

SCHEMA DI ACCORDO TRANSATTIVO

tra il Comune di Scigliano

e la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino

in relazione al Contratto d'Appalto n° 4/2013 di rep., avente ad oggetto il servizio di “*Manutenzione ordinaria e gestione impianti pubblica illuminazione*”, stipulato in data 08.05.2013 e registrato in data 15.05.2013

Il giorno _____, alle ore _____, presso gli Uffici del Sindaco, in Scigliano alla via Municipio

Tra

il Comune di Scigliano, in persona del Sindaco e legale rappresentante p.t., Ing. Raffaele Pane, sito alla via Municipio, P.IVA: 01086380787, rappresentato e difeso dall'Avv.to Marco Aquila, del Foro di Cosenza, avente C.F. QLAMRC81M06D086Q, PEC avvmarcoaquilacs@pec.giuffre.it, con studio legale in Rende (CS) alla via Brodolini n° 75, i quali dichiarano di agire esclusivamente in nome, per conto e nell'interesse dell'Amministrazione Comunale, con elezione di domicilio per la presente transazione presso la stessa Casa Comunale,

E

la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino, in persona del suo legale rappresentante p.t. De Cicco Gennarino, sita in Malito(CS) alla C.da Acqua del Fosso n. 8, avente p.iva 01172580787, rappresentata e difesa dall'Avv.to Luigi Muraca, del Foro di Lamezia Terme, avente CF MRCLGU77A22M208Y, Pec: luigi.muraca77@avvlamezia.legalmail.it, con studio in Falerna (CZ) alla via Cesare Battisti n. 17, e domiciliato ai fini del presente atto presso lo Studio Legale del proprio difensore;

PREMESSO CHE:

1. In data 28.11.2012 veniva emesso dal Comune di Scigliano regolare Bando di Gara per l'appalto di servizi di “*Manutenzione ordinaria e gestione impianti pubblica illuminazione*”;
2. La Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino partecipava alla predetta gara di appalto inviando, tra l'altro, Modulo di offerta economica, Modulo di offerta tecnica, Piano Economico Finanziario e Piano di intervento, nonché Prospetto di risparmio energetico annuo, susseguente alla realizzazione degli interventi pianificati;
3. Con Determinazione n° 77 del 29.03.2013, del Responsabile del Servizio della procedura di gara, la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino si aggiudicava l'appalto in oggetto e, pertanto, si addiveniva alla stipula di un regolare contratto;
4. In data 08.05.2013 le parti addivenivano alla regolare stipula del contratto di appalto per la “*Manutenzione ordinaria e gestione impianti pubblica illuminazione*”, recante n° 4/2013 di rep.;

5. Che nell'appalto di servizi è prevista una durata di 15 anni, con decorrenza dal 01.01.2013;
6. Secondo tale negozio giuridico, identificato al n° 4 del 08.05.2013, al punto 1 dell'art 3, "*il Comune pagherà all'appaltatore, per il pieno e perfetto adempimento del presente contratto, il corrispettivo derivante dalla differenza tra 70.000,00 €, corrispondenti a circa 470.000 Kw, e l'importo relativo all'effettivo consumo di energia elettrica corrisposto all'ENEL, o altra società fornitrice di energia elettrica, annualmente, ipotizzato in fase di gara in circa 35.600,00 € annui, ribassato dell'aliquota del 23,35 % offerta in sede di gara da corrispondere all'Ente*";
7. In data 24.07.2017, con decreto ingiuntivo n. 1093/2017, notificato attraverso PEC all'Ufficio del Protocollo dell'Ente opponente il 12.09.2017, il Tribunale di Cosenza, nella persona del Giudice dott.ssa A. Rombolà, su ricorso della ditta opposta, ingiungeva al Comune di Scigliano il pagamento della somma di €97.977,10, comprensivi di IVA, oltre interessi di mora e legali; il tutto oltre le spese della procedura di ingiunzione, liquidate in €2.206,50 (di cui €406,50 per esborsi ed € 1.800,00 per compensi professionali ex D.M. 55/2014), oltre il 15% per spese forfettarie, IVA e C.p.a come per legge;
8. In data 19.10.2017, il Comune di Scigliano, a mezzo del suo difensore di fiducia, si opponeva all'istanza di ingiunzione citando la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino, in persona del proprio legale rappresentante p.t., a comparire avanti al Tribunale di Cosenza, al fine di far valere le proprie ragioni;
9. Instauratosi il giudizio R.g. 4387/2017, conformemente all'invito del Giudice del Tribunale di Cosenza, nella persona della Dott.ssa Viteritti, nonché come da accordi tra procuratori, le parti, che inizialmente si incontrarono presso gli uffici comunali, hanno instaurato un fitto scambio di note, a mezzo dei rispettivi legali di fiducia, al fine di addivenire ad una composizione amichevole della vicenda;
10. A seguito alla vittoria di un bando di sovvenzione della Regione Calabria, riferito ai POR Calabria 2014-2020 - Asse 4 - "*Efficienza energetica e mobilità sostenibile*", finalizzato alla realizzazione di interventi di efficientamento delle reti di illuminazione pubblica, il Comune di Scigliano si è aggiudicato un finanziamento diretto, secondo il piano di interventi depositato presso l'Ente regionale, alla sostituzione dei pali e dei corpi illuminanti esistenti con nuovi apparecchi a tecnologia LED ad alta efficienza energetica e, inoltre, alla sostituzione di ogni altro strumento esistente con dispositivi di nuovissima tecnologia, così come elencati nella Relazione Tecnica allegata al Progetto Esecutivo dell'opera;
11. In virtù del nesso inscindibile tra il contratto di appalto di servizi con la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino e le opere di sostituzione ed ammodernamento della linea di illuminazione pubblica, giacché proprio sul parametro della consistenza del risparmio energetico si calcola il premio da corrispondere all'appaltatore, si rende per ambo le parti necessario e meno oneroso anticipare con tale accordo la risoluzione del contratto in via consensuale;
12. In data 24.01.2019 le parti di comune accordo giungevano informalmente all'accordo che appresso sarà meglio specificato;

CONSIDERATO:

1. Che la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino, a seguito dell'aggiudicazione della gara d'appalto in premessa descritta, stipulava un contratto con il Comune di Scigliano in forza del

quale ella si impegnava, dietro corrispettivo, a realizzare una serie di interventi sull'impianto elettrico comunale di illuminazione pubblica, al fine di giungere ad un netto risparmio di spesa sui consumi di energia elettrica sostenuti dall'Ente pubblico negli anni precedenti.

2. Che il corrispettivo consisteva nel pagamento di un premio alla ditta vincitrice, legato alla effettiva e concreta realizzazione degli obiettivi prefissati, ovvero al concreto risparmio di spesa ottenuto. Secondo questo meccanismo, quindi, il vincitore dell'appalto avrebbe conseguito, annualmente, un corrispettivo proporzionato all'effettivo risparmio di spesa per l'energia elettrica, ciò a fronte della realizzazione di opere di rinnovamento e manutentive che limitassero al massimo gli eventuali sprechi.
3. Che il meccanismo di calcolo per la determinazione di tale corrispettivo, stilato all'art. 3 del Capitolato Speciale di Appalto, prevedeva un valore di riferimento, equivalente al presunto consumo annuo per l'energia elettrica, pari ad una cifra di 470.000 Kw, ovvero ad un valore pari ad una media dei consumi realizzati negli anni 2009, 2010 e 2011 dall'impianto di illuminazione pubblica. I predetti consumi, inoltre, venivano concretamente quantificati in € 70.000,00, presupponendo un costo per Kw/h di € 0,148, quale costo medio dell'energia elettrica per l'anno di riferimento. Orbene, la differenza tra tale cifra di riferimento e il risparmio di spesa eventualmente ottenuto nell'anno, decurtato del 23,35% quale valore economico trattenuto dal Comune, costituirebbe il corrispettivo finale da corrispondere dalla Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino;
4. Che ha avuto inizio un contenzioso tra le parti avente ad oggetto il pagamento delle somme fatturate dall'appaltatore e, nella riconvenzionale del committente, l'inadempimento contrattuale degli oneri di rinnovamento e manutenzione, oltre alla non congruità del corrispettivo che la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino ha richiesto al Comune di Scigliano
5. Che persiste l'obbligatoria necessità, ex art. 108, comma 1, lett. a, del D.Lgs 50/2016, di risolvere l'originario rapporto di servizio a causa del futuro sostanziale mutamento del contratto, che necessiterebbe una nuova procedura di appalto ai sensi dell'articolo 106 del medesimo testo normativo, dovuto alla prossima realizzazione dei lavori di rifacimento dell'intero impianto di illuminazione pubblica.

DATO ATTO:

Che nel corso degli incontri susseguitisi, in pendenza di quanto su esposto, si è giunti alla conclusione che è interesse delle parti, attraverso reciproche concessioni, risolvere bonariamente la vertenza e risolvere consensualmente il contratto;

VISTO:

1. Il Ricorso per Decreto Ingiuntivo della Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino del 10.05.2017 ed iscritto al n° 3252/2017 R.G., il Decreto Ingiuntivo emesso dal Tribunale di Cosenza, dott.ssa Rombolà, n° 1093 del 24/07/2017 e il successivo Atto di Citazione per Opposizione a D.I. del Comune di Scigliano del 19.10.2017;
2. L'art. 108, comma 1, lett. a, del D.Lgs 50/2016, in relazione all'articolo 106 del medesimo testo normativo;

3. I numerosi contatti avvenuti tra le parti, a mezzo dei rispettivi difensori e procuratori legali, sia personalmente che a mezzo PEC;
4. La proposta transattiva del Comune di Scigliano, venutasi a formare a seguito del laborioso contatto tra i difensori e ambo le parti, datata 22.01.2019
5. Il riscontro sulle modalità di risoluzione della controversia e l'accettazione della proposta transattiva di controparte, manifestate con la missiva del 24.01.2019

RILEVATO:

Che, in sintesi, gli interessi delle parti si sostanziano in quanto segue:

- per il Comune di Scigliano, definire il contenzioso dinanzi al Tribunale di Cosenza e risolvere bonariamente il contratto di appalto per il servizio di “*Manutenzione ordinaria e gestione impianti pubblica illuminazione*”, in essere tra le parti, per i motivi su esposti;
- per la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino, definire il contenzioso sia per ottenere il pagamento di lavori effettivamente eseguiti che per non avere contrasti con l'amministrazione comunale che le impedirebbe la partecipazione a futuri bandi di gara emessi dal medesimo ed aventi ad oggetto la manutenzione degli impianti rinnovati;

PRESO ATTO:

Che la transazione concordata dalle parti, idonea a risolvere bonariamente la Convenzione in essere, comporta:

1) Per il Comune di Scigliano:

- a) L'impegno a corrispondere la somma complessiva di € 92.999,29 (novantaduemilanovecentonovantanove/29 Euro) secondo le modalità e le tempistiche stabilite in fase transattiva, che appresso meglio si specificheranno;
- b) La rinuncia espressa a tutte le richieste restitutorie avanzate con domanda riconvenzionale, che avverrà solo a seguito del ritiro dell'azione di ingiunzione da parte della Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino, nello specifico si tratta della restituzione delle somme già pagate alla appaltatrice e del risarcimento del danno da mancato adempimento contrattuale. Tale rinuncia si intenderà tacita, simultaneamente a quella di controparte, dal momento dell'estinzione del debito derivante dalla instaurando accordo transattivo;
- c) Il consenso alla risoluzione bonaria del contratto di appalto in oggetto specificato e la definizione di ogni ulteriore contenzioso tra le parti;

2) Per la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino:

- a) Ottenere il pagamento della somma complessiva di € 92.999,29 (novantaduemilanovecentonovantanove/29 Euro) secondo le modalità e le tempistiche stabilite in fase transattiva, che appresso meglio si specificheranno;
- b) La rinuncia espressa, con l'esatto adempimento di tutto l'importo oggetto di transazione, a tutte le richieste avanzate con decreto ingiuntivo ed a quelle successive, sino alla definizione del rapporto con il Comune di Scigliano. Il decreto ingiuntivo opposto perderà automaticamente ogni effetto con l'integrale corresponsione del dovuto e la rinuncia al suo esercizio e alla sua prosecuzione si intenderà tacita;
- c) Il consenso alla risoluzione bonaria del contratto di appalto in oggetto specificato, lo svincolo della polizza fideiussoria, e la definizione di ogni ulteriore contenzioso tra le parti;

3) Che i termini dell'accordo devono intendersi essenziali. Il mancato ed immotivato rispetto anche solo di uno di quelli indicati in transazione, implicherà la decadenza dal beneficio del termine con la conseguenza che la Ditta Impianti Elettrici De Cicco sarà libera di agire nei confronti del Comune di Scigliano per il recupero del credito residuo, sotteso al provvedimento monitorio n. 1093. 2017 R.g. 3257.2017, e quest'ultimo resistere in giudizio con salvezza di tutte le riserve già formulate nell'atto di instaurazione del procedimento per Opposizione a D. I., avente n° R.g. 4387/2017.

VISTA:

La Deliberazione del Consiglio Comunale n. ____ del _____ con la quale è stato approvato lo schema di accordo transattivo predisposto d'intesa tra l'Amministrazione committente e la ditta appaltatrice, rappresentati rispettivamente dal Sindaco e rappresentante legale p.t. del Comune di Scigliano, Ing. Raffaele Pane, e dal legale rappresentante p.t. della Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino, il sig. De Cicco Gennarino, ed è stato autorizzato il Sindaco del Comune di Scigliano, ing. Raffaele Pane, di concerto con il Responsabile dell'Ufficio Tributi e Ragioneria, Dott. Ligotti Carmine, alla sottoscrizione dell'accordo transattivo di cui sopra ed agli adempimenti conseguenziali;

SI CONVIENE E STIPULA QUANTO SEGUE:

Art. 1) Quanto innanzi premesso, visto e considerato, costituisce parte integrale e sostanziale dell'accordo transattivo unitamente agli allegati.

Art. 2) Il presente accordo transattivo è immediatamente vincolante tra le parti.

Art. 3) Con la sottoscrizione del presente accordo il Contratto d'Appalto n° 4/2013 di rep., avente ad oggetto il servizio di "*Manutenzione ordinaria e gestione impianti pubblica illuminazione*", stipulato in data 08.05.2013 e registrato in data 15.05.2013, si intende bonariamente risolto e le parti assumono gli impegni di cui ai seguenti articoli.

Impegni del Comune di Scigliano:

Art. 4) Il preciso rispetto del piano di rientro approvato con la Delibera del Consiglio Comunale n. ____ del _____, consistente nell'estinzione "del rapporto creditorio attuale, compreso ogni accessorio, spesa, interesse, onere maturato e maturando, mediante la corresponsione - con le modalità in appresso specificate - della somma complessiva ed onnicomprensiva di **Euro 92.999,29 (novantaduemilanovecentonovantanove/29)**, da intendersi **22.999,29 €** quale somma compensata con quanto già pagato alla Ditta Impianti Elettrici De Cicco nell'anno 2016 in riferimento all'anno 2015, giusto mandato n° 685 del 31.05.2016 e **70.000,00 €** a saldo dei crediti vantati dalla stessa e a totale definizione delle proprie pretese creditorie, per tutto l'arco temporale di vigenza del contratto di appalto.

Le modalità con cui sarà eseguita per il Comune di Scigliano, conformemente alla capienza delle casse comunali, tale proposta saranno le seguenti:

€ 30.000,00 da pagare alla sottoscrizione dell'accordo transattivo;

€ 10.000,00 da pagare entro **il 30 Settembre dello stesso anno (2019)**;

€ **15.000,00**, con nota nel bilancio 2020, da pagare non oltre il **20.02.2020**;

€ **15.000,00**, con nota nel bilancio 2021, da pagare non oltre il **20.02.2021**".

Art. 5) La rinuncia alle azioni intentate con Atto di Citazione in Opposizione a D. I., dinanzi al Tribunale di Cosenza nel giudizio Rg 4387/2017, sarà prestata solo a seguito della rinuncia all'esercizio dell'istanza di ingiunzione della Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino sotteso al provvedimento monitorio n° 1093/2017 - R.g. 3257/2017. Tale rinuncia si intenderà tacita, simultaneamente a quella di controparte, dal momento dell'estinzione del debito derivante dalla instaurando accordo transattivo;

Art. 6) Prestare il consenso alla risoluzione bonaria del contratto di appalto in oggetto specificato e la definizione di ogni ulteriore contenzioso tra le parti;

Null'altro sarà dovuto dall'Amministrazione Comunale, fermo restando l'impegno dell'amministrazione stessa, a propria cura e spese, a far data dalla consegna dell'impianto, che coinciderà con la sottoscrizione del presente accordo e previa acquisizione della Delibera del Consiglio Comunale, di gestire l'impianto di illuminazione pubblica nelle more dell'espletamento di una futura e nuova procedura di affidamento.

Impegni per la Ditta Impianti Elettrici De Cicco Gennarino:

Art. 7) La rinuncia espressa, con l'esatto adempimento di tutto l'importo oggetto di transazione, a tutte le richieste avanzate con decreto ingiuntivo ed a quelle successive, sino alla definizione del rapporto con il Comune di Scigliano. Il decreto ingiuntivo opposto perderà automaticamente e tacitamente ogni effetto con l'integrale corresponsione del dovuto. I termini dell'accordo devono intendersi essenziali. Il mancato ed immotivato rispetto anche solo di uno di quelli indicati in transazione, implicherà la decadenza dal beneficio del termine con la conseguenza che la ditta impianti elettrici De Cicco sarà libera di agire nei confronti del Comune di Scigliano, per il recupero del credito residuo sotteso al provvedimento monitorio n. 1093/2017 R.g. 3257/2017, e quest'ultimo resistere in giudizio con salvezza di tutte le riserve già formulate nell'atto di instaurazione del procedimento per Opposizione a D. I., avente n° R.g. 4387/201;

Art. 8) Il consenso alla risoluzione bonaria del contratto di appalto in oggetto specificato, lo svincolo della polizza fideiussoria, e la definizione di ogni ulteriore contenzioso tra le parti;

Art. 9) la Riconsegna dell'impianto, a far data dalla sottoscrizione del presente accordo previa acquisizione Delibera del Consiglio Comunale, attraverso l'immediata restituzione alla disponibilità del Comune di Scigliano dei beni, delle reti e degli impianti concessi in uso per la gestione del servizio di "*Manutenzione ordinaria e gestione impianti pubblica illuminazione*", in perfetto stato di funzionamento; per le migliorie eventualmente apportate NULLA avrà a pretendere l'appaltatore dal Comune;

Art. 10) Le parti si danno reciprocamente atto che, con il presente accordo di transazione, si ritengono pienamente soddisfatti a qualunque titolo di pretesa, ragione o spesa, passate e future, senza nulla a pretendere relativamente al rapporto tra loro intercorso;

Art. 11) Le sole spese di registrazione relative al presente atto sono a carico del Comune di Scigliano; le restanti, comprese quelle di assistenza legale giudiziale e stragiudiziale, si intendono compensate tra le parti.

Art. 12) Il presente accordo viene altresì firmato da su menzionati difensori per la rinuncia alla solidarietà professionale.

Il presente atto è stato redatto a seguito della delibera del Consiglio Comunale di Scigliano n..... del..... : dello stesso si redige doppio originale, e sarà registrato soltanto in caso d'uso.

Letto, confermato e sottoscritto.

Scigliano, _____

Per l'Amministrazione comunale

Per la Ditta Impianti Elettrici

De Cicco Gennarino

il Sindaco

Il legale rappresentante pro tempore

l'Avv.to Marco Aquila

l'Avv.to Luigi Muraca
