

### Legge Europea 2013-bis

Sul supplemento ordinario della Gazzetta Ufficiale del 10.11.2014 è stata pubblicata la legge 30.10.2014, n. 161 recante "Disposizioni per l'adempimento degli obblighi derivanti dall'appartenenza dell'Italia all'Unione Europea – Legge Europea 2013-bis".

Queste le principali modifiche al Codice dei Contratti.

- Possibilità per il progettista di partecipare alla gara per la realizzazione dell'opera, nel caso in cui il progettista dimostri che l'esperienza acquisita nell'ambito dell'espletamento dell'incarico non rappresenti un vantaggio rispetto agli altri concorrenti.
- Utilizzo dell'avvalimento di più imprese ausiliarie. Viene sostituito il comma 6 dell'art. 49 del D.lgs 163/2006; si consente in via generale alle imprese concorrenti di avvalersi di più imprese ausiliarie al fine di raggiungere la classifica richiesta nel bando di gara; la normativa nazionale viene così adeguata alla sentenza della Corte di Giustizia Europea del 10.10.2013.
- Chiarimento di dubbi interpretativi in merito ai ritardi dei pagamenti, disciplinati dalla direttiva 2000/35/CE.

### Sblocca Italia

Sul supplemento ordinario della Gazzetta Ufficiale del 11.11.2014 è stata pubblicata la legge 11.11.2014, n. 164, conversione in legge del decreto-legge "Sblocca Italia".

Questi i principali provvedimenti in materia di edilizia.

- Nuova definizione della situazione di "estrema urgenza" che certifica come indifferibili gli interventi funzionali alla messa in sicurezza degli edifici scolastici, alla riduzione dei rischi idraulici del territorio e all'adeguamento alla normativa antisismica ed alla tutela ambientale e del patrimonio culturale; in tale situazione si applicano alcune deroghe al Codice dei Contratti (es. cessa l'obbligatorietà di sospendere la stipula del contratto in caso di ricorso al TAR, sono dimezzati i termini ordinari di ricezione delle domande di partecipazione e delle offerte...).
- Sblocco degli interventi su alcuni assi ferroviari, sugli aeroporti di interesse nazionale e su altre opere indifferibili e urgenti.
- Defiscalizzazione degli investimenti in finanza di progetto.
- Semplificazioni per la SCIA.

### Legge di stabilità

Sul supplemento ordinario della Gazzetta Ufficiale del 29.12.2014 è stata pubblicata la legge 23.12.2014, n. 90 (legge di stabilità 2015).

Questi i principali provvedimenti in materia di edilizia.

- Diventa interamente deducibile dall'IRAP il costo sostenuto per lavoro dipendente a tempo indeterminato che eccede le vigenti deduzioni.
- La regolarità contributiva del cedente dei crediti è definitivamente attestata dal DURC in corso di validità allegato

all'atto di cessione o acquisito dalla pubblica amministrazione ceduta.

- Confermati fino al 31.12.2015 i bonus fiscali per la riqualificazione energetica degli edifici e le ristrutturazioni.

### Regolamento attività di vigilanza ANAC

Dal 30.12.2014 è in vigore il nuovo Regolamento ANAC in materia di attività di vigilanza e accertamenti ispettivi, ai sensi dell'art. 8, comma 3 del D.lgs 163/2006, che sostituisce il precedente pubblicato in Gazzetta Ufficiale del 16.08.2011.

Il regolamento, costituito da 19 articoli, definisce nel dettaglio le attività di indagine e precisa che le stesse vengono attuate successivamente all'approvazione di una direttiva programmatica su proposta dell'Ufficio piani di vigilanza e vigilanze speciali.

Nel nuovo Regolamento viene anche precisato che le attività di indagine possono essere svolte sia d'iniziativa d'ufficio che su istanza motivata di chiunque ne abbia interesse.

Il termine per l'avvio del procedimento è di 30 giorni decorrenti dalla data di ricevimento dell'esposto mentre il termine per la conclusione dell'istruttoria da parte dell'ufficio competente è di 180 giorni decorrenti dalla data di invio della comunicazione di avvio del procedimento.

### Richiesta comunicazione antimafia

A seguito del comunicato ANAC disponibile al link <http://www.autoritalavoripubblici.it/portal/public/classic/AttivitaAutorita/AttiDellAutorita/Atto?ca=5938>, per tutti i contratti di attestazione SOA stipulati dal 26.11.2014 in poi non è più necessaria la richiesta della comunicazione antimafia alle Prefetture per i legali rappresentanti, i direttori tecnici, i soci di maggioranza, i membri del collegio sindacale e i membri dell'organismo di vigilanza ai sensi della Legge 231/01.

Il requisito ex art. 38, comma 1, lett. b) del D.lgs 163/2006 viene verificato dalle SOA con l'acquisizione del solo casellario giudiziale.

### Guida ANAC alle irregolarità

Con una bozza di determinazione, l'ANAC ha fornito delle indicazioni sull'applicazione del cosiddetto soccorso istruttorio introdotto dal DL 90/2014, che prevede che tutte le irregolarità "essenziali" dell'offerta possano essere sanate in corso di gara, pagando una sanzione garantita con la cauzione; per le altre irregolarità la stazione appaltante deve colmare in proprio le eventuali carenze.

ANAC individua tre tipi di irregolarità:

- insanabili: quelle che incidono direttamente sul contenuto, sulla provenienza o sulla segretezza dell'offerta e che quindi determinano l'immediata esclusione dalla gara (es. mancata sottoscrizione dell'offerta, mancata sigillatura dei plichi...);

- sanabili dietro pagamento della sanzione: quelle che non consentono alla stazione appaltante di individuare chiaramente il soggetto ed il contenuto della dichiarazione (es. documentazione irregolare sull'avvalimento, mancata dichiarazione di subappalto...);
- irrilevanti.

ANAC chiarisce inoltre che la sanzione può essere comminata anche nelle procedure nelle quali non sia prevista la presentazione della garanzia provvisoria.

### **AVCPass**

L'ANCI ha trasmesso ad ANAC un documento in merito alle criticità riscontrate dai Comuni sul funzionamento del sistema AVCPass per la partecipazione alle gare di appalto, riscontrando un aggravio del procedimento e l'incompletezza/inesattezza di alcune verifiche.

A causa della macchinosità e poca intuitività del sistema, viene inoltre segnalata da alcuni Comuni la riduzione della partecipazione alle gare e quindi una limitazione della concorrenza.

In conclusione ANCI chiede la sospensione dell'AVCPass affinché venga semplificato e migliorato anche applicando alcune modifiche suggerite da ANCI stessa (innalzamento della soglia di utilizzo da 40.000 a 150.000 €, utilizzo iniziale solo per i lavori e successivamente per servizi e forniture...).

### **Varianti in corso d'opera**

Il Presidente dell'ANAC ha emanato il comunicato del 24.11.2014 che riporta gli esiti delle verifiche preliminari effettuate sulle varianti in corso d'opera che le stazioni appaltanti devono obbligatoriamente trasmettere ai sensi dell'art. 37 del D.L. n. 90/2014.

Le valutazioni si basano su un campione di 90 varianti per le quali si è proposta l'archiviazione o l'approfondimento istruttorio.

Il comunicato evidenzia, fra l'altro, le principali criticità riscontrate; si riscontrano ad esempio numerose varianti di piccolo importo che confermano una polverizzazione del mercato dei lavori pubblici.

Fra le motivazioni più ricorrenti: il sopraggiungere di cause imprevedibili, rinvenimenti imprevedibili in fase progettuale, sopravvenute modifiche normative, possibilità di utilizzare materiali e tecnologie non esistenti al momento della progettazione.

### **Offerta economicamente più vantaggiosa**

Con una sentenza del 29.10.2014, il Consiglio di Stato ha precisato che, in caso di aggiudicazione con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, la stazione appaltante ha il potere di privilegiare il profilo tecnico qualitativo e di non attribuire il punteggio maggiore all'offerta che presenti l'indicazione del minor tempo di effettuazione dei lavori.

Infatti la stazione appaltante ha piena discrezionalità nell'individuazione dei criteri da utilizzare per individuare l'offerta economicamente più vantaggiosa, purchè siano pertinenti alla

natura, all'oggetto e alle caratteristiche dell'appalto; in tale discrezionalità ricade anche la formula matematica da utilizzare per la valutazione dell'offerta tempo, purchè il criterio scelto sia trasparente così che i concorrenti possano calibrare le offerte.

### **Cauzione provvisoria**

Con la sentenza n. 34 del 10.12.2014, il Consiglio di Stato ha precisato che è legittima la clausola, contenuta negli atti di gara per l'affidamento degli appalti, che prevede l'escussione della cauzione provvisoria non solo dell'impresa aggiudicataria ma anche nei confronti delle imprese concorrenti, in caso si riscontri l'assenza del possesso dei requisiti di carattere generale di cui all'art. 38 del D.lgs 163/2006.

Infatti con l'escussione della cauzione provvisoria ci si prefigge il fine di responsabilizzare i partecipanti in ordine alle dichiarazioni rese, garantendo la serietà e l'affidabilità dell'offerta, evitando, nel caso di dichiarazioni non corrispondenti al vero, un aggravio di lavoro della stazione appaltante.