



COMUNE DI QUARRATA

Provincia di Pistoia

SERVIZIO AFFARI GENERALI E ATTIVITA' NEGOZIALI

DETERMINAZIONE N. 485 del 18-05-2023

Documento informatico firmato digitalmente ai sensi del DPR 445/2000 e D.Lgs. 82/2005 e s.m.i..

OGGETTO:
RICORSO PROMOSSO DI FRONTE AL TSAP - NOTIFICATO IN DATA 06/04/23 -
PROT. N. 15724/2023 (RIF. DUP/PIAO 1.2.1.4). AFFIDAMENTO INCARICO E
IMPEGNO SPESA

Il presente provvedimento è esecutivo, ai sensi dell'art. 151 comma 4 del D.Lgs. 267/2000, dalla data di apposizione del visto del Responsabile del Servizio Finanziario.

Determinazione del settore n. 50
Proposta del settore n. 142

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

PREMESSO che la Sig.ra XX, il Sig. XX ed il Sig. XX, con l'avv. Luciano Barletta del Foro di Prato, hanno promosso ricorso in riassunzione ex art 143 rd 1775/1933 avanti al Tribunale Superiore delle Acque Pubbliche di Roma, notificato all'Amministrazione con nota prot. 15724/2023 del 06/04/2023, chiedendo l'annullamento del provvedimento emesso dal responsabile dell'Ufficio Urbanistica ed Edilizia Privata ed abusivismo del Comune di Quarrata del 21.06.18 e notificato ex art. 140 cpc ai ricorrenti privo di numero di protocollo il 21.07.18, (doc. 1) con il quale viene rigettata la domanda di condono edilizio n. 2191 presentata il 30.04.1986 prot. N. 8873 dal Sig. XX, dante causa dei ricorrenti, e relativa alla sanatoria del fabbricato di civile abitazione di proprietà dei sig.ri XX, distinto al Catasto Fabbricati del Comune di Quarrata al Fg. di Mappa n. 22, mappale n. 10/sub 2, poiché ricadente nella fascia di rispetto idraulico di 10 mt dal ciglio di sponda del Fosso Impialla, nonché di ogni altro atto presupposto e/o consequenziale ancorché incognito;

RILEVATO:

- che l'art. 17 del D.lgs n.50/2016 esclude dall'applicazione delle disposizioni del nuovo codice degli appalti i servizi legali aventi ad oggetto, tra l'altro, "la rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato ai sensi dell'art.1 della legge 09.02.1982 n.31 e ss.mm.ii. in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali o autorità pubbliche di uno Stato membro dell'Unione Europea o un paese terzo o dinanzi a organi giurisdizionali o istituzioni internazionali", pur riconoscendo che anche detti servizi debbano essere considerati come appalti;

- che l'art. 1 comma 2 lett. a), come riformato dal D.L. 76/2020 convertito in legge 120/20 e s.m.i., del citato decreto prevede l'affidamento diretto di servizi per importi inferiori alla soglia di Euro 139.000,00;

CONSIDERATO:

1. che la deliberazione della Corte dei Conti, sezioni unite, 15.02.2005, n. 6/CONTR/05, statuisce che non rientrano tra le previsioni dei commi 11 e 12 dell'art.1 della legge 311/2004 in tema di incarichi esterni la rappresentanza in giudizio e il patrocinio dell'amministrazione;

2. che la disciplina dell'affidamento dell'incarico di patrocinio non rientra nel concetto di "collaborazioni" disciplinato dall'art. 7 del D. Lgs. 165/2001;

3. che nel caso di patrocinio in giudizio, l'attività del legale non è una collaborazione, ma una vera e propria prestazioni di servizio, finalizzata alla realizzazione di un prodotto finale, appunto la tutela giudiziaria, della quale questo ente non può fare meno stante l'assenza di un ufficio legale al proprio interno;

4. che diversamente le collaborazioni sono da considerarsi prestazioni di lavoro autonomo atipiche, consistenti nella realizzazione di attività da qualificarsi di supporto, che non comportano la realizzazione di un "prodotto finale" ben definito, ma l'elaborazione di studi, ricerche, consulenze etc. necessarie all'ente per poter adottare una certa decisione/azione/provvedimento;

5. che il nuovo Codice dei Contratti, approvato con D.Lgs. 50/2016, qualifica l'incarico come una prestazione di servizio, quindi il suo conferimento come un appalto, se pur con le dovute peculiarità tali da escludere, se non per i principi generali, l'affidamento dall'applicazione delle regole ivi contenute;

6. la recente sentenza CGE del 06/06/2019 nella causa C-264/18 ha affermato l'esclusione dall'ambito di applicazione della Direttiva 2014/24 degli incarichi legali in quanto si tratta nel caso di rapporto intuitu personae tra l'avvocato e il cliente e ciò anche nelle fasi preliminari perché trattasi di preparazione del procedimento che potrà essere oggetto di causa come nel caso specifico;

DATO ATTO:

- che con determinazione n. 437 del 26/05/2022 veniva revocato il precedente albo legali, approvato, sua volta, con determinazione n. 497 del 07/06/2018, a far data dal 01/09/2022,

approvando il nuovo albo avvocati, per il conferimento di incarichi di rappresentanza in giudizio e/o, nei limiti di quanto consentito, degli incarichi di consulenza legale;

- che, ai sensi di quanto previsto nell'avviso pubblico, la scelta del legale cui conferire l'incarico viene effettuata in piena autonomia e previa richiesta di preventivo di spesa, attraverso il portale START, tra almeno 5 legali iscritti nell'elenco in base alle sezioni di iscrizioni, alla specifica competenza ed esperienza rilevata dal CV, consequenzialità e/o complementarità con altri incarichi aventi lo stesso oggetto, nonché in base al principio di rotazione;

CONSIDERATO CHE con lettera di invito prot. n. 16844 in data 13/04/2023 veniva richiesto preventivo per l'affidamento del servizio di rappresentanza legale per la difesa in giudizio avanti al TAR Toscana a n. 11 Studi Legali/Professionisti iscritti nell'apposito elenco di questa Amministrazione Comunale, come da verbale del 18/04/2023;

PRESO ATTO:

- che la scadenza per la presentazione dei preventivi era fissata per il giorno 18/04/23 alle ore 10:00;

- che tra i preventivi pervenuti tramite la piattaforma START è risultato più conveniente quello presentato dall'Avv. Giovanni Genta con studio legale sito in Firenze, via dei Della Robbia 66, per l'importo complessivo di Euro 1.800,00, escluso oneri fiscali;

- che non esiste all'interno dell'ente un ufficio legale;

- che con deliberazione giuntale n. 75 del 08/05/2023 la Giunta si è espressa per la difesa in giudizio;

- che con la citata deliberazione giuntale n. 75/2023 veniva dato mandato al Responsabile del Servizio Affari Generali e Attività Negoziati per il conferimento dell'incarico legale e per l'assunzione del relativo impegno di spesa;

DATO ATTO CHE la costituzione in giudizio nel ricorso oggetto del presente atto si rende necessaria per difendere l'operato dell'Amministrazione Comunale per le motivazioni espresse nella relazione a firma del Responsabile del Servizio Urbanistica – Edilizia privata ed Abusivismo, del 11/04/2023 prot. 16318 conservata agli atti del Servizio AGAN;

CONSIDERATO:

- che è stata acquisita la dichiarazione sostitutiva sul possesso dei requisiti di cui all'art. 80 del D. Lgs. 50/2016;

- che si ritiene di dover procedere all'affidamento del presente incarico;

RILEVATO:

- che in generale tutti i contratti pubblici soggetti all'applicazione del codice dei contratti, ivi compresi quelli in economia o negoziati, l'ufficio competente deve richiedere all'Autorità di Vigilanza sui Contratti Pubblici il Codice Identificativo Gare e provvedere a pagare la relativa tassa;

- che il codice CIG è Z8D3B31BE2;

- che per i contratti relativi a lavori, servizi e forniture di importo inferiore ad € 40.000,00 non vi è la necessità di pagare la relativa tassa;

VISTO il D. Lgs. 267/2000 ed in particolare:

- l'art. 107 che assegna ai dirigenti o responsabili di servizio la competenza in materia di gestione, ivi compresa l'assunzione di impegni di spesa;
- l'art. 192 che prescrive la necessità di adottare apposita determinazione a contrattare;

VERIFICATO preventivamente:

- il rispetto delle linee programmatiche e la coerenza con il Documento Unico di Programmazione 2023-2025;
- che il programma dei pagamenti conseguenti all'impegno assunto con il presente atto è compatibile con gli stanziamenti di cassa e con le regole del pareggio di bilancio, così come riformulato dalla Legge 145/2018;

RICHIAMATE:

- la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 85 del 27/12/2022 con la quale è stato approvato il DUP 2023/2025;
- la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 90 del 27/12/2022 con la quale è stato approvato il Bilancio di Previsione 2023/2025;
- la Deliberazione di Giunta Comunale n. 26 del 20/02/2023 con la quale è stato approvato il PIAO e il PEG 2023/2025;
- la deliberazione di Giunta Comunale n. 64 del 26/3/2018, con la quale è stato definito l'assetto macrostrutturale del Comune di Quarrata provvedendo alla definitiva approvazione dell'assetto macrostrutturale dell'Ente come da allegati: A - organigramma, B - funzionigramma e C - risorse umane assegnate alle strutture, tutti facenti parte integrante e sostanziale di tale provvedimento;
- la deliberazione G.C. n. 209 del 28/12/2022 di presa d'atto della proposta presentata dai Dirigenti delle tre Aree e dal Segretario Generale, relativa alla costituzione delle Posizioni Organizzative e finalizzata alla richiesta del budget necessario;
- la determinazione del Dirigente dell'Area 2 Servizi alla persona e di supporto amministrativo n. 1379 del 31/12/2022 di conferimento dell'incarico di titolare di posizione organizzativa al Responsabile del Servizio Affari Generali e Attività Negoziali, dott.ssa Danila Bandaccari, fino al 31/12/2024, nonché la delega di funzioni dirigenziali con atto prot. 177 del 02/01/2023;

DETERMINA

1. di approvare le premesse alla presente determinazione che rappresentano il presupposto di fatto e di diritto della stessa;
2. di affidare all'Avv. Giovanni Genta con studio legale sito in Firenze, via dei Della Robbia 66 , partita IVA 06529110485, l'incarico di costituzione e difesa in giudizio contro il ricorso avanti al Tribunale Superiore delle Acque Pubbliche presentato dai sigg.ri XX, con l'avv. Luciano Barletta, notificato all'Amministrazione con nota prot. 15724/2023 del 06/04/2023, come meglio descritto in premessa;
3. di eleggere domicilio presso lo studio del legale incaricato, come indicato dal legale stesso nella procura;
4. di impegnare la somma necessaria complessiva al conferimento dell'incarico e alla copertura della spesa prevista pari ad **€ 2.283,84** =, comprensiva di IVA, di oneri previdenziali e fiscali, al capitolo 0275/078 "Prestazioni di servizio segreteria generale - prestazioni legali" del bilancio di previsione 2023/2025, annualità 2023;

5. di conferire valore negoziale alla presente determinazione ed alla lettera di invito inviata per la richiesta di preventivo contenente tutte le norme che disciplinano il rapporto contrattuale;

6. di dare atto:

- che è stata acquisita la dichiarazione sostitutiva sul possesso dei requisiti di cui all'art. 80 del D. Lgs. 50/2016;

- che il codice CIG è Z8D3B31BE2;

- che il professionista assume tutti gli obblighi necessari a garantire la tracciabilità dei flussi finanziari ai sensi dell'art. 3 della Legge n. 136/2010;

- che, ai sensi e per gli effetti dell'art. 4 del D. Lgs. 231/2002, la scadenza del termine per il pagamento è fissata tra le parti in 30 giorni dalla data di ricevimento della fattura elettronica;

7. di dare atto che la liquidazione della spesa avverrà dietro presentazione di fattura elettronica da parte del professionista incaricato, secondo quanto disposto dall'art. 184 del TUEL e dell'art. 29 del regolamento comunale di contabilità, operando la debita ritenuta d'acconto;

8. di aver accertato preventivamente che il programma dei pagamenti conseguenti all'impegno assunto con il presente atto è compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole del pareggio di bilancio, come riformulato dalla L. 145/2018;

9. di dare atto che contro il presente provvedimento è ammesso ricorso al TAR Toscana entro 30 giorni dalla sua pubblicazione all'albo pretorio;

10. di dare atto che il Responsabile Unico del Procedimento è la sottoscritta, dott.ssa Danila Bandaccari, e il responsabile del procedimento è la dott.ssa Elena Varocchi;

Data
17-05-2023

Il Responsabile del Servizio
BANDACCARI DANILA