



COMUNE DI BASTIGLIA

Provincia di Modena

DETERMINA N° 197 DEL 29/12/2023

AREA CONTABILE

Area Contabile

Oggetto: PROCEDIMENTO AVANTI ALLA CORTE DI CASSAZIONE A SEGUITO DI RICORSO PER REGOLAMENTO NECESSARIO DI COMPETENZA EX ARTT. 819TER, 42 E 47 C.P.C. PROMOSSO DA COMUNE DI BORGOCARBONARA ED ALTRI, CONTRO IL COMUNE DI CARPI ED ALTRI. CONFERIMENTO DI INCARICO DI ASSISTENZA LEGALE – CIG Z213E00DFD

il Responsabile dell'Area

Premesso che

- in data 27/10/2023, in atti al protocollo generale al n. 7245 del 28/10/2023, veniva notificata al Comune di Bastiglia, in persona del Sindaco pro tempore, domanda di arbitrato ex art. 806 e ss. cpc, rivolta al Presidente del Tribunale civile di Modena, promossa dai Comuni di Borgocarbonara, Camposanto, Cavezzo, Medolla, Mirandola, Moglia, Poggio Rusco, San Felice sul Panaro, San Giacomo delle Segnate, San Possidonio e San Prospero, tutti rappresentati e difesi dall'Avv. Giuditta Carullo del foro di Bologna;
- con provvedimento del 21/11/2023 il Presidente del Tribunale di Modena rigettava la richiesta di nomina del collegio arbitrale e relativa misura cautelare in quanto inammissibile;

Considerato che

- in data 20/12/2023, in atti al protocollo generale al n. 8609, pari data, veniva notificato al Comune di Bastiglia, in persona del Sindaco pro tempore, ricorso per regolamento necessario di competenza ex artt. 819ter, 42 e 47 c.p.c., con il quale i Comuni ricorrenti chiedevano di:
*“1) dichiarare l'applicabilità della clausola compromissoria di cui all'art. 38 dello statuto di AIMAG al caso di specie;
e per l'effetto
2) dichiarare l'obbligo ex art. 810 cpc del Presidente del Tribunale di Modena di nominare il Collegio arbitrale in quanto è insussistente la continenza tra la causa NRG 3960/2023 pendente dinanzi al Tribunale di Modena Presidente ff Dott. ssa Emilia Salvatore e la causa NRG 564/2023 pendente dinanzi al TAR Emilia Romagna-Bologna Sez.II”;*
- il suddetto ricorso è stato promosso dai Comuni di Borgocarbonara, Camposanto, Cavezzo, Medolla, Mirandola, Moglia, Poggio Rusco, San Felice sul Panaro, San Giacomo delle Segnate, San Possidonio e San Prospero, tutti assistiti dall'Avv. Giuditta Carullo, contro il Comune di Carpi e i Comuni di Campogalliano, Novi di Modena, Soliera, Bomporto e Bastiglia, in persona dei relativi Sindaci e legali rappresentanti pro tempore, nei confronti di Hera S.p.a. e Fondazione Cassa di Risparmio di Carpi nei confronti dei rispettivi legali rappresentanti pro tempore, nonché dei componenti del CdA di Aimag s.p.a.;

Dato atto che:

- con riferimento alla domanda di arbitrato ex art. 806 e ss. cpc, tutti i Comuni citati hanno conferito l'incarico di assistenza in giudizio all'Avv. Marco Dugato, Associazione professionale LS Lexjus Sinacta Avvocati e Commercialisti Associati, p.iva 03647251200, del Foro di Bologna, iscritto all'Ordine degli Avvocati al n. 3058, con studio in Via Della Zecca, 1 - 40121 Bologna (BO);
- in particolare, la Giunta del Comune di Bastiglia, con deliberazione n. 58 del 13/11/2023, definiva, tra l'altro

- di autorizzare il Sindaco del Comune di Bastiglia, per le motivazioni indicate in premessa, a costituirsi nel procedimento RG 3960/2023, inerente alla nomina di arbitri, promosso dal Comune di Borgocarbonara ed altri con domanda di arbitrato ex art. 806 e ss. c.p.c, notificata al Comune di Bastiglia e acquisita al protocollo dell'Ente al n. 7245 del 28/10/2023, con la rappresentanza e difesa di avvocato patrocinatore esterno, conferendo all'incaricato ogni potere di legge, compreso quello di mutare domicilio, proporre impugnazioni, chiamare in causa, rinunciare agli atti, nominare altri procuratori o farsi sostituire, anche per eventuali procedure cautelari o inibitorie;
- di autorizzare, fin da ora, il Sindaco del Comune di Bastiglia, per il caso in cui il Presidente del Tribunale di Modena proceda alla nomina, ai sensi degli artt. 806 e ss. c.p.c., del collegio arbitrale che operi in via rituale, a stare in arbitrato per mezzo di avvocato patrocinatore esterno, la cui procura si estenda a qualsiasi atto processuale, ivi compresa la rinuncia agli atti e la determinazione o proroga del termine per la pronuncia del lodo;
- di dare mandato al Responsabile dell'Area Contabile - Finanziaria di procedere all'individuazione del legale patrocinatore nel rispetto degli artt. 13 e 56 del D.Lgs 36/2023, alla sottoscrizione del relativo disciplinare d'incarico, nonché di procedere all'assunzione del relativo impegno di spesa, tenendo conto dell'opportunità di avvalersi dell'Avv. Marco Dugato, Associazione professionale LS Lexjus Sinacta Avvocati e Commercialisti Associati, p.iva 03647251200, del Foro di Bologna, con studio in Via Della Zecca, 1 - 40121 Bologna (BO);
- con conseguente determinazione dirigenziale n. 146 del 15/11/2023, del Responsabile dell'Area Contabile - Finanziaria, ad oggetto "Domanda di arbitrato ai sensi degli articoli 806 e ss. cpc al Presidente del Tribunale civile di Modena, con istanza cautelare, promossa da Comune di Borgocarbonara ed altri, contro il Comune di Carpi ed altri - R.G. 3960/2023. Conferimento di incarico di assistenza legale – CIG ZCC3D4A047", veniva affidato l'incarico di assistenza in giudizio all'Avv. Marco Dugato, Associazione professionale LS Lexjus Sinacta Avvocati e Commercialisti Associati, p.iva 03647251200, del Foro di Bologna, con studio in Via Della Zecca, 1 - 40121 Bologna (BO);

Dato atto inoltre che per la medesima questione pende avanti al TAR Emilia – Romagna giudizio iscritto al ruolo RG n. 564 del 2023, esperito dagli Enti promotori della domanda di arbitrato, rappresentati e difesi dal Prof. Avv. Antonio Carullo e dall'Avv. Giuditta Carullo del foro di Bologna, contro i Comuni di Carpi, Campogalliano, Novi di Modena, Soliera, Bastiglia, Bomporto, nonché nei confronti dei componenti del CdA di Aimag s.p.a., notificato al Comune di Bastiglia in data 07/08/2023, in atti al protocollo generale al n. 5355, volto ad ottenere l'annullamento, previa sospensiva, di una serie di provvedimenti citati nel medesimo, i Dirigenti e Responsabili competenti per i Comuni di Carpi, Campogalliano, Novi di Modena, Soliera, Bastiglia, Bomporto,

Considerato altresì che

- presso il Comune di Bastiglia non è presente un ufficio di Avvocatura civica e che pertanto si rende necessario ricorrere a professionisti esterni per la rappresentanza e difesa in giudizio;

Rammentato che con la suddetta deliberazione di Giunta comunale n. 75 del 28/12/2023, dichiarata immediatamente eseguibile, la Giunta medesima dava mandato al Responsabile dell'Area Contabile – Finanziaria "di procedere all'individuazione del legale patrocinatore nel rispetto degli artt. 13 e 56 del D.Lgs 36/2023, alla sottoscrizione del relativo disciplinare d'incarico, nonché di procedere all'assunzione del relativo impegno di spesa, tenendo conto dell'opportunità di avvalersi dell'Avv. Marco Dugato, Associazione professionale LS Lexjus Sinacta Avvocati e Commercialisti Associati, p.iva 03647251200, del Foro di Bologna, con studio in Via Della Zecca, 1 – 40121 Bologna (BO)";

Considerati

- l'unitarietà della vertenza involgente le posizioni giuridiche dei Comuni di Carpi, Campogalliano, Novi di Modena, Soliera, Bomporto e Bastiglia e la comune volontà degli enti, contri i quali è stato esperito il ricorso per regolamento necessario di competenza, di tutelare i propri interessi e ragioni in giudizio;
- la circostanza per cui l'odierno ricorso, involgente le posizioni giuridiche dei suddetti Comuni contiene richieste inerenti profili connessi a quelli sottesi al già richiamato ricorso giurisdizionale esperito avanti al TAR Emilia – Romagna – Bologna nonché costituisce fase consequenziale della domanda di arbitrato e che, conseguentemente, risulta opportuno valutare la possibilità di affidare l'incarico di difesa al medesimo Professionista incaricato dell'assistenza in giudizio nelle suddette vertenze;

Dato atto che

- ai sensi dell'art. 47 c.p.c, il termine per depositare alla Corte di cassazione scritture difensive e documenti, a carico delle parti alle quali è notificato il ricorso o comunicata l'ordinanza del giudice, è fissato in venti giorni, e pertanto si rende necessario procedere all'individuazione del legale esterno cui affidare la prestazione con la massima tempestività;
- la determinazione dei comuni resistenti di avvalersi di un unico avvocato patrocinatore, oltre a presentare evidenti vantaggi sul piano della strategia processuale, consente di conseguire economie di scala in ordine ai compensi del professionista;

Evidenziato che

- è stato richiesto, dai Dirigenti/Responsabili dei Comuni interessati, in considerazione dei termini stringenti previsti, della rilevanza della controversia, della complessità del thema decidendum e dell'elevata specializzazione necessaria, preventivo unitario per la rappresentanza e difesa nel procedimento per regolamento necessario di competenza di cui trattasi, al Prof. Avv.to Marco Dugato del foro di Bologna, Professore ordinario di Diritto amministrativo presso la Facoltà di Giurisprudenza dell'Università degli studi di Bologna, Professore titolare di Diritto amministrativo presso la Scuola di specializzazione in studi sull'amministrazione pubblica (SPISA) dell'Università di Bologna, nonché professionista di conclamata esperienza scientifica nella materia dei servizi pubblici locali e delle società a partecipazione pubblica (fra gli altri, è membro del Board Servizi Pubblici locali di rilevanza economica di Invitalia ed è stato componente, nel 2022, del gruppo di lavoro per lo studio e l'analisi delle tematiche inerenti i servizi pubblici locali presso il Segretariato Generale della Presidenza del Consiglio dei Ministri), già legale patrocinatore incaricato nella connessa controversia avanti al TAR Emilia – Romagna – Bologna e del procedimento di arbitrato, già prima richiamate;
- il preventivo pervenuto in data 28/12/2023, acquisito al protocollo dell'Ente al n. 8744, pari data, reca l'importo complessivo di € 14.591,20 lordi (€ 10.000,00 per compenso, € 1.500,00 per spese forfetarie al 15%, € 460,00 per CPA al 4%, € 2.631,20 per IVA al 22%), oltre a eventuali spese per “trasferte”, di cui all'art. 15 del Decreto 10 marzo 2014, n. 55, allo stato non quantificabili;
- la stima della quota a carico del Comune di Bastiglia, effettuata in proporzione alle quote di partecipazione dei singoli enti resistenti in AIMAG S.p.A., è di € 415,85 lordi (€ 327,75 per compenso e spese forfetarie, € 13,11 per CPA, € 74,99 per IVA), oltre eventuali spese per “trasferte”, di cui all'art. 15 del Decreto 10 marzo 2014, n. 55, allo stato non quantificabili;
- la corresponsione delle spese di cui all'art. 15 del Decreto 10 marzo 2014, n. 55 potrà essere disposta solo previa presentazione di dettagliata documentazione, in tempo utile per l'integrazione dell'impegno di spesa, da parte del professionista;

Considerato che

- dal curriculum vitae del professionista, di cui al protocollo n. 5777 del 30/08/2023, emergono, altresì, pluriennale esperienza nell'ambito dell'assistenza giudiziale e stragiudiziale a Pubbliche amministrazioni e società a partecipazione pubblica;
- nel connesso giudizio incardinato presso il TAR Emilia – Romagna – Bologna, l'attività difensiva, per quanto concerne le fasi cautelari già svoltesi, è stata correttamente espletata e l'istanza cautelare dei ricorrenti è stata rigettata con ordinanza del 19/10/2023;

Dato atto che

- il suddetto preventivo è stato raffrontato alle tariffe previste dal D.M. del 10 marzo 2014, n. 55 e ss.mm.ii. e che ne è stata verificata la relativa congruità;
- è stata acquisita dal Professionista e dal Legale rappresentante dell'Associazione di Professionisti, agli atti del protocollo al n. 7622 del 13/11/2023, DSAN di possesso dei requisiti richiesti;
- permane la validità dei riscontri documentali ai controlli già effettuati circa il possesso dei requisiti richiesti;
- il precedente grado di giudizio instauratosi a seguito della domanda di arbitrato si è concluso positivamente per l'Ente essendo stata dichiarata l'inammissibilità della domanda stessa.

Ritenuto che il servizio legale di rappresentanza e difesa nel procedimento arbitrale rientri tra quelli individuati dall'art. 56 “*Appalti esclusi nei settori ordinari*”, comma 1, lett. h), punto 1, del d.lgs. n. 36/2023;

Evidenziato che

- ai sensi del combinato disposto degli articoli 13, commi 2 e 5, e 56 del d.lgs. n. 36/2023, l'affidamento dei contratti esclusi che offrono opportunità di guadagno economico anche indiretto, fra cui i servizi legali, avviene tenendo conto dei principi di cui agli artt. 1, 2 e 3 del medesimo decreto;
- l'affidamento del servizio legale di cui trattasi al Professionista interpellato e che ha manifestato la propria disponibilità ad assumere la difesa degli enti richiedenti, nei termini e modi richiesti, persegue, pertanto, il risultato ai sensi dell'art. 1 del D.lgs. 36/2023 e concreta reciproca fiducia nell'azione legittima, trasparente e corretta dell'amministrazione, dei suoi funzionari e degli operatori economici ai sensi dell'art. 2 del D.lgs. 36/2023;

Evidenziato altresì che, pur trattandosi di contratti esclusi, non può non sottolinearsi come l'importo oggetto del presente affidamento risulti significativamente inferiore al limite previsto dall'art. 50, comma 1, lett. b) del d.lgs. 36/2023 per procedere all'affidamento diretto di forniture e servizi;

Ritenuto conseguentemente opportuno procedere, ai sensi del combinato disposto degli artt. 13 e 56 del D.lgs. 36/2023, con l'affidamento all'Avv. Marco Dugato, Associazione professionale LS Lexjus Sinacta Avvocati e Commercialisti Associati, p.iva 03647251200, del Foro di Bologna (iscritto all'Ordine degli Avvocati al n. 3058), con studio in Via Della Zecca, 1 - 40121 Bologna (BO), in ragione delle sopra esposte motivazioni, dell'incarico di rappresentanza e difesa del Comune di Carpi, con ogni strumento ritenuto idoneo in osservanza del codice di procedura civile, del codice deontologico e secondo la migliore tecnica professionale, nonché all'espletamento di tutte le connesse attività nel procedimento avanti alla Corte di Cassazione a seguito di ricorso per regolamento necessario di competenza ex artt.

819ter, 42 e 47 c.p.c. promosso da Comune di Borgocarbonara ed altri, contro il Comune di Carpi ed altri, notificato al Comune di Carpi e acquisita al protocollo dell'Ente al n. 8609 del 20/12/2023;

Dato atto che l'acquisizione del servizio non rientra nel Programma biennale in quanto si tratta di un acquisto con importo stimato inferiore alle soglie di legge;

Richiamate

- la Delibera di Consiglio Comunale n. 6 in data 30/01/2023, esecutiva, e ss.mm.ii., con cui è stata approvata la Nota di Aggiornamento al Documento Unico di Programmazione (DUP) per il periodo 2023-2025;
- la Delibera di Consiglio Comunale n. 7 in data 30/01/2023, esecutiva, e ss.mm.ii., con cui è stato approvato il Bilancio di Previsione per il periodo 2023-2025;
- la Delibera di Giunta Comunale n. 7 del 16/03/2023 esecutiva, e ss.mm.ii., con cui è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione (PEG) per il periodo 2023-2025;

Dato atto che il Cig assegnato dall'ANAC è il n. **Z213E00DFD**, con oggetto "Procedimento avanti alla Corte di Cassazione a seguito di ricorso per regolamento necessario di competenza ex artt. 819ter, 42 e 47 c.p.c. promosso da Comune di Borgocarbonara ed altri, contro il Comune di Carpi ed altri. Conferimento di incarico di assistenza legale";

Dato atto che il Responsabile del Progetto ai sensi dell'art. 15, comma 1, del D.lgs. n. 36/2023, è il Dott. Luca Rinaldi, anche per le fasi di esecuzione.

Accertato che il programma dei pagamenti conseguenti all'assunzione degli impegni di spesa del presente provvedimento, è compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole di finanza pubblica, ai sensi dell'art. 183, comma 8, del D. Lgs. n. 267/2000, così modificato dall'art.74 del D. Lgs. n. 118/2011, introdotto dal D. Lgs. n. 126/2014;

Visti, nelle versioni aggiornate,

- l. 31 dicembre 2012, n. 247
- d.lgs. 18/8/2000 n. 267 TUEL con particolare riferimento agli artt. 107 "Funzioni e responsabilità della dirigenza" e all'art. 183 "Impegno di spesa";
- d.lgs. n. 36 del 31/03/2023, artt. 1,2,3, 13 e 56;
- d.l. n. 78/2009 (conv. l. 102/2009), art. 9, concernente i pagamenti delle P.A.;
- d.lgs. n. 118/2011, inerente armonizzazione dei sistemi contabili e schemi di bilancio, art. 74;
- l. 13 agosto 2010, n. 136 ad oggetto "Piano straordinario contro le mafie, nonché delega al Governo in materia di normativa antimafia", art. 3;
- d.lgs. n. 33 del 14 marzo 2013 in materia di obblighi di pubblicazione;
- linee guida ANAC, del. 1310/2016, in materia di obblighi di pubblicazione;
- regolamento dei contratti;
- regolamento di contabilità;
- la deliberazione della Corte dei Conti – Sezione regionale di controllo per l'Emilia Romagna, n. 241/2021INPR, del 16/11/2021, ed in particolare il par. 5.1.3;

D E T E R M I N A

- **di affidare**, in ragione delle motivazioni esposte in premessa, ai sensi del combinato disposto degli artt. 13 e 56 del D.lgs. 36/2023, all'Avv. Marco Dugato, Associazione professionale LS Lexjus Sinacta Avvocati e Commercialisti Associati, p.iva 03647251200, del Foro di Bologna (iscritto all'Ordine degli Avvocati al n. 3058), con studio in Via Della Zecca, 1 – 40121 Bologna (BO), in ragione delle sopra esposte motivazioni, l'incarico di rappresentanza e difesa del Comune di Carpi, con ogni strumento ritenuto idoneo in osservanza del codice di procedura civile, del codice deontologico e secondo la migliore tecnica professionale, nonché all'espletamento di tutte le connesse attività, come meglio specificato negli artt. 2 e 3 del disciplinare di incarico (allegato A) nel procedimento avanti alla Corte di Cassazione a seguito di ricorso per regolamento necessario di competenza ex artt. 819ter, 42 e 47 c.p.c. promosso da Comune di Borgocarbonara ed altri, contro il Comune di Carpi ed altri, notificato al Comune di Bastiglia e acquisita al protocollo dell'Ente al n. 8609 del 20/12/2023 per un importo complessivo, a carico del Comune di Bastiglia, di € 415,85 lordi (€ 327,75 per compenso e spese forfetarie, € 13,11 per CPA, € 74,99 per IVA), oltre eventuali spese per "trasferte", di cui all'art. 15 del Decreto 10 marzo 2014, n. 55, allo stato non quantificabili;

- **di impegnare** conseguentemente la spesa complessiva di € 415,85, come sopra riportata e suddivisa, alla voce di bilancio n. 1247.00 “INCARICHI LIBERO PROFESSIONALI DI STUDI, RICERCA E CONSULENZA (AREA FINANZIARIA)” del Bilancio di Previsione 2023 – 2025 (annualità 2023);

- **di dare atto** che

- la formalizzazione dell’incarico avverrà in base allo schema di disciplinare allegato alla presente determinazione (**allegato A**) e con la medesima approvato;
- la corresponsione delle spese di cui all’art. 15 del Decreto 10 marzo 2014, n. 55 potrà essere disposta solo previa presentazione di dettagliata documentazione, in tempo utile per l’integrazione dell’impegno di spesa, da parte del professionista;

- **di dare atto** che:

- il Cig assegnato dall’ANAC è il n. **Z213E00DFD**, con oggetto “Procedimento avanti alla Corte di Cassazione a seguito di ricorso per regolamento necessario di competenza ex artt. 819ter, 42 e 47 c.p.c. promosso da Comune di Borgocarbonara ed altri, contro il Comune di Carpi ed altri. Conferimento di incarico di assistenza legale”;
- permane la validità dei riscontri documentali ai controlli già effettuati circa il possesso dei requisiti richiesti;
- le liquidazioni delle competenze concernenti il presente atto, come disciplinate nell’allegato disciplinare, verranno evase entro 30 giorni dalla data di accettazione delle fatture;
- il Responsabile del progetto è il Dott. Luca Rinaldi, Responsabile dell’Area Contabile - Finanziaria, che ha sottoscritto dichiarazione di assenza di conflitto di interessi, agli atti del protocollo comunale al n. 5823 del 31/08/2023;

- **di ottemperare** agli adempimenti in materia di trasparenza previsti dalla normativa vigente ed in particolare con riferimento agli obblighi di pubblicazione di cui agli artt. 23 e 37 del d.lgs. n. 33/2013.

il Responsabile dell'Area
LUCA RINALDI / ArubaPEC S.p.A.
Sottoscritto digitalmente