



Potenza, 07 settembre 2022

Protocollo 120328/12BE

**Agli Enti ed organismi
Beneficiari delle operazioni
del PO FESR Basilicata 2014-2020**

**c.a. Responsabili del procedimento
(RUP)
Responsabili delle Aree/Uffici Tecnici**

**Alle Centrali Uniche di Committenza
dei Comuni
(per il tramite dei Comuni)**

**Agli Uffici
Responsabili di Azione del PO FESR
Basilicata 2014-2020**

**c.a. Direttori Generali
c.a. Dirigenti**

OGGETTO: PO FESR Basilicata 2014-2020 – Ricognizione in materia di ricorso al subappalto - Comunicazioni.

Si fa seguito alla nota prot. n. 194823/12 AF del 15 ottobre 2020, che ad ogni buon fine si riallega alla presente (Allegato 1), con la quale la scrivente Autorità ha provveduto ad informare tutti gli Enti Beneficiari delle operazioni del PO FESR Basilicata 2014-2020, nello specifico i RUP e i Responsabili degli Uffici Tecnici degli Enti attuatori/beneficiari e gli Uffici regionali Responsabili d’Azione del Programma, delle sentenze¹ con le quali **la Corte di Giustizia Europea si è pronunciata sulla non conformità alle Direttive UE in materia di appalti delle disposizioni contenute nel codice degli appalti** italiano ed ha, altresì, comunicato l’intenzione di applicare rettifiche finanziarie da parte della Commissione.

¹ Sentenza Vitali del 26 settembre 2019 - causa C-63/18 e Sentenza Tedeschi del 27 novembre 2019 - causa C-402/18.



REGIONE BASILICATA

DIREZIONE GENERALE PER LA
PROGRAMMAZIONE E LA
GESTIONE DELLE RISORSE
STRUMENTALI E FINANZIARIE
UFFICIO AUTORITÀ DI GESTIONE
DEI PROGRAMMI OPERATIVI
FESR BASILICATA

Via Vincenzo Verrastro, 4 - 85100 Potenza
Tel. 0971 668748 - 0971 668346
fesrbasilicata@regione.basilicata.it
antonio.bernardo@regione.basilicata.it
ufficio.autorita.gestione@cert.regione.basilicata.it

Nella suddetta nota l’Autorità di Gestione ha, inoltre, sottoposto all’attenzione dei Beneficiari/Enti attuatori puntuale considerazioni, prevedendo quanto segue:

- *“... nelle more delle modifiche alla legislazione nazionale di settore ed in previsione dei futuri controlli, di approfondire e valutare caso per caso le questioni legate al subappalto, a prescindere da ogni automatismo e dal mero richiamo al rispetto di un certo valore-soglia, adducendone le adeguate motivazioni ogni qual volta si introducano limitazioni ai subappalti. Tali indicazioni dovranno essere riportate sia nei capitolati di gara che nei provvedimenti della Stazione Appaltante che autorizzano il subappalto”.*

Tale azione di sensibilizzazione è stata effettuata anche nei numerosi incontri con i beneficiari, in particolare tra il 2020 e il 2022, finalizzati alla sorveglianza e verifica sull’attuazione dei progetti, come è possibile evincere dai relativi verbali notificati con PEC ai Beneficiari/Enti Attuatori delle operazioni e conservati agli atti degli Uffici RdA e dell’Autorità di Gestione.

Come noto, a decorrere dal 1° novembre 2021, il Decreto legge n. 77/2021 (c.d. Decreto Semplificazione “bis”) ha stabilito la modifica dell’art. 105 comma 2 del Codice dei Contratti Pubblici di cui al D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., escludendo un limite quantitativo al subappalto e prevedendo che siano le stazioni appaltanti ad indicare, 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. Pertanto, si raccomanda ai Soggetti in indirizzo di modificare/aggiornare, alla luce delle succitate modifiche normative, gli standard dei capitolati, dei disciplinari di gara e degli schemi di contratto per tutti gli appalti non ancora aggiudicati.

A maggio 2022 i Servizi della Commissione² hanno preso atto ed accolto favorevolmente la revisione del Codice degli Appalti in considerazione della giurisprudenza della Corte di Giustizia Europea, ma hanno ribadito la posizione espressa ad agosto 2020³ secondo cui la limitazione del ricorso al subappalto per una quota dell’appalto fissata in termini astratti, costituisce un’irregolarità che richiede una rettifica finanziaria del 5 % ai contratti interessati.

La Commissione Europea, nella succitata nota di maggio 2022, al fine di garantire un’applicazione proporzionata delle misure correttive alle spese certificate sui Programmi, distingue tra le seguenti procedure di appalto:

² Nota Ares (2022)3859154 del 23 maggio 2022 inviata all’Ispettorato Generale dell’IGRUE e trasmessa dal MEF-IGRUE alle Autorità di Gestione dei PO FESR 2014/2020.

³ Nota ARES (2020)4160967 del 7/8/2020 trasmessa alle Autorità di Gestione dei PO FESR/FSE 2014-2020 con nota dell’Agenzia per la Coesione Territoriale prot. n. 001934 del 29 settembre 2020.



REGIONE BASILICATA

DIREZIONE GENERALE PER LA
PROGRAMMAZIONE E LA
GESTIONE DELLE RISORSE
STRUMENTALI E FINANZIARIE
UFFICIO AUTORITÀ DI GESTIONE
DEI PROGRAMMI OPERATIVI
FESR BASILICATA

Via Vincenzo Verrastro, 4 - 85100 Potenza
Tel. 0971 668748 - 0971 668346
fesrbasilicata@regione.basilicata.it
antonio.bernardo@regione.basilicata.it
ufficio.autorita.gestione@cert.regione.basilicata.it

- A) Procedure di appalto avviate prima della succitata sentenza della Corte di Giustizia intervenuta nel 2019 nella causa C-63/18 Vitali s.p.a., per le quali le rettifiche finanziarie vanno applicate ai soli contratti (la cui documentazione di gara prevede la limitazione ingiustificata del subappalto) inclusi nei campioni dell'autorità di audit;
- B) Procedure di appalto avviate dopo tale termine, per le quali le rettifiche finanziarie vanno applicate a tutti i contratti la cui documentazione di gara preveda la limitazione ingiustificata del subappalto.

Inoltre, i Servizi della Commissione ritengono che **la limitazione del subappalto non comporti un'irregolarità con incidenza finanziaria (quindi non è richiesta alcuna rettifica) nei seguenti casi:**

- Appalti di forniture, in quanto la subfornitura (fornitura del subfornitore all'appaltatore con rapporto privatistico che intercorre esclusivamente tra i due soggetti) non è assimilabile al subappalto (rapporto trilaterale tra appaltante, appaltatore e subappaltatore);
- Limitazione del subappalto non astratta, ma differenziata o giustificata a seconda del tipo di lavori/servizi (da verificare esclusivamente nella documentazione di gara)⁴;
- Appalti soggetti alle vecchie direttive precedenti a quelle del 2004, ossia la direttiva 93/37 o precedenti (si tratta degli appalti soggetti alla normativa antecedente al D.lgs n. 163/2006);
- Aggiudicazione diretta ex Art. 36, comma 2, lett. a), D. Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii.;
- Contratti con lavoratori autonomi (ingegneri, architetti, contabili, ecc.);
- Nel caso di contratti che sono già stati oggetto di rettifiche finanziarie forfettarie di almeno il 5 % per altre violazioni delle norme in materia di appalti pubblici⁵.

Il MEF-IGRUE e l'Agenzia per la Coesione Territoriale hanno già da tempo avviato un confronto con la Commissione Europea al fine di pervenire ad una soluzione condivisa che consenta di minimizzare il potenziale impatto derivante dalle correzioni finanziarie. Al fine di proseguire nell'interlocuzione con la Commissione, **l'Agenzia per la Coesione Territoriale ha richiesto alle Autorità di Gestione dei Programmi Operativi 2014/2020 una ricognizione con lo scopo di quantificare l'universo degli importi certificati relativi a contratti di appalto**

⁴ La Commissione europea segnala che la giustificazione ex post della limitazione del subappalto non costituisce argomento valido per escludere l'esistenza di una irregolarità.

⁵ In tal caso le rettifiche già applicate consentirebbero di coprire l'irregolarità derivante dalla limitazione ingiustificata del subappalto e, pertanto, non sarebbero necessarie ulteriori rettifiche in relazione al subappalto (norma sul mancato cumulo delle rettifiche finanziarie a causa di violazioni delle norme in materia di appalti pubblici).



REGIONE BASILICATA

DIREZIONE GENERALE PER LA
PROGRAMMAZIONE E LA
GESTIONE DELLE RISORSE
STRUMENTALI E FINANZIARIE
UFFICIO AUTORITÀ DI GESTIONE
DEI PROGRAMMI OPERATIVI
FESR BASILICATA

Via Vincenzo Verrastro, 4 - 85100 Potenza
Tel. 0971 668748 - 0971 668346
fesrbasilicata@regione.basilicata.it
antonio.bernardo@regione.basilicata.it
ufficio.autorita.gestione@cert.regione.basilicata.it

pubblico aggiudicati dopo il 14 maggio 2019⁶, la cui documentazione di gara prevede la limitazione ingiustificata del subappalto.

Restano esclusi, sulla base delle casistiche indicate dai Servizi della Commissione, i progetti di forniture di beni (o nei casi di forniture di beni e servizi, dove sia prevalente la prima componente) e gli incarichi a lavoratori autonomi (ingegneri, architetti contabili etc).

È fatta salva, altresì, la possibilità di verificare, con una declinazione del principio “caso per caso”, eventuali operazioni ricadenti nelle altre casistiche indicate dalla Commissione (giustificazione della limitazione del subappalto basata sui documenti di gara, appalti già soggetti a rettifiche per altre violazioni delle norme in materia di appalti pubblici, appalti gestiti con direttive precedenti a quelle del 2004, affidamenti diretti).

Al fine di trasmettere i dati richiesti all’Agenzia per la coesione Territoriale, si invitano gli Enti in indirizzo a verificare/integrare le informazioni di competenza inserite nel sistema di monitoraggio SIFESR per le operazioni di cui all’Allegato 2 (Report operazioni a regia per contratti appalti pubblici successivi al 14 maggio 2019) ed all’Allegato 3 (Report operazioni a titolarità per contratti appalti pubblici successivi al 14 maggio 2019)⁷ alla presente nota, provvedendo, altresì:

- a flaggare in corrispondenza della voce “*Subappalto previsto negli atti di gara*” uno dei seguenti campi:
 - ATTIVATO e si aprirà la schermata relativa all’inserimento delle informazioni obbligatorie da inserire relative al subappalto;
 - NON ATTIVATO e si dovrà valorizzare il campo “*% prevista sull’importo complessivo del contratto*”;
- a compilare, ove ricorra, il campo “*Condizioni indicate dalla Commissione utili a scongiurare l’irregolarità in materia di subappalto*”, selezionando la casistica ricorrente nel relativo menù a tendina.

Si chiede di effettuare la ricognizione di cui sopra e l’eventuale aggiornamento dei dati sul sistema monitoraggio SIFESR entro **mercoledì 14 settembre p.v.**

Cordiali saluti.

⁶ Si tratta della data di adozione degli orientamenti CE sulle rettifiche finanziarie in caso di irregolarità sui progetti finanziati dai fondi strutturali.

⁷ Tale allegato è trasmesso per competenza ai soli Uffici regionali Responsabili di Azione.



REGIONE BASILICATA

DIREZIONE GENERALE PER LA
PROGRAMMAZIONE E LA
GESTIONE DELLE RISORSE
STRUMENTALI E FINANZIARIE
UFFICIO AUTORITÀ DI GESTIONE
DEI PROGRAMMI OPERATIVI
FESR BASILICATA

Via Vincenzo Verrastro, 4 - 85100 Potenza
Tel. 0971 668748 - 0971 668346
fesrbasilicata@regione.basilicata.it
antonio.bernardo@regione.basilicata.it
ufficio.autorita.gestione@cert.regione.basilicata.it

Allegati

- Allegato 1 Nota prot. n. 194823/12 AF del 15 ottobre 2020;
- Allegato 2 *Report operazioni a regia per contratti appalti pubblici successivi al 14 maggio 2019*;
- Allegato 3 *Report operazioni a titolarità per contratti appalti pubblici successivi al 14 maggio 2019*.

L'Autorità di Gestione
Dr. Antonio Bernardo