



DELIBERAZIONE DELL'AMMINISTRATORE UNICO

n 076 del 05/07/2019

Oggetto: Conferimento incarico di prestazione servizio legale: assistenza per la redazione di memoria difensiva nel procedimento di precontenzioso Anac n. 96/19/S – Fasc. 2684/2019.

## L'AMMINISTRATORE UNICO

### Premesso:

- che, nell'ambito della "Gara europea a procedura ristretta, suddivisa in 4 lotti, per l'affidamento in concessione "Net Cost" dei servizi minimi di trasporto pubblico locale su gomma di interesse regionale - Regione Campania – Lotto 1 Servizi minimi di TPL su gomma per la Provincia di Salerno e il Comune di Salerno. Lotto 2 Servizi minimi di TPL su gomma per le Province di Avellino e Benevento, Comuni di Avellino e Benevento - l'ACaMIR – Stazione Appaltante – ha avviato procedimento di precontenzioso presso l'ANAC, identificato con n. 96/19/S, fasc. 2684/2019 - nota ANAC n. 0053905 del 3.7.2019 - mirante ad ottenere risposta ai seguenti quesiti:

1. Se, tenuto conto delle previsioni di cui alla lex specialis di gara e, segnatamente, di quelle espressamente richiamate ai punti 9.2 e 10.2 del Disciplinare di Gara - 1<sup>a</sup> fase della procedura istretta, la causa di esclusione di cui all'art. 80, comma 5, lett. f-bis), del D.Lgs. n. 50/2016 sia applicabile a un contratto pubblico 'escluso' concernente la concessione di servizi di trasporto pubblico di passeggeri ai sensi del Reg. (CE) n. 1370/2007.

2. Per il caso di applicabilità alla concreta fattispecie di gara della causa di esclusione di cui all'art. 80, comma 5, lett. f-bis), del D.Lgs. n. 50/2016, se, in sede di controllo dei requisiti di partecipazione dichiarati nella domanda di partecipazione, la produzione da parte dell'operatore economico di una attestazione riferita all'Ente affidante che quest'ultimo nega di aver prodotto debba considerarsi rilevante e, quindi, determinante ai fini dell'operatività della causa di esclusione in parola, indipendentemente dalla successiva certificazione da parte dello stesso Ente del requisito in modo coerente con l'attestazione richiamata.

3. Qualora il 2° quesito dovesse ricevere risposta affermativa, se la detta causa di esclusione debba intendersi operativa per l'intero costituendo RTI oppure per il solo operatore economico mandante interessato.

4. Per il caso in cui si ritenga che la causa di esclusione colpisca il solo operatore economico mandante interessato del costituendo RTI, se è consentita al/i restante/i componente/i il costituendo RTI, purché in possesso del 100% dei requisiti di ammissione previsti dalla lex specialis di gara per il singolo Lotto, la partecipazione alle ulteriori fasi della procedura di gara avvalendosi di quanto previsto dall'art. 48, commi 18 e 19-ter, del D.Lgs. n. 50/2016 per il tramite di rinuncia per giusta causa, da parte della capogruppo mandataria (con il consenso delle restanti mandanti, ove esistenti) al mandato conferito dalla mandante colpita dalla causa di esclusione.

- che, con comunicazione del 03.07.19, l'ANAC invitava AIR MOBILITA' Srl a depositare eventuali memorie e/o documenti ai sensi dell'art. 211 co. 1 D. Lgs. 50/2016, nel termine di giorni 5 dalla ricezione, e dunque entro il giorno 08.07.19;

### Considerato:

- che appare opportuno, attesa la delicatezza della vicenda giuridica e l'importanza della procedura di gara per la quale la stazione appaltante ha richiesto il parere di precontenzioso, che la «AIR MOBILITA' Srl» depositi – singolarmente od unitamente alla mandataria Busitalia Campania- memoria difensiva;

- che appare, altresì, opportuno –atteso il breve lasso di tempo disponibile, che Air Mobilità srl si rivolga a legale specializzato in materia di diritto dei contratti pubblici;

- che, per l'espletamento del predetto incarico, è stato interpellato l'avv. Massimiliano Giordano del Foro di Salerno, legale di fiducia dell'AIR MOBILITA' Srl, per aver ben operato attraverso assistenza e consulenza legale sia per la vicenda della cessione di ramo d'azienda servizi TPL A.IR. SpA, che per la stipula di accordo costituzione dell'Ati-Rti con BIC Campania e Sita Sud, che nella redazione degli atti di partecipazione alla gara emarginata, e che è dunque legale che già conosce

sia le caratteristiche della procedura nell'ambito della quale si innesta il parere di precontenzioso, sia le vicende relative al raggruppamento;

- che detto legale si è dichiarato disponibile a svolgere l'incarico, accettando il compenso previsto dalla Tariffa Professionale di cui al DM 50/14, fascia dei valori minimi, con ulteriore decurtazione del 20%;

Rilevato:

- che l'importo prevedibile del compenso professionale è inferiore alla soglia prevista dall'art. 36, comma 2, lett. a) del D.Lgs. 50/2016;

- che, in ogni caso, tale incarico rientra specificamente nella previsione di esclusione di cui all'art. 17, comma 1, lett. d) del D. Lgs 50/16, trattandosi di prestazione di servizi legali, e può essere conferito al di fuori delle procedura ivi previste purché nel rispetto dei principi informativi dei conferimenti dei "contratti esclusi";

- che tali principi sono da ritenersi rispettati, attesa la necessità urgente di conferimento dell'incarico rispetto alla indifferibile azione di tutela aziendale, il grado di soddisfazione delle prestazioni già effettuata dal Professionista in favore dell'azienda Air SpA –socio unico di Air Mobilità srl- e la conoscenza della vertenza, l'onorario previsto inferiore a quello stabilito dalla Tariffa Professionale (economicità) e congruo rispetto alla natura dell'incarico (proporzionalità);

Ritenuto:

- di conferire l'incarico di cui trattasi all'avv. Massimiliano Giordano di Salerno, per le motivazioni innanzi espresse;

Ravvisata la propria competenza all'adozione del presente atto e attestata l'insussistenza di qualsivoglia conflitto di interessi, anche potenziale, ai sensi e per gli effetti dell'art. 6 bis della l. 241/90 e della omologa misura contenuta nel PTPCT 2019-2021;

DELIBERA

tutto quanto espresso in narrativa costituisce parte integrante e sostanziale del presente provvedimento:

- nell'ambito della "Gara europea a procedura ristretta, suddivisa in 4 lotti, per l'affidamento in concessione "Net Cost" dei servizi minimi di trasporto pubblico locale su gomma di interesse regionale - Regione Campania – Lotto 1 Servizi minimi di TPL su gomma per la Provincia di Salerno e il Comune di Salerno. Lotto 2 Servizi minimi di TPL su gomma per le Province di Avellino e Benevento, Comuni di Avellino e Benevento, conferire incarico professionale all'avv. Massimiliano Giordano, con studio in Salerno alla Via A. Rotunno n.43, per l'assistenza legale nella predisposizione di memoria difensiva da depositare – singolarmente od unitamente alla BIC Campania (Busitalia) - nel procedimento di precontenzioso ANAC n. 96/19/S – Fasc. 2684/2019;

- stabilire che il compenso professionale è fissato nella misura della Tariffa Professionale Forense, fascia minima, decurtata del 20% oltre accessori di legge, pari ad €. 3.000,00, oltre accessori di legge, fino alla definizione della problematica;

- mandare agli Uffici interessati per gli adempimenti conseguenziali.

L'Amministratore Unico

- Alberto De Sio -