Comune di Pignataro Maggiore
Provincia di Caserta

GIUNTA COMUNALE
COPIA DELIBERAZIONE
Numero 36 del 27-02-2020

Oggetto: COSTITUZIONE IN GIUDIZIO AVVERSO IL RICORSO PROT. N. 1523/2020 E NOMINA DEL LEGALE DI FIDUCIA DELL'ENTE

In data 27-02-2020 alle ore 10:10, nella sala delle adunanze del Comune di Pignataro Maggiore, la Giunta Comunale si è riunita nelle seguenti persone:

N°	Cognome e Nome	Carica	Presenze
1	MAGLIOCCA GIORGIO	SINDACO	Presente
2	PALUMBO ANTONIO	ASSESSORE	Assente
3	ROMAGNUOLO VINCENZO	ASSESSORE	Presente
4	DEL VECCHIO GERARDO	ASSESSORE	Assente
5	DEL VECCHIO ROSSELLA	ASSESSORE	Presente

Presenti **3** Assenti **2**

Partecipa il Segretario Comunale DOTT.SSA ANNA LISA SIMONE

La seduta, convocata per le ore 10:00, ai sensi degli artt. 20 e 22 del Regolamento per il funzionamento della Giunta Comunale, ha raggiunto il numero legale all'ora sopra indicata.

Constatato, pertanto, il numero legale degli intervenuti MAGLIOCCA GIORGIO assume la presidenza e dichiara aperta la seduta invitando a deliberare sull'oggetto sopra indicato.

Acquisiti i prescritti pareri di cui all'art. 49, comma 1 del D. Lgs. 267 del 18/08/2000.

Premesso che

1. con deliberazione della Giunta comunale n. 95 del 21.06.2018, si è proceduto ad approvare il "programma triennale del fabbisogno del personale periodo 2018/2020 e il relativo piano delle assunzioni", prevedendo, tra l'altro, l'"assunzione a tempo indeterminato e part-time $18_{h/settimana}$ di n. 1 posto di Istruttore Tecnico-Urbanistico categoria C, fatta salva la possibilità di modificare il programma in relazione a sopraggiunte e/o diverse esigenze, almomento non immediatamente definibili".
2. con determinazione n. 362 del 10-07-2018, pubblicata all'Albo Pretorio del Comune di Pignataro Maggiore in pari data, come da relata di pubblicazione agli atti, in ossequio agli indirizzi dell'Amministrazione, è stato approvato l'avviso di selezione pubblica per la formazione di una graduatoria di idonei per l'assunzione a tempo indeterminato e part-time $18_{h/settimana}$ di n. 1 posto di Istruttore Tecnico-urbanistico Categoria C, posizione economica C1.
3. con determinazione n. 141 del 04-03-2019 si è provveduto a nominare la Commissione che avrebbe esaminato i candidati ammessi a ciascuna prova concorsuale, predisponendo tutti gli atti propedeutici a ciascuna fase, in confromità alle disposizioni del Regolamento sull'Ordinamento degli Uffici e dei Servizi approvato con deliberazione del Commissario Prefettizio n. 16 del 23.06.2005, come modificato dalla deliberazione di Giunta Comunale n. 139 del 25-09-2008.
4. la Commissione, con verbale n. 2 del 11-09-2019, prontamente inoltrato al Servizio Amministrativo per la pubblicazione all'Albo in data 12-09-2019:

   - ha predisposto i criteri di valutazione delle prove;
   - ha determinato le date in cui svolgere le prove scritte #1 e #2;
   - ha approntato le prove da sottoporre ai candidati, in busta chiusa, siglata e sigillata, chiedendo di custodirla nella cassaforte presso l'Ufficio SUAPe.

5. in data 04-10-2019 e 07-10-2019 si sono svolte rispettivamente la prova scritta #1 (verbali nn. 3 e 4) e la prova scritta #2 (verbali nn. 5 e 6), come previsto dal bando e dal Regolamento, con la partecipazione rispettivamente di n. 11 concorrenti.
6. all'esito delle correzioni delle predette prove è risultato ammesso alla fase orale n. 1 candidato, giusti verbali n. 7 del 15-11-2019 e n. 8 del 03-12-2019.
7. con nota prot. n. 9499 del 10-12-2019, il Segretario comunale, in qualità di Responsabile della prevenzione della corruzione, ha evidenziato, tra l'altro, che la predisposizione con largo anticipio delle tracce delle prove scritte (verbale n. 2 del 11-09-2019) è " *non conforme al dettato di cui all'art. 176 del vigente regolamento sull'ordinamento degli uffici e dei servizi che, per garantire il rispetto del principio di segretezza e della par condicio fra i partecipanti, prescrive che la redazione delle tracce avvenga nella stessa data delle stesse*".
8. nella predetta nota il Segretario invitava il RUP dott. Salvatore Vito a "*verificare la correttezza delle fasi della procedura, interessando altresì la Commissione d'esame, onde verificare l'opportunità di intervenire in via d'autotutela all'annullamneto – e successiva ripetizione – delle fasi della stessa ritenute non conformi*".
9. con nota prot. n. 9508 del 10-12-2019, il Segretario comunale, facendo seguito alla precedente nota di analogo contenuto, sentito per le vie brevi il Sindaco, rappresentava "*la volonta dell'Amministrazione di procedere all'annaullamento in autotutela delle fasi della procedura difformi dall'art. 176 del regolamento dell'Ordinamento degli uffici e dei Servizi*".
10. Con parere reso in data 19.12.2019 ed acquisito al protocollo dell'Ente al n. 9901 del 20.12.2019, il Prof. Arturo Bianco, consulente dell'Ente, comunicava che:

    -la predisposizione con largo anticipo dei temi/tracce delle prove scritte costituisce una procedura per lo meno anomala e che potrebbe anche essere giudicata come illegittima;

    -la norma regolamentare, anche se non viene detto espressamente, induce a ritenere che le tracce delle prove scritte vadano individuate nella stessa giornata in cui si svolgono tali prove.

11. con determinazione n. 886 del 20-12-2019, alla luce delle chiare ed espresse indicazioni fornite dal Segretario comunale, dal Sindaco e dal vice-Sindaco, giuste note prot. n. 9499/2019, n. 9508/2019, n. 9701/2019, n. 9786/2019, n. 9838/2019 e n. 9901/2019, nonché della potestà di controllo attribuibile all'Amministrazione, si è provveduto ad annullare gli atti della Commissione di concorso consistenti nei verbali nn. 2, 3, 4, 5, 6, 7 e 8, restituendoli alla Commissione perchè li rinnovasse con ripetizione delle prove scritte #1 e #2.
12. che con note prott. nn. 124, 126 e 127 del 07-01-2020, i tre membri della Commissione esaminatrice hanno presentato le proprie irrevocabili dimissioni.

Considerato che con ricorso acquisito al protocollo generale dell'Ente in data 20-02-2020 con n. 1523 parte ricorrente adiva il Tribunale Amministrativo Regionale per la Campania per la declaratoria di *Violazione e falsa applicazione dell'art. 7 L. 7/8/1990 n. 241 e ss.mm.ii. - Violazazione e falsa applicazione dell'art. 11 D.P.R. 487/1994 – Insussistenza dei presupposti di fatto e di diritto – Eccesso di potere per carenza di motivazione e carenza di istruttoria – Arbitrarietà ed ingiustizia manifesta* con domanda di annullamento, previa sospensiva, della determinazione n. 886 del 20-12-2019.

tutto quanto fin qui premesso e considerato

Lette le disposizioni dell'art. 29 dello Statuto vigente in ordine alla disciplina delle modalità dicostituzione e di rappresentanza legale dell'Ente in giudizio;

Dato atto che:

- il Comune di Pignataro Maggiore non dispone, all'interno della sua struttura organizzativa, delle professionalità richieste per sostenere le proprie ragioni, per cui si rende necessario l'affidamento di un incarico legale;
- l'art. 17 del D. Lgs. n. 50/2016 esclude dall'applicazione delle disposizioni del nuovo codice degli appalti i servizi legali aventi ad oggetto, tra l'altro, "la rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato ai sensi dell'art. 1 della legge 09.02.1982 n. 31 e ss.mm.ii.";
- la suddetta norma va coordinata con l'art. 4 dello stesso D. Lgs. 50/2016 il quale prevede che *"l'affidamento dei contratti pubblici aventi ad oggetto lavori, servizi e forniture, esclusi, in tutto o in parte, dall'ambito di applicazione oggettiva del presente codice, avviene nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità, tutela dell'ambiente ed efficienza energetica"*;
- muovendo dall'analisi della fonte comunitaria – direttiva 2014/24/UE – relativa ai c.d. settori esclusi, si rileva il considerando n. 25ove espressamente si chierisce la scelta di escludere "dall'ambito di applicazione della presente direttiva", oltre ai servizi prestati dai notai, quelli che "comportano la prappresentanza dei clienti in procedimenti giudiziari";
- in applicazione del principio di proporzionalità si ritiene ammesso l'affidamento diretto degli incarichi di patrocinio legale sotto la soglia dei 40.000,00 euro, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a) del D. Lgs. n. 50/2016;
- il compenso professionale deve essere conforme ai parametri ministeriali 2014, disciplinati dal D. M. 55/2014 recante "Determinazione dei parametri per la liquidazione dei compensi per la professione forense ai sensi dell'art. 13 comma 6 della legge 31 dicembre 2012 n. 247";
- il predetto compenso, da pattuirsi con il procuratore, sarà indicato nell'allegato schema di Convenzione e costituirà unico diritto e pretesa, comprensivo di tutte le spese e competenze legali;

Rilevato che

costituiscono servizi legali, ex art. 17 del D. Lgs. 50/2016, sotto il profilo oggettivo discriminato nell'attuale Codice, non solo gli incarichi volti alla difesa in giudizio, ma anche i pareri prodromici ad un'eventuale difesa in giudizio;

in esecuzione della delibera di G. M. n. 91/2017 è istituito un ALBO INTERNO di AVVOCATI - "SHORT LIST" da utilizzare, all'uopo;

Considerato altresì, per quanto fin qui esposto,

che codesta spettabile Giunta debba manifestare il proprio interesse in ordine alla resistenza in giudizio contro il ricorso in premessa meglio specificato;

pertanto, che il Sindaco pro-tempore, in nome e per conto dell'Ente, conferisca formale *mandato ad lites speciale* per la rappresentanza e difesa in giudizio dell'Ente.

Preso atto,

a sostegno della volontà della Giunta, della determinazione n. 886/2019 e degli atti in essa richiamati nonchè delle dimissioni espresse dalla Commissione, giuste note prott. nn. 124, 126 e 127 del 07-01-2020;

dell'allegato Schema di Convenzione da stipularsi a cura del Responsabile del Servizio Amministrativo, competente in materia di contenzioso, regolante i rapporti con il professionista, parte integrante e sostanziale del presente atto;

Visto

la faq ex CIVIT (oggi ANAC) 17/09/2013 che stabilisce che qualora venga attribuito ad un professionista un incarico per la difesa e la rappresentanza dell'Ente in relazione a singole controversie, l'Amministrazione è tenuta, ai sensi dell'art. 15, cc. 1 e 2, del d. lgs. n. 33/2013, a pubblicare i relativi dati sul sito istituzionale, all'interno della sezione "Amministrazione trasparente", sotto-sezione di primo livello "Consulenti e collaboratori";

l'art. 107 comma 2 del D. Lgs. 267/2000 (Funzioni e responsabilità della dirigenza);

l'art. 183 comma 2 del D. Lgs. 267/2000 (Impegno di spesa);

gli artt. 6 e 50 del D. Lgs. 267/2000 (Competenze del sindaco e del presidente della provincia);

il D. Lgs. 50/2016 (Codice Appalti);

la deliberazione di Giunta Comunale n. 91/2017;

il Vigente Regolamento di Contabilità;

l'art. 84 del CCNL relativo al personale del comparto Funzioni Centrali;

la deliberazione di G. C. n. 22 del 12-03-2019 di approvazione del D.U.P.;

la deliberazione di G. C. n. 23 del 12-03-2019 di approvazione del Bilancio;

la deliberazione di Giunta comunale n. 150 del 26-11-2019 in tema di tempestività dei pagamenti della Pubblica Amministrazione;

propone

per le motivazione espresse in narrativa che si intendono integralmente riportate e confermate per costituirne parte integrante e sostanziale del presente provvedimento

Di **prendere atto**

- del parere del Prof. Arturo Bianco prot. n. 9901 del 20.12.2019;
- della determinazione n. 886/2019 e degli atti in essa richiamati nonchè delle dimissioni espresse dalla Commissione, giuste note prott. nn. 124, 126 e 127 del 07-01-2020;
- e che, per l'effetto, la Giunta manifesti la volontà di resistere in giudizio contro il ricorso acquisito al protocollo generale dell'Ente in data 20-02-2020 con n. 1523.

Di **autorizzare** il Sindaco pro-tempore, in nome e per conto dell'Ente, a dare *mandato ad lites speciale* per la rappresentanza e difesa in giudizio dell'Ente, tenendo in debita considerazione la domanda di sospensiva avanzata da parte ricorrente.

Di **considerare** l'eventualità di nominare un legale di fiducia non ricompreso nell'elenco di cui alla deliberazione di Giunta comunale n. 91/2017, a fronte della delicata questione posta di base alla declaratoria di parte ricorrente.

Di **stabilire** che l'incarico sia regolato, in modo esclusivo e prevalente, dalle disposizioni dell'allegato *Disciplinare/Convenzione*, parte integrante e sostanziale del presente provvedimento, che sarà sottoscritto dal professionista e dal Responsabile del Servizio Amministrativo del Comune, competente in materia di contenzioso.

Di **demandare,** altresì, al Responsabile del Servizio citato, il compimento degli atti in uno al presente provvedimento:

- sottoscrizione della Convenzione;

assunzione dell'impegno di spesa nell'importo minimo erogabile quale corrispettivo per il presente incarico, in coerenza con le disposizioni del D. M. 55/2014.

LA GIUNTA COMUNALE

-Esaminata e ritenuta meritevole di approvazione la proposta di deliberazione prima riportata;

-Dato atto che sulla proposta della presente deliberazione è stato acquisito il prescritto parere di regolarità tecnica di cui all'art. 49 del D.lgs. 18 agosto 2000 n. 267 in calce al presente provvedimento;

Vista la delicatezza e la complessità della materia oggetto dell'opposizione, si procede alla nomina di un professionista non selezionato dalla short-list;

A voti palesi favorevoli unanimi, legalmente resi e verificati;

DELIBERA

per le motivazioni di seguito riportate, che qui si intendono interamente richiamate e trascritte per formare parte integrante e sostanziale del presente atto

Di approvare la proposta di deliberazione prima riportata, che costituisce parte integrante e sostanziale del presente atto.

Di prendere atto

- del parere del Prof. Arturo Bianco prot. n. 9901 del 20.12.2019;
- della determinazione n. 886/2019 e degli atti in essa richiamati nonchè delle dimissioni espresse dalla Commissione, giuste note prott. nn. 124, 126 e 127 del 07-01-2020;
- e che, per l'effetto, la Giunta manifesti la volontà di resistere in giudizio contro il ricorso acquisito al protocollo generale dell'Ente in data 20-02-2020 con n. 1523.

Di autorizzare il Sindaco pro-tempore, in nome e per conto dell'Ente,a dare *mandato ad lites speciale* per la rappresentanza e difesa in giudizio dell'Ente, tenendo in debita considerazione la domanda di sospensiva avanzata da parte ricorrente.

Di conferire incarico quale procuratore dell'Ente, per le controversie nella proposta meglio specificate, all'Avv. ROMANO Antonio con studio in Aversa alla Via Roma, 109.

Di dichiarare la presente deliberazione, previa apposita e distinta votazione con voto favorevole unanime, immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134, comma 4, del D.Lgs. 18.08.2000, n. 267, stante l'urgenza a provvedere.

Sulla proposta di deliberazione di cui al presente atto in data 25-02-2020 è reso parere Favorevole in ordine alla regolarità tecnica ai sensi dell'art. 49, comma 1, art. 147bis, comma 1, del D.lgs. 267/2000 e art. 5, comma 1, del vigente Regolamento sul sistema dei Controlli Interni dell'Ente.

Pignataro Maggiore li', 25-02-2020

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO AMMINISTRATIVO
F.to SALVATORE VITO

Il presente verbale viene letto, approvato e sottoscritto

Il Presidente	**Il Segretario Comunale**
f.to AVV. MAGLIOCCA GIORGIO	f.to DOTT.SSA ANNA LISA SIMONE

Il sottoscritto Segretario Comunale

ATTESTA

che la presente DELIBERAZIONE:

Ai sensi dell'art.124, comma 1, D. Lgs. 267 del 18.08.00, viene pubblicata all'Albo Pretorio Comunale on-line per 15 (quindici) giorni consecutivi dal 27-02-2020

Pignataro Maggiore lì 27-02-2020

Il Segretario Comunale
f.to DOTT.SSA ANNA LISA SIMONE

E' COPIA CONFORME ALL'ORIGINALE DA SERVIRE PER GLI ATTI AMMINISTRATIVI

Pignataro Maggiore lì 27-02-2020

Il Segretario Comunale
DOTT.SSA ANNA LISA SIMONE

Il sottoscritto Segretario Comunale

ATTESTA

¤ La presente deliberazione è stata dichiarata immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134, comma 4, del T.U. delle leggi sull'ordinamento degli EE.LL., approvato con D. Lgs. 267/2000.

¤ La presente deliberazione, pubblicata a norma di legge senza opposizioni o reclami, è divenuta ESECUTIVA ai sensi dell'art. 134, comma 3, del T.U. delle leggi sull'ordinamento degli EE.LL., approvato con D. Lgs. 267/2000.

Pignataro Maggiore lì 27-02-2020

Il Segretario Comunale
f.to DOTT.SSA ANNA LISA SIMONE