

**Corso ASTM**  
**per giovani professionisti**  
2° incontro in presenza

14 giugno 2023  
09:00 – 13:30

Normativa sui lavori pubblici: le basi Appalto,  
concessione e subappalto

**Il subappalto**

Dott.sa Antonella Lagorio



# Definizione del contratto di appalto

**Il contratto di appalto è un contratto con cui una parte assume, con organizzazione dei mezzi necessari e con gestione a proprio rischio, il compimento di un'opera o di un servizio verso un corrispettivo (art. 1655 c.c.).**

Il contratto di appalto è un contratto di risultato e non di attività (infatti l'appaltatore deve compiere l'opera).

Il contratto di appalto si distingue da quello d'opera perché l'appaltatore non deve personalmente occuparsi del compimento delle opere commissionate ma servirsi della propria organizzazione.

**Al contratto stipulato tra privati si affianca l'appalto pubblico, infatti l'art. 2 all. 1.1 del D.Lgs. 36/2023 definisce «i contratti di appalto quei contratti a titolo oneroso stipulati per iscritto tra uno o più operatori economici o una o più stazioni appaltanti aventi per oggetto l'esecuzione di lavori, la fornitura di beni o la prestazione di servizi».**

A tali appalti si affianca alla disciplina del codice civile la legislazione speciale (D.Lgs. 50/2016 e D.Lgs. 36/2023). Tale disciplina incide soprattutto sulla fase precontrattuale e di aggiudicazione delle gare bandite in base ai principi che ispirano la pubblica amministrazione.

# Definizione del contratto di appalto

**Fra le caratteristiche più rilevanti del contratto di appalto è da rilevare che lo stesso è un contratto ad esecuzione prolungata e non continuata perché ogni atto di esecuzione (ogni parte dell'opera) eseguito dall'appaltatore non soddisfa un corrispondente ed autonomo interesse del committente, quindi l'appaltatore è adempiente nel solo momento in cui l'opera è portata a termine e collaudata quindi, salvo patto contrario, il corrispettivo si matura soltanto al compimento ed al collaudo dell'opera.**

La natura indivisibile del contratto di appalto determina che anche l'inadempimento parziale dell'appaltatore corrisponda ad un inadempimento totale.

# Definizione del contratto di subappalto

**Il contratto di subappalto è un contratto derivato con cui l'appaltatore incarica un terzo di eseguire in tutto o in parte l'opera o il servizio che egli stesso ha precedentemente assunto a beneficio del Committente pubblico o privato.**

*D.Lgs. 36/2023 art. 119 comma 2 «Il subappalto è il contratto con il quale l'appaltatore affida a terzi l'esecuzione di parte delle prestazioni o lavorazioni oggetto del contratto di appalto, con organizzazione di mezzi e rischi a carico del subappaltatore».*

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Principio generale di esecuzione diretta degli appalti

1 - I soggetti affidatari dei contratti ~~di cui al presente codice~~ eseguono in proprio le opere o i lavori, i servizi e le forniture compresi nel contratto. ~~A pena di nullità, fatto~~ **Fatto** salvo quanto previsto dall'articolo ~~106~~ **120**, comma 1, lettera d), ~~il contratto non può essere ceduto, non può essere~~ **la cessione del contratto è nulla. È altresì nullo l'accordo con cui a terzi sia** affidata ~~a terzi~~ l'integrale esecuzione delle prestazioni o lavorazioni ~~oggetto del contratto di appalto~~ **appaltate**, nonché la prevalente esecuzione delle lavorazioni relative al ~~complesso delle categorie prevalenti~~ **alla categoria prevalente** e dei contratti ad alta intensità di manodopera. È ammesso il subappalto secondo le disposizioni del presente articolo.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Contratti simili

2.1 - Il subappalto è il contratto con il quale l'appaltatore affida a terzi l'esecuzione di parte delle prestazioni o lavorazioni oggetto del contratto di appalto, **con organizzazione di mezzi e rischi a carico del subappaltatore**. Costituisce, comunque, subappalto **di lavori** qualsiasi contratto **stipulato dall'appaltatore con terzi** avente ad oggetto attività ovunque espletate che richiedono l'impiego di manodopera, quali le forniture con posa in opera e i noli a caldo, se singolarmente di importo superiore al 2 per cento dell'importo delle prestazioni affidate o di importo superiore a 100.000 euro e qualora l'incidenza del costo della manodopera e del personale sia superiore al 50 per cento dell'importo del contratto da affidare.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Limite al subappalto

2.2 ~~Le stazioni appaltanti, nel~~ **Nel** rispetto dei principi di cui all'~~articolo 30~~ **agli articoli 1, 2 e 3**, previa adeguata motivazione nella ~~determina~~ **decisione di** contrarre, **le stazioni appaltanti**, eventualmente avvalendosi del parere delle Prefetture competenti, indicano 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, ivi comprese quelle di cui all'articolo ~~89~~ **104**, comma 11, **in ragione** dell'esigenza **di rafforzare**, tenuto conto della natura o della complessità delle prestazioni o delle lavorazioni da effettuare, ~~di rafforzare~~ il controllo delle attività di cantiere e più in generale dei luoghi di lavoro e ~~o~~ di garantire una più intensa tutela delle condizioni di lavoro e della salute e sicurezza dei lavoratori ovvero di prevenire il rischio di infiltrazioni criminali, ~~a meno che~~.

**Si prescinde da tale ultima valutazione quando** i subappaltatori siano iscritti nell'elenco dei fornitori, prestatori di servizi ed esecutori di lavori di cui al comma 52 dell'articolo 1 della legge 6 novembre 2012, n. 190, ~~ovvero~~ **oppure** nell'anagrafe antimafia degli esecutori istituita dall'articolo 30 del decreto-legge 17 ottobre 2016, n. 189, convertito, con modificazioni, dalla legge 15 dicembre 2016, n. 229.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Subcontratti

2.3 - L'affidatario comunica alla stazione appaltante, prima dell'inizio della prestazione, per tutti i subcontratti che non sono subappalti, stipulati per l'esecuzione dell'appalto, il nome del sub-contraente, l'importo del sub-contratto, l'oggetto del lavoro, servizio o fornitura affidati. Sono, altresì, comunicate alla stazione appaltante eventuali modifiche a tali informazioni avvenute nel corso del sub-contratto.

È altresì fatto obbligo di acquisire ~~nuova~~ autorizzazione integrativa qualora l'oggetto del subappalto subisca variazioni e l'importo dello stesso sia incrementato ~~nonché siano variati i requisiti di cui al comma 7.~~



# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Attività che non costituiscono subappalto

3 - ~~Le seguenti categorie di forniture o servizi, per le loro specificità, non~~ **Non** si configurano come attività affidate in subappalto, **per la loro specificità, le seguenti categorie di forniture o servizi:** a) l'affidamento di attività ~~specifiche secondarie, accessorie o sussidiarie~~ a lavoratori autonomi, per le quali occorre effettuare comunicazione alla stazione appaltante; b) la subfornitura a catalogo di prodotti informatici; c) l'affidamento di servizi di importo inferiore a 20.000,00 euro annui a imprenditori agricoli nei comuni classificati totalmente montani di cui all'elenco dei comuni italiani predisposto ~~dall'Istituto nazionale di statistica (ISTAT)~~ **dall'ISTAT, ovvero oppure** ricompresi nella circolare del Ministero delle finanze n. 9 del 14 giugno 1993, pubblicata nel supplemento ordinario n. 53 alla Gazzetta ~~ufficiale~~ **Ufficiale** della Repubblica italiana n. 141 del 18 giugno 1993, nonché nei comuni delle isole minori di cui all'allegato A annesso alla legge 28 dicembre 2001, n. 448; ~~e bis~~) le prestazioni **secondarie, accessorie o sussidiarie** rese in favore dei soggetti affidatari in forza di contratti continuativi di cooperazione, servizio ~~e/o~~ fornitura sottoscritti in epoca anteriore alla indizione della procedura finalizzata alla aggiudicazione dell'appalto.

I relativi contratti sono ~~depositati~~ **trasmessi** alla stazione appaltante prima o contestualmente alla sottoscrizione del contratto di appalto.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Premesse all'autorizzazione al subappalto

4 - I soggetti affidatari dei contratti di cui al ~~presente~~ codice possono affidare in subappalto le opere o i lavori, i servizi o le forniture compresi nel contratto, previa autorizzazione della stazione appaltante ~~perché~~ **a condizione che:**

~~b~~ **a) il subappaltatore sia qualificato nella relativa categoria e per le lavorazioni o le prestazioni da eseguire;**

**b) non sussistano a suo carico i motivi le cause di esclusione di cui all'articolo ~~80~~; al Capo II del Titolo IV della Parte V del presente Libro;**

c) all'atto dell'offerta siano stati indicati i lavori o le parti di opere ovvero i servizi e le forniture o parti di servizi e forniture che si intende subappaltare;

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Richiesta di autorizzazione e obblighi dell'appaltatore

~~7 L'affidatario deposita il contratto di subappalto presso la~~ **5. L'affidatario trasmette il contratto di subappalto alla** stazione appaltante almeno venti giorni prima della data di effettivo inizio dell'esecuzione delle relative prestazioni.

~~Al momento del deposito del contratto di subappalto presso la stazione appaltante l'affidatario~~ **Contestualmente** trasmette ~~altresì~~ la dichiarazione del subappaltatore attestante l'assenza ~~dei motivi~~ **delle cause** di esclusione di cui ~~all'articolo 80~~ **al Capo II del Titolo IV della Parte V del presente Libro** e il possesso dei requisiti ~~speciali~~ di cui agli articoli ~~83~~ **100 e 84-103**.

La stazione appaltante verifica la dichiarazione ~~di cui al secondo periodo del presente comma~~ tramite la Banca dati nazionale di cui all'articolo ~~81~~ **23**. **Il contratto di subappalto, corredato della documentazione tecnica, amministrativa e grafica direttamente derivata dagli atti del contratto affidato, indica puntualmente l'ambito operativo del subappalto sia in termini prestazionali che economici.**

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Responsabilità solidale

**§ 6** - Il contraente principale e il subappaltatore sono responsabili in solido nei confronti della stazione appaltante ~~in relazione alle~~**per le** prestazioni oggetto del contratto di subappalto.

L'aggiudicatario è responsabile in solido con il subappaltatore ~~in relazione agli~~**per gli** obblighi retributivi e contributivi, ai sensi dell'articolo 29 del decreto legislativo 10 settembre 2003. n. 276.

Nelle ipotesi di cui al comma ~~13~~ **11**, lettere a) e c), l'appaltatore è liberato dalla responsabilità solidale di cui al ~~primo~~**secondo** periodo **del presente comma**.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Pagamento del subappaltatore e Contratti collettivi nazionali

**97** - L'affidatario è tenuto ad osservare ~~integralmente~~ il trattamento economico e normativo stabilito dai contratti collettivi nazionale e territoriale in vigore per il settore e per la zona nella quale si eseguono le prestazioni **secondo quanto previsto all'articolo 11.**

È, altresì responsabile in solido dell'osservanza delle norme anzidette da parte dei subappaltatori nei confronti dei loro dipendenti per le prestazioni rese nell'ambito del subappalto **nel rispetto di quanto previsto dal comma 12.**

L'affidatario e, per suo tramite, i subappaltatori, trasmettono alla stazione appaltante prima dell'inizio dei lavori la documentazione di avvenuta denuncia agli enti previdenziali, inclusa la Cassa edile, ~~eve presente~~, assicurativi e antinfortunistici, nonché copia del piano di cui al comma ~~Ai fini del~~ 15.

**Per il** pagamento delle prestazioni rese nell'ambito dell'appalto o del subappalto, la stazione appaltante acquisisce d'ufficio il documento unico di regolarità contributiva in corso di validità relativo all'affidatario e a tutti i subappaltatori.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Inadempienze contributive e ritardo nei pagamenti

~~10~~ **8** - Per i contratti relativi a lavori, servizi e forniture, in caso di ritardo nel pagamento delle retribuzioni dovute al personale dipendente ~~dell'esecutore~~ o del subappaltatore o dei soggetti titolari di subappalti e cottimi, nonché in caso di inadempienza contributiva risultante dal documento unico di regolarità contributiva, si applicano le disposizioni di cui all'articolo ~~30~~, **commi 11, comma 5 e 6**.

~~11~~ **9** - Nel caso di formale contestazione delle richieste di cui al comma ~~precedente~~ **8**, il **RUP o il responsabile del procedimento della fase dell'esecuzione, ove nominato**, inoltra le richieste e le contestazioni alla direzione provinciale del lavoro per i necessari accertamenti.

~~12~~ **10** - L'affidatario ~~deve provvedere a sostituire~~ **sostituisce, previa autorizzazione della stazione appaltante**, i subappaltatori relativamente ai quali, **all'esito di** apposita verifica ~~abbia dimostrato~~, **sia stata accertata** la sussistenza dei ~~motivi di cause~~ di esclusione di cui all'articolo ~~80~~ **al Capo II del Titolo IV della Parte V del presente Libro**.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Pagamento diretto

~~13~~ **11** - La stazione appaltante corrisponde direttamente al subappaltatore, ~~al cottimista, al prestatore di servizi ed al fornitore di beni o lavori,~~ **ai titolari di sub-contratti non costituenti subappalto ai sensi del quinto periodo del comma 2** l'importo dovuto per le prestazioni dagli stessi eseguite nei seguenti casi:

- a) quando il ~~subappaltatore o il cottimista~~ **subcontraente** è una microimpresa o piccola impresa;
- b) in caso di inadempimento da parte dell'appaltatore;
- c) su richiesta del ~~subappaltatore~~ **subcontraente** e se la natura del contratto lo consente.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Obbligo del subappaltatore e dell'appaltatore

~~14~~ **12** - Il subappaltatore, per le prestazioni affidate in subappalto, deve garantire gli stessi standard qualitativi e prestazionali previsti nel contratto di appalto e riconoscere ai lavoratori un trattamento economico e normativo non inferiore a quello che avrebbe garantito il contraente principale. ~~inclusa l'applicazione dei~~ **Il subappaltatore è tenuto ad applicare i** medesimi contratti collettivi nazionali di lavoro **del contraente principale**, qualora le attività oggetto di subappalto coincidano con quelle caratterizzanti l'oggetto dell'appalto ~~ovvero~~ **oppure** riguardino le lavorazioni relative alle categorie prevalenti e siano incluse nell'oggetto sociale del contraente principale. L'affidatario corrisponde i costi della sicurezza e della manodopera, relativi alle prestazioni affidate in subappalto, alle imprese subappaltatrici senza alcun ribasso; la stazione appaltante, sentito il direttore dei lavori, il coordinatore della sicurezza in fase di esecuzione, ~~ovvero~~ **oppure** il direttore dell'esecuzione, provvede alla verifica dell'effettiva applicazione della presente disposizione. L'affidatario è solidalmente responsabile con il subappaltatore degli adempimenti, da parte di ~~questo ultimo~~ **quest'ultimo**, degli obblighi di sicurezza previsti dalla normativa vigente.

~~15~~ **13** - Per i lavori, nei cartelli esposti all'esterno del cantiere devono essere indicati anche i nominativi di tutte le imprese subappaltatrici.



# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Regolarità contributiva e sicurezza

~~Al fine di~~ **14. Per** contrastare il fenomeno del lavoro sommerso ~~ed~~ irregolare il documento unico di regolarità contributiva è comprensivo della verifica della congruità della incidenza della mano d'opera relativa allo specifico contratto affidato. Tale congruità, per i lavori edili, è verificata dalla Cassa edile in base all'accordo assunto a livello nazionale tra le parti sociali firmatarie del contratto collettivo nazionale comparativamente più rappresentative per l'ambito del settore edile ed il Ministero del lavoro e delle politiche sociali; per i lavori non edili è verificata in comparazione con lo specifico contratto collettivo applicato.

~~17~~ **15** – I piani di sicurezza di cui al decreto legislativo del 9 aprile 2008, n. 81 sono messi a disposizione delle autorità competenti preposte alle verifiche ispettive di controllo dei cantieri. L'affidatario è tenuto a curare il coordinamento di tutti i subappaltatori operanti nel cantiere, ~~al fine di~~ **per** rendere gli specifici piani redatti dai singoli subappaltatori compatibili tra loro e coerenti con il piano presentato dall'affidatario. Nell'ipotesi di raggruppamento temporaneo o di consorzio, ~~detto obbligo~~ **l'obbligo** incombe al mandatario. Il direttore tecnico di cantiere è responsabile del rispetto del piano da parte di tutte le imprese impegnate nell'esecuzione dei lavori.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Autorizzazione al subappalto

~~18~~ **16** - L'affidatario che si avvale del subappalto o del cottimo deve allegare alla copia autentica del contratto la dichiarazione circa la sussistenza o meno di eventuali forme di controllo o di collegamento a norma dell'articolo 2359 del codice civile con il titolare del subappalto o del cottimo.

Analoga dichiarazione deve essere effettuata da ciascuno dei soggetti partecipanti nel caso di raggruppamento temporaneo, società o consorzio. La stazione appaltante ~~provvede al rilascio dell'autorizzazione~~ **rilascia l'autorizzazione** di cui al comma 4 entro trenta giorni dalla relativa richiesta; tale termine può essere prorogato una sola volta, ~~e~~ **quando** ricorrano giustificati motivi.

Trascorso tale termine senza che si sia provveduto, l'autorizzazione si intende concessa. Per i subappalti o cottimi di importo inferiore al 2 per cento dell'importo delle prestazioni affidate o di importo inferiore a 100.000 euro, i termini per il rilascio dell'autorizzazione da parte della stazione appaltante sono ridotti della metà.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Subappalto a cascata

~~19~~ L'esecuzione delle prestazioni affidate in subappalto non può formare oggetto di ulteriore subappalto.

~~20-17~~ - Le stazioni appaltanti indicano nei documenti di gara le prestazioni o lavorazioni oggetto del contratto di appalto che, pur subappaltabili, non possono formare oggetto di ulteriore subappalto, in ragione delle specifiche caratteristiche dell'appalto e dell'esigenza, tenuto conto della natura o della complessità delle prestazioni o delle lavorazioni da effettuare, di rafforzare il controllo delle attività di cantiere e più in generale dei luoghi di lavoro o di garantire una più intensa tutela delle condizioni di lavoro e della salute e sicurezza dei lavoratori oppure di prevenire il rischio di infiltrazioni criminali. Si prescinde da tale ultima valutazione quando i subappaltatori ulteriori siano iscritti nell'elenco dei fornitori, prestatori di servizi ed esecutori di lavori di cui al comma 52 dell'articolo 1 della legge 6 novembre 2012, n. 190, ovvero nell'anagrafe antimafia degli esecutori istituita dall'articolo 30 del decreto-legge 17 ottobre 2016, n. 189, convertito, con modificazioni, dalla legge 15 dicembre 2016, n. 229.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

## Raggruppamenti e consorzi

18 - Le disposizioni di cui al presente articolo si applicano anche ai raggruppamenti temporanei e alle società anche consortili, quando le imprese riunite o consorziate non intendono eseguire direttamente le prestazioni scorporabili; si applicano altresì agli affidamenti con procedura negoziata. Ai fini dell'applicazione delle disposizioni del presente articolo è consentita, in deroga all'articolo ~~48~~ **68**, comma ~~9~~, ~~primo periodo~~ **15**, la costituzione dell'associazione in partecipazione quando l'associante non intende eseguire direttamente le prestazioni assunte in appalto.

# Il Subappalto: comparazione tra vecchio e nuovo Codice dei Contratti Pubblici

Province Autonome e CEL

~~21~~ **19** - È fatta salva la facoltà per le regioni a statuto speciale e per le province autonome di Trento e **di** Bolzano, sulla base dei rispettivi statuti e delle relative norme di attuazione e nel rispetto della normativa ~~comunitaria~~ **europea** vigente e dei principi dell'ordinamento ~~comunitarie~~ **europeo**, di disciplinare ulteriori casi di pagamento diretto dei subappaltatori.

~~22~~ **20** - Le stazioni appaltanti rilasciano i certificati necessari per la partecipazione e la qualificazione ~~di cui all'articolo 83, comma 1, e all'articolo 84, comma 4, lettera b),~~ all'appaltatore, scomputando dall'intero valore dell'appalto il valore e la categoria di quanto eseguito attraverso il subappalto. I subappaltatori possono richiedere alle stazioni appaltanti i certificati relativi alle prestazioni oggetto di appalto ~~realmente~~ eseguite.

Grazie dell'attenzione

