



COMUNE DI AUSTIS

AREA FINANZIARIA E AMMINISTRATIVA E TRIBUTI

DETERMINAZIONE N. 122 del 27/10/2023

PROPOSTA N. 530 del 27/10/2023

OGGETTO: AFFIDAMENTO DIRETTO E CONTESTUALE IMPEGNO DI SPESA A FAVORE DELLO STUDIO LEGALE TRIBUTARIO FANTOZZI&ASSOCIATI - CIG Z993D098CE – DELIBERA G.C. 58 DEL 20/10/2023

LA RESPONSABILE DEL SERVIZIO

Visto il Decreto del Sindaco n. 8 del 15/02/2022 di nomina della Dott.ssa Ilaria Sedda quale Responsabile del Servizio Finanziario, Tributi, Affari Generali e Personale e l'art. 107 del TUEL – D.lgs. 18/08/2000, n. 267 in tema di funzioni e responsabilità dei dirigenti ed il successivo art. 109, comma 2, sulle attribuzioni dei responsabili dei servizi, negli enti privi di dirigenza.

Richiamata la Deliberazione del Consiglio Comunale n. 2 del 23/03/2023 di approvazione del DUP per il periodo 2023-2025 di cui al D.Lgs n. 118/2011 e ss.mm. e ii e la Deliberazione del Consiglio Comunale n. 3 del 23/03/2023 di approvazione del Bilancio di Previsione per il periodo 2023-2025 di cui al D.Lgs. n. 118/2011 e ss.mm. e ii.

Premesso che negli anni 2014/2015 sono stati emessi nei confronti di ENEL PRODUZIONE SPA gli avvisi di accertamento protocollo n. 3620/2014, 3916/2014, 3621/2015, 3622/2015, 3623/2015, 3624/2015, i quali attestavano il mancato pagamento da parte della stessa ENEL PRODUZIONE SPA dell'imposta I.C.I. in relazione alla diga di Benzzone ed alla centrale idroelettrica di Sorradile, negli anni 2008, 2009, 2010, 2011, 2012, 2013.

Dato atto che ENEL PRODUZIONE SPA ha proposto ricorso avverso i sopra citati avvisi di accertamento dinanzi alla Commissione Tributaria Provinciale di Nuoro, sezione 2, e che la stessa si è pronunciata in data 05/05/2016 con sentenza n. 91/2016, accogliendo i ricorsi presentati da ENEL PRODUZIONE SPA, annullando gli atti impugnati e disponendo la compensazione delle spese.

Richiamata la deliberazione della Giunta Comunale n. 15 del 04/04/2013 avente ad oggetto: "CONFERIMENTO INCARICO AI FINI DELL'ACCERTAMENTO ICI E IMU – TASSAZIONE CONCESSA ALLE LINEE ELETTRICHE E BACINI IDROELETTRICI – DR. GIOVANNI CAPPAI – APPORVAZIONE SCHEMA DI CONVENZIONE".

Considerato che il difensore tecnico incaricato, Dr. Giovanni Cappai, in data 18/04/2017 ha presentato atto di appello alla Corte di Giustizia Tributaria di II grado per illegittimità motivata e/o falsamente motivata per le ragioni indicate nell'atto stesso (protocollato in entrata presso il Comune di Austis al numero 779/2023);

Preso atto della comunicazione prot. 445/2023 nella quale lo Studio Cappai, incaricato, dà atto di aver provveduto a comunicare alla Corte di Giustizia Tributaria di II grado della Sardegna "l'incapacità del Comune di stare in giudizio e la conseguente necessità di interruzione del procedimento per decesso del difensore";

Vista la volontà degli amministratori del Comune di Austis di proseguire con l'appello alla sentenza 91/2016 e richiamata la Deliberazione della Giunta Comunale n. 14 del 15/03/2023 avente ad oggetto: "INDIRIZZI AL RESPONSABILE DEL SERVIZIO TRIBUTI PER CONFERIMENTO INCARICO PROFESSIONALE NEL GIUDIZIO DI APPELLO NANTI LA CORTE DI GIUSTIZIA TRIBUTARIA DI II GRADO DELLA

SARDEGNA IN RELAZIONE AGLI ACCERTAMENTI EMESSI AI FINI DELL'I.C.I. DAL 2008 AL2013"

Dato atto che con sentenza 430/2023 della Corte di Giustizia Tributaria di II grado della Sardegna – sezione 3 di Sassari è stato rigettato il ricorso in appello principale del Comune di Austis a favore di Enel Produzione Spa.

Richiamata la Deliberazione della Giunta Comunale n. 58 del 20/10/2023 con la quale è stato palesato l'intendimento dell'Amministrazione Comunale di impugnare la sentenza 430/2023.

Dato atto che si rende, pertanto, necessario affidare l'incarico a professionisti competenti del settore.

Acquisito agli atti (prot. n. 4716/2023) il preventivo dello Studio Legale Tributario Fantozzi&Associati, con sede in Via Sicilia 66 a Roma, che vanta una eccellente esperienza nel settore, il quale preventiva una spesa pari a € 15.000,00 oltre oneri di legge per l'onorario e un rimborso forfettario pari al 15% del totale, oltre le spese vive relative all'acquisto del contributo unificato necessario per l'iscrizione a ruolo dei ricorsi, pari a € 3.599,00.

Dato atto che nel bilancio di previsione approvato sono previste le somme necessarie per far fronte alle spese preventivate negli esercizi 2023, 2024 e 2025.

Dato atto, ai sensi dell'art. 17 e dell'art. 192 del TUEL, che il presente procedimento è finalizzato alla stipulazione di un contratto per l'affidamento di cui trattasi le cui caratteristiche essenziali sono qui riassunte:

- Fine che con il contratto si intende perseguire e relativo oggetto: difesa del Comune di Austis nanti la Corte di Cassazione, predisposizione di memorie illustrative e altri documenti necessari al fine sopra esposto;
- Importo del contratto: € 15.000,00 oltre oneri e altre spese necessarie;
- Forma del contratto: ai sensi dell'art. 18, comma 1, secondo periodo, del D. lgs. n. 36/2023, trattandosi di affidamento ai sensi dell'art. 50 del medesimo decreto, mediante corrispondenza secondo l'uso commerciale, consistente in un apposito scambio di lettere, anche tramite posta elettronica certificata o sistemi elettronici di recapito certificato qualificato ai sensi del regolamento UE n. 910/2014 del Parlamento europeo e del Consiglio del 23 luglio 2014;
- Modalità di scelta del contraente: affidamento diretto ai sensi dell'art. 50 del d.lgs. 36/2023;
- Clausole ritenute essenziali: quelle contenute nella corrispondenza intercorsa tra le parti e nella documentazione della procedura di affidamento;

Accertato:

- che l'art. 50 del d.lgs. 36/2023, con riferimento all'affidamento delle prestazioni di importo inferiore alle soglie di cui all'art. 14 dello stesso decreto, dispone che le stazioni appaltanti procedono, tra le altre, con le seguenti modalità: a) affidamento diretto per lavori di importo inferiore a 150.000 euro, anche senza consultazione di più operatori economici, assicurando che siano scelti soggetti in possesso di documentate esperienze pregresse idonee all'esecuzione delle prestazioni contrattuali anche individuati tra gli iscritti in elenchi o albi istituiti dalla stazione appaltante; b) affidamento diretto dei servizi e forniture, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, di importo inferiore a 140.000 euro, anche senza consultazione di più operatori economici, assicurando che siano scelti soggetti in possesso di documentate esperienze pregresse idonee all'esecuzione delle prestazioni contrattuali, anche individuati tra gli iscritti in elenchi o albi istituiti dalla stazione appaltante;
- l'Allegato I.1 al Decreto Legislativo 36/2023 definisce, all'articolo 3, comma 1, lettera d), l'affidamento diretto come "l'affidamento del contratto senza una procedura di gara, nel quale, anche

nel caso di previo interpello di più operatori economici, la scelta è operata discrezionalmente dalla stazione appaltante o dall'ente concedente, nel rispetto dei criteri qualitativi e quantitativi di cui all'articolo 50, comma 1 lettere a) e b), del codice e dei requisiti generali o speciali previsti dal medesimo codice”;

- ai sensi dell'art. 58 del d.lgs. 36/2023, che l'appalto, peraltro già accessibile dato l'importo non rilevante, non è ulteriormente suddivisibile in lotti in quanto ciò comporterebbe una notevole dilatazione dei tempi e duplicazione di attività amministrativa con evidente violazione del principio del risultato di cui all'art. 1 del Dlgs n. 36/2023.

Tenuto conto che gli affidamenti diretti, ancorché preceduti da una consultazione tra più operatori, sono contraddistinti da informalità e dalla possibilità per la stazione appaltante di negoziare le condizioni contrattuali con vari operatori, nel rispetto dei principi di cui al Nuovo Codice dei Contratti.

Richiamata:

- la sentenza del Consiglio di Stato, Sezione V, n. 2730 dell'11 maggio 2012, sotto la vigenza del D.Lgs. n. 163/2006 la quale stabilisce che “le norme in tema di appalti di servizi vengono, in definitiva, in rilievo quando il professionista sia chiamato a organizzare e strutturare una prestazione, altrimenti atteggiandosi a mera prestazione di lavoro autonomo in un servizio (nella fattispecie, legale), da adeguare alle utilità indicate dall'ente, per un determinato arco temporale e per un corrispettivo determinato”;

- la sentenza della Corte di Giustizia dell'Unione europea del 6 giugno 2019 (C-264/2018) secondo cui gli incarichi legali sono esclusi dalla normativa degli appalti ai sensi dell'art. 10, lettera d), I e II) della direttiva 24/2014 (corrispondente alle ipotesi dell'articolo 17 lettera d) del Codice Appalti) in quanto diversi da ogni altro contratto, perché le relative prestazioni possono essere rese “solo nell'ambito di un rapporto intuitu personae tra l'avvocato e il suo cliente, caratterizzato dalla massima riservatezza”. All'intuitus personae la Corte ricollega la libera scelta del difensore e la fiducia che si instaura tra cliente e avvocato.

Dato atto, pertanto che, nel caso di specie, sebbene l'affidamento sia di importo superiore ad € 5.000, questo Comune non è tenuto a procedere mediante ricorso a Consip-Mepa e/o a soggetti aggregatori centrali di committenza, strumenti telematici di negoziazione e similari, ecc., ai sensi dell'art.1 comma 450 della Legge n.296/2006.

Ritenuto di affidare allo Studio Legale Tributario Fantozzi&Associati, con sede in Via Sicilia 66 a Roma, le attività in parola per un importo di € € 15.00,00 oltre oneri di legge e altri rimborsi necessari al fine, in quanto l'offerta risulta adeguata rispetto alle finalità perseguite dalla stazione appaltante e l'operatore economico risulta in possesso di documentate esperienze pregresse idonee all'esecuzione delle prestazioni contrattuali.

Ritenuto di assumere idoneo impegno di spesa.

Acquisito il CIG: **Z993D098CE**

Atteso che la sottoscritta Responsabile, relativamente al presente procedimento, non si trova in conflitto d'interessi, neanche potenziale.

Richiamata la Deliberazione della Giunta Comunale n. 17 del 22.04.2022 con la quale si è proceduto ad aggiornare il Piano Triennale per la Prevenzione della Corruzione e per la Trasparenza – Approvazione del piano 2022- 2024 e confermato con deliberazione dell'organo esecutivo n. 15 del 31/03/2023.

Richiamato il Testo Unico degli Enti Locali - D. Lgs 267/2000;

Visti:

- lo Statuto dell'Ente;

- la legge 7 agosto 1990, n. 241;
- il decreto legislativo 18 agosto 2000, n. 267;
- il decreto legislativo 36/2023;
- il decreto legislativo 118/2011.

Valutato positivamente il presente provvedimento, sotto il profilo della regolarità e della correttezza dell'azione amministrativa, ai sensi dell'art. 147-bis, c. 1 del TUEL e del vigente Regolamento comunale sul sistema dei controlli.

DETERMINA

1. Di richiamare la premessa quale parte integrante e sostanziale del presente atto.
2. Di prendere atto delle direttive impartite con Deliberazione G.C. n. 58 del 20/10/2023.
3. Di conferire l'incarico professionale per il giudizio nanti la Corte DI Cassazione allo Studio Legale Tributario Fantozzi&Associati, con sede in Via Sicilia 66 a Roma.
4. Di dare atto che, ai sensi dell'art. 18, comma 1, secondo periodo, del D. lgs. n. 36/2023, trattandosi di affidamento sottosoglia ai sensi dell'art. 50 del medesimo decreto, il rapporto contrattuale si intende perfezionato mediante corrispondenza secondo l'uso commerciale, consistente in un apposito scambio di lettere, anche tramite posta elettronica certificata o sistemi elettronici di recapito certificato qualificato ai sensi del regolamento UE n. 910/2014 del Parlamento europeo e del Consiglio del 23 luglio 2014.
5. Di dare atto che le caratteristiche essenziali del presente affidamento sono:
 - Fine che con il contratto si intende perseguire e relativo oggetto: difesa del Comune di Austis nanti la Corte di Cassazione, predisposizione di memorie illustrative e altri documenti necessari al fine sopra esposto;
 - Importo del contratto: € 15.000,00 oltre oneri e altre spese necessarie;
 - Forma del contratto: ai sensi dell'art. 18, comma 1, secondo periodo, del D. lgs. n. 36/2023, trattandosi di affidamento ai sensi dell'art. 50 del medesimo decreto, mediante corrispondenza secondo l'uso commerciale, consistente in un apposito scambio di lettere, anche tramite posta elettronica certificata o sistemi elettronici di recapito certificato qualificato ai sensi del regolamento UE n. 910/2014 del Parlamento europeo e del Consiglio del 23 luglio 2014;
 - Modalità di scelta del contraente: affidamento diretto ai sensi dell'art. 50 del d.lgs. 36/2023;
 - Clausole ritenute essenziali: quelle contenute nella corrispondenza intercorsa tra le parti e nella documentazione della procedura di affidamento;
 - CIG: **Z993D098CE**
6. Di impegnare a tal fine una somma pari a € 22.600,00, come da preventivo prot. 4716, così come segue:
 - € 6.400,00 sul capitolo 10110305 - esercizio 2023;
 - € 2.600,00 sul capitolo 10110305 – esercizio 2024;

- € 10.000,00 sul capitolo 10160303 – esercizio 2024;
 - € 3.600,00 sul capitolo 10110316 - esercizio 2024.
7. Di dare atto che, come concordato dall'Amministrazione Comunale nella persona del Sindaco Pro Tempore (prot. 4716, punto 3, comma 3), in caso di esito positivo del giudizio, il Comune dovrà corrispondere a titolo di *success fee* un ulteriore importo pari al 5% dell'importo che Enel Produzione Spa dovrà corrispondere all'ente comunale in caso di eventuale sentenza favorevole.
 8. Di dare atto che, ai sensi dell'art. 183, comma 8, D.lgs. n. 267/2000, il sottoscritto ha accertato preventivamente che il programma dei conseguenti pagamenti relativi all'impegno di spesa che si assume con il presente atto è compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole di finanza pubblica in materia di pareggio di bilancio come, peraltro, accertato con la sottoscrizione del presente atto da parte del Responsabile dell'Area contabile ai sensi e per gli effetti dell'art. 183 comma 7 e dell'art. 147-bis del d.lgs. n. 267/2000.
 9. Di dare atto che la presente determinazione sarà pubblicata sul sito internet del Comune, all'Albo Pretorio on line.

VISTO DI REGOLARITA' TECNICA

Il Responsabile del Servizio ai sensi dell'art. 147/bis del TUEL 267/2000 e dell'art. 7 del Regolamento sui controlli interni in ordine alla proposta **n.ro 530 del 27/10/2023** esprime parere **FAVOREVOLE**.

Visto di regolarità tecnica firmato digitalmente dal Responsabile del Servizio **SEDDA ILARIA** in data **27/10/2023**

VISTO DI REGOLARITA' CONTABILE

Il Responsabile del Servizio Finanziario, ai sensi del D.Lgs. 267/2000 art. 151 c. 4, in ordine alla regolarità contabile della **Proposta n.ro 530 del 27/10/2023** esprime parere: **FAVOREVOLE**

Dati contabili:

Visto di Regolarita' Contabile firmato digitalmente dal Responsabile del Servizio **SEDDA ILARIA** il **27/10/2023**.

NOTA DI PUBBLICAZIONE N. 754

Il 30/10/2023 viene pubblicata all'Albo Pretorio OnLine la Determinazione N.ro **448 del 27/10/2023** con oggetto

AFFIDAMENTO DIRETTO E CONTESTUALE IMPEGNO DI SPESA A FAVORE DELLO STUDIO LEGALE TRIBUTARIO FANTOZZI&ASSOCIATI - CIG Z993D098CE – DELIBERA G.C. 58 DEL 20/10/2023

e vi resterà affissa per giorni 15 ai sensi dell'art 124 del T.U. 267/2000.

Esecutiva ai sensi delle vigenti disposizioni di legge.

Nota di pubblicazione firmata digitalmente da **SEDDA ILARIA il 30/10/2023**