



SETTORE TECNICO – MANUTENTIVO: DETERMINA N. 116 DEL 02/07/2019

DETERMINAZIONE N° _____ DEL _____

OGGETTO: conferimento di incarico per assistenza legale a favore del Comune di Montecreto nella controversia insorta con Winterpolis s.r.l. per l'affidamento della gestione degli impianti sciiviari di proprietà comunale

IL RESPONSABILE DELL'AREA TECNICA

Richiamata la determina del Responsabile Area Tecnica 121 del 16/11/2017 di affidamento della gestione degli impianti sciiviari comunali, mediante procedura aperta, per un periodo di n. 6 anni, prorogabili di ulteriori 6 anni, alla ditta WINTERPOLIS SRL con sede in Sestola – Via Scoltenna n. 21/1 – P.I.: 02568170399, alle condizioni tecniche-economiche del disciplinare di gara;

Considerato che non è stato possibile stipulare il contratto con la succitata ditta affidataria, in quanto non sono state presentate le garanzie previste nel disciplinare;

Viste le note in data 12/10/2018, ns. prot. n. 2941, e in data 13/10/2018, ns. prot. n. 2951, con le quali la società in indirizzo ha comunicato al Comune di Montecreto la decisione di tenere chiusa la stazione sciistica del “Monte Cervarola” di proprietà comunale per la stagione invernale 2018/2019;

Dato atto che il Responsabile del Settore, con nota del 18/10/2018, prot. n. 3026, diffidava la Società WINTERPOLIS SRL in indirizzo ad adempiere agli obblighi contrattuali entro un termine di 10 giorni dal ricevimento della nota stessa; in particolare:

- Il passaggio di titolarità delle utenze a servizio degli impianti;
- La presentazione di tutte le garanzie richieste.

Vista la lettera del 29/03/2019 di richiesta danni da parte della ditta affidataria WINTERPOLIS SRL;

Vista la nota inviata dall' Ufficio Avvocatura Unica per la difesa legale di Provincia e Comuni del 04/07/2019, di liberare immediatamente gli immobili comunali entro il 15 luglio 2019;

Preso atto della mancata volontà della ditta di addivenire ad un accordo consensuale tra le parti;

Ritenuto, alla luce delle considerazioni precedentemente esposte, che quanto accaduto sia gravemente lesivo delle ragioni dell'Ente, oltre che della necessità di pubblico interesse inerenti alla gestione degli impianti in favore della collettività e dell'utenza;

Considerata, pertanto, necessaria la tempestiva assistenza di un legale al fine di tutelare il legittimo operato dell'Ente a fronte della situazione problematica venutasi a creare;

Tenuto conto che non sussistono all'interno della struttura organizzativa dell'Ente professionalità adeguate allo svolgimento di tali funzioni e che, pertanto, si rende necessario provvedere urgentemente al conferimento di un incarico di consulenza legale volto allo studio della controversia, comprendente anche il procedimento in via di autotutela per ottenere la piena disponibilità degli impianti e provvedere nuovo affidamento per la gestione di essi;

Visto il D.Lgs. n. 50 del 18/04/2016 “Codice dei contratti pubblici” e ss.mm.ii. ed in particolare:



- l'art. 17 rubricato "Esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessione di servizi", contenente l'elenco delle tipologie di servizi legali esclusi dall'ambito oggettivo di applicazione delle disposizioni del Codice dei contratti pubblici, e in particolare l'art. 17, comma 1, lett. d), n. 2 concernente i servizi di assistenza e consulenza legale preparatori ad un'attività di difesa in un procedimento di arbitrato, di conciliazione o giurisdizionale, anche solo eventuale;

- l'art. 4 il quale prevede che l'affidamento di contratti pubblici aventi ad oggetto lavori, servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'applicazione del Codice dei contratti pubblici, avvenga nel rispetto dei principi di "economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità...";

Viste le Linee Guida n. 12 dell'A.N.A.C. sull'affidamento dei servizi legali approvate con Delibera n. 907 del 24/10/2018 e in particolare il paragrafo 3.1.4.2 secondo cui l'affidamento diretto può ritenersi conforme ai principi di cui all'art. 4 del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii. 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;

Vista la decisione C.G.U.E. 6/06/2019 n. C-264/18;

Atteso che, alla luce della sopra richiamata normativa, nel caso di specie si configura la tipologia contrattuale del contratto d'opera intellettuale di cui agli artt. 2229 e ss. del codice civile;

Ritenuto opportuno, quindi, ai fini dell'affidamento del servizio legale in questione, procedere alla formulazione di una richiesta formale di preventivo di spesa rivolgendo la stessa allo Studio Legale Orienti, Pradella e Maratia, con sede in Via Bellaria, n. 67/A - 41126 Modena - loc. Vaciglio, in quanto studio professionalmente competente in materia, attesa la comprovata esperienza maturata in consulenza ed assistenza legale, in particolare a favore di Stazioni Appaltanti, inerente procedure di concessione e relative problematiche sia in fase di gara sia in fase di esecuzione contrattuale;

Visto il preventivo di spesa, conservato agli atti del competente Ufficio, presentato dallo Studio Legale Orienti, Pradella e Maratia per la consulenza legale anzidetta per un importo complessivo di € 7.295,60#, comprensivo di ogni onere fiscale e spese accessorie (come di seguito precisato: € 5.000,00 per imponibile + € 750,00 per rimborso spese gen. 15% + C.P.A. al 4% per € 230,00 + I.V.A. al 22% per € 1.315,60);

Constatata la congruità di tale preventivo rispetto al principio dell'equo compenso e alle tariffe previste ex lege come da tabelle allegate al D.M. n. 55/2014;

Appurata la disponibilità ad accettare l'incarico legale da parte del predetto Studio alle condizioni di cui al suddetto preventivo di spesa;

Ritenuto, quindi, necessario ed opportuno al fine di difendere il legittimo operato dell'Amministrazione comunale e sostenerne le ragioni, ottenere specifica consulenza legale in merito alla citata controversia insorta con Winterpolis s.r.l., conferendo incarico allo Studio Legale Orienti, Pradella e Maratia, con sede in Via Bellaria, n. 67/A - 41126 Modena - loc. Vaciglio - C.F./P.IVA: 02007290360;

Visto lo schema di disciplinare d'incarico che si allega e si approva con il presente atto;

Visti:

- il D.Lgs. n. 267/2000 e ss.mm.ii. "Testo unico delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali", con particolare riferimento agli artt. 107, 179 e 183;

- l'art. 9 del D.L. n. 78/2009, convertito nella Legge n. 102/2009 concernente i pagamenti delle pubbliche amministrazioni;



- Legge n. 136/2010 "Piano straordinario contro le mafie, nonché delega al Governo in materia di normativa antimafia", in particolare l'articolo 3, e successiva normativa inerente la tracciabilità dei flussi finanziari tra cui il D.L. 187/2010 e la Legge n. 217/2010;
- il D.Lgs. n. 118/2011 "Disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di bilancio delle Regioni, degli enti locali e dei loro organismi, a norma degli articoli 1 e 2 della Legge 5 maggio 2009, n. 42".
- il D.Lgs. n. 33 del 14/03/2013 avente ad oggetto: "Riordino della disciplina riguardante il diritto di accesso civico e gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte delle pubbliche amministrazioni", così come modificato dal D.Lgs. n. 97/2016, e in particolare, l'art. 15 rubricato "Obblighi di pubblicazione concernente i titolari di incarichi dirigenziali e di collaborazione e consulenza" nella sezione "Amministrazione trasparente" e l'art. 37 che prevede gli obblighi di pubblicazione ai sensi dell'art. 1, comma 32, della L. n. 190/2012 e ai sensi dell'art. 29 del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., nella sezione "Amministrazione Trasparente", sottosezione "Bandi di Gara e Contratti";
- le Linee Guida A.N.A.C. "Prime linee guida recanti indicazioni sull'attuazione degli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni contenute nel D.Lgs. n. 33/2013 come modificato dal D.Lgs. n. 97/2016" pubblicate in data 28/12/2016 con Delibera n. 1310, inerenti i nuovi obblighi di pubblicazione;
- la sentenza C.G.U.E. 6/06/2019 n. C-264/18;
- Visto il D.Lgs. n. 165/2001 e ss.mm.ii.;
- Visto il Regolamento sull'ordinamento generale degli uffici e dei servizi;

Tutto ciò premesso;

Vista la propria competenza ai sensi del Provvedimento del Sindaco in data 28/05/2019 n. 6 con il quale la responsabilità dell'area tecnica/manutentiva del Comune di Montecreto viene mantenuta in capo al Sindaco Bonucchi Leandro;

DETERMINA

- **di affidare**, per le motivazioni esposte in narrativa, alle condizioni economiche di cui al preventivo di spesa citato nelle premesse, l'incarico di assistenza legale a favore del Comune di Montecreto in relazione alla controversia in essere con Winterpolis s.r.l. allo **Studio Legale Orienti, Pradella e Maratia**, con sede in Via Bellaria, n. 67/A - 41126 Modena - loc. Vaciglio - C.F./P.IVA: 02007290360, per l'importo complessivo di **€ 7.295,60#** comprensivo di oneri fiscali e spese accessorie, come da preventivo fatto pervenire dallo Studio Legale medesimo;
- **di approvare** lo schema di disciplinare d'incarico legale allegato al presente atto a formarne parte integrante e sostanziale che sarà sottoscritto con il predetto studio professionale;
- **di impegnare** la spesa complessiva pari ad € 7.295,60# (come di seguito precisato: € 5.000,00 per imponibile + € 750,00 per rimborso spese gen. 15% + C.P.A. al 4% per € 230,00 + I.V.A. al 22% per € 1.315,60) al cap. 124 del Bilancio 2019;
- **di dare atto** che l'esigibilità dell'obbligazione avverrà entro il 31.12.2019

CIG ZC62925C0F

Il Responsabile dell'Area Tecnica
Bonucchi Leandro



COMUNE DI MONTECRETO

PROVINCIA DI MODENA



10 UFFICIO TECNICO

OGGETTO: DISCIPLINARE D'INCARICO PER LA L'ASSISTENZA LEGALE NELLA CONTROVERSIA INSORTA CON WINTERPOLIS S.R.L. PER LA GESTIONE DEGLI IMPIANTI SCIOVIARI DEL COMUNE DI MONTECRETO.

ART. 1

PARTI INTERESSATE

Committente: Amministrazione Comunale di Montecreto (MO).

Professionista: _____ - Studio Legale Associato per il Diritto Amministrativo Orienti Pradella e Maratia con sede in Strada Bellaria n. 67/A - 41126 Modena (MO).

ART. 2

OGGETTO DELL'INCARICO

In richiamo alla determinazione dirigenziale n. ____ del _____, il Committente affida al Professionista, che accetta, l'incarico per la consulenza ed assistenza legale del Comune per l'esame e la definizione della controversia insorta con Winterpolis s.r.l. in merito all'affidamento della gestione degli impianti scioviari comunali.

Il Professionista incaricato potrà richiedere al Comune tutti gli elementi, notizie ed indagini che riterrà utili e necessarie per l'espletamento della sua attività.

ART. 3

PRESTAZIONI ED IMPEGNI DEL PROFESSIONISTA

Il Professionista dovrà prioritariamente provvedere alle seguenti mansioni:

- esame di tutta la documentazione inerente la vertenza in oggetto e gli scambi di corrispondenza intercorsi fra le parti, al fine di analizzare ogni aspetto della controversia formata;
- revisione e predisposizione, in collaborazione con il committente, di ogni atto necessario al fine di evidenziare e tutelare le ragioni del Comune di Montecreto, anche in previsione di una procedura di risoluzione in via di autotutela per grave inadempimento da adottare da parte del Comune.

Il Professionista si impegna a svolgere il compito affidatogli secondo le normative specifiche vigenti al momento del conferimento dell'incarico ed ogni altra normativa afferente alla fattispecie dell'incarico in affidamento.

Il Professionista provvederà ad espletare le mansioni affidate nella tempistica necessaria per fornire in modo adeguato la consulenza e l'assistenza oggetto dell'incarico.

ART. 4

ELABORATI FORNITI DAL PROFESSIONISTA

Il Professionista è tenuto ad esaminare e studiare la pratica, nonché a prestare consulenza ed assistenza legale al Comune nella controversia in oggetto, anche in ordine all'eventuale procedimento di definizione in via di autotutela della vertenza.

ART. 5

COMPENSI, RIMBORSI SPESE E PAGAMENTI

Per le prestazioni di cui all'oggetto, il compenso spettante al Professionista è stabilito in Euro, compreso ogni onere e spesa, che verranno corrisposti dietro presentazione di regolare fattura e mediante atto di liquidazione da predisporre a cura del Responsabile del Procedimento.



COMUNE DI MONTECRETO

PROVINCIA DI MODENA



10 UFFICIO TECNICO

Il pagamento del compenso avverrà entro il termine di 30 giorni decorrenti dalla data di acquisizione al protocollo del Comune della fattura di cui sopra.

**ART. 6
PROPRIETÀ DEGLI ELABORATI**

Gli elaborati e gli atti predisposti dal Professionista, resteranno di piena ed assoluta proprietà dell'Amministrazione Comunale.

L'Amministrazione avrà diritto alla utilizzazione piena ed esclusiva degli elaborati prodotti anche in caso di revoca dell'incarico.

Per il resto, al Professionista sono riservati i diritti d'autore dell'opera a norma di legge.

**ART. 7
DIVERGENZE**

Eventuali divergenze sorte tra l'Amministrazione Comunale ed il Professionista circa l'interpretazione del presente disciplinare e della sua applicazione, qualora non sia possibile comporre in via bonaria, saranno deferite al foro competente di Modena.

**ART. 8
INCOMPATIBILITÀ**

Il Professionista dichiara, sotto la propria responsabilità, che con il presente incarico non vengono violate le norme vigenti in materia di incompatibilità professionale; che, pertanto, lo stesso non ha rapporti con la controparte o rapporti che ostino all'esercizio della libera professione né altri rapporti che possano essere in contrasto con l'incarico ricevuto.

**ART. 9
VALIDITÀ**

Il presente disciplinare è impegnativo per le parti interessate a far tempo dalla data dell'atto di conferimento dell'incarico e viene redatto sotto forma di scrittura privata soggetta a registrazione in caso d'uso.

Sottoscritto in modalità telematica, il

**P. STUDIO LEGALE INCARICATO
SETTORE**

(.....)

IL RESPONSABILE DEL

(.....)



COMUNE DI MONTECRETO

PROVINCIA DI MODENA



10 UFFICIO TECNICO

PARERE DI REGOLARITA' TECNICA E CONTROLLO DI REGOLARITA' AMMINISTRATIVA

Si esprime parere favorevole di regolarità tecnica attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, ai sensi dell'articolo 147 - bis, comma 1, del vigente Decreto Legislativo n ° 267/2000, sul presente atto.

Montecreto, li _____

Il Responsabile del Servizio
Bonucchi Leandro

VISTO DI REGOLARITA' CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA

Visto il suddetto parere di regolarità tecnica, ai sensi e per gli effetti dell'art. 147 - bis, comma 1, del D.Lgs. n. 267/2000 sopra citato, si esprime parere di regolarità contabile favorevole e si rilascia visto attestante la necessaria copertura finanziaria.

Il presente atto, dalla seguente data, diviene pertanto esecutivo.

Montecreto, li 21/11/11

Il Responsabile del Servizio
Castelli Dr.ssa Angiolina

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

La presente determinazione è stata affissa all'Albo Pretorio del Comune di Montecreto in data odierna e vi rimarrà per quindici giorni consecutivi.

Montecreto, _____

IL RESPONSABILE DELL'ALBO