

DELIBERAZIONE N.47
in data: 30.11.2012

Prot. n. 31519

**VERBALE DI DELIBERAZIONE DEL
CONSIGLIO COMUNALE**

**OGGETTO: RICONOSCIMENTO DI DEBITO FUORI BILANCIO AI SENSI
DELL'ARTICOLO 194 DEL D.L.VO N° 267 DEL 18 AGOSTO 2000.**

L'anno duemiladodici addì trenta del mese di novembre alle ore 21.00 nella sala delle adunanze consiliari, previa l'osservanza di tutte le formalità prescritte dalla vigente legge comunale e provinciale, vennero oggi convocati in sessione **STRAORDINARIA IN SEDUTA PUBBLICA DI PRIMA CONVOCAZIONE** i consiglieri comunali.

All'appello risultano:

| | | | |
|--------------------|-------------|--------------|----------|
| BADOLATO ANTONIO | SINDACO | | Presente |
| GOATELLI RICCARDO | CONSIGLIERE | | Presente |
| DE DONNO GIUSEPPE | CONSIGLIERE | | Presente |
| BOTTANI CARLO | CONSIGLIERE | | Presente |
| FERRARI FRANCESCO | CONSIGLIERE | | Presente |
| IMPERIALI ALCIDE | CONSIGLIERE | | Presente |
| TOTARO MATTEO | CONSIGLIERE | | Presente |
| MAROCCHI LEONARDO | CONSIGLIERE | | Presente |
| PEZZALI MIRKO | CONSIGLIERE | | Presente |
| CAPRARI ANTONELLA | CONSIGLIERE | Giustificato | Assente |
| BIANCHI FAUSTO | CONSIGLIERE | | Presente |
| PANTANI GRAZIANO | CONSIGLIERE | | Presente |
| VINCENTI FERNANDO | CONSIGLIERE | | Presente |
| GAGLIARDI LUISA | CONSIGLIERE | Giustificato | Assente |
| MAFFEZZOLI GIORGIO | CONSIGLIERE | | Presente |
| BURATTO ALESSANDRO | CONSIGLIERE | | Presente |
| FRANZONI MATTEO | CONSIGLIERE | | Presente |
| GELATI LUIGI | CONSIGLIERE | | Presente |
| ROSA CRISTIANO | CONSIGLIERE | | Presente |
| BIFFI FEDERICO | CONSIGLIERE | | Presente |
| GRASSI CARLO | CONSIGLIERE | | Presente |

Totale presenti 19

Totale assenti 2

E' altresì presente l'Assessore esterno: Alessandro Benatti.

Partecipa all'adunanza con funzioni consultive, referenti, d'assistenza e verbalizzazione (articolo 97, comma 4°, lettera a) del D.L.vo n° 267/2000), il Segretario Generale Dott. GIUSEPPE CAPODICCI.

Essendo legale il numero degli intervenuti, il Dott. ANTONIO BADOLATO assume la presidenza e dichiara aperta la seduta per la trattazione dell'oggetto sopraindicato, compreso nell'ordine del giorno della odierna adunanza.

IL CONSIGLIO COMUNALE

L'assessore Francesco Ferrari relaziona l'argomento come di seguito riportato nell'allegato;

PREMESSO CHE:

- che il Comune di Curtatone, con contratto stipulato in data 19.4.2004 rep. n. 7952 del Segretario comunale, affidava in appalto alla Impresa Foglia e C. s.r.l., poi trasformatasi in Foglia e C. s.a.s. di Foglia Walter, i lavori di costruzione di una palestra nella Frazione di Levata, per l'importo di Euro 850.779,36, oltre i.v.a.;
- che, a fronte delle reiterate inadempienze e dei ritardi accumulati dalla impresa appaltatrice nell'esecuzione dei lavori, l'Amministrazione comunale, con determinazione del Responsabile del Servizio Lavori Pubblici, Ambiente ed Ecologia 27.7.2005 n. 330, assunta sulla base di specifico atto di indirizzo della Giunta comunale, risolveva il contratto di appalto ai sensi dell'art. 340 della L. 20.3.1865 n. 2248, all. F) e dell'art. 119 del D.P.R. 21.12.1999 n. 554;
- che, a seguito di tale provvedimento, i Direttori dei lavori redigevano in data 25.8.2005 lo stato di consistenza e la contabilità delle opere eseguite con la quale quantificavano l'importo a saldo ad Impresa Foglia in Euro 172.149,57. Da tale importo, peraltro, operavano determinate detrazioni, defalcando in particolare (avuto riguardo alle trattenute più rilevanti):
 - il corrispettivo dovuto per la posa del tetto della palestra (Euro 129.100,00), in quanto al momento della risoluzione del contratto non vi era la certezza di poter collaudare l'opera, non avendo l'impresa appaltatrice fornito le certificazioni all'uopo necessarie;
 - i compensi dovuti ai subappaltatori (Euro 41.500,00) in quanto, pur non avendo assunto l'Amministrazione alcun onere di pagamento nei confronti subappaltatori, uno di questi aveva promosso una causa nei confronti del Comune per il pagamento del dovuto;
 - la penale per il ritardo quantificata in Euro 85.077,94;
- che il Comune di Curtatone non liquidava alcun importo all'impresa Foglia -nel frattempo dichiarata fallita dal Tribunale di Parma con sentenza 26.9.2005- essendo risultato l'ammontare complessivo delle detrazioni superiore al credito dell'impresa stessa;
- che l'Amministrazione comunale, con determinazione 25.10.2005 n. 438 del Responsabile del Servizio Lavori Pubblici, affidava l'esecuzione dei lavori necessari per il completamento dell'opera pubblica alla impresa seconda classificata nella gara di appalto aggiudicata all'Impresa Foglia;
- che il Fallimento Foglia e C s.a.s. chiedeva il pagamento dell'importo dovuto a saldo per la esecuzione dei lavori, contestando le detrazioni operate dalla stazione appaltante;
- che l'Amministrazione comunale disattendeva tale richiesta in quanto nessuna delle situazioni che avevano indotto i direttori dei lavori ad operare le anzidette detrazioni si era risolta;
- che il Fallimento Foglia e C s.a.s., con atto di citazione notificato in data 21.1.2008, conveniva in giudizio avanti al Tribunale di Mantova il Comune di Curtatone chiedendone la condanna al pagamento dell'importo di Euro 170.783,32 al netto dell'I.V.A. e del ribasso d'asta, a saldo dei lavori eseguiti;
- che il Comune di Curtatone si costituiva ritualmente in giudizio chiedendo il rigetto della domanda attore e, in subordine, la riduzione nei limiti e del provato e del giusto dell'importo eventualmente dovuto a parte attrice;
- che, a conclusione del giudizio, il Tribunale di Mantova, con sentenza 22.6.2012 n. 537/12, ha condannato il Comune di Curtatone al pagamento in favore del Fallimento Foglia e C. s.a.s. della somma di Euro 170.783,32, oltre I.V.A. 10% ed interessi nella misura legale a far tempo dal 27.3.2006;
- che con la sentenza è stata, altresì, disposta la condanna dell'Amministrazione comunale alla rifusione delle spese di lite;

- che, in data 5.11.2012, è stato notificato atto di precetto per l'importo di Euro 214.833,83 a titolo di capitale ed interessi, oltre ad Euro 17.852,44 a titolo di rifusione delle spese legali;
- che l'Amministrazione comunale ha deciso di non proporre appello avverso la sentenza del Tribunale di Mantova, in quanto nel frattempo sono venuti meno i presupposti che avevano giustificato le detrazioni operate nei confronti dell'appaltatore.
Infatti, il tetto della palestra è stato regolarmente collaudato così come l'intera struttura, la causa promossa dal subappaltatore avanti al Tribunale di Mantova è stata vinta dall'Amministrazione comunale e nessun ulteriore importo è stato chiesto da altri subappaltatori, l'affidamento dei lavori alla seconda classificata per il completamento dell'opera non ha comportato alcun aggravio di spesa per l'Amministrazione comunale.
Per quanto riguarda le penali per il ritardo (oltretutto, ridotte ad Euro 8.507,00 dal C.T.U. della causa), la giurisprudenza prevalente le ritiene inapplicabili in caso di risoluzione del contratto (cfr. Cianflone, "L'appalto di opere pubbliche", XII Edizione, pag. 1606).
- che, a fronte di tale stato di cose, la proposizione dell'appello esporrebbe l'Amministrazione comunale a ulteriori spese senza offrire sufficienti margini di successo;

VALUTATO CHE:

- Con nota di precetto prot. 29048 del 6/11/2012 si rilevava che l'Avv. Gaudenzio Volponi, tutore legale del FALLIMENTO FOGLIA & C. S.A.S. di FOGLIA W ALTER, definiva una contabilizzazione delle somme dovute a seguito della sentenza in parola così definite:

| | | |
|---|---------------------|---------------------|
| Capitale | | 170.783,22 € |
| IVA 10% come da sentenza | | <u>17.078,35 €</u> |
| | Sommano | 187.861,54 € |
| interessi legali dal 27/03/2006 al 31/07/2012 su € 161.045,91 | | 23.168,34 € |
| Interessi legali dal 24/01/2008 al 31/07/2012 su € 26.815,63 | | <u>2.622,05 €</u> |
| Totale capitale ed interessi legali | | 213.651,93 € |
| diritti e onorari liquidati in sentenza | | 10.863,00 € |
| rimborso forfettario 12,5% ex art. 14 L.P. liquidato in sento | | <u>1.357,88 €</u> |
| | totale | 12.220,88 € |
| CPA 4% | | <u>488,84 €</u> |
| | totale | 12.709,71 € |
| IVA 21% | | 2.669,04 € |
| spese esenti IVA. liquidate In sentenza | | <u>531,26 €</u> |
| | totale spese legali | 15.910,01 € |
| rimborso spese di CTU | | 2.139,17 € |
| riporto capitale + interessi | | 213.651,93 € |
| totale del dovuto salvo errori e/o omissioni | | 231.701,11 € |

- la differenza tra l'importo dovuto per lavori e le relative ulteriori spese necessarie per resistere in giudizio e per la corresponsione degli interessi per il capitale non versato ammonta ad € 43.839,57 così calcolati:

| | | |
|--|---------|--------------------|
| Capitale | | 170.783,22 € |
| IVA 10% come da sentenza | | <u>17.078,35 €</u> |
| | Sommano | 187.861,54 € |
| totale del dovuto salvo errori e/o omissioni | | 231.701,11 € |

pertanto

$$231.701,11 \text{ €} - 187.861,54 \text{ €} = \mathbf{43.839,57 \text{ €}}$$

VISTO CHE:

- il calcolo degli interessi legali era stato computato sino alla data del 31 luglio 2012 e che da allora sono trascorsi ulteriori giorni;
- al fine di provvedere affinché vi sia tutta la capienza economica necessaria alla copertura degli interessi legali, è necessario predisporre una maggiore capienza del capitolo destinato alla corresponsione degli stessi rispetto a quanto già computato dall'Avv. della parte avversa in € 25.790,39 riferiti al periodo dal 27/03/2006 al 31/07/2012;
- l'importo in aumento è di modesta entità relativamente all'ammontare della transazione, ma meritevole di essere considerato;

DATO ATTO CHE:

- rispetto al valore di € 43.839,57, come sopra calcolato, si ritiene congruo aggiungere ulteriori 2.160,43 € al fine di accantonare la somma di € 46.000,00;
- la somma di € 46.000,00 relativa alle spese processuali ed agli interessi legali troverà imputazione ad apposito intervento del bilancio 2012 che sarà finanziato con destinazione di parte dell'avanzo di amministrazione anno 2011;
- la somma di € 187.861,54 € relativa ai lavori troverà imputazione nei capitoli di investimento a residuo passivo relativi al cantiere in parola;

Visto l'Art.47-bis del regolamento di contabilità;

Visto l'art. 42, comma 2 lettera e) del TUEL in merito alle competenze del Consiglio Comunale;

Sentiti gli interventi dei Consiglieri che vengono riportati a margine del presente atto;

Visti i pareri favorevoli espressi ai sensi dell'art. 49, comma 1, del T.U. dell'ordinamento EE.LL. approvato con D.L.vo 18.08.2000 n. 267 in data 23 novembre 2012 dal Responsabile del settore sulla regolarità tecnica e dal responsabile del Settore Economico Finanziario sulla regolarità contabile del presente atto;

Visto l'art. 134, comma 4, del T.U. dell'Ordinamento EE.LL. approvato con D.L.vo 18.08.2000 n. 267;

Presenti e votanti n. 18 Consiglieri, oltre il Sindaco, su n. 20 assegnati al Comune, con voti favorevoli n. 12, astenuti n. 7 (Consiglieri di Minoranza), contrari n. 0, espressi nei modi e forme di legge

DELIBERA

1. di riconoscere quale debito fuori bilancio la somma di € 43.839,57 oltre € 2.160,43 per un totale di € 46.000,00 formatosi per le ragioni in narrativa, per spese legali e interessi legali, ai sensi dell'Art.194, comma 1°, lettera a) del T.U.EE.LL, del D.L.vo 18.8.2000, n°267;
2. di finanziare l'importo di € 46.000,00 con imputazione ad apposito intervento del Bilancio 2012;
3. di dare atto che la somma di € 46.000,00 relativa alle spese processuali ed agli interessi legali troverà imputazione ad apposito intervento del bilancio 2012 che sarà finanziato con destinazione di parte dell'avanzo di amministrazione anno 2011;
4. di dare atto che sul presente provvedimento sono stati espressi favorevolmente i pareri previsti dall'art. 49, comma 1° del D.L.vo 18.08.2000;

5. di dichiarare, con separata e medesima votazione di cui in premessa, il presente atto immediatamente eseguibile, ai sensi dell'art. 134, comma 4°, del Testo Unico degli Enti Locali, Approvato con D.L.vo n. 267 del 18/08/2000.

Allegati

A – Nota di precetto prot. 29048 del 6/11/2012 (sentenza n°537/12 RG n°400/08 e computazione interessi ed onorario);

B – Parere del Revisore dei Conti.

letto approvato e sottoscritto come segue.

Il Presidente
ANTONIO BADOLATO

Il Segretario Generale
Dott. GIUSEPPE CAPODICI

Pareri espressi

Si certifica la regolarità tecnica – art. 49, comma 1°, del T.U. dell'ordinamento EE. LL. approvato con D.L.vo 18.08.2000 n. 267

Il Responsabile dell'Area
Ing. GIOVANNI TROMBANI

Si certifica la regolarità contabile - art. 49, comma 1°, del T.U. dell'ordinamento EE. LL. approvato con D.L.vo 18.08.2000 n. 267

Il Responsabile dell'Area Economico-Finanziaria
Rag. DANIELA CARRA

Relazione di pubblicazione: la presente deliberazione, su conforme dichiarazione del messo, è stata pubblicata il giorno 05 GENNAIO 2013 e vi rimarrà per 15 giorni consecutivi, ai sensi dell'articolo 124, comma 1°, del D.L.vo 18.08.2000 n° 267.

Il Vice Segretario
Dott. LUCA ZANETTI

P. Il Responsabile dell'Area
Dott. Luca Zanetti

La presente deliberazione di consiglio è divenuta esecutiva il _____
per:

<A> ai sensi dell'art. 134, comma 3°, del T.U. dell'ordinamento EE. LL. approvato con D.L.vo 18.08.2000 n. 267.

 ai sensi dell'art. 134, comma 4°, del T.U. dell'ordinamento EE. LL. approvato con D.L.vo 18.08.2000 n. 267.

<C> pubblicazione all'Albo Pretorio dal _____ al _____ senza reclami.

Il Segretario Generale
Dott. GIUSEPPE CAPODICI