

## Titolo

# Le procedure informali e la *spending review*

## L'applicabilità delle norme sul costo del personale non ribassabile e sulla differenza fra irregolarità essenziali e non essenziali

### Premessa

*Premesso che il seminario è aggiornato al D.L. 24 aprile 2014, n. 66, convertito nella L. 23 giugno 2014, n. 89, e al D.L. 24 giugno 2014, n. 90, così come convertito, si riportano alcune delle domande cui, tra le altre, si intende dare immediata risposta pratica.*

*La nuova norma del codice dei contratti, che distingue fra irregolarità essenziali e non, si applica anche per le procedure sul MePA, tramite cottimo, per i «contratti esclusi» e per l'affidamento dei servizi di progettazione di ll.pp. di importo inferiore a EUR 100.000?*

*Che cosa vuol dire il regolamento attuativo del codice, quando afferma per ben tre volte che si può procedere in economia tramite il mercato elettronico? Quando il MePA può considerarsi non disponibile? Che problema crea la sussistenza della centrale regionale, rispetto al MePA? Quando è obbligatorio il ricorso alla RdO e quando, per converso, si può ricorrere all'Oda? Come si selezionano correttamente gli operatori economici, fra i tanti abilitati sul MePA? Quali sono le opzioni che la piattaforma del MePA consente ovvero non consente al RUP, ma che non trovano legittimazione nella disciplina generale dei contratti pubblici?*

*Come si selezionano gli operatori economici in una procedura di cottimo? Come si procede, in concreto, a un affidamento diretto?*

*Che succede, se emerge una convenzione-CONSIP migliorativa rispetto al contratto che si sta per stipulare, ovvero già stipulato?*

*Quando è pacificamente ammesso l'affidamento diretto a un operatore del "terzo settore"?*

*Come si distingue un cottimo o un appalto pubblico di servizio da un incarico professionale? L'affidamento di un contratto "escluso", dov'è che è veramente diverso da quello di un contratto ordinario?*

*Quando e come sono ammessi "rinnovi" e "proroghe"?*

*Anche per affidare una sponsorizzazione ci vuole un avviso?*

*Che cos'è la finanza di progetto nei servizi, che consente di acquisire progetto e schema di contratto direttamente dall'operatore economico?*

*Si precisa che il materiale di documentazione giuridica che sarà fornito ai partecipanti è strutturato – tra l'altro – in una serie di manuali di facile consultabilità, ordinati in modo sistematico, con analisi dettagliata della norma e con precisi riferimenti giurisprudenziali. E, soprattutto, sempre con la soluzione pratica suggerita.*

### Destinatari

Responsabile unico del procedimento e dirigente responsabile del servizio, di stazione appaltante; addetto alle procedure di gara, sia di stazione appaltante, sia di operatore economico.

### Programma

#### IL CONVERTITO D.L. 66/2014

– La riduzione contrattuale del cinque per cento: la questione se si configuri un obbligo in senso stretto o uno strumento autorizzato; il riferimento all'aggiudicazione provvisoria; la rinegoziazione di tutto il contenuto contrattuale, nel rispetto dei costi della sicurezza e del personale; l'affidamento in ipotesi di recesso dell'operatore economico e l'«affidamento diretto». L'abrogazione della sanzione della nullità ad opera della legge di conversione. La non diretta applicabilità della disciplina a regioni a statuto speciale e a province autonome.

– L'elenco dei soggetti aggregatori. Il decreto che individua quando amministrazioni statali, regioni ed enti del servizio sanitario nazionale debbono ricorrere al soggetto aggregatore: il mancato

rilascio del CIG e l'abrogazione (ad opera della legge di conversione del D.L. 90/2014) della possibilità della procedura ad evidenza pubblica.

- La disciplina a regime, della centralizzazione delle acquisizioni, per i comuni non capoluogo di provincia, estesa all'esecuzione di lavori pubblici: la disciplina transitoria recata dalla legge di conversione del D.L. 90/2014. La disciplina per province, comuni capoluogo e restanti enti. Il ruolo delle regioni entro il 31 dicembre 2014.
- La vincolatività a pena di nullità del contratto, dei prezzi di riferimento pubblicati presso la banca dati dell'ex AVCP, anche con l'offerta economicamente più vantaggiosa.
- La trasmissione da parte del RUP, all'Osservatorio, dei dati dei contratti comunitari acquisiti senza aver fatto ricorso a centrale di committenza, ovvero con procedura negoziata o con gara con unica offerta.

#### **IL CONVERTITO D.L. 90/2014**

- La soppressione dell'AVCP.
- L'«*irregolarità essenziale degli elementi e delle dichiarazioni*» e le «*irregolarità non essenziali*»: l'individuazione dei criteri discriminanti; la sanzione pecuniaria e la garanzia del suo versamento, anche in relazione alla questione se la sanzione stessa sia dovuta comunque da parte dell'operatore economico ovvero solo come condizione per la regolarizzazione; il rapporto della nuova norma con il principio di tassatività delle cause di esclusione; le casistiche; il principio della consolidazione della graduatoria di gara; la questione dell'applicabilità della nuova norma alle procedure sul MEPA, tramite cottimo, per i «contratti esclusi» e per l'affidamento dei servizi di progettazione di lavori pubblici di importo inferiore a EUR 100.000.

#### **LA PRIMA SPENDING REVIEW E IL MEPA**

- Che cosa vuol dire dover sempre tenere conto di una convenzione-CONSIP.
- L'obbligo del ricorso prioritario al mercato elettronico. La regola della richiesta di offerta (*RdO*) e il principio di “non discriminazione” negli inviti. L'eccezione dell'ordine diretto (*OdA*) e i presupposti di legittimazione. Le regole del sistema di *e-procurement* del MEPA, alla luce della disciplina del codice dei contratti: criticità ed illegittimità.
- L'acquisto di energia elettrica, gas, carburanti, combustibili e servizi di telefonia.
- Le due ipotesi di nullità del contratto.
- Il diritto-dovere di recesso da un contratto già stipulato.
- Ogni altro aspetto della materia (sulla base dei quesiti posti in aula).

#### **COTTIMO FIDUCIARIO, SERVIZI DI PROGETTAZIONE DI OO.PP., INCARICO PROFESSIONALE, SPONSORIZZAZIONE**

- Le condizioni di legittimazione del cottimo.
- Le modalità di selezione dell'operatore economico, anche per i servizi attinenti all'architettura e all'ingegneria di importo inferiore ad EUR 100.000.
- L'affidamento diretto.
- La disciplina del cottimo rispetto a quella che il codice prevede per il sistema-appalto.
- La riconducibilità del regolamento per gli incarichi nel regolamento per le acquisizioni in economia: l'unica soluzione per risolvere un problema “impossibile” nell'ordinamento di diritto interno.

#### **COOPERATIVE SOCIALI, AGRICOLO-FORESTALI E SOGGETTI SENZA SCOPO DI LUCRO**

- Il D.L. 95/2012, convertito nella L. 135/2012, art. 4, commi 6, 7 e 8: le modalità di scelta del contraente.

#### **SERVIZI DELL'ALLEGATO II B**

- L'assoggettamento ai principi generali del codice dei contratti, nell'evoluzione della giurisprudenza nazionale.

#### **CONCESSIONE**

- Concessione di servizio, appalto pubblico di servizio e concessione di bene pubblico: le differenze.

– La finanza di progetto nel regolamento attuativo: i paradigmi dell’asilo nido e della residenza sanitaria assistita.

**COSTO DEL PERSONALE E IRREGOLARITÀ ESSENZIALI**

– Il costo del personale non ribassabile e la differenza fra irregolarità “essenziali” nelle dichiarazioni e “non essenziali”: la questione dell’applicabilità alle procedure informali.

**RINNOVI E PROROGHE**

– Le casistiche.

**Relatore**

**Lino BELLAGAMBA** – Consulente e formatore, autore di studi e monografie, specializzato nelle procedure di selezione del contraente e in materia di finanza di progetto – [www.linobellagamba.it](http://www.linobellagamba.it)