



Delibera n. 187/19

Oggetto: TAR CAMPANIA - SALERNO - Ricorso De Vivo Energie s.r.l. contro AdSP-MTC - notificato in data 15/07/2019 ed assunto al prot. AdSP n. 16621 del 15/07/2019 in materia di “*procedura di affidamento in concessione demaniale marittima finalizzata per impianto distributore carburanti*” nel Porto Masuccio Salernitano - Resistenza in giudizio con conferimento incarico di patrocinio al Responsabile dell'Avvocatura dell'AdSP-Ufficio Territoriale di Salerno - Avvocato Barbara Pisacane.

IL PRESIDENTE

VISTO:

- il Decreto n. 423 del 5 dicembre 2016 con il quale il Ministro delle Infrastrutture e dei Trasporti lo nomina Presidente dell'Autorità di Sistema Portuale del Mar Tirreno Centrale;
- la L. 28/01/94 n. 84 recante disposizioni per il riordino della legislazione in materia portuale;
- il D.Lgs. n. 169 del 4 agosto 2016 recante disposizioni per la riorganizzazione, razionalizzazione e semplificazione della disciplina concernente le Autorità portuali di cui alla legge 28 gennaio 1994, n. 84, in attuazione dell'art. 8, co. 1, lettera f), della legge 7 agosto 2015, n. 124;
- il ricorso con cui la Società De Vivo Energie s.r.l. chiede l'annullamento, previa sospensiva:
 - ✓ della Determina del Segretario Generale n. 82 del 09/05/2019 relativa all'aggiudica della concessione demaniale marittima finalizzata al mantenimento di un distributore di carburanti presso il Porto Masuccio Salernitano alla Amministrazione Giudiziaria della Lamberti Petroli S.p.A.;
 - ✓ della concessione demaniale marittima rilasciata alla Amministrazione Giudiziaria della Lamberti Petroli S.p.A., allegata alla Delibera del Comitato di Gestione n.19/2019;
 - ✓ della Delibera del Comitato di Gestione n. 19 del 25/03/2019;
 - ✓ del Verbale prot. n. 3418 del 20/02/2019 che descrive l'operazione di apertura dei plichi ed i relativi esiti;
 - ✓ ove e per quanto occorra, dell'atto/comportamento con cui si è tenuto conto della nota prot. n. 03615 del 22/02/2019 effettuata dal delegato dell'Amministrazione Giudiziaria, dott. Rago, e richiamata nella Determina del Segretario Generale n. 82 del 09/05/2019;
 - ✓ della nota dell'AdSP-MTC UTP di Salerno prot. n. 17074 del 20/11/2018;
 - ✓ del verbale di valutazione prot. n. 015138 del 24/10/2018;



Delibera n. 187/19

- ✓ della mancata esclusione/ammissione da parte della Commissione nominata dalla Lamberti Petroli S.p.A. dalla *“procedura di affidamento in concessione demaniale marittima finalizzata per impianto distributore carburanti”* nel Porto *“Masuccio Salernitano”* di Salerno, tenutasi in data 01/10/2018, come da Determina del Segretario Generale n. 121 del 13/09/2018 e convocazione trasmessa a mezzo pec alla società ricorrente, susseguenti alla manifestazione di interesse/domanda concorrente formulata dalla De Vivo Energie s.r.l.;
- ✓ del Verbale redatto dalla Commissione nella parte in cui, in relazione alle operazioni tenutesi in data 01/10/2018 di apertura dei plichi e delle operazioni collegate di cui alla procedura indicata, ha deciso di procedere d'ufficio all'acquisizione delle informazioni che dovevano essere contenute nell'autodichiarazione mancante;
- ✓ della nota prot. n. 3 DE – 13206/4PT del 29/12/2017 dell'Ufficio Demanio/Lavoro Portuale;
- ✓ ove e per quanto occorra, della Delibera Presidenziale n. 358/2018 *“Regolamento d'uso delle aree demaniali marittime ricadenti nella circoscrizione dell'Autorità di Sistema Portuale del Mar Tirreno Centrale”*, e delle Delibere del Comitato di Gestione nn.rr. 3/2017, 28/2017 e 91/2018 con le quali il Comitato di Gestione ha approvato il proprio Regolamento di funzionamento;
- ✓ in ogni caso, di tutti gli ulteriori atti presupposti, connessi, collegati e consequenziali;
 - nonché per la declaratoria di decadenza della Concessione demaniale marittima rilasciata alla Lamberti Petroli S.p.A. laddove venga accertata la mancata osservanza del progetto presentato in gara da parte dell'aggiudicataria;
 - nonché, in ogni caso, con la condanna di questo Ente al rilascio della concessione demaniale marittima in favore dell'altra unica partecipante alla procedura ovvero, se ritenuto, per il risarcimento del danno subito dalla ricorrente per effetto dell'illegittima aggiudicazione alla controinteressata;
- la necessità di costituirsi in giudizio e resistere in nome e per conto dell'Ente nella controversia di cui all'oggetto;

CONSIDERATO CHE il Dirigente dell'Avvocatura dopo aver:

- Visto l'art. 7 del D. Lgs. 169/16 (Modifiche all'art. 6 della legge 28 gennaio 1994, n. 84), co.7, *“Ferma restando la facoltà di attribuire l'attività consultiva in materia legale e la rappresentanza a difesa dell'AdSP dinanzi a qualsiasi giurisdizione, nel rispetto della disciplina dell'ordinamento forense, agli avvocati dell'ufficio legale interno della stessa Autorità o ad avvocati del libero foro, le AdSP possono valersi del patrocinio dell'Avvocatura di Stato”*;
- Considerato che il citato art. 7 del D. Lgs. 169/16 ha recepito quanto sancito dalle sezioni Unite della Corte di Cassazione che, con sentenza n. 9253/1996,



Delibera n. 187/19

hanno riconosciuto agli Enti piena e discrezionale facoltà di scelta fra l'affidamento della propria difesa all'ufficio interno di avvocatura, ad un professionista del libero foro o, in presenza di specifica previsione legislativa, all'avvocatura erariale;

- Considerato che l'AdSP del Mar Tirreno Centrale è dotata di un servizio di Avvocatura cui sono preposti Avvocati, iscritti nell'elenco speciale annesso all'Albo professionale, ex art. 3 del R.D.L. 1578/1933 e art. 23 L. 247 del 31/12/2012, dotati di adeguata competenza e professionalità specifica ed abilitati al patrocinio in favore dell'Ente da cui dipendono;
- Visto la L. 247/2012 (in G.U. n. 15 del 18.1.2013, in vigore dal 2.2.2013) e, in particolare, l'art. 23 che testualmente recita "... *agli avvocati degli uffici legali istituiti presso gli enti pubblici ... va assicurata la trattazione esclusiva e stabile degli affari legali dell'ente ...*";
- Considerato che l'art. 23 della legge n.247 del 31.12.2012 (Nuova disciplina dell'ordinamento della professione forense) prevede l'affidamento della responsabilità dell'Ufficio Legale ad un avvocato iscritto nell'elenco speciale che esercita i suoi poteri in conformità ai principi della Legge professionale;
- Visto il "*Regolamento sul funzionamento dell'avvocatura e sulla rappresentanza e difesa in giudizio dell'AdSP*" approvato con delibera presidenziale n. 269 del 15/11/2017;
- Valutate le ragioni organizzative (mantenimento e valorizzazione dell'ufficio legale interno costituito da avvocati iscritti nell'elenco speciale), funzionali (informazione e assistenza tempestive) e professionali (alta specializzazione degli avvocati interni);
- Valutati i carichi di lavoro assegnati all'Avvocatura interna, sia in sede consultiva che giudiziaria;
- Considerato che con l'approvazione del citato Regolamento si sancisce, in linea con dottrina e giurisprudenza, il potere di rappresentanza dell'organo di vertice (nonché il potere in generale di decidere se resistere o ricorrere in giudizio), demandando al dirigente preposto al settore legale la scelta se avvalersi o meno di professionalità esterne, previa ricognizione interna, nonché la scelta del professionista da nominare, venendo a rilevare questa scelta tra quelle ricadenti nelle attività gestionali tipiche del dirigente, ai sensi delle previsioni generali di cui all' art. 16 del D.Lgs. n. 165/2001 (*in terminis, Cons. Stato, sez.V, 14 febbraio 2012, n. 730; Corte dei Conti, deliberazione 156/2017*);
- Considerato che il legale interno, all'uopo sentita, non ha evidenziato motivi impeditivi/ostativi afferenti i carichi di lavoro;
- Visto il certificato di disponibilità dei fondi necessari alla copertura della spesa presuntiva per oneri legali pari ad € 1.500,00 a valere sul Capitolo U 11327-15 (spese legali giudiziarie e varie) in conto competenza dell'esercizio finanziario



Delibera n. 187/19

2019, emesso dall'Ufficio Amministrazione-UTS, che costituisce parte integrante della presente deliberazione;

- Espresso parere favorevole in ordine alla regolarità tecnica ed amministrativa della presente delibera ex artt. 4, 5 e 6 L. 241/90;

PROPONE che l'incarico di rappresentare e difendere l'AdSP del Mar Tirreno Centrale sia affidato all'Avv. interno Barbara Pisacane, avvocato cassazionista iscritto nell'elenco speciale degli Avvocati degli Enti pubblici annesso all'Albo professionale del Consiglio dell'Ordine Avvocati di Salerno, in possesso di idonea qualifica e della professionalità necessaria, e che il conferimento dello stesso avvenga previo rilascio di procura speciale *ad litem*;

**IL DIRIGENTE DELL'AVVOCATURA
(Avv. Antonio del Mese)**

CONSIDERATO CHE la proposta, nei termini come formulata ed istruita, è rispondente alle esigenze dell'Ente e, pertanto, viene condivisa e fatta propria dal Presidente, secondo il presente schema di deliberazione;

D E L I B E R A

- 1)** Di approvare la proposta di deliberazione e di autorizzare l'Autorità di Sistema Portuale del Mar Tirreno Centrale a costituirsi in giudizio e a resistere al ricorso in oggetto, notificato il 15/07/2019 ed assunto al prot. AdSP n. 16621 del 15/07/2019 in materia di "*procedura di affidamento in concessione demaniale marittima finalizzata per impianto distributore carburanti*" nel Porto Masuccio Salernitano, proposto innanzi al TAR Campania – Sez. Salerno dalla Società De Vivo Energie s.r.l.;
- 2)** Di affidare il relativo incarico di rappresentanza e difesa, ad ogni effetto e conseguenza di legge, all'Avvocato interno Barbara Pisacane, alla quale verrà rilasciata apposita procura speciale *ad litem*;
- 3)** Di impegnare l'importo di € 1.500,00 quale spesa presuntiva per oneri legali sul Capitolo U 11327-15 (spese legali giudiziarie e varie) in conto competenza dell'esercizio finanziario 2019 come da certificato di disponibilità n. 2019-5400 emesso dall'Ufficio Amministrazione-UTS in data 22/07/2019;
- 4)** di dichiarare la presente deliberazione immediatamente eseguibile, ai sensi e per gli effetti della L. 84/94, del D. Lgs. n.169/16 e del vigente Regolamento di Amministrazione e Contabilità dell'AdSP del Mar Tirreno Centrale;
- 5)** Di trasmettere la presente deliberazione al Dirigente dell'Avvocatura dell'AdSP-MTC e all'Avv. Barbara Pisacane, per i consequenziali adempimenti e via mail al R.P.C.T.



Delibera n. 187/19

affinché ne curi la pubblicazione sul sito istituzionale dell'AdSP del Mar Tirreno Centrale, sezione Amministrazione trasparente, cartella Provvedimenti/Provvedimenti Organo Indirizzo Politico/Delibere Organo Monocratico di Vertice/anno 2019.
Napoli-Salerno, 25.07.2019

***IL PRESIDENTE
Pietro SPIRITO***