



AGENZIA TPL
CREMONA MANTOVA

DETERMINAZIONE n. 2019/16 del 06/06/2019

Oggetto: studio legale ZBGM & partner – affidamento incarico per la valutazione dei profili di responsabilità amministrativa e contrattuale, in merito ai fatti avvenuti sul servizio urbano di Crema il 20 marzo 2019 (CIG ZDB2818C8F).

IL DIRETTORE

Decisione

Affidare all'avv. Ezio Zani (codice fiscale ZNAZEI69T12E897Q), dello studio legale ZBGM & partner (partita IVA 02317380208), 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 ai profili di responsabilità amministrativa e contrattuale del Gestore nei fatti avvenuti sul servizio urbano di Crema il 20/03/2019, e di supportare l'Agenzia nel confronto con i soggetti coinvolti ai vari livelli.

Impegnare 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

In seguito ai drammatici avvenimenti che lo scorso 20 marzo hanno coinvolto una corsa del servizio TPL urbano di Crema ed i relativi utenti, è emersa l'urgente esigenza di valutare, sotto il profilo amministrativo, l'operato del gestore allo scopo di verificare se vi siano state inadempienze agli impegni/obblighi contrattuali da analizzare, in contraddittorio con il gestore stesso, nel comitato di gestione del contratto di servizio ed eventualmente attivare un procedimento giudiziario a suo carico. Restano peraltro pregiudicati i profili penali sui quali sta indagando la magistratura.

Considerata la gravità dei fatti accaduti e la delicatezza della materia, si ritiene a tal fine indispensabile acquisire un supporto legale focalizzato sulla situazione contingente venutasi a creare per effetto dello specifico episodio, propedeutico all'acquisizione dei necessari elementi di valutazione a tutela della posizione giuridica dell'Agenzia, stante l'elevata probabilità del potenziale contenzioso.

Il servizio legale in oggetto rientra pertanto tra quelli di cui all'art. 17, comma 1, lett. d) n. 2) del D. Lgs. n. 50/2016, configurandosi come contratto d'opera intellettuale di cui agli art. 2229 e seguenti del codice Civile. Nel rispetto dei principi stabiliti dall'art. 4 del Codice dei contratti pubblici, l'incarico viene affidato direttamente all'avv. Ezio Zani nella convinzione che egli possa massimizzare l'efficienza ed efficacia dell'azione amministrativa, essendosi recentemente occupato dei contratti di servizio nella cui titolarità è subentrata l'Agenzia, omologhi a quello oggetto del contendere.

Contesto di riferimento

Alle 10:40 del 20 marzo 2019 l'autista Sy Ousseynou, dipendente della Società Autoguidovie, durante lo svolgimento del suo turno di lavoro a bordo dell'autobus targato FL210JA (telaio WEB6280510608391), omettendo di rispettare l'ordine di servizio impartitogli relativo alla corsa 739871, dopo aver fatto salire a bordo due classi di studenti della scuola media Vailati di Crema, prelevandoli dalla palestra Serio sita in via Santa Maria della Croce, con l'incarico assegnatogli dall'azienda di riaccompagnarli presso la scuola Vailati in via Moro, di propria iniziativa si è immesso sulla s.p. ex s.s.

415 Paullese in direzione Milano, rendendosi responsabile di una serie di condotte illecite rilevate dalle Forze dell'Ordine.

Il sig. Sy Ousseynou prima di essere fermato dalla Forze dell'ordine ha incendiato l'autobus; tutti i passeggeri sono stati prontamente messi in salvo a cura delle stesse.

La vicenda ha avuto ampio risalto da parte degli organi di informazione nazionali e locali. Approfondimenti di natura penale sono in corso da parte della Magistratura, Agenzia è però tenuta a valutare la vicenda sotto il profilo delle responsabilità contrattuali e possibili omissioni da parte del Gestore.

Infatti, ai sensi della L.R. n. 6/2012, art. 60, c. 7, con decorrenza 01/01/2016 l'Agenzia è subentrata nella titolarità dei 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, ed in particolare del *"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.

Il contratto in parola consegue alla seconda tornata di gare, svolta nel 2012, che ha unificato in un unico percorso l'affidamento tutti i servizi TPL presenti nel bacino (interurbani, urbani, finalizzati scolastici, DRT), con vantaggio per le diverse stazioni appaltanti in precedenza responsabili dei singoli affidamenti stessi.

Fra i servizi affidati in contratto, ne figurano alcuni rientranti nella categoria dei "finalizzati contribuiti", ovvero servizi che, pur essendo riservati ad una categoria di viaggiatori (studenti) non prevedono l'individuazione nominativa degli stessi, e si svolgono su percorsi e con orari fissi, con oneri interamente a carico di un Ente, spesso anche per quanto concerne gli obblighi tariffari (trattandosi di servizi gratuiti per gli utenti finali).

In tale contesto rientra il servizio trasporto palestre scuole Vailati di Crema, oggetto dei fatti avvenuto il 20 marzo 2019 a Crema, e finanziato, sia per la quota di corrispettivi che per la parte tariffaria, da un contributo annuo del Comune di Crema corrisposto al gestore tramite l'Agenzia.

Dopo un primo scambio di informazioni e corrispondenze, il 2 aprile 2019 si è tenuto a Crema un incontro fra il Comune di Crema, la Provincia di Cremona e l'Agenzia, nel corso del quale sono state attentamente valutate le risposte pervenute dal Gestore, apparse incomplete e non esaustive, circa le richieste fatte dal Comune di Crema.

In tale sede Agenzia ha assunto l'impegno di eseguire un approfondimento di natura legale, circa il pieno e completo rispetto da parte del Gestore degli impegni contrattuali ed eventuali responsabilità di natura amministrativa, ferme e impregiudicate le azioni di natura penale in corso da parte della Magistratura e quelle di natura civilistica che il Comune di Crema metterà in atto e tutela della propria immagine e dei contraenti rappresentati (il servizio è gratuito per gli studenti i cui oneri tariffari sono carico del Comune stesso) verso l'esecutore del servizio.

Istruttoria

Si è accertato che il servizio oggetto della presente determinazione si configura come prestazione d'opera intellettuale di cui all'art. 2230 del codice civile e, come tale, ai sensi dell'art. 17, c. 1, lett. d), n. 2) del D. Lgs. n. 50/2016 è escluso dall'applicazione delle norme del codice dei contratti pubblici. L'affidatario risulta iscritto all'ordine degli avvocati di Mantova dal 14/01/1997.

L'affidamento avviene tuttavia nel rispetto dei principi di cui all'art. 4 del codice dei contratti pubblici; in particolare, per quanto riguarda il principio di economicità, si è provveduto a verificare la congruità e l'equità del compenso, nel rispetto dei parametri stabiliti da ultimo con decreto ministeriale 8 marzo 2018, n.37.

L'affidatario ha formulato la propria offerta economica tramite posta elettronica certificata, registrata al protocollo generale dell'Agenzia con il n. 2019/642 del 06/06/2019.

Si è verificato che il compenso è stato calcolato prendendo i parametri tariffari di assistenza stragiudiziale di valore rilevante (8-16M) corrispondente, il quale prevede un onorario che va da un minimo di €.10.898 ad un massimo di €.39.231, talché è stato proposto l'onorario minimo arrotondato per difetto.

Tramite il sistema informativo dell'Autorità Nazionale Anticorruzione (ANAC), per il presente affidamento è stato acquisito il Codice Identificativo di Gara (CIG) ZDB2818C8F.

Riferimenti normativi

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”*.

Codice Civile, art. 2229 intitolato *“Esercizio delle professioni intellettuali”* e seguenti.

Decreto Legislativo 18/04/2016 n. 50 *“Codice dei contratti pubblici”* e s.m.i., ed in particolare l'articolo 17 intitolato *“Esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessione di servizi”*.

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 09/04/2008 n. 81 *“Attuazione dell'articolo 1 della legge 3 agosto 2007, n. 123, in materia di tutela della salute e della sicurezza nei luoghi di lavoro”* ed

in particolare l'art. 26 intitolato "*Obblighi connessi ai contratti d'appalto o d'opera o di somministrazione*".

Determinazione ANAC 05/03/2008 n. 3 "*Sicurezza nell'esecuzione degli appalti relativi a servizi e forniture. Predisposizione del documento unico di valutazione dei rischi (DUVRI) e determinazione dei costi della sicurezza – L. n. 123/2007 e modifica dell'Art. 3 del D.Lgs. n. 626/1994, e Art. 86, commi 3-bis e 3-ter, del D.lgs n. 163/2006*".

Decreto del Presidente della Repubblica 16/03/2013 n. 62 "*Regolamento recante codice di comportamento dei dipendenti pubblici, a norma dell'articolo 54 del decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165*" ed in particolare l'art. 2 intitolato "*Ambito di applicazione*".

Deliberazione del Consiglio ANAC 24/10/2018 n. 907 "*Linee Guida n. 12 - Affidamento dei servizi legali*".

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".

"Documento Unico di Programmazione 2019-2021", approvato dall'Assemblea dell'Agenzia con deliberazione 21/12/2018 n. 6.

"Bilancio di Previsione 2019-2021", approvato dall'Assemblea dell'Agenzia con deliberazione 21/12/2018 n. 7.

"Piano Esecutivo di Gestione" (PEG) finanziario, approvato dal Consiglio di Amministrazione dell'Agenzia con deliberazione 14/02/2019 n. 1.

DETERMINA

- 1) Di affidare all'avv. Ezio Zani (codice fiscale ZNAZEI69T12E897Q), dello studio ZBGM & partner (partita IVA 02317380208), piazza T. Folengo n. 1, iscritto all'Ordine degli Avvocati di Mantova, l'incarico di formulare un parere legale in ordine ai profili di responsabilità amministrativa e contrattuale in carico al gestore del servizio urbano di Crema (Autoguidovie in qualità di capogruppo dell'ATI Autoguidovie/KM/Line/Miobus/Star) per i fatti avvenuti il 20/03/2019, e di supportare l'Agenzia nel confronto con i soggetti coinvolti nella vicenda ai vari livelli.
- 2) Di approvare a tal fine il disciplinare di incarico allegato quale parte integrante e sostanziale della presente determinazione.
- 3) 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 € 14.591,21.
- 4) Di imputare la spesa di cui al punto 2) al capitolo 1100203/6, annualità 2019 del

PEG 2019-2021.

- 5) Di attestare che la spesa di cui al punto 2) sarà esigibile entro il 31/12/2019;
- 6) Di confermare l'assenza di rischi da interferenza e pertanto di stabilire che nessuna somma riguardante la gestione dei suddetti rischi verrà riconosciuta all'operatore economico affidatario, e che non si rende, altresì, necessaria la predisposizione del Documento Unico di Valutazione dei Rischi Interferenziali (DUVRI).
- 7) Di rendere edotto l'affidatario riguardo alle disposizioni concernenti i principi e obblighi la cui violazione costituisce causa di risoluzione del rapporto contrattuale con il fornitore, stabiliti dal "*Codice di comportamento dei dipendenti pubblici*" di cui al D.P.R. 16/03/2013 n. 62.
- 8) Di disporre, ai sensi dell'art. 29 del d.lgs. n. 50/2016, la pubblicazione e l'aggiornamento di tutti gli atti relativi alla procedura in oggetto sul profilo del committente, nella sezione "*Amministrazione trasparente*" all'indirizzo www.agenziatpl.crmn.it, in attuazione delle disposizioni di cui al d.lgs. 33/2013.

Cremona, 06/06/2019

IL DIRETTORE
Claudio Cerioli

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