



Comune di Foggia

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

Procedura numero: **1606**

Numero del Registro settoriale delle determinazioni: **49** del 17 novembre 2021

Numero del Registro generale delle determinazioni: **1498**

Oggetto: AVVIO DEL PROCEDIMENTO DI ESERCIZIO DEL POTERE SOSTITUTIVO DELLA STAZIONE APPALTANTE AI SENSI DELL'ARTICOLO 2, COMMA 6, DEL DM 226/11 ED AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO DI SUPPORTO ALLA SOCIETA' ENERGAS ENGINEERING SRL CON SEDE A ROMA

Servizio - CONTRATTI E APPALTI

Ufficio: *CONTRATTI ED APPALTI*

Responsabile del Procedimento:

Estensore: *Caruso Michela*

AVVIO DEL PROCEDIMENTO DI ESERCIZIO DEL POTERE SOSTITUTIVO DELLA STAZIONE APPALTANTE AI SENSI DELL'ARTICOLO 2, COMMA 6, DEL DM 226/11 ED AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO DI SUPPORTO ALLA SOCIETA' ENERGAS ENGINEERING SRL CON SEDE A ROMA

PARERE DI REGOLARITA' TECNICA

Ai sensi dell'articolo 147-bis, comma 1, del D.Lgs. n. 267/2000, si esprime parere favorevole in ordine alla regolarità tecnica della presente determinazione.

Foggia _____

IL DIRIGENTE DEL SERVIZIO

PARERE DI REGOLARITA' CONTABILE E VISTO DI COPERTURA FINANZIARIA

Ai sensi dell'articolo 147-bis, comma 1, del D.Lgs. n. 267/2000, si esprime parere favorevole in ordine alla regolarità contabile della presente determinazione e si appone sulla stessa il visto di copertura finanziaria della spesa di euro _____ sul bilancio _____ capitolo ad oggetto:

Foggia _____

IL DIRIGENTE DEL SERVIZIO FINANZIARIO

ATTESTAZIONE DI PUBBLICAZIONE ALL'ALBO PRETORIO

Ai sensi e per gli effetti dell'art.20, comma 1, lett. d), *del Regolamento sul procedimento amministrativo e sull'accesso ai documenti amministrativi*, si attesta che la presente determinazione in data _____ viene affissa all'Albo Pretorio on line del Comune ove rimarrà per 15 giorni consecutivi.

Foggia _____

IL DIRIGENTE DELLA SEGRETERIA

AVVIO DEL PROCEDIMENTO DI ESERCIZIO DEL POTERE SOSTITUTIVO DELLA STAZIONE APPALTANTE AI SENSI DELL'ARTICOLO 2, COMMA 6, DEL DM 226/11 ED AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO DI SUPPORTO ALLA SOCIETA' ENER GAS ENGINEERING SRL CON SEDE A ROMA

PREMESSO CHE:

- Con il D.Lgs 23 maggio 2000, n.164 (c.d. Decreto Letta), il legislatore italiano ha inteso avviare un processo di adeguamento ai principi dell'ordinamento europeo del mercato interno nel settore del gas, in particolare conformandosi ai canoni fondamentali in tema di libertà di impresa e di apertura alla concorrenza;
- l'art.14 del d.Lgs.164/00 citato ha stabilito che l'attività di distribuzione del gas naturale, in quanto servizio pubblico, debba essere affidata esclusivamente mediante gara per una durata non superiore a 12 anni, ed ha attribuito agli enti locali, titolari del servizio pubblico gli importanti compiti di indirizzo, vigilanza, programmazione e controllo sulle attività di distribuzione;
- allo scopo di "favorire" l'esercizio in forma aggregata del servizio pubblico della distribuzione del gas naturale, l'art. 46bis del D.L. 1 ottobre 2007, n.159 (introdotto, in sede di conversione, dalla legge 29 novembre 2007, n. 222), ha delegato il Governo, e per esso il Ministro dello Sviluppo Economico e il Ministro per gli Affari Regionali e le Autonomie Locali, a demandare due distinti decreti, un primo finalizzato a stabilire "i criteri di gara e di valutazione dell'offerta per l'affidamento del servizio di distribuzione di gas", e d'un secondo destinato a determinare "gli ambiti territoriali minimi per lo svolgimento delle gare per l'affidamento del servizio", nonché "misure per l'incentivazione delle relative operazioni di aggregazione";
- dopo alcune proroghe del termine fissato originariamente per l'adozione dei provvedimenti delegati, il secondo dei due decreti è stato pubblicato sulla Gazzetta Ufficiale del 31 marzo 2011, e poi integrato con provvedimento pubblicato sulla GURI del 28 ottobre 2011, sicché risultano ormai definiti e perimetrali i 177 ambiti territoriali minimi, per i quali occorrerà procedere alle gare per l'affidamento del servizio su base d'ambito;
- con provvedimento ministeriale del 21.04.2011, sono state emanate disposizioni al fine di "governare gli effetti sociali connessi ai nuovi affidamenti delle concessioni di distribuzione del gas in attuazione del comma 6, dell'art.28 del D.Lgs.23.05.2000, n.164", riguardanti in particolare garanzie occupazionali per il personale addetto alle gestioni del servizio distribuzione gas in via di esaurimento;
- in virtù della normativa richiamata, il Comune di Foggia è inserito nell'ambito territoriale minimo (in sigla ATEM) denominato "FOGGIA 2 - SUD", ed è individuato come stazione appaltante della procedura di gara, in quanto Comune capoluogo, ai sensi dell'art. 2, comma 1, del D.M.226/2011;
- con l'emanazione del D.M. 12.11.2012 n. 226 (pubblicato nella Gazzetta ufficiale il 27.01.2012), che ha definito i criteri di gara, si è completato il quadro normativo delineato dall'art.46 bis sopracitato;
- in questa situazione, a norma dell'art.24, comma 4, del D.lgs. 01.06.2011, n. 93, sussiste ora l'obbligo di procedere alla gara per la concessione del servizio su base d'ambito territoriale minimo, definito dal D.M.19.1/31.3/2011, come integrato dal D.M.18.10.2011;
- è quindi opportuno procedere, in applicazione della normativa di settore, ad ogni iniziativa utile per avviare la procedura ad evidenza pubblica in conformità alla previsione degli ambiti come determinati dai decreti delegati sopra richiamati;
- il Comune di Foggia, in qualità di Stazione Appaltante, ha messo in atto tutte le procedure propedeutiche all'indizione della gara di propria competenza, individuando allo scopo, con procedura ad evidenza pubblica, un advisor esterno, nello specifico la Società di ingegneria Ener gas Engineering Srl (contratto 10477 del 07.01.16);

CONSIDERATO CHE

- il mancato rispetto dei termini determina in ottemperanza e l'applicazione delle disposizioni di cui all'art. 3 del DM 226/11, con diffida della Regione Puglia aempiere entro un termine perentorio e successivo esercizio del potere sostitutivo;
- alla Stazione Appaltante è demandata anche la trasmissione della documentazione sull'analisi degli scostamenti VIR-RAB, di cui alla Delibera ARERAn. 905/17;
- l'Autorità di Regolazione per Energia Reti e Ambiente, con Delibera n. 407/2012, ha stabilito le modalità di calcolo dei corrispettivi una tantum per la copertura degli oneri di gara" previsti a favore di Stazione Appaltante ed Enti locali concedenti; tali corrispettivi, per l'ATEM "FOGGIA 2 - SUD", sono pari a complessivi € 600.000,00;
- l'art.1, comma 16 quater, del D.L.145/13 convertito in legge n.9/2014, ha introdotto una significativa agevolazione della procedura, ponendo a carico dei gestori uscenti l'obbligo di anticipare alla stazione appaltante un importo equivalente al 90% del corrispettivo una tantum per la copertura degli oneri di gara come sopra definito, in proporzione ai propri punti di riconsegna nell'ATEM, prima dello svolgimento della gara;
- la Stazione Appaltante ha provveduto a richiedere ai gestori uscenti dell'ATEM "FOGGIA 2" tali corrispettivi;
- è stata sottoscritta da tutti i Comuni dell'ambito la Convenzione per la regolazione dei rapporti tra i comuni ricompresi nell'ambito e il comune di Foggia;

RILEVATO CHE:

- mediante numerose richieste e confronti intercorsi, ultime la nota prot. 34301 del 1/4/2021 (comune di Castelnuovo della Daunia), la nota prot. 34296 del 1/4/2021 (comune di Mottamontecorvino), la nota prot. 34300 del 1/4/2021 (comune di Volturino), trasmessa a mezzo pec, il Comune di Foggia, Stazione Appaltante dell'ATEM "Foggia 2", invitava i Comuni a portare a compimento gli adempimenti di competenza relativi alla definizione del VIR (Valore Industriale Residuo) afferente gli impianti del gestore uscente, paventando, in caso contrario, di "intervenire in sostituzione nei confronti dei Comuni inadempienti", procedendo al reperimento diretto delle informazioni, anche nei confronti dei gestori uscenti, e a tutti gli atti necessari alla pubblicazione e pubblicazione del bando di gara di cui all'art. 9;
- i Comuni di Castelnuovo della Daunia, Motta Montecorvino e Volturino, non hanno in alcun modo risposto o riscontrato tali comunicazioni, né tantomeno trasmesso la documentazione richiesta;

- pertanto, la scrivente Amministrazione Comunale del Comune di Foggia, in qualità di Stazione Appaltante, intende ora provvedere al reperimento diretto delle informazioni, anche nei confronti del gestore uscente, e a tutti gli atti necessari alla preparazione e pubblicazione del bando di gara di cui all'articolo 9, in sostituzione dei Comuni inadempienti;

VISTI:

- il T.U.EE.LL. approvato con D.Lgs.n.267/2000 e successive modifiche ed integrazioni;
- il DM 226/11 e successive modifiche ed integrazioni;
- la Convenzione per la regolazione dei rapporti tra i comuni ricompresi nell'ambito e il comune di Foggia;

DETERMINA

- **DI DARE AVVIO** con il presente atto al procedimento di esercizio del potere sostitutivo della Stazione Appaltante ai sensi dell'articolo 2, comma 6, del DM 226/11;
- **DI PROVVEDERE** al reperimento diretto presso i gestori uscenti dei Comuni di Castelnuovo della Daunia, Motta Montecorvino e Volturino, della documentazione obbligatoria di cui agli art. 4 e 5 del DM 226/11;
- **DI PROVVEDERE** a tutti gli atti necessari alla preparazione e pubblicazione del bando di gara di cui all'articolo 9, in sostituzione di detti Comuni inadempienti;
- **DI RIPORTARE EVIDENZA** nell'Allegato B al bando di gara che verrà predisposto, delle informazioni non fornite direttamente dai suddetti Comuni;
- **DI IMPIEGARE** per lo svolgimento delle attività di competenza dei Comuni inadempienti, le risorse afferenti al corrispettivo una tantum per la copertura degli oneri, per le funzioni locali, della gara, quantificate ed attribuite ai Comuni inadempienti stessi, pari ai sensi della Delibera ARERA n. 407/2012 e della Convenzione d'Ambito a complessivi € 7.500, così suddivisi tra gli Enti interessati:

Castelnuovo della Daunia	2.500
Motta Montecorvino	2.500
Volturino	2.500

- **DI AFFIDARE** l'attività di supporto per lo svolgimento di tali attività alla società Energas Engineering Srl, con sede a Roma in Via A. Baldovinetti, PARTITA IVA n. 01893081008 mediante i suddetti corrispettivi di gara, per un importo di € 7.500,00 oltre iva per legge, già società mandataria del raggruppamento affidatario del servizio di supporto tecnico, amministrativo, economico e legale al RUP per l'individuazione del gestore unico di distribuzione del Gas (contratto Rep. n.10477/2016), ai sensi dell'art. 1 comma 2 lettera a) della Legge 120/2020.
- **DI PRENDERE ATTO** di aver effettuato le verifiche di cui alla d.lgs. 159/2011 ed in particolare quelle disposte dall'art. 100 e quindi, per l'effetto, è stata richiesta informazione antimafia per la società Energas Engineering Srl con prot. n. PR_RMUTG_Ingresso_0336846_20210923 (23 settembre 2021);
- **DI PRENDERE ATTO** che alla data del presente atto sono trascorsi i 30 giorni di cui all'art. 92 comma 3 del DPR 159/2011 e di stabilire che il presente contratto, stipulato ai sensi dell'art. 32 comma 14 secondo periodo del codice dei contratti, è risolto immediatamente e automaticamente qualora l'Ente rilevasse violazione della normativa antimafia in capo all'aggiudicatario (a seguito della suindicata richiesta) oppure dovessero essere comunicate dalla Prefettura informazioni interdittive di cui all'art. 91 d.lgs. 159/2011;
- **DI STABILIRE** che il responsabile del procedimento ai sensi dell'art. 31 del Codice dei Contratti è l'ing. Antonello De Stasio, coordinatore del Servizio Contratti e Appalti dell'Ente;
- **DI DARE ATTO** che il codice identificativo di gara (CIG) attribuito dall'Autorità Nazionale Anticorruzione (ANAC) su richiesta di questa stazione appaltante, è il seguente SMART CIG: Z7B33F14A2.
- **DI DARE ATTO** che l'importo complessivo di spesa di complessivi euro € 9.150 onnicomprensivo oneri e IVA (7.500 euro oltre IVA al 22 %), è stato prenotato al capitolo 3120100/2016 (*ad oggetto spese per supporto al RUP con proventi comuni distribuzione gas Foggia 2 sud*), impegno 1640-6, RPP 2016, liquidazione 3822/2020
- **DI PROCEDERE** alla liquidazione delle prestazioni corrispondendo alla Società in immediato il 50% dell'importo e il saldo alla consegna della documentazione propedeutica alla pubblicazione del bando.
- **DI DARE ATTO CHE** l'ing. Antonello De Stasio è il Responsabile Unico del Procedimento che ha provveduto a rendere dichiarazione di assenza di conflitto di interessi, agli atti, ai sensi dell'art. 6 bis della legge 241/1990 e ai sensi dell'art. 42 del D.Lgs. 50/2016 e ss.mm.ii;
- **DI DISPORRE CHE** si provvederà agli adempimenti per dare adeguata pubblicità dell'avvenuta adozione del presente atto ai sensi, per gli effetti e con le modalità previste dal Decreto D.lgs. 14 marzo 2013, n. 33 "Riordino della disciplina riguardante il diritto di accesso civico e gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte delle pubbliche amministrazioni", nonché dalla L. 6/11/2012, 190 "Disposizioni per la prevenzione e la repressione della corruzione e dell'illegalità nella pubblica amministrazione", disponendo la pubblicazione ai sensi dell'art. 29 del D.Lgs. 50/2016, sul sito web istituzionale del Comune di Foggia/sotto sezione Amministrazione trasparente;
- **DI INVIARE** il presente provvedimento al Servizio Finanziario ed al Servizio Archivio e Protocollo per quanto di rispettiva competenza e ai Comuni di Castelnuovo della Daunia, Motta Montecorvino e Volturino.

Il RUP
ing. Antonello De Stasio

Il Dirigente del Servizio Contratti e Appalti
ing. Francesco Paolo Affatato

PARERE DI REGOLARITA' TECNICA

Ai sensi dell'articolo 147-bis, comma 1, del D.Lgs. n. 267/2000, si esprime parere favorevole in ordine alla regolarità tecnica della presente determinazione.

Foggia _____

IL DIRIGENTE DEL SERVIZIO

PARERE DI REGOLARITA' CONTABILE E VISTO DI COPERTURA FINANZIARIA

Ai sensi dell'articolo 147-bis, comma 1, del D.Lgs. n. 267/2000, si esprime parere favorevole in ordine alla regolarità contabile della presente determinazione e si appone sulla stessa il visto di copertura finanziaria della spesa di euro _____ sul bilancio _____ capitolo ad oggetto:

Foggia _____

IL DIRIGENTE DEL SERVIZIO FINANZIARIO

ATTESTAZIONE DI PUBBLICAZIONE ALL'ALBO PRETORIO

Ai sensi e per gli effetti dell'art.20, comma 1, lett. d), *del Regolamento sul procedimento amministrativo e sull'accesso ai documenti amministrativi*, si attesta che la presente determinazione in data _____ viene affissa all'Albo Pretorio on line del Comune ove rimarrà per 15 giorni consecutivi.

Foggia _____

IL DIRIGENTE DELLA SEGRETERIA