

# **NUOVO CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI**

---

## **Le principali novità**

**NUOVO CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI**  
**d. lgs. n. 36 del 31 marzo 2023 (GU 31 marzo 2023)**

**INDICE**

- Libro I – Principi, digitalizzazione, programmi e progetti.
- Libro II – Appalti
- Libro III – Settori speciali
- Libro IV – Partenariato e concessioni
- Libro V – Contenzioso – Anac – Disp. finali

# ALLEGATI

No Linee Guida

No Regolamento unico

Allegati (ex Linee Guida – DM *et similia*) efficaci fino all'emanazione di nuovi Regolamenti e Decreti

a) Al Libro I – 14 allegati

b) Al Libro II – 20 allegati

c) Al Libro IV – 1 allegato

d) Al Libro V – 3 allegati

## Diritto transitorio

Appalti PNRR e PNC: decreti semplificazione anche dopo il 1° luglio 2023 (art. 225)

Per l'art. 226, si applica il d.lgs. n. 50/2016 anche dopo il 1° luglio 2023 se:

- il bando è già stato pubblicato
- se la lettera di invito è stata già spedita
- se la convenzione di urbanizzazione è stata già stipulata (per le opere di urbanizzazione a scomputo)

# PRINCIPI – Artt. 1 - 12

Principio del risultato (presupposto anche per valutare la resp dirigenziale e per attribuire gli incentivi) – art. 1

Principio della fiducia (colpa grave limitata alla sola violazione di norme e di auto-vincoli) -copertura assicurativa- art 2.

Principi generali (pubblicità e trasparenza, non discriminazione)

Sussidiarietà orizzontale (affidamenti Terzo settore – d. lgs. n. 117 del 2017) – art. 6

Principi di auto-organizzazione (affidamenti alle società *in house*)

Divieto di prestazione d'opera intellettuale a titolo gratuito – art. 8

# **(segue) PRINCIPI – Artt. 1 - 12**

Conservazione dell'equilibrio contrattuale (revisione prezzi e rinegoziazione) – art. 9

Tassatività delle ipotesi di esclusione – art. 10

Indicazione del CCNL da applicare (possibilità dell'o.e. di applicare contratto differente ma con le stesse tutele) – art. 11

Potere sostitutivo per inadempienze contributive – art. 11

Potere sostitutivo per pagamento alle maestranze – art. 11

Rinvio esterno (L. n. 241 /1990 e codice civile) – art. 12

# RUP (Art. 15 e Allegato I.2)

Responsabile unico del progetto

Il RUP è nominato dal Responsabile dell'Unità organizzativa titolare del potere di spesa

In assenza di nomina quest'ultimo è anche RUP

Dipendente della PA in servizio nell'unità medesima, anche con contratto a tempo determinato

L'incarico è obbligatorio e non può essere rinunciato

Responsabili di fase (gara - esecuzione) coordinati RUP

RUP presso le centrali di committenza o le aggregazioni

# Principali competenze del Rup nella fase di affidamento (Art. 7 dell'Allegato I.2)

- a)effettua la verifica della documentazione amministrativa ... e adotta le decisioni conseguenti alle valutazioni effettuate;
- b)svolge la verifica di congruità delle offerte in caso di aggiudicazione con il criterio del minor prezzo; in caso di particolare complessità delle valutazioni ... può avvalersi della struttura di supporto ... o di una commissione appositamente nominata;
- c)svolge la verifica sulle offerte anomale con l'eventuale supporto della commissione;
- d)dispone le esclusioni dalle gare;**
- e)in caso di procedura che prevede l'affidamento con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, può svolgere tutte le attività che non implicano l'esercizio di poteri valutativi, che spettano alla commissione giudicatrice;
- f) quando il criterio di aggiudicazione è quello del minor prezzo, il RUP può procedere direttamente alla valutazione delle offerte economiche;
- g)adotta** il provvedimento finale della procedura **quando**, in base all'ordinamento della stazione appaltante, ha il potere di manifestare all'esterno la volontà della stessa.

# Fasi e tempi delle procedure di affidamento

Costituisce silenzio-inadempimento il superamento dei tempi della procedura (di cui all'Allegato I.3) ovvero:

- a) il superamento del termine di conclusione della procedura;
- b) la mancata stipula del contratto nel termine previsto, salva la facoltà per l'aggiudicatario di sciogliersi dal vincolo.

\*\*\*\*\*

Proposta di aggiudicazione e determina di aggiudicazione

Esecuzione anticipata possibile per motivate ragioni

Esecuzione anticipata doverosa per ragioni di urgenza

# Accesso agli atti di gara (artt. 35-36) in vigore dall'1 gennaio 2024

E' garantito mediante l'accesso alla piattaforma della procedura di affidamento.

Confermati i casi di differimento e di esclusione.

Agli operatori **primi cinque graduati** sono resi reciprocamente disponibili i documenti e le offerte.

Nella comunicazione dell'aggiudicazione, la Stazione appaltante rende note le eventuali decisioni sull'oscuramento delle offerte.

# Procedure negoziate senza bando (art. 76)

Laddove sussistano i presupposti indicati,  
è necessario consultare  
almeno 3 operatori economici.

## Offerta economicamente più vantaggiosa

Obbligatorio per servizi di ingegneria e architettura di valore superiore ad € 140.000,00, e per servizi e forniture di elevato contenuto tecnologico e superiori a € 140.000,00.

Criteri e *sub*-criteri sono stabiliti negli atti di gara (senza indicazioni quantitative - solo per i contratti ad alta intensità manodopera limite del 30% offerta economica).

**Facoltà di non aggiudicare** esercitabile entro 30 giorni dalla valutazione delle offerte.

**Invarianza della soglia** (dopo l'aggiudicazione e irrilevante per altri lotti della medesima gara).

# Affidamenti sotto-soglia (artt. 48-55)

Nuove soglie ed eccezionalità della gara (solo per lavori superiori ad 1 milione €)

Documentata esperienza pregressa (in luogo di analoga)

Selezione degli invitati (non sorteggio)

Criteri di aggiudicazione (discrezionalità tra i criteri tranne per i contratti ex art. 108, comma 2)

Plurime deroghe alla rotazione (che riguarda solo l'uscente)

Esecuzione anticipata dopo verifica requisiti

# Affidamenti sotto-soglia (artt. 48-55)

Avviso risultati procedura (indicazione invitati)

Commissione presieduta dal Rup

Autocertificazione per affidamenti fino a € 40.000

Garanzie: motivazione per cauzione provvisoria e per esclusione cauzione definitiva

Offerte anomale (previsioni nel bando)

Contratto: 30 giorni e no *stand still*

# Requisiti morali

**Art. 94 : cause di esclusione automatiche** (soggetti da controllare: no cessati né soci di maggioranza ma amministratori di fatto)

**Art. 95: cause di esclusione non automatiche** (es: conflitto di interesse, collegamento sostanziale, illeciti professionali, irregolarità fiscali e contributive non definitive)

**Art. 96: *self cleaning*** (anche in fase di gara)

**Art. 97: esclusione raggruppamenti (sostituzione)**

**Art. 98: grave illecito professionale** (ipotesi tassative)

# **Requisiti professionali e di capacità (art. 100)**

- a) Idoneità professionale**
- b) Capacità economica e finanziaria (fatturato fino al doppio)**
- c) Capacità tecnica e professionale (contratti analoghi nel triennio precedente)**

# Commissione giudicatrice (art. 93)

È presieduta da un dipendente dell'Amministrazione ed è composta da personale interno.

Il RUP può far parte della Commissione.

Per appalti sotto-soglia il RUP può essere il Presidente

È un collegio amministrativo

È nominata su proposta del RUP dopo la scadenza del termine di presentazione delle offerte.

**Incompatibilità dei componenti della  
Commissione e conflitto di interessi  
(Art. 7 Codice di comportamento)**

# **Criterio del prezzo più basso**

## **Applicazione residuale**

In caso di aggiudicazione col criterio del prezzo più basso, è nominato un Seggio di gara, anche monocratico.

# Soccorso istruttorio (art. 101)

Termine da assegnare compreso tra 5 e 10 giorni.

- A) **Soccorso istruttorio integrativo:** per documentazione carente alla PA, esclusa l'offerta tecnica ed economica, inclusi il contratto di avvalimento e la polizza fideiussoria di data certa anteriore.
- B) **Soccorso istruttorio correttivo,** relativo ad inesattezze, omissioni e carenza della domanda di partecipazione.
- C) **Richiesta di chiarimenti** sui contenuti dell'offerta purché non modificativi della stessa.
- D) L'operatore economico può chiedere di **rettificare** l'errore materiale dell'offerta fino al giorno fissato per l'apertura

## Impegni dell'operatore economico (art. 102)

Il bando può richiedere all'operatore economico il rispetto di determinati impegni al fine di garantire:

- a) la stabilità occupazionale del personale impiegato;
- b) l'applicazione del CCNL di settore;
- c) la parità di genere, generazionale e di inclusione.

La verifica può avvenire con qualsiasi mezzo anche in sede di verifica dell'anomalia.

# Avvalimento (art. 104)

Il contratto è concluso in **forma scritta** ed è di norma **oneroso**.

Deve indicare, per lavori superiori ad € 150.000,00 e per i servizi e le forniture, le risorse messe a disposizione dall'ausiliaria.

Se l'avvalimento riguarda autorizzazioni e titoli abilitativi, la prestazione deve essere eseguita dall'ausiliaria (in tali casi si applica la disciplina del subappalto).

# Avvalimento

In caso di dichiarazioni mendaci dell'ausiliaria, si assegna un termine per la sostituzione purché non comporti una modifica dell'offerta.

Concorrente e ausiliaria sono **responsabili in solido**.

Nei bandi di gara è possibile prevedere che taluni compiti siano direttamente svolti dall'offerente.

È ammesso l'**avvalimento premiale**, purché l'ausiliaria non partecipi alla gara.

# Offerte anomale (art. 110)

Criteri di determinazione dell'anomalia indicati nel bando.

Non sono previste formule prestabilite in via legislativa (salvo per affidamenti sotto-soglia).

In caso di anomalia, richiesta giustificativi entro 15 giorni.

# Subappalto (art. 119)

È **nullo** il contratto di cessione integrale dell'appalto.

Si precisa che il subappalto prevede l'organizzazione di mezzi e rischi a carico del subappaltatore.

Non si configura subappalto in caso di affidamento di prestazioni secondarie e sussidiarie a lavoratori autonomi.

Il contratto va trasmesso alla stazione appaltante venti giorni prima dell'inizio della prestazione.

# Subappalto

L'autorizzazione al subappalto è concessa entro 30  
giorni  
(in mancanza si forma il **silenzio-assenso**).

**Responsabilità solidale** tra appaltatore e  
subappaltatore.

Potere sostitutivo in caso di DURC irregolare.

Indicazione negli atti di gara dei limiti al subappalto  
«a cascata».

## **RAGGRUPPAMENTI TEMPORANEI E CONSORZI ORDINARI (art. 68)**

- Non viene differenziato il RTI orizzontale e quello verticale
- Non viene consentita la prescrizione di una forma giuridica obbligatoria (né una quota in capo alla mandataria)
- Responsabilità solidale delle raggruppande
- Somma complessiva dei requisiti
- Necessaria qualificazione per la quota di esecuzione
- Tutti i raggruppandi devono possedere i requisiti morali
- La partecipazione in due raggruppamenti configura un collegamento sostanziale salvo motivazione (disciplina simile prevista anche in caso di partecipazione a gara dell'impresa designata dal consorzio)

# RAGGRUPPAMENTI TEMPORANEI E CONSORZI ORDINARI

- E' possibile il recesso di un raggruppando fermo il possesso in capo ai rimanenti (che può essere anche uno solo) dei requisiti adeguati ad eseguire la prestazione mancante
- Nel caso di cause di esclusione in capo ad un raggruppando è possibile adottare e comunicare le misure di *self cleaning*
- E' possibile sostituire il raggruppando che perda i requisiti salvo la immodificabilità sostanziale dell'offerta

# CONSORZI STABILI (art. 67)

- I requisiti generali devono essere posseduti dal Consorzio e dalla consorziata esecutrice
- Le autorizzazioni e i requisiti di idoneità professionale devono essere posseduti dalla consorziata esecutrice
- La qualificazione è demandata ad un regolamento e, nelle more all'Allegato, II.12
- Art. 225, comma 13, cumulo alla rinfusa (norma di interpretazione autentica, in vigore dall'1 aprile '23)

# Modifiche al contratto (art. 120)

Il contratto è sempre modificabile nel rispetto della clausola di rinegoziazione da prevedere nel contratto.

Laddove non previsto, la richiesta di rinegoziazione deve essere avanzata al RUP che formula proposta entro 3 mesi.

In caso di mancato accordo, è possibile agire in giudizio per il riequilibrio del contratto.

# Subentro nel contratto (art. 124)

In caso di interpello delle imprese che seguono in graduatoria, l'affidamento avviene alle medesime condizioni già previste dall'originario aggiudicatario.

E' possibile prevedere negli atti di gara che il subentro avvenga alle medesime condizioni dell'interpellato

# Revisione prezzi (art. 60)

Clausola obbligatoria nei documenti di gara.

## Principio di conservazione dell'equilibrio contrattuale

Per far fronte ai maggiori oneri derivanti dalla revisione prezzi, si utilizza il 50% delle somme per imprevisti, i ribassi d'asta e le somme disponibili per altri interventi già realizzati e collaudati.

# Ulteriori opzioni da inserire negli atti di gara

- Quinto d'obbligo (art. 120)
- Proroga (agli stessi patti e condizioni o, se previsto nei documenti di gara, alle condizioni più favorevoli per la Stazione appaltante)
- Proroga tecnica (ipotesi eccezionale e per il solo tempo strettamente necessario a concludere la gara e sussistendo una condizione di pericolo)

# Anticipazione (art. 125)

Importo dell'anticipazione del prezzo è calcolato sul valore del contratto di appalto.

**Il 20% va** corrisposto entro 15 giorni dall'effettivo inizio della prestazione

E' possibilità prevedere nei documenti di gara un incremento dell'anticipazione **sino al 30%**

# Penali e premi di accelerazione (art. 126)

Misura della penale tra lo 0,3 ‰ e l'1 ‰  
(massimo 10%).

Premio di accelerazione da prevedere nel bando.

Facoltà per la P.A. di prevedere il premio di accelerazione anche in caso di ultimazione dei lavori in anticipo rispetto al termine prorogato.

# Conflitto di interessi (Art. 16)

In coerenza con il **principio di fiducia**, la prova della sussistenza del conflitto di interessi deve essere fornita da chi lo invoca