



COMUNE DI BAGNACAVALLO

Provincia di Ravenna

Id. 905553

Fascicolo n. 2019/IV 3 13/000004

Settore Amministrativo Area Tecnica (Ufficio Promozione Urbana, trasporti,sport

D E T E R M I N A Z I O N E N. 107 del 09/04/2020

Publicata ai sensi dell'art. 18 del Regolamento di Organizzazione in elenco all'Albo pretorio

**OGGETTO: INCARICO DI RAPPRESENTANTE LEGALE NELLA PROCEDURA N. 25/2019
NEI CONFRONTI DI: S.TE.P.R.A. SOC. CONS. IN LIQUIDAZIONE -
AFFIDAMENTO E IMPEGNO DI SPESA
CIG Z7E2CAB004**

Il Responsabile del Servizio

Visto il T.U. degli Enti Locali approvato con D.Lgs 267/00;

Visto il D.Lgs. 50/2016 e s.m.i.;

Visto il D.P.R. n. 207/10 e s.m.i. limitatamente alle parti ancora vigenti;

Visti i seguenti atti:

- deliberazione di Consiglio Comunale n. 82 del 23/12/19 ad oggetto “Approvazione del Documento Unico di Programmazione (DUP) 2020/2022;
- deliberazione di Consiglio Comunale n. 83 del 23/12/19 ad oggetto “Approvazione Bilancio di previsione 2020/2022”;
- deliberazione di Giunta Comunale n. 178 del 24/12/19 ad oggetto "Approvazione Piano Esecutivo di Gestione (P.E.G.) 2020/2022 - Parte contabile;
- il decreto del Sindaco n. 9 del 31/12/19 di Conferimento di incarichi sulle posizioni organizzative dal 01/01/2020 al 31/12/2020;
- il decreto del Sindaco n. 3 del 31/01/2020 di Conferimento di incarico di responsabilità dell'Area Tecnica per il periodo dal 01/02/2020 al 31/05/2020 all'Ing. Giuseppe Colarossi;

Premesso che:

- la società S.TE.P.R.A. Soc. Cons. in Liquidazione già con sede a Ravenna in viale Farini 14 è stata dichiarata fallita in data 7 giugno 2019 (procedura n. 25/2029);
- l'Amministrazione Comunale di Bagnacavallo è creditrice alla data del 31 dicembre 2018 nei confronti della società S.TE.P.R.A. per la somma di euro 529.036,87, in relazione alla convenzione rep. 15678 stipulata con atto pubblico tra il Comune di Bagnacavallo e S.TE.P.R.A. il 19 maggio 2011, che regola i rapporti fra S.TE.P.R.A. e il Comune di Bagnacavallo inerenti alla realizzazione di interventi di carattere ambientale ed energetico previsti nell'Area Ecologicamente Attrezzata “Naviglio”, in quanto:

- gli interventi di carattere ambientale ed energetico previsti nell'Area Naviglio sono stati finanziati anche attraverso un contributo della Regione Emilia-Romagna che, per l'importo di € 600.000,00 destinato alla parte energetica, è stato finalizzato alla realizzazione di un impianto fotovoltaico;

- il contributo regionale è stato erogato direttamente a S.T.E.P.R.A. in quanto soggetto attuatore dell'intervento in virtù di precedenti rapporti convenzionali con il Comune relativi all'Area Naviglio, con obbligo posto in capo alla stessa, espressamente sancito dall'art. 9 della convenzione rep. 15678 di trasferire al Comune "quota parte dei ricavi derivanti dalla gestione economica dell'impianto fotovoltaico nella misura corrispondente all'ammontare complessivo del contributo erogato dalla Regione";

- la società S.T.E.P.R.A alla data del 31/12/2018 aveva provveduto solo in minima parte a tale trasferimento, per cui il residuo credito del Comune nei confronti di S.T.E.P.R.A. risultava ammontante ad € 529.036,87;

- in data 12 settembre 2019, con nota prot. 11278, il Comune inviava conseguentemente richiesta di ammissione al passivo per la somma corrispondente, allegando, tra gli altri documenti, un prospetto contabile riassuntivo;

Considerato tuttavia che la richiesta di cui sopra non veniva presa in esame, né dichiarata inammissibile;

Dato atto che si configura conseguentemente per il Comune di Bagnacavallo l'interesse giuridico alla presentazione di ricorso ex art. 101 della Legge Fallimentare con richiesta di ammissione allo stato passivo del fallimento S.T.E.P.R.A.;

Considerato che:

il Comune di Bagnacavallo ha scelto di farsi rappresentare al suddetto procedimento da un legale e risulta necessario procedere, con urgenza, ad un affidamento diretto che consenta di fornire all'Amministrazione una consulenza specialistica al procedimento in oggetto e la successiva presentazione del ricorso e della richiesta di ammissione al passivo in tempo utile per la prossima udienza di verifica delle domande di insinuazione tardiva, fissata per il 26 giugno 2020;

Visto che la Giunta Comunale, nella seduta del 07/04/2020, ha espresso indirizzo in tale senso;

Considerato inoltre che

- l'Ente non ha in dotazione organica legali di ruolo a cui affidare incarichi;

- vi è la necessità di salvaguardare efficacemente gli interessi pubblici sottesi alla presente controversia;
- l'Ente non è dotato di un elenco di avvocati;

Visto l'art.107 del D.Lgs. 18 agosto 2000, n.267, il quale espressamente stabilisce che spettano ai responsabili degli uffici tutti i compiti di attuazione degli obiettivi e dei programmi definiti con gli atti di indirizzo adottati dall'organo politico, tra i quali, in particolare, gli atti di gestione finanziaria, ivi compresa l'assunzione di impegni di spesa;

Atteso :

- che il nuovo codice degli appalti (D.Lgs. 19 aprile 2016, n.50), in vigore dal 19 aprile 2016, ha una innovativa portata in materia di incarichi conferiti agli avvocati da parte delle pubbliche amministrazioni, che attiene all'espressa qualificazione dell'incarico di rappresentanza in giudizio dell'Ente quale appalto di servizio;

- che l'art.17 del suddetto decreto esclude espressamente la rappresentanza legale di un cliente da parte di un avvocato dall'ambito di applicazione del codice e l'art.4 del medesimo decreto stabilisce che l'affidamento dei contratti pubblici aventi ad oggetto lavori, servizi e forniture, esclusi, in tutto o in parte, dall'ambito di applicazione oggettiva del codice, avviene nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità, tutela dell'ambiente ed efficienza energetica;

Richiamata la sentenza della Corte di Giustizia dell'Unione europea del 6 giugno 2019 (C 264/2018) che stabilisce il carattere necessariamente fiduciario degli incarichi legali finalizzati alla tutela in giudizio;

Dato atto inoltre che:

- l'Ente non dispone, all'interno della sua struttura organizzativa, delle professionalità richieste per sostenere le proprie ragioni né ha istituito elenchi di operatori qualificati ai quali affidare gli incarichi legali;
- si è reso pertanto indispensabile procedere ad un affidamento di apposito incarico legale ad un professionista di fiducia dell'Amministrazione Comunale;
- a tal fine si è ritenuto opportuno richiedere un'offerta economica all'Avv.to Giacomo Foschini del Foro di Ravenna, unitamente al curriculum vitae ritenendolo idoneo all'incarico specifico, che con nota registrata al prot. Com.le con n. 4573 ha fatto pervenire il preventivo, per l'importo di € 2.000,00 al netto di spese generali, Cassa Avvocati ed IVA, pari ad un importo lordo complessivo di € 2.918,24;

Vista la recente giurisprudenza contabile in materia di servizi legali ed in particolare la Deliberazione n. 144/2018VSGO della Corte dei Conti Sezione Regionale di Controllo per l'Emilia-Romagna che in riferimento alla congruità del preventivo sottolinea che "il preventivo dovrebbe essere adeguatamente dettagliato anche sulla base degli eventuali scostamenti dai valori medi tabellari di cui al D.M. n.55/2014 (come modificato dal D.M. n.37/2018) e, in ragione del principio di buon andamento ed economicità dell'azione pubblica, è altresì opportuno che i preventivi accolti presentino decurtazioni rispetto al richiamato valore medio";

Visti ed esaminati attentamente il curriculum, il preventivo offerto, effettuata la valutazione mirante ad accertare la corrispondenza delle competenze possedute con le competenze richieste;

Appurato che, sulla base dell'esame svolto, l'offerta dell'Avv.to Giacomo Foschini di Lugo (Ra) ed il complessivo spessore del curriculum dell'Avvocato attestano, senza alcun dubbio, la richiesta preparazione e l'esperienza specialistica nella materia del presente contenzioso;

Valutata la congruità del preventivo mediante verifica tramite servizi on line disponibili sulla rete e accertato che il preventivo è risultato congruo in relazione a quanto previsto dal D.M. 55/2014, e in base al valore della causa e alla complessità della stessa presentando altresì un ribasso rispetto alle tariffe medie;

Ritenuto di affidare l'incarico di che trattasi all'Avv.to Giacomo Foschini - il cui preventivo risulta adeguatamente motivato sotto il profilo della congruità della spesa, ammontante a complessivi € 2.918,24 comprensivi di IVA e CPA, e anche in considerazione del positivo espletamento di precedenti incarichi;

Visto in particolare l'art. 37, commi 1 e 4, del D.Lgs. 18.4.2016, n. 50 in materia di aggregazione e centralizzazione delle committenze, dal quale si evince che le stazioni appaltanti possono procedere autonomamente e direttamente per gli acquisti di beni, servizi e lavori di valore inferiore a 40.000 euro, a conferma di quanto disposto dall'articolo 23-ter comma 3 del decreto-legge 24 giugno 2014, n. 90, come modificato dall'art. 1, comma 501, della legge 208/2015 (Legge di stabilità 2016);

Considerato che è possibile procedere autonomamente per l'acquisizione di beni o servizi di importo inferiore a € 5.000,00 alla luce di quanto previsto dall'art. 1, comma 450, della legge 296/06 come modificata dalla Legge di bilancio 2019 (Legge 30/12/2018 n. 145);

Dato atto che l'affidamento in oggetto avviene in deroga al principio di rotazione stabilito dall'art. 36, comma 1, D.Lgs. 50/2016, tenuto conto delle indicazioni in materia contenute nelle Linee guida ANAC n. 4, e il parere del Consiglio di Stato – Sez. Consultiva per gli atti normativi 30/04/2019 n. 1312, trattandosi di affidamenti di importo inferiore ad € 5.000,00 ed in considerazione della valutazione positiva del grado di soddisfazione maturato a conclusione di precedenti rapporti (qualità e risultato delle prestazioni), della competitività del prezzo offerto, dell'affidabilità e

dell'idoneità dell'incaricato fornire prestazioni coerenti con il livello qualitativo e atte a conseguire i risultati attesi;

Dato atto inoltre che il soggetto affidatario è in possesso dei requisiti di carattere generale di cui all'art. 80 d.lgs. 50/2016 nonché degli ulteriori requisiti richiesti per la prestazione in oggetto;

Atteso che:

- è stata acquisita la dichiarazione di assenza di cause di incompatibilità, con particolare riferimento alla insussistenza di situazioni, anche potenziali, di conflitto di interessi (acquisita ai sensi dell'art. 53, comma 14, del D. Lgs. 165/2001);

Richiamato il Principio contabile 4/2 allegato al D.Lgs 118/2011 Paragrafo 5.2 lettera g dispone:

“gli impegni derivanti dal conferimento di incarico a legali esterni, la cui esigibilità non è determinabile, sono imputati all'esercizio in cui il contratto è firmato, in deroga al principio della competenza potenziata, al fine di garantire la copertura della spesa. In sede di predisposizione del rendiconto, in occasione della verifica dei residui prevista dall'articolo 3, comma 4 del presente decreto, se l'obbligazione non è esigibile, si provvede alla cancellazione dell'impegno ed alla sua immediata re-imputazione all'esercizio in cui si prevede che sarà esigibile, anche sulla base delle indicazioni presenti nel contratto di incarico al legale. Al fine di evitare la formazione di debiti fuori bilancio, l'ente chiede ogni anno al legale di confermare o meno il preventivo di spesa sulla base della quale è stato assunto l'impegno e, di conseguenza, provvede ad assumere gli eventuali ulteriori impegni. Nell'esercizio in cui l'impegno è cancellato si iscrive, tra le spese, il fondo pluriennale vincolato al fine di consentire la copertura dell'impegno nell'esercizio in cui l'obbligazione è imputata. Al riguardo si ricorda che l'articolo 3, comma 4, del presente decreto prevede che le variazioni agli stanziamenti del fondo pluriennale vincolato e dell'esercizio in corso e dell'esercizio precedente necessarie alla re-imputazione delle entrate e delle spese reimputate sono effettuate con provvedimento amministrativo della giunta entro i termini previsti per l'approvazione del rendiconto”;

Accertato che:

- a norma dell'art.183 comma 5 del D.Lgs. 267/2000 si provvederà secondo quanto disposto dal punto precedente ad aggiornare l'esigibilità dell'impegno assunto con il presente atto e di conseguenza il cronoprogramma della spesa;
- a norma dell'art.183, comma 8, del D.Lgs. n.267/2000 si è accertato che il programma dei pagamenti di cui al presente atto è compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole che disciplinano il concorso dei comuni agli obiettivi di finanza pubblica fissati dalla Legge di Bilancio 2019 (Legge 30/12/2018 n. 145);

Dato atto infine che:

- i tempi di pagamento concordati sono coerenti con quanto stabilito dall'ordinamento in materia di tempestività dei pagamenti;
- è stato acquisito lo SMART CIG nonchè gli estremi identificativi dei conti correnti dedicati ai fini di quanto prescritto dall'art. 3 L. n. 136/2010 in materia di tracciabilità dei pagamenti;

Sentito l'assegnatario dello stanziamento di spesa;

Richiamata la normativa "anticorruzione" con particolare riferimento all'obbligo di astensione disciplinato dall'art.6-bis della legge 241/1990, dall'art.7 del DPR 62/2013 e dal codice di comportamento dell'ente;

Visto l'art 147-bis del Testo unico degli enti locali e dato atto, in particolare, che ai sensi dell'art. 3 del regolamento sui controlli interni la sottoscrizione da parte dell'organo competente integra e assorbe il parere di regolarità tecnica attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, richiesto dal suddetto art. 147-bis TUEL;

Visti:

- gli articoli 107, 151, 183 e 191 del D. Lgs. 267/2000, in base al quale spettano ai Dirigenti/Responsabili dei servizi gli atti di gestione finanziaria;
- lo Statuto dell'Ente;
- il vigente Regolamento di Contabilità;
- l'art. 18 del Regolamento di Organizzazione;
- l'organigramma dell'Ente;
- il decreto di nomina dei Responsabili e dei rispettivi supplenti delle strutture;
- il Codice dei contratti pubblici D.Lgs. n. 50/2016;

DETERMINA

1. di affidare l'incarico di rappresentanza, assistenza e difesa legale del Comune di Bagnacavallo nella procedura n. 25/2019 nei confronti di: s.te.p.r.a. soc. cons. in liquidazione all'Avv. Giacomo Foschini, C.F. . FSC GCM 68D13F029W, con Studio Legale a Lugo (RA) via della Libertà n. 14 per le motivazioni indicate in premessa, precisando che il professionista dovrà anche produrre una relazione che indichi la condotta

corrispondente al pubblico interesse in relazione agli accordi e contratti sottoscritti con S.T.E.P.R.A. in relazione alla vicenda da cui scaturisce il credito nei confronti della stessa;;

2. di impegnare la spesa complessiva di € 2.918,24 (CPA bollo ed IVA compresi) nel Bilancio 2020-2022 - annualità 2020, del Comune di Bagnacavallo come dettagliato nella sottostante tabella:

CAP. 3010BO/3310 CDR 009 CDG 003

TIPO	CODICE DI BILANCIO	DESCRIZIONE IMPEGNO	DESCRIZIONE SOGGETTO	NUMERO	IMPORTO	CODICE INVEST.
IMP	Tit:1- Miss:01- Prog:11- M.Agg:03 ContiF:U.1.03.0 2.11.006/ Cap:3010BO - Art:3310 - Cdr:CDR009 - Cdg:003	INCARICO DI RAPPRESENTANTE LEGALE NELLA PROCEDURA N. 25/2019 NEI CONFRONTI DI: S.TE.P.R.A. SOC. CONS. IN LIQUIDAZIONE - CIG:Z7E2CAB004	FOSCHINI GIACOMO,013757603 92 ,VIA VITTORIO VENETO, 25,48024,MASSA LOMBARDA,RA,SEC ONDO CONTO CORRENTE DEDICATO, IBAN:	2020/694/1	€ 2.918,24	

3. di dare atto che la presente determinazione comporta i riflessi sopra indicati sulla situazione economico-finanziaria e/o sul patrimonio dell'ente e che pertanto la sua efficacia è subordinata al visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria, in base al combinato disposto degli artt. 183 c.7 e 147bis TUEL;
4. di dare atto che con il presente impegno sono rispettate le norme in materia di concorso dei Comuni agli obiettivi di finanza pubblica come disciplinati dall'art.1 commi 819 – 826 della Legge di Bilancio 2019 (Legge 30/12/2018 n. 145);
5. di dare atto che l'impegno di spesa avviene in deroga al principio della competenza potenziata come disposto dal Principio contabile 4.2 allegato al D.Lgs 118/2011 Paragrafo 5.2 lettera g richiamato in premessa;
6. di attestare che:
 - a norma dell'art.183 comma 5 del D.Lgs. 267/2000 si provvederà secondo quanto disposto dal punto precedente ad aggiornare l'esigibilità dell'impegno assunto con il presente atto e di conseguenza il cronoprogramma della spesa;
 - a norma dell'art.183, comma 8, del D.Lgs. n.267/2000 si è accertato che il programma dei pagamenti di cui al presente atto è compatibile con i relativi stanziamenti di cassa e con le regole che disciplinano il concorso dei Comuni agli obiettivi di finanza pubblica fissati dalla Legge di Bilancio 2019 (Legge 30/12/2018 n. 145);

7. di informare l'avvocato incaricato:
 - che alla luce della vigente normativa in materia di imposta sul valore aggiunto per le pubbliche amministrazioni, ai fini della regolare emissione della fattura, i servizi/ in oggetto *non sono* per l'Ente relativi ad un servizio commerciale;
 - che il pagamento verrà effettuato esclusivamente su presentazione di fattura elettronica (secondo il formato di cui all'allegato A al Decreto Ministeriale n. 55 del 03/04/2013) che dovrà essere emessa sulla base delle indicazioni fornite al fine di evitare la notifica come rifiutata al sistema di interscambio compromettendo la tempestività dei pagamenti;
 - che il codice univoco destinatario a cui indirizzare la fatturazione elettronica è il seguente: Codice Univoco Ufficio **EFB80A** (corrispondente all'Area Servizi Generali/Settore Segreteria del Comune di Bagnacavallo);

8. di dare atto che il contratto verrà stipulato a cura di questo ufficio mediante corrispondenza secondo l'uso del commercio consistente in un apposito scambio di lettere, anche tramite posta elettronica certificata, ai sensi dell'art. art 32 comma 14 D.Lgs. 18.4.2016 n. 50 ed in conformità all'art. 73, comma 2, lettera c) del Regolamento dei contratti;

9. di dare atto che si procederà alla risoluzione del rapporto in caso di violazione degli obblighi derivanti dal Codice di comportamento, ai sensi dell'art. 2 c. 3 d.p.r. 62/2013;

10. di liquidare la somma suddetta dietro presentazione di regolare fattura e delle comunicazioni di cui all'art. 3 della L. n. 136/2010 sulla tracciabilità dei pagamenti, una volta verificata la regolarità della prestazione e la rispondenza della stessa ai termini ed alle condizioni pattuite nel preventivo di spesa e nei limiti dell'impegno di spesa assunto;

11. di dare atto che al fine di evitare la formazione di debiti fuori bilancio, il legale incaricato dovrà annualmente confermare o meno il preventivo di spesa sulla base della quale è stato assunto l'impegno consentendo così all'ente di provvede ad assumere gli eventuali ulteriori impegni;

12. di non trasmettere il presente atto alla Sezione Regionale della Corte dei Conti, a cura del Servizio Segreteria, in quanto riconducibile alle tipologie di spesa ma non alla soglia minima prevista dall'art. 1, comma 173, della L. 266/2005 e dall'art. 30, commi 8 e 12 del regolamento di organizzazione;

13. di dare atto che la spesa di cui al presente incarico rientra nel limite massimo di spesa annuale per il conferimento di incarichi individuato all'interno del bilancio 2020 / 2022;

14. di dare atto, inoltre, che si procederà ad aggiornare gli elenchi disponibili sul sito e sull'Anagrafe degli incarichi (art. 30, comma 7 del regolamento di organizzazione) utilizzando le seguenti informazioni:

- soggetto incaricato: avv. Giacomo Foschini
- codice fiscale/partita IVA: FSC GCM 68D13F029W
- tipo di incarico: incarico di rappresentante legale in procedura fallimentare N. 25/2019
- tipo di contratto: contratto d'opera
- data inizio/data fine: 10/04/2020- 31/12/2020

15. di dare atto, infine, che la presente determina viene segnalata dallo scrivente ufficio cliccando la voce nel menù a tendina all'interno del programma di protocollazione informatica "Iride" "INCARICHI ai fini di quanto previsto dall'art. 26, comma 3bis, della legge 488/1999 e per la pubblicazione prescritta dall'art. 23 del D. Lgs. 33/2013 che avviene a cura del Servizio Segreteria;
16. di pubblicare la presente determina all'Albo pretorio telematico per 15 gg. come previsto dall'art. 18 del regolamento di organizzazione, a fini notiziali, ferma restando l'immediata efficacia dell'atto vistato dal Servizio finanziario in conformità al Testo unico degli enti locali;

Bagnacavallo, 10/04/2020

Il Responsabile del Servizio

Dott.ssa Rita Cerè