



COMUNE DI SALA CONSILINA

Provincia di Salerno

DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE

numero **161** del **16-07-2019**

OGGETTO:RICORSO DINANZI AL TAR DELLA CAMPANIA-SEZIONE DI SALERNO - SOCIETA' EURO STRADE LUPO DEL GEOM. LUPO DONATO & C. S.A.S.AVVERSO ATTI AGGIUDICAZIONE LAVORI MESSA IN SICUREZZA RETI STRADALI PROVINCIALI E COMUNALI. COSTITUZIONE IN GIUDIZIO. PROVVEDIMENTI.

L'anno duemiladiciannove addì sedici del mese di Luglio con inizio alle ore 18:30 e in continuazione nella sala delle adunanze del Comune, si è riunita la Giunta Comunale Comunale convocata nelle forme di legge.

Presiede il Sindaco CAVALLONE FRANCESCO che, prima dell'inizio dei lavori ha proceduto all'appello nominale riscontrando la validità della seduta e dichiarando la stessa aperta risultando presenti le seguenti persone:

N°	Cognome e Nome	Carica	Presenze
1	CAVALLONE FRANCESCO	SINDACO	Presente
2	LOMBARDI GELSOMINA	ASSESSORE	Assente
3	GIORDANO LUIGI	ASSESSORE	Presente
4	SPINELLI FRANCESCO	ASSESSORE	Presente
5	GALLO ELENA	ASSESSORE	Presente
6	GALIANO MICHELE	ASSESSORE	Presente

PRESENTI: 5 - ASSENTI: 1

Partecipa alla seduta il Segretario Comunale PISANO LUCIO che provvede alla redazione del presente verbale

VISTO il ricorso presentato dinanzi al TAR della Campania – Sezione di Salerno notificato a questo Comune, ai sensi della Legge n.53 del 1994, in data 11/7/2019, acclarato al n.10989 di prot.gen.le dell’Ente il 12 successivo, della società EURO STRADE LUPO DEL GEOM.LUPO DONATO & C.s.a.s., con sede in Auletta, in persona dell’amministratore unico e legale rappresentante p.t. sig.Lupo Donato, rappresentata e difesa dall’avv. Marcello G. Feola del Foro di Salerno, contro il Comune di Sala Consilina e la Centrale Unica di Committenza (CUC) “Comunita’ Montana Vallo di Diano”, e nei confronti dell’A.T.I. Egel s.r.l. (capogruppo) — Logarzo Group S.r.l. (mandante) avverso e per l’annullamento previa sospensione:

“1)della Determina del Responsabile dell’Area Tecnica del Comune di Sala Consilina n. 124 (Reg. Gen. 323) dell’11.6.2019, con la quale la controinteressata A.T.I. Egel S.r.l. (capogruppo) — Logarzo Group S.r.l.(mandante) è stata dichiarata aggiudicataria dei lavori di “messa in sicurezza delle Reti Stradali Provinciali e Comunali - ex SS 19 - PIP Mezzaniello - Via Barca - Via Deserte - Via Viscigliete - 1° stralcio funzionale”;

2)ove occorra, della comunicazione ex art. 76 comma 5 d.lgs. 50/2016 dell’aggiudicazione definitiva di cui al punto 1) che precede;

3)ove occorra, della Determina del Responsabile della C.U.C. istituita presso la “Comunità Montana Vallo di Diano” n. 80 del 4.6.2019, di presa d’atto dei verbali di gara di cui al punto 5) che segue e di proposta di aggiudicazione dei predetti lavori all’A.T.I. Egel S.r.l. (capogruppo) — Logarzo Group S.r.l. (mandante);

4)ove occorra, della Determina del Responsabile della CU. “Comunità Montana Vallo di Diano” n. 67 del 30.4.2019, con la quale si prendeva atto dell’ammissione/esclusione dei concorrenti alla gara, ex art. 29 comma 1 d.lgs. 50/2016;

5)ove occorra, dei verbali di gara n. 1 del 29.4.2019, n. 2 del 6.5.2019, n.3 del 14.5.2019, n. 4 del 20.5.2019, n. 5 del 23.5.2019, n. 6 del 30.5.2019 e n.7 del 4.6.2019, ...omissis...;

6)ove occorra, della nota a firma del Dirigente dell’ Area Tecnica del Comune di Sala Consilina, di data ed estremi ignoti, con la quale è stata respinta l’istanza di annullamento in autotutela del provvedimento di aggiudica definitiva di cui al punto 1) che precede, che era stata presentata via pec il 25.6.2019 dall’odierna ricorrente;

7)del disciplinare di gara, nella parte in cui a pagina 44 prevede, sub “3.A”, ...omissis...

e/o per l’accertamento

della decadenza dall’aggiudicazione dell’A.T.I. Egel S.r.l. — Logarzo Group S.r.l....omissis...

ed ancora

per l’accertamento e la declaratoria d’inefficacia del contratto nelle more eventualmente stipulato dalla stazione appaltante, ...omissis...

e per la condanna

del Comune di Sala Consilina al risarcimento, ex art. 30 c.p.a., dei danni subiti dalla ricorrente, per l’effetto dell’illegittima condotta amministrativa, ed al pagamento delle sanzioni pecuniarie previste dall’art. 123 c.p.a.”;

SENTITO a tal proposito il competente Dirigente dell’Area Tecnica e ritenuta pertanto la necessità di resistere nel giudizio come sopra instaurato, conferendo di conseguenza mandato ad un legale di fiducia dell’Amministrazione;

RITENUTO, pertanto, opportuno predisporre tempestivamente gli atti necessari a consentire la costituzione dell’Ente nel giudizio intrapreso;

RILEVATO 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;

PRESO ATTO che il vigente Statuto comunale all'art.47 ,comma 12, "Competenze del Sindaco" stabilisce che il Sindaco " 12. *Ha la rappresentanza del Comune nei giudizi di qualunque natura e decide la costituzione in giudizio e la proposizione delle liti*";

CHE l'art. 40 "Competenze della Giunta " dello Statuto comunale al comma 4 lett. k) attribuisce alla Giunta "k) *nomina il difensore per introdurre o resistere ad un'azione giudiziaria*";

VISTA la sentenza del Consiglio di Stato, sezione quinta, n.2730 del 11.05.2012 ai sensi della quale "...*l'affidamento da parte di una amministrazione pubblica di un incarico per la difesa in giudizio non richiede l'esperimento di una procedura selettiva, il singolo conferimento non costituisce un appalto di servizi legali, di assistenza e consulenza giuridica di durata determinata, soggetto al Codice dei contratti pubblici, bensì un contratto d'opera professionale affidabile in via diretta*";

VISTO 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";

VISTO, inoltre, il parere del Consiglio Nazionale Forense, deliberato il 15 dicembre 2017, che in merito ai servizi legali elencati dall'art. 17 lett. d) del decreto legislativo 50/2016 esprime che *"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"*;

ATTESO che:

0B7 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"*;

0B7 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;

0B7 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);

0B7 sulla scorta di tali principi, risulta opportuna l'applicazione, volontaria e non imposta, di alcune norme del decreto legislativo 50/2016;

0B7 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;

0B7 nel caso in esame, la motivazione dell'affidamento diretto consiste nell'urgenza imposta dalla necessità di elaborare e depositare in tempo utile le memorie difensive contro il ricorso sopra descritto;

VISTO il Titolo III, Capo 2, del Libro V, del codice civile, relativo alla disciplina delle professioni intellettuali e, in particolare, l'art.2230, sulla prestazione d'opera intellettuale;

RICHIAMATA la delibera di Giunta Comunale n.73 del 19/4/2017 con la quale sono stati determinati i criteri e le modalità per l'affidamento degli incarichi legali per la tutela del Comune dinanzi all'Autorità Giudiziaria,(in ossequio a quanto disciplinato dall'art.17, comma 1 lett.d) e

dall'art.4 del D.Lgs n.50/20167),fissati i compensi da corrispondere per i distinti gradi di giudizio ed approvato il relativo schema di convenzione da stipulare con i legali incaricati;

VISTA la successiva delibera di Giunta Comunale n.208 del 18/9/2018 con la quale, ad integrazione e parziale rettifica della citata deliberazione di Giunta Comunale n.73 del 19/4/2017, sono stati rideterminati i compensi da corrispondere per l'assistenza e patrocinio dinanzi al Giudice di Pace e al Tribunale, nonché dinanzi al Tribunale Amministrativo Regionale;

VISTA la determina del Dirigente f.f. dell'Area Affari Generali n.126 (R.G. n.385) del 09/7/2019 con la quale è stato, da ultimo, approvato l'aggiornamento della short list di professionisti per l'affidamento di incarichi legali;

CONSIDERATO che con la determina dirigenziale n.140/2017 è stato dato atto che *“il Comune di Sala Consilina si riserva, comunque, la facoltà di affidare incarichi anche a professionisti non compresi nell'elenco in presenza di contenziosi ritenuti, con valutazione non sindacabile in ragione della tipologia della presente procedura, di particolare complessità specialistica tale da richiederne l'affidamento a figure professionali altamente qualificate nel settore di pertinenza....”* ;

RITENUTO di provvedere in merito;

ACQUISITI i pareri di regolarità tecnica e contabile, espressi ai sensi e per gli effetti dell'art.49, comma 1°, del Testo Unico delle leggi sull'Ordinamento degli Enti Locali, approvato con D.Lgs.n.267/2000,

PROPONE DI DELIBERARE

1. di autorizzare il Sindaco “pro tempore”, nella sua qualità di legale rappresentante del Comune di Sala Consilina a costituirsi in giudizio dinanzi al Tribunale Amministrativo Regionale della Campania-Sezione di Salerno, promosso dalla società EURO STRADE LUPO DEL GEOM.LUPO DONATO & C.s.a.s., con sede in Auletta,in persona dell'amministratore unico e legale rappresentante p.t. sig.Lupo Donato, contro il Comune di Sala Consilina e la Centrale Unica di Committenza (CUC) “Comunità Montana Vallo di Diano”, e nei confronti dell'A.T.I. Egel s.r.l. (capogruppo) — Logarzo Group S.r.l. (mandante)per le ragioni di cui alle premesse;
2. di conferire,per l'effetto, incarico all'avv._____ con studio legale in _____o di rappresentare l'Ente nel giudizio di cui e' parola,con facoltà di proporre ogni utile azione a difesa del Comune medesimo;
3. di dare mandato al Dirigente f.f. Area Affari Generali per la sottoscrizione dell'apposita convenzione disciplinante i patti e le condizioni per l'affidamento dell'incarico de quo;
4. di fissare in euro 2.500,00 oltre IVA, CPA e spese nella misura del 15%, nonché spese vive documentate, il compenso da corrispondere al predetto legale quale onorario per l'espletamento dell'incarico conferitogli,al lordo delle ritenute, da impegnare con successivo atto dirigenziale;
5. di dare atto che la spesa derivante dall'onorario così come fissata al precedente punto 4) sarà imputata al cap.139-missione 1-programma 11-titolo1-macro103-IV Livello 1.03.02.11.006 ,del corrente bilancio di previsione 2019/2021 - esercizio finanziario 2019;
6. di dichiarare il presente atto immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134, comma 4, del D.Lgs. n.267/2000.

LA GIUNTA COMUNALE

Vista la su estesa proposta di deliberazione;

Visto il vigente Statuto comunale;

Visto il vigente Regolamento di contabilità;

Visti gli arti. 42 e 48 del D.Lgs. 267/2000 e ritenuta la propria competenza a provvedere sull'oggetto;

Visto il parere favorevole sotto il profilo della regolarità tecnica espresso dal competente Dirigente di Area proponente ai sensi dell'art. 49, D.Lgs. 18 agosto 2000, n. 267, nonché il parere di regolarità contabile espresso dal Dirigente dell'Area Finanze;

Ritenuto di approvare la proposta di deliberazione di cui sopra facendo proprie le motivazioni di cui alla stessa;

Ad unanimità di voti, espressi nei modi di legge

DELIBERA

di approvare - come in effetti con la presente approva, per le ragioni indicate nelle premesse la proposta che precede in tutte le sue parti, e di conferire incarico all'avv. Demetrio Fenucciu del Foro di Salerno, iscritto al n.59 del short list degli avvocati, giusta determina dirigenziale n.126/2019 (R.G. n.385)

Successivamente, valutata l'urgenza imposta dalla necessità di concludere tempestivamente il procedimento e consentire al legale di predisporre quanto prima gli atti necessari, con votazione unanime resa nei modi e forme di legge

DELIBERA

di dichiarare il presente atto immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134, comma 4, del D.Lgs. n.267/2000.

PARERE DI REGOLARITA' TECNICA

Il sottoscritto, ai sensi dell'art. 49, comma 1, del T.U.E.L. n.267 del 18.08.2000, esprime il proprio parere **Favorevole** in ordine alla regolarità tecnica della su estesa proposta di deliberazione.

Li', 16-07-2019

IL DIRIGENTE DELL'AREA AFFARI GENERALI

f.to dr.Lucio Pisano

PARERE DI REGOLARITA' CONTABILE Il sottoscritto SPOLZINO GIUSEPPE, Dirigente dell' Area Finanze, ai sensi dell'art. 49, comma 1, del T.U.E.L. n.267 del 18.08.2000, esprime il proprio parere **Favorevole** in ordine alla regolarità contabile della su estesa proposta di deliberazione.

IL DIRIGENTE DELL'AREA FINANZE

Li', 16-07-2019

f.to SPOLZINO GIUSEPPE

Il presente verbale viene letto, approvato e sottoscritto

IL PRESIDENTE
f.to CAVALLONE FRANCESCO

IL SEGRETARIO COMUNALE
f.to PISANO LUCIO

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Si certifica che copia della presente deliberazione, ai sensi dell' art. 124 comma 1, T.U. del 18/08/2000 n. 267 viene da oggi pubblicata all'Albo Pretorio on-line del sito web istituzionale del Comune.

Li, 17-07-2019

IL RESPONSABILE ALLA PUBBLICAZIONE
f.to Anna Giaffrida

CERTIFICATO DI ESECUTIVITA'

Si dichiara che la presente deliberazione :

è divenuta esecutiva, decorsi 10 giorni dalla pubblicazione, ai sensi e per gli effetti dell'art. 134 - 3° comma - T.U. 267/2000 e ss. mm.

è stata dichiarata immediatamente eseguibile, ai sensi e per gli effetti dell'art. 134 - 4° comma - T.U. 267/2000 e ss. mm.

Li, 16-07-2019

IL SEGRETARIO COMUNALE
f.to dr. Lucio Pisano

**** PER COPIA CONFORME ALL'ORIGINALE PER USO AMMINISTRATIVO.****

Li, 17-07-2019

IL SEGRETARIO COMUNALE
Dott. Lucio Pisano
