# *CITTÀ di POTENZA*

## *UNITÀ di DIREZIONE*

## *"AVVOCATURA"*

*Riservato Servizio Finanziario*

Repertorio delle determinazioni

N° di Rep. 144

del 28/11/2018

*Pervenuta in data* 28.11.2018

*Restituita in data* 29.11.2018

# DETERMINAZIONE DEL DIRIGENTE

OGGETTO: Individuazione professionista esterno a cui affidare l'incarico di costituzione in giudizio dinanzi al TAR di Basilicata avverso il ricorso relativo a "Annullamento della determinazione n. 257 del 23.10.2018 ad oggetto*: Procedura concorsuale pubblica per esami finalizzata al reclutamento di n°2 dirigenti amministrativo/contabili. Annullamento in autotutela"*. Impegno di spesa.
CIG: Z2525FD47B

CITTÀ DI POTENZA
UFFICIO AVVOCATURA

**IL DIRIGENTE F.F.**
**Avv. Emilio Bonelli**

Il DIRIGENTE

**PREMESSO**

che con ricorso al TAR Basilicata notificato in data 13/11/2018, i Sig.ri

hanno chiesto l'annullamento, previa sospensione, della determinazione del dirigente dell'U.D. Servizi Istituzionali-Ufficio Risorse Umane n. 257 del 23.10.2018, avente ad oggetto *"Procedura concorsuale pubblica per esami finalizzata al reclutamento di n°2 dirigenti amministrativo/contabili. Annullamento in autotutela"*;

**VISTA**

la deliberazione della Giunta Comunale n.242 del 24/11/2018, con la quale è stato dato mandato al coordinatore dell'U.D. Avvocatura di individuare un professionista esterno all'Ente o uno studio professionale cui affidare l'incarico di costituirsi nel giudizio indicato, ritenendo la Giunta:

- opportuno e doveroso per il Comune di Potenza difendere la legittimità del provvedimento di annullamento in autotutela di cui sopra;
- inopportuno da parte dell'Avvocatura Comunale di assumere la difesa dell'Ente in tale giudizio, prestando servizio presso la stessa Avvocatura alcuni dei concorrenti nella procedura concorsuale di cui trattasi;
- che la particolarità di tale situazione costituisca criterio di eccezionalità tale da motivare il necessario affidamento della difesa dell'Ente ad un professionista esterno;

**CONSIDERATO**

- che il Comune di Potenza dispone all'interno della propria struttura organizzativa, di n.3 Avvocati iscritti all'Albo Speciale annesso all'Albo degli Avvocati di Potenza;
- che la predetta delibera di Giunta ha omesso di considerare che anche l'avvocato firmatario del presente atto risulta aver partecipato al medesimo concorso successivamente annullato con delibera n. 257 del 23.10.2018;

**RITENUTA**

pertanto, opportuna la costituzione in giudizio a mezzo di un professionista del libero foro, al fine di garantire la difesa dell'Amministrazione al riparo da eventuali ed ulteriori strumentalizzazioni di sorta, che hanno già ampiamente interessato la precedente fase di annullamento del concorso;

**RITENUTO**

per gli stessi motivi, che la scelta del professionista debba ricadere al di fuori del Foro di Potenza, essendo opportuno garantire l'estraneità del difensore incaricando, rispetto all'ambiente in cui sono maturate le condizioni per addivenire all'annullamento in autotutela;

**VISTO**

l'art. 14 del "Nuovo Regolamento per il funzionamento dell'Avvocatura del Comune di Potenza", approvato con deliberazione della Giunta Comunale n. 189 dell'11.10.2018, il quale prevede, in particolare, che tali incarichi debbano essere conferiti con determinazione del dirigente avvocato che deve procedere, contestualmente, all'impegno della relativa spesa ed all'approvazione di uno schema disciplinare d'incarico/convenzione da stipularsi con il professionista esterno;

**ACCERTATA**

l'assenza di un elenco qualificato di professionisti esterni cui conferire l'incarico nel rispetto dei principi di rotazione, trasparenza e proporzionalità, secondo le indicazioni giuscontabili di alcune sezioni regionali della Corte dei Conti e dell'ANAC;

**VISTA**

l'impossibilità di provvedere alla formazione di tale elenco nelle more della celebrazione dell'udienza, già fissata per la Camera di Consiglio del 05.12.2018;

**RAVVISATA**

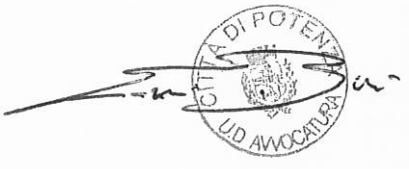
la necessità di provvedere senza indugi, atteso lo stringente termine per la costituzione in giudizio (01.12.2018);

**RILEVATO CHE**

- mediante il parere del 14.09.2017, la Commissione speciale del Consiglio di Stato, interpellata dall'Anticorruzione, ha evidenziato che : *Per espressa indicazione del codice dei contratti pubblici, i servizi legali di cui all'art.17 comma 1 lett.d) sono esclusi dall'applicazione delle disposizioni del codice, anche in ragione di una rilevante – anche se non esclusiva – componente fiduciaria delle scelte, che pure deve essere tenuta in considerazione*;
- il Consiglio Nazionale Forense, con parere deliberato in data 15 Dicembre 2017, ha affermato che i servizi legali elencati dall'art.17 lett.d) del decreto legislativo 50/2016 possono essere affidati dalle Amministrazioni aggiudicatrici in via diretta, secondo l'*intuitu personae* e su base fiduciaria, nel rispetto dei principi generali che guidano l'azione amministrativa;

**CONSIDERATO INOLTRE CHE**

- l'art. 17 del D.lgs n.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 legge 09.02.1982 n.31 e ss.mm.ii.;



- la suddetta norma va coordinata con l'art.4 dello stesso D.lgs 50/2016 il quale prevede che l'affidamento per 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..."
- in applicazione del principio di proporzionalità si ritiene ammesso l'affidamento diretto degli incarichi di patrocinio legale sotto la soglia dei 40.000,00 euro, purché adeguatamente motivato, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a) del D.lgs n.50/2016

**PRESO ATTO** che con le linee guida n. 12 approvate dal Consiglio dell'ANAC con delibera n. 907 del 24.10.2018 sono stati confermati i suddetti principi;

**CONSIDERATO**
che l'avvocato Antonio Franciosi del Foro di Padova, contattato per le vie brevi, si è dichiarato disponibile ad accettare l'incarico di patrocinio legale nella controversia di che trattasi;

**PRECISATO**
che i rapporti giuridici ed economici saranno disciplinati da apposito contratto di patrocinio, secondo lo schema di disciplinare allegato ed approvato con la presente determinazione;

**DATO ATTO**
che l'Ente riconoscerà al professionista incaricato per la fase cautelare un compenso complessivo pari ad Euro 3.205,00, oltre IVA e CAP se dovuti, ed eventuali spese documentate se necessarie, determinato sulla scorta delle attività da espletare per la fase cautelare, salvo integrazioni per la fase di merito, e dei parametri di cui al D.M. di riferimento, nella medesima misura stabilita per gli avvocati dipendenti dell'Avvocatura Comunale con il Regolamento da ultimo approvato;

**ACCERTATA**
l'esistenza della previsione della spesa, attualmente disponibile, di € 4.676,48 (di cui: € 3.205,00 per onorari, € 480,75 per spese generali (15%), € 147,43 per Cassa Avvocati (4%) ed € 843,30 per IVA 22% su imponibile) sul competente capitolo del bilancio 2018:Cap. 001808/001;

**VERIFICATA**
la compatibilità dei futuri pagamenti con il programma dei pagamenti dell'Ente nel periodo considerato;

**VISTO**
il nuovo principio di competenza finanziaria potenziata a cui devono attenersi gli Enti Locali;

**VISTO**

il D. Lgs. n. 267 del 18 agosto 2000 (T.U.E.L.) e ss.mm.ii.;

**DATO ATTO**

che si tratta di spesa non correlata ad entrate con vincolo di destinazione e finanziata con fondi propri;

**VISTO**

lo Statuto del Comune di Potenza, in ordine alle attribuzioni e responsabilità dei Dirigenti;

Tanto premesso,

**DETERMINA**

1) di conferire alle condizioni economiche sopra citate e per le motivazioni esposte in narrativa, che si danno per interamente richiamate e trasfuse, l'incarico di patrocinio legale, del procedimento giudiziario citato in premessa, all'avv. Antonio Franciosi del Foro di Padova;

2) di stabilire che i rapporti con il professionista incaricando saranno disciplinati da apposito contratto di patrocinio, secondo lo schema allegato ed approvato con la presente determinazione;

3) di richiedere, per le motivazioni sopra riportate, l'impegno contabile della spesa di € 4.676,48, necessaria per la fase cautelare e salvo integrazioni per la fase di merito, con imputazione sul bilancio 2018: Missione 01, Programma 02, Titolo 1, Macro Aggregato 110, Codice Piano dei Conti 1.10.05.04.001 – Capitolo 001808/001 (Servizio legale – Spese legali, giudiziali, ecc.) - CIG: Z2525FD47B;

4) di disporre la pubblicazione all'Albo Pretorio *on-line* per 15 giorni della presente determinazione, la pubblicazione sul sito *web* istituzionale dell'Ente e la trasmissione della stessa al suddetto professionista e all'Unità di Direzione "Risorse Finanziarie" per l'assunzione dell'impegno contabile.

CITTÀ DI POTENZA – UFFICIO AVVOCATURA

**IL DIRIGENTE F.F.**
**Avv. Emilio Bonelli**

## ANNOTAZIONI DEL SERVIZIO FINANZIARIO

Estremi di imputazione sul Bilancio di Previsione della prenotazione della spesa

Bilancio di Previsione 2018 - Missione 01 - Programma 02 - Titolo I - Macro aggregato 110 - Codice Piano dei conti 1.10.05.04.001 - Cap. 001808/001 - Servizio Legale (Sfere legali e giudiziali) CIG Z2525DD47B

Data 29.11.2018 Il Compilatore

Estremi di imputazione sul Bilancio di Previsione dell'accertamento dell'entrata

Data ..... Il Compilatore .....

## VISTO DI REGOLARITA' CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA

[X] Per la regolarità contabile si attesta la copertura finanziaria, ai fini del comma 4 dell'articolo 151 del Decreto Legislativo 18 agosto 2000 n° 267 e s.m.i.

Data 29.11.2018 IL DIRIGENTE DEL SERVIZIO FINANZIARIO

[ ] La presente determinazione non comporta il visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria

Data ..... IL DIRIGENTE DEL SERVIZIO FINANZIARIO .....

**Attestazione di Pubblicazione "Albo Pretorio on-line"**

Si attesta che la presente determinazione è stata trasmessa all'Ufficio Notifiche per la pubblicazione per 15 giorni consecutivi all'Albo Pretorio on-line del Comune.

IL DIRIGENTE

Data trasmissione .....

RPAP N° ..... .....

PAP N° .....

IL RESPONSABILE

.....