



Comune di Cuglieri

PROVINCIA DI OR

**DETERMINAZIONE
AREA SEGRETERIA
N. 2 DEL 17/07/2024 REG. PART.
(N. 464 DEL 17/07/2024 REG. GEN.)**

OGGETTO:

RICORSO AL CONSIGLIO DI STATO AVVERSO LA SENTENZA DEL TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE N. 355/2024. CONFERIMENTO INCARICO LEGALE. CIG B27F107746.

Il Responsabile dell'Area Segreteria

Visto il decreto sindacale n. 1 del 03/01/2024 di nomina del segretario comunale, titolare della convenzione di segreteria costituita tra i comuni di Cuglieri, Putifigari e Padria;

Visti gli artt. 107 e 109 del testo unico delle disposizioni sull'ordinamento degli enti locali, approvato con D.Lgs. n. 267/2000;

Visto il regolamento comunale sull'organizzazione e il funzionamento degli uffici e dei servizi, approvato con deliberazione di Giunta Comunale n. 72 del 10/07/2024;

Viste le deliberazioni del Consiglio Comunale n. 36 del 27/12/2023 di approvazione del Documento Unico di Programmazione 2024/2026 e n. 37 del 27/12/2023 di approvazione del Bilancio di Previsione 2024/2026 e relativi allegati;

Premesso che al protocollo generale, al numero n. 8251 del 27/09/2023, è stato acquisito un ricorso dinanzi al Tribunale Amministrativo Regionale Sardegna per l'annullamento, previa sospensione dell'efficacia, della deliberazione della Giunta Comunale di Cuglieri n. 69 del 27 giugno 2023, pubblicata in data 28 giugno 2023, con la quale è stato approvato il Piano Integrato di Attività e Organizzazione (P.I.A.O.) per il triennio 2023/2025;

Richiamate le seguenti deliberazioni della Giunta Comunale:

- n. 104 del 03/11/2023, con la quale si dispone di incaricare un avvocato di fiducia per il rilascio di un parere legale pro veritate in merito alla posizione dell'Ente nel procedimento instaurato davanti al Tribunale Amministrativo Regionale per la Sardegna, con ricorso acquisito al protocollo generale al numero 8251 del 27/09/2023, sopra citato;

- n. 128 del 07/12/2023, che dispone di confermare la scelta di incaricare un avvocato di fiducia per il rilascio del predetto parere legale pro veritate, stanziando a tal fine una spesa la cui stima viene rivalutata in € 4.500,00 circa;
- n. 20 dell'08/03/2024, che dispone di resistere in giudizio nel procedimento di cui trattasi;

Vista la sentenza del Tribunale Amministrativo Regionale per la Sardegna, sezione seconda, n. 355/2024, notificata a mezzo posta elettronica certificata in data 30/05/2024, che accoglie il ricorso e per l'effetto annulla l'atto impugnato, nei limiti dell'interesse fatto valere in giudizio, prot. in atti n. 5240 del 31/05/2024;

Considerato che il motivo principale del ricorso riguarda la scelta dell'Amministrazione in merito alle modalità di reclutamento di un posto vacante in organico, oggetto di trasformazione in seguito all'approvazione della graduatoria di concorso pubblico;

Ritenuto che l'Ente abbia discrezionalità nell'attivazione della procedura di mobilità volontaria ex art. 30 del D.Lgs. n. 165/20001 e ss.mm.ii.;

Preso atto della sentenza 9 maggio 2024, n. 4166 del Consiglio di Stato, sezione III, che conferma che la mobilità volontaria (quando l'amministrazione intende esperirla) è preliminare all'indizione di un nuovo concorso/selezione oltre a prevalere sullo scorrimento di graduatorie in corso di validità;

Vista la comunicazione del difensore di fiducia dell'Ente, prot. in atti n. 4309 del 07/05/2024 che rappresenta predicabile e sostenibile un appello al Consiglio di Stato avverso la sentenza TAR Sardegna n. 355/2024;

Vista la deliberazione della Giunta Comunale n. 78 del 16/07/2024, con la quale si dispone:

- di incaricare un avvocato di fiducia per proporre appello al Consiglio di Stato avverso la sentenza del Tribunale Amministrativo Regionale per la Sardegna, sezione seconda, n. 355/2024, notificata a mezzo posta elettronica certificata in data 30/05/2024, che ha accolto il ricorso per l'annullamento, previa sospensione dell'efficacia, della deliberazione della Giunta Comunale di Cuglieri n. 69 del 27 giugno 2023, pubblicata in data 28 giugno 2023, con la quale è stato approvato il Piano Integrato di Attività e Organizzazione (P.I.A.O.) per il triennio 2023/2025 e per l'effetto ha annullato l'atto impugnato, nei limiti dell'interesse fatto valere in giudizio, prot. in atti n. 5240 del 31/05/2024;
- di incaricare l'Area Segreteria dell'adozione dei conseguenti atti gestionali di competenza;
- di dare atto che alla spesa di cui al presente atto, di importo stimato pari ad € 5.000,00 circa, si farà fronte con le risorse iscritte nel bilancio di previsione 2024/2026, esercizio 2024, a valere sul capitolo 1058/99;
- di precisare che l'importo di cui sopra dovrà intendersi quale spesa totale orientativa, a finanziamento della prestazione professionale, fatta salva ogni valutazione concreta del caso;

Tenuto conto della necessità di difendere le ragioni dell'Amministrazione e conseguentemente di conferire un incarico legale per costituirsi in giudizio, vista l'assenza di Avvocati all'interno dell'Ente;

Richiamato quanto previsto all'art. 10 della Direttiva 2014/24/UE del Parlamento Europeo e del Consiglio del 26 febbraio 2014 sugli appalti pubblici e che abroga la direttiva 2004/18/CE, intitolato «*Esclusioni specifiche per gli appalti di servizi*», che prevede la non applicabilità agli appalti pubblici dei servizi
Documento prodotto con sistema automatizzato del Comune di Cuglieri. (D.Lgs. n. 39/93 art.3). E' copia conforme di originale firmato digitalmente, per gli usi consentiti dalla Legge.

concernenti arbitrato e conciliazione e dei servizi di rappresentanza e consulenza legale, il cui contenuto è stato inserito sostanzialmente nell'art. 56 del D.Lgs. n. 36/2023 (*appalti esclusi nei settori ordinari*);

Dato atto che ai sensi dell'art. 17 del D.Lgs. n. 36/2023 e dell'art. 192 del TUEL - il presente atto costituisce "determina a contrarre" avente le seguenti caratteristiche essenziali:

- Fine ed oggetto del contratto: affidamento di servizio legale per costituzione in giudizio nel procedimento davanti al Consiglio di Stato, avverso la sentenza del Tribunale Amministrativo Regionale per la Sardegna, sezione seconda, n. 355/2024, notificata a mezzo posta elettronica certificata in data 30/05/2024, che ha accolto il ricorso per l'annullamento, previa sospensione dell'efficacia, della deliberazione della Giunta Comunale di Cuglieri n. 69 del 27 giugno 2023, pubblicata in data 28 giugno 2023, con la quale è stato approvato il Piano Integrato di Attività e Organizzazione (P.I.A.O.) per il triennio 2023/2025 e per l'effetto ha annullato l'atto impugnato, nei limiti dell'interesse fatto valere in giudizio, prot. in atti n. 5240 del 31/05/2024;
- Importo del contratto: € 3.432,00, esclusi contributo unificato e IVA;
- Forma del contratto: mediante corrispondenza secondo l'uso commerciale consistente in un apposito scambio di lettere, anche tramite pec o sistemi elettronici o piattaforme digitali di approvvigionamento;
- Modalità di scelta del contraente: affidamento diretto ai sensi dell'art. 50 del D.Lgs. n. 36/2023;
- Clausole essenziali: quelle contenute nella corrispondenza intercorsa tra le parti e nella documentazione della procedura di affidamento;

Tenuto conto che:

- l'art. 50 del D.Lgs. n. 36/2023, con riferimento all'affidamento delle prestazioni di importo inferiore alle soglie di cui all'art. 14 dello stesso decreto, dispone che le stazioni appaltanti procedono, tra le altre, con le seguenti modalità: *affidamento diretto dei servizi e forniture, ivi compresi i servizi di ingegneria e architettura e l'attività di progettazione, di importo inferiore a 140.000 euro*, anche senza consultazione di più operatori economici, assicurando che siano scelti soggetti in possesso di documentate esperienze pregresse idonee all'esecuzione delle prestazioni contrattuali, anche individuati tra gli iscritti in elenchi o albi istituiti dalla stazione appaltante;
- l'Allegato I.1 al D.Lgs. n. 36/2023 definisce, all'articolo 3, comma 1, lettera d), l'affidamento diretto come *"l'affidamento del contratto senza una procedura di gara, nel quale, anche nel caso di previo interpello di più operatori economici, la scelta è operata discrezionalmente dalla stazione appaltante o dall'ente concedente, nel rispetto dei criteri qualitativi e quantitativi di cui all'articolo 50, comma 1 lettere a) e b), del codice e dei requisiti generali o speciali previsti dal medesimo codice"*;

Atteso che per l'affidamento oggetto del presente contratto il principio di risultato viene garantito con l'individuazione diretta del professionista su base sostanzialmente curriculare e quindi celere e il principio della fiducia tramite l'individuazione diretta senza l'utilizzo di procedure preselettive;

Dato atto che a seguito dell'esito di istruttoria informale ritenuta adeguata e sufficiente in relazione al principio del risultato di cui all'art.1 del D.Lgs. n. 36/2023, è stato individuato quale soggetto affidatario l'Avvocato Mauro Barberio, Studio legale associato Porcu e Barberio, con studio in Cagliari, via Garibaldi n. 105, partita IVA 02893980926 che si è dichiarato disponibile ad eseguire il servizio legale richiesto e ha presentato il preventivo di € 3.432,00 oltre oneri di legge;

Ravvisata l'opportunità di procedere all'affidamento del servizio legale motivata da:

- rispondenza di quanto proposto e disponibilità all'esecuzione del servizio, secondo le esigenze dell'Ente;
- congruità dell'offerta e convenienza del prezzo in rapporto alla qualità della prestazione e nel rispetto della media dei prezzi praticati nel settore di riferimento;

- possesso, da parte dell'Avvocato selezionato dei requisiti richiesti dal contratto e dell'esperienza necessaria, come da curriculum/documentazione agli atti;

Richiamati i casi individuati dalla determina ANAC n. 4/2011 aggiornata con delibera 585/2023 per i quali è possibile utilizzare l'interfaccia web messa a disposizione dalla Piattaforma contratti pubblici (PCP) gestita dall'ANAC, secondo le indicazioni contenute nella delibera n. 582/2023, ove l'acquisizione del CIG è richiesta ai soli fini della tracciabilità. Si tratta, in sostanza, di fattispecie estranee al codice dei contratti pubblici o escluse dall'applicazione dello stesso per le quali non sussistono gli obblighi di comunicazione relativi al ciclo di vita dei contratti pubblici;

Considerato che tale affidamento è soggetto alle regole della tracciabilità dei flussi finanziari di cui all'art. 3 della legge 13/08/2010 n. 136 e s.m.i., così come modificato dalla L. n. 217/2010 di conversione al D.L. 187/2010;

Rilevato che ai fini di assicurare la tracciabilità dei movimenti finanziari relativi a rapporti contrattuali in ambito pubblico, al presente affidamento è stato attribuito il Codice CIG: B27F107746 acquisito tramite Piattaforma Sardegna Cat;

Atteso che il sottoscritto firmatario attesta:

- la regolarità tecnica e la correttezza dell'azione amministrativa ai sensi dell'art. 147-bis del TUEL., sulla base di propria istruttoria;
- che non sussistono situazioni di conflitto di interesse, anche potenziale, ai sensi dell'ex art. 6-bis della Legge n. 241/1990 come introdotto dalla L. 190/2012, nonché l'assenza di situazioni che possano dar luogo all'obbligo di astensione ai sensi dell'art. 7 del D.P.R. 16 aprile 2013 n. 62, nei confronti dei destinatari del presente provvedimento;

Dato atto che il presente provvedimento è disposto e formulato in conformità a quanto previsto in materia dalla vigente normativa, nonché nel rispetto degli atti e delle direttive che costituiscono il presupposto della procedura;

Visti:

- il T.U. delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali approvato con D.Lgs. n. 267 del 18 agosto 2000, ed in particolare gli articoli 107 e 192;
- il D.Lgs. n. 36/2023 Codice appalti, e normativa collegata;
- il Regolamento Europeo sulla protezione dei dati personali GDPR 2016/679 del 27/04/2016 entrato in vigore dal 25/05/2018;

DETERMINA

Per le motivazioni espresse in premessa e che qui si intendono integralmente richiamate:

Di affidare il servizio legale, in forma diretta ai sensi dell'art. 50 del D.Lgs. n. 36/2023, all'Avvocato Mauro Barberio, Studio legale associato Porcu e Barberio, con studio in Cagliari, via Garibaldi n. 105, partita IVA 02893980926 per il corrispettivo di € 3.432,00, esclusi contributo unificato e IVA, per proporre ricorso al Consiglio di Stato, avverso la sentenza del Tribunale Amministrativo Regionale per la Sardegna, sezione seconda, n. 355/2024, notificata a mezzo posta elettronica certificata in data 30/05/2024, che ha accolto il ricorso per l'annullamento, previa sospensione dell'efficacia, della deliberazione della Giunta Comunale di Cuglieri n. 69 del 27 giugno 2023, pubblicata in data 28 giugno 2023, con la quale è stato approvato il Piano Integrato di Attività e Organizzazione (P.I.A.O.) per il triennio 2023/2025 e per l'effetto ha annullato l'atto

impugnato, nei limiti dell'interesse fatto valere in giudizio, prot. in atti n. 5240 del 31/05/2024, conferendo allo stesso le più ampie facoltà di legge, per l'espletamento di ogni attività giudiziale e stragiudiziale;

Di assumere un impegno di spesa di € 4.674,54 in favore del predetto professionista, a valere sul bilancio di previsione 2024/2026, esercizio 2024, capitolo 1058/99, dando atto che l'importo di cui sopra dovrà intendersi quale spesa totale orientativa, a finanziamento della prestazione professionale, fatta salva ogni valutazione concreta del caso;

Di dare atto che l'esigibilità dell'obbligazione avverrà presumibilmente nel 2024;

Di dare atto che per l'affidamento di cui al presente atto è stato acquisito il seguente CIG B27F107746;

Di dare atto che la presente determinazione comporta riflessi sulla situazione economico-finanziaria e/o patrimoniale dell'Ente e che pertanto la sua efficacia è subordinata al visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria;

Di dare atto che l'Avvocato sopraindicato si assume tutti gli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari, di cui all'art. 3 della Legge n. 136 del 13/08/2010 e successive modifiche;

Di prevedere che il pagamento del corrispettivo dovuto verrà effettuato previa acquisizione di fattura elettronica e verifica dell'adempimento della prestazione affidata, Codice Univoco Ufficio UFY9OZ;

Di trasmettere il presente atto al Responsabile del Settore Finanziario per il prescritto visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria, ai sensi dell'art. 183, comma 7, del T.U.E.L. approvato con D.Lgs. 267/2000, divenendo esecutivo con l'apposizione del predetto visto;

Il presente provvedimento viene pubblicato all'albo pretorio online e nella sezione Amministrazione Trasparente ai fini della pubblicità e trasparenza dell'azione amministrativa.

Cuglieri lì, diciassette luglio duemilaventiquattro

Il Segretario Comunale

Firmato digitalmente

dott. Francesco Riu