



Provincia di Modena

Area Amministrativa
Personale e Sistemi informativi e telematica
Semplificazione e dematerializzazione

Determinazione numero 459 del 02/04/2021

OGGETTO: CONTRATTO DI ASSISTENZA, MANUTENZIONE E AGGIORNAMENTO AI PRODOTTI SOFTWARE DELL'IMPRESA TERRITORIUM ONLINE SRL, IN USO PRESSO LA PROVINCIA DI MODENA - ANNO 2021.

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, sono stati individuati quelli che risultano indispensabili per garantire la funzionalità e operatività ordinaria dell'Ente tra i quali il software MapAccel, software che interfaccia la produzione delle mappe e la loro pubblicazione sul portale cartografico "sistemonet.it", di proprietà di TERRITORIUM ONLINE Srl di Bolzano.

Il Servizio Sistemi Informativi e Telematica, al fine di ridurre i costi di gestione, ha avviato una trattativa con l'impresa proprietaria per la definizione del costo per il rinnovo annuale del contratto di assistenza, ottenendo lo stesso prezzo degli anni 2018, 2019 e 2020.

Il fornitore in oggetto ha sempre operato in modo soddisfacente e 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.

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.

Con la ditta Territorium Online S.r.l. presente sul mercato elettronico Mepa di CONSIP è stata avviata una trattativa diretta in considerazione della specificità delle forniture, 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 alle trattative intercorse la ditta Territorium Online S.r.l. ha provveduto ad inserire a catalogo MEPA (codice tol_mapaccel_mo) i prodotti che prevedessero le attività specificatamente richieste dalla Provincia di Modena.

Nell'ordine diretto di acquisto (ODA) n. 6038728 visibile sulla piattaforma MEPA sono state dettagliate le soluzioni proposte, le modalità e i tempi di intervento oltre alle tempistiche per l'invio degli

aggiornamenti laddove sono previsti per il rinnovo annuale del contratto di manutenzione e assistenza del software MapAccel per un importo di € 5.728,50, IVA esclusa.

L'offerta non ha subito aumenti rispetto agli anni precedenti.

L'offerta risulta conforme alle aspettative e conveniente per l'Ente e si ravvisa pertanto la necessità di provvedere ad affidare all'impresa summenzionata i servizi di assistenza e manutenzione annuale dei loro prodotti, al fine di mantenere la piena funzionalità degli applicativi utilizzati dalla Provincia, secondo le previsioni contenute nelle Linee Guida n. 4 di attuazione del D.Lgs. 18 aprile 2016 n. 50 dell'Autorità Nazionale Anticorruzione approvate dal Consiglio della medesima Autorità con delibera n. 1097 del 26 ottobre 2016 e di procedere alla definizione del conseguente rapporto contrattuale relativo all'anno 2021 tramite piattaforma MEPA di CONSIP.

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. Nel caso di specie ricorre la previsione di cui al comma 2 lettera b) in quanto la fornitura del servizio di assistenza, manutenzione e aggiornamento del prodotto può essere garantito unicamente da un determinato operatore economico.

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.

Inoltre l'acquisto di un nuovo software presupporrebbe lunghi e costosi processi di apprendimento (learning) per l'utilizzo ottimale del servizio (pag. 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 il 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 Atto del Presidente n. 14 del 22/01/2021 è stato approvato il PEG 2021/2023.

Ai sensi dell'art. 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, nonché 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: **Z3830C93C3**.

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.

Si informa che il titolare del trattamento dei dati personali forniti dall'interessato è la Provincia di Modena, con sede in Modena, Viale Martiri della Libertà 34, e che il Responsabile del trattamento dei medesimi dati è il Direttore dell'Area Amministrativa.

Le informazioni che la Provincia deve rendere ai sensi dell'art. 13 del Reg. UE 679/2016 (RGPD Regolamento Generale Protezione Dati) ed ex. D.lgs 10 Agosto 2018 n°101 che integra e modifica il D.Lgs. 196/2003 sono contenute nel "Documento Privacy", di cui l'interessato potrà prendere visione presso la Segreteria dell'Area Amministrativa della Provincia di Modena e nel sito internet dell'Ente: www.provincia.modena.it.

Il Responsabile della protezione dei dati (RPD) potrà essere contattato all'indirizzo di posta elettronica responsabileprotezionedati@provincia.modena.it o al numero 059/2032975.

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 TERRITORIUM ONLINE SRL Via Buozzi 12 – 39100 Bolzano C.F. E P.IVA 02207040219, la fornitura del servizio di assistenza, manutenzione e aggiornamento ai prodotti software WebGIS Framework MapAccel;

2) di stabilire che i tempi di consegna, il dettaglio degli interventi richiesti, le condizioni di pagamento e fatturazione sono quelli definiti nell'ordine diretto di acquisto n. 6038728 pubblicato sul Mercato Elettronico della Pubblica Amministrazione;

3) di impegnare la complessiva somma di € 6.988,77 di cui € 1.260,27 per IVA al 22% imputandola:

- per Euro 3.494,39 al capitolo n° 818 "Assistenza Hardware e Software" del PEG 2021;
- per Euro 3.494,38 al capitolo n° 4711 "Assistenza Hardware e Software Area LL. PP." del PEG 2021;

4) di dare atto che l'affidatario risulta in posizione di regolarità contributiva che è stata attestata mediante DURC on-line valido al 08/07/2021;

5) di dare atto che sono state acquisite da TERRITORIUM ONLINE SRL, con prot. n. 6013 del 25/02/2021, 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;
- 6) di informare che contro il presente provvedimento può essere presentato ricorso giurisdizionale avanti al Tribunale Amministrativo Regionale entro 60 giorni nonchè ricorso straordinario al Capo dello Stato entro 120 giorni; entrambi i termini decorrenti dalla comunicazione del presente atto all'interessato (art. 3 L. 241/90);
- 7) di dare atto che la presente determina sarà pubblicata sul sito internet della Provincia nella Sezione Amministrazione Trasparente, ai sensi dell'art. 23 del D.Lgs. 33/2013.

Il Dirigente
GUIZZARDI RAFFAELE

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