

Avvertenze per l'utilizzo dei dati contenuti nella presente scheda ai fini EDES (Sistema di individuazione precoce e di esclusione) ex art. 108, punto 2 lett. d) del Reg. (UE) 1929/2015.

Occorre evidenziare che vi sono ancora notevoli differenze di implementazione del sistema "IMS" da parte degli Stati membri e che, pertanto, il sistema IMS contiene dati non omogenei.

Detta criticità risulta evidenziata dalla stessa Commissione europea nelle ultime Relazioni annuali sulla tutela degli interessi finanziari dell'UE e ripresa più volte anche dal Parlamento europeo.

Pertanto, appare chiaro come l'utilizzo "inappropriato" dei dati contenuti in IMS, per le particolari finalità di EDES, potrebbe generare disparità di trattamento tra gli "operatori economici" dei diversi Stati membri e questo potrebbe portare a potenziali situazioni di contenzioso legale.

Questa Amministrazione ritiene, pertanto, che l'attuazione dell'art. 143 comma 4 del Regolamento delegato della Commissione del 30/10/2015 deve essere subordinata alla previa definizione, in accordo tra Commissione europea e Stati membri, di appropriate "**specifiche tecniche**" concernenti l'utilizzo del database "IMS", per le particolari finalità del sistema "EDES".

In relazione a tali specifiche tecniche ed al fine di **uniformare il comportamento delle competenti Autorità di tutti gli Stati membri**, l'utilizzo dei dati IMS ai fini EDES dovrebbe essere consentito **esclusivamente** al verificarsi delle **casistiche** riportate nello **schema seguente**¹:

1. Sospetta Irregolarità senza contenzioso.

Questa tipologia di violazione prevede che il beneficiario dopo aver ricevuto un ordine di recupero da parte di un'Amministrazione competente, **NON fa alcun ricorso all'Autorità Giudiziaria** (confermando, quindi, la sussistenza della irregolarità) e **NON restituisce le somme indebitamente percepite**.

In questo caso si ritiene che possa sempre essere consentito l'uso dei dati ai fini EDES **tranne** quando il beneficiario **restituisce le somme indebitamente percepite**, sanando in tal modo l'irregolarità contestata, che non dovrebbe, pertanto, essere utilizzata ai fini EDES².

¹ Tali casistiche sono state già proposte dall'Anti Fraud Coordination Service italiano alla Commissione europea - DG Budget ed all'OLAF in riunioni ufficiali del Co.Co.L.A.F. (da ultimo nella riunione del 1° dicembre 2016), nonché attraverso apposite comunicazioni.

² D'altro canto, in tali casi, lo stesso Reg. 1929/2015, all'art. 106, paragrafo 7 - lettera a) e paragrafo 8 - lettera b) prevede la non escludibilità di un operatore economico dalle procedure di appalto.

2. Sospetta Irregolarità con contenzioso.

In quest'altra tipologia il beneficiario, all'atto di ricevere un ordine di recupero ed al contrario della situazione di cui al punto 1, **fa ricorso all'Autorità Giudiziaria** (ad esempio perché ritiene di non aver commesso alcuna irregolarità).

In questo caso si ritiene che, per l'eventuale utilizzo dei dati ai fini EDES, **occorre attendere almeno la sentenza di primo grado**, la quale costituirebbe, infatti, il primo elemento fondato di "colpevolezza" del beneficiario.

3. Sospetta Frode.

Tale tipologia è strettamente legata ai principi e alle modalità proprie del procedimento penale. Pertanto, analogamente a quanto indicato al punto 2, si ritiene che, per l'eventuale utilizzo dei dati ai fini EDES, **occorre attendere almeno la sentenza di primo grado**.

Per quanto sopra, ogni utilizzo ai fini EDES dei dati contenuti nella presente scheda, che non tenga conto delle predette specifiche tecniche, dovrà essere valutato attentamente dalla Commissione e da ogni altro Soggetto che sarà messo in condizione di visionare i dati medesimi, in quanto potrebbero generarsi potenziali situazioni di contenzioso legale con conseguenti possibili danni a carico delle Amministrazioni che gestiscono e/o implementano la banca dati IMS.

Pertanto, alla luce delle precedenti considerazioni ed avvertenze, **questa Amministrazione si ritiene fin da ora sollevata da ogni eventuale responsabilità che possa derivare dall'utilizzo inappropriato - ai fini EDES - dei dati contenuti nella presente scheda.**

Instructions for use of the data contained in this form for EDES (System of early detection and exclusion), ex art. No. 108, paragraph 2 letter. d) of the EU Reg. No. 1929/2015.

It needs to be highlighted that there are still notable differences in the implementation of the IMS system among member States and, therefore, IMS system contains not-homogeneous data.

That critical issue has been raised by the European Commission itself in its most recent annual Reports on the protection of the EU's financial interests and has been brought up several times also by the European Parliament.

Therefore, it seems clear that the inappropriate use of the IMS data, for the particular purposes of "EDES", could generate disparities in treatment among "economic operators" in different member States and this could lead to potential situations of legal dispute.

Therefore, this Administration believes that the implementation of art. 143 (4) of Commission Delegated Regulation of 30.10.2015 must be subject to the prior definition, in agreement between the European Commission and Member States, of appropriate "technical specifications" concerning the use of the IMS database, for the particular purposes of the "EDES" system.

*In relation to those technical specifications and in order to **align the behavior of competent Authorities of all Member States**, the use of IMS data for the purposes of EDES should be allowed **exclusively** upon the occurrence of the specific **cases** displayed in **the following scheme**³:*

1. Suspected irregularities without litigation.

This type of infringement requires that the beneficiary having received a recovery order by a competent administration makes no appeal to the judicial authority (thus confirmed the existence of irregularities) and does not repay the sums unduly received.

*In this case it is considered that the use of data for the purposes of EDES can always be allowed **except** where the beneficiary **repays the amounts unduly received**, making amends for the alleged irregularity, that which would therefore not be reported in EDES⁴.*

³ These case studies have been already proposed by the Italian Anti-Fraud Coordination Service (AFCOS) to the European Commission - DG Budget and OLAF in occasion of the official meetings of Co.Co.L.A.F. (most recently at meeting on 1 December 2016) and also by means of specific communications.

⁴ Moreover, in such cases, Reg. 1929/2015, Art. 106, paragraph 7 (a) and paragraph 8 (b) provides for the non-excludability of an economic operator from a procurement procedure.

2. Suspicion of irregularity with litigation.

*In this other typology of situation the beneficiary, upon receiving a recovery order and contrary to the situation described in paragraph 1, **appeals the judicial authority** (for example, because it considers that it did not commit any irregularity).*

*In this case it is considered that, for any visibility of data for EDES to occur, **it would be necessary to wait at least until the judgment of first instance**, which constitutes the first element of “guilt” of the beneficiary.*

3. Suspected fraud.

*This type is closely linked to the principles and mechanisms of the criminal proceedings. Therefore, as mentioned in recital 2, it is considered that for any visibility of such data in EDES, **it is necessary to wait at least until the judgment at first instance**.*

Therefore, before defining the above mentioned technical specifications for EDES , any use of the information included in this form shall be carefully assessed by the Commission, and any other Body that will be put in a position to view the same data, as they may potentially lead to litigation cases which could be detrimental to the Administrations managing and / or implementing the IMS database.

In light of the above considerations and instructions, this Administration believes right now relieved of any liability that may arise from the inadequate use - for EDES purposes - of the data included in this form.