

Società con socio unico controllata ai sensi art. 2497 bis C.C. da SRR ATO 6 – Società Consortile per Azioni

Enna 31.07.2024

Determinazione dell'Amministratore Unico n. 30/2024

OGGETTO: RICONFERMA DELL'INCARICO DI COMPONENTE DELL'ORGANISMO DI VIGILANZA EX D. LGS. 231/01 DI AMBIENTE E TECNOLOGIA S.R.L.

Il sottoscritto Avv. Giuseppe Panebianco, Amministratore Unico di Ambiente e Tecnologia S.r.l., a seguito della nomina effettuata in sede di Assemblea del 16 maggio 2019, rinnovata in data 6 luglio 2020, in data 30 giugno 2021 e successivamente in data 13 aprile 2023

PREMESSO CHE:

- Ambiente e Tecnologia S.r.l. è società controllata della SRR Enna Provincia ATO 6 a sua volta organismo il cui capitale sociale è detenuto dai Comuni ricadenti nel territorio provinciale, nonché dall'Ente Provincia;
- Ambiente e Tecnologia S.r.l. rientra nella definizione di "organismo di diritto pubblico" di cui all'ALLEGATO I.1 del Decreto legislativo 31 marzo 2023, n. 36 recante "Codice dei contratti pubblici in attuazione dell'articolo 1 della legge 21 giugno 2022, n. 78, recante delega al Governo in materia di contratti pubblici" e, pertanto, per l'acquisizione di lavori, beni e/o servizi, è tenuta all'osservanza delle disposizioni contenute nel predetto Codice;
- l'art. 17 del D. Lgs 36/2023, prevede al 1° comma che prima dell'avvio delle procedure di affidamento dei contratti pubblici, le stazioni appaltanti decretano o determinano di contrarre, in conformità ai propri ordinamenti, individuando gli elementi essenziali del contratto ed i criteri di selezioni degli operatori economici e delle offerte;
- l'art.48 comma 1 del D. Lgs. 36/2023 relativamente il rispetto dei principi generali di cui al Libro I, Parti I e II nonché il rispetto del principio di rotazione degli inviti e degli affidamenti di cui all'art 49;
- l'art. 50 comma 1 lett. b) del D. Lgs. 36/2023 che prevede che le stazioni appaltanti procedono all'affidamento dei contratti di lavoro, servizi e forniture di importo inferiore alle soglie di cui all'art. 14 secondo le modalità di affidamento diretto per servizi e forniture, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, di importo inferiore a € 140.000,00, anche senza consultazione di più operatori economici, assicurando che siano scelti soggetti in possesso di documentate esperienze pregresse idonee all'esecuzione delle prestazioni contrattuali, anche individuati tra gli iscritti in elenchi o albi istituiti dalla stazione appaltante;

TENUTO CONTO CHE:

- Ambiente e Tecnologia S.r.l., sensibile all'esigenza di assicurare condizioni di trasparenza e correttezza nella conduzione della società, a tutela della propria posizione ed immagine, delle aspettative del Socio unico e del lavoro dei propri dipendenti, si è dotata di un Modello di Organizzazione, Gestione e Controllo ex D. Lgs. n. 231/2001 (di seguito MOG) sulla cui osservanza è deputato a vigilare l'Organismo di Vigilanza (di seguito O.d.V.);
- l'art. 7 c. 4 del D. Lgs. n. 231/01 recita che "*l'efficace attuazione del modello richiede: a) una verifica periodica e l'eventuale modifica dello stesso quando sono scoperte significative violazioni delle prescrizioni ovvero quando intervengono mutamenti nell'organizzazione o nell'attività*";



Q-11413/23



E-11413/23



AB-11413/23



O-11413/23

Società con socio unico controllata ai sensi art. 2497 bis C.C. da SRR ATO 6 – Società Consortile per Azioni

- dalla semplice lettura di questa norma, emerge in modo chiaro come la nomina ed il corretto funzionamento dell'O.d.V. hanno una funzione centrale affinché Ambiente e Tecnologia S.r.l. possa invocare l'esimente di cui all'art. 6 del D. Lgs. n. 231/2001, vale a dire evitare la responsabilità amministrativa per eventuali reati commessi da soggetti che operano per suo conto;
- Ambiente e Tecnologia S.r.l., in ragione di una serie di considerazioni riferite alla specifica realtà in cui opera, ha ritenuto opportuno nominare un O.d.V. collegiale e, con determina n. 32 del 27.07.2021, ha individuato il soggetto che ha ricoperto la funzione di Componente per un triennio;
- in ragione della imminente scadenza si ritiene opportuno, a seguito di una attenta valutazione dell'operato dei professionisti individuati in cui si ripone la massima fiducia, procedere con la riconferma dell'incarico per ulteriori tre anni, con la possibilità di essere prorogata alla scadenza per uguale periodo, per assicurare la correttezza nella conduzione delle attività aziendali e la continuità della funzione e dell'azione di controllo già avviate e non compromettere l'interesse pubblico all'efficacia e all'efficienza dell'azione amministrativa di Ambiente e Tecnologia S.r.l.;
- in caso di scadenza l'O.d.V. continuerà ad operare in regime di "prorogatio" sino alla nomina del nuovo Organismo;
- l'O.d.V. essendo composto da professionisti esterni e, quindi indipendente rispetto ad Ambiente e Tecnologia S.r.l., potrà garantire l'autonomia della sua iniziativa di controllo da ogni forma di interferenza e/o di condizionamento da parte di qualunque componente della Società, con particolare riferimento all'organo direttivo ed esecutivo e, le attività poste in essere dall'O.d.V. non potranno essere sindacate da alcun struttura aziendale, ferma tuttavia restando l'attività di vigilanza sull'adeguatezza dell'intervento dell'O.d.V., di competenza dell'organo direttivo ed esecutivo quale responsabile ultimo del funzionamento del Modello di Organizzazione, Gestione e Controllo previsto dal D. Lgs. n. 231/2001;
- i componenti dell'O.d.V. sono in possesso di requisiti soggettivi formali, quali professionalità, onorabilità e assenza di conflitti di interessi e rapporti di parentela con gli organi sociali e con i dipendenti di Ambiente e Tecnologia S.r.l.;
- l'O.d.V. ha libero accesso a luoghi, documenti, e potrà interfacciarsi liberamente con persone, soggetti od entità che svolgano servizi, consulenze, operazioni in outsourcing per Ambiente e Tecnologia S.r.l. e che in qualsiasi modo rientrino nelle attività o nelle aree a rischio reato presupposto;
- i professionisti individuati con nota del 23.07.2024, giusto protocollo n. 3489, si sono resi disponibili alla riconferma dell'incarico, chiedendo di valutare una revisione del compenso stante gli impegni più gravosi a seguito dell'aggiornamento del MOG;
- di mettere a disposizione dell'O.d.V. un budget triennale di spesa di € 10.000,00 per permettere allo stesso di svolgere le proprie attività con indipendenza e autonomia anche di spesa. All'occorrenza e, per esigenze particolari, l'O.d.V. potrà richiedere all'Organo direttivo ed esecutivo integrazioni del budget di spesa, senza

Società con socio unico controllata ai sensi art. 2497 bis C.C. da SRR ATO 6 – Società Consortile per Azioni che ciò possa costituire forma di dipendenza alcuna;

- l'art. 1 comma 8 bis della legge 190/2012 richiede l'istituzione di una funzione di attestazione degli obblighi di Trasparenza di cui al D. Lgs 33/2013 e successive modifiche ed integrazioni. Detta funzione è affidata nelle Pubbliche Amministrazioni e negli Enti Pubblici Territoriali all'Organismo Indipendente di Valutazione (OIV). L'ANAC, con delibera del 21 novembre 2017 n. 1134, ha disposto che detta previsione debba trovare applicazione anche nella società partecipate dalla Pubblica Amministrazione, non obbligate alla nomina dell'Organismo Indipendente di Valutazione, suggerendo che la relativa funzione venga affidata all'Organismo di Vigilanza di cui al Modello di Gestione Aziendale ex D. Lgs 231/2001;
- Ambiente e Tecnologia S.r.l. - in quanto appartenente a siffatta tipologia di società, (non essendo obbligata alla nomina dell'OIV) - con la presente determina intende provvedere, in ottemperanza alle indicazioni dell'ANAC, all'attribuzione alla funzione di attestazione del rispetto degli obblighi della Trasparenza di cui al D. Lgs 33/2013 e successive modifiche ed integrazioni, all'Organismo di Vigilanza;

CONSIDERATO CHE:

- l'avv. Angelo Sutura, iscritto all'albo degli avvocati di Agrigento dal 09 novembre 2011, è idoneo a rivestire il ruolo richiesto, Componente dell'Organismo di Vigilanza, stante l'onorabilità, il profilo professionale, le competenze e capacità indicate nel C.V.;
- per ciò che riguarda la valutazione del compenso, che non può prescindere dalla considerazione dei livelli di rischio e responsabilità assunte dall'O.d.V. nell'assolvimento dell'incarico, poiché il D. Lgs. 231/01 nulla statuisce in merito e tenuto conto dell'opzione prevista dal comma 4-bis dell'art. 6: "Nelle società di capitali il collegio sindacale ..." può "svolgere le funzioni dell'organismo di vigilanza ..." si ritiene che un utile strumento ai fine della valutazione dell'adeguatezza del compenso sia dato dai parametri ministeriali del DM 55/2014, sulla base dell'art. 2233 c.c. che fissa i compensi dei sindaci che svolgono il controllo nelle società. Secondo le norme di comportamento del Consiglio Nazionale dei Dottori Commercialisti e degli Esperti Contabili (CNDCEC) infatti, tali criteri offrono e sembrano garantire la determinazione di un compenso equo per definizione;
- occorre, pertanto, riconoscere al singolo componente dell'O.d.V. la remunerazione per lo svolgimento dell'incarico e l'importo annuale di € 11.444,96, (undicimilaquattrocentoquarantaquattro/96) comprensivo degli oneri di legge ad esclusione di IVA se dovuta, risulta adeguato all'attività da espletare;
- l'avv. Angelo Sutura con studio in Agrigento via Unità d'Italia n. 2/A, P.IVA 02659900845 sottoscriverà, attraverso la Piattaforma Telematica societaria "Tutto Gare di Ambiente e Tecnologia" apposita autodichiarazione con cui attesta il possesso dei requisiti di carattere generale e speciali;
- all'atto di conferimento dell'incarico dovrà essere dichiarato: l'assenza di conflitti reali e/o potenziali e l'assenza di impedimenti di qualsivoglia genere e natura ad assumere incarichi con la pubblica amministrazione in capo al Presidente dell'Organismo di Vigilanza;
- l'art. 3 della legge n. 241/1990 ai sensi del quale, al comma 1, si specifica che "Ogni provvedimento

Società con socio unico controllata ai sensi art. 2497 bis C.C. da SRR ATO 6 – Società Consortile per Azioni amministrativo, compresi quelli concernenti l'organizzazione amministrativa, lo svolgimento dei pubblici concorsi ed il personale, deve essere motivato (...)".

- risulta soddisfatto l'onere motivazionale di cui all'art. 3 della legge n. 241/1990 e s.m.i.

Il Responsabile Unico del Progetto del presente Procedimento è individuato nel sig. Filippo Trummino, dipendente di Ambiente e Tecnologia S.r.l.;

Per le ragioni espresse in narrativa e qui richiamate e confermate:

Determina

1. di nominare per la durata di anni tre, rinnovabile per uguale periodo, quale Componente dell'Organismo di Vigilanza, l'avv. Angelo Sutura, con studio in via Unità d'Italia n. 2/A, - 92100 Agrigento, P.IVA 02659900845 e di riconoscere allo stesso un compenso professionale annuale pari a € 11.444,96 (undicimilaquattrocentoquarantaquattro/96) comprensivo degli accessori di legge ed escluso IVA - per un importo totale del compenso fisso ed onnicomprensivo (tre anni + tre anni) di € 68.669,76 - decorrenti dalla data di accettazione dell'incarico. Non saranno riconosciuti rimborsi, anche altrimenti denominati, se non per specifiche attività connesse all'incarico, concordate previamente in forma scritta con Ambiente e Tecnologia S.r.l. Per quanto riguarda l'anno in corso, detto compenso verrà riconosciuto pro quota dalla data di accettazione dell'incarico;
2. di mettere a disposizione dell'O.d.V. un budget di spesa triennale di € 10.000,00 per permettere allo stesso di svolgere le proprie attività con indipendenza e autonomia anche di spesa. All'occorrenza e, per esigenze particolari, l'O.d.V. potrà richiedere all'Organo direttivo ed esecutivo integrazioni del budget di spesa, senza che ciò possa costituire forma di dipendenza alcuna;
3. di affidare collegialmente ed ai singoli componenti dell'O.d.V. l'incarico di assolvere alla funzione di attestazione del rispetto degli obblighi della Trasparenza da parte della Ambiente e Tecnologia S.r.l. di cui al D. Lgs 33/2013 e successive modifiche ed integrazioni. Anche per tale incarico i singoli componenti dell'O.d.V. dovranno far pervenire formale accettazione dell'incarico;
4. di stabilire che le parti, qualora tenute per legge, si assumono gli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari di cui alla legge 13 agosto 2010, n.136 e s.m.i., pertanto, le transazioni relative all'esecuzione del presente Contratto saranno effettuate mediante conti correnti bancari o postali dedicati, accessi presso banche o presso società di Poste italiane Spa, secondo il disposto dell'art.3, comma 1 della Legge 13 agosto 2010, n.136 e s.m.i.;
5. l'avv. Sutura ha già compilato e sottoscritto la dichiarazione di presa visione ed accettazione del MOGC del PTPCT e del Codice Etico e di condotta di Ambiente e Tecnologia S.r.l.
6. di dare atto che il presente affidamento è soggetto all'obbligo di pubblicità sul sito web dell'Ente, sezione "Società Trasparente" così come previsto dall'art. 37 del D. Lgs. 33/2013 ed in ottemperanza agli obblighi di cui al comma 32, art. 1 legge 190/2012 Anticorruzione.



Ambiente
e Tecnologia s.r.l.



Q-11413/23



E-11413/23



AB-11413/23



O-11413/23

Società con socio unico controllata ai sensi art. 2497 bis C.C. da SRR ATO 6 – Società Consortile per Azioni

L'Amministratore Unico

Avv. Giuseppe Panebianco