



SETTORE
**A3 - LAVORI PUBBLICI, INFRASTRUTTURE,
PATRIMONIO**

SERVIZIO APPALTI, ESPROPRI E CONTRATTI

Determinazione dirigenziale

**Registro Generale
N. 460 del 12/06/2019**

Registro del Settore
N. 124 del 11/06/2019

Oggetto: Conferimento di incarico per consulenza ed assistenza legale a favore del Comune di Carpi nella controversia insorta con il Consorzio Stabile Galileo s.c. a r.l., aggiudicatario dell'appalto inerente i lavori di ampliamento di una porzione di fabbricato della scuola primaria L. Gasparotto in Via cacciatore n. 10 a Fossoli di Carpi - CIG: Z052894A41.

OGGETTO: Conferimento di incarico per consulenza ed assistenza legale a favore del Comune di Carpi nella controversia insorta con il Consorzio Stabile Galileo s.c. a r.l., aggiudicatario dell'appalto inerente i lavori di ampliamento di una porzione di fabbricato della scuola primaria "L. Gasparotto" in Via cacciatore n. 10 a Fossoli di Carpi - CIG: **Z052894A41**.

IL DIRIGENTE RESPONSABILE DEL SETTORE A3 LAVORI PUBBLICI – INFRASTRUTTURE E PATRIMONIO

Richiamati i seguenti atti:

- la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 88 del 27/09/2018 avente ad oggetto "Approvazione del Documento Unico di Programmazione - D.U.P. 2019";
- la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 19 del 28/02/2019 avente ad oggetto "Approvazione della nota di aggiornamento al Documento Unico di Programmazione – D.U.P. 2019";
- la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 23 del 28/02/2019, dichiarata immediatamente eseguibile, avente ad oggetto: "Approvazione del Bilancio di Previsione 2019-2021 e del piano poliennale degli investimenti";
- la Deliberazione di Giunta Comunale n. 32 del 05/03/2019 avente per oggetto "Approvazione del Piano Esecutivo di Gestione anni 2019-2021";

Premesso:

- a) che con Deliberazione di Giunta Comunale n. 95 del 15/05/2018 era stato approvato il progetto esecutivo dei lavori di ampliamento di una porzione di fabbricato della scuola primaria L. Gasparotto, in Via Cacciatore n. 10 a Fossoli di Carpi, redatto dal R.T.P. aggiudicatario con Arch. Federica Marchi quale Mandataria, per un importo complessivo a base d'appalto di € 851.532,21, oltre IVA (di cui € 816.532,21 per lavori ed € 35.000,00 per oneri per la sicurezza non soggetti a ribasso);
- b) che con Determinazione a contrattare del Dirigente Responsabile del Settore A3 - Lavori Pubblici, Infrastrutture e Patrimonio n. 433 del 19/06/2018, era stata indetta gara di appalto relativa ai lavori anzidetti mediante procedura negoziata ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. c), del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., secondo il criterio del minor prezzo, inferiore a quello posto a base di gara determinato mediante offerta a prezzi unitari, di cui all'art. 95, comma 4, del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., per un valore a base di gara di € 851.532,21, oltre IVA;
- c) che, espletata la procedura di gara, con Determinazione dirigenziale della Centrale Unica di Committenza dell'Unione delle Terre d'Argine n. 640 del 03/08/2018, era stata proposta l'aggiudicazione dei lavori in oggetto all'operatore economico Consorzio Stabile Galileo S.c. a r.l., con sede in Via P. Mattarella n. 14 - 97019 Vittoria (RG) - C.F./P.IVA: 01310050883, che aveva presentato, in sede di gara, la migliore offerta, formulando un ribasso complessivo del 26,271% sull'elenco prezzi posto a base di procedura, determinando un importo di contratto di € 637.021,03 (di cui € 35.000,00 per oneri per la sicurezza non soggetti a ribasso), oltre IVA;
- d) che con Determinazione del Dirigente Responsabile del Settore A3 – Lavori Pubblici, Infrastrutture e Patrimonio n. 603 del 10/08/2018 si era proceduto all'aggiudicazione definitiva;
- e) che in data 29/08/2018 i suddetti lavori, come da specifico verbale di cui al Prot. n. 49439/2018, erano stati consegnati in via d'urgenza ed in pendenza del termine dilatorio per la stipula del contratto, ai sensi dell'art. 32, comma 8, del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., all'impresa aggiudicataria;

- g) che, dopo aver dato avvio ai lavori, l'impresa esecutrice aveva presentato richiesta formale di anticipazione contrattuale per un importo di € 120.000,00, IVA inclusa, con conseguente concessione della stessa da parte della Stazione Appaltante;
- h) che, nel mese di settembre 2018, durante l'esecuzione dei lavori, erano state riscontrate da parte dell'appaltatore alcune criticità correlate all'elenco prezzi e, precisamente, al costo della carpenteria metallica occorrente e che, pertanto, lo stesso aveva chiesto, in via informale, una revisione dei prezzi a fronte della quale il Comune di Carpi si era riservato di verificarne l'ammissibilità;
- l) che, appurata l'inammissibilità della richiesta avanzata e stante il perdurare della sospensione oggettivamente ingiustificata dei lavori, il Direttore dei lavori aveva invitato mediante ordine di servizio l'impresa esecutrice a presentarsi in cantiere per la ripresa dei lavori;
- m) che con contratto di cui al Rep. Comunale n. 67071 del 02/10/2018, registrato in data 04/10/2018 alla Serie 1T, n. 7254 del 04/10/2018, il Comune di Carpi aveva poi proceduto a formalizzare l'affidamento dell'appalto dei lavori anzidetti in favore dell'aggiudicatario Consorzio Stabile Galileo S.c. a r.l., per un corrispettivo di € 637.021,03 (di cui € 35.000,00 per oneri per la sicurezza non soggetti a ribasso), IVA esclusa;
- o) che, stante il perdurare della mancata ripresa dei lavori, il Direttore dei lavori aveva emesso ulteriori ordini di servizio (n. 7 in totale) finalizzati ad evidenziare le diverse problematiche emerse in relazione al rispetto del cronoprogramma ed alla ripresa dei lavori;
- p) che, successivamente, l'impresa appaltatrice, per il tramite del proprio legale, faceva pervenire tramite raccomandata a.r. nota di diffida e messa in mora (di cui al ns. Prot. n. 23062 del 17/04/2019) nei confronti dell'Ente, con cui intimava a quest'ultimo di formalizzare, entro il termine di 30 giorni dalla notifica, la sospensione dei lavori e l'adozione di una perizia di variante;
- q) che, a seguito di tale diffida, l'Ente provvedeva in data 10/05 u.s. ad inoltrare al Consorzio Stabile Galileo s.c. a r.l. apposita nota via pec, volta a respingere qualsiasi addebito ipotizzato dalla ditta e comunicando, altresì, l'intenzione di adottare tutti i provvedimenti idonei a tutelare in ogni sede le proprie ragioni;
- r) che in data 18/05 u.s. la ditta appaltatrice faceva pervenire via pec all'Amministrazione ulteriore nota nella quale si formalizzava una presunta risoluzione di diritto del contratto d'appalto in essere;

Ritenuto, alla luce delle considerazioni precedentemente esposte, che quanto accaduto sia gravemente lesivo delle ragioni dell'Ente, oltre che della necessità di pubblico interesse inerenti alla realizzazione dei lavori nella scuola;

Considerata, pertanto, necessaria la tempestiva assistenza di un legale al fine di tutelare il legittimo operato dell'Ente a fronte della situazione problematica venutasi a creare;

Tenuto conto che non sussistono all'interno della struttura organizzativa dell'Ente professionalità adeguate allo svolgimento di tali funzioni e che, pertanto, si rende necessario provvedere urgentemente al conferimento di un incarico di consulenza legale volto allo studio della controversia, comprendente anche eventuale procedura di risoluzione del contratto d'appalto stipulato con la suddetta ditta Consorzio Stabile Galileo s.c. a r.l.;

Visto il D.Lgs. n. 50 del 18/04/2016 "Codice dei contratti pubblici" e ss.mm.ii. ed in particolare:

- l'art. 17 rubricato "Esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessione di servizi",

contenente l'elenco delle tipologie di servizi legali esclusi dall'ambito oggettivo di applicazione delle disposizioni del Codice dei contratti pubblici, e in particolare l'art. 17, comma 1, lett. d), n. 2 concernente i servizi di assistenza e consulenza legale preparatori ad un'attività di difesa in un procedimento di arbitrato, di conciliazione o giurisdizionale, anche solo eventuale;

- l'art. 4 il quale prevede che l'affidamento di contratti pubblici aventi ad oggetto lavori, servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'applicazione del Codice dei contratti pubblici, avvenga nel rispetto dei principi di "economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità...";

Viste le Linee Guida n. 12 dell'A.N.A.C. sull'affidamento dei servizi legali approvate con Delibera n. 907 del 24/10/2018 e in particolare il paragrafo 3.1.4.2 secondo cui l'affidamento diretto può ritenersi conforme ai principi di cui all'art. 4 del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii. in caso di assoluta particolarità della controversia ovvero della consulenza, ad esempio per la novità del *thema decidendum* o comunque della questione trattata, tale da giustificare l'affidamento al soggetto individuato dalla stazione appaltante;

Atteso che, alla luce della sopra richiamata normativa, nel caso di specie si configura la tipologia contrattuale del contratto d'opera intellettuale di cui agli artt. 2229 e ss. del codice civile, non assumendo rilevanza, ai fini della disciplina applicabile alla procedura di selezione, il valore economico del contratto e l'eventuale superamento della soglia di rilevanza comunitaria;

Ritenuto opportuno, quindi, ai fini dell'affidamento del servizio legale in questione, procedere alla formulazione di una richiesta formale di preventivo di spesa rivolgendo la stessa allo Studio Legale Orienti, Pradella e Maratia, con sede in Via Bellaria, n. 67/A - 41126 Modena - loc. Vaciglio, in quanto studio professionalmente competente in materia, attesa la comprovata esperienza maturata in consulenza ed assistenza legale, in particolare a favore di Stazioni Appaltanti, inerente procedure di appalto e relative problematiche sia in fase di gara sia in fase di esecuzione contrattuale;

Visto il preventivo di spesa, conservato agli atti del competente Ufficio del Settore A3, presentato dallo Studio Legale Orienti, Pradella e Maratia per la consulenza legale anzidetta per un importo complessivo di € 8.754,72, comprensivo di ogni onere fiscale e spese accessorie (come di seguito precisato: € 6.000,00 per imponibile + € 900,00 per rimborso spese gen. 15% + C.P.A. al 4% per € 276,00 + I.V.A. al 22% per € 1.578,72), da cui detrarre € 1.380,00 per ritenuta d'acconto al 20%, determinando così un importo al netto di ritenuta di € 7.374,72;

Constatata la congruità di tale preventivo rispetto alle tariffe previste *ex lege* come da tabelle allegate al D.M. n. 55/2014;

Appurata la disponibilità ad accettare l'incarico legale da parte del predetto Studio alle condizioni di cui al suddetto preventivo di spesa;

Ritenuto, quindi, necessario ed opportuno al fine di difendere il legittimo operato dell'Amministrazione comunale e sostenerne le ragioni, ottenere specifica consulenza legale in merito alla citata controversia insorta con il Consorzio Stabile Galileo s.c. a r.l., conferendo incarico allo Studio Legale Orienti, Pradella e Maratia, con sede in Via Bellaria, n. 67/A - 41126 Modena - loc. Vaciglio - C.F./P.IVA: 02007290360;

Dato atto che per il conferimento dell'incarico in oggetto è stato richiesto all'A.N.A.C. il seguente codice C.I.G.: **Z052894A41**;

Visto lo schema di disciplinare d'incarico che si allega e si approva con il presente atto;

Visti:

- il D.Lgs. n. 267/2000 e ss.mm.ii. "Testo unico delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali", con particolare riferimento agli artt.107, 179 e 183;
- l'art. 9 del D.L. n. 78/2009, convertito nella Legge n. 102/2009 concernente i pagamenti delle pubbliche amministrazioni;
- Legge n. 136/2010 "Piano straordinario contro le mafie, nonché delega al Governo in materia di normativa antimafia", in particolare l'articolo 3, e successiva normativa inerente la tracciabilità dei flussi finanziari tra cui il D.L. 187/2010 e la Legge n. 217/2010;
- il D.Lgs. n. 118/2011 "Disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di bilancio delle Regioni, degli enti locali e dei loro organismi, a norma degli articoli 1 e 2 della Legge 5 maggio 2009, n. 42".
- il D.Lgs n. 33 del 14/03/2013 avente ad oggetto: "Riordino della disciplina riguardante il diritto di accesso civico e gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte delle pubbliche amministrazioni", così come modificato dal D.Lgs. n. 97/2016, e in particolare, l'art. 15 rubricato "Obblighi di pubblicazione concernente i titolari di incarichi dirigenziali e di collaborazione e consulenza" nella sezione "Amministrazione trasparente" e l'art. 37 che prevede gli obblighi di pubblicazione ai sensi dell'art. 1, comma 32, della L. n. 190/2012 e ai sensi dell'art. 29 del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., nella sezione "Amministrazione Trasparente", sottosezione "Bandi di Gara e Contratti";
- le Linee Guida A.N.A.C. "Prime linee guida recanti indicazioni sull'attuazione degli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni contenute nel D.Lgs. n. 33/2013 come modificato dal D.Lgs. n. 97/2016" pubblicate in data 28/12/2016 con Delibera n. 1310, inerenti i nuovi obblighi di pubblicazione;
- Visto il D.Lgs. n. 165/2001 e ss.mm.ii.;
- Visto il Regolamento sull'ordinamento generale degli uffici e dei servizi;

Dato atto che la spesa per la consulenza legale in questione (comprensiva di eventuale procedura di risoluzione del contratto d'appalto stipulato con il Consorzio Stabile Galileo s.c. a r.l.), trova copertura alla Voce di Bilancio 390.00.12 "PRESTAZIONI DI SERVIZI - Consulenze e incarichi diversi - AMMINISTRAZIONE PATRIMONIO IMMOBILIARE" del Bilancio di Previsione 2019/2021 (annualità 2019);

Accertato che il programma dei pagamenti conseguenti all'assunzione degli impegni di spesa del presente provvedimento, è compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole di finanza pubblica, ai sensi dell'articolo 183, comma 8, del D.Lgs. n. 267/2000 e ss.mm.ii., così modificato dall'art. 74 del D.Lgs. n. 118/2011, introdotto dal D.Lgs. n. 126/2014.

Tutto ciò premesso,

D E T E R M I N A

- **di affidare**, per le motivazioni esposte in narrativa, alle condizioni economiche di cui al preventivo di spesa citato nelle premesse, l'incarico di consulenza legale a favore del Comune di Carpi in relazione alla controversia in essere con il Consorzio Galileo s.c. a r.l. inerente l'esecuzione del contratto d'appalto dei lavori di ampliamento di una porzione di fabbricato della scuola primaria "L. Gasparotto" a Fossoli di Carpi allo **Studio Legale**

Orienti, Pradella e Maratia, con sede in Via Bellaria, n. 67/A - 41126 Modena - loc. Vaciglio - C.F./P.IVA: 02007290360, per l'importo complessivo di € 8.754,72 comprensivo di oneri fiscali e spese accessorie, come da preventivo fatto pervenire dallo Studio Legale medesimo in data 23/05/2019;

- **di approvare** lo schema di disciplinare d'incarico legale allegato al presente atto a formarne parte integrante e sostanziale che sarà sottoscritto con il predetto studio professionale;

- **di impegnare** la spesa complessiva pari ad € 8.754,72 (comprensiva di ogni onere fiscale e spese accessorie, come di seguito precisata: € 6.000,00 per imponibile + € 900,00 per rimborso spese gen. 15% + C.P.A. al 4% per € 276,00 + I.V.A. al 22% per € 1.578,72, da cui poi detrarre € 1.380,00 per ritenuta d'acconto al 20%, così da determinare la somma al netto di ritenuta di € 7.374,72), da imputare alla Voce di Bilancio 390.00.12 "PRESTAZIONI DI SERVIZI - Consulenze e incarichi diversi - AMMINISTRAZIONE PATRIMONIO IMMOBILIARE" del Bilancio di Previsione 2019/2021 (annualità 2019);

- **di dare atto** che l'incarico assegnato rientra nella programmazione definitiva del D.U.P. 2019;

- **di dare atto** che il Geom. Renato Guidetti, in organico al Settore A3 – Lavori Pubblici, Infrastrutture e Patrimonio del Comune di Carpi, è stato individuato quale Responsabile unico del procedimento per la procedura di gara inerente l'appalto dei lavori di cui si tratta, comprensiva anche degli atti di adempimento di cui alla presente determinazione;

- **di dare atto** che si assolvono gli obblighi previsti dall'art. 15 del D.Lgs. n. 33/2013 e ss.mm.ii. mediante la pubblicazione sul sito internet istituzionale dell'Ente, sezione Amministrazione Trasparente, sottosezione Consulenti e collaboratori, dei dati richiesti in formato tabellare aperto;

- **di ottemperare**, nella gestione del contratto derivante dal presente atto a quanto prescritto dalla normativa vigente e in particolare:

- dall'articolo 6 del D.P.R. n. 207/2010 (Documento Unico di Regolarità Contributiva);

- dall'articolo 3, comma 7, della Legge n. 136/2010 e ss.mm.ii., nonché dal D.L. 12/11/2010 n. 187 e dalla Legge 217 del 17/12/2010 (tracciabilità flussi finanziari, CIG);

- dal D.Lgs. n. 33/2013 e ss.mm.ii., disponendo la pubblicazione dei dati di cui al presente atto, sul sito internet istituzionale dell'Ente "www.carpidiem.it" - (percorso: Sezione Amministrazione Trasparente - Bandi di gara e contratti - Atti relativi a procedure per l'affidamento di appalti pubblici - Affidamenti diretti, urgenza, protezione civile - Servizi e forniture - anno 2019);

- dall'art. 1 della Legge 190 del 23/12/2014 "Disposizioni per la formazione del bilancio annuale e pluriennale dello Stato (Legge di Stabilità 2015)" in termini di Scissione dei pagamenti (split payment) con versamento della quota IVA secondo le modalità ivi previste;

- **di dare atto** che il presente atto sarà trasmesso a cura del Settore A3 – Lavori Pubblici, Infrastrutture e Patrimonio, alla competente sezione della Corte dei Conti per l'esercizio del controllo successivo sulla gestione, secondo quanto disposto dall'art. 1, comma 173, della Legge 266/2005 (Legge finanziaria 2006) e ribadito dalla delibera n. 4 della Sezione delle Autonomie della Corte dei Conti;

- **di dare atto** che:
- le assegnazioni di cui al presente atto saranno sottoposte alla normativa di legge ai sensi dell'art. 3 della Legge 13 agosto 2010 n. 136, come modificato dal D.L. 12 novembre 2010 n. 187;
- viene allegata alla presente determinazione la check list di controllo sugli obblighi di pubblicazione;
- che per il presente incarico è stato acquisito il seguente CIG: **Z052894A41**.

SETTORE: A3 - LAVORI PUBBLICI, INFRASTRUTTURE, PATRIMONIO - SERVIZIO APPALTI, ESPROPRI E CONTRATTI

VISTO DI REGOLARITÀ CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA

OGGETTO: Conferimento di incarico per consulenza ed assistenza legale a favore del Comune di Carpi nella controversia insorta con il Consorzio Stabile Galileo s.c. a r.l., aggiudicatario dell'appalto inerente i lavori di ampliamento di una porzione di fabbricato della scuola primaria L. Gasparotto in Via cacciatore n. 10 a Fossoli di Carpi - CIG: Z052894A41.

N	Esercizio		Importo		Voce di bilancio			
	1	2019		8754.52		00390.00.12		
	Anno	Impegno		Sub	Sub sub	Cassa economale		Siope
	2019	U	1281					
	Descrizione				Conferimento incarico per consulenza ed assistenza legale a favore del Comune di Carpi nella controversia insorta con il Consorzio Stabile Galileo scarl (Studio Legale Orienti, Pradella e Maratia)			
	Codice Creditore							
	CIG	Z052894A41		CUP				
	Centro di costo	Amministrazione patrimonio immobiliare		Natura di spesa	Altre prestazioni professionali e specialistiche			
	Note	Conferimento di incarico per consulenza ed assistenza legale a favore del Comune di Carpi nella controversia insorta con il Consorzio Stabile Galileo s.c. a r.l., aggiudicatario dell'appalto inerente i lavori di ampliamento di una porzione di fabbricato della scuola primaria L. Gasparotto in Via cacciatore n. 10 a Fossoli di Carpi - CIG: Z052894A41.						

Note del Responsabile del Settore Ragioneria:

Ai sensi e per gli effetti dell'art. 151, comma 4, del T.U. delle leggi sull'ordinamento degli enti locali, D.Lgs 267/2000, si attestano la regolarità contabile e la copertura finanziaria relativamente alla determinazione n° 460 DEL 12/06/2019 (REGISTRO GENERALE).

Carpi, 12/06/2019

**Il Responsabile del Settore Ragioneria
F. Scaringella in sostituzione di A. Castelli**

Il Dirigente di Settore Norberto Carboni ha sottoscritto l'atto ad oggetto “**Conferimento di incarico per consulenza ed assistenza legale a favore del Comune di Carpi nella controversia insorta con il Consorzio Stabile Galileo s.c. a r.l., aggiudicatario dell'appalto inerente i lavori di ampliamento di una porzione di fabbricato della scuola primaria L. Gasparotto in Via cacciatore n. 10 a Fossoli di Carpi - CIG: Z052894A41.**”, n° 124 del registro di Settore in data 11/06/2019

Norberto Carboni

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Copia della presente determinazione viene pubblicata all'Albo Pretorio on line del Comune di Carpi consecutivamente dal giorno 15/06/2019 al giorno 30/06/2019.