



## DETERMINAZIONE N° 746 del 28/07/2021

**OGGETTO: AFFIDAMENTO DI SERVIZIO DI ASSISTENZA E CONSULENZA LEGALE CONNESSO E/O PRELIMINARE A DIFESA IN GIUDIZIO EX ART. 17, COMMA 1, LETT. D), PUNTO 2, DEL D.LGS. 50/2016 ALL'AVV.TO FRANCESCO MAZZOLENI**

### IL DIRIGENTE

#### Servizio Demanio

Richiamato il codice dei contratti pubblici (d.lgs. 50/2016) ed, in particolare, l'art. 17, rubricato "esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessioni di servizi" che elenca alcune tipologie di servizi legali che esclude dall'ambito oggettivo di applicazione delle disposizioni codicistiche e che qui di seguito si riporta:

"1. Le disposizioni del presente codice non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi:

... d) concernenti uno qualsiasi dei seguenti servizi legali:

1) 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:

1.1) in un arbitrato o in una conciliazione tenuti in uno Stato membro dell'Unione europea, un Paese terzo o dinanzi a un'istanza arbitrale o conciliativa internazionale;

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;

2) consulenza legale fornita in preparazione di uno dei procedimenti 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 successive modificazioni; (Punto così modificato dall'art. 8, comma 1, D.Lgs. 19 aprile 2017, n. 56.)"

Richiamate altresì le linee guida dell'ANAC nr. 12, recanti "Affidamento dei servizi legali", quale atto di regolazione prodotto ai sensi dell'art. 231, comma 2, del Codice, deliberate dall'ANAC, con proprio provvedimento nr. 907 dd. 24/10/2018, nelle quali si specifica che:

- "l'affidamento dei servizi legali costituisce appalto, con conseguente applicabilità dell'allegato IX e degli artt. 140 e ss. del Codice dei contratti pubblici, qualora la stazione appaltante affidi la gestione del contenzioso in modo continuativo o periodico al fornitore nell'unità di tempo considerata (di regola il triennio); l'incarico conferito ad hoc costituisce invece un contratto d'opera professionale, consistendo nella trattazione della singola controversia o questione, ed è sottoposto al regime di cui all'art. 17 (contratti esclusi)";
- rientrano nelle disposizioni dell'art. 17, comma 1, lett. d) punto 2, i servizi di assistenza e consulenza legale preparatori ad un'attività di difesa in un procedimento di arbitrato, di conciliazione o giurisdizione, anche solo eventuale;

Premesso che, a seguito di comunicazione di preavviso di rigetto ex art. 10 bis L. 241/1990, afferente ad un procedimento connesso ad una concessione demaniale marittima, sono pervenute osservazioni da parte degli istanti e che dall'analisi istruttoria delle stesse si evince la potenziale attivazione di procedimento giudiziario;

Ritenuto pertanto necessario acquisire il servizio di assistenza e consulenza legale, preparatoria ad attività di difesa, in eventuale procedimento giurisdizionale, ex art. 17, comma 1, lett. d) punto 2, d. lgs. 50/2016, attesa la compresenza degli elementi teleologici caratterizzanti il servizio, così come chiariti e riportati nelle linee guida sopra citate, quali la finalità, preparazione di procedimento giurisdizionale, ed il presupposto oggettivo ossia indizio concreto e probabilità elevata che la questione divenga oggetto di procedimento, tenuto anche conto dei potenziali effetti su altri titoli autorizzatori correlati al titolo concessorio oggetto dell'istanza;

Rilevato che il Comune di San Michele al Tagliamento non dispone di un ufficio legale all'interno dell'ente e alla conseguente carenza, nella struttura, di figure professionali con competenze specifiche adeguate alla prestazione di tale servizio;

Rilevato infine che

- ai sensi delle predette linee guida, nel rispetto dei principi di cui all'art. 4 del d.lgs. 50/2016, rientra nelle best practice per l'affidamento dei servizi legali di cui all'art 17 del Codice dei contratti la costituzione di elenchi di professionisti previamente costituiti mediante procedura aperta e trasparente, cui è stata data visibilità sul sito istituzionale dell'ente e che *“l'affidamento diretto può ritenersi conforme ai principi di cui all'art. 4 del codice dei contratti in caso di assoluta particolarità della controversia ovvero della consulenza, ad esempio per la novità del thema decidendum o comunque della questione trattata, tale da giustificare l'affidamento al soggetto individuato dalla stazione appaltante”*;
- l'ente ha provveduto periodicamente a pubblicare sul sito dell'ente apposito avviso volto alla formazione di un elenco di avvocati in ordine al conferimento di incarichi legali di difesa e di rappresentanza in giudizio e di specifiche consulenze in preparazione di un giudizio, giuste determinazioni RG nn. 1140/2018 e 37/2020, cui sono seguito i provvedimenti di approvazioni e aggiornamento del suddetto elenco, determinazioni dirigenziali RG nn. 166/2019 e 147/2020;

Valutati i curricula dei professionisti iscritti ed in considerazione altresì dell'importanza che riveste per il territorio la materia della gestione del demanio, si ritiene di procedere con un affidamento diretto del servizio di che trattasi a favore dell'avvocato Francesco Mazzoleni che presenta esperienza nella specifica materia trattata;

Visto il preventivo formulato dal legale sopra citato, dd. 26/7/2021, agli atti, per complessivi euro 3.793,71 (inclusi iva, cpa e ritenuta d'acconto), inferiore ai valori minimi determinati per assistenza stragiudiziale per valore indeterminabile ex DM 55/2014 (aggiornato da ultimo dal DM 38/2017), nel rispetto del principio di economicità così come declinato nelle predette linee guida ANAC che chiariscono che *“l'economicità impone alle amministrazioni un uso ottimale delle risorse ... in virtù del quale le stesse, prima dell'affidamento dell'incarico, sono tenute ad accertare la congruità e l'equità del compenso, nel rispetto dei parametri stabiliti da ultimo con decreto ministeriale 8 marzo 2018, n. 37”*;

*Rilevato che ai fine dell'affidamento del servizio di che trattasi il professionista in questione presenta DURC regolare e attestazione di regolarità contributiva per la cassa forense, così come prescritto dall'art. 80 d.lgs. 50/2016;*

Attestata l'insussistenza di situazioni di conflitto di interesse, anche potenziale, ai sensi dell'art. 6-bis, della legge n. 241/90 (disposizione introdotta dall'art. 1, comma 41, della legge n. 190/2012);

Visto il principio contabile applicato alla contabilità finanziaria allegato 4/2 al D. Lgs. n. 118/2011 (par 5.2 lett. g) nel quale si dispone che *“gli impegni derivanti dal conferimento di incarico a legali esterni, la cui esigibilità non è determinabile, sono imputati all'esercizio in cui il contratto è firmato, in deroga al principio della competenza potenziata, al fine di garantire la copertura della spesa”*;

Visto lo schema di disciplinare di incarico, allegato al presente provvedimento, quale parte integrante e sostanziale;

Dato atto che è stato richiesto all'ANAC, per il presente affidamento, il seguente codice SMART-CIG Z12329C766, sulla base di quanto disposto con comunicato dd. 16/10/2019 dal Presidente dell'ANAC;

Richiamate:

- la deliberazione consiliare n. 3 del 23.02.2021, avente ad oggetto *“APPROVAZIONE DEL DOCUMENTO UNICO DI PROGRAMMAZIONE (D.U.P.) 2021-2023 (ART. 170, COMMA 1, D.LGS. 267/2000)”*e ss.mm.ii;
- la deliberazione consiliare n. 4 del 23.02.2021, avente ad oggetto *“BILANCIO DI PREVISIONE 2021/2023 E RELATIVI ALLEGATI - APPROVAZIONE”* e ss.mm.ii;
- la deliberazione di Giunta comunale n. 38 del 23.02.2021, avente ad oggetto *“APPROVAZIONE DEL PIANO ESECUTIVO DI GESTIONE (P.E.G.) – PIANO DELLA PERFORMANCE 2021-*

2023” e ss.mm.ii;

Visto l’art. 68 dello statuto comunale, avente ad oggetto le attribuzioni dei responsabili di settore o di servizio con rilievo esterno;

Visto il vigente regolamento di contabilità e, in particolare, gli artt. 34 e 35 che definiscono le procedure di assunzione delle prenotazioni e degli impegni di spesa;

Visto il D.lgs. n. 267/2000, Testo Unico sull’ordinamento degli Enti Locali, ed in particolare:

- l’art. 107 che assegna ai dirigenti 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 contrarre per definire il fine, l’oggetto, la forma, le clausole ritenute essenziali del contratto che si intende stipulare, le modalità di scelta del contraente e le ragioni che ne sono alla base;
- gli artt. 183 e 191 che disciplinano le procedure per l’assunzione di impegni di spesa;
- l’art. 183, comma 7, sull’esecutività delle determinazioni che comportano impegno di spesa;

Visti:

- il decreto sindacale n. 15 del 03/08/2020 con cui sono state conferite al Dott. Luca Villotta le funzioni dirigenziali di Responsabile del Settore Economico Finanziario;
- il decreto sindacale nr. 3 del 01/06/2021 che individua nel titolare o reggente del settore Amministrativo il sostituto del dirigente del settore Economico finanziario per tutti i casi di assenza, impedimento e/o incompatibilità;
- il decreto sindacale nr. 12 del 02/07/2021 che conferisce alla dott.ssa Plozzer, già Segretario generale, le funzioni di responsabile del settore Amministrativo;

Accertata la propria competenza;

Ritenuto che l’istruttoria preordinata all’adozione del presente atto consenta di attestare la regolarità e la correttezza di quest’ultimo ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l’art. 147 bis del D.lgs. n. 267/2000;

Tutto ciò premesso, ritenuto e considerato;

#### **DETERMINA**

1. di ritenere le premesse parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;
2. di conferire, per le motivazioni poste in premessa, all’avvocato Francesco Mazzoleni di Portogruaro (Borgo Sant’Agnese 95 – PI 02732620279) il servizio di assistenza e consulenza legale connesso e/o preliminare ad attività di difesa in giudizio ex art. 17, comma 1, lett. d) punto 2, d.lgs. 50/2016, in relazione a procedimento di istanza di subentro a concessione demaniale;
3. di dare atto che le spese discendenti dal presente provvedimento, che si quantificano in un compenso lordo complessivo di euro 3.793,71 (al lordo di spese generali, cnpaf, IVA e ritenuta d’acconto) vengono impegnate nel bilancio di previsione 2021-2023, EF 2021, con imputazione come di seguito indicata:

Eserc	E/S	Cap/art	Descrizione	Mis./p rog	PDCF	Importo	Soggetto
2021	S	60/1	SPESE PER LITI, ARBITRAGGI, RISARCIMENTI, PARERI LEGALI VARI.	01.11	1.03.02.11.006	3,793.71	20323 - MAZZOLENI FRANCESCO - STUDIO LEGALE - BORGO SANT'AGNESE 83/7 , PORTOGRUARO (VE)

4. di approvare lo schema di disciplinare di incarico, allegato al presente provvedimento;
5. di dare atto altresì che ai sensi della vigente normativa relativa alla tracciabilità dei flussi finanziari, di cui alla L. 13 agosto 2010, n. 136, è stato acquisito il CIG (codice identificativo gara) che di

seguito si riporta: Z12329C766;

6. di dare atto che sarà cura del Servizio Demanio provvedere alle pubblicazioni di cui al d.lgs. 33/2013;
7. di attestare la regolarità e la correttezza del presente atto ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147 bis del D.Lgs. n. 267/2000;
8. di dare atto che la presente determinazione:
  - è esecutiva dal momento dell'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria; va comunicata, per conoscenza alla Giunta Comunale per il tramite del Segretario Comunale;
  - va pubblicata all'albo pretorio on line dell'Ente, ex art. 32 L. n. 69/2009, per 15 giorni, secondo quanto disposto dall'art. 16 del vigente regolamento di organizzazione degli uffici e dei servizi;

Il Dirigente sostituto

F.to Tamara Plozzer

*Documento firmato digitalmente  
ai sensi del d.lgs. 07 marzo 2005, n. 82  
Codice dell'Amministrazione Digitale*



# Comune di San Michele al Tagliamento

CITTÀ METROPOLITANA DI VENEZIA

<b>DETERMINA N.</b>	<b>DEL</b>	<b>PROPOSTA DA</b>	<b>DATA ESECUTIVITA'</b>
<b>746</b>	<b>28/07/2021</b>	<b>Servizio Demanio</b>	<b>29/07/2021</b>

**OGGETTO: AFFIDAMENTO DI SERVIZIO DI ASSISTENZA E CONSULENZA LEGALE CONNESSO E/O PRELIMINARE A DIFESA IN GIUDIZIO EX ART. 17, COMMA 1, LETT. D), PUNTO 2, DEL D.LGS. 50/2016 ALL'AVV.TO FRANCESCO MAZZOLENI**

Il Dirigente del Settore Economico Finanziario rilascia i seguenti visti: l'attestazione di copertura finanziaria, il visto di compatibilità monetari attestante la compatibilità del pagamento della suddetta spesa con gli stanziamenti del bilancio, con le regole di finanza pubblica (art. 9, comma 1, lett. a), punto 2 del d.l. 78/2009) e con i vincoli derivanti dal pareggio di bilancio ed il visto di regolarità contabile.

Addì, 29/07/2021

Per il Dirigente del Settore Economico Finanziario:  
Il Responsabile di P.O.  
del Servizio Ragioneria ed Economato  
F.to rag. Maria Grazia D'Este

Riferimento pratica finanziaria : 2021/1456

Estremi dell'impegno :

<b>IMPEGNO</b>	2332
<b>CAPITOLO</b>	60/1
<b>COMPETENZA / RESIDUO</b>	comp

## **CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE**

Ai sensi dell'art. 124 , comma 1 T.U. Enti locali il presente provvedimento, copia conforme all'originale sottoscritto digitalmente, è in pubblicazione all'albo pretorio informatico per 15 giorni consecutivi dal 03/08/2021 al 18/08/2021.

lì 03/08/2021

L'ADDETTO DI SEGRETERIA

Nicola Emmanuelli

L'atto è sottoscritto digitalmente ai sensi del D.P.R. 445/2000 e del D.Lgs 82/2005 e successive modifiche e integrazioni

# Elenco firmatari

ATTO SOTTOSCRITTO DIGITALMENTE AI SENSI DEL D.P.R. 445/2000 E DEL D.LGS. 82/2005 E SUCCESSIVE MODIFICHE E INTEGRAZIONI

Questo documento è stato firmato da:

*NOME: NICOLA EMMANUELLI*

*CODICE FISCALE: TINIT-MMNCL79T15F770H*

*DATA FIRMA: 03/08/2021 11:24:22*

*IMPRONTA: 36616439396563353332383335383164363962643161626436373433626662643361383139343831*