



# COMUNE DI LUSIANA CONCO

Sede di Conco: Viale Marco Poli, 2 - 36046 Lusiana Conco (VI) - tel. 0424/700301  
Sede di Lusiana: Piazza IV Novembre, 1 - 36046 Lusiana Conco (VI) - tel. 0424.406009  
[comune.lusianaconco.vi@pecveneto.it](mailto:comune.lusianaconco.vi@pecveneto.it)  
[www.comune.lusianaconco.vi.it](http://www.comune.lusianaconco.vi.it)  
C.F.-P.I. 04203480241



COPIA

## AREA AMMINISTRATIVA Ufficio: PATRIMONIO SILVOPASTORALE

### DETERMINAZIONE N. 186 del 06-04-2022

Reg. Settore 30

**Oggetto: CIG N. ZB335E383B - CONFERIMENTO INCARICO PER ASSISTENZA LEGALE NELLA PROCEDURA DI CONCESSIONE DELLA MALGA COMUNALE GRAVATA DA USO CIVICO DENOMINATA "PASTORILE GALMARARA"**

#### IL RESPONSABILE DELL'AREA AMMINISTRATIVA

##### Richiamate:

- la deliberazione di Consiglio Comunale n. 53 del 23.12.2021 con la quale è stato approvato il Documento Unico di Programmazione (D.U.P.) 2022-2024 e il Bilancio di Previsione 2024-2024;
- la deliberazione di Giunta Comunale n. 1 del 12.01.2022 con la quale sono stati assegnati i budget e gli obiettivi ai Responsabili di Area;

**Visto** il decreto del Sindaco n. 1 del 01.02.2022 con il quale sono state attribuite le funzioni di cui al 2° e 3° comma dell'articolo 107 del D. Lgs. n. 267/2000, conferendo gli incarichi di Posizione Organizzativa;

**Visti** gli artt. 107 e 109 del D. Lgs. 18 agosto 2000, n. 267 che disciplinano gli adempimenti di competenza dei dirigenti, stabilendo in particolare che spetta ai responsabili d'area e/o settore, nel limite delle attribuzioni delle unità organizzative a cui sono preposti, l'emanazione di tutti gli atti di gestione finanziaria, tecnica ed amministrativa, compresa l'adozione di tutti gli atti che impegnano l'amministrazione verso l'esterno, mediante autonomi poteri di spesa, di organizzazione delle risorse umane, strumentali e di controllo;

**Visto** lo Statuto Comunale;

##### Adotta la seguente determinazione:

##### Premesso che:

- nell'ambito della procedura di licitazione privata ex art. 6 comma 4 del D. Lgs. 228/2001 per la concessione in uso precario della malga denominata "Pastorile Galmarara" per le annate

monticatorie 2022-2027, è pervenuta da parte di un operatore economico, una contestazione relativamente alla proposta di aggiudicazione formulata durante la seduta pubblica di gara del 15 marzo 2022;

- si è prospettata pertanto l'esigenza di conferire incarico professionale ad un legale esperto in materia di diritto amministrativo, appalti e beni appartenenti al demanio civico, al fine di acquisire con carattere di urgenza, determinata dall'avvio della stagione monticatoria 2022, un parere legale in ordine alla contestazione pervenuta e al proseguo della procedura di gara;

**Considerato** che, per ragioni contingenti e transitorie ed in mancanza di figure professionali interne, di procedere all'affidamento dell'incarico legale a professionista esterno specializzato nelle materie richiamate, verificando la disponibilità dello Studio Legale Domenichelli e Associati con sede a Padova in Galleria G. Berchet n. 8;

**Atteso** che il legale preventivamente contattato, ha riscontrato la richiesta di parere con comunicazione in data 04.04.2022, prot. n. 4326, indicando l'importo di € 1.500,00, oltre al rimborso per spese generali e oneri di legge (CPA ed IVA);

#### **Dato atto che:**

- l'affidamento dell'incarico legale, ai sensi dell'art. 17, comma 1°, lettera d) del D. Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., è escluso dall'applicazione delle disposizioni per la scelta del contraente previste dallo stesso D. Lgs. n. 50/2016;
- in ossequio all'art. 4 del D. Lgs. n. 50/2016 *"L'affidamento dei contratti pubblici aventi ad oggetto lavori, servizi e forniture, esclusi, in tutto o in parte, dall'ambito di applicazione oggettiva del presente codice, avviene nel rispetto dei principi di economicità, efficaci, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità, tutela dell'ambiente ed efficienza energetica"*;

#### **Richiamati:**

- la sentenza del Consiglio di Stato Sezione V n. 2730 del 11.05.2012 secondo la quale l'affidamento dei servizi legali è configurabile allorché l'oggetto del servizio non si esaurisca nel patrocinio legale a favore dell'ente, ma si configuri quale modalità organizzativa di un servizio affidato a professionisti esterni, più complesso ed articolato, che può anche comprendere la difesa giudiziale, mentre l'attività di assistenza e consulenza giuridica, legata ad una necessità contingente, non costituisce appalto di servizi legali, ma si configura come contratto d'opera intellettuale che esula dalla disciplina codicistica in materia di procedure ad evidenza pubblica;
- il parere del Consiglio di Stato 06.10.2017 n. 2109, sul tema dell'esclusione dell'applicazione delle disposizioni del codice degli appalti ai servizi legali, considerata la rilevante componente fiduciaria delle scelte;
- il Parere formulato il 15.12.2017 dal Consiglio Nazionale Forense, per il quale si conclude che: *"...i servizi legali elencati all'art. 17, comma 1 lett. d) del D. Lgs. 50/2016 possono essere affidati dalle amministrazioni aggiudicatrici in via diretta, secondo intuitus personae e su base fiduciaria..."*;
- le linee guida dell'ANAC n. 12, approvate dal Consiglio dell'Autorità in data 24.10.2018, in materia di affidamento dei servizi legali, quale atto di regolazione prodotto ai sensi dell'art. 231, comma 2, del Codice che in materia di consulenza legale precontenziosa chiariscono, al punto 1.1.2.2 quanto segue: *"la consulenza legale può considerarsi riferita a controversie qualora sia prestata in ragione della sussistenza di un indizio concreto che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto di un procedimento giudiziario, arbitrale o di conciliazione e ciò ricorre quando, ad esempio, l'Amministrazione abbia ricevuto un atto di diffida o messa in mora, una richiesta di accesso agli atti ai fini di tutela o, comunque, un qualsiasi altro atto da cui si evinca la potenziale attivazione di uno dei predetti procedimenti"*;
- il parere del Consiglio di Stato n. 2017/2018 del 03.08.2018 a mente del quale: *"l'incarico singolo ad un professionista individuato allo scopo di difesa in giudizio è inquadrabile tra i servizi legali disciplinati dal combinato disposto degli artt. 4 e 17 comma 1 lett. d), del D. Lgs. 50/2016; in quanto "contratti esclusi" devono pur sempre esser affidati nel rispetto dei principi previsti dal citato art. 4; ...la tipologia contrattuale di cui all'art. 17 rientra a pieno titolo nella qualificazione di cui all'art. 222 cod. civ. in quanto prestazione personale, puntuale, con*

*incarico non continuativo o periodico, destinato a soddisfare un singolo bisogno manifestatosi (difesa e rappresentanza in una singola causa)";*

**Ritenuto** inoltre che la Corte di giustizia Europea con sentenza del 6 giugno 2019 nella causa C-264/18, ha stabilito che gli incarichi legali sono esclusi dalla normativa appaltistica generale - ai sensi dell'art. 10, lettera d), I e II) della direttiva 24/2014, corrispondente alle ipotesi dell'articolo 17 d) del codice dei contratti pubblici - 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";

**Atteso** che, alla luce di quanto sopra esposto, si rende necessario provvedere al conferimento di incarico legale con assunzione del relativo impegno di spesa quantificato in € 2.188,68 (Iva e oneri di inclusi);

**Acquisito** in via telematica, mediante piattaforma dell'Autorità Nazionale Anticorruzione (ANAC), il Codice identificativo di gara, CIG n. ZB335E383B per l'importo di € 1.500,00 (Iva e oneri esclusi), che corrisponde all'importo per l'incarico predetto;

**Preso atto** che, per quanto quivi esposto, sono stati rispettati i principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità stabiliti dalle normative e dalle direttive dell'ANAC;

**Viste** le nuove disposizioni in materia di scissione dei pagamenti (Split Payment) previste dall'art. 1, comma 629, lettera b), della Legge 23 dicembre 2014, n. 190 (Legge di stabilità 2015) in cui si stabilisce che le pubbliche amministrazioni acquirenti di beni e servizi, devono versare direttamente all'Erario l'imposta sul valore aggiunto che è stata addebitata loro dai fornitori;

**Acquisiti** agli atti i pareri preventivi di regolarità tecnica e contabile attestanti la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa rilasciati dai rispettivi responsabili di settore ai sensi dell'art. 147 bis del D. Lgs. 267/2000;

**Verificato** il rispetto delle regole di finanza pubblica ai sensi dell'art. 183, comma 8 del D. Lgs. n. 267/2000;

**Verificati** gli adempimenti e le modalità di cui all'art. 3 della legge 13 agosto 2010, n. 136 come modificato dal D. L. 187/2010, in merito all'obbligo di tracciabilità dei flussi finanziari;

**Visto** il D. Lgs. n. 33/2013 e l'art. 29 del D. Lgs. n. 50/2016, in materia di Amministrazione trasparente;

**Vista** la propria competenza in materia;

## DETERMINA

1. di conferire, per i motivi in premessa citati, allo "Studio Legale Domenichelli e Associati" con sede a Padova in Galleria G. Berchet n. 8, C.F./P.I. 04892790280, incarico per l'assistenza legale durante la procedura di concessione della malga comunale gravata da uso civico denominata "Pastorile Galmarara";
2. di dare atto che il conferimento dell'incarico in parola risponde ai seguenti criteri:
  - temporaneità dell'incarico connesso all'attività consultiva richiesta;
  - incarico di natura legale richiesto ad apposito professionista con attività ad alto contenuto di complessità, richiedente un intervento da parte di soggetto qualificato con esperienza nelle predette materie;
  - il ricorso a professionista esterno è legittimato dall'assenza nella struttura di professionalità interne analoghe e dall'oggetto dell'incarico da conferire, volto alla soluzione di problematiche specifiche che richiedono competenze eccedenti le normali

conoscenze del personale dipendente e che, comunque, prevedono il rilascio di pareri e soluzioni articolate e complesse con tempistiche rapide;

3. di impegnare pertanto a favore dello "Studio Legale Domenichelli e Associati" con sede a Padova in Galleria G. Berchet n. 8, C.F./P.I. 04892790280, la somma complessiva di € 2.188,68 (Iva, c.p.a. e altri oneri inclusi), con imputazione alla competenza del cap. 1052 del bilancio di previsione 2022-2024;
4. di stabilire che il codice identificativo di gara è il seguente: ZB335E383B;
5. di dare atto che l'esigibilità della presente obbligazione avviene entro il 31 dicembre 2022;
6. di liquidare gli importi a seguito di presentazione di regolare fattura elettronica, da far pervenire nel tramite del seguente Codice Univoco: E0TLKW;
7. di provvedere al versamento all'Erario dell'Iva addebitata con fattura dal fornitore ai sensi dell'art. 17-ter c. 2 del D.P.R. n. 633/1972 così come modificato dalla Legge 190/2014 (Legge di stabilità 2015);
8. di attestare la compatibilità dei pagamenti suddetti con gli stanziamenti di bilancio e con le regole di finanza pubblica (art. 9, comma 1, lett. a D.L. n. 78/2009 e s.m.);
9. di comunicare allo Studio Legale Domenichelli e Associati la presente determinazione ai sensi dell'art. 191, c. 1 del D. Lgs. 267/00;
10. la pubblicazione del presente provvedimento, ai sensi dell'articolo 42 del vigente Statuto Comunale, all'albo pretorio on-line per 15 giorni consecutivi nonché nel sito istituzionale nella sezione "Amministrazione Trasparente", ai sensi dell'art. 23 del D. Lgs. 33/2013.

Composizione del documento:

- Atto dispositivo principale
- Visto di copertura finanziaria
- Certificato di pubblicazione
- Allegati su indicati nel testo



IL RESPONSABILE DELL'AREA AMMINISTRATIVA

*F.to Dott. Bertacco Francesco*

**VISTO DI REGOLARITA' CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA**

Con Parere: Favorevole\* in ordine alla regolarità contabile attestante la copertura finanziaria (art. 151, comma 4, T.U.E.L. D.Lgs. n. 267/2000) si attesta che il presente documento è divenuto esecutivo in data 06-04-2022.

\*per la motivazione indicata con nota:

<b>Impegno N. 202 del 06-04-2022</b> a Competenza CIG ZB335E383B	
5° livello 01.02-1.03.02.11.999 Altre prestazioni professionali e specialistiche n.a.c.	
Capitolo 1052 / Articolo INCARICHI AREA AMMINISTRATIVA.	
Causale	CIG N. ZB335E383B - CONFERIMENTO INCARICO PER ASSISTENZA LEGALE NELLA PROCEDURA DI CONCESSIONE DELLA MALGA COMUNALE GRAVATA DA USO CIVICO DENOMINATA PASTORILE GALMARARA
<b>Importo 2022</b>	<b>Euro 2.188,68</b>
Beneficiario	1114 DOMENICHELLI VITTORIO - STUDIO LEGALE E ASSOCIATI

IL RESPONSABILE FINANZIARIO

F.to Cantele Raffaella

## CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Si certifica, che copia della presente determinazione è affissa da oggi all'albo pretorio per la prescritta pubblicazione di 15 giorni consecutivi.

Lusiana Conco, li 06-04-2022

L' INCARICATO

F.to

**AVV. PROF. VITTORIO DOMENICHELLI**

Vittorio Domenichelli si è laureato in giurisprudenza nell'Università di Padova con una tesi in diritto costituzionale, relatore il prof. Livio Paladin. Assistente di diritto costituzionale italiano e comparato dal 1974, è divenuto professore associato di diritto amministrativo dal 1980 e professore ordinario dal 1990.

È socio dell'Associazione italiana dei professori di diritto amministrativo (A.I.P.D.A.) e dell'A.I.D.U. (Associazione Italiana di Diritto Urbanistico), segretario dell'Associazione degli studiosi del processo amministrativo. È stato membro del Consiglio direttivo dell'A.I.P.D.A., ha diretto il Centro interdipartimentale per la decisione giuridica ambientale ed etico sociale sulle tecnologie emergenti (C.I.G.A.) dell'Università di Padova e dirige l'Area di diritto amministrativo della Scuola Forense Patavina.

È socio effettivo dell'Accademia Galileiana di Scienze Lettere ed Arti di Padova. È consigliere di amministrazione della Fondazione per la Ricerca Bioetica Avanzata di Padova. È condirettore della Rivista "Diritto e processo amministrativo" e membro del Comitato Scientifico e di direzione di "Diritto processuale Amministrativo". È autore di numerose pubblicazioni apparse nelle principali riviste giuridiche italiane (Riv. Trim. di diritto pubblico, Foro Amm., Giur. It., Diritto Amm., Diritto Proc. Amm., Le Regioni, Riv. Amm., Giornale di dir. amm., ecc.) e attinenti specialmente ai settori del diritto regionale e degli enti locali, dell'urbanistica e delle opere pubbliche, del processo amministrativo e dell'arbitrato. Significative le monografie sulla storia dell'intervento pubblico nell'edilizia residenziale ("Dall'edilizia popolare ed economica all'edilizia residenziale pubblica", Padova, 1984) e sulla giurisdizione esclusiva del giudice amministrativo ("Giurisdizione esclusiva e processo amministrativo", Padova, 1988). Ha curato altresì, con altri, un volume sul diritto dell'ambiente ("Diritto dell'ambiente", Padova, 1996) e il manuale di diritto amministrativo edito da Monduzzi ("Diritto Amministrativo", Bologna, 1993), giunto alla quarta edizione. Ha scritto per il Trattato di diritto amministrativo, la voce Parti del processo amministrativo e la medesima voce per il Dizionario di diritto amministrativo, Milano 2005, opere entrambe curate da S. Cassese.

Ha partecipato al volume curato da R. Villata "L'appalto delle opere pubbliche" edito da CEDAM, giunto alla 2° edizione ed ha curato con R. Villata, M. Bertolissi e Giovanni A. Sala il volume "I contratti pubblici di lavori, servizi e forniture" edito da CEDAM nel 2014. Ha partecipato alla redazione del Codice dell'azione amministrativa, curata da M.A. Sandulli, edito da Giuffrè 2017, curando il commento all'art. 21 quinquies della L. 241/1990 smi sulla revoca del provvedimento amministrativo. Ha dedicato molti studi al tema dell'arbitrato e a quello delle società pubbliche. È stato ed è relatore in importanti convegni ed ha organizzato numerosi corsi per Enti pubblici e privati e per Associazioni di categoria, in particolare nel settore degli appalti pubblici, dell'urbanistica e della giustizia amministrativa. Fondatore dell'omonimo Studio legale, avviato nel 1975, che opera prevalentemente in tutti settori del diritto amministrativo.

Avvocato patrocinante avanti le magistrature superiori dal 1986.

È socio dell'Associazione Veneta degli Avvocati Amministrativisti.