



Comune di Brivio

Provincia di Lecco



DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE

N. 65 Registro Deliberazioni del 19-08-2024

OGGETTO: AUTORIZZAZIONE AL SINDACO PRO TEMPORE PER LA COSTITUZIONE IN GIUDIZIO PER RESISTERE AVVERSO IL RICORSO AVANTI IL TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE DI MILANO (R.G. 2083/2024), PROPOSTO DA COMETA COOPERATIVA SOCIALE A R.L. CONTRO IL COMUNE DI BRIVIO.

L'anno duemilaventiquattro addì diciannove del mese di agosto alle ore 17:30, la Giunta Comunale si è riunita in Videoconferenza con le modalità definite nelle premesse del presente atto

Risultano:

Airoldi Federico	Sindaco	P
Agostoni Roberta Emilia	Vice Sindaco	P
Rossi Elisa	Assessore	P
Novati Alex	Assessore	P
Airoldi Emanuela	Assessore	A

Presenti...: 4

Assenti...: 1

Partecipa il Segretario Comunale Locatelli Dott. Claudio.

Il Sig. Airoldi Ing. Federico, Sindaco, assunta la Presidenza e constatata la legalità dell'adunanza, dichiara aperta la seduta e pone in discussione l'argomento segnato all'ordine del giorno.

OGGETTO: AUTORIZZAZIONE AL SINDACO PRO TEMPORE PER LA COSTITUZIONE IN GIUDIZIO PER RESISTERE AVVERSO IL RICORSO AVANTI IL TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE DI MILANO (R.G. 2083/2024), PROPOSTO DA COMETA COOPERATIVA SOCIALE A R.L. CONTRO IL COMUNE DI BRIVIO.

Si dà atto che la presente deliberazione viene adottata con l'osservanza dei criteri stabiliti dal regolamento adottato con deliberazione di G.C. n.31 del 30.03.2022, resa immediatamente eseguibile.

In particolare l'intervento dei componenti la Giunta nella seduta è stato assicurato mediante videoconferenza a mezzo piattaforma ZOOM.

Si dà altresì atto che:

- tutti gli intervenuti nella videoconferenza sono stati identificati dal Presidente e dal Segretario Generale o suo Vice;
- per ciascuno di essi è stata accertata la possibilità di intervenire;

il Presidente ed il Segretario Generale (o suo Vice) sono virtualmente presenti presso la sede del Comune di Brivio

LA GIUNTA COMUNALE

Visto il ricorso giurisdizionale avanti il Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia di Milano (R.G. 2083/2024) notificato a mezzo P.E.C. al Comune di Brivio ai sensi della Legge n. 53/1994 in data 09/08/2024, acquisito al prot. comunale n. 010339, promosso dal legale rappresentante pro tempore della **Cometa Cooperativa sociale a R.L.**, con sede in Casatenovo (Lc), via Manzoni n. 10, gestore uscente del servizio di gestione dell'Asilo nido comunale Un due tre stella, per:

“Quanto all’art. 120 c.p.a.

L’annullamento, previa sospensione:

- della Determinazione n. 94 del 20/06/2024, prot. n. 0007997, a firma del responsabile dell’Area Amministrativa, con la quale il Comune di Brivio ha aggiudicato “Il servizio di gestione Asilo nido comunale Un, due, tre stella – Periodo anni cinque – CIG: B144FC4D1D” a favore della Cooperativa Sociale Gialla;
- della nota del 20/06/2024, prot. com.le n. 0007997, a firma del RUP del Comune di Brivio, con la quale è stata comunicata all’esponente l’aggiudicazione del servizio in concessione di gestione dell’asilo nido comunale “Un due tre stella” per anni cinque a favore della Cooperativa Sociale Gialla;
- di ogni ulteriore presupposto, connesso o conseguente, ancorchè non conosciuto, e in particolare, per quanto occorrer possa:
 - del punto 3, lett. B) del Disciplinare di gara, della relazione illustrativa, All. A) del progetto del servizio oggetto di concessione e dell’art. 5 del capitolato speciale descrittivo prestazionale, tutti nella parte in cui hanno indicato il costo stimato della manodopera in complessivi € 1.215.703,25;
 - del Piano Economico Finanziario (“PEF”), all. B al capitolato speciale descrittivo prestazionale, nella parte in cui ha quantificato il costo annuale della manodopera in € 243.140,65;

- dell'elenco del personale asilo nido "Un due tre stella", allegato C) al capitolato speciale descrittivo prestazionale;
- del report della procedura allegato alla Determinazione n. 94 del 20 giugno 2024 del Responsabile Area Amministrazione, con particolare riferimento alla parte relativa alla "Attribuzione dei Punteggi", "Proposta di Graduatoria" e 3 "Proposta di Aggiudicazione";
- della comunicazione della S.U.A. di Lecco, pervenuta al Comune di Lecco in data 18 giugno 2024, relativa all'aggiudicazione della concessione per la gestione dell'Asilo Nido "Un due tre stella" alla Società Cooperativa Sociale Gialla e della relativa Determinazione della Direzione Organizzativa III – Appalti e contratti n. 739 del 18.06.2024 della S.U.A. di Lecco con cui è stata approvata la suddetta proposta;
- dei verbali della Commissione giudicatrice relativi alla valutazione tecnica della commissione, nonché degli eventuali ulteriori verbali di gara non pubblicati sulla piattaforma telematica della stazione appaltante e neppure trasmessi dalle parti resistenti alla ricorrente;

Nonché, per quanto occorrer possa, per la condanna,

Previa declaratoria di inefficacia del contratto eventualmente stipulato, al cui subentro la ricorrente si rende sin d'ora disponibile, delle Amministrazioni resistenti al risarcimento del danno in forma specifica mediante conseguimento dell'aggiudicazione e del contratto al ricorrente, ovvero al risarcimento del danno per equivalente nella misura che verrà accertata, anche in via equitativa, nel corso del giudizio

In via subordinata

Per l'annullamento della procedura di assegnazione dei punteggi relativi alle offerte tecniche e di tutti gli atti conseguenti, incluso il provvedimento di aggiudicazione della concessione alla controinteressata, ovvero dell'intera procedura di gara

Quanto all'art. 116 c.p.a. per l'accertamento e la declaratoria

Del diritto di Cometa Cooperativa Sociale a r.l. a prendere visione ed estrarre copia di tutti gli atti e documenti oggetto dell'istanza di accesso agli atti presentata in data 24 giugno 2024, la cui ostensione è stato parzialmente negata dal Comune di Brivio

E per la conseguente condanna

Del Comune di Brivio a esibire e consegnare alla ricorrente della documentazione alla stessa negata, come di seguito riepilogata:

- Tutta la documentazione amministrativa inserita dalla controinteressata Società Cooperativa Sociale Gialla nella Busta A, ossia:
 - 1) Domanda di partecipazione ed eventuale procura conferita al sottoscrittore;
 - 2) Ricevuta di pagamento dell'imposta di bollo;
 - 3) Dichiarazione integrativa (modello B-bis allegato al Disciplinare di gara);
 - 4) Garanzia provvisoria e dichiarazione di impegno del fideiussore;
 - 5) Dichiarazione sostitutiva agente assicurazioni (modello D allegato al Disciplinare di gara);
 - 6) Ricevuta di avvenuto pagamento del contributo ANAC;
 - 7) Eventuale documentazione avalimento;
 - 8) Certificazioni di cui al punto 6.3 del Disciplinare di gara;
 - 9) Certificazione relativa al sopralluogo obbligatorio di cui al punto 10 del Disciplinare di gara;
 - Piano Economico e Finanziario allegato all'offerta economica della controinteressata ai sensi della lett. b) del punto 17 del Disciplinare di gara;
 - Le eventuali giustificazioni della controinteressata in merito alla congruità del costo del personale dalla stessa indicato in gara;

- Ogni altro documento dal quale risulti l'indicazione, da parte della medesima Società Cooperativa Sociale Gialla, del CCNL che verrà applicato dalla stessa al proprio personale dipendente;

Previo, all'occorrenza, annullamento

- della nota del Comune di Brivio del 2 luglio 2024 (doc. 10), trasmessa alla ricorrente in pari data, nella parte in cui è stato parzialmente negato l'accesso agli atti dalla stessa richiesti;

In tutti i casi

per la condanna delle controparti alla rifusione delle spese, diritti e onorari di giudizio, oltre che del Contributo Unificato.”

Viste le disposizioni dello Statuto vigente ed in particolare gli articoli 24 e 31 che disciplinano le modalità di costituzione e di rappresentanza legale dell'Ente in giudizio;

Considerata, alla luce delle motivazioni tecniche adottate, la necessità che l'Ente si costituisca in giudizio, al fine di resistere in merito e di tutelare i propri provvedimenti, i propri interessi e le proprie ragioni di pubblico interesse;

Ritenuto, pertanto, di autorizzare il Sindaco a resistere in giudizio in nome e per conto dell'Ente nella controversia di cui all'oggetto;

Ritenuto, altresì, di affidare al Responsabile dell'Area Amministrativa la dotazione finanziaria per l'importo previsto per l'intera causa (compresa la fase cautelare) di € **5.100,00=** compreso onorario e spese generali, Cassa Avvocati 4% e I.V.A. 22%, al fine di resistere in giudizio nonché incaricare un professionista per l'affidamento dell'incarico esterno per la rappresentanza legale dell'Ente nel giudizio medesimo, in assenza di professionalità adeguate all'interno della dotazione organica comunale;

Visto il D.Lgs. n. 267/2000 e s.m.i;

Visti gli allegati pareri favorevoli espressi dal Responsabile dell'Area Amministrativa e dal Responsabile dell'Area Finanziaria ai sensi degli articoli 49, comma 1 e 147-bis del D.Lgs. n.267/2000 in ordine alla regolarità tecnica e contabile del presente provvedimento;

Con voti unanimi favorevoli espressi in forma palese

D E L I B E R A

- 1. DI AUTORIZZARE**, per le motivazioni adottate in narrativa e qui integralmente richiamate, il Sindaco *pro-tempore* a resistere in giudizio in nome e per conto del Comune di Brivio, per la tutela delle ragioni e dell'interesse pubblico nel procedimento avanti il Tribunale Amministrativo Regionale per la Lombardia di Milano (R.G. 2083/2024) notificato a mezzo P.E.C. al Comune di Brivio ai sensi della Legge n. 53/1994 in data 09/08/2024 acquisito al prot. comunale n. 010339, promosso dal legale rappresentante *pro-tempore* della **Cometa Cooperativa sociale a R.L.**, con sede in Casatenovo (Lc), via Manzoni n. 10, allegato al fascicolo d'ufficio, per:

“Quanto all'art. 120 c.p.a.

L'annullamento, previa sospensione:

- della Determinazione n. 94 del 20/06/2024, prot. n. 0007997, a firma del responsabile dell'Area Amministrativa, con la quale il Comune di Brivio ha aggiudicato "Il servizio di gestione Asilo nido comunale Un, due, tre stella – Periodo anni cinque – CIG: B144FC4D1D" a favore della Cooperativa Sociale Gialla;
- della nota del 20/06/2024, prot. com.le n. 0007997, a firma del RUP del Comune di Brivio, con la quale è stata comunicata all'esponente l'aggiudicazione del servizio in concessione di gestione dell'asilo nido comunale "Un due tre stella" per anni cinque a favore della Cooperativa Sociale Gialla;
- di ogni ulteriore presupposto, connesso o conseguente, ancorchè non conosciuto, e in particolare, per quanto occorrer possa:
 - del punto 3, lett. B) del Disciplinare di gara, della relazione illustrativa, All. A) del progetto del servizio oggetto di concessione e dell'art. 5 del capitolato speciale descrittivo prestazionale, tutti nella parte in cui hanno indicato il costo stimato della manodopera in complessivi € 1.215.703,25;
 - del Piano Economico Finanziario ("PEF"), all. B al capitolato speciale descrittivo prestazionale, nella parte in cui ha quantificato il costo annuale della manodopera in € 243.140,65;
 - dell'elenco del personale asilo nido "Un due tre stella", allegato C) al capitolato speciale descrittivo prestazionale;
 - del report della procedura allegato alla Determinazione n. 94 del 20 giugno 2024 del Responsabile Area Amministrazione, con particolare riferimento alla parte relativa alla "Attribuzione dei Punteggi", "Proposta di Graduatoria" e 3 "Proposta di Aggiudicazione";
 - della comunicazione della S.U.A. di Lecco, pervenuta al Comune di Lecco in data 18 giugno 2024, relativa all'aggiudicazione della concessione per la gestione dell'Asilo Nido "Un due tre stella" alla Società Cooperativa Sociale Gialla e della relativa Determinazione della Direzione Organizzativa III – Appalti e contratti n. 739 del 18.06.2024 della S.U.A. di Lecco con cui è stata approvata la suddetta proposta;
 - dei verbali della Commissione giudicatrice relativi alla valutazione tecnica della commissione, nonché degli eventuali ulteriori verbali di gara non pubblicati sulla piattaforma telematica della stazione appaltante e neppure trasmessi dalle parti resistenti alla ricorrente;

Nonché, per quanto occorrer possa, per la condanna,

Previa declaratoria di inefficacia del contratto eventualmente stipulato, al cui subentro la ricorrente si rende sin d'ora disponibile, delle Amministrazioni resistenti al risarcimento del danno in forma specifica mediante conseguimento dell'aggiudicazione e del contratto al ricorrente, ovvero al risarcimento del danno per equivalente nella misura che verrà accertata, anche in via equitativa, nel corso del giudizio

In via subordinata

Per l'annullamento della procedura di assegnazione dei punteggi relativi alle offerte tecniche e di tutti gli atti conseguenti, incluso il provvedimento di aggiudicazione della concessione alla controinteressata, ovvero dell'intera procedura di gara

Quanto all'art. 116 c.p.a. per l'accertamento e la declaratoria

Del diritto di Cometa Cooperativa Sociale a r.l. a prendere visione ed estrarre copia di tutti gli atti e documenti oggetto dell'istanza di accesso agli atti presentata in data 24 giugno 2024, la cui ostensione è stato parzialmente negata dal Comune di Brivio

E per la conseguente condanna

Del Comune di Brivio a esibire e consegnare alla ricorrente della documentazione alla stessa negata, come di seguito riepilogata:

- *Tutta la documentazione amministrativa inserita dalla controinteressata Società Cooperativa Sociale Gialla nella Busta A, ossia:*
 - 1) *Domanda di partecipazione ed eventuale procura conferita al sottoscrittore;*
 - 2) *Ricevuta di pagamento dell'imposta di bollo;*
 - 3) *Dichiarazione integrativa (modello B-bis allegato al Disciplinare di gara);*
 - 4) *Garanzia provvisoria e dichiarazione di impegno del fideiussore;*
 - 5) *Dichiarazione sostitutiva agente assicurazioni (modello D allegato al Disciplinare di gara);*
 - 6) *Ricevuta di avvenuto pagamento del contributo ANAC;*
 - 7) *Eventuale documentazione avvalimento;*
 - 8) *Certificazioni di cui al punto 6.3 del Disciplinare di gara;*
 - 9) *Certificazione relativa al sopralluogo obbligatorio di cui al punto 10 del Disciplinare di gara;*
 - *Piano Economico e Finanziario allegato all'offerta economica della controinteressata ai sensi della lett. b) del punto 17 del Disciplinare di gara;*
 - *Le eventuali giustificazioni della controinteressata in merito alla congruità del costo del personale dalla stessa indicato in gara;*
 - *Ogni altro documento dal quale risulti l'indicazione, da parte della medesima Società Cooperativa Sociale Gialla, del CCNL che verrà applicato dalla stessa al proprio personale dipendente;*

Previo, all'occorrenza, annullamento

- *della nota del Comune di Brivio del 2 luglio 2024 (doc. 10), trasmessa alla ricorrente in pari data, nella parte in cui è stato parzialmente negato l'accesso agli atti dalla stessa richiesti;*

In tutti i casi

per la condanna delle controparti alla rifusione delle spese, diritti e onorari di giudizio, oltre che del Contributo Unificato."

2. **DI AFFIDARE** al Responsabile dell'Area Amministrativa la dotazione finanziaria per l'importo previsto per l'intera causa (compresa la fase cautelare) di € **5.100,00=** compreso onorario e spese generali, Cassa Avvocati 4% e I.V.A. 22%, al fine di resistere in giudizio nonché incaricare un professionista per l'affidamento dell'incarico esterno per la rappresentanza legale dell'Ente nel giudizio medesimo, in assenza di professionalità adeguate all'interno della dotazione organica comunale.

Dopodiché, ravvisata l'urgenza di provvedere al fine di costituirsi in giudizio nei termini, con voti unanimi favorevoli espressi in forma palese

DELIBERA

Di dichiarare il presente atto immediatamente eseguibile, ai sensi dell'art. 134, comma 4, del D. Lgs. n.267/2000 al fine di resistere in giudizio nell'interesse pubblico.

Il presente atto è stato letto, approvato e sottoscritto.

SINDACO

Airoldi Ing. Federico

*firmato digitalmente ai sensi del codice dell'amministrazione
digitale D.lgs. n. 82/2005 e s.m.i*

SEGRETARIO COMUNALE

Locatelli Dott. Claudio

*firmato digitalmente ai sensi del codice dell'amministrazione
digitale D.lgs. n. 82/2005 e s.m.i*