesse e non ammesse: quadro di sintesi, *p. 1435 – 7.2*. Carattere esemplificativo dell'elenco delle giustificazioni, *p. 1436 – 7.3*. Accessibilità di operatori di altri Stati membri alla normativa nazionale rilevante per il giudizio di anomalia, *p. 1436 – 7.4*. Gli elementi con valore minimo rilevabile da dati ufficiali. In particolare, i prezzari e i minimi tariffari professionali, *p. 1436 – 7.5*. I minimi salariali inderogabili di legge o contratto collettivo, *p. 1438 – 7.6*. Le giustificazioni ammesse in relazione al costo del lavoro, *p. 1439 – 7.7*. I costi minimi inderogabili relativi alla sicurezza e gli oneri di sicurezza suscettibili di giustificazioni, *p. 1442 – 7.8*. Le giustificazioni relative ai subappalti, *p. 1444 – 7.9*. Gli aiuti di Stato, *p. 1445 – 8*. Le voci oggetto della verifica: ammissibilità di una verifica parziale, *p. 1446 – 9*. Casistica in ordine alle singole componenti dell'offerta oggetto di giustificazione, *p. 1447 – 9.1*. La situazione specifica dell'impresa in relazione ai prezzi di mercato, *p. 1447 – 9.2*. L'utile di impresa, *p. 1448 – 9.3*. Le difformità progettuali, *p. 1450 – 9.4*. Le attrezzature tecniche e il personale specializzato, *p. 1450 – 9.5*. Le giustificazioni in ordine a elementi sopravvenuti dopo l'offerta. La modifica delle voci di costo in sede di giustificazioni, *p. 1451 – 9.6*. L'oggetto della verifica negli appalti a corpo, *p. 1452 – 10*. Il procedimento di verifica, *p. 1453 – 10.1*. Confronto con la disciplina previgente, *p. 1453 – 10.2*. L'organo competente a condurre la verifica di anomalia, *p. 1454 – 10.3*. Il termine per le giustificazioni, *p. 1455 – 10.4*. L'oggetto della verifica in contraddittorio, *p. 1456 – 10.5*. Ammissibilità di richieste istruttorie e ulteriori fasi. I poteri istruttori della stazione appaltante, *p. 1456 – 10.6*. L'ordine di esame delle offerte anomale e il momento in cui avviene la verifica, *p. 1457 – 11*. Il provvedimento di esclusione dell'offerta per anomalia, *p. 1458 – 11.1*. Nozione, *p. 1458 – 11.2*. L'indagine sull'affidabilità complessiva dell'offerta, *p. 1459 – 11.3*. La motivazione, *p. 1460 – 11.3.a)* Apprezamenti tecnici e motivazione, *p. 1460 – 11.3.b)* Motivazione del provvedimento che giudica anomala l'offerta, *p. 1461 – 11.3.c)* Motivazione del provvedimento che giudica congrua l'offerta, *p. 1462 – 11.4*. La comunicazione del provvedimento di esclusione, *p. 1464 – 11.5*. Il differimento dell'accesso, *p. 1464 – 12*. L'esclusione automatica, facoltativa e obbligatoria, delle offerte anomale negli appalti sotto soglia, *p. 1464 – 13*. La tutela in relazione al giudizio di anomalia/non anomalia delle offerte, *p. 1466 – 13.1*. Necessità o meno dell'avviso di avvio del procedimento di verifica di anomalia, *p. 1466 – 13.2*. La decorrenza del termine per impugnare il provvedimento di esclusione per anomalia, *p. 1466 – 13.2.a)* Momento in cui si verifica la piena conoscenza del provvedimento di esclusione, *p. 1466 – 13.2.b)* La decorrenza del termine per impugnare le clausole del bando in materia di offerte anomale, *p. 1468 – 13.3*. L'interesse all'impugnazione del provvedimento di esclusione per anomalia, *p. 1469 – 13.4*. Il sindacato giudiziale sugli apprezzamenti tecnici contenuti nel giudizio di anomalia, *p. 1470 – 13.5*. Il risarcimento del danno, *p. 1473 – 13.6*. L'ottemperanza, *p. 1474*

**1475 Capitolo 43****GLI AVVISI RELATIVI AGLI APPALTI AGGIUDICATI E LE RELAZIONI UNICHE SULLE PROCEDURE DI AGGIUDICAZIONE**

1. Introduzione. Sintesi delle principali novità, *p. 1475* – 2. Ambito di applicazione degli avvisi di avvenuta aggiudicazione e delle relazioni uniche sulle procedure di gara, *p. 1476* – 3. L'avviso relativo agli appalti aggiudicati, *p. 1477* – 3.1. Procedure a cui si applica, *p. 1477* – 3.2. Termini e decorrenza, *p. 1477* – 3.3. Contenuto dell'avviso di avvenuta aggiudicazione, *p. 1478* – 3.4. Modalità di pubblicazione dell'avviso di avvenuta aggiudicazione. Rinvio, *p. 1479* – 4. La relazione unica sulla procedura di aggiudicazione di appalto, *p. 1479* – 4.1. Procedure cui si applica, *p. 1479* – 4.2. Contenuto della relazione unica, *p. 1480* – 4.2.a) Il contenuto minimo obbligatorio, *p. 1480* – 4.2.b) Ulteriore contenuto obbligatorio, *p. 1481* – 4.3. Comunicazione della relazione unica e accesso ad essa, *p. 1481* – 5. Documentazione delle procedure di aggiudicazione e conservazione degli atti. Rinvio, *p. 1482* – 6. L'avviso volontario per la trasparenza preventiva: questione della perdurante vigenza o meno, *p. 1482*

**PARTE VIII  
L'ESECUZIONE****1484 Capitolo 44****LE CONDIZIONI DI ESECUZIONE**

1. Le condizioni di esecuzione per la sostenibilità ambientale e sociale dei contratti, *p. 1484* – 2. Collocazione sistematica, *p. 1485* – 3. Ambito di applicazione, *p. 1485* – 4. Indicazione nella legge di gara, *p. 1485* – 5. Condizioni di esecuzione e requisiti di partecipazione, *p. 1486* – 6. Contenuto delle condizioni particolari di esecuzione e casistica, *p. 1486* – 7. Contenuto dell'offerta, *p. 1486* – 8. Differenza tra condizioni di esecuzione e appalti riservati, *p. 1487* – 9. Condizioni di esecuzione e clausole sociali. Rinvio, *p. 1487* – 10. Venir meno del parere preventivo dell'ANAC, *p. 1487*

**1488 Capitolo 45****IL SUBAPPALTO E LA DISCIPLINA A TUTELA DEI LAVORATORI**

1. Introduzione, *p. 1488* – 2. Ambito oggettivo di applicazione, *p. 1491* – 3. Nozione e natura giuridica. Attività che non costituiscono subappalto. Subappalto e cottimo, *p. 1492* – 3.1. Nozione, *p. 1492* – 3.2. Forniture con manodopera, posa in opera e noli a caldo, *p. 1492* – 3.3. Ulteriori forniture e servizi che non costituiscono subappalto, *p. 1495* – 3.4. Subappalto e cottimo, *p. 1495* – 4. Ambito soggettivo di applicazione. La natura degli affidamenti ai consorziati, *p. 1496* – 5. Divieti di subappalto e limiti al subappalto, *p. 1497* – 5.1. In generale, *p. 1497* – 5.2. I divieti e limiti posti nel bando di gara, *p. 1497* – 5.2.a) Nella versione originaria del codice, *p. 1497* – 5.2.b) Preclusione di limiti al subappalto previsti nel bando, dopo il decreto correttivo, *p. 1497* – 5.3. Il divieto di subappalto per gli incarichi di progettazione e altri servizi di natura tecnica, *p. 1498* – 5.4. Il divieto di subappalto e di cottimo a cascata, *p. 1498* – 5.5. Il limite quantitativo generale per il subappalto, *p. 1498* – 5.6. Il limite quantitativo per il subappalto delle opere c.d. superspecialistiche, *p. 1500* – 5.7. La questione della subappaltabilità delle opere generali, *p. 1501* – 5.8. Il limite al subappalto nel servizio di trasporto pubblico di passeggeri, *p. 1501* – 6. I requisiti soggettivi del

subappaltatore. Requisiti generali e speciali. Conflitto di interessi. Avvalimento e subappalto, *p. 1502 – 7*. Presupposti sostanziali e formali per il subappalto. La indicazione dei nomi dei subappaltatori, *p. 1503 – 7.1*. In generale, *p. 1503 – 7.2*. La indicazione dei nomi dei subappaltatori in gara, *p. 1504 – 7.2.a)* In generale, *p. 1504 – 7.2.b)* La terna nella versione originaria del codice, *p. 1505 – 7.2.c)* La terna secondo il decreto correttivo, *p. 1506 – 8*. Il procedimento di autorizzazione del subappalto, *p. 1507 – 8.1*. Il contratto di subappalto e la documentazione allegata, *p. 1507 – 8.2*. L'autorizzazione al subappalto, *p. 1508 – 8.3*. Il diniego di autorizzazione, la sostituzione del subappaltatore privo dei requisiti, *p. 1509 – 8.4*. L'autorizzazione integrativa, *p. 1511 – 9*. Le comunicazioni per i subcontratti che non sono subappalti, *p. 1511 – 9.1*. La responsabilità dell'appaltatore verso la stazione appaltante per il fatto del subappaltatore, *p. 1512 – 10*. La trasparenza in cantiere, *p. 1512 – 11*. La certificazione delle prestazioni eseguite in subappalto ai fini della qualificazione, *p. 1512 – 12*. Le disposizioni a tutela del subappaltatore e degli altri subaffidatari, *p. 1513 – 13*. Le disposizioni a tutela dei dipendenti del subappaltatore, *p. 1515 – 13.1*. Le norme di garanzia dell'assunzione con contratto regolare e di tutela previdenziale, *p. 1515 – 13.2*. Le norme di garanzia della sicurezza, *p. 1516 – 13.3*. Le norme di garanzia della misura del trattamento salariale, *p. 1517 – 13.4*. Le norme di garanzia dell'effettivo pagamento, *p. 1517 – 14*. Le disposizioni a tutela dei dipendenti dell'appaltatore, *p. 1518 – 14.1*. Ambito, *p. 1518 – 14.2*. Le norme di garanzia dell'assunzione con contratto regolare e di tutela previdenziale, *p. 1518 – 14.3*. Le norme di garanzia della misura del trattamento salariale, *p. 1519 – 14.4*. Le norme di garanzia dell'effettivo pagamento, *p. 1519 – 15*. Le c.d. clausole di gradimento, *p. 1519 – 16*. Normativa antimafia, *p. 1520 – 17*. I profili processuali, *p. 1521*

## 1523 **Capitolo 46** **LE GARANZIE DELL'ESECUZIONE**

**1.** Introduzione e fonti normative, *p. 1523 – 2*. Le ipotesi di garanzia dell'anticipazione del prezzo o del corrispettivo. Rinvio, *p. 1524 – 3*. Le garanzie di esecuzione nella finanza di progetto, nel contratto di disponibilità, nell'affidamento a contraente generale. Le garanzie di esecuzione a carico dei progettisti. Rinvio, *p. 1525 – 4*. Ambito applicativo della garanzia di esecuzione, *p. 1525 – 5*. Esenzioni dall'obbligo di garanzia di esecuzione, *p. 1526 – 6*. Modalità della prestazione delle garanzie di esecuzione nel caso di raggruppamenti temporanei, *p. 1528 – 7*. Gli schemi tipo delle garanzie di esecuzione, *p. 1528 – 8*. La garanzia di buona esecuzione, c.d. «garanzia definitiva» per lavori, servizi e forniture, *p. 1529 – 8.1*. Nozione e terminologia, *p. 1529 – 8.2*. Tipi di garanzie di esecuzione, *p. 1529 – 8.3*. Misura della garanzia di esecuzione, *p. 1530 – 8.3.a)* La misura base e gli incrementi in caso di ribassi superiori al 10%, *p. 1530 – 8.3.b)* La reintegrazione della garanzia, *p. 1531 – 8.3.c)* La misura della garanzia in caso di varianti, *p. 1531 – 8.3.d)* La misura della garanzia di esecuzione nelle concessioni di lavori, *p. 1531 – 8.4*. Riduzioni della misura della garanzia per certificazioni di qualità o ambientali. Rinvio, *p. 1531 – 8.5*. Necessità delle clausole «a prima richiesta» e «senza eccezioni». Le clausole di rivalsa e regresso. La pluralità di garanti, *p. 1532 – 8.6*. Rischi coperti dalla garanzia, *p. 1533 – 8.7*. Momento in cui la garanzia di esecuzione va prestata, conseguenze della mancata prestazione, *p. 1533 – 8.8*. Durata della garanzia di esecuzione, *p. 1534 – 8.9*. Svincolo progressivo della garanzia di esecuzione, *p. 1534 – 8.9.a)* Il quadro normativo, *p. 1534 – 8.9.b)* Questioni esegetiche, *p. 1534 – 8.9.c)* Svincolo anticipato per le «opere in esercizio», *p. 1535 – 9*. L'ulteriore garanzia per il pagamento della rata di saldo, per lavori, servizi e for-

niture, *p. 1536* – **10.** Le polizze assicurative per i lavori, *p. 1536* – **10.1.** La polizza *all risk* per la fase di esecuzione dei lavori, *p. 1536* – **10.2.** Le polizze decennali per danni derivanti dall'opera dopo l'ultimazione, *p. 1537* – **11.** Garanzie per l'esecuzione di lavori di particolare valore, *p. 1538* – **11.1.** Il definitivo tramonto della garanzia globale di esecuzione, *p. 1538* – **11.2.** Ambito applicativo, *p. 1538* – **11.3.** Portata sostitutiva della garanzia di esecuzione. Soggetti obbligati. Natura giuridica e finalità, *p. 1539* – **11.4.** Forma delle garanzie, *p. 1539* – **11.5.** Eventi assicurati e contenuto delle garanzie, *p. 1539* – **11.6.** In particolare la garanzia di buon adempimento, *p. 1540* – **11.7.** In particolare la garanzia per la risoluzione, *p. 1541* – **11.8.** Disposizioni comuni alla garanzia di buon adempimento e alla garanzia per la risoluzione, *p. 1542* – **11.9.** Le clausole di rivalsa e regresso. La pluralità di garanti, *p. 1542*

#### 1544 **Capitolo 47**

##### **LE VICENDE SOGGETTIVE DELL'ESECUTORE (LA CESSIONE DEL CONTRATTO E LA CESSIONE DEI CREDITI DERIVANTI DAL CONTRATTO)**

**1.** La cessione del contratto, *p. 1544* – **1.1.** Confronto con la previgente disciplina, *p. 1544* – **1.2.** Ambito di applicazione, *p. 1546* – **1.3.** Le singole ipotesi, *p. 1546* – **1.4.** Il procedimento, *p. 1547* – **1.5.** Profili processuali, *p. 1548* – **2.** La cessione dei crediti derivanti dai contratti di appalto o concessione, *p. 1549* – **2.1.** Ricognizione delle fonti, ambito di applicazione, *p. 1549* – **2.2.** Presupposti, *p. 1550* – **2.3.** Natura del credito oggetto di cessione, *p. 1550* – **2.4.** La disciplina speciale della cessione del credito nei confronti di stazioni appaltanti che sono pubbliche amministrazioni, *p. 1551* – **2.5.** Le ulteriori disposizioni per il contraente generale, *p. 1552* – **2.6.** Profili processuali, *p. 1552*

#### 1555 **Capitolo 48**

##### **LA DIREZIONE DELL'ESECUZIONE DEI CONTRATTI DI LAVORI, SERVIZI, FORNITURE**

**1.** Profili generali, terminologia, fonti di disciplina, *p. 1555* – **2.** Principi comuni a lavori, servizi e forniture: il RUP come motore della fase di esecuzione del contratto, *p. 1557* – **3.** Ambito soggettivo e oggettivo della disciplina dell'esecuzione del contratto, *p. 1557* – **4.** L'incarico interno ed esterno, *p. 1558* – **5.** Incentivi per la direzione dell'esecuzione del contratto. Rinvio, *p. 1559* – **6.** Il direttore dei lavori in caso di affidamento a contraente generale. Rinvio, *p. 1559* – **7.** La direzione dei lavori, *p. 1559* – **7.1.** I casi di coincidenza del direttore dei lavori con il responsabile del procedimento. Parziale rinvio, *p. 1559* – **7.2.** Il momento della costituzione dell'ufficio di direzione dei lavori, *p. 1560* – **7.3.** L'incarico interno ed esterno, *p. 1560* – **7.4.** Le incompatibilità, *p. 1560* – **7.5.** La composizione dell'ufficio di direzione dei lavori, *p. 1560* – **7.6.** I compiti del direttore dei lavori previsti dall'art. 101 codice, *p. 1561* – **7.7.** Gli ulteriori compiti del direttore dei lavori previsti dal codice, *p. 1562* – **7.8.** I compiti dei direttori operativi, *p. 1563* – **7.9.** I compiti degli ispettori di cantiere, *p. 1563* – **7.10.** Il coordinatore per la sicurezza nei cantieri, *p. 1564* – **7.11.** Gli atti tipici del direttore dei lavori: ordini di servizio, relazione riservata, verbali, certificati, *p. 1564* – **7.12.** I rapporti tra RUP e direttore dei lavori, tra direttore dei lavori e esecutore, tra direttore e altre figure tecniche: le disposizioni e gli ordini di servizio, *p. 1565* – **7.13.** Gli altri compiti delineati dalle linee guida, *p. 1566* – **7.13.a)** In generale e in sintesi, *p. 1566* – **7.13.b)** Coordinamento e supervisione dell'ufficio di direzione

dei lavori, *p. 1567 – 7.13.c*) Fase preliminare: attestazione dello stato dei luoghi e consegna dei lavori, *p. 1567 – 7.13.d*) Fase di esecuzione: accettazione dei materiali, *p. 1569 – 7.13.e*) Fase di esecuzione: verifica del rispetto degli obblighi dell'esecutore e del subappaltatore, *p. 1570 – 7.13.f*) Fase di esecuzione: gestione delle varianti. Rinvio, *p. 1571 – 7.13.g*) Fase di esecuzione: gestione delle riserve, *p. 1571 – 7.13.h*) Fase di esecuzione: sospensione del rapporto contrattuale, *p. 1572 – 7.13.i*) Fase di esecuzione: gestione dei sinistri, *p. 1573 – 7.13.l*) Compiti al termine dei lavori, *p. 1574 – 7.13.m*) Controllo amministrativo contabile, *p. 1574 – 8*. La direzione dell'esecuzione di servizi e forniture, *p. 1577 – 8.1*. Profili generali, *p. 1577 – 8.2*. I compiti ulteriori indicati dal codice, l'ufficio del direttore dell'esecuzione, *p. 1579 – 8.3*. Coordinamento con il RUP e incompatibilità, *p. 1579 – 8.4*. Atti tipici del direttore dell'esecuzione, *p. 1579 – 8.5*. I compiti delineati nelle LG, *p. 1580 – 8.5.a*) In generale e in sintesi, *p. 1580 – 8.5.b*) Attività di controllo in fase di esecuzione, *p. 1581 – 8.5.c*) Avvio dell'esecuzione del contratto, *p. 1581 – 8.5.d*) Verifica del rispetto degli obblighi dell'esecutore e del subappaltatore, *p. 1582 – 8.5.e*) Contestazioni e riserve, *p. 1582 – 8.5.f*) Gestione delle varianti, *p. 1582 – 8.5.g*) Sospensione del rapporto contrattuale, *p. 1584 – 8.5.h*) Gestione dei sinistri, *p. 1584 – 8.5.i*) Compiti al termine dell'esecuzione del contratto, *p. 1585 – 8.5.l*) Il controllo amministrativo-contabile, *p. 1586 – 9*. La responsabilità del direttore dell'esecuzione dei lavori e del contratto, *p. 1587 – 9.1*. La responsabilità nei confronti della stazione appaltante, *p. 1587 – 9.2*. La responsabilità nei confronti dell'esecutore, *p. 1590 – 10*. Gli atti di ritiro dell'incarico di direttore dell'esecuzione, *p. 1590*

## 1591 Capitolo 49

### I PIANI DI SICUREZZA

1. Introduzione e ricognizione delle fonti, *p. 1591 – 2*. Figure soggettive rilevanti: raccordo tra d.lgs. n. 81/2008 e codice appalti, *p. 1592 – 2.1*. Le figure soggettive nel d.lgs. n. 81/2008, *p. 1592 – 2.2*. Raccordo con il codice appalti. Il RUP come responsabile dei lavori, *p. 1593 – 2.3*. Raccordo con il codice appalti. Il direttore dei lavori o il direttore operativo come coordinatore della sicurezza in fase di esecuzione, *p. 1595 – 2.4*. Raccordo con il codice appalti. Il progettista come coordinatore della sicurezza in fase di progettazione, *p. 1596 – 3*. Il piano di sicurezza e coordinamento (PSC), *p. 1596 – 3.1*. Nozione e contenuto, *p. 1596 – 3.2*. PSC e livelli di progettazione, *p. 1597 – 3.3*. Momento della redazione dei piani e nullità del contratto, *p. 1599 – 3.4*. Gli oneri di redazione del PSC e i ribassi d'asta, *p. 1599 – 3.5*. Trasmissione del PSC, *p. 1601 – 3.6*. Proposte integrative del PSC, *p. 1601 – 3.7*. Violazioni del PSC e risoluzione del contratto, *p. 1601 – 4*. Sicurezza nei cantieri e sicurezza sul lavoro: i lavori all'interno di aziende, *p. 1601 – 4.1*. La disciplina generale, *p. 1601 – 4.2*. Il coordinamento tra disciplina generale e disciplina speciale, *p. 1602 – 4.3*. Confronto tra norme generali e norme speciali, *p. 1603 – 4.4*. Ambito soggettivo e oggettivo dell'art. 26, d.lgs. n. 81/2008, *p. 1606*

## 1608 Capitolo 50

### VARIANTI E MODIFICHE IN CORSO DI ESECUZIONE. PROROGA DEL CONTRATTO

1. Introduzione, *p. 1608 – 2*. Ambito di applicazione dell'art. 106 e ambito del presente capitolo, *p. 1610 – 2.1*. Settori ordinari e speciali, sopra e sotto soglia, lavori, servizi e forniture, *p. 1610 – 2.2*. Le concessioni, *p. 1610 – 2.3*. Le infrastrutture strategiche e



gli insediamenti produttivi, *p. 1611* – **2.4.** Inapplicabilità ai soggetti privati, *p. 1611* – **2.5.** Le varianti in sede di offerta, *p. 1611* – **2.6.** Le varianti nei contratti relativi a beni culturali, nel contratto di disponibilità, nell'affidamento a contraente generale, *p. 1611* – **2.7.** Le modifiche soggettive: cessione del contratto, cessione del credito, *p. 1611* – **3.** «Varianti» e altre «modifiche» dell'oggetto del contratto. Tassatività delle ipotesi e divieto di altri casi di rinegoziazione, *p. 1611* – **4.** Necessità di autorizzazione delle varianti e delle modifiche e competenza, *p. 1613* – **5.** Le singole ipotesi. Le modifiche oggettive diverse dalle «varianti» in senso stretto, *p. 1613* – **5.1.** In generale, *p. 1613* – **5.2.** Le modifiche previste dall'originario bando o invito, *p. 1613* – **5.3.** Le prestazioni «supplementari», *p. 1613* – **5.3.a)** Presupposti e confronto con la disciplina previgente, *p. 1613* – **5.3.b)** La pubblicità successiva, *p. 1614* – **5.4.** Le modifiche «non sostanziali», *p. 1615* – **6.** Le varianti in senso stretto, *p. 1616* – **6.1.** Nozione e presupposti, *p. 1616* – **6.2.** Casistica, *p. 1617* – **6.3.** L'obbligo di motivazione e le valutazioni discrezionali, *p. 1618* – **6.4.** Pubblicità, *p. 1618* – **6.5.** Comunicazioni e vigilanza, *p. 1618* – **7.** Gli errori progettuali come causa di «modifiche» ma non di «varianti», *p. 1620* – **7.1.** I presupposti della modifica contrattuale, *p. 1620* – **7.2.** Comunicazioni e pubblicità, *p. 1621* – **7.3.** La responsabilità del progettista. Rinvio, *p. 1621* – **8.** La modifica del quinto, *p. 1621* – **9.** La proroga del contratto e la proroga del termine di esecuzione, *p. 1622* – **10.** Gestione delle varianti: competenze del RUP e del direttore dei lavori, procedure, *p. 1623* – **11.** Le modifiche del contratto «imposte» dalle leggi speciali, *p. 1625* – **12.** Profili processuali, *p. 1625*

## 1627 **Capitolo 51**

### **L'ANTICIPAZIONE DEL PREZZO E LA REVISIONE DEI PREZZI, I PAGAMENTI, I TERMINI DI PAGAMENTO, LE PENALI, LA TRACCIABILITÀ DEI FLUSSI FINANZIARI**

**1.** Introduzione, *p. 1627* – **2.** L'anticipazione del prezzo, *p. 1628* – **2.1.** Collocazione sistematica, *p. 1628* – **2.2.** Ambito di applicazione, *p. 1629* – **2.3.** Misura dell'anticipazione e termini di corresponsione, *p. 1629* – **2.4.** Garanzie dell'anticipazione, *p. 1629* – **2.5.** Decadenza dall'anticipazione, *p. 1630* – **3.** La revisione dei prezzi, *p. 1630* – **3.1.** *Ratio* ed evoluzione storica e normativa prima del codice del 2016, *p. 1630* – **3.2.** Collocazione sistematica e ambito di applicazione, *p. 1632* – **3.3.** Fonte della revisione dei prezzi (legge o *lex specialis di gara*) – regime per lavori, servizi, forniture, *p. 1633* – **3.4.** Necessità di autorizzazione del RUP, *p. 1634* – **3.5.** Le clausole di gara di revisione del prezzo. Il problema dei costi *standard*, *p. 1634* – **3.6.** Il presupposto legale per autorizzare la revisione dei prezzi nei contratti relativi a lavori, *p. 1635* – **3.7.** La revisione dei prezzi nei contratti di servizi e forniture di soggetti aggregatori, *p. 1637* – **3.8.** Natura dell'interesse alla compensazione: diritto soggettivo o interesse legittimo, *p. 1637* – **3.9.** Disciplina transitoria, *p. 1638* – **3.10.** I profili processuali relativi alla revisione dei prezzi, *p. 1639* – **4.** I pagamenti, *p. 1639* – **4.1.** Disciplina nel codice, *p. 1639* – **4.2.** La disciplina dei pagamenti per i lavori nelle LG sul direttore dei lavori, *p. 1640* – **4.3.** La disciplina dei pagamenti per servizi e forniture nelle LG sul direttore dell'esecuzione, *p. 1641* – **4.4.** La disciplina dei pagamenti nelle LG sul RUP, *p. 1641* – **5.** Le clausole penali, *p. 1641* – **6.** I premi di accelerazione, *p. 1643* – **7.** La tracciabilità dei flussi finanziari, *p. 1646* – **7.1.** I principi della legge delega. La mancata attuazione della delega, *p. 1646* – **7.2.** Finalità perseguite. Competenza esclusiva statale, *p. 1647* – **7.3.** Il quadro normativo esterno al codice, *p. 1647* – **7.4.** L'ambito soggettivo di applicazione della tracciabilità dei flussi finanziari, *p. 1651* – **7.5.** L'ambito soggettivo di applicazione della tracciabilità dei flussi finanziari. Esemplicazioni

di filiera di imprese per contratti di servizi e forniture, *p. 1656 – 7.6*. L'ambito soggettivo della tracciabilità dei flussi finanziari in caso di cessione del credito e di *factoring*, *p. 1658 – 7.7*. L'ambito oggettivo di applicazione della tracciabilità dei flussi finanziari, *p. 1659 – 7.8*. L'ambito oggettivo di applicazione della tracciabilità dei flussi finanziari con riguardo a varie tipologie di appalti di servizi, *p. 1661 – 7.9*. I contratti sottratti alla tracciabilità dei flussi finanziari, *p. 1664 – 7.9.a)* Le esclusioni *ex lege*, *p. 1664 – 7.9.b)* Le esclusioni indicate dall'ANAC, *p. 1665 – 7.9.c)* Ipotesi particolari, *p. 1669 – 7.10*. Modalità di attuazione della tracciabilità dei flussi finanziari, *p. 1669 – 7.11*. La richiesta ed indicazione del codice identificativo di gara (CIG) e del codice unico di progetto (CUP), *p. 1672 – 7.11.a)* Differenza tra CIG e CUP. Funzioni del CIG, *p. 1672 – 7.11.b)* Tipologie di CIG, *p. 1673 – 7.11.c)* Adempimenti relativi al CIG: acquisizione e perfezionamento del CIG, *p. 1674 – 7.12*. La c.d. tracciabilità attenuata, *p. 1677 – 7.13*. Le comunicazioni imposte ai fini della tracciabilità, *p. 1679 – 7.14*. Il regime transitorio della tracciabilità dei flussi finanziari, *p. 1680 – 7.15*. Il monitoraggio dei flussi finanziari in caso di infrastrutture e insediamenti prioritari e affidamento a contraente generale. Rinvio, *p. 1681 – 7.16*. La fatturazione elettronica, *p. 1681*

## 1683 Capitolo 52

### IL TERMINE DI ESECUZIONE DEL CONTRATTO, LA SOSPENSIONE E LA PROROGA

1. Nozione e fonti di disciplina, *p. 1683 – 2*. Ambito di applicazione, *p. 1683 – 3*. Il termine fisiologico di esecuzione del contratto, *p. 1684 – 4*. La sospensione e la ripresa dei lavori, *p. 1684 – 4.1*. I presupposti e la competenza in ordine alla sospensione dei lavori, *p. 1684 – 4.2*. La sospensione disposta dal direttore dei lavori, *p. 1685 – 4.3*. La sospensione disposta dal RUP, *p. 1686 – 4.4*. La natura del potere di sospensione dei lavori, *p. 1687 – 4.5*. Il verbale di sospensione, *p. 1687 – 4.6*. Le attività del direttore dei lavori durante il periodo di sospensione, *p. 1687 – 4.7*. La durata e gli effetti della sospensione dei lavori, *p. 1688 – 4.8*. I diritti dell'esecutore in caso di sospensione, *p. 1689 – 4.9*. La ripresa dei lavori, *p. 1690 – 5*. La proroga del termine di esecuzione, *p. 1690*

## 1692 Capitolo 53

### RISOLUZIONE E RECESSO

1. Nozione e fonti di disciplina, *p. 1692 – 2*. Ambito di applicazione, *p. 1693 – 3*. La risoluzione per vizi genetici dell'aggiudicazione o di una successiva modifica contrattuale, *p. 1693 – 3.1*. Ambito e natura giuridica, *p. 1693 – 3.2*. Risoluzione e potere cautelare di sospensione del contratto, *p. 1694 – 3.3*. La risoluzione per vizi genetici dell'aggiudicazione, *p. 1695 – 3.4*. La risoluzione per vizi genetici di modifiche contrattuali, *p. 1696 – 3.5*. Coordinamento con il potere di raccomandazione dell'ANAC, *p. 1697 – 3.6*. Contenzioso e giurisdizione, *p. 1697 – 4*. La risoluzione «doverosa» per condanne penali, misure di prevenzione, decadenza dall'attestazione SOA, *p. 1697 – 4.1*. In generale, natura e competenza, *p. 1697 – 4.2*. La risoluzione per decadenza dell'attestazione di qualificazione, *p. 1698 – 4.3*. La risoluzione per misure antimafia, *p. 1698 – 4.4*. La risoluzione per condanne penali, *p. 1699 – 5*. La risoluzione per grave inadempimento, *p. 1699 – 6*. La risoluzione per altri inadempimenti, *p. 1699 – 7*. Effetti della risoluzione del contratto, *p. 1700 – 7.1*. In generale, *p. 1700 – 7.2*. Le regole comuni a tutte le risoluzioni, *p. 1700 – 7.3*. Le regole ulteriori per la risoluzione doverosa e per la risoluzione per grave inadempimento, *p. 1701 – 8*. La risoluzione per

sopravvenuta impossibilità ed eccessiva onerosità sopravvenuta, *p. 1701 – 9*. La risoluzione chiesta dall'esecutore, *p. 1701 – 10*. Il recesso, *p. 1702 – 10.1*. Il recesso previsto dalla normativa antimafia, *p. 1702 – 10.2*. Il recesso della stazione appaltante previsto dal codice appalti, *p. 1703 – 10.2.a)* Nozione e natura giuridica, *p. 1703 – 10.2.b)* Recesso privatistico e revoca pubblicistica, *p. 1704 – 10.2.c)* La competenza, *p. 1706 – 10.2.d)* Le somme dovute all'esecutore, *p. 1706 – 10.2.e)* Il procedimento, *p. 1707 – 10.2.f)* Lo smantellamento del cantiere, *p. 1707 – 10.3*. Il recesso dell'esecutore, *p. 1707 – 11*. Il riparto di giurisdizione su risoluzione e recesso, *p. 1708*

## 1709 **Capitolo 54**

### **LO SCORRIMENTO DELL'ORIGINARIA GRADUATORIA DOPO LA CESSAZIONE DEL CONTRATTO CON L'ORIGINARIO AFFIDATARIO. LE MISURE STRAORDINARIE DI GESTIONE DELLE IMPRESE NELL'AMBITO DELLA PREVENZIONE DELLA CORRUZIONE**

1. Nozione e ricognizione delle fonti, *p. 1709 – 2*. Collocazione sistematica e ambito di applicazione, *p. 1710 – 2.1*. In generale, *p. 1710 – 2.2*. Settori speciali, *p. 1711 – 2.3*. Concessioni, *p. 1711 – 2.4*. Soggetti privati *ex art. 1* codice, *p. 1712 – 3*. Lo scorrimento di graduatoria, *p. 1712 – 3.1*. Natura giuridica, *p. 1712 – 3.2*. Ambito oggettivo, *p. 1712 – 3.3*. Presupposti, *p. 1713 – 3.4*. Il procedimento, *p. 1713 – 3.5*. I requisiti generali e speciali e le condizioni di affidamento, *p. 1714 – 3.6*. Giurisdizione e rito, *p. 1715 – 4*. La partecipazione alla gara del soggetto fallito o sottoposto a concordato. L'avvalimento imposto. Rinvio, *p. 1715 – 5*. La prosecuzione del contratto con il soggetto fallito o sottoposto a concordato, *p. 1715 – 6*. Le misure straordinarie di gestione di imprese per la prevenzione della corruzione, *p. 1716 – 6.1*. Finalità, *p. 1716 – 6.2*. Ambito applicativo, *p. 1718 – 6.3*. Le misure su iniziativa dell'ANAC, *p. 1718 – 6.3.a)* Presupposti, *p. 1718 – 6.3.b)* Iniziativa e proposte dell'ANAC al Prefetto, *p. 1719 – 6.3.c)* La misura del rinnovo degli organi sociali, *p. 1719 – 6.3.d)* La misura della straordinaria e temporanea gestione dell'impresa, *p. 1720 – 6.3.e)* I provvedimenti del Prefetto sulla richiesta dell'ANAC, *p. 1721 – 6.3.f)* Compiti, responsabilità, compenso degli amministratori di nomina prefettizia, *p. 1721 – 6.3.g)* Revoca e cessazione dei provvedimenti del Prefetto, *p. 1722 – 6.3.h)* Le misure di sostegno e monitoraggio, *p. 1723 – 6.4*. Le misure e il procedimento di iniziativa del Prefetto in caso di informativa antimafia interdittiva, *p. 1724 – 6.4.a)* Presupposti e *ratio*, *p. 1724 – 6.4.b)* Procedimento e rapporto con le misure dell'art. 94 d.lgs. n. 159/2011 e con le misure dell'art. 48 codice (sostituzione della mandataria o della mandante dell'ATI), *p. 1725 – 6.4.c)* La revoca o cessazione delle misure, *p. 1727 – 6.5*. Effetti del commissariamento sugli appalti e concessioni pubblici. La sorte degli utili, *p. 1727*

## 1731 **Capitolo 55**

### **IL COLLAUDO E LA VERIFICA DI CONFORMITÀ**

1. Ricognizione delle fonti e ambito del presente capitolo, *p. 1731 – 2*. Ambito di applicazione, *p. 1732 – 3*. Compiti del RUP e collaudo. Nozione e terminologia, *p. 1733 – 4*. Funzione e natura giuridica del collaudo, *p. 1734 – 5*. Obbligatorietà del collaudo, *p. 1735 – 6*. Termine per il collaudo, *p. 1735 – 7*. Certificato di collaudo provvisorio e definitivo, *p. 1735 – 8*. Effetti dell'esito positivo del collaudo, *p. 1736 – 9*. Responsabilità dell'esecutore, *p. 1736 – 10*. Documenti e relazioni da redigere al termine dei lavori; altri atti di competenza del collaudatore, *p. 1736 – 11*. L'incarico di collaudo e le incompatibilità. L'organo di collaudo. Parziale rinvio, *p. 1737 – 11.1*. In-

carico esterno e interno: ordine di priorità, *p. 1737* – **11.2.** Incarico interno, *p. 1737* – **11.3.** Incarico esterno. Rinvio, *p. 1739* – **11.4.** Incompatibilità, *p. 1739* – **11.5.** La remunerazione dei collaudatori interni e esterni, *p. 1740* – **11.6.** Organo competente a nominare il collaudatore, *p. 1741* – **11.7.** Organo di collaudo monocratico o collegiale, *p. 1741* – **12.** Ambito demandato alla fonte secondaria, *p. 1741* – **12.1.** L'atto attuativo, sua natura giuridica e suo *iter* procedimentale, *p. 1741* – **12.2.** Il contenuto dell'atto attuativo, *p. 1741* – **13.** Disciplina transitoria del collaudo e della verifica di conformità nelle more del nuovo regolamento, *p. 1743* – **13.1.** In generale. Disposizioni regolamentari incompatibili con il nuovo codice, *p. 1743* – **13.2.** L'oggetto del collaudo secondo il d.P.R. n. 207/2010, *p. 1744* – **13.3.** Il collaudo in corso d'opera, *p. 1744* – **13.4.** Disciplina regolamentare dell'organo di collaudo, *p. 1745* – **13.4.a)** Il termine per la nomina, *p. 1745* – **13.4.b)** L'organo monocratico e collegiale, *p. 1745* – **13.4.c)** I requisiti professionali dei collaudatori, *p. 1745* – **13.4.d)** Requisiti dei collaudatori esterni, *p. 1746* – **13.4.e)** Il modo di operare dell'organo di collaudo collegiale, *p. 1746* – **13.5.** Il procedimento di collaudo, *p. 1747* – **13.5.a)** Le attività preparatorie: i documenti da fornire all'organo di collaudo, *p. 1747* – **13.5.b)** Le attività preparatorie: l'avviso ai creditori, *p. 1748* – **13.5.c)** Le visite strumentali al collaudo: le visite in corso d'opera, *p. 1748* – **13.5.d)** Le visite strumentali al collaudo: le visite in caso di consegna anticipata dell'opera, *p. 1748* – **13.5.e)** Le visite strumentali al collaudo: le visite finali. Il principio del contraddittorio, *p. 1749* – **13.5.f)** Il processo verbale della visita, *p. 1750* – **13.5.g)** Le spese del procedimento di collaudo, *p. 1750* – **13.5.h)** Le valutazioni dell'organo di collaudo. La relazione riservata, *p. 1751* – **13.5.i)** Ritardi nelle attività di collaudo, *p. 1751* – **13.6.** I difetti rimediabili e le ipotesi di diniego di collaudo, *p. 1752* – **13.7.** Il certificato di collaudo, *p. 1753* – **13.7.a)** Il contenuto del certificato di collaudo, *p. 1753* – **13.7.b)** Le richieste dell'esecutore in relazione al collaudo, *p. 1754* – **13.7.c)** L'approvazione espressa degli atti di collaudo e gli altri adempimenti successivi al collaudo, *p. 1754* – **13.7.d)** L'approvazione tacita del collaudo: il certificato provvisorio e definitivo, *p. 1755* – **13.7.e)** Il diniego di approvazione, *p. 1755* – **13.8.** Il certificato di regolare esecuzione, *p. 1755*

## 1757 Capitolo 56

### L'ANAGRAFE DELLE OPERE INCOMPIUTE

1. Ricognizione delle fonti, *p. 1757* – 2. L'anagrafe delle opere incompiute, *p. 1757* – 3. I dati MIT sulle opere incompiute, *p. 1762* – 4. L'inserimento delle opere incompiute nel programma triennale dei lavori pubblici. Rinvio, *p. 1763*

## PARTE IX SETTORI SPECIALI

## 1764 Capitolo 57

### I SETTORI SPECIALI. PROFILI GENERALI (NORME APPLICABILI, AMBITO SOGGETTIVO E OGGETTIVO, SOGLIE, ESCLUSIONI)

1. Nozione. *Excursus* normativo. Principi di delega, *p. 1764* – 2. Ricognizione delle fonti, *p. 1765* – **2.1.** Aspetti generali, *p. 1765* – **2.2.** Disposizioni contenute negli articoli da 1 a 58 del codice applicabili nei settori speciali, *p. 1767* – **2.3.** Disposizioni relative alla fase di gara dettate per i settori ordinari applicabili e inapplicabili ai settori speciali, *p. 1769* – **2.4.** Servizi particolari, *p. 1770* – **2.5.** Disposizioni relative alla fase

di esecuzione applicabili e inapplicabili ai settori speciali, *p. 1770* – **2.6.** *Governance*, vigilanza, tutela precontenziosa e giurisdizionale, *p. 1771* – **3.** Ambito soggettivo e oggettivo di applicazione, *p. 1771* – **3.1.** Profili generali, *p. 1771* – **3.2.** Ambito soggettivo, *p. 1772* – **3.3.** Ambito oggettivo: settori, soglie, esclusioni. Rinvio, *p. 1774*

**1777**    **Capitolo 58**  
**I SINGOLI SETTORI SPECIALI**

**1.** Ricognizione delle fonti, confronto con la disciplina previgente, *p. 1777* – **2.** Il carattere tassativo dei settori speciali, *p. 1777* – **3.** Gas, energia termica, elettricità, acqua, *p. 1778* – **4.** Servizi di trasporto, *p. 1779* – **5.** Porti e aeroporti. La questione delle attività *non aviation*, *p. 1780* – **6.** Servizi postali, *p. 1781* – **6.1.** I servizi postali rientranti nei settori speciali, *p. 1781* – **6.2.** I servizi postali «esclusi», *p. 1783* – **6.3.** I servizi postali che vengono affidati secondo la disciplina dei settori ordinari. Le LG ANAC, *p. 1784* – **6.3.a)** In generale, *p. 1784* – **6.3.b)** Oggetto dell'affidamento, *p. 1785* – **6.3.c)** Divisione in lotti di recapito, *p. 1786* – **6.3.d)** Informazioni che devono essere presenti nei bandi, *p. 1787* – **6.3.e)** Determinazione dell'importo a base di gara, *p. 1787* – **6.3.f)** Subappalto, *p. 1788* – **6.3.g)** Raggruppamenti temporanei di imprese, *p. 1789* – **6.3.h)** Requisiti di partecipazione, *p. 1790* – **6.3.i)** Criteri di aggiudicazione, *p. 1792* – **6.3.l)** Penali, *p. 1792* – **7.** Estrazione di gas e prospezione o estrazione di carbone o di altri combustibili solidi, *p. 1793*

**1794**    **Capitolo 59**  
**PROCEDURE DI SCELTA DEL CONTRAENTE NEI SETTORI SPECIALI**

**1.** Procedure di scelta sopra e sotto soglia. Rinvio, *p. 1794* – **2.** Procedure di scelta nei settori speciali: ricognizione delle fonti, *p. 1794* – **3.** Criteri di scelta delle procedure – atti di indizione della procedura, *p. 1795* – **4.** La procedura negoziata previo bando, *p. 1796* – **5.** La procedura negoziata senza bando, *p. 1797* – **6.** La comunicazione delle specifiche tecniche, *p. 1799* – **7.** Bandi e avvisi, *p. 1799* – **7.1.** Pubblicità e avviso periodico indicativo, *p. 1799* – **7.2.** Avvisi sull'esistenza di un sistema di qualificazione, *p. 1800* – **7.3.** Bandi di gara, *p. 1800* – **7.4.** Avvisi relativi agli appalti aggiudicati, *p. 1800* – **7.5.** Redazione e modalità di pubblicazione dei bandi e degli avvisi, *p. 1801* – **8.** Inviti ai candidati, *p. 1802* – **9.** Informazioni a coloro che hanno chiesto una qualificazione, ai candidati e agli offerenti, *p. 1802* – **10.** Relazioni uniche sulle procedure di aggiudicazione degli appalti, *p. 1803* – **11.** La questione della pubblicità o segretezza delle sedute di gara nei settori speciali, *p. 1804* – **12.** Appalti di servizi sociali nei settori speciali. Rinvio, *p. 1807* – **13.** Concorsi di progettazione nei settori speciali. Rinvio, *p. 1807*

**1808**    **Capitolo 60**  
**QUALIFICAZIONE E CRITERI DI SELEZIONE DEGLI OPERATORI ECONOMICI NEI SETTORI SPECIALI**

**1.** Ricognizione delle fonti e confronto con la disciplina previgente, *p. 1808* – **2.** Requisiti generali e speciali degli operatori economici, *p. 1809* – **2.1.** In generale, *p. 1809* – **2.2.** Regole comuni alla qualificazione in gara o con sistema di qualificazione. *Par condicio*. Mezzi di prova, *p. 1809* – **3.** Posposizione della fase di verifica dei requisiti nelle procedure aperte, *p. 1810* – **4.** Sistemi di qualificazione, *p. 1811* – **5.** Qualificazione in gara, avvalimento, soccorso istruttorio, *p. 1813*



**1814 Capitolo 61****CRITERI DI SELEZIONE DELLE OFFERTE NEI SETTORI SPECIALI. OFFERTE CONTENENTI PRODOTTI PROVENIENTI DA PAESI TERZI**

1. Selezione delle offerte, *p. 1814* – 2. Offerte contenenti prodotti originari da Paesi terzi. Parziale rinvio, *p. 1814* – 2.1. Le offerte contenenti prodotti originari di Paesi terzi, *p. 1814* – 2.2. Compiti della Cabina di regia, *p. 1815* – 2.3. Compiti della Commissione europea, *p. 1816*

**PARTE X****ALTRI REGIMI PARTICOLARI DI APPALTO****1817 Capitolo 62****GLI APPALTI RELATIVI AI SERVIZI SOCIALI, AD ALTRI SERVIZI SPECIFICI, AI SERVIZI DI RISTORAZIONE E AI BUONI PASTO**

1. Servizi sociali, *p. 1817* – 1.1. Principi e quadro normativo di insieme, *p. 1817* – 1.2. Le soglie per i servizi sociali, *p. 1820* – 1.3. Pubblicazione di bandi e avvisi di preinformazione, *p. 1821* – 1.4. La durata dell'avviso di preinformazione e della relativa pubblicità, *p. 1821* – 1.5. Il criterio di aggiudicazione per gli appalti relativi a servizi sociali, *p. 1821* – 1.6. L'avviso di aggiudicazione, *p. 1821* – 1.7. Appalti riservati, *p. 1822* – 1.8. Il «regime intermedio» per alcuni servizi sociali, *p. 1824* – 1.9. Ulteriori disposizioni per i servizi sociali e altri servizi specifici nei settori speciali, *p. 1826* – 1.10. Le LG ANAC sui servizi sociali affidati a cooperative sociali. Rinvio, *p. 1826* – 2. Altri servizi specifici, *p. 1827* – 3. Servizi di ristorazione, *p. 1828* – 3.1. Quadro normativo di insieme, *p. 1828* – 3.2. La disciplina di dettaglio dei servizi di ristorazione, *p. 1829* – 4. I servizi di emissione di buoni pasto sostitutivi dei servizi di mensa, *p. 1831* – 4.1. Contesto economico. Evoluzione del quadro normativo, *p. 1831* – 4.2. La nozione e le definizioni, *p. 1833* – 4.3. La fonte del potere di emanare la disciplina di dettaglio sui buoni pasto, *p. 1835* – 4.4. Il buono pasto, *p. 1835* – 4.5. Il «valore facciale» del buono pasto, *p. 1836* – 4.6. Il calcolo del valore dell'appalto, *p. 1836* – 4.7. I requisiti soggettivi, *p. 1837* – 4.8. I criteri di selezione delle offerte: esclusività del criterio dell'OEPV, *p. 1839* – 4.9. In particolare, l'indicazione della rete degli esercizi quale criterio di partecipazione o di aggiudicazione, *p. 1840* – 4.10. In particolare, il profilo dei servizi aggiuntivi e il giudizio di anomalia delle offerte, *p. 1844* – 4.11. Suggerimenti sulle formule per l'attribuzione di punteggi, *p. 1846* – 4.12. La valutazione di congruità delle offerte, *p. 1846* – 4.13. Il contenuto e la forma degli accordi tra società di emissione dei buoni pasto e gli esercizi convenzionati, *p. 1848* – 4.14. Servizio di buoni pasto e centralizzazione della committenza, *p. 1850*

**1851 Capitolo 63****I CONTRATTI NEL SETTORE DEI BENI CULTURALI**

1. Le fonti e le principali novità, *p. 1851* – 2. Oggetto della disciplina, *p. 1853* – 3. I contratti misti di lavori, servizi, e forniture incidenti su beni culturali. Le concessioni di servizi museali, *p. 1854* – 4. Affidamento congiunto e disgiunto di lavori relativi a beni culturali e altri lavori, *p. 1854* – 5. La qualificazione per eseguire lavori su beni culturali e il divieto di avvalimento, *p. 1855* – 5.1. La disciplina nel codice, *p. 1855* – 5.2. La disciplina transitoriamente applicabile, *p. 1856* – 5.3. La qualificazione secon-

do il nuovo regolamento, *p. 1856 – 5.3.a*) Profili generali, mezzi di prova della qualificazione, *p. 1856 – 5.3.b*) Idoneità tecnica, *p. 1857 – 5.3.c*) Idoneità organizzativa, *p. 1858 – 5.3.d*) Capacità economica e finanziaria, *p. 1860 – 5.3.e*) Qualificazione per lavori di importo inferiore a 150.000 euro, *p. 1860 – 5.3.f*) Requisiti di qualificazione dei direttori tecnici, *p. 1860 – 5.3.g*) Regime transitorio in relazione alla nuova disciplina regolamentare sulla qualificazione, *p. 1861 – 6*. La progettazione di lavori su beni culturali, *p. 1861 – 6.1*. I livelli della progettazione, *p. 1861 – 6.2*. I requisiti soggettivi per la progettazione e per gli altri servizi inerenti l'ingegneria e l'architettura relativi a beni culturali, *p. 1863 – 6.3*. La disciplina regolamentare della progettazione, *p. 1863 – 6.3.a*) Profili generali, *p. 1863 – 6.3.b*) Il progetto di fattibilità, *p. 1864 – 6.3.c*) Il progetto definitivo, *p. 1865 – 6.3.d*) Il progetto esecutivo, *p. 1866 – 6.3.e*) La progettazione dello scavo archeologico, *p. 1866 – 6.3.f*) La progettazione di lavori di impiantistica e per la sicurezza, *p. 1867 – 6.3.g*) La verifica dei progetti, *p. 1868 – 6.3.h*) Progettazione dei lavori di manutenzione, *p. 1868 – 6.3.i*) Soggetti incaricati di progettazione e direzione dei lavori, *p. 1869 – 6.3.l*) Disciplina transitoria, *p. 1869 – 7*. Le procedure di affidamento di lavori relativi a beni culturali, i criteri di aggiudicazione e l'oggetto del contratto, *p. 1869 – 8*. Le varianti relative a lavori su beni culturali, *p. 1870 – 9*. Il collaudo dei lavori relativi a beni culturali, *p. 1871 – 9.1*. La disciplina del codice, *p. 1871 – 9.2*. La disciplina transitoria, *p. 1871 – 9.3*. La nuova disciplina regolamentare, *p. 1872 – 10*. Le sponsorizzazioni per lavori, servizi e forniture relative a beni culturali, *p. 1872 – 11*. Altre forme di partenariato relative ai beni culturali, *p. 1873 – 12*. L'arte negli edifici pubblici, *p. 1873 – 13*. Norme speciali per Pompei, *p. 1875*

## 1878 Capitolo 64

### I SERVIZI DI RICERCA E SVILUPPO

1. *Prequel* normativo, collocazione sistematica, fonti, *p. 1878 – 2*. I servizi di ricerca e sviluppo «inclusi». Ambito di applicazione. La procedura di affidamento dell'art. 63 e il partenariato per l'innovazione, *p. 1878 – 3*. I servizi di ricerca e sviluppo «esclusi». Gli appalti «pre-commerciali» (PCP), *p. 1880 – 4*. La regola sui commissari di gara interni, *p. 1882*

## 1883 Capitolo 65

### I CONTRATTI IN MATERIA DI ARMI. I CONTRATTI SEGRETI. I CONTRATTI NEI SETTORI DIFESA E SICUREZZA. I CONTRATTI ALL'ESTERO

1. I contratti in materia di armi, *p. 1884 – 1.1*. Profili generali, *p. 1884 – 1.2*. La portata dell'esclusione, *p. 1885 – 1.3*. I contratti *dual use*, *p. 1887 – 2*. I contratti segreti, *p. 1888 – 2.1*. Profili generali, *p. 1888 – 2.2*. Confronto con la disciplina precedente e ambito della sottrazione al codice, *p. 1888 – 2.3*. Ambito soggettivo, *p. 1889 – 2.4*. Ambito oggettivo, *p. 1889 – 2.5*. La motivazione del provvedimento di segretezza, *p. 1891 – 2.6*. La competenza ad adottare il provvedimento di segretezza, *p. 1891 – 2.7*. Il momento in cui deve intervenire il provvedimento di segretezza, *p. 1892 – 2.8*. I requisiti di qualificazione e il nulla osta di sicurezza, *p. 1892 – 2.9*. Le garanzie procedurali minime per l'affidamento degli appalti segreti. La verifica di anomalia, *p. 1893 – 2.10*. L'assenza di pubblicità, *p. 1893 – 2.11*. La vigilanza dell'ANAC sugli appalti segreti e il regime dei controlli, *p. 1893 – 2.12*. Gli appalti di DIS, AISE e AISI, *p. 1895 – 2.12.a*) Profili generali, *p. 1895 – 2.12.b*) I principi e le regole dell'attività negoziale dei servizi segreti, *p. 1896 – 2.13*. L'accesso agli atti relativi agli appalti segreti, *p. 1899 – 2.14*. Le distorsioni applicative segnalate dalla Corte dei conti,

*p. 1900* – **3.** I contratti in materia di difesa e sicurezza, *p. 1902* – **3.1.** Profili generali, *p. 1902* – **3.2.** Contratti nel settore difesa e sicurezza esclusi, *p. 1902* – **3.2.a)** Esclusioni a tutela degli interessi essenziali di sicurezza dello Stato, *p. 1902* – **3.2.b)** Contratti e concorsi di progettazione aggiudicati o organizzati in base a norme internazionali, *p. 1903* – **3.3.** I contratti di lavori, servizi e forniture per difesa e sicurezza. Le tipologie e le fonti normative, *p. 1905* – **3.4.** Gli appalti della difesa e della sicurezza disciplinati dal codice e gli appalti della difesa e sicurezza disciplinati dal d.lgs. n. 208/2011, *p. 1906* – **4.** Gli appalti della difesa e sicurezza disciplinati dal codice dei contratti pubblici, *p. 1909* – **4.1.** Le disposizioni specifiche per gli appalti del Ministero della difesa: soglie, RUP, acquisti all'estero, lavori in economia, «direttive generali» attuative, *p. 1909* – **4.1.a)** Quadro di insieme, *p. 1909* – **4.1.b)** Le soglie, *p. 1909* – **4.1.c)** Il RUP, *p. 1910* – **4.1.d)** Acquisti all'estero, *p. 1910* – **4.1.e)** Lavori in economia, *p. 1911* – **4.1.f)** Servizi e forniture in economia, *p. 1911* – **4.1.g)** Le «direttive generali» attuative dell'art. 159, *p. 1911* – **4.2.** Disposizioni comuni agli appalti di difesa e sicurezza, *p. 1912* – **5.** Gli appalti della difesa disciplinati dal d.lgs. n. 208/2011, *p. 1914* – **5.1.** Profili generali. Ragioni della nuova direttiva e dell'intervento statale. Rapporti con il codice appalti. Struttura dell'articolato, *p. 1914* – **5.2.** L'ambito di applicazione e le principali definizioni, *p. 1916* – **5.3.** I rapporti con il codice appalti: la disciplina generale del codice applicabile. I contratti misti soggetti in parte al codice e in parte al d.lgs. n. 208/2011, *p. 1917* – **5.4.** I contratti esclusi, *p. 1918* – **5.4.a)** I contratti esclusi di cui all'art. 6 e i contratti misti, *p. 1918* – **5.4.b)** I contratti di servizi esclusi, *p. 1920* – **5.4.c)** I principi applicabili ai contratti esclusi, *p. 1921* – **5.5.** Le soglie comunitarie e la loro periodica revisione. Disciplina applicabile ai contratti sotto soglia, *p. 1921* – **5.6.** Le fonti regolamentari, *p. 1923* – **5.7.** I profili organizzativi, *p. 1923* – **5.8.** I requisiti di partecipazione generali e di qualificazione, *p. 1924* – **5.8.a)** Profili generali e ambito della disciplina, *p. 1924* – **5.8.b)** I requisiti generali, *p. 1924* – **5.8.c)** I requisiti di capacità tecnica e professionale per i prestatori di servizi, *p. 1925* – **5.8.d)** Requisiti specifici di capacità tecnica in ordine alla sicurezza dell'informazione, *p. 1925* – **5.8.e)** Requisiti specifici di capacità tecnica in ordine alla sicurezza dell'approvvigionamento, *p. 1926* – **5.8.f)** Operatori economici stabiliti in Stati diversi dall'Italia, *p. 1927* – **5.9.** Procedure di scelta del contraente e criteri di aggiudicazione, *p. 1927* – **5.9.a)** Profili generali e ambito della disciplina, *p. 1927* – **5.9.b)** Le procedure di scelta del contraente in generale, *p. 1928* – **5.9.c)** Procedura ristretta e procedura negoziata previa pubblicazione di un bando di gara, *p. 1929* – **5.9.d)** Forcella nella procedura ristretta, negoziata previo bando, e nel dialogo competitivo, *p. 1930* – **5.9.e)** Procedura negoziata senza previa pubblicazione di un bando di gara, *p. 1930* – **5.9.f)** Disposizioni ulteriori per il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, *p. 1933* – **5.10.** Bandi, avvisi, inviti. Pubblicità e termini, *p. 1934* – **5.10.a)** In generale, *p. 1934* – **5.10.b)** Avviso di preinformazione, *p. 1934* – **5.10.c)** Bando di gara, *p. 1935* – **5.10.d)** Avviso sui risultati della procedura di affidamento, *p. 1935* – **5.10.e)** Informazioni circa i mancati inviti, le esclusioni e le aggiudicazioni, *p. 1935* – **5.11.** Specifiche tecniche e condizioni particolari di esecuzione, *p. 1936* – **5.12.** Subappalto, *p. 1937* – **5.12.a)** Ambito: il subappalto imposto e il subappalto facoltativo, *p. 1937* – **5.12.b)** Il subappalto imposto, *p. 1937* – **5.13.** Revisione periodica degli allegati, *p. 1940* – **6.** Le norme ulteriori dettate dal codice dell'ordinamento militare, *p. 1940* – **6.1.** Premessa. Ambito della trattazione, *p. 1940* – **6.2.** Il rinvio operato dal codice militare ad altre fonti in materia contrattuale, *p. 1940* – **6.3.** La Difesa servizi s.p.a., *p. 1941* – **6.4.** Ulteriori norme in materia di programmazione dell'attività negoziale della difesa, *p. 1943* – **6.5.** Semplificazione e accelerazione delle procedure contrattuali per l'acquisto di beni e servizi, *p. 1945* – **6.5.a)** I principi di semplificazione, *p. 1945* – **6.5.b)** I

contratti di assicurazione e trasporto relativi alle missioni internazionali, *p. 1946 – 6.5.c*) I contratti relativi a sistemi informativi militari, *p. 1946 – 6.5.d*) I poteri di spesa, *p. 1946 – 6.5.e*) I termini di pagamento e il differimento dei piani di consegna, *p. 1947 – 6.5.f*) Le integrazioni in corso di esecuzione ai contratti di manutenzione e riparazione dei sistemi d'arma, *p. 1948 – 6.5.g*) Sostegno logistico dei contingenti impiegati in missioni internazionali, *p. 1948 – 6.5.h*) Il parere del comitato consultivo sui progetti di contratto, *p. 1948 – 6.6*. La permuta, *p. 1948 – 6.6.a*) Il quadro normativo, *p. 1948 – 6.6.b*) Finalità e articolazione dell'istituto della permuta, *p. 1949 – 6.6.c*) La disciplina regolamentare della permuta, *p. 1950 – 6.7*. Il servizio di mensa per le Forze armate, *p. 1951 – 6.7.a*) Il quadro normativo, *p. 1951 – 6.7.b*) Oggetto e funzione del servizio di vettovagliamento, modalità di prestazione, *p. 1952 – 6.8*. Le concessioni di beni per attività di protezione sociale, *p. 1953 – 6.8.a*) Il quadro normativo, *p. 1953 – 6.8.b*) L'oggetto e i destinatari della concessione. La questione della gratuità o onerosità della concessione, *p. 1954 – 6.8.c*) Gli interventi di protezione sociale e le modalità attuative, *p. 1955 – 6.8.d*) Procedimento di affidamento della concessione delle attività connesse agli interventi di protezione sociale, suo contenuto, cause di cessazione della concessione, *p. 1956 – 6.8.e*) Gestione diretta, *p. 1957 – 6.9*. Disposizioni comuni ai contratti attivi e passivi dell'amministrazione della difesa, *p. 1957 – 6.9.a*) Stipulazione, approvazione, esecuzione del contratto. L'esecuzione d'urgenza, *p. 1957 – 6.9.b*) Gli acquisti all'estero. Rinvio, *p. 1958 – 6.9.c*) I contratti a quantità indeterminata, *p. 1959 – 6.9.d*) Le transazioni, *p. 1959 – 7*. Le ulteriori norme per acquisizioni d'urgenza e in economia connessi con missioni internazionali, *p. 1959 – 8*. I contratti della cooperazione internazionale e da eseguirsi all'estero, *p. 1960 – 8.1*. Profili generali. Ambito di applicazione della disciplina dei contratti all'estero, «principi fondamentali» e «procedure» applicabili. Natura giuridica delle «direttive generali», *p. 1960 – 8.2*. Gli appalti nell'ambito della cooperazione internazionale secondo il d.P.R. n. 207/2010, *p. 1964 – 8.3*. Gli appalti di lavori su immobili all'estero ad uso dall'amministrazione del Ministero degli affari esteri secondo il d.P.R. n. 207/2010, *p. 1966 – 8.4*. La disciplina degli appalti all'estero secondo le direttive generali del MAECI, *p. 1969 – 8.4.a*) Ambito oggettivo e soggettivo di applicazione, *p. 1969 – 8.4.b*) Disciplina applicabile, *p. 1970 – 8.4.c*) Stazioni appaltanti italiane all'estero e RUP, *p. 1972 – 8.4.d*) Conflitti di interesse, *p. 1973 – 8.4.e*) Calcolo del valore stimato dei contratti, *p. 1974 – 8.4.f*) PPPC, *p. 1974 – 8.4.g*) Procedure di scelta del contraente, *p. 1974 – 8.4.h*) Requisiti generali e di qualificazione degli operatori economici, *p. 1976 – 8.4.i*) Criteri di selezione delle offerte, commissione di gara, offerte anomale, *p. 1976 – 8.4.l*) Subappalto, *p. 1978 – 8.4.m*) Garanzie, *p. 1978 – 8.4.n*) Anticipazioni, penali, pagamenti, tracciabilità dei pagamenti, *p. 1979 – 8.4.o*) Direzione dei lavori e collaudo, *p. 1979 – 8.4.p*) Risoluzione del contratto, *p. 1980 – 8.4.q*) Deroghe al d.m. per situazioni locali, *p. 1980 – 8.4.r*) Disciplina specifica per i contratti della cooperazione allo sviluppo, *p. 1981 – 8.4.s*) Aspetti non disciplinati, *p. 1981*

## 1982    **Capitolo 66**

### **GLI AFFIDAMENTI DI SOMMA URGENZA E I CONTRATTI PER LE EMERGENZE DI PROTEZIONE CIVILE**

1. Profili generali, *p. 1982 – 2*. I lavori di somma urgenza, *p. 1983 – 2.1*. Confronto con la disciplina precedente, *p. 1983 – 2.2*. Il procedimento, *p. 1983 – 2.3*. Il controllo postumo sui requisiti dell'affidatario, *p. 1984 – 2.4*. Pubblicità postuma e controllo dell'ANAC sugli affidamenti, *p. 1985 – 3*. La disciplina ulteriore e specifica per gli affidamenti di somma urgenza in caso di emergenze di protezione civile, *p. 1985 –*

3.1. Quadro di sintesi, *p. 1985* – 3.2. Il presupposto dell'emergenza di protezione civile, *p. 1985* – 3.3. I limiti di importo degli affidamenti diretti, *p. 1987* – 3.4. La fissazione dei prezzi di servizi e forniture, *p. 1988* – 4. La giustiziabilità degli affidamenti di somma urgenza e di protezione civile, *p. 1989* – 5. L'abrogazione di previgenti ipotesi di affidamenti diretti per emergenze di protezione civile, *p. 1989*

## PARTE XI CONCESSIONI DI LAVORI E SERVIZI PUBBLICI

### 1990 **Capitolo 67**

#### **LE CONCESSIONI DI LAVORI E SERVIZI PUBBLICI. PROFILI GENERALI. NOZIONE. DISCIPLINA COMUNE APPLICABILE**

1. Introduzione. Ragioni, prospettive e limiti dell'intervento comunitario, *p. 1990* – 2. Disciplina previgente e sue criticità, *p. 1993* – 3. I principi della legge delega in materia di concessioni, *p. 1995* – 4. Concessione, servizi di interesse generale, economici e non economici. Principio di libera amministrazione e di libertà di definizione dei servizi di interesse economico generale, *p. 1996* – 4.1. Scelta tra *in house* e esternalizzazione. I modelli organizzativi, *p. 1996* – 4.2. Servizio di interesse economico generale (SIEG) e servizio di interesse generale (SIG), *p. 1998* – 5. Nozione di concessione di lavori e servizi, *p. 2002* – 5.1. In generale. Evoluzione della definizione: la gestione e il rischio, *p. 2002* – 5.2. In particolare il rischio e il piano economico finanziario, *p. 2007* – 5.2.a) Nozione di rischio, *p. 2007* – 5.2.b) Disciplina positiva del rischio posto a carico del concessionario, *p. 2010* – 5.3. Rischio e finanziamento, *p. 2012* – 5.4. Rischio e revisione del piano economico finanziario, *p. 2013* – 5.5. Concessione di costruzione e gestione, affidamento congiunto di progettazione ed esecuzione, *p. 2015* – 5.6. Casistica sulle concessioni di servizi, *p. 2015* – 5.6.a) Elementi differenziali con l'appalto di servizi, *p. 2015* – 5.6.b) *L'housing* sociale, *p. 2016* – 5.6.c) Altra casistica, *p. 2017* – 6. Disciplina dettata per i settori ordinari e speciali applicabile alle concessioni, *p. 2017* – 7. Disciplina processuale e strumenti precontenziosi applicabili alle concessioni. *Governance*, *p. 2020* – 7.1. In generale, *p. 2020* – 7.2. Giurisdizione, *p. 2020* – 7.3. Il rito processuale, *p. 2021*

### 2023 **Capitolo 68**

#### **AMBITO SOGGETTIVO E OGGETTIVO. SOGLIE. ESCLUSIONI. CONCESSIONI MISTE. DURATA. PROCEDURE DI AFFIDAMENTO, CRITERI DI SELEZIONE DEGLI OFFERENTI E DELLE OFFERTE**

1. Ambito soggettivo e oggettivo. Rinvio, *p. 2023* – 2. Le esclusioni. Parziale rinvio, *p. 2023* – 2.1. Concessioni per l'esercizio di attività economiche e concessioni di beni. In particolare le concessioni per l'esercizio di giochi e scommesse e le concessioni di spiagge, *p. 2023* – 2.1.a) In generale, *p. 2023* – 2.1.b) Le concessioni di giochi e scommesse, *p. 2024* – 2.1.c) Le concessioni demaniali e le concessioni di servizi pubblici con utilizzo di demanio pubblico, *p. 2026* – 2.2. Le altre esclusioni. Rinvio, *p. 2029* – 2.3. Le esclusioni nei settori di difesa e sicurezza. Rinvio, *p. 2029* – 3. Le soglie per le concessioni. Le concessioni sotto soglia, *p. 2030* – 4. La durata delle concessioni, *p. 2033* – 5. Le concessioni miste, *p. 2034* – 6. Le specifiche tecniche, *p. 2034* – 7. I requisiti generali e speciali degli operatori economici., *p. 2035* – 7.1. Requisiti generali e speciali, *p. 2035* – 7.2. Mezzi di prova e DGUE, *p. 2035* – 7.3. Avvalimento,



*p. 2035* – **7.4.** Disciplina transitoria per la qualificazione dei concessionari di lavori, *p. 2036* – **7.5.** Peculiarità per i certificati di esecuzione lavori per i concessionari di servizi pubblici, *p. 2037* – **8.** Le procedure di affidamento, *p. 2040* – **8.1.** Tipi di procedure di affidamento. La questione della procedura negoziata senza bando per le concessioni, *p. 2040* – **8.2.** Contenuto del bando e degli inviti, *p. 2041* – **8.3.** Termini di presentazione delle domande e delle offerte. Termine di conclusione della procedura, *p. 2042* – **8.4.** Svolgimento della gara. Forcella, *p. 2042* – **8.5.** Negoziazioni singole e plurime, *p. 2042* – **9.** Criteri di selezione dell'offerta migliore. Le offerte «innovative», *p. 2042* – **10.** Principi sull'aggiudicazione, *p. 2044*

## **2045**    **Capitolo 69**

### **ESECUZIONE DELLE CONCESSIONI: SUBAPPALTO; MODIFICHE E VARIANTI IN CORSO DI ESECUZIONE; RISOLUZIONE, AUTOTUTELA, REVOCA; MONITORAGGIO E GOVERNANCE**

**1.** Piano dell'esposizione. Ricognizione delle fonti, *p. 2045* – **2.** Il subappalto, *p. 2046* – **2.1.** Nozione e ambito del subappalto in materia di concessioni. Differenza tra subappalto e obblighi di esternalizzazione, *p. 2046* – **2.2.** Le norme dettate per il subappalto applicabili alle concessioni. Questioni esegetiche, *p. 2046* – **2.3.** La tutela giuslavoristica, *p. 2047* – **2.4.** Divieto di subappalto a catena, *p. 2048* – **2.5.** Indicazione in gara delle parti da subappaltare. La terna dei subappaltatori. Assenza di limiti quantitativi al subappalto, *p. 2048* – **2.6.** Concessioni presso l'impianto, *p. 2050* – **2.7.** Responsabilità del concessionario verso la stazione appaltante, *p. 2051* – **3.** Modifiche in corso di esecuzione della concessione e varianti, *p. 2051* – **4.** Cessazione della concessione: revoca, risoluzione, recesso, subentro, *p. 2052* – **4.1.** In generale. Ricognizione delle fonti, *p. 2052* – **4.2.** Risoluzione «comunitaria», *p. 2053* – **4.3.** Risoluzione per inadempimento della stazione appaltante e revoca per motivi di pubblico interesse, *p. 2054* – **4.4.** Risoluzione per inadempimento del concessionario, *p. 2055* – **4.5.** Il subentro, *p. 2056* – **5.** Monitoraggio, relazioni, *governance*. Rinvio, *p. 2056*

## **2057**    **Capitolo 70**

### **GLI AFFIDAMENTI DA PARTE DEI CONCESSIONARI E GLI OBBLIGHI DI ESTERNALIZZAZIONE**

**1.** Ricognizione delle fonti e della disciplina previgente, *p. 2057* – **2.** Gli obblighi di esternalizzazione del concessionario, *p. 2059* – **2.1.** Le incongruenze della legge delega, i vizi del codice di eccesso di delega e mancata attuazione della delega, *p. 2059* – **2.2.** Presupposti degli obblighi di esternalizzazione, *p. 2060* – **2.3.** Contenuto dell'obbligo di esternalizzazione. Procedure di affidamento. Affidamenti per le percentuali residue, *p. 2061* – **2.4.** Controlli, vigilanza, sanzioni, *p. 2062* – **3.** Le procedure di appalto del concessionario. Disciplina applicabile, *p. 2063* – **3.1.** I concessionari che sono amministrazioni aggiudicatrici, *p. 2063* – **3.2.** I concessionari che non sono amministrazioni aggiudicatrici: quali procedure di evidenza pubblica?, *p. 2063*

## **2065**    **Capitolo 71**

### **LE CONCESSIONI AUTOSTRADALI. CONCESSIONI DI SERVIZI SOGGETTE A REGIMI SPECIALI**

**1.** Le concessioni autostradali, *p. 2065* – **1.1.** Ricognizione delle fonti. Disciplina previgente. Legge delega, *p. 2065* – **1.2.** Le concessioni autostradali già scadute alla data

di entrata in vigore del codice, *p. 2067 – 1.3.* Concessioni autostradali che scadono entro il 20 aprile 2018 (biennio dall'entrata in vigore del codice), *p. 2068 – 1.4.* Disciplina a regime per le nuove gare in caso di concessioni autostradali in scadenza, *p. 2069 – 1.5.* Affidamenti delle concessioni autostradali da parte del MIT a società *in house* di enti terzi, *p. 2071 – 1.6.* Gli obblighi di esternalizzazione dei concessionari autostradali, *p. 2071 – 1.7.* Le ulteriori regole afferenti le concessioni autostradali contenute in leggi speciali, *p. 2072 – 1.7.a)* Finalità, *p. 2072 – 1.7.b)* La convenzione unica, *p. 2072 – 1.7.c)* Il procedimento di formazione della convenzione unica. Gli aggiornamenti e le revisioni, *p. 2074 – 1.7.d)* Gli obblighi dei concessionari autostradali, *p. 2075 – 1.7.e)* I compiti dell'ANAS, *p. 2076 – 1.7.f)* Il regime derogatorio: l'approvazione con legge delle convenzioni con i concessionari autostradali *ex l. n. 101/2008*, *p. 2077 – 1.7.g)* Le variazioni tariffarie, *p. 2077 – 1.7.h)* Procedure semplificate per gli interventi di ammodernamento su infrastrutture autostradali e stradali, *p. 2078 – 2.* Le concessioni a fornitori di servizi di media audiovisivi o radiofonici. La concessione del servizio pubblico radiotelevisivo alla RAI s.p.a., *p. 2079 – 2.1.* Il quadro comunitario, *p. 2079 – 2.2.* Le norme speciali nazionali, *p. 2080 – 3.* Le concessioni del servizio idrico integrato, *p. 2081 – 4.* Le concessioni del servizio di distribuzione del gas naturale, *p. 2086 – 4.1.* Evoluzione del quadro normativo, *p. 2086 – 4.2.* Disciplina del codice e disciplina speciale applicabile, *p. 2089 – 4.3.* Le proroghe sulla indizione delle gare, *p. 2091 – 4.4.* Le spettanze al concessionario uscente, *p. 2095 – 5.* Le concessioni di trasporto pubblico locale, *p. 2095 – 5.1.* L'esclusione dall'ambito di applicazione del codice, *p. 2095 – 5.2.* La disciplina nel regolamento (CE) n. 1370/2007, *p. 2095 – 5.3.* L'ulteriore disciplina nazionale, *p. 2098 – 6.* La concessione del servizio di tesoreria degli enti locali, *p. 2099 – 7.* La concessione di giochi e scommesse, *p. 2101 – 7.1.* Le sentenze della C. giust. UE Placanica, Costa e Cifone, *p. 2101 – 7.2.* La disciplina nazionale, *p. 2103 – 7.2.a)* Quadro delle fonti, principi, ambito di applicazione, *p. 2103 – 7.2.b)* Numero di concessioni, requisiti dei concessionari, *p. 2105 – 7.2.c)* Condizioni di rilascio delle concessioni, *p. 2105 – 7.2.d)* Obblighi del concessionario, *p. 2106 – 7.2.e)* Procedimento di rilascio delle concessioni, *p. 2107 – 7.2.f)* Raccolta a distanza, *p. 2108 – 7.2.g)* Carta dei servizi dei giochi, *p. 2109 – 7.2.h)* Sanzioni, *p. 2109 – 7.2.i)* Nuove gare, proroghe delle concessioni, *p. 2110*

## PARTE XII

### **PARTENARIATO PUBBLICO PRIVATO CONTRATTUALE, FINANZA DI PROGETTO; CONTRAENTE GENERALE, INFRASTRUTTURE E INSEDIAMENTI PRIORITARI**

#### **2113 Capitolo 72**

#### **IL PARTENARIATO PUBBLICO-PRIVATO CONTRATTUALE (PPPC) IN GENERALE**

**1.** Profili generali, principi della delega, ricognizione delle fonti, *p. 2113 – 2.* Nozione e descrizione, *p. 2115 – 3.* Il PPPC come contratto atipico. Fattispecie riconducibili al PPPC, *p. 2117 – 4.* Il trattamento del PPPC nel bilancio delle pubbliche amministrazioni, *p. 2118 – 5.* Disciplina comune applicabile al PPPC, *p. 2119 – 6.* Oggetto del PPPC: in particolare la progettazione e i suoi livelli, *p. 2120 – 7.* Oggetto del PPPC: in particolare il rischio e l'equilibrio economico-finanziario, *p. 2121 – 7.1.* Tipologie di rischi, *p. 2121 – 7.2.* Canoni e altre utilità economiche, *p. 2124 – 7.3.* L'equilibrio economico-finanziario, *p. 2124 – 8.* Procedure di affidamento dei PPPC, *p. 2125 –*

9. Fase di esecuzione. Il monitoraggio, p. 2125 – 10. Finanziamento del progetto e revisione del piano economico finanziario, p. 2126 – 11. Risoluzione e recesso, spettanze dell'operatore. Rinvio, p. 2127 – 12. Le LG dell'ANAC sul PPPC, p. 2127 – 12.1. Criticità riscontrate nei PPPC, p. 2127 – 12.2. Analisi e allocazione dei rischi, p. 2128 – 12.2.a) Individuazione del soggetto su cui allocare i rischi, p. 2128 – 12.2.b) Le diverse tipologie di rischio: il rischio operativo come *genus*, p. 2128 – 12.2.c) Esemplicazioni del rischio di costruzione, p. 2128 – 12.2.d) Esemplicazioni del rischio di domanda, p. 2129 – 12.2.e) Esemplicazioni del rischio di disponibilità, p. 2129 – 12.2.f) Altri rischi, p. 2129 – 12.2.g) La «matrice dei rischi», p. 2130 – 12.2.h) Rischio nel contratto di disponibilità, p. 2132 – 12.3. La revisione del piano economico-finanziario, p. 2133 – 12.4. Il monitoraggio dell'attività dell'operatore economico, p. 2134 – 12.4.a) La corretta definizione delle clausole contrattuali, p. 2134 – 12.4.b) La matrice dei rischi come strumento di controllo, p. 2136 – 12.4.c) Il flusso informativo per il monitoraggio sui rischi, p. 2137 – 12.4.d) Resoconto economico-gestionale, p. 2138

## 2139 Capitolo 73

### LA FINANZA DI PROGETTO

1. Introduzione, p. 2139 – 2. *Excursus* dell'evoluzione della disciplina, p. 2140 – 3. Nozione e descrizione, p. 2141 – 4. Differenze con la concessione di costruzione e gestione, p. 2143 – 5. Ambito di applicazione e disciplina applicabile, p. 2144 – 6. Presupposti e facoltatività dell'istituto, p. 2144 – 7. Requisiti soggettivi di partecipazione, p. 2144 – 8. Descrizione della procedura, sue caratteristiche, p. 2145 – 9. Il bando, p. 2145 – 10. I criteri di valutazione delle offerte, p. 2146 – 11. Il contenuto delle offerte, p. 2147 – 12. Svolgimento della procedura, aggiudicazione e stipulazione del contratto, p. 2147 – 13. Le garanzie, p. 2149 – 14. Le espropriazioni, p. 2150 – 15. I diritti del promotore e diritti del concessionario, p. 2150 – 16. I tempi e modalità della concessione, p. 2150 – 17. Il «proponente», p. 2151 – 17.1. Nozione e caratteristiche generali dell'istituto, p. 2151 – 17.2. I requisiti soggettivi, p. 2151 – 17.3. Il contenuto della proposta, p. 2152 – 17.4. La valutazione della proposta. Termini e indizione della gara, p. 2152 – 18. La società di progetto e l'emissione di obbligazioni da parte di essa, p. 2154 – 19. Il privilegio sui crediti, p. 2158 – 20. Disposizioni specifiche per le strutture per la nautica da diporto, p. 2159 – 21. Disciplina transitoria, p. 2159 – 22. Il *project financing* per l'edilizia carceraria, p. 2161

## 2162 Capitolo 74

### I PARTENARIATI PUBBLICO-PRIVATO CONTRATTUALI (PPPC) TIPIZZATI (LOCAZIONE FINANZIARIA, CONTRATTO DI DISPONIBILITÀ, SUSDARIETÀ ORIZZONTALE, BARATTO AMMINISTRATIVO, CESSIONE DI IMMOBILI IN LUOGO DI PREZZO, SOCIETÀ PUBBLICA DI PROGETTO PER LE INFRASTRUTTURE)

1. Profili generali, p. 2162 – 2. La locazione finanziaria per la realizzazione di opere pubbliche, p. 2163 – 2.1. Profili generali. *Prequel* normativo e giurisprudenziale, p. 2163 – 2.2. Il *leasing* finanziario per le opere pubbliche secondo il codice. *Leasing* finanziario e patto di stabilità, p. 2165 – 2.3. Il *leasing* immobiliare pubblico come contratto atipico, p. 2166 – 2.4. Ambito del *leasing* finanziario relativo a opere pubbliche e di pubblica utilità. Riflessi sul tipo contrattuale, p. 2167 – 2.5. Il diritto di opzione della pubblica amministrazione, p. 2167 – 2.6. Il *leasing in costruendo*, p. 2168 –

**2.6.a)** Osservazioni generali, *p. 2168* – **2.6.b)** L'oggetto: opere pubbliche o di pubblica utilità. La fase di localizzazione dell'opera e di acquisizione dell'area, *p. 2168* – **2.6.c)** L'osservanza delle procedure di evidenza pubblica. La progettazione a base di gara, *p. 2170* – **2.6.d)** I requisiti soggettivi. L'ATI tra esecutore e finanziatore. Il contraente generale, *p. 2170* – **2.6.e)** Sostituzione dell'esecutore o del finanziatore, *p. 2172* – **2.6.f)** I poteri della pubblica amministrazione nella fase di esecuzione dei lavori, *p. 2172* – **2.6.g)** Collaudo o controllo dell'opera?, *p. 2173* – **3.** Il contratto di disponibilità, *p. 2173* – **3.1.** Fonti e nozione, *p. 2173* – **3.2.** Le prestazioni a carico e a favore del privato, *p. 2174* – **3.3.** Riparto dei rischi, *p. 2174* – **3.4.** Procedura di affidamento e livelli progettuali a carico del privato. Varianti, espropriazioni, *p. 2175* – **3.5.** Vigilanza, RUP, direttore dei lavori, collaudo, *p. 2176* – **3.6.** Contratto di disponibilità e infrastrutture strategiche, *p. 2176* – **3.7.** Contratto di disponibilità e patto di stabilità, *p. 2176* – **4.** Interventi di sussidiarietà orizzontale, *p. 2176* – **5.** Baratto amministrativo, *p. 2178* – **6.** Cessione di immobili in cambio di opere: il pagamento del corrispettivo in natura quale forma di PPPC, *p. 2178* – **6.1.** Evoluzione normativa e collocazione sistematica, *p. 2178* – **6.2.** Differenze tra nuova e vecchia disciplina, *p. 2178* – **6.3.** La disciplina in dettaglio, *p. 2179* – **7.** La società pubblica di progetto per le infrastrutture, *p. 2181* – **8.** La cessione di immobili da parte dei privati interessati alla realizzazione di una infrastruttura, *p. 2182*

## 2183

**Capitolo 75****IL CONTRAENTE GENERALE E LE INFRASTRUTTURE E INSEDIAMENTI PRIORITARI PER LO SVILUPPO DEL PAESE**

**1.** Introduzione. Principi di delega. Ricognizione delle fonti. Sintetico confronto con la disciplina previgente, *p. 2183* – **2.** L'affidamento a contraente generale, *p. 2185* – **2.1.** Nozione, classificazione sistematica, differenza con altri tipi contrattuali. Divisione dei compiti tra soggetto aggiudicatore e contraente generale, *p. 2185* – **2.2.** Ambito di applicazione, *p. 2188* – **2.3.** Disciplina applicabile, *p. 2189* – **2.4.** Affidamento congiunto di progettazione ed esecuzione, *p. 2189* – **2.5.** La qualificazione del contraente generale, *p. 2189* – **2.5.a)** Disciplina a regime, *p. 2189* – **2.5.b)** Disciplina transitoria, *p. 2190* – **2.5.c)** La disciplina previgente temporaneamente applicabile sino all'entrata in vigore delle LG ANAC sulla qualificazione del contraente generale, *p. 2191* – **2.6.** Disciplina transitoriamente applicabile sulla qualificazione del contraente generale, *p. 2191* – **2.6.a)** Caratteristiche del sistema di qualificazione del contraente generale, *p. 2191* – **2.6.b)** Requisiti per l'iscrizione, *p. 2193* – **2.6.c)** Qualificazione dei consorzi stabili, *p. 2197* – **2.6.d)** Qualificazione dei consorzi di cooperative, *p. 2198* – **2.6.e)** Imprese stabilite in Stati diversi dall'Italia, *p. 2199* – **2.6.f)** Procedimento di qualificazione, *p. 2199* – **2.6.g)** Variazione della classifica, cessazione e decadenza dell'attestazione, *p. 2201* – **2.6.h)** Rinnovo della qualificazione, *p. 2202* – **2.7.** Le procedure di aggiudicazione al contraente generale: criteri di selezione degli offerenti e delle offerte, *p. 2202* – **2.7.a)** Motivazione della procedura, oggetto della gara, *p. 2202* – **2.7.b)** La prequalificazione e la forcilla, *p. 2202* – **2.7.c)** Requisiti generali e speciali, incompatibilità, ATI, associazioni, consorzi, *p. 2202* – **2.7.d)** Criteri di selezione dell'offerta, *p. 2203* – **2.8.** Modalità di realizzazione dei lavori da parte del contraente generale, gli affidamenti da parte del contraente generale, i subappalti, *p. 2203* – **2.9.** La società di progetto del contraente generale e le modalità del c.d. «prefinanziamento», *p. 2204* – **2.9.a)** La società di progetto, *p. 2204* – **2.9.b)** La cessione di quote della società di progetto, la cessione dei crediti, *p. 2205* – **2.9.c)** Il prefinanziamento e l'emissione di obbligazioni, *p. 2205* – **2.10.** Le garanzie di esecuzione, *p. 2206* –

**2.11.** Le varianti, *p. 2206* – **2.12.** Il RUP, il direttore dei lavori, *p. 2207* – **2.13.** Le verifiche antimafia sugli affidatari e subaffidatari, il monitoraggio antimafia in fase di esecuzione, *p. 2208* – **2.14.** I pagamenti, *p. 2209* – **2.14.a)** Il pagamento del contraente generale, *p. 2209* – **2.14.b)** Il pagamento dei subaffidatari, *p. 2209* – **2.15.** Il collaudo e i collaudatori, *p. 2210* – **3.** Le infrastrutture strategiche e gli insediamenti prioritari, *p. 2211* – **3.1.** *Excursus* normativo, *p. 2211* – **3.2.** Nozione e ambito, *p. 2211* – **3.3.** Programmazione, *p. 2212* – **3.3.a)** Profili generali, *p. 2212* – **3.3.b)** Programmazione transitoria, *p. 2212* – **3.3.c)** Programmazione a regime, *p. 2212* – **3.4.** Finanziamento, *p. 2214* – **3.5.** I compiti del MIT in materia di infrastrutture prioritarie. Rinvio, *p. 2215* – **3.6.** La società pubblica di progetto. Rinvio, *p. 2215* – **3.7.** Le procedure di affidamento. Superamento del principio di esclusività dei tipi contrattuali, *p. 2216* – **3.8.** Le varianti, *p. 2216* – **3.9.** Monitoraggio, *p. 2216* – **3.10.** Disciplina transitoria, *p. 2220* – **3.11.** Le regole processuali speciali. Rinvio, *p. 2221*

### PARTE XIII PRECONTENZIOSO E CONTENZIOSO

#### 2222    **Capitolo 76**

#### **L'ACCORDO BONARIO**

**1.** Nozione, *p. 2222* – **2.** Evoluzione della normativa anteriore al codice dei contratti pubblici, *p. 2223* – **3.** La disciplina recata dal d.lgs. n. 163/2006 e dal d.lgs. n. 50/2016 in sintesi, *p. 2224* – **4.** L'ambito oggettivo, *p. 2225* – **5.** L'ambito soggettivo, *p. 2226* – **6.** L'obbligatorietà del tentativo di accordo bonario, *p. 2227* – **6.1.** Gli obblighi per la stazione appaltante e per l'esecutore del contratto, *p. 2227* – **6.2.** La tutela della pretesa dell'esecutore all'avvio del procedimento di accordo bonario, *p. 2227* – **7.** Il procedimento di accordo bonario secondo il d.lgs. n. 163/2006 e secondo il d.lgs. n. 50/2016, *p. 2228* – **7.1.** Premessa, *p. 2228* – **7.2.** I procedimenti di accordo bonario nel codice del 2006, *p. 2228* – **7.2.a)** I presupposti comuni ai due procedimenti, la reiterabilità, *p. 2228* – **7.2.b)** I presupposti dei due procedimenti e i profili procedurali comuni, *p. 2229* – **7.2.c)** Il procedimento di accordo bonario davanti alla commissione, *p. 2231* – **7.2.d)** Il procedimento davanti al RUP, *p. 2234* – **7.3.** Il procedimento unico di accordo bonario nel codice del 2016, *p. 2235* – **8.** I termini del procedimento di accordo bonario e le responsabilità per inosservanza degli stessi, *p. 2238* – **8.1.** I termini dell'accordo bonario nel codice del 2006, *p. 2238* – **8.2.** I termini dell'accordo bonario nel codice del 2016, *p. 2239* – **9.** La motivazione della proposta di accordo bonario e della deliberazione della stazione appaltante, *p. 2240* – **10.** La natura giuridica dell'accordo bonario, *p. 2240* – **11.** Il mancato raggiungimento dell'accordo e i termini per la promozione dell'azione giudiziaria o arbitrale, *p. 2242* – **12.** Il valore delle dichiarazioni delle parti nel corso del procedimento, in caso di mancato raggiungimento dell'accordo, *p. 2242* – **13.** La disciplina transitoria e le abrogazioni, *p. 2242*

#### 2244    **Capitolo 77**

#### **LA TRANSAZIONE**

**1.** Ambito della transazione e rapporto con l'accordo bonario e il collegio consultivo tecnico, *p. 2244* – **2.** L'organo competente, *p. 2245* – **3.** Il parere legale, *p. 2245* – **4.** La forma, *p. 2246* – **5.** Gli atti di ritiro, *p. 2246* – **6.** Transazione e diniego di rinegoziazione dell'offerta, *p. 2247*



**2248**    **Capitolo 78**  
**L'ARBITRATO**

**Premessa.** I limiti all'arbitrato per le pubbliche amministrazioni, *p. 2248* – **1.** L'arbitrato nelle varie versioni della l. Merloni, *p. 2250* – **2.** L'arbitrato nel codice dei contratti pubblici di lavori, servizi e forniture del 2006: dal divieto di arbitrato all'arbitrato facoltativo «amministrato», *p. 2251* – **3.** La legge delega e il codice appalti del 2016: ulteriori limitazioni all'arbitrato sui contratti pubblici. Sintesi delle principali novità. Applicabilità della nuova disciplina anche a arbitrati, contratti e procedure di gara in corso, *p. 2252* – **4.** L'ambito soggettivo e oggettivo dell'arbitrato, *p. 2254* – **5.** Le modalità di attuazione della facoltatività dell'arbitrato, *p. 2256* – **6.** Il momento in cui può essere proposta la domanda di arbitrato e il rapporto con le pregresse riserve, *p. 2258* – **7.** La scelta degli arbitri e i due modelli di arbitrato nel codice del 2006 e l'unico modello nel codice del 2016, *p. 2259* – **8.** Il collegio arbitrale. Le garanzie di indipendenza degli arbitri. Le categorie professionali a cui attingere gli arbitri. Cause di incompatibilità, *p. 2260* – **8.1.** Collegio arbitrale, designazioni e nomina, *p. 2260* – **8.2.** Categorie soggettive che non possono essere arbitri, *p. 2260* – **8.3.** Categorie soggettive entro cui scegliere gli arbitri di parte, *p. 2262* – **8.4.** Categorie soggettive per l'arbitro presidente, *p. 2264* – **9.** Le incompatibilità per gli arbitri. Le cause di astensione e ricusazione, *p. 2265* – **10.** Nullità del lodo arbitrale in caso di arbitri privi dei requisiti, *p. 2266* – **11.** Il segretario e la sede dell'arbitrato, *p. 2266* – **12.** Le prove, *p. 2266* – **13.** I termini assegnati alle parti dagli arbitri, *p. 2267* – **14.** Il deposito del lodo, *p. 2267* – **15.** Il compenso degli arbitri e le spese del giudizio arbitrale, *p. 2268* – **15.1.** Casistica, *p. 2268* – **15.2.** La tariffa arbitrale, *p. 2269* – **16.** Il compenso per il c.t.u., *p. 2269* – **17.** La ripartizione tra le parti delle spese del giudizio arbitrale, *p. 2269* – **18.** La percentuale spettante all'Autorità di vigilanza, *p. 2270* – **19.** L'impugnazione del lodo arbitrale e il rito del giudizio di impugnazione, *p. 2270* – **20.** La camera arbitrale: profili organizzativi, *p. 2272* – **21.** La camera arbitrale: i compiti, *p. 2273* – **22.** La tutela dell'anonimato nei lodi arbitrali, *p. 2273* – **23.** L'esecuzione dei lodi arbitrali in materia di lavori pubblici. Rinvio, *p. 2274* – **24.** Il massimario dei lodi arbitrali, *p. 2275* – **25.** La natura giuridica dell'arbitrato in materia di contratti pubblici: arbitrato rituale?, *p. 2276* – **26.** Le disposizioni del c.p.c. in tema di arbitrato applicabili all'arbitrato sui contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture, *p. 2277* – **27.** I divieti di arbitrato e gli arbitrati obbligatori, *p. 2278* – **27.1.** L'abrogazione degli arbitrati obbligatori, *p. 2278* – **27.2.** Il divieto di arbitrato per le opere di ricostruzione a seguito di calamità naturali, *p. 2278* – **27.3.** Il divieto di arbitrato in relazione agli appalti per i rifiuti nella Regione Campania, *p. 2279*

**2280**    **Capitolo 79**  
**IL PRECONTENZIOSO SULLE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO: IL PARERE PRECONTENZIOSO DELL'ANAC E LA LEGITTIMAZIONE STRAORDINARIA DELL'ANAC A IMPUGNARE GLI ATTI DI GARA**

**Sezione I. – Il precontenzioso davanti all'ANAC,** *p. 2281* – **1.** Una nuova ipotesi di a.d.r.? Natura giuridica. Evoluzione della normativa e ricognizione delle fonti, *p. 2281* – **2.** L'ambito oggettivo e soggettivo, *p. 2284* – **3.** L'iniziativa di una o più delle parti, *p. 2286* – **4.** I termini. Rinvio, *p. 2286* – **5.** Il parere vincolante dell'ANAC. Il residuo spazio per un parere non vincolante, *p. 2287* – **6.** L'onerosità del servizio, *p. 2288* – **7.** La giustiziabilità del parere, *p. 2288* – **8.** Precontenzioso davanti all'ANAC e disciplina transitoria, *p. 2291* – **9.** Il procedimento secondo il regolamento dell'ANAC, *p. 2291* –

**9.1.** Istanza singola e istanza congiunta, *p. 2291* – **9.2.** La forma e il contenuto dell'istanza, *p. 2292* – **9.3.** Le modalità di trasmissione dell'istanza, *p. 2292* – **9.4.** Condizioni di ammissibilità e procedibilità dell'istanza, *p. 2293* – **9.5.** Ordine di priorità nella trattazione delle istanze, *p. 2293* – **9.6.** Competenze del Consiglio dell'ANAC, del consigliere relatore, dell'Ufficio per il precontenzioso, *p. 2294* – **9.7.** La fase di filtro iniziale, le archiviazioni, l'avvio dell'istruttoria, *p. 2294* – **9.8.** La partecipazione delle parti all'istruttoria: fase scritta e audizione, *p. 2294* – **9.9.** La conclusione del procedimento. I termini. Il parere in forma semplificata, *p. 2295* – **9.10.** La comunicazione e la pubblicità informatica delle deliberazioni dell'ANAC rese in sede di precontenzioso, *p. 2296* – **9.11.** Riesame, *p. 2296* – **9.12.** Adeguamento al parere, *p. 2297* – **10.** Rapporto tra il parere sul precontenzioso e il potere di raccomandazione. Rinvio, *p. 2298* – **Sezione II. – Il potere di raccomandazione dell'ANAC**, *p. 2298* – **Premessa.** L'abrogazione delle raccomandazioni vincolanti con il decreto correttivo e il ripristino, *p. 2298* – **Parte I. – La disciplina originaria dell'art. 211, comma 2**, *p. 2299* – **1.** La disciplina positiva, *p. 2299* – **1.1.** Ambito, *p. 2299* – **1.2.** Carattere vincolante della raccomandazione, *p. 2299* – **2.** I profili critici della disciplina, *p. 2300* – **2.1.** In sintesi, *p. 2300* – **2.2.** I rilievi del Consiglio di Stato, *p. 2302* – **3.** Coordinamento tra raccomandazione vincolante e risoluzione «per vizi genetici» dell'aggiudicazione, *p. 2304* – **4.** Raccomandazione dell'ANAC tra potere di autotutela dell'ANAC e potere di autotutela della stazione appaltante, *p. 2305* – **4.1.** Raccomandazione ANAC e archetipo dell'autotutela provvedimentale, *p. 2305* – **4.2.** Natura giuridica del potere dell'ANAC, *p. 2305* – **4.3.** Interesse pubblico concreto e attuale, termine ragionevole per l'autotutela, sorte del contratto, *p. 2306* – **4.4.** Competenza dell'ANAC o della stazione appaltante a valutare l'interesse pubblico concreto e attuale e il termine ragionevole per l'autotutela, *p. 2308* – **4.5.** Il contraddittorio, *p. 2309* – **4.6.** Il riesame della raccomandazione vincolante, *p. 2309* – **4.7.** La fase di esecuzione della raccomandazione vincolante, *p. 2310* – **5.** Giustiziabilità delle raccomandazioni vincolanti e degli atti di autotutela o dinieghi di autotutela a valle. Legittimazione passiva e responsabilità dell'ANAC, *p. 2310* – **5.1.** I problemi esegetici, *p. 2310* – **5.2.** Impugnazione autonoma e immediata della raccomandazione vincolante, legittimazione attiva e passiva, *p. 2310* – **5.3.** Facoltà o onere di impugnazione immediata per il beneficiario del provvedimento?, *p. 2311* – **5.4.** Impugnazione congiunta di raccomandazione e atto di autotutela, *p. 2311* – **5.5.** Non giustiziabilità del mancato esercizio del potere di raccomandazione vincolante o del mancato esercizio del potere di autotutela da parte della stazione appaltante, *p. 2312* – **5.6.** Non impugnabilità da parte dell'ANAC del mancato esercizio dell'autotutela, *p. 2313* – **5.7.** Giustiziabilità dell'atto di «conferma» del provvedimento illegittimo oggetto di raccomandazione vincolante, *p. 2313* – **5.8.** Legittimazione passiva dell'ANAC e responsabilità per danni in caso di autotutela illegittima, *p. 2313* – **6.** Rapporto tra il parere sul precontenzioso e il potere di raccomandazione. Rapporto tra il potere di raccomandazione e il giudizio pendente sul medesimo atto oggetto di raccomandazione, *p. 2314* – **7.** I presupposti e le modalità di esercizio del potere di raccomandazione vincolante secondo il regolamento ANAC sulla vigilanza, *p. 2315* – **7.1.** I presupposti per la raccomandazione: le gravi violazioni, *p. 2315* – **7.2.** Il procedimento. Rinvio, *p. 2316* – **7.3.** Comunicazione dell'atto di raccomandazione vincolante e verifica sulla sua attuazione, *p. 2317* – **7.4.** Disciplina transitoria, *p. 2318* – **Parte II. – La nuova disciplina della vigilanza collaborativa**, *p. 2318* – **1.** Fonti e profili generali, *p. 2318* – **2.** La legittimazione ad agire in giudizio dell'ANAC, *p. 2320* – **2.1.** Ambito oggettivo e soggettivo, *p. 2320* – **2.2.** Rapporto tra legittimazione attiva e impugnazione per gravi violazioni, *p. 2320* – **3.** Il parere motivato e il ricorso dell'ANAC per gravi violazioni, *p. 2321* – **3.1.** L'ambito,

*p. 2321 – 3.2.* Il parere motivato, *p. 2321 – 3.2.a)* Profili generali, *p. 2321 – 3.2.b)* Il *dies a quo* per l'emissione del parere, *p. 2321 – 3.2.c)* La motivazione del parere: i vizi di legittimità, il merito amministrativo, la valutazione dell'interesse pubblico concreto e attuale, *p. 2322 – 3.2.d)* L'interlocuzione precedente l'emissione del parere, *p. 2322 – 3.2.e)* I destinatari del parere, *p. 2322 – 3.3.* Le attività della stazione appaltante destinataria del parere, *p. 2322 – 3.4.* Il ricorso dell'ANAC, *p. 2323 – 3.4.a)* Profili generali, *p. 2323 – 3.4.b)* Giurisdizione e competenza, *p. 2324 – 3.4.c)* Il termine per l'azione *p. 2324 – 3.4.d)* Il rito. Le questioni, *p. 2325 – 3.4.e)* L'impugnazione principale o incidentale del parere dell'ANAC, *p. 2326 – 3.4.f)* L'intervento in giudizio, *p. 2326 – 3.4.g)* La riunione dei giudizi, *p. 2326 – 3.4.h)* Il ricorso dell'ANAC e il rito immediato contro ammissioni ed esclusioni, *p. 2326 – 3.4.i)* La tutela cautelare, *p. 2326 – 3.4.l)* Il contributo unificato, le spese di lite e la tutela risarcitoria, *p. 2327 – 3.4.m)* L'ambito della controversia davanti al g.a., *p. 2327 – 3.5.* Rapporto tra legittimazione straordinaria e parere precontenzioso, *p. 2327*

## 2329    **Capitolo 80**

### **IL CONTENZIOSO: LA GIURISDIZIONE E IL RITO APPALTI, LA SORTE DEL CONTRATTO E IL RISARCIMENTO DEI DANNI**

**Sezione I. – Il riparto di giurisdizione**, *p. 2330 – 1.* Profili generali, *p. 2330 – 2.* La responsabilità precontrattuale, *p. 2332 – 2.1.* Responsabilità precontrattuale della stazione appaltante, *p. 2332 – 2.2.* La responsabilità precontrattuale dell'operatore economico nei confronti della stazione appaltante, *p. 2334 – 2.3.* Giurisdizione in caso di azione risarcitoria da parte del beneficiario del provvedimento e di azione verso il funzionario autore dell'atto illegittimo, *p. 2335 – 2.4.* Ipotesi particolari di azioni risarcitorie, *p. 2336 – 3.* La sorte del contratto, *p. 2338 – 3.1.* La soluzione vigente, *p. 2338 – 3.2.* La soluzione previgente, *p. 2341 – 4.* La revisione dei prezzi, *p. 2343 – 5.* Le società miste e *in house*, *p. 2343 – 6.* L'organismo di diritto pubblico, *p. 2345 – 7.* Le imprese pubbliche operanti nei settori speciali, *p. 2350 – 8.* La giurisdizione del giudice ordinario sulla fase di esecuzione del contratto. La giurisdizione del giudice amministrativo in fase esecutiva. Rinvio, *p. 2352 – Sezione II. – Il rito appalti, la sorte del contratto, la tutela risarcitoria*, *p. 2357 – 1.* Inquadramento, *p. 2357 – 2.* *Ratio* ispiratrice del rito appalti. Caratteristiche del rito appalti e del rito superaccelerato su ammissioni ed esclusioni, *p. 2358 – 2.1.* Profili generali, *p. 2358 – 2.2.* Il rito appalti, *p. 2360 – 2.3.* Il nuovo rito superaccelerato, *p. 2360 – 2.3.a)* Profili generali, *p. 2360 – 2.3.b)* Criticità, *p. 2362 – 2.3.c)* Ambito di applicazione, *p. 2362 – 2.3.d)* Decorrenza del termine di impugnazione, *p. 2363 – 2.3.e)* Tutela cautelare e *standstill*, *p. 2363 – 2.3.f)* Motivi aggiunti, *p. 2364 – 2.3.g)* Rapporto tra rito speciale e superspeciale, conversione del rito, *p. 2364 – 2.3.h)* L'appello, *p. 2365 – 2.3.i)* Disciplina transitoria, *p. 2365 – 3.* Affinità e differenze tra il rito appalti e il rito abbreviato comune, *p. 2365 – 4.* L'ambito del rito appalti: il rito speciale e il rito superaccelerato, *p. 2367 – 4.1.* Profili generali, *p. 2367 – 4.2.* I pareri vincolanti e le raccomandazioni vincolanti dell'ANAC, *p. 2368 – 4.3.* L'informativa antimafia, *p. 2369 – 4.4.* Limiti al ricorso cumulativo nelle gare per lotti, *p. 2369 – 5.* *Standstill* ed effetto sospensivo automatico, *p. 2370 – 6.* Il regime della competenza. La scansione temporale dell'incidente sulla competenza, *p. 2372 – 7.* I termini processuali e relativa decorrenza, *p. 2374 – 7.1.* Quadro dei termini, *p. 2374 – 7.2.* La proroga dei termini, *p. 2378 – 7.3.* La decorrenza del termine per il ricorso principale, *p. 2379 – 7.4.* La decorrenza del termine per i motivi aggiunti, *p. 2381 – 7.5.* La decorrenza del termine per il ricorso incidentale, *p. 2381 – 7.6.* I termini di ricorso in caso di mancata pubblicazione del bando di gara e di nullità del

bando di gara, p. 2382 – **8.** Forma del ricorso e sinteticità degli atti, p. 2383 – **9.** La tutela cautelare, p. 2389 – **9.1.** La tutela cautelare *ante causam* e la tutela cautelare con decreto presidenziale, p. 2389 – **9.2.** La tutela cautelare collegiale, p. 2390 – **9.3.** Motivazione e giudizio prognostico dell'ordinanza cautelare, p. 2393 – **9.4.** Fissazione del merito ed effetti sullo *standstill*, p. 2393 – **9.5.** L'appello cautelare, p. 2393 – **10.** Il giudizio immediato e il giudizio abbreviato, p. 2394 – **11.** La pubblicazione del dispositivo, p. 2396 – **12.** La sentenza in forma semplificata e il termine di deposito, p. 2399 – **12.1.** Il termine di deposito della sentenza, p. 2399 – **12.2.** La sentenza in forma semplificata, p. 2400 – **13.** L'informativa all'ANAC in caso di violazione di norme sulla trasparenza, p. 2401 – **14.** L'ordine di esame di ricorso principale e incidentale, p. 2402 – **15.** La sanzione per lite temeraria, p. 2409 – **15.1.** I tre possibili effetti della temerarietà della lite, p. 2409 – **15.2.** La sanzione per lite temeraria e la sua misura, p. 2410 – **16.** Le regole processuali specifiche per le infrastrutture strategiche, p. 2412 – **17.** Le discipline transitorie, p. 2414 – **18.** Il regime fiscale del rito appalti, p. 2415 – **19.** La sorte del contratto dopo l'annullamento dell'aggiudicazione, p. 2418 – **19.1.** I punti essenziali della nuova disciplina, p. 2418 – **19.2.** Quando si pone la questione della sorte del contratto, p. 2420 – **19.3.** La privazione di effetti del contratto è la soluzione privilegiata, p. 2420 – **19.4.** Le violazioni gravi e le esigenze imperative, p. 2420 – **19.5.** Le sanzioni alternative per illegittimità innocue, p. 2421 – **19.6.** La scelta del giudice in caso di violazioni non gravi, p. 2422 – **19.7.** Le sanzioni alternative, p. 2425 – **19.8.** I profili risarcitori, p. 2426 – **19.9.** La giurisdizione sulla sorte del contratto e il regime transitorio, p. 2430

