



COMUNE DI FUSIGNANO  
PROVINCIA DI RAVENNA



Id. 629059

Fascicolo n. 2017/V.01/000003

## RESPONSABILE SETTORE AMMINISTRATIVO AFFARI GENERALI

---

### DETERMINAZIONE N. 53 del 20/11/2017

---

OGGETTO: INCARICO ALL'AVV. BENEDETTO GRAZIOSI DI BOLOGNA PER OPPOSIZIONE IN GIUDIZIO A DECRETO INGIUNTIVO RICHiesto DA SOCIETA' BANCA FARMAFACTORING SPA MILANO

#### Il Responsabile del Servizio

Premesso che:

- con delibera di Giunta Comunale n. 137 del 7.11.2017 il Comune di Fusignano ha deliberato la costituzione in giudizio nel ricorso in opposizione a decreto ingiuntivo richiesto da Banca Farmafactoring SpA per il pagamento di somme derivanti da crediti ceduti dalla Società Gala per la fornitura di energia elettrica;

Premesso che:

- con delibera di C.C. n. 9 del 06/02/2017 è stata approvata la nota di aggiornamento del documento unico di programmazione (DUP) 2017/2019;
- con delibera di C.C. n. 10 del 06/02/2017 è stato approvato il bilancio di previsione 2017/2019 e relativi allegati (D.lgs n. 118/2011 - D.Lgs n. 126/2014);

- con delibera di giunta n. 15 del 07/02/2017 del Comune di Fusignano è stato approvato il piano esecutivo di gestione (PEG) - parte contabile. Anno 2017/2019;
  - con delibera di G.C. n.81 del 27/6/2017 è stato approvato il piano esecutivo di gestione – piano della performance – piano dettagliato degli obiettivi anno 2017/2019 (art. 197, c.2, lett. A, D.Lgs 267/2000 e art.10 D.Lgs. 150/2009);
  - il decreto del Sindaco n. 5 del 29/12/2016 di conferimento incarichi sulle posizioni organizzative del comune di Fusignano dal 01/01/2017 al 31/12/2017;
- **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 d'indirizzo adottati dall'organo politico, tra i quali, in particolare, gli atti di gestione finanziaria, ivi compresa l'assunzione di impegni di spesa;
  - 
  - **Ritenuto** di dover provvedere in merito, al fine di tutelare i propri interessi e le proprie ragioni, ritenendo infondate le pretese avanzate dalla ditta ricorrente, procedendo alla costituzione del Comune di Fusignano nel suddetto ricorso innanzi al Tribunale di Ravenna giusta autorizzazione di cui alla delibera di giunta n. 137 del 7/11/2017 mediante conferimento di incarico di patrocinio legale;
  - 
  - **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;
  - 
  - **Ritenuto** che le scelte organizzative volte alla gestione degli incarichi legali devono discendere da un equilibrio tra garanzia di un confronto concorrenziale da un lato, economicità ed efficacia dall'altro e la chiave di volta è data dal principio di proporzionalità, in base al quale il tasso di evidenza pubblica, di programmazione e di procedimentalizzazione dell'affidamento aumenta in primo luogo in ragione del valore dell'appalto, che legittima l'affidamento diretto dell'incarico legale entro la soglia dei 40.000,00 euro, analogamente a quanto consentito per gli incarichi di progettazione, in presenza di adeguata motivazione;
  - **Sottolineata** inoltre nel caso specifico l'estrema urgenza dell'incarico, vista la necessità di una tempestiva opposizione in giudizio;

- **Dato atto** che, interpellato in proposito lo studio legale del prof. Avv. Graziosi di Bologna il suddetto ha presentato una proposta che risulta adeguatamente qualificata e motivata sotto il profilo sia professionale che della congruità della spesa, per una somma complessiva di €. 11.000 comprensiva di I.V.A. e C.P.A., come da preventivo che si conserva agli atti;
- **Atteso** che unitamente al curriculum è stata acquisita la seguente documentazione:
  - 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);
  - dichiarazione dei dati relativi allo svolgimento di incarichi o alla titolarità di cariche in enti di diritto privato regolati o finanziati dalla pubblica amministrazione o allo svolgimento di attività professionali (da pubblicare ai sensi dell'art. 15, comma 1, lettera ) del d.lgs. 33/2013);
  - dichiarazione in merito agli oneri di natura fiscale e contributiva (necessaria ai fini del perfezionamento dell'atto di affidamento);

**Preso atto che:**

- l'art.2 del DPCM 28.12.2011 prescrive l'applicazione in via esclusiva delle disposizioni riguardanti la sperimentazione in sostituzione di quelle previste dal sistema contabile previgente, con particolare riguardo al principio contabile generale della competenza finanziaria, di cui all'allegato 1 al DPCM, e al principio contabile applicato della contabilità finanziaria di cui all'allegato 2 al DPCM;
- il vigente regolamento di contabilità, in attesa di modifica, non è in linea con i nuovi dettami normativi derivanti dalla partecipazione alla sperimentazione e che, pertanto, come da art.2 del citato DPCM, verrà applicato limitatamente a quanto compatibile con detti principi;
- l'art.5.1 dell'allegato 2 al DPCM 28.12.2011 “Principio contabile applicato della competenza finanziaria” testualmente recita “Ogni procedimento amministrativo che comporta spesa deve trovare, fin dall'avvio, la relativa attestazione di copertura finanziaria ed essere prenotato nelle scritture contabili dell'esercizio individuato nel provvedimento che ha generato il procedimento di spesa”;
- 
- **Dato atto** inoltre che:
  - la programmazione dei pagamenti derivanti dagli impegni di spesa contenuti nel presente atto sono compatibili con gli stanziamenti di bilancio e con le regole di finanza pubblica, tenuto conto di quanto stabilito dalla Legge di bilancio;
  - i tempi di pagamento concordati sono coerenti con quanto stabilito dall'ordinamento in materia di tempestività dei pagamenti;
  - è stato acquisito lo SMART CIG ai fini di quanto prescritto dall'art. 3 L. n. 136/2010 in materia di TRACCIABILITA' dei pagamenti;
  - è stato acquisito il DURC ON LINE in conformità alle disposizioni vigenti;
  - 
  - **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;

- 
- **Visti:**
- gli articoli 107, 151, 183 e 191 del D. Lgs. 267/2000, in base al quale spettano ai dirigenti gli atti di gestione finanziaria;
- lo statuto;
- il vigente regolamento di contabilità;
- l'art. 18 del regolamento di organizzazione;
- l'organigramma;
- il decreto di nomina dei dirigenti e dei responsabili di servizio;
- 

**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 dall'art.147-bis del Tuel;

### **DETERMINA**

- - di resistere, per le ragioni in premessa espresse, nel ricorso avverso il decreto ingiuntivo della Banca Farmafactoring SpA per il recupero di crediti ceduti;
- - di incaricare nel giudizio in argomento il Prof. Avv. Benedetto Graziosi Via Dei Mille 7/2 40121 Bologna, C.F. GRZBDT42L31A944E, P.IVA 00825250376, conferendogli ogni e più ampia facoltà di diritto e di legge;
- - di impegnare la spesa, quantificata nell'importo di € 11.000,00, cap. 3010FO ART. 3310 CDR 009 CDG 024, al bilancio 2017/2019 - annualità 2017, come risulta dalla tabella sotto riportata;
- Di richiamare 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 reimputazione delle entrate e delle spese reimputate sono effettuate con provvedimento amministrativo della giunta entro i termini previsti per l'approvazione del rendiconto.”*

- - 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;
- - di informare l'aggiudicatario: *“a decorrere dal 1° luglio 2017 entrano in vigore le disposizioni di cui all'art. 1 D.L. 24/4/2014 che ampliano la platea dei soggetti coinvolti nella disciplina del cosiddetto “split payment”, con particolare riferimento all'inclusione dei compensi per prestazioni di servizi assoggettati a ritenute alla fonte a titolo di imposta sul reddito, precedentemente esclusi”*;
- – che la prestazione richiesta è relativa ad attività non rilevanti ai fini dell'IVA e che lo stesso professionista dovrà provvedere ai sensi dell'art 17 – TER del DPR 633/1972 alla fatturazione, secondo quanto previsto dall'art 21 del citato DPR, con l'annotazione “scissione dei pagamenti”, eventuali esclusioni dalla disciplina di “split payment” previste dalla circolare 13 aprile 2015 n. 15/E quali “le operazioni rese da fornitori che applicano regimi speciali che, pur prevedendo l'addebito dell'imposta in fattura, sono caratterizzati da un particolare meccanismo forfetario di detrazione spettante” vanno esplicitamente indicate in fattura elettronica;
- –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 con la comunicazione di aggiudicazione 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 fattura elettronica è il seguente:
- **Codice Univoco Ufficio MN9018** corrispondente al Servizio Segreteria Affari Generali del Comune di Fusignano;
- - 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 agli enti di provvedere ad assumere gli eventuali ulteriori impegni.
- - di non trasmettere il presente atto alla Sezione Regionale della Corte dei Conti, a cura del Servizio Segreteria, in quanto non riconducibile alle tipologie di spesa e 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;
- - di dare atto che la presente determinazione comporta i riflessi sopra indicati sulla situazione economico-finanziaria e/o sul patrimonio dell'ente e pertanto la sua efficacia è subordinata al visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria, da parte del responsa-

bile del settore ragioneria, in base al combinato disposto degli artt. 147 bis e 183, comma 7, del Tuel;

- - 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" "Beni/Servizi fuori Mepa-Consip. Intercent-ER" ai fini di quanto previsto dall'art. 26, comma 3bis, della legge 488/1999 (controllo di gestione) e per la pubblicazione prescritta dall'art. 23 del D. Lgs. 33/2013;
- - di pubblicare la presente determina all'albo pretorio telematico per 15 giorni consecutivi, come previsto dall'art.18 del regolamento di organizzazione, a fini notiziali, ferma restando l'immediata efficacia dell'atto in conformità al testo unico degli enti locali.

TIPO	CODICE DI BILANCIO	DESCRIZIONE IMPEGNO	DESCRIZIONE SOGGETTO	NUMERO	IMPORTO	CODICE INVEST
IMP	Tit:1- Miss:01- Prog:11- M.Agg:03 ContiF:U.1.03.02.1 1.006/ Cap:3010FO - Art:3310 - Cdr:CDR009 - Cdg:024	INCARICO DI DIFESA CAUSA FARMAFACTORING - CIG:ZC720D6F33	GRAZIOSI BENEDETTO,0082525 0376 ,VIA DEI MILLE N.7/2,40100,BOLOGN A,BO,C/C BANCARIO, IBAN: IT98Q06385024090740 0021571W	2017/522/1	€ 11.000,00	

Fusignano, 20/11/2017

Il Responsabile del Servizio  
(**D.ssa Tiziana Gianrandi**)