



COMUNE DI QUARRATA

Provincia di Pistoia

SERVIZIO AFFARI GENERALI E ATTIVITA' NEGOZIALI

DETERMINAZIONE N. 1274 del 20-12-2022

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

OGGETTO:
RICORSO PRESENTATO DAL COMUNE DI PISTOIA PROT. 36851/2022.
CONFERIMENTO INCARICO PER COSTITUZIONE IN GIUDIZIO. IMPEGNO DI 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. 112
Proposta del settore n. 360

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

PREMESSO che è stato notificato a questa Amministrazione il seguente ricorso al TAR Toscana prot. n. 36851 del 25/07/2022 promosso dal Comune di Pistoia contro l'Autorità per il Servizio di Gestione Integrata dei Rifiuti Urbani - ATO Toscana Centro, Alia Servizi Ambientali S.p.A. e contro il Comune di Quarrata, per l'annullamento della deliberazione n. 7 del 23/05/2022 dell'Assemblea dei Sindaci dell'ATO Toscana Centro avente ad oggetto "Proposta tariffaria per i Comuni di ATO Toscana Centro della gestione ALIA Servizi Ambientali Spa per il secondo periodo regolatorio 2022-2025: approvazione";

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 d'azione 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 suo 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 l'albo non vincola l'Amministrazione Comunale e consente di derogare alle modalità di affidamento ivi indicate nei seguenti casi, elencati a titolo esemplificativo e non esaustivo:

a) rinnovo dell'incarico al medesimo legale per i gradi successivi al primo ricorso oppure per l'affidamento di motivi aggiunti al ricorso principale, in assenza di elementi ostativi;

b) facoltà di procedere con affidamento diretto ad un singolo professionista, indipendentemente dall'iscrizione all'elenco e motivando opportunamente tale scelta, nell'ipotesi di vertenze che implicino la trattazione di discipline di particolare complessità, delicatezza o rilevanza e che richiedano per la migliore tutela degli interessi pubblici sottesi (anche di ordine economico) o prestazioni di alta specializzazione ed esperienza;

c) in presenza di ragioni di urgenza che non permettono l'esperimento di una procedura comparativa;

CONSIDERATO CHE con deliberazione di Giunta n. 104 del 06/09/2021 è stata decisa la costituzione in giudizio nel ricorso notificato dal Comune di Pistoia avente ad oggetto materie connesse all'attuale procedimento (operandosi una connessione sia soggettiva che oggettiva), affidando allo studio legale Giovannelli del foro di Prato il relativo incarico;

PRESO ATTO:

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

- che con deliberazione giuntale n. 195 del 12/12/2022 la Giunta si è espressa per la difesa in giudizio;

- che con la citata deliberazione giuntale n. 195/2022 veniva dato mandato al Responsabile del Servizio Affari Generali e Attività Negoziali per il conferimento dell'incarico legale e per l'assunzione del relativo impegno di spesa;

- che si ritiene opportuno affidare l'incarico al medesimo legale del procedimento connesso;

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 TARI e del dirigente Area Tecnica, prot. 45669 del 13/09/2022, conservata agli atti del Servizio AGAN;

CONSIDERATO:

- si procederà all'affidamento diretto dell'incarico mediante utilizzo della piattaforma START messa a disposizione dalla Regione Toscana;

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

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 ZEE3922A8B ;

- 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 2022-2024;

- 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. 103 del 28/12/2021 con la quale è stato approvato il DUP 2022/2024;
- la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 104 del 28/12/2021 con la quale è stato approvato il Bilancio di Previsione 2022/2024;
- la deliberazione di Giunta Comunale n.59 del 21/04/2022 con la quale è stato approvato il PEG 2022/2024;
- 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 175 del 24/12/2021 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. 1380 del 30/12/2021 di Costituzione, pesatura e conferimento della posizione organizzativa relativa al servizio Affari Generali ed Attività Negoziali dall'01/01/2022 al 31/12/2022;
- la delega di funzioni, operata con nota prot. 150 del 4/1/2022, al Responsabile del Servizio Affari Generali e Attività Negoziali, dott.ssa Danila Bandaccari, fino al 31/12/2022;

DETERMINA

1. di approvare le premesse alla presente determinazione che costituiscono il presupposto di fatto e di diritto della stessa;
2. di affidare in via diretta allo Studio Legale Giovannelli, Masi, Cecconi & Associati nelle persone degli avvocati Mauro Giovannelli e Guido Giovannelli del Foro di Prato, con sede in Prato, viale della Repubblica 245 C.F. e P.IVA 01847250972, l'incarico di costituzione e difesa in giudizio contro il ricorso promosso dal Comune di Pistoia contro l'Autorità per il Servizio di Gestione Integrata dei Rifiuti Urbani - ATO Toscana Centro, Alia Servizi Ambientali S.p.A. e contro il Comune di Quarrata, per l'annullamento della deliberazione n. 7 del 23/05/2022 dell'Assemblea dei Sindaci dell'Ato Toscana Centro avente ad oggetto "Proposta tariffaria per i Comuni di ATO Toscana Centro della gestione ALIA Servizi Ambientali Spa per il secondo periodo regolatorio 2022-2025: approvazione";
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 **€ 12.063,29** =, comprensiva di IVA, di oneri previdenziali e fiscali, al capitolo 275/78 "Prestazioni di servizio segreteria generale - prestazioni legali" del bilancio di previsione 2022/2024, annualità 2022;
5. di conferire valore negoziale alla presente determinazione;
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 ZEE3922A8B;
 - 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 si provvederà a 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;

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;

11. si dà altresì atto ai sensi dell'art. 6 bis della legge 241/1990 e dell'art. 1 comma 9 lett. e) della L. 190/2012, della insussistenza di cause di conflitto di interesse, anche potenziale nei confronti dei destinatari del presente atto.

Data
16-12-2022

Il Responsabile del Servizio
BANDACCARI DANILA