

**DELIBERAZIONE ASSEMBLEARE N. 21 del 13.7.2018**

**OGGETTO: Autorizzazione al Direttore Generale per la stipula di una transazione volta alla definizione del contenzioso avanti al Tribunale di Grosseto, sez. lavoro, RG 289/2018, con un dipendente del Comune di Grosseto a suo tempo incaricato da ATO Grosseto 9 delle funzioni di RUP nel procedimento di gara per la concessione Futura/Strillaie**

L'anno duemiladiciotto addì 13 del mese luglio alle ore 10.00 presso l'Auditorium della "CONFESERCENTI", S.S. 73 Levante n. 10, in Siena si è riunita in seconda convocazione l'Assemblea dell'Autorità per il servizio di gestione integrata dei rifiuti urbani ATO Toscana Sud così come da convocazione del Presidente dell'Assemblea con Nota Prot. n. 3020 del 03.07.2018.

Il Presidente dell'Assemblea Alessandro Ghinelli, nominato con Deliberazione dell'Assemblea n. 15 del 27.05.2016, assume la presidenza.

Sono inoltre presenti

- il Presidente del Consiglio Direttivo Dott.ssa Alessandra Biondi.
- il Direttore Generale Dott. Paolo Diprima
- il Responsabile del Servizio Affari Generali e Contabili Dott.ssa Elisa Billi che svolge anche funzioni di Segretario verbalizzante.
- il Revisore Unico Rag. Lorenzo Sampieri.

- Omissis -

Si passa quindi all'esame del sesto punto all'ordine del giorno avente ad oggetto **"Autorizzazione al Direttore Generale per la stipula di una transazione volta alla definizione del contenzioso avanti al Tribunale di Grosseto, sez. lavoro, RG 289/2018, con un dipendente del Comune di Grosseto a suo tempo incaricato da ATO Grosseto 9 delle funzioni di RUP nel procedimento di gara per la concessione Futura/Strillaie"**.

Risultano presenti all'argomento:

N.	PRESENZE COMUNI	QUOTE	Presente	Assente
1.	ABBADIA S. SALVATORE	2,46%	X	
2.	ANGHIARI	0,25%		X
3.	ARCIDOSO	0,13%		X
4.	AREZZO	13,65%	X	
5.	ASCIANO	6,83%	X	
6.	BADIA TEDALDA	0,03%		X
7.	BIBBIENA	0,41%		X
8.	BUCINE	0,55%	X	
9.	BUONCONVENTO	0,25%	X	
10.	CAMPAGNATICO	0,06%	X	
11.	CAMPIGLIA MARITTIMA	0,67%	X	

12.	CAPALBIO	0,13%	X	
13.	CAPOLONA	0,27%	X	
14.	CAPRESE MICHELANGELO	0,06%		X
15.	CASOLE D'ELSA	0,30%		X
16.	CASTAGNETO CARDUCCI	0,84%	X	
17.	CASTEL DEL PIANO	0,19%		X
18.	CASTEL FOCOIGNANO	0,08%		X
19.	CASTEL SAN NICCOLO'	0,11%		X
20.	CASTELFRANCOPIANDISCO	0,51%	X	
21.	CASTELL'AZZARA	0,07%		X
22.	CASTELLINA IN CHIANTI	0,15%	X	
23.	CASTELNUOVO BERARDENGA	0,44%	X	
24.	CASTIGLION FIBOCCHI	0,15%	X	
25.	CASTIGLION FIORENTINO	0,46%	X	
26.	CASTIGLIONE DELLA PESCAIA	0,90%	X	
27.	CASTIGLIONE D'ORCIA	0,07%		X
28.	CAVRIGLIA	0,41%	X	
29.	CETONA	0,16%		X
30.	CHIANCIANO TERME	0,56%		X
31.	CHITIGNANO	0,03%		X
32.	CHIUSSINO	0,07%	X	
33.	CHIUSI	0,71%	X	
34.	CHIUSI DELLA VERA	0,10%		X
35.	CINIGIANO	0,07%	X	
36.	CIVITELLA IN VAL DI CHIARA	0,47%	X	
37.	CIVITELLA PAGANICO	3,82%	X	
38.	COLLE DI VAL D'ELSA	1,23%		X
39.	CORTONA	0,84%	X	
40.	FOIANO DELLA CHIARA	0,40%		X
41.	FOLLONICA	1,64%		X
42.	GAIOLE IN CHIANTI	0,15%		X
43.	GAVORRANO	0,39%	X	
44.	GROSSETO	11,95%	X	
45.	ISOLA DEL GIGLIO	0,09%	X	
46.	LATERINA PERGINE VALDARNO	0,35%		X
47.	LORO CIUFFENNA	0,32%		X
48.	LUCIGNANO	0,13%	X	
49.	MAGLIANO IN TOSCANA	0,19%	X	
50.	MANCIANO	0,24%		X
51.	MARCIANO DELLA CHIARA	0,09%	X	
52.	MASSA MARITTIMA	0,38%	X	
53.	MONTALCINO	0,44%		X
54.	MONTE ARGENTARIO	0,42%	X	

55.	MONTE SAN SAVINO	0,35%	X	
56.	MONTEMIGNAIO	0,03%		X
57.	MONTEPULCIANO	0,90%	X	
58.	MONTERCHI	0,07%		X
59.	MONTERIGGIONI	0,71%	X	
60.	MONTERONI D'ARBIA	0,52%	X	
61.	MONTEROTONDO M.MO	0,05%	X	
62.	MONTEVARCHI	1,50%	X	
63.	MONTICIANO	0,05%		X
64.	MONTIERI	0,05%		X
65.	MURLO	0,12%	X	
66.	ORBETELLO	0,57%	X	
67.	ORTIGNANO RAGGIOLO	0,06%	X	
68.	PIANCASTAGNAIO	0,31%		X
69.	PIENZA	0,17%	X	
70.	PIEVE SANTO STEFANO	0,14%		X
71.	PIOMBINO	5,66%	X	
72.	PITIGLIANO	0,18%	X	
73.	POGGIBONSI	5,89%	X	
74.	POPPI	0,25%		
75.	PRATOVECCHIOSTIA	0,20%		X
76.	RADDA IN CHIANTI	0,12%		X
77.	RADICOFANI	0,10%		X
78.	RADICONOLI	0,05%		X
79.	RAPOLANO TERME	0,29%	X	
80.	ROCCALBEGNA	0,02%		X
81.	ROCCASTRADA	0,44%	X	
82.	SAN CASCIANO DEI BAGNI	0,10%		X
83.	SAN GIMIGNANO	0,58%	X	
84.	SAN GIOVANNI VALDARNO	0,88%	X	
85.	SAN QUIRICO D'ORCIA	0,20%		X
86.	SAN VINCENZO	0,93%	X	
87.	SANSEPOLCRO	1,27%	X	
88.	SANTA FIORA	0,10%		X
89.	SARTEANO	0,27%		X
90.	SASSETTA	0,02%		X
91.	SCANSANO	0,19%		X
92.	SCARLINO	0,34%	X	
93.	SEGGIANO	0,02%		X
94.	SEMPRONIANO	0,02%	X	
95.	SIENA	3,66%	X	
96.	SINALUNGA	0,78%		X
97.	SORANO	0,13%	X	

98.	SOVICILLE	0,52%	X	
99.	SUBBIANO	0,36%	X	
100.	SUVERETO	0,11%		X
101.	TALLA	0,03%		X
102.	TERRANUOVA BRACCIOLINI	14,56%	X	
103.	TORRITA DI SIENA	0,40%		X
104.	TREQUANDA	0,06%	X	
	TOTALE	100,00%		

Il Presidente dell'Assemblea Alessandro Ghinelli, constatato che i Comuni presenti (58/104) sono in numero superiore alla metà più uno dei Comuni facenti parte dell'Autorità, e rappresentano il 89,07% delle quote di partecipazione, dichiara l'Assemblea valida ed idonea a deliberare, ai sensi di quanto disposto all'art. 6 c. 8 dello Statuto

**L'ASSEMBLEA****PREMESSO CHE**

- con deliberazione N. 47 del 29.12.2003 del Consiglio di Amministrazione della Comunità d'Ambito ATO 9 Grosseto era stato affidato al dott. Arturo Bernardini, dipendente del Comune di Grosseto, l'incarico di responsabile del procedimento del bando di gara di concessione di costruzione e gestione dell'impianto di trattamento rifiuti di Strillaie, senza peraltro fissare un compenso specifico per tale attività;
- con deliberazione N. 17 del 17.2.2004 del Consiglio di Amministrazione della Comunità d'Ambito era stata stabilito di stipulare una convenzione con il Comune di Grosseto tesa a disciplinare l'assistenza professionale resa dall'amministrazione comunale alla Comunità;
- con Convenzione sottoscritta il 27/12/2004 tra la Comunità d'Ambito e il Comune di Grosseto si formalizzava la prestazione da parte di quest'ultima, con decorrenza da 1.1.2004 e fino al 31/12/2004, di un servizio di assistenza professionale di direzione e supervisione amministrativa mediante personale dell'amministrazione comunale professionalmente qualificato, a fronte di un corrispettivo di euro 9.000, individuando il dott. Arturo Bernardini referente e responsabile dell'attuazione operativa della convenzione e dei conseguenti atti amministrativi e di gestione per il Comune di Grosseto;
- né la deliberazione N. 17/2004 né la Convenzione del 27/12/2004, né atti successivi della Comunità d'ambito, avevano precisato se l'oggetto dell'assistenza professionale prestata dal Comune di Grosseto, con il dott. Bernardini quale referente dell'attuazione della Convenzione, ricomprendesse o meno l'incarico a lui attribuito con la deliberazione N. 47/2003 di responsabile del procedimento del bando di gara di concessione di costruzione e gestione dell'impianto di Strillaie;
- il dott. Bernardini, dopo aver cessato di svolgere le funzioni di RUP in data 11.7.2008, intimava formalmente all'Autorità ATO Toscana Sud (nel frattempo subentrata nei rapporti giuridici delle preesistenti Comunità di Ambito ATO 7,8 e 9) il pagamento di un compenso per l'attività di RUP quantificato in euro 32.671,23, calcolato in applicazione della normativa sugli incentivi tecnici ex art. 92 del Dlgs 163/2006, e nella misura massima ivi prevista dell'1,50% sull'importo a base di gara di € 23.949.408,29, oltre agli interessi legali;
- in data 17.2.2016 l'allora Direttore Generale dell'Autorità aveva sottoscritto una transazione, peraltro acquisita nel protocollo di ATS solo ex post a seguito dell'istanza di suo pagamento avanzata dalla controparte in data 9/6/2016, che prevedeva il riconoscimento al dott. Bernardini di una somma di 25.000 euro a tacitazione delle sue istanze di compenso per la funzione di RUP nel procedimento di gara per l'impianto di Strillaie, senza che peraltro tale transazione fosse stata approvata da alcun atto amministrativo che ne motivasse la convenienza per l'Ente e ne imputasse la spesa su uno stanziamento capiente, previo parere del revisore, né tantomeno autorizzata dall'Assemblea;
- alla citata Nota del 9/6/2016 con la quale il Bernardini sollecitava il pagamento della transazione, l'allora Direttore Generale rispondeva con la sua Nota Prot. 3696 del 27/6/2017 con la quale informava che ATS aveva dovuto sospendere il pagamento della somma secondo le modalità indicate nella transazione per valutare l'ipotesi di un'erogazione da ATS al Bernardini per il tramite del Comune di Grosseto di cui il Bernardini è dipendente;

- successivamente a questa Nota, non risultano ulteriori atti formali adottati dal precedente Direttore Generale dell'Autorità, né dai dipendenti incaricati di sostituirlo temporaneamente nelle funzioni

**PRESO ATTO CHE**

- subito (ottobre 2017) dopo l'insediamento del nuovo Direttore Generale, in data 6.11.2017 è pervenuta, per il tramite dei ns. legali Studio Gandino/Paire, un'intimazione da parte del legale del dott. Arturo Bernardini a provvedere entro 7 giorni al pagamento di una somma di 25.000 euro prevista da un atto transattivo sottoscritto dall'ex Direttore Generale, preannunciando che in assenza di riscontro si sarebbero adite le vie legali;
- con Nota del 15.11.2017 i ns. legali Studio Gandino/Paire Sicché hanno comunicato al legale del dott. Bernardini che, previa condivisione del Consiglio Direttivo dell'Ente espressa nella riunione del 14.11.2017, il Direttore Generale dell'Autorità aveva ritenuto di dover rigettare integralmente l'intimazione ricevuta al pagamento di una somma oggetto di una transazione che non poteva impegnare l'Ente, bensì esclusivamente la persona fisica che l'aveva sottoscritta, stante la predetta totale assenza delle procedure tassativamente previste per l'approvazione di un atto transattivo da parte di una pubblica amministrazione, in disparte ogni valutazione in merito all'eventuale effettiva legittimazione del dott. Bernardini a pretendere le somme reclamate per le sue funzioni di RUP;
- con Decreto Ingiuntivo del 20/3/2018, in accoglimento dell'istanza del legale del dott. Bernardini, e senza contraddittorio con la controparte, il Tribunale di Grosseto – Sezione Lavoro - ha ingiunto all'Autorità di pagare la somma di € 25.000, oltre rivalutazione monetaria ed interessi legali e spese legali liquidate in € 718,50, corrispondente all'importo indicato nella transazione sottoscritta dall'ex Direttore Generale;
- avverso tale Decreto Ingiuntivo, in data 8 maggio 2018 l'Autorità ha depositato nei termini, per il tramite dei propri legali Gandino/Paire, ricorso al Tribunale di Grosseto, eccependo nel merito l'istanza del Bernardini e rigettando ogni impegno a carico dell'Autorità derivante da una transazione sottoscritta dall'ex Direttore Generale in assenza di legittimazione procedurale;
- la causa risulta allo stato pendente avanti al Tribunale di Grosseto, sezione lavoro, RG n. 289/2018, giudice dott. Giuseppe Grosso, con prima udienza *ex art. 420 cpc* fissata per il 30 luglio 2018, ore 9.15;

**CONSIDERATO CHE**

- ai sensi dell'art. 420 cpc *“nell'udienza fissata per la discussione della causa il giudice interroga liberamente le parti presenti, tenta la conciliazione della lite e formula alle parti una proposta transattiva o conciliativa. La mancata comparizione personale delle parti, o il rifiuto della proposta transattiva o conciliativa del giudice, senza giustificato motivo, costituiscono comportamento valutabile dal giudice ai fini del giudizio (...)”*;
- non essendo il dott. Bernardini dipendente di amministrazione pubblica (Comune di Grosseto) diversa dalla stazione appaltante (Comunità d'Ambito ATO 9 Grosseto) non possono essere a lui riconosciuti incentivi tecnici che per legge sono riservati ai soli dipendenti della stazione appaltante, stante anche l'assenza presso quest'ultima di un Regolamento per la ripartizione dell'incentivo tra i dipendenti, previo accordo sindacale;

- d'altra parte, resta infatti oggettivamente verificato che il dott. Bernardini abbia regolarmente svolto l'incarico di RUP della procedura di gara per l'affidamento della costruzione e gestione dell'impianto di Strillaie
- in via transattiva – senza nulla riconoscere nel merito e per mero intento conciliativo – potrebbe pertanto valutarsi l'ipotesi di riconoscergli una somma a tacitazione definitiva delle sue pretese, al fine di prevenire i potenziali rischi di soccombenza in giudizio;

#### **RITENUTO**

- di dar mandato al Direttore Generale per la negoziazione ed eventuale stipula di un accordo conciliativo con il dott. Bernardini, a tacitazione definitiva delle sue pretese, previa motivazione della sua convenienza formalmente espressa in apposita Determinazione, corredata dal parere positivo dei legali dell'Ente e del Revisore dei Conti, nella quale si individuino anche le fonti di copertura finanziaria dei relativi oneri già stanziati nel bilancio dell'Ente, senza che pertanto la transazione generi l'insorgere di un debito fuori bilancio;
- di escludere espressamente ogni responsabilità derivante all'Autorità dalla transazione con il dott. Bernardini stipulata in data 17.2.2016 dall'allora Direttore Generale dell'Ente, in totale carenza dei necessari presupposti di legittimità amministrativa, e quindi con l'assunzione di impegni che restano nella esclusiva sfera giuridica della persona fisica che ha sottoscritto l'atto;
- di dar mandato al Direttore di relazionare l'Assemblea in ordine agli esiti del contenzioso con il dott. Bernardini in occasione della prossima Relazione annuale sull'attività dell'Ente

**ACQUISITO** il parere favorevole del Consiglio Direttivo nella seduta del 6 luglio 2017

#### **TUTTO CIÒ PREMESSO E CONSIDERATO DELIBERA**

1. di autorizzare il Direttore Generale alla negoziazione ed eventuale stipula di un accordo conciliativo con il dott. Bernardini, a tacitazione definitiva delle sue pretese di pagamento di un compenso per l'incarico di RUP del procedimento di gara per l'affidamento della costruzione e gestione dell'impianto di Strillaie, a condizione che:
  - i termini dell'eventuale accordo conciliativo, e le motivazioni della sua convenienza per l'Autorità, siano formalmente espressi in apposita Determinazione del Direttore Generale, nella quale si individuino anche le fonti di copertura finanziaria dei relativi oneri già stanziati nel bilancio dell'Ente, senza che pertanto la transazione generi l'insorgere di un debito fuori bilancio;
  - siano previamente acquisiti i pareri positivi sulla convenienza della transazione da parte dei legali dell'Ente e del Revisore dei Conti,
  - sia esclusa espressamente ogni responsabilità derivante all'Autorità dalla transazione con il dott. Bernardini stipulata in data 17.2.2016 dall'allora Direttore Generale dell'Ente, in carenza dei necessari presupposti di legittimità amministrativa, e quindi



con l'assunzione di impegni che restano nella esclusiva sfera giuridica della persona fisica che ha sottoscritto l'atto

2. di dar mandato al Direttore Generale di relazionare l'Assemblea in ordine agli esiti del contenzioso con il dott. Bernardini in occasione della prossima Relazione annuale sull'attività dell'Ente

Trattandosi di argomento di cui al secondo periodo dell'art. 6 comma 9 dello Statuto, il quorum deliberativo è pari alla maggioranza assoluta dei partecipanti all'Assemblea.

Eseguita la votazione in relazione ai sopraindicati punti si hanno i seguenti risultati, accertati e proclamati dal Presidente:

Presenti	58 (quote 89,07%)
Votanti	58 (quote 89,07%)
Astenuti	--
Contrario	--
Voti favorevoli	58 pari al 100,00% delle quote dei partecipanti all'Assemblea

**Essendosi raggiunto il quorum deliberativo previsto dall'art. 6 comma 9 dello Statuto, il Presidente dichiara approvata la proposta di deliberazione assembleare avente ad oggetto: "Piano Riorganizzazione Servizi AOR SI – Siena e GR – Amiata: approvazione"**

Allegati: no

immediata eseguibilità: no



---

**DELIBERAZIONE ASSEMBLEARE N. 21 del 13.07.2018**

Letto approvato e sottoscritto.

IL PRESIDENTE  
Alessandro Ghinelli

IL SEGRETARIO  
Elisa Billi

**ATTESTAZIONE DI ESECUTIVITA'**

Il presente atto è divenuto esecutivo il 23.07.2018:

☒ giorno successivo al decimo di pubblicazione, ai sensi dell'art. 134, c.3 del D.Lgs 267/2000;

☐ per dichiarazione di immeditata esecutività, ai sensi dell'art. 134, c. 4 del D.Lgs 267/2000.

Il Segretario  
Elisa Billi

---

**ORIGINALE IN FORMATO ELETTRONICO CON FIRME DIGITALI** Le firme, in formato digitale, sono state apposte sull'originale elettronico del presente atto ai sensi dell'art. 24 del D.Lgs. 7/3/2005 n. 82 e s.m.i. L'originale elettronico del presente atto è conservato negli archivi informatici dell'ATO Toscana Sud ai sensi dell'art. 22 del D.Lgs. 7/3/2005 n. 82.

**AUTORITA' PER IL SERVIZIO DI GESTIONE INTEGRATA DEI RIFIUTI URBANI ATO TOSCANA SUD**

**PROPOSTA DI DELIBERAZIONE ASSEMBLEARE**

**ARGOMENTO ISCRITTO ALL'O.D.G. N. 06 DELLA SEDUTA DELL' ASSEMBLEA CONVOCATA IN  
SECONDA CONVOCAZIONE PER IL GIORNO 23.04.2018**

**OGGETTO: Autorizzazione al Direttore Generale per la stipula di una transazione volta alla definizione del contenzioso avanti al Tribunale di Grosseto, sez. lavoro, RG 289/2018, con un dipendente del Comune di Grosseto a suo tempo incaricato da ATO Grosseto 9 delle funzioni di RUP nel procedimento di gara per la concessione Futura/Strillaie**

Parere favorevole in ordine alla regolarità tecnica ai sensi dell'art. 49, comma 1, del D.Lgs. 18/08/2000 n. 267.

Il Direttore Generale  
Dott. Paolo Diprima

Data, \_\_\_\_\_13.07.2018\_\_\_\_\_

\_\_\_\_\_

Visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria a norma dell'art. 151, c. 4, D.Lgs. n. 267/2000

Data, \_\_\_\_\_

Il Responsabile del Servizio  
Affari Generali e Contabili  
Dott.ssa Elisa Billi

\_\_\_\_\_