

**DETERMINAZIONE n. 149 del 9 ottobre 2018**

**Area Servizio Gestione Rifiuti Urbani**

**Struttura proponente:** Servizio Presidio GRU – SII Emilia Ovest

**Oggetto:** Affidamento del servizio di rappresentanza legale ai sensi dell'art. 17, co. 1, lett. d), n. 1 D.lgs. 50/2016 al Prof. Avv. Franco Mastragostino – costituzione e difesa in giudizio dell'Agenzia – CIG. Z3A251DA87

## IL DIRIGENTE

### Visti:

- la L.R. 23/12/2011, n. 23 e ss.mm., che detta le norme relative alla regolazione del servizio idrico integrato e del servizio di gestione integrata dei rifiuti urbani costituendo l'Agenzia territoriale dell'Emilia Romagna per i servizi idrici e rifiuti (di seguito denominata "Agenzia"), che esercita le proprie funzioni per l'intero ambito territoriale regionale;
- lo Statuto dell'Agenzia approvato con deliberazione del Consiglio d'Ambito n. 5 del 14 maggio 2012;
- la deliberazione del Consiglio d'Ambito n. 4 del 14 aprile 2015 di approvazione dell'organigramma e del funzionigramma dell'Agenzia;
- la determinazione n. 86 del 31 maggio con la quale il Direttore dell'Agenzia ha rinnovato allo scrivente l'incarico di dirigente dell'Area Servizio Gestione Rifiuti Urbani;
- l'art. 183, commi 7 e 9 del T.U. n. 267/2000 ordinamento degli EE.LL.;
- il Regolamento di contabilità approvato con deliberazione di Consiglio d'Ambito n. 109 del 20 dicembre 2017;
- il bilancio di previsione 2018-2020, approvato con deliberazione del Consiglio d'Ambito n. 112 del 20.12.2017 e successive variazioni;
- la determinazione del Direttore n. 146 del 28 settembre 2018 di approvazione del Piano Esecutivo di Gestione, Piano degli Obiettivi e delle Performance 2018-2020;

**acquisiti** agli atti di ufficio i seguenti ricorsi presentati al T.A.R. - Bologna da parte di:

- Iren Ambiente S.p.A. contro Atersir e nei confronti di De Vizia Transfer S.p.A. e Urbaser S.A., per l'annullamento della determinazione dirigenziale di Atersir n. 110 del 9 luglio 2018 avente ad oggetto "*Affidamento in concessione del servizio pubblico di gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati nel bacino territoriale di Parma – CIG: 72029985FC. Conclusione della fase di valutazione della documentazione amministrativa presentata dai concorrenti*", nella parte in cui ammette alle successive fasi della procedura il costituendo RTI tra De Vizia designata (capogruppo-mandataria) e URBASER S.A. (designata mandante), nonché di ogni atto presupposto, connesso e/o collegato (acquisito al protocollo dell'Agenzia n. Prot. PG.AT/2018/0005937.E dell'11 settembre 2018);
- De Vizia Transfer S.p.A. contro Atersir e Iren Ambiente S.p.A. per l'annullamento della determina di Atersir n. 110 del 9 luglio 2018 nella parte in cui ammette Iren Ambiente S.p.A. alle fasi successive a quella della verifica del possesso dei requisiti della procedura di gara per l'affidamento in concessione del servizio pubblico di gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati nel bacino territoriale di Parma – CIG: 72029985FC, nonché di ogni altro atto connesso, consequenziale e presupposto, e per la dichiarazione, ai sensi e per gli effetti dell'art. 116 c.p.a, di illegittimità del differimento dell'accesso agli atti (acquisito al protocollo dell'Agenzia n. Prot. PG.AT/2018/0006064.E del 17 settembre 2018);

**visti** gli artt. 4 e 17 del D. Lgs. 50/2016 s.m.i. - Codice dei contratti pubblici, che escludono dall'applicazione del Codice stesso i contratti aventi ad oggetto il patrocinio legale in giudizio, nonché l'attività di consulenza legale propedeutica alla preparazione dei relativi atti, salvo il rispetto dei principi del Trattato, nella specie dei principi di economicità, efficacia, trasparenza, imparzialità, parità di trattamento, proporzionalità e pubblicità;

**richiamata** la delibera del Consiglio d'Ambito n. 64 del 24 settembre 2018 che ha stabilito di costituirsi nei giudizi promossi innanzi al T.A.R. Emilia Romagna - Bologna con i ricorsi sopra

citati, nonché di conferire mandato al Direttore di provvedere alla selezione, tra i professionisti iscritti all'elenco di professionisti idonei allo svolgimento di incarichi di natura legale, previsto con deliberazione del Consiglio d'Ambito n. 58 del 27 luglio 2017, e approvato con determina n. 20 del 12 febbraio 2018, del legale maggiormente idoneo alla difesa degli interessi dell'Agenzia avverso il medesimo ricorso, nonché a nominare il difensore così selezionato per procedere alla costituzione in giudizio nella controversia con ogni più ampia facoltà di legge;

**evidenziato** in particolare che il Consiglio di Ambito, trattandosi di tematiche di grande complessità tecnico-giuridica, con la deliberazione n. 64/2018 citata, ha espressamente deliberato *“di dare mandato al Direttore ad effettuare la scelta del professionista maggiormente adeguato alla difesa dell'Agenzia avverso i ricorsi suddetti dando maggior peso alla valutazione dell'esperienza curricolare, che all'importo risultante dal preventivo, salva adeguata motivazione”*;

**dato atto** che:

- la struttura tecnica con comunicazioni del 21 settembre 2018, nel rispetto dei principi di efficacia, trasparenza, non discriminazione e rotazione, ha proceduto a richiedere il preventivo ai seguenti avvocati esperti nella materia oggetto dei ricorsi stessi, iscritti all'elenco sopra citato:
  - PG.AT/2018/0006135.U del 21 settembre 2018 – Prof. Avv. Franco Mastragostino
  - PG.AT/2018/0006137.U del 21 settembre 2018 – Avv. Pasquale Cristiano
  - PG.AT/2018/0006134.U del 21 settembre 2018 – Prof. Avv. Giacomo Santi
  - PG.AT/2018/0006136.U del 21 settembre 2018 – Prof. Avv. Marco Dugato
  
- alla scadenza del termine per la presentazione dei richiesti preventivi intervenuta in data 27 settembre 2018 alle ore 12.00 sono pervenuti a questa Agenzia i preventivi dei seguenti professionisti interpellati ed in particolare:
  - PG.AT/2018/0006256.E del 27 settembre 2018 – Prof. Avv. Franco Mastragostino
  - PG.AT/2018/0006253.E del 27 settembre 2018 – Avv. Pasquale Cristiano

**dato atto** inoltre che, il Prof. Avv. Giacomo Santi ha comunicato, con nota acquisita al protocollo dell'Agenzia n. Prot. PG.AT/2018/0006251.E del 27 settembre 2018, la sua impossibilità ad avanzare la candidatura per l'incarico di rappresentanza legale di cui all'oggetto, per problematiche di natura personale ed anche in relazione alle tempistiche del rito per il ricorso in oggetto;

**vista** la relazione istruttoria del Direttore dell'Agenzia in data 5 ottobre 2018, conservata agli atti, da cui risulta che:

- in seguito alla valutazione dei curricula, sulla base delle competenze e dell'esperienza nella materia in oggetto, il Prof. Avv. Franco Mastragostino risulta essere il professionista maggiormente idoneo a rappresentare gli interessi dell'Agenzia;
- valutati i preventivi ricevuti, viene ritenuto congruo il preventivo del Prof. Avv. Franco Mastragostino sulla base dei parametri tariffari di cui al Decreto Ministeriale 55/2014 come modificato dal Decreto Ministeriale 37/2018 riferiti a contenziosi relativi ad affari di valore indeterminabile e di particolare importanza;

**ritenuto** di condividere la proposta del Direttore e di procedere pertanto alla tutela degli interessi di ATERSIR avverso i ricorsi instaurati innanzi al TAR Emilia Romagna – Bologna dagli operatori economici citati con il patrocinio del Prof. Avv. Franco Mastragostino;

**dato atto** che, a seguito di quanto sopra, si rende necessario procedere con l'impegno di spesa a favore del Prof. Avv. Franco Mastragostino, con imputazione sul competente capitolo di bilancio assegnato alla scrivente Area;

**preso atto** che il preventivo di spesa del Prof. Avv. Franco Mastragostino per la difesa in giudizio avverso i ricorsi indicati in premessa, acquisito con PG.AT/2018/0006256.E del 27 settembre 2018, prevede un compenso di € 14.412,00, oltre spese generali (15%), oltre € 400,00 per spese varie, CPA (4%) e IVA (22%) per un importo complessivo di € 21.536,37;

**ritenuto** pertanto di impegnare la spesa di € 14.412,00 oltre spese generali (15%), oltre € 400,00 per spese varie, Cassa Previdenza Avvocati (4%) e ad IVA (22%), per un totale complessivo di € 21.536,37 a favore del Prof. Avv. Franco Mastragostino;

**ritenuto** che l'istruttoria preordinata all'emanazione del presente atto consente di attestarne la regolarità e la correttezza ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147 bis del D. Lgs. 267/2000;

## D E T E R M I N A

1. di provvedere, per quanto in premessa esposto e qui integralmente richiamato, in attuazione della delibera del Consiglio d'Ambito n. 64 del 24 settembre 2018 alla costituzione in giudizio avverso i ricorsi presentati al T.A.R. - Bologna da parte di:
  - Iren Ambiente S.p.A. contro Atersir e nei confronti di De Vizia Transfer S.p.A. e Urbaser S.A., per l'annullamento della determinazione dirigenziale di Atersir n. 110 del 9 luglio 2018 avente ad oggetto "*Affidamento in concessione del servizio pubblico di gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati nel bacino territoriale di Parma – CIG: 72029985FC. Conclusione della fase di valutazione della documentazione amministrativa presentata dai concorrenti*", nella parte in cui ammette alle successive fasi della procedura il costituendo RTI tra De Vizia designata (capogruppo-mandataria) e URBASER S.A. (designata mandante), nonché di ogni atto presupposto, connesso e/o collegato (acquisito al protocollo dell'Agenzia n. Prot. PG.AT/2018/0005937.E dell'11 settembre 2018);
  - De Vizia Transfer S.p.A. contro Atersir e Iren Ambiente S.p.A. per l'annullamento della determina di Atersir n. 110 del 9 luglio 2018 nella parte in cui ammette Iren Ambiente S.p.A. alle fasi successive a quella della verifica del possesso dei requisiti della procedura di gara per l'affidamento in concessione del servizio pubblico di gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati nel bacino territoriale di Parma – CIG: 72029985FC, nonché di ogni altro atto connesso, consequenziale e presupposto, e per la dichiarazione, ai sensi e per gli effetti dell'art. 116 c.p.a, di illegittimità del differimento dell'accesso agli atti (acquisito al protocollo dell'Agenzia n. Prot. PG.AT/2018/0006064.E del 17 settembre 2018);nominando quale difensore dell'Agenzia il Prof. Avv. Franco Mastragostino, con studio a Bologna in Piazza Aldrovandi n. 3, P.IVA 01136270376, ivi eleggendo domicilio;

2. di impegnare a favore del Prof. Avv. Franco Mastragostino la somma complessiva di € 21.536,37, comprensive di spese generali (15%), oltre € 400,00 per spese varie, Cassa Previdenza Avvocati (4%) e IVA (22%) al codice di bilancio 09 03 1 macro aggregato 03 "Acquisto di beni e servizi", cap. 103075/00 "Prestazioni di servizio a supporto del servizio SGRU" del bilancio di previsione 2018-2020, esercizio finanziario 2018, che reca la necessaria disponibilità;
3. di dare atto che alla liquidazione della somma sopra indicata si provvederà a seguito di presentazione di regolari fatture da parte del Prof. Avv. Franco Mastragostino, previo riscontro, ai sensi dell'art. 184 del T.U.E.L., della regolarità della prestazione e della rispondenza della stessa ai requisiti quantitativi e qualitativi nonché ai termini ed alle condizioni pattuite;
4. di attestare la regolarità e correttezza amministrativa del presente atto;
5. di trasmettere il presente provvedimento agli uffici di competenza per gli adempimenti conseguenti.

Il Dirigente  
Area Servizio Gestione  
Rifiuti Urbani  
Ing. Stefano Rubboli  
*(documento firmato digitalmente)*

Allegato alla determinazione n. 149 del 9 ottobre 2018

Oggetto: **Affidamento del servizio di rappresentanza legale ai sensi dell'art. 17, co. 1, lett. d), n. 1 D.lgs. 50/2016 al Prof. Avv. Franco Mastragostino – costituzione e difesa in giudizio dell'Agenzia – CIG. Z3A251DA87**

Visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria a norma dell'art. 183 comma 7 del d.lgs. 18 agosto 2000 n. 267

IMP. N. 259/1/2018 del 5 ottobre 2018 per € 21.536,37 al codice di bilancio 09 03 1 macro aggregato 03 "Acquisto di beni e servizi", cap. 103075/00 "Prestazioni di servizio a supporto del servizio SGRU" del bilancio di previsione 2018-2020, esercizio finanziario 2018, a favore del Prof. Avv. Franco Mastragostino.

Il Dirigente  
Area Amministrazione e  
Supporto alla Regolazione  
Dott.ssa Elena Azzaroli  
(documento firmato digitalmente)

Data di esecutività  
Bologna, 9 ottobre 2018