



# COMUNE DI QUARRATA

Provincia di Pistoia

---

## SERVIZIO AFFARI GENERALI E ATTIVITA' NEGOZIALI

### DETERMINAZIONE N. 675 del 09-07-2019

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

**OGGETTO:**  
**RICORSO AL TAR TOSCANA PROMOSSO DALLA SOCIETÀ EDILIZIA SAMUEL.**  
**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. 62*  
*Proposta del settore n. 115*

**PREMESSO CHE** con atto G.C. n. 96 del 08/07/2019 è stato deliberato di costituirsi in giudizio nel ricorso al TAR Toscana presentato dalla società Edilizia Samuel s.r.l. in persona del legale rappresentante con sede in Quarrata (PT), via Selva Bassa 50 per l'annullamento, previa sospensione cautelare, dell'ordinanza prot. n. 25624 del 17/05/2019, notificato in data 01/07/2019, prot. n. 36104;

**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 lett.a) 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, come recentemente affermato anche dalla Corte di Giustizia in data 06/06/2019 causa n. C-264/18;

**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. 497 del 07/06/2018 è stato approvato l'aggiornamento dell'elenco dei professionisti 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, consequenzialità e/o complementarietà con altri incarichi aventi lo stesso oggetto, nonché in base al principio di rotazione;

**CONSIDERATO** che con lettera di invito prot. n. 36552 in data 02/07/2019 veniva richiesto preventivo per l'affidamento del servizio di rappresentanza legale per la difesa in giudizio avanti al TAR Toscana prot. n. 36104/2019 agli Studi Legali/Professionisti iscritti nell'apposito elenco di questa Amministrazione Comunale, come segue:

- Giovannelli Guido (Foro di Prato);
- Cheyne Edward William Watson (Foro di Firenze);
- Fazzi Roberto (Foro di Grosseto);

- Zarella Antonio (Foro di Nocera Inferiore);
- Pitruzzella Domenico (Foro di Palermo);
- Falorni Fausto (Foro di Firenze);
- Annibaldi Angelo (Foro di Roma);
- Barsotti Luciano (Foro di Livorno);

**PRESO ATTO:**

- che la scadenza per la presentazione dei preventivi era fissata per il giorno 05/07/2019 alle ore 10:00;
- che successivamente alla scadenza veniva esperita la gara sulla piattaforma START;
- che sono pervenuti n. 4 preventivi da parte degli avvocati Cheyne, Falorni, Giovannelli e Zarella;
- che tra i preventivi pervenuti è risultato più conveniente quello presentato dall'avv. Edward William Watson Cheyne, con studio in Firenze, via di Santo Spirito 29, il quale ha presentato offerta per un importo di euro 2.800,00 al lordo di tutti gli oneri;

**PRESO ATTO:**

- che non esiste all'interno dell'ente un ufficio legale;
- che con deliberazione giuntale n. 96 del 08/07/2019 si è deciso di costituirsi in giudizio indicando quale legale di fiducia l'avvocato Edward William Watson Cheyne, con studio in Firenze, via di Santo Spirito 29, eleggendo domicilio presso il suo studio;

**CONSIDERATO CHE** il servizio competente ha inviato email in data 01/07/2019 con la quale si comunicava la necessità di costituirsi in giudizio, come da relazione istruttoria prot.37494 del 06/07/2019;

- che con la citata deliberazione giuntale n. 96/2019 si dà atto che la spesa stimata per il conferimento dell'incarico ammonta ad € 2.800,00 e veniva 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;
- che il legale ha comunicato di essere esente IVA ai sensi dell'art. 1 commi da 54 a 89 della legge 190/2014 (art. 1 commi 9-11 legge 145/2018);
- che pertanto la somma da impegnare ammonta a complessivi € 2.800,00, oneri inclusi;

**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 in considerazione dell'urgenza di costituirsi in giudizio;

**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 ZE1291D721;
- 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;

**VERIFICATO** preventivamente:

- il rispetto delle linee programmatiche e la coerenza con il Documento Unico di Programmazione 2019-2021;
- 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. 27 del 20/03/2019 di approvazione del DUP 2019/2021;
- la deliberazione di Consiglio Comunale n. 28 del 20/03/2019 con la quale è stato approvato il bilancio di previsione 2019/2021;
- la deliberazione di Giunta Comunale n. 48 del 15/04/2019 con la quale è stato approvato il PEG 2019/2021;

**RICHIAMATE INOLTRE:**

- 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;
- la deliberazione G.C. n. 65 del 20/05/2019 con la quale si dà atto che la costituzione ed il conferimento delle posizioni organizzative delle varie aree compete ai rispettivi dirigenti;
- le determinazioni del Dirigente dell'Area 2 Servizi alla persona e di supporto amministrativo n. 464 del 22/05/2019 e n. 489 del 27/05/2019 di conferimento dell'incarico titolare di

posizione organizzativa e delega delle relative funzioni al Responsabile del Servizio Affari Generali e Attività Negoziali, dott.ssa Danila Bandaccari, fino al 31/12/2020.

#### **DETERMINA**

1. di affidare all'avvocato Edward William Watson Cheyne, con studio in Firenze, via di Santo Spirito 29 – l'incarico di costituirsi nel giudizio di fronte al TAR Toscana promosso dalla società Edilizia Samuel s.r.l. con sede in Quarrata (PT), via Selva Bassa 50 per l'annullamento, previa sospensione cautelare, dell'ordinanza prot. n. 25624 del 17/05/2019, notificato in data 01/07/2019, prot. n. 36104;
2. di eleggere domicilio presso lo studio del legale incaricato;
3. di impegnare la somma necessaria al conferimento dell'incarico e alla copertura della spesa prevista pari ad € 2.800,00.=, comprensiva di contributo previdenziale 4% ed iva 22%, al capitolo 0275/078 "Prestazioni di servizio segreteria generale - prestazioni legali" del bilancio di Previsione 2019/2021, annualità 2019;
4. 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;
5. 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 ZE1291D721;
  - 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;
6. 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;
7. 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;
8. 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;
9. di dare atto che il Responsabile Unico del Procedimento è la sottoscritta, dott.ssa Danila Bandaccari.

**Data**  
**08-07-2019**

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