



DELIBERA DEL DIRETTORE GENERALE

154 / 2020 del 28/04/2020

Oggetto: PROVVEDIMENTI A SEGUITO DI PUBBLICAZIONE SENTENZA DI SOCCOMBENZA - RICORSO INNANZI AL TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE DELLA LOMBARDIA PROMOSSO DA ELISICILIA SRL - CONFERIMENTO INCARICO LEGALE



OGGETTO: PROVVEDIMENTI A SEGUITO DI PUBBLICAZIONE SENTENZA DI SOCCOMBENZA
- RICORSO INNANZI AL TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE DELLA LOMBARDIA
PROMOSSO DA ELISICILIA SRL - CONFERIMENTO INCARICO LEGALE

vista la seguente proposta di deliberazione n. 184/2020, avanzata dal Direttore della
Struttura Complessa Affari Generali e Legali

IL DIRETTORE GENERALE

PREMESSO che:

- in 04.09.2019 è stato notificato ad AREU il ricorso al Tribunale Amministrativo Regionale della Lombardia - sez. Milano - presentato da Elisicilia srl - rappresentata e difesa dagli Avv. L. Borgia, M. Dell'Arte, e Avv. C. Marino, con il quale la Società ha richiesto l'annullamento della deliberazione n. 221 del 30.07.2019 della "Gara Europea per la procedura aperta in tre lotti, per l'appalto di fornitura del servizio antincendio necessario per le basi HEMS di Como, Milano e Sondrio per la durata iniziale di tre anni rinnovabile di ulteriori tre anni", nonché di tutti gli atti e provvedimenti comunque connessi, presupposti e conseguenti al Bando di Gara, valore della causa superiore a € 1.000.000,00 (nota prot. AREU 2019/9008 del 04.09.2019);
- rilevata la necessità per l'Azienda di costituirsi e difendersi nell'ambito del giudizio promosso da Elisicilia srl innanzi al Tribunale Amministrativo Regionale della Lombardia - sez. Milano, in ottemperanza a quanto previsto dall'art. 17 co. 1 let. d) del D.Lgs. 18.04.2016, n. 50 e s.m.i. e dal Regolamento 36 "Affidamento incarichi legali giudiziali" di AREU, con provvedimento deliberativo n. 283 del 18.09.2020 l'Azienda ha provveduto a conferire l'incarico di difesa della stessa in giudizio all'Avv. Marco Orlando, del foro di Roma;

CONSIDERATO che, in data 12.02.2020 si è tenuta l'Udienza di discussione nel merito del citato ricorso e, in data 15.04.2020 è stata pubblicata la Sentenza n. 631/2020 PROV.V.COLLEG. emessa dal Tribunale Amministrativo Regionale della Lombardia - Sez. Milano, I sezione (rif. 01886/2019 REG.RIC), con la quale il Tribunale ha disposto l'accoglimento del ricorso incidentale (in relazione al secondo motivo), del ricorso principale (in relazione al secondo mezzo) e, per l'effetto, ha "annullato gli impugnati provvedimenti, con il correlato obbligo per la stazione appaltante di procedere alla riedizione della gara alla luce dei principi enunciati in parte motiva", condannando "l'Azienda Regionale Emergenza Urgenza al pagamento delle spese di lite, che liquida complessivamente in € 8.000,00, oltre accessori come per legge, in favore di ciascuna delle società ricorrenti, oltre al rimborso del contributo unificato nella misura effettivamente versata da esse ricorrenti", compensando " le spese di lite tra Elisicilia e GSA";

VALUTATA la necessità per l'Azienda, a fronte dell'intervenuta condanna a indire nuovamente l'intera gara oggetto di discussione e a provvedere altresì al pagamento delle spese di lite a favore di controparte, di proporre appello avverso la predetta sentenza, al fine di difendere la propria posizione rispetto alla legittimità delle scelte operate in sede di indizione della gara e ammissione dei partecipanti alla stessa;

RILEVATA la conseguente necessità di individuare il professionista a cui conferire incarico legale per la presentazione dell'appello e la difesa in giudizio innanzi al Consiglio di Stato;

DATO ATTO che:

- in ottemperanza a quanto previsto dall'art. 17 co. 1 let. d) del D.Lgs. 18.04.2016, n. 50 e s.m.i. e dal Regolamento 36 "Affidamento incarichi legali giudiziari" di AREU, la selezione del professionista cui affidare l'incarico difensivo deve avvenire mediante una valutazione comparativa, sulla base di criteri non discriminatori e nel rispetto del principio di rotazione;
- in presenza di specifiche ragioni logico motivazionali, "*quali la consequenzialità degli incarichi (come in occasione di diversi gradi di giudizio)*", la normativa citata, come interpretata anche dall'Autorità Nazionale Anticorruzione – ANAC nelle proprie Linee Guida per affidamento di incarichi legali (Linee Guida n. 12, delibera 907 del 24 ottobre 2018), consente alla Pubblica Amministrazione di ricorrere all'affidamento diretto dell'incarico difensivo a un professionista determinato, nel rispetto dei principi di cui all'art. 4 del Codice dei contratti pubblici;

RITENUTO che:

- la proposizione dell'atto di appello avverso la sentenza n. 631/2020 emersa dal TAR della LOMBARDIA - sez. I Milano, dà origine a un giudizio che si pone come naturalmente consequenziale rispetto a quello promosso dalla Società Elisicila srl e nell'ambito del quale l'Azienda è parte;
- il nuovo incarico legale attiene alla medesima materia oggetto del servizio legale già affidato e, per tale ragione, risulta opportuno, nel caso di specie, procedere alla selezione diretta del professionista cui affidare l'incarico di difesa dell'Azienda nel attingendo, comunque, dall'Elenco aziendale dei professionisti cui affidare incarichi legali;
- l'assimilabilità delle questioni alla base di entrambi i citati giudizi consente di affrontare in modo similare e omogenea le questioni sollevate nei confronti di AREU e la conoscenza della materia del contendere permette di organizzare la migliore strategia difensiva per dare ulteriore rilievo ai motivi di difesa già presentati in occasione della costituzione nell'ambito del giudizio promosso da Elisicilia srl;

RITENUTO, alla luce di tutto quanto sopra illustrato e considerato, di affidare l'incarico di difesa in giudizio di AREU nell'ambito del giudizio di appello avverso la sentenza di condanna emessa dal TAR LOMBARDIA. Sez. I Milano nell'ambito del ricorso promosso da ELISICILIA srl, all'Avv. Marco Orlando, del Foro di Roma, in ragione sia della notevole esperienza professionale maturata in materia di pubblica amministrazione con difesa in giudizio, tra le altre, anche di numerose aziende sanitarie pubbliche, sia della precedente assunzione di incarico difensivo nell'ambito di ricorso vertente sulla medesima materia oggetto del nuovo contendere;

DATO ATTO che le spese per la proposizione dell'appello avverso la citata sentenza di condanna emessa dal TAR della Lombardia - sez. Milano, sono sostenibili per l'Azienda e congruo il preventivo per onorari professionali presentato dall'Avv. Orlando per un totale netto a corrispondere € 9.619,20= (totale complessivo preventivo di spesa onorari € 11.419,20= IVA COMPRESA) cui aggiungere la somma di € 9000,00= quale spesa per il Contributo Unificato per la presentazione dell'atto di appello al Consiglio di stato per una somma totale complessiva da impegnare per l'Azienda pari ad € 20.419,20= (nota prot. AREU 2020/4470 del 20.04.2020);

ACQUISITO agli atti, il certificato di regolarità contributiva del professionista, come richiesto da ANAC (delibera n. 303 del 01.04.2020);

VISTO il Regolamento per il conferimento di incarichi di lavoro autonomo adottato dall'AREU con deliberazione n. 30 del 25 luglio 2008;

PRESO ATTO della dichiarazione, di seguito allegata quale parte integrante e sostanziale della deliberazione, resa dal Proponente del procedimento che attesta la completezza, la regolarità tecnica e la legittimità del presente provvedimento;

ACQUISITI i pareri favorevoli del Direttore Amministrativo e del Direttore Sanitario, resi per quanto di specifica competenza ai sensi dell'art. 3 del D.Lgs. n. 502/1992 e s.m.i.;

DELIBERA

Per tutti i motivi in premessa indicati e integralmente richiamati:

1. di disporre la proposizione dell'appello da parte di AREU avverso la sentenza n. 631/2020 emessa in data 12.02.2020 dal Tribunale Amministrativo Regionale della Lombardia - sez. I Milano, e pubblicata in data 15.04.2020, nel giudizio incardinato da Elisicilia srl - rappresentata e difesa dagli Avv. L. Borgia, M. Dell'Arte, e Avv. c. Marino, con il quale la Società ha richiesto l'annullamento della deliberazione n. 221 del 30.07.2019 della "Gara Europea per la procedura aperta in tre lotti, per l'appalto di fornitura del servizio antincendio necessario per le basi HEMS di Como, Milano e Sondrio per la durata iniziale di tre anni rinnovabile di ulteriori tre anni", nonché di tutti gli atti e provvedimenti comunque connessi, presupposti e conseguenti al Bando di Gara, valore della causa superiore a € 1.000.000,00 (nota Prot. AREU 2019/9008 del 04.09.2019) e nell'ambito del quale è stato disposto nei confronti di AREU l'annullamento "degli impugnati provvedimenti, con il correlato obbligo per la stazione appaltante di procedere alla riedizione della gara alla luce dei principi enunciati in parte motiva", condannando "l'Azienda Regionale Emergenza Urgenza al pagamento delle spese di lite, che liquida complessivamente in € 8.000,00, oltre accessori come per legge, in favore di ciascuna delle società ricorrenti, oltre al rimborso del contributo unificato nella misura effettivamente versata da esse ricorrenti";
2. di affidare il patrocinio e la difesa di AREU all'Avv. Marco Orlando, del Foro di Roma, con studio in Roma Via Sistina n. 48 e in Milano via Durini n. 25, in ottemperanza a quanto previsto dagli artt. 4 e 17 co. 1 let. d) D. Lgs. 50/2016 s.m.i. in materia di affidamento di servizi legali, nonché degli artt. 5 e 12 del REGOLAMENTO 36 "Affidamento incarichi legali giudiziari" di AREU;
3. di determinare che la spesa derivante dall'adozione della presente deliberazione viene stimata in totale netto a corrispondere di € 9.619,20= (totale complessivo preventivo di spesa onorari € 11.419,20= IVA COMPRESA) cui aggiungere la somma di € 9.000,00= quale spesa per il Contributo Unificato per la presentazione dell'atto di appello al Consiglio di Stato per un impegno complessivo di spesa a carico dell'Azienda pari ad € 20.419,20=, somma che sarà contabilizzata nel Bilancio dell'esercizio 2020 al conto 30.21.03.50 (spese giudiziarie e di patrocinio legale) della contabilità aziendale;
4. di dare atto che, ai sensi della L. n. 241/1990, responsabile del presente procedimento è la Dott.ssa Domenica De Giorgio, Dirigente SC Affari Generali e Legali;
5. di disporre che vengano rispettate tutte le prescrizioni inerenti alla pubblicazione sul portale web aziendale di tutte le informazioni e i documenti richiesti e necessari ai sensi del D.Lgs. n. 33/2013 e s.m.i., c.d. Amministrazione Trasparente;
6. di disporre la pubblicazione del presente provvedimento all'Albo Pretorio on line dell'Azienda, dando atto che lo stesso è immediatamente esecutivo (ex art. 32 comma 5 L. n. 69/2009 s.m.i. e art. 17 comma 6 L.R. n. 33/2009).



La presente delibera è sottoscritta digitalmente, ai sensi dell'art. 21 D.Lgs. n. 82/2005 e s.m.i., da:

Il Direttore Amministrativo Luca Filippo Maria Stucchi

Il Direttore Sanitario Giuseppe Maria Sechi

Il Direttore Generale Alberto Zoli

Il/La proponente del provvedimento Andrea Albonico



PROPOSTA DI DELIBERA N. 184/2020

Oggetto: PROVVEDIMENTI A SEGUITO DI PUBBLICAZIONE SENTENZA DI SOCCOMBENZA - RICORSO INNANZI AL TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE DELLA LOMBARDIA PROMOSSO DA ELISICILIA SRL - CONFERIMENTO INCARICO LEGALE

Attestazione

Il/La sottoscritto/a, in qualità di proponente, attesta la completezza, la regolarità tecnica e la legittimità del provvedimento di cui all'oggetto.

La presente attestazione costituisce parte integrante e sostanziale del provvedimento di cui all'oggetto.

Milano, 27/04/2020

Il/La proponente del provvedimento

ALBONICO ANDREA

(La presente delibera è sottoscritta digitalmente ai sensi dell'art. 21 D.Lgs. n. 82/2005 e s.m.i.)