



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

Settore: Giuridico Amministrativo Controlli

DETERMINAZIONE DEL DIRETTORE GENERALE N° 2901 del 27-09-2021

OGGETTO:	AFFIDAMENTO INCARICO ALL'AVVOCATO ANTONELLO ROSSI DEL FORO DI CAGLIARI PER LA STESURA DI UN PARERE PRO-VERITATE IN ORDINE ALLE PROBLEMATICHE CONSEGUENTI LA PRESENTAZIONE DEL RICORSO PROMOSSO NANTI IL T.A.R. SARDEGNA (R.G. 721/2021) DALLA SOCIETA' [...] OMISSIS. ADOZIONE IMPEGNO DI SPESA. SMARTCIG Z65331EDA8.
-----------------	--

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. 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 al 31/12/2021;

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;

RICHIAMATA la determinazione della Direzione Generale n. 1448 del 30/04/2021 recante "APPROVAZIONE "RENDICONTO CONSUNTIVO DELL'ESERCIZIO 2020" DELL'ASPAL. ART. 11, COMMA 1, 4 E SEGUENTI DEL D.LGS 118/2011 E S.M.I.";

RICHIAMATA altresì la deliberazione di G.R. n. 17/2 del 17/05/2021 recante "Determinazione del Direttore generale n. 1448/ASPAL del 30.4.2021 concernente "Approvazione rendiconto consuntivo dell'esercizio 2020 dell'ASPAL". Nulla osta all'immediata esecutività e autorizzazione all'utilizzo dell'avanzo di amministrazione non vincolato ai sensi dell'articolo 4, comma 3, della legge regionale n. 12 del 2013 e smi.";

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;

DATO ATTO che l'ASPAL ha necessità di conferire l'incarico ad un legale ai fini dell'attivazione di un supporto esterno per il rilascio di un parere *pro veritate* ed eventuale costituzione in giudizio nanti il T.A.R. Sardegna avverso il ricorso, notificato con prot. n. 76909 del 08/09/2021 promosso dalla Società [...] *omissis* rappresentata e difesa dall'Avv. Giulia Atzori. Detta impresa è stata esclusa dalla procedura negoziata indetta dall'ASPAL per l'affidamento dei lavori di adeguamento impiantistico delle sedi dei CPI di Ales, Oristano, Quartu S. Elena e Sanluri;

DATO ATTO che in relazione al menzionato ricorso, il Servizio sicurezza dei luoghi di lavoro forniture e manutenzioni di beni mobili e immobili e il Servizio politiche a favore di soggetti a rischio di esclusione, opportunamente interpellati con nota del Servizio sistemi informativi, affari legali, anticorruzione e controlli prot. n. 77283 del 09/09/2021, con riscontri rispettivamente prot. n. 77567 del 10/09/2021 e prot. n. 78524 del 15/09/2021, hanno trasmesso una dettagliata informativa con la relativa documentazione;

DATO ATTO che il Settore patrimonio beni immobili, appalti di lavori con nota del RUP del 06/07/2021 ha disposto l'esclusione della predetta Società, a seguito dell'accertamento dell'inadempimento degli obblighi di cui all'art. 80, comma 5, lett. i) del D.Lgs. 50/2016 e ss.mm.ii. che sanziona i casi in cui "... *l'operatore economico non presenti la certificazione di cui all'articolo 17 della legge 12 marzo 1999, n. 68, ovvero non autocertifichi la sussistenza del medesimo requisito*". Contrariamente a quanto attestato dalla ricorrente, infatti, non è stato possibile appurare la regolarità delle dichiarazioni rese dalla stessa in fase di gara, in quanto il CPI di Cagliari, con note prot. n. 40601 del 10/05/2021 e prot. n. 54178 del 15/06/2021, ha certificato l'inottemperanza dei suddetti obblighi nel periodo intercorrente dal 02/03/2021 (data di notifica dell'esito della preselezione attivata su richiesta della Società [...] *omissis*) al 23/04/2021 (data in cui la Società [...] *omissis* ha richiesto agli uffici ASPAL l'avvio di una nuova preselezione);

RILEVATO che l'esito negativo della verifica di ottemperanza è stato accertato in base a quanto disposto dall'art. 9, comma 1, della legge 68/99 e ss.mm.ii., secondo il quale "*I datori di lavoro devono presentare agli uffici competenti la richiesta di assunzione entro sessanta giorni dal momento in cui sono obbligati all'assunzione dei lavoratori disabili*". A ciò si aggiunga che il regime sanzionatorio indicato nell'art. 15, comma 4, della predetta legge, prevede espressamente l'applicazione di una specifica sanzione amministrativa nel caso in cui, trascorsi 60 giorni dal momento nel quale sorge l'obbligo di assunzione, la quota d'obbligo non risulti coperta per cause imputabili al datore di lavoro. Trattandosi di obblighi di assunzione previsti dalla

normativa di riferimento, la sospensione o la deroga può essere prevista esclusivamente su esplicita indicazione di legge. In tal senso, l'invio del prospetto informativo o l'attivazione di una procedura di selezione, non essendo ricompresi tra le condizioni per la sospensione o la deroga, non consentono di escludere la responsabilità derivante dall'omesso adempimento degli obblighi entro l'anzidetto termine;

RILEVATO che le questioni controverse relative alla problematica in esame sono molteplici e afferiscono alla corretta individuazione della imputabilità del datore di lavoro rispetto alle responsabilità derivanti dagli obblighi di assunzione cui alla legge 68/99 e ss.mm.ii.. Inoltre, un altro aspetto problematico riguarda la possibilità di sospendere o interrompere il decorso del termine per l'ottemperanza dei predetti obblighi;

DATO ATTO pertanto che si rende necessario, alla luce di quanto sopra esposto, effettuare un'attenta disamina della vicenda in argomento mediante il conferimento di un incarico di consulenza legale per la redazione di un parere *pro veritate* volto a chiarire le problematiche giuridiche concernenti i profili di legittimità del provvedimento di esclusione della Società [...] *omissis* dalla procedura negoziata, nonché dei profili riguardanti il risarcimento del danno per la lesione da legittimo affidamento e l'eventuale costituzione in giudizio dell'ASPAL al fine di evitare un possibile esito sfavorevole del contenzioso;

CONSIDERATA la particolare complessità della materia da trattare, si è reso necessario prevedere il ricorso alla collaborazione di un professionista che offra ampie garanzie di conoscenza e competenza al fine di poter disporre di un supporto giuridico specialistico per le attività in argomento;

RITENUTO pertanto necessario ed indispensabile avvalersi del supporto di un legale esperto nella materia del diritto amministrativo;

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;

DATO ATTO che il suddetto avviso all'art. 6 recante "*Individuazione dei professionisti da consultare*" prevede che "... In via d'eccezione, l'ASPAL si riserva la facoltà di affidare l'incarico prescindendo dalla preventiva consultazione di più avvocati iscritti, nei seguenti casi: ... *omissis* ... i termini della controversia impongano di nominare con particolare urgenza il professionista, per tutelare al meglio gli interessi dell'ente, anche al fine di non incorrere in eventuali prescrizioni e/o decadenze.";

VALUTATO che

- l'incarico di consulenza legale da affidarsi rispetta il dettato di cui alla lett. 2) dell'art. 17 comma 1 del D. Lgs 50/2016 in quanto trattasi di una *questio iuris* con elevata probabilità di tramutarsi in *thema decidendum* di un procedimento specifico;
- l'art. 36, comma 2, lettera a) del predetto decreto consente alle stazioni appaltanti di procedere all'affidamento di lavori, servizi e forniture di importo inferiore a 40.000 euro mediante affidamento diretto, adeguatamente motivato o per i lavori in amministrazione diretta;
- la suddetta norma va coordinata con l'art. 4 dello stesso Codice, il quale prevede che per i contratti pubblici aventi ad oggetto lavori servizi e forniture, esclusi in tutto o in parte dall'applicazione del codice, l'affidamento avviene nel rispetto dei principi di "*economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità* ...";

CONSIDERATO, inoltre, che il Consiglio di Stato - Adunanza della Commissione speciale del 14/09/2017 (numero affare 01502/2017), in merito al parere richiesto dall'ANAC in ordine alle linee guida per l'affidamento dei servizi legali, asserisce che "*la selezione del contraente deve essere necessariamente orientata all'individuazione del professionista più adatto allo svolgimento della prestazione richiesta, secondo criteri che tengano conto della difficoltà dell'incarico e delle competenze necessarie ad espletarlo*";

DATO ATTO

- che in data 17/09/2021 con nota prot. n. 78941, è stato chiesto all'Avvocato Antonello Rossi del Foro di Cagliari, di manifestare la propria disponibilità a formulare un'offerta economica per quanto concerne l'attività di assistenza e supporto in ragione delle tematiche giuridiche connesse alla fattispecie in questione, vista la delicatezza e complessità della materia;

- che il predetto Legale, in data 20/09/2021 con nota prot. n. 79100, si è reso disponibile a fornire l'assistenza in tutto l'iter procedimentale stragiudiziale *de qua* per un compenso di euro 3.456,00 oltre rimborso forfettario 15%, oneri previdenziali 4% ed IVA 22%, per un totale complessivo di euro 5.042,72;

RILEVATO il predetto Legale possiede una indubbia esperienza e specializzazione nella materia del diritto amministrativo tali da poter coadiuvare i Servizi cui inerisce il contenzioso per l'approfondimento specifico e particolare delle problematiche insorte e per l'espletamento di quanto necessario a tutela di questo Ente;

ATTESO che il compenso richiesto risulta essere assolutamente congruo in relazione a quanto previsto per attività in ambito stragiudiziale (Artt. 1 - 3 e 18 - 27 del D.M. 55/2014 e s.m.i.) per un valore della controversia da euro 52.001,00 ad euro 260.000,00;

DATO ATTO che la spesa complessiva di euro 5.042,72 attiene al Capitolo SC01.0066 - CDR 00.00.01.06 del vigente bilancio di previsione pluriennale;

DATO ATTO che con riferimento agli "OBBLIGHI DI TRACCIABILITÀ DEI FLUSSI FINANZIARI" di cui all'art. 3 della Legge 136/2010, è stato acquisito il seguente SMARTCIG Z65331EDA8 in conformità alle indicazioni da ultimo fornite dall'ANAC con il Comunicato del Presidente del 16/10/2019 nel fornire indicazioni relativamente alla trasmissione dei dati all'Osservatorio dei contratti pubblici dispone, a decorrere dal 1° gennaio 2020:

- l'acquisizione di SMART CIG per l'affidamento di servizi legali per importi inferiori ai 40 mila euro e l'acquisizione del CIG per l'affidamento di servizi legali per importi pari o superiori a tale cifra, oltre al pagamento del contributo in favore dell'ANAC;
- l'estensione degli obblighi di comunicazione a tutte le fattispecie che erano state ritenute escluse dal codice dei contratti, tra le quali i servizi legali;

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", sottosezione 1 livello "Consulenti e collaboratori" e sottosezione 1 livello "Bandi di gara e contratti";

CONSIDERATO la sottoscritta non incorre nell'assunzione del presente provvedimento in alcuna delle cause di conflitto di interesse anche solo potenziale, incompatibilità, inconferibilità ai sensi della Legge n. 190 del 06/11/2012 e norme collegate.

DETERMINA

La narrativa è parte integrante del presente atto;

Art. 1) di conferire, per le motivazioni poste in premessa, all'Avvocato Antonello Rossi, con studio legale in Cagliari – Via Ada Negri n. 32, Part. I.V.A. 03125430920, l'incarico legale per il rilascio di un parere *pro veritate* in ordine alle problematiche conseguenti la presentazione del ricorso promosso nanti il T.A.R. Sardegna dalla Società [...] *omissis*;

Art. 2) di dare atto che l'incarico viene conferito al suddetto professionista alle condizioni economiche di cui al preventivo di spesa pervenuto al protocollo generale dell'Ente in data 20/09/2021 al n. 79100 e precisamente di euro 5.042,72 quale compenso complessivo, a lordo di rimborso forfettario, CPA ed IVA;

Art. 3) di dare atto che in conferimento dell'incarico è subordinato alla stipulazione di apposito disciplinare il cui schema, che dovrà essere sottoscritto digitalmente dal professionista 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. 4) di stabilire che alla liquidazione del compenso si procederà con successivo atto, dietro presentazione di apposita parcella elettronica, con le modalità indicate nel disciplinare di incarico;

Art. 5) di autorizzare l'impegno della somma di euro 5.042,72 (euro cinquemilaquarantadue/72), sul Bilancio di previsione 2021-2023, a favore del predetto professionista, in qualità di legale incaricato per l'attività di assistenza stragiudiziale meglio descritta in premessa, a valere su:

- Capitolo SC01.0066 - CDR 00.00.01.06
- Codice SIOPE / Livello V PCF U.1.03.02.11.000
- Conto COGE E212004700
- Missione 01 Programma 03 - Macroaggregato 103

Art. 6) di dare atto che è stato richiesto all'ANAC per il presente affidamento il seguente codice SMARTCIG: Z65331EDA8;

Art. 7) di notificare il presente provvedimento all'Avv. Antonello Rossi unitamente all'allegata bozza di disciplinare di conferimento dell'incarico di consulenza legale;

Art. 8) di dare atto che il Responsabile del procedimento inerente o conseguente questo provvedimento è la scrivente Direttrice Generale;

Art. 9) 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. 10) 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. 33/2013 e ss.mm.ii. sul sito istituzionale, all'interno della sezione "Amministrazione trasparente", sottosezione 1 livello "Consulenti e collaboratori" e sottosezione 1 livello "Bandi di gara e contratti".

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