



BRUGNOLETTI & ASSOCIATI

Roma - Milano - Palermo - Bologna

IN PRIMO PIANO

Anno XIV

Newsletter n. 8/2023

Agosto 2023

"Al dimandar precorre"

Paradiso, Canto XXXIII

NEWS

Da questo mese sarà online il nuovo sito web dello Studio
(www.brugnoletteassociati.com)

NORMATIVA

Pubblicato nella Gazzetta Ufficiale del 19 agosto il Decreto del Ministero dell’Ambiente e della Sicurezza Energetica del 3 agosto 2023, recante la “Approvazione del piano d’azione nazionale per la sostenibilità ambientale dei consumi nel settore della pubblica amministrazione 2023”.

Il nuovo Piano d’azione nazionale - entrato in vigore lo scorso 20 agosto in sostituzione del precedente Piano dell’11 aprile 2008 - tiene conto delle nuove finalità degli **appalti verdi** definiti dalla Commissione Europea quale principale strumento di politica ambientale. Nel nuovo Piano vengono delineati gli **obiettivi e gli effetti ambientali, sociali ed economici che le stazioni appaltanti devono perseguire nell’ambito del ciclo degli acquisti pubblici**, le azioni prioritarie per le Stazioni appaltanti funzionali all’implementazione degli appalti verdi, nonché le azioni di supporto delle Amministrazioni pubbliche per l’attuazione della transizione verde e dell’economia circolare del sistema produttivo.



Il Piano d’azione prevede anche che il Ministero dell’Ambiente rediga annualmente un piano di lavoro per la definizione e l’aggiornamento dei **Criteri Ambientali Minimi**.

Qui il [link](#) del Decreto.

GIURISPRUDENZA

Consiglio di Stato, Sez. V, 21 agosto 2023, n. 7870 – Il soccorso istruttorio nel nuovo codice dei contratti



I Giudici della V Sezione hanno sottolineato la centralità della disciplina del **soccorso istruttorio nel d.lgs. 36/2013** (art. 101), che ne amplia ambito, portata e funzioni.

Il soccorso istruttorio “di seconda generazione” si distingue tra:

- **soccorso integrativo** o complementivo (art. 101, comma 1, lett. a), che consente di colmare carenze della documentazione amministrativa e non nella parte di offerta (tecnica o economica)
- **soccorso sanante** (art. 101, comma 1, lett. b), che consente di superare omissioni, inesattezze, o irregolarità della documentazione amministrativa;
- **soccorso “chiarificatore”** (art. 101, comma 3) che consente alla Stazione appaltante di sollecitare eventuali chiarimenti o spiegazioni sui contenuti dell’offerta tecnica o economica;

- **soccorso correttivo** (art. 101, comma 4) - fattispecie di nuova introduzione - che permette all'operatore economico, fino all'apertura delle offerte, di rettificare errori che incidono materialmente sul contenuto delle offerte stesse in modalità anonima e senza modificarne il contenuto.

Qui il [link](#) per la lettura della sentenza

Consiglio di Stato, Sez. V, 1° settembre 2023, n. 8127 – Principio della suddivisione in lotti delle gare

I Giudici della V Sezione hanno affrontato il tema del rapporto tra ripartizione in lotti della gara e vincolo di aggiudicazione, anche alla luce delle disposizioni del d.lgs. 36/2013.

Nel ribadire che, mentre la **divisione in lotti** risponde al principio di favorire la **partecipazione delle PMI** alle gare pubbliche (nel rispetto di quanto espressamente previsto dall'art. 3 del nuovo Codice), la sentenza sottolinea che il **vincolo di aggiudicazione** (ossia, l'apposizione di un limite di lotti aggiudicabili allo stesso operatore economico) è volto ad evitare la concentrazione di affidamenti in favore del medesimo operatore, quindi la formazione di posizioni dominanti, idonee ad alterare la naturale concorrenza tra le imprese.

La pronuncia si sofferma sulla portata della disposizione normativa dell'art. 58, comma 3, del d.lgs. 36/2023, da cui emerge che la previsione del vincolo, e la sua ampiezza operativa, è rimessa ad una **scelta discrezionale della Stazione appaltante** (la quale può anche estenderlo alle società componenti di un unico gruppo od organizzazione societaria).

Qui il [link](#) per la lettura della sentenza

Consiglio di Giustizia Amministrativa per la regione Siciliana, 28 agosto 2023, n. 549 – Sull'impugnazione di clausole escludenti da parte dell'operatore economico partecipante alla gara



Il Consiglio di Giustizia amministrativa ha ribadito che si possono impugnare immediatamente le sole clausole “escludenti”, ossia quelle che, *“per ragioni oggettive e al di fuori della normale alea contrattuale”*, **impediscono all'operatore economico di partecipare ad una gara.**

La Sentenza chiarisce che non può essere qualificata escludente la clausola di un bando che riproduca una disposizione normativa, come quella di cui all'art. 1, comma 13, della legge 135/2012, **che consente alla Stazione appaltante di disporre la cessazione anticipata degli effetti del contratto in caso di attivazione di convenzioni Consip con condizioni migliori** se non accompagnata, come nel caso in esame, dalla prova di non aver potuto formulare un'offerta competitiva, dimostrando, che tale impossibilità è comune alla maggioranza delle imprese operanti nel settore.

Qui il [link](#) per la lettura della sentenza

TAR Lombardia, Sez. IV, 4 settembre 2023, n. 2046 – Sull'applicazione del CCNL

Con pronuncia che ha avuto una certa rilevanza sui media nazionali, il TAR milanese ha annullato un verbale con cui l'Ispettorato del Lavoro imponeva ad una Società che si occupa di attività di

portierato, custodia, reception e guardiania non armata – che applicava il CCNL Vigilanza Privata e Servizi Fiduciari – di corrispondere ai propri lavoratori le differenze retributive risultanti dall'applicazione del CCNL Multiservizi, ritenendo obbligatorio quest'ultimo.

Il TAR, in linea con i principi sull'applicazione del contratto collettivo (non censurati nemmeno dall'art. 11 del d.lgs. 36/2013) ha ritenuto che l'individuazione del CCNL da applicare ai lavoratori – purché sottoscritto dalle associazioni sindacali e datoriali maggiormente rappresentative nonché pertinente all'attività svolta – spetta al datore di lavoro, nell'alveo del principio costituzionale della libera iniziativa economica. Il TAR ha continuato rilevando come un'Autorità di controllo (come l'Ispettorato del Lavoro) non possa imporre un diverso salario rispetto a quello risultante dal CCNL applicato dalla società e individuato con parametri differenti rispetto a quanto stabilito in sede normativa.

Qui il [link](#) per la lettura della sentenza

EVENTI FORMATIVI



Martedì 19 settembre (9.30 - 13.00)

Edizione Speciale del Corso MAGISTER

“Il nuovo codice dei contratti a pochi mesi dalla sua efficacia: un primo bilancio della messa su strada di una macchina complessa”.

Per approfondire i temi più interessanti affrontati dagli autorevoli relatori durante i sei incontri di “Magister” tenuti in Primavera, avremo l'occasione di dialogare con il dott. **Gianluca Rovelli**, Consigliere della V Sez. del Consiglio di Stato, in un incontro che sarà coordinato dalla Dott.ssa **Rossella Giusa**.



Venerdì 22 settembre dalle ore 9.30 alle ore 13.30

Nella splendida cornice della **biblioteca dell'Archiginnasio di Bologna**, la Fondazione **Scuola Nazionale Servizi** ha organizzato un convegno per fare il punto sul nuovo codice a tre mesi dalla sua entrata in vigore. Interverranno il Vice-Ministro delle Infrastrutture e Trasporti, On. **Galeazzo Bignami**; il capo ufficio legislativo del Ministero delle Infrastrutture e Trasporti, Dott.ssa **Elena Griglio**; la componente del tavolo tecnico presso la Presidenza del Consiglio per la redazione del nuovo codice, Avv. **Silvia Marzot**, ed il Presidente della VII Sezione del Consiglio di Stato Dott. **Claudio Contessa**. Il Convegno sarà moderato dall'Avv. **Massimiliano Brugnoletti**.

Di seguito i contatti per richiedere informazioni:

E-mail: info@scuolanazionaleservizi.it

Tel. 339.8387644

**DOPO 20 ANNI (e più di 100 edizioni) IN PRESENZA ED
ON LINE IL “TAVOLO OVALE” APPRODA
NEL METAVERSO!**

Martedì 26 settembre, dalle ore 14.30 alle ore 16.00

Il consueto appuntamento con il Tavolo Ovale riservato ai Clienti dello studio durante quest'anno avrà una veste nuova: gli incontri formativi si terranno nel “Metaverso”, che permetterà di partecipare da remoto avendo la “sensazione” di essere in presenza attraverso il proprio “avatar”.

Un'esperienza unica per rendere più simpatico l'affronto dei consueti temi sugli appalti pubblici.

Primo appuntamento – una sorta di numero zero – martedì 26 settembre.