

Nuovo Codice dei Contratti Pubblici

D.lgs. 30 marzo 2023 n. 36

Cosa cambia?

Entrata in vigore ed efficacia

Nuovo codice degli appalti (Dlgs 36/2023) è stato pubblicato in Gazzetta Ufficiale il 31 marzo 2023

Entrerà in vigore il 1° aprile 2023

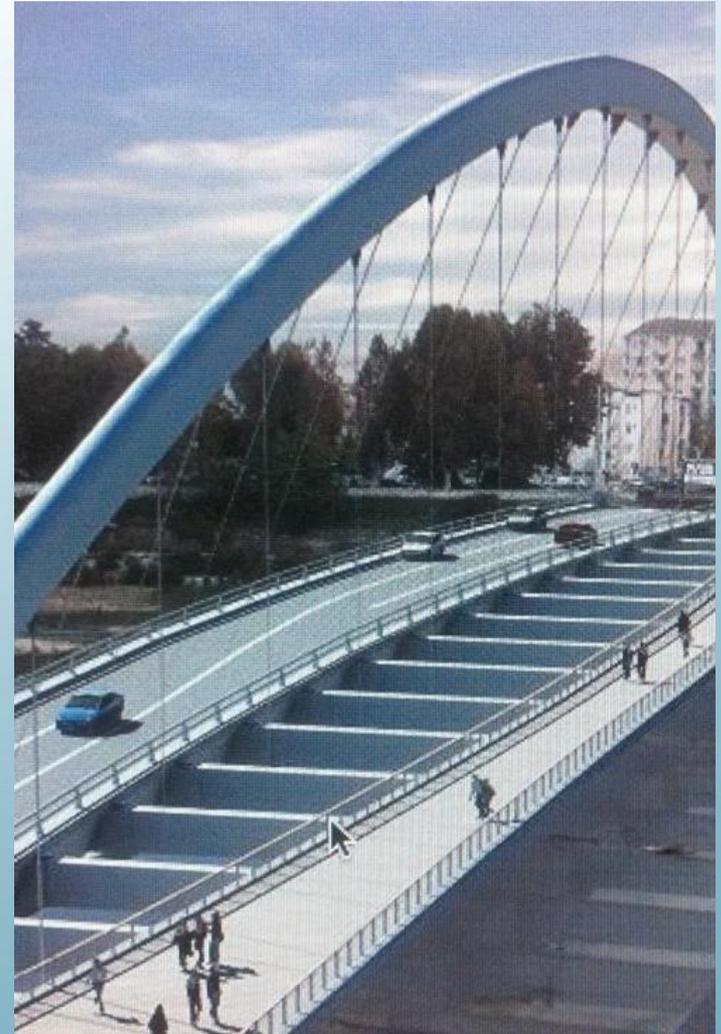
Le disposizioni acquistano efficacia il 1° luglio 2023



Periodo transitorio

**Periodo transitorio fino al 31
dicembre 2023**

**Estensione di validità per alcune
disposizioni del D.lgs. 50/2016, del
D.lgs. 76/2020 e D.lgs. 77/2021**



I Principi

n. 12 principi generali

**n. 3 SUPER principi: risultato,
fiducia e accesso al mercato**



Buona fede e tutela affidamento

**Obbligo reciproco di correttezza
per pubbliche amministrazioni e
operatori privati**

**L'affidamento come limite al
potere amministrativo**

Risarcibilità dei danni



Solidarietà e sussidiarietà

**Modelli organizzativi di
amministrazione condivisa con gli
enti del Terzo settore**



Auto-organizzazione amministrativa

Le stazioni appaltanti possono affidare direttamente a società *in house* lavori servizi e forniture con provvedimento motivato



Conservazione dell'equilibrio contrattuale

Nuovo principio codificato

Equilibrio e riparto dei rischi

Buona fede nell'applicazione



Opera intellettuale

Le prestazioni d'opera intellettuale non possono essere rese gratuitamente, salvo i casi eccezionali e previa adeguata motivazione



Tassatività e massima partecipazione

Le cause di esclusione sono tassative ed integrano di diritto i bandi

Favor participationis



Contratti collettivi e tutela lavoratori

Novità importanti: la stazione appaltante sceglie il contratto collettivo applicabile e sostituisce l'appaltatore o il subappaltatore in ritardo con pagamento di stipendi o contributi

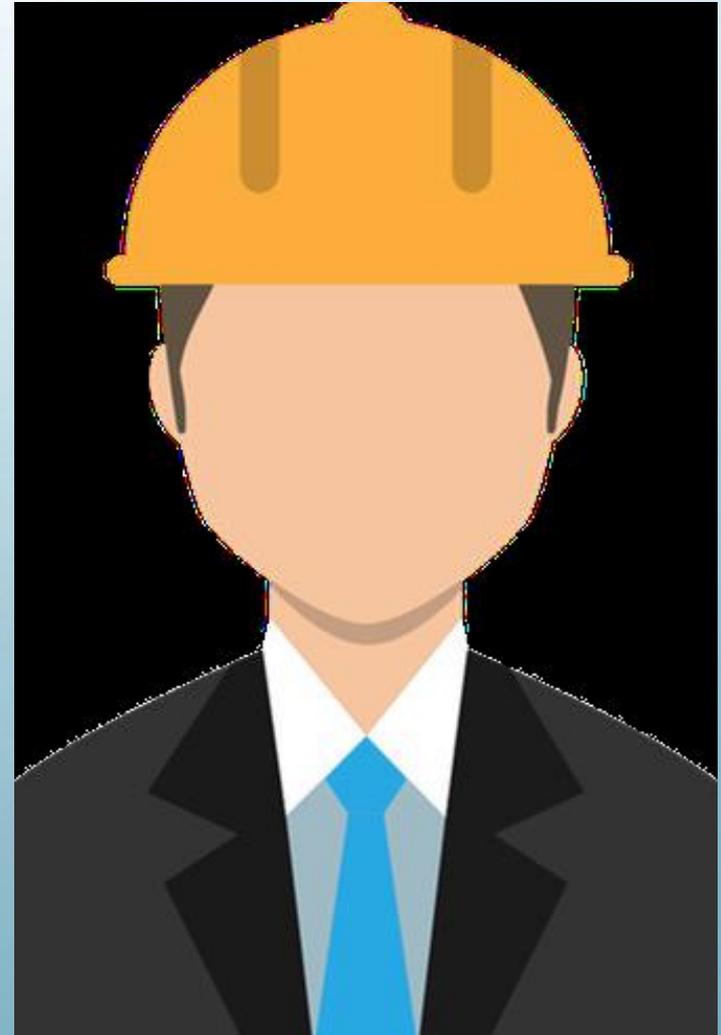


IL RUP

Principio di “responsabilità per fasi”

Il RUP può essere nominato anche tra assunti a tempo determinato

La specificazione (non tassativa) delle competenze del RUP è demandata all'All. I.2



Il conflitto di interessi

Principio di “responsabilità per fasi”

Il RUP può essere nominato anche tra assunti a tempo determinato

La specificazione (non tassativa) delle competenze del RUP è demandata all'All. I.2



Digitalizzazione

Semplificare e velocizzare tutte le fasi del ciclo di vita dei contratti

Qualità e tempestività dei dati raccolti

Maggiore trasparenza

Principio di unicità dell'invio

Monitoraggio tempestivo



Programmazione

Diventa triennale anche per gli acquisti di beni e servizi

Obbligo di inserimento nel programma triennale solo per gli interventi di importo pari o superiore alla soglia di €150.000 per i lavori e €140.000 per i servizi e forniture

Obbligo di pubblicazione sul sito S.A. e B.D.N.C.P.



Progettazione

**Solo più n. 2 livelli di progettazione:
eliminato il progetto definitivo**

**Disciplina di dettaglio contenuta
nell'All. I.7**

**Non è previsto il divieto di
subappalto.**

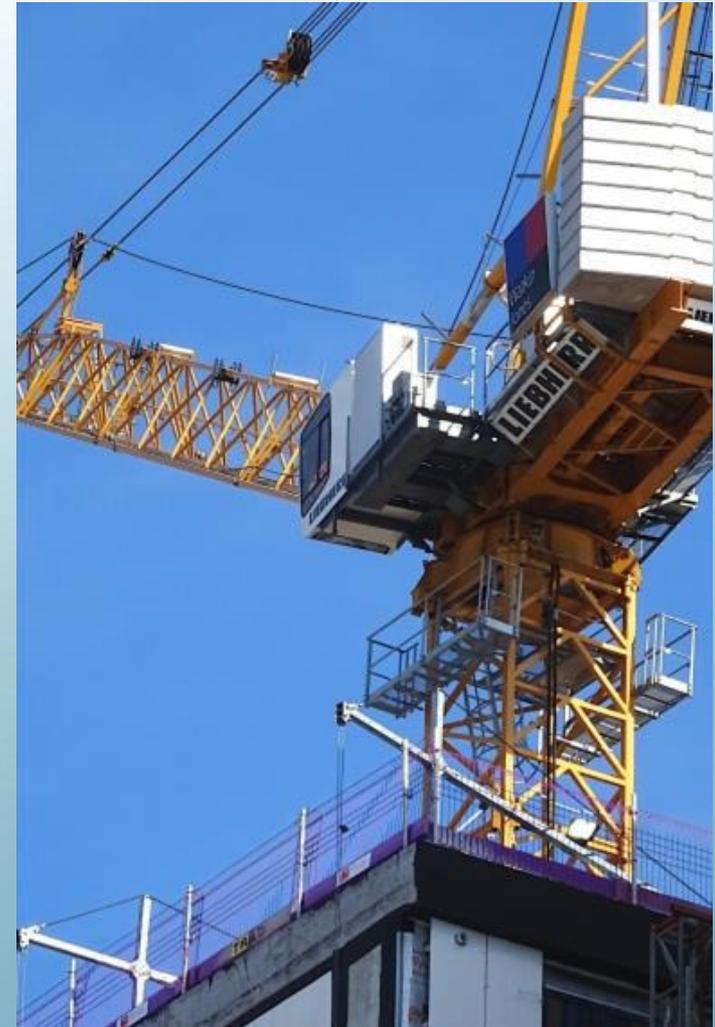


Appalto integrato

Reintroduzione dell'appalto integrato

Non è ammissibile per opere di manutenzione ordinaria

Valutazione solo con criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa.



Procedure sotto soglia UE

Lavori: €5.382.000

Servizi e forniture: €215.000

Servizi Sociali + altri: €750.000

**Nuova disciplina sistematica:
codice + allegati**



Modalità affidamento

LAVORI sotto €150.000 affidamento diretto anche senza consultazione più operatori economici

LAVORI tra €150.000 e €1.000.000: negoziata senza bando con invito ad almeno 5 operatori

LAVORI tra €1.000.000 e €5.382.000 negoziata senza bando con invito ad almeno 10 operatori oppure procedura ordinaria senza dover motivare la scelta



Modalità affidamento

**SERVIZI E FORNITURE sotto
€140.000 affidamento diretto anche
senza consultazione di più operatori
economici**

**SERVIZI E FORNITURE tra €140.000 e
€215.000 procedura negoziata senza
bando con invito ad almeno 5
operatori**



Procedura negoziata senza bando

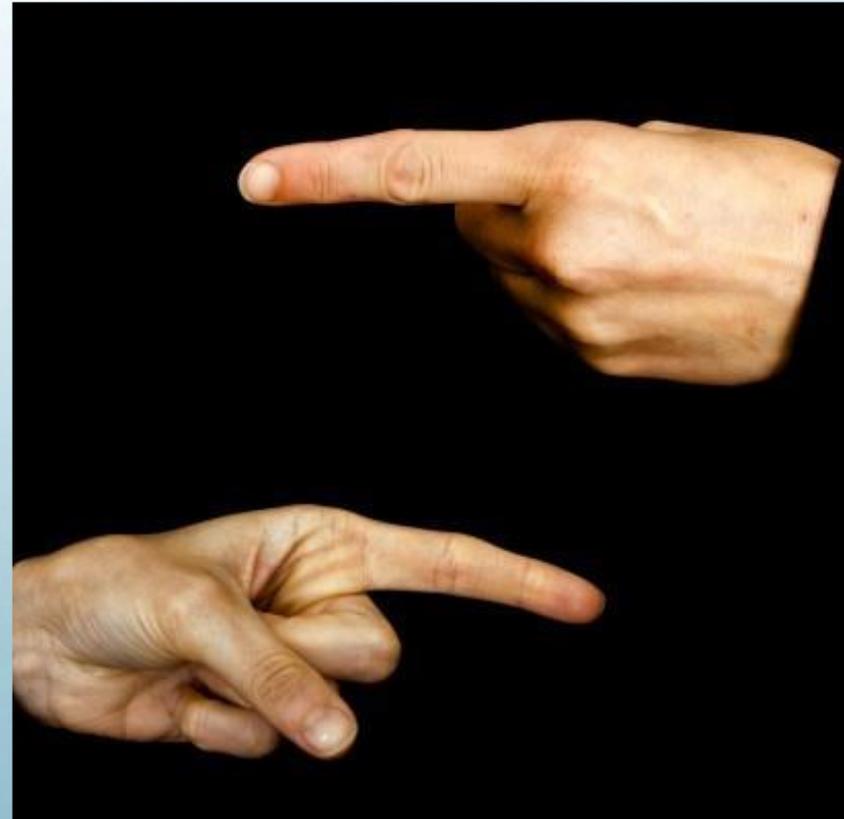
Quando non è presente un
interesse transfrontaliero

Principio di rotazione

Divieto sorteggio per selezionare
operatori da invitare

Esecuzione anticipata contratto
senza limiti

Nuovi obblighi pubblicazione



Garanzie

Non si richiede più la garanzia provvisoria per affidamenti diretti

Per le negoziate senza bando può essere richiesta entro il limite del 1%

La garanzia definitiva è dovuta nel limite del 5%, salvo casi eccezionali



Verifica requisiti

Sotto €40.000: obbligo autocertificazione con dichiarazione sostitutiva di atto di notorietà

Verifica mediante sorteggio a campione

In caso di mancata comprova dei requisiti la S.A. applica n. 4 sanzioni: risoluzione, escussione garanzia definitiva, comunicazione ANAC e sospensione da 1 a 12 mesi dalle gare indette dalla stessa S.A.



Offerta anomala

Lavori e servizi: esclusione automatica nelle procedure negoziate con invito ad almeno n. 5 operatori e se il criterio di aggiudicazione è quello del minor prezzo

Non si applica ad affidamenti di forniture

Soglia di anomalia: All. II.2



Stipulazione e esecuzione

**Stipulazione obbligatoria entro 30
giorni dal provvedimento di
aggiudicazione**

Non si applica *stand still*

**Di fatto residua solo tutela
risarcitoria per equivalente**



Stazioni Appaltanti

Sistema di qualificazione: in vigore dal 1 gennaio 2024

Obiettivi: riduzione numerica S.A., accorpamento e riorganizzazione, potenziamento specializzazione e qualificazione del personale, attività di committenza ausiliaria

Gestione esclusiva ANAC

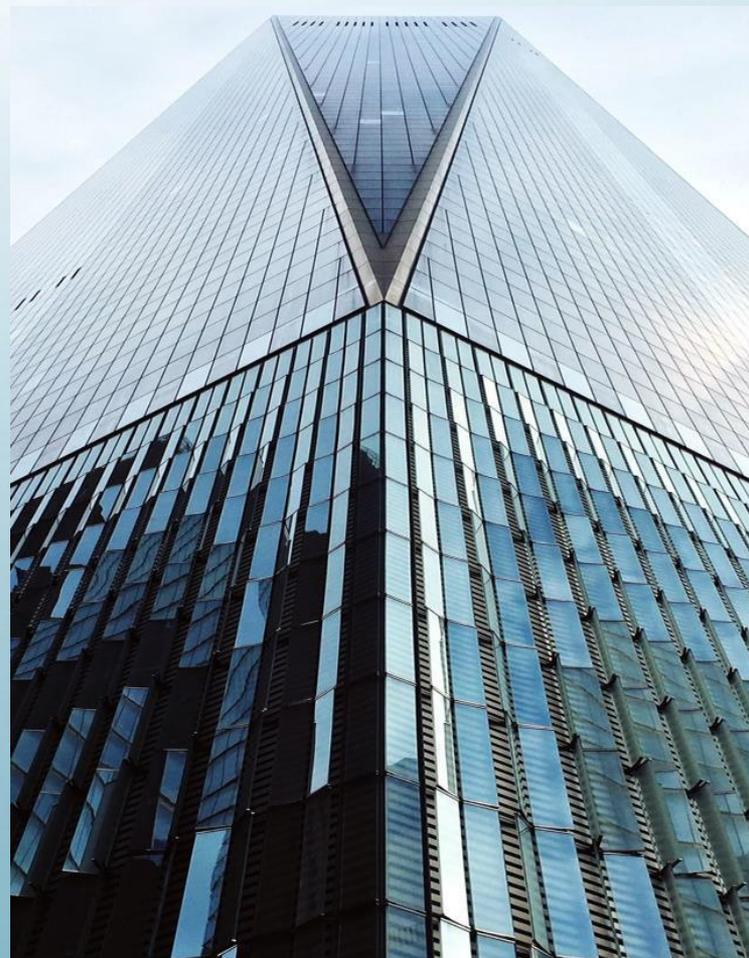


Soggetti del sistema di qualificazione

Stazioni appaltanti: enti pubblici o private tenuti ad applicare il Codice

Centrali di committenza

Soggetti aggregatori (centrali, regionali)



Iscrizione elenchi Anac

Qualificazione di diritto

Qualificazione con riserva

Qualificazione su domanda

Requisiti: obbligatori e di punteggio



Soglia per obbligo qualificazione

Lavori: oltre €500.000

Servizi e Forniture: €oltre 140.000

**Per importi inferiori tutte le S.A.
possono affidare commesse
pubbliche**



Livelli qualificazione

Progettazione e affidamento 3 livelli:

base: per lavori da €1.000.000,
Servizi e Forniture da €750.000

intermedio: per lavori soglia UE,
Servizi e Forniture €5.000.000

avanzato: senza limiti

Esecuzione: unico livello



Sanzioni

**ANAC per mancato possesso
requisiti di qualificazione può
comminare sanzioni**

Sanzione pecuniaria: €500-€1 Mln

Sospensione qualificazione



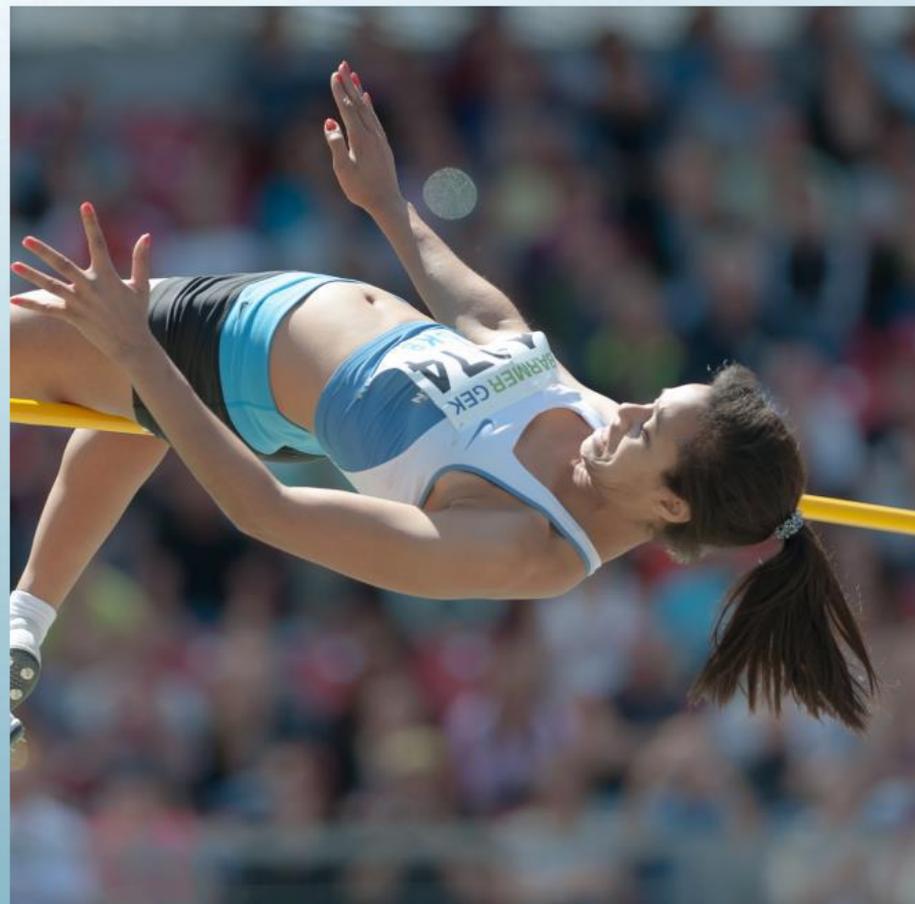
Procedure sopra soglia UE

Lavori: €5.382.000

Servizi e forniture: €215.000

Servizi Sociali + altri: €750.000

Procedura ordinaria: le novità

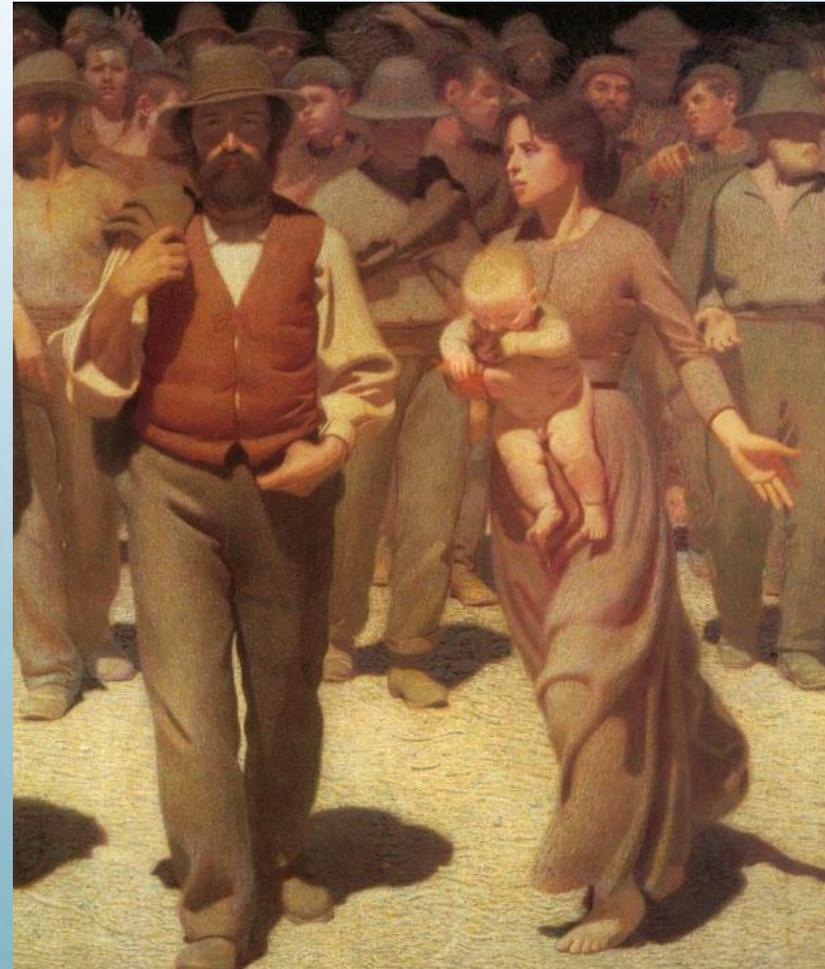


Tutela lavoratori

Obbligo indicazione negli atti di gara del contratto collettivo applicabile

In caso di contratto diverso: garanzia delle stesse tutele per i lavoratori

Scorporo costo manodopera dalla base d'asta



ATI

**Eliminata distinzione ATI
verticali/orizzontali**

**La mandataria non deve più
eseguire in misura maggioritaria**

**Eliminato divieto assoluto di doppia
partecipazione (come singola
impresa e in ATI o in diversi ATI)**

Possibilità di recedere *ad nutum*



Commissione giudicatrice

**Superamento Albo Nazionale
Commissari ANAC**

**Commissione interna composta e
presieduta da dipendenti con
necessario inquadramento giuridico
e adeguate competenze
professionali**

**Nomina sulla base di trasparenza,
competenza e rotazione**

**Eccezionale presenza membri
esterni**



Commissione giudicatrice

**Il RUP può far parte della
Commissione**

**Superata incompatibilità
endoprocedimentale: i commissari
possono aver svolto o svolgere
incarichi tecnici o amministrativi del
contratto oggetto di affidamento**

**Seggio di gara anche monocratico
per affidamenti al minor prezzo**



Cause di esclusione per mancanza requisiti generali

Art. 80 suddiviso in n. 5 nuovi articoli: riordino generale disciplina

Cause di esclusione automatiche, non automatiche, grave illecito professionale e disciplina dell'esclusione per singoli concorrenti e ATI



Cause di esclusione automatiche

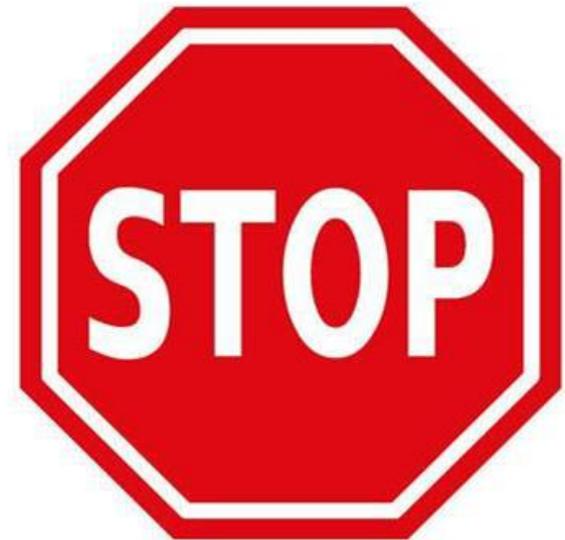
**Soggetti cessati dalla carica:
eliminati**

Socio unico: modificato

**Amministratore di fatto: nuovo
soggetto**

**Sentenza di patteggiamento: non
rileva più**

Controllo giudiziario: modificato



Do not enter

Cause di esclusione automatiche

**Causa specifica per gare PNRR:
confermata**

**Violazioni imposte e tasse e
contributi previdenziali: grave e
definitivamente accertata**

**Informazioni e dichiarazioni
false/non veritiere: riordino
disciplina**



Cause di esclusione non automatiche

**Violazione imposte e tasse e
contributi previdenziali:
grave NON definitivamente
accertata**

Grave illecito professionale



Grave illecito professionale

**Tipizzazione illecito -recepimento
linee guida n.6 ANAC**

**Per procedere all'esclusione
occorre: corrispondenza alla
fattispecie di illecito, idoneità ad
incidere su affidabilità operatore e
adeguati mezzi di prova**

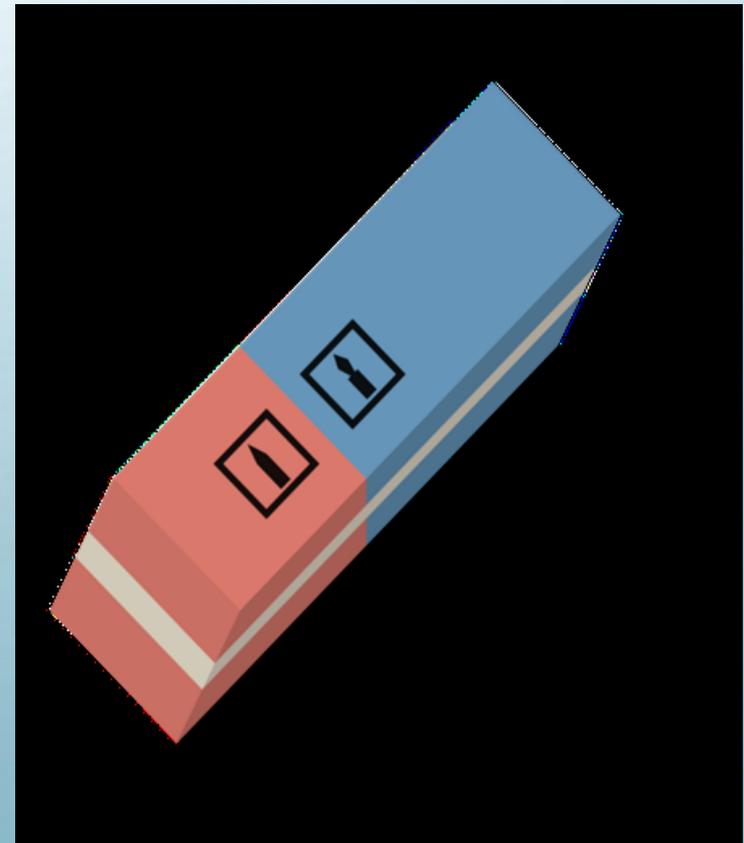


Cause di esclusione e raggruppamenti

Non si esclude tutto il RTI per colpa di un solo componente, sempre che la causa di esclusione sia stata dichiarata e siano state adottate misure tempestive e idonee

Possibilità di estromettere il componente che ha perso i requisiti

Limite: modifica offerta



Disciplina esclusione

Distinzione tra cause di esclusione verificate prima e dopo la presentazione dell'offerta

Notevole impulso alle misure *self cleaning*

Permane discrezionalità nella valutazione dell'adeguatezza e tempestività delle misure adottate



Requisiti Speciali

**A regime: rinvio a futuro
Regolamento su qualificazione per
lavori, servizi e forniture**



Verifica Requisiti

Fascicolo Virtuale dell'Operatore Economico

Verifiche anche in fase di esecuzione

Gestione elenco degli Operatori Economici già verificati

Riutilizzo dei documenti presenti nel fascicolo.

Divieto per le S.A. di richiedere agli operatori economici documenti a comprova dei requisiti o altra documentazione già presenti nel FVOE o già nella disponibilità della S.A.



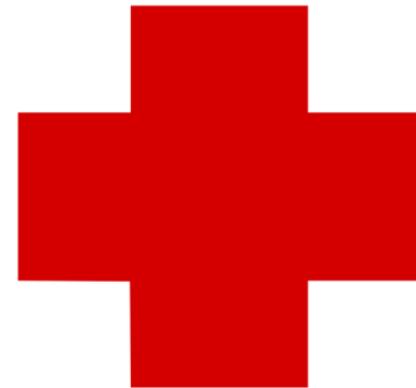
Soccorso istruttorio

**Termine minimo di n. 5 giorni
Non può essere attivato se il
documento è presente nel FVOE**

**Eliminata la distinzione tra
irregolarità essenziali e non
essenziali**

**Soccorso istruttorio “specificativo”
sulle offerte**

**Rettifica dell’errore materiale delle
offerte fino alla data di relativa
apertura**



Avvalimento

Definizione normativa

Avvalimento premiale: in tal caso l'ausiliaria può partecipare alla stessa gara

Si può chiedere che alcune attività siano svolte dal concorrente

Eliminato divieto di avvalimento a cascata e divieto di avvalimento plurimo

Possibilità sostituzione ausiliaria in caso di dichiarazione mendace



Criteri Aggiudicazione

**Scompare il termine max del 30%
per il prezzo (due eccezioni)**

Criteri premiali per favorire PMI

**Divieto punteggio per opere
migliorative (lavori)**

Rinvio agli allegati



Reputazione dell'impresa

**Nuovi criteri reputazionali a cura
dell'ANAC**

Fascicolo virtuale dell'operatore

A cosa servirà?



Garanzia Provvisoria

Percentuale riferita al valore complessivo della procedura

Cauzione: aggiornato metodo di pagamento

Fideiussione: viene emessa e firmata digitalmente, verificabile telematicamente o su piattaforma

Eliminato l'impegno del fideiussore a rilasciare garanzia definitiva e semplificate riduzioni



Offerte anomale

**La soglia di anomalia non è
predeterminata dalla legge**

**Semplificazione per S.A. e
responsabilizzazione offerente**

Contraddittorio procedimentale



Equilibrio Contrattuale e Fase Esecutiva

Novità imposte dagli effetti della pandemia e del conflitto ucraino che hanno determinato squilibri contrattuali e insostenibilità dei quadri economici di commessa originari



Clausole di revisione

Inserimento obbligatorio negli atti di gara

Aumento e diminuzione

Non prende in considerazione le variazioni dovute ai CCNL

Condizioni di operatività

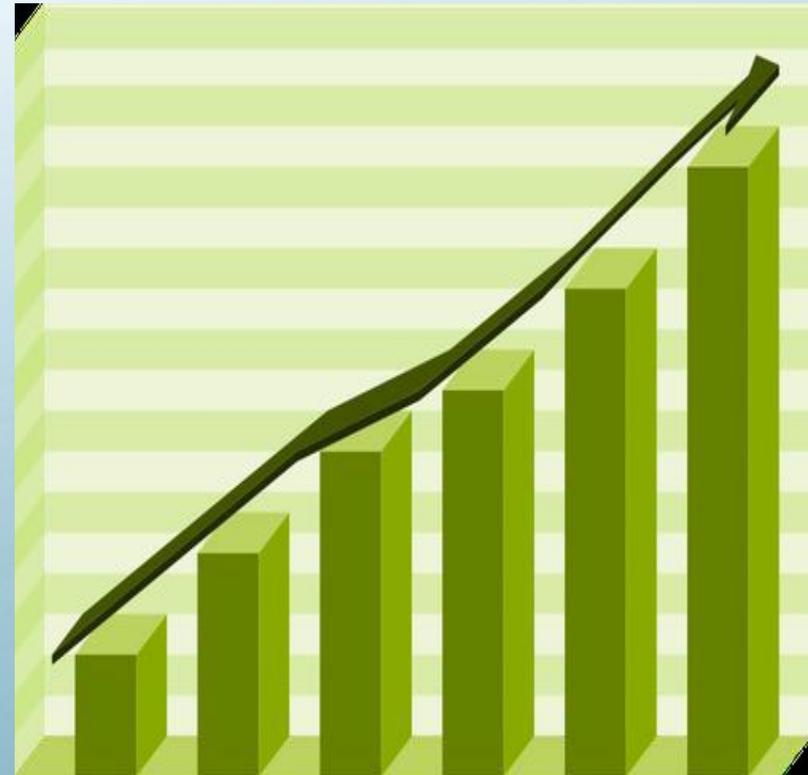


Indici sintetici

Per i lavori: costo di costruzione

Per servizi e forniture: indice prezzi al consumo e indice delle retribuzione contrattuali orarie

Ulteriori Indici possono essere individuati dal Ministero delle Infrastrutture



Risorse a copertura

Accantonamenti

Ribassi d'asta

**Somme disponibili residuali da altri
affidamenti**



D.L. & D.E.C.

Controllo

Verifica

Digitalizzazione

Autonomia



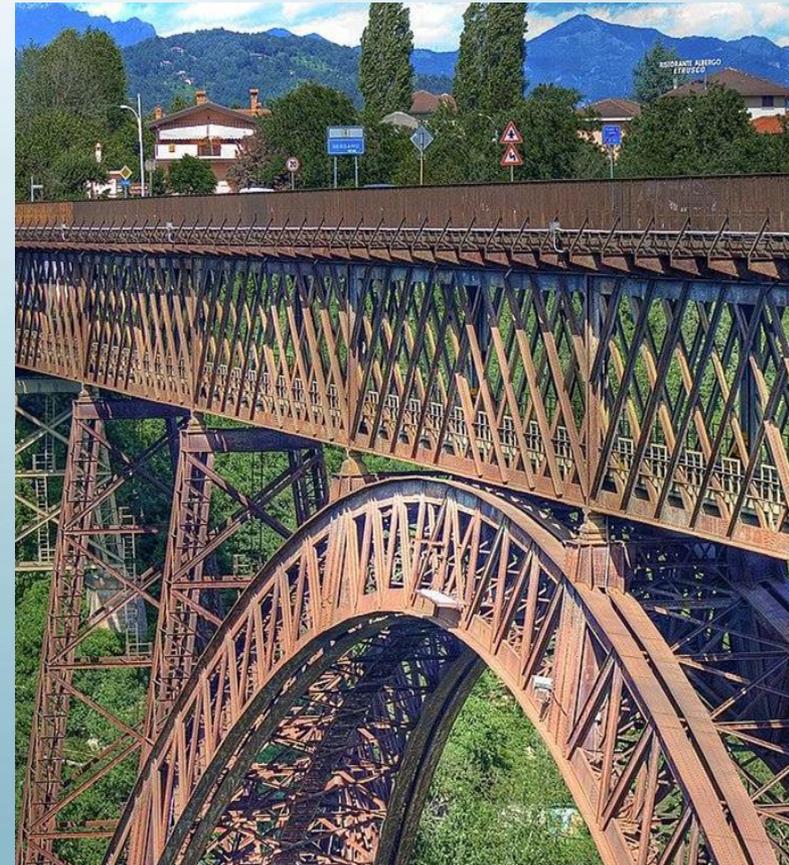
Collaudo o Certificato di regolare esecuzione

Se la S.A. è una Pubblica Amministrazione: il collaudatore è un dipendente

Rinvio ad All. II.4

Modellazione informativa dell'opera realizzata

Responsabilità per danni da ritardo



Verifica di conformità o Certificato di regolare esecuzione

Se la S.A. è una Pubblica Amministrazione: il verificatore è un dipendente

Rinvio a CSA o All. II.4

Se verifica non è possibile: controlli a campione o ricorso a certificazione di qualità

Responsabilità per danni da ritardo



Riserve

Lavori, servizi e forniture

Iscrizione a pena di decadenza

**Obiettivo: consentire controllo
efficace**

Conferma su conto finale

**Formulate in modo specifico e
motivato**



Circostanze che non costituiscono riserve

Richiesta di interessi moratori

Contestazioni sulla validità del contratto

Contestazioni sul ritardo nell'esecuzione del collaudo per comportamento colposo della S.A.



Garanzie definitive

Lavori: possibile chiedere sostituzione con l'applicazione di una ritenuta sul SAL

Accordi quadro

Esonero per miglioramento delle condizioni di esecuzione

Possibilità di non richiedere la garanzia definitiva per gli appalti sotto soglia

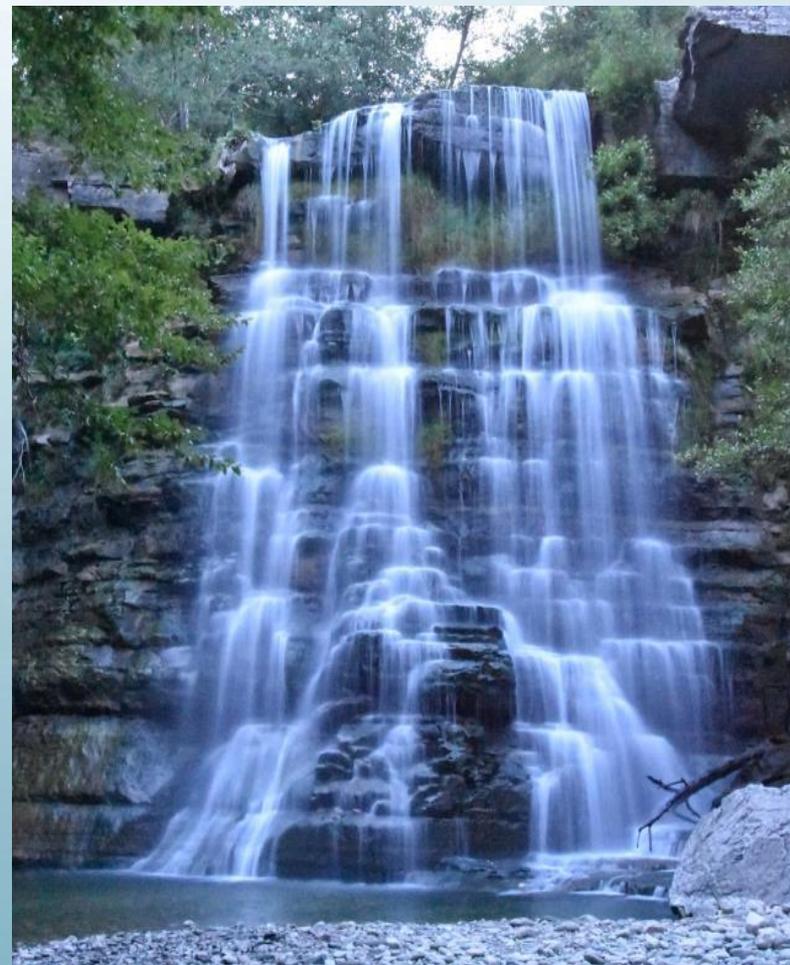


Subappalto

Organizzazione di mezzi e rischio a carico subappaltatore

Confermata eliminazione del limite al 30%

Consentito subappalto “a cascata”



Modifica del contratto in corso di esecuzione

Struttura del contratto deve rimanere inalterata

Sempre modificabile nel rispetto delle clausole di rinegoziazione

In assenza di clausole: richiesta rinegoziazione senza ritardo e azione giudiziale



Proroga

**Differenza tra opzione di proroga
(a condizioni contrattuali o di
mercato, se più favorevoli) e
proroga tecnica (condizioni
contrattuali)**



Recesso della S.A.

**In qualunque momento purchè
tenga indenne l'appaltatore**

Comunicazione scritta

**Eliminato l'inciso "previo
pagamento"**



Risoluzione

Senza limiti di tempo

**Le previsioni di dettaglio sono
contenute nell'All. II.14**



Insolvenza o impedimento alla prosecuzione

Scorrimento graduatoria per stipulare un nuovo contratto “se tecnicamente ed economicamente possibile” alle condizioni dell’originario aggiudicatario o dell’operatore economico interpellato (se facoltà prevista nei documenti di gara)



Poteri curatore giudiziale

Stipulazione o esecuzione se:

**la liquidazione giudiziale è
successiva all'aggiudicazione o alla
stipula**

**è stata concessa autorizzazione
all'esercizio provvisorio**

il Giudice delegato ha autorizzato



Anticipazione, modalità e termini di pagamento

Estensione dell'anticipazione fino al 30%

Contratti pluriennali: valore per annualità

Emissione fattura all'adozione del certificato di pagamento

Ritardo nella liquidazione: valutazione RUP per incentivo



Premi di accelerazione

Solo per lavori

**Può essere erogato in caso di
proroga legittima**

Viene liquidato dopo il collaudo

**Rimesso alla discrezionalità
amministrativa**



Partenariato Pubblico Privato

**Unico libro per i PPP e concessioni
Precisato il principio della “atipicità”
e “non esclusività” dei contratti di
PPP**

**Chiarito che la “concessione” e la
“finanza di progetto” non sono forme
contrattuali differenti**

**Distinzione tra “partenariato
contrattuale” e “partenariato
istituzionale”**

**Disciplina meno frammentata,
semplificazioni dei concetti e del
linguaggio**



Partenariato Pubblico Privato

Quadro più chiaro dei rischi

Enti concedenti possono avvalersi di “organismi consultivi” per pareri visto il maggior livello di specializzazione richiesto

Maggiore attenzione agli investitori

Semplificazione delle procedure anche attraverso la digitalizzazione

Più attenzione all’esecuzione



Accesso agli atti

Attuazione principi di trasparenza e digitalizzazione

Acquisizione diretta mediante accesso alle “piattaforme informatiche di approvvigionamento digitale”

Non è più necessaria istanza di accesso agli atti

Accesso civico generalizzato per gli atti relativi la fase dell'affidamento e dell'esecuzione (A.P. n. 10/2020).



Differimento ed esclusione

Nuova ipotesi di "differimento" per domanda di partecipazione, atti e informazioni sui requisiti di partecipazione e verbali di ammissione -fino all'aggiudicazione

Esclusione per segreti tecnici e commerciali: non è più un obbligo per la P.A. ma una possibilità oggetto di valutazione

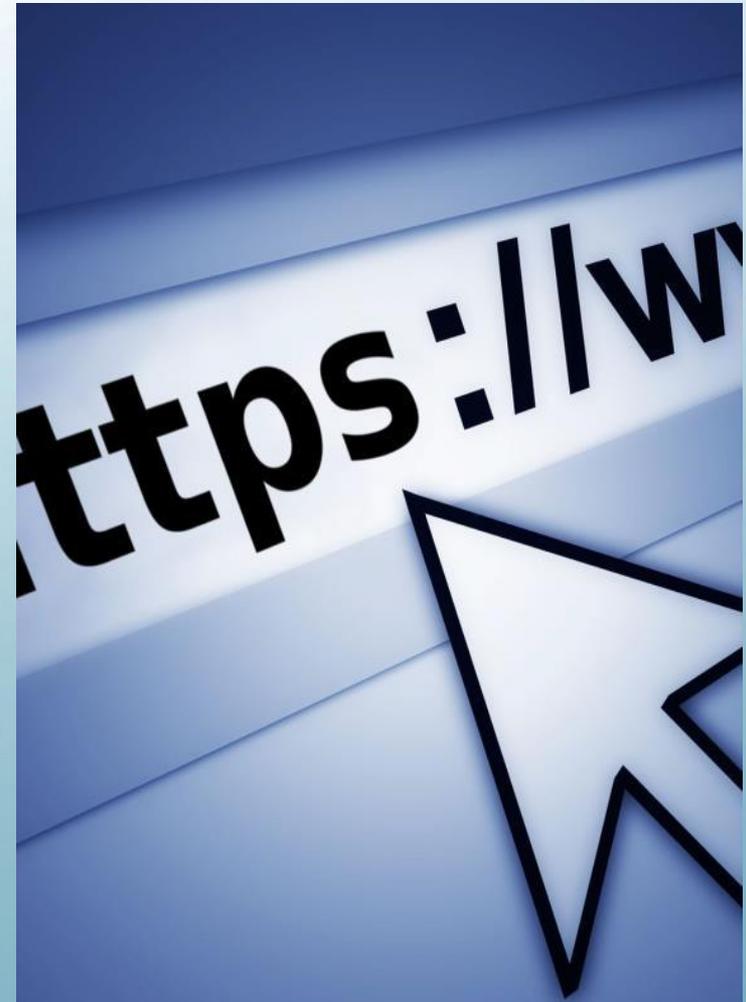


Norme processuali e procedurali

L'offerta aggiudicataria, con verbali atti e documenti è messa a disposizione "digitale" di tutti i candidati e offerenti non definitivamente esclusi contestualmente alla comunicazione di aggiudicazione

Reciprocamente: messa a disposizione delle offerte dei primi 5 operatori in graduatoria

Il termine per proporre ricorso al TAR decorre comunque dalla comunicazione di aggiudicazione



Istanza di oscuramento

L'O.E. già al momento della redazione dell'offerta deve formulare istanza di oscuramento

La S.A. già al momento della pubblicazione dell'offerta aggiudicataria deve dare indicazioni in merito all'istanza di oscuramento

Rito super accelerato: termine di n. 10 giorni dalla comunicazione per proporre ricorso al TAR avverso decisione S.A.

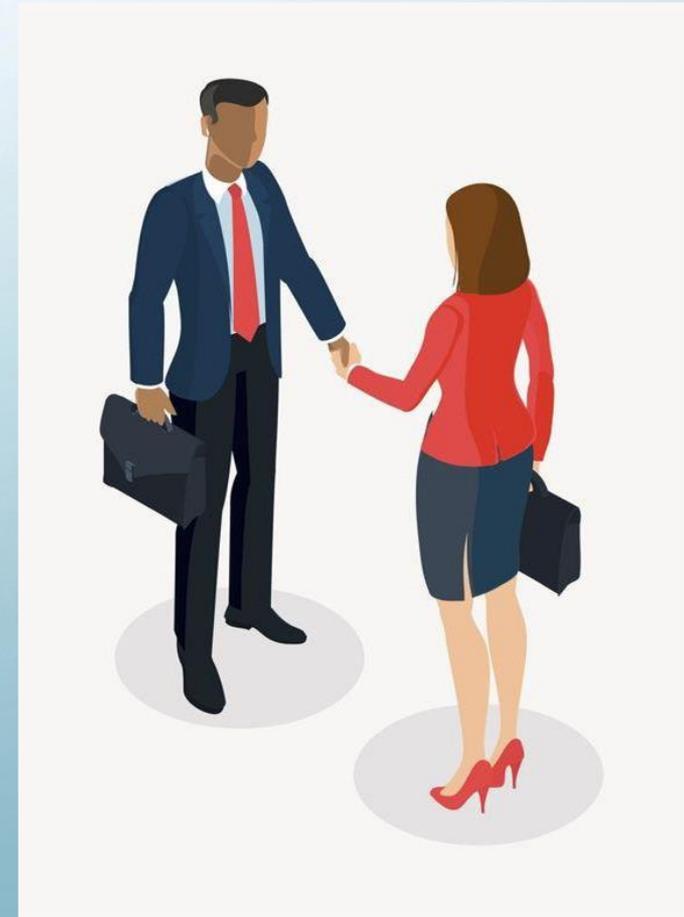


Rimedi alternativi al contenzioso

Accordo Bonario: soppresso l'onere per l'impresa di instaurare il contenzioso entro n. 60 giorni a pena di decadenza

Collegio Consultivo Tecnico: stabilizzazione istituto -gli artt. 215-219 si applicano ai CCT già costituiti e operanti alla data del 1° aprile 2023

ANAC: Parere precontenzioso e legittimazione ad agire



Collegio Consultivo Tecnico

Utilizzo generalizzato: organismo consultivo, di mediazione e di conciliazione

Costituzione obbligatoria per lavori di importo pari/sopra soglia e per forniture e servizi di importo pari o superiore €1 mln

Costituzione facoltativa: casi residuali anche nella fase antecedente l'esecuzione



Collegio Consultivo Tecnico

Natura delle determinazioni: in assenza di volontà contraria, valore di lodo contrattuale

Eccezione: casi di sospensione volontaria o coattiva per lavori di importo pari o superiore alla soglia UE o forniture e servizi di importo pari o superiore ad €1 mln.

Parere obbligatorio: funzione consultiva

**Esimente responsabilità erariale
Composizione e funzionamento: All.
V.2**



Rafforzamento ruolo ANAC

Parere precontenzioso

Legittimazione attiva ad impugnare

Eliminazione Linee Guida -atti amministrativi generali

Poteri di vigilanza e sanzionatori



Novità sul processo amministrativo

Azioni risarcitorie e di rivalsa

Tutela risarcitoria per equivalente

Eliminato contributo unificato per motivi aggiunti

