

Comunicazione Interna

## DECISIONE DI CONTRARRE

**OGGETTO: “AFFIDAMENTO DELL’INCARICO PROFESSIONALE RELATIVO A TUTTA L’ATTIVITA’ STRAGIUDIZIALE PRESTATO NEI CONFRONTI DEL VETTORE ALBASTAR S.A. (RIF. PERIODO: MAGGIO 2022 – MAGGIO 2023)”.**

Il sottoscritto Dott. Salvatore Ombra, Presidente di Airgest S.p.A.:

premesse:

- Che ALBASTAR S.A. è il vettore aereo che:
  - a) si è aggiudicato il bando di gara avente ad oggetto le tratte sociali per Brindisi, Napoli, Parma, operate sull’aeroporto di Trapani Birgi, dal 18 dicembre 2020 e sino al 31 ottobre 2023, giusta convenzione sottoscritta con l’ENAC, in data 12 novembre 2020, avente ad oggetto la regolamentazione del servizio di continuità territoriale, ivi compreso il meccanismo di compensazione finanziaria del servizio per il quale percepisce regolari anticipazioni;
  - b) si è aggiudicato il Lotto 1 dell’avviso pubblico relativo alla «*Procedura selettiva dei beneficiari delle risorse di cui alla legge regionale 06 agosto 2019, n. 14 – art.13 “Interventi in favore dell’aeroporto di Trapani Birgi”*», avendo proposto un programma di collegamenti aerei di durata complessiva, anche non consecutiva, pari a 12 mesi (200k pax/anno), con un corrispettivo complessivo indicato in € 459.270,00, sull’importo del predetto Lotto 1 (pari ad € 500.000,00);
  - c) ha espletato presso l’aeroporto di Trapani a partire dal 28 marzo 2022 e sino al 27 ottobre 2022 voli in regime di oneri di servizio pubblico sui collegamenti di linea Trapani/Perugia, Trapani/Trieste e Trapani/Ancona e vv. percependo da parte di ENAC anticipazioni mensili a titolo di compensazione finanziaria per costi di gestione per circa Euro 227.071,00, ammontanti ad un totale di circa ben Euro 1.589.503,00 di soldi pubblici, ai sensi della convenzione sottoscritta con ENAC in data 25 marzo 2022 e s.m.i. e del Decreto del Ministro delle Infrastrutture e dei Trasporti n. 28 dell’8 aprile 2022;
- Che ALBASTAR S.A. si è reso ripetutamente inadempiente rispetto ai suoi obblighi di corrispondere puntualmente sia i diritti aeroportuali e le addizionali comunali che le tariffe *handling* per i voli espletati in regime di oneri di servizio pubblico (OSP), violando ripetutamente le condizioni d’uso dell’aeroporto di Trapani ai sensi dell’art. 699 cod. nav. e che la sua esposizione, nonostante i diversi solleciti effettuati, ha raggiunto il valore oltre 590.000,00 euro;
- Che, pertanto, questo gestore aeroportuale, al fine di tutelare i propri diritti di credito, ha promosso una serie di azioni, stragiudiziali e giudiziali, culminate rispettivamente con:
  - I. l’ottenimento, a cura dell’Avv. Mormino, del provvedimento ex articolo 802 II° Comma del Codice della Navigazione, oggetto di una Circolare *ad hoc* dell’Ente, la EAL-22, di divieto di partenza dei nove aeromobili utilizzati da Alba Star S.A. presso l’aeroporto di Trapani, in tutte le ipotesi di mancato contestuale versamento da parte dello stesso vettore degli importi dovuti, ai sensi di legge, a titolo di diritti aeroportuali, come definiti ai sensi dell’art. 72 del DL n. 1/2012, in relazione ad ogni singolo nuovo movimento;
  - II. l’ottenimento di un Decreto Ingiuntivo n. 356/2022 del 23.5.2022, in accoglimento del ricorso n. RG 755/2022 proposto a mezzo dello Studio Legale Cintoli & Associati avvocati, provvisoriamente esecutivo, almeno per la parte del debito riconosciuto (sino al 31.12.2022), dapprima sospeso stante la notifica di opposizione tempestivamente promossa, con contestuale domanda riconvenzionale da parte del vettore ed il cui relativo giudizio pende innanzi al Tribunale di Trapani, Sezione Civile, Giudice

dott. Bucalo, n. RG 1309/2022, poi reso provvisoriamente esecutivo dal Giudice con provvedimento del 13.3.2023, pubblicato in data 14.3.2023;

dato atto:

- Che tutta l'attività stragiudiziale condotta dall'Avv. Mormino, relativa al vettore Alba Star S.A., ha riguardato non solo il supporto, la consulenza e l'assistenza stragiudiziale (espletata per un intero anno dal maggio 2022 al maggio 2023) volta all'ottenimento del provvedimento ex articolo 802 II° Comma del Codice della Navigazione ma altresì tutte le plurime ed energivore attività di contatto, coordinamento e corrispondenza con l'ENAC con riguardo alla legittimità della tariffa d'Handling applicata al citato vettore per i servizi *handling* sui "voli OSP", ritenuta a dire di Alba Star S.A. eccessiva rispetto al corrispettivo per analoghi servizi resi su voli "non-OSP";
- Che anche grazie a tutta l'istruttoria condotta dall'Avv. Mormino presso l'ENAC sulla legittimità della tariffa d'Handling applicata al citato vettore è stato possibile escludere qualsiasi profilo di "abuso" da parte di Airgest, visto che il corrispettivo dei servizi di *handling*, soprattutto nel caso in cui sia fornito (come nel caso di Trapani) da un unico operatore, è rimesso all'apprezzamento della P.A. che verifica, *inter alia*, la correlazione della tariffa con i costi sottostanti e l'equità della tariffa medesima e, per l'effetto, è stato altresì possibile per lo Studio Legale Cintoli & Associati avvocati, nell'ambito della comparsa di costituzione e risposta nel giudizio d'opposizione all'esecuzione promosso da Alba Star S.A., dimostrare che:
  - a) la cifra di Euro 17,27 non è affatto sproporzionata e, anzi, per usare le parole di ENAC (v. lettera dell'11.10.2022), << (...) *la tariffa unitaria di Euro 17,27 tons/rotazione applicata da Airgest per i servizi di handling base, sia nelle annualità 2018 e 2019, non [ha] determinato il superamento del limite di connessione al costo (...)>>;*
  - b) il corrispettivo di Euro 250 a rotazione è stato applicato assecondando una specifica richiesta formulata dal vettore nell'ambito del progetto volto all'ottenimento degli incentivi di cui all'art. 13 della L.R. n. 14/2019;
  - c) il corrispettivo di Euro 17,27/ton. è stato, sia pur implicitamente, approvato dal Ministero dei Trasporti ai sensi dell'art. 1 l. 316/91 (al quale rinvia anche l'art. 19 del successivo D.Lgs. 18/99) fin dal 1997;
  - d) il corrispettivo di Euro 17,27/ton., al termine di apposite verifiche, è stato confermato da ENAC come "congruo" "per i voli operati in regime di OSP da e per Trapani";

rilevato:

- Che a partire dal 1° luglio 2023 si applicano le norme previste dal nuovo Codice Appalti 2023 (D.Lgs. 36/2023) e che da tale data viene abrogato il precedente Codice Appalti (D.Lgs. 50/2016) nonché tutti gli atti attuativi ad esso collegati (Linee Guida ANAC e Decreti Ministeriali) ma è previsto un periodo transitorio fino al 31 dicembre 2023 durante il quale vecchie e nuove norme coesisteranno;
- Che la società Airgest S.p.A. è un gestore aeroportuale ed in quanto tale, con riguardo agli affidamenti di lavori, servizi e forniture, è soggetta alla disciplina dei 'settori speciali' di cui al nuovo Codice Appalti 2023 (D.Lgs. 36/2023);
- Che il nuovo Codice Appalti 2023 ha disciplinato gli appalti dei settori speciali in un intero libro ad essi dedicato: il Libro III, dove, nell'art. 141, vengono dettagliatamente indicate le disposizioni dei Libri I e II che trovano diretta applicazione anche nell'ambito dei settori speciali, senza che sia necessario valutarne previamente la compatibilità con le norme specifiche di questi settori;
- Che alcune disposizioni del Libro III introducono per i soggetti che operano nei cc.dd. "settori speciali" alcuni "poteri di autorganizzazione"; in particolare i predetti soggetti potranno tra le altre cose:
  - per i contratti di lavori, forniture e servizi di importo inferiore alle soglie europee di cui all'articolo 14, applicare la disciplina stabilita nei rispettivi regolamenti (art. 50);
- Che, per quanto precede, si deve continuare a fare riferimento alle prescrizioni di cui alla regolamentazione interna della società, ossia:
  - "Procedura Acquisti" – ed. vig.,
  - "Regolamento per l'affidamento dei contratti di lavori, servizi e forniture di importo inferiore alla soglia comunitaria" – ed. vig.,dovendosi intendere il riferimento al D.Lgs. n. 50/2016 o al codice dei contratti vigente alla data di entrata in vigore della citata regolamentazione interna della società sostituito con il riferimento al nuovo Codice Appalti

2023 (D.Lgs. 36/2023) stante il rinvio *per relationem* su cui si basano i predetti atti, ossia il rinvio a fonti esterne, nella specie, norme di legge (*id est*: il D.Lgs. 36/2023) per determinare il contenuto della citata regolamentazione interna della società;

considerato:

- Che al termine dell'espletamento delle attività stragiudiziali condotte dall'Avv. Mormino, che si sono sostanziate in oltre sedici istanze e note appositamente predisposte e diverse riunioni intrattenute (in rif. al provvedimento ex articolo 802 II° Comma del Codice della Navigazione) ed oltre cinque istanze e note predisposte e diverse riunioni intrattenute (in relazione alla tematica "tariffa d'handling" applicata al citato vettore per i servizi handling sui "voli OSP") è stato richiesto al legale di quantificare il corrispettivo professionale per la loro esecuzione;
- Che, per quanto precede, in data 21 giugno 2023, il legale ha quantificato il suo onorario in € 21.000,00 oltre oneri accessori (spese gen. al 15%, CPA al 4% e IVA al 22%);
- Che, nel caso di specie, non sussiste la necessità di una preventiva consultazione di più operatori economici, in quanto l'avv. Mormino è soggetto in possesso di documentate esperienze pregresse idonee all'esecuzione delle prestazioni contrattuali;
- Che le prestazioni di cui in oggetto non possono rivestire un interesse transfrontaliero certo, secondo quanto previsto dall'articolo 48, comma 2, del Decreto Legislativo 36/2023, in particolare per il contenuto valore, assai distante dalla soglia comunitaria;
- Che l'offerta economica pervenuta dall'Avv. Enrico Mormino per un'attività tecnica di assistenza stragiudiziale di natura amministrativistica di alta complessità, appare particolarmente congrua ed equilibrata (perché né eccessivamente onerosa né sottoquotata) nonché elaborata in linea con la normativa di riferimento;
- Che, in particolare, le disposizioni della Legge 21 aprile 2023, n. 49 – pubblicata in G.U. il 5 maggio 2023 – che regolamentano l'equo compenso per i professionisti, introducono:
  - la nullità delle clausole che prevedono un compenso inferiore ai parametri;
  - casistiche in cui l'impresa o la PA possono essere condannate al pagamento di un indennizzo;
  - sanzioni specifiche per i professionisti che violino le disposizioni sull'equo compenso;
- Che, inoltre, l'atto d'indirizzo della Presidenza della Regione del 28/08/2018, prot. 11346, impone il rispetto del c.d. "equo compenso" proporzionato alla quantità, alla qualità del lavoro svolto, al contenuto ed alle caratteristiche della prestazione da determinare in stretta osservanza dei parametri ministeriali di riferimento;

richiamato:

- L'art. 17, comma 2, del D.Lgs. 36/2023, il quale prevede che, in caso di affidamento diretto, 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;

visto

- il D.Lgs. n. 36/2023 ed il D.Lgs. n. 50/2016;
- le norme regolamentari interne della Società (rif. "Regolamento per l'affidamento dei contratti di lavori, servizi e forniture di importo inferiore alla soglia comunitaria" – ed. vig. e dalla "Procedura Acquisti" – ed. vig.);
- la circolare dell'Assessorato Regionale dell'Economia, Dipartimento Bilancio e Tesoro, Ragioneria Generale della Regione, prot.38639 del 01.08.2017, assunta al protocollo di questa Società al prot. entr. n. 2520/17, pari data, avente ad oggetto: "Art. 17 del D.Lgs. 50/2016 – Affidamento di servizi legali, inclusi i servizi notarili – Divieto di affidare incarichi intuitu personae – circolare";
- la circolare dell'Assessorato Regionale dell'Economia, Dipartimento Bilancio e Tesoro, Ragioneria Generale della Regione, Servizio 5 Partecipazioni, giusta nota prot. 63274/S.S.16 del 20.12.2017, assunta al protocollo di questa Società n. 3996/17, pari data, avente ad oggetto: "Art. 19 quaterdecies del D.L. 16 ottobre 2017, n. 148 (...) – equo compenso per le prestazioni professionali degli avvocati o agli iscritti ad altri ordini professionali – circolare";
- la circolare dell'Assessorato Regionale dell'Economia, Dipartimento Bilancio e Tesoro, Ragioneria Generale della Regione, Servizio 5 Partecipazioni, prot. 485/S5.16 del 05.01.2017, assunta al protocollo di questa Società

n. 52/17 del 09.01.2017, avente ad oggetto: "Obbligo di pubblicità per gli incarichi consulenziali o professionali – circolare";

- la nota dell'Assessorato Regionale dell'Economia, Dipartimento Bilancio e Tesoro, Ragioneria Generale della Regione, Servizio 3 Vigilanza e Servizio 5 Partecipazioni, prot. 64527 del 11.12.2018, assunta al protocollo di questa Società n. 3891/18 del 13.12.2018, avente ad oggetto: "Linee Guida ANAC n. 12/2018 "Affidamento dei servizi legali";

in virtù di tutto quanto suddetto,

## DECIDE

- **di approvare**, ai sensi e per gli effetti dell'art. 50, comma 1, lett. b) del D.Lgs. 31 marzo 2023, n. 36, efficace a far data dal 1° luglio 2023, **in favore dell'Avv. Enrico Mormino** (C.F. MRMNRC70T24G273N e P.IVA 12974130150) del foro di Roma, *partner* dello "Studio Elexia, avvocati & commercialisti", con studio professionale in Largo Chigi, 5 – 00187 Roma (RM), **l'affidamento dell'incarico professionale relativo a tutta l'attività stragiudiziale prestata nei confronti del vettore Alba Star S.A. (rif. periodo: maggio 2022 – maggio 2023)**, con incarico da espletarsi secondo le modalità di cui al contratto stipulando e a tutti gli atti ad esso allegati e richiamati;
- **di approvare l'impegno di spesa e relativa copertura finanziaria, per un importo complessivo "a corpo", pari ad € 21.000,00 oltre oneri accessori (spese gen. al 15%, CPA al 4% e IVA al 22%)**;
- **di nominare** quale direttore dell'esecuzione del contratto (in sigla D.E.C.) **l'Avv. Soana Desiree DAMIANO**, Resp. Appalti e Contratti, Affari Legali e Corporate Affairs di Airgest S.p.A.;
- **di dare atto** che tutti i pagamenti a favore del Professionista saranno effettuati tramite bonifico bancario/postale su apposito conto corrente dedicato, indicato dallo stesso, come previsto dalla L. 136 del 13.08.2010 sulla tracciabilità dei flussi finanziari, previa verifica della regolarità contributiva e dell'incarico svolto e nei limiti dell'impegno di spesa assunto con il presente provvedimento;
- **di dare atto** che, ai sensi dell'art. 18, comma 1, secondo periodo, del D.Lgs. n. 36/2023, trattandosi di affidamento sotto soglia ai sensi dell'art. 50 del medesimo decreto, il rapporto contrattuale si intende perfezionato 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 ai sensi del regolamento UE n. 910/2014 del Parlamento europeo e del Consiglio del 23 luglio 2014;
- **di dare atto** che per le attività di natura intellettuale-professionistica, oggetto del presente incarico, si è esonerati, ex art. 26 D.Lgs. 81/08, dalla redazione del DUVRI (Determ. n. 3 del 05.03.2008 dell'Autorità VV LL PP);
- **di dare attuazione** a quanto previsto dall'art. 15 *bis* del D.Lgs. n. 33/2013, come modificato dal D.Lgs. 25 maggio 2016, n. 97, procedendo alla pubblicazione delle informazioni relative al presente atto, anche ai sensi e per gli effetti degli artt. 20 e 23 del D.Lgs. 36/2023, compresa la pubblicazione dell'avviso sui risultati delle procedure di affidamento ai sensi dell'art. 50, comma 9 del D.Lgs. n. 36/2023, nella sezione "Amministrazione Trasparenza", sotto sezione "Consulenti e collaboratori", del sito internet della Società, entro 30 giorni dal conferimento dell'incarico e per i tre anni successivi alla cessazione dell'incarico, attraverso la pubblicazione degli estremi dell'atto di conferimento dell'incarico, completo di indicazione del soggetto percettore, dell'oggetto dell'incarico, della ragione dell'incarico, della durata e del compenso comunque denominato, della procedura seguita per la selezione del contraente e del numero di partecipanti alla procedura nonché del CV dell'affidatario.

Si dà mandato alla funzione Appalti e Contratti, Affari Legali e Corporate Affairs di predisporre i consequenziali atti di competenza.

Airgest S.p.A.

Il Presidente

*Dott. Salvatore Ombra*

