



SCHEMA OPERATIVA 4

**Le body cam: tra affidamento diretto e procedura negoziata. Quale procedura corretta utilizzare?
Le indicazioni di *Luca Leccisotti* e *Roberto Caruso***

Le **bodycam** sono delle telecamere portatili che monitorano l'attività di chi le indossa e dei soggetti con cui costui interagisce.

Già utilizzate da diversi anni negli Stati Uniti dagli agenti di polizia, solo da alcuni anni il loro utilizzo si sta diffondendo anche tra le forze di polizia in Italia, vengono impiegate in tutte quelle situazioni di pericolo dove la registrazione degli eventi diventa un elemento di prova inconfutabile.

Gli addetti al controllo ed alla sicurezza di beni e persone vengono messi nelle condizioni di lavorare in modo sicuro, acquisendo prove video e audio a tutela del lavoro svolto.

Quale procedura utilizzare per procedere al loro acquisto? Affidamento diretto? Procedura Negoziata?

Alla luce delle recenti modifiche apportate al codice degli appalti D. Lgs. 50/2016 dal Decreto Legge n. 77 del 31/5/2021 (pubblicato in GURI, serie generale, n. 129

2021) entrato in vigore dal 1° giugno, l'art. 51 del decreto legge in esame ha apportato rilevanti modifiche al d.l. 16 luglio 2020, n. 76 convertito in legge 11 settembre 2020, n. 120, anche detto Decreto Semplificazioni, prorogando sino al 30 giugno 2023 la possibilità di adottare le indicate procedure in deroga agli articoli 36, comma 2, per i contratti sotto soglia, e 157, comma 2, inerente agli incarichi di progettazione, coordinamento della sicurezza in fase di progettazione, direzione dei lavori, direzione dell'esecuzione, coordinamento della sicurezza in fase di esecuzione e collaudo, del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50.

Il medesimo articolo modifica anche i presupposti delle indicate procedure di affidamento intervenendo sulle lettere a) e b) dell'art. 1, comma 2 del d.l. n. 76/2020 e in particolare prevedendo:

l' affidamento diretto per lavori di importo inferiore a 150.000 euro e per ***servizi e forniture***, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, di ***importo inferiore a 139.000 euro***. In tali casi la stazione appaltante ***procede all'affidamento diretto, anche senza consultazione di più operatori economici***, fermo restando il rispetto dei principi di cui all'articolo 30 del codice dei contratti pubblici di cui al decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50 ;

la procedura negoziata, senza bando, di cui all'art. 63 del d.lgs. n. 50 del 2016, previa consultazione di almeno cinque operatori economici, ove esistenti, nel rispetto di un criterio di rotazione degli inviti, che tenga conto anche di una diversa dislocazione territoriale delle imprese invitate, individuati in base ad indagini di mercato o tramite elenchi di operatori economici, **per l'affidamento di servizi e forniture**, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, **di importo pari o superiore a 139.000 euro e fino alle soglie di cui all'articolo 35 del decreto legislativo n. 50 del 2016** e di lavori di importo pari o superiore a 150.000 euro e inferiore a un milione di euro, ovvero di almeno dieci operatori per lavori di importo pari o superiore a un milione di euro e fino alle soglie di cui all'art. 35 del code dei contratti pubblici. Inoltre, il medesimo **art. 51 del D.L. n. 77/2021** proroga sino al 30 giugno 2023 i termini della disciplina transitoria del **D.L. 76/2020** inizialmente prevista sino al 31 dicembre 2021.

APPALTI DI FORNITURE SERVIZI ORDINARI dopo il Decreto Legge n. 77 del 31/5/2021



La scelta tra le due procedure, dunque, dipende dall'importo dell'acquisto di bo-bycam che l'ente intende effettuare.

CONTRATTI SOTTO-SOGLIA (Art. 36, co. 1, del Codice) **Devono rispettare i principi:**

- **di cui all'art. 30, del Codice:** economicità, efficacia, tempestività e correttezza. - libera concorrenza, non discriminazione, trasparenza, proporzionalità, nonché di pubblicità con le modalità indicate nel presente codice. Il principio di economicità può essere subordinato ai criteri ispirati a esigenze sociali, nonché alla tutela della salute, dell'ambiente, del patrimonio culturale e alla promozione dello sviluppo sostenibile, anche dal punto di vista energetico.
- **di cui all'art. 34 del Codice:** inserimento, nella documentazione progettuale e di gara, almeno delle specifiche tecniche e delle clausole contrattuali contenute nei criteri ambientali minimi adottati con decreto del Ministro dell'ambiente e conformemente, in riferimento all'acquisto di prodotti e servizi nei settori della ristorazione collettiva e fornitura di derrate alimentari, anche a quanto specificamente previsto nell' art. 144.
- **di cui all'art. 42 del Codice:** conflitto di interesse nello svolgimento delle procedure di aggiudicazione degli appalti e delle concessioni, in modo da evitare qualsiasi distorsione della concorrenza e garantire la parità di trattamento di tutti gli operatori economici.

Possibilità di applicare le disposizioni di cui all'art. 50 del Codice:

conflitto di interesse nello svolgimento delle procedure di aggiudicazione degli appalti e delle concessioni, in modo da evitare qualsiasi distorsione della concorrenza e garantire la parità di trattamento di tutti gli operatori economici.

Nel caso di importo inferiore a € 139.000,00 l'Ente potrà procedere all'affidamento diretto, ma non si rinviene in nessuna norma del D. Lgs. 50/2016 il divieto ad optare per altra procedura: negoziata senza bando o aperta. Nel caso di affidamento diretto, il RUP incaricato procederà ad individuare una ditta con la quale avviare la procedura di affidamento per la fornitura delle bodycam. Come?

AFFIDAMENTO DIRETTO: PROCEDURA TELEMATICA O NO?

ART. 40: dal 18.10.2018, obbligo di ricorso a mezzi di comunicazione elettronici per le comunicazioni e gli scambi di informazioni nell'ambito delle procedure del Codice.

Che significa? E che portata ha?

Che di fatto bisogna ricorrere alle gare su piattaforma telematica



Per importi superiori a € 5.000,00 mediante l'utilizzo delle piattaforme elettroniche di acquisto (MEPA, ASMECOM, SINTEL, ecc) attraverso due distinte procedure:

- ordine diretto d'acquisto (O.D.A)
- Trattativa diretta

L'AFFIDAMENTO DIRETTO: PERCORSO DI COSTRUZIONE DELL'ATTO

Individuazione dell'O. E. mediante indagine di mercato svolta nelle modalità previste nelle linee guida n. 4 Anac ad esempio attraverso consultazione di cataloghi o anche albi fornitori telematici (esempio albo della piattaforma MEPA), tenendo conto del principio di rotazione, motivando la scelta senza obbligo di comparazione con almeno un'altra offerta.

Nel caso la stazione appaltante decidesse comunque di acquisire informalmente più preventivi la scelta è comunque a discrezione della stazione appaltante e va sempre motivata.

Determina contrarre semplificata (di cui all'art. 32 comma 2 del Codice appalti) che deve riportare in motivazione il percorso effettuato, come richiesto dalle linee guida Anac n.4) ed i seguenti elementi:

- ◇ L'oggetto dell'acquisizione
- ◇ l'importo
- ◇ Il nome del fornitore individuato
- ◇ Le ragioni della scelta del fornitore

- ◇ Il possesso (attraverso autodichiarazione del fornitore) dei requisiti di carattere generale (art. 80 del Codice) e ove necessari dei requisiti di carattere tecnico-professionali (art. 83 del Codice)

In questo caso ai fini del calcolo del termine entro il quale chiudere il procedimento si può considerare come punto di partenza la data di avvio dell'indagine di mercato documentata o da apposito verbale allegato o nel dispositivo della Determina.

LA PROCEDURA NEGOZIATA NEL REGIME DEROGATORIO PREVISTO DAL D.L. 77/2021

L'art. 51 del DL 77/2021 ha eliminato lo scaglione intermedio 150.000-350.000, previsto per i soli lavori.

La procedura negoziata ora si può svolgere invitando almeno cinque operatori, per affidare forniture e servizi, compresi i servizi di ingegneria e architettura, di importo pari o superiore a 139.000 euro e fino alla soglia UE (attualmente 214.000 euro, per le amministrazioni che non siano "autorità governative centrali");

Individua nella procedura negoziata disciplinata dall'art. 63 del Codice Appalti lo strumento che le stazioni appaltanti devono utilizzare per acquisire lavori beni e servizi di valore inferiore alle soglie comunitarie di cui all'art. 35 del Codice (il D.L. 76/2020 conv.

Non vi è obbligatorietà assoluta nell'utilizzo della procedura (vale quanto già detto per l'affidamento diretto), ciò significa, che la stazione appaltante può con adeguata motivazione utilizzare anche una procedura ordinaria, perché ne valuta e motiva nella determinazione a contrarre la necessità.

Analogamente la stazione appaltante potrà ritenere che per un'acquisizione del valore di Euro 80.000 sia opportuno procedere con una procedura negoziata anziché un affidamento diretto.

Naturalmente tenendo conto dei limiti temporali relativi alla chiusura di una procedura sottosoglia stabiliti dal legislatore

Quali i passaggi necessari alla predisposizione di una procedura negoziata:

- 
- a) individuazione degli OE da invitare alla procedura di gara deve avvenire mediante indagine di mercato o mediante ricorso ad elenco, compatibili con il Codice appalti di operatori economici, previa applicazione del criterio di rotazione dei soggetti da invitare;
 - b) Determina a contrarre (adottata dopo effettuazione indagine di mercato o estrazione da elenco; la determina a contrarre deve riportare in motivazione il percorso effettuato, come richiesto dalle linee -guida Anac n.4).
 - c) invio lettera invito con allegato apposito capitolato prestazionale
 - d) ricezione offerte
 - e) valutazione offerte
 - f) eventuale verifica anomalia
 - g) Determina di aggiudicazione .

In questo caso ai fini del calcolo del termine entro il quale chiudere il procedimento si considera come punto di partenza l'approvazione della Determinazione a contrarre.

Infine

QUALE CRITERIO DI AGGIUDICAZIONE PUO' ESSERE SCELTO?



CRITERIO DI AGGIUDICAZIONE:

FATTO SALVO QUANTO PREVISTO DALL'ART. 95, COMMA 3, PER TUTTI GLI ALTRI AFFIDAMENTI SOTTOSOGGLIA (compresi i lavori fino a € 5.350.000), le S.A. procedono agli affidamenti, indifferentemente, sulla base del criterio del PPB o del criterio dell'OEPV .