

*A domanda Risponde **Stefano USAI***

Decreto semplificazioni bis, appalti del *recovery*, profili applicativi delle nuove norme

9 settembre 2021 dalle ore 15.00 alle ore 16.00

Quesiti

- SI TRATTERANNO ANCHE LE EVENTUALI MODIFICHE APPORTATE AL D.L 77/2021 IN FASE DI CONVERSIONE IN LEGGE 108/2021?
- SI RICHIEDE UN APPROFONDIMENTO ANCHE SUGLI **INCARICHI PROFESSIONALI**, RELATIVI ALLE OPERE FINANZIATE CON IL PNRR.
- IN CASO DI AFFIDAMENTO DIRETTO, VA COMUNQUE CHIESTO ALLA DITTA DI FARE UN'OFFERTA CON UNA PERCENTUALE RIBASSO, O SI PUÒ AFFIDARE A PREZZO PIENO?

La possibilità di rinegoziazione

- (art. 8 Modalità dell'affidamento diretto, schema regolamento attuativo)
- 7. In ogni caso, l'atto con cui si delibera di procedere all'affidamento motiva in ordine alle determinazioni della stazione appaltante sulla scelta dell'affidatario, con riferimento alle attività svolte a norma dei commi precedenti. **È fatta salva, prima dell'adozione di tale atto, la facoltà della stazione appaltante di negoziare condizioni migliorative con l'operatore economico scelto quale affidatario, ovvero con più operatori economici fra quelli consultati nel rispetto dei principi di trasparenza e non discriminazione**

La possibilità di rinegoziazione

- Trattativa privata diretta
- Nel caso di indagine di mercato formali occorre che venga precisato nell'avviso
- Nel caso di affidamento diretto mediato deve essere specificato quando si richiedono i preventivi
- Nel caso di affidamento diretto **puro si**

Quesito

- PER APPALTARE I LAVORI NELL'ABITO DEL PNRR È SEMPRE NECESSARIO PROCEDERE CON UNA CENTRALE UNICA DI COMMITTENZA (CUC)?
- IL PNRR PREVEDE LIMITAZIONI AI COMUNI NON CAPOLUOGO DI PROVINCIA PER LE PROCEDURE DI GARA. VOLEVO CHIEDERLE **SE COME CUC DI TRE COMUNI (SIAMO UN'AGGREGAZIONE) RITIENE CHE SIAMO LEGITTIMATI AD AVVIARE PROCEDURE PER APPALTI FINANZIATI CON I FONDI DEL PNRR.**
- Le novità della legge 108/2021 (art. 52)
 - - Commissioni di gara
 - La nomina nel periodo transitorio e l'Albo ANAC
 - La legge delega per il nuovo codice dei contratti

L'accorpamento
della stazioni
appaltanti (art.
52 della legge
108/2021..mod.
art. 1, lett. a) di
32/2019...)

«limitatamente alle procedure non ((**affendenti agli**))
investimenti pubblici finanziati, in tutto o in parte, con le
risorse previste dal Regolamento (UE) 2021/240 del
Parlamento europeo e del Consiglio del 10 febbraio 2021 e
dal Regolamento (UE) 2021/241 del Parlamento europeo
e del Consiglio del 12 febbraio 2021, nonche' dalle risorse
del Piano nazionale per gli investimenti complementari di
cui all'articolo 1 del decreto-legge 6 maggio 2021, n. 59.
**Nelle more di una disciplina diretta ad assicurare la
riduzione, il rafforzamento e la qualificazione delle
stazioni appaltanti, per le procedure afferenti alle opere
PNRR e PNC, i comuni non capoluogo di provincia
procedono all'acquisizione di forniture, servizi e lavori,
oltre che secondo le modalita' indicate dal citato articolo
37, comma 4, attraverso le unioni di comuni, le
province, le citta' metropolitane e i comuni ((**capoluogo
di provincia**»;;))**

Art. 37/4 codice

.....

(la nuova disposizione prevede:

attraverso le unioni di comuni,
le province, le città metropolitane e i comuni
((capoluogo di provincia»:)))

- 4. Se la stazione appaltante è un comune non capoluogo di provincia, fermo restando quanto previsto al comma 1 e al primo periodo del comma 2, procede secondo una delle seguenti modalità:

(comma sospeso fino al 30 giugno 2023 dall'art. 1, comma 1, lett. a), della legge n. 55 del 2019, come modificato dall'art. 8, comma 7, legge n. 120 del 2020 e poi dall'art. 52, comma 1, lettera a), sub. 1.2, legge n. 108 del 2021)

- a) ricorrendo a una centrale di committenza o a soggetti aggregatori qualificati;
- b) mediante **unioni di comuni costituite e qualificate** come centrali di committenza, ovvero associandosi o consorziandosi in centrali di committenza nelle forme previste dall'ordinamento;
- c) ricorrendo alla **stazione unica appaltante costituita** presso le province, le città metropolitane ovvero gli enti di area vasta ai sensi della legge 7 aprile 2014, n. 56.

Accorpamento

- Sospeso per gli altri appalti fino al 30 giugno 2023
- ... il legislatore ha deciso di non recedere da questa decisione ..nella legge delega per il nuovo codice INCENTIVAZIONE ...verso l'accorpamento tecnico/qualitativo delle stazioni appaltanti

Quesito

- NELL'AMBITO DELLA MISSION 1 SULLA DIGITALIZZAZIONE, È IPOTIZZABILE UN FINANZIAMENTO PER LE STRUMENTAZIONI HARDWARE E SOFTWARE DELLA PA, INCLUSI GLI ENTI LOCALI? **NEL CASO, SU QUALE PROCEDURA?**
- L'ART. 8 DEL D.L. 76/2020, COME AGGIORNATO DALL'ART. 51 DEL D.L. 77/2021, CONSENTE LA CONSEGNA E L'ESECUZIONE DEL CONTRATTO NELLE MORE DELLA VERIFICA DEI REQUISITI EX ART. 80. **DEVONO COMUNQUE SUSSISTERE I MOTIVI DI URGENZA DELL'ART. 32 C. 8 DEL CODICE?**

Norma attuale
(art. 51, f)
all'articolo 8,
comma 1, le parole
«31 dicembre
2021» sono
sostituite dalle
seguenti: «30
giugno 2023»;

- a) e' sempre autorizzata la consegna dei lavori in via di urgenza e, nel caso di servizi e forniture, l'esecuzione del contratto in via d'urgenza ai sensi dell'articolo 32, comma 8, del decreto legislativo n. 50 del 2016, nelle more della verifica dei requisiti di cui all'articolo 80 del medesimo decreto legislativo, nonche' dei requisiti di qualificazione previsti per la partecipazione alla procedura;*

Quesiti

- IL BANDO SARÀ L'UNICA MODALITÀ ATTUATIVA CON LA QUALE I COMUNI POTRANNO AVERE ACCESSO ALLE MISURE DEL PNRR? CHE RUOLO SI PREVEDE PER LE REGIONI?
- I SERVIZI INFORMATICI, LE GARE INFORMATICHE ED IL PNRR (vedi art. 53 legge 108/2021)
- GLI AFFIDAMENTI DIRETTI RIENTRANTI NEL PNRR DEVONO PASSARE PER LE CENTRALI DI COMMITTENZA OPPURE POSSONO COMUNQUE ESSERE GESTITI AUTONOMAMENTE DAI COMUNI DAL MOMENTO CHE LA NORMA PARLA DI "GARE"?

Giurisprudenza ...consolidata

- *A fronte della natura essenziale del servizio, se è necessario assicurarne lo svolgimento, non si ravvisano profili di illegittimità nell'esecuzione anticipata, allorquando lo svolgimento del servizio è rispondente all'interesse pubblico ed essendo altresì possibile e anche probabile, in caso di mancata esecuzione, il verificarsi di pregiudizi anche rilevanti all'incolumità delle persone e all'integrità dei beni. **Inoltre è legittima anche l'esecuzione anticipata durante il periodo di stand still allorquando si tratti di affidamento ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. b.** (in tal senso, [TAR Bologna, 07.03.2017 n. 209](#)).*

La norma

*per le procedure afferenti alle **opere** PNRR e PNC, i comuni non capoluogo di provincia **procedono** **all'acquisizione** di forniture, servizi e lavori, oltre che secondo le modalita' indicate dal citato articolo 37, comma 4, attraverso le unioni di comuni, le province, le citta' metropolitane e i comuni ((capoluogo di provincia»;))*

Gli uffici legislativi

- *In secondo luogo, la lettera a), n. 1.2, integrando la disposizione prevista alla lettera a) del medesimo art. 1, comma 1, del D.L. 32/2019, ora **prorogata al 30 giugno 2023, esclude** dalla sospensione dell'applicazione delle procedure indicate all'art. 37, comma 4 del D.L. 32/2019 (vedi infra), **in merito agli acquisti di lavori, forniture e servizi effettuati dai comuni non capoluogo di provincia, gli acquisti effettuati con gli investimenti pubblici finanziati, in tutto o in parte, dalle risorse del** Regolamento 2021/240 (che istituisce lo strumento di sostegno tecnico, anche per l'attuazione delle riforme incluse nei Piani nazionali di ripresa e resilienza) e del Regolamento 2021/241 (che istituisce il dispositivo per il Piano per la ripresa e la resilienza - PNRR), nonché dalle risorse del Piano nazionale per gli investimenti complementari (PNC) di cui all'art. 1 del D.L. 59/2021.*

Quesiti

• E' POSSIBILE DOTARSI DI PROGETTI A VALERE SULLE RISORSE DEL PNRR?

• COSA CAMBIA NEGLI APPALTI PER L'AFFIDAMENTO DEI SERVIZI AFFERENTI AL SETTORE SERVIZI ALLA PERSONA (SCUOLA SOCIALE CULTURA SPORT) E QUALI PROCEDURE SEMPLIFICATE SI POSSONO ATTIVARE?

• ART 52 L.108/21: "PER PROCED. AFFERENTI ALLE OPERE PNRR E PNC, I COMUNI NON CAPOLUOGO DI PROVINCIA PROCEDONO ALL'ACQUISIZIONE DI FORNITURE...ATTRAVERSO UNIONE COMUNI...". CIÒ SI APPLICA ANCHE PER IMPORTI INFERIORI A 40.000€ FORN/SERV E 150.000€ LAV?

Quesiti

- IN CHE MODO IL COMUNE PUÒ ATTINGERE AI FONDI DEL PNRR?
 - USCIRANNO DEI BANDI O BISOGNA CANDIDARSI SPONTANEAMENTE CON PEC AI RISPETTIVI MINISTERI?
 - CHE GRADO DI PROGETTAZIONE SERVE PER CANDIDARSI?
 - I COMUNI SU QUALI MISSIONI DOVREBBERO FOCALIZZARSI?
- INFO SU PROCEDURE APPALTO PINQUA ?**

Art. 51, legge
108/2021
Modifiche al
decreto-legge
16 luglio 2020,
n. 76

- 1. Al decreto-legge 16 luglio 2020, n. 76, convertito, con
- modificazioni, dalla legge 11 settembre 2020, n. 120, sono apportate
- le seguenti modificazioni:
 - a) all'articolo 1:
 - 1) al comma 1, le parole «31 dicembre 2021» sono sostituite dalle seguenti: «30 giugno 2023»;

Questione istruttoria di questa prima novità

1. estensione del periodo emergenziale rispetto a quanto previsto dal decreto semplificazioni del 2020 (fino al 30 giugno 2023..per determina a contrarre adottata ...)

2. possibilità di applicare le norme che «semplificano» l'assegnazione dell'appalto (e l'esecuzione del contratto)

Praticamente per l'intero 2023

3. **ipotesi pratica: determina a contrarre adottata il 29 giugno 2023**

4. l'effetto trascinamento

L'affidamento diretto

2) al comma 2:

2.1. la **lettera a) e' sostituita dalla seguente**: «a)

affidamento diretto per lavori di importo inferiore a 150.000 euro e per servizi e forniture, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, di importo inferiore a 139.000 euro. **In tali casi** la stazione appaltante procede all'affidamento diretto, anche senza consultazione di piu' operatori economici, ***((fermi restando))*** il rispetto dei principi di cui all'articolo 30 del codice dei contratti pubblici di cui al decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, ***((e l'esigenza che siano scelti soggetti in possesso di pregresse e documentate esperienze analoghe a quelle oggetto di affidamento, anche individuati tra coloro che risultano iscritti in elenchi o albi istituiti dalla stazione appaltante, comunque nel rispetto del principio di rotazione;»))***

Le questioni istruttorie per il RUP – obbligo o facoltà nell'utilizzo delle procedure emergenziali

Ritorna la questione: si tratta di una fattispecie di obbligatoria applicazione o una mera «possibilità/opzione»?

- Il tenore utilizzato dal legislatore non appare perfettamente coerente con la decisione di prevedere una deroga (alle fattispecie utilizzabili nel sotto soglia comunitario)
- Se vogliamo dare una definizione (anche aiutati dal MIMS parere n. 893/2021) possiamo dare solo una risposta: siamo in presenza di opzioni istruttorie per il RUP (visto che con motivazione – caldamente suggerita – il RUP può discostarsi dalle norme emergenziali)

Strumenti/procedure che il legislatore dell'emergenza ha aggiunto al «catalogo» di quelle preesistenti (art. 36, 157, etc) per raggiungere l'obiettivo delle nuove norme (celerità e tempestività nell'attività contrattuale per assicurare la ripresa economica del Paese nel post covid)

Le conseguenze (se non siamo in presenza di un obbligo)

Se si tratta di **opzioni procedurali** (visto che non è intervenuto nessun chiarimento ufficiale e che le norme si limitano ad introdurre una «semplice» deroga alle norme codicistiche) il RUP ha a **disposizione diversi strumenti ordinari per il sottosoglia**: art. 36 e legge 120/2021 (come modificata dalla legge 108/2021)

Opzioni messe a disposizione **per velocizzare l'affidamento** se il RUP valutasse di non utilizzarle evidentemente pone in essere un comportamento istruttorio non perfettamente coerente con i fini dei provvedimenti e le esigenze

..e allora **deve dire perché opera in scostamento dalle norme emergenziali**