

L. PONZONE
Dirigente ANAC

LA NUOVA DISCIPLINA DEI CONTRATTI PUBBLICI

Commento al Codice e agli Allegati approvati con
d.lgs. 31 marzo 2023, n. 36

- **Analisi a caldo** della nuova disciplina
- **Tabelle di raffronto** con la disciplina precedente
- **Schemi riepilogativi** e di orientamento

Indice

CAPITOLO 1

Il nuovo Codice: *iter* di adozione e struttura

1. L'adozione del nuovo Codice dei contratti pubblici	3
2. Inquadramento generale	6
3. Entrata in vigore	10
3.1. Collegio consultivo tecnico	10
3.2. Pubblicazione dei bandi.....	10
3.3. Digitalizzazione.....	11
3.4. Procedure di gara all'estero	12
3.5. Schemi tipo garanzie	12
3.6. Appalti PNRR e cofinanziati dai fondi strutturali	12
3.7. Incarichi di progettazione	13
3.8. Progetti relativi alle infrastrutture strategiche	13
3.9. Valutazione impatto ambientale	13
3.10. Dichiarazione pubblica utilità.....	13
3.11. Ulteriori norme transitorie.....	14
3.12. Ultra efficacia del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50.....	14
4. Le innovazioni più rilevanti.....	15
5. L'ambito di applicazione.....	19

CAPITOLO 2

I principi generali

1. Premessa.....	26
2. Il principio del risultato	27
3. Il principio della fiducia	29
4. Principio dell'accesso al mercato	31
5. Principi di buona fede e di tutela dell'affidamento	33
6. Principi di solidarietà e di sussidiarietà orizzontale. Rapporti con gli enti del Terzo settore	34
7. Principio di auto-organizzazione amministrativa	36
8. Principio di autonomia contrattuale. Divieto di prestazioni d'opera intellettuale a titolo gratuito.....	40
9. Principio di conservazione dell'equilibrio contrattuale.....	41
10. Principi di tassatività delle cause di esclusione e di massima partecipazione.....	42
11. Principio di applicazione dei contratti collettivi nazionali di settore.	42
12. Il conflitto di interesse	44

CAPITOLO 3

Il Responsabile unico di progetto e i responsabili di fase

1. Il Responsabile unico del progetto	57
2. L'allegato I.2 e le norme di dettaglio	59
2.1. Nomina del RUP	59
2.2 Requisiti e supporto al RUP	60
2.3 Requisiti di professionalità del RUP per appalti, concessioni di lavori e per servizi attinenti all'ingegneria e all'architettura	61
2.4. Requisiti di professionalità del RUP nei contratti di servizi e forniture	62
2.5. Compiti del RUP comuni a tutti i contratti e le fasi	63
2.6. Compiti specifici del RUP per la fase dell'affidamento	64
2.7. Compiti specifici del RUP per la fase dell'esecuzione	64
2.8. Il RUP negli acquisti aggregati, negli acquisti centralizzati e in caso di accordi tra amministrazioni	66
3. La possibilità per il RUP di essere nominato membro/presidente della commissione giudicatrice	67

CAPITOLO 4

Le fasi e i tempi della procedura di affidamento e della stipula del contratto

1. Le fasi della procedura di affidamento	74
2. La "decisione di contrarre"	74
3. I nuovi termini contingentati per la conclusione delle procedure di affidamento	75
4. La verifica dei requisiti va disposta prima dell'aggiudicazione	76
5. L'esecuzione anticipata ed in via d'urgenza	77
5.1. La stipula del contratto	81

CAPITOLO 5

La digitalizzazione del ciclo di vita dei contratti, la trasparenza e l'accesso agli atti

1. La digitalizzazione del ciclo di vita dei contratti, la trasparenza e l'accesso agli atti	87
1.1. La digitalizzazione del ciclo di vita dei contratti	88
1.1.1. Principi e diritti digitali	90
1.1.2. Principi in materia di trasparenza	92

1.2. Ciclo di vita digitale dei contratti pubblici.	96
1.2.1. Trasparenza e pubblicità: la centralità della Banca dati nazionale dei contratti pubblici.....	96
1.2.2. Banca dati nazionale dei contratti pubblici.....	97
1.2.3. Pubblicità legale degli atti.	101
1.3. Trasparenza dei contratti pubblici.	102
1.4. Procedure elettroniche automatizzate e intelligenza artificiale.	103
1.5. Anagrafe degli operatori economici partecipanti agli appalti.....	105
1.5.1. Strumenti centralizzati e procedure elettroniche.	107
1.5.2. Il sistema dinamico di acquisizione.....	108
1.5.3. Aste elettroniche.	110
1.6. Cataloghi elettronici.	113
1.7. Accesso agli atti: importanti novità dall’accesso civico generalizzato alla messa a disposizione delle offerte dei primi cinque concorrenti graduati.	114

CAPITOLO 6

Programmazione e progettazione

1. La programmazione.....	118
1.1. Le novità introdotte dal nuovo Codice dei contratti pubblici.....	118
1.2. Le differenze tra la nuova e la vecchia disciplina.	122
1.3. Programmazione e progettazione delle infrastrutture strategiche e di preminente interesse nazionale.....	122
1.4. Il dibattito pubblico	124
1.5. Le differenze tra la nuova e la vecchia disciplina.	126
2. La progettazione	126
2.1. Le novità introdotte dal nuovo Codice dei contratti pubblici.....	126
2.2. La verifica della progettazione	129
2.3. L’appalto integrato	131
2.4. Gli incentivi alle funzioni tecniche.....	133

CAPITOLO 7

Le procedure sottosoglia

1. Le procedure sottosoglia.....	179
2. L’ambito di applicazione e la variabile dell’interesse transfrontaliero	180
3. Il principio di rotazione	181
4. Le procedure sottosoglia: la stabilizzazione delle soglie e della disciplina “emergenziale”	182
5. La disciplina di dettaglio dell’allegato II.1: le indagini di mercato e gli elenchi di operatori.....	185

6. Le procedure sottosoglia delle imprese pubbliche operanti nei “settori speciali”	187
7. La semplificazione nella verifica dei requisiti.....	188
8. Le garanzie negli appalti sottosoglia	189
9. L’esclusione automatica delle offerte anomale	189
9.1. L’allegato II.2 e i “Metodi di calcolo della soglia di anomalia per l’esclusione automatica delle offerte”	190
10. Termini dilatori e stipula del contratto	192
11. La posizione critica dell’ANAC. Il conflitto di interessi nel comunicato del Presidente ANAC dell’11 gennaio 2023	192

CAPITOLO 8

Istituti e clausole comuni nelle procedure di aggiudicazione

1. Istituti e clausole comuni nelle procedure di aggiudicazione.....	205
2. Appalti esclusi nei settori ordinari.....	206
3. Le clausole sociali e i criteri ambientali minimi.....	212
3.1. Le clausole sociali	213
3.2. I criteri ambientali minimi.....	215
4. La Suddivisione in lotti	220
5. L’accordo quadro	224
6. La clausola di revisione prezzi	229
7. Contratti riservati.....	232

CAPITOLO 9

I soggetti

1. Le stazioni appaltanti.....	236
1.1 Aggregazioni e centralizzazione delle committenze	237
1.2 Il sistema di qualificazione delle stazioni appaltanti e delle centrali di committenza	239
1.3 Appalti che coinvolgono stazioni appaltanti di Stati membri diversi.....	240
2. Gli operatori economici.....	241
2.1. Operatori economici per l’affidamento di servizi di architettura e ingegneria	243
2.2. Consorzi non necessari.....	245
2.3. Raggruppamenti temporanei e consorzi ordinari.....	247
4. Accordi internazionali	250

CAPITOLO 10

Le procedure di scelta del contraente nei settori ordinari

1. Le procedure di gara.....	277
1.1. Equiparazione delle procedure di gara	278
1.2. Offerte irregolari e offerte inammissibili.....	280
2. Procedura aperta.....	281
3. Procedura ristretta.....	283
4. Procedura competitiva con negoziazione	284
5. Dialogo competitivo	286
6. Partenariato per l'innovazione.....	288
7. Procedura negoziata senza bando	290

CAPITOLO 11

Lo svolgimento delle procedure

1 Consultazioni preliminari di mercato	311
1.1. Partecipazione alle consultazioni preliminari di candidati o offerenti.	312
2. Specifiche tecniche ed etichettature	314
3. Avvisi di pre-informazione.....	314
4. Documenti di gara	316
5. I bandi, gli avvisi e gli inviti.....	317
5.1 Pubblicazione a livello europeo.....	318
5.2. Pubblicazione a livello nazionale.	319
5.3. Avviso volontario per la trasparenza preventiva.	320
5.4. Avvisi relativi agli appalti aggiudicati.....	321
5.5. Relazioni uniche sulle procedure di aggiudicazione degli appalti.....	321
6. Disciplinare di gara e capitolato speciale.	322
7. Disponibilità digitale dei documenti di gara.....	322
8. Inviti ai candidati.....	322
9. Informazione ai candidati e agli offerenti.....	323
10. La documentazione dell'offerente e i termini per la presentazione delle domande e delle offerte	323
11. Commissione giudicatrice.	325
12. I requisiti di ordine generale.....	344
12.1. Cause di esclusione automatica	344
12.2. Cause di esclusione non automatiche	347
12.3. Illecito professionale grave.....	356
12.4. Disciplina dell'esclusione e verifica.....	358
13. Gli altri requisiti di partecipazione alla gara	361
13.1. Soccorso istruttorio.....	363

13.2. Impegni dell'operatore economico	364
13.3. Requisiti di partecipazione a procedure di lavori di rilevante importo.....	364
14. Avvalimento	373
15. Le garanzie	374
16. La selezione delle offerte.....	375
17. La reputazione dell'impresa	377
18. Le offerte anormalmente basse.....	378

CAPITOLO 12

L'esecuzione dell'appalto

1. L'esecuzione dell'appalto.....	380
2. Direzione dei lavori e dell'esecuzione dei contratti.	380
2.1 Controllo tecnico contabile e amministrativo.....	382
2.2 Collaudo e verifica di conformità.....	383
3. Garanzie definitive.	385
3.1 Garanzie per l'esecuzione di lavori di particolare valore	386
4. Subappalto	387
5. Le modifiche dei contratti in corso di esecuzione.	388
6. La sospensione dell'esecuzione.....	391
7. La risoluzione del contratto	392
8. Il recesso.....	392
9. Esecuzione o completamento di lavori, servizi o forniture nel caso di procedura di insolvenza o di impedimento alla prosecuzione dell'affidamento con l'esecutore designato.	393
10. Anticipazione, modalità e termini di pagamento del corrispettivo.....	395
11. Penali e premi di accelerazione	397

CAPITOLO 13

Disposizioni particolari per alcuni contratti dei settori ordinari

1. Appalti di servizi sociali e assimilati	407
2. I servizi alla persona.....	408
3. Gli appalti riservati	408
4. Servizi di ristorazione.....	409
4.1. I servizi sostitutivi di mensa	410
5. I contratti nel settore dei beni culturali	410
6. I servizi di ricerca e sviluppo.....	413
7. I contratti nel settore della difesa e sicurezza; i contratti secretati	413

8. Le procedure in caso di somma urgenza e di protezione civile.....	414
--	-----

CAPITOLO 14

I settori speciali

1. Disposizioni generali.....	417
1.1. Ambito soggettivo.....	419
1.2. Ambito oggettivo.....	419
2. Le procedure di scelta del contraente.....	427
3. La pubblicità e la selezione delle offerte.....	429

CAPITOLO 15

Il partenariato pubblico-privato

1. Disposizioni generali.....	431
2. I contratti di concessione.....	435
3. Finanza di progetto.....	438
4. Il leasing.....	440
5. Il contratto di disponibilità.....	440
6. I servizi globali.....	441

CAPITOLO 16

I ricorsi giurisdizionali, arbitrato e collegio tecnico

1. I ricorsi giurisdizionali.....	443
2.1. Accordo bonario.....	444
2.2. La transazione.....	445
2.3. L'arbitrato.....	445
2.4. Il Collegio consultivo tecnico.....	447

CAPITOLO 17

La governance

1. La Cabina di regia.....	473
2. L'Autorità nazionale anticorruzione.....	474
2.1. Il precontenzioso ANAC.....	476
3. Il Ministero delle Infrastrutture.....	477