

COMUNE DI PERDASDEFOGU
Provincia dell'Ogliastra

VERBALE DI DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE

Numero 59 Del 27-10-2017

COPIA

Oggetto: Ricorso nanti il competente T.A.R. per la Sardegna. Ampliamento del parco eolico in territorio comunale, direttive agli uffici per la difesa del Comune, e autorizzazione al Sindaco in carica a stare in giudizio

L'anno duemiladiciassette il giorno ventisette del mese di ottobre alle ore 13:50, nella Sala delle adunanze della Casa Comunale, regolarmente convocata, si è riunita la Giunta Comunale nelle persone dei Signori:

CARTA MARIANO	Sindaco	P
CARTA MARIA VITTORIA	Vice Sindaco	A
MURGIA DANIELE SALVATORE	Assessore	A
PALMAS TULLIO	Assessore	P
PALMAS LORENZO VINCENZO	Assessore	P

ne risultano presenti n. 3 e assenti n. 2.

Partecipa il SEGRETARIO COMUNALE Dott.ssa Muceli Patrizia.

Il presidente, nella persona del Sindaco Ing. CARTA MARIANO, riconosciuta legale l'adunanza, dichiara aperta la seduta.

LA GIUNTA COMUNALE

Premesso che sulla proposta della presente deliberazione, hanno espresso (ai sensi dell'art. 49 del T.U. 267/2000):

PARERE: Favorevole in ordine alla **Regolarita' tecnica**

Data: 26-10-2017

Il Responsabile del servizio
F.to ARCH. CASU ALESSANDRO

PARERE: Favorevole in ordine alla **Regolarita' contabile**

Data: 26-10-2017

Il Responsabile del servizio
F.to Palmas Marinella

Premesso che il Comune di Perdasdefogu ha stipulato con la Società Sardeolica S.r.l. una convenzione che prevede la localizzazione in territorio comunale di parte dell'ampliamento del parco eolico attualmente attivo in località Corti Porcus e Fenarbu, in territorio di Ulassai.

Considerato nell'ambito del procedimento di VIA attivato per l'ampliamento del parco eolico in territorio comunale, l'Ufficio tutela del paesaggio ha reso parere negativo, motivato in parte su profili di presunta inidoneità delle aree, secondo le previsioni della DGR 40/11 del 07/08/2015, e in parte su generiche valutazioni di non compatibilità paesaggistica dell'intervento.

Considerato che l'ampliamento del parco eolico costituisce importante elemento di sviluppo locale per effetto dei corrispettivi previsti nella convenzione per l'utilizzo delle aree, da destinarsi al perseguimento di rilevanti interessi pubblici, non soddisfacibili con le risorse ordinarie, nonché dei ritorni in termini di occupazione diretta e indotta.

Ritenuto opportuno incaricare un legale affinché proponga impugnazione giurisdizionale avverso il citato provvedimento e gli altri atti ad esso successivi o connessi, in quanto incidenti sulla possibilità di ampliamento in territorio Comunale del parco eolico, nel quale l'Amministrazione confida per contribuire allo sviluppo economico e sociale della comunità.

Dato atto che nella struttura organizzativa di questo Ente non è previsto un ufficio legale preposto ad assicurare la tutela legale del Comune e che, pertanto, sussiste la necessità di reperire un professionista in possesso delle competenze necessarie.

Precisato che, ai sensi dall'art. 17 del nuovo codice dei contratti pubblici, il d.lgs. n. 50 del 2016, così come modificato per effetto del decreto correttivo (D. Lgs. 19 aprile 2017, n. 56), l'affidamento della difesa in giudizio rientra nell'ambito delle esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessione di servizi, prevede che

- *"1. Le disposizioni del presente codice non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi:...*
- *d) concernenti uno qualsiasi dei seguenti servizi legali:*
- *1) 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;*
- *2) 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;*
- *3) servizi di certificazione e autenticazione di documenti che devono essere prestati da notai;*
- *4) 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;*

- 5) altri servizi legali che sono connessi, anche occasionalmente, all'esercizio dei pubblici poteri".

Precisato che nel testo della norma se per un verso, quindi, trova riscontro ancora la dicotomia tra incarichi di consulenza legale ed incarichi di rappresentanza in giudizio, dall'altro, le fattispecie vengano pienamente sussunte nella categoria giuridica degli appalti di servizi, in quanto la "*rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato*" viene definita dal legislatore ad ogni effetto quale "*appalto di servizi*".

Considerato che sotto tale profilo si determina quindi, proprio con la norma che esclude alcune attività legali dall'ambito soggettivo di applicazione del d.lgs. n. 50 del 2016, un superamento degli arresti giurisprudenziali in precedenza formatisi che tale dicotomia avevano declinato sulla scorta della diversa natura giuridica dell'attività di consulenza giuridica e di assistenza giudiziale e che avevano trovato conferma nella legge n. 247 del 2012.

Dato atto che la nuova disciplina normativa postula che, anche nel caso di conferimento di incarico legale per la difesa non seriale in giudizio da parte di un'amministrazione aggiudicatrice che questo debba avvenire, anche ricollegandosi alla giurisprudenza richiamata, in ossequio a detti principi che escludono un ricorso alla mera scelta discrezionale ancorata al solo rapporto fiduciario, senza il presidio di criteri che nei richiamati principi trovano fondamento e nel rispetto delle previsioni a tutela del corretto utilizzo delle risorse pubbliche (predeterminazione della spesa, utilizzo prioritario delle professionalità interne) e del principio della buona amministrazione con i conseguenti obblighi motivazionali.

Considerato, infatti, che, ai sensi dell'art. 4 del predetto D. Lgs. 50/2016: "*L'affidamento dei contratti pubblici aventi ad oggetto lavori, servizi e forniture, dei contratti attivi, 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*".

Ravvisata la necessità di affidare l'incarico di rappresentare il Comune nella procedura di cui sopra ad un avvocato, affidando al Responsabile del Servizio Tecnico la nomina del legale cui affidare la predetta attività.

Ritenuto, inoltre, di dover richiedere l'immediata esecutività dell'atto, stante l'urgenza di provvedere, considerata la prossimità del termine ultimo per costituirsi in giudizio.

Richiamati:

- il Documento Unico di Programmazione relativo al triennio 2017/2019, approvato con deliberazione del Consiglio Comunale n 14 del 16/04/2017;
- il bilancio di previsione per il triennio 2017/2019, approvato con deliberazione del Consiglio Comunale n.15 Del 16/04/2017.

Visti:

- il parere favorevole in ordine alla regolarità tecnica, espresso dal Responsabile dell'Area Tecnica ai sensi dell'art. 49, comma 1 del D.Lgs. 267/2000;
- il parere favorevole in ordine alla regolarità contabile, espresso dal Responsabile dell'Area Finanziaria ai sensi dell'art. 49, comma 1 del D.Lgs. 267/2000.

Tutto ciò premesso e considerato, con votazione espressa all'unanimità

DELIBERA

- Che le premesse costituiscono parte integrante del presente atto

- Di autorizzare questo Ente, per i motivi espressi in premessa, a nominare un legale di fiducia affinché proponga impugnazione giurisdizionale avverso il citato provvedimento e gli altri atti ad esso successivi o connessi.
- Di dare atto che spetta al Sindaco del Comune di Perdasdefogu sottoscrivere il mandato alle liti in qualità di Legale Rappresentante dell'Ente.
- Di demandare al Responsabile del Servizio Tecnico il compito di affidare l'incarico ad un legale.
- Di far fronte alla spesa con fondi del bilancio 2017/2019, autorizzando il Responsabile del Servizio Tecnico all'utilizzo delle risorse finanziarie scaturenti dal presente provvedimento.

Inoltre, con separata votazione unanime

DELIBERA

- Di dichiarare la presente Deliberazione immediatamente eseguibile ai sensi dell'art. 134, comma 4, del D. Lgs. 267/2000.

Letto, approvato e sottoscritto

IL PRESIDENTE
F.to Ing. CARTA MARIANO

IL SEGRETARIO COMUNALE
F.to Dott.ssa Muceli Patrizia

La su estesa deliberazione ai sensi e per gli effetti della L.R n° 38/94 modificata con L.R. n° 7/98:

è stata affissa all'albo pretorio on line sul sito web istituzionale di questo Comune accessibile al pubblico (art. 32, comma 1, della Legge 18 giugno 2009, n. 69) il giorno 30-10-2017 e trasmessa contestualmente ai gruppi consiliari con prot. n. 4244

Perdasdefogu, lì 30-10-2017 IL RESPONSABILE AFFARI GENERALI
F.to Dott. Sirigu Paolo

Timbro

Visti gli atti di ufficio, si attesta, ai sensi e per gli effetti della L.R n. 38/94 modificata con L.R. n. 7/98

Che la presente deliberazione è divenuta esecutiva:

[] a seguito della pubblicazione all'albo pretorio on line sul sito web istituzionale di questo Comune accessibile al pubblico (art. 32, comma 1, della Legge 18 giugno 2009, n. 69), senza reclamo, per 10 giorni consecutivi;

[X] perché dichiarata immediatamente esecutiva;

[] è divenuta esecutiva a seguito dell'approvazione da parte dell'organo di controllo con provvedimento n°..... del.....

Perdasdefogu, lì 30-10-2017 IL RESPONSABILE AFFARI GENERALI
F.to Dott. Sirigu Paolo

Timbro

Per copia conforme all'originale ad uso amministrativo,

Perdasdefogu, lì 30-10-2017
IL RESPONSABILE AFFARI GENERALI
Dott. Sirigu Paolo