



Responsabile del procedimento: MARCELLO ROBERTA

Oggetto: Vertenza Ciliberto spa c/ Comune di Crotona. Consiglio di Stato. Affidamento incarico di patrocinio legale all'Avv. Alfonso Torchia – Impegno di spesa - CIG Z9932C9340

Il Dirigente ad interim del Servizio Avvocatura

Premesso:

Che in data 19.04.2021 veniva notificato all'Ente, da parte di Ciliberto SPA, ricorso innanzi al Consiglio di Stato, per la riforma e/o annullamento della sentenza del Tar Calabria n. 1702/2020, con cui è stato respinto il ricorso di primo grado, avverso il provvedimento del Comune di Crotona ordinanza n. 1221 del 12.06.2020, nella parte in cui aveva disposto l'ordine in solido al ricorrente ed Aligest srl, di provvedere all'eliminazione dell'inconveniente igienico-sanitario, con la bonifica di materiale contenente amianto;

Dato atto che, valutate le circostanze in fatto ed in diritto e valutati gli elementi a difesa dell'Ente Comunale risulta necessario ed opportuno resistere nel citato giudizio mediante regolare costituzione, al fine di far valere le ragioni dell'Ente ed ottenere il rigetto del proposto gravame;

Che l'unico Avvocato dell'ente iscritto all'Albo Speciale, avv. Vittoria Sitra, non è abilitato al patrocinio innanzi alle Giurisdizioni Superiori;

Che con Delibera di Giunta n. 214 del 03.08.2021 si autorizzava il Sindaco, in qualità di rappresentante legale del Comune di Crotona, a conferire incarico legale di costituirsi nel giudizio intrapreso dinanzi al Consiglio di Stato, promosso dalla Ciliberto spa contro il Comune di Crotona, ed incaricare il Responsabile del Servizio Avvocatura ai fini della formalizzazione della costituzione in giudizio nonché dell'affidamento dell'incarico della difesa e rappresentanza legale dell'Ente all'Avv. Alfonso Torchia, professionista appartenente all'elenco dei Legali Esterni ;

Richiamata la deliberazione ANAC n. 907 del 24/10/2018 che approva le Linee Guida n. 12 dove, in riferimento alla categoria di servizi legali, si fa rimando alle Linee Guida della medesima autorità n. 4, recanti "Procedure per l'affidamento dei contratti pubblici di importo inferiore alle soglie di rilevanza comunitaria, indagini di mercato e formazione e gestione di elenchi di operatori economici";

Valutato pertanto che il conferimento di incarico di patrocinio legale concernente la controversia oggetto della presente deliberazione, rientri nelle previsioni dell'art. 36, comma 2, lett. a), in cui è previsto che per gli affidamenti di importo inferiore a 40.000 euro, si possa ricorrere alla modalità di affidamento diretto, anche senza previa consultazione di due operatori;

Che le suddette linee non prescrivono alcuna specifica e tassativa procedura che le stazioni appaltanti sono tenute a seguire nell'affidamento dei servizi legali esclusi dal Codice di Contratti pubblici, e né hanno previsto come obbligatorio il confronto di più preventivi, ma al paragrafo 3.1.3. indicano come migliori pratiche, per l'affidamento dei servizi legali di cui all'art. 17 del Codice degli Appalti dei Contratti pubblici, la costituzione di elenchi professionali, suddivisi per settore di competenza, previamente costituiti Pagina 1

di 7 dall'amministrazione mediante procedura trasparente e aperta, pubblicati sul sito istituzionale;

Che in data 19 maggio 2021 veniva pubblicato il nuovo elenco dei Legali Esterni per l'affidamento di incarichi di patrocinio legale per il Comune di Crotona, di cui al Regolamento per l'affidamento di incarichi legali a Professionisti esterni all'Ente, approvato con D.G.C. n. 21 del 07/02/2018;

Che ai sensi dell'art. 5 del Regolamento Comunale per l'affidamento di incarichi legali a professionisti esterni all'Ente, viene Stabilito che gli incarichi esterni di rappresentanza in giudizio sono conferiti dal Sindaco, su conforme proposta del Responsabile dell'Avvocatura Comunale, con ciò intendendo che la procura alle liti viene conferita dal Sindaco ai sensi dell'art. 83 c.p.c.;

Rilevato che ai sensi dell'art. 5 del regolamento comunale per l'affidamento di incarichi legali a professionisti esterni, approvato con la deliberazione di giunta Comunale n. 21 del 7.02.2018, nei casi di consequenzialità (es. gravami) e complementarietà con altri incarichi precedentemente conferiti aventi lo stesso oggetto, è possibile e conveniente, anche secondo i principi di economicità per l'Amministrazione individuare professionista già difensore dell'Ente nella medesima vicenda;

Rilevato che il compenso è stato calcolato tenendo in relazione allo scaglione di valore di riferimento, complessità bassa, al minimo dei parametri del D.M. 55/2014, ridotto almeno del 30%, secondo quanto stabilito dall'art. 7 del regolamento per l'attribuzione d'incarichi legali a professionista esterni;

Che la spesa unica complessiva di € 5.224,38 (inclusi oneri fiscali, IVA se dovuta e previdenziali, a lordo della R.A., spese vive incluse comprese quelle di eventuale domiciliazione) trova capienza sul cap. 15420, bilancio 2021-2023, anno 2021, dando mandato al Responsabile Servizio Avvocatura di provvedere all'impegno di spesa ed alla stipula di apposita convenzione;

Che, tenuto conto di quanto sopra, risulta opportuno conferire l'incarico di assistenza e di patrocinio legale a resistere nel giudizio promosso dalla Ciliberto spa, ricorso innanzi al Consiglio di Stato, per la riforma e/o annullamento della sentenza del Tar Calabria n. 1702/2020, all'avv. Alfonso Torchia (c.f.TRCLNS80S01D122W) del Foro di Roma, con le modalità di svolgimento stabilite nel disciplinare allegato al presente provvedimento;

Richiamato l'art. 30 del D.Lgs 50/2016 che prevede il rispetto dei principi di economicità, efficacia, tempestività, correttezza, libera concorrenza, non discriminazione, trasparenza, proporzionalità, pubblicità;

Dato atto che la motivazione per procedere all'affidamento diretto dell'incarico di assistenza e di patrocinio legale all'avv. Alfonso Torchia è la seguente:

- **il principio di economicità** viene rispettato dalla determinazione del compenso professionale nell'importo di € 5.224,38 (inclusi oneri fiscali, IVA se dovuta e previdenziali, a lordo della R.A., spese vive incluse comprese quelle di eventuale domiciliazione), calcolato tenendo conto dello scaglione di valore, al minimo dei parametri del D.M. 55/2014, con una ulteriore riduzione di almeno 30% ai sensi dell'art. 7 del Regolamento per l'affidamento di incarichi a legali esterni;
- **il principio dell'efficacia** perchè l'affidamento non è assegnato in ragione della convenienza del professionista, ma per rispondere alle esigenze del Comune;
- **il principio della tempestività** è assicurato dalla necessità di doversi procedere all'affidamento del citato incarico, per sopperire prontamente all'attività di rappresentanza e difesa in giudizio nel procedimento suindicato;
- **i principi di correttezza, libera concorrenza e non discriminazione** vengono rispettati, assicurando annualmente l'effettiva possibilità di partecipazione a tutti i professionisti e garantendo che i contraenti

siano individuati tra gli operatori iscritti nell'elenco Avvocati Esterni del Comune di Crotona, pubblicato il 19.5.2021, che posseggono gli adeguati requisiti tecnico professionali;

- **i principi di trasparenza e pubblicità** vengono garantiti dal rispetto degli specifici obblighi posti dall'art. 29 del D. Leg.vo n. 50/2016 e nello specifico dalla pubblicazione sul sito istituzionale e all'albo pretorio della procedura annuale di aggiornamento dell'elenco dei legali esterni, nonché dalla diretta comunicazione dello stesso avviso al Consiglio dell'Ordine degli Avvocati di Crotona, al fine di rafforzare la pubblicità della notizia;

Ritenuto di corrispondere all'avv. Alfonso Torchia è la seguente per lo svolgimento del suddetto incarico, la somma di € 5.224,38 (inclusi oneri fiscali, IVA se dovuta e previdenziali, a lordo della R.A., spese vive incluse comprese quelle di eventuale domiciliazione), dando atto che la liquidazione del compenso verrà effettuata su presentazione di regolare fattura, previo riscontro dell'espletamento dell'incarico medesimo;

Rilevato che la norma regolamentare secondo la quale gli incarichi esterni di rappresentanza in giudizio sono conferiti dal Sindaco, su conforme proposta del Responsabile dell'Avvocatura Comunale, in coerenza con la giurisprudenza della Corte di Cassazione (5802 del 2016), per la quale nel nuovo ordinamento delle autonomie locali, competente a conferire la procura alle liti al difensore del Comune è il Sindaco, tenendo conto, comunque, che l'incarico legale ha carattere fiduciario tra il rappresentante legale e l'avvocato, fermo restando la valutazione di conformità del Responsabile del Servizio Legale intesa quale riscontro dei requisiti di cui all'art. 80 del D.lgs 50/2016 oltre di corretta valutazione economica della parcella (minimo del D.M. 55/2014 e riduzione di almeno il 30%);

Rilevato come il CNF abbia avuto modo di affermare, in proposito, che "l'avvocato chiamato alla rappresentanza del suo assistito, opera in quel campo che consiste nella amministrazione della giustizia e che rimane profondamente distinto da quello che invece è interessato dall'esecuzione di un appalto. L'avvocato che assume la rappresentanza in giudizio dà vita, insieme al giudice, al processo, concorre alla tutela dei diritti, contribuisce ineliminabilmente a dar vita allo Stato di diritto. Questo non può non distinguerlo da un appaltatore". In altri termini, "quando all'avvocato si chiede una <idea> per lo sviluppo della difesa in giudizio con l'autonomia tipica che al mandatario con rappresentanza è lasciata, non si acquista un bene fungibile suscettibile di <rotazione> o di <estrazione a sorte>, bensì un prodotto che è prescelto sulla base di uno spiccatissimo intuitus personae e di una fiducia il cui spessore è commisurato, tra l'altro, alla responsabilità professionale di cui l'avvocato si fa carico" (cfr. parere del 15.12.2017 cit.).

Acquisita la autocertificazione di non assoggettabilità all'iscrizione INPS e INAIL, nonché quella sulla temporanea regolarità contributiva;

Precisato altresì che ai sensi dell'art. 2 della legge 136/2010 il codice CIG associato alla procedura in oggetto è il seguente: CIG Z9932C9340;

Visto il Decreto Sindacale n. 5 del 26.01.2021 che nomina Dirigente ad interim del Servizio Avvocatura l'Avv. Francesco Iorno;

Accertato ai sensi dell'art. 183, comma 8, D.Lgs. 267/2000, che disciplina l'accertamento preventivo, che il programma dei conseguenti pagamenti è compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole del patto di stabilità interno Visto il D. Lgs. 18.08.2000, n.267;

Vista la Delibera di Consiglio Comunale n. 86 del 29.06.2021 di "Approvazione del Bilancio di Previsione finanziario 2021-2023 (Art. 151, D.Lgs. n. 267/2000 e art. 10, D.Lgs. N. 118/2011) e dei relativi allegati";

Vista la Delibera di Consiglio Comunale n. 85 del 29.06.2021 di “Documento Unico di Programmazione (DUP) per il quinquennio 2021-2025 per la Sezione Strategica e per il triennio 2021-2023 per la Sezione Operativa - Esame e approvazione”;

Visti:

- l'art. 183, comma 9, D.Lgs del 18 agosto 2000, n. 267, che disciplina le procedure di assunzione delle prenotazioni e degli impegni di spesa ;
- l'art. 183, comma 7, che disciplina l'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria;
- il D.lgs. 50/2016, art. 4 e 17 in combinato disposto;

Viste le Linea guida ANAC nr. 4/2016 aggiornate al 1 marzo 2018 e le linea guida ANAC nr. 12/2019 approvate il 4/10/2018;

Visto il D. Lgs. 267/2000, T.U.E.L.;

Visto lo Statuto comunale;

DETERMINA

La premessa è parte integrante e sostanziale della presente determinazione.

1) Di conferire, per i motivi di cui in premessa, in attuazione del regolamento interno all'ente denominato “Regolamento per l'affidamento di incarichi legali a Professionisti esterni all'Ente” approvato con atto deliberativo G.C. N. 21 del 07/02/2018 (cfr. art. 5), l'incarico di rappresentanza e patrocinio legale del Comune di Crotona a resistere nel giudizio promosso dalla Ciliberto spa, innanzi al Consiglio di Stato, per la riforma e/o annullamento della sentenza del Tar Calabria n. 1702/2020, all'avv. Alfonso Torchia (c.f.TRCLNS80S01D122W) del Foro di Roma;

2) Di impegnare, ai sensi dell'articolo 183 del D.Lgs. n.267/2000, la somma complessiva di euro € € 5.224,38 (inclusi oneri fiscali, IVA se dovuta e previdenziali, a lordo della R.A., spese vive incluse comprese quelle di eventuale domiciliazione) ed eventuale domiciliazione, da corrispondere in favore dell'avv. Alfonso Torchia per l'incarico di cui sopra, nel seguente modo:

Anno di bilancio	Capitolo	Missione	Programma	Titolo	Macro aggregato	Importo
2021	15420	01	03	1	03	€ 5.224,38
Oggetto cap.	Spese per liti, vertenze, consulenze					
Esigibilità Scad. Obbligazione						
Anno	2021	2022	2023	anni succ	anni succ.	Totale

Importo	€ 5.224,38					€ 5.224,38
---------	------------	--	--	--	--	------------

3) Di attestare la regolarità e la correttezza del presente atto ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147 bis del D. Lgs. 267/2000, precisato altresì, che ai sensi dell'art. 2 della legge 136/2010 il codice CIG associato alla procedura in oggetto è il seguente: CIG Z9932C9340 ;

5) Di dare atto che il Sindaco è legittimato a rappresentare in giudizio il Comune per i procedimenti suindicati;

6) Di approvare la convenzione costituente Allegato A alla presente determinazione;

7) Di dare atto che gli incarichi di patrocinio legale non sono sottoposti agli obblighi di tracciabilità ai sensi della L. 136/2010 (AVCP 4/2011 par. 4.3);

8) Di procedere, ai sensi dell'art. 29 del D.Lgs. 50/2016, alla pubblicazione all'Albo Pretorio e nella Sezione "Amministrazione trasparente" del sito Internet del Comune di Crotona di tutti gli atti relativi alla procedura in oggetto, con l'applicazione delle disposizioni di cui al Decreto Legislativo 14 marzo 2013 n. 33;

9) Di applicare le disposizioni di cui all'art. 32, comma 10 lettera b), del D.Lgs 50/2016, in ordine alla non applicazione del termine dilatorio per la stipula del contratto di cui al comma 9, poiché trattasi di affidamento effettuato ai sensi dell'articolo 36, comma 2, lettera b) del D.Lgs. 50/2016;

10) Di dare atto che la presente determinazione, trasmessa al Servizio Finanziario per gli adempimenti di cui al comma 7 dell'art.183 del D.Lgs. 267/2000, ha efficacia immediata dal momento dell'acquisizione dell'attestazione di copertura finanziaria e viene pubblicata sull'Albo Pretorio ai fini della generale conoscenza;

11) Di attestare la obbligatorietà della presente spesa e che il mancato finanziamento della stessa potrebbe arrecare danni patrimoniali certi e gravi per l'Ente;

12) Di dare atto altresì ai sensi dell'art. 6 bis della L. n. 241/1990 e dell'art. 1 co. 9 lett. e) della L. n. 190/2012 della insussistenza di cause di conflitto di interesse, anche potenziale, nei confronti del responsabile del presente procedimento;

13) Di dare atto che successivamente alla pubblicazione sull'apposita sezione dell'albo pretorio comunale, saranno assolti gli eventuali obblighi di pubblicazione di cui al D.Lgs. n. 33/2013.

Crotone, lì 06/09/2021

Il Dirigente

Ad interim - Dott. Francesco Iorno

Documento informatico firmato digitalmente ai sensi del T.U. 445/2000 e del D.Lgs 82/2005 e rispettive norme collegate, il quale sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa; il documento è memorizzato digitalmente ed è rintracciabile sul sito internet per il periodo della pubblicazione. L'accesso agli atti viene garantito ai sensi e con le modalità di cui alla L. 241/90, come modificata dalla L. 15/2005, nonché al regolamento per l'accesso agli atti.

Visto di regolarità tecnica

sulla determinazione in oggetto si attesta ai sensi dell'art. 147-bis, comma 1, del D.lgs 267/2000 la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa.

Il Dirigente

Ad interim - Dott. Francesco Iorno

Visto di copertura finanziaria

Sulla determinazione in oggetto, il sottoscritto attesta:

ai sensi dell'art. 183 comma 7 e dell'art. 147-bis, comma 1, del T.U. delle leggi sull'ordinamento degli enti locali (DLgs n. 267/2000), la regolarità contabile e visto attestante la copertura finanziaria, con il seguente impegno di spesa.

IMPEGNI ASSUNTI

Titolo		Missione		Capitolo	Esercizio
1.03.02.11.006		1.11		15420	2021
Impegno Provv.	Impegno Definitivo	Importo	Tipologia Impegno	Sub-Impegno	Importo Sub-Impegno
0	N. 593	€ 5.224,38	Impegno	N. 0	€ 0,00

Descrizione Creditore

TORCHIA ALFONSO

Descrizione Impegni Assunti

Vertenza Ciliberto spa c/ Comune di Crotona. Consiglio di Stato. Conferimento incarico legale ad avvocato del libero foro

Crotone lì, 06/09/2021

Il dirigente del Settore finanziario

Dott. Antonio Luigi Anania

