



COMUNE DI BERZO DEMO

Provincia di Brescia

COPIA

ATTO DI DETERMINAZIONE NR 108 DEL 15/07/2024

Servizio: AREA TECNICA
Ufficio: Servizio Tecnico Manutentivo
Responsabile: Simone Rivetta

Oggetto :

DETERMINA A CONTRARRE E DI AFFIDAMENTO, AI SENSI DELL'ART.56 CO.1 LETTERA H2), DEL D.LGS. 36/2023, DEL SERVIZIO DI ASSISTENZA IN GIUDIZIO DI APPELLO AVANTI AL CONSIGLIO DI STATO AVVERSO ALLA SENTENZA N.356 DEL 29.6.2024 RESA DAL TAR PER LA LOMBARDIA, SEZ. BRESCIA ALL'AVV. MARA BERGOMI, C.F. BRGMRA81M68C618W - CIG B27821F176

IL RESPONSABILE DEL AREA TECNICA

RICHIAMATI:

- la deliberazione del Consiglio comunale, n.33 del 27.12.2023 ad oggetto “Nota di aggiornamento del Documento Unico di Programmazione (DUP) di cui all’art. 170, comma 1, D.lgs. n. 267/2000 – periodo 2024/2026: approvazione.”;
- la deliberazione del Consiglio comunale, n.36 del 27.12.2023 ad oggetto “Bilancio di previsione finanziario 2024/2026: approvazione ai sensi dell’art. 151 del D.lgs. n. 267/2000 e dell’art. 10 del D.lgs. n. 118/2011 e ss.mm.ii.”;
- la deliberazione della Giunta Comunale, n.1 del 4.1.2024 avente per oggetto “Approvazione del Piano Esecutivo di Gestione per l’esercizio finanziario 2024.2026 e individuazione dei Responsabile di servizio”;
- il regolamento di contabilità dell’Ente approvato con deliberazione del Consiglio Comunale n.28 del 22.11.2014;

RAMMENTATO che con decreto sindacale n.25 prot. 7377/2023 del 23.12.2023 lo scrivente è stato nominato Responsabile dell’Area Tecnica;

ATTESO che la gestione del capitolo di spesa registrato al n.14012.02.0201 del bilancio di previsione triennio 2024/2026 è stata assegnata al Responsabile dell’Area Tecnica, per gli adempimenti previsti dal vigente regolamento di contabilità;

PREMESSO CHE:

- La società Selca S.p.A. ha svolto operazioni di stoccaggio e trattamento finalizzate al recupero di rifiuti speciali pericolosi e non pericolosi dal 1998 al 2010 nell’impianto situato in località Forno Allione nel Comune di Berzo Demo;
- Il 14 giugno 2010 Selca S.p.A. è stata dichiarata fallita ed il dott. Ducoli ne è stato nominato curatore;

RICHIAMATA l’Ordinanza n. 13/2022 del 26 settembre 2022 del Commissario Straordinario del Comune di Berzo Demo avente ad oggetto: “*Ordinanza ai sensi dell’art. 192, co. 3, D.Lgs. 152/2006 per la rimozione e smaltimento dei rifiuti abbandonati nel sito Ex Selca*” con la quale è stato intimato – in solido – all’Amministratore Unico dell’Ex Selca S.p.A. ed al Curatore Fallimentare di provvedere alla rimozione ed allo smaltimento dei rifiuti depositati presso l’area oggetto d’interesse;

RAMMENTATO CHE:

- il “Fallimento Selca S.p.A” ha proposto ricorso notificato in data 28.9.2022 avanti al TAR per la Lombardia, sez. di Brescia nel quale ha chiesto l’annullamento dell’Ordinanza del Commissario Straordinario n.13/2022 del 29.6.2022;
- l’Amministrazione ha espresso, con propria deliberazione del Commissario Straordinario avente i poteri della Giunta Comunale n.50 del 25.11.2022, la volontà di costituirsi in giudizio nell’ambito del predetto ricorso al TAR, contestualmente individuando nell’Avv. Mara Bergomi del Foro di Brescia, con studio in Brescia, Via Malta n. 7/C, il professionista a cui affidarsi per la rappresentanza e difesa legale;

DATO ATTO CHE il Tribunale Amministrativo Regionale della Lombardia – Brescia Sezione Prima - con la recente Sentenza n.356, pubblicata in data 29.4.2024, si è definitivamente pronunciato dichiarando inammissibile il ricorso proposto dal Fallimento per ottenere l’annullamento della suddetta Ordinanza del Commissario Straordinario n.13/2022 del 29.6.2022, così ulteriormente confermandone l’efficacia, comunque mai sospesa, considerato il fatto che la Curatela Fallimentare non ha mai chiesto, e quindi tantomeno ottenuto, la sospensione cautelare di detto provvedimento;

PRESO ATTO che il “Fallimento Selca S.p.A”, rappresentato e difeso dall’Avv. Tommaso Mariuzzo ed autorizzato dal Giudice Delegato all’impugnazione, ha inteso ricorrere in appello al Consiglio di Stato in Sede Giurisdizionale atto ad ottenere la riforma della Sentenza 29.4.2024 n. 356 del TAR per la Lombardia, Sezione Staccata di Brescia, Sez. I, la quale ha dichiarato inammissibile il ricorso n. 879/2022 R.G. contro l’Ordinanza 29.2.2022 n. 13 del Commissario Straordinario del Comune di Berzo Demo di Rimozione rifiuti ex art. 192, comma 3 del D.Lgs. n.152/2006, come si evince dal ricorso contenuto nella nota acclarata al protocollo

comunale n.3959/2024 del 2.7.2024, trasmesso dall'Avv. Mara Bergomi in qualità di Legale incaricato della rappresentanza e difesa del Comune di Berzo Demo;

ATTESO CHE con deliberazione di Giunta Comunale n.40 del 4.7.2024 l'Amministrazione:

- ha preso formalmente atto del ricorso in appello al Consiglio di Stato in Sede Giurisdizionale presentato da "Fallimento Selca S.p.A" per l'ottenimento della riforma della Sentenza 29.4.2024 n. 356 del TAR per la Lombardia, Sezione Staccata di Brescia, Sez. I;
- ha definito di resistere verso tale ricorso, autorizzando il Sindaco a resistere e costituirsi in giudizio avanti al Consiglio di Stato, riscontrando l'interesse pubblico concreto;
- ha formulato specifico indirizzo al Responsabile dell'Area Tecnica affinché adotti i provvedimenti necessari, previa valutazione della congruità economica e tecnica, all'affidamento dell'incarico di difesa legale e rappresentanza dell'Ente all'Avv. Mara Bergomi del Foro di Brescia, con Studio in Brescia, Via Malta n. 7/C, al fine di difendere e sostenere la legittimità e correttezza dell'operato dell'Amministrazione comunale e della sopracitata Ordinanza del Commissario Straordinario n.13/2022 del 29.6.2022, in considerazione del fatto che la stessa, oltre a godere della fiducia dell'Amministrazione ed essere in possesso di particolare esperienza in materia di diritto amministrativo, ha già assistito il Comune nei precedenti giudizi ed è pertanto a conoscenza del procedimento *de quo*;

RILEVATA quindi l'esigenza di avviare le precipue procedure necessarie per il perfezionamento dell'affidamento del servizio al professionista individuato;

APPURATO CHE:

- la casistica dell'art. 56 del D. Lgs 36/2023 costituisce una disciplina più agevole per alcuni contratti esclusi dall'applicazione del codice dei contratti pubblici ma sottoposti solo alla disciplina generale ed in particolare al rispetto dei principi indicati nell'art. 4 dello stesso codice;
- in applicazione del principio di proporzionalità, è ammesso l'affidamento diretto degli incarichi legali di importo inferiore ad € 140.000,00 anche senza previa consultazione di più operatori economici, in applicazione con quanto disposto dall'art. 50 del D.Lgs. n. 36/2023;
- i servizi legali di cui all'art. 56, comma 1, lettera h.2 possono essere svolti solo da soggetti abilitati all'esercizio della professione di avvocato ed iscritti a specifico albo;
- all'interno dell'Ente non è presente il servizio di avvocatura;
- il servizio in argomento si configura come prestazione di servizi di natura intellettuale, non di generica attività di consulenza;

RICHIAMATE le linee guida n. 12, in particolare i punti 1.1.2.1, e 1.1.2.2 approvate dal Consiglio dell'Autorità Nazionale Anticorruzione ANAC con delibera n. 907 del 24.10.2018;

CONSIDERATO CHE:

- l'art.25 del D.lgs. n.36/2023 prevede che dal 1 gennaio 2024, ogni stazione appaltante, per svolgere le attività di programmazione, progettazione, pubblicazione, affidamento ed esecuzione dei contratti pubblici, è obbligata ad utilizzare una "piattaforma di approvvigionamento digitale" certificata e quindi idonea a interagire con la Banca dati nazionale dei contratti pubblici dell'A.N.A.C., fulcro dell'intero sistema di digitalizzazione, dove devono confluire tutti i dati e le informazioni dei contratti pubblici;
- l'A.N.A.C. con propria delibera n.582 del 13.12.2023, ha chiarito che la richiesta dei C.I.G. (Codice Identificativo Gara), per procedure assoggettate al Decreto Legislativo n. 36/2023 pubblicate a partire dal 1° gennaio 2024, deve avvenire attraverso le piattaforme di approvvigionamento digitale certificate, mediante interoperabilità con i servizi erogati dalla Piattaforma dei contratti pubblici A.N.A.C. dismettendo contestualmente il servizio SmartCIG,

DATO ATTO CHE:

- l'ufficio tecnico di questo Ente ha provveduto alla predisposizione dei documenti di gara per la richiesta di offerta ed i documenti amministrativi per la verifica dei requisiti come da disposizioni di legge;
- nella richiesta di offerta sono indicati l'oggetto dell'affidamento, le condizioni generali e le caratteristiche per la prestazione del servizio di cui all'oggetto;
- si è provveduto ad avviare la procedura di affidamento diretto mediante piattaforma SINTEL ARIA LOMBARDIA identificata all'ID 186486814 in data 11.7.2024 invitando l'Avv. Mara Bergomi del Foro

di Brescia, con Studio in Brescia, Via Malta n. 7/C a presentare la propria migliore offerta e la documentazione amministrativa richiesta a comprova del possesso dei requisiti;

PRESO ATTO:

- che l'Avv. Mara Bergomi del Foro di Brescia, con Studio in Brescia, Via Malta n. 7/C ha presentato la propria offerta entro i termini indicati nella procedura;
- del report conclusivo della Procedura n.186486814 generato in data 12.7.2024 dalla piattaforma ARIA SINTEL da cui risulta la regolarità delle operazioni svolte dal professionista sulla piattaforma di e-commerce e la documentazione amministrativa ed economica presentata;

CONSIDERATO CHE:

- a seguito della verifica della documentazione amministrativa si è rilevata la correttezza di quanto presentato in sede di offerta, la quale adempie a quanto richiesto nella documentazione predisposta dall'ufficio competente di questa stazione appaltante;
- a seguito dell'apertura della documentazione economica si è rilevato come l'Avv. Mara Bergomi si renda disponibile ad effettuare il servizio in oggetto dietro il pagamento di un corrispettivo, individuato e determinato ai sensi degli artt.1-11 D.M. 55/2014, pari ad € 9.739,35 oltre CPA al 4% e IVA di Legge al 22% così per complessivi € 12.357,28;

RILEVATO:

- che l'offerta economica formulata dall'Avv. Mara Bergomi è ritenuta congrua e conveniente sia sotto il profilo economico che sotto il profilo prestazionale;
- che a seguito delle verifiche svolte da questa Stazione Appaltante, l'Avv. Mara Bergomi possiede tutti i requisiti commisurati alla natura della prestazione da svolgere;
- che il Codice Identificativo di Gara per il presente affidamento è B27821F176;

RICONOSCIUTA la propria competenza ai sensi degli artt.107 e 192 del D.Lgs. n.267/2000;

ATTESTATO che il sottoscritto non versa in situazione di conflitto d'interesse alcuno in relazione alla procedura in oggetto, ai sensi dell'art. 6 bis della legge n. 241/90 e ss.mm.ii. e dell'art. 7 del D.P.R. n. 62/2013;

RITENUTO, pertanto, di approvare il Report della procedura identificata all'ID 186486814 generato automaticamente alla piattaforma Aria Sintel di Regione Lombardia e contestualmente di affidare mediante affidamento diretto, ai sensi dell'art. 56 comma 1 lettera H2) del D.Lgs. n.36/2023, il servizio di assistenza in giudizio di appello avanti al Consiglio di Stato avverso alla Sentenza n.356 del 29.6.2024 resa dal TAR per la Lombardia, sez. Brescia all'Avv. Mara Bergomi del Foro di Brescia, con Studio in Brescia, Via Malta n. 7/C, nel rispetto delle condizioni contrattuali ed economiche evidenziate nella documentazione della suddetta procedura ed in particolare dietro il pagamento di un di un corrispettivo pari ad € 9.739,35 oltre CPA al 4% e IVA di Legge al 22% così per complessivi € 12.357,280, in quanto l'offerta risulta adeguata rispetto alla finalità perseguite dalla stazione appaltante, l'operatore economico risulta in possesso dei requisiti necessari all'esecuzione delle prestazioni contrattuali e pertanto di procedere in merito e nel contempo assumere idoneo impegno di spesa per quanto concerne il corrispettivo;

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 18.08.2000 n.267/2000 e dell'art. 5, c.4 del vigente Regolamento comunale sul sistema dei controlli;

DATO ATTO che il presente provvedimento diviene esecutivo con l'apposizione del visto di regolarità contabile, attestante la copertura finanziaria, da parte del responsabile del Servizio Finanziario, ai sensi dell'art. 183, comma 7, del D.Lgs. n.267/2000;

VISTI:

- la Legge n.241/1990 del 7 agosto 1990 e ss.mm.ii.;
- il D.lgs. n.267/2000 del 18 agosto 2000 e ss.mm.ii.;
- il D.lgs. n.36/2023 del 31 marzo 2023 e ss.mm.ii.;

con la presente

DETERMINA

1. **di dare atto** che le premesse costituiscono parte integrante e sostanziale del presente atto;
2. **di approvare**, per le ragioni espresse in narrativa, il Report della procedura identificata all'ID 186486814 generato automaticamente alla piattaforma Aria Sintel di Regione Lombardia e contestualmente di affidare mediante affidamento diretto, ai sensi dell'art. 56 comma 1 lettera H2) del D.Lgs. n.36/2023, il servizio di assistenza in giudizio di appello avanti al Consiglio di Stato avverso alla Sentenza n.356 del 29.6.2024 resa dal TAR per la Lombardia, sez. Brescia all'Avv. Mara Bergomi del Foro di Brescia, con Studio in Brescia, Via Malta n. 7/C, nel rispetto delle condizioni contrattuali ed economiche evidenziate nella documentazione della suddetta procedura ed in particolare dietro il pagamento di un di un corrispettivo pari ad € 9.739,35 oltre CPA al 4% e IVA di Legge al 22% così per complessivi € 12.357,28, in quanto l'offerta risulta adeguata rispetto alla finalità perseguite dalla stazione appaltante, l'operatore economico risulta in possesso dei requisiti necessari all'esecuzione delle prestazioni contrattuali e pertanto di procedere in merito e nel contempo assumere idoneo impegno di spesa per quanto concerne il corrispettivo;
3. **di prendere atto** della economia, pari ad € 9.046,55, dovuto ad una rideterminazione dell'incarico legale conferito con determinazione n.32 del 21.4.2020 e, conseguentemente, di ridurre del medesimo importo, sul capitolo 14012.02.0201, l'impegno di spesa n.13133 es.2020 precedentemente assunto in favore dell'Avv. Mara Bergomi del Foro di Brescia, con Studio in Brescia, Via Malta n. 7/C
4. **di impegnare** la suddetta somma pari ad € 9.739,35 oltre CPA al 4% e IVA di Legge al 22% così per complessivi € 12.357,28 in favore dell'Avv. Mara Bergomi del Foro di Brescia, con Studio in Brescia, Via Malta n. 7/C imputandola come di seguito rappresentato:
 - € 9.718,70 al macroaggregato n.14012.02.0201 del bilancio di previsione 2024/2026 esercizio 2024 che presenta adeguata disponibilità;
 - € 2.638,58 al macroaggregato n.01111.03.0600 del bilancio di previsione 2024/2026 esercizio 2024 che presenta adeguata disponibilità;
5. **di disporre** che il contratto con l'operatore economico venga stipulato a corpo, mediante lo scambio di corrispondenza secondo l'uso tipico del commercio, ai sensi di quanto disposto dall'art.18, comma 1 del D.Lgs. n.36/2023;
6. **di dare atto che:**
 - il codice IPA del Comune di Berzo Demo è c_a816;
 - il codice CIG è B27821F176;
 - il Codice Univoco Ufficio, informazione obbligatoria al fine di consentire il corretto recapito delle fatture elettroniche, è UFWD3O;
 - in ottemperanza all'art. 1, comma 629, Legge 190/2014 in materia di split payment, l'imposta sul valore aggiunto verrà versata all'Erario direttamente dall'Ente;
7. **di autorizzare** sin d'ora il responsabile del servizio finanziario ad emettere il relativo mandato di pagamento previa liquidazione da parte del sottoscritto della relativa fattura, a garanzia della procedura eseguita;
8. **di accertare**, ai fini del controllo preventivo di regolarità amministrativa-contabile di cui all'articolo 147-bis, comma 1, del D.Lgs. n. 267/2000, la regolarità tecnica del presente provvedimento in ordine alla regolarità, legittimità e correttezza dell'azione amministrativa, il cui parere favorevole è reso unitamente alla sottoscrizione del presente provvedimento da parte del responsabile del servizio;
9. **di dare atto** che la presente determinazione diviene esecutiva con l'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria;
10. **di dare atto** altresì, ai sensi dell'articolo 3 della legge 241/90 sul procedimento amministrativo, che qualunque soggetto ritenga il presente atto amministrativo illegittimo e venga dallo stesso direttamente

leso, può proporre ricorso al Tribunale Amministrativo regionale (TAR)-Sezione di Brescia, al quale è possibile presentare i propri rilievi in ordine alla legittimità del presente atto, entro e non oltre 60 giorni da quello di pubblicazione all'albo pretorio;

11. **di disporre** la pubblicazione del presente atto di determinazione all'albo pretorio del Comune di Berzo Demo per quindici giorni consecutivi, nonché nell'apposta sezione dell'amministrazione trasparente ai sensi dell'art.20 del D.Lgs. n.36/2023;
12. **di inviare** la presente, per competenza, all'ufficio ragioneria dell'Ente ed al professionista incaricato.

Il Responsabile
F.to Simone Rivetta

Visto si attesta la regolarità contabile e la copertura finanziaria della determinazione di cui all'oggetto ai sensi dell'art. 147/bis, comma 1, e dell'art. 183, comma 7, del T. U. approvato con D. Lgs. 18 agosto 2000 n. 267.

I M P E G N I D I S P E S A

IMPEGN O	ES.	CAP.	DESCRIZIONE	IMPORTO
15017	2024	14012.02.0201	RICONVERSIONE INDUSTRIALE AREA EX SELCA	672,15
15018	2024	01111.03.0600	SPESE PER LITI, ARBITRAGGI, RISARCIMENTI E CONSULENZE LEGALI	2.638,58
15016	2024	14012.02.0201	RICONVERSIONE INDUSTRIALE AREA EX SELCA	-9.046,55
15016	2024	14012.02.0201	RICONVERSIONE INDUSTRIALE AREA EX SELCA	9.046,55

Osservazioni:

Data visto di regolarità contabile - esecutività: 15/07/2024

Responsabile Servizio Finanziario
F.to Massimo Maffessoli

Publicata all'Albo Pretorio del Comune dal 23/07/2024 al 07/08/2024 nel sito informatico di questo comune (Art. 32, c. 1, della legge 18.06.2009, n. 69)

Il Responsabile Delle Pubblicazioni
F.to Bonomelli Giovanni

Copia per albo
Berzo Demo, 23/07/2024

Il Responsabile Del Servizio Tecnico
Manutentivo E Patrimoni
Simone Rivetta