

RIFORMA DEI SERVIZI PUBBLICI LOCALI

Impatto sul TPR

Alessia Nicotera



Norme di riferimento

- **D.lgs. 422/97**
- **Regolamento 2007/1370/CE**
- **Art. 61 legge 99/2009**
- **Art. 4-bis legge 102/2009**
- **Art. 23-bis legge 133/08 modificato
dall'art. 15 legge 166/2009**

Ambito di applicazione

	Regionale	Locale
D.lgs. 422/97	X	X
Reg. 1370/2007/CE	X	X
Art. 61 legge 99/09	X	X
Art. 4-bis l. 102/09	X	X
Art. 23-bis 1.133/08		X

Ambito di applicazione

	REGIONALE		LOCALE	
	Bus	Ferro	Bus	Ferro
D.lgs. 422/97	X	X	X	X
Reg. 1370/2007/CE	X	X	X	X
Art. 61 legge 99/09	X	X	X	X
Art. 4-bis l. 102/09	X	X	X	X
Art. 23-bis l. 133/08 smi			X	X

Ambito applicazione: criticità

**Doppio regime per ambito
“regionale” e “locale”**

**Valenza oggettiva o soggettiva dell’ambito
territoriale?**

Rapporto norme generali e norme settoriali

Art. 23-bis si applica a tutti i servizi pubblici locali di rilevanza economica

**Prevale sulle discipline di settore
“incompatibili”**

**(fatte salve le norme del d.lgs. 422/97 per
servizi ferroviari regionali)**

Modalità affidamento: norme applicabili

	Regionale	Locale
Gara	422/97 1370/07/CE	422/97 1370/07/CE 23-bis
In house	1370/07/CE Art. 61 L. 99/09 Art. 4-bis L. 102/09	1370/07/CE Art. 61 L. 99/09 Art. 4-bis L. 102/09 Art. 23-bis L. 133/08
PPPI	Comunicazioni CEE 5.02.2008 e 19.11.2009	Comunicazioni CEE 5.02.2008 e 19.11.09 Art. 23-bis L. 133/08
Affidamenti diretti (sottosoglia/emergenza)	1370/07/CE Art. 61 L. 99/09 Art. 4-bis L. 102/09	1370/07/CE Art. 61 L. 99/09 Art. 4-bis L. 102/09
Affidamento diretto ferroviario	1370/07/CE Art. 61 L. 99/09	1370/07/CE Art. 61 L. 99/09

GARA

- ❑ MODALITA' ORDINARIA di affidamento dei servizi di trasporto pubblico regionale e locale
- ❑ Differenza tra le norme per quel che riguarda le PROCEDURE di gara

422/97

Norme appalti

1370 e 23-bis

Principi Trattato

**Prevalenza norme 422 più favorevoli
alla concorrenza**

PPPI (locale)

- ❑ MODALITA' ORDINARIA di affidamento
- ❑ Condizioni:
 - ❑ Gara “a doppio oggetto”: qualità di socio e attribuzione di specifici compiti operativi
 - ❑ Cessione minimo 40% capitale
 - ❑ Natura del socio: privato?
 - ❑ Socio a tempo
- ❑ Criticità:
 - ❑ Divieti previsti dal comma 9 (art. 23-bis)
 - ❑ Necessità di disciplinare, eventualmente, modalità di acquisizione di servizi ulteriori/extraterritoriali

PPPI (regionale)

- ❑ Per il trasporto pubblico regionale occorre far riferimento ai principi delle Comunicazioni interpretative CE 5.02.2008 e 19.11.2009 (confermati anche dalla giurisprudenza nazionale)
- ❑ Condizioni:
 - ❑ Gara a doppio oggetto
 - ❑ Socio “privato” (non è indicata una percentuale minima di cessione del capitale)
 - ❑ Socio a tempo
 - ❑ Possibilità di attività extraterritoriale

In house (locale)

- ❑ MODALITA' ECCEZIONALE di affidamento
- ❑ Norme applicabili:
 - ❑ Art. 5 comma 2, art. 7 regolamento 1370/2007/CE
 - ❑ Art. 61 legge 99/09
 - ❑ Art. 4-bis legge 102/2009
 - ❑ Art. 23-bis legge 133/2008 smi
- ❑ Non incompatibilità della disciplina di settore rispetto a quella generale
- ❑ **VINCOLI:** Ente affidante deve mettere a gara, il 10% dei servizi oggetto dell'affidamento

In house (locale)

- ❑ **CONDIZIONI in house**
- ❑ Esistenza situazione eccezionale e impossibilità di un utile ricorso al mercato
- ❑ Società 100% pubblica
- ❑ Possesso requisiti comunitari su in house
 - ❑ Controllo analogo
 - ❑ Attività prevalente per conto ente controllante
 - ❑ Divieto extraterritorialità
- ❑ Motivazione e pubblicità decisione
- ❑ **Parere preventivo obbligatorio (non vincolante)**
Antitrust (v. Tar Toscana...)

In house (regionale)

- ❑ MODALITA' ECCEZIONALE di affidamento
- ❑ Norme applicabili:
 - ❑ Art. 5 comma 2, art. 7 regolamento 1370/2007/CE
 - ❑ Art. 61 legge 99/09
 - ❑ Art. 4-bis legge 102/2009
- ❑ **VINCOLI:** Ente affidante deve mettere a gara, il 10% dei servizi oggetto dell'affidamento
- ❑ **CONDIZIONI:** esistenza “controllo analogo”, divieto extraterritorialità, non necessarietà società 100% pubblica, motivazione e pubblicità decisione.

Affidamento diretto ferroviario

- ❑ Norme applicabili:
 - ❑ Art. 5 comma 6, art. 7 regolamento 1370/2007/CE
 - ❑ Art. 61 legge 99/09
- ❑ Condizioni
 - ❑ Solo ferrovia, eccetto metro e tram
 - ❑ Durata contratto di servizio non superiore a 10 anni (+ eventuale 50% per ammortamenti)
- ❑ Pubblicità

Altri affidamenti diretti

- ❑ Norme applicabili:
 - ❑ Art. 5 commi 4 e 5, art. 7 regolamento 1370/2007/CE
 - ❑ Art. 61 legge 99/09
 - ❑ Art. 4-bis legge 102/2009
- ❑ Casi
 - ❑ Contratti di valore inferiore a 1 milione € o a 300.000 Km/anno (ovvero, se PMI con non più di 23 veicoli, 2 Mln €-600.000 Km/anno)
 - ❑ Pubblicità
 - ❑ Affidamento in casi di emergenza

Transitorio

Gara	Scadenza contratto
<p>In house</p>	<p style="text-align: center;">Locali</p> <ul style="list-style-type: none"> ● Ante 22.08.2008 : scadenza al 31.12.2011 (salvo cessione 40% capitale ex art. 23-bis co. 2 lett. b) ● Post 22.08.2008: scadenza contratto di servizio <p style="text-align: center;">Regionali (post agosto 2009)</p> <ul style="list-style-type: none"> ● Scadenza del contratto
<p>PPPI</p>	<ul style="list-style-type: none"> ● Non conformi comma 2 lett.b): scadenza 31.12.2011 ● Conformi comma 2 lett. b): scadenza contratto
<p>Aff. diretto ferroviario</p>	<p style="text-align: center;">Scadenza del contratto</p>
<p>Aff. diretti (sottosoglia/emergenza)</p>	<p style="text-align: center;">Scadenza del contratto</p>
<p>ALTRI AFFIDAMENTI</p>	<ul style="list-style-type: none"> ● Locali: 31.12.2010 ● Regionali: max 3.12.2019 ● Regioni St. Speciale/Province Autonome (contratti ex art. 61 di tpl su gomma in atto al 25.11.09): scadenza contratto

Divieti art. 23-bis co.9

PER CHI?

- ❑ Società, controllate, controllanti, controllate dalla stessa controllante, Ue ed extra UE, gerenti, in Italia o all'estero, a qualsiasi titolo, servizi pubblici locali in virtù di affidamento diretto, procedura non ad evidenza pubblica o ai sensi del comma 2 lett. b (PPP)
- ❑ Gestori reti, impianti e altre dotazioni patrimoniali (qualora tale attività sia separata dall'erogazione dei servizi)

DIVIETI

- Divieto di acquisire gestione di servizi ulteriori o in ambiti territoriali diversi (direttamente o tramite controllanti, controllate o partecipate)
- Divieto di svolgere attività/servizi per altri enti pubblici o privati (direttamente o tramite controllanti, controllate o partecipate)
- Divieto di partecipare a gare

Divieti art. 23-bis co.9

I divieti art. 23-bis comma 9 non si applicano a:

- ❑ Società quotate in mercati regolamentati
- ❑ Socio selezionato ai sensi comma 2 lett. b) (PPP)
- ❑ Società gerenti servizi “regionali” (per le quali valgono i divieti di cui alle norme di settore)

Si rammentano:

- Art. 13 decreto 223/06 (Bersani) ma solo per società non gerenti servizi pubblici locali
- Art. 8 legge 287/90 (Antitrust) che impone separazione societaria tra attività di interesse generale ed attività “commerciali”
- Art. 3, comma 27, legge 244/97 che impone agli enti di dismettere partecipazioni in società i cui scopi non siano correlati con quelli istituzionali dell’ente

Reciprocità

D.lgs. 422/97	Esclusione dalle gare degli affidatari diretti scaduto il periodo transitorio. Imprese ferroviarie: possono partecipare prima tornata di gare
Art. 61 l. 99/09	Inapplicabilità esclusioni 422 alle società aggiudicatarie di contratti ai sensi del regolamento 1370
Art. 4-bis 1. 102/09	Divieto di operare fuori territorio per società affidatarie dirette ex regolamento 1370 (esclusi affidamenti diretti ferroviari)
Reg. 1370/07/CE	Possibilità di escludere, nella seconda metà del periodo transitorio, società che non abbiano almeno il 50% dei servizi affidati conformemente al regolamento. In house possono concorrere da 2 anni prima della messa a gara dei loro servizi
Art. 23-bis	Esclusioni per affidatari diretti valevoli subito. Affidatari diretti di servizi pubblici locali possono concorrere su tutto il territorio nazionale alla prima tornata di gare dopo la cessazione del servizio

Reciprocità

**LA NORMATIVA NAZIONALE E' PIU'
STRINGENTE RISPETTO A QUELLA EUROPEA
ED E' ANCHE PIU' TUTELENTE LA
CONCORRENZA**

RISCHIO "CEDEVOLEZZA" NORMA NAZIONALE

**NECESSITA' DI UN CHIARIMENTO SULLA
PORTATA DEL COMMA 9 DELL'ART. 23-BIS**

ASSITRA

ASSOCIAZIONE TRASPORTI

Regolamenti attuativi

Entro il 31.12.2009: regolamenti attuativi

- ❑ Permane una riserva sulle società miste come “affidatari diretti”
- ❑ Armonizzazione della disciplina generale con quella di settore
- ❑ Abrogazione della lettera relativa alla disciplina del transitorio da parte del regolamento
- ❑ Disciplina della durata degli affidamenti in relazione agli ammortamenti (v. slide)
- ❑ Disciplina del regime di esclusiva (v. slide)

Contratto di servizio: durata

422/97	1370/07	Art 23-bis
<ul style="list-style-type: none">▪ max 9 anni (gomma)▪ 6+6 (ferro)	<ul style="list-style-type: none">▪ Max 10 anni (gomma)▪ Max 15 anni (ferro – salvo per gli affidamenti diretti = 10 anni)▪ 50% in relazione alla durata degli ammortamenti <p style="text-align: center;">+</p>	<ul style="list-style-type: none">▪ Si deve tener conto della durata degli ammortamenti per investimenti

▪ **RESTANO FERME LE DURATE MASSIME PREVISTE**

DAL DLGS 422/97

▪ **SI PUO' RITENERE AMMESSA LA POSSIBILITA' DI RICONOSCERE UN 50% IN PIU' DI DURATA IN RELAZIONE AGLI AMMORTAMENTI**

Contratto di servizio: esclusiva

422/97	1370/07	Art 23-bis
<ul style="list-style-type: none">• Nulla dice a proposito dell'esclusiva.• V. Art.. 12 decreto Bersani	<ul style="list-style-type: none">• I contratti di servizio devono prevedere natura e portata dell'esclusiva	<ul style="list-style-type: none">• Prevede un principio per il quale si debba limitare il regime di esclusiva

I CONTRATTI DI SERVIZIO DOVRANNO DISCIPLINARE CHIARAMENTE NATURA E PORTATA DELL'ESCLUSIVA CIO' PUO' AVERE RILEVANZA ANCHE AI FINI DELLA COMPENSAZIONE