



# COMUNE DI FORMIGINE

Provincia di Modena

## Verbale di Deliberazione della Giunta Comunale

Delibera Numero 109 del 29/07/2021

ORIGINALE

**Oggetto :** RICORSO AL TAR EMILIA ROMAGNA PROPOSTO DAL SIG. L. E. IN QUALITA' DI LEGALE RAPPRESENTANTE DELLA DITTA FALGEA SRL: AUTORIZZAZIONE A RESISTERE IN GIUDIZIO E CONFERIMENTO MANDATO ALL'AVV. FEDERICO GUALANDI

L'anno **DUEMILAVENTUNO** , addì **VENTINOVE** del mese di **LUGLIO** alle ore **16:00** , nella **Residenza Municipale**, previo esaurimento delle formalità prescritte dalla Legge e dallo Statuto, si è riunito sotto la presidenza del **Sindaco Costi Maria** la Giunta Comunale. Partecipa all'adunanza ed è incaricato della redazione del presente verbale il **Segretario Generale Dr.ssa Clementina Brizzi**.

Intervengono i Signori

Cognome e Nome	Qualifica	Presenza
COSTI MARIA	Sindaco	x
SARRACINO SIMONA	Vice Sindaco	
AGATI MARIO NATALINO	Assessore	x
BIZZINI CORRADO	Assessore	x
BOSI GIULIA MARTINA	Assessore	x
PAGLIANI ARMANDO	Assessore	x
ZANNI ROBERTA	Assessore	x

PRESENTI: 6 ASSENTI: 1

Il Presidente, riconosciuta legale l'adunanza, dichiara aperta la seduta ed invita la Giunta Comunale a trattare il seguente argomento:

**OGGETTO: RICORSO AL TAR EMILIA ROMAGNA PROPOSTO DAL SIG. L. E. IN QUALITÀ DI LEGALE RAPPRESENTANTE DELLA DITTA FALGEA SRL: AUTORIZZAZIONE A RESISTERE IN GIUDIZIO E CONFERIMENTO MANDATO ALL'AVV. FEDERICO GUALANDI**

**LA GIUNTA COMUNALE**

*Sentita la relazione del Sindaco Maria Costi, illustrativa della seguente proposta di deliberazione:*

<<**Premesso che** in data 16/07/2021 è stato notificato al Comune di Formigine il ricorso al Tribunale Amministrativo Regionale per l'Emilia-Romagna sede di Bologna, prot. gen. n. 21337/2021, proposto dal sig. L.E. in qualità di legale rappresentante della ditta Falgea S.r.l. con sede in Arzano (NA), rappresentato e difeso dall'Avvocato Mauro Di Micco del Foro di Napoli Nord, contro il Comune di Formigine e l'Unione dei Comuni del Distretto Ceramico, per l'annullamento del provvedimento emesso dall'Unione dei Comuni del Distretto Ceramico - SUAP, in data 17.05.2021, prot. n. 715/2021/SUAP prot. Generale 8676, con il quale veniva *“disposto il divieto immediato di prosecuzione dell'attività di cui alla S.C.I.A. in oggetto e la rimozione di tutti gli eventuali effetti dannosi e lavori realizzati sulla base della S.C.I.A. presentata”*, e di tutti gli atti presupposti, preparatori, connessi e consequenziali, **con istanza di sospensione cautelare** del provvedimento impugnato;

**Premesso altresì che** fra la Provincia di Modena e il Comune di Formigine è stata sottoscritta convenzione, assunta al Protocollo della Provincia di Modena al n. 35206 del 13/11/2020 ed iscritta al Repertorio interno del Comune di Formigine al n. 103621 del 13/11/2020, per il rinnovo dell'ufficio comune pubblico per la difesa legale denominato *“Ufficio Avvocatura Unico”*, ai sensi dell'art. 2 c. 12 della legge 24.12.2007 n. 244 e dell'art. 30 del d. lgs. n. 267/2000, al fine della gestione del contenzioso giudiziario dell'amministrazione comunale;

**Preso atto che:**

- 1) l'Ufficio Avvocatura, contattato dal Comune di Formigine per la difesa nella vertenza in oggetto, ha espresso l'impossibilità ad assumere l'incarico in questione, per le motivazioni di cui alla comunicazione prot. n. 21923 del 22/07/2021;
- 2) l'art. 5 della succitata convenzione prevede che *“qualora l'Ufficio Unico non sia in grado, per ragioni varie, non escluso il temporaneo sovraccarico di lavoro, di far fronte all'espletamento di specifici incarichi di difesa e/o di consulenza, gli Enti convenzionati possono ricorrere, anche attraverso il supporto dell'Ufficio Unico, al conferimento di incarichi esterni a Legali del libero Foro nel rispetto delle procedure di legge vigenti”*;

**Ritenuto** interesse del Comune resistere in giudizio nel ricorso su indicato, al fine della tutela legale dell'Ente e **tenuto conto** della necessità di procedere all'affidamento dell'incarico di patrocinio legale in tempi molto rapidi per consentire la predisposizione della difesa dell'Ente nel contenzioso in oggetto, in considerazione della istanza di sospensiva contenuta nel ricorso;

**Atteso che** l'Unione dei Comuni del Distretto Ceramico, alla quale è stato notificato il medesimo ricorso in oggetto (prot. gen. Unione n. 20740/2021), ha espresso la volontà di resistere nel giudizio in questione e di delegare al Comune di Formigine l'individuazione ed il conferimento dell'incarico ad un legale anche in nome e per conto dell'Unione;

**Richiamata** la convenzione n. 70 del 16.2.2015 *“Convenzione per il conferimento all'Unione dei Comuni del Distretto ceramico della funzione dello sportello unico telematico delle attività produttive, comprensiva delle attività produttive/terziarie e di quelle relative all'agricoltura”* con la quale il Comune di Formigine, insieme agli altri sette comuni facenti parte dell'Unione, ha trasferito integralmente la gestione dello sportello unico telematico per le attività produttive (SUAP) all'Unione dei Comuni del Distretto Ceramico;

**Visto** in particolare l'art. 8 "Ripartizione delle spese e delle Entrate" della succitata convenzione n. 70/2015 il quale dispone che:

*1. Tutte le spese correlate alla gestione delle funzioni attribuite con la presente convenzione, non coperte con entrate proprie o trasferimenti da altri enti, sono sostenute dall'Unione con fondi trasferiti dai comuni che hanno sottoscritto la presente convenzione. Tali spese sono ripartite tra i comuni secondo due criteri principali:*

*a) Popolazione*

*b) Numero di imprese*

*Tali criteri devono tenere conto il più possibile dei servizi resi ai territori dei singoli comuni e vengono analiticamente individuati in sede di programmazione annuale e pluriennale e di approvazione dei documenti di bilancio.*

**Preso atto** della deliberazione di Giunta Unione n. 55 del 28/07/2021 con la quale l'Unione ha disposto, tra l'altro:

1. di autorizzare la costituzione in giudizio dell'Ente nella persona del Presidente pro-tempore;
2. di delegare, quanto all'individuazione del legale da incaricare, il Comune di Formigine controinteressato nel processo, dando atto che le spese saranno assunte e resteranno a carico del Comune stesso ai sensi della succitata Convenzione n. 70 del 16.12.2015 "*Convenzione per il conferimento all'Unione dei Comuni del Distretto ceramico della funzione dello sportello unico telematico delle attività produttive, comprensiva delle attività produttive/terziarie e di quelle relative all'agricoltura*";

**Dato atto che** con il supporto dell'Ufficio Avvocatura Unico, attingendo all'Elenco Pubblico di legali del libero foro, costituito ed aggiornato periodicamente dall'Ufficio Unico presso la provincia di Modena, si è proceduto, quindi, ad individuare, il legale al quale affidare la difesa e l'assistenza giudiziale del Comune di Formigine, nella vertenza in oggetto, nel rispetto delle procedure di legge vigenti;

**Richiamati**, in proposito, l'art. 4 e l'art. 17, c. 1 lett. d del D.Lgs 50/2016, i quali prevedono che:

- art. 4 Principi relativi all'affidamento di contratti pubblici esclusi

*1. 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.*

- art. 17 Esclusioni specifiche per contratti di appalto e concessione di servizi

*1. Le disposizioni del presente codice non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi:*

*a) ... Omissis....;*

*b) .... Omissis....;*

*c) .... Omissis....;*

*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;*

**Richiamata** altresì la recentissima sentenza della Corte dei Conti, Sez. giurisdizionale per la Regione Lazio, n. 509 del 8 giugno 2021, la quale, in linea con la giurisprudenza comunitaria, con la giurisprudenza del Consiglio di Stato (sez. V, n. 2730 del 2012; Comm. Speciale n. 2109 del 2017 e n. 2017 del 2018) e con gli indirizzi dell'Autorità di Vigilanza sui contratti pubblici, ha

ribadito che gli incarichi di patrocinio legale della Pubblica Amministrazione sono da inquadrarsi tra le prestazioni di lavoro autonomo professionale il cui affidamento, sia pur rispettoso dei principi generali in tema di trasparenza ed economicità, è caratterizzato da un preminente elemento fiduciario e che, pertanto, l'affidamento di tali incarichi non sia soggetto alle procedure di evidenza pubblica;

**Atteso che** il legale contattato dal Comune per la difesa e l'assistenza giudiziale nella vertenza in oggetto è l'avv. Federico Gualandi, del Foro di Bologna, dello studio legale Gualandi & Minotti Avvocati, con sede in Via Altabella n. 3, 40126 Bologna, C.F. e P. Iva 03770461204, avvocato amministrativista, particolarmente esperto in materia edilizia ed urbanistica, attualmente componente dell'Ufficio di Piano del Comune di Formigine, costituito per la predisposizione del Piano Urbanistico Generale PUG;

**Preso atto che** l'avv. Federico Gualandi ha dato la sua disponibilità ad assistere sia il Comune di Formigine che l'Unione, presentando un preventivo unico per la difesa di entrambi di euro € 7.629,73 (spese generali 15%; Cassa Avvocati 4% e iva 22% compresi), come dettagliato nel prot. n. 21930 del 22.07.2021;

**Ritenuto** il suddetto preventivo, redatto, come precisato dall'Avvocato, applicando i minimi di tariffa considerando la causa di valore indeterminabile di complessità "media" ed eliminando la fase di "Studio della controversia", vantaggioso in rapporto alla vertenza in oggetto e tenuto conto che gli Enti da rappresentare e difendere in giudizio sono sia il Comune, sia l'Unione;

**Ritenuto** pertanto opportuno individuare allo scopo, quale legale del Comune di Formigine, l'Avv. Federico Gualandi, del Foro di Bologna, dello studio legale Gualandi & Minotti Avvocati, con sede in Via Altabella n. 3, 40126 Bologna, C.F. e P. Iva 03770461204;

**Atteso che** il conferimento dell'incarico all'Avv. Federico Gualandi viene effettuato dal Comune di Formigine anche in nome e per conto dell'Unione;

**Visti:**

- l'art. 6, comma 2, del D.L.gs. 18/08/2000, n. 267, il quale prevede che lo statuto comunale stabilisce i modi dell'esercizio della rappresentanza legale dell'ente, anche in giudizio;
- l'art. 34, comma 7, del vigente Statuto comunale, il quale prevede che la Giunta autorizza il Sindaco a resistere in giudizio quale rappresentante legale dell'ente contestualmente al conferimento dell'incarico al legale di fiducia;
- il D.L.gs. 18.08.2000, n. 267;

**Viste** altresì le seguenti deliberazioni:

- C.C. n. 124 del 17/12/2020, esecutiva, ad oggetto: "Approvazione documento unico di programmazione (DUP) 2021/2023";
- C.C. n. 127 del 17/12/2020, esecutiva, ad oggetto: "Approvazione del Bilancio di Previsione 2021-2023 e relativi allegati";
- G.C. n. 187 del 30/12/2020 ad oggetto: "Approvazione Piano Esecutivo di Gestione per l'esercizio 2021-2023 parte finanziaria del Comune di Formigine e della Formigine Patrimonio Srl";
- G.C. n. 19 del 18/02/2021 ad oggetto: "Approvazione del Piano Esecutivo di Gestione Parte Obiettivi e del Piano della Performance del Comune di Formigine e della Formigine Patrimonio Srl per l'esercizio 2021";
- C.C. n. 14 del 18/02/2021 ad oggetto: "Variazione al Bilancio di Previsione finanziario 2021/2023";

- G.C. n. 21 del 22/02/2021 ad oggetto: "Variazione al Piano Esecutivo di Gestione per l'esercizio 2021/2023 (art. 175 comma 9 D.Lgs. 267/2000)";
- G.C. n. 31 del 11/03/2021 ad oggetto: "Variazione al Piano Esecutivo di Gestione per l'esercizio 2021/2023 (art. 175 commi 5 e 9 D.Lgs. 267/2000)";
- G.C. n. 35 del 18/03/2021 ad oggetto: "Riaccertamento Ordinario dei residui al 31/12/2020 (art. 3 comma 4 D.Lgs. 118/2011) - Variazione al Bilancio di Previsione 2021- 2023";
- G.C. n. 42 del 01/04/2021 ad oggetto: "Variazione al Piano Esecutivo di Gestione per l'esercizio 2021/2023 (art. 175 comma 9 D.Lgs. 267/2000)";
- C.C. n. 36 del 29/04/2021 ad oggetto: "Variazione al bilancio di previsione finanziario 2021-2023";
- G.C. n. 57 del 30/04/2021 ad oggetto: "Variazione al Piano Esecutivo di Gestione per l'esercizio 2021/2023 (art. 175 comma 9 D.Lgs. 267/2000)";
- C.C. n. 43 del 18/05/2021 relativa a "Variazione al bilancio di previsione finanziario 2021-2023";
- G.C. n. 68 del 20/05/2021 relativa a "Variazione al piano esecutivo di gestione per l'esercizio 2021-2023 (art. 175, comma 9, D.Lgs. 267/2000)";
- C.C. n. 57 del 10/06/2021 ad oggetto: "Variazione al bilancio di previsione finanziario 2021-2023";
- G.C. n. 79 del 11/06/2021 relativa a "Variazione al piano esecutivo di gestione per l'esercizio 2021-2023 (art. 175, comma 9, D.Lgs. 267/2000)";
- C.C. n. 65 del 29/06/2021 ad oggetto: "Approvazione dell'assestamento generale e salvaguardia degli equilibri di bilancio dell'esercizio 2021/2023 (art. 175 comma 8 e art. 193 D. LGS 267/2000 e SS.MM. e II)";
- G.C. n. 94 del 01/07/2021 relativa a "Variazione al piano esecutivo di gestione per l'esercizio 2021-2023 (art. 175 commi 5 e 9 del D.Lgs 267/2000)";

**Dato atto che** sulla presente proposta di deliberazione sono stati acquisiti il parere favorevole in ordine alla regolarità tecnico-amministrativa del Segretario Generale, e in ordine alla regolarità contabile del Dirigente dell'Area 2, ai sensi dell'art. 49, co. 1 e dell'art. 147 bis, co. 1 del D.Lgs. 267/2000, che costituiscono parte integrante e sostanziale del presente atto;

## **DELIBERA**

per i motivi indicati in premessa e qui integralmente richiamati:

**1) di autorizzare** il Sindaco pro-tempore del Comune di Formigine a resistere nel suddetto ricorso, prot. gen. n. 21337/2021, avanti il Tribunale Amministrativo Regionale Emilia-Romagna - sede di Bologna, proposto dal sig. L.E. in qualità di legale rappresentante della ditta Falgea S.r.l., come meglio individuata in premessa, per l'annullamento del provvedimento impugnato come sopra indicato;

**2) di individuare**, pertanto, quale legale a difesa del Comune di Formigine e dell'Unione dei Comuni del Distretto Ceramico, l'avv. Federico Gualandi, del Foro di Bologna, dello studio legale Gualandi & Minotti Avvocati, con sede in Via Altabella n. 3, 40126 Bologna, C.F. e P. Iva 03770461204, conferendogli ogni più ampio potere e facoltà previsti dalla legge per il mandato alle liti, compresa la facoltà di conciliare e transigere la controversia, di rinunciare agli atti, di chiamare in causa terzi, autorizzandolo a farsi sostituire in udienza ed eleggendo domicilio in Bologna, Via Altabella n. 3;

**3) di dare atto che** l'individuazione ed il conferimento dell'incarico all'Avv. Federico Gualandi viene effettuata dal Comune di Formigine anche in nome e per conto dell'Unione;

**4) di demandare** al Dirigente competente l'adozione di tutti i successivi e necessari atti.>>

Con votazione palese,

**LA PROPOSTA E' APPROVATA AD UNANIMITA'.**

Indi, con successiva palese unanime votazione, **si dichiara il presente atto immediatamente eseguibile**, ai sensi dell'art. 134 comma 4 del D.Lgs. 267/2000.

Il presente verbale viene letto, approvato e sottoscritto.

Il Sindaco  
Costi Maria

*Atto sottoscritto digitalmente*

Il Segretario Generale  
Dr.ssa Clementina Brizzi

*Atto sottoscritto digitalmente*

---