

DETERMINAZIONE DEL PRESIDENTE DEL C.d.A.

Determinazione n. 47 del 28.10.2024.

- **Affidamento (ex art. 56, co. 1, lettera “h”), numero 1, alinea 1.2, D.Lgs. n. 36/2023), all’avv. Mario Alfano, in sostituzione del rinunciataro Avv. Alessandra Galli, dell’incarico di patrocinio legale e processuale nella vertenza contro il Consorzio Smaltimento Rifiuti SA/4 in liquidazione, pendente dinanzi al Tribunale civile di Salerno (R.G. n. 4620/2023);**
- Nomina Rup.

IL PRESIDENTE

Premesso che:

- «*EcoAmbiente Salerno S.p.A.*» è società interamente partecipata dall’«*Ente d’Ambito per il Servizio di Gestione Integrata dei Rifiuti Urbani – Ambito Territoriale Ottimale di Salerno*» (nel seguito, anche «*EdA Salerno*»);

- con deliberazione del Consiglio d’Ambito dell’EdA Salerno n. 10 del 06.08.2020, recante la scelta di non ricorrere, per l’affidamento del servizio di gestione integrata dei rifiuti relativo al trattamento intermedio del rifiuto indifferenziato prodotto dai Comuni dell’ATO Salerno, oltre alla gestione dell’Impianto T.M.B. di Battipaglia, delle discariche cc.dd. “*post mortem*” e dei siti di stoccaggio provvisorio comprensoriale, a procedura ad evidenza pubblica, è stato disposto affidamento “*in house providing*” dei Servizi precitati alla «*EcoAmbiente Salerno S.p.A.*»;

- la «*EcoAmbiente Salerno S.p.A.*» è gestita da un Organo Amministrativo in composizione collegiale (*Consiglio di Amministrazione*), per effetto di quanto deliberato dall’Assemblea dei Soci del 27.07.2023;

- con delibera adottata in data 21.01.2021, il C.d.A. di questa Società “*in house*”, in ossequio a quanto previsto e consentito dall’art. 19.2 del vigente Statuto societario, ha delegato il Presidente a compiere tutti gli atti di gestione ordinaria e/o quotidiana della Società, anche comportanti impegno di spesa fino alla somma di € 75.000,00 (settantacinquemila/00), oltre accessori di legge, prescrivendo che – per gli atti, in particolare, comportanti impegno di spesa di importo compreso tra € 10.000,01, oltre accessori di legge, ed € 75.000,00, oltre accessori di legge - dovrà provvedere a mezzo formale ed apposita determinazione scritta recante numerazione progressiva e stabilendo altresì che «*in caso di affidamento esterno di servizi e/o forniture e/o lavori di valore non superiore ad € 10.000,00 (diecimila/00) oltre accessori di legge, dovrà - salva la facoltà di optare di ricorrere a formale e più dettagliato atto di determinazione scritta - provvedere attraverso sottoscrizione di apposito “Ordinativo”*»;

Premesso, altresì, che:

a) con la determina n. 52 del 13.09.2023, z Presidente p.t. del C.d.A. di questa Società pubblica incaricava l'avv. Alessandra Galli del Foro di Nocera Inferiore (SA) dell'espletamento del necessario patrocinio processuale per opporsi alle pretese articolate in formale Atto di citazione notificato dal Consorzio Smaltimento Rifiuti SA/4 in liquidazione;

b) con nota Pec del 05.08.2024 (acquisita, in pari data, al Prot. "EcoAmbiente Salerno SpA" n. 20240002504), il precitato avv. Galli comunicava la rinuncia all'incarico per sopravvenute ragioni di incompatibilità all'espletamento dell'incarico ricevuto;

Considerato che:

I- la richiamata vertenza pende tutt'ora dinanzi al Tribunale civile di Salerno (R.G. n. 4620/2023) e si trova nella fase processuale di "attesa esito udienza di discussione orale – art. 281 quinquies cpc", prossima udienza prevista per il 26.05.2025;

II- si rende pertanto necessario far valere le ragioni della scrivente Società pubblica costituendosi, nelle forme consentite dalle Legge, nel procedimento giudiziario sopra indicato;

III- mancando, nell'organico aziendale, personale in possesso delle necessarie competenze ed abilitazioni di legge per il dispiegamento di opportuno patrocinio legale e processuale, imprescindibile al fine di far valere le ragioni di questa Società, è necessario rivolgersi a Professionista esterno che provvederà alla costituzione in giudizio in sostituzione della sopra citata avv. Galli;

IV- il conferimento degli incarichi di patrocinio processuale agli avvocati del libero Foro non impone una preventiva ed apposita selezione comparativo-competitiva e/o ad evidenza pubblica per la scelta del Professionista da incaricare (l'art. 56, co. 1, lettera "h)", numero 1, alinea 1.2, D.Lgs. n. 36/2023 esclude, infatti, dall'applicabilità della disciplina contenuta nel nuovo Codice dei contratti pubblici, i «servizi legali» e, in particolare, quelli concernenti «la rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato ai sensi dell'articolo 1 della legge 9 febbraio 1982, n. 31 (...) in procedimenti giudiziari dinanzi a organi giurisdizionali o autorità pubbliche di uno Stato membro (...))»;

V- in ogni caso, a norma dell'art. 50, comma 1, lettera "b)", del D.Lgs 36/2023, per gli affidamenti di servizi di importo inferiore ad € 140.000,00, oltre accessori di legge, è sempre possibile procedere mediante «affidamento diretto», anche senza previo confronto preventivi;

Dato atto che:

i- con la sopra richiamata determina presidenziale 13.09.2023 n. 52, era stato previsto, quale compenso dovuto all'incaricato avv. Galli (di poi rinunciataria dell'incarico), un importo pari ad € 9.000,00, comprensivi di rimborso forfettario ex art. 2, co. 2, D.M. 55/2014, oltre Cnap ed Iva (ove dovuti) e "spese vive" documentate;

ii- alla precitata Professionista originariamente incaricata, è stato versato, per l'avvenuto rituale espletamento di alcune delle fasi processuali di cui si compone il giudizio, l'importo di € 7.500,00, oltre Cnap ed Iva;

iii-a seguito di apposita interlocuzione, l'avv. Mario Alfano del Foro di Nocera Inferiore (SA), dal cui curriculum professionale emergono competenze ed esperienze idonee, si è dichiarata disponibile, all'espletamento dell'incarico a fronte di un compenso professionale complessivo pari alla somma residua (€ 1.500, comprensivi di rimborso forfettario ex art. 2, co. 2, D.M. 55/2014, oltre Cnap ed Iva, ove dovuti, e "spese vive" documentate) stabilita, quale compenso professionale complessivo, nella sopra richiamata determina di affidamento originario;

iv-l'importo del compenso richiesto/accettato dal Professionista risulta congruo anche alla luce delle risultanze di cui al D.M. 55/2014 («Regolamento recante la determinazione dei parametri per la liquidazione dei compensi per la professione forense») e, dunque, pienamente rispondente al "principio di economicità";

v- è possibile, nella specie, rinunciare alla «garanzia definitiva» ed alla «polizza a saldo» previste dal Codice dei contratti pubblici (art. 117, commi 1 e 9, del D.Lgs. 36/2016) sia in virtù del fatto che la vigente normativa di settore (art. 3, co. 5, lett. "e", L. 148/2011) già impone agli avvocati del libero foro di munirsi di Polizza assicurativa a copertura dei rischi da responsabilità professionale, sia perché l'affidamento a farsi esula – come precisato - dall'applicazione del richiamato Codice dei contratti (e, dunque, dall'applicabilità stessa dei commi 1 e 9 del sopra indicato art. 117), sia perché – quand'anche i precitati commi 1 e 9 dell'art. 117 del D.Lgs. 36/2023 risultassero applicabili anche agli affidamenti di servizi di patrocinio legale - l'importo del corrispettivo professionale richiesto è inferiore alle soglie prescritte dalla legge per gli "affidamenti diretti" e consente, come tale, di rinunciare (ex art. 53, co. 4, del D.Lgs. 36/2023 ed in base anche a quanto chiarito dalla Delibera Anac 27.2.2019 n. 140, che – seppur resa in vigenza e con riferimento al vecchio Codice dei contratti pubblici di cui al D.Lgs. 50/2016 – appare più che ragionevolmente applicabile anche in vigenza del nuovo Codice dei contratti di cui al citato D.Lgs. 36/2023) alla «garanzia definitiva» prevista dall'art. 117, co. 1, del nuovo Codice dei contratti, nonché - in ossequio a quanto chiarito dal Parere Anac Funz. Cons. n. 27/2022 (che – seppur, anch'esso, reso in vigenza e con riferimento al vecchio Codice dei contratti pubblici di cui al D.Lgs. 50/2016 – appare più che ragionevolmente applicabile anche in vigenza del nuovo Codice dei contratti di cui al precitato D.Lgs. 36/2023) - alla «polizza a saldo» di cui all'art. 117, co. 9, del D.Lgs. 36/2016,

DETERMINA/DISPONE:

1) l'affidamento in via diretta (ex art. 56, co. 1, lettera "h)", numero 1, alinea 1.2, D. Lgs. n. 36/2023), **all'avv. Mario Alfano** (con Studio in omissis (SA), al omissis, n° __, iscritto all'Ordine degli Avvocati di Nocera (SA); C.F.: omissis), per le ragioni sopra esposte, del patrocinio legale e processuale indicato in epigrafe e meglio descritto nella sopra riportata parte motivo-narrativa;

2) che l'affidamento comporta, per questa Stazione Appaltante, un impegno massimo di spesa pari ad € **1.500,00 (millecinquecento/00)** comprensivi di rimborso forfettario ex art. 2, co. 2, D.M. 55/2014, oltre Cnap ed iva (*se dovuti*) nonché “spese vive” documentate;

3) che – fermo restando quanto previsto nel seguente punto 8 - le somme da pagare al Professionista incaricato graveranno sui fondi propri di bilancio di questa S.A. e, segnatamente, sull'impegno di spesa già adottato/approvato (ed ancora non completamente esaurito per le ragioni esposte nella su estesa parte motiva) con determina presidenziale 13.09.2023 n. 52;

4) che, in caso di conciliazione giudiziale o transazione della controversia, troverà applicazione il disposto di cui all'art. 4, co. 6, D.M. 55/2014;

5) che, al Professionista incaricato, previo favorevole esito delle propedeutiche verifiche di legge, venga liquidato, alla firma della procura alla lite (art. 83, c.p.c.), acconto pari al 30% (trenta per cento) dell'importo indicato sub 2, oltre eventuali “spese vive” documentate, e saldo alla pubblicazione del provvedimento giurisdizionale che definisce il grado di giudizio;

6) di rinunciare, con riferimento all'affidamento/incarico in questione, per le ragioni esposte nella sopra riportata parte motiva, alla «*garanzia definitiva*» ed alla «*polizza a saldo*» previste dal Codice dei contratti pubblici di cui al D.Lgs. 36/2023;

7) che, in caso di recesso/revoca (che la S.A., con preavviso di almeno trenta giorni naturali e consecutivi, potrà disporre per ragioni, anche non palesate, di propria esclusiva competenza, pertinenza e scelta), il Professionista dovrà continuare a svolgere l'incarico fino alla data all'uopo comunicata dalla S.A. medesima e – in deroga anche a quanto prescritto dall'art. 123 del D.Lgs. 36/2023 – avrà titolo esclusivamente a ricevere le spettanze maturate per l'attività prestata fino alla concreta cessazione della prestazione;

8) che, nel caso in cui – all'esito del giudizio che sarà celebrato – l'Autorità giudiziaria adita dovesse condannare la/e controparte/i a pagare un determinato importo a titolo di refusione delle spese di lite, siffatto importo verrà stralciato dalle somme che questa S.A. è chiamata a versare a titolo di compenso del Legale incaricato (come determinato sub 2 e verrà versato al Legale medesimo nella sola ipotesi di successiva, documentata e comprovata irreuperabilità, a seguito, ove necessario, anche di apposita procedura giurisdizionale di recupero coattivo che il sopra indicato Legale designato sarà chiamato a svolgere senza oneri economici, ad eccezione delle sole “spese vive” necessarie documentate, a carico di questa Società pubblica) del relativo credito nei confronti della/e controparte/i condannata/e;

9) di nominare, quale Rup/Dec (ex art. 15 del D.Lgs. 36/2023 ed art. 31, co. 1, dell'«*Allegato II.14*» al D.Lgs. precitato) dell'affidamento, il **dott. Vincenzo Caputo**, dipendente aziendale, il quale provvederà a tutti gli adempimenti (operativi, amministrativi e di legge) per il corretto affidamento dell'incarico e la rituale verifica del regolare andamento del conseguente rapporto negoziale con il Professionista designato;

10) di dare mandato al nominato Rup di provvedere ad approvvigionarsi e custodire agli atti la copia completa della Polizza R.C. professionale (ex art. 3, co. 5, lett. “e”), L. 148/2011), in corso di validità, del Professionista incaricato;

11) che – ove necessario e/o opportuno ed in ossequio a quanto previsto e consentito dall’art. 18, comma 1, secondo periodo, del D.Lgs. n. 36/2023 – l’affidamento potrà essere formalizzato mediante sottoscrizione di copia della presente determina o mediante corrispondenza secondo l’uso commerciale, consistente in un apposito scambio di lettere, anche tramite posta elettronica certificata o sistemi elettronici di recapito certificato qualificato ai sensi del regolamento UE n. 910/2014 del Parlamento europeo e del Consiglio del 23 luglio 2014, che varranno come “accettazione” e formale conclusione del contratto-disciplinare di affidamento dell’incarico professionale, alle condizioni, anche economiche, sopra riportate, come integrate – nelle sole parti non disciplinate – dalla normativa tecnica di settore afferente l’esecuzione a “regola d’arte” degli incarichi di patrocinio processuale da parte e per mano degli avvocati del libero Foro;

12) che il presente provvedimento venga trasmesso al Collegio Sindacale, al Revisore Unico, al Rup/Dec (dott. Vincenzo Caputo), al Responsabile del «*Settore Affari Generali, Logistica, Gare e Contratti*», al Responsabile dell’«*Ufficio R.P.C.T., Pari Opportunità e Privacy*», per conoscenza e per gli adempimenti consequenziali di rispettiva competenza.

«*EcoAmbiente Salerno SpA*»
Il Presidente del C.d.A.
dott. Nicola Ciancio