



COMUNE DI SAN GINESIO

(PROVINCIA DI MACERATA)

COPIA DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE

AREA TECNICA - URBANISTICA

N.129 del Reg. Data 26-04-2021

**Oggetto: AFFIDAMENTO INCARICO LEGALE PER OPPOSIZIONE
RICORSO AL TAR PER ANNULLAMENTO DELIBERAZIONE
DEL CONSIGLIO COMUNALE N. 38 DEL 28/11/2020**

L'anno duemilaventuno, il giorno ventisei del mese di aprile, nel proprio ufficio nella sede comunale,

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

Visto il D.Lgs. n. 267/2000, ed in particolar modo gli artt. 107 e 109;

Visto lo Statuto Comunale;

Visto il Regolamento Comunale di Contabilità;

VISTA la deliberazione del Consiglio Comunale n. 38 del 28/11/2020, avente ad oggetto "Attuazione del punto 3 della Delibera di Giunta Comunale n. 72 del 22/06/2019 – approvazione, ai sensi della L.R. n. 34/1992, della variante parziale PRG per la modifica delle aree destinate ad attività produttive con particolare riferimento alle aree insalubri di 1^ classe";

RILEVATA la nota acquisita al protocollo di questo Ente il giorno 05.03.2021 al n. 2957, con la quale, veniva notificato al Comune di San Ginesio ricorso al TAR Marche avverso summenzionata deliberazione del Consiglio Comunale promosso dalla ditta Gea Italiana S.r.l. di San Ginesio, in persona del legale rappresentante pro-tempore, meglio identificato agli atti;

TENUTO CONTO che il ricorrente richiede all'adito Giudice Amministrativo, oltre all'annullamento della Deliberazione del Consiglio Comunale n. 38 del 28/11/2020 anche quello di ogni atto conseguente, presupposto o comunque connesso, anche non conosciuto, e che pertanto risulta opportuno ed urgente opporsi, anche costituendosi in giudizio, avverso il ricorso presentato innanzi al Tribunale Amministrativo Regionale per le Marche dalla Gea Italiana S.r.l., per difendere e tutelare gli interessi di questa Amministrazione;

VISTA la deliberazione di G.C. n. 43 del 22/04/2021, con la quale il sottoscritto veniva incaricato di compiere tutti gli atti necessari ad affidare, ai sensi della normativa vigente in materia, un incarico ad un legale esperto di diritto amministrativo che possa assistere questa Amministrazione nel contenzioso instaurato dalla summenzionata Gea Italiana Srl di San Ginesio, al fine di difendere e tutelare gli interessi di questo Comune nel predetto procedimento instaurato innanzi al TAR Marche.

PRESO ATTO CHE

- l'art 17, comma 1, lett. d) del D.Lgs. 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 l. 31/82 e ss.mm.ii in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali o autorità pubbliche;
- le Linee Guida ANAC n. 12 approvate con Delibera n. 907 del 24/10/2018 recante *"Affidamento dei Servizi Legali"* stabilisce che *l'affidamento dei servizi legali ricompresi nell'Allegato IX del Codice degli Appalti, si riferisce a veri e propri contratti di appalto, caratterizzati dalla messa a disposizione di un'organizzazione di tipo imprenditoriale da parte del fornitore, con erogazione continuativa e periodica del servizio e assunzione in proprio del rischio. Viceversa, le prestazioni che ricadono nello spettro applicativo dell'art. 17, comma 1, lett. d) si addicono alla fattispecie del contratto d'opera disciplinato dal Codice Civile (art. 2222 e seguenti), in quanto attinenti a prestazioni erogate "con lavoro prevalentemente proprio e senza vincolo di subordinazione nei confronti del committente espletata secondo un incarico non continuativo o periodico ma puntuale ed episodico, destinato a soddisfare un singolo bisogno manifestatosi (es. la difesa e rappresentanza di una singola causa);*
- la sentenza della Corte di Giustizia Europea del 6 Giugno 2019 nella causa C-264/18, nella quale la Corte di Giustizia chiarisce che l'art. 10 lett. d), i), e ii), della Dir. N. 2014/24 non esclude dal proprio ambito di applicazione tutti i servizi che possono essere forniti da un avvocato ad un'amministrazione aggiudicatrice, *"ma unicamente la rappresentanza legale del suo cliente nell'ambito di un procedimento dinanzi a un organo internazionale di arbitrato o di conciliazione, dinanzi ai giudici o alle autorità pubbliche di uno Stato membro o di un paese terzo, nonché dinanzi ai giudici o alle istituzioni internazionali, ma anche la consulenza legale fornita nell'ambito della preparazione o dell'eventualità di un siffatto procedimento". Secondo il giudice comunitario "simili prestazioni di servizi forniti da un avvocato si configurano solo nell'ambito di un rapporto intuitu personae tra l'avvocato e il suo cliente caratterizzato dalla massima riservatezza;*
- l'affidamento di tali servizi legali, ai sensi dell'art. 17, comma 1, lett. d) del D.Lgs. n. 50/2016 deve essere comunque coordinato con l'art. 4, stesso decreto, il quale detta i principi *"relativi all'affidamento dei contratti pubblici esclusi, che coincidono con quelli generali dell'azione amministrativa (art. 1 L. 241/1990), "economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità....."*;
- risulta ancora in fase di predisposizione l'adozione del Regolamento Comunale per l'affidamento dei servizi legali e pertanto non sussiste ancora la disponibilità di un elenco di professionisti cui attingere per l'affidamento del presente incarico;

VISTO che la Gea Italiana S.r.l., già nel 2019 proponeva ricorso al TAR Marche avverso la Deliberazione del Consiglio Comunale n. 26 del 04/07/2019, rilevato al protocollo di questo Comune in data 24/09/2019 al n. 10943;

DATO ATTO che il Comune di San Ginesio si costituiva in giudizio per opporsi a suddetto ricorso a mezzo dell'Avv. Luca Forte del Foro di Macerata;

CONSIDERATO che con sentenza n. 664 del 16.11.2020 il TAR Marche respingeva predetto ricorso;

RILEVATO che la materia del contendere posta alla base dei due distinti ricorsi al Tribunale Amministrativo delle Marche, presentati dalla Gea Italiana Srl nel corso degli anni, pur presentando profili di impugnazione diversi, risulta sostanzialmente invariata;

VISTO

-che si ritiene necessario affidare la difesa del Comune ad un legale esperto in diritto amministrativo, per di più l'Avv. Luca Forte conosce nei minimi particolari la vicenda in quanto patrocinatore del Comune di San Ginesio avverso il primo ricorso al TAR presentato dalla Gea Italiana S.r.l.;

-che l'Avv. Luca Forte del foro di Macerata, ha inviato in data 22/04/2021 prot. n. 4911 un preventivo di spesa pari a € **5.000,00** (incluso CAP 4% ed IVA al 22%) ritenuto congruo ed economico in base ai parametri di cui al D.M. 55/2014 così come modificato dal D.M. 37/2018;

DETERMINA

- 1) DI RITENERE quanto narrato in premessa parte integrante e sostanziale del presente atto;
- 2) DI CONFERIRE l'incarico di assistenza legale all'Avv. Luca Forte con studio legale in Macerata , via Ancona n. 21, per i motivi sopra esposti che qui si danno per interamente richiamati e trasfusi;
- 3) DI DARE ATTO CHE l'incarico viene conferito all'Avv. Luca Forte alle condizioni economiche di cui al preventivo di spesa depositato agli atti e precisamente di € 5.000,00 quale compenso complessivo, compreso di CAP ed IVA;
- 4) DI IMPUTARE la spesa complessiva di **euro 5.000,00** (incluso CAP 4% ed IVA al 22%) al **capitolo 138 art. 2** del Bilancio di Previsione 2021/2023, esercizio 2021, ove è presente la necessaria disponibilità;
- 5) DI DARE ATTO che il CIG è **ZBA3184DB3**;
- 6) Di TRASMETTERE il presente atto al Responsabile dell'Area Finanziaria per il seguito di competenza.

Visto attestante la regolarità dell'istruttoria.

IL RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO

f.to -----

Il presente atto viene sottoscritto dal responsabile del servizio.

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

f.to MARCELLI SERGIO

Sul presente provvedimento, appone il VISTO DI REGOLARITA' CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA ai sensi dell'art. 151 comma 4 del D. Lgs. N. 267;

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO FINANZIARIO

f.to Del Bello Giulio

Lì 29-04-2021

N. reg.

Della suddetta determinazione viene iniziata oggi la pubblicazione all'Albo Pretorio per 15 gg. Consecutivi.

L'ADDETTO ALLA PUBBLICAZIONE

f.to MARCELLI SERGIO

Lì 03-05-2021

Per copia conforme all'originale.

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

MARCELLI SERGIO

Lì 03-05-2021
