



Comune di Pontedera

Provincia di Pisa

ORIGINALE

3° SETTORE SERVIZI FINANZIARI, ALLA PERSONA E ORGANIZZAZIONE

Determinazione n° 1038 del 12/12/2022

OGGETTO: RICORSO AL TAR TOSCANA DELLA SOCIETÀ (OMISSIS) PER L'ANNULLAMENTO DELLE ORDINANZE SINDACALI N. 44 E 51/2022 DEL COMUNE DI PONTEDERA. COSTITUZIONE IN GIUDIZIO E CONFERIMENTO INCARICO LEGALE ALL'AVV. FAUSTO FALORNI DEL FORO DI FIRENZE. CIG Z9638FFB7D

IL DIRIGENTE

2° SERVIZIO UFFICIO ASSOCIATO TRIBUTI, CONTENZIOSO E DEMOGRAFICI

DECISIONE

1. Dà atto della necessità di costituirsi in giudizio nell'ambito del procedimento promosso da [OMISSIS...] dinnanzi al TAR Toscana per l'annullamento delle ordinanze sindacali n. 44 e 51 del 2022;
2. Conferisce allo scopo incarico legale all'Avv. Fausto Falorni, del Foro di Firenze, con sede in via de' Pucci n. 4, Firenze, CF: FLRFST57L04C101Z, con ogni facoltà di legge;
3. Impegna a favore dell'Avv. Fausto Falorni quale corrispettivo per l'attività professionale sopra descritta, la somma di € **9.392,35** comprensivi di spese generali al 15%, IVA e accessori di legge, al Cap 10102322480- Livello V 1030299002 "Spese per liti, arbitraggi e risarcimenti-Spese legali" dell'esercizio 2022, come da preventivo trasmesso (prot. N° 42960/2022):

4. Informa l'Avvocato incaricato che, qualora lo svolgimento dell'incarico richieda prestazioni ulteriori, per le quali tale impegno risulti inadeguato, il compenso – su richiesta preventiva del professionista e fermo restando quanto stabilito dal c.1 dell'art. 9 del D.L. n.1/2012, convertito con L. n. 27/2012 e dal D.M. 55/2014 e s.m.i. e dei principi generali in materia di esecuzione degli appalti – potrà essere variato;

5. Dà atto che i dati contenuti nel presente provvedimento sono trattati nel rispetto di quanto previsto dal Codice in materia di protezione dei dati personali, GDPR – Reg. UE 2016/679 e sono conservati agli atti d'ufficio;

6. Dà atto che il CIG per il presente affidamento è Z9638FFB7D

7. Nomina l'avv. Fausto Falorni responsabile esterno del trattamento dati personali, con riferimento ai dati afferenti il seguente incarico, come da lettera di nomina, conservata in atti.

MOTIVAZIONE

Con le Ordinanze sindacali n. 44 e 51 del 2022 il Comune di Pontedera ha ordinato all'amministratore unico e al rappresentante legale rispettivamente delle società [OMISSIS...] (appaltatore) e [OMISSIS...] (committente e proprietaria del fondo) di provvedere in solido, ai sensi dell'art. 192, co. 3, del D.Lgs. 152/2006 e s.m.i., alla rimozione e smaltimento dei rifiuti depositati ed in particolare:

- di provvedere con la massima urgenza e comunque non oltre il 5.9.2022 all'avvio di lavori di rimozione dei rifiuti depositati nella pista di cantiere e nelle aree interessate (puntualmente individuate nel testo) da spargimenti superficiali, come indicato con nota della Regione Toscana in data 2.2.2022 e successiva nota di ARPAT del 21.7.2022, secondo il Piano di Rimozione prodotto dalla società [OMISSIS...] e successiva integrazione, previa presentazione al Comune di Pontedera di un cronoprogramma dettagliato degli interventi e coordinato delle varie attività e fasi di rimozione, con l'individuazione del tecnico responsabile. In subordine, qualora l'operatore necessitasse di tempi significativamente più lunghi per la rimozione, l'A.C. ordinava di provvedere comunque, entro il termine suddetto, alla posa in opera di teli protettivi della pista, che dovranno rimanere posizionati in sede fino all'esecuzione definitiva dei lavori, al fine di ridurre i fenomeni di ruscellamento superficiale e infiltrazione delle acque meteoriche, nonché provvedere al successivo avvio dei lavori di rimozione;
- di provvedere al tempestivo smaltimento dei rifiuti depositati temporaneamente nelle piazzole di stoccaggio terreni, così come indicato dal medesimo Piano sopracitato, sottoponendo preventivamente all'A.C. un cronoprogramma che non potrà superare i 12 mesi;
- di comunicare all'A.C. e ARPAT la data di avvio delle operazioni nonché l'avvenuta esecuzione di quanto ordinato

Il **13 ottobre 2022** (Ns. prot. 41517 del 14.10.2022) veniva notificato a questa Amministrazione da [OMISSIS...], per tramite del proprio difensore legale, il ricorso al TAR Toscana per l'annullamento delle ordinanze sindacali n. 44 del 22.7.2022 e n. 51 del 12.8.2022 nonché ogni atto presupposto, connesso, o conseguente, ancorché ignoto.

A sostegno della richiesta di annullamento delle delle citate ordinanze è stato esposto il seguente motivo unico:

- *Violazione art. 192 D.Lgs. 152/2006. Eccesso di potere per illogicità manifesta, errore, travisamento e carenza dei presupposti* in quanto, pur essendo la società [OMISSIS...] al contempo committente del lavoro effettuato da [OMISSIS...] e proprietaria del fondo ove il lavoro veniva svolto, non sarebbe configurabile in capo alla stessa, quale committente, un vero e proprio obbligo di vigilanza sull'operato dell'appaltatore, ma una mera facoltà, sicché, conseguentemente, non è ravvisabile nemmeno una colpa in vigilando in qualità di proprietaria del fondo; coefficiente psicologico minimo necessario ai fini dell'addebito in solido dei doveri di rimozione, ripristino e smaltimento ai sensi dell'art. 192, co. 3, D.Lgs. 152/2006.

Questa Amministrazione Comunale intende resistere al ricorso presentato sostenendo 'insussistenza delle ragioni perorate dal ricorrente, ribadendo nello specifico la sussistenza di una colpa in vigilando per omessa vigilanza sull'operato di [OMISSIS...] , ditta appaltatrice, all'interno del fondo di cui era anche proprietaria.

L'Ufficio scrivente ha proceduto chiedendo la disponibilità alla difesa all'Avv. Fausto Falorni del foro di Firenze, in ragione della professionalità e competenze maturate in vicende similari chiaramente emergenti dal *curriculum vitae* e in quanto il medesimo difensore è stato già incaricato della difesa del Comune di Pontedera nell'ambito del ricorso, per la medesima vicenda, proposto da [OMISSIS...] dinanzi alla medesima autorità giudiziaria. L'Avv. Falorni ha pertanto trasmesso a mezzo PEC (prot. 42960/2022) il preventivo per il ricorso in oggetto di **euro 9.392,35**, coerente ai valori minimi di cui al D.M. 55/2014 e s.m.i.

La proposta è conforme all'art. 17 del D.Lgs. 50/2016, che esclude dall'applicazione delle disposizioni del medesimo Codice dei contratti pubblici i servizi legali aventi ad oggetto, tra l'altro, *“la rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato”*, in particolare *“per la consulenza legale fornita in preparazione di uno dei procedimenti ((di cui al punto 1)), o qualora vi sia un indizio concreto e una probabilità elevata che la questione su cui verte la consulenza divenga oggetto del procedimento, sempre che la consulenza sia fornita da un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31, e successive modificazioni”*; e che, in coordinazione con l'art. 4 del medesimo Codice, prevede che tale affidamento avvenga *“nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità...”*.

L'affidamento diretto dell'incarico legale si pone specificamente in coerenza con la necessità di perseguire in via prioritaria il principio di efficacia dell'azione amministrativa di cui all'art. 4 del D.Lgs. 50/2016. A tale proposito, come riportato dalle medesime Linee Guida al punto 3.1.2, l'efficacia *“richiede la congruità degli atti posti in essere dalle amministrazioni rispetto al conseguimento dello scopo e dell'interesse pubblico cui sono preordinati; con riferimento all'affidamento di servizi legali, tale principio va declinato tenendo conto che alcune di tali attività si risolvono in obbligazioni di mezzi e non di risultato. Cionondimeno, nelle valutazioni che l'amministrazione è tenuta a effettuare per l'affidamento può assumere rilevanza, ad esempio, la presenza di un pregresso contenzioso nella materia oggetto di affidamento che si è concluso con esito positivo per l'amministrazione medesima.”* A tale riguardo, come sopra menzionato, è opportuno considerare che l'Avv. Fausto Falorni ha maturato una considerevole esperienza in vicende similari e,

conseguentemente, l'affidamento diretto dell'incarico legale nei suoi confronti è funzionale al perseguimento in via prioritaria del principio di efficacia dell'azione amministrativa.

In conclusione, vista la deliberazione AVCP n. 556 del 31.05.2017, che al par. 3.3 precisa che l'affidamento dei servizi legali di cui all'art. 17 del d.lgs. 50/2016 è soggetto agli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari ex art. 3 del D.Lgs. 136/2000, e considerato che non sussistono cause di incompatibilità e/o ostative al conferimento, come risulta dalle dichiarazioni agli atti, si procede all'affidamento dell'incarico previa **informativa di Giunta n. 59 del 6 dicembre 2022.**

RIFERIMENTI NORMATIVI

A carattere generale:

- D. Lgs. 267/2000 “Testo Unico delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali”
(e successive modifiche ed integrazioni) art. 107, art. 151 sulla necessità o meno del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria”
- Regolamento UE 2016/ 679 "Regolamento generale sulla protezione dei dati" e D.Lgs. 196/2003 e s.m.i “Codice in materia di protezione dei dati personali" (e successive modifiche ed integrazioni).
- D.Lgs. 82/2005 “Codice dell'Amministrazione Digitale" (e successive modifiche ed integrazioni).

A carattere specifico:

- Art 26 comma 3 e art. 39, comma 5 dello Statuto Comunale relativi alla rappresentanza processuale dell'Ente
- D.M. n. 140/2012 e s.m.i “Regolamento recante la determinazione dei parametri per la liquidazione da parte di un organo giurisdizionale dei compensi per le professioni regolarmente vigilate dal Ministero della giustizia, ai sensi dell'art.9 del Decreto-legge 24 gennaio 2012, n. 1, convertito, con modificazioni, dalla legge 24 marzo 2012, n. 27 ”
- L'art. 114, c. 2 del Regolamento sull'ordinamento degli Uffici e dei Servizi, adottato con Deliberazione di G.C. n. n. 44 del 18 aprile 2013 e successive modifiche e integrazioni sull'ambito di applicazione delle norme di affidamento di collaborazione autonome a soggetti esterni
- D.M. n. 55/2014 e s.m.i "Regolamento recante la determinazione dei parametri per la liquidazione dei compensi per la professione forense, ai sensi dell'articolo 13, comma 6, della legge 31 dicembre 2012, n. 247. "

- Dlgs.n. 50/2016 "Attuazione delle direttive 2014/23/UE, 2014/24/UE e 2014/25/UE sull'aggiudicazione dei contratti di concessione, sugli appalti pubblici e sulle procedure d'appalto degli enti erogatori nei settori dell'acqua, dell'energia, dei trasporti e dei servizi postali, nonché per il riordino della disciplina vigente in materia di contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture", art. 17 "Contratti esclusi", comma 1, lett. d)
- Determinazione n. 4 del 7 luglio 2011 recante: "Linee guida sulla tracciabilità dei flussi finanziari ai sensi dell'articolo 3 della legge 13 agosto 2010, n. 136" Aggiornata al decreto legislativo 19 aprile 2017, n. 56 recante "Disposizioni integrative e correttive al decreto legislativo 18 aprile 2016 n. 50" con delibera n. 556 del 31 maggio 2017
- Delibera ANAC n. 556 del 31/5/2017 "Linee Guida tracciabilità aggiornate"
- Linee Guida Anac n. 12 recanti «Affidamento dei servizi legali». (Delibera n. 907). (18A07253) del 24/10/2018
- Decreto sindacale n. 3 del 27/02/2021 con cui è stato rinnovato l'incarico a tempo determinato ai sensi dell'art. 110, c. 1, del D. Lgs. 267/2000 e s.m.i., di Dirigente del 3° Settore, a decorrere dal 1°marzo 2021 fino alla scadenza del mandato del Sindaco alla dott.ssa Federica Caponi;
- Determinazione del Dirigente del 3° Settore n. 213 del 01/03/2021 con cui è stato conferito l'incarico di Posizione Organizzativa del 2° Servizio "Ufficio Associato Tributi, Contenzioso e Demografici" alla D.ssa Ciampalini Cinzia, dal 01/03/2021 al 31/12/2022;
- Il presente atto è coerente con la programmazione delle attività di questo Ente così come risulta dal Bilancio di Previsione 2022-2024 approvato con delibera del C.C. n° 62 del 29/12/2021, dal Documento Unico di Programmazione 2022-2024, approvato con deliberazione C.C. n° 61 del 29/12/2021 e dal Piano Esecutivo di Gestione 2022-2024, approvato e aggiornato con deliberazioni G.C. n. 1 del 11.1.2022 e n. 88 del 21/06/2022.

ALLEGATI

ESERCIZIO DEI DIRITTI

Contro il presente atto è possibile proporre ricorso giurisdizionale al Tribunale Amministrativo Regionale della Toscana nel termine di 60 giorni dalla pubblicazione e/o notifica o ricorso straordinario al Presidente della Repubblica nel termine di 120 giorni dalla pubblicazione.

Il diritto di accesso agli atti può essere esercitato rivolgendosi all'Ufficio Relazioni con il Pubblico.
telefono: 0587 299248

indirizzo [e-mail:urp@comune.pontedera.pi.it](mailto:urp@comune.pontedera.pi.it)

UFFICI DESTINATARI

- 1 2° SERVIZIO TERRITORIO E AMBIENTE
- 2 1° SERVIZIO FINANZIARIO

ADEMPIMENTI A CURA DELLA RAGIONERIA

Il Servizio Bilancio provvederà alla registrazione dei movimenti contabili, come da Tabella sotto riportata, e all' apposizione del Visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria e per la conseguente efficacia dell' Atto.

1) TABELLA ACCERTAMENTI

ESERCIZIO	DESCRIZIONE CAPITOLO	RISORSA	DEBITORE	IMPORTO

2) TABELLA IMPEGNI

ESERCIZIO	DESCRIZIONE CAPITOLO	INTERVENTO / CAPITOLO	CREDITORE	IMPORTO
2022	Spese per liti, arbitraggi, risarcimenti-Spese legali	10102322480 v liv. 1030299002	Avv. Fausto Falorni	€ 9.392,35

ESECUTIVITA'

Il presente provvedimento è esecutivo dopo l'apposizione del visto di regolarità contabile da parte del responsabile del servizio finanziario.

Il Responsabile del procedimento: dott.ssa Cinzia Ciampalini,
c.ciampalini@comune.pontedera.pi.it, 0587/299224

IL DIRIGENTE
3° SETTORE SERVIZI FINANZIARI, ALLA
PERSONA E ORGANIZZAZIONE
CAPONI FEDERICA / InfoCamere S.C.p.A.

