

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**D.Lgs 163/2006 Codice dei Contratti**



**D.Lgs 6/2007 Primo decreto correttivo**



**D.Lgs 113/2007 Secondo decreto correttivo**



**D.Lgs 152/2008 Terzo decreto correttivo**

## **Modifiche 2009**

- L. 201/2008: affidamenti semplificati fino a 500.000 €
- L. 2/2009 il DURC deve essere richiesto telematicamente dalle PA
- L. 94/2009 viene aggiunta la lettera lettera m ter) all'art. 38
- L. 102/2009 modifiche al procedimento di verifica dell'anomalia
- L.166/2009 viene aggiunta la lettera lettera m quater) all'art. 38

## **Modifiche 2010**

- D.Lgs 53/2010: recepimento direttiva ricorsi
- L. 136/2010 normativa antimafia
- Approvazione regolamento attuativo

**LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI**  
**Avv. Vittorio Miniero**

**I principi del Codice dei Contratti**

Art.2 D.Lgs 163/2006

- I principi nazionali e quelli comunitari
- |                |                         |
|----------------|-------------------------|
| ➤ economicità  | ➤ libera concorrenza    |
| ➤ efficacia    | ➤ parità di trattamento |
| ➤ tempestività | ➤ non discriminazione   |
| ➤ correttezza  | ➤ trasparenza           |
|                | ➤ proporzionalità       |
|                | ➤ pubblicità            |
- La tutela dell'ambiente, dello sviluppo sostenibile e delle esigenze sociali
- Ogni procedura di affidamento è un procedimento amministrativo assoggettato alla disciplina di cui alla L.241/90

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**Obblighi di comunicazione successivi alla stipula del contratto**

**Art.7 D.Lgs 163/2006**

**Solo per contratti di importo superiore a €150.000**

- **Entro 30 giorni i dati dei bandi, dei verbali di gara, i soggetti invitati, l'importo di aggiudicazione, il nominativo dell'affidatario e del progettista;**
- **entro 60 giorni l'inizio e l'ultimazione, l'effettuazione del collaudo, l'importo finale**

**Solo per contratti di importo superiore a €500.000**

- **entro 60 giorni comunicazione dell'emissione degli stati di avanzamento**

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

***La determina a  
contrarre***

**RUP**  
↓  
**DIRIGENTE**

**PROGETTAZIONE**  
**GARA**  
**ESECUZIONE**  
**COLLAUDO**

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**Art. 11 Codice dei Contratti Pubblici**  
**(Fasi delle procedure di affidamento)**

**2. Prima dell'avvio delle procedure di affidamento dei contratti pubblici, le amministrazioni aggiudicatrici decretano o determinano di contrarre, in conformità ai propri ordinamenti, individuando gli elementi essenziali del contratto e i criteri di selezione degli operatori economici e delle offerte.**

## **Art.11 comma 9**

La esecuzione d'urgenza non può essere autorizzata prima che siano trascorsi 35 giorni dall'invio dell'ultima comunicazione di aggiudicazione definitiva

Eccezione:

- affidamenti privi di pubblicazione di bando
- grave danno all'interesse pubblico



## **Art.11 comma 10**

Il contratto non può essere stipulato prima che siano trascorsi 35 giorni dall'invio dell'ultima comunicazione di aggiudicazione definitiva **ai sensi dell'articolo 79**

Eccezione:

- aver ricevuto in gara una sola offerta valida e ammessa e non ci siano ricorsi nei confronti del bando di gara

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**Art.13**

2. Fatta salva la disciplina prevista dal presente codice per gli appalti segretiati o la cui esecuzione richiede speciali misure di sicurezza, il diritto di accesso è differito:

**c-bis) in relazione al procedimento di verifica della anomalia dell'offerta, fino all'aggiudicazione definitiva.**

**7-bis. Gli enti aggiudicatori mettono a disposizione degli operatori economici interessati e che ne fanno domanda le specifiche tecniche regolarmente previste nei loro appalti di forniture, di lavori o di servizi, o le specifiche tecniche alle quali intendono riferirsi per gli appalti che sono oggetto di avvisi periodici indicativi. Quando le specifiche tecniche sono basate su documenti accessibili agli operatori economici interessati, si considera sufficiente l'indicazione del riferimento a tali documenti.**

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**TAR Lombardia Brescia sez.I 20/5/2008 n. 521**

Mentre per i concorrenti che si confrontano nella procedura di gara vale il principio di reciproca trasparenza ora codificato dall'art. 13 comma 6 del Dlgs. 12 aprile 2006 n. 163, in base al quale le offerte tecniche sono sempre conoscibili in tutti gli aspetti rilevanti ai fini dell'aggiudicazione, per i soggetti che come il ricorrente non hanno partecipato alla gara il diritto di difesa non può beneficiare di una tutela altrettanto vasta. In effetti all'interno della procedura di gara i partecipanti accettano il rischio di far conoscere ai concorrenti la propria offerta tecnica avendo come contropartita la possibilità di esercitare un identico diritto di accesso per conseguire o difendere l'aggiudicazione. Nei confronti dei soggetti rimasti estranei alla gara i concorrenti riacquistano però un diritto pieno alla riservatezza.

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

Sulla base di queste considerazioni deve essere esclusa la possibilità per il ricorrente di accedere direttamente all'offerta tecnica della controinteressata mentre gli deve essere consentito di ricercare eventuali indizi di abuso presenti nei restanti atti della procedura. Sono quindi accessibili non soltanto le lettere di invito e i provvedimenti di aggiudicazione ma anche i verbali delle commissioni giudicatrici. Questi ultimi normalmente contengono riferimenti descrittivi dell'offerta tecnica senza tuttavia esporre nel dettaglio l'intero progetto di gestione.

## **Ancora in merito al rinnovo dei contratti**

**Consiglio di Stato sez.V 8/7/2008 n. 3391**

In tema di rinnovo o proroga dei contratti pubblici di appalto non vi è alcuno spazio per l'autonomia contrattuale delle parti, ma vige il principio che, salvo espresse previsioni dettate dalla legge in conformità della normativa comunitaria, l'amministrazione, una volta scaduto il contratto, deve, qualora abbia ancora la necessità di avvalersi dello stesso tipo di prestazioni, effettuare una nuova gara.

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**TAR Veneto sez.I 25/11/2008 n. 3637**

In presenza di una clausola di rinnovo opzionale del contratto per 24 mesi, prevista nel capitolato d'appalto, è rilevabile nella specie, più di un rinnovo in senso stretto, in realtà una proroga del contratto (spostamento in avanti del termine di scadenza del rapporto) ed in ogni caso tale proroga opzionale è stata inserita nell'oggetto della gara e anche su essa vi è stato il confronto concorrenziale; ne discende che la proroga citata non contrasta con il principio comunitario che vieta alle amministrazioni (in modo diretto o indiretto) di attribuire, senza procedura di gara, un appalto di servizi e forniture.

## **Le modalità di progettazione**

- **Per specifiche tecniche**
- **Per descrizioni prestazionali**
- **Il principio dell'equivalenza**
- **La possibilità di progettare prevedendo prescrizioni a tutela dell'ambiente**

# **Le Soglie comunitarie e WTO vigenti fino al 31/12/2011**

**Regolamento 1177/2009**

**Art.28 Codice dei Contratti Pubblici**

- ✓ **Lavori Pubblici: 4.845.000 EURO**
- ✓ **Forniture Pubbliche: 193.000 URO**
- ✓ **Servizi Pubblici: 193.000 EURO**



***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**Metodologie di affidamento di beni e servizi  
per acquisti fino a 193.000 €**

➤ **Consip**

Amministrazione diretta

- **Acquisti in economia**                      **0-20.000**                      **affidamento diretto**  
Cottimo fiduciario  
**20.000 – 193.000** procedura negoziata

- **Gara Ordinaria**      Procedura aperta  
Procedura ristretta

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**Metodologie di affidamento di beni e servizi  
per acquisti di importo superiore a 193.000 €**

➤ **Consip**

Procedura aperta

➤ **Gara Ordinaria**

Procedura ristretta

Dialogo competitivo

Sistema dinamico di acquisizione

## **TAR Molise sez.I 6/11/2009 n. 700**

La ditta ricorrente, non essendo stata invitata a partecipare alla procedura negoziata, ha certamente interesse e legittimazione ad impugnare la procedura medesima nella sua interezza, **non già ad impugnare la mancata ammissione al gruppo delle ditte offerenti.** [...]

la mancata partecipazione alla procedura, essendo conforme alle regole della "lex specialis", priva la ricorrente dell'interesse e della legittimazione ad impugnare l'atto di esclusione da esso (Cons. Stato IV, 14.6.2005 n. 3113; T.A.R. Napoli I, 11.12.2007 n. 16106; T.A.R. Lecce II, 5.9.2003 n. 5804).

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**Le attività amministrative successive alla gara d'appalto**  
**Art.11 Codice dei Contratti**

- **Aggiudicazione provvisoria e definitiva**
- **Aggiudicazione inefficace e efficace**
- **Stipula del contratto**
- ✓ **Tempi**
- ✓ **Forma**

## **Art.79 comma 5**

5. In ogni caso l'amministrazione comunica di ufficio:  
a) l'aggiudicazione definitiva, entro un termine non superiore a cinque giorni, all'aggiudicatario, al concorrente che segue nella graduatoria, a tutti i candidati che hanno presentato un'offerta ammessa in gara, a coloro la cui candidatura o offerta siano state escluse se hanno proposto impugnazione avverso l'esclusione, o sono in termini per presentare dette impugnazioni, nonché a coloro che hanno impugnato il bando o la lettera di invito, se dette impugnazioni non siano state ancora respinte con pronuncia giurisdizionale definitiva;

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

b) l'esclusione, ai candidati e agli offerenti esclusi, tempestivamente e comunque entro un termine non superiore a cinque giorni dall'esclusione.

b-bis) la decisione, a tutti i candidati, di non aggiudicare un appalto ovvero di non concludere un accordo quadro.

b-ter) la data di avvenuta stipulazione del contratto con l'aggiudicatario, tempestivamente e comunque entro un termine non superiore a cinque giorni, ai soggetti di cui alla lettera a) del presente comma.

## **La modalità della comunicazione:**

### **Art.79 comma 5 bis**

5-bis. Le comunicazioni di cui al comma 5 sono fatte per iscritto, con lettera raccomandata con avviso di ricevimento o mediante notificazione o mediante posta elettronica certificata ovvero mediante fax, se l'utilizzo di quest'ultimo mezzo e' espressamente autorizzato dal concorrente, al domicilio eletto o all'indirizzo di posta elettronica o al numero di fax indicato dal destinatario in sede di candidatura o di offerta. Nel caso di invio a mezzo posta o notificazione, dell'avvenuta spedizione e' data contestualmente notizia al destinatario mediante fax o posta elettronica, anche non certificata, al numero di fax ovvero all'indirizzo di posta elettronica indicati in sede di candidatura o di offerta.

## **La modalità della comunicazione:**

### **Art.79 comma 5 quinquies**

5-quinquies. Il bando o l'avviso con cui si indice la gara o l'invito nelle procedure senza bando fissano l'obbligo del candidato o concorrente di indicare, all'atto di presentazione della candidatura o dell'offerta, il domicilio eletto per le comunicazioni; il bando o l'avviso possono altresì obbligare il candidato o concorrente a indicare l'indirizzo di posta elettronica o il numero di fax al fine dell'invio delle comunicazioni



## **Modalità di effettuazione delle comunicazioni**

### **Art.79 comma 5 bis**

- RAR
  - Notificazione
  - Fax
  - Posta certificata
- } presso il domicilio eletto
- } solo se espressamente autorizzato  
    } e presso il numero indicato
- } presso l'indirizzo mail indicato

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

- di autorizzare la amministrazione ad effettuare le comunicazioni di cui all'art.79 al seguente numero di fax \_\_\_\_\_
- Ovvero in subordine di dichiarare che il domicilio per le comunicazioni postali è: \_\_\_\_\_
- Ovvero in subordine di comunicare che il proprio indirizzo di posta certificata è \_\_\_\_\_

## **La verifica dei requisiti generali**

Art. 38

- CCIAA
- Certificato fallimentare
- Certificato di carico pendente
- Casellario Giudiziale
- Casellario Informatico presso l'Osservatorio
- Agenzia delle Entrate
- DM10 / Certificato Ufficio provinciale lavoro
- DURC
- Casellario Giudiziale centrale

## **Criteria di aggiudicazione**

- **prezzo più basso**
- **Offerta economicamente più vantaggiosa**

<b>a) il prezzo;</b>	<b>g) la redditività;</b>
<b>b) la qualità;</b>	<b>h) il servizio successivo alla vendita;</b>
<b>c) il pregio tecnico;</b>	<b>i) l'assistenza tecnica;</b>
<b>d) le caratteristiche estetiche e funzionali;</b>	<b>l) la data di consegna ovvero il termine di consegna o di esecuzione;</b>
<b>e) le caratteristiche ambientali;</b>	<b>m) l'impegno in materia di pezzi di ricambio;</b>
<b>f) il costo di utilizzazione e manutenzione;</b>	<b>n) la sicurezza di approvvigionamento;</b>

***LE FASI PROCEDURALI DEGLI ACQUISTI DI BENI E SERVIZI***  
***Avv. Vittorio Miniero***

**Avv. Vittorio Miniero**

**Studio legale in Bologna, Viale Aldini 28, 40136**

**e-mail: [toto@appaltiamo.it](mailto:toto@appaltiamo.it)**

**Sito web: [www.appaltiamo.it](http://www.appaltiamo.it)**