

Determina n. 41/17

Oggetto: motivi aggiunti proposti, con atto notificato a mezzo PEC in data 14/07/2017 ed acquisito al protocollo generale n. 4297 del 17/07/2017, dalla società San Carlo srl c/l'Autorità di Sistema Portuale del Mar Tirreno Centrale e la Direzione Marittima Capitaneria di Porto di Napoli nel giudizio RG 4652/16 innanzi al TAR Campania Napoli, sez. VII. *Avverso e per l'annullamento, previa sospensiva, della nota AdSP prot. n. 668 del 18/05/2017 – rigetto istanza di revoca del provvedimento di decadenza di concessione. Resistenza in giudizio con conferimento incarico di patrocinio all'Ufficio Legale interno - Avvocato Antonio del Mese.*

IL DIRIGENTE DELL'AREA AAGGCC - UFFICIO LEGALE

Vista la L. 28/01/94 n. 84 recante disposizioni per il riordino della legislazione in materia portuale;

Visto 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;

Vista la Legge 7 agosto 1990 n. 241 recante "Nuove norme in materia di procedimento amministrativo e di diritto di accesso ai documenti amministrativi";

Vista la Legge 6 novembre 2012 n. 190 e s.m.i. recante "Disposizioni per la prevenzione e la repressione della corruzione e dell'illegalità nella pubblica amministrazione";

Visto il Decreto Legislativo 14 marzo 2013 n. 33, e s.m.i., "Riordino della disciplina riguardante il diritto di accesso civico e gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte delle pubbliche amministrazioni";

Visto il Piano Triennale per la Prevenzione della Corruzione e per la Trasparenza 2016-2018 di questa Autorità, approvato dall'Ente con delibera commissariale n. 23 dell'1.02.2016;

Visto il Decreto del Ministro delle Infrastrutture e dei Trasporti n. 423 del 5 dicembre 2016 di nomina del dott. Pietro Spirito quale Presidente dell'Autorità di Sistema Portuale del Mar Tirreno Centrale;

Vista la delibera presidenziale AdSP n. 73/17 del 27/02/2017 con la quale si autorizzano i dirigenti dell'Amministrazione all'assunzione di impegni di spesa nei limiti dell'importo di € 10.000,00 e all'adozione di tutti gli atti presupposti e conseguenti;

Vista la delibera presidenziale n. 458 del 16/11/2004 con la quale viene nominato Dirigente dell'Area Affari Giuridici e Contrattuali;

Determina n. 41/17

Visti i motivi aggiunti al ricorso RG 4652/16 innanzi al TAR Campania Napoli sez. VII, notificati a mezzo PEC in data 14/07/2017 ed acquisiti al protocollo generale n. 4297 del 17/07/2017, proposti dalla società San Carlo srl c/l'Autorità di Sistema Portuale del Mar Tirreno Centrale e la Direzione Marittima Capitaneria di Porto di Napoli avverso e per l'annullamento, previa sospensione dell'efficacia, anche inaudita altera parte ex art. 56 CPA: a – della nota prot. 668 del 18.5.2017 con cui l'AdSP del Mar Tirreno Centrale ha disposto il rigetto dell'istanza di revoca del provvedimento di decadenza della concessione già oggetto del ricorso introduttivo; b) di tutti gli atti presupposti, connessi e collegati; nonché di tutti gli atti impugnati nel ricorso introduttivo; nonché qualora non fosse possibile il risarcimento in forma specifica, per il riconoscimento del diritto al risarcimento per equivalente dei danni subiti dalla ricorrente a causa della decadenza dalla concessione;

Acquisita la volontà del Presidente dell'AdSP del Mar Tirreno Centrale di costituirsi in giudizio e resistere in nome e per conto dell'Ente nella controversia di cui all'oggetto;

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, 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 Ufficio Legale cui sono preposti Avvocati, iscritti nell'elenco speciale annesso all'Albo professionale degli Avvocati, 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;

Vista 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 ...”*;

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);

Determina n. 41/17

Valutati i carichi di lavoro assegnati all'Avvocatura interna, sia in sede consultiva che giudiziaria;

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;

Considerato che nel ricorso introduttivo l'AdSP del Mar Tirreno Centrale, con delibera n. 337 del 17/10/2016 ha già affidato l'incarico di patrocinio all'Ufficio Legale interno - Avv. Antonio del Mese;

Considerata la tendenza giurisprudenziale che, pur riconoscendo all'organo di vertice il potere di rappresentanza (nonché il potere in generale di decidere se resistere o ricorrere in giudizio), demanda al dirigente preposto al settore legale la scelta se avvalersi o meno di professionalità esterne, previa le necessarie verifiche del caso, 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 e Cons. Stato, sez. V, 23 dicembre 2013, n. 6198*);

Ritenuto che l'incarico di rappresentare e difendere l'AdSP del Mar Tirreno Centrale possa essere affidato al Dirigente stesso dell'Ufficio Legale, in possesso di idonea qualifica e della professionalità necessaria, al quale verrà rilasciata apposita procura speciale alle liti;

Considerata la regolarità tecnica ed amministrativa della presente determina dirigenziale ex artt. 4, 5 e 6 L. 241/90;

D E T E R M I N A

- 1)** Di dare atto che il Presidente dell'AdSP del Mar Tirreno Centrale è legittimato a costituirsi in giudizio e resistere in nome e per conto dell'Ente ai motivi aggiunti al ricorso RG 4652/16 pendente innanzi al TAR Campania Napoli sez. VII proposti, con atto notificato a mezzo PEC in data 14/07/2017 ed acquisito al protocollo generale n. 4297 del 17/07/2017, dalla società San Carlo srl avverso e per l'annullamento, previa sospensione dell'efficacia, anche inaudita altera parte ex art. 56 CPA, della nota prot. 668 del 18.5.2017 con cui l'AdSP del Mar Tirreno Centrale ha disposto il rigetto dell'istanza di revoca del provvedimento di decadenza della concessione già oggetto del ricorso introduttivo;
- 2)** Di affidare il relativo incarico di rappresentanza e difesa, ad ogni effetto e conseguenza di legge all'Avvocato interno Antonio del Mese, al quale verrà rilasciata apposita procura speciale alle liti;

AUTORITÀ di SISTEMA PORTUALE del MAR TIRRENO CENTRALE

Porti di Napoli, Salerno e Castellammare di Stabia

Determina n. 41/17

- 3) Di dichiarare la presente determinazione immediatamente eseguibile, ai sensi e per gli effetti della L. 84/94, del D. Lgs. 169/16 e del vigente Regolamento di Amministrazione e Contabilità dell'AdSP del Mar Tirreno Centrale;
- 4) Di trasmettere la presente determina al Dirigente dell'Area Affari Giuridici e Contrattuali e dell'Area Amministrativo Contabile per i consequenziali adempimenti e via mail al R.P.C.T. affinché ne curi la pubblicazione sul sito istituzionale dell'AdSP del Mar Tirreno Centrale, sezione Amministrazione trasparente, cartella Provvedimenti, sottocartella Provvedimenti Dirigenti Amministrativi, Determine

Anno 2017.

Napoli, 27.07.2017

=====

Ufficio Legale

**IL DIRIGENTE DELL'AREA AAGGCC -
UFFICIO LEGALE
Avv. Antonio del Mese**

Si notifica all'Area Aff. GG. e CC.- Uff. Legale _____ Area Amm.vo Contabile-RAG _____ AI _____
via mail: R.P.C.T. _____.

Napoli, _____