Applicazione del diritto in materia di appalti pubblici e della LMI agli acquisti di elettricità: lista di controllo per i gestori delle reti di distribuzione[1]

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

Gestori delle reti di distribuzione	
Chi si intende?	- I gestori delle reti di distribuzione designati dai Cantoni[2], cfr. in proposito la carta della rete di distribuzione di elettricità dell'AES: https://www.strom.ch/fr/services/shop/carte-des-reseaux-de-distribution-delectricite - Anche i gestori di rete non designati dai Cantoni come gestori delle reti di distribuzione. La forma giuridica dell'impresa non è determinate al riguardo.
Che cosa deve essere messo a pubblico concorso?	- Acquisto di elettricità per l'approvvigionamento dei consumatori finali nel regime di servizio universale[3] (per l'approvvigionamento di elettricità ai clienti sul mercato libero non deve essere indetto un pubblico concorso). - L'acquisto di beni e servizi in relazione all'esercizio delle reti elettriche.
Valori soglia[4]	**Procedura mediante invito CIAP 2001**: superiori a CHF 100 000 e inferiori a CHF 250 000 (sempre IVA esclusa) **Procedura mediante invito CIAP 2019**: superiori a CHF 150 000 e inferiori a CHF 250 000 (sempre 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 700 000. 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).
Contratti di acquisto di elettricità con durata pluriennale	- I contratti di durata *determinata* non possono di norma superare i cinque anni (art. 15 cpv. 4 CIAP 2019).

[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).
[2] Cfr. art. 5 cpv. 1 e art. 6 cpv. 1 LAEI.
[3] Cfr. art. 6 cpv. 1 e 2 LAEI. Rimane da chiarire il rapporto tra il diritto in materia di appalti pubblici e il diritto in materia di acquisti di elettricità fondato su leggi speciali (in particolare con l'art. 6 cpv. 5 e 3bis LAEI.
[4] Per sapere quale accordo intercantonale si applica ai singoli Cantoni consultare la mappa delle adesioni: https://www.bpuk.ch/bpuk/konkordate/ivoeb/ivoeb-2019

Casa dei Cantoni
Speichergasse 6
Casella postale, 3001 Berna
Tel. 031 320 16 92
regina.fueeg@dtap.ch
www.bpuk.com

	- Nei contratti di durata *indeterminata* il valore della commessa deve essere calcolato moltiplicando le retribuzioni mensili per 48 (art. 15 cpv. 5 CIAP 2019). Al più tardi alla scadenza dei 48 mesi le commesse devono essere riaggiudicate. In altri termini, se il valore della commessa con una durata di 4 anni raggiunge i valori soglia, l'acquisto di elettricità deve essere aggiudicato con la procedura mediante invito o la procedura di pubblico concorso.
Quantitativi di energia senza pubblico concorso (aggiudicazione per incarico diretto e procedura mediante invito)	**Con i valori soglia del CIAP 2001**: è possibile acquistare elettricità **mediante trattativa privata** per un valore **inferiore a CHF 100 000**. Per un acquisto di valore **superiore a CHF 100 000 e inferiore a CHF 250 000** si ricorre alla **procedura mediante invito**. Se il prezzo all'ingrosso è di CHF 0.10 per KWh è possibile acquistare fino a 0,95 GWh di elettricità mediante trattativa privata e tra 1 e 2,5 GWh secondo la procedura mediante invito. **Con i valori soglia del CIAP 2019**: è possibile acquistare elettricità **mediante trattativa privata** per un valore **inferiore a CHF 150 000**. Per un acquisto di valore **superiore a CHF 150 000 e inferiore a CHF 250 000** si ricorre alla **procedura mediante invito**. Se il prezzo all'ingrosso è di CHF 0.10 per KWh è possibile acquistare fino a 1,45 GWh di elettricità mediante trattativa privata e tra 1,5 e 2,5 GWh secondo la procedura mediante invito. L'acquisto di elettricità non può essere suddiviso in modo da eludere la procedura di pubblico concorso (art. 15 cpv. 2 CIAP 2019).
Eccezioni all'obbligo di pubblico concorso	- **Acquisto ai fini della vendita o rivendita commerciale di elettricità (art. 10 cpv. 1 lett. a CIAP):** p. es. acquisti di elettricità per i consumatori finali con libero accesso alla rete - **Aggiudicazione in house (art. 10 cpv. 2 lett. c CIAP):** è inteso l'acquisto di prestazioni di unità organizzative del committente non autonome, p. es. se un gestore della rete di distribuzione acquista l'elettricità da proprie centrali idroelettriche[5]. - **Aggiudicazione quasi in house (art. 10 cpv. 2 lett. c CIAP):** è inteso l'acquisto di prestazioni di imprese terze sulle quali 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 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

[5] Rimane da chiarire il rapporto tra il diritto in materia di appalti pubblici e il diritto in materia di acquisti di elettricità fondato su leggi speciali (in particolare con l'art. 6 cpv. 5 e 3bis LAEI.

	chiarita dal punto di vista giudiziario. Dalla futura giurisprudenza risulterà quali altri criteri devono essere adempiuti nell'aggiudicazione quasi in house. 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 (art. 21 cpv. 2 lett. g CIAP):** è possibile acquistare elettricità su una borsa merci o attraverso contratti negoziati fuori borsa nell'OTC (deve essere ulteriormente accertato a livello giuridico se le condizioni poste dalla COMCO riguardo alla negoziazione OTC debbano essere effettivamente adempiute perché possa essere fatta valere l'eccezione dell'acquisto di beni su una borsa merci), 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.

Ulteriori informazioni con esempi di casistica sono pubblicate qui:
=> https://www.strom.ch/fr/media/13464/download