



PROVINCIA PISTOIA

Area di coordinamento per la governance territoriale di area vasta

DETERMINA

Atto. n. 777 del 14/12/2016

Oggetto: SERVIZIO DI ASSISTENZA TECNICA E MANUTENZIONE MULTIFUNZIONI E FOTOCOPIATRICI PROVINCIALI - RISOLUZIONE DEL CONTRATTO PER GRAVE INADEMPIMENTO AI SENSI DELL'ART. 108 DEL D. LGS. 50/2016

II RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO

Richiamati:

- Il Regolamento sull'ordinamento degli uffici e dei servizi approvato con Deliberazione di Giunta provinciale n. 1/2010 come modificato dal Decreto del presidente n. 65 del 23/03/2016;

- i Decreti del Presidente:

- n. 66 del 24/3/2016 avente ad oggetto "Approvazione del documento contenente misure di riassetto organizzativo delle strutture e del funzionamento della Provincia in relazione al processo di riordino ex L. nr. 56/2014";
- n. 78 del 1/4/2016 di conferimento dell'incarico dirigenziale di Responsabile dell'area di coordinamento per la Governance territoriale di area vasta al Dr. Agr, Renato Ferretti fatte salve nuove disposizioni di carattere organizzativo;
- n. 144 del 09/06/2016 "Approvazione della dotazione organica complessiva dell'ente e assegnazione funzionale del personale alle strutture";
- n. 261 del 2/12/2016 "Approvazione del regolamento sull'ordinamento degli uffici e dei servizi";

Richiamati altresì:

La deliberazione consiliare n. 38 del 3/11/2016 , con la quale è stato approvato il bilancio di previsione per l'esercizio finanziario in corso;

Il decreto Presidenziale n. 241 del 8/11/2016, con il quale è stato approvato il PEG/Piano delle performance per l'esercizio finanziario in corso;

Il D. Lgs. n. 118 del 23/06/2011 "Disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di bilancio delle Regioni, degli enti locali e dei loro organismi, a norma degli articoli 1 e 2 della Legge 5/5/2009 n. 42;

Premesso che:

- con Determinazione Dirigenziale n. 421 del 30/06/2016 è stata indetta una procedura di Richiesta d'Offerta sul Mercato Elettronico della Pubblica Amministrazione di Consip S.p.A. per l'affidamento del servizio di assistenza tecnica e manutenzione delle multifunzioni e fotocopiatrici provinciali per il periodo 1/09/2016-31/08/2018;

- il servizio oggetto di affidamento viene prestato su apparecchiature di proprietà dell'Amministrazione dislocate in uffici provinciali o all'interno di istituti scolastici;

- l'appalto richiede altresì che alcune multifunzioni siano rese disponibili dall'appaltatore all'Amministrazione in comodato d'uso gratuito e che, per tutte le apparecchiature oggetto di assistenza, il corrispettivo delle prestazioni di assistenza e manutenzione, comprensive di materiali di consumo, sia commisurato al numero delle copie stampate;

- la gara, esperita mediante indizione di RdO n. 1282237 con il criterio di aggiudicazione del minor prezzo, è stata bandita il 13/07/2016 ed entro il termine assegnato per la presentazione, fissato al 28/07/2016 ore 15,30, sono pervenute le offerte delle imprese Base S.r.l. e Delta Infor s.r.l. e, come risulta dalla Determinazione Dirigenziale n. 478 del 29/07/2016, entrambe le ditte sono state ammesse alla fase di apertura delle offerte economiche;

- la ditta Delta Infor s. r. l. è risultata la miglior offerente avendo offerto un prezzo di € 109.148,65 a fronte di un'offerta di Base s. r. l. di € 114.173,00 per cui con Determinazione Dirigenziale n. 573 del 30/09/2016, dopo aver prorogato (con Determinazione Dirigenziale 518 del 31/08/2016) di un mese il precedente contratto in attesa del completamento delle verifiche sui requisiti di ammissione alla procedura, la gara è stata aggiudicata alla ditta Delta Infor s.r.l. di S. Martino in Strada (Lo), che è risultata in possesso di tutti i requisiti richiesti per la partecipazione alla gara;

– il capitolato speciale d'appalto prevedeva fra l'altro, per assicurare la qualità delle prestazioni, che l'appaltatore ottemperasse alle seguenti prescrizioni:

*“Art. 7 - ... a) indicare e rendere noti il numero di fax, l'indirizzo mail e/o il numero telefonico ai quali possono essere inoltrate le richieste degli utenti;
b) definire adeguate modalità operative per la raccolta, la registrazione e l'evasione delle richieste, nonché per dare evidenza ai tempi di evasione;
c) disporre in modo permanente di un numero adeguato di tecnici qualificati e certificati – operanti nel territorio della Provincia di Pistoia e non inferiore a 3 (tre) – per l'effettuazione degli interventi, che devono pertanto essere adeguatamente dislocati sul territorio;
d) predisporre adeguate scorte di pezzi di ricambio e materiali di consumo, tali da prevenire situazioni di irreperibilità degli stessi...”*

“Art. 4 - ... gli interventi tecnici e le operazioni di manutenzione dovranno essere effettuati negli uffici presso i quali le apparecchiature sono installate entro il termine delle 8 ore solari successive alla richiesta

..... nel caso di fermo macchina per un periodo superiore alle 48 ore solari decorrenti dalla richiesta, si applicheranno le penali meglio definite dal contratto...

... l'appaltatore ha la facoltà di sostituire con proprie apparecchiature le macchine che ritiene eccessivamente oneroso mantenere sia per il costo dei pezzi di ricambio sia

per difficoltà negli interventi di riparazione. Nel qual caso deve garantire il servizio allo stesso costo copia, senza canone aggiuntivo, e alle stesse condizioni di cui al presente capitolato.

- le condizioni particolari di contratto facenti parte della documentazione di gara prevedevano fra l'altro:

“ART. 3 PENALI E RISOLUZIONE DEL CONTRATTO

Qualora fossero rilevate inadempienze rispetto a quanto previsto dalle norme di legge e/o dal capitolato, nonché dagli atti di gara, l'Amministrazione invierà formale diffida con descrizione analitica e motivata delle contestazioni addebitate e con invito a conformarsi immediatamente alle prescrizioni violate.

Sulla base di quanto disposto all'art.3 del capitolato, nel caso di un fermo-macchina superiore alle 48 ore solari decorrenti dalla richiesta, e per ciascuna giornata ferialle (sabato escluso) di ritardo, comporterà una penale, pari ad € 75,00.

Nel caso in cui la riparazione implichi il ritiro temporaneo dell'apparecchio, e qualora l'appaltatore non ne fornisca entro 24 ore, un altro in sostituzione, sarà applicata per ogni giorno di ritardo (sabato escluso) una penale pari ad € 100,00.

Se l'appaltatore si renda colpevole di deficienze nella qualità dei servizi espletati o dei materiali impiegati, inclusa la fornitura di materiali di consumo (toner) non originali, la penalità è applicata nella misura dell'1% del valore complessivo del contratto, per ogni inadempienza.

Le penalità vengono detratte direttamente dal corrispettivo dovuto all'appaltatore. Qualora le deduzioni raggiungano il 10% dell'importo di contratto, l'amministrazione committente può risolvere il contratto, con escussione della garanzia prestata, salvo il risarcimento di maggiori danni.

In relazione all'istituto della risoluzione del contratto, la Provincia applica la disciplina dell'articolo 108 del D.Lgs. 50/2016, in particolare, per le ipotesi di risoluzione, i commi 2, 3 e 4.

In caso di subappalto non autorizzato dalla Provincia, fermo restando il diritto per l'eventuale risarcimento del danno, il contratto è risolto di diritto.”;

In ordine alle prescrizioni di cui all'art. 7 lett. c) del Capitolato speciale d'appalto per verificare la disponibilità da parte dell'appaltatore *“di un numero adeguato di tecnici qualificati e certificati – operanti nel territorio della Provincia di Pistoia e non inferiore a 3 (tre) – per l'effettuazione degli interventi”* prevista come condizione di esecuzione del contratto, con nota Prot. 34478 del 08/09/2016 era stata richiesta alla Delta Infor l'indicazione dei nominativi dei tecnici *“qualificati e certificati in relazione alle apparecchiature da assistere”*, che sarebbero stati impiegati nell'appalto;

La Delta Infor, con nota del Prot. 35156 del 20/09/2016 ha fornito i certificati di n. 4 tecnici qualificati in relazione alle apparecchiature oggetto di assistenza;

Dato atto che:

- in data 25/10/2016 con PEC Prot. n. 37126 del 25/10/2016 venivano segnalati alcuni disservizi consistenti nella mancata fornitura del servizio di assistenza in relazione a quattro macchine multifunzioni ed al conseguente fermo di alcune di esse

e il fornitore veniva diffidato ad adempiere in relazione alle prestazioni contrattuali nei termini stabiliti;

- con nota PEC del 14/11/2016 veniva notificata alla Delta Infor s.r.l. una formale contestazione di inadempienza contrattuale e diffida ad adempiere nel termine perentorio di 15 giorni dal ricevimento della comunicazione, pena la risoluzione del contratto ai sensi dell'art. 108 del D. Lgs. 50/2016 e dell'art. 3 delle condizioni generali di contratto facenti parte della documentazione di gara; in particolare in quest'ultima nota si contestava alla Delta Infor la mancata effettuazione, nei tempi e con le modalità prescritte dal capitolato speciale d'appalto, dei seguenti interventi di manutenzione e assistenza:

1) *Ambiente (Regione Toscana) - Canon iR 3045N matr. MVA 03686, già segnalata nella Pec del 25 ottobre u.s., oltre a nuova segnalazione in relazione alla Canon iRC 5185IW matr. MEV 02610 per macchina ferma;*

2) *Governance Territoriale - Canon iRC 5185I + scheda fax colore – matr. MEV 01914, già oggetto di un intervento di riparazione non risolutivo dato che la macchina è nuovamente guasta;*

3) *Presidenza – Canon iRC 2380 matr. DCF 69514 ferma da diversi giorni come già segnalato dall'ufficio utilizzatore;*

4) *I.T.C. "A. Capitini" - Canon iR ADV 2220I matr. LYK 51425 (fermo-macchina sul colore in quanto non sono stati forniti i toner a colori a seguito del sopralluogo congiunto del 10/10/2016) già segnalata nella Pec del 25 ottobre u.s.;*

5) *Servizi Finanziari – Canon IR 3045 matr. MAV 02693, nonostante l'intervento del tecnico risulta ferma dal giorno 17 ottobre u.s., oltre alla macchina Canon IRC 2380i matr. DCF 53985. Già oggetto di segnalazione telefonica, la necessità dell'intervento è stata formalizzata il giorno 11 novembre u.s.*

-si segnalava altresì la grave difficoltà creata agli uffici dai disservizi lamentati e il pericolo di interruzione di pubblico servizio per l'impossibilità di utilizzo di numerose apparecchiature;

In merito alla suddetta contestazione la Delta Infor ha replicato con nota del 14/11/2016 Prot. 38428 contenente l'elenco degli interventi di manutenzione richiesti dagli uffici e le date previste per la risoluzione delle criticità;

- con successiva nota Pec Prot. 38757 del 18/11/2016 si procedeva alla contestazione di un'ulteriore circostanza, a conferma della gravità dell'inadempimento delle prestazioni contrattuali di Delta Infor s.r.l. In occasione dell'intervento di manutenzione, peraltro non risolutivo, ad un'apparecchiatura dislocata presso la sede provinciale di piazza San Leone, in data 16/11/2016, è stato possibile verificare che il tecnico intervenuto, identificato con documento di identità, oltre a non essere fra i tecnici segnalati dall'impresa nella PEC Prot. 35156 del 20/09/2016 non era in possesso di alcuna certificazione, né, circostanza ancor più grave, era dipendente della Ditta Delta Infor ma bensì di altra azienda. Quest'ultima circostanza, configurando la fattispecie di subappalto non autorizzato, è stata contestata alla Delta Infor, precisando che il subappalto non autorizzato comporta la risoluzione di diritto del contratto secondo quanto previsto dall'art. 3 del Capitolato speciale d'appalto;

- con PEC Prot. 38830 del 18/11/2016 la Delta Infor ha replicato riferendo che il tecnico identificato ed esecutore degli interventi di manutenzione sulle apparecchiature dell'Amministrazione, è dipendente della Società Var Service s.r.l. di Empoli di cui la Delta Infor possiede quote di proprietà e a cui ha conferito un ramo di azienda a far data dal 1/6/2016. Nel contesto della stessa comunicazione Delta Infor contestava il cattivo stato di manutenzione e la scarsa funzionalità delle macchine oggetto dell'appalto;

Dato atto pertanto che la ditta Delta Infor ha concretizzato le seguenti inadempienze, con riferimento ai seguenti articoli del Capitolato speciale d'appalto:

- art. 4. In numerosi casi i guasti alle multifunzioni hanno causato il fermo macchina delle apparecchiature per un tempo superiore alle 48 ore e l'appaltatore non ha provveduto né alla riparazione risolutiva nei tempi previsti né alla sostituzione con proprie strumentazioni;

- art. 7 lett. c) e d). Il tecnico intervenuto con più frequenza, quanto meno presso la sede di piazza San Leone, a seguito della segnalazione di guasti alle multifunzioni è, come sopra riferito, non adeguatamente qualificato in relazione agli interventi da effettuare, oltre a essere dipendente di altra azienda. Infatti, a conferma della sua totale mancanza di qualificazione, in gran parte dei casi gli interventi effettuati non sono stati risolutivi, vanificando l'utilità dell'affidamento dell'appalto; inoltre non risulta a questa Amministrazione che siano mai stati impiegati nell'esecuzione dei servizi i tecnici indicati come certificati.

Si è potuto altresì riscontrare che la Delta Infor incontra difficoltà nel tempestivo approvvigionamento di pezzi di ricambio originali e di materiale di consumo evidenziando così la mancata disponibilità di adeguate scorte di magazzino.

Dato atto che, nel rispetto di quanto previsto dall'art. 108 del D. Lgs. 50/2016 con le citate note Prot. 38388 del 14/11/2016 e Prot. 38757 del 18/11/2016 è stato instaurato il contraddittorio con la società appaltatrice ed è stato assegnato il termine di legge per la presentazione di controdeduzioni e che la Società Delta Infor ha replicato con le citate note Prot. 38428 del 14/11/2016 e Prot. 38830 del 18/11/2016;

Ritenuto quanto segue in merito alle deduzioni prodotte:

- in primo luogo permangono le circostanze relative alla sussistenza di gravi e molteplici episodi di ritardata e mancata effettuazione di interventi di manutenzione. In numerosi casi, infatti, nonostante l'intervento del tecnico inviato dalla ditta appaltatrice lo stesso non è risultato risolutivo e le apparecchiature sono attualmente mal funzionanti o del tutto ferme;

- la circostanza che il tecnico intervenuto presso i locali della Provincia per effettuare gli interventi di riparazione sia dipendente di una ditta cui Delta Infor ha ceduto un ramo di azienda è ininfluenza in relazione al concretizzarsi nel caso di specie dell'ipotesi di subappalto non autorizzato in quanto la trasformazione aziendale riferita si è verificata ben prima della partecipazione alla gara e l'azienda di cui è dipendente il tecnico intervenuto sull'appalto della Provincia di Pistoia è comunque un soggetto diverso da Delta Infor che in sede di gara non ha fatto ricorso ad alcuna forma di avvalimento né ha dichiarato di voler subappaltare alcuna prestazione;

- quanto al lamentato "cattivo stato di manutenzione e la scarsa funzionalità delle macchine oggetto dell'appalto" si precisa che la circostanza riferita non corrisponde alla realtà e peraltro nessuna contestazione di questo tenore è stata sollevata al momento

della consegna dell'appalto. Inoltre, in relazione alle multifunzioni più usurate, l'intensità dell'utilizzazione era verificabile visionando l'elenco allegato al Capitolato speciale d'appalto (Allegato 1) che riportava le copie riprodotte al 31/12/2015;

Accertato quindi che:

- Delta Infor si è resa responsabile delle gravi inadempienze nell'esecuzione delle prestazioni di cui all'art. 4 e 7 del Capitolato speciale d'appalto;
- che il configurarsi degli episodi di inadempimento sopra evidenziati comporta l'applicazione delle penali nella misura che verrà quantificata al momento della redazione dello "*stato di consistenza dei servizi eseguiti*" risultante dalla lettura dei contatori delle singole apparecchiature. Le penali saranno detratte dal corrispettivo dovuto alla Delta Infor per le prestazioni fino ad allora eseguite ovvero sulla garanzia fideiussoria definitiva;

Accertato che la mancata effettuazione, secondo le prescrizioni del capitolato speciale d'appalto, delle prestazioni contrattuali ha comportato gravi disagi per l'attività degli uffici dell'amministrazione provinciale e un conseguente danno patrimoniale che ci si riserva di quantificare a conclusione del servizio. Resta inteso che nel caso in cui la quantificazione del danno superasse l'importo delle penali applicate, l'Amministrazione provinciale si riserva di richiedere il maggior danno;

Ritenuto pertanto di procedere per i motivi sopra esposti alla risoluzione per grave inadempimento del contratto stipulato a seguito dell'aggiudicazione dell'RDO n.1282237 fra la Provincia di Pistoia e la ditta Delta Infor s.r.l. ;

VISTO il decreto legislativo 18 agosto 2000, n. 267, sull'Ordinamento degli enti locali, ed in particolare:

- l'articolo 107, che assegna ai dirigenti la competenza in materia di gestione, ivi compresa l'assunzione di impegni di spesa;
- l'articolo 109, sul conferimento di funzioni dirigenziali;
- l'articolo 183, comma 7, sull'esecutività delle determinazioni che comportano impegni di spesa;
- l'articolo 192, Determinazioni a contrattare e relative procedure;

VISTI:

- il D. Lgs. n. 118/2011 allegato 2 che prevede l'applicazione della contabilità finanziaria potenziata;
- l'art.71 - comma 4 - dello Statuto Provinciale;

DATO ATTO che:

- il provvedimento è assunto nell'ambito delle proprie competenze;
- il provvedimento è predisposto e formulato in conformità di quanto previsto in materia dalla vigente normativa, nonché nel rispetto degli atti che costituiscono il presupposto della procedura;

RITENUTO pertanto di dover provvedere in merito a quanto sopra esposto;

Visto:

- il D. Lgs. 50/2016 "Attuazione delle direttive 2014/23UE e 2014/24UE e 2014/25/UE sull'aggiudicazione dei contratti di concessione, sugli appalti pubblici e sulle procedure di appalto degli enti erogatori nei settori dell'acqua, dell'energia e dei

trasporti e dei servizi postali, nonché per il riordino della disciplina vigente in materia di contratti pubblici relativi a lavori servizi e forniture”

PROPONE

- di risolvere il contratto stipulato fra la Provincia di Pistoia e la ditta Delta Infor s.r.l. a seguito della RDO n. 1282237 per grave inadempimento delle prestazioni ivi contemplate, come risulta dalle motivazioni di cui in premessa, da intendersi integralmente richiamate;

– di riservarsi la quantificazione delle penali applicate a seguito dei singoli episodi di inadempimento al momento della redazione dello “*stato di consistenza dei servizi eseguiti*” risultante dalla lettura dei contatori delle singole apparecchiature. Le penali saranno detratte dal corrispettivo dovuto alla Delta Infor per le prestazioni fino ad allora eseguite ovvero sulla garanzia fideiussoria definitiva, salvo maggior danno;

Di dare atto che:

- relativamente al presente provvedimento, ai sensi dell’art. 6 bis L. 241/1990, dell’art. 6 D.P.R. 62/2013 e del Codice di comportamento aziendale, non sussistono nei confronti del Dirigente, del Responsabile del procedimento e/o dell’istruttoria, situazioni di conflitto di interesse, neanche potenziale;

- ai sensi e per gli effetti della previsione di cui all’art.9, c. 4 del vigente Regolamento sui controlli interni, approvato con deliberazione consiliare n. 40 del 07.03.2013, la sottoscrizione del presente atto equivale ad attestazione di regolarità tecnica, attestante la regolarità e la correttezza dell’azione amministrativa, prescritta dall’art 147/bis del D.Lgs. 267/2000, introdotto con D.L. 174/2012, convertito in L. 213/2012;

- avverso il presente provvedimento è esperibile il ricorso giurisdizionale al Tribunale amministrativo Regionale della Toscana entro 60 giorni o, in alternativa, ricorso straordinario al Capo dello stato entro 120 giorni dalla conoscenza dell’atto. Contro il presente provvedimento è altresì ammessa richiesta di riesame da presentare al Dirigente responsabile entro il termine di 30 giorni dalla conoscenza dell’atto. Fermi restando i termini perentori dianzi indicati, è possibile rivolgersi in via amministrativa al Difensore civico Territoriale della Provincia di Pistoia senza termini di scadenza (ricordare che per gli appalti il termine è ridotto a 30 gg. e non è ammesso il ricorso straordinario)

❖ di disporre:

- la notifica del presente provvedimento al Servizio scrivente, ai Servizi Finanziari;
- la pubblicazione del presente atto all’albo on line dell’Ente per 15 giorni consecutivi.
- la pubblicazione dei dati individuati:
 - a) dall’art. 23 del D.Lgs. n. 33/2013 alla pagina “Amministrazione trasparente” del sito web dell’Ente, alla sottosezione: Atti della Provincia;
 - b) dall’art. 37 del D. Lgs. 33/2013 alla pagina “Amministrazione trasparente” del sito web dell’Ente alla sottosezione: Affidamento lavori, forniture e servizi art. 1 comma 32 L. 190/2012.

Di disporre altresì:

la notifica del presente provvedimento:

- alla Ditta Delta Infor s.r.l. all'indirizzo PEC deltainfor@pec.it

IL DIRIGENTE

VISTA la proposta di determinazione di cui all'oggetto;

Ritenuto che l'istruttoria preordinata alla emanazione del presente atto consenta di attestarne la regolarità e la correttezza ai sensi e per gli effetti di cui all'art 147/bis del D.Lgs. 267/2000;

PRESO ATTO della previsione di cui di cui all'art.9, c. 4 del vigente Regolamento sui controlli interni, approvato con deliberazione consiliare n. 40 del 07.03.2013, secondo il quale la sottoscrizione delle determinazioni equivale ad attestazione di regolarità tecnica, attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, prescritta dall'art 147/bis del D.Lgs. 267/2000, introdotto con D.L. 174/2012, convertito in L. 213/2012;

DATO ATTO di non trovarsi, in relazione al presente provvedimento, in situazione di conflitto di interesse, anche potenziale, ai sensi e per gli effetti di cui all'art.6 bis della legge 241/90, dall'art.6 D.P.R. 62/2013 e art.7 del codice di comportamento aziendale;

DETERMINA

Di adottare la suesposta proposta di determinazione, per le motivazioni in essa contenute e in ordine alle determinazioni nella stessa specificate.

**Sottoscritta dal Responsabile
FERRETTI RENATO
con firma digitale¹**

¹ Documento informatico firmato digitalmente ai sensi del T.U. 445/2000 e del D.Lgs 82/2005 e rispettive norme collegate, il quale sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa; il documento informatico è memorizzato digitalmente ed è rintracciabile sul sito internet per il periodo della pubblicazione:
<http://albo.provincia.pistoia.it/albopretorio/>
Successivamente l'accesso agli atti viene dai singoli responsabili del procedimento al quale l'atto si riferisce, ai sensi e con le modalità di cui alla L. 241/90 e s.m.i., nonché al regolamento per l'accesso agli atti della Provincia di Pistoia.