



On. Avv. Giuseppe Scozzari
Avv. Riccardo Rotigliano

Avv. Michele Pecorelli
Avv. Serena Viola
Avv. Angelo Sutura
Avv. Graziella Vella
Avv. Simona Ciancetto
Abb. Massimo Scozzari

Dott. Giuseppe Acterno
Dott.ssa Valentina Capraro
Dott. Biagio Cimò
Dott. Danilo Conti
Dott. Davide Ferrara
Dott.ssa Cristina Gagliano
Dott.ssa Giulia Passarello
Dott.ssa Federica Lombardo
in unione con:
B&P Avvocati

Spett.le AMMINISTRAZIONE PROVINCIALE DI IMPERIA,
SETTORE ANTISISMICA
VIALE MATTEOTTI 147
18100 – IMPERIA
PEC: protocollo@pec.provincia.imperia.it

Oggetto: *avviso di indagine di mercato “propedeutica all’affidamento del servizio attinente all’ingegneria civile-strutturale relativa alle istanze/pratiche del settore antisismica”, pubblicato dall’Amministrazione Provinciale di Imperia.*

La Fondazione architetti e ingegneri liberi professionisti iscritti INAR-CASSA “*si propone di porre in essere ogni attività utile o necessaria alla tutela, promozione, sviluppo e sostegno dell’architetto e dell’ingegnere che esercita la libera professione in forma esclusiva ... ponendo in essere le seguenti attività: tutela degli interessi dei liberi professionisti*” (art. 4 Statuto).

Per conto della Fondazione, con sede in Roma, via Salaria n. 229, c.f. e p.i. n. 97666920588, si espone quanto segue.

Con l’avviso in oggetto, pubblicato sul proprio sito *internet*, codesta Amministrazione ha avviato la procedura diretta all’individuazione di professionisti per l’affidamento del servizio di valutazione tecnico-strutturale delle istanze di autorizzazione sismica preventiva/sanatoria. Il servizio, pertanto, ha ad oggetto funzioni che la legge attribuisce direttamente all’Amministrazione e che la stessa dovrebbe svolgere con l’utilizzo delle proprie risorse interne. Invero, anche l’avviso fa espresso riferimento alle fonti regolamentari (d.m. 14/1/08) e amministrative interne (circolare esplicativa n. 617 del 2/2/09) relative alla predetta funzione.

Invero, l’autorizzazione sismica si inserisce nell’ambito dell’esecuzione di lavori in zona sismica, con riferimento ai quali non è sufficiente il solo titolo abilitativo edilizio ma è altresì necessario il rilascio dell’autorizzazione contemplata negli artt. 93 e 94 del d.P.R. 380/2001. Ai sensi di tali norme, spetta alle

PALERMO Via Filippo Cordova, 95 - 90144 Palermo - T +39 091 342807 - F +39 091 6260621
MILANO via Fatebenefratelli, 10 - 20121 Milano - T +39 02 65560283
VERONA Palazzo Pindemonte Via Leoni, 4 - 37121 Verona - T +39 045 8012901 - F +39 045 8031355
AGRIGENTO Via Unità D’Italia, 2/A - 92100 Agrigento - T +39 0922 619323 - F +39 0922 603864

rrotigliano@scozzarivotigliano.com
www.scozzarivotigliano.com

Regioni la competenza autorizzatoria, anche se tale competenza è stata generalmente delegata, in tutto o in parte, alle Province o, in alcuni casi, ai Comuni. La domanda per ottenere l'autorizzazione sismica viene dunque presentata all'autorità competente, unitamente al progetto esecutivo riguardante le strutture, che andrà comunque redatto in conformità alle norme tecniche per le costruzioni (ai sensi del d.m. 14/1/08, richiamato nell'avviso) e a quanto stabilito dall'articolo 93 cit.

Ciò posto, rispetto all'avviso in oggetto possono svolgersi le seguenti considerazioni:

1) per un verso, l'avviso ha ad oggetto l'espletamento di funzioni (la valutazione delle istanze di autorizzazione sismica ricevute) che generalmente l'amministrazione svolge attraverso l'impiego delle proprie risorse interne;

2) per altro verso, l'espletamento di tale servizio richiede capacità e competenze tecniche proprie dei professionisti tecnici.

L'affidamento del servizio in parola, dunque, si tradurrebbe nell'instaurazione di un rapporto di collaborazione coordinata e continuativa fra l'Amministrazione e il professionista.

Rispetto a tale ipotesi vengono in rilievo alcune norme del Codice dei contratti pubblici. In particolare, ai sensi dell'art. 17, contenuto nel Titolo II (*“Contratti esclusi in tutto o in parte dall'ambito di applicazione”*), ***“Le disposizioni del presente codice non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi: ... g) concernenti i contratti di lavoro”***. Il precedente art. 4 chiarisce cosa debba intendersi per tale esclusione: *“L'affidamento dei contratti pubblici aventi ad oggetto lavori, servizi o forniture, esclusi, in tutto o in parte, dall'ambito di applicazione oggettiva del presente codice, avviene nel rispetto dei **principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità, tutela dell'ambiente ed efficienza energetica**”*. Tale norma, dunque, non esige, per l'affidamento dei servizi esclusi disciplinati dal Titolo II, il rigoroso rispetto delle procedure ad evidenza pubblica previste da Codice, ma soltanto quello dei principi generali.

Peraltro, la normativa relativa al conferimento degli incarichi di consulenza nella pubblica amministrazione è, in via generale, regolata dall'art. 7, commi 6 e ss., d. lgs. n. 165/01. Tale precetto, nell'individuare puntualmente i presupposti ed i limiti nel rispetto dei quali può procedersi al conferimento degli incarichi dispone tuttavia, al comma 6-*bis*, che le amministrazioni pubbliche *“disciplinano e rendono pubbliche, secondo i propri ordinamenti, procedure comparative per il conferimento degli incarichi di collaborazione”*. Ne deriva che il ricorso alle collaborazioni può ritenersi ammissibile esclusivamente sulla base di valutazioni di tipo comparativo, che devono essere svolte previa predeterminazione dei parametri di riferimento.

Alla stregua delle richiamate previsioni normative, la giurisprudenza ha interpretato rigorosamente i limiti previsti dalla legge. In particolare il giudice contabile, sul presupposto dell'eccezionalità del conferimento di incarichi di collaborazione esterna, ha più volte affermato che gli stessi possono essere affidati soltanto quando ricorrono, congiuntamente, alcune condizioni (Corte dei Conti, Sezioni Riunite di Controllo, 15 febbraio 2005, n. 6). In particolare:

- la professionalità che si intende acquisire deve essere assolutamente carente nella struttura dell'Ente e l'affidamento esterno non deve comportare una duplicazione delle funzioni svolte dal personale interno;
- il collaboratore deve essere effettivamente in possesso di competenze specifiche;
- la delibera di conferimento deve essere adeguatamente motivata e contenere i criteri di scelta del prestatore d'opera;
- l'oggetto dell'incarico non deve essere generico, né di durata indefinita;
- il compenso, infine, determinato con precisione e proporzionato all'utilità conseguita dall'amministrazione.

Per le pubbliche amministrazioni, dunque, l'utilizzo di questa forma di reperimento di risorse umane può avvenire solo in alcuni casi e secondo le rigide disposizioni sopra esposte. Il datore di lavoro pubblico, a differenza di quello privato, può fare ricorso a forme di lavoro non subordinato solo entro limiti ben precisi: gli incarichi possono essere conferiti ad esperti di provata competenza

solo quando siano presenti esigenze cui le amministrazioni non possono far fronte con personale in servizio. Ciò in quanto, “*le esigenze di copertura della dotazione organica, intese come esigenze di carattere continuativo e duraturo e quindi permanente, devono trovare soddisfazione esclusivamente con le assunzioni a tempo indeterminato*” (art. 36, d. lgs.vo n.165/2001).

Valutando l'avviso pubblico in oggetto sulla scorta dei presupposti elaborati dalla giurisprudenza, può esporsi quanto appresso:

1) Pavviso non contiene adeguata motivazione circa la decisione dell'amministrazione di affidare il servizio a soggetti esterni, né, tantomeno, tale motivazione può essere dedotta per relationem, posto che l'avviso non fa riferimento ad alcun provvedimento o ad una precedente delibera che esprima tale scelta; sotto tale profilo, pertanto, è impossibile desumere se la professionalità che si intende acquisire con l'affidamento in oggetto è assolutamente carente nella struttura dell'Ente ovvero se la stessa possa realizzare duplicazioni di funzioni svolte già dal personale interno;

2) Poggetto dell'incarico è generico e indefinito, sia sotto il profilo temporale, sia con riferimento alle concrete modalità di espletamento dello stesso. L'avviso indica il termine in cui soltanto “*presumibilmente*” (cfr. avviso pag. 1) si concluderà l'incarico, risultando in tal senso indefinito. Inoltre, non sono indicate le tempistiche con riferimento alle quali dovranno essere espletati i singoli incarichi di valutazione delle istanze. Quanto alle modalità di espletamento, infine, non può certamente ritenersi esaustiva la generica indicazione delle tipologie dei servizi contenuta nel paragrafo “*Oggetto del servizio*”;

3) il compenso non risulta determinato con precisione e non è proporzionato rispetto all'utilità che conseguirebbe l'Amministrazione. Come detto, per l'affidamento dei “servizi esclusi”, il d. lgs.vo n. 50/16 esige comunque il rispetto dei principi generali di proporzionalità, imparzialità, parità di trattamento e trasparenza. Non può ritenersi proporzionato il corrispettivo stabilito nell'avviso, il quale, oltre a non indicare espressamente il calcolo dei corrispettivi ai sensi del d.m. 17/6/16 (con ciò violando il principio di

trasparenza), risulta insufficiente rispetto alle prestazioni richieste. Il corrispettivo previsto, invero, è paragonabile a un mero rimborso spese ed è, comunque, stabilito in misura forfettaria per ogni pratica, senza invece focalizzarsi sulla specialità della prestazione o sulla complessità delle singole valutazioni richieste. Tale previsione contrasta palesemente con la normativa in materia di compensi per i professionisti. Ai sensi dell'art. 2233 c.c., invero, la misura del compenso deve essere adeguata all'importanza dell'opera e al decoro professionale.

In definitiva, se per un verso può ritenersi legittimo che l'amministrazione ricorra a "*procedure comparative per il conferimento degli incarichi di collaborazione*", per altro verso, tale facoltà è subordinata alla sussistenza di determinati presupposti e deve essere esercitata entro precisi limiti.

L'avviso in oggetto si pone in contrasto con la legge, sotto tale ultimo profilo. Sia perché non esprime l'esistenza dei presupposti (carenza di personale interno), sia perché supera palesemente i limiti in discorso (per la genericità dell'oggetto, l'indeterminatezza delle tempistiche e delle modalità di espletamento dell'incarico, l'assoluta incongruenza del compenso).

Tanto premesso, si diffida codesta Amministrazione a volere agire in autotutela ritirando l'avviso in oggetto ovvero a volerlo emendare dalle illegittimità segnalate ovvero, ancora, a voler sospendere la procedura negoziata per l'affidamento del servizio nel caso in cui a questa si fosse già dato avvio. Inoltre, si avverte che in caso di inerzia si adiranno le opportune vie legali.

Distinti saluti.

Palermo, 23 marzo 2017.

Avv. Riccardo Rotigliano



Oggetto: ACCETTAZIONE: Avviso di indagine di mercato "propedeutica all'affidamento del servizio attinente all'ingegneria civile-strutturale relativa alle istanze/pratiche del settore antisismica", pubblicato dall'Amministrazione Provinciale di Imperia.

Mittente: Posta Certificata Legalmail <posta-certificata@legalmail.it>

Data: 23/03/2017 11:01

A: riccardo.rotigliano@cert.avvocatitermini.it

Ricevuta di accettazione

Il giorno 23/03/2017 alle ore 11:01:25 (+0100) il messaggio "Avviso di indagine di mercato "propedeutica all'affidamento del servizio attinente all'ingegneria civile-strutturale relativa alle istanze/pratiche del settore antisismica", pubblicato dall'Amministrazione Provinciale di Imperia." proveniente da "riccardo.rotigliano@cert.avvocatitermini.it" ed indirizzato a: protocollo@pec.provincia.imperia.it ("posta certificata") è stato accettato dal sistema ed inoltrato.

Identificativo messaggio: 468269FF.007786F4.FA9D1ECF.3C3E61EC.posta-certificata@legalmail.it

Questa ricevuta, per Sua garanzia, è firmata digitalmente.
La preghiamo di conservarla come attestato dell'invio del messaggio

Acceptance receipt

On 23/03/2017 at 11:01:25 (+0100) the message, "Avviso di indagine di mercato "propedeutica all'affidamento del servizio attinente all'ingegneria civile-strutturale relativa alle istanze/pratiche del settore antisismica", pubblicato dall'Amministrazione Provinciale di Imperia.", sent by "riccardo.rotigliano@cert.avvocatitermini.it" and addressed to: protocollo@pec.provincia.imperia.it ("posta certificata") was accepted by the certified email system.

Message ID: 468269FF.007786F4.FA9D1ECF.3C3E61EC.posta-certificata@legalmail.it

As a guarantee to you, this receipt is digitally signed.
Please keep it as a certificate of delivery of the message.

— Allegati: —

dati-cert.xml

1,0 KB

Oggetto: CONSEGNA: Avviso di indagine di mercato "propedeutica all'affidamento del servizio attinente all'ingegneria civile-strutturale relativa alle istanze/pratiche del settore antisismica", pubblicato dall'Amministrazione Provinciale di Imperia.

Mittente: posta-certificata@postecert.it

Data: 23/03/2017 11:01

A: riccardo.rotigliano@cert.avvocatitermini.it

Ricevuta di avvenuta consegna

Il giorno 23/03/2017 alle ore 11:01:27 (+0100) il messaggio "Avviso di indagine di mercato "propedeutica all'affidamento del servizio attinente all'ingegneria civile-strutturale relativa alle istanze/pratiche del settore antisismica", pubblicato dall'Amministrazione Provinciale di Imperia." proveniente da "riccardo.rotigliano@cert.avvocatitermini.it" ed indirizzato a "protocollo@pec.provincia.imperia.it" è stato consegnato nella casella di destinazione.

Identificativo messaggio: 468269FF.007786F4.FA9D1ECF.3C3E61EC.posta-certificata@legalmail.it

— postacert.eml —

Oggetto: Avviso di indagine di mercato "propedeutica all'affidamento del servizio attinente all'ingegneria civile-strutturale relativa alle istanze/pratiche del settore antisismica", pubblicato dall'Amministrazione Provinciale di Imperia.

Mittente: Avvocato Riccardo Rotigliano <riccardo.rotigliano@cert.avvocatitermini.it>

Data: 23/03/2017 11:01

A: protocollo@pec.provincia.imperia.it

Distinti saluti.

Avv. Riccardo Rotigliano

— Allegati: —

postacert.eml	726 KB
Bando Provincia di Imperia.pdf	529 KB
daticert.xml	1,3 KB