



Provincia di Modena

Area Amministrativa
Personale e Sistemi informativi e telematica
Semplificazione e dematerializzazione

Determinazione numero 129 del 01/02/2022

OGGETTO: CONTRATTO DI ASSISTENZA, MANUTENZIONE E AGGIORNAMENTO AI PRODOTTI SOFTWARE DELL'IMPRESA NAMIRIAL S.P.A. IN USO PRESSO LA PROVINCIA DI MODENA - ANNO 2022.

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 il software della ditta Namirial S.p.a per la redazione dei piani di sicurezza dei cantieri psc/full/adempimenti – n. 5 postazioni.

Il Servizio Sistemi Informativi e Telematica, al fine del contenimento dei costi di gestione, ha verificato che l'offerta pervenuta non fosse superiore a quelle dell'anno precedente dove le caratteristiche fossero invariate.

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.

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.

Per la ditta Namirial presente sul mercato elettronico MePA di CONSIP è 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. In esito alla trattativa intercorsa la ditta Namirial S.p.a. ha provveduto ad inserire a catalogo MePA il codice CASS_PROMO per i prodotti che prevedessero le attività specificatamente richieste dalla Provincia di Modena.

Nell'offerta pervenuta, ed acquisita agli atti con il prot. n. 2629 del 27/01/2022 e visibile sulla piattaforma MePA (ODA n. 6619787) 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 € 209,00 IVA esclusa.

L'offerta ricevuta 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 e di procedere alla definizione del conseguente rapporto contrattuale relativo all'anno 2022.

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).

Si da atto altresì che trattasi di acquisto inferiore alla soglia dei 40.000,00 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.

Con Delibera di Consiglio 118 del 10/12/2021 è stato approvato il Bilancio di Previsione 2022/2024.

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: ZE835053A6.

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", con ordine diretto sul Mercato elettronico della Pubblica Amministrazione alla ditta Namirial Spa Via Caduti sul Lavoro n. 4 – 60019 Senigallia (AN) C.F. E P. IVA 02046570426, la fornitura seguente: canone assistenza e aggiornamento per l'anno 2022, software sicurezza cantieri psc/full/adempimenti n° 5 postazioni;

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 ed acquisita agli atti dell'Ente con il protocollo indicato in premessa;

3) di impegnare la somma di € 254,98 di cui € 45,98 per IVA al 22%, imputandola al capitolo n° 4711 "Assistenza e manutenzione hardware e software area Lavori Pubblici" del Bilancio 2022;

4) di dare atto che sono acquisite tramite l'accettazione dell'Ordine Diretto di Acquisto ODA N. 6619787 da parte della ditta Namirial Spa le dichiarazioni:

- 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 e dal codice di comportamento dei dipendenti della Provincia di Modena pubblicati entrambi nella sezione amministrazione trasparente/disposizioni generali/codice disciplinare e codice di condotta;

- 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 06/02/2022;

6) di provvedere alla pubblicazione del presente atto sul sito della Provincia di Modena, “Amministrazione trasparente, Provvedimenti” come prescritto dal D.Lgs.n. 33/2013 (nel caso di bandi di gara e contratti aggiungere) 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.;

7) 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;

8) 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.

Il Dirigente
GUIZZARDI RAFFAELE

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