



AZIENDA TERRITORIALE PER L'EDILIZIA RESIDENZIALE DI POTENZA

Via Marhes, 33 – 85100 – POTENZA – tel. 0971413111 – fax. 0971410493 – www.aterpotenza.it
U.R.P. - Numero Verde – 800291622 – fax 0971 413227

“AVVOCATURA”

DELIBERA N. 22/2017

OGGETTO:	GIUDIZIO PROMOSSO DALLA COMPAGNIA ASSICURATRICE ALPHA INSURANCE A/S GARANTE POLIZZA FIDEIUSSORIA PREMIO ACCELERAZIONE APPALTO LAVORI REALIZZAZIONE N.100 ALLOGGI DI ERP NEL COMUNE DI POTENZA AFFIDATO ALLA ATI MIRGALDI-STELLA CONTRO ATER POTENZA. AUTORIZZAZIONE ALLA COSTITUZIONE IN GIUDIZIO.
----------	--

L'anno duemiladiciassette il giorno 30 del mese di Marzo nella sede dell'Azienda

L'AMMINISTRATORE UNICO

Domenico ESPOSITO, nominato con decreto del Presidente del Consiglio Regionale n. 18 del 01.07.2014, assistito dal Direttore dell'Azienda avv. Vincenzo PIGNATELLI;

PREMESSO

- che con ricorso ex art 702 bis cpc notificato il giorno 28.07.2016 ai sensi della Legge n. 53/1994, la Alpha Insurance A/S, società assicurativa di diritto danese, con sede in Danimarca, in persona del legale rappresentante pro tempore, elettivamente domiciliata, ai fini della presente procedura, presso lo studio Bonito Oliva del Foro di Potenza alla via della Costituzione Italiana n. 42;
- che il giudizio ha ad oggetto l'incameramento della polizza fideiussoria n. 02-101067, emessa in favore dell'ATER, stipulata a garanzia dell'anticipazione del premio di accelerazione concesso alla società contraente dalla stazione appaltante con atto di transazione rep. n. 48175, stipulato in data 12.06.2014 e sottoscritto dalla parti, in relazione al contratto di appalto localizzato nel comune di Potenza per la realizzazione di nove fabbricati per complessivi n. 100 (56+44) alloggi di erp sovvenzionata finanziato come segue: 56 alloggi in attuazione del programma di e.r.p. sovvenzionata 2004 – L. 560/1993, 44 alloggi programma straordinario di e.r.p. – art. 21 D.L. 159/2007 convertito con L. 222/2007 approvato dall'Amministratore dell'Azienda con propria deliberazione n. 37 del 05.06.2009, negli importi di € 6.950.000,00 per i 56 alloggi ed € 5.194.775,04 per i 44 alloggi;
- che, operando in conformità al disposto di cui all'art. 113 comma 4, parte seconda, del D.Lgs. n. 163/06, con determina n. 5 del 05.01.2011, la Stazione appaltante aggiudicava definitivamente l'esecuzione dei lavori sopra descritti all'A.T.I. Mirgaldi Giuseppe Antonio- Stella Donato con sede in Altamura Via Lama di Cervo n. 87, quale impresa seconda classificata nella graduatoria stilata in sede di gara, giusta verbale di pubblico incanto rep. n. 46327 del 07.08.09, per l'importo netto di € 6.054.338,25 oltre € 126.955,98 per oneri della sicurezza ed € 30.000,00 per accatastamento immobili non soggetti a ribasso, determinato sulla scorta del ribasso percentuale offerto in sede di gara pari al 31,350%;
- che con la stessa determina si provvedeva alla stipula del contratto di appalto in forma pubblica amministrativa sotto condizione risolutiva in conformità a quanto disposto dall'art. 11 comma 2 del d.p.r. n. 252/98;
- che con determina n. 14 del 15.02.2011, in ossequio a quanto disposto dall'art. 23 del D.M.n. 145/2000, volendo anticipare l'ultimazione dei lavori per il soddisfacimento del bisogno abitativo, anche avuto riguardo al bando di assegnazione già predisposto dall'amministrazione comunale, si prevedeva l'inserimento del premio di accelerazione, in fase contrattuale, con relativa stipula in data 09.03.2011 al n. 47138 di repertorio;
- che nel corso dei lavori erano redatte ed approvate numerose perizie di variane e suppletive con stipula degli atti di obbligazione;
- che a seguito di richiesta motivata dell'impresa veniva autorizzata la liquidazione anticipata del premio di accelerazione previsto dal contratto di appalto con le modalità contenute nell'atto aggiuntivo n.27767/2012 e relativo schema di polizza poi decaduta per decorrenza dei termini contrattuali;
- che l'impresa nel corso dei lavori esponeva riserve per un importo complessivo di euro 376.553,05;
- che successivamente la ditta appaltatrice dei lavori, in relazione al contenzioso insorto, manifestava la volontà di addivenire ad una composizione bonaria, accettata dall'amministratore unico dell'azienda, il quale invitava il Direttore ad attivarsi in tal senso e, quindi, si approvava l'atto di accordo transattivo con la concessione di una proroga sulla scadenza contrattuale e previsione di erogazione del secondo acconto del premio di accelerazione mediante la delibera n. 30 del 06.06.2014;
- che, ai fini della erogazione del secondo acconto del premio di accelerazione l'amministrazione otteneva l'emissione di una nuova polizza assicurativa, avente come garante la Compagnia Assicuratice Alpha Insurance A/S, in persona del legale rappresentante, a garanzia dell'intero importo del premio di accelerazione con accollo anche della garanzia pregressa nel frattempo decaduta;
- che, quindi, a garanzia dell'anticipazione del pagamento dell'intero premio corrisposto in favore della ditta aggiudicataria, per l'importo di euro 556.316,37 veniva presentata apposita polizza fideiussoria n.02-101067 del 14.07.2014;
- che, purtroppo, i lavori, dopo una prima fase abbastanza efficiente, risentivano di preoccupanti ed inspiegabili rallentamenti in relazione al cronoprogramma seguito, senza significativi avanzamenti nei mesi successivi, tanto da indurre l'amministrazione appaltante, dopo vari tentativi di composizione bonaria, alla proposizione del recesso unilaterale dal contratto di appalto al fine di procedere con

speditezza all'affidamento dei lavori ad altra impresa al fine di salvaguardare l'interesse pubblico prevalente all'assegnazione degli alloggi ai legittimi aventi titolo;

- che, con la chiusura anticipata del rapporto contrattuale, giusta delibera dell'amministratore unico n.10 del 24.02.2015, in relazione al premio di accelerazione anticipato, rimaneva un debito a carico dell'impresa di euro 556.316,37;
- che con determina n. 45 del 25.08.2015 l'amministrazione formulava espresso incarico, ai fini del collaudo tecnico amministrativo delle opere eseguite, all'esito del quale il collaudatore nominato confermava l'importo dello stato finale quantificando il premio di accelerazione in euro 556.316,37, accogliendo comunque, parzialmente alcune riserve dell'ATI appaltatrice, con apposita relazione riservata, proprio in merito alla risoluzione delle riserve apposte dall'impresa in calce allo stato finale ed inerenti il premio di accelerazione;
- che, in seguito a tali risultanze, l'amministrazione, con apposita determina n. 65 del 22.07 2016, faceva proprie ed accoglieva parzialmente le riserve avanzate nell'importo di euro 306.695,51, con approvazione degli atti di contabilità finale e del certificato di collaudo, nel rispetto di quanto previsto nell'atto di transazione rep. 48175 registrato a Potenza il 13.06.2014, in merito alla compensazione dei crediti, con un debito residuo a carico dell'impresa di euro 249.620,86;
- che con la stessa determina si disponeva di procedere a cura dell'Ufficio Legale dell'ente, al recupero delle somme a debito relative all'anticipazione del premio di accelerazione per l'importo ridotto e residuale di euro 249.620,86 con azione nei confronti della Compagnia assicuratrice Alpha Insurance A/S resasi garante attraverso l'emissione della polizza n. 02-101067 del 14.07.2014, nonché ogni altra azione rispetto alle ulteriori inadempienze contrattuali garantite attraverso altra polizza definitiva stipulata con altra Compagnia assicuratrice, in riferimento al buon esito del contratto di appalto;
- che lo stesso provvedimento veniva trasmesso all'ATI Mirgaldi-Stella appaltatrice dei lavori con sede in Altamura alla via Lama di Cervo n. 87, senza opposizione, nei successivi sessanta giorni, da parte della stessa;
- che in seguito al recesso unilaterale e in virtù della garanzia prestata attraverso la polizza citata n. 02-101067, con clausola di pagamento a prima richiesta, veniva a più riprese richiesto l'incameramento della somma quale cauzione prevista a garanzia dell'obbligo contrattuale mai onorato nonostante i numerosi solleciti, da ultimo riferiti anche alla minore pretesa defalcata in seguito all'accoglimento delle riserve in sede di collaudo definitivo;
- che non potendo perdurare lo stato di insolvenza si rendeva necessario attivare ogni utile azione diretta al recupero del credito vantato garantito da apposita polizza fideiussoria n. 02-101067 del 14.07.2014, rilasciata dalla Compagnia Assicuratrice Alpha Insurance S/A dell'importo di € 556.316,37, poi ridotto in euro 249.620,86, come meglio evidenziato in premessa, a seguito dei passaggi effettuati dalla stazione appaltante, al fine di meglio garantire il principio di trasparenza e, di specie, in ottemperanza al principio di economia processuale, con richiesta di emissione del decreto ingiuntivo nei confronti della società assicuratrice resasi garante;
- che, con provvedimento del Tribunale di Potenza del 25.02.2017, nelle more della fissazione della prima udienza di comparizione dell'instaurato giudizio, azionato con ricorso ex art. 702 bis cpc, il Tribunale di Potenza, su istanza dell'ATER, come richiesto nell'atto aziendale n. 65 del 22.07.2016 e successiva delibera autorizzante di proposizione dell'azione monitoria n. 10 del 15.02.2017, emetteva decreto ingiuntivo n. 196/2017-RG n.578/2017, in favore dell'ATER, notificato in data 25.03.2017, a mezzo posta, a Alpha Insurance A/S, in persona del legale rappresentante, presso IFC srl, in persona del legale rappresentante, con sede operativa in 00197 Roma alla via Tommaso Salvini n. 25, referente in Italia per sinistri della Alpha Insurance A/S, società di diritto danese, per l'importo richiesto e riconosciuto di € 249.620,86, oltre interessi e spese legali, nonché accessori di legge;

CONSIDERATO che le questioni poste al vaglio del giudice nel ricorso introduttivo presuppongono la corretta qualificazione del contratto di garanzia dedotto in giudizio, quale fatto costitutivo del credito, già riconosciuto in fase monitoria, in conformità a quanto dedotto dall'ente ATER, così come rappresentato e difeso, quale contratto autonomo di garanzia, con la necessaria derivazione della infondatezza delle ragioni poste a sostegno della domanda proposta;

- che l'udienza di comparizione è fissata per il giorno 04.04.2017 innanzi al Tribunale di Potenza, per ivi sentire provvedere in merito alle richieste formulate;
- che si rende propizio e necessario esercitare ogni utile difesa a tutela e sostegno delle ragioni dell'ente;

RITENUTO opportuno che l'ente si costituisca in giudizio a mezzo del suo avvocato;

VISTA l'attestazione del Responsabile del Procedimento sulla correttezza, per i profili di propria competenza, degli atti propedeutici alla suesposta proposta di deliberazione;

VISTI i pareri favorevoli espressi:

- dal Direttore dell'Azienda in ordine alla regolarità tecnico-amministrativa ed alla legittimità della proposta di cui alla presente deliberazione;
- dal Direttore dell'Azienda in ordine alla legittimità della proposta di cui alla presente deliberazione;

DELIBERA

- 1) di costituire l'ATER nel precitato giudizio pendente innanzi al Tribunale di Potenza contro la Compagnia Assicuratrice Alpha Insurance S/A, in persona del legale rappresentante pro tempore, sedente in Copenhagen-Denmark, Sundkrogsgade 21, DK-2100, www.alphagroup.dk, referente in Italia per sinistri IFC srl, in persona del legale rappresentante, con sede operativa in 00197 Roma alla via Tommaso Salvini n. 25, per resistere alla richiesta di diniego di escussione della polizza di assicurazione 02-101067, con la quale la stessa Compagnia assicuratrice si è costituita quale fideiussore del contraente ATI Mirgaldi-Stella in favore del beneficiario ATER, per l'anticipazione del premio di accelerazione, fino alla concorrenza dell'importo massimo complessivo di euro 556.316,37 a seguito del mancato adempimento degli obblighi indicati nell'oggetto del contratto, innanzi al Tribunale civile di Potenza, Foro competente ai sensi dell'art 10 delle Condizioni Generali di contratto, giudice dott. Rossini;
- 2) di autorizzare l'avvocato Marilena Galgano, responsabile dell'ufficio legale dell'Ente, a stare in giudizio per la rappresentanza e difesa dell'A.T.E.R., giusta procura generale *ad lites* rep. n. 42634 del 07/05/99.

La presente deliberazione, costituita da n. 4 facciate, è immediatamente esecutiva e sarà pubblicata all'Albo *on-line* dell'Azienda per rimanervi consultabile per 15 giorni consecutivi e si provvederà successivamente alla sua catalogazione e conservazione.

IL DIRETTORE DELL'AZIENDA
F.to Vincenzo PIGNATELLI

L'AMMINISTRATORE UNICO
F.to Domenico ESPOSITO

OGGETTO:	GIUDIZIO PROMOSSO DALLA COMPAGNIA ASSICURATRICE ALPHA INSURANCE A/S GARANTE POLIZZA FIDEIUSSORIA PREMIO ACCELERAZIONE APPALTO LAVORI REALIZZAZIONE N.100 ALLOGGI DI ERP NEL COMUNE DI POTENZA AFFIDATO ALLA ATI MIRGALDI-STELLA CONTRO ATER POTENZA. AUTORIZZAZIONE ALLA COSTITUZIONE IN GIUDIZIO.
----------	--

L'ESTENSORE DELL'ATTO (avv. Marilena Galgano)

F.to Marilena GALGANO

ATTESTAZIONE DEL RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO SULLA CORRETTEZZA, PER I PROFILI DI PROPRIA COMPETENZA, DEGLI ATTI PROPEDEUTICI ALLA SUESTESA PROPOSTA DI DETERMINAZIONE (art. 6 Legge n. 241/90; art. 72 del Reg. Org.)

II RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO
(avv. Marilena GALGANO)

F.to Marilena GALGANO

PARERI DI REGOLARITA' AI SENSI DEL REGOLAMENTO DI AMMINISTRAZIONE E CONTABILITA' E DEL REGOLAMENTO DI ORGANIZZAZIONE

Si esprime parere favorevole in merito alla regolarita' tecnico-amministrativa del presente atto

II DIRETTORE DELL'AZIENDA
(avv. Vincenzo PIGNATELLI)

F.to Vincenzo PIGNATELLI

Si esprime parere favorevole in merito alla legittimita' del presente atto:

II DIRETTORE DELL'AZIENDA
(avv. Vincenzo PIGNATELLI)

data _____

F.to Vincenzo PIGNATELLI