



Comune di Bassano del Grappa

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

| | | | |
|-----------------------|------------|-------------|---|
| Registro Unico | 498 / 2019 | Area | A4 - Lavori Pubblici, Viabilità e Protezione Civile |
|-----------------------|------------|-------------|---|

OGGETTO: AFFIDAMENTO SERVIZIO DI ASSISTENZA LEGALE COMPLESSIVA AL RUP NELLA GESTIONE DELLE VICENDE POST RISOLUZIONE DEL CONTRATTO D'APPALTO PER LA REALIZZAZIONE DEL POLO MUSEALE CULTURALE DI S. CHIARA – 1° STRALCIO – SECONDO APPALTO (LP_2012_22) AGLI AVV.TI CREUSO E LAGO DELLO STUDIO LEGALE ASSOCIATO CALEGARI - CREUSO - LAGO DI PADOVA - CIG ZBB27A0DFB.

IL DIRIGENTE

Premesso che:

- con Determinazione del Dirigente n. 1300 del 22/09/2016, sono stati aggiudicati all'Associazione temporanea di imprese costituita dalla Ditta NICO VARDANEGA COSTRUZIONI S.R.L. (mandataria) con sede legale in Possagno (TV) e FABBIAN IMPIANTI S.R.L. (mandante) con sede legale in Piove di Sacco (PD), i lavori di completamento del Polo Museale Culturale di S. Chiara – primo stralcio funzionale – secondo appalto, verso l'importo di € 5.823.751,36 oltre IVA 10% pari al totale di € 6.406.126,50;
- è stato stipulato con scrittura elettronica fra il Comune di Bassano del Grappa e la ditta Nico Vardanega Costruzioni s.r.l. in qualità di mandataria, il contratto d'appalto repertorio n. 9178 del 30/09/2016, registrato a Bassano del Grappa in data 07/10/2016 al n. 9724 serie 1T, con garanzia dell'adempimento degli obblighi contrattuali mediante garanzia fideiussoria 256183/DE emessa in data 29/09/2016 da Elite Insurance Company Limited per la somma garantita di Euro 1.420.239,00;
- è stata effettuata la consegna dei lavori con verbale del 30/09/2016, sottoscritto dal Direttore dei Lavori e dall'Appaltatore con riserve, poi decadute ai sensi di legge, con termine per dare ultimate le opere fissato al 21/07/2018;
- con Determinazione del Dirigente n. 1645 del 21/11/2016 si è provveduto, ai sensi dell'articolo 26-ter, comma 1, del D.L. 69/2013, previa verifica dei presupposti e acquisizione della garanzia fideiussoria n. 262629/DE stipulata in data 02/11/2016 dall'ATI NICO VARDANEGA COSTRUZIONI S.R.L. (capogruppo) e FABBIAN IMPIANTI SRL (mandante) con la stessa Elite Insurance Company Limited, alla liquidazione ed al pagamento dell'anticipazione nell'importo di Euro 582.375,14 oltre IVA 10% per complessivi Euro 640.612,65, pagamento all'Appaltatore avvenuto in data 23/11/2016;
- con Determinazione del Dirigente n. 1412 del 20/10/2017 è stato approvato lo Stato di Avanzamento Lavori n. 1 e liquidato e pagato il certificato di pagamento n.1 alla Ditta Nico Vardanega Costruzioni Srl di Possagno (TV) per l'importo di € 373.700,00 oltre IVA 10% per un totale di € 411.070,00, pagamento all'Appaltatore avvenuto in data 25/10/2017;
- con Determinazione del Dirigente n. 276 del 20/02/2018 è stato approvato lo Stato di Avanzamento Lavori n. 2 e liquidato e pagato il certificato di pagamento n.2 alla Ditta Nico Vardanega Costruzioni Srl di Possagno (TV) per l'importo di € 361.800,00 oltre IVA 10% per un totale di € 397.980,00, pagamento all'Appaltatore avvenuto in data 26/02/2018;
- con deliberazione di Giunta Comunale n. 293 del 02/10/2018, immediatamente eseguibile, è stata approvata la ricognizione e l'aggiornamento del quadro economico dell'opera "LP_2012_22 Lavori di realizzazione del polo museale culturale di S. Chiara" che prevede un importo complessivo di progetto di € 10.482.480,68 di cui € 7.211.346,62 per lavori compresi oneri sicurezza cantiere ed € 3.271.134,06 per somme a disposizione della Stazione Appaltante;
- la spesa per la realizzazione del progetto è coperta dalle seguenti entrate: Euro 8.000.000,00 quale contributo di Fondazione Cariverona di cui alla nota in data 10/09/2010 prot. n. 2005.0088, nostro protocollo n. 49065 del 15/09/2010 e s.m.i., ed Euro 2.482.480,68 quali fondi propri del Comune;

Richiamata in tutto il suo contenuto la determinazione n. 1641 del 19/10/2018 con la quale, fra l'altro:

- è stata disposta la risoluzione in danno all'Appaltatore del contratto d'appalto Rep. n. 9178 del 30/09/2016 stipulato con la ditta Nico Vardanega Costruzioni s.r.l. in qualità di ditta mandataria con potere di rappresentanza dell'Associazione temporanea di imprese costituita tra la medesima Nico Vardanega Costruzioni S.r.l. (in veste di mandataria) e la società Fabbian Impianti S.r.l. (in veste di mandante), con applicazione, altresì, della penale da ritardo nella misura massima del 10% dell'importo contrattuale e pari, quindi, a € 639.378,40;
- è stata dichiarata, ai sensi dell'art. 140, comma 3 del D.P.R. n. 207/2010, la decadenza dall'anticipazione liquidata e pagata all'Impresa Nico Vardanega Costruzioni s.r.l.;
- è stato disposto di procedere con gli adempimenti successivi alla risoluzione del contratto stabiliti dall'art. 138 e dall'art. 139 del D. Lgs. 163/2006;
- è stata disposta, cura del Responsabile Unico del Procedimento, l'escussione della garanzia fideiussoria a garanzia degli adempimenti contrattuali, n. 256183/DE emessa in data 29/09/2016 dalla Elite Insurance Company Limited, salvo il risarcimento del danno ulteriore;
- è stata ordinata all'Appaltatore la restituzione al Comune della somma già erogata per anticipazione, nella misura che risulterà dovuta all'esito degli adempimenti di cui all'art. 138 del D. Lgs. n. 163/2006, salvo recupero mediante escussione della garanzia fideiussoria n. 262629/DE della Elite Insurance Company Limited emessa in data 02/11/2016;
- è stato disposto di procedere, a cura del Responsabile Unico del Procedimento, alla comunicazione della risoluzione all'ANAC nelle forme dalla stessa stabilite;

Rilevato che, con nota prot. n. 83853 del 27/11/2018 e successive, si è proceduto all'escussione della garanzia di cui alla polizza fideiussoria per la cauzione definitiva, chiedendo il pagamento, a favore del Comune di Bassano del Grappa, dell'importo di € 1.162.815,28 corrispondente all'importo della cauzione definitiva, tenuto conto del progressivo svincolo della stessa sulla scorta dei lavori stimati come eseguiti alla data del 13/07/2018 di contestazione degli addebiti;

Rilevato, altresì, che, con determinazione n. 2282 del 21/12/2018 è stato affidato all'avv. Nicola Creuso e all'avv. Stefania Lago dello Studio Legale Associato Calegari, Creuso e Lago di Padova (PD) il servizio legale di cui all'art. 17, comma 1, lett. d), n. 2) e di supporto al RUP per assistenza nella specifica situazione di possibile contenzioso in merito all'escussione della garanzia fideiussoria per la cauzione definitiva;

Considerato il complicato evolversi delle tematiche oggetto della vicenda e l'annosità dei possibili effetti scaturenti dalla risoluzione del contratto d'appalto in questione, tali da indurre a ritenere probabile l'instaurarsi di un contenzioso sulle suddette questioni;

Ritenuto, pertanto, necessario estendere il servizio di assistenza legale in essere alla gestione dell'intera e complessa situazione post-risoluzione contrattuale, anche con riferimento alla chiusura del rapporto con l'ATI Nico Vardanega Costruzioni s.r.l. (capogruppo), ora in liquidazione, e Fabbian Impianti srl (mandante) e conseguenti futuri sviluppi;

Visti:

- l'art. 17, comma 1, lett. d), n. 2 in base al quale sono esclusi dall'ambito di applicazione del D. Lgs. n. 50/2016 e s.m.i. le consulenze legali fornite in preparazione di uno dei procedimenti di arbitrato, conciliazione o giudiziario, 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'art. 1 della L. 9/02/1982, n. 31 e s.m.i.;
- l'art. 31, comma 8, del D. Lgs. n. 50/2016 e s.m.i. che prevede che gli incarichi che la stazione appaltante ritenga indispensabili a supporto dell'attività del responsabile unico del procedimento, vengono conferiti secondo le procedure del Codice e, in caso di importo inferiore alla soglia di 40.000 euro, possono essere affidati in via diretta, ai sensi dell'articolo 36, comma 2, lettera a);

Sentiti, al riguardo, gli avvocati Nicola Creuso e Stefania Lago dello Studio Legale Associato Calegari Creuso Lago con sede in Via S. Marco 11/C - 35129 Padova (PD), professionisti qualificati e già a conoscenza degli aspetti peculiari e articolati che interessano la complicata questione del Polo S. Chiara, i quali hanno presentato un'offerta economica per l'importo di € 13.500,00 oltre spese generali 15%, oneri previdenziali 4% ed iva 22% per un totale complessivo di € 19.698,12;

Ritenuta congrua l'offerta formulata, avuto riferimento ai precedenti servizi legali affidati per le medesime materie ad altri professionisti;

Dato atto che:

- con deliberazione di Consiglio Comunale n. 92 del 20 dicembre 2018 è stato approvato il bilancio di previsione per gli esercizi finanziari 2019-2020-2021;
- con deliberazione di Giunta Comunale n. 43 del 20/02/2018 è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione 2018 – 2020 (e s.m.i.);

Visti:

- il D. Lgs. 18/04/2016 n. 50;
- il D.P.R. n. 207 del 05.10.2010 - Regolamento di esecuzione ed attuazione del D. Lgs. n. 163/2006, per quanto rimasto in vigore durante il periodo transitorio;
- il D. Lgs. 18/08/2000 n. 267;
- l'art. 39 "Competenza dei Dirigenti" dello Statuto Comunale approvato con deliberazione di Consiglio Comunale n. 73 del 14/07/2003, modificato con successiva deliberazione di Consiglio Comunale n. 53 del 20/06/2013;
- il decreto del Sindaco prot. n. 9535 del 5/2/2019 con il quale è stato conferito l'incarico di direzione dell'Area 4[^] all'Ing. Walter Stocco;
- il decreto del Sindaco prot. n. 52482 del 24/07/2018 avente ad oggetto "Sostituzione in caso di assenza o impedimento dei dirigenti";
- la delibera di Giunta Comunale n. 251 del 16/10/2012 "indirizzo forma contratti d'appalto aventi ad oggetto lavori pubblici, servizi e forniture"
- la Deliberazione di Giunta Comunale n. 17 del 30/01/2018 avente ad oggetto "Piano triennale di prevenzione della corruzione ai sensi della Legge n. 190/2012. Aggiornamento annualità 2018/2019/2020;

DETERMINA

1) di affidare, per le motivazioni in premessa citate e nell'attuale necessità di assistenza legale complessiva al RUP nella complessa gestione delle problematiche post-risoluzione del contratto d'appalto dei lavori di realizzazione del Polo museale culturale di S. Chiara con l'ATI costituita da Nico Vardanega Costruzioni srl (ora in liquidazione) e Fabbian Impianti srl, che potrebbero portare all'instaurarsi di un contenzioso, all'Avvocato Nicola Creuso e all'Avvocato Stefania Lago dello Studio Legale Associato Calegari Creuso Lago con sede Via S. Marco 11/C - 35129 Padova (PD) – c.f. 04281950289, il servizio legale di cui all'art. 17, comma 1, lett. d), n. 2) e di supporto al Responsabile del Procedimento ai sensi dell'art. 31, comma 8 del D. Lgs. n. 50/2016 e s.m.i., verso il corrispettivo di € 13.500,00 oltre spese generali 15%, oneri previdenziali 4% ed iva 22%, per un totale complessivo di € 19.698,12, giusta preventivo prot. n. 16760 del 01/03/2019;

2) di impegnare a favore dello Studio Legale Associato Calegari Creuso Lago con sede in Via S. Marco 11/C - 35129 Padova (PD) – c.f. 04281950289 l'importo di € 19.698,12 con imputazione al capitolo 120004 "Spese per incarichi legali - Area 4" (cod. min. 1.06.1.0103) del bilancio di previsione esercizio finanziario 2019, dando atto che l'esigibilità dell'obbligazione avrà scadenza entro l'anno 2019;

3) di indicare, per la conclusione del contratto, ai sensi dell'art. 192 del D. Lgs. 18/08/2000 n. 267 e dell'art. 32 D. Lgs. 18/04/2016 n. 50, i seguenti elementi:

| | |
|-----------------------------------|--|
| Finalità da perseguire | Servizio di assistenza legale preparatorio ad un'eventuale attività di difesa e supporto giuridico al Responsabile Unico del Procedimento |
| Oggetto del contratto | Servizio di assistenza legale |
| Modalità di scelta del contraente | Affidamento ai sensi dell'art. 17, comma 1, lett. d), n. 2 e dell'art. 31, comma 8 del D. Lgs. n. 50/2016 e s.m.i. |
| Forma del contratto | Mediante corrispondenza secondo l'uso del commercio ai sensi dell'art. 32 comma 14 del D. Lgs. 18/04/2016 n. 50, del comma 2, lett. b) dell'art. 35 del Regolamento comunale per la disciplina dei contratti ed in esecuzione della delibera di Giunta Comunale n. 251 del 16/10/2012 "indirizzo forma contratti d'appalto aventi ad oggetto lavori pubblici, servizi e forniture" |

4) di disporre la consegna, al prestatore affidatario dell'appalto, dell'indirizzo URL del sito del Comune ove è pubblicato e reperibile, all'interno della sezione "Amministrazione trasparente", il codice di comportamento integrativo dei dipendenti pubblici, approvato con deliberazione di Giunta Comunale n. 331 del 17/12/2013, in conformità a quanto disposto dal DPR 62 del 16/04/2013 recante principi e obblighi la cui violazione costituisce causa di risoluzione del rapporto contrattuale con il fornitore, così come stabilito dall'art. 2 comma 3 del citato DPR;

5) di dare atto che il pagamento della spesa in causa, sempre entro il limite massimo dell'impegno assunto, sarà effettuato su presentazione di apposita fattura elettronica liquidata dal Dirigente previa verifica ed attestazione, da parte del Capo Servizio o Capo U.O. competente, della regolarità qualitativa e quantitativa inerente alla commessa di cui trattasi;

6) di dare atto che il RUP dell'opera "LP_2012_22 Lavori di realizzazione del Polo museale e culturale di S. Chiara" è il dott. geom. Diego Pozza dell'Area IV Lavori Pubblici, Viabilità e Protezione Civile.

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO FINANZIARIO

- Visti gli artt. 151 e 153 del D.Lgs 267/2000;
- Visto il vigente Regolamento di Contabilità;

Si appone il visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria come da allegata registrazione dei seguenti impegni/accertamenti/prenotazioni
Osservazioni al parere di regolarità contabile: stretta attestazione di spesa.

| E/U | IMPEGNO/ACCERTAMENTO |
|-----|----------------------|
| U | 1917_2019 |

Firmato digitalmente il 28/03/2019 da Francesco Benacchio / INFOCERT SPA valida dal 02/11/2016 10:50:15 al 02/11/2019 01:00:00 - Firmato digitalmente il 27/03/2019 da STOCCO WALTER / INFOCERT SPA valida dal 28/11/2018 12:44:33 al 28/11/2021 01:00:00 -

Publicata all'Albo Pretorio dal 28/03/2019 al 12/04/2019