

**DETERMINA A CONTRARRE**

**Affidamento diretto, ai sensi dell'art. 1, co. 2, lett. a) del D.L. n. 76/2020 convertito con modificazioni in Legge n. 120/2020, del servizio di consulenza legale per la redazione di un parere giuridico.**

**L'AMMINISTRATORE DELEGATO**

**PREMESSO CHE**

- a) con la pubblicazione della Gazzetta Ufficiale n. 229 del 30 settembre 2019, Concessioni Autostradali Lombarde S.p.A. (di seguito anche "**CAL**" o "**Società**") è stata ricompresa nell'Elenco delle Amministrazioni Pubbliche (in particolare tra le "Altre Amministrazioni Locali") inserite nel conto economico consolidato individuate ai sensi dell'art. 1, comma 3 della Legge 31 dicembre 2009, n.196, recante la "*Legge di contabilità e di finanza pubblica*", che dispone "*la ricognizione delle amministrazioni pubbliche di cui al comma 2 è operata annualmente dall'ISTAT con proprio provvedimento e pubblicata nella Gazzetta Ufficiale entro il 30 settembre*";
- b) il successivo elenco delle amministrazioni pubbliche inserite nel conto economico consolidato individuate ai sensi dell'articolo 1, comma 3 della legge 31 dicembre 2009, n. 196 e ss.mm., pubblicato sulla Gazzetta Ufficiale – Serie Generale n. 242 del 30 settembre 2020 ha confermato l'inclusione di CAL tra le Altre Amministrazioni Pubbliche;
- c) l'inclusione nell'elenco ISTAT determina l'assoggettamento a numerose disposizioni in materia di contenimento della spesa pubblica, che la Società deve rispettare anche nella redazione del bilancio in approvazione alla fine del mese di marzo 2021;
- d) le tematiche di cui alla precedente lett. c) sono complesse e connotate da evidenti profili di novità per gli attuali vertici della Società, trattandosi del primo bilancio che la medesima deve redigere da quando è inclusa nell'elenco ISTAT;
- e) alla luce di quanto indicato alle precedenti lett. c) e d), la Società ritiene necessario e opportuno richiedere un parere giuridico, in modo da avere alcuni chiarimenti in merito alle summenzionate disposizioni al fine di comprendere gli adempimenti a cui dare corso per via della sua iscrizione all'elenco ISTAT in vista della redazione del bilancio;
- f) in particolare, il parere di cui alla precedente lett. e) è finalizzato a fornire delucidazioni alla Società circa gli adempimenti in tema di redazione del bilancio a cui deve dare corso per via

della iscrizione all'elenco ISTAT; per la corretta identificazione dell'oggetto del parere si rimanda ad un separato allegato (All. 3) contenente i quesiti specifici;

- g) alla luce delle tempistiche relative alla redazione del bilancio in approvazione alla fine del mese di marzo 2021, è necessario che il parere sia rilasciato entro il prossimo 17 marzo 2021;

#### PREMESSO INOLTRE CHE

- h) l'Ing. Giacomo Melis è nominato Responsabile Unico del Procedimento con riferimento alla procedura in oggetto, per gli adempimenti necessari da esperirsi, nel rispetto della normativa vigente, attribuendo tutte le funzioni e i compiti previsti dalla legge, con il supporto dell'Ufficio Gare e Contratti e delle altre unità organizzative della società in base all'oggetto dell'affidamento, dato che, in quanto Direttore Generale di CAL, nonché Direttore Amministrativo ad interim, in possesso di laurea quinquennale e di esperienza almeno biennale nell'ambito dell'attività di programmazione, progettazione, affidamento ed esecuzione degli appalti di servizi e forniture, possiede le competenze e i requisiti di professionalità al riguardo;

#### CONSIDERATI

- i) 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;
- j) 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;
- k) l'art. 30, comma 1 del D. Lgs. n. 50/2016, relativo ai "*Principi per l'aggiudicazione*";
- l) 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;
- m) l'art. 1, comma 1, del D.L. n. 76/2020, ai sensi del quale "*Al fine di incentivare gli investimenti pubblici nel settore delle infrastrutture e dei servizi pubblici, nonché al fine di far fronte alle ricadute economiche negative a seguito delle misure di contenimento e dell'emergenza sanitaria globale del COVID-19, in deroga agli articoli 36, comma 2, e 157, comma 2, del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50, recante Codice dei contratti pubblici, si applicano le*

- procedure di affidamento di cui ai commi 2, 3 e 4, qualora la determina a contrarre o altro atto di avvio del procedimento equivalente sia adottato entro il 31 luglio 2021”;
- n) l’art. 1, comma 2 del D.L. n. 76/2020, ai sensi del quale “Fermo quanto previsto dagli articoli 37 e 38 del decreto legislativo n. 50 del 2016, le stazioni appaltanti procedono all’affidamento delle attività di esecuzione di lavori, servizi e forniture, nonché dei servizi di ingegneria e architettura, inclusa l’attività di progettazione, di importo inferiore alle soglie di cui all’articolo 35 del decreto legislativo n. 50 del 2016 secondo le seguenti modalità: a) affidamento diretto per lavori, servizi e forniture di importo inferiore a 150.000 euro e, comunque, per servizi e forniture nei limiti delle soglie di cui al citato articolo 35”;
- o) 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;
- p) 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;
- q) l’iter per l’approvazione del testo del Regolamento è attualmente in corso;
- r) 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”;
- s) 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;
- t) 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;
  - u) 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;[..]”*;
  - v) 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**

- w) in considerazione dell'oggetto del parere, si rende necessario individuare un professionista legale che abbia acquisita esperienza in diritto amministrativo oltre che in società pubbliche essendo CAL una società a partecipazione pubblica;
- x) in data 16 marzo 2020 CAL ha affidato allo Studio Legale Ferola e Marone, il cui professionista esecutore era l'Avv. Francesco Marone, la redazione di un parere giuridico relativo alla normativa ISTAT;
- y) il Responsabile Unico del Procedimento ritiene di procedere alla richiesta di preventivo per la consulenza legale in oggetto all'Avv. Francesco Marone, 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. t) e dell'art. 31.3 del Regolamento sugli Affidamenti (rev.2) di cui alla precedente lett. v);

- z)** il Responsabile Unico del Procedimento ritiene difatti che sussistono le ipotesi di connessione e complementarietà 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. Marone, quale professionista esecutore dello Studio Legale Ferola e Marone, in data 16 marzo 2020 ha ricevuto l'incarico della redazione di un parere giuridico in materia di ISTAT;
  - ii.* nell'esecuzione dell'affidamento di cui al precedente punto *i.* il suddetto professionista ha reso una consulenza in materia di ISTAT andando ad analizzare la natura giuridica di CAL, l'elenco ISTAT e la sua ratio, e le norme riconducibili alle società ricomprese nell'elenco ISTAT;
  - iii.* l'affidamento 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 contenuti nell'All. 3 sono stati, in parte, già esaminati dall'avv. Marone, 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. L'avvocato nell'ambito della precedente consulenza ha difatti verificato la correttezza ed esaustività delle norme che devono essere applicate dalle società iscritte all'elenco ISTAT;
- aa)** pertanto, l'Avv. Marone è stato individuato per gli aspetti di connessione e di complementarietà 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:
- l'Avv. Marone è professore ordinario di diritto costituzionale nell'Università Suor Orsola Benincasa di Napoli; è autore di numerosi articoli sulle principali riviste giuridiche italiane (tra le altre, Foro italiano, Giurisprudenza costituzionale, Rivista trimestrale di diritto pubblico, Giornale di diritto amministrativo, Rivista italiana di diritto del lavoro, Rivista dell'arbitrato, Giurisprudenza italiana), nonché di due monografie sui temi del processo costituzionale (2011) e dell'arbitrato (2018). Inoltre,

l'Avv. Marone è membro della redazione della rivista Munus, e della redazione della rivista DPCE; è socio dell'Associazione di Diritto Pubblico Comparato ed Europeo, dell'Associazione "Gruppo di Pisa" e dell'Associazione Italiana dei Costituzionalisti, infine, è membro del collegio dei docenti del dottorato di ricerca in Scienze giuridiche dell'Università di Pisa;

- bb)** l'affidamento della consulenza 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**

- cc)** il Responsabile Unico del Procedimento ha stimato quale importo complessivo dell'affidamento in oggetto l'importo di Euro 6.000,00 (seimila/00), oltre CPA e IVA nelle misure di legge;

Tale importo complessivo è stato stimato considerando (i) il budget a disposizione della Società, (ii) la materia oggetto di studio e di approfondimento, i quesiti posti, il tempo a disposizione per la redazione del parere e (iii) l'importo corrisposto all'avvocato per la redazione del precedente parere, pari ad euro 9.000,00 (novemila/00) oltre CPA e IVA nelle misure di legge;

- dd)** il Responsabile Unico del Procedimento ritiene pertanto di richiedere al professionista sopra individuato un preventivo in riduzione rispetto all'importo massimo di cui alla precedente lett. cc);

- ee)** il suddetto importo remunera le spese generali, ogni altro costo/spesa non espressamente escluso, e ogni attività connessa all'espletamento dell'affidamento;

#### **VISTI**

- ff)** 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;

- gg)** l'esigenza di CAL di affidare l'incarico di consulenza legale per la redazione di un parere giuridico;

- hh)** 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. y) quale soggetto qualificato cui poter affidare il servizio in oggetto;

2. di porre a base dell'affidamento del servizio di consulenza legale in oggetto l'importo complessivo stimato di **Euro 6.000,00 (seimila/00)**, al netto di CPA e IVA nelle misure di legge;
3. di richiedere al Professionista di cui al punto 1 un preventivo in riduzione rispetto all'importo complessivo 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 complessivo offerto;
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. Francesco Marone;
- 2) Richiesta di preventivo e relativi allegati;
- 3) Quesiti.

Milano, 4 marzo 2021

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)**

*Documento informatico firmato digitalmente*

*ai sensi D.Lgs. 7 marzo 2005, n. 82*

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)**

*Documento informatico firmato digitalmente*

*ai sensi D.Lgs. 7 marzo 2005, n. 82*

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

**CONCESSIONI AUTOSTRADALI LOMBARDE S.P.A.**

**Il Direttore Amministrativo**

**(Ing. Giacomo Melis)**

Documento informatico firmato digitalmente

*ai sensi D.Lgs. 7 marzo 2005, n. 82*

Data di pubblicazione: 25 maggio 2021