



COMUNE DI QUARRATA

Provincia di Pistoia

SERVIZIO AFFARI GENERALI E ATTIVITA' NEGOZIALI

DETERMINAZIONE N. 181 del 13-03-2018

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

OGGETTO:
AZIONE GIURISDIZIONALE AVANTI IL TRIBUNALE DI PISTOIA PER RECUPERO DANNI SUBITI IN DATA 31/8-1/9/2014. AFFIDAMENTO INCARICO 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. 21
Proposta del settore n. 55*

PREMESSO che con atto G.C. n. 43 del 06/03/2018 è stato deliberato di procedere, in via contenziosa, al recupero dei danni subiti dall'A.C. per il sinistro in data 31/08 – 01/09/2014 a seguito del crollo di una struttura di copertura del palco di proprietà comunale montato in Piazza Risorgimento in occasione delle manifestazioni inserite nel programma del Settembre Quarratino;

DATO ATTO:

- che detta copertura era stata installata dalla ditta Batosti Massimiliano & C. s.a.s. con sede in Massa e Cozzile (PT) a seguito di affidamento con determinazione n. 578 del 19/08/2014 del Responsabile del Servizio Lavori Pubblici;

- che il Dirigente con nota prot. 39933 del 27/09/2014 ha trasmesso l'elenco dei danni subiti dal palco a seguito del crollo della copertura nonché le spese sostenute per il ripristino delle condizioni di sicurezza del palco, anche al fine di permettere il regolare svolgimento delle successive manifestazioni, per un totale complessivo di € 48.392,34;

- che sono state inviate varie richieste di risarcimento danni sia alla ditta Batosti Massimiliano & C. s.a.s. che alla compagnia assicurativa Zurich Assicurazioni, Agenzia di Montecatini Terme, presso la quale l'impresa aveva aperto il sinistro (sinistro n. 118/14/375), come da documentazione in atti;

- che ad oggi, i tentativi di recupero della somma presso la compagnia assicurativa e l'impresa Batosti sono stati vani;

CONSIDERATO che l'Amministrazione Comunale di Quarrata intende quindi procedere al recupero dei danni subiti conferendo il relativo mandato a intraprendere azione giurisdizionale di fronte al Tribunale di Pistoia;

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 prestazione 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 17/11/2016 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);

- 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;

- che in data 06/02/2017, 21/04/2017, 31/07/2017 e 03/11/2017, ai sensi di quanto previsto dall'avviso, si è provveduto all'aggiornamento dell'elenco dei professionisti ed alla pubblicazione nell'apposita pagina del sito web istituzionale;

CONSIDERATO che in data 31/01/2018 prot. n. 5899 è stata inviata tramite la piattaforma START della Regione Toscana, la lettera di invito ai seguenti soggetti:

- Avv. Mannocci Maria Cecilia (Studio Andreani e D'Addario - Foro di Firenze);
- Avv. Lorito Antonio (Foro di Catania);
- Avv. Masi Leonardo (Foro di Prato);
- Avv. Berretti Sabrina (Foro di Firenze);
- Avv. Tramonti Costanza (Foro di Firenze);
- Avv. Toccafondi Filippo (Foro di Firenze);
- Avv. Pollini Sara (Foro di Grosseto);
- Avv. Venezia Maurizia (Foro di Roma);
- Avv. Pisanti Amedeo (Foro di Napoli)

PRESO ATTO:

- che la scadenza per la presentazione dei preventivi era fissata per il giorno 12/02/2018 alle ore 12,00;

- che successivamente alla scadenza veniva esperita la gara sulla piattaforma START, di cui al relativo verbale di gara in data 12/02/2018;

- che tra i preventivi pervenuti è risultato più conveniente quello presentato dall'avvocato Venezia Maurizia con studio in Corso Trieste n. 71, Roma per l'importo complessivo di Euro 2.992,82.=, compreso CPA ed esclusa IVA (adesione al sistema di contabilità semplificata con parcellazione senza IVA, come da dichiarazione del legale stesso);

DATO ATTO che con la citata deliberazione giuntale n. 43 del 06/03/2018 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 ai sensi dell'art. 80 del D. Lgs. 50/2016, sulla base della dichiarazione sostitutiva presentata in sede di preventivo, sono state effettuate le verifiche e che le stesse si sono concluse con esito regolare;

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 Z6322AA0D5;

- 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;

VISTO l'art. 107 del D. Lgs. 267/2000 che assegna ai dirigenti o responsabili di servizio la competenza in materia di gestione, ivi compresa l'assunzione di impegni di spesa;

RICHIAMATA la deliberazione C.C. n. 34 del 01/03/2018 con la quale è stato approvato il Documento Unico di Programmazione (DUP) definitivo 2018/2020;

RICHIAMATA la deliberazione C.C. n. 35 del 01/03/2018 con la quale è stato approvato il Bilancio di previsione 2018/2020;

VISTA la Determinazione del Segretario n. 125 del 28/02/2018 con la quale è stata prorogata fino al 31/03/2018 la nomina della sottoscritta Responsabile del Servizio Affari Generali e Attività Negoziali;

DETERMINA

1. di affidare all'avvocato Venezia Maurizia l'incarico di procedere, in via contenziosa, al recupero dei danni subiti dall'A.C. per il sinistro in data 31/08 - 01/09/2014 a seguito del crollo di una struttura di copertura del palco di proprietà comunale montato in Piazza dalla ditta Batosti Massimiliano & C. s.a.s. con sede in Massa e Cozzile (PT), come meglio descritto in premessa;

2. di impegnare la somma necessaria complessiva al conferimento dell'incarico all'avvocato Venezia Maurizia pari ad € 2.992,82.=, compreso CPA, ed esclusa IVA (adesione al sistema di contabilità semplificata con parcellazione senza IVA, come dichiarato del legale stesso), 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 le verifiche circa il possesso dei requisiti di cui all'art. 80 del D. Lgs. 50/2016, come dichiarati dal legale in sede di presentazione del preventivo, sono terminate con esito

regolare;

- che il codice CIG è Z6322AA0D5;

- 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
13-03-2018

Il Responsabile del Servizio
BANDACCARI DANILA