

DETERMINA N° 24 DEL 20/01/2024

AREA ORGANIZZAZIONE E AFFARI GENERALI

SERVIZIO APPALTI LAVORI E SERVIZI

Oggetto: ADEMPIMENTI DERIVANTI DAL REGOLAMENTO EUROPEO 2016/679UE PER LA PROTEZIONE DEI DATI PERSONALI (GDPR). AFFIDAMENTO DIRETTO DEL SERVIZIO GDPR A LEPIDA SCPA PER IL TRIENNIO 2024-2026.

Il Responsabile dell'Area

Visti:

- il Decreto Legislativo 18 Agosto 2000 n. 267 e s.m.i ed in particolare gli articoli 107, 109, 183;
- il D. Lgs. 30.3.2001 n. 165 e s.m.i ed in particolare gli articoli 4, 13 e seguenti;
- lo Statuto dell'Ente;
- il vigente Regolamento per l'ordinamento degli uffici e dei servizi (artt. 11 e seguenti);
- il vigente Codice di comportamento;

Vista la convenzione per il trasferimento all'Unione comuni del Sorbara del Servizio appalti per forniture di beni e servizi, n. di Repertorio 180 del 05.10.2009 approvata con deliberazioni dei Consigli comunali rispettivamente del Comune di Bastiglia n. 61 del 28/9/2009, del Comune di Bomporto n. 68 del 2/10/2009, del Comune di Nonantola n. 102 del 1/10/2009, del Comune di Ravarino n. 55 del 28/9/2009 e dell'Unione comuni del Sorbara n. 25 del 5/10/2009;

Vista la convenzione per il trasferimento all'Unione comuni del Sorbara del Servizio appalti per l'aggiudicazione di lavori e opere pubbliche, n. di Repertorio 179 del 05.10.2009, approvata con deliberazioni dei Consigli comunali rispettivamente del Comune di Bastiglia n. 62 del 28/9/2009, del Comune di Bomporto n. 67 del 2/10/2009, del Comune di Nonantola n. 101 del 1/10/2009, del Comune di Ravarino n. 54 del 28/9/2009 e dell'Unione comuni del Sorbara n. 24 del 5/10/2009;

Vista la convenzione per il trasferimento all'Unione comuni del Sorbara del Servizio informatico, n. di Repertorio 181 del 05.10.2009, approvata con deliberazioni dei Consigli comunali rispettivamente del Comune di Bastiglia n. 63 del 28/9/2009, del Comune di Bomporto n. 69 del 2/10/2009, del Comune di Nonantola n. 103 del 1/10/2009, del Comune di Ravarino n. 56 del 28/9/2009 e dell'Unione comuni del Sorbara n. 26 del 5/10/2009;

Vista la convenzione per il trasferimento all'Unione Comuni del Sorbara delle funzioni relative alla gestione dei sistemi informatici e delle tecnologie dell'informazione da parte dei Comuni di Castelfranco Emilia e San Cesario sul Panaro, sottoscritta con protocollo n° 9401 del 14/09/2017, approvata dai Comuni di Castelfranco Emilia e di San Cesario sul Panaro, rispettivamente con

deliberazioni consiliari n. 68 del 12/09/2017 e n. 46 dell'11/09/2017 e dall'Unione Comuni del Sorbara con deliberazione consiliare n. 10 del 13/09/2017;

Visti:

- il decreto del Presidente dell'Unione Comuni del Sorbara prot. n. 22369 del 07/10/2022 che nomina il dott. Stefano Sola Responsabile dell'Area Organizzazione ed Affari generali dell'Unione Comuni del Sorbara e dei relativi servizi, dal 08/10/2022 fino alla naturale scadenza del mandato dei Sindaci dell'Unione;
- il decreto del Presidente dell'Unione Comuni del Sorbara prot. n. 22371 del 07/10/2022, che nomina in qualità di Direttore Operativo dell'Unione Comuni del Sorbara il dott. Stefano Sola dal 08/10/2022 fino alla naturale scadenza del mandato dei Sindaci dell'Unione;

Richiamate le deliberazioni di:

- Consiglio Unione n. 29 in data 11.12.2023 con la quale è stata approvata la Nota di Aggiornamento al Documento Unico di Programmazione per il periodo 2024-2026;
- Consiglio Unione n. 32 in data 27.12.2023 con la quale è stato approvato il bilancio di previsione finanziario per il periodo 2024-2026;

Premesso che:

- il 25 maggio 2018 è entrato a pieno regime in tutti gli Stati membri il Regolamento UE 2016/679, definito GDPR (General Data Protection Regulation) relativo alla protezione delle persone fisiche con riguardo al trattamento e alla libera circolazione dei dati personali, documento con il quale la commissione europea intende rafforzare e rendere più omogenea la protezione dei dati personali dei cittadini, sia all'interno che all'esterno dei confini dell'Unione europea;
- con delibera consiliare avente ad oggetto "Gestione associata sovracomunale degli adempimenti inerenti l'attuazione del Regolamento UE 2016/679 relativo alla protezione delle persone fisiche con riguardo al trattamento dei dati personali. Approvazione convenzione", è stata approvata la gestione in forma associata sovra comunale degli adempimenti relativi all'attuazione del Regolamento UE 2016/679 relativo alla protezione delle persone fisiche con riguardo al trattamento dei dati personali;

Il Regolamento Europeo, in sintesi, prevede nuove tutele a favore degli interessati (persone fisiche) e nuovi obblighi a carico di Titolari e Responsabili del trattamento di dati personali.

Le principali novità contenute nel Regolamento Europeo sono le seguenti:

- Viene introdotto il principio della accountability (Responsabilizzazione), che comporta l'onere di dimostrare (anche a livello documentale) l'adozione di tutte le misure privacy previste dal Regolamento Europeo.
- Viene introdotto il registro dei trattamenti, in cui devono essere riportate tutte le attività di trattamento dei dati svolte sotto la responsabilità del Titolare del trattamento o del Responsabile.
- Occorre effettuare un'attenta analisi dei rischi o una vera e propria "valutazione d'impatto" sulla protezione dei dati – Data Protection Impact Assesment. Occorre procedere all'adozione di "idonee" misure di sicurezza atte alla protezione dei dati personali; ogni titolare deve quindi adottare le misure di sicurezza che ritiene necessarie alla protezione dei dati in base all'analisi dei rischi effettuata.
- È prevista una forma di nuova "cooperazione" (Data Breach) con l'Autorità di Controllo (Garante Privacy), alla quale andrà notificata, unitamente ai diretti interessati, entro un termine prestabilito, qualsiasi violazione dei dati personali eventualmente subita.
- Viene introdotta la figura del D.P.O. (Data Protection Officer): a tale figura, che deve possedere un'ampia conoscenza della normativa sia a livello giuridico che informatico, viene affidato il compito di analizzare, valutare e disciplinare la gestione del trattamento e della salvaguardia dei dati personali all'interno di un'azienda, secondo le direttive imposte dalle normative vigenti;

Ricordato che:

- in seguito alla fusione per incorporazione della società CUP2000 in Lepida con contestuale trasformazione in Società consortile per Azioni, l'Unione ha sottoscritto l'atto di fusione e dal 01/01/2019 hanno assunto efficacia sia la fusione per incorporazione di CUP2000 ScpA sia la trasformazione eterogenea di Lepida Spa in Società consortile per Azioni.
- L'Unione e i Comuni ad essa afferenti possiedono una partecipazione in LEPIDA S.c.p.A., la società assume le caratteristiche di società in house providing, società che fornisce il servizio GDPR, che comprende la funzione di DPO, supporto gestione e mantenimento delle conformità, strumento per il registro dei trattamenti;

Preso atto che Lepida S.c.p.A. con nota prot. assunta al protocollo dell'Unione Comuni del Sorbara n. 23729 in data 24/10/2023, ha presentato l'Offerta Economica per il “*Servizio GDPR per l'Unione Comuni del Sorbara*” per il triennio 2024-2026, per un importo annuale di € 11.926,05;

Rilevato che per il triennio 2024-2026 si ravvisano le condizioni previste dal D. Lgs. 36/2023 e cioè:

- a) gli organi decisionali della persona giuridica controllata sono composti da rappresentanti di tutte le amministrazioni aggiudicatrici o enti aggiudicatori partecipanti. Singoli rappresentanti possono rappresentare varie o tutte le amministrazioni aggiudicatrici o enti aggiudicatori partecipanti;
- b) tali amministrazioni aggiudicatrici o enti aggiudicatori sono in grado di esercitare congiuntamente un'influenza determinante sugli obiettivi strategici e sulle decisioni significative di detta persona giuridica;
- c) la persona giuridica controllata non persegue interessi contrari a quelli delle amministrazioni aggiudicatrici o degli enti aggiudicatori controllanti;

Con il Decreto Legislativo 36/2023 viene previsto che sia istituito presso l'ANAC, anche al fine di garantire adeguati livelli di pubblicità e trasparenza nei contratti pubblici, l'elenco delle amministrazioni aggiudicatrici e degli enti aggiudicatori che operano mediante affidamenti diretti nei confronti di proprie società in house. L'iscrizione nell'elenco avviene a domanda, dopo che sia stata riscontrata l'esistenza dei requisiti, secondo le modalità e i criteri che l'Autorità definisce con proprio atto. L'Autorità per la raccolta delle informazioni e la verifica dei predetti requisiti opera mediante procedure informatiche, anche attraverso il collegamento, sulla base di apposite convenzioni, con i relativi sistemi in uso presso altre Amministrazioni pubbliche ed altri soggetti operanti nel settore dei contratti pubblici. La domanda di iscrizione consente alle amministrazioni aggiudicatrici e agli enti aggiudicatori sotto la propria responsabilità, di effettuare affidamenti diretti dei contratti all'ente strumentale;

Resta fermo l'obbligo di pubblicazione degli atti connessi all'affidamento diretto medesimo;

Ai sensi D. Lgs. 36/2023 ai fini dell'affidamento in house di un contratto avente ad oggetto servizi disponibili sul mercato in regime di concorrenza, le stazioni appaltanti effettuano preventivamente la valutazione sulla congruità economica dell'offerta dei soggetti in house, avuto riguardo all'oggetto e al valore della prestazione, dando conto nella motivazione del provvedimento di affidamento delle ragioni del mancato ricorso al mercato, nonché dei benefici per la collettività della forma di gestione prescelta, anche con riferimento agli obiettivi di universalità e socialità, di efficienza, di economicità e di qualità del servizio, nonché di ottimale impiego delle risorse pubbliche.

Nello Statuto di Lepida S.c.p.a. è previsto:

- all'art. 3 comma 5: “In ogni caso la società non persegue interessi contrari a quelli di tutti i soci pubblici partecipanti. A tal fine la coerenza degli interessi della società con quella dei

soci pubblici partecipanti è definita nell'ambito dell'organismo che effettua il controllo analogo.”;

- all'art. 4 comma 3: “La società eroga i servizi alle amministrazioni pubbliche collegate alla rete secondo le modalità definite da una convenzione deliberata dalla Regione, d'intesa con il Comitato permanente di indirizzo e coordinamento con gli enti locali, e recepita dalla società stessa”;
- all'art. 4 comma 4: “Le attività svolte dalla società nell'interesse esclusivo dei propri enti soci rientrano nel novero di quelle previste all'art. 4 comma 2 del D.Lgs. 175/2016.

La Legge n. 488/1999 e la Legge Regionale n. 11/2004 disciplinano gli acquisti centralizzati effettuati rispettivamente mediante Consip e Intercent-ER.

L'art. 1, comma 450, della Legge 296/2006, come modificato dall'art. 7, comma 2, DL. n. 52/2012 convertito con Legge n. 94/2012 e l'art. 328 del DPR n. 207/2010, disciplinano gli acquisti mediante ricorso al mercato elettronico.

Richiamati:

- l'art.7 del D. Lgs. 36/2023 ss.mm.ii che disciplina gli affidamenti alle società in house;
- la linea guida Anac n. 7 per l'iscrizione nell'Elenco delle Amministrazioni aggiudicatrici e degli Enti aggiudicatori che operano mediante affidamenti diretti nei confronti di proprie società in house;

Dato atto che l'Unione Comuni del Sorbara, socio di Lepida S.c.p.a., risulta iscritta nell'Elenco delle Amministrazioni aggiudicatrici e degli Enti aggiudicatori che operano mediante affidamenti diretti nei confronti di proprie società in house con Delibera ANAC n.635/2019 e che ciò costituisce presupposto legittimante per poter procedere all'affidamento diretto nei confronti della propria società in house;

Ritenuto pertanto che sussistono le condizioni per procedere all'affidamento diretto *in house* alla società Lepida S.c.p.A. per il servizio in parola, al fine di assicurare gli interventi necessari, sulla base dell'offerta sopra richiamata;

Ritenuto opportuno provvedere ad impegnare la somma complessiva, per il triennio, di € 35.778,15 (*regime di esenzione Iva ai sensi dell'art.10, co.2 del DPR 633/1972*), a favore di Lepida S.c.p.A. per la fruizione del servizio;

Vista la Delibera n. 556 del 31/5/2017 dell'ANAC avente ad oggetto “Linee guida sulla tracciabilità dei flussi finanziari ai sensi dell'articolo 3 della legge 13 agosto 2010, n. 136, aggiornate al decreto legislativo 19 aprile 2017, n. 56 recante “Disposizioni integrative e correttive al decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50”, in particolare il paragrafo 2.5. “Tracciabilità tra soggetti pubblici” che recita: È escluso dall'ambito di applicazione della tracciabilità il trasferimento di fondi da parte delle amministrazioni dello Stato in favore di soggetti pubblici (anche in forma societaria) per la copertura dei costi relativi alle attività espletate in funzione del ruolo istituzionale da essi ricoperto ex lege, anche perché tale trasferimento di fondi è, comunque, tracciato. Devono ritenersi, parimenti, escluse dall'ambito di applicazione della legge n. 136/2010 le movimentazioni di danaro derivanti da prestazioni eseguite in favore di pubbliche amministrazioni da soggetti, giuridicamente distinti dalle stesse, ma sottoposti ad un controllo analogo a quello che le medesime esercitano sulle proprie strutture (cd. affidamenti in house); ciò in quanto, come affermato da un orientamento giurisprudenziale ormai consolidato, in tal caso assume rilievo la modalità organizzativa dell'ente pubblico, risultando non integrati gli elementi costitutivi del contratto d'appalto per difetto del requisito della terzietà.

Verificato che che Lepida risulta in posizione di regolarità contributiva che è stata attestata mediante DURC ON LINE valido al 02/02/2024;

Dato atto che il Responsabile del Servizio scrivente, qui rappresentante l'Unione Comuni del Sorbara, ha preliminarmente verificato l'insussistenza a proprio carico dell'obbligo di astensione e non si trova dunque in posizione di conflitto di interesse, di cui agli articoli 6 e 7 del D.P.R. 62/2013, recante il "Codice di comportamento dei dipendenti pubblici", all'art. 7 del Codice integrativo di comportamento dei dipendenti comunali e alla Legge 190/2012;

Dato atto che:

- con la sottoscrizione del presente provvedimento, il Responsabile attesta la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa ed il Responsabile finanziario la regolarità contabile e la copertura finanziaria ai sensi dell'Art. 147 bis, Art. 151, comma 4 e art. 153, comma 5 e 183 , comma 9 del D. Lgs. 18 Agosto 2000, n. 267;
- il presente provvedimento diviene esecutivo con l'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria (art. 151, comma 4, e art. 153, comma 5 del Decreto Legislativo 18 Agosto 2000 n. 267);

DETERMINA

Per i motivi indicati in premessa che qui si intendono integralmente riportati e approvati:

1. di affidare direttamente alla società in house Lepida S.c.p.A., il Servizio GDPR per l'Unione Comuni del Sorbara e i Comuni ad essa afferenti, per l'importo annuale di € 11.926,05 (*regime di esenzione Iva ai sensi dell'art.10,co. 2 del DPR 633/1972*), per il triennio 2024-2026;
2. di approvare lo schema di contratto, il suo allegato tecnico e le condizioni generali di fornitura, agli atti del Servizio;
3. di impegnare l'importo complessivo di € 35.778,15 (*regime di esenzione Iva ai sensi dell'art.10,co.2 del DPR 633/1972*) a favore della Lepida S.c.p.A., con sede in Bologna, Via della Liberazione, 15 C.F. e P.IVA 02770891204, con imputazione come di seguito indicato:
 - € 11.926,05 sul capitolo 1088-111 "Gestione e manutenzione applicazioni informatiche" PDC 1.03.02.19.001, dell'annualità 2024 del Bilancio di Previsione 2024-2026, dove è prevista adeguata disponibilità, dando atto che detta obbligazione, giuridicamente perfezionata, viene a scadenza e diventa esigibile entro l'esercizio 2024;
 - € 11.926,05 sul capitolo 1088-111 "Gestione e manutenzione applicazioni informatiche" PDC 1.03.02.19.001, dell'annualità 2025 del Bilancio di Previsione 2024-2026, dove è prevista adeguata disponibilità, dando atto che detta obbligazione, giuridicamente perfezionata, viene a scadenza e diventa esigibile entro l'esercizio 2025;
 - € 11.926,05 per l'anno 2026, sul capitolo 1088-111 "Gestione e manutenzione applicazioni informatiche" PDC 1.03.02.19.001, dell'annualità 2026 del Bilancio di Previsione 2024-2026, dove è prevista adeguata disponibilità, dando atto che detta obbligazione, giuridicamente perfezionata, viene a scadenza e diventa esigibile entro l'esercizio 2026.

**Il Responsabile dell'Area
SOLA STEFANO / ArubaPEC S.p.A.
Sottoscritto digitalmente**

