



# COMUNE DI FERNO

Provincia di Varese

**LL.PP. EDILIZIA PRIVATA, ECOLOGIA**

**DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE DEL SERVIZIO**

Numero **295** del **08/06/2022**

**OGGETTO: AFFIDAMENTO INCARICO PROFESSIONALE RELATIVO A PRESTAZIONE DI ASSISTENZA LEGALE IN PROCEDIMENTO DI PARTICOLARE COMPLESSITA' INERENTI ALLA QUALIFICAZIONE DELLA FATTISPECIE GIURIDICA DI ALCUNI SERVIZI OGGI SVOLTI DA SAP SRL CIG ZCB36A95C5**

## **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. 20 del 31/12/2021 di nomina della Responsabilità dei Servizi Il.pp., attività tecniche e procedimenti inerenti l'edilizia privata e l'urbanistica, ecologia ed il servizio tecnico manutentivo del patrimonio e la sicurezza di cui al D.Lgs. n. 81/2008 dall'01/01/2022 sino a fine mandato sindacale;

Vista la deliberazione di Consiglio Comunale n. 9 del 31/01/2022 relativa all'approvazione del bilancio annuale di previsione esercizio 2022 ad oggetto: "Documento Unico di Programmazione per il periodo 2022 – 2024 e Bilancio di Previsione per il triennio 2022-2024 – Approvazione" e successive modificazioni ed integrazioni;

Vista la deliberazione di Giunta Comunale n. 34 del 22.04.2022 relativa all'assegnazione dei mezzi finanziari ai Responsabili dei Servizi per l'anno 2022;

Premesso che:



- il Comune di Ferno è socio al 50% di una società pubblica per servizi denominata SAP srl, che svolge la sua prevalente attività nel campo dell'igiene urbana, che sul territorio del Comune di Ferno ricade il Terminal 1 dell'Aeroporto di Milano Malpensa, e che all'interno dello stesso aeroporto la soc. Sap spa svolge servizi di raccolta e conferimento rifiuti;
- nell'avvio dei lavori legati al controllo analogo da svolgere sulla società SAP srl, sono parse emergere problematiche legate ai rapporti contrattuali in essere, conseguenti la vecchia convenzione approvata dal Comune di Ferno e S.E.A. (gestore aeroportuale), in conseguenza della quale SAP srl fornisce servizi a S.E.A. a fronte del pagamento di un corrispettivo riscosso direttamente dalla stessa società pubblica;

Atteso che l'Amministrazione Comunale di Ferno intende affidare a SAP srl la concessione dell'intero ciclo integrato dei rifiuti comprensivo della riscossione della tariffa puntuale;

Considerato che è opportuno effettuare un approfondimento legale, circa la attuale legittimità di dette convenzioni rispetto ai principi stabiliti dall'art. 7 comma 6 del D.Lgs n. 165/2001, alla luce della normativa vigente (subentrata in data successiva alla stipula della richiamata convenzione originaria), in merito alle società partecipate, in particolare per quanto riguarda la qualificazione della fattispecie giuridica (servizio pubblico ovvero servizio svolto verso privati), di alcuni servizi oggi svolti da SAP in virtù dei contratti in essere stipulati direttamente tra la stessa società partecipata e S.E.A.;

Rilevato che, al fine di prevenire eventuali controversie giudiziali, occorre che il Comune si avvalga di un professionista esperto in materia;

Richiamato il Regolamento 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, ed in particolare l'articolo 2 che prevede "*...dandone adeguata motivazione, il Comune ha la facoltà di affidare incarichi legali a professionisti non inseriti in elenco per giudizi di rilevante importanza e/o complessità che richiedano prestazioni professionali di altissima specializzazione quali quelle garantite da professionisti di chiara fama, cultori della materia e cattedratici, rispettando comunque i principi di cui agli artt. 4 e 17 del D.lgs. 50/2016...*"

Vista la Deliberazione di Giunta Comunale n. 51 del 18/05/2022, ad oggetto: ATTO DI INDIRIZZO PER L'AFFIDAMENTO DI INCARICO DI ASSISTENZA GIURIDICA NELLA QUALIFICAZIONE DELLA FATTISPECIE GIURIDICA DI ALCUNI SERVIZI OGGI SVOLTI DA SAP, che ha individuato nell'avv. Harald Massimo Bonura il professionista esperto nella specifica materia del diritto riguardante le società a partecipazione pubblica, a cui affidare l'incarico di che trattasi;

Ritenuto necessario assumere idoneo impegno di spesa, per la fase: "redazione di parere pro veritate";

Visto l'art. 17 del D.lgs n. 50 del 18/04/2016 ed in particolare l'art. 1, lett. d), punto 5 che individua tra i servizi legali esclusi dall'ambito di applicazione del Codice gli "*altri servizi legali che sono connessi, anche occasionalmente, all'esercizio dei pubblici poteri*";

Considerato che l'incarico di che trattasi costituisce assistenza legale non collegata ad una specifica



lite, e pertanto rientra tra i servizi legali di cui all'allegato IX del Codice dei contratti pubblici, come disciplinati dal punto 2 e 3.2 delle Linee Guida n. 12 "Affidamento dei servizi legali", approvate dal Consiglio dell'Autorità nazionale anticorruzione con delibera n. 907 del 24/10/2018;

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);

Visto l'articolo 1, comma 450 della legge n. 296/2006, come modificato dalla legge 30 dicembre 2018, n. 145 (legge di Bilancio 2019), il quale prevede che "Le amministrazioni statali centrali e periferiche (...), per gli acquisti di beni e servizi di importo pari o superiore a 5.000 euro e al di sotto della soglia di rilievo comunitario, sono tenute a fare ricorso al mercato elettronico della pubblica amministrazione di cui all'articolo 328, comma 1, del regolamento di cui al decreto del Presidente della Repubblica 5 ottobre 2010, n. 207. Fermi restando gli obblighi e le facoltà previsti al comma 449 del presente articolo, le altre amministrazioni pubbliche di cui all'articolo 1 del decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165, nonché le autorità indipendenti, per gli acquisti di beni e servizi;

Richiamate le Linee guida n. 3, di attuazione del D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50, aggiornate al d.lgs. 56 del 19/4/2017 con deliberazione del Consiglio dell'Autorità n. 1007 dell'11 ottobre 2017;

Ritenuto opportuno procedere a Richiesta Di Offerta a professionisti iscritti all'albo fornitori telematico della Piattaforma Sintel di Arca Lombardia assunto quale Elenco Operatori economici da invitare;

Considerato che in data 04/05/2022 prot. 6896 è stata inviata richiesta di disciplinare all'avv. Harald Massimo Bonura, (C.F.: BNRHLD68P27A201H) con studio a Roma, in Corso Vittorio Emanuele II, 174, ed iscritto all'ordine degli avvocati di Catania, e con la medesima nota si prospettavano gli aspetti amministrativi collegati alla proposta di insediamento logistico in parola;

Esperita la procedura SINTEL ID 155421182 con la quale si procedeva alla richiesta di offerta una soggetto specializzato, nel rispetto del principio di rotazione degli inviti e degli affidamenti;

Visto il report della procedura Sintel in data 08/06/2022, il disciplinare di incarico presentato in sede di offerta dall'avv. Harald Massimo Bonura in qualità di legale rappresentate di BONURA FONDERICO STUDIO LEGALE (P.IVA. 11657461007) con studio a Roma, in Corso Vittorio Emanuele II, 174 che quantifica il corrispettivo per l'incarico di che trattasi, in € 7.350,00 oltre 4% oneri contributivi per € 294,00 e iva 22% per € 1.681,68, per un totale di € **9.325,68** e ritenuto lo stesso meritevole di approvazione;

Acquisite ai fini del possesso dei requisiti di carattere generale e speciale le seguenti certificazioni:

- l'autocertificazione sul possesso dei requisiti generali ex art. 80 D.Lgs. 50/2016 e S.M.I.;
- Documento unico di regolarità contributiva - regolare;

Considerato che non trattasi di consulenza ai sensi del D. Lgs. 165/2001;

Visti gli art. 2230 e seguenti del Codice Civile;



Visto l'art. 32 c. 2 secondo periodo del D.Lgs. 50/2016 secondo il quale la Stazione Appaltante nelle procedure di cui all'art. 36 comma 2 del D.lgs. 50/2016 può procedere ad affidamento diretto tramite determina a contrarre che contenga in modo semplificato, l'oggetto dell'affidamento, l'importo, il fornitore, le ragioni della scelta del fornitore, il possesso da parte sua dei requisiti di carattere generale, nonché il possesso dei requisiti tecnico professionali;

Dato atto che occorre procedere all'assunzione dell'impegno di spesa, imputando la spesa complessiva di € 9.325,68 al capitolo 1.11.1.3.70.00023;

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° ZCB36A95C5 attribuito dall'Autorità di Vigilanza sui Contratti Pubblici, ai sensi dell'art. 3.5 della Legge 136/2010;

Dato atto che si è proceduto nel rispetto dei principi di cui all'art. 30 del D.lgs. 50/2016 e s.m.i. con particolare riguardo all'economicità, alla concorrenza, alla rotazione, ed al divieto artificioso frazionamento della spesa;

Dato atto che la presente determina, in ossequio al 'principio di trasparenza e fatto salvo quanto previsto dall'art. 1 comma 32 della Legge 190/2012 e dal D.Lgs. 33/2013, è pubblicata, ai sensi dell'art. 29 del D.lgs. 50/2016, sul sito istituzionale dell'ente e precisamente: <http://www.ferno.gov.it> - nella sezione "Amministrazione trasparente" - "bandi di gara e contratti"

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

## DETERMINA

per le motivazioni in premessa indicate, che qui si intendono tutte integralmente riportate:

1. Di affidare all'avvocato Harald Massimo Bonura (C.F.: BNRHLD68P27A201H) in qualità di legale rappresentante di BONURA FONDERICO STUDIO LEGALE (P.IVA 11657461007) con studio a Roma, in Corso Vittorio Emanuele II, 174, ed iscritto all'ordine degli avvocati di Catania l'incarico di assistenza legale in procedimento di particolare complessità inerenti alla qualificazione della fattispecie giuridica di alcuni servizi oggi svolti da S.A.P. srl, per la fase: "redazione di parere pro veritate";
2. Di impegnare la somma lorda di € **9.325,68** (cassa ed oneri compresi) imputando la spesa al capitolo 1.11.1.3.70.00023;
3. Di precisare che detta spesa sarà esigibile nell'esercizio 2022 ed il pagamento sarà effettuato nell'esercizio 2022 e comunque entro 30 giorni dal ricevimento della fattura, come previsto dalla vigente normativa in materia di pagamenti;
4. Di trasmettere il presente provvedimento agli interessati ai sensi dell'art. 191 del D.Lgs.



Ferno, 08/06/2022

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*

