



Provincia di Modena

Area Amministrativa
Bilancio e Contabilità finanziaria

Determinazione numero 1312 del 27/07/2023

OGGETTO: AFFIDAMENTO DIRETTO AI SENSI DEGLI ART. 7 COMMA 2 E 50 COMMA 1 LETTERA B) DEL D.LGS. N. 36/2023 ALL'AGENZIA PER L'ENERGIA E LO SVILUPPO SOSTENIBILE (AESS) DEL SERVIZIO FINALIZZATO AL MONITORAGGIO E RILEVAZIONE DEI CONSUMI E DEI COSTI DI FORNITURA DI ENERGIA ELETTRICA..

Il Dirigente GUIZZARDI RAFFAELE

Nell'ambito delle proprie funzioni fondamentali l'Area amministrativa è chiamata a garantire la fornitura di energia elettrica agli istituti scolastici superiori di secondo grado nonché agli uffici provinciali.

Considerati i costi di tali forniture, che su base annua superano i 2.000.000,00 di euro, e le fluttuazioni dei prezzi del mercato dell'energia degli ultimi anni, risulta necessario per il buon funzionamento del servizio nonché per ragioni di economicità, tener monitorati i consumi e tenere i rapporti con gli enti gestori.

La Provincia di Modena ha attivi, allo stato attuale, più di 100 POD, situati in tutto il territorio provinciale relativi a istituti scolastici, magazzini viabilità, uffici, cantieri, ripetitori ed è pertanto indispensabile con una certa frequenza procedere allo "switch" di utenze elettriche.

Tali prestazioni di servizio delle quali l'ente ritiene necessario vengano erogate possono essere descritte nel modo seguente:

- verifica annuale dei prezzi delle convenzioni per forniture di energia elettrica stipulate da Consip e Intercent ER;
- gestione e implementazione database con i seguenti dati: dati consumi energia elettrica in formato informatico, dati curve carico per le utenze per cui è possibile accedere ai dati attraverso i siti internet dei distributori;
- assistenza "tecnica amministrativa" sugli aspetti direttamente collegati al contratto di fornitura di energia elettrica, valutazioni propedeutiche al rinnovo annuale, supporto al personale nelle procedure di rinnovo contrattuale, "switch" utenze elettriche;
- analisi penali per energia reattiva.

Richiamato il Decreto legislativo 31 marzo 2023 n. 36 "Codice dei contratti pubblici in attuazione dell'articolo 1 della legge 21 giugno 2022 n. 78", che all'art. 50 comma 1 lettera b) prevede la possibilità di procedere ad affidamento diretto dei servizi e forniture di importo inferiore ad € 140.000,00 anche senza consultazione di più operatori economici.

Premesso che ai sensi dell'art. 40 comma 2 del D.Lgs.n. 50/2016, dal 18 Ottobre 2018 l'affidamento di appalti di lavori, servizi e forniture dovrà avvenire utilizzando mezzi di comunicazione elettronici.

Richiamati, altresì, gli articoli 37, 52 co.5, 58 e 44 del citato decreto, secondo cui gli appalti e gli ordini di acquisto dovranno avvenire attraverso strumenti telematici di acquisto messi a disposizione da parte delle centrali di committenza qualificate, si procede mediante l'utilizzo della piattaforma telematica di negoziazione MEPA, realizzata dal Ministero dell'Economia e delle Finanze tramite Consip.

Si ravvisa pertanto la necessità di provvedere a stipulare il contratto, per far fronte alle necessità dell'Ente al fine di mantenere la piena funzionalità della fornitura di energia elettrica secondo criteri di economicità ed efficienza.

Con deliberazione del Consiglio Provinciale n. 87 del 31/03/1999, la Provincia di Modena ha aderito all' "Agenzia per l'energia e lo sviluppo sostenibile di Modena" associazione costituita ai sensi degli articoli da 14 a 35 del Codice civile, approvandone lo statuto e l'atto costitutivo e nella quale è tra i soci fondatori, assieme al Comune di Modena e alla Città Metropolitana di Bologna.

Come si evince dal vigente Statuto di AESS, l'Associazione è dotata di autonomia patrimoniale, non ha scopo di lucro ed è indirizzata alla prestazione di servizi ad imprese, operatori economici e sociali, enti pubblici e di diritto privato, altre associazioni, nei settori della razionalizzazione e del miglioramento dell'efficienza nell'uso delle riserve energetiche, del risparmio energetico, del ricorso a fonti energetiche rinnovabili, della riduzione delle emissioni di gas climalteranti, della promozione del trasporto collettivo nella riduzione e valorizzazione dei rifiuti della sensibilizzazione dell'opinione pubblica nei confronti dello sviluppo sostenibile e in ogni altro campo collaterale.

I soci AESS sono tutti enti pubblici del territorio delle Province di Modena, Bologna e Reggio Emilia, tra i quali la Provincia di Modena.

All'Assemblea dei soci, ovvero l'organo decisionale, possono partecipare tutti i soci dell'Associazione. La Provincia di Modena esercita, unitamente agli altri soci, un'influenza determinante sugli obiettivi strategici di AESS attraverso il comitato di indirizzo e controllo, sede del controllo congiunto.

Oltre l'80% delle attività AESS è effettuata nello svolgimento dei compiti ad essa affidati dai soci o da altre persone giuridiche controllate dai soci, in quanto il riconoscimento dell'associazione come in house a controllo congiunto è stata possibile in seguito all'entrata in vigore del D.Lgs 50/2016, con modifica statutaria del 07/12/2016.

In AESS non vi è alcuna partecipazione diretta di capitali privati.

L'art.192 del D.Lgs. 50/2016 prevedeva l'istituzione presso l'ANAC dell'elenco delle amministrazioni aggiudicatrici e degli enti aggiudicatori che operano mediante affidamenti diretti nei confronti di proprie società in house, secondo quanto previsto all'art. 5 di tale decreto.

L'iscrizione nell'elenco avviene in seguito a domanda presentata dall'amministrazione aggiudicatrice e dopo che sia stata riscontrata l'esistenza dei requisiti richiesti dalla normativa vigente.

Il RASA della Provincia di Modena ha presentato delega al RASA del Comune di Modena con protocollo n. 29537 del 03/08/2018 per l'iscrizione all'ANAC affinché AESS fosse riconosciuta come associazione in house providing alla quale poter affidare direttamente prestazioni di servizi.

Con la deliberazione n.1120 del 4/12/2019 l'Autorità Nazionale Anticorruzione, dopo apposita valutazione, condotta nel rispetto delle Linee Guida n. 7, approvate con delibera del Consiglio dell'Autorità n. 235 del 15.02.2017 e aggiornate con delibera n. 951 del 20.09.2017 ha provveduto all'iscrizione di AESS nell'elenco delle amministrazioni aggiudicatrici e degli enti aggiudicatori che operano mediante affidamenti diretti nei confronti di proprie società in house.

L'iscrizione nel predetto elenco ha accertato la sussistenza, in capo ad AESS, di un controllo analogo congiunto esercitato da parte di tutti i suoi associati e quindi anche da parte della Provincia di Modena che è tra i soci fondatori dell'Associazione. Difatti, il punto 6.3.5 lettera d) delle Linee Guida n. 7 espressamente sancisce che, ai fini dell'iscrizione nell'elenco, l'ANAC verifica la sussistenza delle condizioni previste dall'art. 5 comma 5 del d.lgs. 50/2016; quest'ultimo indica le condizioni al ricorrere delle quali si riscontra un controllo analogo congiunto.

Detta iscrizione consente pertanto ad AESS di ricevere affidamenti diretti da ciascun soggetto pubblico associato.

Ritenuto pertanto opportuno richiedere un preventivo all'associazione AESS per l'affidamento del servizio di assistenza finalizzato al monitoraggio e rilevazione dei consumi e dei costi di fornitura di energia elettrica agli istituti scolastici superiori di secondo grado nonché agli uffici provinciali.

Con comunicazione acquisita agli atti con protocollo n. 26434 del 19/07/2023 l'Agenzia per l'Energia e lo Sviluppo Sostenibile di Modena ha formulato il preventivo di cui al progetto per sviluppare le attività di monitoraggio sopra descritte a fronte di un corrispettivo di € 5.900,00, oltre ad IVA 22%, pari ad € 1.298,00, per un totale complessivo di € 7.198,00.

Ai sensi dell'art. 7 comma 2 del D.lgs. n. 36/2023 le stazioni appaltanti e gli enti concedenti possono affidare direttamente a società in house lavori, servizi o forniture, nel rispetto dei principi del Codice dei contratti pubblici, adottando per ciascun affidamento un provvedimento motivato in cui danno conto dei vantaggi per la collettività, delle connesse esternalità e della congruità economica della prestazione, anche in relazione al perseguimento di obiettivi di universalità, socialità, efficienza, economicità, qualità della prestazione, celerità del procedimento e razionale impiego di risorse pubbliche.

AESS nel proprio Statuto contiene specifiche disposizioni volte ad assicurare gli obiettivi sopra citati. All'art. 2 dello Statuto, in riferimento agli scopi perseguiti dall'Associazione si afferma che essa non persegue interessi contrari a quelli degli Enti associati partecipanti. A tal fine la coerenza degli interessi della Associazione con quella dei soci pubblici partecipanti è salvaguardata dal Comitato di indirizzo e di controllo che definisce le linee di sviluppo dell'Associazione e la loro coerenza con le norme pubblicistiche del controllo analogo. Ogni socio esercita nei confronti dell'Associazione un'influenza determinante attraverso il Comitato di indirizzo e controllo. AESS eroga alle amministrazioni pubbliche socie servizi per oltre l'80% delle proprie attività.

Si è verificato che il ricorso al mercato per le prestazioni oggetto del presente affidamento sarebbe meno conveniente per l'amministrazione per i seguenti motivi: l'attività di AESS è statutariamente tesa a realizzare azioni per promuovere lo sviluppo sostenibile e la qualificazione ambientale del territorio in particolare razionalizzando e migliorando l'efficienza nell'uso delle riserve energetiche e del risparmio energetico, del ricorso a fonti energetiche rinnovabili e fornendo una assistenza tecnica agli Enti Associati tra cui la Provincia di Modena. In particolare, da anni AESS per la Provincia di Modena, verifica annualmente i prezzi delle convenzioni disponibili sul mercato per la fornitura di energia elettrica, fornendo un'assistenza tecnica amministrativa sugli aspetti direttamente collegati al contratto di fornitura.

L'affidamento di analogo servizio ad un operatore economico operante sul mercato risulterebbe meno conveniente per l'amministrazione, in quanto vi sarebbe un dispendio di risorse e di conoscenze acquisite negli anni da AESS, rispetto alle esigenze energetiche dell'amministrazione avendo gestito e implementato negli anni un database con i dati relativi ai consumi dell'energia elettrica dell'Ente ed in ogni caso l'importo oggetto del presente incarico risulta inferiore rispetto al limite previsto dall'art. 50 comma 1 lettera b) del D.lgs. n. 36/2023.

Pertanto, analizzato il preventivo pervenuto da AESS lo si ritiene congruo per le motivazioni sopra esposte, si procede con l'affidamento del servizio di cui in oggetto all'Agenzia per l'Energia lo Sviluppo Sostenibile – AESS, con sede in Via Enrico Caruso, n. 3 – 41122 Modena – P.IVA e CF. 02574910366.

Ai sensi della determinazione n. 10 del 22/12/2010 dell'Autorità della Vigilanza sugli Appalti Pubblici, l'impegno di spesa oggetto della presente determina si ritiene escluso dall'ambito di applicazione della legge n. 136/2010 in quanto trattasi di movimentazione di denaro derivante 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 pubbliche amministrazioni esercitano sulle proprie strutture, trattandosi infatti AESS di associazione partecipata solamente da

soggetti pubblici, soggetta al controllo analogo congiunto da parte dei suoi soci pubblici, tra i quali la Provincia di Modena.

Si dà atto che il presente affidamento del servizio è essenziale al fine di non arrecare danni patrimoniali certi e gravi all'ente.

Il responsabile del procedimento è il Direttore d'Area Amministrativa dott. 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,

DETERMINA

- 1) di affidare, nel rispetto di quanto previsto dagli artt. 7 comma 2 e 50 comma 1 lettera b) del D.lgs. n. 36/2023, il servizio di monitoraggio e rilevazione dei consumi e dei costi elettrici delle utenze intestate alla Provincia di Modena per l'anno 2023 così come descritto in premessa all'Agenzia per l'Energia e lo Sviluppo Sostenibile - AESS di Modena con sede in Modena, via Enrico Caruso n. 3, P.IVA 02574910366 in base al preventivo pervenuto con prot. n. 26434 del 19.07.2023;
- 2) di impegnare l'importo complessivo di € 7.198,00 comprensivo di IVA al capitolo del PEG 2023 n. 3465 Spese per il supporto area amministrativa (Agenzia AESS);
- 3) di dare atto che, in riferimento a quanto previsto dalla Legge 13 agosto 2010, n.136, per le motivazioni indicate in premessa non si provvede all'acquisizione del CIG;
- 4) 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.;
- 5) di dare atto che la regolarità contributiva è stata attestata mediante DURC online prot. n. 27233 del 25.07.2023 (protocollo INAIL_38989447) avente scadenza validità al 05.10.2023;
- 6) di dare atto che con comunicazione prot. n. 27386 del 26.07.2023 il legale rappresentante di AESS ha dichiarato di non trovarsi in nessuna delle condizioni di esclusione della partecipazione alle procedure di affidamento previste dagli artt. 94 e 95 del D.lgs. n. 36/2023;
- 7) di dare atto che il legale rappresentante di AESS con prot. n. 27386 del 26.07.2023 ha preso atto e dichiarato 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; e 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 agli artt. 94 e 95 del D.lgs. n. 36/2023;

8) di dare atto che l'importo di cui sopra verrà erogato dietro presentazione di regolare fattura al termine dell'affidamento del servizio, che dovrà espletarsi entro il 31/12/2023.

Il Dirigente
GUIZZARDI RAFFAELE

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