



COMUNE DI SAN GINESIO

(PROVINCIA DI MACERATA)



COPIA DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE

AREA TECNICA - URBANISTICA

N.202 del Reg. Data 14-06-2021

Oggetto: AFFIDAMENTO INCARICO LEGALE PER OPPOSIZIONE
RICORSO TAR MARCHE-ISTANZA PROTOCOLLO N. 6495
DEL 01/06/2021. IMPEGNO DI SPESA. CIG ZF8321BE99.

L'anno duemilaventuno, il giorno quattordici del mese di giugno, 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 nota acquisita al protocollo di questo Ente il giorno 01.06.2021 al n. 6495, con la quale, veniva notificato al Comune di San Ginesio ricorso al TAR Marche promosso dalla ditta Wind Tre S.p.a, società con Socio Unico, con sede legale in Trezzano sul Naviglio (MI), alla Via Leonardo da Vinci n. 1 (P.IVA 13378520152), in persona dei suoi procuratori *pro tempore*, meglio identificati agli atti d'ufficio;

TENUTO CONTO che la suddetta ditta ricorrente richiedeva all'adito Giudice Amministrativo, l'annullamento, previa concessione di misure cautelari, anche monocratiche:

- a. dell'atto **prot. n. 4095 del 02/04/2021**, con il quale il Comune di San Ginesio, relativamente alla pratica SUAP 924/9940/2020, ha diffidato la Wind Tre S.p.a *"a non iniziare i lavori di installazione di una nuova stazione radio base nel Comune di San Ginesio"*;
- b. dei provvedimenti **prot. 2729 del 01/03/2021**, con il quale il Comune di San Ginesio inviava al SUAP dell'Unione Montana dei Monti Azzurri, richiesta di annullamento in via di autotutela del titolo abilitativo in riferimento pratica SUAP924/9940/2020 e **prot. 3999 del 31/03/2021** con cui il Comune di San Ginesio rinnovava la summenzionata richiesta di annullamento;
- c. di ogni altro provvedimento ad essi presupposti, connessi e/o consequenziali;

Via Capocastello, 35 – 62026 SAN GINESIO (MC) - Telefono: +39.0733.656022

protocollo@pec.comune.sanginesio.mc.it - info@comune.sanginesio.mc.it - www.comune.sanginesio.mc.it - www.sanginesioturismo.it



d. nonché per l'accertamento della formazione del silenzio assenso sull'istanza presentata il 29/06/2021 dalla Wind Tre S.p.a. ai sensi dell'art. 87 del D.lgs 259/03 per installare SRB nel Comune di San Ginesio;
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 Wind Tre S.p.a., per difendere e tutelare gli interessi di questa Amministrazione;

VISTA la deliberazione di G.C. n. 69 del 11/06/2021, 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 Wind Tre S.p.a., 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 si ritiene necessario affidare la difesa del Comune ad un legale esperto in diritto amministrativo e che è stato contattato per primo l’Avv. Luca Forte del foro di Macerata, poiché lo stesso ha seguito la questione del contendere sin dal suo esordio e il quale ha inviato in data 14/06/2021, nota prot. n. 7039, un preventivo di spesa pari a € **4.440,80** (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 € 4.440,80 quale compenso complessivo, compreso di CAP ed IVA;
- 4) DI IMPUTARE la spesa complessiva di **euro 4.440,80** (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 **ZF8321BE99**;
- 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

Lì 15-06-2021

f.to Del Bello Giulio

N. reg.

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

Lì 16-06-2021

L'ADDETTO ALLA PUBBLICAZIONE

f.to MARCELLI SERGIO

Per copia conforme all'originale.

Lì 16-06-2021

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

MARCELLI SERGIO
