



AGENZIA TPL
CREMONA MANTOVA

DETERMINAZIONE n. 2019/30 del 24/12/2019

Oggetto: studio legale ZBGM & partner – affidamento incarico per la redazione di un parere tecnico-legale in merito alla legittimità della proroga in senso stretto ai sensi dell'art. 4 del Regolamento CE 1370/2007 dei contratti di servizio vigenti nel bacino (CIG ZF12B5C451).

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 tecnico-legale in merito alla legittimità della proroga in senso stretto ai sensi dell'art. 4 del Regolamento CE 1370/2007 dei contratti di servizio vigenti nel bacino.

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

Ai sensi della L.R. n. 6/2012, art. 60, c. 7 l'Agenzia é subentrata nella titolarità di tutti i 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 stessa.

Nello specifico si tratta di:

- Contratto prot. n. 19430/12, rep. n. 3689, stipulato tra la Provincia di Mantova e APAM Esercizio S.p.A. in data 24/05/2012 e relativo al servizio interurbano di Mantova, in scadenza al 31/03/2020;
- Contratto rep. 30437 stipulato tra il Comune di Mantova e APAM Esercizio S.p.A. in data 05/07/2012 e relativo al servizio di area urbana di Mantova, in scadenza al 31/05/2020;
- Contratto rep. prov. n. 8388 del 5 giugno 2013 sottoscritto fra la Provincia di Cremona e l'ATI Autoguidovie/KM/Line/Star/Miobus e relativo ai servizi interurbani e di area urbana del territorio cremonese, in scadenza al 30 giugno 2021.

L'armonizzazione della durata dei contratti di servizio costituisce un obiettivo dell'Agenzia fin dalla sua costituzione, indicato tra quelli di mandato formulati dall'Assemblea nel Documento Unico di Programmazione 2016-2018. Per tale motivo era stata già prevista una proroga tecnica dei contratti di Mantova per allinearne la scadenza a quella di Cremona.

In previsione della futura scadenza dei contratti, l'Agenzia ha avviato il percorso per la terza tornata di gara. L'assemblea nel dicembre 2018 ha anche approvato una deliberazione di indirizzo, che anticipa alcune scelte strategiche circa la nuova gara unica per il bacino, elementi ripresi e confluiti nel preavviso di informazione pubblicato il 3 gennaio 2019 sulla G.U.C.E..

In un quadro di incertezze e difficoltà, che rendono il percorso di gara particolarmente complesso e a rischio di contenzioso, i Gestori hanno presentato istanze di proroga dei contratti vigenti ai sensi dell'art. 4 del Regolamento CE 1370/2007 per un periodo di quattro anni, formulando proposte per un consistente incremento degli investimenti e migliorie per i territori.

Il Consiglio di Amministrazione dell'Agenzia in seduta 20/11/2019 nell'esaminare la proposta e demandarla agli organi competenti, ha ritenuto opportuno acquisire il parere tecnico legale dall'avvocato amministrativista di fiducia dell'Agenzia, in merito alla fattibilità della proroga stessa e ai suoi risvolti applicativi, modificando di conseguenza il PEG vigente.

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.

Contesto di riferimento

Nel territorio Cremonese e in quello Mantovano si sono già tenute due tornate di gara per l'affidamento dei servizi di t.p.l., una conclusasi nel 2004 e l'altra nel 2012. Il nuovo affidamento in entrambe i territori, ora uniti nel bacino unico, costituirebbe dunque la terza tornata.

Consta peraltro che nella maggioranza delle altre realtà della regione non si sia ancora provveduto per la seconda tornata e anzi in qualche caso nemmeno per la prima. In ambito europeo e nazionale si sta poi tornando verso il criterio dell'affidamento diretto ai gestori storici, specialmente nelle aree più grandi e complesse, dove peraltro i corrispettivi del servizio sono significativamente più consistenti.

Il quadro normativo nazionale e regionale e gli indirizzi di competenza dell'Autorità dei Trasporti appaiono ancora incerti, così come l'entità delle risorse e dei ricavi tariffari, elementi indispensabili per la costruzione di un piano economico finanziario credibile.

La proroga ex art. 4 del regolamento CE 1370/2007 consentirebbe all'Agenzia di acquisire certezze sul percorso da svolgere nella terza tornata di gare, oltre che di ottenere migliorie sul servizio e sugli investimenti in carico ai gestori secondo le previsioni del Regolamento stesso.

Si rende però necessario verificare in sede tecnico-amministrativa l'applicabilità del regime definitivo del regolamento CE 1370/2007 (entrato in vigore nel corrente mese), in riferimento alle previsioni dei contratti vigenti, alle condizioni e vincoli presenti e all'opportunità dell'azione.

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, registrata al protocollo generale dell'Agenzia con il n. 2019/1552 del 24/12/2019.

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 ZF12B5C451).

Riferimenti normativi

- Regolamento CE 1370/2007 del Parlamento Europeo e del Consiglio del 23 ottobre 2007 relativo ai servizi pubblici di trasporto di passeggeri su strada e per ferrovia e che abroga i regolamenti del Consiglio (CEE) n. 1191/69 e (CEE) n. 1107/70.
- 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)* approvato dal Consiglio di Amministrazione dell’Agenzia con deliberazione 26/06/2019 n. 9.
- Deliberazione del Consiglio di Amministrazione 20/11/2019 n. 16 concernente la modifica del PEG 2019.

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 tecnico-legale in merito alla legittimità della proroga in senso stretto ai sensi dell'art. 4 del Regolamento CE 1370/2007 dei contratti di servizio vigenti nel bacino .

- 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 3) al capitolo 1100203/13, annualità 2019 del PEG 2019-2021.
- 5) Di attestare che la spesa di cui al punto 3) sarà esigibile entro il 31/12/2020.
- 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, 24/12/2019

IL DIRETTORE
Claudio Cerioli

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

Allegato alla DD 2019/30 del 24/12/2019

DISCIPLINARE D'INCARICO PER ATTIVITA' DI CONSULENZA ED ASSISTENZA LEGALE

L'anno 2019, nel giorno ____ del mese di ____ con la presente scrittura privata, avente per le parti forza di legge, a norma dell'art. 1372 del Codice Civile,

TRA

Agenzia del trasporto pubblico locale del bacino di Cremona e Mantova (di seguito "Ente o "Agenzia"), con sede in Mantova, via Principe Amedeo 30, in persona del Direttore Generale dott. Claudio Cerioli, il quale dichiara di intervenire in questo atto esclusivamente in nome, per conto e nell'interesse dell'Ente C.F. 02475090201 e sottoscrive il presente ai sensi degli artt. 107-109 del D. L.gs 267/2000;

E

ZBGM & Partners studio legale associato Zani (di seguito "Studio ZBGM"), associazione professionale con sede in Mantova, Piazza T. Folengo n° 1, C.F. 02317380208, in persona del legale rappresentante Avv. Ezio Zani, iscritto all'Albo dell'Ordine degli Avvocati del Tribunale di Mantova

Premesso che

- con determinazione dirigenziale n. _____ del _____, esecutiva, l'Ente ha disposto di acquisire consulenza ed assistenza legale relativamente a contratti di servizio per il t.p.l. - Ipotesi di proroga ex art. 4 Regolamento CE 1370/2007;

- con la stessa determinazione è stato individuato, al fine di assistere l'Ente, l'Avv. Ezio Zani, dello Studio ZBGM & Partners di Mantova;
- il preventivo, pari ad €.10.000,00 oltre emolumenti tariffari, previdenziali e fiscali di legge è stato ritenuto congruo in relazione alla complessità dell'incarico e ai parametri della vigente tariffa professionale e, conseguentemente, sono stati assunti gli impegni di spesa relativi;
- l'incarico viene conferito ai sensi dell'art. 2230 c.c. "prestazione d'opera intellettuale" e ss.;

ciò premesso

L'Agenzia come sopra rappresentata, conferisce allo Studio ZBGM, in persona dell'Avv. Ezio Zani (di seguito "il Legale") che svolgerà personalmente le prestazioni dedotte, che accetta, l'incarico di svolgere tutte le attività di consulenza ed assistenza descritte in premessa, secondo le seguenti modalità e condizioni:

1. L'incarico ha per oggetto la redazione di un parere tecnico-legale in merito alla legittimità della proroga in senso stretto ai sensi dell'art. 4 del Regolamento CE 1370/2007 dei contratti di servizio vigenti nel bacino, e precisamente:
 - Contratto prot. n. 19430/12, rep. n. 3689, stipulato tra la Provincia di Mantova e APAM Esercizio s.p.a. in data 24/05/2012;
 - Contratto rep. 30437 stipulato tra il Comune di Mantova e APAM Esercizio S.p.A. in data 05/07/2012;
 - Contratto rep. prov. n. 8388 del 5 giugno 2013 sottoscritto fra la Provincia di Cremona e l'ATI Autoguidovie/KM/Line/Star/Miobus.

2. *L'incarico comporta l'espletamento di tutte le attività di assistenza e consulenza legale utili per la redazione di un parere il più possibile esaustivo, in merito ai quesiti di interpretazione e applicazione della norma, sulla base della giurisprudenza disponibile, e riguardanti nello i seguenti ambiti:*
 - *definizione esatta dell'azione proposta: proroga o rinnovo;*
 - *legittimità dell'applicazione della proroga secondo le previsioni dei tre contratti di servizio esistenti, singolarmente valutati;*
 - *durata della proroga acconsentibile (da valutare nell'obiettivo già più volte espresso dagli Organi dell'Agenzia di un allineamento delle scadenze e quindi dell'avvio di un nuovo affidamento di pari durata nel bacino unico;*
 - *eventuali condizioni e vincoli applicativi cui sottostare;*
3. *I quesiti potranno essere meglio definiti nel corso dello svolgimento dell'incarico, scaturendo anche dal confronto con gli Enti aderenti all'Agenzia, il cui parere favorevole è da intendersi vincolante per la decisione che l'Agenzia dovrà assumere in Assemblea, ai sensi dell'art. 7 comma 4 del vigente Statuto.*
4. *Non sono comprese nel presente incarico attività di difesa tecnica in giudizio o procedimenti alternativi di composizione delle controversie.*
5. *Il Legale si impegna a prestare ogni attività e prestazione necessaria alla completa e migliore assistenza dell'Ente, anche partecipando ad incontri con gli Enti aderenti all'Agenzia e eventualmente redigendo pareri o comunicazioni nell'interesse ed in nome dello stesso , fatto salvo l'eventuale rimborso delle spese di trasferta.*

6. *Sarà altresì tenuto a collaborare e supervisionare i documenti e gli atti amministrativi che Agenzia dovrà eventualmente predisporre ed adottare per l'eventuale completamento del percorso di proroga e quindi per il miglior compimento dell'obiettivo.*
7. *Il compenso per il presente incarico è convenuto in misura forfettaria e onnicomprensiva in €. 10.000,00 oltre spese generali 15% C.P.A. 4% ed I.V.A. al tasso di legge, oltre al rimborso delle eventuali spese anticipate e documentate.*
8. *Ai sensi dell'art.4. 4° comma DLGS 231/2002, si conviene che il pagamento sia effettuato in un'unica soluzione dietro presentazione di regolare fattura ed entro 30 giorni dal ricevimento della medesima, salvo verifica della disponibilità di bilancio dell'Ente e nel rispetto degli adempimenti di legge.*
9. *Lo Studio ZBGM dovrà indicare nella notula o fattura oltre ai dati identificati e fiscali anche l'identificativo CIG (ZF12B5C451) e il riferimento alla determinazione di affidamento dell'incarico*
10. *Non è consentita la cessione del contratto né subcontracto.*
11. *Il Legale incaricato dichiara di non avere in corso comunione d'interessi, rapporti d'affari, o d'incarico professionale né relazione di coniugio, parentela od affinità entro il quarto grado con la controparte (o con i legali rappresentanti in caso di persona giuridica) sopra indicata e che inoltre non si è occupato in alcun modo della vicenda oggetto del presente incarico, per conto della controparte o di terzi, né ricorre alcuna situazione di incompatibilità, anche*

- potenziale, con l'incarico testé accettato alla stregua delle norme di legge e dell'ordinamento deontologico professionale.*
12. *Ai sensi dell'art. 12 c.1 c.p.v. della L.n. 247/12 il Legale rende noti gli estremi della propria polizza assicurativa: Compagnia UnipolSai.*
13. *L'Ente ha facoltà di revocare il presente incarico, previa comunicazione scritta con lettera raccomandata munita di avviso di ricevimento, ovvero a mezzo PEC, salvo l'obbligo di rimborsare le spese necessarie fino a quel momento sostenute e di corrispondere il compenso pattuito.*
14. *Il Legale ha facoltà di rinunciare al mandato per giusta causa, con diritto al rimborso delle spese sostenute ed al compenso per l'attività espletata.*
15. *La sottoscrizione del presente disciplinare di incarico costituisce accettazione integrale delle condizioni e delle modalità in esso contenute o richiamate e vale anche come comunicazione di conferimento incarico.*
16. *Il Legale accetta l'incarico conferito nel rispetto delle vigenti disposizioni di legge, dichiarando sotto la propria responsabilità di non avere rapporti di lavoro dipendente con amministrazioni pubbliche che vietino lo svolgimento dell'incarico, né altri rapporti incompatibili o di contrasto di interessi con il presente incarico o con l'Ente. In particolare il Legale dichiara di non trovarsi nelle condizioni ostative previste dall'art. 25 L. 23/12/94 n. 724 e in alcuna delle condizioni di incompatibilità sancite dalle norme generali e regionali per gli incarichi di collaborazione di natura professionale e, se pubblico dipendente, di avere la necessaria autorizzazione al fine di rimuovere le incompatibilità di cui*

al T.U. n. 3 del 1957 al titolo V° capo 1 e art. 53 D. lgs n. 165 del 30/03/2001. Il legale si impegna a rispettare, per quanto compatibili, gli obblighi di condotta previsti dal decreto del Presidente della Repubblica 16/04/13, n. 62 (art 54 D.L.gs 30/03/01, n. 165) Codice di comportamento dei dipendenti pubblici.

17. *In caso di violazione di tali obblighi, l'Ente potrà dichiarare la risoluzione del contratto ai sensi dell'articolo 1456 del codice civile, senza necessità di diffida o altro atto giudiziale e senza pregiudizio per il diritto di chiedere il risarcimento degli eventuali danni subiti.*

18. *Le parti danno atto che, ai sensi di legge, i dati contenuti nel presente contratto saranno trattati esclusivamente per lo svolgimento delle attività e per l'assolvimento degli obblighi previsti dalle leggi e dai regolamenti in materia.*

19. *Per quanto non previsto dal presente atto, le parti rinviando alle norme del codice civile, a quelle proprie dell'ordinamento professionale degli avvocati.*

20. *La presente scrittura privata sarà registrata soltanto in caso d'uso, ai sensi della legge.*

Letto, approvato e sottoscritto

Il Direttore F.to Claudio Cerioli

Il Legale F.to Avv. Ezio Zani

Documento informatico firmato digitalmente ai sensi dell'art. 21 del D.Lgs. n.82/2005 e successive modifiche e integrazioni

Il presente documento, ove stampato su supporto cartaceo, costituisce copia analogica dell'originale informatico, predisposto e conservato dall'Agenzia in conformità delle regole tecniche di cui al D.P.C.M. 13/11/2014