



Comune di Sarnano

Provincia di Macerata

COPIA DI ATTO DI DETERMINAZIONE

n. 149 del 23-08-2024

UFFICIO TECNICO

OGGETTO: Conferimento incarico legale a seguito di denuncia danni e richiesta di risarcimento presentata dal sig. F.T. ed acquisita al protocollo n. 7376 del 13/06/2024.

L'anno duemilaventiquattro il giorno ventitre del mese di agosto nei propri uffici

In ordine all'oggetto il responsabile del servizio intestato dispone quanto all'interno specificato.

IL RESPONSABILE DELL'UFFICIO TECNICO

VISTO il decreto del Sindaco, registro generale n. 1 in data 15 febbraio 2021, con il quale la sottoscritta Ing. Sabrina Tidei, Istruttore Direttivo Tecnico (Cat. D3), viene nominata Responsabile dell'Ufficio Tecnico, con attribuzione, quindi, della titolarità delle funzioni dirigenziali di cui al 2° comma dell'art. 109, del D.L.vo 18 agosto 2000, n. 267;

PREMESSO che dall'Avvocato Piersimoni Piero con studio legale a Sarnano in P.le Lamarmora n. 121/A, ha presentato per conto dell'assistito F. T. richiesta risarcimento, assunta al protocollo comunale con il n. 7376 del 13/06/2024, per presunto coinvolgimento di quest'ultimo in un sinistro stradale in località Campanotico causato per effetto di lavori in corso di realizzazione di un dosso artificiale in bitume;

CONSIDERATO che detta segnalazione è stata presentata con valenza anche di invito alla negoziazione assistita;

DATO ATTO della corrispondenza intercorsa tra le parti con i protocolli n. 8729 del 08/07/2024, n. 8749 del 09/07/2024, n. 8844 del 10/07/2024 e 10110 del 08/08/2024;

RICHIAMATA la Delibera di Giunta comunale n. 110 del 22/08/2024, con cui è stato ritenuto opportuno per il Comune di Sarnano accogliere il sopra richiamato invito alla negoziazione per difendere le ragioni dell'Ente, procedendo attraverso l'affidamento dell'incarico legale ad avvocato esperto in diritto amministrativo che assuma la difesa dell'Ente nella controversia di che trattasi;

CONSIDERATO che mancando all'interno della struttura amministrativa di apposito ufficio legale, data la natura assolutamente temporanea ed altamente qualificata della prestazione, che presuppone ogni necessaria ed utile azione a tutela delle ragioni del Comune, per la continuità nella difesa e in considerazione della conoscenza della materia oggetto del giudizio "*de quo*", pertanto, risulta necessario procedere all'affidamento dell'incarico legale ad un avvocato esperto in diritto amministrativo che assuma la difesa dell'Ente nella controversia di che trattasi;



Comune di Sarnano

Provincia di Macerata

RILEVATO che, alla luce della legislazione vigente in materia di ordinamento locale, pur restando ferma in capo al Sindaco, in quanto legale rappresentante dell'Amministrazione, la competenza a rilasciare la procura per tale fase di negoziazione, spetta, comunque, al dirigente, in quanto atto essenzialmente gestionale, l'affidamento al professionista dell'incarico per l'assistenza e la tutela dell'Ente, dando mandato al Responsabile dell'Ufficio Tecnico di predisporre tutta la documentazione e le procedure necessarie e conseguenti al presente atto

VISTO l'art. 56 del D.Lgs. 36/2023 avente ad oggetto "*Appalti esclusi nei settori ordinari*" il quale statuisce che le disposizioni del nuovo codice degli appalti non si applicano, tra l'altro, agli appalti pubblici di cui al comma 1, lett. h), concernenti i servizi legali, nello specifico in quelli di rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e successive modificazioni;

DATO ATTO che l'ANAC, in base al parere espresso dal Consiglio di Stato con atto n. 02017 del 03/08/2018, con deliberazione n. 907 del 24/10/2018 aveva già approvato le Linee Guida n. 12 in materia di affidamento dei servizi legali, in cui allineandosi a quanto espresso nel detto parere, aveva definito che:

- possono essere ricondotti nell'elenco di cui all'art. 17, comma 1, lett. - d) del Codice dei contratti pubblici (ora art. 56, comma 1, lett. h), esclusivamente le tipologie dei servizi legali che non rientrino negli affidamenti ricompresi nell'Allegato IX del Codice. A tal fine rileva la circostanza che l'incarico venga affidato per un'esigenza puntuale ed episodica della stazione appaltante, configurandosi in tale ipotesi la tipologia contrattuale del contratto d'opera intellettuale di cui agli articoli 1229 e seguenti del codice civile;
- rientrano nella disposizione di cui all'articolo 17, comma 1, lettera d) (per analogia ora art. 56, comma 1, lett. h) i servizi - di assistenza legale preparatori ad un'attività di difesa di un procedimento di arbitrato, di conciliazione o giurisdizionale. Tale consulenza legale deve essere contraddistinta dalla finalità di preparazione del procedimento oppure dalla presenza di un presupposto oggettivo, che può consistere in un indizio concreto o in una probabilità elevata che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto del procedimento;
- l'affidamento diretto a un professionista determinato di uno dei servizi legali di cui all'articolo 17, comma 1, lettera d), del Codice dei contratti pubblici è possibile, nel rispetto dei principi recati dall'articolo 4 del Codice dei contratti pubblici, in presenza di specifiche ragioni logico-motivazionali: in tal caso l'affidamento può ritenersi inoltre conforme ai principi di cui all'art. 4 del Codice dei contratti pubblici per l'assoluta particolarità della controversia ovvero della consulenza, tale da giustificare l'affidamento al soggetto individuato dalla stazione appaltante;

RICHIAMATA, da ultimo, la sentenza del 6 giugno 2019, nella causa C-264/18, della Corte di Giustizia dell'Unione europea, la quale, chiarendo che sono esclusi dall'ambito di applicazione della direttiva appalti non tutti i servizi che possono essere forniti da un avvocato ad un'amministrazione aggiudicatrice "*ma unicamente la rappresentanza legale del suo cliente nell'ambito di un procedimento dinanzi a un organo internazionale di arbitrato o di conciliazione, dinanzi ai giudici o alle autorità pubbliche di uno Stato membro o di un paese terzo, nonché dinanzi ai giudici o alle istituzioni internazionali, ma anche la consulenza legale fornita nell'ambito della preparazione o dell'eventualità di un siffatto procedimento*", sottolinea l'assoluta peculiarità del rapporto tra la Pubblica Amministrazione e il proprio avvocato difensore statuendo che "*simili prestazioni di servizi fornite da un avvocato si configurano solo nell'ambito di un rapporto intuitu personae tra l'avvocato e il suo cliente, caratterizzato dalla massima riservatezza*";



Comune di Sarnano

Provincia di Macerata

ATTESO, pertanto, che l'affidamento di tale incarico rientra nei servizi legali cd. "esclusi" dall'ambito di applicazione del codice dei contratti ai sensi dell'art. 56, comma 1, lett. h), punto 1, del D.lgs. 36/2023;

CONSIDERATA l'urgenza di procedere all'affidamento dell'incarico, stante le strette tempistiche che possono essere richieste per la mediazione e negoziazione assistita nel procedimento di che trattasi;

VISTI, inoltre:

- l'art. 50, comma 1, lettera b), del D.Lgs del 31 marzo 2023 n. 36, che prevede l'affidamento diretto, per servizi e forniture, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, di importo inferiore a 140.000 euro;
- il Comunicato del Presidente ANAC del 10/1/2024 per gli affidamenti sino a 5.000 euro, al netto dell'iva se dovuta, in base al quale, al fine di favorire le Amministrazioni nell'adeguarsi ai nuovi sistemi che prevedono l'utilizzo delle piattaforme elettroniche e garantire così un migliore passaggio verso l'amministrazione digitale, sentito il Ministero delle Infrastrutture e dei Trasporti, l'utilizzo dell'interfaccia web messa a disposizione dalla piattaforma contratti pubblici - PCP dell'Autorità, raggiungibile al link <https://www.anticorruzione.it/-/piattaforma-contrattipubblici>, sarà disponibile anche per gli affidamenti diretti di importo inferiore a 5.000 euro fino al 30 settembre 2024, quale modalità suppletiva che può essere utilizzata in caso di impossibilità o difficoltà di ricorso alle PAD, per il primo periodo di operatività della digitalizzazione;

DATO ATTO che è stato contattato per le vie brevi l'Avv. Giorgio di Tomassi, con studio a Tolentino (MC), in Via Ficili n. 5 - C.F./P.IVA 01992830438 -, che risulta particolarmente esperto e capace di rispondere nella costituzione in giudizio in tempi ragionevolmente brevi ed in maniera quanto più efficace ed efficiente possibile;

RILEVATO dal *curriculum vitae* che il suddetto Legale possiede i requisiti di comprovata esperienza e competenza per l'espletamento del servizio "de quo" e nella specifica materia, considerata la pregressa collaborazione dello stesso con questo Ente;

VISTA la nota anticipata dall'Avv. Giorgio di Tomassi (prot. n. 10410 del 20/08/2024), che si è reso disponibile a svolgere immediatamente l'incarico per la mediazione e negoziazione assistita, promossa dal sig. F.T., per un compenso di € 218,00, oltre Cassa Avvocati (4%) per € 8,72, oltre IVA al 22% per € 49,88 e dunque per un totale di € 276,60;

RITENUTO congruo il suddetto preventivo di spesa, avuto riguardo all'attività oggetto di incarico e dei parametri del D.M. n. 55/2014, come modificato come modificato da ultimo dal DM n. 147/2022;

DATO ATTO della insussistenza di situazione di incompatibilità o di possibili conflitti di interesse in merito al procedimento in parola;

DATO ATTO, altresì, che il presente incarico comprende anche l'obbligo del rispetto ed applicazione da parte del professionista della normativa riguardante la riservatezza e la tutela dei dati personali di cui al D.Lgs. 196/2003 e s.m.i. e al Regolamento U.E. n. 2016/679, la tracciabilità



Comune di Sarnano

Provincia di Macerata

dei flussi finanziari di cui alla legge 136/2010 e s.m.i., nonché l'obbligo del rispetto, a pena di risoluzione del contratto del Codice di comportamento dei dipendenti pubblici di cui al D.P.R. 62/2012;

DATO ATTO, infine, che ai sensi della legge n. 136/2010 sulla tracciabilità dei flussi finanziari e della determinazione ANAC n. 4 del 07.07.2011, come aggiornata al D.lgs. 56/2017 con Delibera ANAC n. 556 del 31.05.2017 e successiva n. 585 del 19 dicembre 2023, è stato assunto il seguente codice CIG: B2D4CB7B11;

RITENUTO, per quanto sopra esposto, di affidare l'incarico legale "*de quo*" all'Avv. Giorgio di Tomassi, come sopra meglio generalizzato, quale professionista esperto in materia, assumendo specifico impegno di spesa a favore dello stesso, per un importo presuntivo pari ad € 1.020,12, a valere sulle disponibilità di cui al codice di bilancio 01.03-1.03.02.11.006 -ex cap. 138 - del Bilancio di Previsione 2024/2026, considerato tuttavia che la spesa effettiva totale non è al momento prevedibile né quantificabile in quanto dipendente dalle attività professionali che si renderanno necessarie nel corso della procedura;

RICONOSCIUTA la propria competenza ad adottare la presente determinazione ai sensi dell'articolo 107 del D.Lgs. 267/2000 e ss.mm.ii.;

ATTESTATO che:

- il Responsabile del Procedimento è individuato nel firmatario del presente atto;
- in relazione al presente provvedimento, sono assenti ipotesi di conflitto di interessi ai sensi dell'art. 6-bis della Legge 241/90 e dell'art. 6 del D.P.R. 62/2013 e del Codice di Comportamento comunale;
- di non trovarsi, con riferimento all'assetto di interessi determinato con il presente atto, in condizione di incompatibilità o di conflitto di interessi, neanche potenziale, sulla base della vigente normativa in materia di prevenzione della corruzione e di garanzia della trasparenza;

DATO ATTO che l'istruttoria preordinata all'adozione del presente atto si è conclusa favorevolmente e ritenuto di poter attestare la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, ai sensi dell'art. 147-bis del D.Lgs. 267/2000;

VISTI:

- il D.Lgs. 18 agosto 2000, n. 267 recante "Testo unico delle leggi sull'ordinamento degli enti locali";
- la Legge n. 241/1990 e ss.mm.ii.;
- lo Statuto comunale;

SALVO il visto di regolarità contabile espresso, ai sensi degli artt. 49, comma 1, e 147-bis, comma 1, del D.Lgs. 18 agosto 2000, n. 267, dal Responsabile del Servizio Finanziario;

Tutto ciò premesso e ritenuto;

DETERMINA

1) DI RICHIAMARE le premesse quali parte integrante e sostanziale del presente atto;



Comune di Sarnano

Provincia di Macerata

- 2) DI AFFIDARE, per i motivi citati in premessa, all'Avv. di Tomassi, con studio a Tolentino (MC), in Via Ficili n. 5 - C.F./P.IVA 01992830438 - professionista esperto, l'incarico legale ex art. 56, comma 1, lett. h), punto 1, D.Lgs. 36/2023, per la tutela e difesa delle ragioni dell'Ente avverso la denuncia e risarcimento danni promossa dal sig. F.T. contro il Comune di Sarnano (acquisita al protocollo con il n. 7376 del 13/06/2024), per un compenso presunto di € 218,00, oltre Cassa Avvocati (4%) per € 8,72, oltre IVA al 22% per € 49,88 e dunque per un totale di € 276,60;
- 3) DI IMPEGNARE, conseguentemente, a favore del citato legale, a titolo di compenso per il predetto incarico, la somma presunta di € 276,60 al codice di bilancio 01.03-1.03.02.11.006 – ex/cap. 138 - del B.P. 2024/2026, considerato tuttavia che la spesa effettiva totale non è al momento prevedibile né quantificabile in quanto dipendente dalle attività professionali che si renderanno necessarie nel corso della procedura;
- 4) DI DARE MANDATO al Responsabile del servizio finanziario di disporre il pagamento della suddetta prestazione legale sulla base della documentazione fiscale vistata per regolarità da questo ufficio;
- 5) DI DARE ATTO che ai sensi della legge n. 136/2010 sulla tracciabilità dei flussi finanziari è stato assunto il seguente codice CIG: B2D4CB7B11;
- 6) DI DARE ATTO che:
 - ai sensi del comma 4 dell'art. 151 del TUEL 267/2000, il presente atto è immediatamente eseguibile a far data dal momento dell'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria;
 - il Responsabile del procedimento è individuato nel firmatario del presente atto;
 - in relazione al presente provvedimento, sono assenti ipotesi di conflitto di interessi ai sensi dell'art. 6-bis della Legge 241/90 e dell'art. 6 del D.P.R. 62/2013 e del Codice di Comportamento comunale;
 - avverso il presente provvedimento è ammesso ricorso giurisdizionale nei termini di legge;
 - il presente provvedimento è stato redatto nel rispetto della normativa in materia di trattamento dei dati personali;
- 7) DI TRASMETTERE il presente atto al Responsabile del Servizio finanziario ai fini dell'attestazione di regolarità contabile e copertura finanziaria ai sensi dell'art. 183, commi 7, 8 e 9, del D.Lgs. n. 267/2000;
- 8) DI PUBBLICARE il presente atto, oltre che sull'Albo pretorio online, nell'apposita sezione del sito istituzionale dell'Ente denominata "Amministrazione trasparente", ai sensi del D.Lgs. n. 33/2013.

P.O. RESPONSABILE DELL'UFFICIO TECNICO

F.to Ing. Sabrina Tidei



Comune di Sarnano

Provincia di Macerata

Letto e sottoscritto a norma di legge.

P.O. RESPONSABILE DELL'UFFICIO TECNICO

F.to Ing. Sabrina Tidei

SERVIZIO FINANZIARIO

In ordine alla determinazione del Responsabile del Servizio interessato, ai sensi dell'art. 151, comma 4, del D.Lgs. 267/2000 il sottoscritto Responsabile del Servizio Finanziario, appone il VISTO di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria con esecutività dal 23-08-2024.

P.O. RESPONSABILE DEL SERVIZIO FINANZIARIO

F.to Rag. Emanuele Crisostomi

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

In pubblicazione all'Albo Pretorio dal 27-08-2024

e per quindici giorni consecutivi.

Data 27-08-2024

P.O. RESPONSABILE DELL'UFFICIO TECNICO

F.to Ing. Sabrina Tidei

Il presente provvedimento è conforme all'originale.

Sarnano,

P.O. RESPONSABILE DELL'UFFICIO TECNICO

Ing. Sabrina Tidei