



CITTA' DI ASTI

**SETTORE AFFARI ISTITUZIONALI E LEGALI
UFFICIO AFFARI LEGALI**

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE N. 2436

in data 02/11/2023

**Oggetto: CIG Z133D16FB0. AFFIDAMENTO PATROCINIO LEGALE DEL
COMUNE DI ASTI NEL RICORSO R.G. 876/2023 PROMOSSO CON ISTANZA
CAUTELARE INNANZI AL T.A.R. PIEMONTE AVVERSO DETERMINAZIONE
DIRIGENZIALE N. 1791 DEL 22.08.2023 DI AGGIUDICAZIONE DELL'APPALTO
DEI LAVORI RELATIVI ALLA SCUOLA PRIMARIA RIO CROSIO**

**Visto Regolarità Contabile - Attestato di Copertura finanziaria/ Parere
Regolarità contabile :**

Tipologia	Numero	Anno
Impegno	2947/0	2023

Proposta nr. 3143

Oggetto: CIG Z133D16FB0. AFFIDAMENTO PATROCINIO LEGALE DEL COMUNE DI ASTI NEL RICORSO R.G. 876/2023 PROMOSSO CON ISTANZA CAUTELARE INNANZI AL T.A.R. PIEMONTE AVVERSO DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE N. 1791 DEL 22.08.2023 DI AGGIUDICAZIONE DELL'APPALTO DEI LAVORI RELATIVI ALLA SCUOLA PRIMARIA RIO CROSIO

IL DIRIGENTE DEL SETTORE AFFARI ISTITUZIONALI E LEGALI

Richiamata la deliberazione della Giunta Comunale n. 425 del 31.10.2023, con cui è stata approvata la costituzione in giudizio del Comune di Asti nel ricorso innanzi al T.A.R. Piemonte R.G. 876/2023, notificato il 23.10.2023, con cui il concorrente secondo in graduatoria ha chiesto, previa adozione di idonea misura cautelare:

- l'annullamento della determinazione dirigenziale n. 1791 del 22.08.2023, con la quale questa Amministrazione ha disposto l'aggiudicazione definitiva, con efficacia, per l'importo di € 6.358.395,27, dell'appalto dei lavori per l'adeguamento sismico, la riqualificazione energetica, l'abbattimento delle barriere architettoniche e la messa in sicurezza della scuola primaria Rio Crosio (PNRR M4C1 INV.3.3 - CUP G31F19000170001 SCHEDA N. 422 - CIG 98435545BB), nonché di ogni altro atto presupposto, preparatorio, connesso o consequenziale, con particolare riferimento alla nota in data 09.10.2023 con cui il Responsabile del Procedimento ha respinto l'istanza di autotutela formulata in data 05.10.2023 ed ai verbali di gara del 31.07.2023 e del 01.08.2023;

- il contestuale accertamento dell'interesse legittimo dell'instaurando raggruppamento temporaneo di imprese, di cui sarà mandatario, a stipulare il contratto d'appalto relativo ai predetti lavori, eventualmente subentrando al contratto già stipulato, nonché, in rigoroso subordine, l'accertamento dell'obbligo del Comune/Città di Asti di risarcire l'asserito pregiudizio economico subito in conseguenza della pretesa illegittimità degli atti impugnati, sotto i profili del mancato utile e del c.d. "danno curriculare", oltre interessi legali e rivalutazione monetaria, con conseguente richiesta di condanna dell'Ente al pagamento delle somme accertate nel corso del giudizio, oltre onorari e spese di causa, compreso il rimborso del contributo unificato pari ad € 6.000,00;

Rilevato che la controversia è relativa a provvedimenti concernenti una procedura di affidamento di lavori pubblici, per di più finanziati con risorse previste dal PNRR, e pertanto i termini processuali sono dimezzati e accelerati con la conseguenza che occorre procedere con urgenza a predisporre la difesa in tempi ristretti, considerato che il T.A.R. ha fissato la camera di consiglio per la discussione dell'istanza cautelare al 07.11.2023;

Viste le declaratorie di attività del Settore Affari Istituzionali e Legali, tra cui risulta anche la gestione del contenzioso in materia civile ed amministrativa, con rappresentanza, assistenza e patrocinio dell'Ente in giudizio limitatamente alle questioni e controversie che non richiedano peculiare competenza specialistica o che non rivestano particolare complessità e che, a giudizio del Dirigente del Settore, siano ritenute compatibili con la regolare gestione dell'attività complessiva del Servizio Affari Legali, tenuto anche conto che le professionalità presenti;

Fatto rilevare che nel civico Servizio Affari legali prestano servizio solo due avvocati, di cui uno senza specifiche competenze nella materia degli appalti pubblici e del processo amministrativo, e che oltretutto l'altro legale interno deve provvedere ad alcune scadenze processuali come difensore

dell'Ente (Tribunale di Asti r.g. 2437/2022; TAR Piemonte r.g. 657 e 737/2023; Giudice di Pace di Asti r.g. 1123/2022) nonché a rendere alcune consulenze;

Preso atto che la Giunta Comunale, tenuto conto delle predette declaratorie, con la richiamata deliberazione ha demandato al Dirigente del Settore Affari Istituzionali e Legali l'affidamento dell'incarico di patrocinio legale del Comune/Città di Asti in questo giudizio - sentito il Dirigente del Settore Lavori Pubblici ed edilizia pubblica nonché Responsabile Unico del Procedimento per l'affidamento dell'appalto oggetto di ricorso - preferibilmente ad un avvocato del libero foro di specifica competenza e affidabilità, da individuare anche al di fuori dell'Elenco di avvocati esterni predisposto dall'Ente, tenuto comunque conto della compatibilità del preventivo di spesa rispetto alla disponibilità di bilancio;

Vista la Disciplina generale per l'affidamento di incarichi legali esterni, approvata con deliberazione della Giunta Comunale n. 326 del 29.08.2023, che, all'art. 7, comma 7, consente l'affidamento diretto degli incarichi di patrocinio legale, anche senza interpello di altri professionisti, per la particolarità della controversia o per la sua importanza in ordine agli interessi del Comune, come nel caso di specie trattandosi di lite concernente la procedura di aggiudicazione di un appalto di lavori riguardanti una scuola primaria per un valore di oltre sei milioni di euro, oltretutto finanziati con risorse previste dal PNRR;

Tenuto conto altresì della rigida e ridottissima tempistica processuale che prevede il deposito di documenti e memoria difensiva entro le ore 12 del 04.11.2023 in vista della camera di consiglio per la discussione dell'istanza cautelare fissata al 07.11.2023;

Sentito il Dirigente del Settore Lavori Pubblici ed edilizia pubblica nonché Responsabile Unico del Procedimento per l'affidamento dell'appalto oggetto di ricorso;

Ritenuto che gli avvocati Alessandro Sciolla e Sergio Viale del foro di Torino siano in possesso dei requisiti di specifica competenza e affidabilità, come da curricula agli atti;

Sentiti di conseguenza gli avvocati Alessandro Sciolla e Sergio Viale, che si sono dichiarati disponibili a difendere il Comune in questo giudizio;

Vista la comunicazione agli atti, inviata tramite posta elettronica in data 26.10.2023, dello Studio Legale Associato Avv.ti Sciolla-Viale, che ha proposto per la difesa dell'Ente nel giudizio in oggetto un compenso, comprensivo di IVA e C.P.A., al lordo della ritenuta d'acconto, di complessivi € 10.150,40, da finanziarsi sul capitolo 320/01/11, CDR 9136, CDC 6231, Bilancio 2023, relativo a spese per affidamento patrocini a legali esterni;

Ritenuto che il preventivo sia congruo anche in considerazione della disciplina sull'equo compenso di cui alla L. 21.04.2023 n. 49;

Ritenuto pertanto di affidare il patrocinio legale dell'Ente nella causa in oggetto agli avvocati Alessandro Sciolla e Sergio Viale, dello Studio Legale Associato Avv.ti Sciolla-Viale, con sede in Torino, C.so Vittorio Emanuele II n. 92, alle condizioni di cui al foglio condizioni qui allegato come parte integrante, per il compenso professionale massimo, comprensivo di IVA e C.P.A., al

loro della ritenuta d'acconto, di complessivi € 10.150,40, da finanziarsi sul capitolo 320/01/11, CDR 9136, CDC 6231, Bilancio 2023, demandando a successive determinazioni dirigenziali l'eventuale integrazione dell'impegno di spesa che si rendesse necessario in corso di causa;

Dato atto che i professionisti dispongono di polizza assicurativa per la responsabilità professionale e che è stato acquisito il DURC con esito regolare;

Richiamati in particolare i seguenti articoli del nuovo Codice dei contratti pubblici (D.Lgs. 36/2023):

- l'art. 13, comma 2, il quale dispone che il nuovo Codice dei contratti pubblici non si applica ai contratti esclusi;
- l'art. 56, comma 1 – lett. h), n. 1) e 2), che, in analogia con le disposizioni del Codice previgente, esclude dalla sua applicazione determinati servizi legali, tra cui quelli concernenti la rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali;
- l'art. 225, comma 16, statuente che *«A decorrere dalla data in cui il codice acquista efficacia ai sensi dell'articolo 229, comma 2, in luogo dei regolamenti e delle linee guida dell'ANAC adottati in attuazione del codice dei contratti pubblici, di cui al decreto legislativo n. 50 del 2016, laddove non diversamente previsto dal presente codice, si applicano le corrispondenti disposizioni del presente codice e dei suoi allegati»*;

Preso atto che la Corte di Giustizia, con sentenza del 6 giugno 2019 nella causa C-264/18, aveva riconosciuto che gli incarichi legali, di cui oggi al predetto art. 56, comma 1 – lett. h), D.Lgs. 36/2023 sono *«35. ...prestati secondo modalità che non possono essere disciplinate da norme di aggiudicazione degli appalti pubblici...»* e sostanzialmente perché *«...simili prestazioni di servizi fornite da un avvocato si configurano solo nell'ambito di un rapporto intuitu personae tra l'avvocato e il suo cliente, caratterizzato dalla massima riservatezza. 36.Orbene, da un lato, un siffatto rapporto intuitu personae tra l'avvocato e il suo cliente, caratterizzato dalla libera scelta del suo difensore e dalla fiducia che unisce il cliente al suo avvocato, rende difficile la descrizione oggettiva della qualità che si attende dai servizi da prestare. 37.Dall'altro, la riservatezza del rapporto tra avvocato e cliente, il cui oggetto consiste, in particolare nelle circostanze descritte al punto 35 della presente sentenza, tanto nel salvaguardare il pieno esercizio dei diritti della difesa dei singoli quanto nel tutelare il requisito secondo il quale ogni singolo deve avere la possibilità di rivolgersi con piena libertà al proprio avvocato»*;

Considerato comunque che l'incarico 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 (art. 7 D.Lgs. 165/2001, art. 3, commi da 54 a 57, della legge finanziaria per il 2008 e art. 5, comma 9, D.L. 95/2012), come peraltro recentemente ribadito dalla Corte dei Conti, Sez. regionale di controllo per il Piemonte, con deliberazione n. 54 del 15.03.2021, anche alla luce delle novità normative intervenute;

Preso altresì atto che con quest'ultima deliberazione la Corte dei Conti conferma l'esclusione di questo tipo di incarichi dal novero degli atti da sottoporre al suo controllo (comma 173, articolo unico, L. 23.12.2005, n. 266 - legge finanziaria 2006);

Dato atto che il Responsabile Unico del Procedimento è il Dirigente del Settore Affari Istituzionali e Legali, che con la sottoscrizione del presente atto dà atto dell'insussistenza del conflitto di interessi ai sensi dell'art. 6 *bis* della L. 241/1990 e degli artt. 6, comma 2, e 7 D.P.R. 62/2013 e degli artt. 6 e 6 *bis* del Codice di Comportamento del Comune di Asti nonché dell'art.16 D.Lgs 36/2023 nei confronti di se stesso e dei destinatari del presente atto;

Dato atto che per il presente affidamento è stato acquisito il seguente CIG: Z133D16FB0;

Precisato che:

- l'affidamento verrà reso noto mediante pubblicazione di avviso sul profilo del committente www.comune.asti.it – sezione Amministrazione Trasparente – Bandi di gara e contratti, così come richiesto dal D.Lgs. 33/13;
- il contratto verrà stipulato in modalità elettronica mediante corrispondenza secondo l'uso del commercio consistente in un apposito scambio di lettere commerciali;

Richiamate:

- la deliberazione del Consiglio comunale n. 62 del 13.12.2022 “*Bilancio di Previsione di competenza e di cassa per l'esercizio finanziario 2023 e di competenza per gli esercizi finanziari 2024 e 2025*”;
- la deliberazione della Giunta comunale n. 530 del 29.12.2022 “*Piano esecutivo di gestione 2023/2024/2025 – Aspetti finanziari – Approvazione*”;

Dato atto che, ai sensi dell'art. 183, comma 7, D.Lgs. 267/2000, la presente determinazione è trasmessa al Responsabile del servizio finanziario e diventerà esecutiva con l'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria della spesa che sarà allegato come parte integrante;

Accertato con il responsabile del Servizio finanziario, nei limiti delle valutazioni previsionali effettuabili, che il programma dei conseguenti pagamenti, come da foglio condizioni allegato, è compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole degli equilibri di bilancio, come prevede l'art. 32, comma 13, del Regolamento comunale di contabilità;

Accertata altresì, ai sensi dell'art. 147 *bis*, comma 1, D.Lgs. 267/2000, la regolarità e correttezza dell'azione amministrativa nella formazione del presente atto;

Ritenuto pertanto che il presente atto rientri nella competenza del sottoscritto Dirigente, ai sensi dell'art. 107 D.Lgs. 18.08.2000, n. 267, e dello Statuto comunale, trattandosi di attività gestionale;

Per tutte queste ragioni,

DETERMINA

1) di affidare, il patrocinio legale dell'Ente nel ricorso innanzi al T.A.R. Piemonte R.G. 876/2023, meglio dettagliato in premessa, agli avvocati Alessandro Sciolla e Sergio Viale, dello Studio Legale Associato Avv.ti Sciolla-Viale, con sede in Torino, C.so Vittorio Emanuele II n. 92;

- 2) di formalizzare l'affidamento di questo patrocinio con la stipulazione di successivo contratto nella forma in premessa indicata e secondo quanto stabilito nel foglio condizioni, allegato come parte integrante della presente determinazione, che verrà sottoscritto dai suddetti avvocati per accettazione;
- 3) di impegnare al riguardo la spesa di € 10.150,40 (al lordo della ritenuta d'acconto e compresi IVA e CPA), quale compenso professionale per il patrocinio legale in questione, imputandola al Capitolo 320/01/11, CDR 9136, CDC 6231, Bilancio 2023, come da attestazione di copertura finanziaria allegata al presente provvedimento come parte integrante, rimandando a successive determinazioni dirigenziali l'eventuale integrazione della spesa;
- 4) di attestare l'insussistenza del conflitto di interessi ai sensi dell'art. 6 *bis* della L. 241/1990 e degli artt. 6, comma 2, e 7 D.P.R. 62/2013 e degli artt. 6 e 6 *bis* del Codice di Comportamento del Comune di Asti nonché dell'art.16 D.Lgs 36/2023 nei confronti di se stesso e dei destinatari del presente atto;
- 5) di trasmettere questa determinazione all'Ufficio Protocollo per gli adempimenti di cui all'art. 32, commi 7 e 8, del Regolamento comunale di contabilità, nonché al Servizio Affari Legali per quanto di competenza.

Il presente documento è sottoscritto digitalmente come di seguito indicato.

Paolo Oreste Morra in data 02/11/2023



CITTA' DI ASTI

Provincia di ASTI

ATTESTAZIONE DI COPERTURA FINANZIARIA

Proposta di determinazione SETTORE AFFARI ISTITUZIONALI E LEGALI nr.3143 del 31/10/2023

ESERCIZIO: 2023		Impegno di spesa	2023 2947/0	Data: 02/11/2023	Importo: 10.150,40
Oggetto: CIG Z133D16FB0. AFFIDAMENTO PATROCINIO LEGALE DEL COMUNE DI ASTI NEL RICORSO R.G. 876/2023 PROMOSSO CON ISTANZA CAUTELARE INNANZI AL T.A.R. PIEMONTE AVVERSO DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE N. 1791 DEL 22.08.2023 DI AGGIUDICAZIONE DELL'APPALTO DEI LAVORI					
C.I.G.: Z133D16FB0					
SIOPE: 1.03.02.11.006 - Patrocinio legale					
Piano dei Conti Fin.: 1.03.02.11.006 Patrocinio legale					
Bilancio					
Anno:	2023			Stanziamiento attuale:	238.321,28
Missione:	1 - Servizi istituzionali, generali e di gestione			Impegni gia' assunti:	198.948,54
Programma:	11 - Altri servizi generali			Impegno nr. 2947/0:	10.150,40
Titolo:	1 - Spese correnti			Totale impegni:	209.098,94
Macroaggregato:	103 - Acquisto di beni e servizi			Disponibilità residua:	29.222,34
Piano Esecutivo di Gestione					
Anno:	2023			Stanziamiento attuale:	76.937,22
Capitolo:	3200111			Impegni gia' assunti:	55.027,42
Oggetto:	SPESE LEGALI			Impegno nr. 2947/0:	10.150,40
				Totale impegni:	65.177,82
				Disponibilità residua:	11.759,40
Progetto:					
Resp. spesa:	9136- SPESE LEGALI				
Resp. servizio:	6230- AFFARI LEGALI				

Visto di regolarità contabile che attesta la copertura finanziaria ai sensi art. 151.4 D.Lgs. 267/00

ASTI li, 02/11/2023



Il Responsabile del Settore Finanziario
Dott.ssa Giuliana Dabbene

Il presente documento è sottoscritto digitalmente come di seguito indicato.

DABBENE GIULIANA MARIA in data 02/11/2023