

***LA SUB CONTRATTAZIONE  
NEI LAVORI PUBBLICI***

***SAAER  
SOCIETA' AVVOCATI AMMINISTRATIVISTI DELL'EMILIA  
ROMAGNA***

***13 aprile 2022  
avv. Federico Ventura***

# SEMPLIFICAZIONI bis

decreto-legge 31 maggio 2021, n. 77

legge di conversione 29 luglio 2021, n. 108

«Governance del Piano nazionale di ripresa e resilienza e prime misure di rafforzamento delle strutture amministrative e di accelerazione e snellimento delle procedure.».

# ART. 49

Modifica alla disciplina del subappalto

(art. 105 d.lgs. 50/2016, c. 1 e 2)

# TEMA PLURIDISCIPLINARE

- ANTIMAFIA/PENALE
- CIVILE
- SICUREZZA
- LAVORO
- AMMINISTRATIVO

# DISCIPLINA

## ANTIMAFIA PENALE

# L. 646/1982

legge 13 settembre 1982, n. 646

«legge Rognoni-La Torre»

## ss.mm.ii.

- L. n. 726 del 12 ottobre 1982
- L. m. 55 del 19 marzo 1990
- L. n. 246 del 28 giugno 1995
- D.L. 4 ottobre 2018, n. 113, convertito con modificazioni dalla l. n. 281 del 2018

# Art. 21

Chiunque, avendo in appalto opere riguardanti la pubblica amministrazione, concede anche **di fatto**, in **subappalto** o a **cottimo**, in tutto o in parte, le opere stesse, senza l'**autorizzazione** dell'autorità competente, è punito con la reclusione da uno a cinque anni e con la multa non inferiore ad un terzo del valore dell'opera concessa in subappalto o a cottimo e non superiore ad un terzo del valore complessivo dell'opera ricevuta in appalto.

Nei confronti del subappaltatore e dell'affidatario del cottimo si applica la pena della reclusione da uno a cinque anni e della multa pari ad un terzo del valore dell'opera ricevuta in subappalto o in cottimo.

(segue)

E' data all'amministrazione appaltante la facoltà di richiedere la risoluzione del contratto.

(segue)

L'autorizzazione prevista dal precedente comma è rilasciata previo accertamento dei requisiti di idoneità tecnica del subappaltatore, nonché del possesso, da parte di quest'ultimo, dei requisiti soggettivi per l'iscrizione all'albo nazionale dei costruttori.

(segue)

L'autorizzazione non può essere rilasciata nei casi previsti dall'articolo 10 quinquies della legge 31 maggio 1965, n. 575.

# ANTIMAFIA

Decreto legislativo 6 settembre 2011, n. 159

Codice delle leggi antimafia e delle misure di prevenzione, nonché nuove disposizioni in materia di documentazione antimafia

# Art. 73

## Reati del pubblico ufficiale

Il pubblico amministratore, il funzionario o il dipendente dello Stato o di altro ente pubblico ovvero il concessionario di opere e di servizi pubblici nonché il contraente generale che consente alla conclusione di contratti o **subcontratti** in violazione dei divieti previsti dall'articolo 67, è punito con la reclusione da due a quattro anni.

# DISCIPLINA

**CIVILE**

# SUBCONTRATTAZIONE

- SUBAPPALTO
- FORNITURE, con o senza posa in opera
- NOLEGGI, a freddo o a caldo
- DISTACCO

# CAUSA DEL CONTRATTO

Art. 1655 cod. civ.:

l'appalto è il contratto col quale una parte assume, con organizzazione dei mezzi necessari e con gestione a proprio rischio, il compimento di un'opera o di un servizio verso un corrispettivo in denaro.

# COLLEGAMENTO CONTRATTUALE

il subappalto costituisce un subcontratto distinto con il quale l'appaltatore diventa, a sua volta, committente e il subappaltatore diviene appaltatore (sub).

# SIMULAZIONE CONTRATTUALE

Art. 1414 codice civile

# PAGAMENTI

- Diretti
- Lavoratori
- Pignorabilità

A spiral-bound notebook with a light-colored, textured cover. The spiral binding is on the left side. The word "DISCIPLINA" is printed in black, serif font in the upper center. The word "SICUREZZA" is printed in purple, serif font in the lower center.

**DISCIPLINA**

**SICUREZZA**

# D.lgs. 81/2008

## Cantiere

Posizioni di garanzia (art. 40 c.p.)

A spiral-bound notebook with a light-colored, textured cover. The spiral binding is on the left side. The words "DISCIPLINA" and "LAVORO" are printed in a serif font on the cover.

**DISCIPLINA**

**LAVORO**

**DISCIPLINA**

**DIRITTO AMMINISTRATIVO**

D.lgs. 50/16 e ss.mm.ii.

Codice dei contratti pubblici

Ordinamento Comunitario

Direttiva 2014/23/UE

Direttiva 2014/24/UE

Direttiva 2014/25/UE

# Art. 71 dir. 2014/24/UE

- Subcontracting
- Subappalto

# Codice dei contratti pubblici

Non definisce il subappalto

# Art. 3 Codice contratti pubblici

ggggg-undecies) «cottimo», l'affidamento della sola lavorazione relativa alla categoria subappaltabile ad impresa subappaltatrice in possesso dell'attestazione dei requisiti di qualificazione necessari in relazione all'importo totale dei lavori affidati al cottimista e non all'importo del contratto, che può risultare inferiore per effetto dell'eventuale fornitura diretta, in tutto o in parte, di materiali, di apparecchiature e mezzi d'opera da parte dell'appaltatore.



# FASI

PROGETTAZIONE

AFFIDAMENTO

ESECUZIONE

# MOTIVAZIONE

- SI LEGGE / NO MOTIVAZIONE
- NO LEGGE / SI MOTIVAZIONE
- APPLY OR EXPLAIN

# CORTE DI GIUSTIZIA SUB APPALTO

- Sentenza della Corte di Giustizia dell'Unione Europea C-63/2018 del 26 settembre 2019
- Sentenza della Corte di Giustizia della Unione Europea C-402/18 del 27 novembre 2019

# FONTI

- D.L. 31 maggio 2021, n. 77
- L. 29 luglio 2021, n. 108

c.d. SEMPLIFICAZIONI (2)



# NORMA

## ART. 105

# CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI

# APPLY (art. 105, c. 1)

I soggetti affidatari dei contratti di cui al presente codice eseguono **in proprio** le opere o i lavori, i servizi, le forniture compresi nel contratto.

A pena di nullità (...),

- il contratto non può essere ceduto,

- non può essere **affidata a terzi**

-l'integrale esecuzione delle prestazioni o lavorazioni oggetto del contratto di appalto,

- nonché la prevalente esecuzione delle lavorazioni relative al complesso delle categorie prevalenti

-e dei contratti ad alta intensità di manodopera.

E' ammesso il subappalto secondo le disposizioni del presente articolo.

# EXPLAIN (art. 105, c. 2)

Le stazioni appaltanti, nel rispetto dei principi di cui all'articolo 30, **previa adeguata motivazione nella determina a contrarre**, eventualmente avvalendosi del parere delle Prefetture competenti, **indicano** nei documenti di gara le prestazioni o le **lavorazioni** oggetto del contratto di appalto **da eseguire a cura dell'aggiudicatario in ragione delle specifiche caratteristiche dell'appalto**, ivi comprese quelle di cui all'articolo 89, comma 11, dell'esigenza, tenuto conto della natura o della complessità delle prestazioni o delle lavorazioni da effettuare, di **rafforzare il controllo delle attività di cantiere** e più in generale dei luoghi di lavoro e di garantire una più intensa tutela delle condizioni di lavoro e della **salute e sicurezza dei lavoratori** ovvero di prevenire il **rischio di infiltrazioni criminali**, a meno che i subappaltatori siano iscritti nell'elenco dei fornitori, prestatori di servizi ed esecutori di lavori di cui al comma 52 dell' articolo 1 della legge 6 novembre 2012, n. 190, ovvero nell'anagrafe antimafia degli esecutori istituita dall'articolo 30 del decreto-legge 17 ottobre 2016, n. 189, convertito, con modificazioni, dalla legge 15 dicembre 2016, n. 229.»;

