



DETERMINAZIONE n. 2017/2 del 10/03/2017

Oggetto: studio legale ZBGM di Mantova – affidamento incarico di consulenza in merito all'applicazione del nuovo Codice dei contratti pubblici ai contratti di servizio TPL vigenti nel sub-bacino di Mantova (CIG ZEA1DC2628).

Il Direttore

Decisione

Affida all'avv. Ezio Zani (codice fiscale ZNAZEI69T12E897Q), dello studio ZBGM con sede in Mantova, piazza T. Folengo n. 1, iscritto all'Ordine degli Avvocati di Mantova, l'incarico di formulare un parere legale in ordine alle corrette modalità di applicazione, ai vigenti contratti per l'affidamento dei servizi di trasporto pubblico locale interurbani, urbani e di area urbana di Mantova, della nuova disciplina dei contratti pubblici introdotta con D. Lgs. 18/04/2016 n. 50, ed in particolare di quanto disposto dall'art. 80.

Impegna il corrispettivo per la prestazione, pari a € 10.000,00, oltre agli oneri accessori (spese forfettarie 15%, contributo previdenziale 4% ed IVA 22%), per una spesa complessiva di € 14.591,20.

Motivazione delle scelte

L'art. 32 del vigente contratto per l'affidamento dei servizi TPL interurbani, sottoscritto fra APAM Esercizio S.p.A. e Provincia di Mantova nel 2012 (ora preso in carico dall'Agenzia), prevede espressamente che *"..... l'affidamento e la materiale prestazione del servizio, sono subordinati all'integrale e assoluto rispetto della vigente normativa in tema di contratti pubblici. In particolare il gestore garantisce ed è tenuto a comprovare costantemente, qualora richiesto dalla Provincia l'assenza delle condizioni ostative di cui all'art. 38 del D.Lgs. n. 163/2006, nonché la sussistenza di tutti gli ulteriori requisiti previsti dalla legge (omissis) Il gestore dovrà comunicare immediatamente alla provincia - pena la risoluzione di diritto del presente contratto ai sensi dell'art. 1456 c.c. - ogni variazione rispetto ai requisiti di cui al comma precedente, come dichiarati e accertati prima della sottoscrizione del contratto. La Provincia si riserva la facoltà, durante l'esecuzione del presente contratto, di verificare la permanenza di tutti i requisiti di legge in capo al gestore, al fine di accertare l'insussistenza degli elementi ostativi alla prosecuzione del rapporto contrattuale e ogni altra circostanza necessaria per la legittima acquisizione delle relative prestazioni"*.

Analoghe prescrizioni sono rinvenibili nell'analogo contratto per l'affidamento dei servizi TPL urbani e di area urbana, sottoscritto fra APAM Esercizio S.p.A. e Comune di Mantova sempre nel 2012.

In seguito all'entrata in vigore del c.d. "nuovo Codice dei contratti pubblici" si ritiene opportuno, su conforme indirizzo del Consiglio di Amministrazione dell'Agenzia, acquisire una consulenza tecnico-giuridica allo scopo di declinare correttamente le clausole contrattuali rispetto alla disciplina nazionale sopraggiunta. Ciò con particolare riferimento alle criticità evidenziate nelle sentenze del Consiglio di Stato 11/11/2016 n. 04685/2016 Reg. Prov. Coll. e 15/12/2016 n. 05318/2016 Reg. Prov. Coll., specificamente riguardanti il gestore di entrambi i contratti sopra citati.

Tale approfondimento non può essere svolto internamente con l'attuale dotazione di risorse umane e strumentali assegnata all'Agenzia, considerato che essa non comprende personale con profilo professionale e specializzazione idonei.

La scelta dell'avv. Ezio Zani, quale affidatario dell'incarico, viene effettuata sulla base del suo curriculum professionale, che garantisce adeguata competenza ed esperienza.

L'incarico viene affidato direttamente, in deroga alle procedure previste dal vigente *"Regolamento per il conferimento di incarichi esterni individuali con contratti di lavoro autonomo"*, ai sensi dell'art. 2, c.1, lett. f) del regolamento stesso, che esclude dal campo di applicazione delle disposizioni regolamentari *"gli affidamenti di attività ricadenti nell'ambito applicativo della normativa vigente in materia di contratti pubblici di appalto di lavori, servizi e forniture."*

Contesto di riferimento

Ai sensi della L.R. n. 6/2012, art.60, c.7, con decorrenza 01/01/2016 l'Agenzia è subentrata nella titolarità dei seguenti contratti di servizio, stipulati dagli enti locali regolatori di servizi urbani ed interurbani nel bacino interprovinciale di Cremona e Mantova prima della costituzione dell'Agenzia:

- ✓ *"Contratto di servizio per il trasporto pubblico locale automobilistico interurbano relativo al periodo 01/04/2012 – 31/03/2016"* prot. n. 19430/12, rep. n. 3698, stipulato in data 24/05/2012 tra Provincia di Mantova ed APAM Esercizio S.p.A.;
- ✓ *"Contratto di servizio per il trasporto pubblico locale automobilistico urbano e di area urbana"* rep. n. 30437, stipulato in data 05/07/2012 tra Comune di Mantova ed APAM Esercizio S.p.A.;
- ✓ *"Contratto di servizio per trasporto pubblico locale urbano e interurbano nella provincia di Cremona e nei comuni di Cremona e di Crema – periodo 2013/2021"* rep. n. 8388, stipulato in data 05/06/2013 tra Provincia di Cremona, Comune di Cremona, Comune di Crema e l'A.T.I. AUTOGUIDOVIE (capogruppo mandataria)/KM/LINE/MIOBUS/STAR.

I due contratti di servizio sopra elencati, relativi al sub-bacino di Mantova, sono stati prorogati fino al 2020 rispettivamente con determinazioni 30/03/2016 n. 4 e 27/05/2016 n. 8.

L'art. 36, c. 2 del D. Lgs. n. 50/2016 stabilisce che *".....le stazioni appaltanti procedono all'affidamento di lavori, servizi e forniture di importo inferiore alle soglie di cui all'articolo 35, secondo le seguenti modalità:*

a) per affidamenti di importo inferiore a 40.000 euro, mediante affidamento diretto, adeguatamente motivato o per i lavori in amministrazione diretta.....".

L'art. 1, c. 50 della L. n. 296/2006, come modificato dall'art. 1, c. 502 della L. n. 208/2015, stabilisce che *".....le (altre) amministrazioni pubbliche di cui all'articolo 1 del decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165, nonché le autorità indipendenti, per gli acquisti di beni e servizi di importo pari o superiore a 1.000 euro e inferiore alla soglia di rilievo comunitario sono tenute a fare ricorso al mercato elettronico della pubblica*

amministrazione ovvero ad altri mercati elettronici istituiti ai sensi del medesimo articolo 328 ovvero al sistema telematico messo a disposizione dalla centrale regionale di riferimento per lo svolgimento delle relative procedure”.

Istruttoria

Si è preventivamente accertato che il servizio oggetto della presente determinazione non figura nel catalogo dei prodotti offerti nel MEPA e nemmeno tra quelli oggetto di specifiche convenzioni o accordi quadro stipulati da CONSIP S.p.A.

Come da comunicazione del 23/12 u.s., anche l’operatività del sistema di intermediazione telematica SINTEL, piattaforma regionale di e-procurement gestita da ARCA Lombardia – Azienda Regionale Centrale Acquisti, risulta tuttora limitata a causa degli aggiornamenti in corso, necessari per adeguare tale sistema alla nuova disciplina nazionale dei contratti pubblici; pertanto, considerata l’urgenza di acquisire gli elementi di valutazione oggetto dell’incarico, si è provveduto ad acquisire l’offerta tecnico-economica per vie brevi anziché espletare la procedura telematica di RdO (Richiesta d’Offerta).

La suddetta offerta è stata registrata al protocollo generale dell’Agenzia con il n. 53 del 17/01/2017.

Tramite il sistema informativo dell’Autorità Nazionale Anticorruzione (ANAC), per il presente affidamento è stato acquisito il Codice Identificativo di Gara (CIG) ZEA1DC2628.

Riferimenti normativi attinenti all’atto

Legge Regionale 04/04/2012 n. 6 *“Disciplina del settore dei trasporti”* ed in particolare l’articolo 7 intitolato *“Istituzione e funzioni delle agenzie per il trasporto pubblico locale”* e l’articolo 60 intitolato *“Costituzione delle agenzie per il trasporto pubblico locale e relative competenze”*.

Legge Regionale 08/07/2015 n. 19 *“Riforma del sistema delle autonomie della Regione e disposizioni per il riconoscimento della specificità dei territori montani in attuazione della legge 7 aprile 2014, n. 56 (Disposizioni sulle città metropolitane, sulle province, sulle unioni e fusioni di comuni)”* ed in particolare l’articolo 4 intitolato *“Disposizioni in materia di trasporto pubblico locale. Modifiche alla l.r. 6/2012”*.

Decreto Legislativo 18/08/2000 n. 267 *“Testo unico delle leggi sull’ordinamento degli enti locali”* ed in particolare l’articolo 107 intitolato *“Funzioni e responsabilità della dirigenza”* e l’articolo 183 intitolato *“Impegno di spesa”*.

Decreto Legislativo 18/04/2016 n. 50 *“Attuazione delle direttive 2014/23/UE, 2014/24/UE e 2014/25/UE sull’aggiudicazione dei contratti di concessione, sugli appalti pubblici e sulle procedure d’appalto degli enti erogatori nei settori dell’acqua, dell’energia, dei trasporti e dei servizi postali, nonché per il riordino della disciplina vigente in materia di contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture”* ed in particolare l’articolo 36 intitolato *“Contratti sotto soglia”* e l’articolo 80 intitolato *“Motivi di esclusione”*.

Legge 27/12/2006 n. 296 *“Disposizioni per la formazione del bilancio annuale e pluriennale dello Stato (legge finanziaria 2007)”* ed in particolare l’articolo 1, comma 450.

Legge 28/12/2015 n. 208 *“Disposizioni per la formazione del bilancio annuale e pluriennale dello Stato (legge di stabilità 2016)”* ed in particolare l’articolo 1, comma 502.

Atti di organizzazione interna

Statuto dell’Agenzia, pubblicato sul Bollettino Ufficiale della Regione Lombardia, serie Avvisi e Concorsi, n. 23 del 03/06/2015, ed in particolare l’articolo 13 intitolato *“Direttore”* e l’articolo 15 intitolato *“Uffici e personale”*.

“Documento Unico di Programmazione 2017-2019”, approvato dall’Assemblea dell’Agenzia con deliberazione 6/12/2016 n. 10.

“Piano esecutivo di gestione (PEG) 2017”, approvato dal Consiglio di Amministrazione con deliberazione 2/02/2017 n. 1 e s.m.i.

DETERMINA

- 1) Di affidare all’avv. Ezio Zani (codice fiscale ZNAZEI69T12E897Q), dello studio ZBGM con sede in Mantova, piazza T. Folengo n. 1, iscritto all’Ordine degli Avvocati di Mantova, l’incarico di formulare un parere legale in ordine alle corrette modalità di applicazione, ai vigenti contratti per l’affidamento dei servizi di trasporto pubblico locale interurbani, urbani e di area urbana di Mantova, della nuova disciplina dei contratti pubblici introdotta con D. Lgs. 18/04/2016 n. 50, ed in particolare di quanto disposto dall’art. 80.
- 2) Di impegnare, a favore dell’affidatario di cui al punto 1), il corrispettivo per la prestazione, pari a € 10.000,00, oltre agli oneri accessori (spese forfettarie 15%, contributo previdenziale 4% ed IVA 22%), per una spesa complessiva di € 14.591,20.
- 3) Di imputare la spesa di cui al punto 2) al capitolo 1010203/6, annualità 2017 del PEG 2017-2019.

Cremona, 10/03/2017

Il Direttore

Claudio Cerioli

Documento informatico firmato digitalmente ai sensi dell’art.21 del D.Lgs n.82/2005 e s.m.i.