

Indice

	<i>pag.</i>
<i>Gli Autori</i>	XXI
Capitolo I	
Il lungo cammino verso il nuovo Codice dei contratti pubblici	
di <i>M. Mariani</i>	1
1. Introduzione	1
2. L'evoluzione della normativa dell'Unione Europea	3
3. La normativa italiana	8
Capitolo II	
I principi	
(artt. 1-12; 14-16)	
di <i>P. Miele</i>	11
1. Premessa	11
2. Il principio di risultato (art. 1)	15
3. Il principio della fiducia (art. 2)	17
4. Il principio dell'accesso al mercato (art. 3)	20
5. Il criterio interpretativo e applicativo (art. 4)	22
6. I principi di buona fede e di tutela dell'affidamento (art. 5)	22
7. I principi di solidarietà e di sussidiarietà orizzontale e il rapporto con gli enti del Terzo settore (art. 6)	25
8. Il principio di auto-organizzazione amministrativa (art. 7)	29
9. Il principio di autonomia contrattuale. Divieto di prestazioni d'opera intellettuale a titolo gratuito (art. 8)	33
10. Il principio della conservazione dell'equilibrio contrattuale (art. 9)	34

	<i>pag.</i>
11. Il principio di tassatività delle cause di esclusione e il principio di massima partecipazione (art. 10)	37
12. Il principio di applicazione dei contratti collettivi nazionali di settore. Inadempienze contributive e ritardo nei pagamenti (art. 11)	39
13. Rinvio esterno ai principi della Legge n. 241/1990 e ai principi del codice civile per quanto riguarda la stipula e l'esecuzione del contratto (art. 12)	41

Capitolo III

Ambito di applicazione, il RUP e i contratti esclusi

(artt. 13-16; 48-53; 56; 226, comma 4)

di <i>G. Tempesta</i>	43
1. Ambito di applicazione del Codice dei contratti pubblici	43
2. Soglie di rilevanza europea	45
2.1. Nei settori ordinari	45
2.2. Nei settori speciali	45
2.3. Disciplina del calcolo dell'importo a base d'asta	46
3. Disciplina dei contratti di importo inferiore alle soglie europee	48
4. Il Responsabile unico del progetto (RUP)	50
5. Conflitto di interessi	53

Capitolo IV

La digitalizzazione del ciclo di vita dei contratti

(artt. 19-36; 226, commi 6 e 7)

di <i>B. Bruno</i>	55
1. Principi e diritti digitali	55
2. Fascicolo virtuale dell'operatore economico	58
3. Copertura integrale del ciclo di vita dei contratti pubblici. Piattaforme e servizi digitali	61
4. Pubblicità e trasparenza	64
5. Accesso e riservatezza	66

Capitolo V

La programmazione e la progettazione degli appalti pubblici

(artt. 37-46)

di *A. Carbonara*

69

- | | |
|--|----|
| 1. La programmazione degli appalti pubblici | 69 |
| 2. L'approvazione e la localizzazione delle opere pubbliche | 71 |
| 3. La progettazione | 73 |
| 3.1. Documenti propedeutici alla progettazione delle opere pubbliche | 74 |
| 3.2. Il progetto di fattibilità tecnico-economica | 74 |
| 3.3. Il progetto esecutivo | 75 |
| 3.4. La verifica e la validazione dei progetti | 76 |
| 4. Altri aspetti relativi alla progettazione | 77 |
| 4.1. Gestione informativa digitale delle costruzioni | 77 |
| 4.2. L'appalto integrato | 78 |
| 4.3. I concorsi di progettazione | 78 |

Capitolo VI

La stazione appaltante

(artt. 62-64)

di *G. Angelini*

81

- | | |
|---|----|
| 1. Premessa | 81 |
| 2. Aggregazioni e centralizzazione delle committenze | 83 |
| 3. Qualificazione delle stazioni appaltanti e delle centrali di committenza | 87 |
| 4. Appalti che coinvolgono stazioni appaltanti di Stati membri diversi | 88 |

Capitolo VII

Le procedure di affidamento

(artt. 48-55; 59; 66; 70-76)

di *M. Faviere*

91

- | | |
|---|-----|
| 1. La scelta della procedura | 91 |
| 2. Procedure aperte e procedure ristrette | 93 |
| 3. Procedura competitiva con negoziazione | 95 |
| 4. Dialogo competitivo e partenariato per l'innovazione | 96 |
| 5. Procedura negoziata senza bando | 100 |

	<i>pag.</i>
6. Accordi quadro e sistemi dinamici di acquisizione	103
7. Le procedure di affidamento sotto soglia	106
7.1. La disciplina applicabile ed il regime derogatorio	106
7.2. L'affidamento diretto e la procedura negoziata	109
7.3. Il principio di rotazione degli affidamenti	112
8. L'affidamento dei servizi di ingegneria ed architettura	113

Capitolo VIII

L'offerta e la sua selezione

(artt. 54; 91; 92; 107-112)

di <i>P. Balducci</i>	117
1. Caratteri dell'offerta	117
1.1. Principi	117
1.2. Documento di Gara Unico Europeo	118
1.3. Termini per la presentazione delle domande e delle offerte	119
2. Selezione delle offerte	120
2.1. Principi	120
2.2. Criteri di aggiudicazione	120
2.3. Reputazione dell'impresa	122
3. Anomalia dell'offerta	122
3.1. Anomalia negli appalti sopra soglia	122
3.2. Anomalia negli appalti sotto soglia	123
4. Avvisi e relazioni	124

Capitolo IX

Gli atti di gara e la loro gerarchia

(artt. 57; 77-90; 93; 102; 103; 105; 226, comma 5)

di <i>V. Tallini, F. Aureli</i>	127
1. Gli atti di gara nel ciclo di vita digitale dei contratti pubblici	127
1.1. I principali atti di gara e i rispettivi contenuti	129
1.2. La gerarchia differenziata degli atti di gara	130
2. La commissione giudicatrice e le sue funzioni	132
2.1. I membri della commissione giudicatrice e le cause di incompatibilità	133
3. I principi guida del sistema di qualificazione degli esecutori di lavori pubblici	134
3.1. Il ruolo delle società organismi di attestazione	136

	<i>pag.</i>
6. Accordi quadro e sistemi dinamici di acquisizione	103
7. Le procedure di affidamento sotto soglia	106
7.1. La disciplina applicabile ed il regime derogatorio	106
7.2. L'affidamento diretto e la procedura negoziata	109
7.3. Il principio di rotazione degli affidamenti	112
8. L'affidamento dei servizi di ingegneria ed architettura	113

Capitolo VIII

L'offerta e la sua selezione

(artt. 54; 91; 92; 107-112)

di <i>P. Balducci</i>	117
1. Caratteri dell'offerta	117
1.1. Principi	117
1.2. Documento di Gara Unico Europeo	118
1.3. Termini per la presentazione delle domande e delle offerte	119
2. Selezione delle offerte	120
2.1. Principi	120
2.2. Criteri di aggiudicazione	120
2.3. Reputazione dell'impresa	122
3. Anomalia dell'offerta	122
3.1. Anomalia negli appalti sopra soglia	122
3.2. Anomalia negli appalti sotto soglia	123
4. Avvisi e relazioni	124

Capitolo IX

Gli atti di gara e la loro gerarchia

(artt. 57; 77-90; 93; 102; 103; 105; 226, comma 5)

di <i>V. Tallini, F. Aureli</i>	127
1. Gli atti di gara nel ciclo di vita digitale dei contratti pubblici	127
1.1. I principali atti di gara e i rispettivi contenuti	129
1.2. La gerarchia differenziata degli atti di gara	130
2. La commissione giudicatrice e le sue funzioni	132
2.1. I membri della commissione giudicatrice e le cause di incompatibilità	133
3. I principi guida del sistema di qualificazione degli esecutori di lavori pubblici	134
3.1. Il ruolo delle società organismi di attestazione	136

pag.

3.2. Il procedimento di rilascio dell'attestazione di qualificazione	139
3.3. I requisiti richiesti agli esecutori di lavori pubblici e i mezzi di prova	140

Capitolo X

Ammissione alla gara e istituti pro concorrenziali

(artt. 58; 35-68; 94-101; 119)

di *A. Annibaldi, R. Blando, P.G. Savino, O. Carparelli* 145

1. La partecipazione alla gara	145
1.1. La definizione di operatore economico	145
1.2. I requisiti di partecipazione	146
1.2.1. I requisiti di ordine generale	147
1.2.2. I requisiti di ordine speciale	152
1.3. La proporzionalità dei requisiti e la tassatività delle clausole di esclusione	153
1.4. Il dovere di soccorso	154
2. Il subappalto	155
3. I consorzi	160
3.1. La disciplina dei soggetti ad identità plurisoggettiva	160
3.2. La partecipazione plurima dei "Consorzi non necessari" fra il superamento del divieto e i limiti-criticità	162
3.3. Considerazioni conclusive	164
4. I raggruppamenti temporanei	164
4.1. Inquadramento normativo dei raggruppamenti temporanei di imprese e dei consorzi ordinari	164
4.2. Il pronunciamento della Corte di Giustizia e l'attuale configurazione dell'istituto del raggruppamento temporaneo di imprese	167
4.2.1. La qualificazione e gli ultimi arresti giurisprudenziali	168
4.3. Il mandato collettivo e la responsabilità solidale	169
4.4. Considerazioni conclusive	170
5. La suddivisione in lotti	171
6. L'avvalimento	175

Capitolo XI

Fasi della procedura

(artt. 17; 18; 55; 106)

di *L. Papa* 181

1. La fase pubblicitica del procedimento	181
--	-----

	<i>pag.</i>
1.1. Il termine di conclusione	181
1.2. Il silenzio inadempimento	183
2. La garanzia provvisoria	184
2.1. Cauzione e fideiussione	184
2.2. La funzione della garanzia provvisoria	186
2.3. Termini di durata e modalità di svincolo della garanzia provvisoria	186
3. L'aggiudicazione	187
3.1. Le verifiche, i controlli, l'efficacia dell'aggiudicazione	187
4. La fase privatistica	189
4.1. La regola dello <i>stand still</i>	189
4.2. Il termine per la sottoscrizione del contratto e il silenzio inadempimento	190
4.3. Conseguenze ed effetti dell'inosservanza del termine	191

Capitolo XII

I regimi particolari

(artt. 61; 127-131; 132-134; 135; 141-172; 173)

di <i>M. Mariani, A. Ghibelli, F. Tamburrino</i>	195
1. I settori speciali	195
1.1. Introduzione	195
1.2. L'ambito oggettivo di applicazione	199
1.3. L'ambito soggettivo di applicazione	202
1.4. Strumenti di acquisto	208
1.5. Esenzioni specifiche per il settore dei servizi di pubblica utilità	209
1.6. Ulteriori peculiarità del regime dei settori speciali. In particolare, gli affidamenti sotto soglia	211
2. I servizi sociali e i servizi assimilati	212
2.1. Gli appalti riservati	215
2.2. I servizi di ristorazione e sostitutivi di mensa	216
3. Gli altri regimi	218
3.1. I contratti nel settore dei beni culturali (artt. 132-134)	218
3.1.1. Ambito oggettivo	218
3.1.2. Divieto di avvalimento	219
3.1.3. Requisiti di qualificazione	220
3.1.4. Livelli e contenuti della progettazione	221
3.1.5. Contratti gratuiti, sponsorizzazioni e altre forme speciali di partenariato	222
3.2. I servizi di ricerca e sviluppo (art. 135)	224
3.3. I contratti nel settore della difesa e della sicurezza (artt. 136-139)	226
3.3.1. Ambito di applicazione e disciplina speciale	226

pag.

3.3.2. I contratti secretati e i contratti caratterizzati da speciali misure di sicurezza	227
4. Le procedure di somma urgenza e di protezione civile	228
4.1. Le circostanze di somma urgenza	228
4.2. L'immediata esecuzione di lavori	230
4.3. Appalti di protezione civile	231

Capitolo XIII

L'esecuzione del contratto

(artt. 60; 113-126)

di <i>G. Miele</i>	233
1. Premessa	233
2. L'esecuzione del contratto	234
3. I requisiti per l'esecuzione dell'appalto (art. 113)	238
4. La direzione dei lavori e dell'esecuzione dei contratti (art. 114)	238
5. Il controllo tecnico contabile e amministrativo e le riserve (art. 115)	241
6. Il collaudo e la verifica di conformità (art. 116)	242
7. Le garanzie definitive (art. 117)	245
8. Le garanzie per l'esecuzione di lavori di particolare valore (art. 118)	248
9. Il subappalto (art. 119)	249
10. La modifica dei contratti in corso di esecuzione (art. 120)	257
11. La sospensione dell'esecuzione (art. 121)	261
12. La risoluzione e il recesso (artt. 122-123)	262
13. L'esecuzione o il completamento dei lavori, servizi o forniture nel caso di procedura di insolvenza o di impedimento alla prosecuzione dell'affidamento con l'esecutore designato (art. 124)	264
14. L'anticipazione, le modalità e i termini di pagamento del corrispettivo (art. 125)	267
15. Le penali e i premi di accelerazione (art. 126)	269

Capitolo XIV

Le responsabilità amministrativa per danno erariale connessa alla gestione dei contratti pubblici

(artt. 1; 2; 18, comma 9; 62; 120; 215, comma 3)

di <i>T. Miele</i>	271
1. Premessa	271

	<i>pag.</i>
2. Il sistema delle responsabilità nella gestione dei contratti pubblici	274
3. La responsabilità amministrativo contabile per danno erariale connessa alla gestione dei contratti pubblici	276
4. Il regime e la disciplina della responsabilità amministrativa e il giudizio innanzi alla Corte dei conti alla luce del nuovo Codice di giustizia contabile	279
5. Una particolare fattispecie di responsabilità per danno erariale ricorrente nella gestione dei contratti pubblici: il c.d. danno erariale alla concorrenza	283
6. La segnalazione di danno erariale da parte dell'Autorità Nazionale Anticorruzione (ANAC)	286

Capitolo XV

Partenariato Pubblico-Privato e concessioni

(artt. 174-208)

di <i>M. Del Pace</i>	289
1. Il Partenariato Pubblico-Privato: definizione, tipologie, programmazione, monitoraggio	289
2. Le concessioni	291
2.1. Ambito applicativo, la traslazione del rischio operativo	291
2.2. Durata e stima del valore della concessione	292
2.3. Contratti misti e contratti esclusi	293
2.4. Modalità di aggiudicazione: bando, procedimento, criteri e termini	294
2.5. Affidamenti dei concessionari – Le concessioni autostradali	296
2.6. Procedura di aggiudicazione delle concessioni sotto soglia	297
2.7. Esecuzione delle concessioni: subappalto, modifiche contrattuali, risoluzione, recesso, subentro, revisione	298
3. La finanza di progetto	300
3.1. Definizione	300
3.2. Le società di scopo e le loro obbligazioni	301
4. La locazione finanziaria e il contratto di disponibilità	302
4.1. La locazione finanziaria	302
4.2. Il contratto di disponibilità	303
4.3. Ulteriori disposizioni in materia di PPP	304
5. Il contraente generale	305
5.1. Affidamento dei servizi globali	306
5.2. Procedura di scelta del contraente generale, modalità di aggiudicazione, il controllo sull'esecuzione, il collaudo	306
5.3. Sistemi di qualificazione e attestazione del contraente generale	307
5.4. I servizi globali sui beni immobili	307

Capitolo XVI

Il contenzioso

(artt. 209-219)

di *E. Toma, S.O. Di Lecce, N. de Marco, L. Di Paola, I.C. Maggio, A. Višnjić* 309

1. Il processo degli appalti e delle concessioni	309
1.1. Introduzione	309
1.2. Il ricorso ed i suoi termini	310
1.2.1. Il ricorso	310
1.2.2. Il Codice identificativo di gara	311
1.3. L'accelerazione del rito	312
1.4. I poteri del Giudice sulla sorte del contratto	313
1.5. La tutela in forma specifica e per equivalente	316
2. L'arbitrato	318
3. Il collegio consultivo tecnico	320
3.1. Il definitivo (almeno per ora) approdo del CCT	320
3.2. La disciplina dell'istituto	320
4. L'accordo bonario	322
4.1. L'accordo bonario per i lavori	322
4.1.1. Il ruolo del Responsabile Unico del Progetto	324
4.2. Il procedimento	324
4.3. L'accordo bonario per i servizi e le forniture. Ambito di applicazione e procedimento	326
4.4. Conclusioni	326
5. La transazione	327
6. L'accordo sugli AAP e gli arbitrati internazionali nelle opere pubbliche	329
6.1. La <i>ratio</i> della norma e la sua collocazione sistematica	329
6.2. Trattamento non meno favorevole e la liberalizzazione del mercato	330
6.3. Brevi osservazioni sul contenzioso arbitrale internazionale	331

Capitolo XVII

La governance

(artt. 47; 220-225)

di *R.G. Rodio* 333

1. I profili istituzionali della governance nel settore dei contratti pubblici	333
2. I soggetti operanti: l'ANAC ed i pareri di precontenzioso	334
3. (<i>Segue</i>): La Cabina di regia presso la Presidenza del Consiglio dei ministri	336
4. (<i>Segue</i>): Il Ministero delle infrastrutture e dei trasporti e la struttura tecnica di missione	337
5. (<i>Segue</i>): Il Consiglio superiore dei lavori pubblici	338

Capitolo XVIII

Disposizioni transitorie, di coordinamento e abrogazioni

(artt. 224-229)

di *R.G. Rodio*

341

- | | |
|---|-----|
| 1. Le abrogazioni | 341 |
| 2. L'entrata in vigore del Codice, gli aggiornamenti e la natura giuridica degli Allegati | 343 |

APPROFONDIMENTI

1

Il Rupdi *C. Adesso*

347

- | | |
|--|-----|
| 1. Responsabile del progetto: compiti e funzioni | 347 |
| 2. RUP e commissione | 353 |

2

L'accesso agli atti di garadi *V. Tallini*

357

- | | |
|--|-----|
| 1. L'art. 35, comma 1: accesso procedimentale e accesso civico | 357 |
| 2. I commi 2-5: le novità introdotte con il nuovo Codice | 358 |

3

L'affidamento degli incarichi legalidi *L. Ancora*

361

4

Omissioni dichiarative, informazioni false e fuorviantidi *L. Rodio Nico*

365

1. Omissioni e Banca Dati Nazionale dei Contratti Pubblici 365
2. Un confronto tra vecchia e nuova disciplina in materia di omissioni dichiarative, informazioni false e fuorvianti 366

5

Gli affidamenti nel settore sanitario. L'equilibrio dinamico tra diritto alla salute, spesa pubblica e libertà di impresadi *V. Tallini, F. Aureli*

369

1. L'equilibrio dinamico tra diritto alla salute e libertà di impresa 369
2. La salute oggetto indiretto della libertà di iniziativa economica: il contratto d'appalto 370
3. La salute oggetto diretto della libertà di iniziativa economica: il contratto di concessione e la perdurante vigenza del principio di accesso al mercato 372
4. Spesa "pubblica" sanitaria ed esigenze imprenditoriali "private": quale equilibrio? 374

6

Cause di esclusione sopravvenute alla firma del contrattodi *E. Toma*

377

7

L'obbligo di rinegoziazione nei contratti pubblicidi *D. Di Carlo*

383

1. La conservazione dell'equilibrio contrattuale 383
2. Le clausole di rinegoziazione nei contratti pubblici 384
 - 2.1. (*Segue*): La revisione prezzi 386
 - 2.2. (*Segue*): La modifica dei contratti in corso di esecuzione 387
3. Il procedimento di rinegoziazione. L'inadempimento dell'obbligo. Il riparto di giurisdizione 388

8

La revisione dei prezzidi *V. Tallini*

391

1. Finalità dell'istituto 391
2. La "procedimentalizzazione" dell'istituto con il nuovo Codice 392

9

Profili critici della responsabilità penale in materia di contratti pubblicidi *M. Annetta*

395

10

La tutela dell'ambiente nel nuovo Codice dei contratti pubblicidi *V. Tallini, M. Santini*

401

1. La tutela dell'ambiente nella legislazione nazionale e sovranazionale: brevi cenni 401
2. La tutela nell'ambiente nel nuovo Codice dei contratti pubblici 402

11

Gli affidamenti nelle società miste pubblico-private e nelle aziende speciali ex art. 114 t.u. n. 267/2000di *V. Tallini, F. Aureli*

405

1. Le società miste pubblico-private e le aziende speciali ex art. 114, D.Lgs. 18.8.2000, n. 267: due modelli organizzativi a confronto 405
2. Gli affidamenti ricevuti dalle amministrazioni promotrici 406
 - 2.1. Gli affidamenti ricevuti dalle altre amministrazioni 408
3. Gli affidamenti della società mista pubblico-privata e della azienda speciale agli operatori del mercato 410

pag.

12

Il riparto delle competenze fra organi degli Enti locali

di *M. Faviere*

413

13

Codice appalti e Codice della crisi di impresa

di *V. Vescio di Martirano*

417

1. Il Diritto dei Contratti Pubblici e Diritto Fallimentare

417

2. Nuove e vecchie questioni

418

Box novità

423