



COMUNE DI BELLIZZI
PROVINCIA DI SALERNO
Via Daniele Manin, 23 – 84092 Bellizzi (SA)
C.F. e P.I. 02615970650 – Tel. 0828358011 – Fax 0828355849

Area AFFARI GENERALI

DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

N. Registro Generale <u>807</u> del <u>10-09/2018</u>	OGGETTO: incarico legale avv. Maria Annunziata per la costituzione in giudizio dinanzi alla Corte di Cassazione proposto dai sig.ri .. <i>omissis</i> .. c/o il Comune di Bellizzi.- Impegno di spesa.
N. Proposta 916 del 16/08/2018	
N. Settore 128 del 16/08/2018	

L'anno DUEMILADICIOTTO il giorno SEDICI del mese di AGOSTO nel proprio ufficio

IL RESPONSABILE DI AREA

Premesso che:

- occorre assicurare in ogni udienza davanti al Giudice adito adeguata difesa tecnica che rappresenti la regolarità degli atti emessi, la correttezza procedimentale e di ogni altro adempimento;
- l'Ente non dispone di personale dipendente cui affidare l'espletamento di detto incarico che comporta la partecipazione alle relative udienze nelle ore di rito;
- con delibera di G. C. n. 25 dell'11.02.2015 ad oggetto: "Atto di indirizzo per l'istituzione di un Albo Avvocati (short list) per affidamento in economia di incarichi legali. Approvazione disciplinare ed avviso pubblico." si è deliberato di approvare uno schema di avviso pubblico per l'istituzione di un elenco ristretto (short list) di professionisti ai quali affidare gli incarichi per la difesa del Comune in cause civili, penali ed amministrative in cui l'Ente sia convenuto ovvero attore o comunque per assicurarne la rappresentanza in giudizio;
- il Responsabile dell'Area AA. GG. ha evidenziato che è opportuno ed indispensabile un affidamento del succitato contenzioso a professionisti esterni mediante convenzione al fine di sostenere le proprie ragioni ed assolvere l'eccessiva mole di procedimenti in corso;
- una tardiva, infruttuosa o mancata difesa può arrecare pregiudizio patrimoniale all'Ente;
- si rende, pertanto, necessaria l'individuazione di professionalità esterne che assumano la rappresentanza in giudizio dell'Ente stesso;
- è in vigore il nuovo Codice degli appalti pubblici, di cui al D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50;
- l'articolo 4, del menzionato Codice, riprendendo le disposizioni dell'art. 27, comma 1, del D.Lgs. 163/2006, dispone che l'affidamento dei contratti pubblici di lavori, servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'ambito di applicazione del nuovo Codice, deve comunque avvenire nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità, tutela dell'ambiente ed efficienza energetica;
- ai sensi dell'art. 17, rubricato "Esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessione di servizi" "1. Le disposizioni del presente codice non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi: (...) d) concernenti uno qualsiasi dei seguenti servizi legali: 1) rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e successive modificazioni: 1.1) in un arbitrato o in una conciliazione tenuti in uno Stato membro dell'Unione europea, un Paese terzo o dinanzi a un'istanza arbitrale o conciliativa internazionale; 1.2) in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali o autorità pubbliche di uno Stato membro dell'Unione europea o un Paese terzo o dinanzi a organi giurisdizionali o istituzioni internazionali; 2) consulenza legale fornita in preparazione di uno dei procedimenti di cui al punto 1.1), o qualora vi sia un indizio concreto e una probabilità elevata che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto del procedimento, sempre che la consulenza sia fornita da un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e successive modificazioni; 3) servizi di certificazione e autenticazione di documenti che devono essere prestati da notai; 4) servizi legali prestati da fiduciari o tutori designati o altri servizi legali i cui fornitori sono designati da un organo giurisdizionale dello Stato o sono designati per legge per svolgere specifici compiti sotto la vigilanza di detti organi giurisdizionali; 5) altri servizi legali che sono connessi, anche occasionalmente, all'esercizio dei pubblici poteri;
- dal combinato disposto delle richiamate disposizioni normative, di recente approvazione, emerge come l'affidamento dei servizi legali di gestione del contenzioso vada effettuata nel rispetto dei principi dell'ordinamento comunitario,

- imponendo la definizione di una procedura che consenta il rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità e pubblicità;
- con il nuovo codice dei contratti si pone, quindi, la parola fine al dibattito protrattosi negli ultimi anni, tanto in dottrina quanto in giurisprudenza, in ordine all'esatto inquadramento del singolo incarico di patrocinio legale;
- invero, anche il conferimento del singolo incarico di difesa in giudizio viene espressamente qualificato come appalto di servizi dal menzionato art. 17;
- con determina del Responsabile Area AA.GG. n. 317 del 25 marzo 2015, è stata approvata una short list contenente l'elenco dei professionisti da utilizzare per il conferimento di incarichi legali esterni;
- in essa risultano iscritti n. 50 Avvocati;
- con la suddetta delibera si è dato atto che lo stesso provvedimento non costituiva disciplina ai fini del conferimento degli incarichi, riservandosi, l'Amministrazione, nella piena autonomia e discrezionalità la facoltà di valutare di volta in volta l'opportunità dell'affidamento dell'incarico anche a professionista non inserito nella lista secondo i casi, la delicatezza e la complessità della materia e per l'importo da concordare con lo stesso;
- che l'art. 16 del disciplinare approvato rubricato "Deroghe al Regolamento" recita testualmente:
"La formazione dell'albo non preclude all'Amministrazione comunale la facoltà di affidare incarichi professionali a soggetti non inclusi nello stesso nei casi in cui ciò sia ritenuto necessario, in funzione della specificità e particolarità della controversia, per la particolare professionalità richiesta in ragione del foro competente, o in ragione del prestigio e competenza riconosciuti al professionista incaricato o, comunque, per ragioni tecnico operative da rappresentarsi nell'atto di incarico.";

Richiamati i seguenti articoli del D.Lgs 18/04/2016 n. 50 (Nuovo codice dei contratti pubblici):

- art. 36 comma 2 lett. a) che prevede che le Stazioni appaltanti procedono all'affidamento di lavori, servizi e forniture di importo inferiore a € 40.000,00 mediante affidamento diretto adeguatamente motivato;
- art. 37 comma 1 che stabilisce che le Stazioni appaltanti, fermi restando gli obblighi di utilizzo di strumenti di acquisti e negoziazioni, anche telematici, previsti dalle vigenti disposizioni in materia di contenimento della spesa, possono procedere direttamente ed autonomamente all'acquisto di forniture e servizi di importo inferiore a € 40.000,00;

Viste le linee guida del Nuovo Codice degli Appalti emesse dall'ANAC su: "Procedure per l'affidamento dei contratti pubblici di importo inferiore alla soglia di rilevanza comunitaria, indagini di mercato e formazione e gestione degli elenchi di operatori economici";

Tenuti presenti i principi generali dell'ordinamento che impongono comunque, per le prestazioni di cui trattasi, il rispetto di criteri di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza e proporzionalità e pubblicità;

Considerato quindi 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, avvengono 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, purché adeguatamente motivato, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a) del D.Lgs n. 50/2016;

Vista la delibera n. 94 del 02.08.2018, ad oggetto: "CONFERIMENTO DI INCARICO LEGALE ED IMPEGNO DI SPESA PER LA COSTITUZIONE IN GIUDIZIO DINANZI ALLA CORTE DI CASSAZIONE PROPOSTO DAI SIGG.RI ..omissis.. C/O IL COMUNE DI BELLIZZI.", con cui è stato approvato lo schema di convenzione per l'affidamento dell'incarico di prestazione professionale all' Avv. Maria Annunziata, con studio legale in Salerno alla Piazza S. Agostino n. 29 per la tutela degli interessi di questo Comune nel suddetto procedimento davanti alla Corte di Cassazione;

Vista la delibera di C.C. n. 14 del 05.04.2018 con la quale è stato approvato il bilancio di esercizio 2018/2020;

Vista la delibera di G.C. n. 59 del 24.04.2018 con la quale è stato approvato il PEG per l'anno 2018;

Visto il D.Lgs. n. 118/2011 come modificato dal D.Lgs. 126/2014 che modifica ed integra il Testo unico sugli Enti Locali;

Visto il principio contabile applicato, concernente la contabilità finanziaria, n 4/2 allegato al D.Lgs. 118/2011;

Visto il D.P.R. 16 aprile 2013, n. 62 contenente "Regolamento recante codice di comportamento dei dipendenti pubblici, a norma dell'art. 54 del decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165" e, in particolare, l'art. 2, comma 3, il quale stabilisce che "Le pubbliche amministrazioni di cui all'art. 1, comma 2 del decreto legislativo n.165 del 2011 estendono, per quanto compatibili, gli obblighi di condotta previsti dal presente codice a tutti i collaboratori e consulenti, con qualsiasi tipologia di contratto o incarico e a qualsiasi titolo, ai titolari di organi e di incarichi negli uffici di diretta collaborazione delle autorità politiche, nonché nei confronti dei collaboratori a qualsiasi titolo di imprese fornitrici di beni o servizi e che

realizzano opere in favore dell'amministrazione. A tal fine, negli atti di incarico o nei contratti di acquisizioni delle collaborazioni, delle consulenze o dei servizi, le amministrazioni inseriscono apposite disposizioni o clausole di risoluzione o decadenza del rapporto in caso di violazione degli obblighi derivanti dal presente codice." e l'art. 17 che impone alle amministrazioni pubbliche di dare "la più ampia diffusione al predetto decreto, pubblicandolo sul proprio sito internet istituzionale e nella rete intranet, nonché trasmettendolo tramite e - mail, tra l'altro, ai titolari di contratti di consulenza o collaborazione a qualsiasi titolo, anche professionale, ai titolari di organi e di incarichi negli uffici di diretta collaborazione dei vertici politici dell'amministrazione, nonché ai collaboratori a qualsiasi titolo, anche professionale, di imprese fornitrici di servizi in favore dell'amministrazione. L'amministrazione, contestualmente alla sottoscrizione del contratto di lavoro o, in mancanza, all'atto di conferimento dell'incarico, consegna e fa sottoscrivere ai nuovi assunti, con rapporti comunque denominati, copia del codice di comportamento";

Vista la delibera di C.C. n. 23 del 13.02.2014, ad oggetto: "Codice di comportamento dei dipendenti - Approvazione";

Preso atto che, in attuazione di quanto previsto dall'art. 2, comma 3, del D.P.R. 16 aprile 2013, n. 62, in caso di violazione da parte dell'affidatario dell'incarico professionale degli obblighi previsti dal predetto Codice, il relativo contratto si intende risolto di diritto;

Considerato che alla luce di quanto sopra, occorre procedere all'affidamento di incarico legale all'Avv. Maria Annunziata con studio legale in Salerno alla Piazza S. Agostino n. 29, trattandosi nel caso de quo di procedimento avente carattere impellente ed improrogabile;

Preso atto della disponibilità accordata, per le vie brevi, dal medesimo professionista, in ordine all'assunzione del predetto incarico professionale;

Ritenuto:

- che il predetto professionista risulta in possesso dei requisiti di idoneità e qualificazione anche specialistica per l'espletamento dell'incarico di patrocinio legale dell'Ente;
- che è necessario impegnare la somma di euro 10.150,40, incluse IVA e CNAP, quantificate nel rispetto delle tariffe, approvate con D.G.M. n. 55/2014, e ridotte, nonostante contenute al minimo dei compensi ivi previsti, sul bilancio di previsione annualità 2018;
- che l'importo del compenso è inferiore alla soglia prevista, per l'affidamento diretto, nelle norme regolamentari interne dell'Ente;

Atteso che, ai sensi dell'art. 107 del T.U.E.L. del 18.08.2000 n. 267, ai dirigenti spettano "gli atti di gestione finanziaria, ivi comprese l'assunzione di impegni di spesa";

Dato atto che con la firma della presente determinazione, il Responsabile dell'Area Affari Generali, ne attesta la regolarità tecnico-amministrativa ai sensi dell'art. 147 bis del D.Lgs. n. 267/2000;

Visto che ai sensi dell'art. 50, comma 10, del D.Lgs. n. 267/2000 e dell'art. 8 e seguenti del C.C.N.L. 31.01.1999, il Sindaco, con decreto n. 7/2017, ha attribuito al sottoscritto l'incarico di responsabile dell'Area AA. GG.;

Richiamato l'art 183 e seguenti del D.Lgs. 267/2000;

Visto il Decreto Legislativo 18 agosto 2000, n. 267;

Visto lo Statuto Comunale;

Visto il vigente regolamento di contabilità;

D E T E R M I N A

1. di approvare la narrativa espressa in premessa al presente atto, che costituisce parte integrante e sostanziale dello stesso;
2. di affidare, al professionista indicato di seguito in tabella, l'incarico legale per l'importo riportato:

N.ORD	CREDITORE	FORNITURA	IMPORTO	BILANCIO
1	Avv. Maria Annunziata con studio legale in P.za S. Agostino, 29 Salerno	Incarico legale	Euro 10.150,40	2018

3. di costituire il vincolo sulle previsioni di bilancio, nell'ambito della disponibilità finanziaria accertata ai sensi dell'art. 151, come appresso indicato:

N.ORD	IMPORTO	INTERVENTO	CAPITOLO
1	€ 10.150,40	0111103	138/0

4. **di dare atto** che la spesa è finanziata con fondi liberi del bilancio comunale;
5. **di trasmettere** la presente determinazione all'Ufficio Segreteria e all'Ufficio Ragioneria per le rispettive competenze e in copia all'ufficio Notifiche, per il tramite dell'ufficio Segreteria, per la prescritta pubblicazione all'Albo Pretorio on line;
6. **di trasmettere** la presente determinazione, munita di numero di registro generale al professionista sopraindicato affinché apponga in fattura sia il n. di Reg. Gen. sia n. di impegno riportato in calce;
7. **di provvedere** con successivo atto alla liquidazione della spesa, previa presentazione di regolare fattura elettronica da parte del professionista, precisando che il C.U.F. del comune di Bellizzi è X8ZHRW;
8. **di dare atto** che:
 - a) con la pubblicazione della presente determinazione, vengono assolti gli obblighi di trasparenza del D. Lgs. 33/2013 recante il "Riordino della disciplina riguardante gli obblighi di pubblicità trasparenza e diffusione di informazioni da parte delle pubbliche amministrazioni";
 - b) ai sensi dell'art. 3 della legge 241/90 e successive modifiche ed integrazioni, che qualunque soggetto ritenga il presente atto amministrativo illegittimo e venga dallo stesso direttamente leso, può proporre ricorso innanzi al Tribunale Amministrativo Regionale di Salerno, al quale è possibile presentare i propri rilievi entro e non oltre 60 giorni, ricorrenti dall'ultimo giorno di pubblicazione all'Albo pretorio.

A norma dell'art. 5 della L. 241/90, si rende noto che il responsabile dell'istruzione del procedimento è la scrivente Responsabile dell'Area Affari Generali, Dott. Alfonso Del Vecchio.

Il presente provvedimento diventa esecutivo con l'apposizione del visto di regolarità contabile che attesta la copertura finanziaria da parte del Responsabile del Servizio Finanziario, ai sensi e per gli effetti dell'art. 151 comma 4 del Testo Unico delle Leggi sull'Ordinamento degli Enti Locali approvato con D.Lgs. 18 agosto 2000 n. 267.

Il Responsabile dell'Area AA. GG.
Dott. Alfonso Del Vecchio



Visto di regolarità contabile favorevole, che attesta la copertura finanziaria della spesa indicata nella presente determinazione d'impegno, ai sensi dell'art. 151 – comma 4° - del D. Lgs. 18/8/2000, n. 267, e s.m.i. ai sensi e per gli effetti dell'art.3 comma 2 D.L. n.174/2012 convertito in Legge n.213/2012.

Sono stati assunti i seguenti impegni:

- Impegno n. 2010 del 10/9/2018 di € 10.150,40 - Int. 0111103 - Cap. 138/0 – Bil. 2018

Il Responsabile Area Economico-Finanziaria
Dott. Annamaria Del Vecchio

