



DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

N. 611 DEL 27/09/2024

SETTORE: FINANZIARIO, TRIBUTI, FUNDRAISING, LOGISTICA E CONTRATTI
SERVIZIO: CONTRATTI, CONTENZIOSO E SERVIZI INTERNI
UFFICIO: SERVIZIO CONTRATTI E CONTENZIOSO

OGGETTO: COSTITUZIONE NEI PROCEDIMENTI AVANTI AL TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE PER LA LOMBARDIA DI MILANO - NOTE PROT. N. 51642 E N. 51665 DEL 12/07/2024 E ASSISTENZA STRAGIUDIZIALE - NOMINA LEGALE - CIG: B3212B1342.

IL DIRIGENTE RESPONSABILE DI SETTORE

Visti:

- gli artt. 107, comma 3, lett. b-c-d) e 109, comma 1, del D.Lgs. 18/08/2000, n. 267 in materia di funzioni e responsabilità della dirigenza;
- gli artt. 183 e 191 del D.Lgs. 18/08/2000, n. 267 in materia di impegno di spesa e di relative regole per l'assunzione;
- il D.Lgs. 31/03/2023, n. 36 Codice dei contratti pubblici;
- l'art. 38 dello Statuto del Comune di Gallarate;
- l'art. 8 del Regolamento per la disciplina degli Uffici e dei servizi del Comune di Gallarate;

Richiamati:

- la deliberazione del Consiglio Comunale 19/12/2023, n. 48, esecutiva, con la quale è stato approvato il Documento Unico di Programmazione e il Bilancio di Previsione degli esercizi 2024-2026;
- la deliberazione della Giunta Comunale 20/12/2023, n. 219, esecutiva, con la quale è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione 2024-2026;
- la deliberazione di Giunta Comunale 02/11/2016, n.143 esecutiva, di approvazione dell'atto di indirizzo per la formazione dell'elenco dei professionisti per il conferimento di incarichi di patrocinio legale;
- la determinazione dirigenziale del 09/11/2016, n. 866, esecutiva, di approvazione bando avviso per la formazione di un elenco di professionisti per servizi legali;
- l'atto dirigenziale 14/10/2022 n. 1420, esecutivo, di indizione avviso pubblico permanente sostitutivo del precedente analogo avviso approvato con la sopra citata determinazione dirigenziale n. 866/2016;
- la deliberazione di Giunta Comunale 11/09/2024 n. 157, esecutiva, di resistenza in giudizio;

Premesso che:

- con note prot. n. 51642 e n. 51665 del 12/07/2024 sono stati notificati al Comune ricorsi avanti al Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia di Milano per l'annullamento di provvedimenti del Comune di Gallarate, in materia di compartecipazione del Comune al costo di servizi sociali a domanda individuale e relativa determinazione della quota a carico degli Utenti interessati;

- con atto di Giunta Comunale 11/09/2024 n. 157, esecutivo, veniva deliberato di resistere nei giudizi dando mandato al Dirigente competente di provvedere alla nomina del legale e al relativo impegno di spesa;

Considerato che:

- gli artt. da 1 a 3, 13, commi 2 e 5, 56, comma 1, lett. h) del D.Lgs. 31/03/2023, n. 36 escludono il presente affidamento dall'applicazione del richiamato D.Lgs. 36/2023 fatta eccezione per i principi generali di risultato, fiducia e accesso al mercato;
- in relazione al precedente parere del Consiglio di Stato 3/8/2018, n. 2017 e alle Linee guida n. 12 dell'Autorità Nazionale Anticorruzione approvate con deliberazione del 24/10/2018, il presente incarico costituisce un contratto d'opera professionale conferito ad hoc per la trattazione della singola controversia/incarico e risulta di conseguenza escluso dall'applicazione della normativa sugli appalti come sopra indicato;
- è conforme all'interesse dell'Ente resistere nel giudizio sopra indicato;
- nell'organico del Comune di Gallarate non sono presenti figure dotate del profilo professionale idoneo e abilitato a consentire all'Amministrazione di provvedere con proprio personale nel caso di specie e pertanto si deve procedere con incarico esterno;
- con note prot. n. 66686 e n. 66688 del 13/09/2024 tramite la Piattaforma di approvvigionamento digitale certificata ex artt. 25 e 26 del D.lgs. 31/03/2023, n. 36 detenuta dall'Ente in service "Appalti & Contratti" veniva chiesto, per economicità dell'azione amministrativa, all'Avvocato Marletta Riccardo dello Studio Legale Studio Legale Belvedere & Partners – Milano, la disponibilità ad accettare la difesa del Comune nonché a fornire assistenza stragiudiziale per la resa di un parere circa la legittimità dei provvedimenti impugnati e le eventuali iniziative da intraprendere e la verifica della legittimità delle previsioni regolamentari in materia che il Comune intende approvare;
- con nota prot. n. 68012 del 19/09/2024 trasmessa tramite il Portale "Appalti & Contratti" l'Avvocato Marletta Riccardo comunicava la sua disponibilità a ricoprire l'incarico di difesa e l'assistenza stragiudiziale richiesti e al contempo inviava preventivo elaborato tenendo conto dei criteri contenuti nel bando avviso avvocati in vigore;
- dalla documentazione agli atti, si rileva che l'Incaricando non si trova in condizione di inconferibilità, incompatibilità, conflitto di interessi e assume tutti gli oneri di legge di tracciabilità dei flussi finanziari;
- la proposta di determinazione di cui è caso, predisposta dal Responsabile del procedimento cui essa afferisce, a dallo stesso inserita nel flusso documentale dell'Ente, la qual cosa ne sancisce la provenienza, la titolarità e la sottoscrizione, è tecnicamente regolare nei termini indicati dall'art. 147-bis, comma 1 del D. Lgs. 18/8/2000, n. 267;
- il presente atto è conforme al principio di segmentazione procedimentale stabilito dall'art. 20, comma 1, del Regolamento per la disciplina degli uffici e di servizi approvato con deliberazione della Giunta Comunale 20/12/2016, n. 169, esecutiva, in applicazione delle linee guida sul tema dell'Anticorruzione approvate dal Consiglio Comunale;
- non appaiono sussistere, per quanto a conoscenza, e in relazione ai soggetti che hanno preso parte con poteri decisori al presente atto:
 - ipotesi di interferenza parentale rilevanti ai sensi dell'art. 1, comma 9, lett. e) della Legge 06/11/2012, n. 190 e del Piano Triennale di Prevenzione della Corruzione approvato con deliberazione annuale della Giunta comunale;
 - situazioni, neppure potenziali, di conflitto di interessi ai sensi degli artt. 6 bis della Legge 241/1990 e del Codice di comportamento dei dipendenti del Comune di Gallarate;

Ritenuto di fare propria attribuendole efficacia esterna e dunque di approvare a ogni fine di legge la proposta di determinazione predisposta dal Responsabile del procedimento meglio evidenziata in preambolo, che stabilisce di:

- incaricare lo Studio Belvedere & Partners - Piazza E. Duse 3 - 20122 Milano (P.IVA 07195320150), nella persona dell'Avv. Marletta Riccardo, per la difesa dell'Ente nei procedimenti avanti al Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia di Milano (note prot. n. 51642 e n. 51665 del 12/07/2024) e per fornire assistenza stragiudiziale per la resa di un parere circa la legittimità dei provvedimenti impugnati e le eventuali iniziative da intraprendere e la verifica della legittimità delle previsioni regolamentari in materia che il Comune intende approvare;

- dare atto che ai fini della rappresentanza nei giudizi il presente incarico si intende sottoposto a condizione sospensiva sino alla sottoscrizione da parte del Sindaco, o facente funzioni, delle relative procure, fatto salvo il pieno riconoscimento da parte del Comune delle attività preliminari poste in essere dal Professionista;
- dare indicazione al Professionista incaricato:
 - dell'obbligo di relazionare puntualmente e con tempestività sugli sviluppi dell'incarico affidato, e dei relativi giudizi, l'Ufficio Contenzioso inviando inoltre copia preventiva degli atti principali predisposti nell'interesse dell'Ente e copia delle scritture avversarie;
 - che la facoltà di conciliare e transigere è subordinata a necessario assenso scritto da parte del dirigente del Servizio Contenzioso comunale che assegna l'incarico tenuto conto dell'eventuale necessaria preventiva procedura autorizzativa di legge;
- attestare che:
 - a. tutte le controversie, non risolte bonariamente, che dovessero sorgere in relazione al presente incarico saranno deferite all'esclusiva competenza del Tribunale di Busto Arsizio (VA), con esclusione di qualsiasi procedura arbitrale;
 - b. stabilire che ai sensi dell'art. 2, comma 3, del D.P.R. 62/2013, ai Collaboratori del Professionista suddetto a qualsiasi titolo, che intervengono nell'incarico, sono estesi gli obblighi di condotta previsti dal codice approvato con la medesima norma e che ai sensi dell'art. 53, comma 16-ter, del D.Lgs. 165/2001 è vietato al Professionista assumere o conferire incarico professionale a Dipendenti dell'Ente, cessati dal servizio, che negli ultimi tre anni di servizio abbiano esercitato poteri autoritativi o negoziali, per conto del Comune di Gallarate, nei confronti del Professionista medesimo;
 - c. il presente atto, una volta comunicato nel testo integrale al Professionista incaricato, costituisce conferma di accettazione del preventivo e, unitamente allo stesso, patto tra le parti;
- assumere l'impegno di spesa di € 30.042,92 compresi c.p.a. e IVA, di cui € 3.187,89 per compenso pari al 20% in caso di vittoria, con imputazione agli strumenti contabili nei termini sottoindicati:

Bilancio 2024;

P.E.G.: capitolo 1425 per € 30.042,92;

nel caso di rinuncia o revoca dell'incarico verrà liquidato al Professionista solo l'importo corrispondente all'attività effettivamente svolta;

DETERMINA

di fare propria attribuendole efficacia esterna e dunque di approvare a ogni fine di legge la proposta di determinazione predisposta dal Responsabile del procedimento meglio evidenziata in preambolo, che stabilisce di:

- 1) incaricare lo Studio Belvedere & Partners - Piazza E. Duse 3 - 20122 Milano (P.IVA 07195320150), nella persona dell'Avv. Marletta Riccardo, per la difesa dell'Ente nei procedimenti avanti al Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia di Milano (note prot. n. 51642 e n. 51665 del 12/07/2024) e per fornire assistenza stragiudiziale per la resa di un parere circa la legittimità dei provvedimenti impugnati e le eventuali iniziative da intraprendere e la verifica della legittimità delle previsioni regolamentari in materia che il Comune intende approvare;
- 2) dare atto che ai fini della rappresentanza nei giudizi il presente incarico si intende sottoposto a condizione sospensiva sino alla sottoscrizione da parte del Sindaco, o facente funzioni, delle relative procure, fatto salvo il pieno riconoscimento da parte del Comune delle attività preliminari poste in essere dal Professionista;
- 3) dare indicazione al Professionista incaricato:
 - dell'obbligo di relazionare puntualmente e con tempestività sugli sviluppi dell'incarico affidato, e dei relativi giudizi, l'Ufficio Contenzioso inviando inoltre copia preventiva degli atti principali predisposti nell'interesse dell'Ente e copia delle scritture avversarie;
 - che la facoltà di conciliare e transigere è subordinata a necessario assenso scritto da parte del dirigente del Servizio Contenzioso comunale che assegna l'incarico tenuto conto dell'eventuale necessaria preventiva procedura autorizzativa di legge;

4) attestare che:

- a. tutte le controversie, non risolte bonariamente, che dovessero sorgere in relazione al presente incarico saranno deferite all'esclusiva competenza del Tribunale di Busto Arsizio (VA), con esclusione di qualsiasi procedura arbitrale;
 - b. stabilire che ai sensi dell'art. 2, comma 3, del D.P.R. 62/2013, ai Collaboratori del Professionista suddetto a qualsiasi titolo, che intervengono nell'incarico, sono estesi gli obblighi di condotta previsti dal codice approvato con la medesima norma e che ai sensi dell'art. 53, comma 16-ter, del D.Lgs. 165/2001 è vietato al Professionista assumere o conferire incarico professionale a Dipendenti dell'Ente, cessati dal servizio, che negli ultimi tre anni di servizio abbiano esercitato poteri autoritativi o negoziali, per conto del Comune di Gallarate, nei confronti del Professionista medesimo;
 - c. il presente atto, una volta comunicato nel testo integrale al Professionista incaricato, costituisce conferma di accettazione del preventivo e, unitamente allo stesso, patto tra le parti;
- 5) assumere l'impegno di spesa di € 30.042,92 compresi c.p.a. e IVA, di cui € 3.187,89 per compenso pari al 20% in caso di vittoria, con imputazione agli strumenti contabili nei termini sottoindicati:
Bilancio 2024;
P.E.G.: capitolo 1425 per € 30.042,92;
nel caso di rinuncia o revoca dell'incarico verrà liquidato al Professionista solo l'importo corrispondente all'attività effettivamente svolta.

Allegati al fascicolo informatico del presente atto (non integranti dell'atto):

- a) Dichiarazione e curriculum vitae;
- b) DGUE;
- c) Preventivo.

Gallarate, 27/09/2024

Il Dirigente

COLOMBO MICHELE ANTONIO
(Sottoscritto digitalmente ai sensi
dell'art. 21 D.Lgs n 82/2005 e s.m.i.)