

SEMINARIO

Seminario a cura di

Avv. Gianluca Ghirigatto

Avv. Teresa De Vita



Studio
Legale
Associato

In collaborazione con

Avv. Laura Piva

Studio Legale Zarantonello

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

Allegato C - AREE, RISCHI E MISURE

Area di rischio B:

«affidamento di lavori, servizi e forniture»

N. 15 PROCESSI

N. 15 RISPETTIVI EVENTI RISCHIOSI

(da n. 7 a n. 22 della tabella)

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

PROCESSO n. 10

Progettazione dei requisiti di ammissione

EVENTO DI RISCHIO n. 10

Definizione di requisiti di accesso che possono favorire un'impresa a danno di una o altre imprese

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

Misura specifica prevista dal piano del Comune di Lonigo per prevenire la violazione del «principio di rotazione»

Controllo a campione

IL PRINCIPIO DI ROTAZIONE NEGLI APPALTI

ANZITUTTO: A COSA SERVE?

A evitare il consolidarsi di rapporti solo con alcune imprese, favorendo la distribuzione delle opportunità degli operatori economici di essere affidatari di un contratto pubblico (ANAC linee guida n. 4).

A evitare che la precedente aggiudicataria possa di fatto sfruttare la sua posizione di gestore uscente per indebitamente rinnovare o vedersi riaffidare il contratto tramite procedura negoziata (Consiglio di Stato sez. V° - n. 5854 del 13.12.2017).

IL PRINCIPIO DI ROTAZIONE NEGLI APPALTI

INDICAZIONI DELLA GIURISPRUDENZA

(Consiglio di Stato sez. V° - n. 5854 del 13.12.2017)

«... l'invito all'affidatario uscente riveste carattere eccezionale e deve essere adeguatamente motivato, avuto riguardo:

1. al numero ridotto di operatori presenti sul mercato,
2. al grado di soddisfazione maturato a conclusione del precedente rapporto contrattuale,
3. all'oggetto e alle caratteristiche del mercato di riferimento,
4. estensione di tali considerazioni alle concessioni di servizi, giacché "l'art. 164, comma 2, del [d.lgs. 18 aprile 2016, n. 50](#) prevede l'applicabilità anche alle concessioni delle previsioni del titolo II del codice e, quindi anche dell'art. 36"»

IL PRINCIPIO DI ROTAZIONE
NEGLI APPALTI

Tar Toscana Firenze, I, n. 17/2018

(confermata da [Consiglio di Stato, sez. V, 03 aprile 2018, n. 2079](#))

Tar Toscana, II, n. 816/2017

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

PROCESSO n. 16

Revoca dell'aggiudicazione

EVENTO DI RISCHIO n. 16

Abuso del provvedimento di revoca:

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

**Misura specifica prevista dal piano del
Comune di Lonigo per prevenire l'abuso
dell'istituto delle revoca**

Controllo a campione

REVOCA PER MANCANZA DI COPERTURA FINANZIARIA

INDICAZIONI DELLA GIURISPRUDENZA

(Consiglio di Stato sez. V° - n. 1147 del 23/02/2018)

«è indispensabile, anche a bilanciamento degli interessi pubblici e privati tutelati dall'art.21-quinquies l. n.241 del 1990, che l'Amministrazione motivi e comprovi in modo stringente l'effettiva sussistenza di tale impossibilità, con elementi concreti e non mere e generiche affermazioni di principio».

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

CASO PRATICO

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

PERCHE' IL PIANO SIA DAVVERO INCISIVO OCCORRE CHE, ACCANTO ALLE MISURE GENERALI, SIANO APPRONTATE MISURE SPECIFICHE (applicabili a un processo o a un'area) O TRASVERSALI (applicabili a tutta l'attività comunale):

- 1. efficaci nella neutralizzazione del rischio**
- 2. sostenibili economicamente ed organizzativamente**
- 3. adatte alle caratteristiche reali dell'ente**

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

Del resto:

l'attività amministrativa è retta,
tra gli altri, dai criteri di
economicità e di efficacia

(art. 1 L. 241/90)

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

Economicità: uso ottimale delle risorse

Efficacia: congruità degli atti rispetto allo scopo

In altri termini: conseguimento degli obiettivi legislativamente prefissati con il minor dispendio di mezzi possibile

Comune di Lonigo

Piano triennale 2018 - 2020

Le misure devono tendenzialmente concentrarsi sul controllo dei procedimenti e dei provvedimenti riguardanti:

- **i settori regolati più da principi che da norme di dettaglio (es. gli affidamenti diretti o sotto-soglia comunitaria);**
- **gli istituti di carattere eccezionale (es. l'invito dell'uscente o il permesso di costruire in deroga)**
- **l'esercizio di un elevato tasso di discrezionalità amministrativa o tecnica (es. l'autotutela amministrativa o la pianificazione urbanistica)**

Comune di Lonigo
Piano triennale 2018 - 2020

Tornando ai casi pratici

Misura specifica più efficace il rischio 10: report annuale obbligatorio con l'elenco degli affidamenti annuali sotto soglia contenente l'indicazione dei casi di invito del fornitore uscente, in sostituzione del controllo a campione

Una misura specifica più efficace contro per il rischio 16: obbligo di comunicazione degli atti di revoca al RPC, in sostituzione del controllo a campione

Comune di Lonigo

Piano triennale 2018 - 2020

Altre ipotesi

Misure specifiche ulteriori o più efficaci contro il rischio n. 30 e n. 36: obbligo di costituzione di un ufficio di piano per ogni pianificazione (strutturale e operativa); obbligo di compresenza funzionari in caso di ricevimento dei portatori di interesse; approvazione della delibera di indirizzo sull'applicazione dell'art. 16 comma 4 d-ter del DPR. 380/2001 al fine di assicurare la parità di trattamento.

Una misura specifica più efficace il rischio n. 40: obbligo di comunicazione al RPC di tutte le segnalazioni di abusi protocollate

MISURE GENERALI

Codice di comportamento

Misure per conflitto di interessi

Autorizzazione incarichi extra-istituzionali

Rotazione del personale

Tutela del Whistleblower

Formazione periodica

Monitoraggio