

Progetto co-finanziato dall'Unione Europea



FONDO ASILO, MIGRAZIONE E INTEGRAZIONE (FAMI) 2014-2020

Obiettivo Specifico 2. Integrazione / Migrazione legale -
Obiettivo nazionale 2. Integrazione - piani di intervento regionali per l'integrazione dei cittadini di paesi terzi

Piano Regionale prog-2463

LAB'IMPACT



Progetto FAMI Lab'Impact

PROG. 2463 - CUP: E89F18000510007



Progetto co-finanziato dall'Unione Europea



FONDO ASILO, MIGRAZIONE E INTEGRAZIONE (FAMI) 2014-2020

Obiettivo Specifico 2. Integrazione / Migrazione legale –
Obiettivo nazionale 2. Integrazione - piani di intervento regionali per l'integrazione dei cittadini di paesi terzi

Piano Regionale prog-2463

LAB'IMPACT

Progetto FAMI Lab'Impact

PROG. 2463 - CUP: E89F18000510007



L'appalto (di servizie non solo)

ANCI LOMBARDIA

Avv. Paolo Della Cagnoletta

12.12.2019



La definizione

- l'appalto di servizi è il contratto
- avente per oggetto **una prestazione di *facere* utile per il committente**, suscettibile di valutazione economica,
- che non costituisca un'opera, nel senso che non vi deve essere alcuna elaborazione o trasformazione di materia.



Forniture e Lavori

- appalto pubblico di **forniture** è il contratto tra una o più stazioni appaltanti ed uno o più operatori economici avente per oggetto l'acquisto, la locazione finanziaria, la locazione o l'acquisto a riscatto, con o senza opzione per l'acquisto, di prodotti [così il comma 1, lett. *tt*) art. 3 d.lgs. 50/16]:
- gli appalti pubblici di **lavori**, possono essere così definiti quelli aventi per oggetto l'esecuzione o, congiuntamente, la progettazione esecutiva e l'esecuzione, ovvero la realizzazione con qualsiasi mezzo, di un'opera rispondente alle esigenze specificate dalla amministrazione aggiudicatrice che esercita un'influenza determinante sul tipo o sulla progettazione dell'opera [così il comma 1, lett. // art.3 d.lgs. 50/16),



Clausole sociali nei servizi ad alta intensità manodopera

- una disciplina specifica per gli appalti pubblici di servizi, diversi da quelli aventi natura intellettuale, con particolare riguardo a quelli ad alta intensità di manodopera, definiti come quelli nei quali **il costo della manodopera è pari almeno al 50 per cento dell'importo totale del contratto**,
- l'introduzione di «clausole sociali» volte a promuovere la stabilità occupazionale del personale impiegato, prendendo a riferimento, per ciascun comparto merceologico o di attività, il contratto collettivo nazionale di lavoro che presenta le migliori condizioni per i lavoratori
- **escluso espressamente il ricorso al solo criterio di aggiudicazione del prezzo o del costo**, inteso come criterio del prezzo più basso o del massimo ribasso d'asta, comunque nel rispetto del diritto dell'Unione europea» (art. 50-95 d.lgs. 50/16)



Cds N. 00882/2019 del 05.02.2019 e successiva modifica dello «sblocca cantieri»

- *Thema decidendum* : l'opzione organizzativa della stazione appaltante di avvalersi del criterio di aggiudicazione del prezzo più basso in luogo del criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, a tali fini muovendo dall'assunto che, per l'appalto *de quo*, essendo "ad alta intensità di manodopera", si imporrebbe, comunque, ai sensi dell'art.95 comma 3 del d. lgs. n.50/2016, il criterio di aggiudicazione dell'O.E.P.V. e non quello del prezzo più basso anche laddove l'appalto fosse caratterizzato, come nel caso di specie, da "prestazioni standardizzate".



Cds N. 00882/2019 del 05.02.2019 e successiva modifica dello «sblocca cantieri»

- *quaestio iuris* legata alla corretta esegesi del disposto di cui all'articolo 95 del d. lgs. 50/2016, rubricato "*criteri di aggiudicazione dell'appalto*", segnatamente quanto al perimetro di applicazione della previsione derogatoria di cui al comma 4 lettera b), nella parte in cui consente di utilizzare il criterio del minor prezzo per i servizi e le forniture con caratteristiche standardizzate o le cui condizioni sono definite dal mercato, e di cui è necessario esplorare la concreta predicabilità anche nel caso vengano, al contempo, in rilievo servizi ad alta intensità di manodopera (regolati nella distinta previsione di cui al comma 3 lettera a) dell'articolo 95 cit.).



Il nuovo comma 4 dell'art. 95

- **Può** essere utilizzato il criterio del minor prezzo:

Per i servizi e le forniture con caratteristiche **standardizzate** o le cui condizioni sono **definite dal mercato**, fatta eccezione per i servizi ad alta intensità di manodopera di cui al comma 3, lettera a)



Il nuovo comma 5-ter dell'art. 142 d.lgs. 50/16

- **L'affidamento dei servizi di cui al comma 5-bis (sociali ed altri..) deve garantire la qualità, la continuità, l'accessibilità, la disponibilità e la completezza dei servizi, tenendo conto delle esigenze specifiche delle diverse categorie di utenti, compresi i gruppi svantaggiati e promuovendo il coinvolgimento e la responsabilizzazione degli utenti**



Il nuovo comma 5-ter dell'art. 142 d.lgs. 50/16

- **L'affidamento dei servizi di cui al comma 5-bis (sociali ed altri..) deve garantire la qualità, la continuità, l'accessibilità, la disponibilità e la completezza dei servizi, tenendo conto delle esigenze specifiche delle diverse categorie di utenti, compresi i gruppi svantaggiati e promuovendo il coinvolgimento e la responsabilizzazione degli utenti**



Art. 143 Appalti riservati per determinati servizi

1. Le stazioni appaltanti possono riservare alle organizzazioni di cui al comma 2 il diritto di partecipare alle procedure per l'aggiudicazione di appalti pubblici esclusivamente per i servizi sanitari, sociali e culturali di cui all'allegato XIV, identificati con i codici CPV 75121000-0, 75122000-7, 75123000-4, 79622000-0, 79624000-4, 79625000-1, 80110000-8, 80300000-7, 80420000-4, 80430000-7, 80511000-9, 80520000-5, 80590000-6, da 85000000-9 a 85323000-9, 92500000-6, 92600000-7, 98133000-4, 98133110-8.
2. Gli affidamenti di cui al comma 1 devono soddisfare tutte le seguenti condizioni:
 - a) l'organizzazione ha come obiettivo statutario il perseguimento di una missione di servizio pubblico legata alla prestazione dei servizi di cui al comma 1;
 - b) i profitti dell'organizzazione sono reinvestiti al fine di conseguire l'obiettivo dell'organizzazione. Se i profitti sono distribuiti o redistribuiti, ciò dovrebbe basarsi su considerazioni partecipative;
 - c) le strutture di gestione o proprietà dell'organizzazione che esegue l'appalto sono basate su principi di azionariato dei dipendenti o partecipativi, ovvero richiedono la partecipazione attiva di dipendenti, utenti o soggetti interessati;
 - d) l'amministrazione aggiudicatrice interessata non ha aggiudicato all'organizzazione un appalto per i servizi in questione a norma del presente articolo negli ultimi tre anni.
3. La durata massima del contratto non supera i tre anni.
4. Il bando è predisposto nel rispetto di quanto previsto dal presente articolo.



ANAC e documento di consultazione...

- **PARTE I - La normativa applicabile agli affidamenti di servizi sociali**
- 1. Le fattispecie assoggettate al codice dei contratti pubblici
- 1.1 **L'affidamento di servizi sociali configura la fattispecie dell'appalto** o della concessione di servizi, trattandosi di un **contratto a titolo oneroso stipulato per iscritto tra una o più stazioni appaltanti e uno o più operatori economici, avente ad oggetto la prestazione di servizi.**
- 1.2 L'affidamento di servizi sociali rappresenta una modalità di affidamento di un servizio che rientra nel perimetro applicativo dell'attuale diritto euro-unitario.
- 1.3 Agli appalti di servizi indicati al comma 5-*bis* dell'art. 142 (servizi sanitari, servizi sociali e servizi connessi; servizi di prestazioni sociali; altri servizi pubblici, sociali e personali, inclusi servizi forniti da associazioni sindacali, da organizzazioni politiche, da associazioni giovanili e altri servizi di organizzazioni associative) si applica il regime «alleggerito» contemplato nei commi da 1 a 5 del medesimo articolo e nei successivi commi da 5-*ter* a 5-*nonies*.
- 1.4 Ai restanti appalti di servizi dell'allegato IX non enucleati al comma 5-*bis*, ferma restando l'applicazione dei commi da 1 a 5 dell'articolo 142, si applicano integralmente tutte le disposizioni del codice dei contratti pubblici.
- 1.5 All'affidamento degli appalti di servizi di importo inferiore alla soglia indicata all'articolo 35, comma 1, lettera d) del codice dei contratti pubblici si applica l'articolo 36 del medesimo codice.
- 1.6 Alle concessioni di servizi sociali si applicano le disposizioni di cui agli articoli 164 e seguenti del codice dei contratti pubblici.





ANAC e documento di consultazione...

2. Le fattispecie estranee al codice dei contratti pubblici:

- 2.1 Al ricorrere di alcune condizioni, la procedura di affidamento di servizi sociali disciplinata dal diritto interno non è soggetta alla regolazione di origine euro-unitaria e, quindi, al codice dei contratti pubblici. Ciò accade allorché si verificano i seguenti presupposti:
 - a. la procedura disciplinata dal diritto interno **non abbia carattere selettivo**, come nel caso delle procedure di co-programmazione e/o co-progettazione nonché delle procedure di autorizzazione e accreditamento, aperte a tutti gli operatori che chiedano di partecipare, senza che sia stato previamente individuato un numero o un contingente prefissato;
 - b. **non tenda, neppure prospetticamente, all'affidamento di un servizio sociale**. Non rientrano nel caso di specie e sono quindi assoggettate al codice dei contratti pubblici le procedure di co-progettazione finalizzate alla gestione o alla co-gestione a titolo oneroso di un servizio sociale;
 - c. la procedura disciplinata dal diritto interno miri all'affidamento ad un ente di diritto privato di un servizio sociale ma lo stesso sia **svolto a titolo integralmente gratuito ossia in assenza di un corrispettivo**. Come chiarito dal Consiglio di Stato nel parere richiamato, per aversi concretamente una prestazione a titolo gratuito deve esserci un aumento patrimoniale da parte della collettività cui corrisponde una diminuzione patrimoniale del capitale lavoro o del patrimonio del prestatore.....**senza rimborso né remunerazione, a puro scopo di solidarietà sociale...**(v.art.20 50/16)

Progetto co-finanziato dall'Unione Europea



FONDO ASILO, MIGRAZIONE E INTEGRAZIONE (FAMI) 2014-2020

Obiettivo Specifico 2.Integrazione / Migrazione legale –
Obiettivo nazionale 2. Integrazione - piani di intervento regionali per l'integrazione dei cittadini di paesi terzi

Piano Regionale prog-2463

LAB'IMPACT

Progetto FAMI Lab'Impact

PROG. 2463 - CUP: E89F18000510007



Grazie per l'attenzione

ANCI LOMBARDIA

Avv. Paolo Della Cagnoletta

12.12.2019