



**Servizio:** Servizio Sistemi informativi, affari legali, anticorruzione e controlli

**Settore:** Giuridico Amministrativo Controlli

**DETERMINAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE N° 2942 del 30-09-2021**

<b>OGGETTO:</b>	<b>CONFERIMENTO INCARICO ALLO STUDIO LEGALE ASSOCIATO PORCU &amp; BARBERIO PER RAPPRESENTANZA E DIFESA IN GIUDIZIO DELL'ASPAL PER RESISTERE AL RICORSO IN APPELLO PROMOSSO AVANTI AL CONSIGLIO DI STATO DALLA SOCIETA' [...] OMISSIS PER LA RIFORMA E/O L'ANNULLAMENTO DELLA SENTENZA DEL T.A.R. SARDEGNA N. 345/2021 (R.G. 58/2021). ADOZIONE IMPEGNO DI SPESA. SMART C.I.G. ZE632F3018.</b>
-----------------	---

**IL DIRETTORE GENERALE**

**VISTO** lo Statuto Speciale della Regione Autonoma della Sardegna e le relative norme di attuazione;

**VISTO** il D. Lgs. 23 giugno 2011, n. 118 e s.m.i. recante “*Disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di bilancio delle Regioni, degli enti locali e dei loro organismi, a norma degli articoli 1 e 2 della legge 5 maggio 2009, n. 42*”;

**VISTA** la deliberazione della Giunta Regionale n. 19/23 del 28/05/2015 recante “*Modalità e tempi di attuazione dell'armonizzazione dei sistemi contabili degli enti e delle agenzie regionali*”, che, ai sensi del combinato disposto dell'art. 2 della L.R. 9 marzo 2015, n. 5, e dell'art. 28 della L.R. n. 11/2006, estende anche agli Enti e alle Agenzie regionali l'applicazione del D. Lgs. n. 118/2011;

**VISTA** la Legge regionale 17 maggio 2016, n. 9, recante “*Disciplina dei servizi e delle politiche per il lavoro*”;

**VISTA** la deliberazione della Giunta regionale n. 36/5 del 16/06/2016 recante “*Approvazione preliminare Statuto Agenzia sarda per le politiche attive del lavoro*”, approvato in via definitiva con deliberazione della Giunta regionale n. 37/11 del 21/06/2016;

**VISTO**, inoltre, l'art. 11 dello Statuto che prevede che l'ASPAL sia organizzata in Direzione generale e Servizi, così come nel regolamentato dal Titolo II della L.R. n. 31/1998 e ss.mm.ii.;

**VISTO** l'articolo 13 della L.R. n. 9/2016 che individua, quali organi dell'ASPAL, il Direttore ed il Collegio dei revisori dei conti;

**VISTO** l'articolo 14 della L.R. n. 9/2016 che disciplina i compiti di coordinamento, direzione e controllo da parte del Direttore Generale dell'ASPAL;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 887 del 04/04/2019 di approvazione del Regolamento di regolamento di programmazione, contabilità e bilancio dell'ASPAL;

**VISTO** il decreto del Presidente della Regione Autonoma della Sardegna n. 53 del 12/05/2020 con il quale è stato nominato il Collegio dei revisori dei conti dell'ASPAL;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 8 del 05/01/2017 con la quale sono stati attribuiti gli incarichi dirigenziali relativi ai vari servizi dell'ASPAL;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 449 del 12/04/2017 recante “*Istituzione articolazioni organizzative di livello non dirigenziale dell'Agenzia sarda per le politiche attive del lavoro ex articolo 13 L.R. 31/1998 come modificato dalla*

L.R. 24/2014”;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 1020 del 31/03/2021 con la quale è stato approvato il bilancio di previsione pluriennale 2021 – 2023;

**VISTA** la deliberazione n. 14/37 del 16/04/2021 con la quale la Giunta Regionale ha rilasciato il nulla osta all'immediata esecutività alla predetta determinazione n. 1020 del 31/03/2021;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 1254 del 16/04/2021 con la quale è stato approvato il Programma Annuale delle Attività (PAA);

**VISTA** la Legge Regionale 25 febbraio 2021, n. 4 – Legge di Stabilità 2021;

**VISTA** la Legge Regionale 25 febbraio 2021, n. 5 – Bilancio di previsione triennale 2021-2023;

**VISTA** la Deliberazione della Giunta Regionale n. 17/3 del 07/05/2021 con la quale la sottoscritta è stata individuata Direttrice Generale dell'ASPAL;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 2134 del 19/12/2020 con la quale sono state conferite al Dott. Gianluca Calabrò le funzioni di Direttore del Servizio “*sistemi informativi, affari legali, anticorruzione e controlli*” dell'ASPAL;

**VISTA** la determinazione della Direzione Generale n. 290 del 02/02/2021 con la quale il Dott. Gianluca Meloni è stato individuato Coordinatore del Settore giuridico amministrativo sino alla data del 31/07/2021. Detto incarico, giusta determinazione del medesimo Organo n. 2495 del 02/08/2021, è stato prorogato sino alla data del 31/12/2021;

**PREMESSO** che:

- con determinazione della Direzione Generale n. 949 del 06/07/2020, l'ASPAL decideva di resistere nel ricorso promosso nanti il TAR Sardegna dalla Società [...] *omissis* per l'annullamento, previa sospensione, della determinazione della Direzione Generale n. 738 del 28 maggio 2020 con la quale è stata approvata l'aggiudicazione della procedura aperta telematica per l'affidamento del servizio di facility management, nonché di ogni altro atto connesso;
- con tale provvedimento si nominava quale legale difensore dell'Ente, l'Avv. Stefano Porcu, dello Studio Legale Associato Porcu & Barberio;
- con sentenza n. 633 del 16/11/2020, il predetto Tribunale dichiarava l'improcedibilità del ricorso per sopravvenuta carenza d'interesse, compensando tra le parti le spese di lite;
- in data 19/01/2021, con prot. n. 2169, veniva notificato all'Agenzia ricorso al T.A.R. Sardegna (R.G. 58/2021) presentato dalla medesima ricorrente avverso la nota del Direttore del Servizio sicurezza dei luoghi di lavoro, forniture e manutenzioni dei beni mobili e immobili prot. n. 95584 del 21/12/2020 con la quale è stata comunicata per la ricorrente la “... *esclusione, revoca aggiudicazione ex art. 76 comma 5 lettera d) del D. Lgs. 50/2016 e ss.mm.ii.*” relativa alla “*procedura aperta telematica per l'affidamento del servizio di facility management e gestione integrata di servizi e attività da realizzarsi nelle aree del Parco Geominerario Storico e Ambientale della Sardegna, per il periodo di 24 mesi CIG: 8013900F79 CUP: D79E19000510002*” e di tutti gli atti presupposti, connessi e conseguenti;
- in data 16/03/2021, con prot. n. 20689, l'Avvocato di controparte notifica ai sensi della L. n. 53/94 motivi aggiunti al suindicato ricorso R.G. n. 58/2021 pendente nanti il T.A.R. Sardegna;
- con la sentenza, Sez. I, n. 345/2021, del 13/05/2021 il T.A.R. Sardegna respingeva il suddetto ricorso;

**DATO ATTO** che con ricorso notificato all'Agenzia in data 31/08/2021 prot. n. 75741 la suddetta Società [...] *omissis* ha impugnato nanti il Consiglio di Stato la sentenza del T.A.R. Sardegna n. 345/2021;

**RILEVATO**

- che trattandosi di procedimento ricadente nel rito appalti i termini per la costituzione in giudizio delle parti intimiate sono dimezzati ai sensi dell'art. 119 c.p.a.
- che occorre pertanto provvedere alla costituzione in giudizio dell'Ente entro la data del 30/09/2021;

**DATO ATTO** che nell'articolazione dell'ASPAL non è a tutt'oggi previsto un Ufficio Legale e che con nota prot. n. 11358 del 7 luglio 2016, la Direzione Generale dell'Area Legale della Regione Sardegna, in risposta a formale richiesta dell'Agenzia in materia di supporto giuridico (prot. n. 11665 del 12 luglio 2016), ha comunicato di non poter *"supportare le istanze di un'Agenzia Regionale"*;

**CONSIDERATO** che occorre procedere alla costituzione nel giudizio dinanzi il Consiglio di Stato per la tutela degli interessi dell'Ente;

**RICHIAMATO** l'art. 17 del D. Lgs n. 50/2016 e ss.mm.ii. con il quale si esclude dall'applicazione delle disposizioni del nuovo codice i servizi legali e che testualmente recita:

*"Le disposizioni del presente codice non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi concernenti uno qualsiasi dei seguenti servizi legali:*

- *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:*

*1.1) in un arbitrato o in una conciliazione tenuti in uno Stato membro dell'Unione europea, un paese terzo o dinanzi a un'istanza arbitrale o conciliativa internazionale;*

*1.2) in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali o autorità pubbliche di uno Stato membro dell'Unione europea o un Paese terzo o dinanzi a organi giurisdizionali o istituzioni internazionali;*

- *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;*

- *servizi di certificazione e autenticazione di documenti che devono essere prestati da notai;*

- *servizi legali prestati da fiduciari o tutori designati o altri servizi legali i cui fornitori sono designati da un organo giurisdizionale dello Stato o sono designati per legge per svolgere specifici compiti sotto la vigilanza di detti organi giurisdizionali;*

- *altri servizi legali che sono connessi, anche occasionalmente, all'esercizio dei pubblici poteri;"*;

**CONSIDERATO** che occorre coordinare le disposizioni dell'art. 17 dell'attuale testo del codice dei contratti con quanto prevede l'articolo 4 del medesimo codice, *"Principi relativi all'affidamento di contratti pubblici esclusi"*, da cui si evince che i contratti esclusi non debbono essere affidati attraverso le specifiche disposizioni di dettaglio in tema di gara ed esecuzione disposti dal nuovo codice, ma debbono rispettare principi generali che traggono la loro fonte nello stesso codice dei contratti;

**PRESO ATTO** che in applicazione del principio di proporzionalità, deve ammettersi l'affidamento diretto dell'incarico di assistenza e di patrocinio legale entro la soglia dei 40.000,00 euro, ai sensi dell'art. 36, comma 2, del citato Codice il quale prevede l'affidamento diretto anche senza previa consultazione di 2 o più operatori economici;

**RICHIAMATO** l'avviso pubblico permanente approvato con determinazione della Direzione Generale n. 2511 del 02/10/2019 ed il relativo elenco dei professionisti predisposto con riferimento alle 5 sezioni da cui attingere per il conferimento degli incarichi legali mediante procedura concorrenziale con interpello di almeno tre avvocati individuati, con il criterio della rotazione, nella relativa Sezione di competenza;

**VALUTATO** che l'art. 6 dell'avviso sopra richiamato, in via d'eccezione, consente all'ASPAL di procedere alla diretta individuazione di un legale cui affidare l'incarico nel caso in cui vi sia un professionista che si sia già occupato della trattazione di un pregresso contenzioso nella stessa materia oggetto di controversia e per questioni analoghe a quella da trattare, conclusosi con esito positivo per l'ASPAL o altra amministrazione, risultante dal curriculum presentato;

**CONSIDERATO** che il predetto Studio Legale, ha già difeso l'ASPAL nella medesima vertenza proposta dinanzi al T.A.R. Sardegna, conclusasi con esito positivo per l'Ente;

**RILEVATO** che il predetto Studio Legale, in data 31/08/2021 con nota prot. n. 75741, si è reso disponibile a fornire l'assistenza in tutto l'iter procedimentale concernente la costituzione in giudizio e la difesa dell'ASPAL;

**RILEVATO** che il predetto Studio Legale ha previsto come onorari per la surrichiamata attività i medesimi del giudizio di primo grado (compenso di euro 26.264,16 a lordo del rimborso forfettario al 15%, IVA e CPA) oltre le spese vive di eventuale trasferta, quantificabili in circa euro 500,00;

**DATO ATTO** che i parametri citati nel suddetto preventivo risultano coerenti con quelli previsti dal Decreto 8 marzo 2018, n. 37 avente ad oggetto *“Regolamento recante modifiche al decreto 10 marzo 2014, n. 55, concernente 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”*;

**RILEVATO** che per tale fattispecie di incarico, trattandosi di contratto escluso dall’applicazione del Codice non vi è obbligo di ricorso al mercato elettronico (MePA) ovvero di strumenti telematici di negoziazione messi a disposizione dalle centrali di committenza (Convenzioni Quadro CONSIP ai sensi dell’articolo 24, comma 6, della Legge n. 448/2001);

**RITENUTO**, quindi, necessario ed opportuno, costituirsi nel sopracitato giudizio, conferendo direttamente agli Avvocati Stefano Porcu e Mauro Barberio, dello Studio Legale Associato Porcu & Barberio, l’incarico di patrocinio legale per il giudizio dinanzi al Consiglio di Stato, sia per la piena conoscenza del contenzioso in esame (avendo già curato il medesimo giudizio nanti il T.A.R. Sardegna, lo Studio Legale in questione non necessita di acquisire e studiare ex novo tutta la documentazione del caso), sia per motivi di continuità con la linea difensiva dell’Ente;

**SOTTOLINEATO** che l’incarico in argomento viene affidato esclusivamente per la procedura *de qua* e non costituisce consulenza generica né attività continuativa o modalità organizzativa di servizio e che la spesa per onorari ed esposti risulta di entità contenuta;

**DATO ATTO** che la spesa complessiva di euro 26.764,16 (di cui euro 18.000,00 per onorari; euro 2.700,00 per rimborso forfettario al 15% sul compenso, euro 828,00 per Cassa Avvocati al 4%, euro 500,00 per spese di trasferta ed euro 4.736,16 per IVA) attiene al Capitolo SC01.0065 - CDR 00.00.01.06 del bilancio di previsione 2021-2023;

**VISTO** l’art. 2, punto 2.4 dell’allegato schema di disciplinare di conferimento dell’incarico il quale prevede che *“I Legali incaricati si impegnano ad emettere le richieste di pagamento/fatture secondo le seguenti scadenze:*

- *il 40% del compenso successivamente alla data di stipula del presente disciplinare, previa presentazione di fattura elettronica;*
- *il 60% al termine del grado del giudizio per il quale è stato conferito l’incarico, previa presentazione di fattura elettronica.”;*

**RITENUTO**, dover autorizzare l’impegno di spesa della somma di euro 26.764,16 con imputazione al Capitolo SC01.0065 - CDR 00.00.01.06 del Bilancio di previsione dell’esercizio in corso, gestione competenza;

**VISTO** l’art. 3 della L. 136/2000, modificata e integrata con L. 217/2010 sulla tracciabilità dei flussi finanziari e che ai sensi e nel rispetto del comma 5 del suddetto articolo lo smart C.I.G. attribuito per la presente posizione risulta essere: ZE632F3018;

**PRESO ATTO** del disciplinare d’incarico allegato alla presente determinazione che ne costituisce parte integrante e sostanziale;

**PRESO ATTO** che l’Amministrazione è tenuta, ai sensi degli artt. 15 e 37 del D. Lgs. 33/2013 e ss.mm.ii., a pubblicare i dati relativi agli incarichi di consulenza dalla stessa affidati, sul sito istituzionale, all’interno della sezione *“Amministrazione trasparente”*;

**DATO ATTO** che il soggetto che adotta il presente atto non incorre in alcuna delle cause di incompatibilità previste dalla normativa vigente, con particolare riferimento al Codice di Comportamento dei Pubblici Dipendenti e alla Normativa Anticorruzione e che non sussistono, in capo allo stesso, situazioni di conflitto di interesse in relazione all’oggetto dell’atto, ai sensi della Legge 190 del 06/11/2012 e norme collegate;

**DATO ATTO** che, nel rispetto delle vigenti normative in materia di tutela della riservatezza e trattamento dei dati personali, nel testo del presente provvedimento vengono omessi i nominativi dei soggetti dallo stesso interessati, essendo comunque possibile la loro identificazione, all’occorrenza, sulla base dello specifico fascicolo depositato presso il Settore giuridico amministrativo.

## DETERMINA

La narrativa è parte integrante del presente atto;

**Art. 1)** di costituirsi nel giudizio dinanzi al Consiglio di Stato promosso dalla Società [...] *omissis* per l'impugnazione della sentenza del T.A.R. Sardegna n. 345/2021 relativa alla *"Procedura aperta telematica per l'affidamento del servizio di facility management e gestione integrata di servizi e attività da realizzarsi nelle aree del Parco Geominerario storico e ambientale della Sardegna, per il periodo di 24 mesi"*;

**Art. 2)** di procedere al conferimento dell'incarico di patrocinio legale agli Avvocati Stefano Porcu e Mauro Barberio, dello Studio Legale Associato Porcu & Barberio per la costituzione in giudizio nel procedimento dinanzi al predetto Tribunale;

**Art. 3)** di dare atto che il predetto Studio Legale è stato individuato per continuità, in quanto già difensore dell'Ente nel precedente giudizio ed esperto conoscitore della materia per cui è causa;

**Art. 4)** di dare atto che in conferimento dell'incarico è subordinato alla stipulazione di apposito disciplinare il cui schema, che dovrà essere sottoscritto digitalmente dai suddetti Professionisti per accettazione di tutte le condizioni ivi previste unitamente all'assunzione degli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari, è allegato al presente atto per costituirne parte integrante e sostanziale;

**Art. 5)** di corrispondere in favore del predetto Studio Legale l'onorario come in premessa riportato, in relazione a ciascuna delle attività nelle quali si articolerà l'espletamento dell'incarico;

**Art. 6)** di dare atto che il Responsabile del procedimento inerente o conseguente questo provvedimento è la sottoscritta Direttrice Generale;

**Art. 7)** di autorizzare l'impegno sul Bilancio di previsione 2021-2023 della somma di euro 26.764,16 (ventiseimilasettecentosessantaquattro/16), a favore degli Avvocati Stefano Porcu e Mauro Barberio, dello Studio Legale associato Porcu & Barberio, con sede in Cagliari, Via Garibaldi 105, C.F./P.I. 02893980926, Codice fornitore 3549, in qualità di legali incaricati del patrocinio dell'ASPAL nel sopraccitato giudizio, a valere su:

- Capitolo SC01.0065 - CDR 00.00.01.06
- Codice SIOPE / Livello V PCF U.1.03.02.11.000
- Conto COGE E212004500
- Missione 01 - Programma 03 - Macroaggregato 103

**Art. 8)** di notificare il presente provvedimento al predetto Studio Legale associato unitamente all'allegata bozza di disciplinare di conferimento dell'incarico di patrocinio legale;

**Art. 9)** di dare atto che è stato richiesto all'ANAC per il presente affidamento il seguente codice smart C.I.G.: ZE632F3018;

**Art. 10)** di dichiarare di non trovarsi, con riferimento al contenuto del presente atto, in condizioni di incompatibilità o di conflitto di interessi, neanche potenziale, sulla base della vigente normativa in materia di prevenzione della corruzione e di trasparenza;

**Art. 11)** di dare atto, altresì, che i dati relativi al presente atto saranno pubblicati sul sito istituzionale dell'Ente, nell'apposita sezione di *"Amministrazione trasparente"*, ai sensi degli artt. 15 e 37 del D. Lgs. n. 33/2013 e ss.mm.ii..

Il Coordinatore del Settore giuridico amministrativo: Dott. Gianluca Meloni

I Funzionari incaricati: Dott.ssa Francesca Serri - Dott. Andrea Scarlato

Visto  
di attestazione di copertura finanziaria  
Il Funzionario del Servizio Bilancio e Rendicontazione  
VALERIA MURA

Visto  
Del Direttore del Servizio Servizio Sistemi informativi, affari legali, anticorruzione e controlli  
DOTT. GIANLUCA CALABRO'

La Direttrice Generale  
F.to MAIKA AVERSANO

Documento informatico firmato digitalmente ai sensi del TU 445/2000 e del D.Lgs. 82/2005 e rispettive norme collegate