

INDICE-SOMMARIO

| | |
|---|------|
| <i>Prefazione</i> | XI |
| <i>Presentazioni di Riccardo Nencini e di Michele Corradino</i> | XIII |
| <i>Introduzione di Alessandro Pajno</i> | XVII |

CAPITOLO PRIMO

LE OPERE INFINITE COME LE INCHIESTE

| | |
|--|----|
| 1. Premessa | 1 |
| 2. Solo uno sguardo alla scena dei ritardi, degli sprechi, delle “incompiute” | 2 |
| 3. L’analisi economica degli interventi infrastrutturali in Italia | 7 |
| 3.1. L’attuazione della “legge obiettivo” e l’analisi tipologica degli appalti | 11 |
| 4. La riduzione delle opere strategiche nel nuovo DEF | 13 |

CAPITOLO SECONDO

LE NUOVE DIRETTIVE EUROPEE, LA LEGGE DELEGA, LE SPERANZE

| | |
|---|----|
| 1. I principali contenuti della direttiva appalti | 15 |
| 2. La direttiva concessioni | 18 |
| 2.1. Elementi sostanziali e procedurali del regime delle concessioni | 21 |
| 3. La direttiva sui “settori speciali” acqua, energia, trasporti, servizi postali | 22 |
| 4. Posizioni e proposte sul recepimento delle direttive e la legge delega | 25 |
| 4.1. Il rafforzamento del ruolo dell’ANAC nel nuovo sistema | 26 |
| 5. La centralità della lotta alla corruzione negli appalti | 29 |
| 6. L’approvazione della legge delega da parte del Senato | 30 |
| 7. Nuovo codice, nuovo regolamento, procedimento decisionale | 44 |
| 8. La riforma degli appalti e le autonomie speciali | 46 |

CAPITOLO TERZO

DIVIETO DI GOLD PLATING E SEMPLIFICAZIONE NORMATIVA

| | |
|--|----|
| 1. Recepimento delle direttive e semplificazione alla luce del dilemma di Sunstein | 49 |
| 2. Più discrezionalità o più regole? | 52 |
| 3. La specialità del regime nazionale degli appalti tra ANAC ed Europa | 53 |

| | | |
|----|--|----|
| 4. | Il principio del divieto di <i>gold plating</i> e gli effetti | 54 |
| 5. | Codice unico, regolamento e <i>soft law</i> nella legge delega | 58 |
| 6. | Note finali in corso d'opera | 62 |

CAPITOLO QUARTO

SOLO STAZIONI APPALTANTI CON CERTIFICAZIONE DI QUALITÀ

| | | |
|------|--|----|
| 1. | Stazioni appaltanti con certificazione di qualità | 65 |
| 2. | Le centrali di committenza nella disciplina comunitaria e nazionale del diritto dei contratti pubblici | 72 |
| 2.1. | L'esperienza tormentata della Consip | 73 |
| 2.2. | Le direttive europee del 2004 e la nascita della stazione unica appaltante (S.U.A.) | 75 |

CAPITOLO QUINTO

BUONI PROGETTI, VERI DIRETTORI DEI LAVORI

| | | |
|-------|---|-----|
| 1. | Premessa | 81 |
| 2. | Le proposte di cambiamento avanzate dalle professioni tecniche | 82 |
| 2.1. | Aprire il mercato dei lavori pubblici | 83 |
| 2.2. | Rilanciare il concorso di progettazione, quale strumento di selezione negli affidamenti di servizi di architettura e ingegneria | 84 |
| 2.3. | Promuovere un più facile affidamento dei servizi di architettura e ingegneria ai liberi professionisti | 85 |
| 2.4. | Ridurre i ribassi negli affidamenti di servizi di architettura e ingegneria al fine di garantire maggiore qualità delle prestazioni professionali | 87 |
| 2.5. | Garantire maggiore trasparenza negli affidamenti di servizi di architettura e ingegneria | 88 |
| 2.6. | Ridurre il ricorso all'appalto integrato, rivedendo il ruolo dei professionisti | 89 |
| 2.7. | Necessità di una nozione condivisa di "opera pubblica" | 89 |
| 2.8. | Snellire le procedure per l'accesso ai finanziamenti | 90 |
| 2.9. | Snellire e valorizzare le procedure del <i>project financing</i> | 90 |
| 2.10. | Istituire e finanziare un fondo di rotazione per l'affidamento di s.a.i. | 91 |
| 3. | La nuova disciplina della progettazione nella legge delega | 91 |
| 4. | La figura del direttore dei lavori | 93 |
| 4.1. | Il direttore dei lavori nel Codice dei contratti del 2006 | 96 |
| 4.2. | Il direttore dei lavori e la "legge obiettivo" del 2001 | 101 |
| 5. | Il direttore dei lavori nella legge delega e il potenziamento dei ruoli tecnici | 105 |

CAPITOLO SESTO

UNA SOGLIA AI RIBASSI, ALLE OFFERTE ANOMALE
E ALLA CONCORRENZA SLEALE

- | | | |
|------|--|-----|
| 1. | Il male storico dei ribassi sleali e anticoncorrenziali | 109 |
| 2. | Il principio nella legge delega | 115 |
| 2.1. | Argomenti in favore dell' <i>extrema ratio</i> del sorteggio | 120 |
| 3. | L'incidenza sulla disciplina delle offerte anomale | 121 |

CAPITOLO SETTIMO

ALBO E SORTEGGIO PER I COMMISSARI DI GARA

- | | | |
|------|--|-----|
| 1. | Le commissioni di gara dalla Merloni al Codice dei contratti | 125 |
| 1.1. | Un'analisi della giurisprudenza più recente sulla professionalità dei commissari di gara | 129 |
| 2. | Il principio dell'albo nazionale e del sorteggio nella legge delega | 133 |

CAPITOLO OTTAVO

PIÙ PRIVATO NEGLI AFFIDAMENTI IN HOUSE

- | | | |
|------|--|-----|
| 1. | Cenni sulla disciplina | 135 |
| 2. | Le principali modifiche delle direttive alla disciplina dell' <i>in house providing</i> | 137 |
| 3. | Considerazioni e testi provvisori della Commissione di Studio per il recepimento | 139 |
| 3.1. | Prime bozze della Commissione per il recepimento | 142 |
| 4. | Il principio in materia di <i>in house</i> nel testo della legge delega approvato dal Senato | 144 |
| 5. | Conclusioni in corso d'opera in favore di una visione flessibile del diritto europeo della concorrenza | 145 |

CAPITOLO NONO

LA STRANA STORIA DELL'AVVALIMENTO

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | L'atipico istituto dell'avvalimento alla luce della recente giurisprudenza e dell'ANAC | 147 |
| 2. | Il principio contenuto nella legge delega | 153 |

CAPITOLO DECIMO

I CONTRATTI DI CONCESSIONE DOPO LA CURA EUROPEA

- | | | |
|----|---|-----|
| 1. | Le concessioni amministrative tradizionali e la nuova disciplina in materia | 155 |
|----|---|-----|

| | | |
|--------|--|-----|
| 2. | Alcuni profili di particolare impatto sul nostro ordinamento nazionale | 159 |
| 3. | Il rischio operativo del concessionario | 161 |
| 4. | La durata delle concessioni | 164 |
| 5. | Le modifiche del profilo soggettivo del contratto | 166 |
| 6. | Le “modifiche oggettive” sostanziali e non sostanziali | 168 |
| 6.1. | Le modifiche specificamente previste nei documenti di gara iniziali | 169 |
| 6.2. | Le novazioni della concessione non previste o non prevedibili | 171 |
| 6.3. | Le modifiche “gestionali” | 173 |
| 6.3.1. | Le variazioni nelle concessioni sotto soglia | 173 |
| 7. | Le prospettive e qualche provocazione | 175 |
| 8. | Conclusione provvisoria | 178 |

CAPITOLO UNDICESIMO

ALTERNATIVE PER LE CONTROVERSIE

| | | |
|------|---|-----|
| 1. | Premessa | 179 |
| 2. | La nuova accelerazione del rito degli appalti | 181 |
| 3. | Strumenti alternativi di risoluzione delle controversie | 186 |
| 3.1. | Limiti e criticità degli istituti ora previsti | 192 |
| 4. | Brevi note finali | 196 |

CAPITOLO DODICESIMO

NOTE E PROPOSTE *DE JURE CONDENDO*
SUL NUOVO CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI

Parte prima

UNA RILETTURA CRITICA DELL'IMPATTO DELLE DIRETTIVE EUROPEE
SUL SISTEMA ITALIANO DEGLI APPALTI

| | | |
|-----|---|-----|
| 1. | Profili generali e storici | 199 |
| 2. | Il metodo della licitazione privata | 203 |
| 3. | La qualificazione delle imprese e le criticità del metodo SOA | 205 |
| 4. | Le offerte anomale prive di rimedi | 207 |
| 5. | La concessione di sola costruzione | 209 |
| 6. | La concessione di costruzione e gestione | 211 |
| 7. | L'Organismo di diritto pubblico oggi | 213 |
| 8. | L'equilibrio dei contratti nella fase di esecuzione | 214 |
| 9. | La procedura competitiva con negoziazione | 215 |
| 10. | Suddivisione in lotti e PMI | 217 |
| 11. | Sciogliere il nodo dell'avvalimento | 219 |

Parte Seconda

PROPOSTE PER IL NUOVO CODICE

| | |
|---|-----|
| 12. Sui limiti dell'autonomia delle regioni e delle province a statuto speciale nel recepimento delle direttive in materia di appalti e concessioni | 223 |
| 13. Sul divieto di <i>gold plating</i> | 224 |
| 14. Note critiche sul sistema di qualificazione | 225 |
| 15. I nodi dell'avvalimento e del subappalto | 227 |
| 16. La qualificazione delle pubbliche amministrazioni e l'albo dei commissari di gara | 229 |
| 17. Circa i criteri di aggiudicazione | 231 |
| 18. Gli appalti di lavori di sola esecuzione e gli appalti integrati | 232 |
| 19. La garanzia per l'esecuzione e il <i>performance bond</i> | 234 |
| 20. Gli affidamenti <i>in house</i> da precisare | 235 |
| 21. Il nuovo regime delle concessioni | 236 |
| 22. Sui requisiti di ordine generale | 237 |
| 22.1 Sull'istituto del "soccorso istruttorio" | 239 |
| 23. La sessione parlamentare sui contratti pubblici | 240 |

CAPITOLO TREDICESIMO

| | |
|--|-----|
| CONCLUSIONI IN CORPO D'OPERA | 241 |
|--|-----|

| | |
|-------------------------------|-----|
| <i>Bibliografia</i> | 247 |
|-------------------------------|-----|

| | |
|--|-----|
| <i>Tavola di concordanza delle disposizioni delle direttive europee relative ai contratti pubblici con i riferimenti normativi del codice dei contratti pubblici e del ddl di delega (AC 3194)</i> | 257 |
|--|-----|