

Indice

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| <i>Autori</i> | XIII |
| Introduzione | 1 |
| <i>Guido Greco</i> | |
| | |
| Legiferare per principi, legiferare per regole. Il cambio di paradigma nel codice dei contratti pubblici | |
| <i>Luigi Carbone</i> | |
| 1. Il cambio di paradigma: istruzioni per l'uso dell'"apricatole giuridico" | 7 |
| 2. L'associazione di due tecniche: legiferare per principi, legiferare per regole | 9 |
| 3. Legiferare per principi | 9 |
| 3.1. Il rapporto tra principi e codice | 9 |
| 3.2. Una rotta (anzi, cinque) di navigazione per il nuovo codice | 14 |
| 4. Legiferare per regole | 17 |
| 4.1. La presenza di regole anche nei principi operativi | 17 |
| 4.2. Cinque esigenze per una regolazione di qualità e tecniche per perseguirle | 19 |
| 5. Un primo bilancio, in tempi di Correttivo | 24 |
| 6. Guardando al futuro, tra Shakespeare e Jhering | 26 |
| | |
| I principi di buona fede e di tutela dell'affidamento | |
| <i>Marco Antonioli</i> | |
| 1. Codice dei contratti e codificazione dei principi (cenni) | 29 |

| | <i>pag.</i> |
|--|-------------|
| 2. Buona fede e tutela dell'affidamento nei contratti pubblici | 34 |
| 3. Buona fede e affidamento tra azione autoritativa e attività negoziale della PA | 39 |
| 4. Art. 5 del Codice, tutela risarcitoria e deroghe al diritto comune | 45 |
| 5. <i>Segue</i> : determinazione del danno risarcibile e illegittimità agevolmente rilevabile | 48 |
| 6. Aggiudicazione illegittima e risarcimento del danno | 52 |
| 7. Tutela risarcitoria, art. 124, comma 1, c.p.a. e rapporto "senza potere" | 56 |
| 8. Riparto tra le giurisdizioni, giurisdizione esclusiva e questioni di costituzionalità | 60 |
| | |
| La responsabilità erariale nel codice dei contratti: tentato rimedio alla paura della firma | 65 |
| <i>Fabrizio Dall'Acqua</i> | |
| | |
| Gli affidamenti <i>in house</i> | 79 |
| <i>Marco Dugato</i> | |
| | |
| I contratti innovativi alla luce dei principi generali | 89 |
| <i>Michele Corradino</i> | |
| | |
| La qualificazione delle stazioni appaltanti e delle centrali di committenza | |
| <i>Sergio Zeuli</i> | |
| | |
| 1. Premessa | 96 |
| 2. Il frangente e il confronto. La dimensione concorrenziale europea | 96 |
| 3. La cd. "appaltexit" italiana | 98 |
| 4. Il sistema delle qualificazioni delle stazioni appaltanti, le sue criticità, i possibili correttivi | 103 |
| 5. Come evolverà l'istituto | 103 |

| | <i>pag.</i> |
|--|-------------|
| 6. Il monito della Commissione U.E. sulla centralizzazione | 104 |
| 6.1. I perché della centralizzazione | 105 |
| 6.1.1. La crisi della territorialità. Il parallelo con altre attività e servizi dell'amministrazione | 105 |
| 6.1.2. La riduzione della proliferazione delle stazioni appaltanti | 106 |
| 6.1.3. Quello che restava del codice del 2016. Le linee-guida ANAC del dicembre del 2022 | 106 |
| 6.1.4. La struttura del sistema di qualificazione | 107 |
| 6.1.5. Le controindicazioni | 107 |
| 7. Possibili rimedi <i>de iure condito</i> | 110 |
| 7.1. L'avvalimento | 110 |
| 7.2. Le altre criticità | 111 |
| 7.3. La qualificazione delle SS.AA. nei settori speciali | 111 |
| 7.4. La necessità di riorganizzare le SS.AA. | 112 |
| 7.5. La perdita della qualificazione in pendenza della gara | 112 |
| 7.6. L'aggregazione delle SS.AA. | 113 |
| 7.7. La possibilità di valersi della centrale di committenza di altro stato membro | 114 |
| 7.8. I limiti geografici di scelta della Stazione qualificata | 115 |
| 7.9. I tre elementi della qualificazione e le connesse criticità | 115 |
| 7.10. Ciò che la legge non dice: i <i>compliance</i> | 116 |
| 8. Il problema dell'esecuzione dell'appalto | 117 |
| 9. Conclusioni | 118 |

I settori speciali e la "specialità" dell'impresa pubblica come stazione appaltante nel nuovo Codice dei contratti pubblici

Fabio Cintioli

| | |
|---|-----|
| 1. Il nuovo libro dei settori speciali e la questione della sua autosufficienza | 121 |
| 2. La questione degli appalti strumentali | 124 |
| 3. La <i>ratio</i> degli obblighi di gara imposti a imprese pubbliche e privati titolari di diritti speciali e di esclusiva | 127 |
| 4. Lo stato della giurisprudenza e la strumentalità funzionale | 129 |
| 5. La facoltà di auto-organizzazione delle imprese pubbliche e privati titolari di diritti speciali e di esclusiva | 133 |

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 6. L'attrazione nel libro delle norme di recepimento della direttiva 2014/25/UE | 135 |
| 7. Procedure semplificate, procedura negoziata senza bando ed esigenze dei settori speciali | 137 |
| 8. Procedura regolamentata (albi di qualificazione e cause di esclusione) e procedura "ordinaria" | 141 |

Il "Codice del subappalto"

Andrea Crismani

| | |
|--|-----|
| 1. Introduzione | 143 |
| 2. Contesto storico | 146 |
| 3. Criticità di sistema | 148 |
| 4. Incertezza normativa pregressa | 151 |
| 5. Quadro normativo: i punti fermi | 152 |
| 6. Subappalto e altre figure. I consorzi e i raggruppamenti | 156 |
| 7. La riconfigurazione delle limitazioni al subappalto: dalle percentuali quantitative ai principi | 161 |
| 8. Le condizioni per il subappalto e l'autorizzazione | 165 |
| 9. Verifica dei requisiti del subappaltatore e le possibilità di sostituirlo | 167 |
| 10. Le condizioni di esecuzione e la revisione dei prezzi | 168 |
| 11. Subappalto a cascata | 170 |
| 12. Subappalto necessario | 172 |
| 13. Conclusioni | 175 |

La revisione dei prezzi

Giuseppe Franco Ferrari

| | |
|--|-----|
| 1. Introduzione | 177 |
| 2. La disciplina della revisione dei prezzi nei contratti pubblici. Cenni storici: dal 1865 alla legge Merloni | 179 |
| 3. La disciplina della revisione dei prezzi nei contratti pubblici. Cenni storici: il Codice dei contratti del 2006 | 181 |
| 4. Disposizioni speciali per appalti di servizi e forniture stipulati dai soggetti aggregatori: art. 1, comma 511, legge n. 208/2015 | 184 |
| 5. La disciplina della revisione prezzi nel Codice dei contratti pubblici del 2016 (pre-pandemia) | 185 |

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 6. La posizione dell'ANAC sull'emergenza Covid come causa giustificativa di revisione prezzi | 187 |
| 7. Le misure emergenziali nel periodo di pandemia | 188 |
| 8. Oggi: l'art. 60, d.lgs. n. 36/2023 | 190 |
| 9. Conclusioni | 195 |
| | |
| I partenariati pubblici-privati e le concessioni | 197 |
| <i>Marcello Clarich</i> | |
| | |
| Qualche considerazione in tema di costituzione e di atti dei Collegi consultivi tecnici | |
| <i>Andrea Maltoni</i> | |
| | |
| 1. Lineamenti generali della disciplina in tema di Collegi consultivi tecnici | 203 |
| 2. La natura ibrida dei CCT | 208 |
| 3. Le regole applicabili alla costituzione, al funzionamento e allo scioglimento del CCT | 214 |
| 4. Gli atti adottati dai CCT: i pareri e le determinazioni | 218 |
| 5. Alcune considerazioni conclusive | 229 |
| | |
| I pareri di precontenzioso ANAC nel nuovo Codice dei contratti pubblici: un primo bilancio del principale strumento di ADR nella fase pubblicistica della evidenza pubblica | |
| <i>Francesco Goisis</i> | |
| | |
| 1. Introduzione | 233 |
| 2. Vecchia e nuova disciplina dei pareri precontenziosi | 236 |
| 3. I pareri precontenziosi come provvedimenti sempre decisori/autoritativi e le conseguenze in punto di tutela: il problema (fondamentale) della "riapertura dei termini" per la tutela giurisdizionale | 241 |
| 4. I limiti alla tutela giurisdizionale e le questioni di costituzionalità e di compatibilità eurounitaria | 249 |
| 5. Conclusioni | 255 |