SOMMARIO

PRESENTAZIONE XIII

PREMESSA XV

CAPITOLO PRIMO

PROFILI COSTITUZIONALI

di *Duccio Sarmati*

1. Il riparto della competenza legislativa tra Stato e Regione. Profili generali 1
   1.1. I contratti pubblici e la competenza esclusiva statale: la tutela della concorrenza e il ruolo del diritto UE 2
2. Quale spazio per la normazione regionale? 9
   2.1. Le Regioni a Statuto speciale e le Province autonome di Trento e Bolzano 11
3. Potestà regolamentare 15
4. Funzioni amministrative 16
5. Focus: il partenariato pubblico-privato nella giurisprudenza costituzionale 17
6. Il partenariato pubblico-privato fra sussidiarietà orizzontale e finalità sociali dell'attività economica privata 19

CAPITOLO SECONDO

IL PARTENARIATO PUBBLICO PRIVATO NEL DIRITTO UE E NELL'ORDINAMENTO INTERNO

di *Matteo Baldi*

1. Il partenariato pubblico privato come istituto di diritto UE. - Partenariato contrattuale e Partenariato istituzionale 25
2. Il partenariato pubblico privato nel Codice 33
   2.1. La programmazione degli interventi da attuare con il partenariato pubblico-privato 35
3. La concessione nel diritto interno 43
   3.1. Concessione come provvedimento. Natura giuridica della concessione, confronto con l'autorizzazione e concessione-contratto 43

3.2. La concessione di opere pubbliche 49
3.3. L'impatto con la normativa comunitaria 56
3.4. La nuova configurazione dell'istituto. Dalla l. n. 109/1994 ai codici d.lgs. n. 163/2006 e n. 50/2016 70
4. Il Partenariato contrattuale nel d.lgs. n. 36/2023: le concessioni . . . 75
4.1. La concessione di servizi: distinzione rispetto all'appalto ed alla concessione di lavori 75
4.2. Concessione di servizi e concessione di lavori. La nozione di opera pubblica 82
4.2.1. Determinazione del corrispettivo 95
4.2.2. Forme del contributo pubblico 103
4.2.3. L'intervento pubblico quale cessione di altri diritti . . . 113
5. Equilibrio economico finanziario 116
6. Trasferimento del rischio. I criteri Eurostat 121
6.1. Rischio di disponibilità 130
7. Durata 139
8. La finanza di progetto come procedimento amministrativo 145
8.1. La discrezionalità nella scelta del progetto 165
9. I contenuti della proposta ed i soggetti 173
10. Compatibilità comunitaria della discrezionalità in rapporto al diritto di prelazione 185
11. Dalla società di progetto alla società di scopo - art. 194 d.lgs. n. 36/2023 195
11.1. Il patrimonio separato 195
11.2. La sostituzione della società di progetto al concessionario e l'affidamento delle prestazioni ai soci 203
11.3. Le obbligazioni 212

Capitolo Terzo

LE ALTRE FORME DEL PARTENARIATO PUBBLICO PRIVATO CONTRATTUALE

di *Silvia Fasano*

1. La locazione finanziaria 219
2. Il contratto di disponibilità 239
3. I contratti di rendimento energetico o di prestazione energetica . . . 253
4. Cessione di immobili in cambio di opere 260
5. I servizi globali 266
5.1. I servizi globali sui beni immobili 273
6. Il contraente generale 276
6.1. Procedure di aggiudicazione del contraente generale 289
6.2. Controlli sull'esecuzione e collaudo 294
6.3. Sistema di qualificazione del contraente generale 297

CAPITOLO QUARTO

IL PARTENARIATO PUBBLICO PRIVATO ISTITUZIONALE

SEZIONE I

LE FORME DI COOPERAZIONE PUBBLICO-PRIVATE. SOCIETÀ PUBBLICHE E SERVIZI PUBBLICI

di *Matteo Baldi*

1. La nozione di PPP istituzionale nel diritto UE 300
2. Enti pubblici economici e società pubbliche 303
   2.1. Imprese pubbliche 313
   2.2. Organismi di diritto pubblico 313
   2.3. Il rischio di gestione quale elemento qualificante 326
   2.4. Le conseguenze dell'inquadramento nell'ambito degli organismi di diritto pubblico o delle imprese pubbliche 335
3. I servizi pubblici nel diritto interno 342
   3.1. La ricerca della definizione. Concezione soggettiva e oggettiva . 342
   3.2. I servizi pubblici nella Costituzione 348
   3.3. L'inserimento nel sistema ordinamentale quale elemento qualificante il servizio pubblico 356
   3.4. L'impatto con la normativa UE 365
   3.5. Diritti speciali ed esclusivi e regime di monopolio 370
   3.6. La ricerca dell'armonia tra la concorrenza e gli obiettivi di coesione sociale 382
   3.7. I settori speciali 390
   3.8. Il processo di liberalizzazione - i singoli settori 402
   3.9. L'autorizzazione tra liberalizzazione e gestione dei servizi di interesse economico generale 411

SEZIONE II

L'ASSETTO DEL PARTENARIATO PUBBLICO PRIVATO ISTITUZIONALE TRA TESTO UNICO IN MATERIA DI SOCIETÀ PARTECIPATE E RIORDINO DELLA DISCIPLINA DEI SERVIZI PUBBLICI LOCALI DI RILEVANZA ECONOMICA

di *Silvia Fasano*

4. Le società a partecipazione pubblica nel d.lgs. n. 175/2016 419
   4.1. Ambito applicativo del d.lgs. n. 175/2016 424
   4.2. Il vincolo di scopo nelle società a partecipazione pubblica . . . 429
   4.3. Classificazione delle società a partecipazione pubblica 432
   4.4. Il regime normativo delle società a partecipazione pubblica . . 436
5. SIEG e gli aiuti di Stato 442
   5.1. I principi della sentenza Altmark 452
   5.2. Gli aiuti compatibili con il mercato interno 457
   5.3. Gli aiuti *de minimis* 459
   5.4. Considerazioni finali 462

6. I servizi di interesse economico generale di livello locale nel d.lgs. n. 201/2022 464
6.1. I servizi pubblici locali: evoluzione normativa 472
6.2. La disciplina del d.lgs. n. 201/2022 478
6.3. I limiti all'istituzione del servizio pubblico locale 488
6.4. Le modalità di gestione dei servizi pubblici locali 499
6.5. Il contratto di servizio 508
7. Le società *in house*. 513
8. Le società miste 529
8.1. La gara a doppio oggetto 540
8.2. L'oggetto sociale esclusivo e la partecipazione a gare indette da Enti non soci 547
8.3. Il limite della extraterritorialità 555
8.4. Ripartizione dei ruoli tra socio pubblico e socio privato 564
8.5. Il rischio di gestione e il rischio eccessivo 569
8.6. Società mista e affidamento del contratto di appalto o di concessione 577

CAPITOLO QUINTO

LE PROCEDURE DI GARA NEL PPP

di *Rossana Saraceni*

SEZIONE I

IL PARTENARIATO CONTRATTUALE

1. L'Aggiudicazione delle concessioni - Inquadramento sistematico (principi generali e garanzie procedurali) 587
2. La riformulazione dell'art. 193 del Codice mediante il Correttivo - Generalità 602
2.1. Le novità del comma 3, art. 193 introdotto dal Correttivo - I requisiti speciali dei soggetti partecipanti alla gara anche mediante avvalimento e subappalto 614
2.2. Fase di gara e criterio di aggiudicazione 633
2.3. Contenuto e presentazione delle offerte 639
3. Gli affidamenti del concessionario 648

SEZIONE II

IL PARTENARIATO ISTITUZIONALE

4. Modalità di scelta dei soci 653
5. L'equilibrio fra socio pubblico e socio privato. Investimento e gestione . . 657
6. L'alienazione delle partecipazioni sociali e le operazioni straordinarie . . 661

CAPITOLO SESTO

L'ESECUZIONE

di *Matteo Baldi*

1. Le modifiche non determinate da sopravvenienze 665
2. La disciplina dell'esecuzione della concessione tra preservazione dell'equilibrio economico finanziario e sopravvenienze 685
3. La revisione nel codice dei contratti pubblici 699
4. Il limite del recesso al rimedio revisionale 710
5. Risoluzione e recesso 723
6. Il subentro fisiologico 737

CAPITOLO SETTIMO

GIURISDIZIONE

di *Duccio Sarmati*

1. Premessa: il riparto di giurisdizione in materia di contratti pubblici a partire dalla sentenza C. cost., 6 luglio 2004, n. 204 743
1.1. La giurisdizione esclusiva 745
1.2. Lo « spartiacque » delle giurisdizioni: aggiudicazione o stipulazione? 747
2. La giurisdizione a seconda delle fasi 751
2.1. Fase della procedura di affidamento (pubblicistica) 751
2.1.1. La declaratoria di inefficacia del contratto 752
2.1.2. La responsabilità precontrattuale della P.A 753
2.2. Fase dell'esecuzione contrattuale (privatistica) 754
2.3. Il riparto di giurisdizione in tema di partenariato pubblico-privato 755
2.3.1. Focus: la giurisdizione in tema di concessioni 756
2.3.2. La giurisdizione in tema di *project financing* 758
2.3.3. La giurisdizione in tema di società miste 761

INDICE ANALITICO 763