
COMMENTARI IPSOA

CODICE DEI CONTRATTI PUBBLICI COMMENTATO

a cura di Luca R. Perfetti

II Edizione

 Wolters Kluwer

Consultabile su lamiabiblioteca.com



€ 150,00 L.V.A. INCLUSA

INDICE PER AUTORI

- PROF.SSA CARLA ACOCELLA**
Associato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi Suor Orsola
Benincasa di Napoli
(*d.lgs. 50/2016 artt. 37-38-39-41-42-121*)
- PROF. AVV. FABIO ANGELINI**
Straordinario di Diritto amministrativo –
Università Telematica Internazionale
Uninettuno Roma
(*d.lgs. 50/2016 artt. 178-187-205-206*)
- PROF. AVV. MARCO ANTONIOLI**
Associato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Milano Bicocca
(*d.lgs. 50/2016 art. 34*)
- AVV. GIUSY BACCARI**
Dottore di ricerca in Diritto civile –
Università degli Studi del Sannio
(*d.lgs. 50/2016 artt. 145 § II-149*)
- PROF. AVV. ANTONIO BARONE**
Ordinario di Diritto amministrativo –
Università Lum Jean Monnet di Bari
(*d.lgs. 50/2016 art. 54 §§ I, II, III*)
- AVV. CHIARA BARONE**
Specialista in Professioni Legali –
Università Lum Jean Monnet di Bari
(*d.lgs. 50/2016 art. 55*)
- PROF. AVV. MASSIMILIANO BELLAVISTA**
Professore aggregato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Siena
(*d.lgs. 50/2016 art. 77*)
- DOTT. LORENZO BIMBI**
Dottore in giurisprudenza
(*d.lgs. 50/2016 artt. 35-72-73-74*)
- AVV. LORENZO CARUCCIO**
Dottore di ricerca in Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Milano
(*d.lgs. 50/2016 artt. 87-88*)
- AVV. CARLO CATARISANO**
Avvocato in Milano
(*d.lgs. 50/2016 artt. 18-20-40-43-51-58-65-136-137-138-150*)
- PROF.SSA MARIA CRISTINA CAVALLARO**
Ordinario di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Palermo
(*d.lgs. 50/2016 artt. 32-33*)
- AVV. BENEDETTA CIFERNI**
Avvocato in Pescara
(*d.lgs. 50/2016 artt. 97 §§ I, IV, V, VI-98*)
- DOTT.SSA FABIOLA CIMBALI**
Ricercatrice di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Catania
(*d.lgs. 50/2016 art. 54 §§ IV, V, VI*)
- PROF. AVV. SALVATORE CIMINI**
Associato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Teramo
(*d.lgs. 104/2010 artt. 123-124*)
- PROF. AVV. ALBERTO CLINI**
Associato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Urbino
"Carlo Bo"
(*d.lgs. 50/2016 artt. 19-120*)
- PROF. AVV. ANTONIO COLAVECCHIO**
Associato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Foggia
(*d.lgs. 50/2016 artt. 2-115-116*)
- AVV. MONICA COLOMBERA**
Avvocato in Milano
(*d.lgs. 50/2016 artt. 165-182-184-185-186-193*)
- AVV. DANIELA CORSETTI**
Avvocato in Roma
(*d.lgs. 50/2016 artt. 113-126*)
- PROF. AVV. ANDREA CRISMANI**
Associato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Trieste
(*d.lgs. 50/2016 artt. 152-153-154-155-156-157-190*)
- AVV. ANTONELLA CUPICCIA**
Avvocato in Milano
(*d.lgs. 50/2016 artt. 212-213-214-215*)

- DOTT.SSA RAFFAELLA DAGOSTINO**
Dottoranda di ricerca in Teoria generale del Processo: civile, penale, amministrativo, costituzionale e tributario – Università Lum Jean Monnet di Bari
(*d.lgs. 50/2016 artt. 45 §§ I, II, III, VII-48 §§ IV, V, VI, VIII*)
- AVV. LORENZO DE GREGORIIS**
Dottore di ricerca in Tutela dei diritti fondamentali – Università degli Studi di Teramo
(*d.lgs. 104/2010 art. 123*)
- DOTT.SSA ROSA LUCIA DE MONACO**
Dottore di ricerca in Diritto amministrativo – Università degli Studi di Cassino e del Lazio Meridionale
(*d.lgs. 50/2016 art. 57*)
- AVV. CRISTINA DE VITO**
Avvocato in Roma
(*d.lgs. 50/2016 artt. 127-128*)
- PROF. AVV. SALVATORE DETTORI**
Associato di Diritto amministrativo – Università degli Studi di Teramo
(*d.lgs. 50/2016 art. 30*)
- AVV. SARA DI CUNZOLO**
Avvocato in Roma
(*d.lgs. 50/2016 art. 76*)
- AVV. MAURO DI PACE**
Dottore di ricerca in Diritto amministrativo e Culture della materia – Università degli Studi di Catania
(*d.lgs. 50/2016 art. 45 §§ IV, V, VI*)
- AVV. MICHELE DIONIGI**
Ricercatore di Diritto costituzionale – Università degli Studi Aldo Mori di Bari
(*d.lgs. 50/2016 artt. 22-29-76*)
- AVV. ENRICO ESPOSITO**
Avvocato in Roma
(*d.lgs. 50/2016 artt. 106-175*)
- DOTT. LUIGI FERRARA**
Dottore di ricerca in Diritto amministrativo – Università degli Studi Federico II di Napoli
(*d.lgs. 50/2016 artt. 16-50-140-141-142-143-144-189*)
- AVV. FRANCESCO FOLLIERI**
Dottore di ricerca in Diritto amministrativo – Università degli Studi Aldo Moro di Bari
(*d.lgs. 50/2016 artt. 107-108-109*)
- AVV. MANLIO FORMICA**
Professore a contratto di Diritto amministrativo presso la Scuola di specializzazione per le professioni legali – Dipartimento di giurisprudenza Università degli Studi Federico II di Napoli, Brescia, e Campobasso
(*d.lgs. 50/2016 art. 44*)
- PROF. PIERPAOLO FORTE**
Associato di Diritto amministrativo – Università degli Studi del Sannio
(*d.lgs. 50/2016 art. 151 §§ I.1, V.1, V.3*)
- PROF. AVV. LUCA GENINATTI SATÈ**
Associato di Istituzioni di diritto pubblico – Università degli Studi del Piemonte Orientale
(*d.lgs. 50/2016 artt. 4-5-60-61-62-63-64-70-71-75-164-166-167-168-169-174-177-179-180-181-188-192*)
- AVV. PIERLUIGI GIAMMARRIA**
Dottore di ricerca in diritto civile – Università Roma I La Sapienza
(*d.lgs. 50/2016 artt. 78-79-80-81-82-83-84-85-86-90-91-92-93-100-101-194-195-196-197-198-199*)
- AVV. MAURO GIGANTE**
Avvocato in Roma
(*d.lgs. 50/2016 artt. 159-160-161-162-163*)
- PROF. AVV. BIAGIO GILIBERTI**
Straordinario di Diritto amministrativo – Università telematica Pegaso
(*d.lgs. 50/2016 art. 105*)
- PROF. AVV. MICHELE GIOVANNINI**
Associato di Diritto amministrativo – Politecnico di Milano
(*d.lgs. 50/2016 art. 69*)
- AVV. PAOLO GIUGLIANO**
Dottore di ricerca in Diritto amministrativo. – Università degli Studi del Sannio
(*d.lgs. 50/2016 artt. 146-151 § V.2*)

- AVV. ILARIA GOBBATO
Avvocato in Venezia
(*d.lgs. 50/2016 artt. 170-171-172-173*)
- AVV. AMBRA IACUONE
Avvocato in Teramo
(*d.lgs. 50/2016 artt. 97 §§ II, III, VII-99*)
- AVV. DOMENICO IELO
Dottore di ricerca in Organizzazione e funzionamento della pubblica amministrazione – Università degli Studi di Roma “La Sapienza”
(*d.lgs. 50/2016 artt. 6-118-119-134; d.lgs. 104/2010 art. 125*)
- PROF.SSA MARGHERITA INTERLANDI
Associato di Diritto amministrativo – Università degli Studi di Cassino
(*d.lgs. 50/2016 art. 56*)
- AVV. IGNAZIO LAGROTTA
Aggregato di Diritto pubblico – Università degli Studi di Bari
(*d.lgs. 50/2016 artt. 204-207-208*)
- DOTT. LAMBERTI CESARE
Magistrato amministrativista
(*d.lgs. 50/2016 artt. 95-96; d.lgs. 104/2010 artt. 119-120-121-122*)
- PROF. AVV. PAOLO LAZZARA
Straordinario di Diritto amministrativo – Università degli Studi di Roma Tre
(*d.lgs. 50/2016 artt. 59 §§ I, II, III, IV, V, VI, VII, VIII-66 §§ I, II*)
- PROF. AVV. LORIANO MACCARI
Professore a contratto di Governo del Territorio e dei contratti pubblici – Università degli Studi di Urbino “Carlo Bo”
(*d.lgs. 50/2016 artt. 135-139*)
- PROF. AVV. GIUSEPPE MANFREDI
Ordinario di Diritto amministrativo – Università Cattolica del Sacro Cuore
(*d.lgs. 50/2016 art. 183*)
- AVV. ALBERTO MARCOVECCHIO
Dottore di ricerca in Diritto amministrativo – Università degli Studi di Milano
(*d.lgs. 50/2016 artt. 102-103-104*)
- AVV. ELISABETTA MARINO
Dottore di ricerca in Teoria generale del Processo: civile, penale, amministrativo, costituzionale e tributario – Università Lum Jean Monnet di Bari
(*d.lgs. 50/2016 art. 52*)
- AVV. ALESSANDRA MARTIN
Avvocato in Milano
(*d.lgs. 50/2016 artt. 7-8-9-10-11*)
- AVV. MARCO MARTINELLI
Dottore di ricerca in Diritto amministrativo – Università di Roma Tre
(*d.lgs. 50/2016 art. 89 §§ IV, V, VI, VII, VIII, IX, XI*)
- AVV. PROF. MASSIMO MONTEDURO
Associato di Diritto amministrativo – Università del Salento
(*d.lgs. 50/2016 art. 28*)
- AVV. GIOVANNI PARISI
Dottore di ricerca in Diritto amministrativo e Culture della materia – Università degli Studi di Catania
(*d.lgs. 50/2016 art. 48 §§ I, II, III, VII*)
- AVV. CARMINE PEPE
Avvocato in Roma
(*d.lgs. 50/2016 art. 89 §§ I, II, III, X, XII, XIII*)
- PROF. AVV. LUCA PERFETTI
Ordinario di Diritto amministrativo – Università degli Studi di Bari
(*d.lgs. 50/2016 artt. 1-3-17-17 bis-113 bis-114-117-132-176*)
- AVV. NICOLETTA PICA
Dottore di ricerca in Persona, Mercato, Istituzioni – Università degli Studi del Sannio
(*d.lgs. 50/2016 artt. 147-151 § I.2, II, III, IV*)
- PROF. AVV. ARISTIDE POLICE
Ordinario di Diritto amministrativo – Università di Roma “Tor Vergata”
(*d.lgs. 104/2010 art. 124*)

- AVV. SILVESTRO PRENNA
Avvocato in Bari
(*d.lgs. 50/2016 artt. 129-130-131*)
- DOTT. GIUSEPPE PUGLISI
Dirigente pubblico, Dottore di ricerca in
Diritto amministrativo – Università degli
Studi di Catania
(*d.lgs. 50/2016 artt. 47-49*)
- DOTT. FRANCESCO RAMMAIRONE
Dirigente dello Stato
(*d.lgs. 50/2016 artt. 159-160-161-162-
163*)
- AVV. VINCENZO RENNA
Avvocato in Lecce
(*d.lgs. 50/2016 art. 133*)
- AVV. ROBERTA RINALDI
Dottore di ricerca in Istituzioni,
Mercati e Tutele: indirizzo Diritto
Amministrativo – Alma Mater Studiorum
Università di Bologna
(*d.lgs. 50/2016 artt. 31-110-112*)
- AVV. FEDERICO ROMOLI
Dottore di ricerca in Diritto pubblico –
Università degli Studi di Pavia
(*d.lgs. 50/2016 artt. 122-123-124-125*)
- AVV. ALESSANDRO ROSI
Avvocato in Milano
(*d.lgs. 50/2016 artt. 12-13-14-15*)
- DOTT. FRANCESCO ROTA
Dottore di ricerca in Diritto
amministrativo – Università degli Studi
del Sannio
(*d.lgs. 50/2016 artt. 145 § I-148*)
- PROF. AVV. STEFANO SCOCA
Associato di Diritto amministrativo –
Università per stranieri “Dante Ali-
ghieri” di Reggio Calabria
(*d.lgs. 50/2016 artt. 209-210*)
- AVV. MICHELE TRIMARCHI
Ricercatore in Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Foggia
(*d.lgs. 50/2016 art. 53*)
- PROF. GIUSEPPE TROPEA
Associato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi “Mediterranea” di
Reggio Calabria
(*d.lgs. 50/2016 art. 211*)
- PROF.SSA AVV. STEFANIA VASTA
Associato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Parma
(*d.lgs. 50/2016 artt. 200-201-202-203*)
- DOTT. DONATO VESE
Dottore di ricerca in Diritto Amministrativo -
Scuola Universitaria Superiore IUSS
Pavia
(*d.lgs. 50/2016 artt. 159-160-161-162-
163*)
- PROF. AVV. STEFANO VILLAMENA
Associato di Diritto amministrativo –
Università degli Studi di Macerata
(*d.lgs. 50/2016 artt. 21-23-24-25-26-
27-46*)
- AVV. ALICE VILLARI
Dottoranda di ricerca in Diritto pubblico –
Università di Roma “La Sapienza”
(*d.lgs. 50/2016 artt. 36-67-68-94-191*)
- DOTT.SSA SERENA VINCENTI
Cultrice della materia presso la cattedra
di diritto amministrativo progredito
dell’Università del Salento
(*d.lgs. 50/2016 art. 158*)
- AVV. VANESSA VITI
Dottore di ricerca in diritto amministra-
tivo – Università degli Studi di Roma
“La Sapienza”
(*d.lgs. 50/2016 artt. 59 §§ IX, X, XI-66
§§ I, III-111*)

Commentario al codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture, a cura di Sanino, Torino 2006, 329; (2) CLINI, *sub art.* 228, in *Codice dei Contratti Pubblici Commentato*, a cura di Perfetti, Milano 2013, 2345; (3) GUIDARELLI, *sub art.* 228-229, in *Commentario breve alla legislazione sugli appalti pubblici e privati*, a cura di Carullo-Iudica, Padova 2009, 1199.

SEZIONE III
SELEZIONE DEI PARTECIPANTI E DELLE OFFERTE
E RELAZIONI UNICHE

133. Principi generali per la selezione dei partecipanti

Art. 76, dir. 2014/25/UE; art. 1, c. 1, , lett. h) e z), l. 28.1.2016, n. 1; comunicato ANAC 4.5.2016

[1] Per la selezione dei partecipanti e delle offerte nelle procedure di scelta del contraente nei settori speciali si applicano, per quanto compatibili con le norme di cui alla presente sezione, le disposizioni di cui ai seguenti articoli: 77, 78, 79, 80, 81, 82, 83, 84, 85, 86, 87, 88, 89, 90, 91, 92, 95, 96 e 97 (1).

[2] Ai fini della selezione dei partecipanti alle procedure di aggiudicazione, si applicano tutte le seguenti regole:

a) gli enti aggiudicatori che hanno stabilito norme e criteri di esclusione degli offerenti o dei candidati ai sensi dell'articolo 135 o dell'articolo 136, escludono gli operatori economici individuati in base a dette norme e che soddisfano tali criteri;

b) essi selezionano gli offerenti e i candidati secondo le norme e i criteri oggettivi stabiliti in base agli articoli 135 e 136;

c) nelle procedure ristrette, nelle procedure negoziate con indizione di gara, nei dialoghi competitivi e nei partenariati per l'innovazione, essi riducono, se del caso e applicando le disposizioni dell'articolo 135 il numero dei candidati selezionati in conformità delle lettere a) e b).

[3] Quando viene indetta una gara con un avviso sull'esistenza di un sistema di qualificazione e al fine di selezionare i partecipanti alle procedure di aggiudicazione degli appalti specifici oggetto della gara, gli enti aggiudicatori:

a) qualificano gli operatori economici conformemente all'articolo 134;

b) applicano a tali operatori economici qualificati le disposizioni del comma 1 che sono pertinenti in caso di procedure ristrette o negoziate, di dialoghi competitivi oppure di partenariati per l'innovazione.

[4] Quando selezionano i partecipanti a una procedura ristretta o negoziata, a un dialogo competitivo o per un partenariato per l'innovazione, quando decidono sulla qualificazione o quando aggiornano i criteri e le norme, gli enti aggiudicatori:

a) non impongono condizioni amministrative, tecniche o finanziarie a taluni operatori economici senza imporle ad altri;

b) non esigono prove o giustificativi già presenti nella documentazione valida già disponibile.

[5] Al fine di acquisire informazioni e documentazioni dagli operatori economici candidati, gli enti aggiudicatori utilizzano la banca dati di cui all'articolo 81, ovvero accettano autocertificazioni e richiedono le integrazioni con le modalità di cui all'articolo 85, comma 5.

[6] Gli enti aggiudicatori verificano la conformità delle offerte presentate dagli offerenti così selezionati alle norme e ai requisiti applicabili alle stesse e aggiudicano l'appalto secondo i criteri di cui agli articoli 95 e 97.

[7] Gli enti aggiudicatori possono decidere di non aggiudicare un appalto all'offerente che presenta l'offerta migliore, se hanno accertato che l'offerta non soddisfa gli obblighi applicabili di cui all'articolo 30.

[8] Nelle procedure aperte, gli enti aggiudicatori possono decidere che le offerte saranno esaminate prima della verifica dell'idoneità degli offerenti. Tale facoltà può essere esercitata se specificamente prevista nel bando di gara o nell'avviso con cui si indice la gara. Se si avvalgono di tale possibilità, le amministrazioni aggiudicatrici garantiscono che la verifica dell'assenza di motivi di esclusione e del rispetto dei criteri di selezione sia effettuata in maniera imparziale e trasparente, in modo che nessun appalto sia aggiudicato a un offerente che avrebbe dovuto essere escluso a norma dell'articolo 136 o che non soddisfa i criteri di selezione stabiliti dall'amministrazione aggiudicatrice (2).

(1) Comma così corretto da Comunicato 15.7.2016, pubblicato nella *G.U.* 15.7.2016, n. 164.

(2) Comma corretto da Comunicato 15.7.2016, pubblicato nella *G.U.* 15.7.2016, n. 164 e, successivamente, così modificato dall'art. 83, c. 1, d.lgs. 19.4.2017, n. 56.

SOMMARIO: I. Art. 133 - Principi generali per la selezione dei partecipanti - II. Rinvio.

I. Art. 133 - Principi generali per la selezione dei partecipanti

L'art. 133, indica le disposizioni del presente codice cui far riferimento per la selezione dei partecipanti e delle offerte nelle procedure di scelta del contraente nei settori speciali, segnatamente: artt. 77-93 inerenti **alle disposizioni relative alla selezione delle offerte**) e artt. 95, 96 e 97 inerenti ai **criteri di aggiudicazione degli appalti, calcolo dei costi del ciclo di vita e offerte anomale** [Linee guida Anac (1) n. 2; ZITTO (2) 1081].

Ispirato dall'**art. 76, dir. 2014/25/UE**, in coerenza con i criteri di delega di cui alle **lett. h) e z), dell'art. 1, c. 1, l. 28.1.2016, n. 1**, l'articolo in questione stabilisce le modalità con cui gli enti aggiudicatori debbono procedere nella selezione dei partecipanti: nelle gare con un avviso sull'esistenza di un sistema di qualificazione, a una **procedura ristretta o negoziata, a un dialogo competitivo o per un partenariato per l'innovazione**, quando decidono sulla qualificazione o aggiornano i criteri e le norme.

Gli enti aggiudicatori per acquisire informazioni e documentazioni dagli operatori economici candidati devono utilizzare **la banca dati istituita presso il Ministero delle infrastrutture e dei trasporti**, ovvero possono accettare autocertificazioni e richiedere

integrazioni. In relazione a quest'ultimo aspetto, con un **comunicato del 4.5.2016**, l'ANAC ha avuto modo di chiarire che, la disposizione nel richiamare l'art. 81 tra le norme applicabili ai settori speciali, rinvia alla natura di "norma programmatica" del nuovo sistema di quest'ultimo.

- 4 L'art. 133 in commento prevede, altresì, che gli enti aggiudicatori verifichino la **conformità delle offerte presentate** dagli offerenti selezionati e aggiudichino l'appalto secondo i criteri stabiliti dal presente codice.
- 5 Gli enti aggiudicatori possono decidere di non aggiudicare un appalto all'offerente che presenta l'offerta migliore se sia stato accertato che **l'offerta non soddisfa gli obblighi in materia di diritto ambientale, sociale e del lavoro**.
- 6 Si stabilisce, quindi, che nelle procedure aperte gli enti aggiudicatori possono decidere che le offerte saranno esaminate prima della verifica dell'idoneità degli offerenti (**c.d. inversione delle fasi di gara**). In siffatta ipotesi, le amministrazioni aggiudicatrici garantiscono che la verifica dell'assenza di motivi di esclusione e del rispetto dei criteri di selezione sia effettuata **in maniera imparziale e trasparente**, in modo che nessun appalto sia aggiudicato a un offerente che avrebbe dovuto essere escluso o che non soddisfa i criteri di selezione stabiliti.

II. Rinvio

- 1 Il contenuto della disposizione in esame appare di agevole lettura, sicché non si presta ad ulteriori specifici commenti. Per ogni ulteriore approfondimento in tema di principi generali di selezione dei partecipanti sia consentito rinviare alle considerazioni svolte nel commento *sub* artt. 77, 78, 79, 80, 81, 82, 83, 84, 85, 86, 87, 88, 89, 90, 91, 92, 95, 96, 97, 135, 136.

BIBLIOGRAFIA: (1) Linee guida Anac n. 2 (determinazione n. 1005 del 21.9.2016, pubblicata sulla *G.U.* 11.10.2016); (2) ZITTO, *sub* art. 81, d.lgs. n. 163/2006, in *Codice dei contratti pubblici*, a cura di Perfetti, Milano 2013, 1081.