



COMUNE DI GIAVE

Provincia di Sassari

COPIA

AREA TECNICA

DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

Registro di Settore N. 151 del 27/12/2016

OGGETTO :

Affidamenti sotto soglia ai sensi dell'art. 36 c.2 del D.Lgs 50/2016 - RESISTENZA AL RICORSO INANZIA LA CONSIGLIO DI STATO IN APPELLO ALLE SENTENZE N. 444/2016 E 443/2016 DEL TAR SARDEGNA - (C.I.G.) ZF41CBABEF - Affidamento diretto e impegno fondi incarico legale Avv. Benedetto Ballero di Cagliari.

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO adotta la seguente determinazione

- VISTO il Decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50- 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. (G.U. n. 91 del 19 aprile 2016) denominato "Codice";
- VISTO il D.P.R. 207/2010 "Nuovo Regolamenti di Attuazione del Codice dei Contratti", chiamato "Regolamento", per le parti ancora in vigore;
- VISTA la Deliberazione di C.C. n. 20 del 22.04.2016 di APPROVAZIONE DEL BILANCIO DI PREVISIONE 2016-2018 e relativi allegati;
- PREMESSO che:
 - o con ricorso al Tar Sardegna - sez. di Cagliari, notificato a questo Ente in data 16.02.2008 e acquisito al protocollo dell'Ente con il n. 590 del 20.02.2016 il signor Pischedda Vittorio rappresentato e difeso dagli Aw.ti Pietro Natale Diaz, Teresa Pes e Marco Mura con domicilio eletto presso lo studio dell' avv.Valeria Frau in Cagliari Via Balilla n.128 faceva istanza per l'annullamento, previa sospensione del decreto di esproprio prot. 3934 del 13.12.2007 del Comune di Giave nonché di ogni altro atto presupposto e connesso;
 - o con ricorso al Tar Sardegna - sez. di Cagliari, notificato a questo Ente in data 16.02.2008 e acquisito al protocollo dell'Ente con il n. 559 del 18.02.2016 il signor Giovanni Olia rappresentato e difeso dagli Aw.ti Pietro Natale Diaz, Teresa Pes e Marco Mura con domicilio eletto presso lo studio dell' avv.Valeria Frau in Cagliari Via Balilla n.128 faceva istanza per l'annullamento, previa sospensione del decreto di esproprio prot. 3935 del 13.12.2007 del Comune di Giave nonché di ogni altro atto presupposto e connesso;
 - o Che con delibere di G.C. n.07 del 19.02.2008 e n.08 del 26.02.2008 l'Amministrazione Comunale incaricava, per la difesa innanzi al TAR per la Sardegna, l' Aw. Benedetto Ballero al fine di far valere le ragioni e gli interessi dell' Ente rispettivamente avverso le ditte Olia e Pischedda;
 - o Che con nota del 30.05.2016 il prof. avv. Benedetto Ballero trasmetteva le sentenze n.443 del 2016 e n. 444 del 2016 emesse dal TAR Sardegna nella quale veniva rigettato il ricorso

proposto dai sig.i Giovanni Olia e Pischedda Vittorio;

- ATTESO che, in data 21.12.2016 a mezzo pec l'Aw. Benedetto Ballero trasmetteva all'Ente ricorso presentato innanzi al Consiglio di Stato dal sig. Giovanni Olia in appello alla sentenza n. 443 del 2016 del TAR Sardegna per l' annullamento e riforma, previa sospensione della sentenza stessa.
- ATTESO che in pari data si trasmetteva all'Ente medesimo ricorso presentato innanzi al Consiglio di Stato dal sig. Pischedda Vittorio in appello alla sentenza n. 444 del 2016;
- CONSIDERATA l'assenza di un Ufficio di Avocatura nell'ambito dell'Ente, ai fini della tutela degli interessi del medesimo;
- RITENUTO da parte di questa amministrazione di dover garantire la tutela dei diritti e degli interessi, di costituirsi in giudizio, autorizzando il Sindaco al rilascio del prescritto mandato al legale incaricato, per la definizione della controversia nanti il Consiglio di Stato tra il Comune di Giave ed i Sig.i Giovanni Olia e Vittorio Pischedda, rappresentati e difesi dagli Aw.ti Pietro Natale Diaz, Teresa Pes con domicilio eletto presso lo studio dell' aw. Marta Diaz Via Boito 31, con ogni potere e facoltà di Legge al fine di svolgere ogni e qualsiasi azione a tutela degli interessi del Comune di Giave, compresa la facoltà di transare chiamare terzi in causa etc
- VISTE le DGM n. 128 e 127 del 23.12.2016 con cui l'amministrazione delibera di costituirsi nel giudizio intentato innanzi al Consiglio di Stato rispettivamente dai signori Giovanni Olia e Pischedda Vittorio rappresentati e difesi dagli Aw.ti Pietro Natale Diaz, Teresa Pes con domicilio eletto presso lo studio dell' aw. Marta Diaz Via Boito 31 e di autorizzare il Sindaco al rilascio del prescritto mandato, al fine della tutela e ragione dell' ente al legale incaricato della difesa, nanti il Consiglio di Stato.
- ATTESO che con medesime Deliberazioni veniva demandato al responsabile del servizio Tecnico la predisposizione degli atti conseguenti;
- RILEVATO a tal fine che, assume il ruolo di Responsabile Unico del Procedimento (RUP) il sottoscritto responsabile del servizio Area Tecnica, nominato con atto n. 09 del.02.07.2015 anche a svolgere tale funzione ai sensi dell'art. 31 del D.Lgs 50/2016;
- DATO ATTO di non trovarsi in alcuna delle ipotesi di conflitto d'interessi disciplinate dal c.2 dell'art.42 del D.Lgs. 50/2016;
- DATO ATTO CHE, in attesa dell'entrata in vigore del sistema di qualificazione delle stazioni appaltanti, il requisito di qualificazione è soddisfatto mediante l'iscrizione all'anagrafe di cui all'articolo 33-ter del D.L. 18 Ottobre 2012, n. 179, convertito dalla legge, con modificazioni, 17 dicembre 2012, n. 221 (codice AUSA 0000156418);
- ATTESA la necessità di avviare le procedure necessarie all'affidamento del servizio legale di cui sopra e dato atto che, la sottoscritta ha provveduto per le vie brevi a richiedere preventivo di spesa direttamente allo studio legale associato Ballero, con sede in Cagliari, Corso Vittorio Emanuele n. 76, per il servizio legale di assistenza nella causa in appello a consiglio di stato di che trattasi ed ai sensi del D.lgs 20/2016;
- VISTA l'offerta presentata in data 23.12.2016, prot. 4941, dallo studio legale Ballero di Cagliari, quale preventivo di spesa ed onorari in esito al procedimento in appello avverso i sig.ri Olia e Pischedda il quale ammonta a lordi € 12.828,68 comprensivo delle seguenti voci:
 - o Fase di studio controversie;
 - o Fase introduttiva del giudizio;
 - o Fase istruttoria e/o trattazione;
 - o Fase decisionale;
 - o Fase cautelare;
 - o Spese generali forfettarie;
 - o Domiciliazione;
 - o Cassa e iva.
- CONSIDERATO che si configura ipotesi di acquisto di importo inferiore ai 40.000,00 € per il quale trovano applicazione le disposizioni contenute nell'art. 36 comma 2 e nell'art. 32 comma 14 del D.Lgs. 50/2016 ;

- VISTO l'art. 17 del Codice e dato atto che il detto servizio si configura tra quelli eseguibili mediante l'affidamento diretto motivato dall'esigenza di costituzione in giudizio impellente e non conciliabile con i tempi sia pur ristretti e semplificati della norma richiesti dall'attuazione dei principi in argomento;
- ATTESO che motivazione idonea e sufficiente risulta essere la conoscenza approfondita dei termini legali su cui si basa il contenzioso da parte dello studio Ballero in quanto lo stesso legale ha rappresentato questo ente nel primo grado di giudizio, conseguendo oltretutto un risultato positivo in favore dell'ente stesso;
- CONSIDERATO dunque che lo studio Ballero si configura come esperto ed idoneo a soddisfare le esigenze relative al servizio in oggetto, essendo lo stesso considerato da questo ente in grado di poter soddisfare la specificità dell'esigenza in quanto perfetto conoscitore dell'impianto accusatorio della causa medesima;
- ATTESA LA NECESSITA', altresì, di provvedere all'impegno formale dell'importo complessivo di € **12.828,68** al lordo della cassa e dell'IVA;
- TENUTO CONTO che l'impegno economico in oggetto non è soggetto al regime dello "Split Payment" ai sensi dell'art. 17-ter del DPR 633/1972 introdotto dalla legge di stabilità n. 190 del 23.12.2014, e, pertanto, in essa non trova applicazione il meccanismo di "scissione dei pagamenti" con il conseguente versamento al cedente prestatore della fornitura del solo imponibile indicato in fattura al netto dell'imposta sul Valore Aggiunto (IVA), la quale è corrisposta all'erario direttamente dalla pubblica amministrazione beneficiaria della cessione/prestazione;
- VISTO il D.Lgs. n. 33/2013 in materia di pubblicità e trasparenza degli atti amministrativi;
- RITENUTO di regolarizzare l'aspetto contrattuale con lo STUDIO LEGALE BALLERO, con sede in 09124 CAGLIARI, Corso Vittorio Emanuele n. 76, PI 03494110921 – per quanto riguarda il SERVIZIO LEGALE di cui al presente atto ai sensi dell'art. 32 comma 14;
- PRESO ATTO CHE:
 - o sono state rispettate le disposizioni in materia di trattamento dei dati personali di cui al D.Lgs 196/2003 e ss.mm.ii.;
 - o è stato verificato il rispetto delle disposizioni previste dalla L. 190/2012 per la repressione della corruzione e dell'art. 7 del DPR 62/2013 Codice di Comportamento dei dipendenti pubblici, anche con riferimento al potenziale conflitto di interessi;
 - o nell'ambito del procedimento sono stati assolti gli obblighi in materia di pubblicazione dei dati previsti dalla L. 190/2012 e dal D.Lgs 33/2013;
- DATO ATTO che, in ottemperanza a quanto disposto dall'art. 3 della legge 13 agosto 2010 n. 136 e succ. modif., recante "Piano straordinario contro le mafie" e di cui alle relative disposizioni interpretative ed attuative contenute nell'art. 6 della legge n. 217/10, relativamente all'obbligo di tracciabilità dei flussi finanziari, al suddetto servizio è stato attribuito il Codice Identificativo Gara (CIG) n. **ZF41CBABEF** e la ditta affidataria dovrà fornire alla stazione appaltante e a tutti i restanti soggetti per i quali si applicano dette norme, il proprio conto dedicato alle commesse pubbliche;
- ACCERTATA la disponibilità sui fondi assegnati;
- RITENUTO di dover provvedere in merito;
- VISTO il D.Lgs. 18 agosto 2000, n. 267, recante: "Testo unico delle leggi sull'ordinamento degli enti locali" e successive modificazioni;
- VISTA la legge 7 agosto 1990, n. 241, recante: "Nuove norme in materia di procedimento amministrativo e di diritto di accesso ai documenti amministrativi" e successive modificazioni ed in particolare l'art. 6 sui compiti del responsabile del procedimento;
- DATO ATTO che il presente provvedimento diviene esecutivo con l'apposizione del visto di regolarità contabile, attestante la copertura finanziaria, da parte del Responsabile del Servizio Finanziario, ai sensi dell'art. 151, comma 4, del D.Lgs. 267/2000;

D E T E R M I N A

1. **DI CONSIDERARE** le premesse parte integrante e sostanziale del presente atto;
2. **DI IMPEGNARE**, a favore di ditta STUDIO LEGALE BALLERO, con sede in 09124 CAGLIARI, Corso Vittorio Emanuele n. 76, PI 03494110921 nel rispetto delle modalità previste dal principio applicato della contabilità finanziaria di cui all'allegato n. 4.2 del decreto legislativo 23 giugno 2011, n. 118 e successive modificazioni, la somma complessiva di € 6.100,00 in considerazione dell'esigibilità della medesima, imputandola agli esercizi in cui l'obbligazione viene a scadenza secondo quanto riportato nella tabella più sotto indicata;
3. **DI ATTRIBUIRE** al presente atto, per quanto in premessa, valenza di Determinazione a Contrarre per l'affidamento del servizio in oggetto ai sensi dell'art. 32, comma 2, del Codice, stabilendo di procedere all'aggiudicazione dello stesso affidamento, ai sensi del combinato disposto dell'art. 36 comma 2 lettera a) del DLgs 18.04.2016 n. 50 allo studio di cui sopra;
4. **DI PRENDERE ATTO** che, in attesa dell'entrata in vigore del sistema di qualificazione delle stazioni appaltanti, il requisito di qualificazione è soddisfatto mediante l'iscrizione all'anagrafe di cui all'articolo 33-ter del D.L. 18 Ottobre 2012, n. 179, convertito dalla legge, con modificazioni, 17 dicembre 2012, n. 221 (codice AUSA 0000156418);
5. **DI IMPUTARE** l'importo complessivo di **€12.828,68** in base al cronoprogramma della spesa, sulla base delle norme e dei principi contabili di cui al D.Lgs n. 118/2001, così come modificato dal D.lgs n. 126/2004, nei seguenti termini:
 - ANNO DI REGISTRAZIONE : **2016** ;
 - ANNO DI IMPUTAZIONE (ESIGIBILITA): **2017** ;
 - CAPITOLO DI IMPUTAZIONE : **2260/0** .
6. **DI ASSUMERE** impegno di spesa con la ditta **STUDIO LEGALE BALLERO** imputando la somma lorda di **€12.828,68** come segue:
 - Per **€2.828,68** nel cap. **2260/0** codice **2090601** PdC **2.02.01.09.999** del **B.C. 2016**
 - Per **€10.000,00** nel cap. **1950/1** codice **1030103** PdC **1.03.02.11.006** Del **B.C. 2017**
7. **DI PRECISARE**, a norma dell'art. 183 comma 9/bis del vigente TUEL, che trattasi di spesa **NON RICORRENTE**;
8. **DI DARE ATTO** sin d'ora che, a procedura conclusa, l'affidatario dovrà produrre documentazione fiscale (fattura) contenente l'indicazione dell'impegno di spesa e del CIG e CUP ove previsti per legge, e del codice IPA e degli altri elementi obbligatori per la fatturazione elettronica;
9. **DI DARE ALTRESÌ** atto che:
 - la presente determinazione, trasmessa al Servizio Finanziario per gli adempimenti di cui al 7° comma dell'art. 183 del DLgs 267/2000, e per il parere di regolarità contributiva di cui all'art. 147/bis del DLgs 267, ha efficacia immediata dal momento dell'acquisizione dell'attestazione di copertura finanziaria e viene pubblicata sull'Albo Pretorio ai fini della generale conoscenza;
 - ai sensi dell'art. 6/bis della L. 241/1990 e dell'art. 1 comma 9 lett. e) della L. 190/2012 della insussistenza di cause di conflitto di interesse anche, anche potenziale nei confronti del Responsabile del presente procedimento;
10. **DI PRECISARE**, ai sensi dell'art. 192 del D. Lgs. 267/2000 che:
 - il fine che si intende perseguire con il presente atto è quello di fornire all'Ente assistenza legale per la causa in giudizio meglio dettagliata nella premessa;
 - la modalità di scelta del contraente è quella dell'affidamento diretto nell'ambito delle procedure di cui all'art. 36 comma 2, lettera a) del Codice D.Lgs 50/2016.
11. **DI STABILIRE CHE** lo STUDIO LEGALE BALLERO, con sede in 09124 CAGLIARI, Corso Vittorio Emanuele n. 76, PI 03494110921 incaricato al servizio, assumerà tutti gli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari di cui all'art. 3 della legge 13 agosto 2010, n. 136 e s.m. e ii.;
12. **DI DARE ATTO** che il presente provvedimento diventerà esecutivo con l'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria della spesa prevista, ai sensi dell'art. 151, comma 4 T.U. Enti Locali;
13. **DI PROVVEDERE** alla pubblicazione sul sito istituzionale del Comune www.comune.giave.ss.it albo online;

Giave, li 27.12.2016

Il Responsabile del procedimento

Ing. Floriana Muroni

La presente determinazione è approvata e sottoscritta

Giave, li 27.12.2016

Il Responsabile del Servizio
F.to Muroi Floriana

SERVIZI FINANZIARI:

In relazione al disposto di cui all'art. 151 comma 4, del DL.vo 18 agosto 2000 n. 267 T.U.E.L. appone il visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria relativa al presente atto.

Giave, li 27.12.2016

Il Responsabile del Servizio Finanziario
F.to Onida Massimo

La presente determinazione, ai soli fini della pubblicità e trasparenza dell'azione amministrativa, viene pubblicata mediante l'affissione all'albo pretorio on line nel sito web del Comune in data odierna per rimanervi quindici giorni consecutivi (art.32 comma 1 della legge 18 giugno 2009 n.69).

Giave, li

Il Responsabile delle Pubblicazioni

COPIA CONFORME ALL'ORIGINALE

Giave, li 27.12.2016

Il Responsabile del Servizio
Muroi Floriana
