

DETERMINA A CONTRARRE

Affidamento diretto ai sensi dell'art.36, co. 2, lett. a del D. Lgs. n. 50/2016, del servizio legale di assistenza e consulenza giuridica afferente l'attività di Concessioni Autostradali Lombarde S.p.A.

L'AMMINISTRATORE DELEGATO

PREMESSO CHE

- a) con la Legge Regionale n. 6 del 3 aprile 2019 è stata modificata la Legge Regionale n. 9 del 4 maggio 2001 nelle seguenti disposizioni rilevanti al caso:
- i. l'art.10-bis relativo al "Conferimento di funzioni in tema di autostrade regionali" ai sensi del quale la Regione Lombardia può conferire direttamente a «società operante nel campo delle infrastrutture partecipata, direttamente o indirettamente, dalla Regione» le funzioni relative: all'affidamento e al rilascio della concessione di autostrada regionale; al controllo e alla vigilanza sull'esecuzione della concessione in sede di progettazione definitiva ed esecutiva, nonché alla realizzazione e gestione dell'opera; all'attuazione delle procedure concessorie; all'introito dei canoni di concessione; al ruolo di autorità espropriante, mediante specifiche convenzioni con le quali si definiscono le funzioni conferite alla società e si regolano i rapporti economici tra la Regione e la società;
 - ii. l'art.10-ter relativo a "Conferimento di funzioni in tema di strade regionali e provinciali di interesse regionale" che prevede che Regione Lombardia possa affidare, mediante specifica convenzione di concessione, a società operante nel campo delle infrastrutture partecipata, direttamente o indirettamente, dalla Regione le funzioni di progettazione, costruzione, manutenzione, gestione relativamente alle strade regionali e alle strade provinciali di interesse regionale;
 - iii. l'art.10-ter, comma 2-bis, relativo a "Conferimento di funzioni in tema di strade regionali e provinciali di interesse regionale" che prevede che Regione Lombardia possa individuare i casi in cui, per l'esercizio delle funzioni e dei compiti sopra richiamati, promuovere accordi ai sensi dell'articolo 5, comma 6, del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50;

- b) facendo seguito agli avvenimenti pregressi summenzionati, nel mese di agosto 2020, l'assessorato e la DG Infrastrutture della Regione Lombardia ha manifestato a CAL l'intenzione di trasferire da ARIA spa (società derivante dalla fusione di ARCA, LISPA ed ILSPA) a CAL medesima le competenze sulle commesse sulle quali fino a oggi ha lavorato ILSPA;
- c) considerato che, quanto indicato alla precedente lettera, comporterebbe un mutamento dell'attività di CAL, consistente nella modifica della sua documentazione societaria nonché nell'espletamento di lavoro che afferirà più in dettaglio alle nuove commesse sulle quali fino ad ora ha lavorato ILSPA e trattandosi di una tematica complessa, connotata peraltro da evidenti profili di novità per gli attuali vertici della medesima, è intenzione della Società di procedere a richiedere una consulenza legale per la redazione di un parere giuridico e per l'assistenza nella redazione, verifica e modifica degli atti che interesseranno la Società, come meglio specificati sub art. 2 dello Schema di Contratto;

CONSIDERATI

- d) il D.lgs. n. 50/2016 (di seguito il "Codice") come da ultimo modificato dal D.L. n. 76/2020 (c.d. Decreto "Semplificazioni") convertito con modificazioni con Legge n. 120/2020, in vigore dal 15 settembre 2020;
- e) l'Allegato IX del D.lgs. n. 50/2016 che elenca i servizi legali, tra cui rientrano anche i servizi di consulenza giuridica a cui è riconducibile l'affidamento in oggetto, ai quali si applica il D.lgs. n. 50/2016; in particolare, in caso di affidamenti inferiori alla soglia comunitaria, trova applicazione l'art. 36 del D.lgs. n. 50/2016 e, segnatamente, in caso di affidamenti inferiori a 40.000 euro, l'art. 36, comma 2, lett. a);
- f) l'art. 30, comma 1 del D. Lgs. n. 50/2016, relativo ai "*Principi per l'aggiudicazione*";
- g) l'art. 31 del D.Lgs. n. 50/2016 che disciplina "*Ruolo e funzioni del responsabile del procedimento negli appalti e nelle concessioni*", le Linee Guida Anac n. 3 in tema di "*Nomina, ruolo e compiti del responsabile unico del procedimento per l'affidamento di appalti e concessioni*" approvate dall'ANAC in data 26 ottobre 2016 e aggiornate con Deliberazione del Consiglio n. 1007 dell'11 ottobre 2017, in vigore fino all'entrata in vigore del Regolamento di cui all'art. 216, co. 27 octies del D.Lgs. n. 50/2016, di seguito anche il Regolamento;
- h) l'art. 36, comma 1 del D. Lgs. n. 50/2016 ove richiama, per l'affidamento e l'esecuzione di lavori, servizi e forniture di importo inferiore alle soglie di cui all'art. 35 del D. Lgs. n. 50/2016, il rispetto, tra gli altri, dei principi di economicità, efficacia, correttezza, libera concorrenza, parità di trattamento, trasparenza, nonché di rotazione;
- i) l'art. 36, comma 7, D.Lgs. n. 50/2016, come modificato dal D.L. n. 32/2019, secondo cui

“Con il regolamento di cui all’articolo 216, comma 27-octies, sono stabilite le modalità relative alle procedure di cui al presente articolo, alle indagini di mercato, nonché per la formazione e gestione degli elenchi degli operatori economici. Nel predetto regolamento sono anche indicate specifiche modalità di rotazione degli inviti e degli affidamenti e di attuazione delle verifiche sull’affidatario scelto senza svolgimento di procedura negoziata. Fino alla data di entrata in vigore del regolamento di cui all’articolo 216, comma 27-octies, si applica la disposizione transitoria ivi prevista;

- j) l’iter per l’approvazione del testo del Regolamento è attualmente in corso;
- k) l’art. 216, comma 27-octies, D.Lgs. n. 50/2016 secondo cui “Nelle more dell’adozione, entro 180 giorni dalla data di entrata in vigore della presente disposizione, ai sensi dell’articolo 17, comma 1, lettere a) e b), della legge 23 agosto 1988, n. 400, su proposta del Ministro delle infrastrutture e dei trasporti di concerto con il Ministro dell’economia e delle finanze, sentita la Conferenza Stato-Regioni, di un regolamento unico recante disposizioni di esecuzione, attuazione e integrazione del presente codice, le linee guida e i decreti adottati in attuazione delle previgenti disposizioni di cui agli articoli 24, comma 2, 31, comma 5, 36, comma 7, 89, comma 11, 111, commi 1 e 2, 146, comma 4, 147, commi 1 e 2, e 150, comma 2, rimangono in vigore o restano efficaci fino alla data di entrata in vigore del regolamento di cui al presente comma”;
- l) le Linee Guida ANAC n. 12 relative all’“affidamento di servizi legali” approvate con delibera n. 907 del 24 ottobre 2018 e il parere del Consiglio di Stato n. 2017/2018 in base ai quali i) rientrano tra i servizi legali di cui all’Allegato IX del D. Lgs. n. 50/2016, e quindi sono sottoposti alla disciplina del suddetto codice dei contratti, tutti i servizi giuridici che non siano esclusi a norma dell’art. 17, comma 1, lett. d) del Decreto legislativo sopra citato e ii) i relativi affidamenti costituiscono appalti;
- m) il paragrafo 3.2.1 delle Linee Guida ANAC n. 12/2018 sopra citate, in base al quale i servizi legali di valore inferiore alle soglie comunitarie [pari nel caso di specie a Euro 750.000,00] sono affidati secondo quanto previsto per gli affidamenti di valore inferiore alle soglie comunitarie e dalle Linee Guida ANAC n. 4;
- n) le Linee Guida ANAC n. 12 sopra citate, ed in particolare il paragrafo 3.1.4 che prevede quanto segue “L’affidamento diretto a un professionista determinato di uno dei servizi legali di cui all’articolo 17, comma 1, lettera d), del Codice dei contratti pubblici è possibile, nel rispetto dei principi recati dall’articolo 4 del Codice dei contratti pubblici, solo in presenza di specifiche ragioni logico-motivazionali che devono essere espressamente illustrate dalla stazione appaltante nella determina a contrarre. 3.1.4.1 Nei casi di consequenzialità tra incarichi (come in occasione dei diversi gradi di giudizio) o di complementarità con altri incarichi attinenti alla medesima materia oggetto del servizio legale in affidamento, che siano

stati positivamente conclusi, l'affidamento diretto al medesimo professionista può rispondere ai principi di efficienza ed efficacia e, quindi, al migliore soddisfacimento dell'interesse pubblico;[...];

- o) l'art. 31.3 del *Regolamento per gli affidamenti di lavori, servizi e forniture rev 2*, per cui *“In caso di sopravvenute modifiche alla normativa comunitaria e nazionale e a decreti/Linee Guida ANAC in materia di contratti pubblici, le disposizioni del presente Regolamento non più conformi alla predetta nuova normativa verranno automaticamente sostituite da quest'ultima. In tali casi, in attesa della formale modificazione del presente Regolamento, ogni variazione alla normativa/disciplina di riferimento in materia, cui il presente Regolamento fa rinvio, comporterà l'automatico adattamento dello stesso”*;

DATO ATTO CHE

- p) CAL ha pubblicato sul sito della Società l'elenco di professionisti qualificati costituito a seguito della pubblicazione dell'“Avviso per la formazione di un elenco di professionisti qualificati da utilizzare per l'affidamento di servizi legali e di servizi notarili ex art. 20 e 27 del d.lgs. n. 163/2006 e ss.mm.ii., di patrocinio legale e di pareri pro veritate ex art. 2230 c.c.” aggiornato per l'attività stragiudiziale e giudiziale all'istruttoria del 4 febbraio 2020 (di seguito l'“**Elenco**”);
- q) l'attività da svolgere richiede la competenza nei seguenti ambiti:
- attività stragiudiziale in diritto societario;
 - A8 (Contrattualistica della Pubblica Amministrazione e problematiche nel campo del diritto amministrativo in generale;
- r) in data 26 aprile 2018 CAL ha sottoscritto con l'Avv. Maurizio Zoppolato, dello Studio legale Zoppolato e Associati, un contratto di consulenza stragiudiziale avente ad oggetto, tra le altre, *“l'assistenza in relazione a tematiche di natura societaria e amministrativa, ivi comprese la redazione degli statuti e di qualsiasi altro documento [...]*”;
- s) il Responsabile Unico del Procedimento ritiene di procedere alla richiesta di preventivo per la consulenza legale in oggetto all'Avv. Maurizio Zoppolato, senza comparazione di più preventivi, ai sensi del combinato disposto della previsione di cui al paragrafo 3.1.4 delle Linee Guida ANAC n. 12 di cui alla precedente lett. v) e dell'art. 31.3 del Regolamento sugli Affidamenti (rev.2) di cui alla precedente lett. x);
- t) il Responsabile Unico del Procedimento ritiene difatti che sussistono le ipotesi di connessione e complementarità ai sensi del sopra citato paragrafo 3.1.4 delle Linee Guida ANAC n. 12 con il precedente affidamento di consulenza stragiudiziale al suddetto professionista, attinente alla medesima materia ed ai medesimi aspetti oggetto della consulenza legale da affidarsi, per le motivazioni di seguito esposte:

- i.* l'Avv. Zoppolato, in data 26 aprile 2018 ha sottoscritto con CAL il Contratto relativo alla consulenza giuridica riguardante la compliance normativa, l'analisi e l'approfondimento di tematiche giuridiche afferenti trasversalmente l'attività di CAL S.p.A.;
- ii.* nell'esecuzione del Contratto di cui al precedente punto *i.* ha reso una consulenza sulla modifica statutaria avente ad oggetto l'ampliamento dell'oggetto sociale dello statuto al fine di recepire le disposizioni della L.R. 9/2001, acquisendo la conoscenza di tutta la documentazione societaria della Società. Considerata che l'intenzione dell'assessorato e della DG infrastrutture della Regione Lombardia, appresa di recente da CAL, è di trasferire da ARIA (società derivante dalla fusione di ARCA, LISPA ed ILSPA) a CAL le competenze sulle commesse sulle quali fino a oggi ha lavorato ILSPA, ciò si tradurrà molto probabilmente in un atto della Giunta Regionale, in attuazione della legge regionale 9/2001 e questo comporterà una modifica dell'attività di CAL e conseguentemente una modifica della documentazione societaria che costituirà parte dell'oggetto della consulenza giuridica in epigrafe;
- iii.* il contratto di cui al precedente punto *i.* con riferimento alle questioni afferenti alle tematiche che hanno riguardato la documentazione societaria, è stato espletato positivamente con professionalità ed in maniera rispondente alle esigenze manifestate dalla Società;
- iv.* alcuni dei quesiti da porre sono stati, in parte, già esaminati dall'avv. Zoppolato, e/o in ogni caso, sono connessi, consequenziali e complementari ad aspetti e tematiche già emersi durante gli approfondimenti effettuati dal medesimo avvocato, che occorre ulteriormente approfondire e tradurre in atti da sottoscrivere. L'avvocato nell'ambito della precedente consulenza ha difatti esaminato la tematica degli accordi tra pubbliche amministrazioni ai sensi dell'art. 15 della L. n. 241/1990 e dell'art. 5, comma 6, del D.Lgs. n. 50/2016;
- v.* nell'espletamento della consulenza stragiudiziale di cui al contratto sopra citato, l'avvocato ha acquisito un'approfondita conoscenza della storia della Società e della normativa ad essa applicabile. Infatti, ai sensi dell'art. 2.3 (iv) del contratto sottoscritto in data 26 aprile 2018 le attività oggetto della prestazione comprendevano inoltre attività di aggiornamento e di verifica della compliance in relazione alla disciplina normativa comunitaria nazionale e regionale di riferimento per la Società (articoli 10 bis e 10 ter della L.R. n. 9/2001) e per il suo oggetto sociale. Gli atti che CAL deve sottoscrivere in attuazione della suddetta normativa regionale e della normativa nazionale in tema di accordi tra pubbliche amministrazioni sopra citata è stata in gran parte esaminata dall'avvocato Zoppolato nell'espletamento della precedente consulenza ed i medesimi costituiscono l'aspetto pratico della precedente disamina espletata dall'avvocato;

- u) pertanto, l'Avv. Zoppolato è stato individuato per gli aspetti di complementarità sopra esposti nonché per la sua professionalità ed acquisita esperienza nel settore, per la sua conoscenza della documentazione societaria di CAL, sviluppata nel corso dell'espletamento dell'incarico di consulenza stragiudiziale nonché perché presenta competenze negli ambiti sopra menzionati di rilevanza per la consulenza legale da affidare, in quanto:
- con riferimento a tematiche di diritto pubblico, ha svolto consulenza e studio di tutte le questioni sottese alla formulazione del nuovo statuto della società Ecolan S.p.A. e ha fornito assistenza, consulenza e redazione di pareri per Lura Ambiente S.p.A.. Per l'Ospedale Niguarda l'avvocato ha svolto assistenza e consulenza nella gestione della concessione di costruzione e gestione dei nuovi lotti ospedalieri e di tutti i servizi gestionali ad essa afferenti. L'incarico ha riguardato tra l'altro le negoziazioni e la formalizzazione dell'atto aggiuntivo 6 alla concessione, con recepimento di 3 varianti relative alla esecuzione dei lavori ed interventi (accordi integrativi, transazioni, ecc.) su svariati servizi interessati dalla concessione e revisione del Piano Economico Finanziario. L'avvocato ha, inoltre, seguito l'arbitrato Comune di Novara - Sporting Village, sulla risoluzione della concessione di costruzione e gestione del palazzetto dello sport. L'avvocato ha prestato assistenza giudiziale all'ATI Impregilo S.p.A. e ad altre società nel giudizio avverso l'aggiudicazione all'ATI Impregilo della procedura indetta dal Comune di Milano per la ricerca del socio operativo della costituenda società di progetto per la costruzione e gestione, in concessione dal Comune di Milano, della Linea 4 della Metropolitana di Milano (opera inserita nel programma delle infrastrutture strategiche di preminente interesse nazionale);
 - ha svolto attività di assistenza per numerosi enti pubblici / stazioni appaltanti anche in ambito Expo (per Euromilano S.p.A. nell'ambito del contratto di appalto avente ad oggetto la redazione della progettazione esecutiva e l'esecuzione dei lavori di realizzazione delle opere di urbanizzazione relative al comparto "Cascina Merlata" nell'ambito di Expo 2015 per un valore complessivo di oltre 50 milioni di euro, lo Studio ha prestato assistenza alla società nel procedimento di validazione del progetto, nella redazione e revisione di controdeduzioni alle numerose riserve iscritte dal Consorzio appaltatore e nella redazione dell'atto di transazione risolutivo delle predette riserve);
 - ha fornito assistenza per enti pubblici ed imprese private nei seguenti settori: appalti pubblici di lavori, servizi e forniture, concessioni di pubblico servizio, servizi pubblici in generale, trasporti, energia, gas, energie rinnovabili;

- inoltre, l'avvocato annovera innumerevoli pubblicazioni e docenze, tra l'altro, nell'ambito degli appalti pubblici e è stato responsabile di cicli di seminari organizzati dalla Società Lombarda degli Avvocati Amministrativisti;
- v) l'affidamento della rappresentanza legale in oggetto al suddetto professionista garantisce inoltre una maggiore efficienza ed efficacia nell'espletamento della prestazione da affidarsi, e quindi un miglior soddisfacimento dell'interesse pubblico perseguito con la consulenza legale da affidare in oggetto;

DATO ALTRESÌ ATTO CHE

- w) il Responsabile Unico del Procedimento ha stimato quale importo massimo dell'affidamento in oggetto l'importo di Euro 15.300,00 (quindicimilatrecento/00), oltre CPA e IVA nelle misure di legge; tale corrispettivo remunera le spese generali, ogni altro costo/spesa non espressamente escluso, e ogni attività connessa all'espletamento dell'affidamento.
Tale importo complessivo è stato stimato considerando (i) una tariffa oraria pari ad Euro 170,00 (centosettanta/00) oltre CPA e IVA nelle misure di legge, corrispondente all'espletamento della prestazione per un numero di ore pari a 90 (novanta) e (ii) la tariffa oraria dei precedenti contratti conclusi da ultimo da CAL per prestazioni simili;
- x) il Responsabile Unico del Procedimento ritiene pertanto di richiedere al professionista sopra individuato un preventivo in riduzione rispetto alla tariffa oraria stimata;
- y) l'importo massimo complessivo per l'espletamento delle prestazioni del Contratto è ottenuto moltiplicando l'importo della tariffa oraria offerta per il numero massimo di ore complessive pari a 90 (novanta);
- z) il suddetto importo massimo complessivo non costituisce importo contrattuale ma si configura esclusivamente come soglia massima entro la quale l'Affidatario si impegna ad erogare le predette attività, in quanto il corrispettivo sarà calcolato sulla base delle ore lavorative effettuate;
- aa) il suddetto importo remunera le spese generali, ogni altro costo/spesa non espressamente escluso, e ogni attività connessa all'espletamento dell'affidamento

VISTI

- bb) la Delibera del Consiglio di Amministrazione di CAL dell'11 giugno 2019 ed i poteri conferiti all'Amministratore Delegato di CAL, il Dott. Gianantonio Arnoldi;
- cc) l'Atto del 14 settembre 2020 (Prot. AD-140920-00002), con cui l'Ing. Giacomo Melis è stato nominato Responsabile Unico del Procedimento per l'affidamento in epigrafe;

dd) l'esigenza di CAL di affidare l'incarico di consulenza legale per la redazione di un parere giuridico e l'assistenza nella redazione, verifica e modifica degli atti che interessano la Società;

ee) la "Richiesta attivazione ufficio gare e contratti";

DETERMINA

1. per le ragioni sopra addotte, che si intendono integralmente richiamate, di individuare il Professionista di cui alla precedente lett. s) quale soggetto qualificato cui poter affidare il servizio in oggetto;
2. di porre a base dell'affidamento del servizio in oggetto l'importo massimo complessivo stimato di **Euro 15.300,00 (quindicimilatrecento/00)**, al netto di CPA e IVA nelle misure di legge, calcolato considerando la tariffa oraria massima di Euro 170,00 (centosettanta/00) oltre CPA e IVA nelle misure di legge – oggetto di riduzione – per il numero massimo di n. 90 (novanta) ore stimate;
3. di richiedere al Professionista di cui al punto 1 un preventivo in riduzione rispetto alla tariffa oraria massima stimata di cui al precedente punto 2, posto a base della Richiesta di preventivo per l'affidamento del servizio in oggetto;
4. di attribuire al Responsabile Unico del Procedimento la facoltà di individuare il professionista sopra citato quale affidatario del servizio, previa verifica della congruità del preventivo ricevuto; ai fini della determinazione del preventivo si farà riferimento all'importo massimo complessivo dato dal prodotto della tariffa oraria offerta per il numero massimo di ore stimate pari a n. 90 (novanta);
5. di approvare la Richiesta di preventivo ed i relativi allegati alla presente determina a disciplina del rapporto con l'Affidatario.

Allegati:

- 1) Curriculum vitae dell'Avv. Maurizio Zoppolato;
- 2) Richiesta di preventivo e relativi allegati;
- 3) Quesiti.

Milano, 18 settembre 2020

Il Responsabile Unico del Procedimento e chi adotta il provvedimento dichiarano che non sussistono motivi di conflitto di interesse, neppure potenziale, ai sensi dell'art. 42 del D.Lgs. n.

50/2016 e delle Linee Guida Anac n. 15 del 5 giugno 2019.

CONCESSIONI AUTOSTRADALI LOMBARDE S.P.A.

L'Amministratore Delegato

(Dott. Gianantonio Arnoldi)

- OMISSIS -

Il Responsabile Unico del Procedimento ha accertato la sussistenza delle condizioni di legge necessarie per l'affidamento oggetto della presente determina.

CONCESSIONI AUTOSTRADALI LOMBARDE S.P.A.

Il Responsabile Unico del Procedimento

(Ing. Giacomo Melis)

- OMISSIS -

Il Direttore Amministrativo accerta la sussistenza della copertura finanziaria per l'affidamento oggetto della presente determina.

CONCESSIONI AUTOSTRADALI LOMBARDE S.P.A.

Il Direttore Amministrativo

(Ing. Giacomo Melis)

- OMISSIS -

Data di pubblicazione: 21 dicembre 2020