

OGGETTO: Concessione di costruzione e gestione del complesso natatorio di Fontescodella. Affidamento incarico di consulenza legale.

IL DIRIGENTE DEL SERVIZIO LL.PP.

Premesso che con deliberazione della Giunta Comunale n. 211 del 18 giugno 2007 il Comune di Macerata ha tra l'altro, approvato il progetto definitivo dell'intervento relativo ad un complesso natatorio in località Fontescodella, da realizzarsi mediante azione integrata e coordinata con l'Università di Macerata, con la quale è stato sottoscritto accordo di programma, e ha stabilito, in attuazione delle modifiche all'accordo stesso approvate dal collegio di vigilanza in data 14.05.2007, di procedere alla sua realizzazione mediante concessione di costruzione e gestione ai sensi dell'art.143 D.lgs.n.163/2006;

che l'importo complessivo dell'investimento è stato stimato in €7.674.498,50, da finanziare per €4.000,000 con mutuo a carico dell'amministrazione e dell'Università e per €3.674.498,50 con fondi privati a carico del concessionario;

che la proposta di cui sopra è stata sottoposta al Consiglio comunale il quale con deliberazione n. 60 del 28 giugno 2007 si è espresso favorevolmente in ordine alla realizzazione del complesso natatorio in località Fontescodella attraverso concessione di costruzione e gestione per effetto della quale è stato modificato l'accordo di programma stipulato con l'Università degli Studi di Macerata, approvando il piano economico-finanziario di massima dell'investimento, predisposto ai sensi dell'art.18 del DPR n.554/1999;

che con determinazione a contrattare n. 730/89 del 14/11/2007 dei dirigenti dei Servizi LL.PP. e AA.GG. si è tra l'altro stabilito di affidare il contratto di cui sopra ai sensi dall'art.144 del D.lgs.n.163/2006, mediante procedura ristretta, utilizzando il criterio selettivo dell'offerta economicamente più vantaggiosa ed approvati gli atti di gara funzionali a tale affidamento;

che a seguito di espletamento della suddetta gara, nella seduta del 25.07.2008 la commissione giudicatrice ha individuato nell'offerta presentata dal R.T.I. SIELPA SRL/SARDELLINI COSTRUZIONI SRL/ PIPPONZI SRL/ CRUCIANELLI REST/EDILE SRL/ CIPRIANI COSTRUZIONI SRL/ EREDI PACI GERARDO SRL quella economicamente più vantaggiosa con un punteggio complessivo pari a punti 78,23, di cui p. 30,23 per le varianti migliorative, p. 8 per il piano di gestione e manutenzione e p. 40 per il piano economico finanziario, e, ritenendola congrua, ha aggiudicato la gara in via provvisoria al RTI sopra citato;

che con la deliberazione n. 92 del 03 aprile 2009, i.e. la G.C., accogliendo, per le motivazioni evidenziate nel documento istruttorio nella stessa riportato, la richiesta del raggruppamento provvisoriamente aggiudicatario di procedere all'acquisizione dei prescritti pareri e autorizzazioni dopo la stipulazione del contratto, nella fase di approfondimento della progettazione esecutiva, ha autorizzato l'aggiudicazione definitiva e la stipula del contratto;

che con determinazione n. 370/29 del 23/04/2009 del dirigente del Servizio Affari Generali si è provveduto ad aggiudicare definitivamente, in relazione a quanto deliberato con il provvedimento di G.C. n.92 del 03/04/2009, al raggruppamento temporaneo di imprese SIELPA SRL/SARDELLINI COSTRUZIONI SRL/PIPPONZI SRL/CRUCIANELLI REST/EDILE SRL/EREDI PACI GERARDO SRL/ CIPRIANI COSTRUZIONI SRL il contratto di concessione di costruzione e gestione del complesso natatorio di Fontescodella, dando atto che tale aggiudicazione definitiva è efficace, visto l'esito positivo dei controlli;

N. REP. 285 del 03/03/2011 – DETERMINAZIONE N. 125/15 del 03/03/2011

Pag. 2/6

che in data 13/06/2009 rep n 22631 è stato stipulato il contratto di concessione relativo ai lavori suddetti con la ditta SIELPA srl in qualità di capogruppo e mandataria del raggruppamento temporaneo di imprese suddetto;

che al raggruppamento temporaneo di imprese nella concessione del nuovo complesso natatorio Fontescodella e della piscina comunale di viale Don Bosco è subentrata la società di progetto Fontescodella Piscine spa, giusto atto notaio Silvi Maria Amelia di Macerata rep. 5242/2930 del 23/07/2010;

Preso atto che con nota del 04/11/2009, assunta al prot n 51487 in pari data, la suddetta società di progetto concessionaria ha avanzato richiesta di revisione del contratto, con particolare riguardo agli artt 4 e 5 relativi alla costituzione del diritto di superficie e al corrispettivo nonché alle modalità di erogazione del contributo regionale ottenuto per il finanziamento dell'opera, avvalendosi della facoltà prevista dall'art 24 del contratto stesso, a causa di prospettati maggiori costi di costruzione non previsti;

che in ordine alla proposta l'Università di Macerata ha acquisito specifico parere legale in merito ai presupposti e alle condizioni legittimanti la richiesta revisione delle condizioni contrattuali;

Preso atto che con la nota del 26/07/2010 prot n 33841 del dirigente del Servizio LLPP , a seguito di una riunione tra le parti in data 22/07/2010, ha avuto inizio la fase di revisione del piano economico finanziario;

che il concessionario, in riscontro alla citata missiva del concedente, con la comunicazione del 7.08.2010, assunta in pari data al prot .n.35476, ha precisato la proposta di revisione del Piano economico-finanziario e della convenzione, ai sensi dell'art. 24 del contratto, richiedendo il riconoscimento delle misure di riequilibrio economico-finanziario consistenti nel pagamento da parte del concedente di una somma una tantum pari ad €2.600.000 + IVA e nell'incremento delle tariffe pari al 10%;

Rilevato che le proposte di revisione presentate dalla società, illustrate al concedente anche in incontri svoltisi presso la sede dello stesso, pongono questioni giuridiche di particolare complessità sia sotto l'aspetto dell'individuazione dei presupposti e delle condizioni legittimanti la revisione del PEF, in relazione alle previsioni del contratto stipulato, che sotto quello della individuazione delle modifiche ammissibili ai sensi dell' articolo 24 del contratto;

Ravvisata quindi, stante il carattere altamente specialistico della questione, che attiene alla natura ed alle caratteristiche dei contratti di partenariato pubblico-privato, la necessità di acquisire un parere legale che supporti l'ente nelle valutazioni di cui sopra e nella individuazione delle possibili soluzioni che consentano il mantenimento del corretto equilibrio tra investimenti e gestione in conformità alle previsioni contrattuali ed alla normativa in materia;

Visto l'art 7, comma 6 del Dlgs 165/2001 in forza del quale le amministrazioni pubbliche per esigenze non fronteggiabili con personale in servizio possono conferire incarichi individuali ad esperti di riprovata competenza professionale;

Considerato che

- all'interno dell'ente non esiste un ufficio legale, per cui non è rinvenibile figura professionale che possa effettuare tale prestazione specialistica;
- l'oggetto della prestazione è funzionale al raggiungimento degli obiettivi programmatori dell'Ente;
- sono stati individuati durata, luogo, oggetto e compenso della collaborazione, così come specificati nello schema di convenzione che, allegata alla presente determinazione, ne costituisce parte integrante e sostanziale;

Visto al riguardo il Cap. IV, artt. 16 e ss. del Regolamento comunale per l'organizzazione degli uffici, approvato con Delibera di Giunta comunale n 247 del 29/07/2009 che disciplina il conferimento di incarichi a soggetti esterni all'ente;

Visto in particolare l'art 18 dello stesso che consente l'affidamento diretto dell'incarico il cui importo sia inferiore ad €20.000,00 al netto dell'Iva;

Dato atto che all'interno del quadro tecnico economico per la realizzazione dell'opera, approvato con la delibera di giunta n 211/2007 sopra richiamata, sono state previste spese per consulenze e commissioni di gara per un totale di €40.000,00 imputate al cap. 2613096 az. 2153 imp. 1729/2004 e che il presente incarico, ai sensi e per gli effetti dell'art. 3.55 della Legge 244/07, è inserito nello schema di Bilancio 2011/2013 approvato dalla GC con proprio atto Rep. 230/11;

Dato atto altresì che, essendo il finanziamento già previsto in Bilancio e iscritto in c/to residui:

- la spesa derivante dal presente incarico non viene computata nel limite massimo di spesa 2011 per incarichi, di cui all'art. 19 del vigente Regolamento sull'ordinamento degli uffici e dei servizi approvato con DGM n. 247 del 29/7/2009;
- la spesa derivante dal presente incarico non soggiace ai limiti di cui all'art. 6, comma 7, del DL 78/2010 convertito, con modificazioni, con Legge 30/7/2010, n. 122;

Ritenuto che la presente determina di incarico di consulenza debba essere sottoposta a preventiva valutazione da parte dell'Organo di Revisione, in ossequio alla norma contenuta nell'art. 1.42 della Legge 311/04;

Ritenuto pertanto, in relazione a quanto sopra esplicitato, di affidare l'incarico sopra descritto all'Avv. Emanuela Branchesi del foro di Macerata, con studio legale in Via Calandrione 2, Cingoli, professionista esperto nel campo del diritto amministrativo, come da curriculum agli atti, che interpellato si è dichiarato disponibile ad accettare l'incarico per un compenso complessivo di € 15.000,00= oltre IVA e Cap, compenso che si ritiene congruo, tenuto conto della complessità della materia, per la durata di mesi tre a partire dalla data di stipula della convenzione.;

Stabilito che la somma venga pagata al termine della prestazione a favore del legale suddetto entro 30 giorni dalla presentazione della relativa fattura;

Ritenuto da ultimo di stabilire che il presente provvedimento venga a cura della Segreteria Generale pubblicata e comunicata al Servizio Personale e al Servizio Finanziario ai sensi e per gli effetti del combinato disposto degli artt. 18 e 20 del Regolamento comunale per l'organizzazione degli uffici.

Visto l'art 107 del TUEELL n. 267/2000;

DETERMINA

- 1) Affidare per le motivazioni espresse in narrativa l'incarico di consulenza legale in merito ai presupposti e alle condizioni legittimanti la revisione del contratto di concessione e gestione del complesso natatorio di Fontescodella, avuto riguardo agli aspetti evidenziati in premessa ed alla documentazione disponibile agli atti, all'Avv. Emanuela Branchesi del foro di Macerata, alle condizioni e patti di cui allo schema di convenzione allegata che si approva quale parte integrante e sostanziale del presente atto per una spesa complessiva di €15.000,00, oltre IVA e CAP come per legge.

N. REP. 285 del 03/03/2011 – DETERMINAZIONE N. 125/15 del 03/03/2011

Pag. 4/6

- 2) Di dare atto che la spesa complessiva per il suddetto incarico è pari a di €15.000,00, oltre IVA e CAP come per legge, e quindi a €17.720,00= e trova copertura al cap. 2613096, az. 2153, ex-imp. 1729/2004;

- 3) Di stabilire che la presente determinazione venga a cura della Segreteria Generale pubblicata e comunicata al Servizio Personale e al Servizio Finanziario ai sensi e per gli effetti del combinato disposto degli artt. 18 e 20 del Regolamento comunale per l'organizzazione degli uffici.

Macerata 3.3.2011

Il Dirigente del Servizio
Ing. C. Spuri
Firma all'originale

SERVIZIO FINANZIARIO, PATRIMONIALE

Visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria (art. 151.4 D.lgs 267/2000):

si attesta l'avvenuta registrazione dei seguenti impegni di spesa:

Descrizione	Importo	Capitolo	Azione	Pre-Imp.	Imp.
Concessione di costruzione e gestione del complesso natatorio di Fontescodella. Affidamento incarico di consulenza legale	€17.720,00	2.613.096	2153	1729/2004	1795/2004

si attesta altresì, ai sensi dell'art. 9.2 DL 78/09 convertito con L. 102/09, che il programma di pagamenti previsto nel presente atto è compatibile con le regole di finanza pubblica e la programmazione dei flussi di cassa.

Macerata, 05/03/2011

IL DIRIGENTE DEL SERVIZIO FINANZIARIO
(Dott. Andrea Castellani)
Firma all'originale

CONVENZIONE DISCIPLINANTE L'INCARICO DI CONSULENZA LEGALE IN MERITO ALLA ESECUZIONE DEL CONTRATTO DI CONCESSIONE DI COSTRUZIONE E GESTIONE DEL COMPLESSO NATATORIO DI FONTESCODELLA (REP 22631 DEL 13/06/2009).

L'anno 2011 il giornodel mese di..... in Macerata presso la sede comunale di Piazza della Libertà 3, tra le parti:

1) **Dott.Ing., Dirigente del Servizio del Comune di Macerata il quale agisce in nome, per conto e nell'interesse del Comune stesso, codice fiscale 80001650433, ai sensi dell'art. 107 del T.U.E.L. n. 267 del 18.08.2000;**

2) Avv Emanuela Branchesi del foro di Macerata libero professionista iscritto all'Ordine degli avvocati di Macerata, , con studio legale in Via Calandrone 2, Cingoli., codice fiscale

PREMESSO

Che con determinazione del dirigente del Servizio n. del..... è stato affidato all'Avv. Emanuela Branchesi del foro di Macerata l'incarico di consulenza legale in merito ai presupposti e alle condizioni legittimanti la revisione delle condizioni contrattuali proposta dalla società Fontescodella Piscine spa , concessionaria del contratto di concessione di costruzione e gestione del complesso natatorio di Fontescodella stipulato in data 13/06/2009 rep n 22631 ;

si conviene e si stipula quanto segue:

ART.1- OGGETTO DELL'INCARICO

Il Comune di Macerata, come sopra rappresentato, affida all'avv. Emanuela Branchesi, che accetta, l'incarico di consulenza legale in ordine alla proposta di revisione del piano economico finanziario avanzata dalla società concessionaria del contratto di Concessione di costruzione e gestione del complesso natatorio di Fontescodella e della documentazione ad essa connessa, con i contenuti di cui al successivo art.2.

ART. 2 – CONTENUTO E MODALITA DELL'INCARICO

L'incarico si sostanzia:

- a) nell'esame della documentazione agli atti relativa al contratto e alle conseguenti proposte di revisione ;
- b) nella partecipazione ad incontri e riunioni presso la sede del comune o altrove anche con terze parti;
- c) nella redazione di specifico parere in ordine alle problematiche di cui all'art 1;
- d) assistenza alla predisposizione di schemi di lettere o eventuali atti che l'Amministrazione concedente può adottare;
- e) nell'assistenza all'Amministrazione concedente nella redazione delle eventuali modifiche contrattuali necessarie.

L'incaricato si obbliga a svolgere l'incarico in rapporto con il responsabile del procedimento e l'Amministrazione concedente i quali si impegnano a porre a disposizione dell'avv. Emanuela Branchesi tutto il materiale ed i dati necessari per l'espletamento dell'incarico.

L'incarico non comprende l'assistenza legale in giudizio.

ART. 3 – DURATA DELL'INCARICO

L'incarico decorre dalla data di stipula del presente atto e ha termine entro tre mesi. La formulazione del parere di cui alla lett.c) del precedente articolo deve avvenire entro un mese dalla predetta stipula

ART. 4 – COMPENSO

Per l'incarico si conviene il compenso forfetario di €15.000,00 onnicomprensivo oltre CAP e IVA come per legge , da liquidarsi a conclusione dell'incarico entro 30 giorni dalla presentazione della relativa fattura.

ART 5 - PENALE PER I RITARDI

Ove si riscontrassero difformità delle prestazioni rispetto a quanto previsto dall'incarico o ingiustificati ritardi negli adempimenti oggetto dell'incarico stesso, comporterà previa formale contestazione d'addebito l'applicazione di una penale pari al 2% dell'importo del compenso pattuito.

Qualora le penali superino complessivamente il 10% dell'importo dell'incarico il contratto si intenderà risolto di diritto.

ART. 6 - RECESSO

E' facoltà delle parti recedere motivatamente dal contratto previo preavviso di almeno 10 giorni.

In caso di recesso del legale il Comune corrisponderà quanto dovuto proporzionalmente all'attività svolta, salvo indennizzo per eventuali danni che fossero derivati dall'estinzione anticipata del rapporto.

ART. 7 – SPESE CONTRATUALI E TRATTAMENTO FISCALE

Le spese contrattuali della presente scrittura privata, redatta in due originali, sono a carico del professionista incaricato.

La presente convenzione è soggetta a registrazione solo in caso d'uso, ai sensi dell'art 5 del DPR n 131 del 26/04/1986 e, ove ne venisse richiesta la registrazione, sarà assoggettata al pagamento dell'imposta fissa, giusta l'articolo 40 del citato decreto.

ART. 8 – NORME FINALI

Per eventuali controversie che dovessero insorgere nell'esecuzione del presente contratto è competente il foro di Macerata.

Per quanto non previsto dal presente contratto si richiamano le norme vigenti in materia.

Assolto l'obbligo di pubblicità del provvedimento di conferimento dell'incarico ai sensi dell'art 3 comma 54 della Legge n 244 del 24/12/2007 in data _____

Letto, confermato e sottoscritto

Macerata, lì

DOTT. ING..... _____

AVV. Emanuela Branchesi _____