



SETTORE
ISTRUZIONE

**AREA A: ORGANIZZAZIONE E GESTIONE SERVIZI
AUSILIARI, QUALITÀ DEI SERVIZI**

Determinazione dirigenziale

**Registro Generale
N. 653 del 10/08/2018**

Registro del Settore
N. 41 del 10/08/2018

**Oggetto: PROCEDURA COMPARATIVA PER IL
CONFERIMENTO DI ASSISTENZA LEGALE PER
-UNA FASE EXTRAGIUDIZIALE E DI PRE
CONTENZIOSO DI VALUTAZIONE E DI
CONSULENZA RIGUARDO A L'EMISSIONE DEL
PROVVEDIMENTO FINALE DI RISOLUZIONE DI
UN CONTRATTO DI APPALTO DI SERVIZI -UNA
EVENTUALE FASE GIUDIZIALE E DI
CONTENZIOSO RELATIVA AL MEDESIMO
APPALTO.**

PROCEDURA COMPARATIVA PER IL CONFERIMENTO DI ASSISTENZA LEGALE PER

- **UNA FASE EXTRAGIUDIZIALE E DI PRE-CONTENZIOSO DI VALUTAZIONE E CONSULENZA RIGUARDO L'EMISSIONE DEL PROVVEDIMENTO FINALE DI RISOLUZIONE DI UN CONTRATTO DI APPALTO DI SERVIZI**
- **UNA EVENTUALE FASE GIUDIZIALE E DI CONTENZIOSO RELATIVA AL MEDESIMO APPALTO**

IL DIRIGENTE DEL SETTORE ISTRUZIONE

Premesso:

- che è stato avviato un procedimento di risoluzione relativo ad un contratto d'appalto pluriennale di servizi in essere (importo residuo superiore a 1 milione di euro) affidato dall'Unione Terre d'Argine;
- che la Ditta affidataria ha inteso partecipare al procedimento de quo facendo fatto pervenire alla Stazione Appaltante gli elementi ritenuti utili mediante il deposito di una memoria corposa;
- che la Stazione Appaltante intende procedere all'analisi completa ed accurata della documentazione pervenuta attivando le necessarie procedure/verifiche tecniche e professionali volte a supportare la scelta in merito all'atto/ provvedimento finale di chiusura del procedimento avviato;

Dato atto che:

nella attuale fase pre-giudiziale, la partecipazione al procedimento da parte della Ditta affidataria e i contenuti di tale partecipazione fanno presupporre il possibile sviluppo di una fase di contenzioso

Considerato quindi che:

- vista anche la complessità del procedimento, è intenzione dell'Unione delle Terre D'Argine conferire un incarico giuridico/legale nella attuale **fase di pre-contenzioso** per:
 - o l'analisi della documentazione finora prodotta;
 - o la valutazione e la consulenza per l'emissione dell'atto/ provvedimento finale;
 - o il supporto nella redazione dell'atto /provvedimento finale;
 - o l'eventuale e successiva valutazione del rischio del contenzioso e di eventuale soccombenza in caso di contenzioso;
- è inoltre intenzione dell'Unione delle Terre D'Argine conferire un incarico giuridico/legale nella possibile **eventuale successiva fase di contenzioso**;

Rilevato che:

l'art. 17 comma 1 lett. d) del D.lgs n. 50/2016 (Codice dei contratti pubblici) esclude dall'applicazione delle disposizioni del codice dei contratti pubblici i servizi legali aventi ad oggetto, tra l'altro, "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", nonché la rappresentanza legale in giudizio;

la suddetta norma va coordinata con l'art. 4 dello stesso D.lgs n. 50/2016 il quale prevede che l'affidamento dei contratti pubblici aventi ad oggetto lavori, servizi e forniture, dei

contratti attivi, esclusi, in tutto o in parte, dall'ambito di applicazione oggettiva del presente codice, avviene nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità, tutela dell'ambiente ed efficienza energetica.

Richiamate inoltre le linee guida dell'ANAC in materia di affidamento di servizi legali, quale atto di regolazione prodotto ai sensi dell'art. 231, comma 2, del Codice dei contratti, che risultano essere non ancora emanate nella versione definitiva e che in materia di consulenza legale pre-contenziosa chiariscono che *“Si ritiene che tale fattispecie ricorra, ad esempio, allorché l'amministrazione abbia necessità di un parere legale preventivo volto ad acquisire gli elementi necessari per valutare la possibilità di tutela di una propria posizione giuridica soggettiva attraverso la promozione di uno dei procedimenti di cui al punto 1 o per valutare l'eventuale fondatezza di una pretesa da altri vantata nei propri confronti e le possibili strategie difensive, ivi compresa l'opportunità di addivenire ad una conciliazione. Si ritiene, inoltre, che vi sia un “indizio concreto” e una “probabilità elevata che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto del procedimento”, ad esempio, nel caso in cui l'amministrazione abbia ricevuto un atto di diffida o messa in mora, o quando sia stata già convenuta in uno dei predetti procedimenti, o quando la medesima fattispecie e/o fattispecie analoghe siano state già oggetto di uno dei predetti procedimenti.*

Considerato che detto affidamento, configurandosi quale appalto di servizi legali sia per l'assistenza stragiudiziale per la gestione del pre-contenzioso che in fase giudiziale, rientranti nei servizi di cui al D.Lgs n. 50/2016, non è qualificabile come incarico di consulenza ex art. 53, comma 14, D.Lgs. 165/2001 e non soggiace pertanto al limite di cui all'art. 6, comma 7, del D.L. n. 78/2010;

Ritenuto pertanto, per rispettare i principi contenuti nell'art. 4 del D.Lgs. 50/2016 procedere all'affidamento del servizio in oggetto mediante la pubblicazione di un avviso avente carattere meramente esplorativo finalizzato esclusivamente a ricevere manifestazione di interesse per favorire la partecipazione e la consultazione del maggior numero di professionisti:

Considerato che la prestazione di servizi legali consistente sinteticamente in:

a) fase extragiudiziale e di pre-contenzioso:

- analisi della documentazione in possesso della Stazione Appaltante anche ulteriore rispetto a quella oggetto di procedimento e pervenuta da altri enti;
 - analisi della documentazione presentata dalla ditta aggiudicataria nella partecipazione al procedimento;
 - valutazione del procedimento e la consulenza per l'emissione dell'atto/ provvedimento finale;
 - supporto nella redazione dell'atto provvedimento finale da predisporre possibilmente entro il 06 settembre 2018;
 - valutazione del rischio del contenzioso e di eventuale soccombenza in caso di contenzioso;
 - collegamento e la collaborazione con l'ufficio Istruzione dell'Unione dedicato alla gestione del procedimento presso l'Unione delle Terre d'Argine per la raccolta delle informazioni;
- b) In caso di eventuale costituzione in giudizio sarà attivato il successivo incarico per l'assistenza legale (**fase giudiziale e di contenzioso**).

Considerato che a tale scopo è stato redatto apposito avviso pubblico nonché modello di offerta che sarà allegato quale parte integrante e sostanziale della presente determinazione;

Rilevato che detto avviso ed i relativi allegati, saranno pubblicati all'Albo Pretorio on line e nel profilo dell'Ente sul sito web dell'Unione delle Terre d'Argine – sezione Avvisi;

Considerato che la migliore offerta verrà selezionata da una Commissione costituita all'interno dell'Unione Terre d'Argine mediante l'esame comparativo dei curricula formativi/professionali presentati dai partecipanti e dall'offerta economica, con un punteggio massimo pari a 100 punti

così attribuibili:

- esperienza in **materia di diritto amministrativo** con particolare riguardo alle normative e procedimenti che riguardano gli Enti Locali, desunta dal curriculum sia sotto l'aspetto formativo (a titolo meramente esemplificativo e non esaustivo: attestati di frequenza a corsi di perfezionamento, master, corsi di specializzazione e altri titoli che possono concorrere alla valorizzazione della professionalità richiesta) che professionale (ad esempio in relazione all'esperienza professionale affine all'oggetto dell'incarico ed all'esperienza maturata anche presso enti locali o altri soggetti diversi dall'ente locale) – Punti massimi attribuibili 10
- esperienza **in materia di contrattualistica e di appalti pubblici**, con particolare riguardo alle normative e procedimenti che riguardano gli Enti Locali in materia di appalti, desunta dal curriculum sia sotto l'aspetto formativo (a titolo meramente esemplificativo e non esaustivo: attestati di frequenza a corsi di perfezionamento, master, corsi di specializzazione e altri titoli che possono concorrere alla valorizzazione della professionalità richiesta) che professionale ad esempio in relazione all'esperienza professionale inerente lo specifico oggetto dell'incarico. Si chiede altresì di richiamare gli esiti delle principali vertenze per le quali si è prestata assistenza legale inerente l'oggetto dell'incarico – Punti massimi attribuibili 20
- offerta economica per la **fase pre-contenzioso ed extra giudiziale** (rispetto ad una base di base di 2.500,00 Euro) – Punti massimi attribuibili 35
- offerta economica per la eventuale **fase di contenzioso e giudiziale** (all'interno di un range tra 3.000,00 e 10.000,00 Euro) – Punti massimi attribuibili 35.

Ritenuto, che per l'espletamento del servizio in oggetto, in relazione all'alta specializzazione dello stesso ed alla complessità delle verifiche da effettuare prendendo a riferimento, a titolo puramente indicativo, i parametri per la determinazione dei compensi forensi, **per la fase extragiudiziale e di pre-contenzioso con una base di 2.500,00 Euro** comprensiva di oneri e diritti incluso oneri previdenziali ed IVA ed ogni altro onere, spesa o rimborso a qualsiasi titolo.

Il compenso per l'eventuale **fase giudiziale e di contenzioso**, in caso di costituzione in giudizio, è fissato in un **range tra 3.000,00 e 10.000,00 Euro** comprensivo di oneri e diritti incluso oneri previdenziali ed IVA ed ogni altro onere, spesa o rimborso a qualsiasi titolo;

Dato atto che tale somma è prevista nel Bilancio di previsione 2018-2020 dell'Ente e trova adeguata copertura finanziaria nell'esercizio 2018 alla Missione 1 "Servizi istituzionali, generali e di gestione", Programma 11 "Altri servizi generali", Titolo 1 "Spese correnti", Macroaggregato 3 "Acquisto di beni e servizi":

Dato atto che con l'approvazione **dell'Avviso allegato** non è indetta alcuna procedura di gara, o di affidamento concorsuale, né vi è l'instaurazione di posizioni giuridiche od obblighi negoziali nei confronti dell'Unione delle Terre d'Argine, che si riserva la facoltà di sospendere, modificare o annullare, in tutto o in parte, il procedimento avviato e di non dare seguito all'affidamento del servizio di cui trattasi, senza che i soggetti richiedenti possano vantare alcuna pretesa;

Richiamata la seguente normativa:

Legge 6 novembre 2012, n. 190 *"Disposizioni per la prevenzione e la repressione della corruzione e dell'illegalità nella pubblica amministrazione"* e successive modifiche ed integrazioni;

D.Lgs. 19 marzo 2013, n. 33, *"Riordino della disciplina riguardante gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte della Pubblica Amministrazione"*, art. 37, co. 1 lettera b) come modificato dal D. Lgs 97/2016 che rimanda agli obblighi previsti dall'art. 29 co. 1 del d. lgs 50/2016, mediante la pubblicazione sul sito internet dell'ente, sezione Amministrazione Trasparente;

D.Lgs. 25 maggio 2016, n. 97 *“Revisione e semplificazione delle disposizioni in materia di prevenzione della corruzione, pubblicità e trasparenza, correttivo della legge 6 novembre 2012, n. 190 e del decreto legislativo 14 marzo 2013, n. 33, ai sensi dell’articolo 7 della legge 7 agosto 2015, n. 124, in materia di riorganizzazione delle amministrazioni pubbliche”*;

Richiamati i seguenti atti:

Delibera di Consiglio dell’Unione delle Terre d’Argine n. 3 del 21/02/2018 *“Approvazione della nota di aggiornamento al Documento Unico di Programmazione 2018”*;

Delibera del Consiglio dell’Unione n. 5 del 21/02/2018, dichiarata immediatamente eseguibile avente per oggetto: *“Approvazione del bilancio di previsione 2018-2020 e del piano poliennale degli investimenti.”*

Delibera della Giunta dell’Unione n. 20 del 28/02/2018 *“Approvazione del Piano Esecutivo di Gestione (P.E.G.) anni 2018 - 2020”*;

Delibera della Giunta dell’Unione n. 59 del 20/06/2018 *“Variazione al bilancio di previsione 2018 - 2020 e conseguenti modifiche al piano esecutivo di gestione: variazione urgente coi poteri del Consiglio”*;

Delibera del Consiglio dell’Unione n. 17 del 18/07/2018, avente ad oggetto *“Permanere degli equilibri generali di bilancio ai sensi dell’art. 193 del Decreto Legislativo 18 agosto 2000, n. 267 e variazione di assestamento al bilancio di previsione 2018-2020”*;

Delibera della Giunta dell’Unione n. 75 del 04/07/2018, *“Approvazione del Piano Dettagliato degli Obiettivi – Anno 2018”*;

Delibera della Giunta dell’Unione n. 80 del 27/07/2018, *“Variazioni da apportare al Piano Esecutivo di Gestione (PEG) conseguenti all’assestamento del bilancio di previsione 2018-2020, approvato con DC n. 17 del 18/07/2018”*;

Visti:

- il D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50, come successivamente modificato dal D. Lgs. n. 56 del 19 aprile 2017, *“Codice dei Contratti pubblici”*,
- il D.Lgs. n. 267 del 18/08/2000 *“Testo unico delle leggi sull’ordinamento degli enti locali”* e successive modifiche e/o integrazioni con particolare riferimento all’art. 107 *“Funzioni e responsabilità della dirigenza”* e all’art.183 *“Impegno di spesa”*;
- Visto il Regolamento di contabilità, approvato con Deliberazione del Consiglio dell’Unione n. 56 del 13/12/2017;

Tutto ciò premesso,

DETERMINA

di procedere, in conseguenza di quanto esposto in premessa, all’affidamento del servizio di assistenza legale

- per una **fase di extragiudiziale e di pre-contenzioso** di valutazione e consulenza riguardo l’emissione del provvedimento finale ad esito di un procedimento di risoluzione relativo ad un appalto di servizi;
- per una **eventuale fase giudiziale e di contenzioso** relativa al medesimo appalto pubblico di servizi;

di dare atto che il servizio legale consisterà sinteticamente in:

a) fase extragiudiziale e di pre-contenzioso:

- analisi della documentazione in possesso della Stazione Appaltante anche ulteriore rispetto a quella oggetto di procedimento e pervenuta da altri enti;
 - analisi della documentazione presentata dalla ditta aggiudicataria nella partecipazione al procedimento;
 - valutazione del procedimento e la consulenza per l'emissione dell'atto/ provvedimento finale;
 - supporto nella redazione dell'atto provvedimento finale da predisporre possibilmente entro il 06 settembre 2018;
 - valutazione del rischio del contenzioso e di eventuale soccombenza in caso di contenzioso;
 - collegamento e la collaborazione con l'ufficio Istruzione dell'Unione dedicato alla gestione del procedimento presso l'Unione delle Terre d'Argine per la raccolta delle informazioni;
- b) In caso di eventuale costituzione in giudizio sarà attivato il successivo incarico per l'assistenza legale (**fase giudiziale e di contenzioso**).

di approvare l'allegato **Avviso pubblico di procedura comparativa**;

di disporre la pubblicazione dell'avviso in oggetto sull'Albo Pretorio on line e nel profilo dell'Ente sul sito web dell'Unione delle Terre d'Argine – sezione Avvisi;

di dare atto che trattasi di Avviso avente carattere meramente esplorativo finalizzato esclusivamente a ricevere manifestazione di interesse per favorire la partecipazione e la consultazione del maggior numero di professionisti nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità e pubblicità, in modo non vincolante in alcun modo per l'Ente;

di stabilire che la migliore offerta verrà selezionata da una Commissione costituita all'interno dell'Unione Terre d'Argine mediante l'esame comparativo dei curricula formativi/professionali presentati e dall'offerta economica, con un punteggio massimo pari a 100 punti così attribuibili:

- esperienza in **materia di diritto amministrativo** con particolare riguardo alle normative e procedimenti che riguardano gli Enti Locali, desunta dal curriculum sia sotto l'aspetto formativo (a titolo meramente esemplificativo e non esaustivo: attestati di frequenza a corsi di perfezionamento, master, corsi di specializzazione e altri titoli che possono concorrere alla valorizzazione della professionalità richiesta) che professionale (ad esempio in relazione all'esperienza professionale affine all'oggetto dell'incarico ed all'esperienza maturata anche presso enti locali o altri soggetti diversi dall'ente locale) – Punti massimi attribuibili 10
- esperienza **in materia di contrattualistica e di appalti pubblici**, con particolare riguardo alle normative e procedimenti che riguardano gli Enti Locali in materia di appalti, desunta dal curriculum sia sotto l'aspetto formativo (a titolo meramente esemplificativo e non esaustivo: attestati di frequenza a corsi di perfezionamento, master, corsi di specializzazione e altri titoli che possono concorrere alla valorizzazione della professionalità richiesta) che professionale ad esempio in relazione all'esperienza professionale inerente lo specifico oggetto dell'incarico. Si chiede altresì di richiamare gli esiti delle principali vertenze per le quali si è prestata assistenza legale inerente l'oggetto dell'incarico – Punti massimi attribuibili 20
- offerta economica per la **fase pre-contenzioso ed extra giudiziale** (rispetto ad una base di base di 2.500,00 Euro) – Punti massimi attribuibili 35
- offerta economica per la eventuale **fase di contenzioso e giudiziale** (all'interno di un range tra 3.000,00 e 10.000,00 Euro) – Punti massimi attribuibili 35.

di fissare, quale base di offerta economica per l'espletamento del servizio in oggetto, in relazione all'alta specializzazione dello stesso ed alla complessità delle verifiche da effettuare:

- per la sola **fase extragiudiziale e di pre-contenzioso** con una base di 2.500,00 Euro comprensiva di oneri e diritti incluso oneri previdenziali ed IVA ed ogni altro onere, spesa o

rimborso a qualsiasi titolo.

- per **l'eventuale fase giudiziale e di contenzioso**, in caso di costituzione in giudizio, il compenso per è fissato in un range tra 3.000,00 e 10.000,00 Euro comprensivo di oneri e diritti incluso oneri previdenziali ed IVA ed ogni altro onere, spesa o rimborso a qualsiasi titolo;

di dare atto che tale somma è prevista nel Bilancio di previsione 2018-2020 dell'Ente e trova adeguata copertura finanziaria nell'esercizio 2018 alla Missione 1 "Servizi istituzionali, generali e di gestione", Programma 11 "Altri servizi generali", Titolo 1 "Spese correnti", Macroaggregato 3 "Acquisto di beni e servizi":

di demandare a successivo atto, in esito all'affidamento dell'incarico di che trattasi, l'assunzione di puntuale impegno di spesa in favore dell'affidatario, ferma restando la facoltà dell'Ente di procedere alla revoca della procedura fino all'affidamento dell'incarico

di formalizzare successivamente l'incarico con il soggetto affidatario mediante apposita convenzione da approvare con successivo atto;

di dare atto che si ottempererà agli obblighi previsti dall'art. 37 del D. Lgs. 19 marzo 2013, n. 33 "Riordino della disciplina riguardante gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte della Pubblica Amministrazione", come modificato dal D. Lgs. 97/2016 che rimanda agli obblighi previsti dall'art. 29 co. 1 del D. lgs 50/2016, mediante la pubblicazione sul sito internet dell'ente, sezione Amministrazione Trasparente;

di dare atto che il Responsabile del Procedimento è il dirigente del Settore Istruzione, dott. Francesco Scaringella

SETTORE: ISTRUZIONE - AREA A: ORGANIZZAZIONE E GESTIONE SERVIZI AUSILIARI,
QUALITÀ DEI SERVIZI

VISTO DI REGOLARITÀ CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA

OGGETTO: PROCEDURA COMPARATIVA PER IL CONFERIMENTO DI ASSISTENZA LEGALE PER
-UNA FASE EXTRAGIUDIZIALE E DI PRE CONTENZIOSO DI VALUTAZIONE E DI CONSULENZA
RIGUARDO A L'EMISSIONE DEL PROVVEDIMENTO FINALE DI RISOLUZIONE DI UN
CONTRATTO DI APPALTO DI SERVIZI -UNA EVENTUALE FASE GIUDIZIALE E DI CONTENZIOSO
RELATIVA AL MEDESIMO APPALTO.

N	Esercizio	Importo	Voce di bilancio		
			Sub	Cassa economale	Siope
	Anno				
	Descrizione				
	Codice Creditore				
	CIG		CUP		
	Centro di costo		Natura di spesa		
	Note				

Note del Responsabile del Settore Ragioneria:

Si dà atto che la spesa trova imputazione nell'esercizio 2018 alla Missione 1 "Servizi istituzionali, generali e di gestione", Programma 11 "Altri servizi generali", Titolo 1 "Spese correnti", Macroaggregato 3 "Acquisto di beni e servizi".

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° 653 DEL 10/08/2018 (REGISTRO GENERALE).

Carpi, 10/08/2018

Il Responsabile del Settore Ragioneria
Tinti Susi per Antonio Castelli

Il Dirigente di Settore Francesco Scaringella ha sottoscritto l'atto ad oggetto “**PROCEDURA COMPARATIVA PER IL CONFERIMENTO DI ASSISTENZA LEGALE PER -UNA FASE EXTRAGIUDIZIALE E DI PRE CONTENZIOSO DI VALUTAZIONE E DI CONSULENZA RIGUARDO A L'EMISSIONE DEL PROVVEDIMENTO FINALE DI RISOLUZIONE DI UN CONTRATTO DI APPALTO DI SERVIZI -UNA EVENTUALE FASE GIUDIZIALE E DI CONTENZIOSO RELATIVA AL MEDESIMO APPALTO.** ”, n° 41 del registro di Settore in data 10/08/2018

**Susi Tinti in sostituzione Francesco
Scaringella**

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Copia della presente determinazione viene pubblicata all'Albo Pretorio on line dell'Unione delle terre d'Argine consecutivamente dal giorno al giorno .