



Comune di Cattolica

Provincia di Rimini



DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

N. 136 DEL 20/02/2024

RICORSO AL T.A.R. EMILIA ROMAGNA PROPOSTO DA EDISON NEXT GOVERNMENT SRL NOTIFICATO IN DATA 6/12/2023 (PROT. 46745) - AFFIDAMENTO INCARICO DI PATROCINIO LEGALE ALL'AVV. SILVA GOTTI IN ESECUZIONE DGC 3/2024 - CODI CIG BO6EAO3A91

CENTRO DI RESPONSABILITA'
SETTORE 01

SERVIZIO
UFFICIO CONTENZIOSO AFFARI LEGALI

DIRIGENTE RESPONSABILE
Claudia Rufer

IL DIRIGENTE

RICHIAMATE le deliberazioni n. 91 e 92 del 28/12/2023, dichiarate immediatamente eseguibili, con le quali il Consiglio Comunale ha approvato il Documento Unico di Programmazione (D.U.P.) e il Bilancio di Previsione Finanziario 2024 -2026;

RICHIAMATA la deliberazione di Giunta Comunale n. 1 del 4/01/2024, dichiarata immediatamente eseguibile, con la quale è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione 2024-2026: assegnazione risorse finanziarie;

PREMESSO che, con atto assunto al prot. dell'ente nr.46745 del 06/12/2023 la soc. Edison Next Government s.r.l ha presentato ricorso al tar emilia romagna contro: - il comune di cattolica, nonché contro: Hera s.p.a. , Hera Luce s.r.l. , Sgr Servizi s.p.a. nonché contro: Enel Sole s.r.l. , Enel x italia s.r.l., Cpl Concordia soc. coop nonché contro: Santa Teresa Lighting Renewable Energy srl, City Green Light s.r.l, Getec s.p.a.,

“per l'annullamento:

- dell'avviso del 18.04.2023, dei chiarimenti forniti dall'Amministrazione comunale con atto del 12.05.2023 e del 29.05.2023 e 07.06.2023 e 13.06.2023 e della comunicazione datata 03.11.2023 del Dirigente del settore cinque del Comune di Cattolica (RN), pervenuta alla ricorrente il 06.11.2023 (doc. 1), della (ivi indicata) D.D. n.° 932 del 03.11.2023 (doc. 2) riguardanti l'approvazione della graduatoria elaborata dalla Commissione Giudicatrice in esito alla valutazione delle proposte presentate – ed alla conseguente attribuzione del titolo di “promotore” in capo alla società SGR Servizi S.p.A. in R.T.I. con Hera S.p.A.; della eventuale dichiarazione di fattibilità tecnica economica anche se non conosciuta della proposta della prima graduata;

- di ogni altro atto e/o provvedimento precedente e successivo inerente dipendente e relativo, anche allo stato ignoto, per presupposizione e/o consequenzialità.”

VISTI I motivi di diritto del ricorso:

“1 - Premessa e annullamento in autotutela Omissis

2 - violazione della lex specialis di gara, illegittimità per eccesso di potere, travisamento dei fatti, difetto dei presupposti, carenza di motivazione e difetto d'istruttoria, e/o loro illogicità ed irrazionalità’.

3 - illegittimità per violazione di legge dell'articolo 183 comma 15 del d.lgs. n. 50 del 2016 (nonché dell'articolo 193 del d.lgs. 36 del 2023); violazione del principio del favor participationis e di quello di buon andamento della azione amministrativa.

CONSIDERATO, quindi, necessario ed opportuno, al fine di difendere il legittimo operato dell'Amministrazione comunale costituirsi nel sopraccitato giudizio, per i motivi sopra esposti, per sostenere le ragioni di questa Amministrazione comunale, conferendo all'uopo apposito incarico di patrocinio legale;

RILEVATO che:

- il Comune di Cattolica non dispone, all'interno della sua struttura organizzativa, delle professionalità richieste per sostenere le proprie ragioni per cui si rende

necessario l'affidamento di un incarico legale;

- l'art. 1. del Dlgs 36/2023 Nuovo Codice degli Appalti stabilisce il principio del risultato e indica l'obbligo delle stazioni appaltanti di perseguire il risultato dell'affidamento del contratto e della sua esecuzione con la massima tempestività e il miglior rapporto qualità prezzo, nel rispetto dei principi di legalità, trasparenza e concorrenza. La concorrenza tra gli operatori, stabilisce il Codice, è funzionale a conseguire il miglior risultato possibile nell'affidare ed eseguire i contratti.
- l'art. 2 del D.lgs 36/2023 stabilisce il principio della fiducia e in particolare che l'attribuzione e l'esercizio del potere nel settore dei contratti pubblici si fonda sul principio della reciproca fiducia nell'azione legittima, trasparente e corretta dell'amministrazione, dei suoi funzionari e degli operatori economici, riconoscendo che tale principio favorisce e valorizza l'iniziativa e l'autonomia decisionale dei funzionari pubblici, con particolare riferimento alle valutazioni e alle scelte per l'acquisizione e l'esecuzione delle prestazioni secondo il principio del risultato.
- l'art. 3 Del D.lgs 36/2023 stabilisce il principio dell'accesso al mercato e in particolare che stabilisce che le stazioni appaltanti e gli enti concedenti devono favorire, secondo le modalità indicate dal codice, l'accesso al mercato degli operatori economici nel rispetto dei principi di concorrenza, di imparzialità, di non discriminazione, di pubblicità e trasparenza, di proporzionalità.
- come stabilito dall'art. 13 del Codice, i tre principi citati trovano applicazione anche nel caso di contratti "esclusi", tra i quali l'art. 56 prevede, al comma 1, lett. h, anche i servizi legali di patrocinio e connessi (in continuità con l'articolo 17, comma 1, lett. d) del vecchio Codice).
- con delibera Anac 907/2018 venivano approvate le linee guida Anac n. 12 relative al conferimento di incarichi legali dalle quali si evince che rientra nelle migliori pratiche per l'affidamento degli stessi la costituzione di elenchi di professionisti, eventualmente suddivisi per settore di competenza, previamente costituiti dall'amministrazione mediante una procedura trasparente e aperta, pubblicati sul proprio sito istituzionale. In tal modo, infatti, l'amministrazione può restringere tra essi il confronto concorrenziale al momento dell'affidamento, con effetti positivi in termini di maggiore celerità dell'azione amministrativa e in ottemperanza a criteri di efficacia efficienza e economicità della stessa;
- il Comune di Cattolica in linea con i predetti principi si è dotato di un elenco di avvocati di fiducia dell'Ente per l'affidamento di incarichi legali approvato con determinazione dirigenziale del Dirigente del Servizio Contenzioso Affari Legali nr. 946/2022;

VISTI:

- la richiesta di preventivo di spesa inviata a nr. 5 legali iscritti all'Elenco degli avvocati approvato con determina dirigenziale nr. 946/2022, assunta al prot. 48991/2023 depositata agli atti d'ufficio;
- i preventivi di spesa trasmessi da nr. 4 legali, un avvocato non ha risposto all'invito dell'Amministrazione comunale, assunti al prot. dell'Ente ai nn. 49043/2023, 49415/2023, 49535/2023, 49738/2023;

RILEVATO che:

- tra i sopracitati preventivi è risultato economicamente il preventivo di spesa dell'Avv. Silva Gotti con sede in Bologna;
- la Giunta comunale ha autorizzato il sindaco a costituirsi nel sopracitato giudizio

incaricando l'Avv. Gotti con propria delibera nr, 3/2024;
- è stato richiesto all'Anac il seguente codice cig BO6EAO3A91;

VISTI gli artt. 6 e 50 del D.Lgs n. 267/2000;

VISTO, in particolare, l'art. 47 dello Statuto comunale il quale stabilisce che "... l'Ente si costituisce direttamente in giudizio per il tramite del Sindaco abilitato a promuovere e resistere alle liti";

VISTO il D.Lgs n. 267/2000;

VISTO lo Statuto comunale;

Visto il D.Lgs n. 165/2001;

Visto il Regolamento sull'ordinamento generale degli uffici e dei servizi;

D E T E R M I N A

1. di dare atto che il Sindaco è legittimato a rappresentare in giudizio il Comune ai sensi dell'art. 47 dello Statuto comunale;
2. di affidare alle condizioni economiche di cui al preventivo di spesa depositato agli atti d'ufficio, prot. 49535/2023 per le motivazioni esposte in narrativa che si danno per interamente richiamate, l'incarico di patrocinio legale, del procedimento giudiziario citato in premessa, all'avv. Silva Gotti con sede in Bologna Via Farini n. 26, P.I. n.0885821207
3. di imputare la spesa di € 5.455,84 al lordo di Cpa ed IVA, sul capitolo 270014 del bilancio di previsione del corrente esercizio finanziario – Piano dei Conti U. 1.03.02.11.006 patrocinio legale;
4. di dare atto che l'incarico viene conferito con ogni facoltà di legge ivi compresa quella di nominare sostituti in udienza, rinunciare agli atti, accettare analoghe rinunce, transigere, sottoscrivere ogni atto del processo;
5. di attribuire alla presente determina valore contrattuale ex art. 192 Tuel e di trasmetterne copia all'avvocato incaricato che lo sottoscriverà per accettazione delle condizioni ivi contenute;
6. di individuare per gli atti di adempimento della presente determinazione il Funzionario del servizio Affari Legali contenzioso quale responsabile del procedimento;

Del presente atto verrà data comunicazione ai seguenti uffici:

Smistatore Settore 5 Tecnico Llpp

Ufficio Contenzioso Affari Legali

ESECUTIVITA'

La determinazione sarà esecutiva a partire dalla data di attestazione di regolarità contabile che sarà allegata quale parte integrante.

Cattolica lì, 20/02/2024

Firmato

Claudia Marisel Rufer / Arubapec S.p.a.

Atto prodotto in originale informatico e firmato digitalmente ai sensi dell'art. 20 del Codice dell'Amministrazione Digitale (D.Lgs. N 82/2005 e ss.mm.)