



COMUNE DI COPPARO

Provincia di Ferrara

COPIA

DETERMINAZIONE N. 47 - REG. GEN. 326 DEL 06-07-2022

Ufficio: RESPONSABILE SETTORE AMMINISTRATIVO, SEGRETERIA, COMUNICAZIONE

OGGETTO: CONFERIMENTO INCARICO DI PATROCINIO LEGALE FINALIZZATO ALLA RAPPRESENTANZA IN GIUDIZIO DEL COMUNE DI COPPARO IN RELAZIONE A RICORSO INNANZI AL TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE SEZIONE BOLOGNA

**IL RESPONSABILE SETTORE AMMINISTRATIVO SEGRETERIA COMUNICAZIONE
SERVIZI SCOLASTICI ED EDUCATIVI - VICE SEGRETARIO**

Richiamato il ricorso presentato innanzi al TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE per l'Emilia Romagna – sez. Bologna , con istanza cautelare ex articolo 55 c.p.a. giusto prot.n.14002 del 27/06/2022, presentato dai signori T. S. e F. M. residenti in Copparo per "l'annullamento, previa sospensione dell'efficacia":

- 1) della determinazione n. 28 – Reg. Gen. 173 del 20.04.2022 del Comune di Copparo- Ufficio Scuola di approvazione definitiva per l'iscrizione alle scuole dell'infanzia comunali Cadore e Gulinelli di Copparo per l'A.S. 2022-2023 per i bambini nati negli anni 2017, 2018 e 2019, pubblicata all'Albo pretorio in data 26.4.2022;
- 2) del verbale della seduta del 12.4.2022 del Comitato di Partecipazione Scuole dell'Infanzia Cadore e Gulinelli, conosciuto dai ricorrenti il 27.4.2022;
- 3) della nota prot. N.8881 del 27.4.2022 con il quale è stato fornito ai ricorrenti copia del verbale della seduta del 12. 4.2022 del Comitato di partecipazione delle Scuola dell'Infanzia Cadore e Gulinelli;
- 4) della nota prot. 9530 del 3.5.2022 con la quale è stata comunicato ai ricorrenti l'esito del ricorso proposto contro la graduatoria pubblicata con determina n.109 del 10. 3.2002;
- 5) della nota prot. N. 9569 del 4.5.2022 inviata al Legale di fiducia dei sigg.ri T.;
- 6) della determinazione n.21 – REG. GEN. n.109 del 10.3.2022 di approvazione graduatoria per l'iscrizione alle scuole dell'infanzia comunali Cadore e Gulinelli di Copparo per l' A.S. 2022-2023 per i bambini nati negli anni 2017,2018 e 2019;

- 7) del verbale del 3.3.2022 del Comitato di Partecipazione Scuole dell'Infanzia Cadore e Gulinelli;
- 8) determinazione n.173 del 20.4.2022 pubblicata in data 26.4.2022;
- 9) della nota comunale prot. N.12975 del 13.6.2022 con cui è trasmessa la risposta al Difensore Civico Regionale;
- 10) della deliberazione C.C. n.25 del 31.5.2022 di reiezione della mozione dei Consiglieri Bassi e Berneschi e di ogni atto presupposto, connesso e conseguente, anche se non conosciuto dai ricorrenti;

Dato atto che il ricorso è stato notificato in data 27/06/2022 giusto protocollo n. 14002;

Dato atto che con delibera n.112 del 05/07/2022 è stato autorizzato il Sindaco del Comune di Copparo a costituirsi innanzi al TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE per l'Emilia Romagna - sez. Bologna e contestualmente autorizzato il conferimento dell'incarico legale e il relativo impegno di spesa con successivo e separato provvedimento a cura del competente centro di responsabilità ed in particolare dal responsabile Settore Amministrativo Segreteria Comunicazione Servizi Scolastici ed Educativi;

Richiamati:

- principi di economicità, efficacia, pubblicità, imparzialità e trasparenza dell'azione amministrativa di cui all'articolo 1 comma 1 della legge 7 agosto 1990 numero 241 e smi;
- l'articolo 48 del decreto legislativo 18 agosto 2000 numero 267 (TUEL) e s.m.i.;
- l'articolo 50 comma 2 del medesimo TUEL che attribuisce la rappresentanza anche processuale del Comune al Sindaco;

Dato atto che:

- le Sezioni Unite della Corte di Cassazione il 16 giugno 2005 (sentenza n. 12868) hanno stabilito che è il Sindaco "il solo titolare del potere di rappresentanza processuale" del Comune, ai sensi dell'articolo 50 del TUEL;
- secondo il parere del 14 settembre 2017 della Commissione speciale del Consiglio di Stato, interpellata dall'Autorità Nazionale Anticorruzione: "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";
- inoltre, secondo il parere del Consiglio Nazionale Forense, deliberato il 15 dicembre 2017, i servizi legali elencati dall'art. 17 lett. d) del decreto legislativo 50/2016 "possono essere affidati dalle amministrazioni aggiudicatrici in via diretta, secondo l'intuitu personae, e su base fiduciaria, e nel rispetto dei principi generali che sempre guidano l'azione amministrativa";
- l'articolo 17 del decreto legislativo 50/2016 ha stabilito che i servizi di rappresentanza legale in un procedimento giudiziario siano oggetto di "contratto d'appalto";
- a tale tipologia d'appalto, in quanto "escluso", sempre secondo l'articolo 17 del decreto legislativo 50/2016, non si applicano, necessariamente ed obbligatoriamente, le disposizioni recate dallo stesso decreto 50/2016;
- in ogni caso è opportuno provvedere alla designazione del procuratore legale del Comune applicando comunque i "principi fondamentali" del decreto legislativo 50/2016 ed, in particolare, i principi di economicità, efficacia, tempestività e correttezza (art. 30);
- sulla scorta di tali principi, risulta opportuna l'applicazione, volontaria e non imposta, di alcune norme del decreto legislativo 50/2016;
- in particolare ci si riferisce all'articolo 36 comma 2 lettera a) che consente affidamenti diretti per appalti di valore fino a 40.000 euro;

Precisato che:

- l'art. 17 del D.lgs n. 50/2016 esclude dall'applicazione delle disposizioni del nuovo codice degli appalti i servizi legali aventi ad oggetto, tra l'altro, "la rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato ai sensi dell'art.1 della legge 09.02.1982 n.31 e ss.mm.ii.;
- la suddetta norma va coordinata con l'art. 4 dello stesso D.lgs 50/2016 il quale prevede che i contratti pubblici aventi ad oggetto lavori servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'applicazione del codice, avviene nel rispetto dei principi di "economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità...";
- in applicazione del principio di proporzionalità si ritiene ammesso l'affidamento diretto degli incarichi di patrocinio legale sotto la soglia dei 40.000,00 euro, purchè adeguatamente motivato, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. A) del D.Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii. e delle Linee Guida n. 12 Affidamento dei servizi legali approvate dall'ANAC con delibera n. 907 del 24.10.2018;
- le prestazioni professionali inerenti attività di patrocinio e difesa in giudizio dell'ente, o le relative domiciliazioni, restano escluse dalla disciplina dell'affidamento degli incarichi di collaborazione, in ragione del carattere prettamente fiduciario di scelta;

Tenuto presente che:

- la delibera ANAC n.907/2018 –Linee Guida n. 12, all'art. 3.1.3 evidenzia che nell'affidamento di un patrocinio legale le Amministrazioni possono attuare i principi del codice dei contratti pubblici applicando sistemi di qualificazione ovvero la redazione di un elenco di operatori qualificati, mediante una procedura trasparente ed aperta, oggetto di adeguata pubblicità;

- l'orientamento della Corte dei Conti, Sezione Regionale di Controllo per l'Emilia Romagna, in merito all'affidamento degli incarichi legali, già espresso in molteplici recenti deliberazioni (tra cui la deliberazione n.4/2018/VSGO del 16 gennaio 2018), che richiamando la normativa sopracitata e la delibera Anac n.1158/2016, qualifica tale affidamento come appalto di servizi e, alla luce del nuovo codice dei contratti pubblici, ha rimarcato come per esso debba essere assicurata la massima partecipazione mediante una procedura di tipo comparativo idonea a permettere a tutti gli aventi diritto di partecipare, in condizioni di parità e uguaglianza, alla selezione per la scelta del contraente, sottolineando altresì che tali indicazioni consentono, inoltre, di assicurare il migliore utilizzo delle risorse pubbliche;

Evidenziato che:

- esaminati i curricula dei professionisti inseriti nell'elenco approvato con determinazione n. 20 in data 08/03/2022 nella Sezione "CONTENZIOSO AMMINISTRATIVO", si ritiene opportuno incaricare l'Avv. Giuliano Onorati dello Studio Legale Monaldi Onorati del Foro di Ferrara/Bologna con studio in Via Borgo dei Leoni, 16 Ferrara e Strada Maggiore 31 Bologna, il quale ha la competenza e l'esperienza tecnica richieste per la trattazione della controversia in oggetto;

Visto il preventivo di spesa depositato agli atti, predisposto dall'Avv. Giuliano Onorati dello Studio Legale Monaldi Onorati del Foro di Ferrara/Bologna con studio in Via Borgo dei Leoni, 16 Ferrara e Strada Maggiore 31 Bologna, ammontante per l'incarico conferito ad euro 8800,00 per onorari oltre CPA pari ad €. 404,80, spese ed altri oneri pari a euro 1320,00, IVA pari ad €. 2315,46;

Preso atto che il suddetto preventivo risulta coerente con quanto stabilito dal Comune di Copparo con il suddetto avviso pubblico ed in particolare, trattandosi di controversia di valore indeterminabile gli importi sono stati calcolati sul compenso tabellare medio ex DM 55/2014;

Considerato che il conferimento di incarico legale è subordinato alla stipulazione di apposito disciplinare il cui schema, che dovrà essere sottoscritto dal professionista, è allegato al presente atto quale parte integrante e sostanziale (All. A);

Dato atto che non sussistono, in relazione al presente procedimento, situazioni di conflitto di interessi neanche potenziali nei confronti del responsabile del procedimento ai sensi della legge n. 190/2012;

Dato atto:

a) di essere legittimato a emanare l'atto;

b) di non incorrere in alcuna delle cause di incompatibilità previste dalla normativa vigente, con particolare riferimento al codice di comportamento e alla normativa anticorruzione;

c) di non trovarsi in conflitto di interesse in relazione all'oggetto dell'atto, con riferimento alla normativa vigente, in particolar modo con quella relativa alla prevenzione della corruzione;

Atteso che, in adempimento al quadro normativo sulla tracciabilità dei flussi finanziari (legge n. 136/2010 come modificata dal D.L. n. 187/2010, convertito con modificazioni in legge n. 217/2010) alla procedura di spesa riveniente dal presente atto è stato assegnato il seguente CIG: ZB0370F3E0;

Richiamato l'obbligo previsto dal comma 8 dell'art. 183 del decreto legislativo 267/2000 secondo cui "al fine di evitare ritardi nei pagamenti e la formazione di debiti pregressi, il responsabile della spesa che adotta provvedimenti che comportano impegni di spesa ha l'obbligo di accertare preventivamente che il programma dei conseguenti pagamenti sia compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole del patto di stabilità interno; la violazione dell'obbligo di accertamento di cui al presente comma comporta responsabilità disciplinare ed amministrativa";

Considerato altresì che si provvederà a richiedere all'avvocato incaricato gli estremi del conto dedicato e la certificazione di regolarità contributiva e previdenziale oltre alla dichiarazione di cui all'articolo 5 dell'avviso per la formazione dell'elenco di avvocati;

Richiamato il Decreto Legislativo n. 50 del 18/04/2016 s.m.i.;

Preso atto che l'Amministrazione è tenuta a pubblicare il presente atto di conferimento incarico di patrocinio legale in favore del Comune di Copparo nel sito istituzionale, all'interno della sezione "Amministrazione trasparente", sotto-sezione di primo livello "Bandi di gara e contratti";

Viste le seguenti deliberazioni:

-deliberazione di C.C. n. 83 del 30/12/2021 ad oggetto l'approvazione del bilancio di previsione finanziario 2022/2024 “;
-deliberazione di G.C. n. 6 del 17/01/2022 ad oggetto l'approvazione del piano esecutivo di gestione anno 2022;

Visto l'art. 107 del D.Lgs. 18/8/2000 n. 267 e successive modificazioni;

Visto l'art. 36 del vigente Statuto Comunale;

Verificate la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, ai sensi dell'art. 147 bis, comma 1, del D.Lgs. 267/2000 e successive modificazioni, dandone qui formalizzazione con la sottoscrizione del presente atto;

D E T E R M I N A

1. di conferire all'Avv. Giuliano Onorati dello Studio Legale Monaldi Onorati del Foro di Ferrara/Bologna con studio in Via Borgo dei Leoni, 16 Ferrara e Strada Maggiore 31 Bologna, per i motivi sopra esposti, l'incarico di patrocinio legale descritto in narrativa;

2. di dare atto che l'incarico viene conferito alle condizioni economiche di cui al preventivo di spesa depositato agli atti e precisamente di €. euro 8800,00 per onorari oltre CPA pari ad €. 404,80, spese ed altri oneri pari a euro 1320,00, IVA pari ad €. 2315,46;

3. di dare atto che il conferimento dell'incarico è subordinato alla stipulazione di apposito disciplinare il cui schema, che dovrà essere sottoscritto dal professionista per accettazione di tutte le condizioni ivi previste unitamente all'assunzione degli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari, è allegato al presente atto sub A), per costituirne parte integrante e sostanziale;

4. di stabilire che alla liquidazione dei compensi si procederà con successivi atti, dietro presentazione di apposite fatture elettroniche, con i tempi e le modalità indicate nel disciplinare di incarico;

5. di dare atto che è stato richiesto all'ANAC per il presente affidamento il seguente codice CIG: ZB0370F3E0;

6. di dare atto che si provvederà a richiedere all'avvocato incaricato gli estremi del conto dedicato e la certificazione di regolarità contributiva e previdenziale DURC oltre alla dichiarazione di cui all'articolo 5 dell'avviso per la formazione dell'elenco di avvocati;

7. di dare atto che si provvederà alla pubblicazione del presente atto di conferimento incarico di domiciliazione per il Comune di Copparo nel sito istituzionale, all'interno della sezione “Amministrazione trasparente”, sotto-sezione di primo livello “Bandi di gara e contratti”;

8. di dare atto che responsabile del procedimento è il Responsabile Settore Amministrativo Segreteria e Comunicazione Servizi Scolastici ed Educativi la quale dichiara di non essere a conoscenza di trovarsi in una situazione di conflitto di interessi neanche potenziale e di essere a conoscenza delle sanzioni penali in cui incorre nel caso di dichiarazione mendace;

9. di impegnare la spesa complessiva di €.12840,26 (compreso IVA e C.P.A.) con imputazione sul Bilancio 2022 - 2024, esercizio 2022 al Capitolo 101239;

10. Di dare atto che il responsabile del procedimento ha provveduto ad accertare preventivamente la compatibilità della spesa con lo stanziamento di bilancio, con la disponibilità finanziaria e con le regole di finanza pubblica, così come previsto dall'art. 9, comma 2 del D.L. 78/2009;

11. Di dare atto che ai sensi del D.Lgs 267/2000 art. 183 comma 7 la presente determinazione é esecutiva con l'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria.

Responsabile del procedimento:

Lì, 06-07-2022

IL RESPONSABILE P.O

F.to Sattin Rita

(Sottoscritto digitalmente ai sensi
dell'art. 21 D.L.gs n 82/2005 e s.m.i.)

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.

Li, 06-07-2022

L' INCARICATO

F.to Sattin Rita

Documento informatico firmato digitalmente ai sensi e con gli effetti di cui agli artt. 20 e 21 del d.lgs n. 82/2005; sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa