

Indice

pag.

Capitolo Primo

Il ruolo dei principi nel Codice dei contratti

di *Marco Macchia*

1. Certezza del diritto e codificazione	1
2. I principi come modo di normazione nel nuovo Codice e le relative funzioni	3
3. Un Codice di principi? La tecnica dei “principi spiegati”	4
4. Il principio del risultato, ossia la ricerca di un contratto efficiente nel minor tempo possibile	7
5. Il principio della fiducia: fidarsi per valorizzare l’autonomia dell’amministrazione	10
6. Il principio della buona fede, ossia comportarsi secondo correttezza	13
7. I principi di solidarietà e di libera amministrazione	19
8. I principi del negozio: autonomia, conservazione dell’equilibrio e tassatività delle cause di esclusione	22
9. Il principio di determinazione dei contratti collettivi	25
10. Il principio del rinvio esterno	27
11. I principi manifesto, la loro valenza simbolica e l’obiettivo di incoraggiare le stazioni appaltanti	31

Capitolo Secondo

La *governance* dei contratti pubblici

di *Anna Giurickovic Dato*

1. Introduzione	35
2. La rimodulazione della <i>governance</i> degli appalti pubblici	37
3. La Cabina di regia. Finalità e funzioni	39
3.1. (<i>Segue</i>). Il potenziamento della Cabina di regia	41
4. L’Autorità Nazionale Anticorruzione	43

	<i>pag.</i>
4.1. Le funzioni dell'ANAC	47
4.1.1. Funzioni di vigilanza e controllo	47
4.1.2. Funzioni di proposta e di segnalazione	49
4.1.3. Funzioni sanzionatorie	49
4.1.4. Funzioni di tipo precontenzioso	51
4.2. La soppressione dei poteri "normativi" dell'ANAC	53
5. La <i>governance</i> relativa alle opere di interesse statale	54
5.1. Il Ministero delle Infrastrutture e dei Trasporti	54
5.1.1. (<i>Segue</i>). La Struttura tecnica di missione	55
5.1.2. I Commissari straordinari	56
5.2. Il Comitato interministeriale per la programmazione economica e lo sviluppo sostenibile (Cipess)	57
5.3. Il Consiglio superiore dei lavori pubblici (Cslp)	58
6. La <i>governance</i> in materia di servizi	60

Capitolo Terzo

Aggregazione, centralizzazione e qualificazione della committenza

di *Massimo Nunziata*

1. I nuovi limiti all'autonomia negoziale delle pubbliche amministrazioni	63
2. Disgregazione della domanda e tentativi di concentrazione	64
3. Dalla riduzione quantitativa alla razionalizzazione qualitativa	65
3.1. Osservazioni sull'ambito soggettivo di applicazione delle regole sull'aggregazione e qualificazione	68
4. Aggregazione e centralizzazione della committenza	68
4.1. La scelta delle stazioni appaltanti e centrali di committenza qualificate	69
4.2. I rapporti con le stazioni appaltanti e le centrali di committenza qualificate	70
5. Il sistema di qualificazione	72
6. Verso un nuovo modello di committenza	74

Capitolo Quarto

La digitalizzazione dell'intero ciclo di vita dell'appalto

di *Paolo Clarizia*

1. Introduzione	77
2. L'efficacia differita delle norme sulla digitalizzazione	79
3. I principi in tema di digitalizzazione e l'utilizzo di sistemi automatizzati	80

	<i>pag.</i>
4. L'ecosistema nazionale di approvvigionamento digitale	83
4.1. La Banca Dati Nazionale dei Contratti Pubblici	84
4.2. Le piattaforme digitali certificate	86
4.3. La pubblicità legale	87
5. Le cauzioni provvisorie e le piattaforme di gestione delle garanzie fideiussorie	88
6. Nuovi regimi del diritto di accesso	88
7. Le procedure digitali di aggiudicazione (<i>rinvio</i>)	91
8. La sfida dell'attuazione	91

Capitolo Quinto

Il responsabile unico del progetto e la commissione giudicatrice

di *Federico Caporale*

1. Il responsabile unico del progetto nel nuovo Codice	93
1.1. I compiti del RUP	96
1.2. La differenza tra il RUP e il responsabile del procedimento di cui alla legge n. 241/1990	98
1.3. Il problema della capacità amministrativa del RUP: i requisiti soggettivi del RUP e la struttura di supporto	100
1.4. Le conseguenze della mancata nomina e della nomina illegittima del RUP	106
2. La commissione giudicatrice nel nuovo Codice	107
2.1. I rapporti tra la commissione giudicatrice e il RUP	111
3. Il conflitto di interessi	113
3.1. Le conseguenze della sussistenza di un conflitto di interessi sugli atti adottati dal RUP e dalla commissione giudicatrice	119

Capitolo Sesto

La programmazione e la progettazione

di *Gianfrancesco Fidone e Maria Elena Faia*

1. Cenni introduttivi sulla programmazione e sulla progettazione	125
2. Programmazione triennale ed elenco annuale: le novità contenute nel nuovo Codice	129
3. Il coinvolgimento dei soggetti interessati: il dibattito pubblico	134
4. Le attività preliminari alla progettazione	137
5. Il progetto di fattibilità tecnico-economica e il progetto esecutivo	139
6. Questioni applicative e disposizioni di dettaglio	142

	<i>pag.</i>
6.1. La determinazione del costo dell'opera	142
6.2. Metodi e strumenti di gestione informativa digitale delle costruzioni	143
6.3. Incentivi alle funzioni tecniche	145
6.4. Consiglio superiore dei lavori pubblici	146
7. Verifica, validazione e approvazione dei progetti	147
8. L'affidamento della progettazione a professionisti esterni	151
9. Appalto integrato e concorsi di progettazione	155
10. Le discipline speciali: la programmazione e progettazione delle infrastrutture strategiche e di preminente interesse nazionale	159
11. Conclusioni	160

Capitolo Settimo

I contratti sottosoglia

di *Jacopo Vavalli*

1. La perdita di rilievo delle soglie comunitarie quali linee di demarcazione della disciplina applicabile ai contratti pubblici: il preventivo accertamento dell'interesse transfrontaliero certo	163
2. Aspetti problematici in merito ai principi applicabili ai contratti sottosoglia, con particolare riferimento al principio di rotazione degli affidamenti	168
3. La disciplina applicabile ai contratti sottosoglia e le principali deroghe a quella relativa ai contratti sopra soglia	175
4. L'affidamento diretto tra diritto interno e diritto eurolunitario	179
5. Le procedure negoziate. Alla ricerca dei criteri utilizzabili per la scelta dell'operatore economico	182
6. Osservazioni conclusive	188

Capitolo Ottavo

Gli appalti sostenibili: il difficile equilibrio tra concorrenza, responsabilità sociale e autonomia amministrativa

di *Antonella Mascolo*

1. La funzione socio-ambientale degli appalti pubblici nel prisma della legislazione europea	191
1.1. Il grimaldello delle clausole c.d. "eteronome" nei bandi di gara	194
2. Le clausole sociali. La genesi dell'istituto e la prima codificazione nazionale	195
2.1. Le clausole <i>socially oriented</i> nel nuovo Codice	198
2.2. Le clausole di assorbimento del personale: il precario equilibrio tra diritti sociali e mercato	199

	<i>pag.</i>
2.3. La scelta del CCNL da porre a base di gara	201
2.4. Le clausole di inclusione e di parità sociale	205
3. Le clausole eteronome di tutela ambientale	206
4. La conformazione socio-ambientale degli appalti pubblici	208

Capitolo Nono

Le procedure di scelta del contraente

di Claudia Figliolia

1. Oggetto e prospettive d'indagine	211
2. Una rinnovata sistematica delle procedure disponibili	213
3. Le procedure aperte e ristrette	216
4. La procedura competitiva con negoziazione e il dialogo competitivo	219
4.1. I presupposti applicativi	220
4.2. La procedura competitiva con negoziazione: il procedimento	223
4.3. Il dialogo competitivo: il procedimento	225
5. Il partenariato per l'innovazione	228
6. La procedura negoziata senza previa pubblicazione del bando di gara	233
7. Considerazioni conclusive: le procedure di scelta del contraente nella rinnovata logica del risultato e della fiducia	240

Capitolo Decimo

I requisiti dei partecipanti e la selezione delle offerte

di Francesco Giovanni Albisinni

1. I requisiti di partecipazione e criteri di aggiudicazione	245
2. I requisiti di ordine generale	246
2.1. Le condanne penali	251
2.2. La rilevanza dei provvedimenti interdittivi in materia 'antimafia'	253
2.3. Il grave illecito professionale	255
2.4. Le ulteriori ipotesi escludenti	257
2.5. Le cause di esclusione e le forme collaborative di superamento dei motivi escludenti	259
3. I requisiti di ordine speciale	260
3.1. L'idoneità professionale, la capacità economica e finanziaria e le capacità tecniche e professionali	262
3.2. Il possesso dei requisiti di ordine speciale tramite il ricorso all'istituto dell'avvalimento	263
4. Il soccorso istruttorio	265

	<i>pag.</i>
5. I criteri di aggiudicazione	267
5.1. La scelta dell'offerta economicamente più vantaggiosa tra miglior rapporto qualità/prezzo e criterio del miglior prezzo	268
5.2. La valutazione delle offerte e l'intensità del sindacato giurisdizionale	269
5.3. Il controllo relativo all'anomalia delle offerte	271
6. Una riforma ambiziosa: dalla discrezionalità esercitata dal legislatore nazionale al riconoscimento di forme accentuate di discrezionalità amministrativa. Verso un'attenuazione del paradigma formale in nome del principio del risultato?	272

Capitolo Undicesimo

L'esecuzione dell'appalto. Novità e conferme

di *Vittorio Capuzza*

1. Conferme lontane sull'esigenza di una chiara normativa di riferimento. Il caso medioevale di un ponte a Pisa	275
2. Obiettivi del terzo Codice dei contratti pubblici	276
3. Sbilanciamento delle regole fra gara ed esecuzione	277
4. Esecuzione dell'appalto: uno sguardo nel Codice	280
4.1. I pagamenti	280
4.2. Le riserve	281
4.3. Subappalto	283
5. Altri interventi operati dal d.lgs. n. 36/2023	284
5.1. La garanzia definitiva	285
5.2. Il collaudo	285
5.3. La risoluzione. Penali e premi	286
5.4. Il recesso	291
5.5. Le varianti	293
5.6. La contabilità dei lavori pubblici: i documenti amministrativi	296
5.7. La sospensione dei lavori	299
6. Esecuzione delle prestazioni da parte di altro soggetto per insolvenza o impedimento dell'uscente. Domanda di concordato e contratto d'appalto	302

Capitolo Dodicesimo

Il partenariato e la concessione

di *Francesco Giovanni Albisinni e Claudia Figliolia*

1. Il partenariato pubblico privato: inquadramento generale	305
2. L'evoluzione normativa: verso una rinnovata coerenza sistematica del modello partenariale	307

	<i>pag.</i>
3. Il rischio, il monitoraggio e la qualificazione	313
4. La concessione. Continuità e discontinuità dell'istituto alla luce dei principi europei	317
4.1. La procedura di aggiudicazione. Tra tipizzazione procedimentale e peculiarità disciplinari	320
4.2. L'esecuzione. La concessione alla prova del principio del risultato	323
5. La finanza di progetto	327
6. Le altre figure di partenariato: le declinazioni "tipiche" della categoria	328
6.1. La locazione finanziaria	328
6.2. Il contratto di disponibilità	333

Capitolo Tredicesimo

Il contenzioso: la tutela giurisdizionale e i rimedi alternativi

di Andrea Magliari

1. La specialità del contenzioso in materia di appalti: cenni introduttivi	339
2. La tutela giurisdizionale	342
2.1. La giurisdizione: ambito soggettivo e oggettivo	343
2.2. Il rito speciale in materia di appalti e l'imperativo dell'accelerazione del giudizio	345
2.3. La tutela cautelare	349
2.4. La sorte del contratto a seguito dell'annullamento dell'aggiudicazione	351
2.5. Il contenzioso in materia di opere strategiche e di opere finanziate dal PNRR	356
3. I rimedi alternativi alla tutela giurisdizionale	358
3.1. L'accordo bonario	360
3.2. La transazione	362
3.3. L'arbitrato	365
3.4. Il Collegio consultivo tecnico (CCT)	369
3.5. I pareri di precontenzioso dell'ANAC	372
 Autori	 379