



Determina n. 57 /17

**Oggetto: ricorso proposto innanzi al TAR Campania Napoli, con atto notificato a mezzo servizio postale ed acquisito al protocollo AdSP n. 4970 del 21/09/2017, dal Consorzio Stabile Grandi Lavori S.c.r.l. c/l'Autorità di Sistema Portuale del Mar Tirreno Centrale e nei confronti delle società Mentucci Aldo s.r.l., Imprese Generali Riunite s.r.l. e S.I.F. Società Italiana Fondazioni S.p.A., in proprio e nelle rispettive qualità di mandataria e mandanti di costituendo raggruppamento temporaneo di imprese. *Annulamento, previa concessione di misure cautelari, atti relativi alla gara per il "Risanamento e messa in sicurezza della banchina n. 33b nel piazzale nord del Bacino di Carenaggio n.3". 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;



Visto il ricorso, notificato a mezzo servizio postale ed acquisito al protocollo AdSP n.4970 del 21/09/2017, proposto innanzi al TAR Campania Napoli dal Consorzio Stabile Grandi Lavori S.c.r.l. c/l'Autorità di Sistema Portuale del Mar Tirreno Centrale e nei confronti delle società Mentucci Aldo s.r.l., Imprese Generali Riunite s.r.l. e S.I.F. Società Italiana Fondazioni S.p.A., in proprio e nelle rispettive qualità di mandataria e mandanti di costituendo raggruppamento temporaneo di imprese, per l'annullamento, previa concessione di idonee misure cautelari, della delibera AdSP n. 207 del 19/07/2017 di aggiudicazione definitiva della gara per il "Risanamento e messa in sicurezza della banchina n. 33b nel piazzale nord del Bacino di Carenaggio n.3" in favore dell'ATI Mentucci Aldo s.r.l., Imprese Generali Riunite s.r.l. e S.I.F. Società Italiana Fondazioni S.p.A. e di ogni altro atto presupposto, connesso e/o consequenziale; nonché per la declaratoria di nullità, invalidità ed inefficacia del contratto di appalto eventualmente stipulato con la suddetta ATI, per il conseguimento dell'aggiudicazione e, in via subordinata, per il risarcimento del danno; nonché ulteriormente, in via subordinata, per l'accertamento dell'obbligo di provvedere dell'AdSP sull'atto di significazione e diffida presentato dalla ricorrente;

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 ...";



Determina n. 57 /17

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 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;

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;

Visto il certificato di disponibilità dei fondi necessari alla copertura della spesa presuntiva per oneri legali pari ad €3.000,00 a valere sul capitolo numero 27 in conto competenza dell'esercizio finanziario 2017 emesso dall'ufficio ragioneria, che costituisce parte integrante della presente determinazione;

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 al ricorso in oggetto, notificato a mezzo servizio postale ed acquisito in data 21/09/2017 al protocollo AdSP n. 4970, proposto dal Consorzio Stabile Grandi Lavori S.c.r.l. per l'annullamento, previa concessione di idonee misure cautelari, della delibera AdSP n. 207 del 19/07/2017 di aggiudicazione definitiva della gara per il "Risanamento e messa in sicurezza della banchina n. 33b nel piazzale nord del Bacino di Carenaggio n.3" in favore dell'ATI Mentucci Aldo s.r.l., Imprese Generali



Determina n. 57 /17

Riunite s.r.l. e S.I.F. Società Italiana Fondazioni S.p.A. e di ogni altro atto presupposto, connesso e/o consequenziale;

- 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;
- 3) Di impegnare l'importo di €3.000,00 quale spesa presuntiva da sostenere per oneri legali;
- 4) Che la spesa graverà sul capitolo 27 di bilancio del corrente esercizio finanziario come da certificato di disponibilità n. 17-APA/206 emesso dall'ufficio ragioneria in data 25/09/2017;
- 5) 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;
- 6) Di trasmettere la presente determina al Dirigente dell'Area Affari Giuridici e Contrattuali 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, 28.09.17

=====  
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 \_\_\_\_\_ AT \_\_\_\_\_  
Ufficio Appalti Contratti Economato \_\_\_\_\_ **via mail:** R.P.C.T. \_\_\_\_\_.

Napoli, 28.09.17