



Comune di Pontedera

Provincia di Pisa

ORIGINALE

4° SETTORE SERVIZI DI STAFF

Determinazione n° 1057 del 30/12/2020

OGGETTO: RICORSI AL TAR TOSCANA E AL PRESIDENTE DELLA REPUBBLICA PROMOSI RISPETTIVAMENTE AVVERSO IL BANDO PER L'ASSEGNAZIONE IN LOCAZIONE DEGLI ALLOGGI ERP E LA DETERMINAZIONE N. 287/2020 DI APPROVAZIONE DEL BANDO. COSTITUZIONE IN GIUDIZIO E AFFIDAMENTO INCARICO LEGALE. CIG: ZAC3005DEB

IL SEGRETARIO GENERALE

3° SERVIZI DEMOGRAFICI, PROTOCOLLO E CONTENZIOSO

DECISIONE

- 1) Prende atto della necessità di costituirsi nei ricorsi al Tar Toscana e al Presidente della Repubblica rispettivamente avverso il bando per l'assegnazione in locazione degli alloggi erp e la determinazione n. 287/2020 di approvazione del bando, per le ragioni espresse nella informativa di Giunta n. 29 del 25/11/2020, agli atti d'ufficio
- 2) Conferisce incarico legale all'Avv. Niccolò Pecchioli, del Foro di Firenze, con studio in Firenze, Via A. Lapini n.1-50136-Firenze P.Iva 04926780489, con ogni facoltà di legge, ivi compresa quella di rinunciare agli atti, accettare analoghe rinunce, transigere nonché sottoscrivere ogni atto del processo.
- 3) Assume, a favore dell'Avvocato Niccolò Pecchioli, quale corrispettivo per l'attività professionale nella mediazione sopra descritto, impegno per la somma di euro 3.120,00 comprensiva di spese generali e cap (Iva esente-regime forfettario), al Cap 10102322480 - Livello V 1030299002 "Spese per liti, arbitraggi e risarcimenti-Spese legali" dell'esercizio 2020, come da offerta presentata dall'Avv. Niccolò Pecchioli (prot. N°37446/2020):

- 4) Informa l'Avvocato incaricato che, qualora lo svolgimento dell'incarico richieda prestazioni ulteriori, per le quali tale impegno risulti inadeguato, il compenso – su richiesta preventiva del professionista e fermo restando quanto stabilito dal c.1 dell'art. 9 del D.L. n.1/2012, convertito con L. n. 27/2012 e dal D.M. 55/2014 e s.m.i. e dei principi generali in materia di esecuzione degli appalti – potrà essere variato;
- 5) Nomina l'avv. Niccolò Pecchioli responsabile esterno del trattamento dati personali, con riferimento ai dati afferenti il seguente incarico, come da lettera di nomina, conservata in atti;

MOTIVAZIONE

Il Dirigente del 3° Settore Dott.ssa Federica Caponi, con nota agli atti d'ufficio, ha manifestato la volontà di resistere nei ricorsi al Tar Toscana e al Presidente della Repubblica promossi rispettivamente avverso il bando per l'assegnazione in locazione degli alloggi ERP e la determinazione n. 287/2020 di approvazione del bando e chiesto al Servizio Contenzioso di affidare l'incarico di difesa in giudizio.

L'incarico in oggetto si configura quale contratto escluso dall'applicazione del Codice Appalti, ai sensi dell'art. 17 c.1, lett. d) n.1.2 " 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"

La linee Guida Anac n. 12 ("Affidamento Servizi Legali") dispongono che detti contratti debbano essere affidati nel rispetto dei principi di cui all'art. 4 del Codice Appalti e che una forma di pubblicità adeguata è la pubblicazione di uno specifico avviso sul sito istituzionale della SA

Con propria determinazione n. 818 del 12/11/2020 è stato approvato avviso di manifestazione di interesse per l'eventuale conferimento d'incarico di supporto giuridico nel procedimento di alienazione suddetto, pubblicato sul sito, sezione "amministrazione trasparente", sul sito istituzionale e all'albo Pretorio del Comune, dal 12 al 22/11/2020.

Il valore del servizio è stato stimato in euro 3000,00 oltre oneri di legge. Sono pervenute ventisei istanze di partecipazione da parte di avvocati interessati. I criteri di valutazione indicati nell'avviso sono l'esperienza in materia di diritto amministrativo, con precedenti esperienze specifiche con enti locali e il contenimento dei costi a carico dell'ente. Nella determinazione di approvazione dell'avviso di manifestazione di interesse la sottoscritta ha dato atto che la partecipazione alla manifestazione di interesse non ha valore vincolante per l'amministrazione, restando il Comune libero di affidare mandato al di fuori della stessa a professionista avente idonei requisiti. L'amministrazione inoltre procede tramite affidamento diretto al legale, prendendo in considerazione la proposta che sarà, a suo insindacabile giudizio, ritenuta idonea.

Nelle more della pubblicazione dell'avviso, è stato notificato al Comune l'Atto di opposizione ex art. 10 DPR 24/11/1971 n.1199 della Regione Toscana, che chiede che il ricorso venga traslato e deciso in sede giurisdizionale, avanti al competente Tar, di fatto traslando l'intera vicenda innanzi al Giudice Amministrativo (mentre in mancanza dell'opposizione, il principio di alternatività tra ricorso straordinario al Capo dello Stato e impugnazione in sede giurisdizionale, che opera anche quando, dopo l'impugnazione in sede straordinaria dell'atto presupposto, venga gravato al Tar l'atto conseguente, avrebbe reso inammissibile l'impugnazione in sede giurisdizionale del bando erp, (vedi da ultimo Cons. Stato 545/2020)

Si è proceduto all'esame delle 25 domande di partecipazione pervenute, di cui una non ammissibile in quanto priva dell'offerta economica, valutando :

1- I c.v. dei professionisti pervenuti al fine di riscontrare il possesso dei requisiti di professionalità richiesti dall'avviso, con particolare riguardo all'aver rappresentato in giudizio o comunque essere legali fiduciari di pubbliche amministrazioni ed in particolare enti locali. Considerata la circostanza sopravvenuta della traslazione al Tar Toscana e' stato altresì valutato come criterio preferenziale, l'aver svolto attività professionale innanzi al Tar Toscana. Si è proceduto quindi a escludere un offerente, non possesso dei requisiti di professionalità richiesti

2-Le proposte economiche al fine di assicurare il contenimento dei costi e la qualità dell'attività professionale prestata. Si è proceduto quindi ad escludere 13 offerte che presentano ribassi superiori al 30 % rispetto all'importo stimato del servizio (euro 3.000), calcolato sulla base dei valori minimi di cui D.M. 55/2014 (ovvero inferiori a euro 2.100).

All'esito di tale comparazione, si rileva che il professionista in possesso dei requisiti di particolare e comprovata esperienza, come specificati al punto 1) che ha presentato l'offerta economica più vantaggiosa, come specificato al punto 2), risulta essere l'Avv. Niccolò Pecchioli del Foro di Firenze

Il preventivo (€ 3.000,00 oltre oneri) risulta rientrante nei limiti del D.M. 55/2014.

Dato atto che:

– l'art.17 del Nuovo Codice Appalti esclude dall'applicazione delle disposizioni del Codice i servizi legali aventi ad oggetto tra l'altro la consulenza legale fornita in preparazione di uno dei procedimenti giurisdizionali di cui al punto 1), o qualora vi sia un indizio concreto e una probabilità elevata che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto del procedimento, sempre che la consulenza sia fornita da un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e che detta norma, coordinata con l'art. 4 del medesimo decreto, prevede che tale affidamento avvenga "nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità..."

– in applicazione del principio di proporzionalità si ritiene ammesso l'affidamento diretto degli incarichi di patrocinio legale sotto la soglia dei 40.000,00 purché motivato in analogia con quanto dispone l'art. 36, comma 2, lettera a) del D. Lgs. n.50/2016;

– è necessario contemperare il rispetto dei principi richiamati nel D.Lgs. n.50/2016 con il rispetto dei termini processuali imposti dalla procedura al fine di perseguire gli obiettivi di efficacia e tempestività dell'azione amministrativa

– le Linee Guida Anac n. 12 recanti «Affidamento dei servizi legali» del 24/10/2018, affermano che nel caso di patrocinio legale conferito in relazione ad una specifica e già esistente lite (art. 17, c.1 lett. D) , n.1) si configura la tipologia contrattuale del contratto d'opera intellettuale di cui agli art. 2229 e ss. C.C. e che è consentito l'affidamento diretto in caso di lite connessa ad altra

Vista la deliberazione AVCP n.556 del 31.05.2017 che al par. 3.3 precisa che l'affidamento dei servizi legali di cui all'art. 17 del d.lgs. 50/2016 è soggetto agli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari ex art. 3 del D. Lgs. 136/2000.

Data la particolare esperienza e conoscenza nella materia del contendere, desumibile da CV del legale, acquisito agli atti.

Considerato che non sussistono cause di incompatibilità e/o ostative al conferimento, come risulta dalle dichiarazioni agli atti, si procede all'affidamento dell'incarico, vista l'informativa di Giunta n. 29 del 25/11/2020

RIFERIMENTI NORMATIVI

A carattere generale:

- D. Lgs. 267/2000 “Testo Unico delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali”
(e successive modifiche ed integrazioni) art. 107, art. 151 sulla necessità o meno del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria”.
- Regolamento UE 2016/ 679 "Regolamento generale sulla protezione dei dati" e D.Lgs. 196/2003 e s.m.i “Codice in materia di protezione dei dati personali" (e successive modifiche ed integrazioni).
- D.Lgs. 82/2005 “Codice dell'Amministrazione Digitale" (e successive modifiche ed integrazioni).

A carattere specifico:

- Art 26 comma 3 e art. 39, comma 5 dello Statuto Comunale relativi alla rappresentanza processuale dell'Ente
- D.M. n. 140/2012 e s.m.i “Regolamento recante la determinazione dei parametri per la liquidazione da parte di un organo giurisdizionale dei compensi per le professioni regolarmente vigilate dal Ministero della giustizia, ai sensi dell'art.9 del Decreto-legge 24 gennaio 2012, n. 1, convertito, con modificazioni, dalla legge 24 marzo 2012, n. 27 ”
- L’art. 114, c. 2 del Regolamento sull’ordinamento degli Uffici e dei Servizi, adottato con Deliberazione di G.C. n. n. 44 del 18 aprile 2013 e successive modifiche e integrazioni sull'ambito di applicazione delle norme di affidamento di collaborazione autonome a soggetti esterni
- D.M. n. 55/2014 e s.m.i "Regolamento recante la determinazione dei parametri per la liquidazione dei compensi per la professione forense, ai sensi dell'articolo 13, comma 6, della legge 31 dicembre 2012, n. 247. "
- Dlgs. n. 50/2016 "Attuazione delle direttive 2014/23/UE, 2014/24/UE e 2014/25/UE sull'aggiudicazione dei contratti di concessione, sugli appalti pubblici e sulle procedure d'appalto degli enti erogatori nei settori dell'acqua, dell'energia, dei trasporti e dei servizi postali, nonché per il riordino della disciplina vigente in materia di contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture", art. 17 "Contratti esclusi", comma 1, lett. d)
- Determinazione n. 4 del 7 luglio 2011 recante: "Linee guida sulla tracciabilità dei flussi finanziari ai sensi dell’articolo 3 della legge 13 agosto 2010, n. 136" Aggiornata al decreto legislativo 19 aprile 2017, n. 56 recante “Disposizioni integrative e correttive al decreto legislativo 18 aprile 2016 n. 50” con delibera n. 556 del 31 maggio 2017 • Delibera ANAC n. 556 del 31/5/2017 "Linee Guida tracciabilità aggiornate"
- Linee Guida Anac n. 12 recanti «Affidamento dei servizi legali». (Delibera n. 907). (18A07253) del 24/10/2018
- Decreto del Sindaco n. 22 del 01/10/2019 di conferimento incarico di Dirigenza del 4° Settore "Servizi di Staff" alla dott.ssa Paola La Franca
- Determinazione Dirigenziale n. 212 del 06/04/2020, di conferimento incarico di Posizione Organizzativa "Servizi Demografici, Urp, Protocollo e Contenzioso" alla dott.ssa Cinzia Ciampalini (e successiva proroga con determinazione n. 827 del 16/11/2020)
- Il presente atto è coerente con la programmazione e attività di questo Ente, così come risulta dal Piano Esecutivo di Gestione 2020-2022 approvato con deliberazione di Giunta Comunale n. 50 del 10/06/2020.

ELENCO ALLEGATI:**ADEMPIMENTI A CURA DEL DESTINATARIO****ESERCIZIO DEI DIRITTI**

Contro il presente atto è possibile proporre ricorso giurisdizionale al Tribunale Amministrativo Regionale della Toscana nel termine di 60 giorni dalla pubblicazione e/o notifica o ricorso straordinario al Presidente della Repubblica nel termine di 120 giorni dalla pubblicazione.

Il diritto di accesso agli atti può essere esercitato rivolgendosi all'Ufficio Relazioni con il Pubblico.
telefono: 0587 299248
indirizzo e-mail: urp@comune.pontedera.pi.it

ADEMPIMENTI A CURA DELL'ENTE

L'atto sarà trasmesso dal servizio proponente:

- 1 3° SERVIZIO URP E SERVIZI ALLA PERSONA
- 2 1° SERVIZIO FINANZIARIO

ADEMPIMENTI A CURA DELLA RAGIONERIA

Il Servizio Bilancio provvederà alla registrazione dei movimenti contabili, come da Tabella sotto riportata, e all'apposizione del Visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria e per la conseguente efficacia dell' Atto.

1) TABELLA ACCERTAMENTI

ESERCIZIO	DESCRIZIONE CAPITOLO	RISORSA	DEBITORE	IMPORTO

2) TABELLA IMPEGNI

ESERCIZIO	DESCRIZIONE CAPITOLO	INTERVENTO / CAPITOLO	CREDITORE	IMPORTO
-----------	----------------------	--------------------------	-----------	---------

2020	Spese per liti, arbitraggi e risarcimenti-Spese lagali	10102322480 v. liv. 1030299002	avvocato niccolò pecchioli	3120,00
------	---	-----------------------------------	----------------------------	---------

ESECUTIVITA'

Il presente provvedimento è esecutivo dopo l'apposizione del visto di regolarità contabile da parte del responsabile del servizio finanziario.

Il Responsabile del procedimento:dott.ssa Cinzia Ciampalini, c.ciampalini@comune.pontedera.pi.it,
0587/299224

IL SEGRETARIO GENERALE
4° SETTORE SERVIZI DI STAFF
LA FRANCA PAOLA MARIA / ArubaPEC
S.p.A.