



IL DECRETO CORRETTIVO AL CODICE DEI
CONTRATTI PUBBLICI: LE PRINCIPALI
NOVITÀ PER LE IMPRESE

Avv. Dario Capotorto
Vinti & Associati

Webinar – 18 aprile 2017



La nuova sezione della Rivista dedicata
agli operatori economici

Appalti per le imprese

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocapotorto@vintieassociati.com

Subappalto (lavori)

- Resta fermo il limite quantitativo del 30% dell'importo contrattuale (la previsione della bozza di correttivo che prevedeva il limite del 30% solo per la categoria prevalente consentendo il subappalto integrale delle scorporabili **è stata espunta**)

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocapotorto@vintieassociati.com

Subappalto (servizi e forniture)

- Anche per i servizi e per le forniture si torna a circoscrivere la nozione di subappalto a quei contratti che «richiedano l'impiego di manodopera se singolarmente di importo superiore al 2 per cento dell'importo delle prestazioni affidate o di importo superiore a 100.000 euro e qualora l'incidenza del costo della manodopera e del personale sia superiore al 50% dell'importo del contratto da affidare

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocaportorto@vintieassociati.com

Subappalto (riscrittura obbligo di indicazione della terna)

- (105) *“È obbligatoria l’indicazione della terna di subappaltatori in sede di offerta, qualora gli appalti di lavori, servizi e forniture siano di importo pari o superiore alle soglie di cui all’articolo 35, o indipendentemente dall’importo a base di gara, riguardino le attività maggiormente esposte a rischio di infiltrazione mafiosa, come individuate dal comma 53 dell’articolo 1 della legge n. 190/2012.*

L’indicazione delle predette attività può essere aggiornata, entro il 31 dicembre di ogni anno, con apposito decreto del Ministro dell’Interno.

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocaportorto@vintieassociati.com

Subappalto (obbligo di indicazione della terna anche sotto soglia)

Art. 1, comma 53, legge n. 190/2012.

- a) trasporto di materiali a discarica per conto di terzi;*
- b) trasporto, anche transfrontaliero, e smaltimento di rifiuti per conto di terzi;*
- c) estrazione, fornitura e trasporto di terra e materiali inerti;*
- d) confezionamento, fornitura e trasporto di calcestruzzo e di bitume;*
- e) noli a freddo di macchinari;*
- f) fornitura di ferro lavorato;*
- g) noli a caldo;*
- h) autotrasporti per conto di terzi;*
- i) guardiania dei cantieri.*

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocaportorto@vintieassociati.com

Subappalto (riscrittura obbligo di indicazione della terna)

- (105) *Nel caso di appalti aventi ad oggetto più tipologie di prestazioni, la terna di subappaltatori va indicata con riferimento a ciascuna tipologia di prestazione omogenea prevista nel bando di gara"*

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocapotorto@vintieassociati.com

Subappalto: nuovi presupposti per il rilascio dell'autorizzazione

- (105, comma 4) Gli appaltatori possono affidare in subappalto le opere o i lavori, i servizi o le forniture compresi nel contratto, previa autorizzazione della stazione appaltante solo in presenza di queste condizioni:

“a) l'affidatario del subappalto non abbia partecipato alla procedura per l'affidamento dell'appalto;

b) il subappaltatore sia qualificato nella relativa categoria;

c) all'atto dell'offerta siano stati indicati i lavori o le parti di opere ovvero i servizi e le forniture o parti di servizi e forniture che si intende subappaltare;

d) il concorrente dimostri l'assenza in capo ai subappaltatori dei motivi di esclusione di cui all'articolo 80”

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocapotorto@vintieassociati.com

Subappalto: I limiti quantitativi appaiono di dubbia compatibilità con il diritto UE

Corte di Giustizia, sez. III, 14 luglio 2016, causa c- 406/14 (Wroclaw c/ Minister Infrastruktury i Rozwoju)

Le direttive in materia di appalti sanciscono «**la possibilità per gli offerenti di ricorrere al subappalto per l'esecuzione di un appalto, e ciò, in linea di principio, in modo illimitato**». «...l'amministrazione aggiudicatrice ha il diritto, per quanto riguarda l'esecuzione di parti essenziali dell'appalto, di vietare il ricorso a subappaltatori quando non sia stata in grado di verificare le loro capacità in occasione della valutazione delle offerte e della selezione dell'aggiudicatario (v., in tal senso, sentenza del 18 marzo 2004, Siemens e ARGE Telekom, C-314/01, EU:C:2004:159, punto 45). «Questa non è tuttavia la portata di una clausola quale quella di cui al procedimento principale, che impone limitazioni al ricorso a subappaltatori per una parte dell'appalto fissata in maniera astratta in una determinata percentuale dello stesso, e ciò a prescindere dalla possibilità di verificare le capacità di eventuali subappaltatori e senza menzione alcuna del carattere essenziale degli incarichi di cui si tratterebbe. Sotto tutti tali profili, una clausola del genere risulta incompatibile con la direttiva 2004/18, pertinente nell'ambito del procedimento principale».

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocaportorto@vintieassociati.com

Subappalto: come sfuggire ai limiti quantitativi e all'obbligo di indicazione preventiva in offerta dei subappaltatori

- (105, comma 3) “Le seguenti categorie di forniture e servizi, per le loro specificità, **non si configurano come attività affidate in subappalto:**

a) l'affidamento di attività specifiche a lavoratori autonomi;

b) la subfornitura a catalogo di prodotti informatici;

c) omissis...

*c bis) Le prestazioni rese in favore dei soggetti affidatari in forza di **contratti continuativi di cooperazione, servizio e/o fornitura sottoscritti in epoca anteriore alla indizione della procedura** finalizzata alla aggiudicazione dell'appalto. I relativi contratti sono depositati alla stazione appaltante prima o contestualmente alla sottoscrizione del contratto di appalto”.*

Avv. Dario Capotorto

Studio legale Vinti & Associati

Roma - Milano

dariocaportorto@vintieassociati.com

**Subappalto (Lavori, servizi e forniture).
Si ammette più chiaramente l'associazione
in partecipazione**

- (105, comma 20) **“Ai fini dell’applicazione delle disposizioni del presente articolo è consentita, in deroga all’articolo 48, comma 9, primo periodo, la costituzione dell’associazione in partecipazione quando l’associante non intende eseguire direttamente le prestazioni assunte in appalto”.**

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocaportorto@vintieassociati.com



Grazie per l'attenzione 😊

Avv. Dario Capotorto

dariocaportorto@vintieassociati.com

Avv. Dario Capotorto
Studio legale Vinti & Associati
Roma - Milano
dariocaportorto@vintieassociati.com