

Focus Team
Construction & Engineering



Focus Team Leader
Paolo Daino
Paolo.Daino@belex.com
+39 02 771131

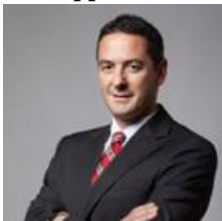
Autori

Paolo Daino



Paolo.Daino@belex.com
+39 02 771131

Giuseppe Manzo



Giuseppe.Manzo@belex.com
+39 02 771131

Diane Vallaud

Diane.Vallaud@belex.com
+39 02 771131

NUOVA EDIZIONE DELLE FIDIC *SUITE OF CONTRACTS*

Dopo quasi 18 anni, FIDIC ha aggiornato la sua *Rainbow Suite of Contracts*, utilizzata in molti grandi progetti di costruzioni a livello globale.

La Seconda Edizione è stata presentata alla Conferenza Internazionale dei *Contract Users* di Londra il 5-6 dicembre 2017 e comprende i seguenti libri:

- Il **Red Book**: *Conditions of Contract for Construction*
- Il **Silver Book**: *Conditions of Contract for EPC/Turnkey Projects*
- Il **Yellow Book**: *Conditions of Contract for Plant & Design Build*

Secondo gli autori, i nuovi contratti FIDIC continuano a ispirarsi ai “principi fondamentali di ripartizione equilibrata del rischio, cercando al contempo di accrescere l’esperienza acquisita dal loro uso negli ultimi 18 anni”¹.

Modifiche principali

- **Nuovi meccanismi per evitare le controversie, tra cui**
 - Obbligo di preavviso (*advance warning*) in relazione a “eventi o circostanze conosciuti o probabili” che potrebbero: (i) avere un impatto negativo sul lavoro del personale dell’appaltatore; (ii) avere un impatto negativo sull’opera ultimata; (iii) dare luogo a un aumento del prezzo contrattuale; e/o (iv) ritardare l’esecuzione di tutti o parte dei lavori.
 - **Dispute Avoidance/Adjudication Boards (DAAB)**, il cui scopo principale è di evitare che le pretese delle parti (claim) diventino controversie. La creazione di un **DAAB permanente** si distingue dal DAB (*Dispute Adjudication Board*) *ad hoc* previsto nella precedente edizione. Il nuovo DAAB permanente è strutturato al fine di avere un **ruolo di maggior rilievo**. In aggiunta alle usuali funzioni di soluzione delle controversie con efficacia provvisoriamente vincolante (che diviene definitiva in mancanza di tempestiva contestazione): (i) le parti possono congiuntamente richiedere assistenza informale o pareri al DAAB; (ii) se viene a conoscenza di un disputa,

¹ “FIDIC’s fundamental principles of balanced risk sharing while seeking to build on the substantial experience gained from its use over the past 18 years”.

il DAAB può invitare le parti a sottoporre una richiesta congiunta; e (iii) il DAAB può fornire la sua assistenza informale durante riunioni o visite in cantiere.

▪ **Nuova procedura per i claim**

La procedura applicabile ai claim e i relativi requisiti di notifica sono maggiormente **dettagliati** ed è stata stabilita una chiara **parità** tra le parti:

- Le disposizioni riguardanti i claim sono **reciproche**: il cliente e l'appaltatore devono tempestivamente notificare alla controparte claim di qualunque natura. In caso di contestazione, la questione dovrà essere devoluta all'Engineer.
- I claim aventi ad oggetto maggiori pagamenti (sia in favore dell'appaltatore sia in favore del committente), riduzione del prezzo (claim del committente) e proroga di termini (claim dell'appaltatore) devono essere notificati **entro 28 giorni** dalla conoscenza delle circostanze da cui la pretesa deriva: la mancata notifica entro il termine comporta la decadenza dal diritto sottostante. Nella precedente edizione, la decadenza era prevista soltanto per i claim avanzati dall'appaltatore.

▪ **Rafforzamento del ruolo dell'Engineer nella gestione contrattuale**

Un'altra importante modifica è il nuovo ruolo dell'Engineer (nei Red Book e Yellow Book) nell'**amministrazione del contratto** e nella **risoluzione dei claim e delle controversie**.

- La disciplina contrattuale riguardante l'Engineer è più **estesa**, e il suo ruolo maggiormente **dettagliato**.
- L'Engineer deve agire in modo **neutrale**.
- L'Engineer ha l'obbligo di incoraggiare le parti a **transigere** i claim.
- L'Engineer deve rispettare precisi **limiti temporali** nel favorire accordi o, quando ciò non è possibile, nell'assumere determinazioni riguardo agli aspetti di sua competenza, e le parti devono rispettare specifici termini di decadenza per contestare le determinazioni dell'Engineer.

▪ **Valore vincolante delle determinazioni dell'Engineer e le decisioni del DAAB**

Le disposizioni che riguardano il valore vincolante delle determinazioni dell'Engineer e delle decisioni DAAB sono più dettagliate e prevedono rimedi specifici per fare concretamente valere le decisioni di questi organi che, anche se contestate, hanno natura provvisoriamente vincolante fino alla risoluzione della relativa controversia mediante arbitrato.

▪ **Rafforzamento dei requisiti in materia di programmazione**

- Il programma iniziale per l'esecuzione dei lavori deve essere preparato utilizzando il **software di programmazione** "previsto nei Requisiti del Committente" (o, se il software non è specificato, esso deve essere convenuto con l'Engineer).
- Le informazioni da includere nel programma sono indicate in modo **più dettagliato**.
- L'Engineer è tenuto a **rivedere** il programma iniziale entro 21 giorni e ogni suo successivo aggiornamento entro 14 giorni dalla ricezione.

Conclusioni

Le novità descritte in questa newsletter sono solo alcune di quelle introdotte nella nuova edizione dei contratti FIDIC.

Le modifiche riguardanti l'amministrazione del contratto e del progetto sono assai significative. Esse determinano un indubbio incremento degli oneri amministrativi delle parti; tuttavia, secondo gli autori, si tratta di oneri ampiamente compensati dalla loro idoneità a **favorire la prevenzione delle controversie**. Altre modifiche garantiscono **maggiore chiarezza e riflettono le attuali migliori prassi internazionali**.

Se correttamente attuata e applicata, la nuova disciplina in materia di amministrazione del contratto può effettivamente prevenire l'insorgere di controversie. Tuttavia, la nostra esperienza ci insegna che meccanismi contrattuali complessi non sempre raggiungono lo scopo: se le parti non sono pronte ad applicarli correttamente – o se non sono dotate di risorse adeguate per farlo – tali meccanismi potrebbero avere un effetto opposto.

I cambiamenti introdotti in questa nuova edizione forniscono anche soluzione a una serie di problemi pratici che sono emersi nella interpreta-

**Contatti del Focus Team
Construction & Engineering:**

Paolo Daino

Paolo.Daino@belex.com

Paolo Di Giovanni

Paolo.Digiovanni@belex.com

Monica Iacoviello

Monica.Iacoviello@belex.com

Giuseppe Manzo

Giuseppe.Manzo@belex.com

Luca Perfetti

Luca.Perfetti@belex.com

Catia Tomasetti

Catia.Tomasetti@belex.com

Riccardo Ubaldini

Riccardo.Ubaldini@belex.com

zione della precedente edizione, compresi problemi applicativi che i componenti del nostro team hanno affrontato assistendo clienti nella esecuzione di contratti FIDIC o agendo in arbitrati internazionali in qualità di *counsel* o di arbitri. La pubblicazione di nuove edizioni di contratti standard come i contratti FIDIC riflette gli insegnamenti nascenti dall'uso delle precedenti edizioni, con beneficio per la chiarezza, coerenza ed uniformità nella loro interpretazione e applicazione. Solo il tempo e la pratica ci diranno se la nuova edizione dei contratti FIDIC troverà ampia applicazione come avvenuto per l'edizione precedente, e se le modifiche introdotte raggiungeranno i loro obiettivi.

Continueremo ad analizzare i nuovi testi e la loro applicazione e vi invitiamo a contattarci per qualsiasi domanda al riguardo.