

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici (D. Lgs. 50 /2016)

Le novità introdotte dal Correttivo (D. Lgs. 19/04/2017 n.56)

Relatore: Avv. Rossana Saraceni



Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

INDICE DEL CORSO DI AGGIORNAMENTO

- **LE DEFINIZIONI (RE)INTRODOTTE**
- **PROGRAMMAZIONE E PROGETTAZIONE**
- **L' APPALTO INTEGRATO**
- **LE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO:**
 - **le novità in tema di sottosoglia**
 - **le principali novità per tutte le procedure di affidamento**
- **L' ESECUZIONE**

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

LE DEFINIZIONI (RE)INTRODOTTE

- Lavori di categoria prevalente e di categoria scorporabile
- Manutenzione ordinaria e straordinaria
- Categorie di opere specializzate
- Principio di unicità dell'invio
- Unità progettuale
- Documento di fattibilità delle alternative progettuali
- Capitolato prestazionale
- Quadro esigenziale
- Programma biennale degli acquisti di beni e servizi
- Programma triennale dei lavori pubblici
- Elenco annuale dei lavori ed elenco annuale delle acquisizioni di forniture e servizi
- Cottimo

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D. Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

PROGRAMMAZIONE E PROGETTAZIONE (1/4)

- Le precisazioni in materia di programmazione e la necessità del **documento di fattibilità** per l'inserimento delle opere nella programmazione triennale
- Possibilità di articolare **il progetto di fattibilità in due fasi**, ai soli fini della programmazione triennale dei lavori pubblici, dell'espletamento delle procedure di dibattito pubblico (di cui all'art. 22), dei concorsi di progettazione e di idee (di cui all'art. 152). Nel caso di elaborazione in due fasi, **nella prima fase** il progettista individua ed analizza **le possibili soluzioni progettuali alternative** (art. 23, co. 5 D. Lgs. 50/2016 s.m.i.)

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

PROGRAMMAZIONE E PROGETTAZIONE (2/4)

- La definizione del **contenuto minimo del quadro esigenziale con decreto del MIT** (la disciplina transitoria, di cui all'art. 216, comma 4 del D. Lgs. 50/2016) – La definizione della **progettazione semplificata** degli interventi di **manutenzione ordinaria** fino a 2.500.000,00 di euro, con **ulteriore decreto del MIT** su proposta del Consiglio superiore dei lavori pubblici, sentita la Conferenza unificata Stato/Regioni.

In via transitoria (ai sensi dell'art. 216, comma 4 del Codice), nelle more dell'adozione di tale decreto, **i contratti di lavori di manutenzione ordinaria** possono essere affidati sulla base del **progetto definitivo** (costituito almeno da: relazione generale, elenco prezzi unitari delle lavorazioni previste, computo metrico-estimativo, piano di sicurezza e coordinamento con l'individuazione analitica dei costi della sicurezza da non assoggettare a ribasso).

Inoltre, sempre in via transitoria, **l'esecuzione dei lavori di manutenzione può prescindere dalla redazione e approvazione del progetto esecutivo, ad esclusione degli interventi di manutenzione che prevedono il rinnovo o la sostituzione di parti strutturali** delle opere. Resta ferma la predisposizione del piano di sicurezza e di coordinamento con l'individuazione analitica dei costi della sicurezza da non assoggettare a ribasso.

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

PROGRAMMAZIONE E PROGETTAZIONE (3/4)

- **Prezzari regionali:** validità annuale (sino al 31/12 e in via transitoria fino al 30/6 dell'anno successivo per progetti approvati entro tale data) - aggiornamento
- **L'obbligo della stazione appaltante**, per la determinazione dell'importo a base di gara **nei contratti di lavori e servizi, di individuare nei documenti posti a base di gara i costi della manodopera** sulla base delle Tabelle Ministeriali. **I costi della sicurezza sono scorporati** dall'importo assoggettato al ribasso
- **I compensi per l'attività di progettazione, D.L. etc. :** necessità di fare riferimento al c.d. Decreto parametri per la determinazione del corrispettivo da porre a base di gara (d.m. MIT del 17 giugno 2016)
- **l'impossibilità di subordinare la corresponsione dei compensi** per la progettazione e le connesse attività tecnico-amministrative **all'ottenimento del finanziamento dell'opera** progettata. Necessità di prevedere nel contratto con l'affidatario **le condizioni e le modalità per il pagamento dei corrispettivi** con riferimento a quanto previsto dagli artt. 9 e 10 L. 143/1949 s.m.i. ¹

¹ **Art 9:** "Il professionista ha diritto di chiedere al committente il **deposito delle somme che ritiene necessarie** in relazione all'ammontare presumibile delle **spese da anticipare**.

Durante il corso dei lavori il professionista **ha altresì diritto al pagamento di acconti** fino alla **concorrenza del cumulo delle spese e del 90 per cento degli onorari spettantigli** secondo la presente tariffa **per la parte di lavoro professionale già eseguita**.

Nel caso di giudizi arbitrali o peritali il professionista può richiedere il deposito integrale anticipato delle presunte spese e competenze.

Il **pagamento a saldo** della specifica deve farsi **non oltre i sessanta giorni dalla consegna della stessa**; dopo di che sulle somme dovute e non pagate decorrono a favore del professionista ed a carico del committente **gli interessi legali ragguagliati al tasso ufficiale di sconto stabilito dalla Banca d'Italia.**"

Art. 10: "La **sospensione per qualsiasi motivo dell'incarico dato al professionista non esime il committente dall'obbligo di corrispondere l'onorario relativo al lavoro fatto e predisposto** come precisato al seguente art. 18.

Rimane **salvo il diritto del professionista al risarcimento degli eventuali maggiori danni**, quando la sospensione non sia dovuta a cause dipendenti dal professionista stesso."

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

PROGRAMMAZIONE E PROGETTAZIONE (4/4)

- Impossibilità di prevedere **come corrispettivo** nei contratti aventi ad oggetto servizi di ingegneria e architettura **forme di sponsorizzazione o di rimborso**, fatto salvo per i contratti relativi ai beni culturali , secondo quanto previsto dall'art. 151 del Codice
- **Approvazione progetti (art. 27, co. 1-bis): utilizzabilità per nuovi appalti conseguenti a ritiro, revoca o annullamento** di un precedente appalto **dei titoli abilitativi già acquisiti** (pareri, autorizzazioni e le intese), purché:
 - a) non siano intervenute variazioni nel progetto, né variazioni** in materia ambientale, paesaggistica, antisismica, né in materia **di disciplina urbanistica**;
 - b) siano utilizzati entro 5 (cinque) anni**;
 - c) l'assenza delle variazioni sia oggetto di specifica valutazione ed attestazione da parte del RUP**

La detta possibilità è esclusa qualora **il ritiro, la revoca o l'annullamento del precedente appalto** sia stata determinata **da vizi o circostanze comunque inerenti i pareri, le autorizzazioni o le intese**

- **In via transitoria: la possibilità di firmare i progetti per i tecnici non abilitati se in servizio da almeno 5 anni presso la Pa (art. 216, comma 27septies).**

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

L'APPALTO INTEGRATO (1/2)

- **Deroga in via transitoria** (art. 216, comma 4 bis) al divieto di appalto integrato, consentendo alle stazioni appaltanti di porre a base di gara il **progetto definitivo** al ricorrere **di due condizioni**: **1)** intervenuta approvazione alla data del **19 aprile 2016** del progetto definitivo da parte dell'organo competente; **2)** pubblicazione del bando di gara entro un anno dalla data del 20 maggio 2017 (entrata in vigore del correttivo).
- **Deroga a regime per**:
 - locazione finanziaria ed opere di urbanizzazione a scomputo (di cui all'art. 1, comma 2, lettera e), aggiunti alle ipotesi già previste (affidamento a contraente generale, finanza di progetto, affidamento in concessione, partenariato pubblico privato, contratto di disponibilità)
 - nei casi in cui **l'elemento tecnologico o innovativo** delle opere oggetto dell'appalto sia **nettamente prevalente** rispetto all'**importo complessivo dei lavori**: **necessità di specifica motivazione** nella **determina a contrarre**, con puntuale motivazione circa: **a) la rilevanza dei presupposti tecnici ed oggettivi** che consentono il ricorso all'appalto integrato; **b) l'effettiva incidenza** (peggiorativa - è da ritenersi - rispetto all'appalto congiunto) sui tempi di realizzazione delle opere in caso di **affidamento separato** di lavori e progettazione

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

L'APPALTO INTEGRATO (2/2)

- **Verifica della progettazione:** viene precisato (art. 26) che in caso di appalto integrato, la **verifica del progetto esecutivo** predisposto dall'aggiudicatario va fatta **prima dell'approvazione** del progetto e **dell'inizio dei lavori**.

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

LE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO: le novità in tema di sottosoglia (1/3) (art. 32, comma 1 e 36, comma 2 lett. a del D. Lgs. 50/2016 s.m.i.)

- **Appalti di importo inferiore a 40.000,00 euro:**
 - a) possibilità di procedere ad **affidamento diretto** tramite **determina a contrarre o atto equivalente**, senza necessità di specifica motivazione ed anche senza la preventiva consultazione di due o più operatori economici (come invece in precedenza previsto dall'ANAC, nelle Linee Guida n. 1 e n. 4)
 - b) precisazione **dei contenuti minimi dell'atto** (come già indicato dall'ANAC nelle Linee Guida n. 4) con l'indicazione **in modo semplificato di:** oggetto dell'affidamento, importo, fornitore, ragioni della scelta e possesso da parte del fornitore dei **requisiti di carattere generale**, nonché di quelli **tecnico-professionali**, ove richiesti
 - c) affidamento con il **criterio del prezzo più basso**
 - d) facoltà per la stazione appaltante di **non richiedere la cauzione provvisoria**

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

LE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO: le novità in tema di sottosoglia (2/3)

- **Aumento del numero delle imprese da invitare alle procedure negoziate:**
 - a) per affidamenti di lavori di importo **pari o superiore a 40.000 euro** ed inferiore a **150.000 euro** per i lavori, o alle **soglie comunitarie di cui all' art. 35** per le forniture e i servizi, **almeno 10 operatori economici per i lavori e almeno 5 per i servizi e le forniture** individuati sulla base di indagini di mercato o tramite elenchi di operatori economici, nel rispetto di un criterio di rotazione degli inviti
 - b) per i lavori di importo **pari o superiore a 150.000 euro** ed inferiore ad **1.000.000 di euro**, almeno **15 operatori economici**, individuati come sopra

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

LE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO: le novità in tema di sottosoglia (3/3)

- **Utilizzabilità del criterio di aggiudicazione del prezzo più basso:**
 - a) per lavori di importo pari o inferiore a **2.000.000 di euro**, purché l'affidamento avvenga con **procedure ordinarie** ed in base al **progetto esecutivo**; nel caso sia prevista l'esclusione automatica delle offerte anomale, la stazione appaltante ha l'obbligo di ricorrere alle procedure "antiturbativa" (art. 97, commi 2 e 8)
 - b) per i **beni culturali**, l'utilizzazione del **criterio del prezzo più basso** è ammessa per lavori di importo **pari o inferiore a 500.000 euro** (art. 148, co. 6)
- **Nel caso di procedure negoziate: verifica dei requisiti soltanto in capo all'aggiudicatario**, ferma restando la possibilità di estendere le verifiche agli altri partecipanti (art. 36, comma 5 del Codice)
- Precisazione con **Linee Guida ANAC** (già Linee Guida n. 4) dei **criteri di rotazione** degli inviti e degli affidamenti e guida alla verifica dei requisiti.
- Gli affidamenti dei **servizi di ingegneria** di importo **pari o superiore a 100.000 euro** (art. 157, co. 2 D. Lgs. 50/2016 s.m.i.)

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

LE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO:

le principali novità per tutte le procedure di affidamento (1/4)

- **Cauzione provvisoria:**
 - a) ammessa con bonifico o assegni circolari**, fermi restando i limiti all'utilizzo del contante
 - b) riduzione del 50%** della cauzione provvisoria per le **microimprese, piccole e medie imprese** e raggruppamenti o consorzi ordinari costituiti esclusivamente dalle dette imprese; esclusione per tali soggetti dell'obbligo di produrre l'impegno di un fideiussore a prestare la cauzione definitiva
 - c) precisazioni sui criteri di cumulo** delle riduzioni previste dall'art. 93 del Codice
- **Anticipazione:** precisazione sulle modalità di determinazione. La percentuale del 20% di cui all'art. 35, ult. comma del Codice, deve essere calcolata sull'importo di aggiudicazione dei lavori e non più sul valore stimato dell'appalto (come previsto nel testo previgente)
- **Obbligo di inserimento nei bandi** per l'affidamento di servizi ad alta intensità di manodopera delle **clausole sociali** volte a promuovere la **stabilità occupazionale** del personale impiegato (art. 50 D. Lgs. 50/2016 s.m.i.)

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

LE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO:

le principali novità per tutte le procedure di affidamento (2/4)

- **Sicurezza e manodopera:** obbligo per gli operatori economici di indicare **nell'offerta economica** oltre agli **oneri aziendali della sicurezza**, anche i **propri costi della manodopera**. **Insussistenza del detto obbligo** nel caso di: forniture senza posa in opera, servizi di natura intellettuale e per gli affidamenti di **importo inferiore a 40.000,00 euro** – Verifica, prima dell'aggiudicazione, del rispetto dei minimi salariali retributivi indicati nelle tabelle del Ministero del Lavoro (art. 95, comma 10 del Codice)
- **Criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa:** **a) tetto massimo del 30%** al punteggio attribuibile all'**elemento prezzo**; **b) impossibilità** di attribuire punteggio all'offerta di **opere aggiuntive** rispetto al progetto esecutivo a base di gara
- **Necessaria conoscibilità degli atti** e della motivazione ai fini della decorrenza del termine per l'impugnazione con il rito "super accelerato" di cui all'art. 120, comma 2 bis del Codice processo amministrativo. **Principio di unicità** del luogo di pubblicazione e di **unicità dell'invio delle informazioni** alle varie banche dati (art. 29, comma 4 e 4 bis del Codice)

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

LE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO:

le principali novità per tutte le procedure di affidamento (3/4)

- **Soccorso istruttorio: eliminata la sanzione pecuniaria** per accedere alla regolarizzazione Individuazione delle **irregolarità essenziali non sanabili** (carenze della documentazione che non consentono l'individuazione del contenuto o del soggetto responsabile della stessa)
- **Commissioni di gara:** possibilità di nomina di alcuni componenti interni per affidamenti di servizi e forniture sottosoglia e per lavori di importo inferiore ad 1.000.000 di euro, con obbligo del Presidente esterno. Linee Guida ANAC per disciplinare le modalità di funzionamento delle commissioni giudicatrici, con la previsione di regola di **sedute pubbliche** e con **sedute riservate** per la **valutazione delle offerte tecniche** e per altri eventuali adempimenti specifici
- **Procedura di precontenzioso innanzi all'ANAC (art. 211): obbligo di contraddittorio** prima dell'espressione del parere. Abolizione delle *“raccomandazioni vincolanti”* e della sanzione pecuniaria a carico del dirigente responsabile nel caso di mancato adeguamento alle dette raccomandazioni

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

LE PROCEDURE DI AFFIDAMENTO:

le principali novità per tutte le procedure di affidamento (4/4)

- **Entrata in vigore delle Linee Guida:** di regola 15 giorni dalla pubblicazione nella Gazzetta Ufficiale con applicazione alle procedure/contratti i cui **bandi o avvisi siano pubblicati** (o le lettere di invito siano spedite) **successivamente** alla data di entrata in vigore delle Linee Guida (art. 213, comma 17 bis del Codice)

Il nuovo Codice dei Contratti pubblici

Le novità introdotte dal D.Lgs. del 19/04/2017 n.56 c.d. Correttivo

L'ESECUZIONE

- **Trattenuta dello 0,50%** sull'importo netto progressivo delle prestazioni, **con svincolo** in sede di liquidazione finale, dopo l'approvazione da parte della stazione appaltante del certificato di collaudo o di verifica di conformità, **previo rilascio del DURC** (art. 30, co. 5 bis del Codice)
- **Subappalto**: resta fermo il **limite del 30% del valore complessivo del contratto**; **b)** ampliato l'obbligo di indicare la terna dei subappaltatori; **c)** obbligo della stazione appaltante, negli appalti sottosoglia, di indicare nel bando **modalità e tempistiche** per la verifica delle condizioni di esclusione **per l'appaltatore e i subappaltatori**
- **Collaudo**: possibilità di sostituire il certificato di collaudo con il certificato di regolare esecuzione rilasciato dal D.L. (condizioni)
- **Incentivi per le funzioni tecniche** (art. 113, co. 2 Codice): precisazioni circa la determinazione del Fondo e l'applicazione anche agli **appalti relativi a servizi o forniture**.
- **Pagamenti** (art. 113 bis Codice) : termini per emissione del certificato di pagamento (45 giorni dall'adozione del SAL) e termini e condizioni per il saldo; quantificazione delle penali (0,3 per mille – 1 per mille), massimo 10% importo netto del contratto.