



United Nations
Educational, Scientific and
Cultural Organization



Palermo Arabo - Normanna
e le Cattedrali di Cefalù e
Monreale
Sito inserito nella lista
Patrimonio Mondiale 2015



COMUNE DI CEFALÙ

CITTA' METROPOLITANA DI PALERMO

C.so Ruggiero 139 – 90015 –Indirizzo internet: <http://www.comune.cefalu.pa.it>

SETTORE AFFARI LEGALI I E GENERALI

VERBALE DI GARA DI PROCEDURA APERTA

n. 4 del 20.05.2019

OGGETTO: Affidamento di incarico per il patrocinio e la rappresentanza legale in tutte le controversie giudiziarie del Comune di Cefalù" –

SERVIZIO LEGALE CIVILE

CIG: Z6E26A1543 - LOTTO I € 35.000,00 + IVA + CPA

SERVIZIO LEGALE AMMINISTRATIVO

CIG: Z4026A1697 - LOTTO II €15.000,00 + IVA + CPA

SERVIZIO LEGALE TRIBUTARIO

CIG: ZCE26A1A8C - LOTTO III €15.000,00 + IVA + CPA

Oggi, 20 maggio dell'anno duemiladiciannove, alle ore **10,00** , in Cefalù , presso la stanza attigua alla Sala delle Capriate del Comune di Cefalù, in seduta pubblica, si riunisce la Commissione giudicatrice come sotto riportata, nominata con determinazione n.69 del 05.04.2019 Reg: Gen n.498 del 08.04.2019 :

- Dott. Costantino Giuseppina - **Presidente**;
- Avv. Campisi Andrea - **Componente (esperto giuridico)**;
- Avv. Pipia M. Stefania - **Componente (esperto tecnico)**

Alle ore 10,00 sono presenti in aula: l'avv. Luca Agostara.

Preliminarmente si dà atto che la data della presente seduta di prosecuzione è stata resa pubblica sia mediante la pubblicazione sul sito istituzionale dell'Ente del

verbale n. 3 del 11.10/05/2019, sia con comunicazioni pec inviate a tutti i concorrenti.

Si prende atto che entro il termine assegnato di giorni cinque sono pervenute le seguenti note pec:

-Avv. Antonino Buttà prot. n. 19370 del 14/05/2019 (non firmata digitalmente)

- A &B CONSULTING S.T.A. S.C. R.L prot. n. 19407 del 15/05/2019 (firmata digitalmente dall'avv. Buttà)

Preliminarmente la Commissione verifica positivamente la regolarità della firma digitale apposta sulle dichiarazioni pervenute al protocollo.

Quindi la Commissione procede all'esame della dichiarazioni rese ad integrazione e completamento del soccorso istruttorio relativo ai lotti 1 e 3 (Civile e Tributario)

A questo punto il tenore delle dichiarazioni del socio e consigliere di amministrazione della concorrente A&B Consulting STA s.c.r.l. - che palesa una propria esposizione personale nei confronti del fisco e della propria cassa previdenziale di appartenenza, apre un confronto tra i componenti esterni della commissione di gara che esplicitano in verbale il proprio opinamento come segue:

L'avv. Pipia (componente tecnico) osserva che a tenore dell'art.80, commi 1, 2, 3 e 4, del Dlgs 50/2016 e dalla documentazione tutta versata in atti ed in esito al soccorso istruttorio emerge (allo stato) la non rilevanza - ai fini dell'esclusione dell'operatore economico concorrente (S.T.A.) - delle irregolarità fiscali e contributive del socio e contestualmente componente del Consiglio di Amministrazione della S.T.A avvocato Buttà e ciò per una molteplicità di ragioni:

- a) perché le cause di esclusione per assenza del requisito di cui all'art.80, comma 4, Dlgs 50/2016 non si estendono soggettivamente ai membri del Consiglio di Amministrazione o dei soci, essendo l'estensione soggettiva rilevante solo nel caso si sia in presenza delle ipotesi di cui ai commi 1 e 2;
- b) perché l'ANAC ai sensi delle linee guida n.12 Anac "Affidamento servizi legali" (G.U. 264 del 13.11.2018) al punto 3.1.5. afferma che in subjecta materiae la stazione appaltante può non esigere il medesimo rigore formale di cui all'art.80 del Codice dei Contratti pubblici e gli stessi vincoli procedurali ma deve comunque verificare in concreto il possesso dei requisiti generali del concorrente (S.T.A);
- c) perché, comunque, all'avv. Buttà, quale membro del CdA o socio, non è conferito alcun potere di legale rappresentanza della società;
- d) perché, comunque, l'avv. Buttà non è socio di maggioranza della S.T.A.

concorrente;

- e) perché l'avv. Buttà non è individuato, dal complesso delle dichiarazioni tutte versate in atti dalla concorrente quale soggetto esecutore del servizio legale, che sarà invece svolto unicamente dai soci avvocati Domenico Agostara (presidente del CdA), Vincenzo Russo (membro CdA) e Luca Agostara (socio);
- f) perché le cause di esclusione si intendono tassative;
- g) perché allo stato della documentazione e sulla scia della consolidata giurisprudenza amministrativa - che individua la ratio dell'obbligo dichiarativo nella esigenza di "*...evitare che l'amministrazione pubblica contratti con persone giuridiche governate da persone fisiche sprovviste dei necessari requisiti di onorabilità ed affidabilità morale e professionale*" (cfr. TAR Lazio 9195/2017) - appare che l'avv. Buttà n.q. di socio e/o membro del CdA non sia dotato di alcun potere di legale rappresentanza della società, seppur minimo.

Il componente della Commissione (esperto giuridico) Avv. Andrea Campisi è invece di diversa opinione; a tal proposito rileva che, dalle dichiarazioni rese ad integrazione e completamento del soccorso istruttorio dal socio e Consigliere di Amministrazione della A & B Consulting S.T.A. s.c.r.l. Avv. Antonino Buttà, si evince che lo stesso è incorso in violazioni gravi e definitivamente accertate rispetto ad obblighi di natura fiscale e contributiva.

Ciò premesso si sottolinea che l'Avv. Antonino Buttà, in qualità di socio, nel caso di aggiudicazione della gara in favore della A & B Consulting S.T.A. s.c.r.l., pur non essendo destinatario di conferimenti di incarichi professionali, parteciperà alla ripartizione degli utili derivanti dall'affidamento dei servizi legali per cui è gara.

Ciò elude l'applicazione dell'art. 48 bis del D.P.R. n. 602/1973 (e successive modifiche), in tema di verifica della regolarità fiscale da parte delle Pubbliche Amministrazioni prima della effettuazione dei pagamenti ai soggetti fornitori.

Inoltre si richiama un precedente giurisprudenziale del T.A.R. Catanzaro (sentenza n.1782/2014) che, in tema di associazione tra professionisti, statuisce che il requisito della regolarità contributiva debba essere posseduto da ciascuno dei professionisti partecipanti all'associazione, trattandosi di un requisito di ordine generale indispensabile per la partecipazione ad una gara ed essendo il professionista un operatore economico ai sensi del codice degli appalti; tale sentenza ha seguito l'orientamento del Consiglio di Stato sul punto.

Per i suddetti motivi il componente della commissione Avv. Andrea Campisi

esprime il proprio dissenso all'ammissione della società A & B Consulting S.T.A. s.c.r.l. alle successive fasi di gara.

L'avv. Pipia rileva che la sentenza del TAR Catanzaro sopra richiamata è resa in tema di rilevanza delle dichiarazioni rese da professionisti che si pongono uti singuli od in associazioni professionali o ATI come concorrenti di gara ma non anche come meri soci o componenti di società professionali.

Il presidente, a questo punto, pur ritenendo pregevoli le argomentazioni del componente giuridico, alla luce del principio del *favor participationis* ritiene di condividere anche in ragione della fase di gara in cui si opera, le argomentazioni dell'altro componente.

Stante la natura di collegio perfetto, la Commissione ammette la A&B Consulting Sta Srl al prosieguo delle operazioni di gara, per tutti i lotti al quale partecipa (lotto n.1 e 3)

	CONCORRENTE	ESITO SOCCORSO
	A&B CONSULTING S.T.A. S.C. R.L.	AMMESSO

Terminate le superiori operazioni la Commissione sospende le operazioni di gara e si aggiorna in seduta pubblica per le ore 10:00 del giorno 27 maggio 2019 per poi proseguire, nella medesima ~~in~~ seduta, in via riservata, all'esame delle offerte tecniche.

Il Presidente dà disposizioni affinché siano comunicate ai concorrenti le determinazioni assunte in data odierna dalla Commissione di gara e dispone la pubblicazione del presente verbale nella sezione Amministrazione trasparente del Comune.

I componenti esterni affidano tutta la documentazione di gara (complessivamente 15 plichi) ed i plichi aperti dei LOTTO n.1. 2 e 3 (e le buste in esse contenute) al Presidente della Commissione perché li custodisca in luogo dedicato (armadio chiuso a chiave ufficio segreteria).

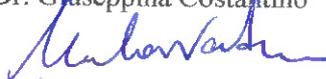
Alle ore 16:15 la seduta pubblica è chiusa.

Del che è verbale.

Letto, approvato e sottoscritto.

Il Presidente

Dr. Giuseppina Costantino

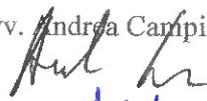


Avv. Luca Agostara per la concorrente.



I Componenti

Avv. Andrea Campisi



Avv. Maria Stefania Pipia

