



Forum Cauzioni e Credito

SETTORI SPECIALI APPALTI PUBBLICI

Norme del D.Lgs.50/2016 applicabili

Milano, 26 novembre 2019

Segreteria Forum Cauzioni e Credito



Forum Cauzioni e Credito



NORMATIVA COMUNITARIA

I **settori speciali** (acqua, energia, trasporti) sono entrati nella disciplina comunitaria solo con la direttiva 90/531/CEE, prima erano infatti definiti **settori esclusi** (acqua, energia, trasporti, telecomunicazioni) proprio per l'assenza di una normativa di riferimento.

Motivazioni della precedente esclusione:

- **natura giuridica degli enti che gestivano tali servizi (in parte soggetti al diritto pubblico ed in parte al diritto privato)**
- **mercati chiusi e non esposti alla concorrenza**

La direttiva 90/531/CEE costituisce il primo complesso di norme per i settori speciali che tuttavia doveva essere espressamente rivisto alla luce della loro applicazione pratica poiché si trattava di ambiti di attività in continuo adattamento in relazione al grado di esposizione alla concorrenza di queste attività.



NORMATIVA COMUNITARIA

L'ultima direttiva 2014/25/UE per i **settori speciali** riguarda le procedure di appalto degli enti erogatori nei settori dell'acqua, dell'energia, dei trasporti e dei servizi postali.

La direttiva 2014/25/UE ribadisce il **criterio della 'pertinenza'** (già codificato nel vecchio codice e nell'attuale D.Lgs.50/2016 all'art.14): **solo se il contratto riguarda l'attività specifica della stazione appaltante si applicano le norme dei settori speciali**. Altrimenti si applicano le norme relative al regime giuridico della società pubblica o privata. Criterio della pertinenza sostenuto anche dalla Sentenza CDS 2011/16.



LEGGE DELEGA n.11/2016

I principi della legge delega che riguardano i **settori speciali** (acqua, energia, trasporti e servizi postali) sono solo due:

Lettera h) puntuale indicazione, in materia di affidamento dei contratti nei settori speciali, delle disposizioni ad essi applicabili, anche al fine di favorire la trasparenza nel settore e la piena apertura e contendibilità dei relativi mercati

Lettera ii) garanzia di adeguati livelli di pubblicità e trasparenza delle procedure anche per gli appalti pubblici e i contratti di concessione sotto la soglia di rilevanza comunitaria, assicurando, anche nelle forme semplificate di aggiudicazione, la valutazione comparativa tra più offerte, prevedendo che debbano essere invitati a presentare offerta almeno cinque operatori economici, ove esistenti, nonché un'adeguata rotazione, ferma restando la facoltà per le imprese pubbliche dei settori speciali di cui alla direttiva 2014/25/UE di applicare la disciplina stabilita nei rispettivi regolamenti, adottati in conformità ai principi dettati dal Trattato sul funzionamento dell'Unione europea a tutela della concorrenza



CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

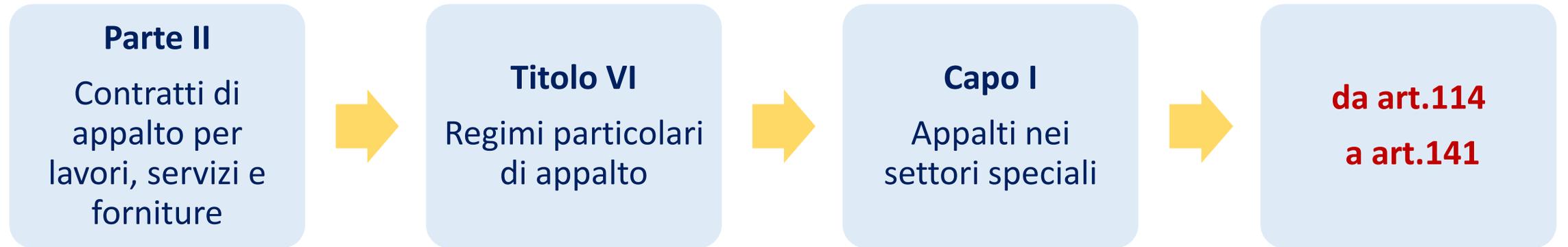
Nonostante il parere del Consiglio di Stato 855/2016 allo schema di decreto del nuovo Codice dei Contratti Pubblici avesse sottolineato la **mancaza di un unico articolo che richiamasse tutte le disposizioni applicabili ai settori speciali** (come l'art. 206 del vecchio Codice), il legislatore del nuovo Codice ha invece frammentato in numerosi articoli i riferimenti alle norme applicabili ai settori speciali utilizzando anche numerosi rinvii non sempre coordinati tra loro.

E' difficile quindi ricostruire un quadro organico delle norme che disciplinano i settori speciali determinando così una incertezza operativa.



CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili ai settori speciali



Sezione I – Disposizioni applicabili e ambito (artt. 114-121)
Sezione II – Procedure di scelta del contraente (artt. 122-132)
Sezione III – Selezione dei partecipanti e delle offerte e relazioni uniche (artt. 133-139)
Sezione IV – Servizi sociali, concorsi di progettazione e norme su esecuzione (artt. 140-141)

CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili e ambito soggettivo

Art.114 - comma 1

*Ai contratti pubblici di cui al presente capo (appalti nei settori speciali) si applicano le norme che seguono e, **in quanto compatibili**, le disposizioni di cui agli **articoli da 1 a 58**, ad esclusione delle disposizioni relative alle concessioni.*



Come rilevato dal CDS il richiamo indistinto nell'art.114 al blocco degli artt. 1-58 comporta l'estensione ai settori speciali di diverse disposizioni specifiche dei settori ordinari (es.: progettazione, validazione, ecc.) applicabili 'in quanto compatibili', 'ad esclusione delle disposizioni relative alle concessioni'.

CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili e ambito soggettivo

Art.114 - comma 2

Le disposizioni di cui al presente capo (appalti nei settori speciali) si applicano agli enti aggiudicatori che sono amministrazioni aggiudicatrici o imprese pubbliche che svolgono una delle attività previste dagli articoli da 115 a 121; si applicano altresì a tutti i soggetti che pur non essendo amministrazioni aggiudicatrici o imprese pubbliche svolgono una o più attività tra quelle previste dagli articoli da 115 a 121 ed operano in virtù di diritti speciali o esclusivi.

Art.114 - comma 3

Per diritti speciali o esclusivi si intendono i diritti concessi dallo Stato o da enti locali mediante apposite disposizioni (legislative, regolamentari, amministrative) riservando ad uno o più enti l'esercizio delle attività previste dagli articoli da 115 a 121.



CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Definizioni delle attività dei settori speciali

Art. 115 – Gas ed energia termica

Art. 116 – Elettricità

Art. 117 – Acqua

Art. 118 – Servizi di trasporto

Art. 119 – Porti e aeroporti

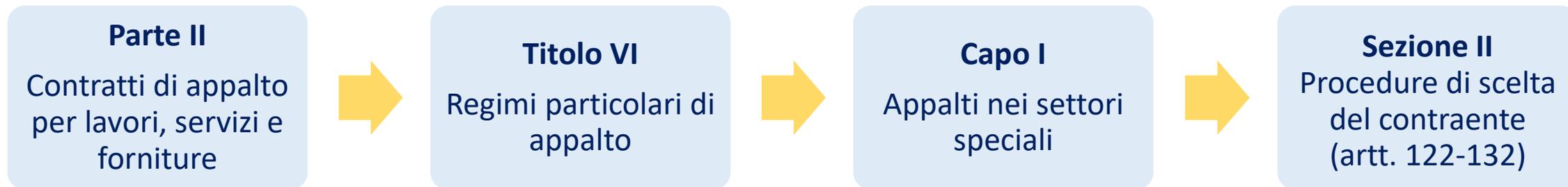
Art. 120 – Servizi postali

Art. 121 – Estrazione di gas e prospezione o estrazione di carbone o di altri combustibili solidi



CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili ai settori speciali

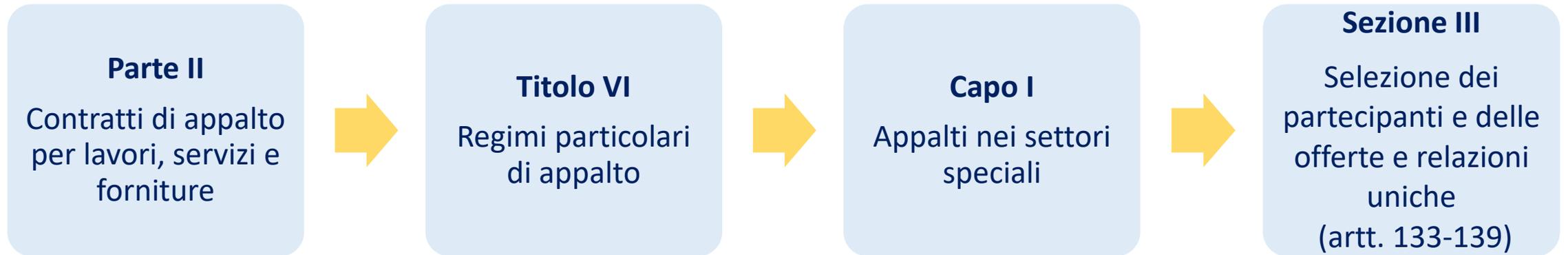


Art. 122 - gli enti aggiudicatori nei settori speciali applicano, **per quanto compatibili** con le norme di cui alla presente sezione, i seguenti articoli:

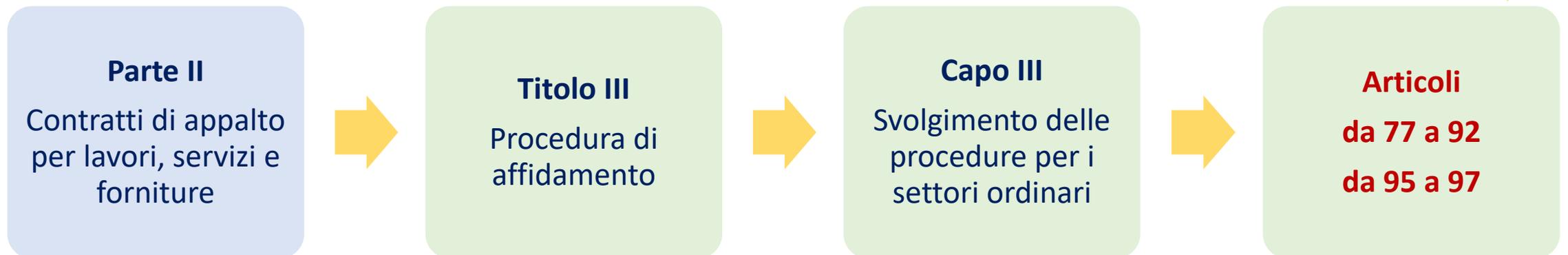


CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili ai settori speciali



Art.133 - Per la selezione dei partecipanti e delle offerte nelle procedure di scelta del contraente nei settori speciali si applicano, **per quanto compatibili** con le norme di cui alla presente sezione, le disposizioni di cui ai seguenti articoli:



CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili ai settori speciali



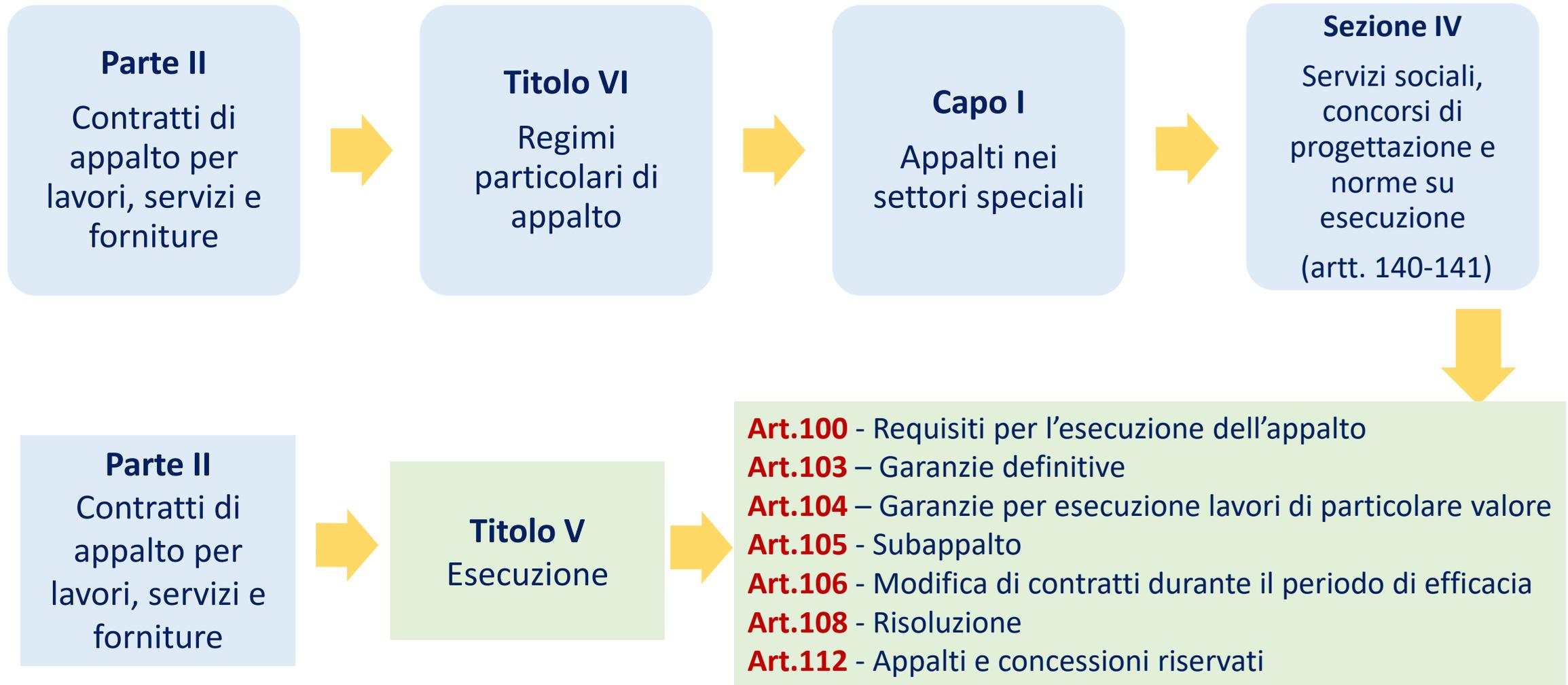
CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili ai settori speciali



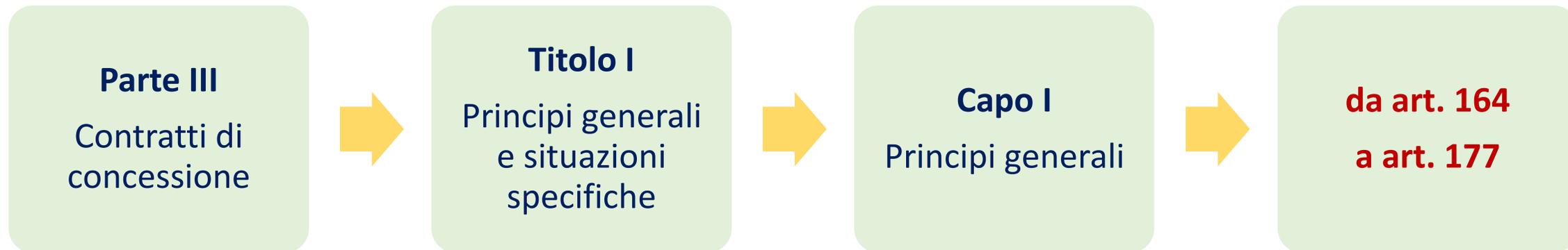
CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili ai settori speciali



CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili ai settori speciali



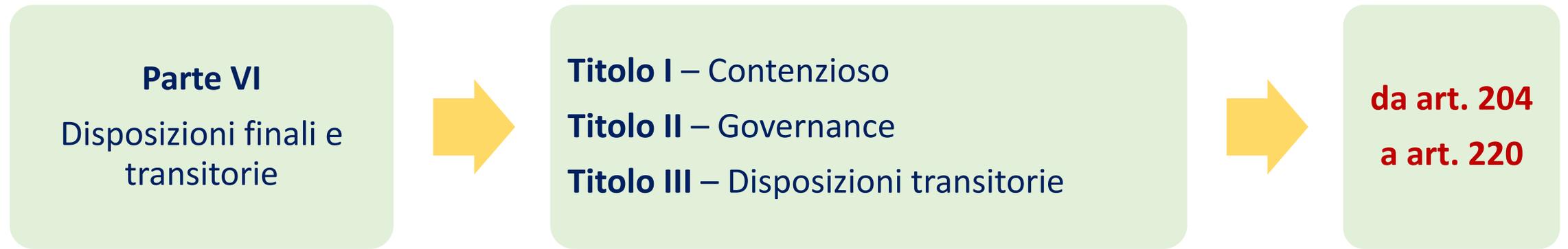
Art. 164 - Oggetto e ambito di applicazione

Comma 1 – Le disposizioni di cui alla presente Parte III definiscono le norme applicabili alle procedure di aggiudicazione dei contratti di concessione di lavori pubblici o di servizi indette dalle amministrazioni aggiudicatrici, nonché dagli enti aggiudicatori qualora i lavori o i servizi siano destinati ad una delle attività di cui all'Allegato II (ovvero alle attività dei settori speciali).

(art.1 – Dir. 2014/23/UE sulle Concessioni prevede espressamente l'applicabilità della stessa ai settori speciali quando le concessioni concernono lavori o servizi destinati allo svolgimento di una delle attività dei settori speciali)

CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI – D.Lgs.50/2016

Norme applicabili ai settori speciali





SETTORI SPECIALI APPALTI PUBBLICI

Norme del D.Lgs.50/2016 applicabili

grazie

Milano, 26 novembre 2019

Segreteria Forum Cauzioni e Credito