



Comune di Lavena Ponte Tresa
Provincia di Varese

Settore: "Aff. Gen. Demografici Elett. Sport Tempo Libero"
determinazione n. 4/2023

Determinazione registro generale n. 47 del 22/02/2023

OGGETTO : ***AFFIDAMENTO INCARICO PATROCINIO LEGALE
RISPOSTA A DIFFIDA E REDAZIONE DEL PARERE***

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO
Demografici Elettorale Cultura e Affari Generali

PREMESSO CHE:

- in data 02/02/2023 con nota prot. n. 1092 agli atti del Comune è pervenuta una diffida ad adempiere da parte di un legale, Avv. Fabio Bottinelli, incaricato da un utente dei Servizi alla Persona e relativo alla richiesta di rimborso spese di ricovero in RSA, al momento valutati in € 95.0000, oltre alla completa presa in carico dell'utente fragile con invito a disporre l'immediata convocazione dell'organismo di valutazione dei L.E.A.,
- con deliberazione di Giunta Comunale n. 17 del 16/02/2023 si è proceduto a dare indirizzo per il conferimento dell'incarico di supporto legale ad un professionista specializzato, demandando all'Area Segreteria/Affari Generali l'adozione degli atti conseguenti;

EVIDENZIATO che con il citato atto la Giunta Comunale ha ritenuto di affidare apposito incarico per il supporto legale nella risposta di diffida, essendo l'ente privo di ufficio legale, individuato dal Responsabile dell'Area Servizi alla Persona, per l'assistenza, nell'avvocato Avv. Massimiliano Gioncada, dello studio legale con sede in Brescia, in via Creta n. 4;

CONTATTATO in merito l'Avvocato Massimiliano Gioncada, che si è dichiarato disponibile ad assumere l'incarico di supporto legale ed ha inoltrato apposito disciplinare di incarico con quantificazione dell'onorario per lo studio e la predisposizione di una risposta alla richiesta/diffida avanzata dall'avv. Fabio Bottinelli in nome e per conto della sig.ra *omissis*, nonché per la redazione di un parere sulla vicenda, trasmesso con nota prot. n. 1559 del 14/02/2023;

PRECISATO 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.";
- la suddetta norma va coordinata con l'art. 4 dello stesso D.lgs. 50/2016 il quale prevede che i contratti pubblici aventi ad oggetto lavori servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'applicazione del codice, avviene 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 euro, purché adeguatamente motivato, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. A) del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii. e delle Linee Guida n. 12 Affidamento dei servizi legali approvate dall'ANAC con delibera n. 907 del 24.10.2018;

RAVVISATO CHE:

- la Corte dei conti, Sezione Giurisdizionale Lazio, con la sentenza 8 giugno 2021, n. 509, in tema di responsabilità amministrativa, ha stabilito che il conferimento di incarichi di rappresentanza e difesa in giudizio di un ente pubblico (fattispecie riguardante la CONSIP) ad avvocati del libero foro non richiede la previa espletazione di procedure selettive, fermo restando il doveroso rispetto dei principi generali di trasparenza, ragionevolezza ed economicità;

- con l'entrata in vigore del d.lgs. 50 del 2016 la giurisprudenza del giudice amministrativo ha confermato la distinzione tra contratti di opera intellettuale di cui all'art. 2229 e ss. del c.c. (rientranti nell'ambito dei contratti esclusi di cui all'art. 17, comma 1, del d.lgs. 50 del 2016) – per i quali era stata ribadita l'importanza dell'elemento fiduciario nell'affidamento dell'incarico di patrocinio;

RILEVATO che:

- l'articolo 17 del decreto legislativo 50/2016 ha stabilito che i servizi di rappresentanza legale in un procedimento giudiziario sono oggetto di contratto d'appalto di servizi;
- per la tale tipologia d'appalto, in quanto "escluso", sempre secondo l'articolo 17 del decreto legislativo 50/2016, non si applicano, necessariamente ed obbligatoriamente, le disposizioni recate dallo stesso decreto 50/2016;
- la riconducibilità del patrocinio legale tra gli appalti di servizi (benché esclusi dall'ambito di applicazione del Codice) comporta il rispetto dei principi generali che informano l'affidamento degli appalti pubblici, esplicitati nell'art. 4 del D.Lgs. n. 50/2017;

VISTE le linee guida A.N.A.C. sull'affidamento dei servizi legali;

ATTESO che in conformità a quanto statuito dalla sentenza della Corte di Giustizia europea, Quinta Sezione, del 6 giugno 2019, resa nella Causa C-264/18, la procedura per la scelta del legale per la difesa in giudizio ben può essere costituita dall'affidamento fiduciario piuttosto che dall'affidamento sulla base di procedura comparativa;

ATTESO CHE si ritiene congrua la proposta presentata dall'Avv. Massimiliano Gioncada – con studio legale in Brescia, che prevede come compenso per l'attività professionale per l'incarico in oggetto così suddiviso:

Per la nota in risposta:

- Studio delle questioni	€ 200,00
- Cassa Avvocati (4%)	€ 8,00
- Totale imponibile	€ 208,00
- IVA 22% su imponibile	€ 45,76
- Ipotesi di compenso liquidabile	€ 253,76

Per l'eventuale redazione del parere

- Redazione parere	€ 800,00
- Cassa Avvocati (4%)	€ 32,00
- Totale imponibile	€ 832,00
- IVA 22% su imponibile	€ 183,04
- Ipotesi di compenso liquidabile	€ 1.015,04

RITENUTO pertanto affidare l'incarico all'Avv. Massimiliano Gioncada con studio legale in Brescia, anche alla luce della sua comprovata esperienza nella materia, alle condizioni di cui al preventivo presentato;

DATO ATTO CHE, in ottemperanza a quanto disposto dall'art. 3 della legge 13 agosto 2010 n. 136 e ss.mm.ii. relativamente all'obbligo di tracciabilità dei flussi finanziari, al suddetto incarico pubblico è stato attribuito il Codice Identificativo Gara (CIG) n. Z233A09051;

RITENUTO pertanto procedere all'assunzione dell'impegno di spesa relativo all'incarico per l'assistenza in questa prima fase di assistenza affidando l'incarico al sopra citato legale di fiducia;

VISTE:

- la deliberazione di Consiglio Comunale n. 49 del 29.12.2022, immediatamente esecutiva, con cui è stato approvato il D.U.P. anno 2023;

- la deliberazione di Consiglio Comunale n. 50 del 29.12.2022, immediatamente esecutiva, con cui è stato approvato il Bilancio anno 2023;
- la delibera di Giunta Comunale n. 2 del 18.01.2023, immediatamente esecutiva, di assegnazione del Piano Esecutivo di Gestione (P.E.G.) e obiettivi anno 2023;

RICHIAMATO il Decreto Sindacale n. 5 del 01/03/2021, per l'espletamento d'incarico dirigenziale dell'Area Demografici Elettorale Cultura e Affari Generali, prorogato con Decreto Sindacale n. 27 del 30/12/2022.

DETERMINA

1. DI AFFIDARE, per quanto indicato in premessa che qui si intende integralmente riportato, l'incarico del supporto legale dell'ente per la risposta alla diffida nonché eventuale parere, all'avvocato Massimiliano Gioncada con studio legale in Brescia, nell'ambito della diffida ad adempiere trasmessa con prot. 1092 del 02.02.2023, dall'Avv. Fabio Bottinelli.
2. DI IMPEGNARE per l'attività professionale relativa allo studio e alla predisposizione di una risposta alla richiesta/diffida avanzata dall'avv. Fabio Bottinelli in nome e per conto della sig.ra *omissis*, nonché per la redazione di un parere sulla vicenda, ai sensi dell'art. 183, comma 1, del D.lgs. n. 267, la somma presuntiva totale di € 1.268,80 di cui € 200,00 per lo studio delle questioni per la predisposizione della nota in risposta, cassa avvocati 4% (€ 8,00) e IVA al 22% (€ 45,76), mentre per l'eventuale redazione del parere € 800,00, cassa avvocati 4% (€ 32,00) e IVA al 22% (€ 183,04), imputandola con la seguente modalità:

CIG	ANNO	IMP / SUB	CODICE	VOCE	CAP.	ART.	PIANO FIN.	IMPORTO €
Z233A09051	2023	164	01111	30	11330	1	U.1.03.0 2.11.006	1.268,80

3. DI DARE ATTO di dare, altresì, atto che:
 - a tale gara è stato assegnato il seguente CIG: Z233A09051;
 - il pagamento della prestazione verrà effettuato previa verifica dell'esatto adempimento della prestazione esclusivamente con le modalità di cui all'art. 3 della legge 13 agosto 2010, n. 136, e precisamente tramite bonifico su conto corrente bancario o postale dedicato alle commesse pubbliche;
4. DI RICHIEDERE al legale incaricato il disciplinare aggiornato per tutte le eventuali fasi di giudizio per procedere ad un successivo impegno di spesa.
5. DI DICHIARARE la compatibilità monetaria per il pagamento della suddetta spesa con gli stanziamenti di bilancio e con il programma dei pagamenti (art. 9 lett. a punto 2 del d.l. 78/2009).
6. DI DARE ATTO della regolarità tecnica del presente atto, ai sensi dell'art. 147 - bis, comma 1 del T.U.E.L. (articolo introdotto dalla Legge 213/2012, art. 3, comma 1, lett. d).
7. DI PRECISARE che non sussiste conflitto di interesse anche potenziale con il soggetto affidatario ai sensi dell'art. 6 bis della L. 241/1990 e dell'art. 7 comma 1 del DPR 62/2013.

8. DI ISCRIVERE il presente atto nel registro generale delle determinazioni, disporre la raccolta in formato elettronico nell'archivio comunale mediante invio in conservazione digitale e conseguentemente la pubblicazione sull'Albo Pretorio on line all'indirizzo www.comune.lavenapontetresa.va.it.
9. DI DISPORRE la pubblicazione dei dati relativi al presente atto sul sito web comunale www.comune.lavenapontetresa.va.it - sezione "trasparenza" ai sensi e per gli effetti della Legge 190/2012.

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

F.to: Fabio Zuconelli

Il presente documento viene letto, confermato, sottoscritto digitalmente ai sensi del testo unico D.P.R. 28 dicembre 2000 n. 445 nonché dell'art. 24 del D.Lgs. 7 marzo 2005 n. 82 e smi e trasmesso per la pubblicazione all'Albo Pretorio online.