



# COMUNE DI FERNO

Provincia di Varese

## LL.PP. EDILIZIA PRIVATA, ECOLOGIA

### DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

Numero **532** del **20/11/2019**

**OGGETTO: AFFIDAMENTO DI INCARICO DI ASSISTENZA LEGALE STRAGIUDIZIALE DA PRESTARE AL COMUNE IN ORDINE AL RECUPERO DEGLI IMPORTI DOVUTI DA 2I RETE GAS SPA, A TITOLO DI CANONE CONCESSORIO, PER GLI ANNI 2014-2019, OLTRE AL CONGUAGLIO INERENTE L'ANNO 2013**

### IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

In applicazione al disposto di cui all'art. 4, comma 2 del D.Lgs. 165/2001;

Visti gli artt. 107 e 109 del T.U.E.L., approvato con D.Lgs. 267/2000;

Visto l'art. 11 del regolamento per l'organizzazione degli uffici e dei servizi, approvato con deliberazione di G.C. n. 19 del 20.02.1998, esecutiva ai sensi di legge;

Visto il provvedimento sindacale n. 11 del 20/05/2019 Attribuzione della responsabilità dei servizi LL.PP. attività tecniche e procedimenti inerenti l'edilizia privata, ecologia ed il servizio tecnico manutentivo per l'anno 2019 – Bonacina Marco -

Vista la deliberazione di Consiglio Comunale n. 67 del 27/12/2018 relativa all'approvazione del bilancio annuale di previsione per l'esercizio 2019 (oggetto delibera: Bilancio di previsione finanziario per gli esercizi 2019/2020/2021, programma triennale delle opere pubbliche 2019/2021 ed elenco annuale 2019, nota di aggiornamento del Documento Unico di Programmazione (D.U.P.) – Esame ed approvazione);



Vista la deliberazione di Giunta Comunale n. 2 dell' 11/01/2019 avente per oggetto: ESERCIZIO 2019 - AFFIDAMENTO DEI MEZZI FINANZIARI AI RESPONSABILI DEI SERVIZI – PIANO ESECUTIVO DI GESTIONE, PIANO DELLA PERFORMANCE 2019/2021;

Visto il Decreto Ingiuntivo n. 570/2015 emesso dal tribunale di Busto Arsizio del 19/02/2015 contro 2i Rete Gas;

Considerato che con sentenza del 18 gennaio 2017 n. 63, R.G. n. 2707/2015, il Tribunale Ordinario di Busto Arsizio, terza sezione civile, disponeva, in accoglimento dell'opposizione in esame presentata dalla soc. 2iRete gas spa, la revoca del decreto ingiuntivo n. 570-2015 /R.G. 587/2015;

Atteso che avverso alla sopracitata sentenza n. 63, il Comune di Ferno è ricorso in appello, al fine di veder confermato il diritto del Comune di Ferno a pretendere il pagamento dei canoni di concessione non pagato in forza del contratto di concessione scaduto il 31/12/2012, anche in ragione di quanto disposto dall'art. 1, comma 453, della Legge 11/12/2016 n. 232 (entrata in vigore il 1 gennaio 2017);

Considerato che con sentenza del 12/03/2019 n. 2695/2019, R.G. n. 3470/2017 rep. 2849/2019 del 18/06/2019, la Corte d'Appello di Milano ha parzialmente accolto l'appello proposto dal Comune di Ferno, confermando il decreto ingiuntivo n. 570/15 emesso in data 04/03/2015, e condannando 2I Rete Gas spa alla rifusione, in favore del Comune, delle spese processuali, liquidate, quanto al primo grado, in € 13.430,00 e, quanto al secondo grado, € 9.515,00, oltre in entrambe le fasi, al 15% a titolo di rimborso forfettario delle spese generali, IVA e CPA come per legge;

Considerato che detta sentenza di appello stabilisce che *"alla luce del carattere oneroso del contratto di servizi, la prosecuzione del rapporto di gestione ordinaria imposta dalla legge comporta come conseguenza naturale e automatica l'uguale prosecuzione delle obbligazioni di natura economica previste nel contratto stesso"*, e *"Debbono, pertanto, ritenersi applicabili le condizioni del contratto di concessione, ivi compresa la debenza del canone anche per il periodo successivo alla scadenza del contratto"*, e si rende necessario quindi recuperare gli importi dovuti da 2i Rete Gas, a titolo di canone concessorio, per gli anni 2014-2019, oltre al conguaglio inerente l'anno 2013;

Vista la nota del 19/07/2019 inviata dall'avvocato Luca De Nora all'avv. Cesare Caturani, difensore di 2I Rete Gas spa, per richiesta di rifusione delle spese processuali, ad oggi senza esito;

Rilevato che, alla luce delle controversie giudiziali pregresse, occorre che il Comune si avvalga dell'assistenza stragiudiziale di un professionista esperto in materia;

Richiamati i seguenti atti:

- Determinazione n. 526 del 31/12/2015: "Affidamento incarico assistenza legale per attività difensiva da svolgere nel giudizio di opposizione al D.I. N. 570/2015, intentato da 2I Rete Gas spa"
- Determinazione n.22 del 22/01/2016: "Affidamento incarico assistenza legale per attività difensiva da svolgere nel giudizio di opposizione al N. 570/2015, intentato da 2I Rete Gas spa - Impegno 3a fase";



- Determinazione n. 240 del 27/06/2016 "Affidamento incarico assistenza legale per attività difensiva da svolgere nel giudizio di opposizione al N. 570/2015, intentato da 2I Rete Gas spa - Impegno spesa 4A fase "fase decisionale" – SMART CIG N° XCD19D7BC1";

- Deliberazione di Giunta comunale n. 0035 in data 27/03/2017 ad oggetto: "Atto di indirizzo per l'affidamento di incarico di assistenza legale per l'attività difensiva da svolgere nel giudizio di secondo grado avanti la Corte d'Appello avverso la sentenza della sezione III del Tribunale di Busto Arsizio n. 63 del 19 gennaio 2017, promossa da 2I Retegas spa".

- Determinazione n. 168 del 03/05/2017 "Affidamento di incarico di assistenza legale per l'attività difensiva da svolgere nel giudizio di secondo grado avanti la Corte d'Appello avverso la sentenza della Sezione III del Tribunale di Busto Arsizio N. 63 del 19 gennaio 2017, promossa da 2I Rete Gas spa";

con cui si affidava all'Avv. Luca De Nora, con studio legale a con studio in Milano in via Visconti di Modrone 8/1, quale professionista qualificato, l'incarico di assistenza legale per l'attività difensiva di cui trattasi;

Considerato, pertanto, che l'avv. Luca De Nora ha già assistito il Comune di Ferno in tutte le fasi di giudizio che si sono concluse con la sopraccitata sentenza di appello del 12/03/2019 n. 2695/2019, R.G. n. 3470/2017 rep. 2849/2019 del 18/06/2019;

Richiamato il Regolamento comunale per la tenuta dell'albo comunale degli avvocati cui conferire incarichi di patrocinio e di consulenza legale approvato con deliberazione del Consiglio Comunale n. 31 del 20/06/2018;

Considerato che i precedenti incarichi all'avv. De Nora sono stati conferiti anteriormente alla data di pubblicazione del predetto albo comunale degli avvocati;

Richiamati gli artt. 2, ultimo capoverso, e 5, terzo capoverso, del Regolamento Comunale ove sono previste la facoltà di affidare in via del tutto eccezionale incarichi legali a professionisti non inseriti in elenco per giudizi di rilevante importanza, e la deroga al principio di rotazione nell'affidamento degli incarichi di patrocinio legale nei casi di prosecuzione, consequenzialità e complementarietà con altri incarichi precedentemente conferiti e nei casi di esito vittorioso o di non soccombenza in uno dei gradi precedenti e salvo comunque previsione di tale facoltà nella procedura di affidamento iniziale;

Ritenuto che l'Avv. Luca De Nora, alla luce del disposto del regolamento comunale, risulta essere già a conoscenza della materia del contendere in quanto ha assistito l'ente nei precedenti giudizi di opposizione al decreto ingiuntivo proposto da 2I Rete Gas spa, nonché nel giudizio di secondo grado avanti la Corte d'Appello, e che l'assistenza stragiudiziale in ordine al recupero degli importi dovuti da 2i Rete Gas, a titolo di canone concessorio, per gli anni 2014-2019, oltre al conguaglio inerente l'anno 2013, ben può essere considerata complementare/ consequenziale al precedente giudizio, ancorché il professionisti non risulti iscritto all'albo comunale degli avvocati;

Ritenuto necessario assumere idoneo impegno di spesa, ;

Atteso che l'avvocato Luca De Nora con studio in Milano in via Visconti di Modrone 8/1, con nota pervenuta in data 19/11/2019 protocollo 20681 allegata al presente atto sotto la lettera "A", ha inoltrato preventivo di parcella per l'attività di assistenza stragiudiziale da prestare al Comune in



ordine al recupero degli importi dovuti da 2i Rete Gas, a titolo di canone concessorio, per gli anni 2014-2019, oltre al conguaglio inerente l'anno 2013, il quale quantifica la spesa in euro € 2.500,00 oltre spese generali 15% per € 375,00, CPA 4% per € 115,00 e IVA 22% per € 657,80, per un totale di € **3.647,80**;

Atteso che l'affidamento del singolo incarico episodico, legato alla necessità contingente, non costituisce appalto di servizi legali, esulando dai servizi giuridici di cui all'allegato B, n. 21, del Codice degli Appalti e quindi dalla disciplina concorsuale (confronta Consiglio di Stato sez. IV sentenza n. 2730/12);

Dato atto che occorre procedere all'assunzione dell'impegno di spesa, imputando la spesa complessiva di € 3.647,80 al codice "0106103" – 20/53 del Bilancio 2019;

Dato atto che l'affidamento oggetto della presente determinazione è soggetto al rispetto della Legge 13 agosto 2010, recante il "Piano straordinario contro le mafie, nonché delega del Governo in materia di normativa antimafia" e che pertanto l'impresa affidataria si assume la responsabilità del rispetto di tutti gli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari di cui all'art. 3 della Legge 13 agosto 2010 n. 136 e smi;

Acquisito il Codice SMART CIG (Codice Identificativo Gara) n° ZD02A96264 attribuito dall'Autorità di Vigilanza sui Contratti Pubblici, ai sensi dell'art. 3.5 della Legge 136/2010;

Considerato che saranno rispettati gli obblighi di pubblicità e trasparenza previsti dalle vigenti normative in materia;

Visto l'art. 183 del D. Lgs. 267/2000 "Impegno di spesa";

Visto il D.lgs n. 50 del 18/04/2016, in particolare l'art. 17 che esclude i servizi legali dall'ambito di applicazione del Codice;

#### DETERMINA

1. Di affidare all'avvocato Luca De Nora con studio in Milano in via Visconti Di Modrone n° 8/1 l'incarico per l'attività di assistenza stragiudiziale da prestare al Comune in ordine al recupero degli importi dovuti da 2i Rete Gas spa, a titolo di canone concessorio, per gli anni 2014-2019, oltre al conguaglio inerente l'anno 2013;
2. Di impegnare la somma di € 2.500,00 oltre spese generali 15% per € 375,00, CPA 4% per € 115,00 e IVA 22% per € 657,80, per un totale di € **3.647,80**;
3. Di imputare la spesa di € 3.647,80 comprensiva di iva 22% di cui al n° precedente al codice di bilancio "0106103" – 20/53 del bilancio di previsione per l'esercizio 2019;
4. Di precisare che detta spesa sarà esigibile nell'esercizio 2019 ed il pagamento sarà effettuato nell'esercizio 2019 e comunque entro 30 giorni dal ricevimento della fattura, come previsto dalla vigente normativa in materia di pagamenti;

Di trasmettere il presente provvedimento agli interessati ai sensi dell'art. 191 del D.Lgs. 267/2000.



Ferno, 20/11/2019

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

Geom. Marco Bonacina

*Documento informatico firmato digitalmente ai sensi del Testo Unico D.P.R. 28 dicembre 2000 n. 445 e del D.Lgs 7 marzo 2005 n. 82 e norme collegate, il quale sostituisce il testo cartaceo e la firma autografa*

