

APPALTI PUBBLICI: semplificazioni e regole per una procedura corretta

Avv. Lamberto Ghilardi

gennaio 2019

Gli appalti pubblici sono regolamentati da:

- Codice degli appalti
- Decreti Ministeriali
- Linee Guida ANAC
(distinte tra vincolanti e non)



L'operatore che deve dare corso ad una procedura d'appalto deve
conoscere bene la materia
che è molto complessa.



Ma questo basta
per avere la **garanzia**
che la **procedura**
sia **corretta**



Procedura non conforme: i RISCHI

Quali **rischi** corre una Stazione Appaltante quando la procedura non risulta conforme alle regole



I concorrenti non se ne accorgono o ritengono che non valga la pena impugnare la procedura

Se la posta in gioco è alta il concorrente non vincitore cerca di **trovare delle falle** per **far annullare la gara**

Raramente **NESSUNO**

Spesso **MOLTI**



Procedura non conforme

conseguenze: il ricorso

effetti: la procedura d'appalto viene sospesa, con l'obiettivo di arrivare ad annullarla

esiti: a) il ricorso è **RESPINTO**
(tendiamo un respiro di sollievo anche se abbiamo dovuto sostenere le spese del giudizio oltre che un notevole stress)

b) il ricorso è **ACCOLTO** (a volte la sentenza obbliga addirittura a rifare la gara).

Effetti collaterali:

- perdita autostima
- "rimprovero" dell'Amministrazione



Cosa occorre sapere quando viene proposto un ricorso



Se sono stati **RISPETTATI I TERMINI**
di proposizione del ricorso

infatti:

- in alcuni casi il ricorso va proposto **a gara in corso**
- in altri casi il ricorso va proposto **ad aggiudicazione avvenuta**

Qual è la posizione
della Giurisprudenza



in particolare *Consiglio di Stato
Adunanza Plenaria 26/4/2018 n. 4*



1

Si intende dare corso a un **appalto** o a un **contratto di partenariato**



1. Nell'**appalto** l'operatore percepisce un compenso per la prestazione.
L'accordo quadro: un'ulteriore modalità di appalto.
2. Nel **partenariato** (concessione o projet) l'operatore viene ripagato attraverso la gestione. È un'opportunità nel caso manchino le risorse.

2 Qual è esattamente l'**oggetto** dell'appalto



- La disciplina applicabile è diversa a seconda dell'oggetto della prestazione (lavori, forniture, servizi)
- La disciplina applicabile nel caso di appalti misti

3 Qual è esattamente l'**importo** dell'appalto



A seconda dell'importo:

- **cambia la disciplina** applicabile (comunitaria o meno)
- è possibile dare corso ad **affidamenti diretti** o a **procedure negoziate**
- si può valutare il **frazionamento** in lotti

4 Gara aperta o procedura negoziata



I presupposti

L'**esclusività** o l'**infungibilità** della prestazione

La **gara informale** (affidamento diretto) alla luce della Legge di Stabilità 2019

L'innalzamento a **€ 5.000** della soglia di obbligo di ricorso al MEPA

5 Come individuare i **soggetti da invitare**



Procedure **negoziate**:

1. **Avviso**
2. **Albo**



Attenzione alla **rotazione** dei concorrenti!
(ANAC e giurisprudenza a riguardo)

Procedure **aperte**:

Requisiti di **capacità tecnico/finanziaria**
(devono essere proporzionati rispetto all'appalto)

6 Quale **criterio di aggiudicazione** adottare



- a. **Prezzo più basso**
- b. **Offerta economicamente più vantaggiosa (OPV)**

Definire con cura i criteri di valutazione distinguendoli, in particolare, da quelli di partecipazione.



Per scegliere, valutare attentamente i presupposti
(*art. 95 Codice appalti*)



7 Come scegliere la **commissione di gara**



La **nuova disciplina** dettata da ANAC (Linee Guida n. 5/2016).
L'entrata in vigore è **slittata al 15 aprile 2019**.

Può farne parte il **Rup**?
Sì, secondo l'ultima giurisprudenza

8 Quali sono le **fasi** della procedura



Seduta **pubblica** *vs* seduta **riservata**

Questioni che spesso si pongono in sede di gara: sub appalto, avvalimento, ecc.

Possibilità di **interrompere** la procedura (il soccorso istruttorio)

9 Quando l'offerta è **anomala**



I criteri per l'**esclusione automatica** nel caso di prezzo più basso

La posizione della giurisprudenza sul *cd* "**taglio delle ali**"

L'**anomalia in caso di OPV** (offerta economicamente più vantaggiosa) e le "giustificazioni"



10 Com'è regolato l'**accesso agli atti**



Prevale il diritto del concorrente alla **piena conoscenza** o quello della **tutela commerciale**?

L'evoluzione della giurisprudenza al riguardo.







**E ora
buon lavoro!!!**