



COMUNE DI MONTEVARCHI
PROVINCIA DI AREZZO

Determinazione n° 185 del 07/02/2023

Settore: SERVIZIO URBANISTICA
Ufficio proponente: SERVIZIO URBANISTICA

OGGETTO: INCARICO DI PRECONTENZIOSO ALL'AVV. FRANCESCO BARCHIELLI PER PROCEDIMENTI LEGATI A CONVENZIONI URBANISTICHE E ALLE PROBLEMATICHE CHE IMPEDISCONO AL L'ATTUAZIONE E LA DEFINITIVA CHIUSURA DEGLI IMPEGNI CONVENZIONALI E RELATIVA ACQUISIZIONE DELLE OPERE DI URBANIZZAZIONE, AI SENSI DELL'ART. 17 COMMA 1, LETTERA D) N. 2 DEL D.LGS 50/2006.

Premesso che:

- agli atti del Servizio Urbanistica vi sono ancora varie convenzioni urbanistiche scadute e non completamente attuate che risalgono molto indietro nel tempo e per le quali si presentano una serie di problematiche varie legate, perlopiù, al mancato o non corretto adempimento degli obblighi convenzionali che generano contenziosi fra i privati attuatori e l'Amministrazione Comunale;
- in taluni casi non è stato possibile ancora acquisire le opere di urbanizzazione e le relative aree o non è stato possibile effettuare il collaudo o vi è la necessità di attivare procedimenti di escussione delle polizze fideiussorie a garanzia;
- che le varie convenzioni presentano problematiche diversificate e richiedono, quindi, per ciascuna di esse, specifiche analisi e proposte risolutive;
- che in talune situazioni, l'Amministrazione ha ricevuto comunicazioni da parte dei lottizzanti o soggetti interessati, per il tramite dei loro legali, sollecitando un intervento della stessa Amministrazione;

Considerato che trattasi di situazioni molto complesse, oltre che risalenti nel tempo che, per essere risolte, richiedono competenze giuridiche specifiche, poiché occorre ponderare gli interessi in gioco valutando, di volta in volta, quale sia la soluzione procedimentale più corretta da adottare;

Dato atto che all'interno del Settore Urbanistica – Edilizia, non vi sono professionalità altamente specializzate, in questa delicata materia, la quale genera frequenti situazioni di contenzioso con l'Amministrazione e i privati che rendono estremamente difficoltosa la conclusione degli obblighi convenzionali, l'acquisizione delle opere di urbanizzazione e relative aree e che l'Amministrazione ha dunque necessità di articolare e di azionare una difesa legale già nella fase del precontenzioso;

Dato atto inoltre che il personale è già occupato nella gestione di numerosi procedimenti amministrativi, che i carichi di lavoro non consentono comunque lo svolgimento di tutti gli approfondimenti necessari per garantire una corretta ed efficace azione amministrativa;

Considerato che le disposizioni del codice dei contratti pubblici di cui al decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi, tra i quali quelli descritti dall'art. 17, comma 2, lett. d) ed ovvero *“consulenza legale fornita in preparazione di uno dei procedimenti di cui al punto 1), o qualora vi sia un indizio concreto e una probabilità elevata che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto del procedimento, sempre che la consulenza sia fornita da un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e successive modificazioni”*;

Considerata quindi la necessità di affidare un incarico di assistenza legale di alta specializzazione per un anno, decorrente dalla data di sottoscrizione del contratto, durante il quale si intende procedere all'analisi delle azioni da intraprendere per addivenire alla conclusione degli impegni convenzionali legati a vecchie convenzioni ed il professionista incaricato redigerà ed invierà all'Ufficio competente, uno specifico parere, relazionando sulle

problematiche riscontrate e le azioni procedurali da intraprendere, fra quelle possibili, per addivenire ad una più efficace risoluzione delle stesse;

Considerato che nell'ambito del suddetto affidamento annuale CIG Z3638929DF sono state analizzate numerose pratiche caratterizzate da notevole complessità giuridica, come da relazione riassuntiva ricevuta in data 22.09.2021 atti prot. n. 40487;

Considerato che nell'ambito del suddetto affidamento l'approccio adottato è stato quello di:

- analizzare prioritariamente le questioni più urgenti e/o complesse e/o dove erano pervenuti solleciti da parte dei privati;
- prendere in esame procedimenti e questioni "attuali" che si sono presentate al Comune durante il periodo di affidamento dell'incarico e che necessitavano di supporto legale;

Dato atto che l'attività intrapresa dal suddetto professionista è ancora in corso, a causa:

- dell'elevato numero delle pratiche affidate, nonché della complessità delle questioni affrontate e delle difficoltà emerse nel corso dell'esame delle stesse dovute, a titolo esemplificativo, all'intervento dei legali di controparte, alla necessità da parte del Professionista di contattarli, di fare riunioni, di predisporre corrispondenza, di interfacciarsi con altri professionisti etc;
- del fatto che sono state affrontate anche numerose questioni "attuali" non ricomprese tra quelle indicate nel precedente affidamento;

Dato atto che si rende necessario garantire la prosecuzione, da parte del medesimo Professionista, delle pratiche ad esso affidate, in considerazione della consequenzialità esistente tra le questioni relative a ciascuna pratica;

Ritenuto che il Professionista, visto il *curriculum*, sia il soggetto più idoneo ad esaminare le questioni relative alle pratiche sopra citate, le quali si caratterizzano per l'estrema particolarità delle questioni;

Ritenuto che l'affidamento al medesimo Professionista sia la soluzione più adeguata per garantire il rispetto dei principi di efficienza ed efficacia dell'azione amministrativa e, quindi, il migliore soddisfacimento dell'interesse pubblico;

Ritenuto di affidare il servizio di cui in oggetto per una durata tale da consentire l'esame e la risoluzione delle pratiche oggetto del precedente affidamento, nonché di nuove pratiche di competenza del Settore Urbanistica – Edilizia concordate a seconda delle esigenze e della complessità giuridica fra l'incaricato e l'Amministrazione comunale;

Preso atto che le prestazioni da effettuarsi in esecuzione del presente atto non potranno in alcun modo costituire rapporto di impiego, né pubblico, né privato, tra l'Avv. Francesco Barchielli e il Comune di Montevarchi pur potendosi, le stesse svolgersi anche in collaborazione e presso gli uffici che gestiscono le singole posizioni. In ogni caso le prestazioni svolte dal professionista, in esecuzione del presente incarico, non potranno avere il contenuto delle normali mansioni svolte dagli uffici, essendo le medesime rivolte a risolvere unicamente problemi particolari, che per la loro natura e complessità necessitano del contributo professionale esterno;

Atteso che non sono comprese nella presente convenzione le prestazioni in sede giudiziaria per le quali occorre il conferimento di apposito mandato;

Ritenuto di affidare il suddetto incarico all'Avv. Barchielli Francesco, C.F. BRCFNC73R12H901H, con studio in Firenze, Piazza Indipendenza n. 10, data la sua esperienza in materia urbanistica e negli appalti pubblici;

Dato atto che, in data 22/09/2021 atti prot. n. 40609, il professionista Dott. Francesco Barchielli, C.F. BRCFNC73R12H901H, con studio in Firenze, Piazza Indipendenza n.10, ha inoltrato comunicazione con la quale precisa che il corrispettivo per la prosecuzione dell'incarico, equivale alla cifra pattuita per il precedente affidamento, quindi complessivamente € 15.225,60 (di cui 12.000 euro quale compenso, 480 euro di cassa avvocato al 4%, ed euro 2745,60 di iva al 22%), la quale viene ritenuta congrua ed adeguata per l'esecuzione delle prestazioni richieste;

Preso atto che l'Affidatario, come si evince dal curriculum professionale, svolge attività prevalente in diritto amministrativo e nell'ambito dell'urbanistica, dell'edilizia e degli appalti pubblici;

Considerato che l'Affidatario è direttore della rivista www.urbanisticaitaliana.it, specializzata in materia di urbanistica ed edilizia, della rivista www.appaltieriserve.it specializzata nella fase esecutiva dei contratti pubblici, nonché della rivista www.appaltiericorsi.it, specializzata nella fase di gara;

Rilevato che l'Affidatario ha tenuto docenze agli enti locali, aventi ad oggetto l'inadempimento delle convenzioni urbanistiche e le iniziative che l'ente locale deve assumere;

Considerato che l'Affidatario è in possesso di polizza assicurativa prevista dalla normativa vigente in materia;

Tenuto conto che il corrispettivo è di importo inferiore a € 150.000 oltre IVA e che è pertanto consentito l'affidamento diretto ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a), del D.lgs. 50 del 2016, come integrato dall'art. 2, comma a, del decreto-legge 16 luglio 2020, n. 76;

Vista la dichiarazione sostitutiva di atto di notorietà attestante l'insussistenza dei motivi di esclusione di cui all'art. 80 del D.lgs 50 del 2016;

Visto il certificato di regolarità contributiva dell'Avv. Francesco Barchielli;

Vista la dichiarazione sostitutiva di atto notorio con la quale il professionista attesta che a proprio carico non sussistono violazioni, definitivamente accertate, rispetto agli obblighi relativi al pagamento delle imposte, tasse e canoni nei confronti del Comune di Montevarchi;

Dato atto che si determina le seguenti modalità di pagamento:

- Un acconto del 30% entro il 28/02/2023;
- Un secondo acconto del 30% entro il 30/04/2023;
- Il restante saldo del 40% a seguito della conclusione del contratto;

Ritenuto quindi di procedere attraverso affidamento diretto, in conformità ai principi di cui al D.Lgs n. 50/2016 e successive modificazioni ed integrazioni, avendo accolto l'immediata disponibilità ed il preventivo Dott. Francesco Barchielli, C.F. BRCFNC73R12H901H, con studio in Firenze, Piazza Indipendenza n. 10;

Vista la propria competenza ai sensi dell'art. 107 del D.Lgs. 267/2000, dello Statuto del Comune di Montevarchi, del Regolamento comunale di contabilità e del decreto sindacale n. 41 del 12/07/2022 con il quale viene conferito al sottoscritto l'incarico dirigenziale del 3° Settore Lavori Pubblici – Ambiente;

Considerato che ai sensi di cui all'art. 147-bis del D.Lgs. n. 267/2000 -T.U.E.L., introdotto dalla Legge n. 213/2012 di conversione con modificazioni del D.L. n. 174/2012, il Dirigente con la sottoscrizione del presente atto rilascia il parere di regolarità tecnica attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa;

Visto il T.U.E.L. di cui al D.Lgs. 267/2000 così come integrato con il D.Lgs. 118/2011 "Armonizzazione dei sistemi contabili" e con il D.Lgs. 126/2014;

Vista la legge 13/08/2010 n. 136 art. 3 – tracciabilità dei flussi finanziari - e successive modificazioni ed integrazioni, il CIG assegnato è il n.**Z3638929DF**;

Viste le Linee guida n. 12 definite da ANAC con la Delibera n. 907 del 24 ottobre 2018, in materia di affidamenti legali;

Richiamato il Decreto Sindacale n. 23 del 01/06/2020 in merito alle verifiche di insussistenza di morosità e azioni di contrasto all'evasione;

Richiamato il Decreto Sindacale n. 60 del 02/12/2022, così come modificato dal decreto n. 1 del 05/01/2023, con il quale è stato conferito all'Arch. Belardini Patrizia l'incarico dirigenziale del 2° Settore Urbanistica-Edilizia;

Dato atto che con il Provvedimento Dirigenziale n.1 del 02/01/2023 è stato conferito l'incarico di Posizione Organizzativa del Servizio Urbanistica al dott. Ugo Fabbri

Vista la deliberazione della Giunta comunale n. 1 del 05/01/2023, immediatamente eseguibile, con la quale viene approvato il Piano Esecutivo di Gestione (PEG) per le annualità 2023-2025;

DETERMINA

1. di procedere all'affidamento diretto di un servizio annuale di supporto legale in fase precontenziosa ai sensi dell'art. 17 comma 1, lettera d) n. 2 del D.lgs 50/2006, per l'assistenza nei procedimenti legati a convenzioni urbanistiche scadute e non concluse, per addivenire alla chiusura degli impegni convenzionali e l'acquisizione delle opere di urbanizzazione e relative aree da parte dell'Amministrazione, come meglio specificato in narrativa e per le ragioni indicate in premessa, che qui s'intendono integralmente richiamate – all'Avv. Francesco Barchielli, C.F. BRCFNC73R12H901H, – P.I. 05297540485 - con studio in Firenze, Piazza Indipendenza n. 10;

2. Di assumere, l'impegno di spesa per l'importo complessivo di euro €. 15.225,60 (di cui 12.000 euro quale compenso, 480 euro di cassa avvocato al 4%, ed euro 2.745,60 di iva al 22%) riferita all'intera durata dell'affidamento, imputandolo nel seguente modo:

- Per €. 15.225,60 nel capitolo Peg 4145.61 avente per oggetto “progettazioni, direzione lavori e collaudi”, macroaggregato 01.06.2.02 P.Fin. 2.02.03.05.001 - Incarichi professionali per la realizzazione di investimenti, del bilancio di Previsione 2021-2023 che trova la necessaria copertura finanziaria;

3. **di dare atto che** l'importo di € 15.225,60 è finanziato con le entrate iscritte al titolo IV del bilancio di previsione 2023-2025, esercizio 2023 e nello specifico al capitolo di 4760.01 con oggetto “Proventi derivanti da concessioni edilizie e sanzioni previste dalla disciplina urbanistica” Categoria 4.0500.01, P.Fin. E. [4.05.01.01.000](#), (quota parte) accertamento 76/2023, Determina 91 del 20/01/2023;

4. Di stabilire che la presente determinazione venga pubblicata all'Albo Pretorio e inoltrata al Settore Urbanistica –Edilizia e Servizio Bilancio per quanto di rispettiva competenza.

Montevarchi, 07/02/2023

IL RESPONSABILE
FABBRI UGO / ArubaPEC S.p.A.

Le firme, in formato digitale sono state apposte sull'originale del presente atto ai sensi dell'art. 24 del D.Lgs. 07/03/2005 n. 82 e s.m.i. (CAD). Il presente atto è conservato in originale negli archivi informatici del Comune di Montevarchi ai sensi dell'art 22 del D.Lgs 82/2005.