

Proponente: 12.A
Proposta: 2024/448

del 26/07/2024



**COMUNE DI
REGGIO NELL'EMILIA**

R.U.D. 873

del 29/07/2024

LEGALE

Dirigente: BENVEGNA Avv. Eliana

DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

OGGETTO: CONFERIMENTO DI INCARICO A LEGALE ESTERNO PER LA RAPPRESENTANZA E LA DIFESA DEL COMUNE IN UN GIUDIZIO DA PROMUOVERE AVANTI IL TRIBUNALE DI REGGIO EMILIA-SEZIONE LAVORO PER LA RIFORMA DELL'ORDINANZA DEL 15/07/2024 RESA IN ESITO AL GIUDIZIO N. 1130/23 RG

IL DIRIGENTE DEL SERVIZIO LEGALE

Premesso:

- che con deliberazione n. 162 I.D. del 23/7/2024, dichiarata immediatamente eseguibile, la Giunta Comunale ha autorizzato a presentare reclamo per la riforma dell'ordinanza del 15/7/2024 resa dal Tribunale di Reggio Emilia-Sezione Lavoro in esito al giudizio n. 1130/23 R.G. proposto da una dipendente avverso il provvedimento di trasferimento ad altro Servizio comunale;
- che con il medesimo provvedimento la Giunta ha ritenuto, per ragioni di opportunità, di affidare l'incarico di rappresentanza e difesa del Comune ad un legale esterno e ha demandato al dirigente dell'Avvocatura Comunale l'individuazione e il formale incarico di tale legale;
- che con l'atto sopra indicato si è proceduto ad una prenotazione di impegno di spesa di € 10.000,00 al capitolo 3250/2 del P.E.G. denominato "Incarichi prof.li per attività Servizio Legale" (n. 2024/5042);

Visti:

- l'art. 56, comma 1, lett. h) del D.Lgs n. 36 del 31/03/2023 che esclude dall'ambito di applicazione del Codice i servizi di 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 in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali o autorità pubbliche;
- l'art. 13, comma 5, del D.Lgs n. 36 del 31/03/2023 in base al quale l'affidamento dei contratti pubblici aventi ad oggetto servizi esclusi, in tutto o in parte, dall'ambito di applicazione del codice, avviene nel rispetto del principio del risultato (art.1), del principio della fiducia (art.2) e del principio dell'accesso al mercato (art.3);
- le linee guida ANAC n. 12 "Affidamento dei servizi legali" approvate dal Consiglio dell'Autorità con delibera 907 del 24 ottobre 2018;

Ritenuto che nel caso di specie ricorrano i presupposti per un affidamento diretto, anche a fronte di inequivocabili ragioni di urgenza (come riconosciuto anche da Corte dei conti, sezione regionale di controllo per l'Emilia Romagna, deliberazione n. 153 del 12 ottobre 2017), in quanto:

- il termine per proporre reclamo avverso l'ordinanza emessa dal Tribunale in esito a ricorso ex artt. 700-699 bis e segg. c.p.c. è di soli 15 giorni dalla comunicazione del provvedimento; tale lasso di tempo è incompatibile con procedure di gara e/o comparative (anche a fronte delle considerazioni che seguono), oltre che di impossibile programmazione preventiva;
- non è possibile attivare procedure di gara e/o comparative semplificate, da fondarsi sul criterio aggiudicativo del prezzo più basso (in tal senso, TAR Puglia, Lecce, sezione seconda, ordinanza cautelare n. 21 del 19 gennaio 2017; sentenze nn. 1289 dell'11 dicembre 2017 e 875 del 31 maggio 2017; che impongono nella presente fattispecie il criterio ben più complesso dell'offerta economicamente più vantaggiosa);

- la Corte di Giustizia UE, Sez. V, con sentenza del 6/6/2019, C-264/18, ha chiarito che sono esclusi dall'ambito di applicazione delle procedure di evidenza pubblica/comparative degli appalti i servizi che possono essere forniti da un avvocato a un'amministrazione aggiudicatrice, relativi alla rappresentanza legale in giudizio; secondo la Corte queste prestazioni si possono configurare solo nell'ambito di un rapporto che si basi sull'*intuitu personae* tra l'avvocato e il suo cliente, caratterizzato, oltre che dalla massima riservatezza, dalla libera scelta del difensore – aspetto fondamentale per il pieno esercizio del diritto di difesa dei singoli – e dalla fiducia che unisce il cliente all'avvocato; inoltre, il principio di massima riservatezza, che caratterizza il rapporto tra avvocato e cliente, potrebbe venire minacciato dall'obbligo incombente sull'amministrazione aggiudicatrice di precisare e pubblicizzare le condizioni di attribuzione dell'incarico; la Corte di giustizia, in definitiva, ritiene l'esclusione dei servizi legali dall'ambito di applicazione della direttiva sulle procedure di aggiudicazione degli appalti pubblici ampiamente giustificata alla luce di caratteristiche ontologiche proprie di questi servizi (che risultano, per l'appunto, nettamente differenti rispetto a quelle degli altri servizi inclusi);
- la Corte dei Conti Lazio, con la sentenza n. 509/2021, afferma che gli incarichi di patrocinio legale non sono equiparabili alle consulenze esterne;

Precisato:

- che si è comunque in presenza di un servizio, il cui importo previsto risulta essere inferiore alla soglia di € 40.000,00;
- che nel giudizio conclusosi con l'ordinanza per la cui riforma si intende presentare reclamo è stato conferito incarico di rappresentanza e difesa all'avv. Alberto Bertoi, il quale è pertanto già a conoscenza della vicenda;

Considerato che il preventivo presentato dall'avv. Alberto Bertoi ed acquisito al P.G. 202135/2024, per un importo complessivo di € 9.831,18 (di cui € 6.637,00 per onorari, oltre spese generali 15%, cpa 4% e iva 22%, ed € 147,00 per anticipazione del contributo unificato), è redatto in conformità ai parametri dettati dal D.M. 55/2014 (così come da ultimo modificato dal D.M. 147/22); nello specifico sono stati presi a riferimento i procedimenti cautelari innanzi al Tribunale posizionandosi sui valori medi dello scaglione relativo ai giudizi di valore indeterminato e complessità media;

Ritenuto, pertanto, di conferire all'avv. Alberto Bertoi, con studio in Reggio Emilia, via Cisalpina n.18/1, l'incarico di rappresentanza e difesa del Comune nel giudizio di cui alla deliberazione di Giunta Comunale n. 162 I.D. del 23/7/2024 richiamata in premessa;

Premesso inoltre:

- che con deliberazione di Consiglio Comunale n. 188 del 19/12/2023 è stata approvata la nota di aggiornamento al D.U.P. (Documento Unico di Programmazione);
- che con deliberazione di Consiglio Comunale n. 189 del 19/12/2023 sono stati approvati il Bilancio di Previsione 2024 – 2026 ed i relativi allegati;

- che con deliberazione di Giunta Comunale n. 3 del 11/01/2024 è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione 2024-2026 – Assegnazione risorse finanziarie per Macro obiettivi, ai sensi dell'art. 169 co. 1 e 2 TUEL;
- che con deliberazione di Giunta Comunale n. 12 del 30/01/2024 si è provveduto ad approvare il Piano Integrato di Attività e Organizzazione (PIAO) e ad aggiornare il Piano Esecutivo di Gestione 2024 precedentemente approvato;

Dato atto che il C.I.G. (Codice Identificativo Gara) acquisito per l'adempimento previsto dalla L. 136/2010 è il seguente: B29E82FEFD;

Visti:

- l'art. 107 del D.Lgs. 267/2000;
- gli art. 56 e 57 dello Statuto comunale;
- gli artt. 13 e 14 del Regolamento sull'ordinamento degli uffici e dei servizi;
- l'art. 32 del vigente Regolamento di contabilità;

DETERMINA

1. di conferire, per le motivazioni esplicitate in narrativa, un incarico professionale all'avv. Alberto Bertoi, con studio in Reggio Emilia, via Cisalpina n.18/1, per la rappresentanza e la difesa del Comune di Reggio Emilia nel reclamo da presentare al Tribunale di Reggio Emilia-Sezione Lavoro per la riforma dell'ordinanza del 15/7/2024 resa in esito al giudizio iscritto al n. 1130/23 R.G., proposto da una dipendente avverso il provvedimento di trasferimento ad altro Servizio comunale;
2. di dare atto che la prestazione – come da preventivo presentato dall'avvocato incaricando – prevede un compenso lordo di € 9.831,18 (compresi ritenuta d'acconto, 4% CPA e 22% IVA);
3. di disporre che l'incarico sia disciplinato secondo lo schema di contratto allegato, costituente parte integrante e sostanziale del presente atto;
4. di impegnare la spesa di € 9.831,18 in favore dell'avv. Alberto Bertoi con imputazione alla Missione 01, Programma 11, codice del piano dei conti integrato U.1.03.02.11.000 del Bilancio 2024-2026, annualità 2024, al capitolo 3250/2 del P.E.G. 2024 denominato "Incarichi prof.li per attività Servizio Legale", codice prodotto 2024_PD_1201, centro di costo 0115, modalità di gestione Conto annuale 001;
5. di procedere alla cancellazione della prenotazione di impegno n. 2024/5042 assunta sul capitolo n. 3250/2 del P.E.G.;
6. di dare atto che è stato ottenuto dall'ANAC il CIG il cui numero attribuito è B29E82FEFD;

7. di allegare curriculum e dichiarazione di compatibilità all'incarico del professionista;
8. di procedere alle pubblicazioni di legge in Amministrazione Trasparente;
9. di trasmettere il presente atto al Servizio Finanziario per gli adempimenti di competenza.

Si attesta che non sussistono situazioni di conflitto d'interesse in capo al Dirigente firmatario.

Il Dirigente
Avv. Eliana Benvegna