



Scuola Umbra di
Amministrazione Pubblica

Approfondimenti sulla redazione degli atti
amministrativi per la gestione delle gare di appalto e
delle procedure di affidamento sottosoglia

Alberto Barbiero

30 marzo 2020

Tipologie di atti amministrativi correlati alle procedure di acquisto

- Atti amministrativi con valenza provvedimentale (aggiudicazione) e non provvedimentale (verbale operazioni gara).
- Atti relativi alla fase preliminare all'avvio delle procedure (verbali di validazione).
- Atti per sviluppo procedure (determinazione a contrarre, verbali, provvedimenti esclusione, determinazione di aggiudicazione, determinazione affidamento diretto).

Gli atti approvativi del progetto dell'appalto.

- Verbale di validazione (riferimento a report di verifica) – solo per appalti di lavori > necessaria indicazione negli atti di gara.
- Determinazione di approvazione del progetto (distinguibile da quella a contrarre negli appalti di lavori, congiunta con quella a contrarre negli appalti di servizi- forniture).

Determinazione a contrarre

- Elementi necessari ex art. 32, comma 2 Codice dei contratti pubblici.
- Elementi specifici richiesti da particolari disposizioni del Codice a seconda di scelte sulla procedura (es. deroghe a bando-tipo, motivazione lotto unico, ecc.).
- Elementi necessari per il collegamento con procedure contabili (prenotazione di impegno).

Verbali relativi alla procedura di affidamento

- Verbali relativi alla fase di ammissione alla procedura di gara (in caso di procedure semplificate, relativi alla fase derivate dalla sollecitazione a manifestare interesse, compreso sorteggio).
- Verbali relativi a valutazione offerte (focus su parti di giudizio offerte, con attenzione per segreti commerciali).
- Verbali relativi a verifica anomalia (Rup).

Provvedimenti di ammissione e esclusione dalla gara

- Necessità dei provvedimenti, in quanto il verbale è un atto amministrativo a valenza non provvedimento.
- Motivazione desunta da processo di riscontro che ha comportato ammissione/esclusione.
- Problematiche su competenza ad adozione: giurisprudenza che la attribuisce al Rup.
- Obbligo di comunicazione ex 76, co. 2-bis

Provvedimento di aggiudicazione

- Provvedimento illustrativo del percorso della procedura di affidamento e esplicativo dell'approvazione della proposta di aggiudicazione (combinazione tra art. 32, co. 5 e 33, co. 1).
- Specificazione dell'eventuale efficacia già acquisita.
- Specificazione degli elementi di raccordo con le procedure contabili (impegno di spesa).

Atti relativi a procedure sottosoglia / 1

- Necessaria evidenziazione dei presupposti legittimanti il ricorso a tali procedure (dato di valore stimato dell'appalto e inquadramento rispetto alle diverse fattispecie delineate dall'art. 36 del Codice).
- Specificazione di eventuali scelte di «auto-vincolo» della SA (es. per procedura con confronto comparativo quando possibile affidamento diretto).

Atti relativi a procedure sottosoglia / 2

- Obblighi di motivazione particolari: in caso di procedure ex art. 36, comma 2, lett. b) sia per lavori (richiesta di tre preventivi) sia per beni-servizi (valutazione cinque OE), è opportuno chiarire come sono stati individuati i soggetti consultati/coinvolti nel processo selettivo.
- Sintesi del processo e delle modalità di sviluppo (es. richiesta preventivi via pec o con utilizzo piattaforma telematica).

Provvedimenti per affidamenti diretti / 1

- Motivazione: quadro sintetico degli elementi essenziali dell'atto di affidamento diretto desumibile dall'art. 32, comma 2 del Codice.
- Esplicitazione delle ragioni di scelta dell'OE con cui si è proceduto all'affidamento diretto.
- Sintesi del percorso di individuazione, con illustrazione dell'indagine di mercato svolta (es. verificando affidamenti di altre SA).

Provvedimenti per affidamenti diretti / 2

- Elementi ulteriori: attestazione della congruità del prezzo rispetto a medie di mercato.
- Motivazioni particolari dell'affidamento diretto: qualora sia effettuato in deroga a programmazione o quando sia replicativo di affidamenti recenti (per contestualizzare le ragioni della nuova acquisizione con affidamento diretto, considerando anche i vincoli dai commi 9 e 10 dell'art. 35 Codice).

Procedure ex art. 63 Codice / 1

- Necessario specificare nel provvedimento:
- a) la fattispecie di riferimento (considerando le diverse ipotesi nel comma 2);
- b) la ricorrenza dei presupposti di fatto che consentono il ricorso alla particolare fattispecie (non con affermazioni apodittiche, ma con elementi «tecnici», anche dettagliati);
- c) il conseguente percorso (affidamento a unico OE o mini-gara).

Procedure ex art. 63 Codice / 2

- Procedura negoziata per ragioni di urgenza (art. 63, comma 2, lett. c):
 - a) evidenziare l'imprevedibilità della situazione che ha comportato l'urgenza e la sua non imputabilità alla SA (motivazione obbligatoria, con elementi di dettaglio);
 - b) specificare eventuale norma particolare che ne consente l'utilizzo in relazione a una particolare situazione.

Motivazioni specifiche relative a principio di rotazione

- Motivazioni illustrative della non applicazione del principio di rotazione (quando la procedura è svolta con modalità che consentono massima apertura al mercato).
- Motivazioni illustrative della deroga al principio di rotazione (necessaria evidenziazione particolarità del mercato, ottimo comportamento precedente OE e sua attuale competitività economica).

Atti per acquisti in deroga per emergenza Covid-19 / 1

- La normativa per affrontare l'emergenza Covid-19 consente alle amministrazioni di effettuare procedure di acquisto (soprattutto di beni e servizi) in deroga alle disposizioni del Codice dei contratti pubblici o favorendo l'utilizzo della procedura negoziata per motivi d'urgenza.
- Gli atti che definiscono tali processi devono essere adeguatamente motivati.

Atti per acquisti in deroga per emergenza Covid-19 / 2

- Presupposto della deroga: è necessario individuare la disposizione che consente lo sviluppo della procedura derogatoria.
- Applicazione della deroga: illustrazione sintetica del percorso che ha portato all'applicazione della deroga (riscontro del presupposto di fatto).
- Percorso: descrizione dell'attuazione del percorso derogatorio.

Atti per acquisti in deroga per emergenza Covid-19 / 3

- Eventuale utilizzo di procedure semplificate: è possibile l'utilizzo di procedure semplificate per acquisizioni veloci, con necessaria contestualizzazione (es. affidamenti diretti).
- Elementi necessari: esplicitazione dell'acquisto fuori programmazione (ricorrono i presupposti per lavori art. 5, co. 11 e per servizi/beni art. 7, co. 9 d.m. 14/2018), con sintetica motivazione per situazione di emergenza.

Atti per acquisti in deroga per emergenza Covid-19 / 4

- Norme che consentono deroghe alla pubblicità e alle tempistiche: art. 4, co. 1 OPC 655 del 25 marzo 2020, riferito a procedure ordinarie (aperte e ristrette).
- Norme che consentono deroghe ai percorsi ordinari di acquisto: art. 75, comma 1 d.l. 18/2020 per acquisti di beni e servizi informatici, con utilizzo art. 63, co. 3 let. c), con quattro OE e fuori regole aggregazione.

Atti per acquisti in deroga per emergenza Covid-19 / 5

- Norme che consentono l'utilizzo di procedure derogatorie in relazione alla velocizzazione dei tempi: disposizioni ex OPC 658 dl 28 marzo 2020 su buoni alimentari, che consentono deroga generale a Codice dei Contratti pubblici per acquisti buoni e generi alimentari, nonché ammettono (implicitamente) possibile deroga a art. 56 d.lgs. n. 117/2017 per definizione rapida di rapporti specifici con organismi Terzo Settore.

Atti per acquisti in deroga per emergenza Covid-19 / 6

- Deroghe all'applicazione del principio di rotazione in caso di utilizzo di procedure semplificate sottosoglia o negoziate: la deroga può essere motivata sia con riferimento ai forti condizionamenti del mercato derivanti dall'applicazione delle norme emergenziali (es. limitazioni per processi produttivi) sia con riguardo alla necessità di dar corso ad acquisti con tempistiche rapide.

Atti per acquisti in deroga per emergenza Covid-19 / 7

- Considerato: (...) – che specifica indagine di mercato ha permesso di rilevare che la situazione emergenziale ha reso molto difficile lo sviluppo di processi produttivi e ha limitato significativamente l'operatività di molti operatori economici; - che tale situazione ha condotto alla riduzione della platea degli operatori economici potenzialmente interessati e coinvolgibili nelle procedure;

Atti per acquisti in deroga per emergenza Covid-19 / 8

- – che tale situazione determina un mercato nel settore con un numero molto limitato di OE; - che, al fine di assicurare comunque un adeguato confronto concorrenziale pur a fronte del limitato numero di OE e al fine di assicurare all'amministrazione adeguata capacità di acquisto nella fase di emergenza, è necessario derogare all'applicazione del principio di rotazione; (...).



Scuola Umbra di
Amministrazione Pubblica

Alberto Barbiero

Cell.: 338-2261291

alberto.barbiero1@gmail.com