

DELIBERAZIONE adottata dal Commissario in data 29 aprile 2019

Delibera n. 08

OGGETTO: Costituzione in giudizio dinanzi al TAR Sardegna per ricorso promosso dalla ATRI SPS -ALI-PORTALES e conferimento incarico Legale all'Avv. Antonio Maria Lei - Studio Legale Lei - Dettori Associazione tra Avvocati in Sassari Via Dei Mille n. 36 -

L'anno Duemila diciannove , addì ventinove del mese di aprile in Nuoro,

Il Commissario dott. Fabrizio Mureddu

con l'assistenza della dr.ssa Luisa Mattu;

Visto l'atto di Nomina;

PREMESSO CHE:

-Con determinazione n. 106 del 04/09/2018, in attuazione degli indirizzi dettati con Delibera del Commissario n. 14/15/.06.2018 è stata approvata la documentazione di gara relativa ai servizi in oggetto, comprendente il bando , il disciplinare , il capitolato d'oneri e la documentazione di partecipazione alla gara;

-Con il medesimo provvedimento si è stabilito che l'affidamento dei servizi in oggetto avverrà mediante procedura ristretta senza previa pubblicazione del bando ai sensi dell'art. 61 del D.lgs n. 50 del 18 aprile 2016 e s.m.i. con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa ai sensi dell'art. 95 comma 3 del D.lgs 50/2016 individuata sulla base degli elementi di valutazione, articolati in criteri e sub criteri, meglio dettagliati nel disciplinare di gara;

Vista la Determina n. 34 adottata in data 13 MARZO 2019 dal Responsabile "Procedura ristretta ai sensi dell'art. 61 del D.lgs n. 50 del 18 aprile 2016 e s.m.i. inerente L'AFFIDAMENTO DEI SERVIZI DI SUPPORTO ALLA GESTIONE DELLE ATTIVITÀ DEL CONSORZIO UNIVERSITARIO CIG.: 7609876C53 - Aggiudicazione definitiva;

Visto il Ricorso presentato dall' ATI SPS -ALI-PORTALES per l'annullamento, previa sospensione, della Determinazione n. 34 del 13 marzo 2019, con la quale il Dirigente del Consorzio per la promozione degli Studi Universitari ha aggiudicato, in favore della Stella Multiservizi srl con sede in Nuoro, la gara indetta per **L'AFFIDAMENTO DEI SERVIZI DI SUPPORTO ALLA GESTIONE DELLE ATTIVITÀ DEL CONSORZIO UNIVERSITARIO CIG.: 7609876C53**, nonché ogni altro atto presupposto, conseguente o, comunque, connesso , notificato all'Ente dall'Avv. Matilde Mura incaricato dai Rappresentati dell'ATI , notificato, tramite pec in data 10 aprile 2019 assunto al protocollo dell'Ente al n. 189 e a mezzo plico raccomandato ar in data 17 aprile 2019;

Visto l'art. 17 del D.Lgs. 18/04/2016 n. 50 "Attuazione delle direttive 2014/23/UE, 2014/24/ UE e 2014/25/UE sull'aggiudicazione dei contratti di concessione, sugli appalti pubblici e sulle procedure d'appalto degli enti erogatori nei settori dell'acqua, dell'energia, dei trasporti e dei servizi postali, nonché per il riordino della disciplina vigente in materia di contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture", che elenca tra i contratti esclusi i servizi legali tra cui la rappresentanza legale da parte di un avvocato ai sensi dell'art. 1 della L. 9/02/1982 n. 31;

Considerato che 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, avviene nel rispetto dei principi di "economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità..."

Visto altresì il Documento di consultazione dell'ANAC, avente ad oggetto "L'affidamento di servizi legali" con il quale l'Autorità elabora, ai sensi dell'art. 213 comma 2 del Codice, un atto di regolazione

finalizzato a fornire indicazioni alle stazioni appaltanti per l'esatta individuazione delle tipologie di servizi legali rientranti nell'elenco di cui all'art. 17 e per le modalità di affidamento di tali servizi;

Visto in particolare il punto 1.1 del suddetto Documento intitolato "La rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato in un arbitrato, in una conciliazione o in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali e la consulenza legale fornita in preparazione di uno di tali procedimenti" che al quarto paragrafo recita "L'esclusione dall'ambito oggettivo di applicazione del nuovo pacchetto di direttive europee è motivata dalla circostanza che i servizi legali in questione sono prestati da organismi o persone selezionate o designate secondo modalità che non possono essere disciplinate da norme di aggiudicazione degli appalti (v. Considerando 25 della direttiva 2014/24/UE). Ciò può essere ricondotto alla specificità della funzione difensiva e alla primaria rilevanza giuridica dei diritti alla cui tutela essa è preposta..."

Visto l'art. 2 della L. 247/2012 recante "Nuova disciplina dell'ordinamento della professione forense", che al comma 5 prevede che sono attività "esclusive" dell'avvocato, fatti salvi i casi espressamente previsti dalla legge, l'assistenza, la rappresentanza e la difesa nei giudizi davanti a tutti gli organi giurisdizionali e nelle procedure arbitrali rituali.

Richiamata altresì, in relazione all'affidamento dell'incarico di rappresentanza e difesa, la sentenza del TAR Puglia n. 875 del 31/05/2017, che evidenzia come l'affidamento di incarico legale relativo ad attività contenziosa sia sottratta al codice dei contratti e richiamata quindi, a proposito, la Sentenza del Consiglio di Stato n. 2730/2012, in data 11/05/2012;

Evidenziato comunque che, nella diversa ipotesi nella quale anche l'incarico di patrocinio legale sia ascrivibile alla sfera degli appalti di servizi, l'art. 36, comma 2, lett. a) del D. Lgs. n. 50/2016 (come modificato dal D. Lgs. n. 57/2017), prevede, per affidamenti di servizi di importo inferiore a 40.000 euro, come nel caso di specie, l'affidamento diretto anche senza previa consultazione di due o più operatori economici;

Rilevata l'opportunità di costituirsi in giudizio per gli interessi dell'Ente e di nominare quindi un legale di fiducia per la difesa delle ragioni del Consorzio;

Considerato che l'Avvocato Antonio Maria Lei, professionista di specifica competenza, edotto della fattispecie, ed, a conoscenza della questione di che trattasi, interpellato, ha dichiarato la propria disponibilità ad assumere l'incarico, emettendo apposito preventivo di spesa (prot. n. 227 in data 29/04/2019), pari ad un importo presunto totale lordo di € 7.073,82;

Ritenuto che il compenso pattuito per la prestazione professionale, seppur quantificato in via del tutto presuntiva, sia proporzionato e congruo in ordine alla specifica professionalità richiesta, al valore della causa, all'attività da svolgersi, al tempo necessario e alle utilità e vantaggi che l'Ente si prefigge di ottenere;

Ritenuto, pertanto, di autorizzare il Commissario alla costituzione in giudizio nonché ogni altra azione valutata idonea per la tutela degli interessi dell'Ente, affidando l'incarico del legale patrocinio all'Avv. Antonio Maria lei ;

Dato atto del parere espresso ai sensi dell'art. 49 del D.Lgs. 18/08/2000 n. 267;

Ritenuto dover dare al presente provvedimento immediata eseguibilità allo scopo di poter trasmettere al legale di cui sopra la presente deliberazione;

Visto l'art. 15 commi 1 e 2 del D.lgs n. 33/2013 e le indicazioni interpretative emanate in data 17.09.2013 - in ordine alla pubblicazione dei dati relativi agli incarichi di patrocinio legale - dalla Civit - oggi ANAC - che esprime il seguente avviso" nel caso in cui siano attribuiti ad un professionista uno o più incarichi per la difesa dell'Ente in relazione a controversie, l'amministrazione affida incarichi di consulenza e, pertanto è tenuta ai sensi dell'art. 15 co 1 e 2 del Dls n. 33/2013, a pubblicare i relativi dati sul sito istituzionale all'interno dell'Amministrazione trasparente sotto sezione di primo livello "Consulenti e collaboratori";

Visto il D.L.gs.n.267/2000 e s.m.i.;

Visti i pareri favorevoli acquisiti in ordine alla regolarità tecnica del D.Lgs. 267/2000;

DELIBERA

1. Autorizzare il Commissario a costituirsi in giudizio innanzi al **Tar Sardegna** avverso il ricorso di cui in premessa.
2. Nominare l'Avv. Antonio Maria lei , con **Studio Legale Lei – Dettori Associazione tra Avvocati in Sassari Via Dei Mille n. 36**, procuratore e difensore del Comune per quanto sopra indicato, con facoltà di domiciliarsi.
3. Autorizzare il Commissario alla firma della relativa procura.
4. Dare atto che con successivo provvedimento sarà provveduto ad impegnare la somma necessaria.

Successivamente

DELIBERA

- di rendere immediatamente eseguibile la presente deliberazione, ai sensi dell'art. 134, 4° comma del D.Lgs. 18 agosto 2000, n. 267, in considerazione dei tempi per la resistenza in giudizio.

IL Commissario
dott. Fabrizio Mureddu

Il Dirigente
dott.sa Luisa Mattu

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

La sottoscritta, certifica che la presente deliberazione é stata pubblicata all'albo pretorio di questo Consorzio con decorrenza dal 30 aprile 2019

Il Dirigente
Mattu