



COMUNE DI BARRAFRANCA
Provincia di Enna

Determinazione del Sindaco n. 6 del 25/07/2017

Oggetto: Richiesta parere legale - Enel Sole.

L'anno duemiladiciassette addì venticinque del mese di Luglio nell'Ufficio del Sindaco.

Oggetto: Richiesta parere legale -- ENEL SOLE

IL SINDACO

Premesso che:

- questo ente, in data 31/01/2002, ha stipulato mediante scrittura privata con la società Enel Sole una convenzione della durata di 25 anni per la gestione degli impianti di pubblica illuminazione, mediante affidamento diretto, giusta deliberazione della Giunta Municipale n. 223 del 18/12/2001;

- tale contratto negli anni è risultato molto oneroso per il Comune e, a fronte del canone annuo di € 713.944,32, oltre IVA, l'impianto non è stato adeguatamente mantenuto in efficienza e soprattutto necessita di interventi di riqualificazione energetica finalizzati alla riduzione dei consumi di energia elettrica;

- l'art. 1, comma 13, del D.L. 95/2012, consente al Comune di rivedere i contratti di durata in corso per adeguarli ai prezzi delle convenzioni attive su Consip s.p.a.;

- vari e vani sono stati finora i tentativi delle Amministrazioni che si sono avvicendate nel tempo per ottenere la rimodulazione della Convenzione e conformare il contratto ai prezzi Consip;

- in data 16/07/2013 con nota prot. 2644 il Comune riteneva la proposta di Enel Sole di riduzione dei canoni del 20% summenzionata non soddisfacente ed in data 19/12/2013 con nota prot. 15757, ai sensi dell'art.1, comma 13 del Decreto Legge del 6 luglio 2012 n. 95, convertito nella L. n. 135/2012, revocava il provvedimento di affidamento del servizio di pubblica illuminazione conferito ad Enel Sole;

- Enel Sole presentava ricorso presso il Tribunale Amministrativo Regionale impugnando il provvedimento di cui sopra e il Tar di Catania accoglieva, per mezzo della sentenza n. 390/2015 il ricorso di Enel Sole, valutando illegittimo il provvedimento di revoca della Convenzione adottato dal Comune;

- questo Ente ha deliberato il dissesto finanziario in data 19/01/2016 e il costo del servizio di pubblica illuminazione ha un impatto notevole sulla spesa corrente che deve necessariamente essere contratta;

- nel mese di giugno 2016 si è insediata l'attuale amministrazione e con la nota prot. n. 940 del 27/01/2017 ha formalmente contestato a Enel Sole le inadempienze nella gestione e nella manutenzione degli impianti nonché la mancata realizzazione di interventi di riqualificazione energetica finalizzati alla riduzione dei consumi, quali la sostituzione degli apparecchi esistenti con apparecchi di illuminazione in tecnologia LED, adeguati ai parametri ed ai costi relativi alla fornitura di energia elettrica fissati dal mercato ed ha diffidato la stessa società all'adeguamento ai prezzi Consip assegnando un termine di 15 giorni;

- con la nota prot. n. 5304 del 15/02/2017, la società Enel Sole accoglieva le richieste del Comune di adeguamento ai prezzi praticati da Consip (Convenzione Consip Luce 3 - Lotto 8) proponendo un canone di gestione pari ad € 385.000,00 oltre IVA, quale corrispettivo per le seguenti prestazioni:

1. Acquisto di energia elettrica;
2. esercizio degli impianti;
3. manutenzione ordinaria degli impianti ed altri obblighi;

4. interventi di ammodernamento, senza ulteriori oneri a carico del Comune sui 3.153 corpi illuminanti con apparecchi di illuminazione a LED del tipo Archilede, comprensivi di progettazione, calcoli illuminotecnici e cantierabilità.

- con nota prot. n. 469 del 16/02/2017, il Comune ha manifestato la disponibilità all'accoglimento delle superiori condizioni ed ha chiesto un incontro con la società che si è tenuto in data 3 marzo 2017 ed il cui esito è contenuto nella nostra nota prot. gab. n. 625 del 3/03/2017;

- con nota prot. n. 20080 del 15/06/2017 è pervenuta la proposta ufficiale, approvata dal C.D.A. di Enel Sole, per l'adeguamento del vigente contratto alle condizioni Consip, comprensivo di tutte le soluzioni tecnologiche atte a rinnovare totalmente l'impianto di pubblica illuminazione con l'impiego di apparecchiature a LED e l'adeguamento alle condizioni previste dalla Convenzione Consip Servizio Luce3 lotto 8;

- in data 11 luglio 2017 si è tenuto nella sede di Palermo di Enel Sole un incontro tra i rappresentanti di questo Comune e il funzionario di Enel Sole ed è stato meglio chiarito che il canone annuo del Servizio Luce di € 385.013,95, oltre IVA, fa riferimento a n. 3153 corpi illuminanti e, pertanto, può variare in funzione al numero effettivo determinato in contraddittorio tra le parti; gli interventi previsti all'art. 3.3 "Attività extra canone su richiesta" sono comprese nell'importo complessivo di € 117.878,72, suddiviso in 10 anni (per la durata residua della convenzione) e comprendono:

- Interventi di manutenzione straordinaria;
- Interventi di adeguamento a norma;
- Interventi di adeguamento tecnologico;
- Interventi di riqualificazione energetica;

- Attesa la convenienza e l'utilità dell'accordo transattivo convenuto con la Società Enel Sole, è stata predisposta la proposta di deliberazione per la Giunta Municipale, munita dai prescritti pareri e dal parere del Revisore dei conti;

- L'approvazione dell'accordo transattivo rientra tra le misure idonee e necessarie a chiudere in equilibrio l'ipotesi di bilancio stabilmente riequilibrato, ai sensi dell'art. 259 del D.Lgs 267/2000 e s.m.i.;

Considerato che:

- la Consiglieria Comunale Alessi Batù Vanessa, ha presentato la mozione dell'11 luglio 2017, assunta al nostro protocollo in data 13 luglio 2017 al n. 7509, con la quale propone al Consiglio Comunale di impegnare il Sindaco e la Giunta di Barrafranca di prendere atto, mediante apposito atto deliberativo, della nullità della deliberazione di G.M. n. 223 del 18/12/2001 e della convenzione stipulata tra Enel Sole e il Comune di Barrafranca per la violazione di norme imperative, ai sensi dell'art. 1418 C.C. e, per l'effetto, porre in essere gli atti necessari per proporre azione giudiziaria dinanzi il competente Tribunale civile la declaratoria di nullità dei predetti atti e per ottenere la condanna dei Enel Sole s.r.l. alla restituzione delle somme indebitamente percepite, a titolo di corrispettivo, dal mese di febbraio 2002 ad oggi;
- Nella mozione si sostiene che il Comune potrebbe ottenere la restituzione di € 10.000.000,00 per il servizio reso nei 15 anni in cui il contratto nullo ha avuto esecuzione, consentendo di risanare la situazione finanziaria dell'ente;

- la mozione rileva che la deliberazione 223 del 2001 e la convenzione sottoscritta tra le parti sarebbero affette da nullità per due motivi:
 - a) la deliberazione di G.M. riporta i pareri favorevoli di regolarità tecnica e contabile ma è priva di attestazione di copertura finanziaria e non risulta assunto il relativo impegno di spesa. L'art. 55 comma 5 della legge 142/1990, recepito in Sicilia dalla L.R. n. 48/1991, prevede espressamente che "gli impegni di spesa non possono essere assunti senza attestazione della relativa copertura finanziaria da parte del responsabile del servizio finanziario" prevedendo che "senza tale attestazione l'atto è nullo di diritto";
 - b) il Comune, con la deliberazione di G.M. n. 223/2001 e la conseguente convenzione, ha affidato un servizio pubblico locale in via diretta e senza gara per la durata di 25 anni, senza esperire la procedura ad evidenza pubblica e senza l'approvazione dell'atto in Consiglio Comunale.

Presa conoscenza della possibile nullità della deliberazione di G.M. n. 223/2001 e del conseguente contratto sottoscritto con la Società Enel Sole e il Comune di Barrafranca in data 31/01/2002;

Ritenuto prioritario e necessario agire con la massima serietà, trasparenza e legittimità degli atti, atteso il notevole impatto delle decisioni relative all'argomento sulla collettività e sulla stabilità finanziaria di questo Ente, si ritiene di richiedere un parere pro veritate ad un legale di lunga esperienza in materia amministrativa;

Che, a tal fine, può conferirsi incarico all'avv. Gaetano Barone del foro di Ragusa, il quale garantisce elevata professionalità e con il quale è stato concordato il compenso di €. 500,00 onnicomprensivo;

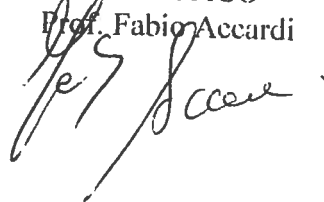
Visto l'art. 14 della L.R. N. 7/92 s.m.i.

Visto il D.Lgs 267/2000 e s.m.i.;

DETERMINA

- 1) Richiedere parere legale pro veritate all'avv. Gaetano Barone del foro di Ragusa in ordine a quanto esposto nella premessa dell'atto;
- 2) Di far fronte per tale incarico alla relativa spesa di € 500,00 al lordo delle ritenute di legge e dell'IVA;
- 3) Dare mandato alla Responsabile del Settore I di porre in essere tutti i consequenziali adempimenti gestionali.

IL SINDACO
Prof. Fabio Accardi



Letto, approvato e sottoscritto:

IL SINDACO
F.to. Prof. Fabio Accardi

Pubblicato all'Albo Pretorio On Line di questo Comune in data _____ e per quindici giorni consecutivi.

Barrafranca,

IL SEGRETARIO GENERALE

IL MESSO COMUNALE

Copia conforme all'originale ad uso amministrativo.

• Barrafranca, _____

IL SEGRETARIO GENERALE