

# B&A in primo piano



**Brugnoletti & Associati**

Via Antonio Bertoloni, 26B

00197 – ROMA

tel. (+39) 06.8072990

fax (+39) 06.8072427

Web: [www.brugnolettieassociati.com](http://www.brugnolettieassociati.com)

## ▪ **NORMATIVA**

**Decreto Legge 2 marzo 2012, n. 16 - Disposizioni urgenti in materia di semplificazioni tributarie, di efficientamento e potenziamento delle procedure di accertamento - via libera del Senato** – Nella seduta dello scorso 24 aprile il Senato ha approvato, nello stesso testo licenziato dalla Camera, il cd. decreto semplificazione fiscale; manca solo la firma del Presidente della Repubblica ed il testo sarà legge. Oltre la modifica (già anticipata nella newsletter n. 4) riguardante il comma 2 dell'art. 38 del d.lgs. n. 163 del 2006, che definisce le violazioni gravi definitivamente accertate (art. 38, comma 1, lett. g) “quelle relative all’obbligo di pagamento di debiti per imposte e tasse certi, scaduti ed esigibili”, sono state introdotte due importanti novità. La prima riguarda l’estensione della responsabilità solidale fra appaltatore e subappaltatore anche al committente per quanto riguarda i versamenti all’Erario dell’Iva dovuta sulle prestazioni oggetto dell’appalto. L’art. 2 comma 5-bis del nuovo decreto, rispetto alla norma preesistente, estende la solidarietà a carico del committente o datore di lavoro anche in relazione al versamento dell’Iva da parte del prestatore per tutta la durata del contratto e ha effetto fino al secondo anno successivo alla cessazione dell’appalto, a meno che il committente non dimostri di aver posto in essere tutte le cautele per evitare l’inadempimento. La seconda novità riguarda invece la possibilità per le imprese creditrici delle pubbliche amministrazioni di cedere i crediti non solo “pro-soluto” (come fin’ora previsto) ma anche “pro-solvendo”. In buona sostanza, le imprese potranno cedere a terzi i debiti che le amministrazioni pubbliche hanno nei loro confronti, garantendo l’assolvimento di tali debiti.

## ▪ **AUTORITA’**

**Parere di pre-contenzioso n. 22 del 23 febbraio 2012 – imprese di pulizie - sulla legittimità dell’avvalimento interno in caso di mancata iscrizione nel registro delle imprese nella fascia di classificazione richiesta dal bando** – Nell’ambito di un consorzio stabile, la consorziata esecutrice del servizio di pulizie che sia priva del requisito di iscrizione di cui all’art. 3 del D.M. n. 274 del 1997, nella fascia di classificazione per volume d’affari richiesta dal bando, può legittimamente avvalersi dell’iscrizione posseduta dal consorzio. Queste le conclusioni dell’Autorità nel parere in esame, sulla scorta della considerazione che si tratta di un requisito di capacità tecnica ed economica, in ossequio all’art. 49 del d.lgs. n. 163 del 2006.

**Parere di pre-contenzioso n. 25 del 23 febbraio 2012 – sulla dimostrazione della capacità economica-finanziaria mediante bilanci in**

**utile** – Secondo l’Autorità è legittima la disposizione del disciplinare di gara che, ai fini della dimostrazione della capacità economica-finanziaria del concorrente, impone la presentazione di bilanci in utile, perché grazie a questo elemento l’amministrazione può selezionare soggetti maggiormente affidabili; l’Autorità rileva che si tratta di una richiesta né illogica, né irrazionale e che non ha l’effetto di limitare la partecipazione alla gara, perché il difetto di bilanci in utile può essere sempre sanato dall’avvalimento. Ciò che la commissione di gara non può fare, invece, è sommare gli utili d’esercizio dell’impresa ausiliata con quelli dell’impresa ausiliaria, ricavando che il gruppo nel suo complesso non possiede bilanci in utile. L’unico controllo da farsi, in un caso come questo, è verificare se la singola impresa ausiliaria possiede o meno il requisito.

**Deliberazione n. 37 del 4 aprile 2012 – Società miste “Energy Service Companies” (Esco) attive nella promozione del risparmio energetico** – Interessantissima deliberazione dell’Autorità intervenuta nell’ambito della selezione indetta dalla Provincia di Milano per la scelta del partner privato per la costituzione di una società per azioni a prevalente capitale pubblico destinata ad operare nella promozione del risparmio energetico e dell’uso razionale dell’energia. La deliberazione è interessante per due motivi: da un lato configura l’affidamento come appalto di servizi e non come concessione - poiché i profitti della costituenda Esco dipenderanno dalla capacità della stessa società di conseguire un maggiore o minore risparmio energetico - dall’altro qualifica il servizio di efficientamento energetico svolto a beneficio degli edifici della Provincia di Milano, come strettamente necessario al perseguimento delle finalità istituzionali dell’amministrazione, nel completo rispetto dell’art. 3, comma 27, della legge n. 244 del 2007, che tale collegamento espressamente richiede.

## ▪ GIURISPRUDENZA

**Consiglio di Stato, Sez. III, 19 aprile 2012, n. 2305 – Sulla legittimità dell’aggiudicazione in favore di un’impresa sottoposta a procedura di ammissione a concordato preventivo** – Se il Tribunale competente emette il decreto di omologazione del concordato prima della presentazione della domanda di partecipazione alla gara, la procedura di concordato preventivo nei confronti del concorrente può dirsi “chiusa” e non più in corso: pertanto, non opera la preclusione di cui all’art. 38, comma 1, lett. a) che esclude dalla selezione i soggetti “*che si trovano in stato di ... concordato preventivo ... o nei cui riguardi sia in corso un procedimento per la dichiarazione di una di tali situazioni*”. La decisione è importante, perché chiarisce che per partecipare ad una gara non è necessario attendere il provvedimento - successivo all’omologazione - con cui si dà atto che il debitore ha adempiuto a tutti gli obblighi assunti con il concordato.

**Consiglio di Stato, Sez. V, 20 aprile 2012, n. 2340 – Sulla violazione del principio di segretezza delle offerte nel caso di sigilli distaccati, benché combacianti** – Secondo la Sezione V, se i sigilli posti a chiusura del plico contenente l’offerta economica risultano distaccati, benché combacianti, il principio di segretezza delle offerte è irrimediabilmente violato, a nulla rilevando che la busta, in origine, sia pervenuta integra, che non rechi segni di manomissione o che sia stata custodita in luogo sicuro e non accessibile. Per ledere il suddetto principio di segretezza, infatti, è sufficiente anche la mera possibilità o probabilità che possa essere stato manomesso il contenuto del plico.

**Consiglio di Stato, Sez. V, 20 aprile 2012, n. 2317 – Sulla illegittimità della sottoscrizione dell’offerta** – La sottoscrizione di un documento costituisce elemento essenziale per l’ammissibilità dell’offerta perché con la firma il sottoscrittore “fa propria” la dichiarazione contenuta nel

documento, assicurando la provenienza, la serietà, l'affidabilità e l'insostituibilità dell'offerta. Per tale motivo, la firma non può essere apposta in apertura del documento, e neanche nel frontespizio di un testo di più pagine, bensì, necessariamente "in calce", pena l'esclusione dalla gara; peraltro, la funzione della sottoscrizione non può ritenersi assolta dalla controfirma che solitamente si appone sui lembi sigillati della busta che contiene l'offerta, perché questa modalità di autenticazione della chiusura della busta ha la diversa finalità di garantire la segretezza dell'offerta. Questo, in sintesi, l'orientamento della quinta sezione del Consiglio di Stato espresso con la pronuncia in commento.

- **SCUOLA NAZIONALE SERVIZI**

**Bologna, Giovedì 17 maggio 2012, ore 9.30/13.30, Seminario "Green Public Procurement – Gli «acquisti verdi» nella Pubblica Amministrazione – Focus sui Criteri Ambientali Minimi nelle Pulizie".**

Il seminario, organizzato dalla Scuola Nazionale Servizi, in collaborazione dalla Federazione Afidamp, si terrà a Bologna presso l'Hotel Savoia Regency in via del Pilastro n. 2, con il proposito di fornire agli operatori del settore e agli enti pubblici un supporto operativo finalizzato alla predisposizione e alla risposta ai c.d. "Bandi verdi" del settore multi servizi (vedi invito allegato).

## SEZIONE CULTURALE

- **EVENTO** **Lux in arcana. L'archivio segreto vaticano si rivela** – Roma, Musei Capitolini, fino al 9 settembre 2012 (*"Un evento mediatico e culturale senza precedenti: 100 documenti originali, custoditi da 400 anni nell'Archivio dei papi, per la prima volta nella storia varcheranno i confini della Città del Vaticano e saranno visibili ai Musei Capitolini di Roma, da febbraio a settembre del 2012, in occasione della mostra Lux in arcana - L'Archivio Segreto Vaticano si rivela. Conclavi, eresie, papi e imperatori. Crociate, scomuniche, lettere cifrate. Manoscritti, codici, antiche pergamene. Un evento unico ed irripetibile che racconta la Storia attraverso le sue fonti."* - n.d.r.).
- **SPETTACOLO** **Stefano Saletti e la Piccola Banda Ikona "Notte mediterranea"**- Roma, Auditorium Parco della Musica, martedì 15 maggio 2012, sala Petrassi, ore 21.00 – (*"Una "Notte mediterranea", con i canti e le musiche dei Paesi che affacciano sul Mare nostrum: Stefano Saletti e la Piccola Banda Ikona presentano un progetto originale dedicato a far conoscere affinità e differenze negli stili musicali e vocali del Mediterraneo. Un viaggio affascinante che attraversa la polifonia balcanica, i canti del Sud d'Italia, i mouwashas arabo-andalusi, il fado portoghese, fino ad arrivare ai canti sefarditi della diaspora ebraica e alle esperienze del canto in Sabir, l'antica lingua del Mediterraneo"* – n.d.r.).
- **LIBRO** **"Se ti abbraccio non aver paura", di Ervas Fulvio, Marco y Marcos, collana Gli alianti** – (*"Il verdetto di un medico ha ribaltato il mondo. La malattia di Andrea è un uragano, sette tifoni. L'autismo l'ha fatto prigioniero e Franco è diventato un cavaliere che combatte per suo figlio. Un cavaliere che non si arrende e continua a sognare. Per anni hanno viaggiato inseguendo terapie: tradizionali, sperimentali, spirituali. Adesso partono per un viaggio diverso, senza bussola e senza meta. Insieme, padre e figlio, uniti nel tempo sospeso della strada. Tagliano l'America in moto, si perdono nelle foreste del Guatemala. Per tre mesi la normalità è abolita, e non si sa più chi è diverso. Per tre mesi è An-*

*drea a insegnare a suo padre ad abbandonarsi alla vita. Andrea che accarezza cocodrilli, abbraccia cameriere e sciamani. E semina pezzetti di carta lungo il tragitto, tenero Pollicino che prepara il ritorno mentre suo padre vorrebbe rimanere in viaggio per sempre” - n.d.r).*