



# COMUNE DI NUXIS

## Provincia Sud Sardegna

Via Cagliari 67 – 09010 NUXIS (SU) - Tel 0781 9579215 – Fax 0781957484

e-mail [lpp@comune.nuxis.ci.it](mailto:lpp@comune.nuxis.ci.it)

Sito internet <http://www.comune.nuxis.ci.it/>

Codice IBAN IT08 C 01015 86060 000000015030 - BIC (Codice swift) BPMOIT22XXX

C.F. 81003590924 – P.IVA 01393700925

## AREA TECNICA

### COPIA DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE

N. 245  del 13-09-2018	OGGETTO: Resistenza in giudizio avverso il ricorso al TAR Sardegna promosso dai Sigg. Italo ed Elio Marci per acquisizione aree in località "Su Pranu" per la realizzazione di impianti sportivi. Conferimento incarico di patrocinio legale dell'Ente all'Avv. Francesco Mascia. CIG Z4224E6657
------------------------------	--

L'anno duemiladiciotto ed addì tredici del mese di settembre, nel proprio ufficio, il Responsabile dell'Area Tecnica *Geom. Massimo Satta*:

PREMESSO che i Sigg. Italo Marci ed Elio Marci, fratelli, rappresentati e difesi dagli Avvocati Cristian Puzzone e Sergio Puzzone con studio legale in Cagliari, hanno promosso ricorso, notificato a questo Ente in data 27.07.2018 (assunto nella stessa data al n. 3720 del protocollo generale), nanti il TAR Sardegna:

- A) per l'accertamento dell'illegittimo protrarsi dell'occupazione, da parte di questo Comune, dei terreni di proprietà dei ricorrenti siti in Nuxis della superficie complessiva di mq. 16.441, catastalmente identificati al Foglio 1, mappali 897 (derivante dal maggior mappale originario ex 450) e 949 (derivante dal maggior mappale originario ex 451);
- B) per la condanna del Comune di Nuxis alla restituzione dei terreni di cui sopra ed alla rimessione in pristino dei medesimi, nonché al risarcimento dei danni, conseguenti alla illegittima occupazione delle aree, patiti dal 16.12.1985 alla data del rilascio, quantificati ai sensi dell'art. 42 bis del DPR. 327/2001;
- C) ovvero, in via subordinata, ove non fosse possibile il risarcimento del danno, per la condanna del Comune di Nuxis al risarcimento dei danni conseguenti alla perdita della proprietà delle aree e alla illegittima occupazione delle medesime, patiti dal 16.12.1985 alla data della perdita della proprietà, quantificati ai sensi dell'art. 42 bis del DPR. 327/2001;

CONSIDERATO che i predetti ricorrenti sono comproprietari delle suddette aree in forza di successione ereditaria in causa di morte dei coniugi Impera Greca e Marras Fabio;

DATO ATTO che nelle suddette aree, ubicate alla località "Su Pranu", insistono gli impianti sportivi comunali dello stadio di calcio e del calcetto a cinque;

TENUTO CONTO che l'Amministrazione ha valutato l'opportunità di costituirsi in giudizio, al fine di assicurare all'Ente un'adeguata difesa diretta a contrastare le avverse richieste di cui al predetto ricorso;

TENUTO CONTO inoltre che:

- la Commissione Speciale del Consiglio di Stato, interpellata dall'ANAC nell'ambito della pubblicazione in consultazione delle "Linee guida in materia di servizi legali", con parere in data 14.09.2017 ha specificato che "Per espressa indicazione del Codice dei Contratti Pubblici, i servizi legali di cui all'art. 17, comma 1, lett. d), sono esclusi dall'applicazione delle disposizioni del Codice, anche in ragione di una rilevante - anche se non esclusiva - componente fiduciaria delle scelte, che pure deve essere tenuta in considerazione";
- il Consiglio Nazionale Forense, con parere deliberato il 15.12.2017, ha, tra l'altro, indicato che i predetti servizi legali "possono essere affidati dalle amministrazioni aggiudicatrici in via diretta, secondo l'intuitus personae, e su base fiduciaria, e nel rispetto dei principi generali che sempre guidano l'azione amministrativa";

VISTA la deliberazione G.C. n. 59 del 10.09.2018, con la quale:

- a) si è autorizzato il Sindaco - ai sensi dell'art. 18, comma 2, lett. j), dello Statuto Comunale - a resistere in giudizio avverso il suddetto ricorso;

- b) si è incaricato lo scrivente di individuare il legale incaricato del patrocinio legale dell'Ente mediante procedura di "affidamento diretto" ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a, del D.Lgs. 50/2016, previa consultazione dei seguenti legali:
- Avv. Francesco Mascia con studi in Cagliari e Domusnovas (SU);
  - Avv. David Loi Mojtehadì con studio in Cagliari;
  - Avv. Andrea Pasquale Cannas e Avv. Sara Zucca con studi in Cagliari;
- c) si è disposto che all'affidamento dell'incarico si debba pervenire, data la sua particolarità e complessità, per comparazione sia dell'offerta economica che dell'esperienza maturata dai predetti legali nello svolgimento di prestazioni similari in materia di contenziosi per espropri ed acquisizione di immobili;
- d) si è dato mandato al Sindaco, quale rappresentante dell'Ente, di sottoscrivere apposita procura in favore del legale che sarà individuato con l'anzidetta procedura;
- e) si è dato atto che la spesa inerente i servizi legali in parola, stimata inferiore ad € 10.000,00, trova copertura finanziaria in carico al cap. 1058 (codice 01.11-1.03.02.11.000) del corrente Bilancio;
- f) si è dichiarata la relativa deliberazione immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134, comma 4, del D.Lgs. 267/2000;

**DATO ATTO:**

- 1) che, a seguito di informale incarico dell'Amministrazione, lo scrivente, con nota prot. n. 3811 del 06.08.2018 (inviata a mezzo pec), ha richiesto ai predetti legali di formulare, entro e non oltre 5 gg. dal ricevimento della stessa nota, un preventivo analitico di spesa per l'eventuale affidamento della rappresentanza di questo Ente nel giudizio in questione;
- 2) che si è, inoltre, provveduto a richiedere agli stessi legali la trasmissione di curriculum vitae da cui risultino esperienze maturate nello svolgimento di prestazioni in materia di contenziosi per espropri ed acquisizione di immobili per pubblica utilità;
- 3) che entro lo stabilito termine sono pervenuti i richiesti preventivi;

CONSIDERATO che detti preventivi sono articolati come dal seguente prospetto:

	AVV. Cannas e Zucca	Avv. Loi Mojtehadì	Avv. Mascia
A) fase studio	€ 1.620,00	€ 1.000,00	€ 1.620,00
B) fase introduttiva	€ 910,00	€ 600,00	€ 910,00
C) fase istruttoria/trattazione	€ 1.512,00	€ 1.200,00	€ 1.512,00
D) fase decisionale	€ 2.395,00	€ 1.000,00	€ 2.395,00
E) fase cautelare	€ ---	€ ---	€ 1.315,00 (b)
F) sommano	€ 6.437,00	€ 3.800,00	€ 6.437,00
G) sconto	€ ---	€ ---	€ 2.896,65 (c)
H) sommano	€ 6.437,00	€ 3.800,00	€ 3.540,35
I) spese generali 15%	€ 965,55	€ 570,00	€ 531,05
J) sommano	€ 7.402,55	€ 4.370,00	€ 4.071,40
L) cassa forense 4%	€ 296,10	€ 174,80	€ 162,86
M) sommano	€ 7.698,65	€ 4.544,80	€ 4.234,26
N) IVA 22%	€ 1.693,70	€ --- (a)	€ 931,54
TOTALE	€ 9.392,35	€ 4.544,80	€ 5.165,80

- (a) Prestazioni assoggettate al regime fiscale di vantaggio previsto dall'art. 1, commi 96-117, della Legge 244/2007 come modificata dall'art. 27, commi 1 e 2, del D.L. 98/2011, convertito in Legge 111/2011, e non soggette ad applicazione di ritenuta d'acconto ai sensi del provvedimento del Direttore Agenzia Entrate n. 185820 del 22.11.2011;
- (b) Prestazione non prevista ed indicata dal solo Avv. Francesco Mascia e, pertanto, non inclusa nella somma degli importi delle prestazioni di cui alla successiva riga F) riferire allo stesso legale;
- (c) Praticato sconto del 45%;

TENUTO CONTO che dal suindicato prospetto risulta:

- 1) che l'offerta dell'Avv. Loi Mojtehadì è quella di importo più basso;
- 2) che l'offerta dell'Avv. Francesco Mascia rinvenibile dalla riga M) risulta inferiore a quella dell'Avv. Loi Mojtehadì, ma, a seguito dell'applicazione dell'IVA 22% risulta superiore di € 621,00 rispetto a quest'ultima;
- 3) che l'offerta degli Avv. Cannas e Zucca è quella di importo più alto;

TENUTO CONTO che dai curriculum presentati dell'Avv. Loi Mojtehadì e dall'Avv. Mascia si evince:



- A) che nessuno dei due ha maturato esperienze professionali per contenziosi in materia di espropri ed acquisizione di immobili per pubblica utilità;
- B) che l'Avv. Mascia vanta, comunque, una considerevole attività di patrocinio legale in materia di diritto amministrativo e appalti pubblici, in particolare per cause davanti al TAR Sardegna;
- C) che le esperienze professionali pregresse dell'Avv. Loi Mojtehadì risultano riferite alla sola collaborazione, in qualità di associato, con studi legali;

PRESO ATTO che non si può effettuare confronto tra detti legali per quanto concerne le esperienze maturate in procedimenti giudiziari similari, in quanto nessuno dei due ne ha indicato nel curriculum l'avvenuto svolgimento;

RILEVATO che l'Avv. Mascia, a differenza dell'Avv. Loi Mojtehadì, in ogni caso sicuramente possiede una notevole esperienza professionale, in particolare in materia di patrocini legali per cause nati il TAR Sardegna;

PRESO ATTO che la Commissione Speciale del Consiglio di Stato, con parere del 09.04.2018 e sempre nell'ambito della procedura di consultazione sulle linee guida dei servizi legali adottate dall'ANAC, ha:

- a) confermato quanto specificato con il citato parere del 14.09.2017, e cioè che i servizi legali di "rappresentanza in giudizio" - di cui all'art. 17, comma 1, lett. d), del D.Lgs. 50/2016 - sono esclusi dall'applicazione delle disposizioni del Codice, anche in ragione di una rilevante - anche se non esclusiva - componente fiduciaria delle scelte, che pure deve essere tenuta in considerazione";
- b) suggerisce l'opportunità che i criteri di selezione devono muovere dalla valutazione dei curriculum professionali e delle esperienze in relazione alla competenza funzionale dell'amministrazione;
- c) individua l'esperienza e la competenza tecnica quale profilo primario da valorizzare nella scelta del professionista e, soltanto nel caso che sia possibile riscontrare una sostanziale equivalenza tra diversi profili professionali, il costo del servizio;

CONSIDERATO che nell'affidamento dell'incarico in parola si debba, pertanto, dare primaria rilevanza alle esperienze professionali maturate dall'Avv. Mascia che, potenzialmente, fanno presumere una maggiore e più qualificata capacità di difesa degli interessi di questo Ente in relazione al ricorso di che trattasi;

ACCERTATA comunque la modesta differenza tra le due offerte economiche (quella dell'Avv. Mascia è superiore di € 621,00 - pari al 13,66% - rispetto a quella dell'Avv. Loi Mojtehadì);

RITENUTO, in applicazione di quanto disposto dalla citata deliberazione G.C. n. 59/2018 e sulla scorta di quanto in precedenza esposto, in special modo quanto riportato nel periodo di cui all'appena indicata lett. c), che l'incarico legale di che trattasi debba essere affidato all'Avv. Francesco Mascia;

DATO ATTO che la relativa spesa è determinata in complessivi € 5.165,80 (€ 3.540,35 per onorari, € 531,05 per spese generali del 15%, € 162,86 per contributo cassa forense del 4% ed € 931,54 per IVA 22%) e trova copertura finanziaria in carico al cap.1058 (codice 01.11-1.03.02.11.000) del corrente Bilancio;

TENUTO CONTO che l'affidamento diretto ai sensi dell'art. 36, comma 2, del D.Lgs. 50/2016 risulta motivato:

- dall'urgenza imposta dalla necessità di costituirsi in giudizio, elaborare e depositare in tempo utile le memorie difensive di questo Ente contro il ricorso in argomento;
- dal non elevato importo della spesa prevista;

CONSIDERATO:

- che l'Avv. Mascia ha in corso presso questo Ente l'incarico di "supporto al RUP" nelle procedure di affidamento dei servizi di architettura e ingegneria e dei lavori relativi all'"Intervento di riqualificazione funzionale ed architettonica della Piazza San Pietro ed aree limitrofe", ma, trattandosi di prestazioni professionali diverse da quelle in parola, si ritiene salvaguardato il principio di rotazione espressamente sancito dal comma 1 del più volte citato art. 36 - il Consiglio di Stato, con il predetto parere della Commissione Speciale del 09.04.2018, ha comunque suggerito all'ANAC di "eliminare l'ultimo periodo del punto 3.1.3 delle "Linee guida", anche perché il criterio della rotazione difficilmente può essere attuato in modo da poter assicurare una scelta rispettosa delle competenze tecniche necessarie per il caso concreto; ha inoltre suggerito che soltanto in presenza di incarichi di minore rilevanza, anche per la loro eventuale serialità, è possibile coniugare il criterio della competenza con quello della rotazione;
- che il non elevato importo complessivo delle attività da affidare fa ritenere, inoltre, soddisfatto l'onere motivazionale relativo all'economicità dell'affidamento;



DATO ATTO che l'Avv. Mascia dovrà svolgere le attività legali di che trattasi in conformità alle vigenti leggi e norme in materia e nell'interesse di questo Ente;

**RICHIAMATI:**

- A) l'art. 192 del D.Lgs. 267/2000, che prescrive l'adozione di preventiva determinazione a contrattare, indicante il fine che con il contratto si intende perseguire, l'oggetto del contratto, la sua forma e le clausole ritenute essenziali, le modalità di scelta del contraente ammesse dalle disposizioni vigenti in materia di contratti delle amministrazioni dello Stato e le ragioni che ne sono alla base;
- B) l'art. 32, comma 2, del D.Lgs. 50/2016, il quale stabilisce che prima dell'avvio delle procedure di affidamento dei contratti pubblici, le stazioni appaltanti, in conformità ai propri ordinamenti, decretano o determinano di contrarre, individuando gli elementi essenziali del contratto e i criteri di selezione degli operatori economici e delle offerte;

PRECISATO, ai sensi degli appena citati artt. 192 del D.Lgs. 267/2000 e 32, comma 2, del D.Lgs. 50/2016, che:

- a) con l'esecuzione del contratto si intende assicurare la costituzione in giudizio del Comune di Nuxis avverso il ricorso in questione davanti al TAR Sardegna;
- b) il contratto ha ad oggetto i servizi di patrocinio legale di questo Ente nell'anzidetto giudizio;
- c) all'affidamento del contratto si procede a mezzo di affidamento diretto da parte del sottoscritto RUP ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a), del D.Lgs. 50/2016;
- d) il corrispettivo è determinato nell'importo complessivo di € 5.165,80, come in precedenza indicato;
- e) il contratto, in conformità all'art. 32, comma 14, del D.Lgs. 50/2016, verrà stipulato mediante corrispondenza secondo l'uso del commercio consistente anche in un apposito scambio di lettere, anche tramite posta elettronica certificata;

DATO ATTO che per la presente procedura è stato acquisito il CIG Z4224E6657;

ACCERTATO che lo scrivente non si trova in nessuna delle condizioni di incompatibilità di cui all'art. 6-bis della Legge 241/1990 e ss.mm.ii.;

RITENUTO di dover quindi provvedere al formale affidamento dell'incarico legale in parola e all'assunzione del relativo impegno di spesa;

VISTI il D.Lgs. 50/2016, la Legge 241/1990 e ss.mm.ii. ed il D.Lgs. 267/2000 e ss.mm.ii.;

## **DETERMINA**

1. di considerare la premessa parte integrante e sostanziale del presente atto;
2. di avviare, ai sensi delle norme in premessa richiamate, le procedure di affidamento del contratto pubblico relativo allo svolgimento dei servizi legali in oggetto, individuando i seguenti elementi essenziali del contratto e i criteri di selezione dell'operatore economico e dell'offerta:
  - a) il contratto ha per oggetto l'esecuzione di servizi di cui all'art. 17, comma 1, lett. d), del D.Lgs. 50/2016;
  - b) l'affidamento è disposto da parte del sottoscritto RUP ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a), del D.Lgs. 50/2016;
  - c) l'importo del contratto è determinato in complessivi € 5.165,80 (€ 3.540,35 per onorari, € 531,05 per spese generali del 15%, € 162,86 per contributo cassa forense del 4% ed € 931,54 per IVA 22%);
3. di affidare all'Avv. Francesco Mascia del foro di Cagliari, l'incarico di patrocinio legale per rappresentare e difendere il Comune di Nuxis nella controversia in oggetto;
4. il contratto, in conformità all'art. 32, comma 14, del D.Lgs. 50/2016, verrà stipulato mediante corrispondenza secondo l'uso del commercio consistente anche in un apposito scambio di lettere, anche tramite posta elettronica certificata;
5. di dare atto che il Sindaco, quale rappresentante dell'Ente ed in esecuzione della citata deliberazione G.C. n. 59/2018, sottoscriverà apposita procura in favore dell'Avv. Francesco Mascia;
6. di impegnare in favore del predetto Professionista l'importo complessivo di € 5.165,80;



7. di imputare detta spesa in carico al corrente Bilancio come segue:

BENEFICIARIO	PER EURO	CODICE DI BILANCIO	CAPITOLO		IMPEGNO
			N.	ESERC. DI PROVEN.	
Avv. Francesco Mascia	5.165,80	01.11-1.03.02.11.000	1058	2018	

8. di dare atto che alla liquidazione della predetta spesa si provvederà con determinazione dello scrivente successivamente al completo e regolare svolgimento delle attività tecniche in parola;
9. di disporre, ai sensi dell'art. 3 della Legge 136/2010 e ss.mm., che i mandati di pagamento di cui al presente atto riportino il CIG Z4224E6657.

IL RESPONSABILE DELL'AREA TECNICA  
F.to Geom. Massimo Satta



Parere di regolarità contabile e attestazione di copertura finanziaria espresso ai sensi dell'art. 147 bis e 151, comma 4° del D.Lgs. 18/08/2000 n° 267 (Testo Unico delle Leggi sull'Ordinamento degli Enti Locali) e dell'art. 3 del Regolamento sui Controlli Interni.

Esito :Favorevole

IMPEGNO DI SPESA							
N.		557		sub	Anno 2018	del 18-09-2018	Comp./Res. C
Capitolo 1058	Articolo	Cod. bil. 1010208	SIOPE 1802	Descrizione capitolo: SPESE LEGALI E SERVIZI VARI			
Causale impegno		Resistenza in giudizio avverso il ricorso al TAR Sardegna promosso dai Sigg. Italo ed Elio Marci per acquisizione aree in localita "Su Pranu" per la realizzazione di impianti sportivi. Conferimento incarico di patrocinio legale dell'Ente all'Avv. Masc					
Importo operazione		€. 5.165,80					
IMPEGNO DI SPESA							
N.		557		sub	Anno 2019	del 18-09-2018	Comp./Res. R
Capitolo 1058	Articolo	Cod. bil. 1010208	SIOPE 1802	Descrizione capitolo: SPESE LEGALI E SERVIZI VARI			
Causale impegno		Resistenza in giudizio avverso il ricorso al TAR Sardegna promosso dai Sigg. Italo ed Elio Marci per acquisizione aree in localita "Su Pranu" per la realizzazione di impianti sportivi. Conferimento incarico di patrocinio legale dell'Ente all'Avv. Masc					
Importo operazione		€. 5.165,80					

Nuxis, li 13-09-2018

IL RESPONSABILE DEI SERVIZI FINANZIARI  
F.to Dott.ssa Loddo Maria Paola

Il sottoscritto Messo Comunale, visti gli atti d'ufficio

**ATTESTA**

che la presente determinazione, in data \_\_\_\_\_, è stata pubblicata nel sito informatico del Comune, all'indirizzo <http://www.comune.nuxis.ci.it> (Albo Pretorio on-line), ai sensi dell'art. 32, comma 1 della legge 69 del 18 giugno 2009, secondo le modalità di cui al comma 7 dell'art. 26 del vigente Regolamento Comunale sull'Ordinamento degli Uffici e dei Servizi, e vi resterà per 15 giorni consecutivi.

IL MESSO COMUNALE  
F.to Sig. Mariano Corda

Copia conforme all'originale per uso amministrativo.

IL SEGRETARIO COMUNALE  
Sig. Mariano Corda

Nuxis

