COMUNE DI
RICCIONE

Pratica n. **735/2018**

Settore 05 - Servizi Finanziari - Affari Generali - Risorse Umane - Sviluppo Tecnologico
Servizio Legale

Dirigente titolare del Settore Cinzia Farinelli
Resp. del Procedimento Nicoletta Flamigni

DETERMINAZIONE N. 729 DEL 05/06/2018

OGGETTO	**AFFIDAMENTO INCARICO DI CONSULENZA LEGALE PER REDAZIONE DI UN PARERE IN ORDINE ALLA CORRETTA INTERPRETAZIONE DI CLAUSOLE CONTRATTUALI.**

Modalità seguita per l'individuazione del beneficiario:
ALTRE TIPOLOGIE

IL DIRIGENTE

Viste le seguenti deliberazioni:

- delibera di C.C. n. 48 del 28.12.2017 ad oggetto "APPROVAZIONE DEL BILANCIO DI PREVISIONE FINANZIARIO 2018-2020 (ART. 151 DEL D.LGS. N. 267/2000 E ART. 10 DEL D.LGS. N. 118/2011)";

- deliberazione di Giunta Comunale n. 169 del 24/05/2018 ad oggetto "APPROVAZIONE PIANO ESECUTIVO DI GESTIONE PER L'ESERCIZIO 2018";

Premesso che in data 11.03.2004 è stato stipulato, tra il Comune di Riccione e la Soc. Kyron Srl, un contratto di concessione in godimento di due immobili di proprietà comunale;

Dato atto che, essendo sorta una controversia tra le parti sull'esatta natura da riconoscersi al diritto costituito a favore di Kyron Srl con il contratto in epigrafe e stante la necessità di una corretta interpretazione delle clausole contrattuali, l'Amministrazione comunale intende acquisire un parere legale;

Considerato che tale valutazione richiede una approfondita conoscenza, sia legislativa sia giurisprudenziale, in materia di contrattualistica pubblica, con comprovata esperienza in diritto amministrativo, e vista la limitata dimensione della struttura dell'avvocatura interna -rispetto all'attività di patrocinio legale e consulenziale richiesta dagli Uffici– oltre alla specificità della materia, si ritiene opportuno procedere all'affidamento dell'incarico di consulenza in oggetto ad un professionista esterno;

Precisato che:
- l'art. 17 del D.lgs n. 50/2016 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 ss.mm.ii." ed inoltre "la 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";
- la suddetta norma va coordinata con l'art. 4 dello stesso D.lgs 50/2016 il quale prevede che i contratti pubblici aventi ad oggetto lavori servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'applicazione del codice, avviene nel rispetto dei principi di "economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità...";
- in applicazione del principio di proporzionalità si ritiene ammesso l'affidamento diretto degli incarichi di patrocinio legale sotto la soglia dei 40.000,00 euro, purchè adeguatamente motivato, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. A) del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii.;

Tenuto presente l'orientamento della Corte dei Conti, Sezione Regionale di Controllo per l'Emilia Romagna, in merito all'affidamento degli incarichi legali, già espresso in molteplici recenti deliberazioni (ex multis: deliberazione n.4/2018/VSGO del 16 gennaio 2018), che richiamando la normativa sopracitata e la delibera Anac n.1158/2016, qualifica tale affidamento come appalto di servizi e, alla luce del nuovo codice dei contratti pubblici, ha rimarcato come per esso debba essere assicurata la massima partecipazione mediante una procedura di tipo comparativo idonea a permettere a tutti gli aventi diritto di partecipare, in condizioni di parità e uguaglianza, alla selezione per la scelta del contraente, sottolineando altresì che tali indicazioni consentono, inoltre, di assicurare il migliore utilizzo delle risorse pubbliche;

Dato atto che:
- con Determinazione Dirigenziale n. 1068 del 26.10.2016 è stato approvato un elenco di avvocati esterni cui conferire incarichi di rappresentanza e difesa in giudizio del Comune, redatto in seguito alla pubblicazione di apposito avviso sulla base delle richieste di iscrizione pervenute dai professionisti in possesso dei requisiti richiesti;
- esaminati i curricula dei professionisti inseriti nell'elenco suddetto nella Sezione d) "diritto amministrativo", sono stati richiesti, a n. 5 avvocati scelti dall'elenco, i preventivi di spesa per la redazione di un parere nel procedimento sopraindicato;

Visti i preventivi di spesa (depositati agli atti) acquisiti al protocollo dell'Ente in data 12/04/2018 (Prot. nn. 21553, 21555, 21582) e in data 16/04/2018 (Prot. 22010), predisposti dai professionisti interpellati, sulla base dei criteri stabiliti al punto 5) dell'avviso pubblico per la formazione di un elenco di avvocati esterni, approvato con Determinazione dirigenziale n. 827/2016;

Valutata positivamente in termini comparativi, sulla base non solo dei principi di economicità e proporzionalità, bensì anche alla luce del riscontro di elementi oggettivi di natura economica e sostanziali della vertenza (curriculum e provate competenze professionali), la proposta del Prof. Avv. Andrea Maltoni del Foro di Bologna, di cui all'offerta acquisita al prot. com.le n. 21582 del 12.04.2018, ammontante a € 2.295,00 oltre IVA e CPA per la redazione di un parere legale in ambito stragiudiziale;

Dato atto che l'ammontare del preventivo risulta coerente con quanto stabilito dal Comune di Riccione con l'avviso pubblico –in particolare con il punto 5)- approvato con Determina n. 827 del 30.08.2016;

Considerato che il conferimento dell'incarico è subordinato alla stipulazione di apposito disciplinare il cui schema, che dovrà essere sottoscritto dal professionista, è allegato al presente atto quale parte integrante e sostanziale (All. A);

Visto l'art. 3 della L. 136/2010, mod. e integr. con L. 217/2010 sulla tracciabilità dei flussi finanziari e che ai sensi e nel rispetto del comma 5 del suddetto articolo il C.I.G. attribuito per la presente prestazione risulta essere: **CIG: Z8323B8967**;

Dato atto che il professionista ha prodotto autocertificazione DURC, dichiarazione della titolarità di un conto corrente dedicato e dichiarazione di non trovarsi in situazione di conflitto di interesse con il Comune di Riccione;

Dato atto che la presente determinazione comporta una spesa complessiva di €. 2.911,90= (compreso IVA e CPA) per il pagamento del compenso in favore del professionista individuato, e che la stessa trova copertura finanziaria sul Bilancio 2018, come segue:

EURO	VOCE	ESERCIZIO	SCADENZA PREVISTA
2.911,90	309.00.01	2018	31.12.2018

Preso atto che l'Amministrazione è tenuta, ai sensi dell'art. 15 del D.Lgs. n. 33/2013, a pubblicare i dati relativi agli incarichi di consulenza dalla stessa affidati, sul sito istituzionale, all'interno della sezione "Amministrazione trasparente", sotto-sezione di primo livello "Consulenti e collaboratori";

Dato atto che risultano rispettati i limiti disposti dall'art. 6 commi da 7 a 10 e commi da 12 a 14 del D.L. 78/2010;

Dato atto inoltre che, trattandosi di consulenza di importo effettivo inferiore ad euro 5.000,00, non è necessario trasmettere la determinazione stessa alla Corte dei Conti dell'Emilia Romagna – sezione regionale di controllo, in ossequio a quanto disposto dall'art. 1, comma 173, della Legge 23 dicembre 2005, n. 266 (Finanziaria 2006);

Visto l'art. 107 del D.Lgs. 18/8/2000 n. 267 e successive modificazioni;
Visto l'art. 36 del vigente Statuto Comunale;
Visto il vigente Regolamento Comunale degli uffici e dei servizi;
Verificate, ai fini dell'espressione del Parere di Regolarità Tecnica, la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, ai sensi dell'art. 147 bis, comma 1, del D.Lgs. 267/2000 e successive modificazioni, dandone qui formalizzazione con la sottoscrizione del presente atto;
Visto il Parere di Regolarità Contabile rilasciato ai sensi dell'art. 147 bis, comma 1, del D.Lgs. 267/2000 e successive modificazioni;

DETERMINA

1) di approvare quanto specificato in premessa;

2) di conferire al Prof. Avv. Andrea Maltoni (MLTNDR68L14H199Y) con Studio Legale in Bologna – Via Santo Stefano n. 3, per i motivi sopra esposti che qui si danno per interamente richiamati e trasfusi, l'incarico di consulenza finalizzato alla redazione di un parere legale in ordine alla corretta interpretazione delle clausole contenute in un contratto di concessione in godimento di due immobili di proprietà comunale;

3) di dare atto che l'incarico viene conferito al Prof. Avv. Andrea Maltoni alle condizioni economiche di cui al preventivo di spesa depositato agli atti e precisamente di €.2.295,00= quale compenso complessivo, al netto di IVA e CPA;

4) di dare atto che il conferimento dell'incarico è subordinato alla stipulazione di apposito disciplinare il cui schema, che dovrà essere sottoscritto dal professionista per accettazione di tutte le condizioni ivi previste unitamente all'assunzione degli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari, è allegato al presente atto sub A), per costituirne parte integrante e sostanziale;

5) di stabilire che alla liquidazione del compenso si procederà con successivo atto, dietro presentazione di apposita parcella elettronica, con le modalità indicate nel disciplinare di incarico;

6) di impegnare la spesa complessiva di €. 2.911,90= (compreso IVA e CPA) sul Bilancio di Previsione dell'esercizio finanziario 2018, approvato con deliberazione di Consiglio Comunale n.48 del 28/12/2017, come segue:

EURO	VOCE	ESERCIZIO	SCADENZA PREVISTA
2.911,90	309.00.01	2018	31.12.2018

7) di dare atto che il presente provvedimento costituisce determina a contrarre ai sensi dell'art. 192 del TUEL D.Lgs n. 267/2000 e ss.mm.;

8) di dare atto che è stato richiesto all'ANAC per il presente affidamento il seguente codice **CIG: Z8323B8967;**

9) di dare atto che il professionista ha prodotto autocertificazione DURC, dichiarazione della titolarità di un conto corrente dedicato e dichiarazione di non trovarsi in situazione di conflitto di interesse con il Comune di Riccione;

10) di dare atto che, trattandosi di consulenza di importo effettivo inferiore ad euro 5.000,00, non è necessario trasmettere la determinazione stessa alla Corte dei Conti dell'Emilia Romagna – sezione regionale di controllo, in ossequio a quanto disposto dall'art. 1, comma 173, della Legge 23 dicembre 2005, n. 266 (Finanziaria 2006);

11) di dare atto che si provvederà alla pubblicazione dei dati relativi all'incarico nella sezione "Amministrazione trasparente", sotto-sezione di primo livello "Consulenti e collaboratori", del portale comunale, ai sensi dell'art. 15 del D.Lgs. 14/03/2013 n. 33;

12) di dare atto che responsabile del procedimento è l'avv. Nicoletta Flamigni, Funzionario dell'Ufficio Legale, la quale dichiara di non essere a conoscenza di trovarsi in una situazione di conflitto di interessi neanche potenziale e di essere a conoscenza delle sanzioni penali in cui incorre nel caso di dichiarazione mendace;

13) di trasmettere copia del presente provvedimento al Responsabile del Servizio Gestione Risorse Umane per la pubblicazione dei dati relativi all'incarico conferito al Prof. Avv. Andrea Maltoni sul sito istituzionale, all'interno della sezione "Amministrazione

trasparente", sotto-sezione di primo livello "Consulenti e collaboratori" e per gli ulteriori adempimenti di competenza.

Si trasmette copia del presente provvedimento, per quanto di rispettiva competenza, ai Dirigenti / Responsabili dei seguenti Settori e/o Servizi:

Sezione Gestione Bilancio Corrente
Servizio Legale
Servizio Gestione Giuridica del Personale

Il Dirigente
Cinzia Farinelli

COMUNE DI
RICCIONE

Settore 05 - Servizi Finanziari - Affari Generali - Risorse Umane - Sviluppo Tecnologico
Servizio Legale

Pratica di DETERMINAZIONE n. 735/2018

OGGETTO: **AFFIDAMENTO INCARICO DI CONSULENZA LEGALE PER REDAZIONE DI UN PARERE IN ORDINE ALLA CORRETTA INTERPRETAZIONE DI CLAUSOLE CONTRATTUALI.**

PARERE DI REGOLARITA' CONTABILE

(riflessi diretti ed indiretti sulla situazione economico-finanziaria o sul patrimonio dell'ente)

Ai sensi dell'art. 49, comma 1, e dell'art. 147 bis, comma 1,
del D.Lgs. 18-08-2000 n. 267 e successive modificazioni

Parere Favorevole

Riccione, 05/06/2018

Il Dirigente
Cinzia Farinelli
(Documento Firmato Digitalmente)

viale V. Emanuele II, 2 - 47838 Riccione (RN)
T +39 0541 60 81 11 - F +39 0541 60 19 62
e-mail protocollo@comune.riccione.rn.it - sito www.comune.riccione.rn.it
P.E.C. comune.riccione@legalmail.it - C.F./P.IVA 00324360403

Documento prodotto in originale informatico e firmato digitalmente ai sensi dell'art. 20 del Codice dell'Amministrazione Digitale (D.Lgs. n° 82/2005) e successive modificazioni.

COMUNE DI
RICCIONE

Pratica di DETERMINAZIONE n. **735 / 2018**

Settore 05 - Servizi Finanziari - Affari Generali - Risorse Umane - Sviluppo Tecnologico
Servizio Legale

DETERMINAZIONE n. 729 DEL **05/06/2018**

OGGETTO	**AFFIDAMENTO INCARICO DI CONSULENZA LEGALE PER REDAZIONE DI UN PARERE IN ORDINE ALLA CORRETTA INTERPRETAZIONE DI CLAUSOLE CONTRATTUALI.**

VISTO DI REGOLARITA' CONTABILE
ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA
ai sensi dell'art. 153 comma 5 del D.Lgs. 18-08-2000 n. 267 e successive modificazioni

TIPO	EURO	VOCE	ESERCIZIO	IMPEGNO N.	SCADENZA PREVISTA
U	2.911,90	309.00.01	2018	1741	31.12.2018

Si attesta, ai sensi e per gli effetti di cui all'articolo 183, comma 8, del d.Lgs. n. 267/2000, che l'accertamento/impegno di spesa suindicato/i è compatibile con i vincoli di finanza pubblica di cui all'articolo 1, commi 707-734, della legge n. 208/2015

Riccione, 05/06/2018

Il Dirigente
Cinzia Farinelli
(Documento Firmato Digitalmente)

viale V. Emanuele II, 2 - 47838 Riccione (RN)
T +39 0541 60 81 11 - F +39 0541 60 19 62
e-mail protocollo@comune.riccione.rn.it - sito www.comune.riccione.rn.it
P.E.C. comune.riccione@legalmail.it - C.F./P.IVA 00324360403

Documento prodotto in originale informatico e firmato digitalmente ai sensi dell'art. 20 del Codice dell'Amministrazione Digitale (D.Lgs. n° 82/2005) e successive modificazioni.

SCHEMA DI **ALL. "A"**

SCRITTURA PRIVATA

TRA

COMUNE DI RICCIONE (P.I. 00324360403) in persona della **D.ssa Cinzia Farinelli**, Dirigente del Settore Servizi Finanziari - Affari Generali - Risorse Umane – Sviluppo Tecnologico, a ciò autorizzata con Atto del Sindaco del Comune di Riccione n. 88/26.09.2017, domiciliata per la carica presso la sede dell'Ente, Viale Vittorio Emanuele II° n. 2;

e

Prof. Avv. ANDREA MALTONI (C.F. MLTNDR68L14H199Y) con domicilio professionale in Bologna, alla Via Santo Stefano n. 3;

P R E M E S S O

- che con Determinazione dirigenziale a contrarre n. ____ del _____, esecutiva, nel rispetto dei principi di cui all'art. 4 del D.Lgs. 50/2016, esaminati i curricula dei professionisti inseriti nell'elenco di cui alla determinazione dirigenziale n. 1068/2016, nella Sezione d) "diritto amministrativo" ed i preventivi acquisiti agli atti, si è individuato il Prof. Avv. Andrea Maltoni del Foro di Bologna quale professionista con la competenza ed esperienza richieste per la redazione di un parere legale – in ambito stragiudiziale - in ordine alla corretta interpretazione delle clausole contenute in un contratto stipulato in data 11.03.2004 tra il Comune di Riccione e la Società Kyron Srl per la concessione in godimento di due immobili di proprietà comunale;
- che con il medesimo provvedimento è stato approvato lo schema del presente disciplinare ed impegnata la relativa spesa sulla competente voce di Bilancio;
- che con il presente atto le parti intendono regolamentare i reciproci rapporti

scaturenti dall'incarico sopra indicato, anche ai sensi dell'art. 3 D.L. n. 138/2011 convertito nella L. n. 148/2011 e successive disposizioni in materia;

Tanto premesso, le parti

CONVENGONO QUANTO SEGUE

ART. 1

La premessa costituisce parte integrante e sostanziale del presente atto in quanto contribuisce a definire i presupposti, il contenuto e le finalità.

Art. 2

Il legale si impegna a fornire – entro n. _____ giorni dalla sottoscrizione del presente disciplinare di incarico - un parere scritto, supportato da riferimenti normativi e giurisprudenziali, circa la migliore condotta da tenere da parte dell'Ente.

Il Comune resta comunque libero di determinarsi autonomamente in relazione al parere fornito e l'attivazione di una eventuale azione di tutela legale dovrà essere autorizzata con successivo atto deliberativo.

ART. 3

Le parti concordano il compenso complessivo di €. 2.295,00 oltre ad IVA e CPA, dovuto dal Comune di Riccione al Prof. Avv. Andrea Maltoni per l'incarico conferito, come da preventivo agli atti e determinazione dirigenziale n. ____ del _____, riservandosi la liquidazione dell'importo suddetto all'espletamento dell'attività di consulenza.

ART. 4

Il compenso come sopra pattuito, deve intendersi ad ogni effetto omnicomprensivo di qualsivoglia spesa e di ogni altra attività professionale richiesta per la redazione del parere sopradescritto, per cui nulla potrà più essere

preteso dall'ente relativamente all'incarico ricevuto, ad eccezione del rimborso delle spese vive documentate.

Art. 5

Il Prof. Avv. Andrea Maltoni comunica – ai sensi dell'art. 3, comma 5, lett. e) D.L. n. 138/2011, convertito nella L. n. 148/2011 – di aver sottoscritto apposita polizza per la responsabilità professionale con un massimale di €. _____ e che gli estremi della polizza sono i seguenti: polizza assicurativa professionale _____ - Polizza n. _____.

Art. 6

L'incaricato si impegna ad attenersi ed a fare attenere anche i propri collaboratori ai massimi criteri di riservatezza in ordine ad ogni fatto o atto di cui venissero a conoscenza in virtù della prestazione professionale resa.

Art. 7

Ai sensi del D.lgs. n. 196 del 30 giugno 2003 denominato "Codice in materia di protezione dei dati personali" e del Regolamento Europeo 2016/679, il Prof. Avv. Andrea Maltoni autorizza il Comune di Riccione a compiere tutte le operazioni di trattamento di dati personali attinenti alle funzioni affidate, oltre che all'assolvimento degli obblighi previsti dalla legge e dai regolamenti comunali in materia.

Art. 8

Per tutto quanto non espressamente pattuito con il presente atto, si rinvia alle vigenti norme di legge disciplinanti la prestazione d'opera intellettuale.

L.C.S.

Riccione, li _____ per il Comune di Riccione

Prof. Avv. Andrea Maltoni d.ssa Cinzia Farinelli