



CITTA' DI ORIA

PROVINCIA DI BRINDISI

SETTORE	1 SETTORE AFFARI GENERALI
SERVIZIO	Ufficio Contenzioso

DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

REGISTRO GENERALE N° 624 DEL 23/05/2018

OGGETTO: Conferimento incarico professionale ed assunzione impegno di spesa per la proposizione dell'appello dinnanzi al Consiglio di Stato avverso l'ordinanza cautelare n. 226/2018 emessa dal Tribunale Amministrativo Regionale, Sezione di Lecce, nell'ambito del procedimento promosso con ricorso dalla Sig.ra Francioso Morena, giusta Delibera del Commissario Straordinario n. 91 del 22.05.2018 assunta con i poteri della Giunta Comunale

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO
Dr.ssa Loredana D'ELIA

Premesso che:

- con nota prot. n. 2655 dell'08 Febbraio 2018, il Responsabile UTC del Comune di Oria sospendeva il procedimento per il rilascio di un Permesso di Costruire richiesto dalla Sig.ra Francioso Morena, proprietaria di un terreno ricadente in zona agricola "E1", per la realizzazione di un fabbricato rurale, in attesa del parere chiesto alla Regione Puglia in ordine alla edificabilità a titolo oneroso in zona agricola "E" del PdD di Oria;
- a seguito di successiva rivalutazione dell'attuale Responsabile dell'UTC, ritenendo che le richiamate delibere consiliari abbiano "introdotto elementi equivoci di incongruenza che possono indurre in errore tutti i soggetti coinvolti e interessati", veniva richiesto un parere alla Regione Puglia invitandola a esercitare i propri poteri regionali di vigilanza in materia di governo del territorio, sospendendo quindi il procedimento di rilascio del titolo edilizio richiesto in attesa di detto parere;
- l'interessata proponeva ricorso al Tar Puglia, Sezione di Lecce, notificato a questo Civico Ente in data 12.04.2018 ed acquisito al prot. n. 6471, al fine di ottenere l'annullamento, previa misura cautelare, di tale provvedimento di sospensione, e in subordine, la condanna dell'Ente all'adozione degli atti necessari ad assicurare il soddisfacimento della pretesa dedotta in giudizio, ed in particolare il rilascio del permesso di costruire a favore della ricorrente, nonché la condanna al risarcimento dei danni subiti e subendi a causa degli atti impugnati;
- con Deliberazione del Commissario Straordinario n. 80 del 04.05.2018 assunta coi poteri della Giunta Comunale si stabiliva di costituirsi nel ricorso summenzionato demandando al Responsabile del Settore Affari Generali - Servizio Contenzioso, per quanto in premessa riportato, l'adozione degli atti gestionali consequenziali compresa la nomina del Legale cui affidare la difesa del Comune di Oria, nel rispetto della regolamentazione interna vigente e delle condizioni economiche ivi previste;

Dato atto che in relazione al richiamato procedimento, il Tribunale amministrativo adito, all'esito dell'udienza in camera di consiglio dell'08 Maggio scorso, ha pronunciato l'ordinanza n. 226 a mezzo della quale, per i motivi ivi indicati, accoglie l'istanza cautelare di sospensione del provvedimento impugnato formulata dal ricorrente, fissando per la trattazione del merito l'udienza del 28 Novembre 2018;

Che, valutando di proporre appello avverso la richiamata misura cautelare affinché il Consiglio di Stato la riesami e provveda al suo annullamento, con **Delibera del Commissario Straordinario assunta con i poteri di Giunta Comunale n. 91 del 22.05.2018** si è stabilito di proporre il menzionato appello demandando al Responsabile del Settore Affari Generali - Servizio Contenzioso, per quanto in premessa riportato, l'adozione degli atti consequenziali compresa la nomina del legale cui affidare la difesa del Comune di Oria ai sensi del vigente Regolamento sul conferimento degli incarichi legali;

Che il Comune di Oria non possiede all'interno della propria struttura organizzativa alcuna figura professionale dotata delle competenze e delle professionalità necessarie per lo svolgimento dell'incarico di cui trattasi e che, pertanto, sussiste la necessità di reperire un professionista in

possesso delle competenze necessarie;

Ritenuto dunque che sia conseguentemente necessario procedere all'affidamento dell'incarico di assistenza e patrocinio legale sopra descritto, a professionista con qualifica di avvocato, esterno all'Amministrazione;

Considerato che:

- il 19 aprile 2016 è entrato in vigore il nuovo Codice degli appalti pubblici, di cui al D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50;
- l'articolo 4, del menzionato Codice, dispone che l'affidamento dei contratti pubblici di lavori, servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'ambito di applicazione del nuovo Codice, deve comunque avvenire nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità, tutela dell'ambiente ed efficienza energetica
- l'articolo 17, comma 1 lett. D) del D.Lgs. 50 del 18.04/2016 c.d. Nuovo Codice degli Appalti "Esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessione di servizi" "1. Le disposizioni del presente codice non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi: (...) d) concernenti uno qualsiasi dei seguenti servizi legali: 1) rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e successive modificazioni: 1.1) in un arbitrato o in una conciliazione tenuti in uno Stato membro dell'Unione europea, un Paese terzo o dinanzi a un'istanza arbitrale o conciliativa internazionale; 1.2) in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali o autorità pubbliche di uno Stato membro dell'Unione europea o un Paese terzo o dinanzi a organi giurisdizionali o istituzioni internazionali; 2) consulenza legale fornita in preparazione di uno dei procedimenti di cui al punto 1.1), o qualora vi sia un indizio concreto e una probabilità elevata che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto del procedimento, sempre che la consulenza sia fornita da un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e successive modificazioni; 3) servizi di certificazione e autenticazione di documenti che devono essere prestati da notai; 4) servizi legali prestati da fiduciari o tutori designati o altri servizi legali i cui fornitori sono designati da un organo giurisdizionale dello Stato o sono designati per legge per svolgere specifici compiti sotto la vigilanza di detti organi giurisdizionali; 5) altri servizi legali che sono connessi, anche occasionalmente, all'esercizio dei pubblici poteri;
- dal combinato disposto delle richiamate disposizioni normative, di recente approvazione, emerge come l'affidamento dei servizi legali di gestione del contenzioso vada effettuata nel rispetto dei principi dell'ordinamento comunitario, imponendo la definizione di una procedura che consenta il rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità e pubblicità.

Richiamato l'articolo 36 del D.lgs n. 50/2016 comma 2 lett. a) che prevede che le Stazioni appaltanti procedono all'affidamento di lavori, servizi e forniture di importo inferiore a € 40.000,00 mediante affidamento diretto adeguatamente motivato;

Viste le linee guida del Nuovo Codice degli Appalti emesse dall'ANAC su: "Procedure per

l'affidamento dei contratti pubblici di importo inferiore alla soglia di rilevanza comunitaria, indagini di mercato e formazione e gestione degli elenchi di operatori economici;

Richiamato il nuovo Regolamento per il conferimento di incarichi di patrocinio legale a professionisti esterni approvato con delibera commissariale di C.C. n. 26 dell'11.05.2018 il quale all'art. 5 attribuisce al Responsabile del Settore AA.GG. la competenza ad individuare il legale cui affidare il patrocinio tra i professionisti iscritti nell'apposito elenco di avvocati di fiducia dell'Ente;

Precisato che, già prima dell'entrata in vigore del D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50, è stato costituito un apposito elenco di legali per il conferimento di incarichi legali per la difesa e la rappresentanza legale dell'Ente ai sensi del regolamento comunale previgente e che, nelle more della istituzione della nuova short list, per espressa disposizione di cui all'art. 13, resterà valida ed efficace l'albo vigente e continuerà ad applicarsi la previgente regolamentazione;

Richiamati l'art. 192 del D.Lgs. 18.08.2000 n. 267 e l'art. 32, comma 2 del D. Lgs. n. 50/2016, che prescrivono l'adozione preventiva di atto amministrativo a contrattare che determini, prima della stipula del contratto, il fine che si vuole perseguire, l'oggetto, la forma e le clausole ritenute essenziali, le modalità di scelta del contraente, in conformità alle norme vigenti in materia e le ragioni che ne sono alla base;

Ritenuto, di dover procedere al conferimento del suddetto incarico legale nei termini *ut supra*, l'Avv. Raffaele Gargano, con studio legale in Bari (Ba) alla Via Principe Amedeo n. 190, cui è già stata affidata la difesa di questo Ente Comunale nell'ambito del giudizio principale pendente innanzi al Tar tra le parti Francioso Morena c/Comune di Oria;

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 l'incarico di assistenza e di patrocinio legale, secondo quanto ritenuto dalla Corte dei Conti SS.RR. n. 6/2005, non rientra tra gli incarichi di studio, ricerca, consulenza e pertanto non è soggetto all'applicazione della relativa disciplina e come peraltro affermato dalla Corte dei Conti – Sezione regionale di controllo per il Piemonte – con deliberazione n. 362 del 25 ottobre 2013, detto incarico è escluso dal novero degli atti da trasmettere alla Sezione di Controllo della Corte medesima (comma 173, articolo unico, Legge 23 dicembre 2005 n. 266 (legge finanziaria 2006));

Atteso che:

- il servizio non è disponibile nel Mercato elettronico (MePA);
- non sono attualmente attive Convenzioni Quadro CONSIP per la fornitura del servizio di cui all'oggetto, alle quali poter eventualmente aderire ai sensi dell'articolo 24, comma 6, della Legge n. 448/2001;

Ritenuto di procedere dunque al conferimento del richiamato incarico all'Avvocato sopra individuato munendo il professionista di procura ad hoc sottoscritta dal Commissario quale rappresentante legale dell'Ente, con i più ampi poteri necessari all'espletamento dell'incarico;

Dato atto infine che in esecuzione degli obblighi di tracciabilità ai sensi della Legge 136/2010 per il presente affidamento è stato chiesto ed acquisito il CIG n. Z6423B1FFB;

Visto l'art. 183 del D.lgs. 267/2000 e ritenuto, ai fini della regolarità contabile, di dover assumere il necessario impegno di spesa a copertura degli oneri derivanti dal conferimento del suddetto incarico;

Considerata dunque la necessità di determinare una stima del costo della prestazione, dando atto che questo Ente ha preventivamente regolamentato la predeterminazione del compenso spettante al legale cui sia conferito un incarico, da impegnare ai sensi dell'art. 183 del Tuel al fine di consentirne il regolare adempimento da parte del professionista incaricato ed evitare la formazione di debiti fuori bilancio (da ultimo deliberazione n. 375/2016 Corte dei Conti, Sez. controllo Veneto)

Che il principio contabile applicato alla contabilità finanziaria allegato 4/2 al d.Lgs. n. 118/2011 prevede l'imputabilità dell'impegno assunto con il conferimento dell'incarico all'esercizio in cui il contratto è formato (garantendo in tal modo la copertura della spesa)

Visto l'art. 107 del D.L.gs. 18 agosto 2000 n. 267 che attribuisce ai dirigenti tutti i compiti, compresa l'adozione degli atti e provvedimenti amministrativi che impegnano l'amministrazione verso l'esterno, che non rientrano tra le funzioni di indirizzo politico-amministrativo espressamente attribuiti dalla legge o dai regolamenti agli organi di governo dell'Ente o non rientranti tra le funzioni del Segretario Comunale o del Direttore Generale;

Visto il decreto commissariale con il quale sono stati attribuiti allo scrivente le funzioni di cui all'art. 107, commi 2 e 3 del D.lgs. 267/2000 per il 1[^] Settore Affari Generali;

Accertata pertanto la propria competenza a provvedere in merito, dando altresì atto del proprio parere tecnico favorevole, attestato dalla sottoscrizione del presente provvedimento, circa la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa della presente determinazione ai sensi dell'art. 147 bis comma 1 del D.lgs 267/2000

Dato atto della insussistenza i sensi dell'art. 6 bis della legge n. 241/1990 e dell'art. 1 lett. e) della Legge 190/2012, di cause di conflitto di interesse, anche potenziale, in capo al responsabile del presente procedimento

D E T E R M I N A

Per quanto in premessa addotto:

- 1) **Di conferire** l'incarico all'Avv. Raffaele Gargano, con studio legale in Bari (Ba) alla Via Principe Amedeo n. 190 al fine della proposizione dell'appello dinnanzi al Consiglio di Stato avverso l'ordinanza cautelare n. 226/2018 emessa dal Tribunale Amministrativo Regionale, Sezione di Lecce, nell'ambito del procedimento promosso con ricorso dalla Sig.ra Francioso Morena, giusta Delibera del Commissario Straordinario n. 91 del 22.05.2018 assunta con i poteri della Giunta Comunale;
- 2) **Di munire** il professionista di procura *ad hoc* sottoscritta dal rappresentante legale dell'Ente, con i più ampi poteri necessari all'espletamento dell'incarico;
- 3) **Di impegnare**, allo stato e considerato quanto previsto dall'art. 163 TUEL, nel rispetto delle modalità previste dal principio applicato della contabilità finanziaria di cui all'allegato n. 4.2 del decreto legislativo 23 giugno 2011, n. 118 e successive modificazioni, la somma complessiva di massima di € 1.200,00 in considerazione dell'esigibilità della medesima, imputandola agli esercizi in cui l'obbligazione viene a scadenza secondo quanto riportato nella tabella che segue

Capitolo/ articolo	Cod. mecc. DPR 194/96	Missione/ Programma/ Titolo	Identificativo Conto FIN (V liv. piano dei conti)	CP/ FPV	ESERCIZIO DI ESIGIBILITA'			
					2018 Euro	2019 Euro	2020 Euro	Es.Succ. Euro
1002				...OM ISSIS ...	€ 1.200,00			

- 4) **Di provvedere** con successivo atto alla liquidazione della spesa ad avvenuto espletamento dell'incarico ed a seguito di presentazione di regolare fattura

- 5) **Di accertare**, ai sensi e per gli effetti di cui all'articolo 9 del decreto legge n. 78/2009 (conv. in l. n. 102/2009), che il programma dei pagamenti contenuto nella tabella che precede è compatibile con gli stanziamenti di bilancio e con i vincoli di finanza pubblica;
- 6) **Di dare atto** del proprio parere tecnico favorevole, attestato dalla sottoscrizione del presente provvedimento, circa la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa della presente determinazione ai sensi dell'art. 147 bis comma 1 del D.lgs 267/2000;
- 7) **Di dare atto** che la presente determinazione diverrà esecutiva con l'apposizione del visto di regolarità contabile, attestante la copertura finanziaria, così come disposto dall'articolo 151, comma 4, del T.U.E.L approvato con D.L.gs. 18 agosto 2000 n. 267;
- 8) **Di dare atto** ai sensi dell'art. 6 bis della legge n. 241/1990 e dell'art. 1 lett. e) della Legge 190/2012, della insussistenza di cause di conflitto di interesse, anche potenziale, in capo al responsabile del presente procedimento;

La presente determinazione:

- Anche ai fini della pubblicità degli atti e della trasparenza amministrativa, sarà pubblicata all'albo pretorio on-line.
- Comportando impegno di spesa sarà trasmessa al responsabile del servizio finanziario per la prescritta attestazione di regolarità contabile e copertura finanziaria di cui all'art. 183, comma 9, del D.Lgs. 18 agosto 2000, n° 267 e diverrà esecutiva con l'apposizione della predetta attestazione.
- A norma dell'art. 8 della legge n°241/1990, si rende noto che responsabile del procedimento è la Dr.ssa Loredana D'ELIA

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

f.to Dr.ssa Loredana D'ELIA

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO FINANZIARIO

In relazione al disposto dell'art. 151, comma 4, del decreto legislativo 18 agosto 2000 n° 267.

Impegni di Spesa						
<i>Num.</i>	<i>Anno</i>	<i>Capitolo</i>	<i>Descrizione</i>	<i>Importo</i>	<i>Num.Imp</i>	<i>Num.SubImp.</i>
1	2018	1002	IMPEGNO DI SPESA CONFERIM.TO INCARICO PROF.LE PER PROPOSIZ.NE DELL'APPELLO DINANZI AL CONSIGLIO DI STATO ORDINANZA N.226/2018 PROCEDIM.TO PROMOSSO DALLA SIG.RA FRANCIOSO MORENA	1200,00	910	

Nella Residenza Comunale, li23/05/2018

**IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO
FINANZIARIO**

f.to Dott.ssa Angelica Sabba

Documento firmato digitalmente ai sensi del TU n.445/00, dell'art. 20 del D.lgs 82/2005 e norme collegate. Tale documento informatico è memorizzato digitalmente sulla banca dati dell'Ente.

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Reg. n. 954

Si certifica che copia della presente determinazione sarà pubblicata all'Albo Pretorio online del

COPIA

Comune di Oria, dalla data 23/05/2018 per rimanervi gg 15 consecutivi.

Nella residenza Comunale, li 23/05/2018

IL SEGRETARIO GENERALE

f.to Dott. Rosario Cuzzolini

Visto è copia conforme all'originale

Nella Residenza Cominale, li _____

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO