



Determina a contrarre semplificata: id. 779 del 04/06/2024

OGGETTO: AFFIDAMENTO DIRETTO, AI SENSI DELL'ART. 50, COMMA 1, LETT. A) O LETT. B) DEL D.LGS. 36/2023.

Il Direttore Generale

Premesso che:

- ERSU S.p.A. (e nel seguito anche definita come "la società") è una società di capitali a partecipazione pubblica indiretta da parte del socio unico Retiambiente S.p.A., a sua volta società per azioni a totale capitale pubblico, partecipata da cento comuni delle province di Livorno, Pisa, Lucca e Massa Carrara, ovvero dai comuni dell'ambito territoriale ottimale per la gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati denominato "A.T.O. Toscana Costa";
- la stessa opera nei settori ordinari di cui al servizio pubblico locale dei rifiuti solidi urbani di rilevanza economica a rete (RSU), ai sensi del D.Lgs. 152/2006 rubricato *Norme in materia ambientale* e delle leggi regionali di attuazione (cfr. le L.R. 25/1998, 61/2007, 61/2014), e nello specifico, gestisce l'intero ciclo dei rifiuti urbani di 7 Comuni dell'area Apuo-versiliese, all'interno delle province di Lucca (Camaione, Forte dei Marmi, Massarosa, Pietrasanta, Seravezza, Stazzema) e Massa-Carrara (Montignoso);

Considerato:

- l'art. 50 del D.Lgs. 36/2023, con riferimento all'affidamento delle prestazioni di importo inferiore alle soglie di cui all'art. 14 del D.Lgs. 36/2023, dispone che le stazioni appaltanti procedono, tra le altre, con le seguenti modalità:
 - a) affidamento diretto per lavori di importo inferiore a € 150.000, anche senza consultazione di più operatori economici, assicurando che siano scelti soggetti in possesso di documentate esperienze pregresse idonee all'esecuzione delle prestazioni contrattuali anche individuati tra gli iscritti in elenchi o albi istituiti dalla stazione appaltante;
 - b) affidamento diretto dei servizi e forniture, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, di importo inferiore a € 140.000, anche senza consultazione di più operatori economici, assicurando che siano scelti soggetti in possesso di documentate esperienze pregresse idonee all'esecuzione delle prestazioni contrattuali, anche individuati tra gli iscritti in elenchi o albi istituiti dalla stazione appaltante;
- l'Allegato I.1 al D.Lgs. 36/2023 definisce, all'articolo 3, comma 1, lettera d), l'affidamento diretto come "l'affidamento del contratto senza una procedura di gara, nel quale, anche nel caso di previo interpello di più operatori economici, la scelta è

- operata discrezionalmente dalla stazione appaltante o dall'ente concedente, nel rispetto dei criteri qualitativi e quantitativi di cui all'art. 50, comma 1 lettere a) e b), del codice e dei requisiti generali o speciali previsti dal medesimo codice”;
- che in tema di imposta di bollo in materia di contratti pubblici, si rende applicabile quanto disposto all'allegato I.4 del D.Lgs. 36/2023;
 - che in conformità a quanto disposto dall'art. 53, comma 1, del D.Lgs. 36/2023, con riferimento al suddetto affidamento non può essere richiesta la garanzia provvisoria di cui all'art. 106 del D.Lgs. 36/2023;
 - che con riferimento a quanto disposto dall'art. 53, comma 4, del D.Lgs. 36/2023, si ritiene di non richiedere la garanzia definitiva per l'esecuzione delle prestazioni in parola, in considerazione del ridotto valore economico delle stesse e della remota possibilità che un inadempimento verificatosi in sede di esecuzione contrattuale possa arrecare significative ripercussioni alla stazione appaltante;
 - ai sensi dell'art. 57, comma 2, del D.Lgs. 36/2023 l'operatore economico si impegna al rispetto dei Criteri Minimi Ambientali (CAM);
 - i principi in tema di procedura di gara di cui al Titolo I, Parte I, del Libro I del D.Lgs. 36/2023 nonché di cui all'art. 50 e agli artt. 56 e ss. del D.Lgs. 36/2023;
 - lo Statuto della società;

Considerato, altresì, che:

- nello specifico, con ORDINE DIRETTO ID. 779 del **04/06/2024** **ERSU S.p.A.** ha espresso l'esigenza di acquisire **il servizio di consulenza legale in materia di diritto amministrativo, appalti e contratti pubblici dal 01/01/2024 al 31/12/2025** avendo il legale già avviato la propria attività di consulenza ad inizio anno per un importo totale pari a **€ 28.000,00 oltre CAP e oltre IVA**;
- **il servizio**, stante l'esiguo importo e tenuto conto che, anche e soprattutto per l'esiguo valore, non riveste un interesse transfrontaliero certo, e pertanto è stato quindi disposto di procedere mediante affidamento diretto ai sensi dell'art. 50, comma 1, **lett. b)** del D.Lgs. 36/2023 e del comma 6, dell'art. 49 del D.Lgs. 36/2023;
- è stato nominato come Responsabile Unico del Progetto (RUP), ai sensi dell'art. 15 del D.Lgs. 36/2023, lo scrivente **dott. Ing. Walter Bresciani Gatti**;
- è stato nominato come Direttore dell'Esecuzione del Contratto (DEC), ai sensi dell'art. 32 Allegato II. 14 al D.Lgs. 36/2023, lo scrivente **dott. Ing. Walter Bresciani Gatti**;
- lo scrivente **dott. Ing. Walter Bresciani Gatti** dichiara di non trovarsi in alcuna delle condizioni di conflitto di interessi previste dall'art. 16 del D.Lgs. 36/2023;

Tutto ciò premesso e considerato,

DETERMINA

1. di affidare **il servizio di consulenza legale in materia di diritto amministrativo, appalti e contratti pubblici per gli anni 2024-2025** all'Avv. **Elisa Vannucci Zauli, C.F.**

VNNLSE80B42G628K con sede a Viareggio (LU), Via Roma 24;

2. che il servizio prosegue in forza del precedente affidamento venuto a scadere il 31/12/2023;
3. che tale esigenza di continuità si fonda sul presupposto che detto legale è stato incaricato per assistere l'Azienda, ed in particolare i dipendenti operanti nel settore gare, nel delicato percorso di ricognizione di tutti i contratti in essere ai fini della regolamentazione adeguata delle mansioni del DEC e degli atti che questo deve adottare nell'ambito della sua attività, nonché ai fini della conformazione, ove necessario, delle procedure di gara in corso o da avviare alla normativa del nuovo Codice Appalti di cui al D.Lgs. 36/2023, ovvero di un'attività di diretta assistenza e supporto specialistico connotata da carattere strategico e fiduciario;
4. che tale percorso, che comprende anche la formazione del personale dell'ufficio gare, richiede ancora tempo per essere portato a compimento e, soprattutto, allo stato, considerate le esigenze della società, non può essere adeguatamente coperto dal legale di RetiAmbiente S.p.A;
5. che, nel caso di specie, non si ritiene applicabile il principio di rotazione nei termini di cui all'art. 49 del D.Lgs. 36/2023, atteso che le esigenze di continuità sopra illustrate oltre al carattere strategico e fiduciario dell'incarico, renderebbero inopportuno l'affidamento dello stesso ad un nuovo legale, ignaro dei contenuti e delle problematiche (già oggetto di ricognizione) connesse ai molteplici contratti di appalto che ERSU ha già in essere e di quelli che dovrà andare a stipulare con precise formule di gara studiate in ragione della peculiarità dei singoli contratti;
6. che il servizio offerto, nello specifico, ha ad oggetto la consulenza legale in materia di appalti, concessioni, contratti pubblici, nonché, più in generale, in ogni materia del diritto amministrativo o del diritto civile connessa al diritto amministrativo, comprendente tutta l'attività che può definirsi di natura stragiudiziale, comprensivo (a titolo esemplificativo) di:
 - assistenza e consulenza nelle procedure di affidamento diretto, dalla formulazione della richiesta dei preventivi (con relativi allegati, quale ad esempio la dichiarazione in merito ai requisiti generali e speciali o DGUE) o dell'avviso esplorativo (laddove si voglia comunque applicare una procedura negoziata), fino alla eventuale verifica dell'anomalia, redazione dell'atto di aggiudicazione definitiva, assistenza nelle verifiche dei requisiti e stipula del contratto, con raccolta ed esame di tutti i documenti a ciò necessari;
 - assistenza e consulenza nelle procedure negoziate, fino alla soglia comunitaria, con assistenza dalla redazione dell'avviso esplorativo e della lettera di invito, fino alla verifica dei requisiti e alla stipula del contratto, con raccolta ed esame di tutti i documenti a ciò necessari;
 - assistenza e consulenza nella redazione degli atti inerenti le gare sopra-soglia, la scelta della gara più adatta, delle pubblicazioni inerenti, l'espletamento della procedura e la successiva fase di verifica requisiti e stipula del contratto;
 - eventuale partecipazione a Commissioni concorso per l'assunzione del personale;

- consulenza tramite email e telefono, anche durante la fase di gara nonché per le procedure concorsuali;
 - partecipazione, ove necessario, al seggio di gara o, ove possibile, alle Commissioni di gara;
 - consulenza tramite pareri e risoluzione di questioni interpretative prevalentemente tramite email;
 - assistenza nel pre-contenzioso o nelle procedure di accesso agli atti.
7. che resterà invece escluso dal presente contratto il contenzioso, ovvero tutta l'attività di carattere giudiziale, nelle medesime materie di cui al punto che precede, con l'accordo che il compenso sarà disciplinato come segue: compenso secondo tariffario, fascia media, complessità media, ma con disponibilità a concordare volta per volta importi più vantaggiosi per la società, anche in considerazione della complessità della controversia;
 8. che l'offerta si presenta particolarmente vantaggiosa, tenuto conto anche dell'ampiezza dei servizi offerti, e dunque rispettosa del principio di economicità, anche in rapporto alle consulenze assunte in precedenza dalla società;
 9. che il legale è però informato che la Stazione Appaltante è partecipata completamente da Retiambiente S.p.A., che in qualsiasi momento potrebbe imporre alla stessa di affidarsi esclusivamente alla consulenza dei professionisti incaricati dalla medesima società partecipante;
 10. che, in tal caso, il contratto verrà risolto con effetto immediato, senza che il legale possa eccepire alcunché o pretendere il risarcimento dei danni, fatta eccezione per il pagamento delle prestazioni già eseguite;
 11. che il legale anzidetto è iscritta all'Albo degli Avvocati, anche Cassazionisti, dell'Ordine di Firenze e la sua competenza è comprovata, oltre che dall'esperienza pregressa in Azienda, anche dal CV presentato;
 12. che risulta in possesso dei requisiti di cui agli artt. 94 e 95 del vigente Codice, come da apposita dichiarazione debitamente sottoscritta ed allegata alla presente ai sensi dell'art. 52, comma 1, del vigente Codice;
 13. che la stessa risulta essere in possesso dei requisiti di idoneità tecnico-professionale, come da autocertificazione suddetta;
 14. di dare atto che il pagamento del corrispettivo annuale di € 14.000,00, oltre IVA e CAP (escluse solo le spese vive e di trasferta non ordinarie, ovvero quelle per recarsi fuori Provincia); sarà effettuato tramite bonifico bancario dietro presentazione di regolare fattura riepilogativa del servizio reso nel periodo, forfettariamente ripartito in tre tranches nel corso dell'anno, entro 60 giorni dal ricevimento di ogni progetto di notula;
 15. di dare atto che il contratto diverrà immediatamente efficace tramite la sottoscrizione,

con firma digitale, della presente determina semplificata da parte di entrambe le parti contraenti, e che la stazione Appaltante potrà svolgere la verifica a campione sui requisiti generali ai sensi dell'art. 52, comma 1, secondo periodo, del vigente Codice.

16. che il contratto verrà risolto con effetto immediato, senza che il legale possa eccepire alcunché o pretendere il risarcimento dei danni, fatta eccezione per il pagamento delle prestazioni già eseguite, qualora Retiambiente S.p.A., dovesse imporre alla stazione appaltante di affidarsi esclusivamente alla consulenza dei professionisti incaricati dalla medesima società partecipante;
17. di stabilire che gli oneri eventualmente dovuti per la registrazione, saranno a carico di entrambe le parti stipulanti in quote uguali.
18. di dare atto che lo scrivente **dott. Ing. Walter Bresciani Gatti** in qualità di RUP, insieme all'Ufficio preposto, si occupa di tutti gli atti conseguenti alla presente determina ed ogni adempimento di competenza, tra cui:
il conseguimento del seguente CIG **B1F6C03289** rilasciato dall'ANAC;
19. gli adempimenti in materia di comunicazioni e trasparenza di cui agli artt. 20, 23 e 28 del D.Lgs. 36/2023, compresa la pubblicazione dell'avviso sui risultati delle procedure di affidamento ai sensi dell'art. 50, comma 9, del D.Lgs. 36/2023.

Il Direttore Generale e RUP

Dott. Ing. Walter Bresciani Gatti