

ID. 647211

Pratica: 2018/V 1 1/000003

Lugo, 19/06/2018

SERVIZIO LEGALE

D E T E R M I N A Z I O N E N. 773

Publicata all'Albo pretorio dell'Unione.

OGGETTO: CONTENZIOSO BANCA SISTEMA SPA / COMUNE DI LUGO - AFFIDAMENTO DI INCARICO DI PATROCINIO LEGALE PER TUTELARE GLI INTERESSI DELL'ENTE NELLA PROCEDURA DI MEDIAZIONE N. 111/2018 PRESSO LA CCIAA DI RAVENNA E IN EVENTUALE SUCCESSIVA AZIONE LEGALE CIG ZE923D1A74

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO LEGALE

Premesso:

- che i Comuni di Alfonsine, Bagnacavallo, Bagnara di Romagna, Conselice, Cotignola, Fusignano, Lugo, Massa Lombarda e Sant'Agata sul Santerno hanno deciso di costituire l'Unione dei Comuni della Bassa Romagna dall'1/1/2008;

- che con atto costitutivo rogato dal Notaio Vincenzo Palmieri di Lugo in data 27.12.2007 repertorio nr. 348909/29573 e registrato a Lugo in data 28.12.2007 al nr. 7598 serie 1 T, i Comuni di Alfonsine, Bagnacavallo, Bagnara di Romagna, Conselice, Cotignola, Fusignano, Lugo, Massa Lombarda e Sant'Agata sul Santerno hanno costituito l'Unione dei Comuni della Bassa Romagna con decorrenza dall'1/1/2008;

Visto:

- la richiesta di avvio di procedura di mediazione ai sensi del D. Lgs, 28/2010 n. 111/2018, acquisita al Protocollo con numero 7909 del 4/5/2018, presentata dalla Camera di Commercio Industria Artigianato e Agricoltura di Ravenna, a seguito di domanda presentata in data 24 aprile 2018 da Banca di Sistema S.p.a., rappresentata ed assistita dall'Avvocato Luciano Fiorucci, ai sensi del D. Lgs. n. 28/2010 ed in conformità del Regolamento di Mediazione della Camera di Commercio di Ravenna;

- che il primo incontro tra le parti è stato fissato per il giorno 25 giugno alle ore 11,00;
- che l'oggetto di controversia riguarda il supposto "Mancato pagamento di fatture derivante da cessione di credito" e che le ragioni della pretesa sono ascrivibili alla non meglio precisata richiesta della controparte che "Banca Sistema è creditrice degli importi derivanti dalle fatture emesse dai cedenti e cedute oltre interessi al tasso di cui al D.lgs 231/02 dalla scadenza al saldo";
- che con delibera di Giunta del Comune di Lugo n. 86 del 30/5/2018 si è stabilito:
 - di aderire alla procedura di mediazione ai sensi del D. Lgs, 28/2010 n. 111/2018, acquisita al Protocollo con numero 7909 del 4/5/2018, presentata dalla Camera di Commercio Industria Artigianato e Agricoltura di Ravenna, a seguito di domanda presentata in data 24 aprile 2018 da Banca di Sistema S.p.a., rappresentata ed assistita dall'Avvocato Luciano Fiorucci, ai sensi del D. Lgs. n. 28/2010 accettando la data del primo incontro fissata per il giorno 25 giugno ore 11,00;
 - di tutelare gli interessi dell'Ente, sia in sede stragiudiziale ed eventualmente anche in sede giudiziale, prevedendo l'incarico ad un legale, per una spesa stimata di € 12.500,00 comprensiva di oneri previdenziali, assistenziali, erariali e assicurativi, dando mandato al Responsabile del Servizio Legale di attuare la procedura per l'individuazione del suddetto legale;
 - di individuare il Responsabile del Servizio Legale per l'espletamento delle procedure per il conferimento dell'incarico al procuratore speciale per la difesa del Comune di Lugo;

Considerato:

- che con delibera di G.U. n. 1 del 11/1/2018 sono state approvate le linee di indirizzo per l'affidamento dei servizi legali ai sensi dell'art. 17 comma 1 lettera "D" numeri 1) e 2) del D.Lgs. 50/2016;

Accertato:

- che nelle suddette Linee di indirizzo delibera allegate alla delibera di G.U. n. 1 del 11/1/2018 è prevista l'individuazione del legale a cui affidare l'incarico mediante procedura comparativa preceduta da avviso pubblico, dando atto che le offerte saranno valutate secondo il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa selezionando il professionista che avrà presentato la proposta/offerta giudicata migliore in base ai criteri di valutazione e relativi punteggi in via generica ma ulteriormente dettagliabili nell'atto di indizione della procedura;

- che nel caso specifico, vista l'urgenza è stata attivata una procedura semplificata senza coinvolgere il Servizio Appalti e Contratti, procedendo alla pubblicazione di avviso pubblico prot. Unione n. 31662 del 31/5/2018 con il quale sono stati fissati i seguenti criteri di aggiudicazione dell'incarico:

- "l'aggiudicazione avverrà nei confronti del concorrente che avrà totalizzato il punteggio complessivo (offerta qualitativa + economica) più elevato;

Atteso che:

- che con delibera di C.C. n. 84 del 28/12//2017 del Comune di Lugo è stato approvato il Documento Unico di Programmazione (D.U.P.) 2018/2020 come modificato in base alla nota di aggiornamento approvato con la delibera di G.C. n. 137 del 08/11/2017;

- che con delibera di C.C. n. 85 del 28/12//2017 del Comune di Lugo è stato approvato il Bilancio di Previsione 2018/2020;

- che con delibera di G.C. n. 188 del 29/12/2017 del Comune di Lugo è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione (P.E.G.) - Parte Contabile - Anno 2018/2020, assegnando ai Dirigenti/Responsabili dei Servizi gli obiettivi gestionali e le risorse necessarie;

- che con delibera di G.C. 76 del 23/5/2018 del Comune di Lugo è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione – Piano della Performance, Piano dettagliato degli obiettivi anno 2018/2020;

Considerato:

- che al fine di individuare il professionista cui affidare l'incarico di che trattasi, il Servizio Legale ha ritenuto opportuno con atto n. 31662 del 31/5/2018 pubblicare un avviso affisso all'albo pretorio on line con scadenza al 15 giugno 2018;

- che i professionisti interessati, in possesso dei requisiti richiesti, dovevano presentare le proprie candidature entro e non oltre le ore 12,00 del 15 giugno 2018 con le modalità tutte indicate nel suddetto avviso;

- che nei tempi e nei modi previsti sono pervenute n. 8 offerte, acquisite agli atti ai numeri di protocollo di seguito indicati:

1.	Avv. Giovanni De Nigris	Prot. 32259 del 4/6/2018
2.	Avv. Sebastiano De Feudis	Prot. 32298 del 4/6/2018
3.	Avv. Avv. Riccardo E. Di Vizio	Prot. 33008 del 6/6/2018
4.	Avv. Mario Benedetti	Prot. 33644 del 8/6/2018
5.	Avv.ti Benedetto Graziosi e Giacomo Graziosi	Prot. 33644 del 8/6/2018
6.	Avv. Paola Pezzali	Prot. 34567 del 13/6/2018
7.	Avv. Vincenza Di Martino	Prot. 35097 del 15/06/2018
8.	vv. Sambri Sergio Massimiliano	Prot. 35104 del 15/6/2018

corredate dei curricula e della documentazione richiesta dall'avviso pubblico;

Vista la determinazione n. 768 del 15/6/2018 con la quale è stata nominata la commissione tecnica per l'esame delle offerte pervenute;

Verificata la rispondenza delle istanze presentate dai professionisti sopra elencati a quanto disposto con l'avviso pubblico;

Visti ed esaminati attentamente i curricula pervenuti, i preventivi offerti ed effettuata la valutazione mirante ad accertare la migliore offerta economica e la maggiore coerenza delle competenze possedute con le competenze richieste;

Appurato che, sulla base dell'esame comparativo svolto, come riassunto nel verbale della commissione che si conserva agli atti dell'ufficio, l'offerta degli Avvocati Benedetto e Giacomo Graziosi ed il complessivo spessore dei curricula degli stessi evidenziano, senza alcun dubbio, la richiesta preparazione e la superiore esperienza specialistica, in relazione al numero di anni di iscrizione all'ordine degli avvocati e all'albo speciale cassazionisti, alla quantità degli incarichi di rappresentanza/difesa in giudizio conferiti dagli enti pubblici in particolare in relazione a contenzioso giudiziale e stragiudiziale in materia di cessione di crediti nei confronti della pubblica amministrazione, alle numerose pubblicazioni;

Ritenuto di affidare l'incarico di che trattasi agli Avvocati Benedetto e Giacomo Graziosi che hanno presentato un preventivo che risulta adeguatamente motivato sotto il profilo della congruità della spesa, ammontante a complessivi € 11.044,90, comprensivi di IVA e CPA, entro il limite dell'importo di € 12.500,00 quale importo complessivo già previsto nella delibera di Giunta del Comune di Lugo n. 86 del 30/05/2018;

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);
- è stato acquisito il DURC ON LINE attestante la regolarità contributiva, in conformità alle disposizioni vigenti;

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;

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 tutelare gli interessi del Comune di Lugo nella procedura di mediazione ai sensi del D. Lgs, 28/2010 n. 111/2018, acquisita al Protocollo con numero 7909 del 4/5/2018, presentata dalla Camera di Commercio Industria Artigianato e Agricoltura di Ravenna, a seguito di domanda presentata in data 24 aprile 2018 da Banca di Sistema S.p.a., rappresentata ed assistita dall'Avvocato Luciano Fiorucci, ai sensi del D. Lgs. n. 28/2010 e in una eventuale successiva azione legale;

- di incaricare pertanto gli avvocati Benedetto Graziosi e Giacomo Graziosi con studio legale in Bologna, via dei Mille 7/2, conferendo loro, anche disgiuntamente, ogni e più ampia facoltà di diritto e di legge, prendendo atto altresì che gli onorari saranno fatturati esclusivamente dall'avv. Benedetto Graziosi – C.F. GRZ BDT 42L31 A944E – P.I. 00825250376;

- di impegnare con riferimento al Bilancio del Comune di Lugo 2018/2020 - Annualità 2018, la spesa di € 11.044,90 così come indicato nella tabella di seguito riportata, in riferimento alla prenotazione di spesa n. 2018/919 assunta con delibera di G.C. del Comune di Lugo n. 86 del 30/5/2018 riducendo conseguentemente la prenotazione di euro 1.455,10;

TIPO	CODICE DI BILANCIO	IMPEGNO	DESCRIZIONE SOGGETTO	NUMERO	IMPORTO	CODICE INVEST.
------	--------------------	---------	----------------------	--------	---------	----------------

IMP	Tit:1- MAgr:03 -Miss:01- Prog:11 ContiF:U.1.03.02.11.006/ Cap:3010LO - Art:3310 - Cdr:CDR003 - Cdg:003	CONTEN- ZIOSO BAN- CA SISTE- MA / COMU- NE DI LUGO	Avvocati Benedetto Graziosi e Giacomo Graziosi con studio legale in Bologna, via dei Mille 7/2	2018/919/1	€ 11.044,90	
-----	--	--	--	------------	-------------	--

- di dare atto che il Comune di Lugo è tenuto al rispetto delle norme in materia di “Saldo di competenza finale” richiamate dalla Legge di Bilancio 2017 (Legge 11/12/2016 n. 232 - Art. 1 - commi 463/484) come integrato dalla legge di Bilancio 2018 (Legge 27/12/2017 n. 205) che prevedono il conseguimento di un saldo non negativo, in termini di competenza, tra le entrate e le spese finali;

- 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 4KXZ5S** corrispondente a Servizio Legale - Comune di Lugo;

- 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 precisare:

- che i rapporti con l'affidatario verranno formalizzati per scrittura privata nonché mediante sottoscrizione di procura alle liti; sarà a carico del medesimo affidatario l'attività necessaria al recupero delle eventuali spese liquidate dal giudice in favore del Comune di Lugo e spettanti, al netto di quanto pattuito, al medesimo legale.

- di non trasmettere il presente atto alla Sezione Regionale della Corte dei Conti 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 responsabile 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.

IL RESPONSABILE
DEL SERVIZIO LEGALE
Dott.ssa Margherita Morelli