



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

PRESIDENZA
PRESIDENTZIA

Direzione generale dell'Area Legale
Servizio degli affari legali di giurisdizione ordinaria

DETERMINAZIONE N. 90 PROT. N. 4102 DEL 16 aprile 2018

Oggetto: Procedura di acquisizione, tramite affidamento diretto, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lettera a) del D. Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., del servizio relativo al recupero dell'aiuto di stato dichiarato illegittimo attraverso l'insinuazione nella procedura fallimentare, pendente presso il competente tribunale di Berlino, nei confronti della Società AIR Berlin. Determinazione a contrarre - Indizione procedura di affidamento e approvazione dei relativi allegati. CIG: ZB2231970C.

- VISTO lo Statuto Speciale per la Sardegna, approvato con legge costituzionale n. 3 del 26 febbraio 1948 e le relative norme di attuazione;
- VISTA la legge regionale n. 1 del 7 gennaio 1977, recante "*Norme sull'organizzazione amministrativa della Regione Sarda e sulle competenze della Giunta, della Presidenza e degli Assessorati regionali*" e successive modifiche e integrazioni ;
- VISTA la legge regionale n. 31 del 13 novembre 1998 recante "*Disciplina del personale regionale e dell'organizzazione degli uffici della Regione*" e successive mm.ii.;
- VISTO Il decreto dell'Assessore degli Affari Generali, Personale e Riforma della Regione n. 6465/65 del 22 dicembre 2017 con il quale all'Avv. Massimo Cambule è stato conferito l'incarico di Direttore del Servizio affari legali di giurisdizione ordinaria, con decorrenza dal 1° gennaio 2018;
- VISTA la legge regionale 11 gennaio 2018, n. 1 - "*Legge di stabilità 2018*";
- VISTA la legge regionale 11 gennaio 2018, n. 2 avente ad oggetto: "*Bilancio di previsione triennale 2018 – 2020*";
- VISTA la Legge regionale 2 agosto 2006, n. 11, recante norme in materia di programmazione, di bilancio e di contabilità della Regione Autonoma



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

PRESIDENZA
PRESIDENTZIA

Direzione generale dell'Area Legale
Servizio degli affari legali di giurisdizione ordinaria

della Sardegna, le cui disposizioni si applicano per quanto compatibili con il D. Lgs. n. 118 del 23 giugno 2011;

VISTO il D.Lgs. n. 118/2011 recante disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di bilancio delle regioni, degli enti locali e dei loro organismi;

VISTA la Deliberazione della Giunta Regionale n. 16/7 del 14 aprile 2015 concernente *“Armonizzazione dei sistemi contabili. Direttive di applicazione dei principi di cui al Titolo I del D. Lgs. 23.6.2011, n. 118 e ss.mm.ii.. Atto di indirizzo ai sensi dell'art. 2 della legge regionale del 12 marzo 2015, n. 5.”*;

VISTO Il D.Lgs. 18 aprile 2016, n. 50 recante il codice dei Contratti pubblici ed in particolare l'art. 32, comma 2, in cui si dispone che *“...prima dell'avvio delle procedure di affidamento dei contratti pubblici, le stazioni appaltanti, in conformita' ai propri ordinamenti, decretano o determinano di contrarre, individuando gli elementi essenziali del contratto e i criteri di selezione degli operatori economici e delle offerte...”* e l'art. 36, comma 2, lett. a) secondo cui *“...le stazioni appaltanti procedono all'affidamento dei lavori, servizi e forniture di importo inferiore alle soglie di cui all'art. 35, secondo le seguenti modalità: a) per affidamenti di importo inferiore a 40.000 euro, mediante affidamento diretto anche senza previa consultazione di due o più operatori economici...”*;

VISTE le Linee guida dell'A.N.A.C., di attuazione del D. Lgs. n. 50/2016, in particolare la n. 3, approvata con Deliberazione n. 1096 del 26 ottobre 2016, recante *“Nomina, ruolo e compiti del responsabile unico del procedimento per l'affidamento di appalti e concessioni”* e la n. 4, approvata con Deliberazione n. 1097 del 26 ottobre 2016, recante *“Procedure per l'affidamento dei contratti pubblici di importo inferiore alle soglie di rilevanza comunitaria, indagini di mercato e formazione e gestione degli elenchi di operatori economici”*;



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

PRESIDENZA
PRESIDENTZIA

Direzione generale dell'Area Legale
Servizio degli affari legali di giurisdizione ordinaria

- VISTO l'art. 36, comma 6 del D. Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., secondo cui “...*Per lo svolgimento delle procedure di cui al presente articolo le stazioni appaltanti possono procedere attraverso un mercato elettronico che consenta acquisiti telematici basati su un sistema che attua procedure di scelta del contraente interamente gestite in via elettronica...*”
- VISTA la deliberazione di Giunta regionale n. 38/12 del 30.9.2014, “*Acquisizione di beni e servizi in economia di cui all'articolo 125, comma 11, del D. Lgs. n. 163/2006. Istituzione del Mercato Elettronico della Regione Sardegna ai sensi dell'art. 328 del D.P.R. 5 ottobre 2010 n. 207. Direttiva generale di indirizzo, della disciplina di utilizzo del mercato elettronico e della disciplina del sistema di e-procurement*”;
- VISTA la legge 6 novembre 2012, n. 190 concernente “*Disposizioni per la repressione e la prevenzione della corruzione e dell'illegalità nella pubblica amministrazione*”;
- VISTO il D. Lgs 14 marzo 2013, n. 33 recante disposizioni in materia di “*Riordino della disciplina riguardante gli obblighi di pubblicità, trasparenza e diffusione di informazioni da parte delle pubbliche amministrazioni*” ed in particolare l'art. 37;
- DATO ATTO che con Decisione (UE) 2017/1861 del 29 luglio 2016 la Commissione europea ha dichiarato aiuti di Stato illegittimi i contributi ricevuti da alcune compagnie aeree ai sensi della Legge regionale 13 aprile 2010, n. 10, tra le quali l'AIR BERLIN, e ha pertanto disposto il recupero delle somme illegittimamente percepite dalle stesse;
- che, al fine di ottemperare al suddetto recupero, l'Assessorato dei Trasporti ha proceduto, ai sensi del R.d. n. 639/1910, ad adottare ed a notificare le relative ingiunzioni di pagamento delle somme da recuperare ai soggetti interessati, tra i quali anche la società Air Berlin PLC;
- che la Commissione Europea, con nota del 21 novembre 2017, ha informato lo Stato italiano che la suddetta società è allo stato interessata



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

PRESIDENZA
PRESIDENTZIA

Direzione generale dell'Area Legale
Servizio degli affari legali di giurisdizione ordinaria

da una procedura concorsuale aperta presso la Corte Distrettuale di Charlottenburg (Berlino);

PRESO ATTO che al fine di ottemperare alla richiamata Decisione della Commissione Europea, si rende necessario nel caso di specie procedere all'insinuazione in detta procedura concorsuale, secondo la disciplina propria di tale istituto nell'Ordinamento tedesco;

VISTA la nota del Presidente della Regione datata 5 febbraio 2018, secondo cui "*[...] in ragione della complessità e tecnicità della materia è opportuno che tali procedure siano curate dall'area legale [...]*"; su richiesta del competente Servizio della Direzione generale dei Trasporti

DATO ATTO che, a seguito delle diverse interlocuzioni, formali ed informali, la Direzione generale dell'Area legale e la Direzione Generale dei Trasporti hanno concordato le modalità con le quali raccordarsi nel procedimento *de quo*, dandosi atto che solo in via del tutto eccezionale la fase di affidamento dell'incarico viene posta in carico alla Direzione Generale dell'Area Legale, non richiedendosi, ai fini dell'insinuazione nella procedura concorsuale in esame la necessaria assistenza legale ed un'attività di patrocinio in senso stretto e quindi dovendovi ordinariamente provvedere la parte, ossia la struttura competente alla gestione del credito;

CONSIDERATO che agli avvocati assegnati all'Area legale non è consentito svolgere attività in ambiti extraterritoriali e che quindi si rende necessario l'affidamento del servizio concernente il recupero del credito attraverso l'affidamento ad un professionista o ad uno Studio professionale abilitato ad operare nell'ambito dello Stato tedesco;

DATO ATTO che, per quanto sopra evidenziato, non è necessario procedere alla previa ricognizione di cui all'art. 6 bis della L.r. n. 31/1998;

CONSIDERATO che l'attività prestazionale, insistente nel tutelare il credito derivante dalla suddetta Decisione della Commissione, non involgendo necessariamente attività di patrocinio in sede giurisdizionale non è da



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

PRESIDENZA
PRESIDENTZIA

Direzione generale dell'Area Legale
Servizio degli affari legali di giurisdizione ordinaria

ritenersi esclusa dall'ambito di applicazione del Codice degli Appalti, ai sensi dell'art. 17 comma 1, lett. d) del D.Lgs. n. 50/2016;

RITENUTO di dover individuare, detto professionista o studio professionale abilitato ad operare nell'ambito della procedura concorsuale della Società AIR BERLIN, in essere presso la sede competente e nello Stato tedesco, attraverso il ricorso al mercato elettronico regionale Sardegna CAT e tra gli iscritti AL99 – Servizi Legali, per il tramite della Centrale di Committenza della Direzione Generale della Presidenza;

CONSIDERATO che risulta iscritto sul mercato elettronico regionale Sardegna CAT, lo studio associato professionale C.B.A., con sede a Venezia e Berlino, cui fa capo l'Avv. Paola Nardini, esperta, tra l'altro, in diritto civile e commerciale internazionale privato, il cui curriculum professionale si attaglia alla tipologia di incarico da conferire;

CONSTATATO che sulla base delle informali indagini svolte, la stima dei costi per l'affidamento del servizio in oggetto è valutabile nell'importo massimo di euro 15.000 (spese, IVA ed oneri previdenziali e riflessi inclusi, se dovuti) e quindi nell'ambito della soglia fissata dal richiamato art. 36, comma 2, lett. a) del D.Lgs. n. 50/2016 per procedere all'affidamento diretto dell'incarico ;

RILEVATO che l'affidamento del Servizio sarà effettuato con il criterio del prezzo più basso, ai sensi dell'art. 95, comma 4, lett. c) del D.Lgs. n. 50/2016 e che l'operatore non dovrà trovarsi in alcuna delle condizioni di esclusione dalle procedure di affidamento previste dall'art. 80 del medesimo decreto legislativo;

DATO ATTO che il contratto verrà stipulato in conformità a quanto previsto dall'art. 32, comma 14 del D. Lgs. n. 50/2016 e che, qualora si renda necessario al fine di garantire la piena tutela del credito regionale nell'ambito della procedura concorsuale, verrà richiesta l'esecuzione anticipata del contratto a mente del comma 8 del più sopra richiamato art. 32 ;



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

PRESIDENZA
PRESIDENTZIA

Direzione generale dell'Area Legale
Servizio degli affari legali di giurisdizione ordinaria

DATO ATTO che la relativa spesa graverà sul Centro di Responsabilità 00.01.02.02 - Cap. SC08.0047 - Missione 01 - Programma 11 - Macroaggregato 103 – Codice SIOPE 10301 – Codice PCF U.1.03.02.11.000, del bilancio della Regione per l'anno 2018, che ne reca disponibilità;

ACQUISITO lo SMART CIG **ZB2231970C** , attraverso la prescritta procedura telematica dal sito dell'A.N.A.C.;

RITENUTO di dover mantenere in capo a sé il ruolo di responsabile del procedimento;

RITENUTO di dover provvedere ad approvare il disciplinare di gara, lo schema di contratto e l'allegato modello di offerta economica da trasmettere alla Centrale di Committenza al fine di attivare la procedura di scelta del contraente sul mercato elettronico;

Tutto quanto sopra premesso

DETERMINA

Art. 1 di manifestare la volontà di affidare il servizio di recupero in sede di procedura concorsuale del credito maturato nei confronti della Società AiR BERLIN PLC scaturente dalla Decisione della Commissione Europea n. 2017/1861 del 29 luglio 2016 e costituito dall'aiuto di Stato dichiarato illegittimo, attraverso l'affidamento di incarico professionale allo Studio C.B.A. cui fa capo l'Avv. Paola Nardini, con sede a Berlino, in grado di operare nell'ambito dello Stato tedesco (SMART CIG **ZB2231970C**);

Art. 2 di disporre che il Servizio di cui al precedente punto venga affidato direttamente ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a) del D.Lgs. n. 50/2016, con ricorso, per il tramite della Centrale di Committenza, al mercato elettronico SARDEGNA CAT, da aggiudicarsi con il criterio del prezzo più basso, per un importo onnicomprensivo non superiore a € 15.000;



REGIONE AUTONOMA DELLA SARDEGNA

PRESIDENZA
PRESIDENTZIA

Direzione generale dell'Area Legale

Servizio degli affari legali di giurisdizione ordinaria

- Art. 3 di approvare il disciplinare di gara ed i relativi allegati costituiti dallo schema di contratto, dal modello di domanda e dal modello di offerta economica, nonché dal patto di integrità e dal patto di riservatezza;
- Art. 4 di disporre che la relativa spesa gravi sul Centro di Responsabilità 00.01.02.02 - Cap. SC08.0047 - Missione 01 - Programma 11 - Macroaggregato 103 - Codice SIOPE 10301 - Codice PCF U.1.03.02.11.000, del bilancio della Regione per l'anno 2018, che ne reca disponibilità;
- Art. 5 di mantenere in capo a sé la responsabilità del procedimento;
- Art. 6 di disporre che la presente Determinazione sia pubblicato sul sito istituzionale al fine di assolvere agli obblighi di cui all'art. 37 del D.Lgs. n. 33/2013;
- Art. 7 di disporre che la presente determinazione sia trasmessa al Presidente della Regione ed al Direttore Generale dell'Area Legale, e per conoscenza all'Assessorato dei Trasporti

Il Direttore del Servizio

Avv. Massimo Cambule