



COMUNE DI GAIOLE IN CHIANTI
PROVINCIA DI SIENA

SETTORE TECNICO

ORIGINALE

**DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE
SERVIZIO URBANISTICA**

N. 23

Del 11/11/2021

OGGETTO :	ELENCO STRADE COMUNALI E VICINALI AD USO PUBBLICO - AFFIDAMENTO SERVIZI LEGALI A SUPPORTO DELL'APPROVAZIONE DELLA NATURA GIURIDICA - PROF. AVV. MARCELLO CECCHETTI DI FIRENZE - P. IVA 06693000488 - CIG. ZF433DF989
--------------	---

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

Visti:

- il D. Lgs. n. 267/2000 "Testo Unico delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali";
- la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 12 del 04.02.2021 con cui è stato approvato il Documento Unico di programmazione 2021-2023 e del Bilancio di previsione per gli esercizi finanziari 2021-2023 e relativi allegati;

Richiamati gli artt. 47, 49 e 50 dello Statuto comunale approvato con deliberazioni consiliare n. 56 del 30/06/2000;

Visto il decreto del Sindaco n. 47 del 01.08.2019, con cui è stato nominato il Responsabile del Settore Tecnico nella persona del Geom. Nadia Anichini;

Visto il decreto Sindacale n. 2 del 26/10/2021 con cui, in relazione alla condizione di indisponibilità operativa della Geom. Nadia Anichini, è stato individuato quale suo di PO, l'Arch. Luca Di Figlia;

Vista la Determina n. 235 del 09.11.2021 con la quale il Responsabile del Settore Tecnico, individuando i procedimenti amministrativi in capo al presente settore, nomina i relativi Responsabili del Procedimento;

Dato Atto che l'ufficio ha necessità di espletare e concludere attività volte all'esame e studio di questioni fatturali e giudiziali di pratiche inerenti le proprietà comunali ed in particolare per quanto

Documento sottoscritto digitalmente ai sensi dell'art. 24 del D.Lgs. 7/3/2005, n. 82 e s.m.i. (CAD) e conservato in originale negli archivi informatici del Comune di Gaiole in Chianti, ai sensi dell'art.22 del D.Lgs. 82/2005.

concerne l'uso di percorsi viari, con formali istruttorie sul regime giuridico-normativo, rapportate a quelle dettate dagli strumenti di pianificazione territoriale e agli atti deliberativi compiuti nel corso del tempo dagli organi competenti;

Dato Atto, pertanto, che l'ufficio così come indicato nel piano della Performance ha la necessità di portare a compimento procedure che prevedono emissione di atti relativi alle fruizioni di proprietà pubbliche e vincoli e gravami insistenti sulle stesse, nonché all'uso pubblico/servitù in essere su proprietà private;

Vista la Determinazione n. 176 del 31.08.2021 relativa all'Incarico per Monitoraggio e ricognizione delle strade presenti nel territorio comunale, finalizzato ad un aggiornamento degli elenchi attualmente vigenti e la classificazione legale in base alle loro diverse tipologie;

Appurato come in casi pregressi le questioni relative all'approvazione della natura giuridica dei percorsi, che spesso si traduce in una disciplina specifica anche di gestione oltre alle esigenze di applicabilità circa la strumentazione urbanistica, abbia creato contenziosi su cui sono stati attivati procedimenti giudiziari;

Verificata inoltre la necessità di una disciplina sul contesto dei nuclei abitativi in rapporto alla viabilità interna ed esterna degli stessi e la strumentazione di pianificazione comunale e sovracomunale;

Ritenuto di provvedere all'affidamento di servizi legali che possano supportare l'Ente nell'emissione degli atti sopra indicati, alla luce della vigente normativa di fonte statale, regionale, locale e alla luce dei principi stabiliti dalla Costituzione;

Appurato come il supporto legale, in relazione agli atti decisionali da emettere e allo sviluppo del quadro normativo e giurisprudenziale, possa prevenire l'instaurarsi di contenziosi;

Visto l'art. 17 del D. Lgs. 50/2016, che al comma 1, lett. d), esclude dalla applicazione del codice i servizi di rappresentanza legale resi da un avvocato in un arbitrato o in una conciliazione, servizi di rappresentanza legale in procedimenti giudiziari, servizi di consulenza in preparazione di uno dei predetti procedimenti;

Vista la recente sentenza della Corte di Giustizia dell'Unione europea del 6 giugno 2019 (C 264/2018) con cui la corte conferma che gli incarichi legali sono esclusi dalla normativa appaltista generale – ai sensi dell'art. 10, lettera d), I e II) della direttiva 24/2014, corrispondente alle ipotesi dell'articolo 17 d) del codice dei contratti pubblici – in quanto diversi da ogni altro contratto, perché le relative prestazioni possono essere rese *“solo nell'ambito di un rapporto intuitu personae tra l'avvocato e il suo cliente, caratterizzato dalla massima riservatezza”*.

Appurato come nella sentenza della Corte, si evince un ulteriore profilo: I servizi legali possono partecipare, *“direttamente o indirettamente, all'esercizio di pubblici poteri e alle mansioni che hanno ad oggetto la tutela di interessi generali dello Stato o delle altre collettività pubbliche”*: ciò che pure li rende incomparabili con ogni altro servizio.

Viste le linee guida 12 del 2018 dell'ANAC, che confermano come l'incarico legale affidato per un'esigenza puntuale ed episodica costituisca un contratto d'opera intellettuale e non un appalto, specificando l'applicabilità per l'affidamento dei servizi legali di cui all'art. 17, comma 1, lett. d) , n. 1 e 2 , nel caso in cui *“La probabilità elevata che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto di un procedimento giudiziario, arbitrale o di conciliazione può ritenersi sussistente, a titolo*

Documento sottoscritto digitalmente ai sensi dell'art. 24 del D.Lgs. 7/3/2005, n. 82 e s.m.i. (CAD) e conservato in originale negli archivi informatici del Comune di Gaiole in Chianti, ai sensi dell'art.22 del D.Lgs. 82/2005.

esemplificativo, nei casi in cui la questione sia oggetto di oscillazioni giurisprudenziali o quando la medesima fattispecie e/o fattispecie analoghe siano state già oggetto di un pregresso contenzioso”

Ribadita la reale probabilità, sulla scorta di casi pregressi di procedimenti giudiziari, che l'approvazione della natura giuridica delle strade sia in aree rurali che nei centri abitati possa portare a contenziosi;

Appurato come agli incarichi relativi ai servizi legali esclusi si debba applicare quanto disciplinato dall'art. 4 del Codice dei contratti pubblici

Dato Atto che il Prof. Avv. Marcello Cecchetti, con Studio in Firenze, P.zza S. Spirito n. 29, iscritto all'Albo degli Avvocati istituito in questo Ente, costituzionalista, nonché ordinario di Diritto pubblico dell'Università di Sassari ha un'indubbia alta professionalità, esperienza e competenza dimostrata nell'ambito prevalente del diritto amministrativo (diritto urbanistico, ambiente, dei beni demaniali, governo del territorio);

Vista la richiesta di preventivo inoltrata con prot. 10517 in data 28.10.2021 all'Avvocato Marcello Cecchetti, agli atti d'ufficio e la successiva nota prot. 10893 del 9.11.2021 agli atti d'ufficio con la quale veniva specificata la necessità di quantificare economicamente le singole attività professionali richieste ed in particolare:

- assistenza nella revisione di singoli atti endoprocedimentali da approvare e per la predisposizione di chiarimenti scritti o orali su singoli casi con la partecipazione anche ad incontri con l'Amministrazione comunale
- redazione di parere scritto avente ad oggetto le discipline ed i principi adottati dall'Ente nel qualificare giuridicamente i percorsi
- assistenza per redazione del Regolamento per la gestione dei percorsi presenti nel territorio comunale;

Vista l'offerta presentata dal Prof. Avv. Marcello Cecchetti, giunta al protocollo dell'Ente in data 11.11.2021 al n. 10972, in cui il professionista quantifica il proprio onorario relativo l'attività richiesta dall'Ente;

Ritenuto in questa fase di attivarsi nell'affidamento del servizio legale in parola relativamente ai primi due punti dell'offerta che economicamente assommano ad €. 10.000,00 oltre IVA e Previdenza così da procedere senza indugio, compiuto il monitoraggio dello stato attuale dei percorsi, alla qualificazione giuridica degli stessi e alla predisposizione degli atti da presentare all'organo competente per la loro adozione;

Ritenuto che l'importo offerto dal professionista pur evidenziando l'esigenza puntuale ed episodica in cui l'Anac specifica che tale ipotesi, *“si configura la tipologia contrattuale del contratto d'opera intellettuale, di cui agli articoli 2229 e seguenti del codice civile e non assumono rilevanza, ai fini della disciplina applicabile alla procedura di selezione, il valore economico del contratto e l'eventuale superamento della soglia di rilevanza comunitaria”*, sia equo e congruo in rapporto alle prestazioni, competenze e vacanze professionali richieste;

Verificato che con l'incarico all'Avv. Marcello Cecchetti, viene garantito il principio di rotazione sancito dal Codice degli appalti e ribadito dall'Anac con le Linee guida n. 4 in quanto il professionista non risulta affidatario di recente e similare incarico;

Preso atto che:

- lo Studio Legale risulta in regola con i versamenti contributivi come certificato dal DURC emesso in data 20.10.2021 (prot. INPS_28277409) e con scadenza in data 17.02.2022;

Documento sottoscritto digitalmente ai sensi dell'art. 24 del D.Lgs. 7/3/2005, n. 82 e s.m.i. (CAD) e conservato in originale negli archivi informatici del Comune di Gaiole in Chianti, ai sensi dell'art.22 del D.Lgs. 82/2005.

- il Prof. Avv. CECCHETTI MARCELLO, CF: CCCMCL65E02H501Q, risulta in regola con i versamenti contributivi relativi alla Cassa Forense come da Certificato Regolarità Contributiva emesso in data 20.09.2021;
- che al Professionista è stata richiesta opportuna certificazione circa il possesso dei requisiti generali di cui all'art. 80 D.lgs 50/2016;

Rilevato che non sussistono situazioni di conflitto di interessi in capo al citato legale, né risultano altri incarichi, anche non professionali, che possono interferire con lo svolgimento dell'attività in oggetto;

Ritenuto, alla luce di quanto premesso e considerato, di affidare il servizio legale in oggetto, all'Avv. Prof. Marcello Cecchetti dello Studio Legale Marcello Cecchetti e Associati, con sede in Firenze, Piazza S. Spirito n. 29, P. IVA 06693000488;

Ritenuto, altresì, di stabilire che la somma da impegnare a favore del professionista ammonta ad €. 10.000,00 al netto dell'IVA e Cassa;

Atteso che ai sensi dell'art. 192 del D. Lgs. n. 267/2000, la volontà e il fine che, con il contratto, che si intende perseguire è il seguente:

- a) garantire l'assistenza legale in ordine ai profili giuridici in materia alle fruizioni di proprietà pubbliche e vincoli e gravami insistenti sulle stesse, nonché all'uso pubblico/servitù in essere su proprietà private e con lo scopo di prevenire l'instaurarsi di ricorsi avverso decisione dell'Ente;
- b) l'affidamento del servizio permetterà l'azione celere, efficace ed efficiente della PA;
- c) modalità di scelta del contraente: mediante procedura negoziata affidamento diretto;

Visto come ai sensi dell'art.147 bis del Decreto Legislativo 267/2000 Testo Unico degli Enti Locali, introdotto dal Decreto Legge 10 ottobre 2012 n.174, il Responsabile Servizio Lavori Pubblici con la sottoscrizione del presente atto rilascia il parere di regolarità tecnica attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa;

Visto lo schema di disciplinare di incarico depositato in atti e costituente parte integrante e sostanziale al presente atto anche se non materialmente allegato;

Ricordato che il presente provvedimento è esecutivo dalla data di apposizione del visto di regolarità contabile e di copertura della Spesa da parte del Responsabile del Servizio Finanziario (art.151 comma 4 del Decreto Legislativo 18 agosto 2000 n.267 – Testo Unico sull'Ordinamento degli Enti Locali);

VISTO il Regolamento dei lavori, servizi e forniture approvato dal Consiglio Comunale in data 07.03.2017, con propria deliberazione n.23;
VISTO IL D.Lgs. 33/2013;
VISTO il D.Lgs n. 196 del 30 Giugno 2003;
VISTO il D. Lgs. 50/2016
VISTO il DPR 270/10;
VISTO il D. Lgs. 18.08.00 n. 267;
VISTO il bilancio di previsione per l'anno 2021;

D E T E R M I N A

Per quanto in narrativa esposto:

1. di considerare la premessa parte integrante e sostanziale della presente;
Documento sottoscritto digitalmente ai sensi dell'art. 24 del D.Lgs. 7/3/2005, n. 82 e s.m.i. (CAD) e conservato in originale negli archivi informatici del Comune di Gaiole in Chianti, ai sensi dell'art.22 del D.Lgs. 82/2005.

2. di avviare le procedure e contestualmente affidare il servizio legale in ordine ai profili giuridici relativamente all'aggiornamento dei percorsi viari dislocati nel territorio, con formali istruttorie sul regime giuridico-normativo rapportate a quelle dettate dagli strumenti di pianificazione territoriale che si tradurranno in disciplina specifica anche di gestione;
3. di individuare l'Avv. Prof. Marcello Cecchetti dello Studio Legale Marcello Cecchetti e Associati, con sede in Firenze, Piazza S. Spirito n. 29, P. IVA 06693000488 il professionista al quale affidare i servizi in parola, per la somma di €. 10.000,00 oltre IVA ed Oneri Previdenziali;
4. di approvare la Bozza di Disciplinare d'Incarico all'uopo predisposta;
5. di dare atto che sono stati acquisiti:
 - dello Studio Legale, che risulta in regola con i versamenti contributivi come certificato dal DURC emesso in data 20.10.2021 (prot. INPS_28277409) e con scadenza in data 17.02.2022;
 - del Prof. Avv. CECCHETTI MARCELLO, CF: CCCMCL65E02H501Q, risulta in regola con i versamenti contributivi relativi alla Cassa Forense come da Certificato Regolarità Contributiva emesso in data 20.09.2021;
6. di impegnare la somma complessiva di €. 12.688,00 così distinta:
 - €. 462,40 al Capitolo 11427 T1 M8 P1 "Incarichi professionali piano strutturale";
 - €. 9.000,00 al Capitolo 11430 T1 M8 P1 "spese patrocini e rappresentanze in giudizi";
 - €. 3.225,60 al Capitolo 1750 T1 M1 P6 "spese patrocini e rappresentanze in giudizi";
7. di dare atto che ai fini della tracciabilità dei flussi finanziari, alla presente procedura di spesa, è stato assegnato il seguente codice identificativo di gara (C.I.G.): ZF433DF989 che sarà riportato sul mandato di pagamento emesso successivamente all'invio della relativa fattura e della comunicazione, a cura della ditta fornitrice del servizio di cui si tratta, degli estremi del conto corrente dedicato;
8. di dare atto che il responsabile del Procedimento è il sottoscritto Responsabile del Settore;
9. di dare atto dell'assenza di conflitto di interessi ai sensi dell'art. 6 bis della Legge n. 241/1990, degli artt. 6 e 7 del D.P.R. n. 62/2013 e degli artt. 6 e 8 del Codice di comportamento dei dipendenti del comune di Gaiole in Chianti approvato con Delibera di Giunta Comunale n. 181 del 12.12.2013;
10. di dare atto che avverso il presente provvedimento è possibile fare ricorso al TAR entro 30 giorni dalla data di invio della comunicazione;
11. di dare atto che la firma del presente provvedimento equivale anche a formale rilascio di parere favorevole di regolarità tecnica, ai sensi e per gli effetti di cui agli artt.147-bis, comma 1, del d.lgs. 267/2000 e art. 6 del regolamento comunale sui controlli interni.

IL RESPONSABILE
Di Figlia Luca



Visto si attesta la copertura finanziaria della spesa di cui al presente provvedimento, ai sensi dell'art. 151 comma 4°, del D.Lgs. 18/8/2000 n. 267, che pertanto, in data odierna diviene esecutiva.

IL RESPONSABILE FINANZIARIO
Maestrini Cinzia

Documento sottoscritto digitalmente ai sensi dell'art. 24 del D.Lgs. 7/3/2005, n. 82 e s.m.i. (CAD) e conservato in originale negli archivi informatici del Comune di Gaiole in Chianti, ai sensi dell'art.22 del D.Lgs. 82/2005.

Documento sottoscritto digitalmente ai sensi dell'art. 24 del D.Lgs. 7/3/2005, n. 82 e s.m.i. (CAD) e conservato in originale negli archivi informatici del Comune di Gaiole in Chianti, ai sensi dell'art.22 del D.Lgs. 82/2005.