

Opposizioni in caso di aggiudicazioni pubbliche

Situazione di partenza

Negli acquisti pubblici di prestazioni edili, gli offerenti sono esposti a una notevole pressione sui prezzi e sui tempi. Nello stesso tempo esistono molti rischi connessi al progetto, come i rischi dei quantitativi, i rischi dell'area edificabile o i rischi dei termini di consegna. Può capitare che nel processo di acquisto vi siano incongruenze o persino errori. Tutto questo può condizionare il bando di concorso o la decisione di aggiudicazione. Per ottenere chiarezza sul processo di assegnazione o per impugnare un'aggiudicazione è necessario adire le vie legali.

Condizioni quadro

La Legge federale sugli acquisti pubblici (LAPub) definisce i valori soglia e le procedure per gli acquisti pubblici. Per i lavori di costruzione nell'edilizia, valori e procedure sono definiti come segue:

Tipo di procedura	Valore della commessa negli appalti non sottoposti a trattati internazionali
Aggiudicazione mediante trattativa privata	Inferiore ai 300'000 CHF
Procedura mediante invito	Inferiore ai 500'000 CHF
Procedura aperta / selettiva	Superiore ai 500'000 CHF

Il valore soglia per commesse negli appalti sottoposti a trattati internazionali (GPA) ammonta, per cantoni, autorità e imprese pubbliche, a 8,7 milioni di CHF.

A seconda del valore soglia e della procedura, ne conseguono delle diverse direttive per quanto riguarda la pubblicazione dell'aggiudicazione dell'appalto e della lettera di rifiuto. Inoltre, a seconda del cantone vigono altre procedure di ricorso e sono competenti altri tribunali. Un ricorso o un'opposizione possono essere presentate, in linea di massima, solo contro comunicazioni aventi carattere di ordinanza (atto dispositivo).

Sono considerate decisioni impugnabili singolarmente mediante ricorso, in particolare il bando di concorso, la decisione sulla scelta dei partecipanti nell'ambito della procedura selettiva, l'esclusione, l'aggiudicazione, la sua revoca oppure la sua interruzione.

Non può perciò essere fatto ricorso od opposizione contro un protocollo di apertura dell'offerta. Le differenze cantonali vi sono anche nella gestione dell'esame degli atti. Quale sia l'istanza competente e di quanto tempo si dispone per il ricorso od opposizione si può dedurre in linea di massima direttamente dall'avvertimento sui diritti di parte riportati sull'atto dispositivo.

Motivi per le opposizioni

I motivi per un'opposizione contro un bando di concorso sono le violazioni del diritto e l'eccesso o l'abuso del potere d'apprezzamento, come pure determinazioni, errate o incomplete, dei fatti giuridicamente rilevanti. Per esempio, l'ingiustificata riduzione della scadenza dei 40 giorni per l'elaborazione e la presentazione delle offerte o dati e indicazioni errati o mancanti per adire le vie legali.

Grandi differenze di prezzo tra le offerte possono costituire un indizio di bandi concorso approssimativi e/o imprecisi e determinare perciò constatazioni incomplete dei fatti e interpretazioni diverse in merito alle prestazioni da fornire. I costi dei salari hanno un'influenza determinante sulla formazione del prezzo. Le offerte a prezzi molto bassi possono, in particolare per prestazioni standardizzate, basarsi sul mancato rispetto delle norme sui salari. Il sistema informativo Allianz Bau (Allianz Costruzioni) offre una semplice e trasparente possibilità per verificare l'offerente. Una violazione delle disposizioni in materia di protezione del lavoro o delle condizioni di lavoro deve essere intesa come un'inadempienza dei criteri di idoneità e richiede l'esclusione di un'offerente da parte dell'Ufficio acquisti.

La procedura in concreto

Per stabilire il reale stato di fatto e valutare se si è in presenza di un vantaggio competitivo illecito o se non sono state rispettate le disposizioni della gara d'appalto, l'Ufficio acquisti deve rendere pubbliche le documentazioni. La pubblicazione secondo le direttive cantonali o nazionali vigenti può aver luogo solo dopo il ricorso all'istanza competente a causa del breve termine di ricorso previsto di soli dieci giorni. Il ricorso deve contenere una motivazione e una richiesta.

Possono essere apportate, quali motivi di ricorso:

- sospetto fondato di inosservanza delle condizioni di lavoro
- ineguaglianza di trattamento degli offerenti
- conflitti d'interesse
- ricusazione
- negoziazioni per l'offerta
- limitazioni della concorrenza
- mancato pagamento delle imposte e degli oneri sociali

Come istanza richiesta esistono due diverse possibilità a seconda della gravità del fatto:

- revoca dell'attuale atto dispositivo di aggiudicazione e aggiudicazione al/agli offerente/i che ha/hanno ottenuto il massimo punteggio dopo la procedura di apprezzamento;
- interruzione della procedura d'acquisto, nuova gara d'appalto ed esclusione dell'offerente, incl. eventualmente il responsabile del progetto coinvolto e l'estensore del progetto.

Raccomandazione di Infra Suisse

La decisione di ricorrere contro una aggiudicazione o contro un bando di concorso va attentamente ponderata. I regolamenti determinanti sono

- Legge federale sugli acquisti pubblici (LAPub)
- Ordinanza sugli acquisti pubblici (OAPub)
- Concordato intercantonale sugli appalti pubblici (CIAP)
- Leggi cantonali sugli appalti e Ordinanze cantonali

Settembre 2020