



Provincia di Modena

Area Amministrativa
Personale e Sistemi informativi e telematica
Semplificazione e dematerializzazione

Determinazione numero 1900 del 09/12/2021

OGGETTO: CONTRATTO DI ASSISTENZA, MANUTENZIONE E AGGIORNAMENTO AI PRODOTTI SOFTWARE DELL'IMPRESA ELECTRO GRAPHICS S.R.L. IN USO PRESSO LA PROVINCIA DI MODENA.

Il Dirigente GUIZZARDI RAFFAELE

La Provincia di Modena per il funzionamento del proprio sistema informativo utilizza diversi applicativi software acquisiti da ditte esterne, le quali sono produttrici, o titolari, di diritti di esclusiva sulla commercializzazione, assistenza, aggiornamento e manutenzione dei prodotti stessi. A seguito di una revisione sull'effettivo utilizzo dei programmi software installati di proprietà di ditte esterne, si è provveduto a cessare alcuni contratti di assistenza; contestualmente sono stati individuati quelli che risultano indispensabili per garantire la funzionalità e operatività ordinaria dell'Ente tra i quali CADelet Impianti, Ampere Professional, Sigma e Solergo per la progettazione elettrica e fotovoltaica di proprietà della ditta ELECTRO GRAPHICS S.R.L. di San Martino di Lupari (PD).

Il fornitore in oggetto ha sempre operato in modo soddisfacente ed ha sempre reso disponibili gli aggiornamenti degli applicativi in tempo utile per poter ottemperare alle nuove disposizioni di legge.

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

L'Autorità Nazionale Anticorruzione, ha approvato nell'Adunanza del Consiglio del 13/09/2017 con deliberazione n. 950 le linee guida n. 8 "Ricorso a procedure negoziate di un bando nel caso di forniture e servizi ritenuti infungibili", depositate presso la Segreteria del Consiglio in data 10/10/2017.

Gli affidamenti mediante procedura negoziata senza previa pubblicazione di un bando di gara sono previsti all'art. 63 del D. lgs. 18/04/2016 n. 50.

L'Autorità ha redatto ai sensi dell'art. 213 comma 2 del D. lgs. 50/2016 le Linee Guida attraverso le quali garantisce la promozione dell'efficienza e della qualità dell'attività delle stazioni appaltanti cui fornisce supporto e favorisce lo sviluppo delle migliori pratiche.

La fornitura di servizi della ditta presenta il carattere dell'esclusività in quanto esistono privative industriali secondo cui solo il titolare della suddetta società detiene il diritto di esclusiva e pertanto può sfruttare economicamente il prodotto in parola.

Presenta inoltre il carattere dell'infungibilità perchè a causa di ragioni di tipo tecnico non risulta conveniente cambiare fornitore per la presenza di elevati costi di investimento iniziale non recuperabili in quanto le licenze del software sono di proprietà dell'ente. Inoltre l'acquisto di un nuovo software presupporrebbe lunghi e costosi processi di apprendimento (learning) per l'utilizzo ottimale del servizio (pagg. 2 e 3 Linee Guida n. 8 ANAC).

Il passaggio ad un nuovo fornitore comporterebbe elevati costi di migrazione di dati e documenti informatici che prima di essere trasferiti devono essere preparati (bonifiche pre-migrazione) e costi organizzativi collegati alla necessità di reimpostare i servizi e di formare il personale (pag. 4 Linee Guida n. 8 ANAC).

Nei casi di infungibilità dei prodotti/servizi richiesti in Codice prevede la possibilità di derogare alla

regola dell'evidenza pubblica (art. 63).

Puntualmente verificata l'inesistenza di convenzioni CONSIP e/o INTERCENT-ER attive per il tipo di fornitura necessaria, si è provveduto a verificare se sul mercato elettronico MEPA di CONSIP e INTERCENT-ER fossero disponibili a catalogo i servizi di assistenza software per i prodotti sopra citati.

La ditta ELECTRO GRAPHICS S.R.L. è presente sul mercato elettronico MePA di CONSIP ed è quindi stata avviata una trattativa diretta in considerazione della specificità della fornitura, essendo questa relativa a servizi erogabili in modalità esclusiva da parte della ditta stessa, in quanto le attività di assistenza devono essere svolte su prodotti di proprietà della ditta medesima.

Oltre agli aggiornamenti tecnici e all'assistenza tecnica dei quattro moduli software, per i clienti il contratto di assistenza con la ditta ELECTRO GRAPHICS S.R.L. , offre per il 2022 la migrazione da CADelet-Impianti 2022 ad Eplus 2022.

Inoltre, vengono acquisite n.1 licenze per i moduli software AMPERE PROFESSIONAL 2022 ITA, SIGMA 2022 ITA e SOLERGO 2022.

Nell'offerta assunta agli atti con protocollo n. 38571 del 26/11/2021 e visibile sulla piattaforma MePA (Trattativa Diretta n. 1936886) sono state dettagliate le soluzioni proposte, le modalità e i tempi di intervento oltre alle tempistiche per l'invio degli aggiornamenti laddove siano previsti.

Il costo complessivamente previsto per il servizio ammonta ad € 8.030,00 IVA esclusa.

L'offerta risulta conforme alle aspettative e conveniente per l'Ente, si ravvisa pertanto la necessità di provvedere a stipulare il contratto elencato nella parte dispositiva del presente atto al fine di mantenere la piena funzionalità degli applicativi di cui al contratto stesso e di procedere alla definizione del conseguente rapporto contrattuale.

Ai sensi dell'articolo 3 della Legge 13 agosto 2010, n. 136 i pagamenti a favore degli appaltatori saranno effettuati mediante bonifico bancario o postale. Il conto corrente indicato dovrà essere espressamente dedicato alle commesse pubbliche.

Gli appaltatori assumono espressamente gli obblighi di tracciabilità dei flussi finanziari di cui alla citata Legge n. 136/2010 e si impegnano ad inserire, nei contratti con subappaltatori e subcontraenti, apposita clausola con la quale ciascuno di essi assume analoghi obblighi di tracciabilità, nonchè a consentire alla Provincia la verifica di tale inserimento in qualsiasi momento. Le transazioni di cui all'art. 3 della Legge n. 136/2010 eseguite dagli appaltatori senza avvalersi di banche o della Società Poste Italiane S.p.a comportano la risoluzione di diritto del contratto mediante espressa dichiarazione della stazione appaltante.

In riferimento all'art. 3, comma 5 della Legge n. 136/2010 (modificato dal Decreto Legge n. 187/2010) si comunica che il codice CIG (Codice Identificativo Gara) della fornitura oggetto della presente determina è: ZEF3430086.

Si da atto altresì che trattasi di acquisto inferiore alla soglia dei 40.000 euro e che pertanto ai sensi di quanto previsto dall'art. 36 c. 2 lett. a) del D.Lgs. 50/2016, come modificato dal D.Lgs. 56/2017 è possibile procedere mediante affidamento diretto anche senza previa consultazione di due o più operatori economici.

Inoltre il TAR Molise, sezione I, con sentenza n. 533/2018 ha affermato che il percorso per l'affidamento di lavori, servizi o forniture di valore inferiore ai 40.000,00 euro può prescindere dal confronto di offerte, evidenziando come l'affidamento diretto si ponga come procedura in deroga rispetto ai principi della concorrenza, non discriminazione e similari stabiliti dall'articolo 30 del codice, che implicano sempre e comunque una procedura competitiva sia pur informale.

I giudici del TAR molisano configurano quindi l'affidamento regolato dall'art. 36, comma 2, lettera a) del D. lgs. 50/2016 come una procedura ultra-semplificata, nella quale la speditezza dell'acquisizione deve prevalere sul rigido formalismo.

Inoltre il D.L. 77/2021 all'art. 51 stabilisce che fino al 30 giugno 2023, sarà consentito l'affidamento diretto, anche senza consultazione di più operatori economici, per i lavori di importo inferiore a 150mila euro e per i servizi e forniture compresi quelli di ingegneria e architettura e le attività di progettazione di importo inferiore a 139mila euro.

Con Atto del Presidente n. 14 del 22/01/2021 è stato approvato il PEG 2021/2023.

Richiamato e recepito il Decreto Legislativo 18 aprile 2016 n. 50 "Codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture".

Il responsabile del procedimento è il Dr Raffaele Guizzardi.

Ai sensi dell'art. 13 del Regolamento europeo n. 679/2016, l'Ente Provincia di Modena, in qualità di "Titolare" del trattamento, è tenuta a fornire informazioni in merito all'utilizzo dei dati personali, consultabili nel sito internet dell'Ente:

<https://www.provincia.modena.it/servizi/urp/accessibilita-e-note-legali-del-sito/privacy/> .

Il Titolare del trattamento dei dati personali di cui alla presente Informativa è l'Ente Provincia di Modena, nella persona del Presidente della Provincia pro-tempore, con sede in Modena, Viale Martiri della Libertà n. 34, CAP 41121.

L'Ente Provincia di Modena ha designato quale Responsabile della protezione dei dati la società Lepida S.c.p.A., contattabile tramite e-mail dpo-team@lepida.it oppure telefonicamente al numero 051/6338860 .

L'Ente ha designato i Responsabili del trattamento nelle persone dei Direttori d'Area in cui si articola l'organizzazione provinciale, che sono preposti al trattamento dei dati contenuti nelle banche dati esistenti nelle articolazioni organizzative di loro competenza.

Per quanto precede,

D E T E R M I N A

- 1) di affidare, in osservanza del Decreto Legislativo 18 aprile 2016 n. 50 "Codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture", alla ditta ELECTRO GRAPHICS S.R.L. C.F. E P. IVA 02352960286 – Viale Mazzini n. 4 – 35018 San Martino di Lupari (PD) la fornitura ed i servizi riguardanti i software CADelet Impianti, Ampere Professional, Sigma e Solergo per la progettazione elettrica e fotovoltaica;
- 2) di stabilire che i tempi di consegna, il dettaglio degli interventi richiesti, le condizioni di pagamento e fatturazione sono quelli definiti nell'offerta pubblicata sul Mercato Elettronico della Pubblica Amministrazione indicata in premessa;
- 3) di impegnare la somma di € 2.196,00 di cui € 396,00 per IVA al 22% imputandola al capitolo n. 4711/0 "Assistenza e Manutenzione Hardware e Software Area LL.PP." del PEG 2022 e di impegnare la somma di € 7.600,60 di cui € 1.370,60 per IVA al 22% imputandola al capitolo n. 746/0 "Acquisto Software" del PEG 2021;
- 4) di dare atto che sono acquisite tramite l'accettazione dell'Ordine N. 1936886 da parte della ditta ELECTRO GRAPHICS S.R.L. le dichiarazioni:
 - di accettare che ai sensi dell'art. 2, comma 3, del DPR 16/4/2013 n. 62, costituisce causa di risoluzione del contratto, la violazione degli obblighi di condotta previsti dal codice di comportamento dei dipendenti pubblici;
 - che ai sensi dell'art. 53, comma 16 ter, del D.Lgs 165/2001 non sono stati conclusi contratti di lavoro subordinato o autonomo, o non sono stati attribuiti incarichi ad ex dipendenti o

incaricati della Provincia, nel triennio successivo alla loro cessazione del rapporto, che hanno esercitato poteri autoritativi o negoziali nei confronti del fornitore per conto della Provincia medesima negli ultimi tre anni di servizio;

- di accettare quanto previsto all'art. 80 D.LGS. 50/2016.

- 5) di dare atto che l'affidatario risulta in posizione di regolarità contributiva che è stata attestata mediante DURC ON LINE valido al 20/02/2022.
- 6) di dare atto che avverso il presente provvedimento è ammesso ricorso giurisdizionale al Tribunale Amministrativo Regionale Emilia Romagna, sede di Bologna, entro 30 giorni dalla data di notifica del presente atto;
- 7) di provvedere alla pubblicazione del presente atto sul sito della Provincia di Modena, "Amministrazione trasparente, Provvedimenti" come prescritto dal D.Lgs.n. 33/2013 e nella sezione "Bandi di gara e contratti, Scelta del contraente per l'affidamento di lavori, servizi e forniture" ai sensi dell'art.1 co.32 della L.n.190/2012 "e ss.mm.ii.;
- 8) di trasmettere la presente determinazione all'U.O. Bilancio e Contabilità finanziaria dell'Area Amministrativa per gli adempimenti di competenza, dando atto che la stessa diviene esecutiva con l'apposizione del visto di regolarità contabile attestante la copertura finanziaria.

Il Dirigente
GUIZZARDI RAFFAELE

(Sottoscritto digitalmente ai sensi
dell'art. 21 D.L.gs n 82/2005 e s.m.i.)