

# PN INCLUSIONE 21-27 E NUOVO CODICE APPALTI: L'IMPATTO DEL WELFARE

Qualità delle prestazioni ed adeguatezza del corrispettivo: le  
regole ed i nuovi punti di equilibrio

*Avv. Luigi Gili, Area legale ICN*

# PREMESSA

CON LA PRESENTE RELAZIONE CI SI PROPONE DI ANALIZZARE DUE TEMI DEL NUOVO CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI, STRETTAMENTE LEGATI:

**A. → QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE**

**B. → ADEGUATEZZA DEL CORRISPETTIVO**

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

**NORMA ATTUALE: ART. 95 D.LGS. 50/2016**

**NORMA FUTURA: ART. 108 D.LGS. 36/2023**

**TIMING: PROCEDURE 1° LUGLIO 2023 (NO REGIME TRANSITORIO)**

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## COSA RIMANE E COSA CAMBIA

SEMPRE DUE CRITERI (DIRETTIVA 2014/24/UE)  **OEPV E PREZZO PIU' BASSO** (ART. 95, CO. 1 D.LGS. 2016; ART. 108, CO. 2 D.LGS. 2023)

STESSE CATEGORIE DI SERVIZI (CON ALCUNE AGGIUNTE)  **NECESSARIAMENTE ALL'OEPV** (ART. 95, CO. 1 D.LGS. 2016; ART. 108, CO. 2 D.LGS. 2023)

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## COSA RIMANE E COSA CAMBIA

**I CRITERI RIMANGONO OGGETTIVI**  **OVVERO**  
LEGATI AD ASPETTI QUALITATIVI, AMBIENTALI O SOCIALI CONNESSI  
ALL'OGGETTO DELL'APPALTO (ART. 95, CO. 6 E 10-BIS D.LGS. 2016; ART.  
108, CO. 4 D.LGS. 2023)

**LIMITE 30% DEL PREZZO**  **PER I SERVIZI AD ALTA INTENSITA' DI**  
**MANODOPERA (ART. 108, CO. 4 D.LGS. 2023)**

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## COSA RIMANE E COSA CAMBIA

**I CRITERI RIMANGONO OGGETTIVI**  **OVVERO**  
LEGATI AD ASPETTI QUALITATIVI, AMBIENTALI O SOCIALI CONNESSI  
ALL'OGGETTO DELL'APPALTO (ART. 95, CO. 6 E 10-BIS D.LGS. 2016; ART.  
108, CO. 4 D.LGS. 2023)

**LIMITE 30% DEL PREZZO**  **PER I SERVIZI AD ALTA INTENSITA' DI**  
**MANODOPERA (ART. 108, CO. 4 D.LGS. 2023)**

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## COSA RIMANE E COSA CAMBIA

**NON PIU' ONERE DI MOTIVAZIONE**  **PER GARE AL PREZZO PIU' BASSO PER SERVIZI E FORNITURE STANDARDIZZARE E LE CUI CONDIZIONI SONO DEFINITE DAL MERCATO (ART. 95, CO. 5 D.LGS. 2016)**

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## COSA RIMANE E COSA CAMBIA

**I CRITERI RIMANGONO OGGETTIVI**  **OVVERO**  
LEGATI AD ASPETTI QUALITATIVI, AMBIENTALI O SOCIALI CONNESSI  
ALL'OGGETTO DELL'APPALTO, MA NON PIU' ELENCAZIONE  
ESEMPLIFICATIVA (ART. 95, CO. 6 E 10-BIS D.LGS. 2016; ART. 108, CO. 4  
D.LGS. 2023)

**LIMITE 30% DEL PREZZO**  **MA SOLO PER I SERVIZI AD ALTA  
INTENSITA' DI MANODOPERA (ART. 108, CO. 4 D.LGS. 2023)**



# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## COSA RIMANE E COSA CAMBIA



**CRITERI PREMIALI ATTUALI:** «Compatibilmente con il diritto dell'Unione europea e con i principi di parità di trattamento, non discriminazione, trasparenza e proporzionalità (...) i criteri premiali (...) maggiore rating di legalità e di impresa, alla valutazione dell'impatto generato (...) nonché per agevolare la **partecipazione delle micro, piccole e medie imprese, dei giovani professionisti e delle imprese di nuova costituzione** (...). Indicano altresì il maggiore punteggio (...) un minore impatto sulla **salute e sull'ambiente**, ivi compresi i beni o i prodotti da **filiera corta o a chilometro zero**, e l'adozione di politiche tese (...) **parità di genere** comprovata dal possesso di certificazione della parità di genere (...)» (ART. 96, CO. 13 D.LGS. 2016)

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## COSA RIMANE E COSA CAMBIA

 **CRITERI PREMIALI FUTURI:** «(...) Ai fini della tutela della libera concorrenza e della promozione del pluralismo degli operatori nel mercato, (...) prevedere (...) criteri premiali atti a favorire la **partecipazione delle piccole e medie imprese** nella valutazione dell'offerta e a promuovere, per le prestazioni dipendenti dal **principio di prossimità** per la loro efficiente gestione, l'affidamento ad operatori economici con sede operativa nell'**ambito territoriale di riferimento**. Le disposizioni di cui al terzo periodo si applicano compatibilmente con il diritto dell'Unione europea e con i principi di parità di trattamento, non discriminazione, trasparenza e proporzionalità. Al fine di promuovere la **parità di genere** (...)» (ART. 108, CO. 7 D.LGS. 2023).

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## COSA RIMANE E COSA CAMBIA

SEMPRE DA INDICARE  **COSTI DELLA MANODOPERA ED ONERI AZIENDALI**, ORA ESPRESSAMENTE INDICATO A PENA DI **ESCLUSIONE**;  
PER I PRIMI NON PIU' PREVISIONE DI VERIFICA SEPARATA DA PARTE DELLA P.A. (ART. 108, CO. 8 D.LGS. 2023)

CONFERMATA LA POSSIBILITA' DI NON AGGIUDICARE PERCHE'  
**NESSUNA OFFERTA RITENUTA IDONEA**  ORA NON OLTRE 30 GG.  
DALLA VALUTAZIONE OFFERTE (ART. 108, CO. 10 D.LGS. 2023)

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## COSA RIMANE E COSA CAMBIA

SPECIFICATO CHE IL DIVIETO DI ATTRIBUIRE PUNTEGGI PER LE  
**PRESTAZIONI AGGIUNTIVE**  VALE SOLO PER I LAVORI  
(ART. 108, CO. 11 D.LGS. 2023)

# A. QUALITA' E CRITERI DI AGGIUDICAZIONE

## GARANZIE E NODI AL PETTINE

- ▶ **G** CONTRATTI RELATIVI AI SERVIZI SOCIALI, SEMPRE ALL'**OEPV**
- ▶ **G** LA **QUALITA' «SOSTANZIALE»** DEI SERVIZI RIMANE UN VALORE (COMUNQUE LINEE GUIDA ANAC 17/2022, CARTINA TORNASOLE ART. 128, CO. 3 E 8 D.LGS. 2023)
- ▶ **G e N** **CONFRONTO CONCORRENZIALE EFFETTIVO SUI PROFILI TECNICI** (CO. 4) DA «OPPORRE» AI PUNTEGGI A PRESTAZIONI AGGIUNTIVE (CO. 11)

## B. ADEGUATEZZA DEL CORRISPETTIVO

### PRINCIPIO DI CONSERVAZIONE DELL'EQUILIBRIO CONTRATTUALE

«1. Se sopravvengono **circostanze straordinarie e imprevedibili**, estranee alla normale alea, all'ordinaria fluttuazione economica e al rischio di mercato e tali da alterare in maniera rilevante l'equilibrio originario del contratto, la parte svantaggiata, che non abbia volontariamente assunto il relativo rischio, ha **diritto alla rinegoziazione secondo buona fede** delle condizioni contrattuali. Gli oneri per la rinegoziazione sono riconosciuti all'esecutore a valere sulle **somme a disposizione indicate nel quadro economico** dell'intervento, alle voci imprevisti e accantonamenti e, se necessario, anche utilizzando le **economie da ribasso d'asta.**» (ART. 9 D.LGS. 2023)

## B. ADEGUATEZZA DEL CORRISPETTIVO

### PRINCIPIO DI CONSERVAZIONE DELL'EQUILIBRIO CONTRATTUALE

«2. Nell'ambito delle risorse individuate al comma 1, la rinegoziazione si limita al **ripristino dell'originario equilibrio** del contratto oggetto dell'affidamento, quale risultante dal bando e dal provvedimento di aggiudicazione, senza alterarne la sostanza economica.

3. Se le circostanze sopravvenute di cui al comma 1 rendono la prestazione, in parte o temporaneamente, inutile o inutilizzabile per uno dei contraenti, questi ha diritto a una **riduzione proporzionale del corrispettivo**, secondo le regole dell'impossibilità parziale.» (**ART. 9 D.LGS. 2023**)

## B. ADEGUATEZZA DEL CORRISPETTIVO

### PRINCIPIO DI CONSERVAZIONE DELL'EQUILIBRIO CONTRATTUALE

«4. Le stazioni appaltanti e gli enti concedenti favoriscono l'inserimento nel contratto di **clausole di rinegoziazione**, dandone pubblicità nel bando o nell'avviso di indizione della gara, specie quando il contratto risulta particolarmente esposto per la sua durata, per il contesto economico di riferimento o per altre circostanze, al rischio delle interferenze da sopravvenienze.

5. In applicazione del principio di conservazione dell'equilibrio contrattuale si applicano le disposizioni di cui agli **articoli 60 e 120.**»  
(**ART. 9 D.LGS. 2023**)



## B. ADEGUATEZZA DEL CORRISPETTIVO

### LA NUOVA REVISIONE PREZZI

LA CLAUSOLA DI REVISIONE PREZZI TORNA  **OBBLIGATORIA**  
(ART. 60, CO 1)

**SI ATTIVA** AL VERIFICARSI «(...) di particolari condizioni di natura oggettiva che determinano una **variazione** del costo dell'opera, della fornitura o del servizio, in aumento o in diminuzione, **superiore al 5 per cento dell'importo complessivo** e operano nella misura dell'**80 per cento** della variazione stessa, in relazione alle prestazioni da eseguire»  
(ART. 60, CO. 2)

## B. ADEGUATEZZA DEL CORRISPETTIVO

### LA NUOVA REVISIONE PREZZI

IL RIFERIMENTO PER LA VARIAZIONE DEI COSTI E DEI PREZZI  
**INDICI ISTAT** (ART. 60, CO. 3)



RIMESSO AL **MINISTERO DELL'INFRASTRUTTURE E DEI TRASPORTI**,  
SENTITO L'ISTAT, L'ADOZIONE DI PROVVEDIMENTO INDIVIDUATIVO E  
SPECIFICATIVO (ART. 60, CO. 4)

## B. ADEGUATEZZA DEL CORRISPETTIVO

### LA NUOVA REVISIONE PREZZI

**FONDAMENTALE ACCANTONARE:** PER FAR FRONTE AI MAGGIORI ONERI LE STAZIONI APPALTANTI SONO TENUTE AD UTILIZZARE NEI LIMITI DEL 50% LE RISORSE ACCANTONATE PER IMPREVISTI, LE SOMME DERIVANTI DAI RIBASSI D'ASTA, LE SOMME DISPONIBILI DERIVANTI DA ALTRI INTERVENTI ULTIMATI (ART. 60, CO. 5)

## B. ADEGUATEZZA DEL CORRISPETTIVO E ALLA FINE, RINEGOZIAMO

*«Il contratto è sempre modificabile ai sensi dell'articolo 9 e nel rispetto delle **clausole di rinegoziazione** contenute nel contratto. Nel caso in cui queste **non siano previste**, la **richiesta** di rinegoziazione va avanzata senza ritardo e non giustifica, di per se', la sospensione dell'esecuzione del contratto. Il **RUP** provvede a formulare la **proposta di un nuovo accordo** entro un termine non superiore a tre mesi. Nel caso in cui non si pervenga al nuovo accordo entro un termine ragionevole, la **parte svantaggiata può agire in giudizio per ottenere l'adeguamento del contratto all'equilibrio originario**, salva la responsabilità per la violazione dell'obbligo di rinegoziazione.» (ART. 120, CO. 8)*

## B. ADEGUATEZZA DEL CORRISPETTIVO

### LA NUOVA REVISIONE PREZZI: PRIME DOMANDE

- ▶ **DA QUANDO DECORRE**, SEMPRE DAL SECONDO ANNO ? (NO, E' CAMBIATA LA RATIO)
- ▶ **QUALE PROCEDIMENTO** SI OSSERVA ? (FONDAMENTALI LE PREVISIONI DELLA LEX SPECIALIS)
- ▶ **QUALE E' IL GIUDICE COMPETENTE**, GIUDICE ORDINARIO O GIUDICE AMMINISTRATIVO ?



Grazie per l'attenzione !