

DECISIONE A CONTRARRE

(ex art. 17, comma 1, del d. lgs. n. 36/2023)

OGGETTO: AFFIDAMENTO DIRETTO EX ART. 50 COMMA 1 LETT. B) DEL D.LGS. N. 36/2023 DELL'INCARICO PER LO SVOLGIMENTO DELLE ATTIVITA' DI ASSISTENZA E CONSULENZA LEGALE STRAGIUDIZIALE PER L'ESPRESSIONE DI UN PARERE IN RELAZIONE ALLA ALLOCAZIONE DEL RISCHIO DELLA VARIAZIONE DEL TASSO BASE DI INTERESSE TRA LA DATA DI PRESENTAZIONE DELL'OFFERTA E LA DATA DI SOTTOSCRIZIONE DEL CONTRATTO DI CONCESSIONE PER LA PROGETTAZIONE ESECUTIVA, COSTRUZIONE E GESTIONE DEL NUOVO OSPEDALE DELLA SPEZIA IN LOCALITA' FELETTINO E SUPPORTO PER LA REDAZIONE DEI PROVVEDIMENTI CONSEQUENTI - CUP D49H09000290008 – CIG ZA03D25CBA

Premesso che:

- a) con convenzione sottoscritta tra Regione Liguria (SUAR), ASL5 e IRE in data 15 aprile 2022, sono state delegate a IRE le funzioni di Stazione Appaltante per l'espletamento, per conto di ASL 5, della procedura di gara per "l'affidamento in concessione della progettazione, costruzione e gestione, ai sensi degli artt. 164 e ss. e 180 e ss. del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., del Nuovo Ospedale della Spezia in località Felettino" e il compimento delle attività di gestione della concessione fino alla data di emissione del certificato di collaudo provvisorio dell'opera, ferma restando la funzione di ASL5 di committente dei lavori;
- b) in data 20 aprile 2022, con provvedimento dell'Amministratore Unico di IRE prot.n. 3191, è stata nominata Responsabile Unico del Procedimento dei lavori l'ing. Maria Elisabetta Grassi;
- c) in data 26 aprile 2022 è stato pubblicato il bando di gara sulla GUUE n. GU/S S81 - 219811-2022-IT e sul sito istituzionale di IRE e sulla piattaforma SINTEL per l'affidamento in concessione della progettazione, costruzione e gestione, ai sensi degli artt. 164 e ss. del D.Lgs. 50/2016 e ss.mm. e ii., del Nuovo Ospedale della Spezia in località Felettino;
- d) in data 17 marzo 2023 a conclusione delle operazioni di gara, preso atto della proposta di aggiudicazione formulata con verbale relativo alle operazioni di gara n. 12 del 21 febbraio 2023 della Commissione giudicatrice all'uopo nominata, con provvedimento prot. n. 1977 la Stazione Appaltante ha disposto l'aggiudicazione della Concessione di cui alla lettera a) in favore dell'operatore economico Guerrato S.p.A.;
- e) in data 11 maggio 2022 è stato sottoscritto il contratto rif. interno IRE n. 63/2022 tra IRE e l'avvocato Giorgio Lezzi dello Studio Legale OSBORNE CLARKE di Milano ad oggetto le attività di assistenza e consulenza legale stragiudiziale a IRE relative alle operazioni di gara

Infrastrutture Recupero Energia Agenzia Regionale Liguria I.R.E. S.p.A.

Società soggetta alla direzione ed al coordinamento di F.I.L.S.E. S.p.A.

Capitale Sociale € 1.526.691,00 i.v. – R.E.A. n. 473022 – Cod. Fisc., e P IVA 02264880994

info@ireliguria.it irespa@legalmail.it www.ireliguria.it

- e all'aggiudicazione della procedura di gara per l'affidamento della concessione di cui alla precedente lettera a) sino alla sottoscrizione del contratto, anche attraverso la verifica e la predisposizione di risposte a chiarimenti che dovessero pervenire dai potenziali concorrenti, partecipazione a sedute di gara e/o operazioni di gara, qualora ritenuto necessario;
- f) a seguito dell'aggiudicazione della concessione di cui trattasi è stato dato avvio alle attività di progettazione definitiva da parte della Guerrato S.p.A. e, in particolare, da parte dei progettisti indicati in sede di gara dalla stessa Guerrato;
- g) in data 30 ottobre 2023 con nota acquisita agli atti di IRE al prot. n. 9182 in data 31 ottobre 2023, nelle more della verifica ed approvazione del Progetto Definitivo, e della conseguente sottoscrizione della "Convenzione di Concessione della progettazione, costruzione e gestione, del Nuovo Ospedale della Spezia in località Felettino" (di seguito anche "Convenzione") la Guerrato S.p.A. ha formalizzato alcune proposte di correzione/integrazione dello schema di Convenzione posta a base di gara, ai fini della sottoscrizione della stessa;
- h) le altre proposte di Guerrato S.p.A., assume particolare delicatezza la richiesta di mantenere la clausola prevista dallo schema di contratto MEF in ordine all'onere del rischio circa la variazione del tasso base di interesse tra la data di presentazione dell'offerta e la data di sottoscrizione del contratto di concessione, che lo schema di contratto del MEF pone a carico del Concedente (cfr. Schema Tipo di cui alla "Guida alle pubbliche amministrazioni per la redazione di un contratto di concessione per la progettazione, costruzione e gestione di opere pubbliche in partenariato pubblico privato" art. 11 comma 3 lettera c) "*Il rischio di un'eventuale variazione del tasso di interesse base tra la data di presentazione dell'Offerta in sede di gara e la data della sottoscrizione del Contratto è allocato in capo al Concedente*");
- i) a seguito di Richiesta di Acquisto n. 199 del 30 ottobre 2023, il Settore Nuova procedura Ospedale Felettino, Sanità e Interventi speciali ha manifestato l'esigenza di procedere con l'affidamento diretto di un incarico esterno al fine di pervenire alla stipula della Convenzione si rende necessario un parere legale pro veritate in relazione alla proposta di cui alla precedente lettera h) e un supporto per la redazione dei provvedimenti conseguenti propedeutici alla stipula della Convenzione;
- j) le attività di cui alla precedente lettera i) non rientrano specificamente nelle attività già affidate all'Avv. Giorgio Lezzi con contratto rif.63/2022 sopra citato;
- k) complessivamente l'importo dei contratti affidati al medesimo professionista mediante affidamento diretto, eseguiti con piena soddisfazione di IRE, risulta essere inferiore all'importo massimo per l'affidamento diretto, il professionista è stato individuato in deroga al principio di rotazione di cui all'art. 49 del D.Lgs. 36/2023 in quanto la problematica emersa, per il quale si chiede un parere nonché supporto per la redazione dei provvedimenti conseguenti, afferisce ad una modifica del contratto da sottoscrivere con l'aggiudicatario

della concessione di costruzione e gestione dell'ospedale, contratto revisionato dal professionista di cui trattasi anche in relazione alle osservazioni del CIGA, e una modifica del professionista comporterebbe la necessità di una rilettura complessiva degli atti con relativo aggravio di costi e tempi;

- l) con preventivo acquisito a protocollo di IRE al n. 9303 del 07 novembre 2023 il professionista ha presentato la propria offerta pari a 7.500,00 euro oltre C.P.A. ed IVA di legge;
- m) l'offerta risulta conforme alle finalità perseguite dalla stazione appaltante e contiene un prezzo ritenuto congruo rispetto alle prestazioni richieste;
- n) ai sensi dell'art. 17, comma 1, del d.lgs. n. 36/2023, prima dell'avvio delle procedure di affidamento dei contratti pubblici, le stazioni appaltanti, in conformità ai propri ordinamenti, con apposito atto, adottano la decisione di contrarre individuando gli elementi essenziali del contratto e i criteri di selezione degli operatori economici e delle offerte;
- o) l'art. 17, comma 2, del d.lgs. n. 36/2023 prevede che, in caso di affidamento diretto ex art. 50, la decisione a contrarre individua l'oggetto, l'importo e il contraente, unitamente alle ragioni della sua scelta, ai requisiti di carattere generale e, se necessari, a quelli inerenti alla capacità economico finanziaria e tecnico professionale;
- p) ai sensi del citato art. 17, il presente provvedimento è finalizzato alla stipulazione di un contratto per l'affidamento di quanto in oggetto le cui caratteristiche essenziali sono qui di seguito indicate:
 - oggetto: attività di assistenza e consulenza legale stragiudiziale per l'espressione di un parere in relazione alla allocazione del rischio della variazione del tasso base di interesse tra la data di presentazione dell'offerta e la data di sottoscrizione del contratto di concessione per la progettazione esecutiva, costruzione e gestione del Nuovo Ospedale della Spezia in località Felettino e supporto per la redazione dei provvedimenti conseguenti;
 - importo del contratto: euro 7.500,00 oltre C.P.A. e IVA;
 - forma del contratto: ai sensi dell'art. 18, comma 1, secondo periodo del d.lgs. n. 36/2023, trattandosi di affidamento ai sensi dell'art. 50 del medesimo decreto, mediante corrispondenza secondo l'uso commerciale, consistente in un apposito scambio di lettere, anche tramite posta elettronica certificata o sistemi elettronici di recapito certificato qualificato; pertanto, il contratto si intenderà concluso dalla data di sottoscrizione, a titolo di accettazione, dell'operatore affidatario;
 - modalità di scelta del contraente: affidamento diretto;
- q) il professionista individuato, iscritto all'Elenco di professionisti qualificati da utilizzare per l'affidamento di incarichi di servizi legali di IRE, risulta in possesso di adeguata capacità ed esperienza nel settore del PPP;

- r) le prestazioni in oggetto non rivestono un interesse transfrontaliero certo, secondo quanto previsto dall'art. 48, comma 2, del d.lgs. n. 36/2023, in particolare per il modesto valore, particolarmente distante dalla soglia comunitaria stessa;
- s) come da poteri indicati nella Visura Camerale di IRE l'autorizzazione alla spesa del presente contratto rientra nella competenza dell'Amministratore unico di IRE;

Considerato che:

- t) in tema di imposta di bollo all'affidamento di cui trattasi si applicano le disposizioni di cui all'allegato 1.4 del d.lgs. n.36/2023;
- u) IRE, in quanto organismo di diritto pubblico, non è tenuta all'obbligo di ricorrere alla piattaforma di negoziazione MEPA salvo l'obbligo di ricorrere alle convenzioni stipulate dal soggetto aggregatore S.U.A.R. di Regione Liguria;
- v) per l'incarico in oggetto non sono attive convenzioni S.U.A.R. ;
- w) in conformità a quanto disposto dall'art. 53, comma 1, del d.lgs.n. 36/2023, con riferimento all'affidamento in parola non viene richiesta la garanzia provvisoria;
- x) con riferimento a quanto disposto dall'art. 53, comma 4, del d.lgs. n. 36/2023 si ritiene di non richiedere la garanzia definitiva per l'esecuzione delle prestazioni in argomento stante il termine di esecuzione delle attività molto breve;
- y) ai sensi dell'art. 55 del d.lgs. n. 36/2016, non si applicano i termini dilatori previsti dall'art. 18. commi 3 e 4, per la stipula del contratto;
- z) ai sensi del comma 1 dell'art. 2 del d.lgs. n. 36/2023 è previsto che per gli affidamenti diretti di importo inferiore a 40.000 euro, gli operatori economici attestano con dichiarazione sostitutiva di atto di notorietà il possesso dei requisiti di partecipazione e di qualificazione richiesti e che la stazione appaltante verifichi le dichiarazioni a campione;

Preso atto:

- aa) delle dichiarazioni rese dall'operatore relative al possesso dei requisiti generali di cui agli artt. 94 e 95 del Codice e speciali richiesti;
- bb) che è stata inserita nella lettera commerciale una clausola risolutiva espressa nel caso di esito negativo delle eventuali verifiche effettuate a campione, qualora venga appurato che le dichiarazioni rese non rispondano al vero;

Ritenuto per quanto sopra di procedere con l'affidamento dell'incarico in oggetto all'Avv. Giorgio Lezzi con le caratteristiche sopra indicate;

Considerato che il costo dell'affidamento trova copertura nell'ambito della convenzione di cui in premessa;

Visti:

- il D.lgs. 36/2023 e relativi allegati;

- il regolamento di IRE per l'acquisizione di lavori, servizi e forniture di importo inferiore alle soglie di rilevanza comunitaria, indagini di mercato e formazione di elenchi di operatori economici (di seguito "Regolamento") per quanto applicabile;
- le procedure interne di IRE;

tutto ciò premesso e considerato

IL RUP PROPONE

ai sensi dell'art. 17, comma 5 del D.Lgs. 36/2023, di affidare l'incarico in oggetto all'Avv. Giorgio Lezzi dello studio Osborne & Clarke di Milano per l'importo di euro 7.500,00 oltre oneri previdenziali (Cassa Forense) ed IVA di legge alle condizioni di cui alla Lettera Commerciale allegata.

Ing. Maria Elisabetta Grassi
(documento firmato digitalmente)

Il sottoscritto in qualità di Amministratore Unico di I.R.E. S.p.A., in forza dei poteri allo stesso attribuiti dallo Statuto sociale, vista la proposta del RUP

DETERMINA

1. di affidare l'incarico per lo svolgimento delle attività di assistenza e consulenza legale stragiudiziale per l'espressione di un parere in relazione alla allocazione del rischio della variazione del tasso base di interesse tra la data di presentazione dell'offerta e la data di sottoscrizione del contratto di concessione per la progettazione esecutiva, costruzione e gestione del Nuovo Ospedale della Spezia in località Felettino e supporto per la redazione dei provvedimenti conseguenti all'Avv. Giorgio Lezzi dello studio Osborne & Clarke di Milano alle condizioni riportate nella Lettera Commerciale che si allega quale parte integrante e sostanziale del presente provvedimento, per l'importo di euro 7.500,00 oltre C.P.A. ed IVA di legge;
2. alla presente determinazione, pertanto, seguirà apposito scambio di Lettera Commerciale avente valore di contratto che avrà efficacia decorrente dalla data di sottoscrizione, a titolo di accettazione, dell'operatore affidatario;
3. di demandare al RUP, anche a mezzo degli uffici competenti coinvolti tutti gli adempimenti derivanti dal presente provvedimento.

dott. Stefano Federico Baggio
(documento firmato digitalmente)