



# RUP, responsabile del procedimento e rapporti con dirigente/responsabile del servizio

*A domanda Risponde **Stefano USAI***

*16 dicembre dalle ore 15.00 alle 16.00*

## quesiti

• VORREI SAPERE PER APPALTI DI IMPORTO INFERIORE AI 150.000 EURO, LA SCELTA DELLE (TRE) DITTE PER L'INDAGINE DI MERCATO, FERMO RESTANDO L'OBBLIGO DELLA ROTAZIONE, VIENE EFFETTUATA DAL RUP DISCREZIONALMENTE? O È COMPETENZA DEL DIRIGENTE?

VERIFICARE LE CASISTICHE DI INCOMPATIBILITÀ RICORRENTI DEL RUP/RESP SERVIZIO - P.O. - DURANTE LE ATTIVITÀ DI ISTITUTO, COMMISSIONI, ECC.

# Incompatibilità Art. 42. (Conflitto di interesse)

1. Le stazioni appaltanti prevedono misure adeguate per contrastare le frodi e la corruzione **nonché per individuare, prevenire e risolvere in modo efficace ogni ipotesi di conflitto di interesse nello svolgimento delle procedure di aggiudicazione degli appalti e delle concessioni**, in modo da evitare qualsiasi distorsione della concorrenza e garantire la parità di trattamento di tutti gli operatori economici.
2. **Si ha conflitto d'interesse** quando il personale di una stazione appaltante o di un prestatore di servizi che, anche per conto della stazione appaltante, **interviene nello svolgimento della procedura di aggiudicazione degli appalti e delle concessioni o può influenzarne, in qualsiasi modo, il risultato, ha, direttamente o indirettamente, un interesse finanziario, economico o altro interesse personale che può essere percepito come una minaccia alla sua imparzialità e indipendenza nel contesto della procedura di appalto o di concessione**. In particolare, costituiscono situazione di conflitto di interesse quelle che determinano l'obbligo di astensione previste dall'articolo 7 del decreto del Presidente della Repubblica 16 aprile 2013, n. 62.

# Obbligo di astensione

## Art. 7. Obbligo di astensione

1. Il dipendente si astiene dal partecipare all'adozione di decisioni o ad attività che possano coinvolgere interessi propri, ovvero di suoi parenti, affini entro il secondo grado, del coniuge o di conviventi, oppure di persone con le quali abbia rapporti di frequentazione abituale, ovvero, di soggetti od organizzazioni con cui egli o il coniuge abbia causa pendente o grave inimicizia o rapporti di credito o debito significativi, ovvero di soggetti od organizzazioni di cui sia tutore, curatore, procuratore o agente, ovvero di enti, associazioni anche non riconosciute, comitati, società o stabilimenti di cui sia amministratore o gerente o dirigente. Il dipendente si astiene in ogni altro caso in cui esistano gravi ragioni di convenienza.

Sull'astensione decide il responsabile dell'ufficio di appartenenza.

# Codice dei contratti

3. Il personale che versa nelle ipotesi di cui al comma 2 è tenuto a darne comunicazione alla stazione appaltante, ad astenersi dal partecipare alla procedura di aggiudicazione degli appalti e delle concessioni. Fatte salve le ipotesi di responsabilità amministrativa e penale, la mancata astensione nei casi di cui al primo periodo costituisce comunque fonte di responsabilità disciplinare a carico del dipendente pubblico.
4. Le disposizioni dei commi da 1, 2 e 3 valgono anche per la fase di esecuzione dei contratti pubblici.
5. La stazione appaltante vigila affinché gli adempimenti di cui ai commi 3 e 4 siano rispettati.

LG3

**I RUP, nell'esercizio delle sue funzioni, è qualificabile come pubblico ufficiale.**

Le funzioni di RUP non possono essere assunte dal personale che versa nelle ipotesi di cui al comma 2 dell'art. 42 del Codice, né dai soggetti che sono stati condannati, anche con sentenza non passata in giudicato, per i reati previsti nel capo I del titolo II del libro secondo del codice penale, ai sensi dell'art. 35-bis del d.lgs. 165/2001, stante l'espresso divieto che la norma contiene in ordine all'assegnazione di tali soggetti agli uffici preposti, tra l'altro, all'acquisizione di beni, servizi e forniture, anche con funzioni direttive, tenuto conto che le funzioni di RUP sono assegnate ex lege (art. 5, comma 2, legge 7 agosto 1990, n. 241) al dirigente preposto all'unità organizzativa responsabile ovvero assegnate ai dipendenti di ruolo addetti all'unità medesima (art. 31, comma 1, terzo periodo del Codice).

LG3

- Le funzioni di RUP devono essere svolte nel rispetto di quanto previsto dal d.p.r. n. 62/2013 e dal Codice di comportamento adottato da ciascuna amministrazione aggiudicatrice, nonché in osservanza delle specifiche disposizioni contenute nel Piano triennale di prevenzione della corruzione adottato dall'amministrazione

## Quesiti

- RESPONSABILE DEL SETTORE DIVERSO DALLA FIGURA DEL RUP. COME PROCEDERE?
- QUALI SONO LE PRINCIPALI PROBLEMATICHE RELATIVE ALLA COINCIDENZA TRA LE DUE FIGURE?

POSSONO COESISTERE IN UN PROCEDURA DI ACQUISTO, RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO E RUP DIFFERENTI (DALLA STESSA PERSONA)?



# Quesiti

- **NEL CASO, SE VI SIANO COMPITI COMUNI AD ENTRAMBI I SOGGETTI, CHI FA COSA O QUALE REGOLA/PRASSI PER ATTRIBUIRE LE GIUSTE COMPETENZE?**
  - **IL RUP E IL RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO DI UN ATTO CHE SOTTENDE IL PROCEDIMENTO DEL RUP POSSONO ESSERE DIVERSI?**
- FORMA DEGLI ATTI DI NOMINA DEL RUP DA PARTE DEL RESPONSABILE DEL SERVIZIO.  
CASISTICA**

# Primo schema LG3

- *Il provvedimento di nomina individua l'oggetto dell'incarico, i poteri di delega conferiti e le risorse messe a disposizione per lo svolgimento delle funzioni di competenza.*

# LR 8/2018 (art. 34 responsabile di progetto e responsabili di fase

6. Fino alla nomina del responsabile di progetto tale incarico è svolto dal dirigente della unità organizzativa titolare del potere di spesa.

7. Il responsabile di progetto è nominato prima di ogni atto di programmazione, anche per una pluralità di interventi, secondo l'ordinamento dell'ente.

15. L'atto di nomina del responsabile di progetto indica l'inquadramento professionale, il tipo di formazione, il livello di conoscenze e competenze, in funzione sia del titolo di studio e degli altri titoli di qualificazione, sia dell'esperienza professionale e le specifiche capacità organizzative e di coordinamento, tenuto conto della complessità e del valore del contratto da gestire.

..compiti?

## Quesiti

SI RICHIEDE APPROFONDIMENTO TRA LA RELAZIONE TRA RUP E RESPONSABILE DEI LAVORI

• COME SINDACO DI UN COMUNE SOTTO I 3000 AB. POSSO ASSUMERE LA RESPONSABILITA' DELL'AREA TECNICA E CONTEMPORANEAMENTE ESSERE NOMINATO RUP DI OO.PP. ESSENDO STATO FRA L'ALTRO RESP./RUP COME DIPENDENTE DI ALTRO COMUNE SINO AL 31/08/21 ORA IN PENSIONE?

COME CI SI COMPORTA QUANDO IL RUP, IMPOSSIBILITATO A PROCEDERE CON GLI ATTI DI GARA, NON VIENE PRONTAMENTE SOSTITUITO DAL RESPONSABILE DEL SERVIZIO? QUALI RESPONSABILITÀ RESTANO IN CAPO AL RUP SE LA GARA SFORA LE TEMPISTICHE DETTATE DAL DISCIPLINARE?

# MIMS 1035/2021

*si rileva che le funzioni di RUP sono assegnate ex lege al dirigente preposto all'unità organizzativa responsabile oppure ai dipendenti di ruolo addetti alla medesima unità. In caso di trasferimento del RUP, dovuto ad esigenze organizzative dell'Amministrazione, quindi, bisognerà provvedere alla nomina del nuovo RUP subentrante. Avremo altresì subentro, a titolo esemplificativo, in caso di cessazione del rapporto di lavoro oppure una sostituzione in caso di sopravvenuta situazione di conflitto di interesse. In generale, si ricorda che anche in caso di incompatibilità e di conflitto di interesse (art. 42 del Codice dei contratti), il RUP dovrà essere sostituito.*

# Quesito

- ATTI DI COMPETENZA DEL RUP CHE È IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO E DEL RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO DI SELEZIONE SPECIFICAMENTE NOMINATO NELL'AMBITO DI UNA PROCEDURA DI GARA.

# MIMS 435/2019

- La giurisprudenza amministrativa, nell'interpretare il citato art. 31, comma 3 del Codice, ha stabilito che la disposizione richiamata delinea la competenza del responsabile unico del procedimento (RUP) in termini "residuali" (cfr. T.A.R Campania, Napoli, sez. VIII, 19 ottobre 2017, n. 4884), competenza che si estende anche all'adozione dei provvedimenti di esclusione delle partecipanti alla gara, secondo un orientamento che il Consiglio di Stato ha definito "pacifico" (cfr. Cons. Stato, sez. III, 19 giugno 2017, n. 2983 e giurisprudenza ivi richiamata).

# MIMS 435/2019

- Alla luce di quanto suesposto, e in particolare dall'interpretazione letterale del Codice, dagli orientamenti giurisprudenziali e degli atti di regolazione dell'Autorità di settore, si ricava che se la lex specialis di gara non attribuisce la competenza ad adottare i provvedimenti di ammissione e di esclusione al seggio di gara o a altro soggetto diverso dal RUP, la competenza ad adottare il relativo provvedimento spetta al RUP.



# Quesiti

- **DISCUSSIONE SU AUTONOMIA DECISIONALE E CONSEGUENTE PERDITA TEMPORALE SULL'ESECUZIONE DEGLI ATTI E RISCHI CONSEGUENZIALI.**
- **APPLICAZIONI OPERATIVE DELLA PREVISIONE E SUDDIVISIONE TRA RUOLI DEGLI INCENTIVI NELL'APPALTO DI SERVIZI TENUTO CONTO DELLE SOGLIE**

# Norma fondamentale in tema di RUP/RP nella legge 241/90

- Art. 5. (Responsabile del procedimento)
  1. Il dirigente di ciascuna unità organizzativa provvede ad assegnare a sé o ad altro dipendente addetto all'unità la responsabilità della istruttoria e di ogni altro adempimento inerente il singolo procedimento nonché, eventualmente, dell'adozione del provvedimento finale.
  2. Fino a quando non sia effettuata l'assegnazione di cui al comma 1, è considerato responsabile del singolo procedimento il funzionario preposto alla unità organizzativa determinata (...)

Risposta ad  
una domanda  
consueta ...

- La mancata nomina del RUP non incide sulla legittimità degli atti proprio per effetto della norma di chiusura contenuta nella legge 241/90 ..e per ovvietà...

## Art. 31 del Codice dei contratti

1. Per ogni singola procedura per l'affidamento di un **appalto o di una concessione** le stazioni appaltanti **individuano nell'atto di adozione o di aggiornamento dei programmi di cui all'articolo 21, comma 1, ovvero nell'atto di avvio relativo ad ogni singolo intervento**, per le esigenze non incluse in programmazione, **un responsabile unico del procedimento (RUP) per le fasi della programmazione, della progettazione, dell'affidamento, dell'esecuzione.** (...)

E' possibile  
nominare un  
RUP in modo  
«cumulativo»?  
MIMS

453/2019

...la nomina deve essere sempre specificamente riferita ad un singolo affidamento. Per quanto riguarda i tempi, la nomina può essere effettuata anche nella fase antecedente alla programmazione. La risposta quindi è negativa in quanto occorre individuare uno specifico RUP per ogni singola acquisizione.

*individuano  
nell'atto di  
adozione o di  
aggiornamento  
dei programmi  
di cui  
all'articolo 21,  
comma 1*

- La programmazione ... negli appalti ..
- Atto «politico»
- In realtà deve essere individuato prima visto che il RUP si occupa (si deve occupare) anche di programmazione ...

Stesso ragionamento per il RP: avvio procedura (es che implica richiesta utenti) individuazione soggetto che conduce l'istruttoria ...fino alla predisposizione della proposta di provvedimento

# DM14/2018 la rilevanza della programmazio ne

*Art. 5/8. Nei casi in cui le amministrazioni non provvedano alla redazione del programma triennale dei lavori pubblici, per assenza di lavori, ne danno comunicazione sul profilo del committente nella sezione «Amministrazione trasparente» di cui al decreto legislativo 14 marzo 2013, n. 33 e sui corrispondenti siti informatici di cui agli articoli 21, comma 7 e 29 del codice*

*Art. 7 per beni e servizi ..identico ..*

# Impossibilità di realizzare intervento salvo ..

- Art. 7/9. Un servizio o una fornitura non inseriti nell'elenco annuale **possono essere realizzati quando siano resi necessari da eventi imprevedibili o calamitosi o da sopravvenute disposizioni di legge o regolamentari.** Un servizio o una fornitura non inseriti nella prima annualità del programma possono essere altresì realizzati sulla base di un **autonomo piano finanziario che non utilizzi risorse già previste tra i mezzi finanziari** dell'amministrazione al momento della formazione dell'elenco, **avviando le procedure di aggiornamento della programmazione.**



*, ovvero  
nell'atto di  
avvio relativo  
ad ogni singolo  
intervento,*

..individuazione ...

- Atto di avvio del singolo intervento (determina/bando?)
- Art. 31/4. *Oltre ai compiti specificatamente previsti da altre disposizioni del codice, in particolare, il RUP:*

*a) formula **proposte e fornisce dati e informazioni al fine della predisposizione del programma triennale** dei lavori pubblici e dei relativi aggiornamenti annuali, nonché al fine della predisposizione di ogni altro atto di programmazione di contratti pubblici di servizi e di forniture e della predisposizione dell'avviso di preinformazione;*

Se ha una  
funzione  
(anche) da  
istruttore ...

- *Deve essere individuato PRIMA dell'atto di programmazione*

- *Prima dell'avvio dell'intervento ..*

- *Il RUP: suggerisce la procedura da utilizzare ...*

*Predisporre/fa predisporre gli atti conseguenti*

*La nomina di responsabili di procedimento da parte del RUP ?*

Assegna...a se  
o ...

- Art. 4/1. Il dirigente di ciascuna unità organizzativa provvede ad assegnare a sé o ad altro dipendente addetto all'unità **la responsabilità della istruttoria e di ogni altro adempimento** inerente il singolo procedimento nonché, eventualmente, dell'adozione del provvedimento finale.

**Assegnazione prima che venga in essere ogni atto istruttorio o modifica successiva..**

***un responsabile  
unico del  
procedimento  
(RUP) per le fasi  
della  
programmazione,  
della  
progettazione,  
dell'affidamento,  
dell'esecuzione***

- Un unico «ufficio»
- Nel procedimento amministrativo contrattuale un solo RUP ed eventuali responsabili di fase
- Si tratta di un ufficio obbligatorio (art. 31)
- Irrinunciabile perché si sostanzia in un ordine di servizio («rimbalzo» **solo se viola leggi penali**)
- In caso di ordine di servizio illegittimo?  
Autonomia del RUP (non significa anarchia)

# Requisiti del RUP e requisiti del RP

- Per il RUP linee guida ANAC n. 3: su questo aspetto vincolante
- Per il RP ..la norma nulla dispone ..
- Si tratta di adeguare la figura del responsabile dell'istruttoria e della proposta del provvedimento alla complessità dei compiti
- Compiti del RP nell'articolo 6

## RP e proposta di provvedimento

Art. 6 c.1/e) **adotta, ove ne abbia la competenza, il provvedimento finale, ovvero trasmette gli atti all'organo competente per l'adozione.** L'organo competente per l'adozione del provvedimento finale, ove diverso dal responsabile del procedimento, **non può discostarsi dalle risultanze dell'istruttoria condotta dal responsabile del procedimento se non indicandone la motivazione nel provvedimento finale.**

# Compiti del RUP

Un unico RUP ... «per le fasi della programmazione, della progettazione, dell'affidamento, dell'esecuzione»

- Art. 32/2. Prima dell'avvio delle procedure di affidamento dei contratti pubblici, le stazioni appaltanti, in conformità ai propri ordinamenti, decretano o determinano di contrarre, individuando gli elementi essenziali del contratto e i criteri di selezione degli operatori economici e delle offerte. (...).

3. La selezione dei partecipanti e delle offerte avviene mediante uno dei sistemi e secondo i criteri previsti dal presente codice.

# La questione della competenza a valenza esterna

- Art. 31/3. Il RUP, ai sensi della legge 7 agosto 1990, n. 241, svolge tutti i compiti relativi alle procedure di programmazione, progettazione, affidamento ed esecuzione previste dal presente codice, che non siano specificatamente attribuiti ad altri organi o soggetti.



## Tar Puglia con la sentenza n. 1373/2021.

Il provvedimento di esclusione dell'appaltatore costituisce competenza esclusiva del Rup anche se non ha i poteri per impegnare all'esterno la stazione appaltante.

### La questione della competenza residuale

La scrittura della legge di gara (legislazione regionale ..)

## Nella 241/90

- Nella legge sull'azione amministrativa nessuna ambiguità ..
- Art. 6
- e) adotta, ove ne abbia la competenza, il provvedimento finale, ovvero trasmette gli atti all'organo competente per l'adozione. L'organo competente per l'adozione del provvedimento finale, ove diverso dal responsabile del procedimento, non può discostarsi dalle risultanze dell'istruttoria condotta dal responsabile del procedimento se non indicandone la motivazione nel provvedimento finale.

Nella  
nomina/individuazione  
un distinguo è  
possibile?

- Nomina RP: i sub procedimenti con provvedimenti «esterni»
- Es. accesso..?
- Preavviso di rigetto? (art. 10-bis della legge 241/90)
- Richiesta di integrazione atti (nella legge 241/90)
- Richiesta di integrazione negli appalti?

..diversa intensità degli obbligo e di competenza...

Valutazione condizionata anche dal Dir/resSer)

# RUP e commissione di gara

- Chi «scrive» la legge di gara per la giurisprudenza è incompatibile
- Chi firma la legge di gara?: incompatibile