



COMUNE DI SOLIERA
PROVINCIA DI MODENA

SETTORE
GESTIONE E SVILUPPO DEL PATRIMONIO

SERVIZIO OPERE PUBBLICHE E MANUTENZIONE

Determinazione dirigenziale

Registro Generale
N. 391 del 12/12/2018

Registro del Settore
N. 197 del 10/12/2018

Oggetto: Determina di Impegno di spesa e Conferimento di incarico di assistenza legale a tutela degli interessi del Comune nella risoluzione del contratto stipulato con lo Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti di cui all'atto di aggiudicazione n. 91 del 28/03/2017. CIG Z8F262F0C2

IL RESPONSABILE DEL SETTORE GESTIONE E SVILUPPO DEL PATRIMONIO

Premesso che:

- Con atto di aggiudicazione del 28/03/2017 n. 91, il Comune di Soliera ha conferito allo Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti P.iva 01858520495, a seguito di gara di evidenza pubblica con CIG Z031C5C4, l'incarico professionale per la *“LA PROGETTAZIONE DEFINITIVA-ESECUTIVA (UNICO LIVELLO) DELLE OPERE ARCHITETTONICHE, STRUTTURALI ED IMPIANTISTICHE, COMPRENSIVO DELLA VALUTAZIONE PREVISIONALE DI IMPATTO ACUSTICO, OTTENIMENTO PARERE AUSL E SIAN, PRATICA VVF, EVENTUALE RELAZIONE GEOLOGICO-GEOTECNICA (A COMPLETAMENTO DI QUANTO A DISPOSIZIONE DELL'AMMINISTRAZIONE), COORDINAMENTO SICUREZZA IN FASE DI PROGETTAZIONE, DEPOSITO STRUTTURALE, DIREZIONE LAVORI, MISURA, CONTABILITA' ED EMISSIONE DEL CERTIFICATO DI REGOLARE ESECUZIONE, COORDINAMENTO SICUREZZA IN FASE DI ESECUZIONE, ATTESTATO DI PRESTAZIONE ENERGETICA, ACCATASTAMENTO”*, relativamente all'intervento di ampliamento della mensa della scuola elementare Ciro Menotti di Limidi di Soliera con CUP J31E16000450004;

- L'affidatario Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti si è reso inosservante degli obblighi contrattualmente assunti, determinando la risoluzione in danno per grave inadempimento contrattuale, come ritualmente formalizzata con determina n. 326 del 06/11/2018, e trasmessa in data 8/11/2018 con prot. 16750;

- Lo Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti con missiva del 11/11/2018 indirizzata all'amministrazione comunale all'attenzione del Responsabile Unico del Procedimento, contestava l'atto risolutivo, annunciando *“di dare fin da subito, il piu' ampio mandato ai miei legali di tutelare la mia onorabilita' professionale, nonche' i danni maturati e maturandi... (nota agli atti con prot. 16903 del 12/11/2018);*

- La stazione appaltante con nota del 15/11/2018, ha inoltre intrapreso l'escussione della garanzia definitiva sotto forma di polizza di fideiussione n. 1084511 del 05/07/2017 rilasciata da Elba Assicurazioni Spa Agenzia CaAR Genova, comunicando formalmente ai soggetti coinvolti la relativa richiesta. Ad oggi nessun pagamento risulta essere stato disposto in favore dello scrivente ente beneficiario;

Rilevata la necessità di tutelare i diritti e gli interessi dell'ente nelle vicende in esame, tanto sul fronte della risoluzione contrattuale che nella conseguente fattispecie dell'escussione della garanzia definitiva, nonché per ogni altro pregiudizio connesso o susseguente, e difendere il proprio legittimo operato;

Visto

- l'art. 17 co. 1 lett. d), del D.Lgs. 50/2016, inserito nella parte I titolo II - rubricato con la dicitura *esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessione di servizi* il quale 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 s.m.i;

- l' Allegato IX del Codice dei contratti pubblici che, fra gli altri servizi, fa riferimento anche a quelli di natura legale;

Richiamate le linee guida Anac n. 12 sul tema dei servizi legali, secondo cui:

- Oltre ai servizi legali esclusi dall'ambito applicativo del Codice dei contratti pubblici puntualmente elencati all'articolo 17 co. 1, lett. d), vi sono tipologie di servizi legali che devono invece essere ricondotte nella categoria di cui all'allegato IX e che devono ritenersi soggette alla disciplina codicistica;

- Che possono essere ricondotti nell'elenco di cui all'articolo 17, comma 1, lettera d), esclusivamente le tipologie di servizi legali ivi indicate, assumendo rilievo la circostanza che l'incarico venga affidato, nel rispetto dei principi recati dall'articolo 4 del Codice dei contratti pubblici, per un'esigenza puntuale ed episodica della stazione appaltante. In tale ipotesi, si configura la tipologia contrattuale del contratto d'opera intellettuale, di cui agli articoli 2229 e seguenti del codice civile, non assumendo rilevanza, ai fini della disciplina applicabile alla procedura di selezione, il valore economico del contratto e l'eventuale superamento della soglia di rilevanza comunitaria. 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;

- Mentre tra i servizi legali di cui all'allegato IX del Codice dei contratti pubblici rientrano tutti i servizi giuridici che non siano ricompresi da un punto di vista prestazionale nell'ambito oggettivo di applicazione dell'articolo 17 co. 1, lett. d). L'affidamento dei servizi legali di cui all'allegato IX deve rispettare la disciplina del D.Lgs. 50/2016, risultando pertanto che per i contratti di valore inferiore alle soglie di cui all'articolo 35 del Codice dei contratti pubblici i servizi legali di cui all'allegato IX, devono essere affidati secondo quanto previsto per gli affidamenti di valore inferiore alle soglie di rilevanza comunitaria dalle disposizioni del Codice dei contratti pubblici e dalle Linee Guida ANAC n. 4, recanti Procedure per l'affidamento dei contratti pubblici di importo inferiore alle soglie di rilevanza comunitaria, indagini di mercato: dunque con applicazione dell'art. 36, comma 2, lettera a) del D.Lgs. 50/2016 a mente del quale per affidamenti di importo inferiore a 40.000 euro, è ammesso l'affidamento diretto anche senza previa consultazione di due o più operatori economici; nonché dell'art. 95 co. 4 lett. c, secondo cui sarebbe consentito anche l'utilizzo del criterio del minor prezzo solo per i contratti di valore inferiore a 40.000 euro;

Dato atto che, l'avvocato Massimo Gentile dello Studio Legale Associato Gentile Varlaro Sinisi, con sede legale in Via Sebino n. 29, 00199 Roma, P.Iva n. 06909671007, dotato di adeguata professionalità esperienza e competenza

come risultante dal suo curriculum vitae, si e' dichiarato disponibile ad accettare l'incarico alle condizioni di cui al preventivo trasmesso con importo iniziale di euro 4.680,00 oltre cpa e Iva; in seguito ridotto ad euro 5.016,00 comprensiva di cpa e Iva (note con prot. n. 18280 e n. 18278 del 06/12/2018). L'offerta e' stata ritenuta congrua.

Ritenuto di provvedere all'affidamento dell'incarico al suddetto professionista;

Richiamato l'art. 192 del D.Lgs. 267 del 18/08/2000 ai sensi del quale la stipulazione di un contratto deve essere preceduta da apposita determinazione a contrattare indicante, il fine che il contratto intende perseguire, l'oggetto del contratto, la sua forma e le clausole ritenute essenziali, le modalità di scelta del contraente ammesse dalle disposizioni vigenti in materia di contratti delle amministrazioni pubbliche e le ragioni che ne sono alla base;

Dato atto che sono state completate le verifiche per l'accertamento dei requisiti generali e pertanto il presente affidamento risulta immediatamente efficace;

Dato atto che alla copertura della spesa si farà fronte con mezzi di bilancio; in particolare l'imputazione dell'esborso avverrà sul Bilancio 2018, al capitolo 1816/1 ad oggetto "Spese per incarichi legali settore Patrimonio", ove trovasi la necessaria disponibilità;

Vista:

- la deliberazione di C.C. n. 81 del 19/12/2017 con la quale è stato approvato il Documento Unico di Programmazione per l'anno 2018;
- la deliberazione di C.C. n. 83 del 19/12/2017 con la quale è stato approvato il bilancio di previsione 2018/2020;
- la deliberazione di G.C. n. 136 del 28/12/2017 di approvazione del P.E.G. per l'anno 2018 con il quale sono state assegnate ai responsabili di settore le relative risorse finanziarie;

Visto

- il D.Lgs. N° 50/2016 e s.m.i.;
- il Decreto del Ministero dei LL.PP. n. 145/2000, per la parte non abrogata e trasfusa nel D.P.R. 207/2010 e nei limiti di compatibilità con il D.Lgs. N° 50/2016;
- l'art.4, co.2 D.lgs. 165/2001;
- l'art. 192 e l'art.183 co.9 D.lgs. 267/2000;
- il D.Lgs. n.33/2013 come modificato dal D.Lgs. n.97 del 25/05/2016 ed in particolare l'art.23 "obblighi di pubblicazione concernenti i provvedimenti amministrativi";
- l'art.42 , co. 6,7,8 dello Statuto Comunale;

- l'art.25 co. 5 del Regolamento di contabilità;

Considerato che:

- come disposto dall'art.183, co. 7 del D.Lgs. 18/08/2000 n. 267, la presente determinazione dispiega la propria efficacia dal momento dell'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria da parte del Responsabile territoriale del Settore Finanziario, con l'esclusione di qualsiasi altra forma di verifica di legittimità degli atti (Circolare n. 1/97 del Ministero dell'Interno);

- il provvedimento contiene ogni altro elemento essenziale del procedimento richiesto dalle vigenti disposizioni in materia;

Tutto ciò premesso e considerato

D E T E R M I N A

Di ritenere la premessa parte integrante della presente determinazione;

Di affidare l'incarico di assistenza legale a tutela degli interessi del Comune nella vicenda della risoluzione del contratto stipulato con lo Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti in danno per grave inadempimento dell'affidatario, all'**Avvocato Massimo Gentile dello Studio Legale Associato Gentile - Varlaro Sinisi**, con sede in Via Sebino n. 29, 00199 Roma, P.Iva n. 06909671007; con importo del compenso oggetto del presente incarico ammontante ad € 5.016,00 comprensivo di cpa al 4% e Iva al 22%.

Di impegnare la spesa complessiva di **€ 5.016,00** a favore del suddetto professionista con imputazione al Capitolo 1816/1 ad oggetto "Spese per incarichi legali settore Patrimonio" del bilancio 2018, ove trovasi la necessaria disponibilità;

Di stabilire che:

- il presente affidamento risulta immediatamente efficace in quanto sono state completate le verifiche per l'accertamento del possesso dei requisiti generali;

- la forma del contratto è quella della sottoscrizione per accettazione del presente atto;

- il pagamento avverrà al termine del servizio svolto;

- tutti i pagamenti, saranno effettuati previa verifica della regolarità contributiva dell'aggiudicatario. Qualora emerga l'irregolarità contributiva nei confronti dell'affidatario (e/o delle eventuali imprese subappaltatrici), l'Amministrazione appaltante sospenderà i pagamenti allora dovuti a tempo indeterminato, fino a quando non sarà regolarizzata la posizione contributiva, senza che l'affidatario possa eccepire il ritardo dei pagamenti medesimi;

- l'operatore economico aggiudicatario assume tutti gli obblighi di tracciabilità, previsti dall'art. 3 della legge n° 136 del 13/08/2010 e successive modifiche, dei movimenti finanziari relativi all'appalto. Il mancato utilizzo del

bonifico bancario o postale ovvero degli altri strumenti idonei a consentire la piena tracciabilità delle operazioni, costituisce causa di risoluzione del contratto ai sensi dell'art. 3 comma 9-bis della legge n° 136 del 13/08/2010;

- il servizio affidato è finanziato con mezzi di bilancio;

- per quanto non disposto dal presente atto si richiamano le norme legislative e le altre disposizioni vigenti in materia;

Di stabilire altresì che

- lo svolgimento del servizio è previsto nell'anno 2018, e pertanto l'esigibilità della spesa, in base a quanto disposto dall'art. 183 del TUEL, è per Euro € **5.016,00** nell'anno 2018;

- il programma dei pagamenti conseguenti all'assunzione degli impegni di spesa è compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole di finanza pubblica, ai sensi dell'art. 183 comma 8 del D.Lgs. 267/2000, così come modificato dall'art. 74 del D. Lgs. 118/2011 e dal D.Lgs. 126/2014;

- è stata verificata, di concerto con il Responsabile del Settore Finanze e Risorse, la compatibilità del programma dei pagamenti, ai sensi di quanto previsto dall'art. 9 co. 2 della L. 102/09;

- il codice **CIG** assegnato al presente servizio è il seguente: **Z8F262F0C2**

- che ai sensi dell'art. 192 D.Lgs. 267/2000:

a) il fine che l'Amministrazione comunale intende conseguire è tutelare i propri diritti e interessi nella vicenda della risoluzione del contratto stipulato con lo Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti, e difendere il proprio legittimo operato ;

b) l'oggetto del contratto è l'affidamento dell'incarico ad un avvocato per lo svolgimento dell'attività di assistenza giuridica nella vicenda di cui alla risoluzione del contratto stipulato con lo Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti;

c) la modalità di scelta del contraente è l'affidamento diretto come indicato in narrativa;

Di liquidare dietro presentazione di regolare fattura, e previa verifica di regolarità di esecuzione della prestazione, ai sensi del vigente regolamento di contabilità, gli importi dovuti all'operatore economico affidatario del servizio.

Di dare atto che si assolverà agli obblighi previsti dal D.Lgs. n.33/2013 come modificato dal D.Lgs. n.97/2016, mediante la pubblicazione sul sito internet dell'Ente, sezione "*Amministrazione trasparente*", *nelle sottosezioni: bandi di gara e contratti – atti delle amministrazioni aggiudicatrici e degli enti aggiudicatori distintamente per ogni procedura - affidamenti diretti*".

L'istruttore

Quinci Antonino

SETTORE: GESTIONE E SVILUPPO DEL PATRIMONIO - SERVIZIO OPERE PUBBLICHE E
MANUTENZIONE

**VISTO DI REGOLARITÀ CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA
FINANZIARIA**

OGGETTO: Determina di Impegno di spesa e Conferimento di incarico di assistenza legale a tutela degli interessi del Comune nella risoluzione del contratto stipulato con lo Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti di cui all'atto di aggiudicazione n. 91 del 28/03/2017. CIG Z8F262F0C2

N	Esercizio	Importo		Capitolo		Articolo
1	2018	5016		1816		1
	Anno	Impegno		Sub	Cassa economale	Siope
	2018	U	724			
	Descrizione			spese per incarichi legali settore patrimonio		
	Codice Creditore					
	CIG	Z8F262F0C2		CUP		
	Centro di costo			Natura di spesa		
	Note	Determina di Impegno di spesa e Conferimento di incarico di assistenza legale a tutela degli interessi del Comune nella risoluzione del contratto stipulato con lo Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti di cui all'atto di aggiudicazione n. 91 del 28/03/2017. CIG Z8F262F0C2				

Note del Responsabile del Settore Ragioneria:

Ai sensi e per gli effetti dell'art. 151, comma 4, del T.U. delle leggi sull'ordinamento degli enti locali, D.Lgs 267/2000, si attestano la regolarità contabile e la copertura finanziaria relativamente alla determinazione n° 391 DEL 12/12/2018 (REGISTRO GENERALE).

Soliera, 12/12/2018

**Il Responsabile del Settore Ragioneria
Simona Loschi**

Il Responsabile di Settore ALESSANDRO BETTIO ha sottoscritto l'atto ad oggetto
**“ Determina di Impegno di spesa e Conferimento di incarico di assistenza
legale a tutela degli interessi del Comune nella risoluzione del contratto
stipulato con lo Studio AARC.it di Arch. Dario Menichetti di cui all'atto di
aggiudicazione n. 91 del 28/03/2017. CIG Z8F262F0C2 ”**, n° 197 del registro
di Settore in data 10/12/2018

ALESSANDRO BETTIO

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Copia della presente determinazione viene pubblicata all'Albo Pretorio on line del Comune di Soliera consecutivamente dal giorno 12/12/2018 al giorno 27/12/2018.

Si attesta, ai sensi dell'art. 23 del Decreto Legislativo 7 marzo 2005, n. 82, che la presente copia analogica è conforme al documento informatico originale in tutte le sue componenti.