

# TRATTI CARATTERIZZANTI IL NUOVO CODICE E LA LEGISLAZIONE PROVINCIALE

*“ La riforma dei contratti pubblici.  
Il nuovo Codice e la disciplina attuativa ”*

ciclo di incontri formativi e di aggiornamento

20 luglio 2016 - Libera Università di Bolzano

## ARCHITETTURA GIURIDICA

del Codice - della legislazione provinciale

**strumenti - governance - funzionamento**

### 3 MACRO TEMI

#### PRINCIPI GUIDA

**trasparenza  
semplificazione  
efficienza**

#### PROSPETTIVA

**qualificazione  
responsabilizzazione  
tutele** (ambiente / lavoratori)

## architettura del nuovo Codice

- ▣ persistente **corposità** dell' articolato
- ▣ **novità di tipo strutturale** che riguardano **organizzazione** del mercato dei contratti pubblici
- ▣ **novità di tipo strutturale** che riguardano **assetto e formazione delle regole** del settore

- *La novità delle **linee guida** sta nella loro **duttilità**, cioè nella capacità di essere **velocemente modificate senza dover fare l'intero procedimento legislativo**.*
- *La differenza sta anche **nella loro struttura**: le linee guida hanno, per propria natura, un **carattere esplicativo**, quindi tendenzialmente dovrebbero essere molto **più comprensibili per gli operatori** non dovendosi prestare esse stesse a **meccanismi di interpretazione**. Costituiscono insomma uno strumento molto più duttile e più usufruibile sul piano della comprensibilità*

*(Fonte: R. Cantone – Specchio Economico, maggio 2016)*

- 
- *Tutte le linee guida - strutturate non come articolato, ma con una **tecnica discorsiva che dovrebbe limitare i problemi interpretativi** - saranno trasmesse al Consiglio di Stato per il parere preventivo e **alle Camere** per le necessarie valutazioni.*

*(R. Cantone – Presentazione della Relazione annuale, luglio 2016)*

---

- 
- ▣ atti giuridici che per il loro contenuto interpretativo, la forma discorsiva e l'efficacia vincolante, **costituiscono forme nuove di regole** alle quali si rinvia per fornire i necessari chiarimenti sui punti operativi del Codice
  - ▣  **riforma storica del settore**  che mira alla costruzione di un **sistema di regolazione flessibile** con l'auspicio di conseguire una riduzione di costi, tempi e illegalità
-

- 
- ▣ **LINEE GUIDA** con **valenza di regole giuridiche vincolanti**, a livello regolamentare
  - ▣ **LINEE GUIDA** con **differente efficacia vincolante**, costituenti **atto di regolazione**, equivalenti ad **atti amministrativi generali**
  - ▣ **LINEE GUIDA** con **valenza di atto di indirizzo**
-

---

ANAC si dota di forme e metodi

- ▣ **consultazione**
  - ▣ **analisi e verifica dell'impatto della regolazione**
  - ▣ **consolidamento delle Linee guida in testi unici**
  - ▣ **adeguata pubblicità**
  
  - ▣ **Stile redazionale**
  - ▣ **Possibili rilievi giuridici legittimità costituzionale**
-

---

accorpate in un unico **ENTE**

- ▣ strumenti di prevenzione e repressione della corruzione
  - ▣ misure sulla trasparenza
  - ▣ funzioni di regolazione e vigilanza del mercato dei contratti pubblici
  
  - ▣ impostazione emergente dalla **Relazione annuale di ANAC** - presentata a Roma il 14 luglio 2016
-

## **CABINA DI REGIA** per i contratti pubblici

- ▣ *struttura nazionale di riferimento per la **cooperazione con la Commissione europea** per quanto riguarda **l'applicazione della normativa** in materia di appalti pubblici e di concessioni nonché per l'adempimento degli obblighi di assistenza e cooperazione reciproca tra gli Stati membri*
- ▣ ***assicurare lo scambio di informazioni** nell'applicazione delle norme contenute (nel Codice) e nella gestione delle relative procedure*

---

## principio della **trasparenza**

- ▣ svolgimento delle **procedure di aggiudicazione**, delle **fasi di esecuzione e rendicontazione** dei contratti
  - ▣ **partecipazione** nelle fasi di programmazione, negoziazione ed esecuzione dei contratti
  - ▣ strumenti posti a **contrasto dei fenomeni corruttivi**
  - ▣ **esercizio imparziale** dell'attività amministrativa
-

---

▣ **trasparenza** nello svolgimento delle procedure di aggiudicazione, delle fasi di esecuzione e rendicontazione dei contratti

= **obbligo di preventiva pubblicità**

= **principio generale del diritto europeo** di matrice giurisprudenziale (CGUE)

= **contenuto, strumenti e forme** della pubblicità

▣ **recepimento dell'obbligo di pubblicità per gli affidamenti *sotto soglia* comunitaria**

---

---

▣ **trasparenza** a presidio della **partecipazione**  
nelle fasi di **programmazione** e **negoziatura**  
dei contratti

= **contrasto dei fenomeni corruttivi**

= **miglioramento della qualità delle scelte  
programmatiche** [debat public]

---

---

▣ **trasparenza** a presidio della **partecipazione**  
nelle fasi di **esecuzione** dei contratti

= uso di metodi e strumenti informatici di  
**'modellazione'** [project management e BIM]

= **monitoraggio dei passaggi procedurali e delle**  
**tempistiche** [controllo sociale]

---

---

▣ **trasparenza** negli strumenti posti a contrasto dei fonemi corruttivi

= patti di integrità

*atti di natura pattizia sottoscritti dall'amministrazione appaltante, dai soggetti partecipanti alle gare e da un Organismo indipendente, i quali si vincolano al rispetto di condotte improntate a principi di trasparenza e legalità nelle varie fasi della programmazione, negoziazione, aggiudicazione ed esecuzione di un insieme di opere e attività funzionali alla realizzazione di un progetto*

---

▣ **trasparenza** a presidio dell'esercizio  
imparziale dell'attività amministrativa

= **prevenzione e soluzione dei conflitti di interesse**

*elemento chiave della disposizione sul conflitto di interessi è la fondatezza del presupposto, ovvero sia la **capacità di compromettere l'imparzialità della pubblica amministrazione**: sulla base di tale fondatezza, infatti, l'amministrazione, eventualmente sollecitata anche dagli operatori partecipanti alla procedura, **deve valutare (e provvedere) in merito all'esistenza di una situazione di conflitto***

- ▣ *difficile pensare che questo Codice avrà vita breve*
- ▣ *sebbene **non mancheranno modifiche e aggiustamenti** (già pubblicato un avviso di rettifica del Codice nel mese di luglio, in Gazz. Uff. n. 164 del 15-07-2016)*
- ▣ *sebbene **rimangono da definire numerosi 'pezzi' mancanti** (l'attuazione del Codice passa per l'approvazione di ca. cinquanta atti, tra decreti governativi, ministeriali e provvedimenti dell'ANAC)*
- ▣ *il nuovo Codice poggia su un **solido impianto** e una **forte capacità di orientare il funzionamento del mercato** lungo le direttrici della trasparenza e della pubblicità in aperto contrasto alla corruzione nelle sue diverse manifestazioni*



**UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI TRENTO**

---

**Facoltà di Giurisprudenza**

Michele Cozzio

 53, Via Verdi, Trento, 38123, Italy

 +39.342.8081262

 [michele.cozzio@unitn.it](mailto:michele.cozzio@unitn.it)