



COMUNE DI MALNATE

Provincia di Varese

AREA GESTIONE DEL TERRITORIO

DETERMINAZIONE

Determ. n. 623 del 26/10/2023

Oggetto: AFFIDAMENTO DEL SERVIZIO LEGALE DI SUPPORTO AGLI ADEMPIMENTI RELATIVI AI RIPRISTINI DI PROPRIETA' PRIVATA INTERESSATA DAI LAVORI DI REALIZZAZIONE PERCORSO CICLOPEDONALE TRA MALNATE E LA FRAZIONE DI SAN SALVATORE-DECISIONE A CONTRARRE - .

IL RESPONSABILE DELL'AREA

VISTI:

- gli articoli 107, comma 3, lett. d), e 109, comma 2, del D. Lgs. 18/08/2000, n. 267;
- l'art. 21 del Regolamento di organizzazione degli uffici e dei servizi, approvato con deliberazione della Giunta Comunale 19/11/2012, n. 102, aggiornato con deliberazione della Giunta Comunale 29/04/2013, n. 45 e, da ultimo, con deliberazione della Giunta Comunale 30/04/2015, n. 52;
- il Decreto Sindacale n. 37 in data 31.03.2023, di incaricato di Elevata Qualificazione per l'Area Pianificazione e Gestione del Territorio per l'anno 2023, ai sensi dell'articolo 16 e seguenti del CCNL 16 novembre 2022;

RICHIAMATE:

- la deliberazione del Consiglio Comunale del 05/04/2023, n. 12, dichiarata immediatamente eseguibile, con la quale è stato approvato il Documento Unico di Programmazione e il Bilancio di Previsione degli esercizi 2023/2024/2025;

- la deliberazione della Giunta Comunale del 27/04/2023, n. 52 dichiarata immediatamente eseguibile, con la quale è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione (PEG) per gli anni 2023/2024/2025;
- la deliberazione della Giunta Comunale del 15/06/2023, n. 73, dichiarata immediatamente eseguibile, con la quale è stato approvato il Piano Integrato di Attività e Organizzazione (PIAO) per gli anni 2023/2024/2025;

RICHIAMATA la scrittura privata sottoscritta il 03.07.2020 tra il Responsabile dell'Area Gestione del Territorio e la proprietà del mappale n. 1116 foglio 9 del comune censuario di Malnate, nella quale venivano individuati i lavori da effettuarsi su tale proprietà da parte del Comune di Malnate senza che ciò comportasse il riconoscimento alcuno di responsabilità per i danni cagionati alla stessa proprietà privata;

ATTESO che nonostante tale pattuizione sopra citata la proprietà presentava presso il Tribunale di Varese richiesta aggiuntiva del riconoscimento di danno subito, procedura giunta a sentenza con atto del Tribunale di Varese I° Sezione Civile n. 894/2023 pervenuta agli atti del comune il 19.09.2023 prot. n. 19484;

RILEVATO che con tale sentenza il Tribunale di Varese riconosceva la validità dell'accordo sottoscritto tra le parti condannando il Comune all'adempimento di tale obbligo e contestualmente rigettava ogni ulteriore domanda promossa dalla proprietà;

ACCERTATA pertanto la necessità di procedere ad affidare servizio legale di supporto relativamente alla definizione esecutiva della sentenza ovvero degli obblighi del Comune di Malnate nei confronti della proprietà del mappale 1116 con riguardo ai lavori da realizzarsi come contenuti nell'accordo sottoscritto di cui sopra;

PREMESSO:

- che per far fronte alla necessità di fornire supporto legale bisogna procedere all'affidamento del servizio professionale in parola;
- che il valore del servizio da affidare, ai fini dell'individuazione delle procedure da seguire è stimato inferiore ad € 5.000,00 oltre IVA ;
- che ai sensi dell'art. 192 del D. Lgs. 267/2000 e dell'art. 17 del D. Lgs. 31 marzo 2023, n. 36:
 - a) il fine che si intende perseguire con l'affidamento in oggetto è il servizio di supporto legale nell'adempimento della procedura riporatta nella sentenza di cui sopra;
 - b) l'oggetto del contratto e le relative clausole contrattuali, nonché le modalità di stipula sono descritte nell'allegato preventivo offerta limitatamente alla fase 2- Assistenza nella predisposizione degli atti e provvedimenti di competenza comunale per dare ottemperanza alla sentenza e gestione stragiudiziale dei rapporti con a proprietà privata (All.1);
- c) la modalità di scelta del contraente, vista la soglia cui è riconducibile l'importo della prestazione oggetto del presente affidamento, è quella dell'affidamento diretto ai sensi dell'art. 50 comma 1 lett. b) del D. Lgs. 36/2023;
- che alla data del presente provvedimento, per il servizio in oggetto:
 - a) non sono attive convenzioni di cui all'art. 26, comma 3 della legge 23/12/1999, n. 488;
 - b) non risultano pubblicati prezzi di riferimento definiti dai soggetti di cui all'art. 9, comma 7 del D. L. 24/04/2014 n. 66 convertito della Legge 23/06/2014, n. 89;
 - c) non risultano individuati dall'ANAC prezzi massimi di aggiudicazione di cui all'art. 1, comma 508 della L. 28/12/2015, n. 208;
 - d) il servizio non rientra nelle categorie merceologiche individuate con il D.P.C.M. 24/12/2015;
 - e) non sono stati adottati stati adottati dal Ministero competente per materia criteri ambientali minimi per il servizio in argomento;

- che ai sensi dell'art. 58 del D. Lgs. n. 36/2023, l'appalto, peraltro già accessibile per le micro imprese, piccole e medie imprese, non è suddivisibile in lotti aggiudicabili separatamente, dato l'importo non rilevante;
- che non sussistono rischi da interferenza nell'esecuzione dell'appalto in oggetto e che quindi non risulta necessario procedere alla redazione del Documento unico di valutazione dei rischi da interferenza (DUVRI) tenuto conto che trattasi di prestazione di caratteri intellettuale;

CONSIDERATO:

- ✓ che il Responsabile Unico del Progetto (RUP) ai sensi dell'art. 15 del D. Lgs. n. 36/2023 è l'Arch. Daniela Galli;
- ✓ che il suddetto RUP è anche responsabile di procedimento per le fasi di programmazione, progettazione, affidamento ed esecuzione, ai sensi dell'art. 4 della L. 241/90;
- ✓ che l'affidamento è effettuato:
 - a) nel rispetto dei principi enunciati nel Titolo I del D. Lgs. 36/2023;
 - b) che trattandosi di appalto di importo inferiore ad euro 140.000,00 e, fermi restando gli obblighi di utilizzo di strumenti di acquisto e di negoziazione previsti dalle vigenti disposizioni in materia di contenimento della spesa, questa Amministrazione può, ai sensi dell'art. 62, comma 1, del D. Lgs n. 36/2023, procedere direttamente e autonomamente all'acquisizione del servizio in oggetto;
 - c) *che l'importo relativo all'acquisizione del servizio/della fornitura in oggetto risulta di importo inferiore a € 5.000,00 e, pertanto, non ricorre l'obbligo di fare ricorso al mercato elettronico della Pubblica Amministrazione (MEPA) ovvero ad altri mercati elettronici, come stabilito dall'art. 1 comma 450 della Legge 296/2006, modificato dall'art. 1 comma 502 della Legge 28 dicembre 2015 n. 208 e dall'art. 1 comma 130 della Legge 30 dicembre 2018 n. 145;*

DATO ATTO che entro la data del 19.10.2023 non è stato presentato dalle parti ricorso avverso la sentenza del Tribunale di Varese è necessario acquisire assistenza legale al RUP nella gestione stragiudiziale dei rapporti con la proprietà al fine di valutare la possibilità di definire in dettaglio sia le modalità di adempimento dell'accorso del 2020 sia giungere ad un accordo a definizione dell'intera vicenda;

RICHIAMATA inoltre la determina del Responsabile del Servizio n. 457 del 10.08.2021 con la quale è stato affidato il servizio legale di supporto relativamente ai rapporti tra il Comune di Malnate e privati cittadini con riguardo ai lavori di realizzazione percorso ciclopeditonale tra malnate e la frazione di san salvatore;

RITENUTO che, a conclusione dell'attività istruttoria, il Responsabile unico del progetto (RUP) ha ritenuto opportuno per omogeneità e continuità di procedura formulare la proposta di affidamento allo Studio Legale Galbiati, Sacchi ed Associati con sede in Via Durini. 24 a Milano per un importo di € 4.312,50, oltre contributi ed IVA;

DATO ATTO Il *team* di lavoro verrà guidato dal *partner* responsabile del settore di diritto amministrativo dello Studio Legale, Galbiati, Sacchi e Associati, Avv. Maria Cristina Colombo, e sarà altresì composto da avvocati e collaboratori dello Studio scelti in relazione all'esperienza e alla natura delle questioni da affrontare. L'attività verrà svolta sia dallo studio resolvendo le problematiche in via telematica e telefonica, ovvero attraverso riunioni con il Comune;

CONSIDERATO che lo Studio Legale Galbiati, Sacchi ed Associati con sede in Via Durini. 24 a Milano:

- è in possesso di pregresse e documentate esperienze analoghe a quelle oggetto del presente affidamento, come previsto dall'art. 50 comma 1 lett. b) del D. Lgs. 36/2023;
- trattasi di prestazione di caratteri intellettuale per cui non vi è costo della manodopera;

DATO ATTO:

- ✓ che è stato acquisito lo smart CIG n. **ZA63CFD350** rilasciato dell'Autorità di vigilanza sui contratti pubblici ai fini sia della tracciabilità di cui alla legge 136/2010 che ai fini del monitoraggio dei contratti pubblici;
- ✓ che, ai sensi dell'art. 49, comma 4, del D. Lgs. 36/2023 trattandosi di affidamento diretto di importo inferiore a € 5.000,00 si è derogato al principio di rotazione;
- ✓ che si ritiene congruo il costo della manodopera indicato in sede di presentazione del preventivo dall'affidatario e adeguato il contratto collettivo applicato in relazione alle tutele a favore dei lavoratori da impiegare nell'appalto;

RITENUTO, pertanto, procedere all'affidamento diretto Legale Galbiati, Sacchi ed Associati con sede in Via Durini. 24 a Milano per un importo di € 4.312,50, oltre oneri ed IVA e così per complessivi € 5.471,70;

ATTESO che:

- ai sensi dell'art. 53, comma 1, del D. Lgs. 36/2023, per il presente affidamento non è stata richiesta la garanzia provvisoria;
- che ai sensi dell'art. 53, comma 4, del D. Lgs. 36/2023, non si procede alla richiesta della garanzia definitiva in quanto trattasi di assistenza legale di supporto al RUP;
- che si procederà alla stipula del contratto ai sensi dell'art. 18, comma 1, del D. Lgs. 36/2023 mediante apposito scambio di lettere tra le parti tramite posta elettronica certificata

RILEVATO il pieno rispetto, in fase istruttoria e di predisposizione degli atti, delle disposizioni contenute nel Codice di comportamento dei dipendenti pubblici e l'insussistenza, ai sensi dell'articolo 6 bis della legge 241/1990, dell'articolo 7 del decreto del Presidente della Repubblica 16 aprile 2013, n. 62, dell'art. 16 del D. Lgs. 36/2023 e dell'art. 7 del Codice di Comportamento del Comune di Malnate, di conflitto di interesse in capo al firmatario del presente atto, al RUP, agli altri partecipanti al procedimento e in relazione ai destinatari finali dello stesso;

ATTESO che il presente atto è adottato ai sensi dell'art. 17 comma 2 del D. Lgs. 36/2023 che prevede, in caso di affidamento diretto, che la decisione a contrarre individua l'oggetto, l'importo e il contraente, unitamente alle ragioni della sua scelta, ai requisiti di carattere generale e, se necessari, a quelli inerenti alla capacità economico finanziaria e tecnico professionale;

RITENUTO che l'istruttoria preordinata all'emanazione del presente atto consente di attestare la sua regolarità e correttezza, ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147 bis, comma 1, del D. Lgs. 267/2000;

VISTO il Bilancio di previsione 2023/2025;

DETERMINA

- 1) **APPROVARE** il preventivo offerta limitatamente alla fase 2- Assistenza relativo all'assistenza al RUP nella predisposizione degli atti e provvedimenti di competenza comunale per dare ottemperanza alla sentenza nonchè nella gestione stragiudiziale dei rapporti con a proprietà privata- (All.1);
- 2) **AFFIDARE**, per i motivi di cui in premessa, Studio Legale Galbiati, Sacchi ed Associati con sede in Via Durini. 24 a Milano, p. I.V.A. 11924530154 il servizio legale in parola per un importo contrattuale di € 4.312,50 oltre contributi ed IVA, e quindi, complessivamente € 5.471,70.

3) DARE ATTO:

- che si provvederà alla liquidazione del corrispettivo successivamente all'esito positivo dei controlli di legge e al regolare espletamento del servizio richiesto;
- che il programma dei pagamenti derivanti dal presente provvedimento 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. n. 267/2000.

4) **ATTESTARE** la regolarità e la correttezza del presente atto ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147 bis, comma 1, del D. Lgs. n. 267/2000.

5) **IMPEGNARE** la spesa di € 5.471,70. al capitolo 72 impegno 1121/2023 del bilancio di previsione 2023 come indicato nella scheda contabile allegata.

Avverso alla presente determinazione è ammesso il ricorso al TAR di competenza entro 60 gg. o entro 120 gg. al Presidente della Repubblica. E' ammesso il ricorso al TAR di competenza entro 30 gg. se trattasi di appalto di lavori, servizi o forniture.

**Sottoscritta dal Responsabile d' Area
(GALLI DANIELA)
con firma digitale**