Applicazione del diritto in materia di appalti pubblici e della LMI agli acquisti di elettricità: lista di controllo per i committenti pubblici che acquistano elettricità per il proprio fabbisogno[1]

In linea di principio gli acquisti di elettricità sono assoggettati al diritto in materia di appalti pubblici.

Committenti pubblici	
Chi si intende?	- Unità amministrative centrali e decentralizzate dei Comuni, p. es. aziende municipali che forniscono elettricità ai Comuni in qualità di imprese giuridicamente non autonome - Unità amministrative centrali e decentralizzate dei Cantoni - Enti di diritto pubblico - Committenti settoriali (p. es. Bernmobil AG ecc.) - Enti di diritto privato preposti a compiti pubblici (p. es. aziende municipali con la forma giuridca SA/Sagl
Che cosa deve essere messo a pubblico concorso?	Acquisto di energia elettrica per esempio per: - edifici amministrativi - scuole - mezzi di trasporto pubblici - illuminazione stradale - ospedali pubblici - ecc.
Quando deve essere indetto un concorso pubblico?	I committenti con un consumo annuo inferiore a 100 MWh per centro di consumo non devono risp. possono non indire un pubblico concorso per l'acquisto di elettricità in quanto non hanno diritto di accesso alla rete, bensì acquistano l'elettricità dal gestore storico della rete. I committenti aventi diritto di accesso alla rete (consumo annuo di almeno 100 MWh per centro di consumo), che hanno già esercitato il proprio diritto di accesso alla rete, devono indire un pubblico concorso per l'acquisto di elettricità. Per i committenti aventi diritto di accesso alla rete, che non hanno ancora esercitato il proprio diritto di accesso alla rete, si applica quanto segue: ***Parere della CAP***: nessun obbligo di pubblico concorso. Tale obbligo sussiste solo se il committente pubblico ha esercitato il proprio diritto di scegliere l'accesso al libero mercato (cfr. sentenza del TF 2C_739/2010 consid. 4.5). ***Parere diverso della COMCO***: obbligo di pubblico concorso. I committenti pubblici che attualmente ricevono la fornitura dal gestore storico della rete nel regime di servizio universale rientrano nel diritto in materia di appalti pubblici. Sono quindi tenuti a svolgere una procedura di aggiudicazione (cfr. Raccomandazione della COMCO, nm.

[1] La lista di controllo è stata elaborata dalla Conferenza degli appalti pubblici (CAP) in collaborazione con la Conferenza dei direttori cantonali dell'energia (CdEN), l'Associazione dei Comuni Svizzeri (ACS) e l'Unione delle città svizzere (UCS).

	19–22, nm. 32–41). La sentenza del Tribunale federale 2C_739/2010 non tratta queste questioni.
Valori soglia[2]	**Procedura mediante invito CIAP 2001**: superiori a CHF 100 000 e inferiori a CHF 250 000 (IVA esclusa). **Procedura mediante invito CIAP 2019**: superiori a CHF 150 000 e inferiori a CHF 250 000 (IVA esclusa). **Procedura di pubblico concorso**: da CHF 250 000 (IVA esclusa) Attenzione: nella procedura di pubblico concorso il bando deve essere indetto secondo l'Accordo GATT/OMC a partire da CHF 350 000 (Cantoni e Comuni) e da CHF 640 000/CHF 700 000 (committenti settoriali). Ai fini del bando pubblico, in una procedura di pubblico concorso è determinante il valore soglia per le commesse che non rientrano nell'ambito di applicazione dei trattati internazionali (CHF 250 000, cfr. Raccomandazione della COMCO, nm. 45 e 64 A-2).
Come si calcolano i valori soglia?	In caso di forme di organizzazione giuridicamente non autonome, che costituiscono un'unica unità economica e geografica (centri di consumo), deve essere sommato il consumo complessivo dei centri di consumo per l'accesso alla rete e l'acquisto di elettricità; per esempio, i consumi di elettricità di diversi uffici dell'amministrazione centrale, ubicati in edifici separati adiacenti, devono essere in linea di principio sommati.
La sostenibilità come criterio di aggiudicazione	Il nuovo diritto in materia di appalti pubblici (CIAP 2019) impone il prezzo e la qualità come criteri di aggiudicazione, ma per le prestazioni standardizzate la commessa può essere aggiudicata esclusivamente in base al criterio del prezzo più basso. Per gli altri possibili criteri di aggiudicazione che vengono utilizzati, la loro applicazione deve avere sempre un nesso materiale con l'oggetto dell'appalto, essere descritta con sufficiente chiarezza e non può essere discriminatoria. Per esempio, non è ammesso ricorrere al criterio della sostenibilità come pretesto per discriminare offerenti esterni. Inoltre, tale criterio deve poter essere valutato in misura sufficientemente differenziata. Link aggiuntivi: - scheda informativa TRIAS «Criteri di aggiudicazione» - scheda informativa TRIAS «La sostenibilità negli appalti pubblici» - Piattaforma delle conoscenze sugli appalti pubblici sostenibili PAP
Eccezioni all'obbligo di pubblico concorso	- **Aggiudicazione in house**: è inteso l'acquisto di prestazioni di unità organizzative del committente non autonome, per esempio se un Comune acquista l'elettricità presso la sua azienda municipale giuridicamente non autonoma. - **Aggiudicazione quasi in house**: è inteso l'acquisto di prestazioni presso un'impresa giuridicamente non autonoma sulla quale il committente esercita un controllo corrispondente a quello che esercita sui propri servizi (criterio del controllo) e questa impresa fornisce le sue prestazioni essenzialmente, ossia almeno per l'80 per cento, per il committente (criterio dell'attività). Il controllo sull'impresa terza può essere esercitato anche da più committenti (assoggettati

[2] Per sapere quale accordo intercantonale si applica ai singoli Cantoni consultare la mappa delle adesioni: https://www.bpuk.ch/fr/dtap/concordats/aimp/aimp-2019

	al diritto in materia di appalti pubblici). La questione se una partecipazione minoritaria di privati escluda la possibilità di derogare all'obbligo di pubblico concorso per le commesse quasi in house non è ancora chiarita dal punto di vista giudiziario. Esempi di aggiudicazione quasi in house sono contenuti nel documento dell'AES => https://www.strom.ch/fr/media/13464/download - **Acquisto di elettricità su borse merci:** è possibile acquistare elettricità su una borsa merci o attraverso contratti negoziati fuori borsa nell'OTC, sia direttamente sia tramite un fornitore di servizi, mediante trattativa privata, ossia senza indire un pubblico concorso. Le aggiudicazioni mediante trattativa privata di commesse che rientrano nell'ambito di applicazione dei trattati internazionali (v. valori soglia) devono essere pubblicate su SIMAP. Occorre inoltre osservare che, qualora siano raggiunti i valori soglia, la commessa a un fornitore di servizi deve essere aggiudicata con la procedura mediante invito o con la procedura di pubblico concorso.