

COMUNE DI POSADA

Risposta scritta all'interrogazione dei consiglieri comunali Murgia, Fresu e Costaggiu – Criteri di assegnazione degli incarichi professionali.

In riscontro all'interrogazione formulata dai Consiglieri di Minoranza Murgia, Fresu, Costaggiu si comunica quanto segue:

- Lo scorso aprile è entrato in vigore il Nuovo Codice degli Appalti di cui al d.Lgs. n.50 del 18.04.2016;
- Visto l'art.4 del suddetto Codice il quale dispone " l'affidamento dei contratti pubblici di lavori servizi e forniture deve avvenire nel rispetto del principio di economicità, efficacia, parità di trattamento, pubblicità";
- Richiamati gli articoli del D.Lgs 50/2016;
- l'art.36 comma 2 lett.a) il quale prevede che le Stazioni Appaltanti procedano all'affidamento dei lavori, servizi e forniture di importo inferiore a € 40.000,00 mediante affidamento diretto motivato;
- Art.37 comma 1 stabilisce che le Stazioni Appaltanti, fermo restando gli obblighi di utilizzo di strumenti di acquisto e negoziazioni, anche telematici, previsti dalle vigenti disposizioni in materia di contenimento della spesa possono procedere direttamente ed autonomamente all'acquisto di forniture e servizi di importo inferiore ad € 40.000,00;
- Viste le nuove guide dell'ANAC " procedure per l'affidamento dei contratti pubblici di importo inferiore alla soglia di rilevanza comunitaria, indagini di mercato e formazione e gestione degli elenchi di operatori economici;
- L'affidamento ed esecuzione di Lavori Servizi e Forniture di importo inferiore ai 40.000,00 euro può avvenire tramite affidamento diretto, adeguatamente motivato, o, per i Lavori, tramite amministrazione diretta.
- Gli affidamenti in amministrazione diretta devono essere individuati direttamente dalla Stazione Appaltante, sotto la guida del RUP.
- In data 5 ottobre 2016 il Comune di Posada ha provveduto a pubblicare l'avviso per la formazione degli elenchi dei professionisti – Sono arrivate numerose domande, l'ufficio sta ultimando l'istruttoria.
- Una volta approvato l'elenco dei professionisti per i servizi di ingegneria ed architettura, a breve, si attingerà dagli elenchi ai sensi del D.Lgs. n.50/2016 – E' intenzione dell'Amministrazione lasciare l'elenco aperto fino al 31/12/2016. Gli uffici stanno approntando un Regolamento che verra' approvato entro il 31/12/2016 contenente le modalita' di utilizzo dello stesso.
- Per quanto concerne i servizi legali pare utile ricordare che in base alla normativa previgente, rinvenibile nel decreto legislativo 12 aprile 2006, n. 163, i servizi legali erano ricompresi nei servizi elencati all'allegato II B; di conseguenza tali affidamenti erano esclusi.

- Al riguardo, la giurisprudenza e l'ANAC distinguevano il conferimento del singolo incarico di patrocinio legale, che configurava un contratto d'opera intellettuale sottratto alla disciplina del codice, dalla attività di assistenza e consulenza giuridica a carattere complesso, che costituiva invece un appalto di servizi.
 - Con il nuovo Codice dei contratti il legislatore ha definito l'inquadramento giuridico, ponendo fine a diverse interpretazioni anche da parte delle Pubbliche Amministrazioni, classificando i servizi legali come appalti di servizi.(art. 17, comma 1).Per assurdo, potrebbe paventarsi l'ipotesi che una causa venga seguita nei vari gradi, da differenti legali a seconda dell'offerta economica piu' vantaggiosa ed anche con una diversa linea difensiva. Viene a cadere l'aspetto della fiduciarieta'.
 - Il nuovo Codice pone la parola fine al dibattito protrattosi negli ultimi anni, in ordine all'esatto inquadramento del singolo incarico di patrocinio legale. Attualmente, anche il conferimento di un singolo incarico legale viene qualificato come appalto di servizi. (rinnovata qualificazione giuridica)
 - L'art. 17, comma 1, lettera d), elenca una serie di servizi legali che non soggiacciono all'applicazione delle disposizioni del Codice, tutti gli altri servizi legali non individuati rientrano invece nei servizi di cui all'allegato IX, per i quali trova applicazione il Codice, con alcune differenziazioni in tema di pubblicità.
 - L'art.35, comma 1, lett. d) del D.Lgs. 50/2016 prevede l'applicazione ai servizi indicati all'allegato IX delle norme del nuovo Codice al superamento della soglia prevista di 750.000 euro e introduce un regime differenziato soltanto per quanto concerne la pubblicazione degli avvisi (art. 142).
 - Per contro, con riferimento ai servizi legali elencati all'art. 17, comma 1, lett. d), è opportuno tenere presente che l'affidamento dei contratti esclusi (in tutto o in parte) **deve comunque avvenire nel rispetto del principio della pubblicità.**

Ne deriva che le amministrazioni sono tenute a definire le procedure di affidamento dei servizi legali di gestione del contenzioso garantendo adeguate forme di pubblicità.

La competenza a promuovere o resistere alle liti è della Giunta – Al Sindaco compete il conferimento della procura alle liti all'Avvocato da incaricare;

Spetterà al Responsabile del settore interessato dal contenzioso adottare il provvedimento dell'incarico;

Negli affidamenti sotto soglia, le Stazioni Appaltanti hanno la facoltà di ricorrere, nell'esercizio della propria discrezionalità, alle procedure semplificate. Le Stazioni Appaltanti dovrebbero indicare, nel provvedimento non solo la procedura semplificata ma anche le ragioni che hanno indotto ad optare per un sistema di affidamento .

Si precisa che gli incarichi legali, reiterati nel 2016, sono incarichi deliberati prima dell'entrata in vigore della nuova normativa, infatti l'incarico precedente atteneva a tutte le fasi e gradi della procedura.

In molti casi il Comune è risultato vincitore della causa e la parte opposta ha provveduto ad impugnare la sentenza a loro sfavorevole. Alcuni Comuni stanno procedendo con l'istituzione dell'elenco degli Avvocati. L'ufficio comunale sta esaminando una bozza di Regolamento che disciplinerà le modalità degli incarichi legali e verrà portato in Consiglio per l'approvazione nella prima seduta utile.

A disposizione per qualsiasi ulteriore chiarimento.

II SINDACO

Roberto TOLA
