



**Servizio: Servizio Sistemi informativi, affari legali, anticorruzione e controlli**

**Settore: Giuridico Amministrativo Controlli**

**DETERMINAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE N° 2128 del 05-09-2022**

<b>OGGETTO:</b>	<b>RETTIFICA MERO ERRORE MATERIALE DELLA DETERMINAZIONE DELLA DIREZIONE GENERALE N. 2027/ASPAL DEL 11/08/2022 AVENTE AD OGGETTO "CONFERIMENTO INCARICO DI ASSISTENZA E CONSULENZA STRAGIUDIZIALE RELATIVO ALL'APPALTO INTEGRATO COMPLESSO A CORPO DEI LAVORI DI "AMPLIAMENTO, RISANAMENTO CONSERVATIVO, ADEGUAMENTO FUNZIONALE, PRESTAZIONE E NORMATIVO DELLA SEDE DELL'ASPAL SITA IN VIA IS MIRRIONIS 195 A CAGLIARI".</b>
-----------------	---

**IL DIRETTORE GENERALE**

**VISTA** la Legge regionale 17 maggio 2016, n. 9, recante "Disciplina dei servizi e delle politiche per il lavoro";

**VISTA** la deliberazione della Giunta regionale n. 36/5 del 16/06/2016 recante "Approvazione preliminare Statuto Agenzia sarda per le politiche attive del lavoro", approvato in via definitiva con deliberazione della Giunta regionale n. 37/11 del 21/06/2016;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 887 del 04/04/2019 di approvazione del Regolamento di programmazione, contabilità e bilancio dell'ASPAL;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 8 del 05/01/2017 con la quale sono stati attribuiti gli incarichi dirigenziali relativi ai vari servizi dell'ASPAL;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 69 del 27/01/2017, recante "Adozione struttura organizzativa dell'Agenzia Sarda per le Politiche Attive del Lavoro (ASPAL) ex DGR 37/12 del 21.06.2016";

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 449 del 12/04/2017 recante "Istituzione articolazioni organizzative di livello non dirigenziale dell'Agenzia sarda per le politiche attive del lavoro ex articolo 13 L.R. 31/1998 come modificato dalla L.R. 24/2014";

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 1866 del 18/12/2017, recante "Modifica delle articolazioni organizzative di livello non dirigenziale dell'Agenzia Sarda per le Politiche Attive del Lavoro ex articoli 13 L.R. 31/1998 come modificato dalla L.R. 24/2014 istituite con la Determinazione n. 449/ASPAL del 12/04/2017";

**VISTA** la deliberazione della Giunta Regionale n. 48/66 del 10/12/2021 recante "Proposta di bilancio per l'anno 2022 e di bilancio pluriennale per gli anni 2022 - 2024, proposta di legge di stabilità e documenti connessi";

**VISTA** la deliberazione della Giunta Regionale n. 51/7 del 30/12/2021 con la quale la Giunta Regionale ha rilasciato il nulla osta all'immediata esecutività alla predetta determinazione n. 3685 del 15/12/2021;

**VISTA** la Legge Regionale 9 marzo 2022, n. 3 – Legge di Stabilità 2022;

**VISTA** la Legge Regionale 9 marzo 2022, n. 4 – Bilancio di previsione triennale 2022-2024;

**VISTA** la Determinazione n. 631/ASPAL del 21/03/2022 concernente "Approvazione Bilancio di previsione 2022 - 2024 dell'Agenzia Sarda per le Politiche Attive del Lavoro e degli allegati tecnici - Articolo 14, comma 1, lettere b) e d) della L.R. 9/2016";

**VISTA** la Determinazione n. 632/ASPAL del 21/03/2022 "Riaccertamento ordinario dei residui attivi e passivi ai sensi dell'art.3, quarto comma, del D. Lgs. 118/2011 esercizio finanziario 2021", rettificata con determinazione n. 875/ASPAL del 13/04/2022 e successivamente rettificata con determinazione n. 994/ASPAL del 26/04/2022;

**VISTA** la Deliberazione della Giunta Regionale n. 12/61 del 07/04/2022 "Agenzia sarda per le politiche attive del lavoro (ASPAL). Bilancio di previsione 2022 - 2024. Approvazione ex art. 17 della L.R. n. 9/2016 e art. 3 della L.R. n. 14/1995. Nulla osta all'immediata esecutività";

**VISTA** la Deliberazione della Giunta Regionale n. 17/3 del 07/05/2021 con la quale la scrivente è stata individuata Direttrice Generale dell'ASPAL;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 3382 del 17/11/2021 recante "Attribuzione e conferma degli incarichi e delle funzioni ai direttori di servizio dell'agenzia sarda per le politiche attive del lavoro (ASPAL)";

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 24 dell'11/01/2022 con la quale sono state conferite all' Ing. Andrea Alimonda le funzioni di Direttore del Servizio "Sistemi informativi, affari legali, anticorruzione e controlli" dell'ASPAL;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 1665/ASPAL del 30/06/2022 con la quale il Dott. Gaetano Galotta è stato prorogato quale Coordinatore del Settore giuridico amministrativo sino alla data del 31/12/2022;

**CONSIDERATO** che la determinazione della Direzione Generale n. 1408 del 22/09/2020 ha affidato al Servizio Sistemi informativi, affari legali, anticorruzione e controlli la gestione dell'istruttoria procedimentale relativa al conferimento degli incarichi di patrocinio ed assistenza legale;

**DATO ATTO** che nell'articolazione dell'ASPAL non è a tutt'oggi previsto un Ufficio Legale e che con nota prot. n. 11358 del 7 luglio 2016, la Direzione Generale dell'Area Legale della Regione Sardegna, in risposta a formale richiesta dell'Agenzia in materia di supporto giuridico (prot. n. 11665 del 12 luglio 2016), ha comunicato di non poter "supportare le istanze di un'Agenzia Regionale";

**CONSIDERATO** che occorre richiedere assistenza legale stragiudiziale relativa alle problematiche correlate all'appalto di lavori di "Ampliamento, risanamento conservativo, adeguamento funzionale, prestazione e normativo della sede dell'Agenzia regionale per il lavoro di Cagliari" volta alla tutela dell'ASPAL avverso le asserite pretese dell'operatore economico aggiudicatario;

**DATO ATTO** che il Regolamento per l'istituzione, la gestione, l'utilizzo, l'aggiornamento e la revisione dell'elenco degli Avvocati e per il conferimento di incarichi stragiudiziali, di consulenza legale o di patrocinio in giudizio dell'ASPAL, approvato con Determinazione n. 3794 del 29/12/2021, all'art. 5, comma 9, secondo il quale "*Dandone adeguata motivazione ed in via eccezionale, l'Amministrazione si riserva la facoltà di derogare ai criteri fissati dal presente Regolamento e affidare direttamente incarichi, anche a professionisti non inseriti nell'elenco, nelle seguenti ipotesi: (omissis) d) quando l'incarico involga fattispecie di particolare difficoltà, complessità e peculiarità (anche economica), tali da rendere opportuno l'affidamento a soggetto che ha già trattato, con risultati positivi, la medesima materia nell'interesse dell'Amministrazione o di altre pubblica amministrazione*"

**DATO ATTO** che, in ogni caso, la scelta del professionista deve essere effettuata in base ad un'attribuzione ragionata degli incarichi in funzione della loro natura, dell'*intuitu personae* fondato sulle caratteristiche del professionista e dell'esigenza di efficacia dell'attività difensiva per la tutela degli interessi dell'Agenzia;

**VALUTATO** che:

- l'incarico di consulenza legale da affidarsi rispetta il dettato di cui alla lett. 2) dell'art. 17 comma 1 del D. Lgs 50/2016 in quanto trattasi di una *questio iuris* con elevata probabilità di tramutarsi in *thema decidendum* di un procedimento specifico;
- l'art. 36, comma 2, lettera a) del predetto decreto consente alle stazioni appaltanti di procedere all'affidamento di lavori, servizi e forniture di importo inferiore a 40.000 euro mediante affidamento diretto, adeguatamente motivato o per i lavori in amministrazione diretta;
- la suddetta norma va coordinata con l'art. 4 dello stesso Codice, il quale prevede che per i contratti pubblici aventi ad oggetto lavori servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'applicazione del codice, l'affidamento avviene nel rispetto dei principi di "*economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità ...*";

**CONSIDERATO**, inoltre, che il Consiglio di Stato - Adunanza della Commissione speciale del 14/09/2017 (numero affare 01502/2017), in merito al parere richiesto dall'ANAC in ordine alle linee guida per l'affidamento dei servizi legali, asserisce che "*la selezione del contraente deve essere necessariamente orientata all'individuazione del professionista più adatto allo svolgimento della prestazione richiesta, secondo criteri che tengano conto della difficoltà dell'incarico e delle competenze necessarie ad espletarlo*";

**CONSIDERATO** che occorre coordinare le disposizioni dell'art. 17 dell'attuale testo del codice dei contratti con quanto prevede l'articolo 4 del medesimo codice, "*Principi relativi all'affidamento di contratti pubblici esclusi*", da cui si evince che i contratti esclusi non debbono essere affidati attraverso le specifiche disposizioni di dettaglio in tema di gara ed esecuzione disposti dal nuovo codice, ma debbono rispettare principi generali che traggono la loro fonte nello stesso codice dei contratti;

**PRESO ATTO** che in applicazione del principio di proporzionalità, deve ammettersi l'affidamento diretto dell'incarico di assistenza e di patrocinio legale entro la soglia dei 40.000,00 euro, ai sensi dell'art. 36, comma 2, del citato Codice, il quale prevede l'affidamento diretto anche senza previa consultazione di 2 o più operatori economici;

**RILEVATO** che per tale fattispecie di incarico, trattandosi di contratto escluso dall'applicazione del Codice non vi è obbligo di ricorso al mercato elettronico (MePA) ovvero di strumenti telematici di negoziazione messi a disposizione dalle centrali di committenza (Convenzioni Quadro CONSIP ai sensi dell'articolo 24, comma 6, della Legge n. 448/2001);

**SOTTOLINEATO** che l'incarico in argomento viene affidato esclusivamente per la procedura *de qua* e non costituisce consulenza generica né attività continuativa o modalità organizzativa di servizio e che la spesa per onorari ed esposti risulta di entità contenuta;

**DATO ATTO** che in data 22/07/2022 con nota prot. n. 47819, è stato chiesto all' Avv. Mauro Barberio dello Studio Legale Associato

Porcu e Barberio, del Foro di Cagliari, con sede in Cagliari – Via Giuseppe Garibaldi, n. 105 di manifestare la propria disponibilità a formulare un'offerta economica per quanto concerne l'attività di assistenza e supporto in ragione delle tematiche giuridiche connesse alla fattispecie in questione;

**DATO ATTO** che il predetto Legale, in data 22/07/2022 con nota prot. n. 47856 si è reso disponibile a fornire l'assistenza e consulenza stragiudiziale predetta sino all'approvazione del progetto esecutivo o all'eventuale procedimento di risoluzione da irrogare nei confronti dell'appaltatore per un compenso di euro 17.509,44 di cui:

euro 12.000,00 per onorari;

euro 1.800,00 per rimborso forfettario al 15% sul compenso;

euro 552,00 per Cassa Avvocati al 4%;

euro 3.157,44 per IVA;

euro 2.760,00 a dedurre per ritenuta d'acconto IRPEF (20%);

**RILEVATO** il predetto Legale possiede una indubbia esperienza e specializzazione nella materia in oggetto, tali da poter coadiuvare il Servizio cui inerte la vertenza per l'approfondimento specifico e particolare delle problematiche insorte e per l'espletamento di quanto necessario a tutela di questo Ente;

**ATTESO** che il compenso richiesto risulta essere assolutamente congruo in relazione a quanto previsto per attività in ambito stragiudiziale relativamente al valore della controversia;

**VISTO** l'art. 3 della L. 136/2000, modificata e integrata con L. 217/2010 sulla tracciabilità dei flussi finanziari e che ai sensi e nel rispetto del comma 5 del suddetto articolo lo smart C.I.G. attribuito per la presente posizione risulta essere: ZD03771A4F;

**PRESO ATTO** che il professionista ha reso la dichiarazione di assenza di cause ostative al conferimento dell'incarico ex art. 15 del D. Lgs. 14 marzo 2013, n. 33;

**PRESO ATTO** del disciplinare d'incarico allegato alla presente determinazione che ne costituisce parte integrante e sostanziale;

**PRESO ATTO** che l'Amministrazione è tenuta, ai sensi degli artt. 15 e 37 del D. Lgs. 33/2013 e s.m.i., a pubblicare i dati relativi agli incarichi di consulenza dalla stessa affidati, sul sito istituzionale, all'interno della sezione "Amministrazione trasparente", sottosezione 1 livello "Consulenti e collaboratori" e sottosezione 1 livello "Bandi di gara e contratti";

**VERIFICATA** l'insussistenza dell'obbligo di astensione e di non essere quindi in posizione di conflitto di interesse per l'adozione del presente provvedimento, ai sensi del vigente piano triennale anticorruzione e del codice di comportamento del personale del Sistema Regione e delle Società partecipate della Regione Autonoma della Sardegna;

**DATO ATTO** che, nel rispetto delle vigenti normative in materia di tutela della riservatezza e trattamento dei dati personali, nel testo del presente provvedimento vengono omessi i nominativi dei soggetti dallo stesso interessati, essendo comunque possibile la loro identificazione, all'occorrenza, sulla base dello specifico fascicolo depositato presso il Settore giuridico amministrativo;

**DATO ATTO** che con Determinazione della Direzione Generale n. 2027 del 11/08/2022 è stato conferito l'incarico all'Avvocato Mauro Barberio, dello studio Porcu e Barberio, per l'attività "di assistenza e consulenza stragiudiziale relativo all'appalto integrato complesso a corpo dei lavori di "ampliamento, risanamento conservativo, adeguamento funzionale, prestazione e normativo della sede dell'ASPAL sita in via Is Mirrionis 195 a Cagliari";

**DATO ATTO** altresì, che la predetta determinazione, riporta per mero errore materiale, all'Art. 2) del dispositivo la dicitura "(...) di procedere al conferimento dell'incarico di patrocinio legale all'Avv. Mauro Barberio (...)", anziché quella corretta di "(...) di procedere al conferimento dell'incarico di assistenza e consulenza stragiudiziale (...)", all'Art. 6) del dispositivo la dicitura "(...) di autorizzare, pertanto, la prenotazione di impegno n. (...)", anziché quella corretta di "(...) autorizzare, pertanto, l'impegno (...)" e all'Art. 6) del dispositivo la dicitura "(...) a favore dell'Avv. Mauro Barberio, Codice fornitore 3903 (...)", anziché quella corretta di "(...) a favore dell'Avv. Mauro Barberio, dello Studio Legale Associato Porcu e Barberio, Codice fornitore 3549 (...);

**RITENUTO** di dover correggere gli errori materiali sopra esposti;

**CONSIDERATO** che la rettifica è un atto amministrativo, diretto all'eliminazione degli errori sostanziali o materiali, che inficiano il provvedimento, introducendo quelle correzioni, aggiunte e sostituzioni idonee a rendere l'atto conforme alla reale volontà della Pubblica Amministrazione;

**CONSIDERATO** che la rettifica costituisce estrinsecazione del principio di conservazione del provvedimento amministrativo, avente la funzione di evitarne la rimozione, quando esistano presupposti, tali da consentire un "salvataggio" del medesimo;

**CONSIDERATO** che l'azione amministrativa deve essere indirizzata allo svolgimento di interessi pubblici, i quali appaiono concretizzati in maniera più puntuale ove si consenta all'Autorità competente di non paralizzare la propria procedura, qualora incorra in blande imperfezioni, concernenti la veste esteriore del provvedimento o di un atto endoprocedimentale;

Per quanto sopra esposto

#### DETERMINA

**Art. 1)** la premessa forma parte integrante e sostanziale del presente provvedimento e ne costituisce motivazione ai sensi dell'art. 3, comma 1, della Legge 241/90 e ss.mm.ii.;

**Art. 2)** di dare atto che la determinazione n. 2027 del 11/08/2022, richiamata in oggetto, per mero errore materiale, non risulta conforme alla reale volontà della pubblica amministrazione;

**Art. 3)** di rettificare, per le motivazioni di cui in premessa, gli errori materiali contenuti nel dispositivo della Determinazione della Direzione Generale n. 2027 del 11/08/2022 sostituendo nel dispositivo:

- all'Art. 2) "(...) di procedere al conferimento dell'incarico di patrocinio legale all'Avv. Mauro Barberio (...)" con "(...) di procedere al conferimento dell'incarico di assistenza e consulenza stragiudiziale (...);
- all'Art. 6) "(...) di autorizzare, pertanto, la prenotazione di impegno n. (...)" con "(...) autorizzare, pertanto, l'impegno (...);
- all'Art. 6) "(...) a favore dell'Avv. Mauro Barberio, Codice fornitore 3903 (...)" con "(...) a favore dell'Avv. Mauro Barberio, dello Studio Legale Associato Porcu e Barberio, Codice fornitore 3549 (...);

**Art. 4)** di autorizzare, pertanto, l'impegno sul Bilancio di previsione 2022 - 2024 - Esercizio 2022, conto competenza, della somma di euro 17.509,44 a favore dell'Avv. Mauro Barberio, dello Studio Legale Associato Porcu e Barberio, Codice fornitore 3549, in qualità di legale incaricato per la attività di assistenza stragiudiziale meglio descritto in premessa, a valere su:

- Capitolo SC01.0066 - CDR 00.00.01.06
  - Codice SIOPE / Livello V PCF U.1.03.02.11.000
  - Conto COGE E212004500
  - Missione 01 - Programma 03 - Macroaggregato 103

**Art. 5)** di notificare il presente provvedimento al predetto Legale, nonché al Servizio cui inerisce la vicenda stragiudiziale in oggetto;

**Art. 6)** di dare atto che il Responsabile del procedimento è la scrivente Direttrice Generale;

**Art. 7)** di dichiarare di non trovarsi, con riferimento al contenuto del presente atto, in condizioni di incompatibilità o di conflitto di interessi, neanche potenziale, sulla base della vigente normativa in materia di prevenzione della corruzione e di trasparenza e sulla base di quanto previsto dal vigente Codice di comportamento del personale del Sistema Regione e delle Società partecipate della Regione Autonoma della Sardegna;

**Art. 8)** di dare atto, infine, che i dati relativi al presente affidamento saranno pubblicati sul sito istituzionale dell'Ente nelle pertinenti sezioni di "Amministrazione trasparente", ai sensi degli artt. 15 e 37 del D. Lgs. 33/2013 e ss.mm.ii..

I Dipendenti incaricati: Dott. ssa Paola Pontis, Dott.ssa Francesca Serri, Dott.ssa Maria Antonietta Chelo, Dott. Andrea Scariato

Visto

di attestazione di copertura finanziaria

Il Funzionario del Servizio Bilancio e Rendicontazione

VALERIA MURA

Visto

Del Direttore del Servizio Servizio Sistemi informativi, affari legali, anticorruzione e controlli

ING. ANDREA ALIMONDA

La Direttrice Generale

F.to MAIKA AVERSANO

