



## **Comune di Porto Azzurro**

Provincia di Livorno

### **AREA TECNICA EDILIZIA PRIVATA/URBANISTICA EDILIZIA PRIVATA**

\*\*\*\*\*

#### **DETERMINAZIONE**

**Determ. n. 9 del 12/06/2025**

**Oggetto: DETERMINAZIONE A CONTRARRE PER IL CONFERIMENTO DI INCARICO LEGALE PER LA COSTITUZIONE IN GIUDIZIO E LA DIFESA NELL'AMBITO DELLA CONTROVERSIA PENDENTE DINANZI TAR TOSCANA - IMPEGNO DI SPESA PROCEDURA PORTALE TELEMATICO REGIONE TOSCANA START \_ CIG B73394190F.**

#### **IL RESPONSABILE DEL SETTORE**

**VISTO** il provvedimento del Sindaco n. 02 del 29/04/2025 con cui vengono attribuite al ADRIANA MERCANTELLI le funzioni di Responsabile dell'AREA TECNICA EDILIZIA PRIVATA/URBANISTICA;

**VISTO** il Decreto del ViceSindaco n. 16 del 06.11.2023 con il quale il Dott. Maurizio PAPI è stato nominato Responsabile dell'Area Economico/Finanziaria, Tributi e Personale;

**VISTA** la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 21 del 27/03/2025 avente ad oggetto "Bilancio di previsione 2025 - 2027 e D.U.P. 2025 - 2027 - Approvazione";

**PREMESSO** che la società Iliad Italia S.p.A. depositaria di un'istanza per l'installazione di una "Stazione Radio Base" ha promosso ricorso innanzi al TAR (n. 1448/2025 REG.PROV.CAU. n. / 2025 REG.RIC), per *l'annullamento*:

- degli artt. 3 e 6 del "Regolamento comunale per l'installazione di impianti di

telecomunicazioni”, approvato con delibera della Giunta del Comune di Porto Azzurro n. 48 del 19 marzo 2025;

- a del “Piano territoriale per l’installazione di stazioni radio base per la telefonia mobile e assimilabili nel Comune di Porto Azzurro”, comprensivo della Relazione tecnica dell’Allegato A recante “Mappa delle localizzazioni”, approvati con delibera della Giunta del Comune di Porto Azzurro n. 48 del 19 marzo 2025;

**CONSIDERATO** che in data 20.05.2025, protocollo nr. 4932 è pervenuta relazione di notifica, ex art. 3 bis L. 21 gennaio 1994 n. 53, del ricorso promosso nell’interesse di Iliad Italia S.p.A. innanzi al TAR Toscana a mezzo PEC dall’ Avv. Filippo Pacciani, con Studio in Roma, (Legance - Avvocati Associati), in qualità di difensore di Iliad Italia S.p.A.;

**RITENUTA** meritevole l’attività promossa dal Comune di Porto Azzurro finalizzata a disciplinare sul territorio la localizzazione degli impianti di radiocomunicazione per addivenire a soluzioni compatibili a tutela di tutti gli interessi coinvolti attraverso le quali garantire anche un’ottimizzazione delle strutture esistenti;

**RITENUTO** che, nel caso di specie, risulta necessario costituirsi nel procedimento instaurato dalla Società Iliad Italia S.p.A, avanti al Tribunale Amministrativo Regionale per la Toscana;

**VISTA** la deliberazione della Giunta comunale n. 79 del 03/06.2025 con la quale viene conferito incarico all’Avvocato Domenico Iaria dello Studio Lessona.

Richiamati

- l’art. 2, comma 5, della legge 31 dicembre 2012, n. 247, recante “*Nuova disciplina dell’ordinamento della professione forense*” a tenore del quale sono attività esclusive dell’Avvocato, fatti salvi i casi espressamente previsti dalla legge, l’assistenza, la rappresentanza e la difesa nei giudizi davanti a tutti gli organi giurisdizionali e nelle procedure arbitrali rituali;
- la sentenza della Corte di Giustizia del 6/6/2019 nella causa C-264/18 concernente il tema delle modalità di affidamento degli incarichi legali, in cui la Corte evidenzia che il legislatore comunitario ha tenuto conto del fatto che tali incarichi sono prestati secondo modalità che non possono essere disciplinate da norme di aggiudicazione degli appalti pubblici, in quanto trattasi di prestazioni che si configurano nell’ambito di un rapporto “*intuitu personae*” caratterizzato dalla massima riservatezza e, conseguentemente, dalla libera scelta da parte di ognuno del proprio difensore allo scopo di salvaguardare il pieno esercizio del diritto di difesa e il presupposto in base al quale ognuno deve avere la possibilità di rivolgersi con piena libertà al proprio avvocato, condizioni che potrebbero essere pregiudicate dall’obbligo di esperire procedure ad evidenza pubblica;
- l’articolo 13 comma 2 del d.lgs 36/2023, a mente del quale “le disposizioni del codice non si applicano ai contratti esclusi, ai contratti attivi e ai contratti a titolo gratuito, qualora essi offrano opportunità di guadagno economico, anche indiretto”;
- l’articolo 56, comma 1, lettera h), del Decreto Legislativo 31 marzo 2023, n. 36, recante il “codice dei contratti pubblici in attuazione dell’art. 1 della Legge 21 giugno 2022 n. 78, recante delega al Governo in materia di contratti pubblici”, il quale ha ricompreso l’incarico di rappresentanza e patrocinio giudiziale nell’ambito degli appalti e concessioni di servizi cosiddetti “esclusi” in quanto non assoggettati alle norme del codice dei contratti

pubblici;

**VISTI:**

- il Dlgs n.36/2023 “Codice dei contratti pubblici in attuazione dell’articolo 1 della legge 21 giugno 2022, n. 78, recante delega al Governo in materia di contratti pubblici”
- La legge 7 agosto 1990, n. 241, “Norme in materia di procedimento amministrativo e di diritto di accesso ai procedimenti amministrativi”;

**DATO ATTO CHE:**

- dal 1° gennaio 2024 ha acquisito efficacia la disciplina sulla digitalizzazione dell’intero ciclo dei contratti pubblici prevista dal Libro I, Parte II del codice dei contratti pubblici e che le disposizioni richiamate impongono alle stazioni appaltanti e agli enti concedenti di procedere allo svolgimento delle procedure di affidamento e di esecuzione dei contratti pubblici utilizzando piattaforme di approvvigionamento digitale certificate (PAD);

**PRESO ATTO** delle risultanze della procedura di affidamento diretto n 022091/2025 ID Appalto c571eaa8-2f2a-432e-a7df-f44226701a87 tramite il Sistema Telematico Acquisti della Regione Toscana (START), a conclusione della quale, a seguito dell’invito ha presentato offerta economica l’Avvocato Domenico Iaria dello Studio Lessona di Firenze che risulta pari ad € 7.770,41, incluso cassa oltre IVA di legge;

**VISTO** l’esito positivo delle verifiche;

**ATTESO** che risulta necessario con il presente atto, ai sensi degli artt. 192 del T.U.E.L. 267/2000 e 17 del D.lgs. n.36/2023 che con la Determina a contrarre devono essere individuati gli elementi essenziali del contratto i criteri di selezione degli operatori economici e delle offerte specificando:

- Fine da perseguire: Assistenza, rappresentanza e difesa nel giudizio relativo al ricorso promosso dinanzi al TAR dalla ITALIA SPA -
- Oggetto del contratto: Prestazioni di servizi legali;
- Forma del contratto: la stipulazione del contratto avverrà in modalità elettronica mediante la sottoscrizione di disciplinare di incarico;
- Scelta del contraente: affidamento diretto, ai sensi dell’art. 50, comma 1, lett. b) del Dlgs n.36/2023;
- Importo del Contratto: Importo totale offerto al netto dell’IVA: Euro 7.854,45, incluso cassa;
- Durata del contratto: Tempo stimato per l’esecuzione delle prestazioni, quello necessario alla predisposizione del parere;

**DATO ATTO** che:

- in conformità agli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari ai fini del monitoraggio dei contratti pubblici di cui all’art. 3 della Legge n. 136/2010, l’Autorità Nazionale Anticorruzione (A.N.A.C.), tramite la piattaforma S.T.A.R.T. ha attribuito al servizio in oggetto il codice CIG. n. **B73394190F**;
- ai sensi dell’art.106 del Dlgs n.36/2023 non sussistono particolari ragioni per richiedere la cauzione definitiva;

- per l'avvio dell'esecuzione del contratto, si dà atto che l'operatore economico ha attestato con dichiarazione sostitutiva di atto di notorietà il possesso dei requisiti di partecipazione e di qualificazione richiesti e la stazione appaltante verificherà le dichiarazioni, in caso che queste vengano sorteggiate sulla base del sorteggio a campione individuato con modalità predeterminate ogni anno dall'amministrazione);
- la stipulazione del contratto avverrà in modalità elettronica con la sottoscrizione ed accettazione della presente determinazione da parte dell'affidatario;

**RICHIAMATO** il Decreto Legislativo 18 agosto 2000, n. 267 "Testo Unico delle Leggi sull'ordinamento degli Enti locali" ed in particolare:

- l'articolo 107 che assegna ai dirigenti la competenza in materia di gestione, ivi compresa la responsabilità delle procedure di gara e l'impegno di spesa e l'articolo 109, comma 2 che assegna le funzioni dirigenziali ai responsabili dei servizi specificatamente individuati;
- l'art. 183, comma 7, il quale stabilisce che le determinazioni che comportano impegni di spesa sono esecutive dopo l'apposizione, da parte del responsabile del servizio finanziario, del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria;
- gli articoli 182 e 191 che disciplinano le modalità di assunzione degli impegni di spesa;
- l'art. 192 che prescrive la necessità di adottare apposita determinazione a contrattare per definire il fine, l'oggetto, la forma, le clausole ritenute essenziali del contratto che si intende stipulare, le modalità di scelta del contraente e le ragioni che ne sono alla base;
- l'art. 147-bis, il quale prevede il controllo preventivo di regolarità amministrativa e contabile degli atti allo scopo di garantire la legittimità, la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa;

**RILEVATO** che il processo relativo al procedimento di cui al presente atto, il rischio corruttivo di cui all'Allegato Contratti pubblici, Affidamento diretto di lavori, servizi o forniture del PIAO 2025-2027, presenta un rischio di livello altissimo a fronte del quale è imposto di pubblicare in amministrazione trasparente tutte le informazioni imposte dal d. lgs. n. 33/2013 e dal Codice dei contratti pubblici.”;

**RICHIAMATI:**

- il Decreto Legislativo n. 267/2000 recante “Testo unico delle leggi sull'ordinamento degli Enti Locali”;
- lo Statuto del Comune di Porto Azzurro;
- il Decreto Legislativo n. 118/2011 recante "Disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di bilancio delle Regioni, degli Enti locali e dei loro organismi, a norma degli artt. 1 e 2 della legge 5 maggio 2009, n. 42”;
- la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 21 del 27/03/2025 avente ad oggetto “Bilancio di Previsione 2025 - 2027 e D.U.P. 2025 - 2027 - Approvazione”;
- la Deliberazione della Giunta Comunale n. 25 del 12 febbraio 2025 con la quale è stato approvato il piano della performance relativo all'anno 2025 di cui all'articolo 10 del D.Lgs. n. 150/2009 ed il piano dettagliato degli obiettivi di gestione di cui all'art. 197, comma 2, lettera a), del D.lgs. n. 267/2000;
- il piano integrato di attività e organizzazione (PIAO) 2025-2027 approvato con Deliberazione della Giunta Comunale n. 62 del 29.04.2025 e s.m.e.i.;

- il vigente Regolamento sull'ordinamento generale degli uffici e dei servizi;
- lo Statuto del Comune di Porto Azzurro;

**DATO ATTO:**

- di aver verificato l'insussistenza dell'obbligo di astensione e di non trovarsi quindi in posizione di conflitto di interesse, ai sensi dell'art. 6-bis della L. 241/1990 e dell'art. 1 co. 9 lett. e) della L. 190/2012;
- del rispetto delle linee programmatiche e strategico operative del DUP;
- che ai sensi dell'art. 9, comma 1, lettera „a“, punto 2), del Decreto Legge 01/07/2009, n. 78, convertito con modificazioni in Legge 03/08/2009, n. 102, si è provveduto preventivamente ad accertare che la spesa di cui al presente provvedimento è compatibile con gli stanziamenti di Bilancio (art. 191 del TUEL) e con le regole di finanza pubblica;

**ATTESTATA**, come Responsabile del Servizio, la propria competenza ai sensi del D. Lgs. 267/2000 e del vigente Regolamento comunale dell'Organizzazione degli Uffici e dei Servizi;

**D E T E R M I N A**

Per quanto in narrativa che qui si intende integralmente richiamato ed approvato

**DI AFFIDARE/CONFERIRE**, per le motivazioni poste in premessa, all'Avv. Domenico Iaria del Foro di Firenze, l'incarico di rappresentanza e difesa degli interessi dell'Ente al fine di costituirsi in giudizio dinanzi TAR Toscana promosso da ILIAD Spa (n. 1448/2025 REG.PROV.CAU. n. /2025 REG.RIC);

**DI IMPEGNARE**, nel rispetto dell'art. 183 del D. Lgs. 267/2000, la spesa complessiva di € 9.479,90 compresi accessori di legge, imputando la stessa con le modalità di seguito indicate

<b>Soggetto Creditore</b>	<b>Codice</b>	<b>Descr. Capitolo</b>	<b>Somma Impegnata</b>
Avv. IARIA Domenico dello Studio Legale LESSONA	10301550/1	Spese legali per l'Ufficio Edilizia Privata ed Urbanistica	€ 9.479,90

**DI DARE ATTO** che il Responsabile unico del progetto (RUP) ai sensi dell'art. 15 del Dlgs n.36/2023 è Adriana Mercantelli ed è anche responsabile di procedimento per le fasi di programmazione, progettazione, affidamento ed esecuzione ai sensi dell'art. 4 della L. 241/90;

**DI RENDERE NOTO**, rispettivamente, ai sensi degli artt. 4 e 5 della L. n. 241/1990, che l'Unità Organizzativa Responsabile del procedimento è l'intestato Ufficio e che il Responsabile del Procedimento è lo scrivente Responsabile del Servizio titolare di Posizione Organizzativa;

**DI DARE ESPRESSAMENTE ATTO** che in relazione al presente provvedimento il sottoscritto Responsabile del Servizio titolare di Posizione Organizzativa, ha verificato l'insussistenza dell'obbligo di astensione e di non essere, quindi, in posizione di conflitto di interessi, anche potenziale, ai sensi dell'art. 6 bis della Legge n. 241/1990, dell'art. 16 del D. Lgs. n. 36/2023 (Codice dei contratti pubblici), anche in relazione all'art. 7 del D.P.R. n. 62/2013 (Codice di

comportamento dei dipendenti pubblici);

**DI DICHIARARE** che il Comune di Porto Azzurro, in esecuzione degli obblighi imposti dal Regolamento UE 679/2016 in materia di protezione dei dati personali, relativamente al presente contratto/atto di affidamento, potrà trattare i dati personali del contraente sia in formato cartaceo che elettronico, per il conseguimento di finalità di natura pubblicistica ed istituzionale, precontrattuale e contrattuale e per i connessi eventuali obblighi di legge. Il trattamento dei dati avverrà ad opera di soggetti impegnati alla riservatezza, con logiche correlate alle finalità e, comunque, in modo da garantire la sicurezza e la protezione dei dati. In qualsiasi momento potrete esercitare i diritti di cui agli artt. 15 e ss. del Regolamento UE 679/2016. Il Responsabile della Protezione dei Dati (RPD) è l'Avv. Paolo Mascitelli raggiungibile al seguente indirizzo: "Responsabile per la protezione dei dati personali del Comune di Porto Azzurro, Via Banchina IV Novembre, n° 19 57036 Porto Azzurro (LI), email: Per maggiori informazioni circa il trattamento dei dati personali, il contraente potrà visitare il sito <https://www.comuneportoazzurro.li.it/privacy-policy/> ;

**DI DISPORRE** che la presente determinazione, comportando impegno di spesa, venga trasmessa al responsabile del servizio finanziario per la prescritta attestazione di regolarità contabile e copertura finanziaria ai sensi dell'art. 183 comma 7, del D.lgs. n. 267/2000, dando atto che la stessa diverrà immediatamente esecutiva con l'apposizione del predetto visto, stabilendone al contempo la pubblicazione all'Albo Comunale on-line per la generale conoscenza e l'assolvimento degli obblighi di legge.

**DI DARE ATTO, ALTRESÌ,** che il presente provvedimento è rilevante ai fini dell'Amministrazione Trasparente ai sensi del D.Lgs. n. 33/2013 e, pertanto, se ne dispone la pubblicazione nella relativa sezione del Sito Istituzionale dell'Ente, stabilendone al contempo la pubblicazione all'Albo Comunale on-line per la generale conoscenza e l'assolvimento degli obblighi di legge;

La presente determinazione sarà pubblicata, ai sensi dell'art. 23, comma 1, lett. B) del D.Lgs n. 33/2013 e dell'art. 20 del D.Lgs 36/2023, all'albo pretorio per 15 giorni consecutivi, nonché nell'apposita sezione dell'amministrazione trasparente;

A norma dell'art. 8 della Legge 241/1990, si rende noto che il Responsabile del procedimento è il Dott. ADRIANA MERCANTELLI, Responsabile AREA TECNICA EDILIZIA PRIVATA/URBANISTICA e che potranno essere richiesti chiarimenti anche a mezzo telefono al numero 0565/92145.

IL RESPONSABILE DEL SETTORE

ADRIANA MERCANTELLI

(Sottoscritto digitalmente ai sensi dell'art. 21 D.L.gs n 82/2005 e s.m.i.)