

INDICE

Introduzione	XI
---------------------------	----

CAPITOLO I

Le distinzioni fra appalto pubblico e concessione di servizi (di Vittorio Capuzza)

1. L'appalto di servizi e forniture e la concessione di servizi: prime distinzioni	1
2. Effetti sul piano processuale	3
3. La concessione di servizi	5

CAPITOLO II

Ambito di applicazione del Codice e contratti esclusi (di Rocco Junior Flacco)

Premessa. La disciplina in tema di <i>public procurement</i> come regime derogatorio al diritto comune dei contratti	9
1. I soggetti: stazioni appaltanti ed operatori economici	15
1.1. Impresa pubblica, organismo di diritto pubblico e socie- tà pubbliche	16
1.2. Criticità	19
2. L'ambito oggettivo di applicazione: i c.d. contratti esclusi.	20
2.1. La disciplina minima applicabile ai contratti esclusi	23
2.2. Le esclusioni sistematiche: in <i>house providing</i> e accordi di cooperazione tra amministrazioni	26
2.2.1. <i>Segue: l'in house providing</i> nel nuovo codice appalti. Caratteri e criticità	29

2.2.2. <i>Segue</i> : gli accordi tra pubbliche amministrazioni.....	36
2.2.3. Le <i>joint venture</i> e le imprese collegate nei settori speciali.....	37
2.2.4. Le attività direttamente esposte alla concorrenza: una disciplina espressa per i contratti «estranei» all'ambito di applicazione del Codice.....	38
2.2.5. L'affidamento di servizi in base a diritti esclusivi: novità della disciplina e principali criticità.....	41
2.2.6. I contratti esclusi nei settori speciali.....	43
2.3. Ulteriori contratti esclusi.....	46
2.3.1. <i>Segue</i> : la disciplina dei servizi legali, di arbitrato e conciliazione.....	50
3. L'ambito oggettivo di applicazione per valore del contratto: le soglie di rilievo comunitario.....	51
3.1. <i>Segue</i> . Caratteri e criticità della nuova disciplina.....	54
4. Programmazione e progettazione: caratteri e criticità della nuova disciplina.....	55
4.1. <i>Segue</i> : la progettazione di servizi e forniture.....	58
5. Considerazioni conclusive.....	59

CAPITOLO III

La disciplina di alcuni servizi professionali.

I servizi e le forniture sotto soglia

(di Vittorio Capuzza)

1. Servizi professionali: assorbimento del contratto di prestazione d'opera nell'appalto di servizi. Regime di esclusione in tutto o in parte dal codice appalti.....	61
1.1. Servizi legali.....	62
1.1.1. L'atto di regolazione dell'ANAC sugli affidamenti dei servizi legali.....	70
1.1.2. L'affidamento dei servizi legali di cui all'art. 17, comma 1, lett. d), del Codice.....	71
1.1.3. Le procedure di affidamento dei servizi legali di cui all'Allegato IX del Codice.....	72
1.1.4. I servizi legali e l'obbligo di tracciabilità dei flussi finanziari ai sensi dell'articolo 3 della legge 13 agosto 2010, n. 136. L'aggiornamento della determinazione n. 4 del 07.07.2011.....	73
2. Procedure negoziate per servizi/forniture sotto la soglia comunitaria: l'art. 36.....	74

2.1. Le novità operate nell'art. 36 dal decreto correttivo (d.lgs. n. 56/2017). Esclusione automatica ed eccezione al cd. <i>standstill</i>	80
3. Altri appalti di servizi di consulenza diversi da quelli legali	86
4. Infungibilità e <i>lock-in</i> negli appalti di servizi e forniture	95
5. I servizi di ingegneria	97
6. Appalti di forniture di beni e servizi informatici e di connettività. Novità contenute nelle legge di stabilità del 2016	109

CAPITOLO IV

I bandi e gli avvisi

(di Salvatore Napoli)

1. Consultazioni preliminare di mercato ex art. 66.....	115
2. Partecipazione precedente di candidati o offerenti ex art. 67.....	116
3. Le specifiche tecniche ex art. 68	117
4. Le etichettature ex art. 69	120
5. Avvisi di preinformazione ex art. 70	121
6. I Bandi di gara ex art. 71	122
7. Redazione e pubblicazione dei bandi e degli avvisi ex art. 72	123
8. Pubblicazioni a livello nazionale ex art. 73	124
9. Disponibilità elettronica dei documenti di gara ex art. 74.....	126
10. Inviti ai candidati ex art. 75	127
11. Informazione dei candidati e degli offerenti ex art. 76.....	128
12. Conclusioni	130

CAPITOLO V

La qualificazione

(di Salvatore Napoli)

1. Commissione di aggiudicazione (<i>giudicatrice</i>) ex art. 77	133
2. Albo dei componenti delle commissioni giudicatrici ex art. 78	136
3. Fissazione dei termini ex art. 79	137
4. Motivi di esclusione ex art. 80.....	138
5. Documentazione di gara ex art. 81	144
6. Rapporti di prova, certificazione e altri mezzi di prova ex art. 82	145
7. Criteri di selezione e soccorso istruttorio ex art. 83	146

8.	Sistema unico di qualificazione degli esecutori di lavori pubblici ex art. 84	153
9.	Documento di gara unico europeo ex art. 85	157
10.	Mezzi di prova ex art. 86	158
11.	Certificazione della qualità ex art. 87	160
12.	Registro <i>on line</i> dei certificati (e-Certis) ex art. 88	161
13.	Avvalimento ex art. 89	161
14.	Conclusioni	165

CAPITOLO VI

Le procedure di scelta del contraente nei settori ordinari

(di Carmela Pluchino)

1.	Le procedure di scelta del contraente nei settori ordinari: evoluzione normativa	167
	1.1. La procedura aperta	169
	1.2. La procedura ristretta	170
	1.3. La procedura competitiva con negoziazione	172
	1.4. La procedura negoziata senza previa pubblicazione di un bando di gara	177
	1.5. Il dialogo competitivo	185
	1.6. Il partenariato per l'innovazione	189
2.	I criteri di aggiudicazione dell'appalto	193
	2.1. I criteri dell'offerta economicamente più vantaggiosa e del minor prezzo	195
	2.2. Le Linee Guida sull'offerta economicamente più vantaggiosa	205
	2.3. Le offerte anormalmente basse	209
3.	L'aggiudicazione	214

CAPITOLO VII

L'esecuzione del contratto

(di Aldo Scarpello)

1.	I controlli nel corso dell'esecuzione	215
2.	La verifica di conformità	220
3.	Le garanzie	223
	3.1. La disciplina: il quadro delle garanzie nella fase dell'esecuzione	223
	3.2. Natura accessoria o autonoma delle garanzie	225

3.3.	Lo svincolo automatico e progressivo della garanzia.....	228
4.	Il subappalto	229
4.1.	La nozione di subappalto	229
4.2.	I presupposti di operatività del subappalto	232
4.3.	Gli effetti del subappalto sull'esecuzione del contratto nella prospettiva dell'appaltatore.....	237
4.4.	Gli effetti del subappalto sull'esecuzione del contratto nella prospettiva della stazione appaltante	239
5.	Le modifiche contrattuali.....	243
A)	Le modifiche oggettive.....	243
5.1.	Rinvio	244
5.2.	Le modifiche relative a servizi e forniture supplementari	244
5.3.	Le modifiche necessarie (cd. varianti in corso d'opera).....	245
5.4.	Le modifiche non sostanziali.....	246
5.5.	Ulteriori modifiche non sostanziali	246
5.6.	Le clausole di modifica unilaterale introdotte dalla sta- zione appaltante	247
5.7.	La revisione dei prezzi.....	253
5.8.	Le modifiche della durata	254
B)	Le modifiche soggettive	255
C)	La cessione del credito	258
6.	La sospensione dell'esecuzione.....	260
7.	La risoluzione del contratto da parte della stazione appaltante.....	263
7.1.	Premessa	263
7.2.	La risoluzione legata a sopravvenienze che comportano modifiche sostanziali del contratto	263
7.3.	La risoluzione nei casi di sussistenza dei presupposti per l'esclusione o di violazione accertata da provvedimenti giu- risdizionali, nonché per decadenza dell'attestazione di qua- lificazione	265
7.4.	La risoluzione per grave inadempimento e per ritardo.....	267
8.	Il recesso della stazione appaltante.....	270
9.	Le procedure concorsuali e la sorte del contratto	279
10.	Termini di pagamento e penali	284
11.	Conclusioni.....	285

CAPITOLO VIII

Il contenzioso in materia di contratti pubblici e il ruolo dell'ANAC (di Gianfranco Passalacqua)

1.	Il contenzioso giurisdizionale e i riti abbreviati	287
----	--	-----

2.	Gli strumenti alternativi al contenzioso giurisdizionale: l'accordo bonario; la transazione; l'arbitrato.....	298
	2.1. L'accordo bonario	299
	2.2. La transazione e l'arbitrato	300
3.	Il precontenzioso ed il nuovo ruolo dell'ANAC	302
4.	I pareri dell'ANAC	305
5.	La legittimazione speciale processuale dell'ANAC	313

CAPITOLO IX

I regimi particolari di appalto

(di Rocco Junior Flacco)

1.	Le disposizioni previste per gli affidamenti nei settori speciali	319
2.	Gli elementi differenziali tra settori ordinari e settori speciali	320
3.	L'affidamento dei servizi nel settore dei beni culturali	321
	3.1. Le sponsorizzazioni.	323
	3.2. Forme speciali di partenariato pubblico-privato.....	325
4.	Gli affidamenti nell'ambito dei servizi sociali	326
5.	Le novità in tema di concorsi di progettazione.....	327
6.	I servizi di ricerca e sviluppo.....	330
7.	I contratti nel settore difesa e sicurezza. Cenni	331
8.	Conclusioni: una descrizione «in negativo» del sistema degli affidamenti nei settori speciali, all'interno della sistematica del Codice	332
	Curatori e autori	335