



CITTA' DI GIUGLIANO IN CAMPANIA

CITTÀ METROPOLITANA DI NAPOLI

C.A.P. 80014

Determina n. 884 del 21/07/2021

OGGETTO: LIQUIDAZIONE DEBITO FUORI BILANCIO SCATURITO DALLA SENTENZA DEL TRIBUNALE NAPOLI NORD N. 1241/2020, RICONOSCIUTA CON DELIBERA DI CONSIGLIO COMUNALE N. 13 DEL 28/12/2020 – GIUDIZIO INGG. F. i R. GIRARDI - PAGAMENTO RISERVA
4

Proposta n. D14980-652-2021

ESERCIZIO FINANZIARIO 2021

SETTORE AFFARI ISTITUZIONALI

DIRIGENTE RESPONSABILE DOTT. GIUSEPPE DE ROSA

SERVIZIO CONTENZIOSO

IL DIRIGENTE DEL SETTORE

Visto l'art. 107 del D.lgs. 18.8.2000 n. 267, che disciplina le funzioni e le responsabilità della dirigenza;

Visto il Decreto del Sindaco n. 20 del 04/02/2021, con cui lo scrivente è stato nominato Dirigente *ad interim* del Settore Affari istituzionali;

Vista la legge n. 241 del 07/08/1990;

Visto il T.U.E.L. D.Lgs n. 267 del 18 agosto 2000;

Visto lo Statuto Comunale ed il vigente Regolamento di Contabilità;

Vista la Delibera di Consiglio Comunale n. 62 del 28/06/21, con la quale è stato approvato ai sensi dell'art. 170 del D.lgs. n. 267/00 il DUP (Documento Unico di Programmazione) Annualità 2021-2023;

Vista la Delibera di Consiglio Comunale n. 66 del 28/06/21, con la quale è stato approvato ai sensi dell'art. 174 del D.lgs. n. 267/00 e art. 10 comma 15 del D.lgs n. 118/11 il Bilancio di Previsione triennale 2021-2023;

Vista l'istruttoria del Responsabile del Servizio che di seguito si riporta.

Premesso che:

- Con delibera di Consiglio Comunale n. 13 del 28/12/2020 è stata riconosciuta, ai sensi dell'art. 194 co. 1 lett. A) del D.Lgs. n. 267/2000 la legittimità del debito fuori bilancio scaturente dalla sentenza del Tribunale di Napoli Nord n. 1241/2020, che ha definito il giudizio R.G. n. 10398/2017, proposto da **Ingg. F. & R. Girardi Costruzioni Civili ed Industriali srl**, (c.f. 04563570631) difesi dallo studio legale Avv. Enrico Soprano, (c.f. SPRNRC55H12F839R);
- con la predetta sentenza, in accoglimento parziale della domanda, il Tribunale di Napoli Nord ha condannato il Comune di Giugliano in Campania al pagamento in favore di parte attrice della somma di € 510.769,00, oltre interessi legali dalla domanda al soddisfatto; ha altresì condannato l'Ente al pagamento delle spese processuali in favore di parte attrice, liquidate in € 1.903,95 per spese vive ed € 21.387,00 per compensi, oltre spese generali al 15%, Cpa ed Iva e, infine a sostenere le spese di Ctu come liquidate con separato decreto;
- per il giudizio RG n. 10398/2017 proposto da **Ingg. F. & R. Girardi Costruzioni Civili ed Industriali srl**, avente ad oggetto "*Appalto di opere pubbliche*" - Codice CUP G95G12000070006 - CIG 4087604D84 - con la richiamata delibera consiliare si è provveduto al riconoscimento di un importo lordo complessivo di **€ 549.789,38** (di cui, in favore di parte attrice, € 516.679,23 per sorta capitale ed interessi legali dalla domanda al soddisfatto e, in relazione alle spese processuali, € 1.903,95 per spese esenti, € 21.387,00 per diritti ed onorari, € 3.208,05 per spese gen. al 15 %, € 983,80 per cpa ed € 5.627,35 per iva);
- con determina dirigenziale n. 1503 del 31/12/2020, per assicurare la copertura finanziaria della spesa derivante dal riconoscimento di cui trattasi, è stato assunto l'impegno contabile n. 1559/2020 alla Missione 01 – Programma 11 – Titolo 1 – Capitolo 11008011 – Piano Finanziario 1109999999, bilancio pluriennale 2020/2022;
- per le spese CTU pari ad € 14.118,45 (di cui € 1.387,60 per spese esenti, € 9.647,86 per diritti ed onorari, € 385,91 per Cassa, € 401,35 Cpa e 2.295,73 per IVA), previo riconoscimento con Delibera Commissariale (con poteri di Consiglio Comunale) n. 15 del 14/05/20 - con determina dirigenziale n. 494 del 01/06/2020, per assicurare la copertura finanziaria della spesa derivante dal riconoscimento di cui trattasi, è stato assunto l'impegno contabile n. 442/2020 alla Missione 01 – Programma 11 – Titolo 1 – Capitolo 11008011 – Piano Finanziario 1109999999, bilancio pluriennale 2020/2022;
- dovendo l'Ufficio procedere alla liquidazione degli importi dovuti in favore di parte attrice, con pec del 12/02/21 - agli atti d'ufficio - venivano richiesti all'Avv. Ferrentino Feliciana, legale incaricato della difesa dell'Ente e al CTP ing. Raffaele Granata alcuni chiarimenti sul PQM della sentenza TNN n. 1241/20 ed in particolare "*di chiarire se, in base alla natura della controversia/oggetto della causa e tenuto conto dell'istruttoria espletata, l'importo della condanna pari ad € 510.769,00 sia da intendersi a titolo di corrispettivo o di risarcimento. Ove si optasse per l'indicazione della natura corrispettiva, si chiede di precisare se all'importo di che trattasi vada aggiunta l'IVA. Ed in tal caso se si può procedere automaticamente al pagamento dell'Iva dovuta per legge o se il dispositivo della sentenza, che nulla precisa al riguardo, debba essere oggetto di apposita istanza di correzione da parte della società ATI GIRARDI, capogruppo mandataria dell'ATT*";

- con nota prot. n. 22017 del 25/02/2021 (**All. 1**) l'Avv. Ferrentino, in riscontro alla richiesta di chiarimenti di cui sopra, rappresentava quanto segue. ".....alla luce delle richieste iscritte nelle riserve, della prospettazione della società attrice, della documentazione in atti e delle risultanze della CTU, le somme di cui alle riserve 1 e 4 sembrano rivestire natura corrispettiva, essendo riferite a costi per lo smaltimento dei rifiuti ed il trasporto a discarica. Può ritenersi che la liquidazione delle somme relative alla riserva 2 sia avvenuta, invece, a titolo risarcitorio trovando essa fondamento nella mancata consegna del parcheggio P3 e nel conseguente andamento anomalo dei lavori, con liquidazione delle spese generali e della lesione dell'utile. Pertanto, ad avviso della scrivente, le somme liquidate a titolo di corrispettivo sono assoggettabili ad IVA";
- nel parere sopracitato, il legale chiarisce "*Ed invero, il corrispettivo/costo contrattuale non può comportare l'inclusione della predetta imposta nell'ambito della somma dovuta, essendo l'IVA un accessorio di legge recte un costo fiscale che esula dal corrispettivo aggiungendosi ad esso; tanto più in mancanza di una espressa indicazione contraria. Diversamente, le somme di natura risarcitoria sono escluse dall'applicazione dell'IVA come ribadito di recente dalla Agenzia delle Entrate con risposta n. 74 del 13 marzo 2019*".
- con pec del 08/03/21 agli atti, il Servizio Contenzioso ha comunicato all'Ati creditrice i chiarimenti forniti dal legale dell'Ente in merito alla natura del credito e alla liquidazione del *quantum* dovuto, con invito a fornire un prospetto aggiornato dei conteggi per le diverse causali; con riguardo alla liquidazione delle spese legali e di CTU, si è precisato inoltre che"*....il rimborso IVA si deve intendere sottoposto in ogni caso alla condizione dell'effettiva doverosità di tale prestazione aggiuntiva. In particolare, si ricorda, che il rimborso IVA non è dovuto in favore di soggetto che essendo titolare di partita IVA, soggetto passivo d'imposta, può esercitare il diritto alla detrazione ex art. 19 DPR n. 633/72 e quindi recuperare l'IVA pagata al proprio legale (in tal senso si è espressa sia la Suprema Corte con sentenza n. 13659/2012, n.2474/2012 e in ultimo con la n. 4674/2017, nonchè l'Amministrazione finanziaria con Risoluzione n. 91/E del 24/07/1998; con Circolare n. 203/E del 8.12.1994; Avvocatura Generale dello Stato parere consultivo n. 4322/1992).*

Considerato che:

- con determina dirigenziale n. 549 del 25/05/21 si è proceduto a liquidare *pro quota* in favore delle imprese associate dell'ATI creditrice - secondo le percentuali indicate nell'Atto costitutivo- il complessivo importo di **€ 432.446,08**, di cui € 249.803,60 al lordo di Iva al 10% per la riserva 1; € 137.426,73 riconosciuto in sentenza a titolo risarcitorio per la riserva 2; € 27.482,80 al netto di IVA per spese legali; € 5.910,23 a titolo di interessi legali; € 11.822,72 quale rimborso per spese CTU;
- resta da liquidare solo la riserva 4 (€ 151.564,88 importo riconosciuto in sentenza; con il ribasso del 3,508% € 146.247,98 + 10% IVA per un importo lordo di € 160.872,78), per la liquidazione della quale l'Ufficio dovrà procedere ad integrare l'impegno contabile n. 1559/2020 con ulteriori € 31.706,76 al fine di garantire la copertura integrale degli oneri IVA (al 10%) sulle somme liquidate in sentenza a titolo di corrispettivo per la riserva *de qua*;
- il riconoscimento di tale ulteriore importo si rende necessario perché gli oneri IVA al 10% sulle riserve 1 e 4 dell'appalto lavori oggetto di contenzioso non sono stati oggetti di previsione *ab initio*, per cui occorre procedere ad integrare l'iniziale impegno contabile al fine di assicurare la copertura finanziaria integrale delle ulteriori somme dovute a titolo di IVA, quale accessorio *ex lege*.
- nelle more del riconoscimento dell'importo residuo, come d'intesa *inter partes* occorre procedere - sulla base della capienza già disponibile sul capitolo per la Riserva 4- alla liquidazione in favore della Ing. F&R Girardi Costruzioni Civili ed Industriali Srl e della Iterga Costruzioni Spa delle quote di relativa spettanza, mentre la quota dovuta alla Savarese Costruzioni Spa verrà liquidata solo all'esito del riconoscimento del residuo importo nel prossimo Consiglio Comunale e del successivo impegno di spesa;

- in data 14/06/21 con Prot. n. 64529 la INGG F&R Girardi Costruzioni Civili ed Industriali Srl trasmetteva fattura n. 17 (**All. 2**) per un importo lordo di € 61.067,30;
- in data 14/06/21 con Prot. n. 64487 la Iterga Costruzioni Spa trasmetteva fattura n. 21 EL (**All. 3**) per un importo lordo di € 58.992,05;
- per tali ragioni l'Ufficio, sulla base degli atti acquisiti, ha proceduto all'esatta quantificazione delle somme da corrispondere alle società dell'ATI avente diritto, secondo il seguente schema:

DESCRIZIONE OPERAZIONE	SOCIETÀ ATI	PRO QUOTA PER SOCIETÀ IMPONIBILE	IVA DA VERSARE ALL'ERARIO PER SPLIT PAYMENT	SUBTOTALE
Riserva 4	INGG. F&R Girardi Costruzioni Civili ed Industriali Srl	€ 55.515,73	€ 5.551,57	€ 61.067,30
	Iterga Costruzioni Spa	€ 53.629,14	€ 5.362,91	€ 58.992,05
		€ 109.144,87	€ 10.914,48	€ 120.059,35

- le somme dovute in virtù della sentenza di condanna *de qua* saranno incassate dalla INGG. F&R Girardi Costruzioni Civili ed Industriali Srl, capogruppo mandataria dell'ATI, con mandato speciale e poteri di rappresentanza esclusiva ed irrevocabile come da art. 2 e 4 dell'Atto costitutivo.

Datto atto che:

- 1 con Atto d'indirizzo n. 85 del 27/08/20 è stato conferito mandato *ad litem* all'Avv. Ferrentino Feliciana, già difensore del primo grado di giudizio, per proporre appello avverso la richiamata sentenza emessa dal Tribunale di Napoli Nord n.1241/20 e che il gravame è tuttora pendente innanzi alla Corte d'Appello di Napoli;
- 2 con D.S. n. 238 del 21/10/19 è stato conferito mandato *ad litem* all'Avv. Ferrentino Feliciana, già difensore del primo grado di giudizio, per proporre opposizione al decreto di liquidazione del compenso CTU n. 18311/19 del 4/10/19 e che il giudizio è tuttora pendente innanzi al Tribunale di Napoli Nord.

Considerato che nell'ipotesi di esito favorevole per l'Ente dell'appello sub 1) e del giudizio di opposizione sub 2) si provvederà ad esperire azione di ripetizione di quanto verrà liquidato agli attuali creditori, a seguito della presente liquidazione che dunque non comporta acquiescenza ai provvedimenti giudiziari di che trattasi.

Dato atto che:

- in esecuzione delle disposizioni di cui alla deliberazione del Commissario Straordinario, con i poteri del Consiglio Comunale, n.43 del 18/09/2020 *"Approvazione regolamento per l'applicazione delle misure di contrasto all'evasione dei tributi e delle entrate comunali"*, il Servizio Contenzioso richiedeva, giusta nota prot. n. 35295 del 29/03/21, ai Dirigenti dei Settori Idrico Fognario e Manutentivo, Servizi Finanziari, Polizia Municipale, Servizi Gestione Entrate Tributarie e Unità Progetto Ambiente e LL.PP., di verificare la regolarità tributaria ed extratributaria delle società facenti parte dell'ATI creditrice nei confronti dell'Ente e di darne riscontro entro 5 giorni dalla ricezione della stessa;
- alla richiesta di cui sopra, seguiva riscontro del Settore Polizia Municipale prot. n. 36787 del 31.03.21 e del Settore Idrico Fognario e Manutentivo n. 38561 del 07/04/2021 (**All. 4**) attestanti l'assenza di irregolarità per i soggetti indicati nella nota in oggetto;

- nessun riscontro veniva fornito al Servizio Avvocatura dal Settore Servizi Finanziari, dall'Unità Progetto Ambiente e LL.PP e dal Servizio Gestione Entrate Tributarie per cui, ai sensi dell'art.5, comma 3, del regolamento di cui sopra, “*la situazione si ritiene in regime di regolarità*”.

Visto che a carico delle predette società è stato altresì acquisito in via telematica il DURC (**All. 5 e 6**) ed in particolare:

- per INGG. F&R Girardi Costruzioni Civili ed Industriali Srl - DURC prot. INPS n. 25965523 del 28/04/21 con scadenza il 26/08/21;
- per ITERGA Costruzioni Generali Spa - DURC prot. INPS n. 26928936 del 05/07/21 con scadenza il 02/11/2021;

Dato atto che da un’attività di verifica effettuata in ordine alla documentazione trasmessa risultano alla data odierna assenti procedure di pignoramento presso terzi.

Considerato che non sussistono situazioni di incompatibilità o di conflitto di interessi del Responsabile del Servizio Avvocatura e del Dirigente, firmatari del presente atto.

Vista la legge n. 241 del 07/08/1990;

Visto il T.U.E.L., D. Lgs. n° 267 del 18 agosto 2000;

Visto lo Statuto Comunale ed il vigente Regolamento di Contabilità;

PROPONE

- 1 di procedere, in esecuzione della delibera di Consiglio Comunale n. 13 del 28/12/2020, alla liquidazione del debito sulla RISERVA 4 per l’importo complessivo di € **120.059,35**, derivato dalla sentenza emessa dal Tribunale di Napoli Nord n. 1241/20, che ha definito il giudizio RG n. 10398/2017 proposto da I.F.& R.G.C. - CUP G95G12000070006 - CIG 4087604D84 e per l’effetto;
- 2 di liquidare e corrispondere le somme scaturenti per tale causale dalla sentenza del Tribunale di Napoli Nord n. 1241/20 per l’importo complessivo lordo di € **120.059,35**, di cui € **109.144,87** quale totale imponibile in favore della INGG F&R Girardi Costruzioni Civili ed Industriali Srl, capogruppo mandataria dell’ATI creditrice, con mandato speciale e rappresentanza esclusiva all’incasso, così come generalizzata in premessa, ed € **10.914,48** a titolo di Iva da versare direttamente all’Erario per *split payment*, come riepilogato nella sottostante tabella:

DESCRIZIONE OPERAZIONE	SOCIETÀ ATI	PRO QUOTA PER SOCIETÀ IMPONIBILE	IVA DA VERSARE ALL’ERARIO PER SPLIT PAYMENT	SUBTOTALE
Riserva 4	INGG. F&R Girardi Costruzioni Civili ed Industriali Srl	€ 55.515,73	€ 5.551,57	€ 61.067,30
	Iterga Costruzioni Spa	€ 53.629,14	€ 5.362,91	€ 58.992,05
		€ 109.144,87	€ 10.914,48	€ 120.059,35

- 3 di dare atto che la risorsa di € **120.059,35** si trova allocata sulla Missione 01, Programma 11, Titolo 1, Capitolo 11008011, Piano fin.1109999999 impegno contabile n. 1559/20, bilancio pluriennale 2021/2023;
- 4 di autorizzare il Dirigente del Settore Servizi Finanziari ad emettere il relativo ordinativo di pagamento, utilizzando le coordinate bancarie e i dati evincibili dalle fatture trasmesse all’Ufficio mandati;

- 5 di dare atto che la presente determinazione, ai fini della pubblicità degli atti e della trasparenza dell'azione amministrativa, verrà pubblicata all'Albo Pretorio dell'Ente per quindici giorni consecutivi ed altresì in apposito elenco -con indicazione degli estremi identificativi dell'atto liquidativo - nella Sezione Amministrazione Trasparente in ottemperanza a quanto stabilito dal D.lgs.33/2013.

La sottoscritta dott.ssa **Emanuela Viola** Responsabile del Servizio Contenzioso presso il Comune di Giugliano in Campania sotto la propria responsabilità, in relazione all'art. 6-bis della Legge 07/08/1990, n.241, ai sensi e per gli effetti della L. 6 novembre 2012 n.190 e del Decreto del Presidente della Repubblica 28 dicembre 2000, n. 445 DICHIARA che in relazione al presente procedimento non sussistono situazioni di conflitto di interesse rispetto alle quali è fatto obbligo espresso di astenersi dall'adottare pareri, valutazioni tecniche, atti endoprocedimentali.

Il Responsabile del Servizio Avvocatura
D.ssa **Emanuela Viola**

Ritenuto di dover accogliere la proposta del Responsabile del Servizio come sopra riportata;

Visti gli artt. 183 e 184 del D.Lgs. 267/2000.

DETERMINA

di fare propria ed approvare la proposta riportata in premessa, che qui si intende per ripetuta e trascritta.

Il sottoscritto Dott. **Giuseppe De Rosa**, Dirigente *ad interim* del Settore Affari Istituzionali presso il Comune di Giugliano in Campania, sotto la propria responsabilità, in relazione all'art. 6 bis della Legge 07.08.1990 n.241, ai sensi e per gli effetti della Legge 6 Novembre 2012 n.190 e del Decreto del Presidente della Repubblica 28 Dicembre 2000 n.445 , DICHIARA che in relazione al presente provvedimento non sussistono situazioni di conflitto di interessi rispetto alle quali è fatto obbligo espresso di astenersi dall'adottare pareri, valutazioni tecniche, atti endoprocedimentali.

IL DIRIGENTE DI SETTORE

Giuseppe De Rosa

IL Responsabile del Settore Servizi Finanziari Effettuati i controlli e i riscontri amministrativi, contabili e fiscali

degli atti pervenuti; Accertato che la spesa liquidata rientra nei limiti dell'impegno assunto e di aver effettuato

con esito positivo la valutazione di incidenza del provvedimento sull'equilibrio finanziario della gestione;
AUTORIZZA l'emissione del mandato di pagamento di Euro 120.059,35 di cui euro 109.144,87 in favore della societa' come sopra identificata e di Euro 10.914,48 in favore dell'Erario. Impegno contabile 1559/12-2020 alla Missione 01 Programma 11 Titolo 1 Capitolo 11008011, Bilancio 2021-2023.

Lì, Data 21/07/2021

IL DIRIGENTE del SETTORE FINANZIARIO

Dott. Andrea Euterpio

Documento informatico firmato digitalmente ai sensi del T.U. 445/2000 e del D.Lgs 82/2005 e rispettive norme collegate, il quale sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa; il documento informatico è memorizzato digitalmente ed è rintracciabile sul sito internet per il periodo della pubblicazione.

L'accesso agli atti viene garantito tramite gli uffici comunali ed i singoli responsabili del procedimento al quale l'atto si riferisce, ai sensi e con le modalità di cui alla L. 241/90, come modificata dalla L. 15/2005, nonché al regolamento per l'accesso agli atti del Comune di Giugliano.