



DETERMINAZIONE

n. 39/SG

del 09 MAGGIO 2023

DIVISIONE: SEGRETERIA GENERALE

SERVIZIO: SETTORE SEGRETERIA AMMINISTRATIVA E SUPPORTO ORGANI

Oggetto: Affidamento allo Studio Legale Zoppolato & Associati di Milano incarico professionale finalizzato all'assistenza e rappresentanza dell'Ente avverso il ricorso promosso dalla Società concessionaria del servizio di distribuzione del gas naturale ai sensi dell'art. 14 del D.Lgs 164/2000 contro l'ordinanza contingibile e urgente n. 57 del 21 febbraio 2023.

| IMPEGNI DI SPESA | | | | | | |
|-------------------------|-------------------|-------------|-------------|------------------------------------|--|--------------------|
| Esercizio | Cap. | Anno | Art. | Importo Codice bilancio | Fornitore | Descrizione |
| 2023 | 1835 | 2023 | 195 | 12.000,00 | STUDIO LEGALE ZOPPOLATO & ASSOCIATI | INCARICHI LEGALI |
| | Cod. Siope | 1331 | | <i>1.01.08.03.00</i> | | |
| | CUP | | | | | |
| | CIG | ZBF3B0EFB5 | | | | |

La presente determinazione diventa esecutiva dalla data di apposizione del visto di regolarità contabile del Responsabile del servizio finanziario, ai sensi dell'art. 183, comma 7, del D.Lgs. 18/08/2000, n.267 .

Borgomanero, li 09/05/2023

IL SEGRETARIO GENERALE

F.to Michele Crescentini

Copia predisposta ai sensi dell'art. 23 del D.Lgs. 82/2005 - Il documento originale firmato digitalmente è conservato presso l'amministrazione in conformità all'art. 71 del D.Lgs. 82/2005.

IL SEGRETARIO GENERALE

Premesso che:

- con deliberazione di Consiglio Comunale n. 74 del 28 dicembre 2022 è stato approvato il Bilancio di previsione 2023/2025;
- con deliberazione di Giunta Comunale n. 1 del 17 gennaio 2023 è stato approvato il Piano esecutivo di gestione del bilancio 2023/2025;
- con decreti sindacali nn. 34 e 35 del 7 novembre 2022 al sottoscritto è stata assegnata la titolarità della Sede di Segreteria Generale Borgomanero – Cossato di classe I/B e sono state attribuite le funzioni dirigenziali relative alla direzione della Segreteria Generale (decreto sindacale n. 14 del 18/08/2022 e n. 7 del 17/09/2020) nonché le funzioni sostitutive dei Dirigenti in caso di assenza, impedimento o vacanza (decreto sindacale n. 14 del 18/08/2022 e n. 7 del 17/09/2020).

Premesso altresì che:

- il Comune di Borgomanero ha in essere un contratto di concessione del servizio di distribuzione del gas naturale ai sensi dell'art. 14 del D.Lgs. 164/2000, stipulato per atto pubblico a rogito del Segretario Generale n. rep. 4122 del 16/09/2011, con durata di dodici anni dalla sottoscrizione e quindi scadente il 16/09/2023;
- l'art. 46-bis del D.L. 159/2007, introdotto in sede di conversione nella L. 222/2007, e successivamente modificato con L. 244/2007, ha demandato a successivi decreti ministeriali:
- la definizione di regole di gara uniformi, emanate con D.M. 226/2001 (successivamente modificato con D.M. 106/2015);
- l'introduzione di ambiti territoriali minimi di gara;
- la definizione degli ambiti territoriali minimi è stata frazionata in due decreti ministeriali: il D.M. 19/01/2011 ha individuato il numero complessivo degli ambiti, suddividendoli per ogni singola Provincia, senza però specificare i Comuni facenti parte di ciascun ambito; il D.M. 18/10/2011 ha elencato tutti i Comuni ricompresi in ciascun ambito; gli ambiti territoriali (c.d. ATEM) risultano, quindi, perimetrati in forza dei citati decreti ministeriali;
- in particolare, il D.M. 18/10/2011 identifica in apposito allegato i comuni appartenenti a ciascun ambito territoriale; il Comune di Borgomanero è incluso nell'elenco dei Comuni appartenenti all'ATEM denominato Novara 1-Nord;
- l'Allegato 1 del D.M. 226/2011 ha calendarizzato la pubblicazione dei bandi per ciascun ATEM; i termini ivi previsti sono poi stati oggetto di diverse proroghe legislative (secondo quanto previsto nella apposita tabella pubblicata sul sito del Ministero dello Sviluppo Economico), ma al momento non risultano certezze circa l'affidamento relativo all'ATEM di appartenenza, risultando quindi più che probabile l'ipotesi di prorogatio delle concessioni in essere;
- inoltre, il Legislatore è altresì intervenuto disponendo la moratoria delle gare comunali, in attesa delle gare d'ambito secondo il programma stabilito;
- l'art. 24, comma 4, del D.Lgs. 93/2011 dispone, infatti, che, fatte salve – a certe condizioni – le procedure all'epoca in corso, “a decorrere dalla data di entrata in vigore del presente decreto le gare per l'affidamento del servizio di distribuzione sono effettuate unicamente per ambiti territoriali di cui all'art. 46-bis, comma 2, del decreto legge 1 ottobre 2007, n. 159, convertito, con modificazioni, dalla legge 29 novembre 2007, n. 222”;
- l'art. 2 del contratto vigente prevede che il concessionario sia tenuto a versare al Comune il canone annuo ivi determinato, stabilendo altresì che “nel caso di mancato pagamento di una rata, il Comune potrà rivalersi sulla cauzione definitiva che dovrà essere immediatamente reintegrata dal Concessionario. Il mancato pagamento di due rate annuali costituisce grave

inadempimento tale da giustificare la risoluzione del contratto da parte del Comune” (art. 2.6);

- l’art. 9, rubricato “Condizioni della risoluzione per inadempimento del Concessionario”, dispone che “Costituiscono comunque causa di grave inadempimento tale da giustificare la risoluzione di diritto della concessione:
 - a. il mancato pagamento del canone di concessione per più di una annualità, anche non consecutiva;
 - b. [...];
 - c. la mancata ricostruzione della cauzione definitiva per oltre trenta giorni da quando il Comune ha comunicato al Concessionario l’avvenuto utilizzo della stessa, indipendentemente dall’importo per il quale è stata utilizzata la cauzione definitiva”;
- Metanprogetti s.r.l. è risultata e tuttora è inadempiente nel pagamento dei canoni concessori, tanto che sono pendenti diversi procedimenti giudiziari relativi alla realizzazione dei crediti del Comune di Borgomanero;
- in esito a verifiche disposte dal Comune di Borgomanero quale Ente concedente titolare del servizio, sono emerse criticità anche di carattere tecnico nella conduzione delle reti;

Premesso altresì che con determinazione n. 58 del 24/11/2022, considerato necessario condurre gli approfondimenti tecnico-giuridici in relazione all’esercizio della risoluzione contrattuale e alla gestione delle reti e degli impianti successiva a tale risoluzione, nonché ritenuto che la complessità della materia e l’assenza di adeguate specializzazioni all’interno dell’Ente e la concreta ed elevata probabilità che la questione divenga oggetto di procedimento giurisdizionale, rendessero necessario il ricorso ad un incarico professionale ai sensi dell’art. 17, comma 1, lett. d), n. 2 del D.Lgs. 50/2016, si è affidato all’avv. Maurizio Zoppolato dello Studio Legale Zoppolato & Associati di Milano l’incarico professionale finalizzato alla contestazione dell’inadempimento e alla risoluzione contrattuale relativamente alla concessione del servizio di distribuzione gas naturale rep. n. 4122 del 16/09/2011, nonché alla conduzione del procedimento relativo all’affidamento in concessione del servizio successivamente alla risoluzione;

Dato atto che successivamente all’incarico legale di cui sopra è stata emanata nei confronti di Metanprogetti s.r.l. ordinanza contingibile e urgente n. 57 del 21 febbraio 2023 per la messa in sicurezza delle reti e degli impianti di distribuzione del gas naturale e che detta Società ha notificato in data 17 aprile 2023 al Comune di Borgomanero ricorso al Tribunale Amministrativo Regionale del Piemonte avverso tale ordinanza;

Ritenuto necessario resistere in giudizio;

Richiamata la deliberazione della Giunta Comunale n. 41 del 26/04/2023 con la quale si è deciso di individuare, anche per ragioni di stretta connessione con l’oggetto dell’incarico già affidato con determinazione n. 58 del 24/11/2022, l’avv. Maurizio Zoppolato dello Studio Legale Zoppolato & Associati di Milano per l’incarico professionale finalizzato all’assistenza e rappresentanza dell’Ente avverso il ricorso promosso dalla Società concessionaria del servizio di distribuzione del gas naturale ai sensi dell’art. 14 del D.Lgs. 164/2000 contro l’ordinanza contingibile e urgente 57 del 21 febbraio 2023;

Visti:

- l’art. 17, comma 1, lett. d) del D.Lgs. 50/2016 che esclude dall’applicabilità del Codice dei Contratti Pubblici gli appalti di servizi:
 - d) concernenti uno qualsiasi dei seguenti servizi legali:
 - 1) rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato ai sensi dell’articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e successive modificazioni;

- 1.1) in un arbitrato o in una conciliazione tenuti in uno Stato membro dell'Unione europea, un Paese terzo o dinanzi a un'istanza arbitrale o conciliativa internazionale;
 - 1.2) in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali o autorità pubbliche di uno Stato membro dell'Unione europea o un Paese terzo o dinanzi a organi giurisdizionali o istituzioni internazionali;
 - 2) consulenza legale fornita in preparazione di uno dei procedimenti di cui al punto 1), o qualora vi sia un indizio concreto e una probabilità elevata che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto del procedimento, sempre che la consulenza sia fornita da un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e successive modificazioni;
 - 3) servizi di certificazione e autenticazione di documenti che devono essere prestati da notai;
 - 4) servizi legali prestati da fiduciari o tutori designati o altri servizi legali i cui fornitori sono designati da un organo giurisdizionale dello Stato o sono designati per legge per svolgere specifici compiti sotto la vigilanza di detti organi giurisdizionali;
 - 5) altri servizi legali che sono connessi, anche occasionalmente, all'esercizio dei pubblici poteri;
- la disposizione più stringente del Codice dei Contratti Pubblici che all'art. 36, comma 2, lett. a) prevede che le stazioni appaltanti procedano all'affidamento di lavori, servizi e forniture di importo inferiore a 40.000,00 euro mediante affidamento diretto adeguatamente motivato, anche senza previa consultazione di due o più operatori economici, o per i lavori in amministrazione diretta;
 - la disposizione provvisoria di cui all'art. 1, comma 2, lett. a) del D.L. 76/2020, la quale prevede che, fino al 30 giugno 2023, le stazioni appaltanti procedono all'affidamento dei contratti d'appalto di servizi e forniture di importo inferiore a 139.000 euro mediante affidamento diretto, anche senza consultazione di più operatori economici, fermi restando il rispetto dei principi di cui all'articolo 30 del codice dei contratti pubblici di cui al decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, e l'esigenza che siano scelti soggetti in possesso di pregresse e documentate esperienze analoghe a quelle oggetto di affidamento, comunque nel rispetto del principio di rotazione;

Contattato lo Studio Legale Zoppolato & Associati, specializzato nell'ambito in questione, ed ottenuto un preventivo di spesa (prot. n. 0019225/2023 del 24/04/2023) predisposto con applicazione di una riduzione del 50% ai parametri di cui al D.M. 55/2014 per cause di valore indeterminabile, così articolato:

- fase di studio: euro 1.701,00;
- fase introduttiva: euro 1.146,50;
- fase cautelare collegiale: 1.381,00;
- fase istruttoria e di trattazione: 1.134,00;
- fase decisionale: 2.515,00
- complessivamente euro 7.877,50 oltre spese generali 15%, spese vive, c.p.a. 4% e i.v.a. 22% (euro 11.494,22 oltre spese vive);

Precisato, ai sensi dell'art. 192 del D.Lgs. 267/2000, che:

- con l'affidamento di tale servizio si intende incaricare il Legale per la conduzione del procedimento di contestazione d'inadempimento e la risoluzione contrattuale relativamente alla concessione del servizio di distribuzione gas naturale rep. n. 4122 del 16/09/2011, nonché la conduzione del procedimento relativo all'affidamento in concessione del servizio successivamente alla risoluzione;
- il contratto verrà stipulato in forma di scrittura privata;
- il valore del contratto è pari ad € 7.877,50 oltre spese 15%, c.p.a. 4% e i.v.a. 22%;

- la presente determinazione è soggetta agli obblighi di pubblicazione di cui al D.Lgs. 33/2013 e di cui all'art.1, comma 32, della legge 190/2012;

Visti la L.136/2010 ed il D.L. 187/2010 convertito con L. 217/2010 sulla tracciabilità dei flussi finanziari, e dato atto che al presente incarico è stato attribuito il seguente codice CIG: ZBF3B0EFB5;

Visti gli artt. 163, comma 3, 107 e 183 del Testo Unico delle leggi sull'ordinamento degli enti locali approvato con D.Lgs. 267/2000;

Dato atto che né il Responsabile del Procedimento né il Responsabile del Servizio si trovano in posizione di conflitto di interesse e pertanto non sussiste un obbligo di astensione nel presente procedimento da parte dei medesimi soggetti;

Ritenuto che l'istruttoria preordinata alla emanazione del presente atto consenta di attestare la regolarità e la correttezza di quest'ultimo ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147-bis del D.Lgs. 267/2000;

DETERMINA

- 1) Di affidare all'avv. Maurizio Zoppolato dello Studio Legale Zoppolato & Associati di Milano l'incarico professionale, in esecuzione della deliberazione della Giunta Comunale n. 41 del 26/04/2023, l'incarico professionale finalizzato all'assistenza e rappresentanza dell'Ente avverso il ricorso promosso dalla Società concessionaria del servizio di distribuzione del gas naturale ai sensi dell'art. 14 del D.Lgs. 164/2000 contro l'ordinanza contingibile e urgente 57 del 21 febbraio 2023;
- 2) Di approvare il preventivo di spesa trasmesso dal Legale con nota pervenuta al prot. 0019225/2023 del 24/04/2023 per un importo di € 7.877,50 oltre spese generali 15%, c.p.a. 4% e i.v.a. 22%;
- 3) Di impegnare, ai sensi dell'articolo 183, comma 1, del D.Lgs. 267/2000, la complessiva somma di euro euro 12.000,00 (euro 11.494,22 oltre spese vive) con imputazione come indicato nel sottostante prospetto;
- 4) Di dare atto che ai sensi di quanto stabilito dal D.Lgs. 118/2011 - allegato 4/2 la spesa viene imputata all'esercizio in cui la relativa obbligazione giuridica verrà a scadere;
- 5) Di disporre, ai sensi dell'art. 37, comma 1, lettera b) del D.Lgs. 33/2013 e art. 29, comma 1 del D.Lgs. 50/2016, la pubblicazione del presente atto nella sezione del sito "Amministrazione trasparente".

Di fare espressamente presente che il responsabile dell'istruttoria del procedimento è il Dottor Crescentini Michele, Segretario Generale.



VISTO DI REGOLARITÀ CONTABILE
Determina 39/SG del 09 MAGGIO 2023

Oggetto: Affidamento allo Studio Legale Zoppolato & Associati di Milano incarico professionale finalizzato all'assistenza e rappresentanza dell'Ente avverso il ricorso promosso dalla Società concessionaria del servizio di distribuzione del gas naturale ai sensi dell'art. 14 del D.Lgs 164/2000 contro l'ordinanza contingibile e urgente n. 57 del 21 febbraio 2023.

| IMPEGNI DI SPESA | | | | | | |
|-------------------------|-----------------|-------------|-------------|------------------------------------|--|--------------------|
| Esercizio | Cap. | Anno | Art. | Importo Codice bilancio | Fornitore | Descrizione |
| 2023 | 1835 | 2023 | 195 | 12.000,00 | STUDIO LEGALE ZOPPOLATO & ASSOCIATI | INCARICHI LEGALI |
| | Cod. Siope 1331 | | | 1.01.08.03.00 | | |
| | CUP | | | | | |
| | CIG ZBF3B0EFB5 | | | | | |

COPERTURA FINANZIARIA

Verificata la regolarità contabile, si attesta la copertura finanziaria ai sensi degli articoli 147 bis e 183, comma 7, D.Lgs. 267/2000.

Borgomanero, li 10/05/2023

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO FINANZIARIO

D.ssa Anna Maria Battaini

Documento prodotto in originale informatico e firmato digitalmente ai sensi dell'art. 20 del "Codice dell'amministrazione digitale" (D.Lgs. 82/2005).