



# COMUNE DI QUARRATA

Provincia di Pistoia

---

## SERVIZIO AFFARI GENERALI E ATTIVITA' NEGOZIALI

### DETERMINAZIONE N. 336 del 26-04-2018

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

**OGGETTO:**  
**RICORSO AL TAR TOSCANA (RG 399/2018) PROT. N. 14284 DEL 16/03/2018 -**  
**AFFIDAMENTO INCARICO PER LA COSTITUZIONE IN GIUDIZIO ED IMPEGNO DI**  
**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. 34*  
*Proposta del settore n. 78*

**PREMESSO** che con atto G.C. n. 80 del 23/04/2018 è stato deliberato di costituirsi in giudizio nel ricorso proposto al TAR Toscana (RG 399/2018) promosso dalla Società Edilizia Samuel s.r.l., in persona dell'amministratore unico e legale rappresentante sig. Bruno Ferrari - ricorso notificato in data 16/03/2018 prot. n. 14284 per la dichiarazione di illegittimità del silenzio-inadempimento del Comune di Quarrata circa la riclassificazione urbanistica di una area di proprietà e per l'annullamento della nota in data 11/01/2018, notificato al Comune in data 16/03/2018 prot. n. 14284;

**VISTA** l'email in data 19/03/2018 del Responsabile del competente Servizio, con la quale viene richiesta la costituzione nel giudizio;

**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. 36 comma 2 del citato decreto prevede l'affidamento diretto per importi inferiori alla soglia di Euro 40.000,00;

- che, trattandosi di affidamento di importo inferiore ai 40.000 euro, trova applicazione quanto previsto dall'articolo 37, comma 1, del d.lgs 50/2016 "Le stazioni appaltanti, fermi restando gli obblighi di utilizzo di strumenti di acquisto e di negoziazione, anche telematici, previsti dalle vigenti disposizioni in materia di contenimento della spesa, possono procedere direttamente e autonomamente all'acquisizione di forniture e servizi di importo inferiore a 40.000 euro e di lavori di importo inferiore a 150.000 euro, nonché attraverso l'effettuazione di ordini a valere su strumenti di acquisto messi a disposizione dalle centrali di committenza e dai soggetti aggregatori";

**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 proprio per questo 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;

**PRESO ATTO:**

- che in seguito alla cd. Spending Review, le Amministrazioni Pubbliche sono obbligate a reperire i beni e i servizi o aderendo alle convenzioni Consip - per il sopra soglia comunitario, se attive - oppure di ricorrere al Mepa/altri mercati elettronici o comunque di usare strumenti telematici di acquisto messi a disposizione dalle regioni di riferimento - per il sotto soglia

comunitario;

- che il servizio oggetto della presente determinazione è reperibile sul mercato elettronico della pubblica amministrazione (MEPA) per gli acquisti di beni e servizi di importo inferiore alla soglia di rilievo comunitario ma che, ai sensi dell'art 1 comma 450 della Legge 296/2006, l'utilizzo di START è alternativo al MEPA;

**DATO ATTO:**

- che con determinazione n. 963 del 1747/11/2016 è stato approvato l'elenco dei professionisti per il conferimento di incarichi di rappresentanza in giudizio e/o, nei limiti di quanto consentito, di incarichi di consulenza, organizzato in 4 sezioni (A - amministrativo; B - civile; C - penale; D - altre materie) e successivi aggiornamenti;

- 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, consequenzialità e/o complementarità con altri incarichi aventi lo stesso oggetto, nonché in base al principio di rotazione;

**CONSIDERATO** che in data 12/04/2018 - prot. n. 19172 - è stata inviata tramite la piattaforma START della Regione Toscana, la lettera di invito ai seguenti soggetti:

- Avv. Luciano Barletta (Foro di Prato); - Avv. Christian Giangrande (Foro di Bologna); - Avv. Vittorio Largajolli (Foro di Roma); - Avv. Letizia Salvadori (Foro di Firenze); - Avv. Roberto Fazzi (Foro di Siena); - Avv. Domenico Pitruzzella (Foro di Palermo); - Avv. Antonio Zarrella (Foro di Nocera Inferiore); - Avv. Matteo Cutrera e Avv. Marcello Cecchetti (Foro di Firenze);

**PRESO ATTO:**

- che la scadenza per la presentazione dei preventivi era fissata per il giorno 19/04/2018 alle ore 10,00;

- che successivamente alla scadenza veniva esperita la gara sulla piattaforma START, di cui al relativo verbale di gara in data 19/04/2018;

- che tra i preventivi pervenuti è risultato più conveniente quello presentato dagli avvocati Marcello Cecchetti e Matteo Cutrera dello Studio Legale Marcello Cecchetti e Associati con studio in Via Santo Spirito n. 29 a Firenze per l'importo complessivo di Euro 2.900,00.=, compreso IVA e CPA;

**DATO ATTO** che con la deliberazione 80/2018 veniva inoltre dato mandato al Responsabile del Servizio Affari Generali e Attività Negoziali per il conferimento dell'incarico al suddetto legale e per l'assunzione del relativo impegno di spesa;

**CONSIDERATO** che è stata acquisita la dichiarazione sostitutiva sul possesso dei requisiti di cui all'art. 80 del D. Lgs. 50/2016 e sono state effettuate le relative verifiche come previsto dalle linee guida n. 4 "Procedure per l'affidamento dei contratti pubblici di importo inferiore alle soglie di rilevanza comunitaria, indagini di mercato e formazione e gestione degli elenchi di operatori economici per appalti sottosoglia" emanate da ANAC e che le stesse sono risultate regolari;

**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 Z9E2349E1C;

- che tuttavia 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;

#### **RICHIAMATE:**

- la Delibera di Consiglio Comunale n. 34 del 01/03/2018 di approvazione del DUP (Documento Unico di Programmazione) 2018/2020;
- la Delibera di Consiglio Comunale n. 35 del 01/03/2018 di approvazione del Bilancio di Previsione 2018/2020;
- la Deliberazione di Giunta Comunale n. 64 del 26/3/2018, con la quale è stato definito l'assetto macrostrutturale del Comune di Quarrata per l'anno 2018, a partire dall'1.4.2018, 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;
- le determinazioni n. 251 del 29/3/2018 e n. 255 del 30/3/2018 del Segretario Generale, rispettivamente, di nomina dei responsabili di servizio e di nomina dei titolari di posizione organizzativa dell'Area Servizi alla Persona e di Supporto amministrativo e del Servizio autonomo di Polizia Municipale dal 1/4/2018 al 31/12/2018;

#### **VERIFICATO** preventivamente:

- il rispetto delle linee programmatiche e la coerenza con il Documento Unico di Programmazione 2018-2020;
- 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.

#### **DETERMINA**

1. di affidare allo Studio Legale Marcello Cecchetti e Associati l'incarico di costituirsi in giudizio e resistere nel ricorso avanti al TAR Toscana (RG 399/2018) promosso dalla Società Edilizia Samuel s.r.l., in persona dell'amministratore unico e legale rappresentante sig. Bruno Ferrari - ricorso notificato in data 16/03/2018 prot. n. 14284 per la dichiarazione di illegittimità del silenzio-inadempimento del Comune di Quarrata circa la riclassificazione urbanistica di una area di proprietà e per l'annullamento della nota in data 11/01/2018, notificato al Comune in data 16/03/2018 prot. n. 14284;
2. di impegnare la somma necessaria complessiva al conferimento dell'incarico e alla copertura della spesa prevista pari ad € **2.900,00.=**, comprensiva di IVA, di oneri previdenziali, fiscali", al capitolo 0275/076 "Prestazioni di servizio segreteria generale - prestazioni legali" del bilancio 2018;
3. di conferire valore negoziale alla presente determinazione ed alla lettera di invito contenente tutte le norme che disciplinano il rapporto contrattuale;
4. 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 sono state effettuate le relative verifiche come previsto dalle linee guida n. 4 "Procedure per l'affidamento dei contratti pubblici di importo inferiore alle soglie di rilevanza comunitaria, indagini di mercato e formazione e gestione degli elenchi di operatori economici per appalti sottosoglia" emanate da ANAC e che le stesse sono risultate regolari;
  - che il codice CIG è Z9E2349E1C;
  - che l'appaltatore 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;

5. di liquidare la spesa 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;
6. 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.
7. di dare atto che contro il presente provvedimento è ammesso ricorso al TAR Toscana entro 30 giorni dalla sua pubblicazione all'albo pretorio, oppure dalla data di ricevimento del presente provvedimento;
8. di dare atto che il Responsabile Unico del Procedimento è la dott.ssa Danila Bandaccari.

**Data**  
**23-04-2018**

**Il Responsabile del Servizio**  
***BANDACCARI DANILA***