



**C O M U N E D I O M E**

**Provincia di Brescia**

**ORIGINALE**

**G.C.**

**Numero: 39**

**Data : 15/07/2019**

## **VERBALE DI DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE**

Delibera del 15/07/2019 Numero 39

**OGGETTO: AUTORIZZAZIONE A RESISTERE CONTRO IL RICORSO PER L'ANNULLAMENTO DELLA SENTENZA DEL TAR BRESCIA N. 416/2019; INCARICO AGLI AVVOCATI BALLERINI E ROLFO**

L'anno **duemiladiciannove** il giorno **quindici** del mese di **Luglio** alle ore **19:30**, nella sala delle adunanze, in seguito a convocazione ai sensi dell'art. 36, comma 2, dello Statuto Comunale si è riunita la Giunta Comunale nelle persone:

<b>NOME</b>	<b>FUNZIONE</b>	<b>PRESENZA</b>
VANOGLIO ALBERTO	SINDACO	
MAIOLINI BIANCA	VICESINDACO E ASSESSORE	X
BONO CRISTINA	ASSESSORE	X
CASTELLANI EMANUELE	ASSESSORE	X

**Totale presenti : 3**

**Totale assenti : 1**

Presiede la seduta il sig. **Dott. Alberto Vanoglio**, in qualità di **Sindaco**.

Partecipa il **Segretario Comunale Dott. Omar Gozzoli**, che si avvale della collaborazione del personale degli uffici ai fini della redazione del seguente verbale.

## LA GIUNTA COMUNALE

### **richiamati:**

principi di economicità, efficacia, pubblicità, imparzialità e trasparenza dell'azione amministrativa di cui all'articolo 1 comma 1 della legge 7 agosto 1990 numero 241 e s.m.i;

l'articolo 48 del decreto legislativo 18 agosto 2000 numero 267 (TUEL) e s.m.i.;

l'articolo 50 comma 2 del medesimo TUEL che attribuisce la rappresentanza anche processuale del comune al Sindaco;

### **premessato che:**

la Corte di Cassazione (Sezioni Unite, sentenza 16 giugno 2005 n. 12868) sostiene che sia il Sindaco "il solo titolare del potere di rappresentanza processuale", ai sensi dell'articolo 50 del TUEL; secondo la Corte, "l'autorizzazione alla lite non costituisce più, in linea generale, atto necessario ai fini della proposizione o della resistenza alle azioni giudiziarie", fatte salve eventuali previsioni statutarie differenti;

lo Statuto del comune di Ome prevede che sia la giunta ad autorizzare il Sindaco "a stare in giudizio come attore o come convenuto" (art. 35, comma 7, lett. e);

### **premessato che:**

in data 28 giugno 2019, l'Avvocato Mauro Ballerini, legale del comune di Ome, ha ricevuto la notificazione l'atto di ricorso in appello, contro la sentenza del TAR Lombardia, Brescia, n. 416/2019, ad opera degli Avvocati Fontana e Ferrari in rappresentanza di Società Fontane Srl;

in estrema sintesi, l'oggetto del contenzioso, che vede contrapposti il Comune di Ome e Società Fontane Srl, risale al 2009 quando l'ufficio tecnico comunale dichiarò la decadenza della concessione edilizia n. 3/1991;

### **premessato che:**

ai sensi dell'art. 17 del d.lgs. 50/2016 e s.m.i (Codice dei contratti pubblici) sono "esclusi" dall'applicazione della disciplina dello stesso Codice i servizi di rappresentanza legale, di un cliente da parte di un avvocato, "in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali o autorità pubbliche di uno Stato membro dell'Unione europea";

ai sensi dell'art. 4 del medesimo Codice l'affidamento dei servizi "esclusi" deve avvenire nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità;

pertanto, secondo l'ANAC la scelta del legale dovrebbe avvenire previo "confronto concorrenziale" tra professionisti (Paragrafo 3.1.3, deliberazione ANAC n. 907 del 24 ottobre 2018, Linee guida n. 12 Affidamento dei servizi legali);

in ogni caso il Paragrafo 3.1.4 della deliberazione ANAC n. 907/2018, prevede che l'affidamento diretto a un professionista di un servizio legale sia possibile "solo in presenza di specifiche ragioni logico motivazionali che devono essere espressamente illustrate dalla stazione appaltante nella determina a contrarre";

in particolare, l'affidamento diretto è ammesso dall'Autorità "nei casi di consequenzialità tra incarichi (come in occasione dei diversi gradi di giudizio) o di complementarietà con altri incarichi attinenti alla medesima materia oggetto del servizio legale in affidamento" (Paragrafo 3.1.4.1);

è bene precisare che le Linee guida n. 12 non sembrano avere forza vincolante, in quanto approvate ai sensi dell'art. 213 comma 2 del Codice ("L'ANAC, attraverso linee guida, bandi-tipo, capitolati-tipo, contratti-tipo ed altri strumenti di regolazione flessibile, comunque denominati, garantisce la promozione *dell'efficienza, della qualità* dell'attività delle stazioni appaltanti, cui fornisce supporto anche facilitando lo scambio di informazioni e la omogeneità dei procedimenti amministrativi e favorisce lo *sviluppo delle migliori pratiche* [...]");

tra l'altro, la Commissione speciale del Consiglio di Stato (parere 14/9/2017), interpellata proprio dall'ANAC, aveva sostenuto 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*";

infine, secondo il Consiglio Nazionale Forense (deliberazione 15/12/2017) 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'intuitus personae, e su base fiduciaria*, e nel rispetto dei principi generali che sempre guidano l'azione amministrativa";

**premess**o che:

nel caso in esame, la motivazione dall'affidamento diretto consiste:

sia nell'urgenza imposta dalla necessità di elaborare e depositare in tempo utile le controdeduzioni e le memorie difensive del comune;

sia dal fatto che l'Avvocato Mauro Ballerini ha rappresentato il comune di Ome nel giudizio di primo grado; pertanto, a norma dell'articolo 36 del decreto legislativo 50/2016, si affida il patrocinio legale per resistere contro l'atto di ricorso di cui sopra:

all'Avvocato Mauro Ballerini del Foro di Brescia (con studio in Viale della Stazione 37 – 25122 Brescia);

inoltre, considerato che il l'Eccellentissimo Consiglio di Stato ha sede in Roma, all'Avvocato Paolo Rolfo del Foro di Roma, designato dallo stesso Avvocato Ballerini;

infine, si ritiene di demandare l'assunzione del relativo impegno contabile di spesa ad un successivo provvedimento, seppur vincolato, del responsabile d'area competente;

ad oggi, la spesa presunta è di euro 3.000, oltre ad oneri e IVA;

**attestato** che sulla proposta della presente sono stati acquisiti i pareri favorevoli in ordine alla regolarità tecnica e contabile (articolo 49 del TUEL);

tutto ciò premesso, con voti unanimi favorevoli

DELIBERA

1. di approvare i richiami, le premesse e l'intera narrativa quali parti integranti e sostanziali del dispositivo;
2. di autorizzare il Sindaco a resistere nel ricorso proposto avanti l'Eccellentissimo Consiglio di Stato dalla Società Fontane Srl avverso la sentenza del TAR Lombardia, Brescia, n. 416/2019;
3. di conferire formale mandato, a difendere e rappresentare il comune di Ome nella vertenza, in via congiunta e disgiunta, gli Avvocati Mauro Ballerini del Foro di Brescia e Paolo Rolfo del Foro di Roma;
4. di dare atto che sulla proposta della presente sono stati acquisiti i pareri favorevoli in ordine alla regolarità tecnica e contabile (articolo 49 del TUEL).

Inoltre, la Giunta comunale, valutata l'urgenza imposta dalla necessità di concludere tempestivamente il procedimento, con ulteriore votazione all'unanimità

DELIBERA

di dichiarare immediatamente eseguibile la presente (articolo 134 comma 4 del TUEL).

Letto, approvato e sottoscritto.

**Il Sindaco**

Dott. Alberto Vanoglio

**Il Segretario Comunale**

Dott. Omar Gozzoli



**C O M U N E D I O M E**

**Provincia di Brescia**

**OGGETTO: AUTORIZZAZIONE A RESISTERE CONTRO IL RICORSO PER L'ANNULLAMENTO DELLA SENTENZA DEL TAR BRESCIA N. 416/2019; INCARICO AGLI AVVOCATI BALLERINI E ROLFO**

---

**PARERE DI REGOLARITÀ TECNICA**

Ai sensi dell'art. 49, comma 1, del Decreto legislativo n. 267/2000, in ordine alla proposta in oggetto, si esprime il seguente parere:

**Favorevole.**

Ome, 09/07/2019

SEGRETARIO COMUNALE  
GOZZOLI OMAR / INFOCERT SPA



**C O M U N E D I O M E**

**Provincia di Brescia**

**OGGETTO: AUTORIZZAZIONE A RESISTERE CONTRO IL RICORSO PER L'ANNULLAMENTO DELLA SENTENZA DEL TAR BRESCIA N. 416/2019; INCARICO AGLI AVVOCATI BALLERINI E ROLFO**

---

**PARERE DI REGOLARITÀ CONTABILE**

Ai sensi dell'art. 49, comma 1, del Decreto legislativo n. 267/2000, in ordine alla proposta in oggetto, si esprime il seguente parere:

**Favorevole.**

Ome, 11/07/2019

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO FINANZIARIO  
DONATELLA ONGARO / INFOCERT SPA