



VBB

SOVVENZIONI ESTERE DISTORSIVE NEGLI APPALTI PUBBLICI

REGOLAMENTO DI ESECUZIONE
DELLA COMMISSIONE (UE) 2023/1441 DEL 10.07.2023
KEY TAKEAWAYS

DISTORTING FOREIGN SUBSIDIES IN PUBLIC PROCUREMENT

COMMISSION IMPLEMENTING REGULATION
(EU) 2023/1441 OF 10.07.2023
KEY TAKEAWAYS

SOVVENZIONI ESTERE DISTORSIVE NEGLI APPALTI PUBBLICI

REGOLAMENTO DI ESECUZIONE DELLA COMMISSIONE (UE) 2023/1441 DEL 10.07.2023
KEY TAKEAWAYS

In data 12 luglio 2023 è stato pubblicato nella Gazzetta Ufficiale dell'Unione Europea il Regolamento di esecuzione (UE) 2023/1441 del 10.07.2023 che disciplina le modalità applicative e le procedure a norma del Reg. (UE) 2022/2560 relativo alle sovvenzioni estere distorsive del mercato interno (c.d. FSR).

Questa nota fa seguito al nostro memorandum informativo sul Reg. (UE) 2022/2560.

Il regolamento di esecuzione ha un approccio pragmatico e cerca di semplificare e ridurre il carico burocratico e di compliance prefigurato dal FSR, operando innanzitutto una distinzione fra contributi finanziari rilevanti ai fini della soglia di notifica e informazioni che devono essere notificate, a seconda della loro rilevanza nell'analisi della potenziale distorsione nel mercato.

Per ciascuna offerta deve essere effettuata una sola notifica con un unico modulo da parte del mandatario o dell'offerente o candidato principale, anche in nome e per conto di mandanti, consorziate, subappaltatori e/o fornitori principali, etc... Anche la dichiarazione da presentare qualora la soglia di valore dell'appalto di €250Mio sia raggiunta o superata ma nessuna delle parti notificanti abbia ricevuto un contributo finanziario estero o superiore a €4Mio per Stato terzo negli ultimi tre anni dovrà essere presentata sempre in un unico modulo, anche se con minori informazioni.

La soglia di valore dei contributi finanziari rilevante ai fini dell'obbligo di notifica è calcolato includendo anche i contributi finanziari che non è necessario notificare o notificare dettagliatamente.

La notifica deve contenere informazioni dettagliate su ciascuno dei contributi finanziari esteri che

- rientrano in una delle categorie più probabilmente distorsive di cui all'articolo 5 e quindi:
 - sovvenzioni estere concesse a un'impresa in difficoltà;
 - sovvenzioni estere sotto forma di garanzia illimitata;
 - misure di finanziamento delle esportazioni non conformi all'accordo dell'OCSE sui crediti all'esportazione che beneficiano di sostegno pubblico;
 - sovvenzioni estere che consentono a un'impresa di presentare un'offerta indebitamente vantaggiosa, in base alla quale l'impresa potrebbe aggiudicarsi l'appalto.
- sono di valore pari o superiori a 1 milione di euro nei tre anni precedenti la notifica.

In relazione agli altri contributi finanziari esteri la notifica deve fornire una panoramica dei vari tipi di contributi finanziari concessi alle parti notificanti da ciascuno Stato terzo, secondo un formato predefinito.

Non devono essere comunicati i contributi finanziari esteri il cui importo totale è inferiore all'importo degli aiuti "*de minimis*" nell'arco di tre anni consecutivi precedenti.

Taluni contributi finanziari esteri beneficiano di eccezioni all'obbligo di comunicazione fra cui:

- differimenti del pagamento delle imposte e/o dei contributi previdenziali, condoni ed esenzioni fiscali e regole normali di ammortamento e di riporto delle perdite di applicazione generale,
- sgravi fiscali per evitare la doppia imposizione in linea con le disposizioni degli accordi bilaterali o multilaterali,
- fornitura/acquisto di beni/servizi (esclusi i servizi finanziari) a condizioni di mercato nel corso di normali operazioni commerciali,
- contributi finanziari esteri inferiori all'importo individuale di 1 milione di euro.

Le informazioni relative all'anomalia dell'offerta possono essere trasmesse alla Commissione anche successivamente alla presentazione del modulo di notifica.

La Commissione può dispensare dalla presentazione di informazioni delle quali non si può ragionevolmente disporre o che la Commissione ritiene non necessarie all'analisi o per altri giustificati motivi rappresentati dall'operatore economico. La Commissione potrà tuttavia richiedere tali informazioni successivamente.

La Commissione invita a formulare pre-notifiche, anche per verificare le informazioni rilevanti da fornire in tempo utile. Le discussioni pre-notifica sono tenute con ciascun potenziale offerente o raggruppamento di offerenti separatamente.

Norme specifiche e particolarmente strutturate sono dettate sia per l'accesso gli operatori notificanti ai documenti del procedimento diversi da quelli menzionati nei motivi della decisione sia per l'accesso da parte di altri soggetti.

Specifici obblighi di collaborazione sono dettati a carico delle amministrazioni aggiudicatrici e degli enti aggiudicatori, inclusa la necessaria trasmissione di tutte le informazioni in proprio possesso relative alla procedura.

In fase di indagine approfondita è possibile la partecipazione degli Stati Membri e dei paesi terzi interessati al procedimento.

Il termine per la presentazione di osservazioni in fase di indagine approfondita è tipicamente di un mese, mentre quello per la presentazione degli impegni è di 50 giorni e quello per presentare le osservazioni sul preavviso di decisione è non inferiore a 10 giorni.

Sulla base di queste indicazioni raccomandiamo alle imprese di iniziare a raccogliere le informazioni necessarie sui contributi finanziari ricevuti dalle stesse, dalle imprese dei rispettivi gruppi societari e dei partner abituali.

Vi ricordiamo che il Regolamento UE 2022/2560 sulle sovvenzioni estere distorsive si applica dal 12 luglio 2023 e gli obblighi di notifica scatteranno a partire dal 12 ottobre 2023.

Organizzeremo a settembre dei momenti di approfondimento tecnico-operativo in collaborazione con lo Studio Van Bael & Bellis di Bruxelles.

Le informazioni contenute nel presente documento hanno carattere generale e non sono da considerarsi un esame esaustivo né intendono esprimere un parere o fornire una consulenza di natura legale-tributaria e non prescindono dalla necessità di ottenere pareri specifici con riguardo alle singole fattispecie descritte. Di conseguenza, il presente documento non costituisce un (né può essere altrimenti interpretato quale) parere legale, né può in alcun modo considerarsi come sostitutivo di una consulenza legale specifica.

DISTORTING FOREIGN SUBSIDIES IN PUBLIC PROCUREMENT

COMMISSION IMPLEMENTING REGULATION (EU) 2023/1441 OF 10.07.2023

KEY TAKEAWAYS

On 12 July 2023, Implementing Regulation (EU) 2023/1441 of 10.07.2023 was published in the Official Journal of the European Union. That Implementing Regulation set out the procedural rules and notifications relevant for Regulation (EU) 2022/2560 on foreign subsidies distorting the internal market (Foreign Subsidies Regulation).

This information note further elaborates on our memorandum regarding the Foreign Subsidies Regulation.

The Implementing Regulation seeks to simplify and reduce the administrative and compliance burden for companies that are subject to the Foreign Subsidies Regulation. In particular, the Implementing Regulation clarifies what financial contributions are relevant for reaching the notification threshold and identifies the information that has to be notified.

For each tender, only one notification needs to be submitted, using a single form. That form needs to be completed by the principal contractor or bidder, also in the name of or on behalf of principals, consortia, subcontractors and/or main suppliers, etc.

The same form also needs to be used – even if with less detailed information - in case the contract value threshold is €250M or more but none of the notifying parties has received foreign financial contributions of €4M or more for third country in the past three years.

For calculating the value threshold of financial contributions relevant to trigger the notification obligation, it is necessary to include also financial contributions that do not have to be notified or notified in detail.

The notification must contain detailed information on each foreign financial contribution that

- falls into one of the most likely distortive categories referred to in Article 5, such as:
 - foreign subsidies granted to an ailing undertaking;
 - foreign subsidies in the form of an unlimited guarantee;
 - export financing measures that are not in conformity with the OECD Arrangement on officially supported export credits;
 - foreign subsidies enabling an economic operator to submit an unduly advantageous bid, on the basis of which the undertaking can be awarded the contract.
- are worth EUR 1 million or more in the three years preceding the notification.

For other foreign financial contributions, the notification must present an overview of the different types of financial contribution granted to the notifying parties by each third country, according to a pre-defined template.

However, foreign financial contributions of which the total amount for third country is less than the amount of 'de minimis' aid over the previous three consecutive years do not have to be reported.

Certain foreign financial contributions do not need to be reported, including:

- deferrals of payment of taxes and/or of social security contributions, tax amnesties and tax holidays as well as normal depreciation and loss-carry forward rules that are of general application;
- tax relief for avoidance of double taxation in line with the provisions of bilateral or multilateral agreements;
- provision/purchase of goods/services (except financial services) at market terms in the ordinary course of business;
- foreign financial contributions below the individual amount of € 1 million.

Information on unduly advantageous tenders can be submitted to the Commission also after the transmission of the notification form.

The Commission may dispense with the requirement to submit information that is not reasonably available or that is deemed not necessary for the analysis or for other justified reasons submitted by the economic operator. However, the Commission may request such information at a later stage.

The Commission invites pre-notifications, also in order to verify the relevant information to be provided in due time. The Commission is open to engaging in pre-notification discussions with each potential bidder or group of bidders separately.

Details rules are laid down for the notifying operators 'and other parties' access to documentary record of the procedure.

Contracting authorities and contracting entities are subject to specific cooperation obligations, which include the requirement to transmit all the information in their possession concerning the tendering procedure.

During the in-depth investigation, interested Member States and third countries may participate in the procedure.

During the in-depth investigation, the deadline for submitting comments is typically one month; the deadline for submitting commitments is 50 days; and the deadline for submitting comments on the decision notice is not less than 10 days.

Companies are advised to start collecting the necessary information on the financial contributions from third country governments they have received as well as information from companies in their corporate groups and their usual partners.

We remind you that the Foreign Subsidies Regulation applies as of 12 July 2023 and the notification obligation will apply as of 12 October 2023.

We will organise technical-operational workshops in September in cooperation with the law firm Van Bael & Bellis from Brussels.

The information contained herein is general and shall not be deemed to be a comprehensive investigation, nor it has the intention to express an opinion or provide legal and tax advisory support, and this without prejudice to the need to collect ad-hoc opinions on individual cases referred to herein. As a result, this document does not constitute (nor is it to be interpreted as) legal advice, nor can it in any event be regarded as a replacement for the provision of ad-hoc legal advice.



MARIO DI CARLO

mdicarlo@ristuf.it
+39 063215319



GIUSEPPE LO MONACO

glomonaco@ristuf.it
+39 063215319



ROMA
Piazza Cavour, 17

MILANO
Via Monte Napoleone, 20

Tel. +39 06 321 53 19
Fax +39 06 321 52 83
E-mail ristuf@ristuf.it
Pec ristuf@pec.ristuf.it

ristucciatufarelli.it



ANDREAS REINDL

areindl@vbb.com
+32 (0)473 28 32 90



ISABELLE VAN DAMME

ivandamme@vbb.com
+32 (0)2 647 73 50



BRUSSELS
Glaverbel Building
Chaussée de La Hulpe
166 B-1170 Brussels
Belgium
+32 (0)2 647 73 50

GENEVA
26, Bd des Philosophes
CH-1205
Geneva
Switzerland
+41 (0)22 320 90 20

LONDON
Holborn Gate
330 High Holborn
London, WC1V 7QH
United Kingdom
+44 (0)20 7406 1471

vbb.com
