ETRA
Futuro sostenibile

Determinazione n. 138

Oggetto: Affidamento diretto ai sensi dell'art. 1, comma 2, lettera a) D.L. 16 Luglio 2020, n. 76, convertito con Legge 11 Settembre 2020, n.120 e s.m.i., e modificato dal D.L. 31 Maggio 2021, n. 77 convertito con Legge 29 Luglio 2021, n. 108 del servizio consulenza legale per il superamento del sistema duale di gestione vigente in ETRA S.p.A.

IL DIRETTORE GENERALE

Premesso che:

(a) Energia Territorio Risorse Ambientali – ETRA S.p.A. è una *Multiutility*, a totale partecipazione pubblica, incaricata della gestione del servizio idrico integrato nell'ATO Brenta e della gestione integrata dei servizi ambientali (di raccolta e smaltimento rifiuti, igiene, etc ...) (di seguito, anche solo, **ETRA** o la **Società**);

(b) L'Assemblea dei Soci di ETRA, con delibera motivata, ha disposto l'adozione del sistema di amministrazione e controllo di cui al paragrafo 5, sezione VI bis del capo V, del Titolo V del Libro V del Codice Civile, tant'è che – ex art. 3 dello Statuto societario – la Società è organizzata secondo il sistema dualistico previsto dall'art. 2409-octies e ss. del Codice Civile, con affidamento dell'amministrazione e controllo societari ad un Consiglio di Gestione (di seguito, il **CdG**) e ad un Consiglio di Sorveglianza;

Considerato che:

(c) Nel tempo, i Soci di ETRA hanno rinvenuto l'opportunità di passare dalla citata gestione dualistica ad una forma di amministrazione e controllo conforme a quanto previsto nei paragrafi 2, 3 e 4, sezione VI bis del capo V, del Titolo V del Libro V del Codice Civile, nonché a quanto previsto dal D.Lgs. n. 175/2016 s.m.i. (di seguito, il **Passaggio**), dando quindi indicazioni al CdG affinché compia tutti i preliminari approfondimenti giuridici funzionali ad individuare l'*iter* da seguire e gli atti da compiere per addivenire a tale Passaggio;

(d) In coerenza con la natura e la *mission* affidata ad ETRA, il CdG intende altresì esplorare la possibilità e l'opportunità di far conseguire ad ETRA medesima, contestualmente al Passaggio lo *status* di società benefit ex Legge 28.12.2015, n. 208 (art. unico, commi 376-384. Legge di Stabilità 2016);

(e) Per il migliore raggiungimento delle finalità sub (c) ed (d) che precedono, ETRA intende selezionare – mediante apposita ricerca di mercato – un legale o uno studio legale esterno, altamente qualificato e specializzato in diritto amministrativo e diritto civile societario, a cui conferire, per un importo inferiore alla soglia dell'affidamento diretto di € 139.000,00, l'incarico di (l'**Incarico**):

(i) fornire, in apposito parere scritto, un puntuale inquadramento della normativa generale vigente, pubblicistica e privatistica, che disciplina: ***(1)*** gli organi amministrativi e di controllo delle società in *house*; ***(2)*** le modalità e gli adempimenti necessari alla modifica della struttura di *governance* attualmente in uso in ETRA, affinché si determini il Passaggio, e; ***(3)*** le modalità e gli adempimenti necessari affinché ETRA possa acquisire lo *status* di SB, con *focus* sui vantaggi e gli svantaggi, anche in materia fiscale, di tale *status*;

(ii) predisporre un *Term Sheet* che indichi per *step* progressivi tutte le azioni e provvedimenti da compiere ed assumere per addivenire al Passaggio, con la specifica di quale organo sociale di ETRA (tra Assemblea, CdG, CdS) o terzo (Consiglio di Bacino Brenta, Conferenza di Servizi, etc ...) sia deputato al compimento ed alla adozione delle attività e provvedimenti predetti;

(iii) redigere i *draft* di tutti gli atti e provvedimenti preordinati, connessi e conseguenziali al Passaggio, nonché (ove tale sia la decisione di ETRA) per al conseguimento dello status di *SB*,

come a titolo esemplificativo e non esaustivo: *draft* di delibere, statuto, procure, comunicazioni, etc .., nonché procedere alla verifica di congruità/attualità ed alla eventuale revisione/integrazione della documentazione a tal fine già fatta predisporre, su precedente incarico della Società, da altri consulenti;

(iv) fornire al CdG ogni informazione e/o chiarimento ulteriore che dovesse occorrere in relazione al Passaggio, all'uopo anche ad integrazione dell'oggetto dell'Incarico.

Verificato che:

(f) nel caso di specie risulta applicabile l'art. 1, comma 2, lett. a) del D.L. 16 Luglio 2020, n. 76, convertito con Legge 11 Settembre 2020, n.120 e s.m.i., e modificato dal D.L. 31 Maggio 2021, n. 77 convertito con Legge 29 Luglio 2021, n. 108, il quale prevede che "*fermo quanto previsto dagli artt 37 e 38 del D.Lgs. 50/2016, le stazioni appaltanti procedono all'affidamento delle attività di esecuzione di lavori, servizi e forniture, nonché dei servizi di ingegneria e architettura, inclusa l'attività di progettazione, di importo inferiore alle soglia di cui all'art. 35 del D.Lgs. 50/2016 secondo le seguenti modalità: a) affidamento diretto per lavori di importo inferiore a 150.000 euro e per servizi e forniture, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, di importo inferiore a 139.000 euro. In tali casi la stazione appaltante procede all'affidamento diretto, anche senza consultazione di più operatori economici, fermo restando il rispetto dei principi di cui all'articolo 30 del codice dei contratti pubblici di cui al decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, e l'esigenza che siano scelti soggetti in possesso di pregresse e documentate esperienze analoghe a quelle oggetto di affidamento, anche individuati tra coloro che risultano iscritti in elenchi o albi istituiti dalla stazione appaltante, comunque nel rispetto del principio di rotazione*";

Preso atto che:

(g) ai sensi dell'art. 32, comma 2 del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii. e dell'art. 1, comma 3 del citato D.L. n. 76/2020 convertito con L. n. 120/2020 "*la stazione appaltante può procedere ad affidamento diretto tramite determina a contrarre, o atto equivalente, che contenga in modo semplificato, l'oggetto dell'affidamento, l'importo, il fornitore, le ragioni della scelta del fornitore, il possesso da parte sua dei requisiti di carattere generale, nonché il possesso dei requisiti tecnico-professionali, ove richiesti*";

(h) che il sottoscritto assume le funzioni di Responsabile Unico del Procedimento in forza della procura speciale ricevuta dal Notaio dott. Roberto Paone di Padova, Rep. n. 113931 e Racc. n. 53630 del 21.04.2022, registrata a Padova in data 22.04.2022 al n. 15643 serie 1T (di seguito, la **Procura**);

(i) che, malgrado non fosse obbligatorio, è stata comunque inviata a n. 3 primari studi legali, di rilievo nazionale ed internazionale, una richiesta di preventivo avente ad oggetto il servizio/la fornitura sopra indicato/a;

(j) il miglior preventivo, per complessivi € 72.000,00 oltre c.p.a. (4%) ed Iva (22%), in rapporto alla qualità della prestazione e ai prezzi di mercato, risulta essere quello inviato/ricevuto l'8.07.2022, prot. 86, dallo Studio Legale Gianni&Origoni, nelle persone degli Avv.ti Eugenio Grippo ed Ettore Scimemi, partita IVA 01535691008, sede legale in Roma, alla Via delle Quattro Fontane n. 20 (00194), sede di Padova, ubicata alla Via Eremitani, n. 18 (35121);

(k) lo Studio Gianni&Origoni è risultato altresì in possesso dei requisiti di cui all'art. 80 del D.Lgs. n. 50/2016 s.m.i.;

(l) conseguentemente: (i) nella seduta del 12.07.2022, il CdG ha deliberato di conferire l'incarico di consulenza e supporto legale per il superamento del sistema duale di amministrazione e controllo agli Avv.ti Ettore Scimemi e Eugenio Grippo dello Studio Gianni & Origoni, riconoscendo agli stessi un compenso pari ad € 72.000,00, oltre CPA e IVA, procedendo dunque alla formalizzazione dell'Incarico *de quo*; (ii) in data 14/15.07.2022 si è proceduto alla firma del relativo contratto con scambio di corrispondenza;

ETRA
Futuro sostenibile

Rilevato:

(m) che per l'esecuzione del servizio in oggetto, trattandosi di servizio di natura intellettuale, non è stato elaborato il Documento unico di valutazione dei rischi da Interferenza (DUVRI) e, pertanto, gli oneri della sicurezza sono pari zero;

Dato atto:

(n) che la richiesta di preventivo è avvenuta in data 27.06.2022 e che tale data coincide con l'avvio del procedimento per l'affidamento del presente servizio, ai sensi dell'art. 1 comma 2, lettera a) del citato D.L. 76/2020 come modificato e convertito;

(o) che la spesa di € 74.880,00 a cui sommare IVA ai termini di legge, trova copertura nel budget di esercizio;

Visti i poteri attribuiti allo scrivente con la Procura;

determina

(p) che le premesse sono parte integrante e sostanziale del dispositivo del presente provvedimento;

(q) di affidare direttamente ai sensi dell'art. 1, co. 2, lett. a) D.L. 16 Luglio 2020, n. 76, coordinato con la legge di conversione 11 settembre 2020 n. 120, come modificato dal D.L. 77/2021 conv. con Legge 108/2021 il servizio in oggetto, allo Studio Gianni&Origoni, nelle persone nelle persone degli Avv.ti Eugenio Grippo ed Ettore Scimemi, partita IVA 01535691008, sede legale in Roma, alla Via delle Quattro Fontane n. 20 (00194), sede di Padova, ubicata alla Via Eremitani, n. 18 (35121) per l'importo di € 72.000,00 oltre c.p.a. (4%) ed Iva (22%), che trova copertura nel budget;

(r) di dare atto che il contratto è già stato stipulato per disposizione del CdG assunta con delibera del 12.07.2022, stante possesso – autocertificato dal citato Studio Legale – dei requisiti di ordine generale e speciale di cui all'art. 80, D.Lgs. 50/2016 e visto che è sempre autorizzata, ai sensi dell'art. 8 D.L. 76/2020, l'esecuzione del contratto in via d'urgenza nelle more della verifica, in capo all'affidatario, dei requisiti di cui all'art. 80 D.Lgs. 50/2020 e dei requisiti di qualificazione eventualmente previsti, previa verifica dell'idoneità tecnico-professionale ai sensi del D.Lgs. 81/08;

(s) che, ove fosse accertato il difetto dei requisiti prescritti, si procederà alla revoca del presente affidamento, alla risoluzione del contratto ed alla segnalazione all'ANAC ai sensi dell'art. 80, co. 12 D.Lgs. 50/2016;

(t) di demandare all'Ufficio Approvvigionamenti, le verifiche sul possesso dei requisiti di carattere generale ai sensi dell'art. 80 del D.Lgs. 50/2016, nonché degli eventuali requisiti speciali richiesti

Cittadella, 23.08.2022

IL DIRETTORE GENERALE
(Dott. Domenico Lenzi)
[redacted]

[redacted]