

CIG 791865372C



IL CONSIGLIO DI AMMINISTRAZIONE

Riunitosi in data 26 maggio 2021

n. 33/2021 di Rep.

- VISTO lo Statuto della Fondazione;
- VISTO il d.lgs. 50/2016 e s.m.i.;
- VISTA la propria delibera n. 132 del 20 novembre 2019 con la quale i servizi di gestione dell'IP Contact Center della Fondazione sono stati affidati all'A.T.I. costituita tra le società NETHEX Care S.p.A. (mandataria) e YOUTILITY Center S.r.l.(mandante), *"per una spesa massima presunta pari ad Euro 2.362.500,00 (Euro 0,63 costo/minuto per 3.750.000 minuti) oltre IVA al 22% di Euro 519.750,00 per complessivi Euro 2.882.250,00 - per un periodo di diciotto mesi decorrenti dal 01 aprile 2020"* e per *"durata contrattuale di 18 mesi con possibilità di proroga, per un ulteriore periodo di 18 mesi, agli stessi termini e alle stesse condizioni economiche"*;
- VISTO il contratto di appalto, sottoscritto in data 17.01.2020, con l'A.T.I. NETHEX Care S.p.A. - YOUTILITY Center S.r.l., per un periodo di 18 mesi a decorrere dalla data di avvio dei servizi (01.04.2020), per un importo contrattuale pari ad un massimo di euro 2.362.500,00 (oltre IVA), calcolato ad una tariffa applicata ad ogni minuto di contatto, aggiudicata ad euro 0,63 per una quantità massima di minuti di contatto fissata in n. 3.750.000;
- PRESO ATTO che nel bando di gara è stato espressamente indicato che *"la durata prevista dell'appalto è di mesi 18 (diciotto) eventualmente prorogabile una sola volta per uguale periodo di 18 (diciotto) mesi"*;
- PRESO ATTO che nel disciplinare di gara al paragrafo 6.5 è indicato che *"l'amministrazione si riserva di recedere dal contratto qualora accerti la disponibilità di nuove convenzioni Consip o accordi quadro di centrali di committenza che rechino condizioni più vantaggiose rispetto a quelle praticate dall'affidatario, nel caso in cui l'impresa non sia disposta ad una revisione del prezzo in conformità a dette iniziative"*;
- PRESO ATTO che nel contratto d'appalto sottoscritto in data 17/1/2020 con l'A.T.I. sopra citata è stato ugualmente precisato che sussiste la *"possibilità di una sola proroga di ulteriori 18 mesi. La Fondazione può richiedere il recesso del contratto nei seguenti casi [...] in qualunque momento dell'esecuzione, avvalendosi della facoltà consentita dall'art. 1671 del codice civile e per qualsiasi motivo, tenendo indenne l'impresa delle spese sostenute, dei lavori eseguiti, dei mancati guadagni (art.10)"*;
- VISTA la propria delibera n. 23 del 17 marzo 2021 con la quale, per effetto dello sconto del 10% offerto dall'aggiudicatario con nota del 23 febbraio 2021, è

Handwritten signature/initials.

stato dato incarico agli uffici di negoziare con l'A.T.I. NETHEX Care S.p.A. - YOUTILITY Center S.r.l. il rinnovo del servizio di IP Contact Center, già previsto in sede di gara in misura pari al contratto in scadenza, tuttavia da frazionare in due *tranches* ciascuna pari al 50% del contratto in scadenza per minuti di contatti e per durata massima, con facoltà per la Fondazione di ulteriore rinnovo per il restante 50% alle stesse condizioni;

VISTA

la propria delibera n. 27 del 31 marzo 2021 con la quale, in seguito ai dubbi sollevati dal Collegio Sindacale, ha dato mandato al Presidente affinché venisse acquisito un qualificato parere legale finalizzato ad accertare la legittimità della procedura svolta per l'affidamento del servizio di contact center e in particolare se:

- la Fondazione avesse l'obbligo di contrarre con CONSIP S.p.a. per il servizio in oggetto;
- a fronte dell'attivazione della Convenzione CONSIP, sulla base di quanto previsto dai documenti di gara e dal contratto di appalto, la Fondazione fosse tenuta a sciogliere detto contratto per aderire alla Convenzione medesima.

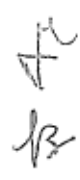
PRESO ATTO

che l'incarico di redigere il parere è stato affidato al Prof. Avv. , professore ordinario di Diritto amministrativo nel Dipartimento di Giurisprudenza della LUISS "Guido Carli" di Roma;

VISTA

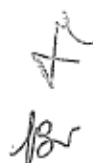
la memoria congiunta del Servizio Bilancio e del Servizio Analisi organizzazione e reportistica prot. ENA21_1043581 del 13/5/2021 da cui emerge, tra l'altro, che:

- la base d'asta utilizzata dalla Fondazione nella procedura di gara espletata, corrispondente alla base d'asta utilizzata nella gara CONSIP, non poteva corrispondere al prezzo di aggiudicazione CONSIP in quanto all'epoca dell'espletamento (maggio 2019) quest'ultimo non era ancora definito, come non era conoscibile, a settembre 2019 (data di attivazione della Convenzione), il prezzo di aggiudicazione della procedura indetta dalla Fondazione, all'epoca ancora in corso di espletamento;
- dal confronto tra la Convenzione CONSIP e il contratto stipulato con l'attuale operatore l'A.T.I. NETHEX Care S.p.A. - YOUTILITY Center S.r.l., con riferimento ai servizi previsti nel capitolato della gara indetta dalla Fondazione, emerge una serie di vantaggi operativi attualmente assicurati dall'A.T.I. poiché quest'ultima (i) offre livelli di servizio operativi migliori rispetto alla convenzione CONSIP Contact Center 2, in particolare nella gestione dei canali sincroni, (ii) utilizza una soluzione di connettività più performante, robusta e scalabile, in grado di gestire eventuali ulteriori esigenze o picchi di traffico rispetto a quelli stimati, (iii) utilizza un numero di operatori maggiore rispetto a quanto stimato in sede di progetto preliminare dall'aggiudicatario della convenzione CONSIP Contact Center 2, che permette un abbattimento dei tempi di



risposta e la gestione continuativa del servizio anche in presenza di maggiori picchi di traffico;

- VISTA la nota pervenuta dal RTI NETHEX Care S.p.A. - YOUTILITY Center S.r.l. prot. n. ENA21_83877E, con cui l'operatore economico ha manifestato la disponibilità a un ulteriore ribasso di prezzo, pari al 14% sulle attuali tariffe, per un importo unitario pari ad euro 0,542 al minuto oltre IVA, a partire dal prossimo 1° maggio 2021;
- PRESO ATTO che la RTI NETHEX Care S.p.A. - YOUTILITY Center S.r.l. ha comunicato che *"tale ribasso potrà essere concesso solo in caso di contestuale impegno da parte della Fondazione dell'attivazione della proroga contrattuale di 18 mesi, a decorrere dal termine della durata dell'appalto prevista per il prossimo 30 settembre 2021, ai sensi dell'art. 3 del Contratto, in modo da consentirci di ammortizzare i costi di avviamento sostenuti e garantire la redditività della commessa"* ribadendo la posizione già espressa nella nota del 15 febbraio 2021 rispetto all'interpretazione del contratto, ovvero che la scadenza naturale del contratto debba individuarsi unicamente nel termine dei 18 mesi e non nell'esaurimento dell'importo a misura;
- CONSIDERATO che sono state confrontate le tariffe offerte nella su richiamata nota con quelle che sarebbero applicate da CONSIP sulla base del Disegno preliminare ed è emerso che la tariffa offerta dall'RTI Nethex Youtility, con la riduzione del 14% rispetto alle attuali tariffe, consentirebbe alla Fondazione un risparmio complessivo pari ad euro 60.000 circa calcolato sull'intero periodo di 36 mesi di durata del rapporto in caso di rinnovo (pari ai 36 mesi della convenzione Consip);
- VISTO il parere reso dal Prof. _____, prot. n. ENA21_89031E del 23 aprile 2021 da cui emerge che:
- per Enasarco non sussiste alcun obbligo di affidare il Servizio ricorrendo alla Convenzione Consip, in quanto (i) sino al 2020, non potevano trovare applicazione le previsioni della Legge stabilità 2016, avendo la Fondazione adempiuto gli oneri in materia di contenimento della spesa pubblica tramite l'esercizio della facoltà prevista dalla Legge stabilità 2014, (ii) a decorrere dal 2020 sono venuti meno per tutti gli enti previdenziali privatizzati i vincoli previsti dall'art. 1, commi 512 e seguenti della l. n. 208/2015;
 - quanto al recesso, nel par. 6.5 del Disciplinare, la facoltà di Enasarco di interrompere unilateralmente il rapporto è subordinata (i) alla disponibilità di *"condizioni più vantaggiose"* della Convenzione Consip rispetto a quelle in essere, nonché (ii) al rifiuto dell'ATI ad operare *"una revisione del prezzo"* per adeguarlo ai termini economici ritenuti più convenienti e poiché entrambe le ipotesi sono da ritenersi non soddisfatte (risultando la disponibilità dell'ATI ad una revisione del prezzo che rende la sua fornitura



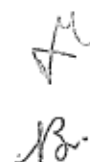
complessivamente più economica) non vi sarebbe per la Fondazione il presupposto per il recesso contrattuale;

- la decisione di avvalersi dell'opzione di rinnovo va formulata essenzialmente su ragioni di natura tecnico-discrezionali di convenienza per la Fondazione a proseguire il rapporto contrattuale, in ossequio ai canoni di ragionevolezza ed economicità cui deve ispirarsi la gestione degli enti di previdenza;
- l'ulteriore offerta economica pervenuta dall'ATI, di riduzione della tariffa del 14% a decorrere dal mese di maggio 2021, a fronte del rinnovo del rapporto per ulteriori diciotto mesi decorrenti dal 30 settembre 2021, *"merita certo di essere considerata con grande attenzione. Una diversa determinazione di Enasarco nel senso di recedere immediatamente dal Contratto per aderire alla Convenzione Consip, esporrebbe la Fondazione ai rischi di un contenzioso nel quale l'ATI potrebbe contestare la sussistenza dei presupposti (di legge e contrattuali) della cessazione del vincolo contrattuale..."* prima della scadenza dei 18 mesi alla data del 30 settembre 2021;
- sulla scorta degli elementi riportati, il parere conclude affermando che *"nel ponderare i differenti profili rilevanti, l'eventuale prosecuzione del Servizio con l'Aggiudicataria a seguito dell'esercizio dell'opzione di rinnovo contrattuale, appare soluzione operativa pienamente legittima, sia sotto il profilo formale, sia dal punto di vista sostanziale"*;

TENUTO CONTO

che sulla base della disamina condotta si può concludere che:

- non sussiste in capo alla Fondazione alcun obbligo di adesione alla Convenzione CONSIP;
- non sussistono i presupposti richiamati dal paragrafo 6.5 del Disciplinare di gara per esercitare il recesso contrattuale;
- il confronto tra i servizi offerti nell'attuale contratto e quelli previsti nel capitolato tecnico della Convenzione CONSIP fa emergere vantaggi operativi ed una maggiore qualità del servizio assicurati attualmente dall'A.T.I.;
- l'offerta economica formulata dall'A.T.I con la nota del 15 aprile 2021 risulta più vantaggiosa sotto il profilo economico, offrendo un ribasso del 14% rispetto alle attuali tariffe - subordinatamente all'impegno della Fondazione a rinnovare il contratto per ulteriori 18 mesi a decorrere dal termine di questi ultimi, fissato dall'art. 3 del contratto al 30 settembre 2021 - che permetterebbe di ottenere un risparmio di circa euro 60.000,00 rispetto all'ipotesi di adesione al contratto Consip;
- la prosecuzione del Servizio con l'Aggiudicataria, a seguito dell'esercizio dell'opzione di rinnovo contrattuale, appare la soluzione più rispondente



Pag. 5 a 6

AB

DELIBERA

1. In sostituzione e revoca della precedente deliberazione n. 23 del 17 marzo 2021, la prosecuzione dell'attuale contratto con l'A.T.I. costituito tra le società NETHEX Care S.p.A. (mandataria) e YOUTILITY Center S.r.l.(mandante) sino alla scadenza contrattuale del 30 settembre 2021 ed il rinnovo del medesimo per ulteriori 18 mesi, sino al 31 marzo 2023. Il prezzo unitario a minuto che sarà applicato a partire dal 1° maggio 2021 e sino al 31 marzo 2023 sarà pari ad euro 0,542 per minuto di contatto. La spesa complessiva sarà determinata a consuntivo sulla base dell'effettivo numero di minuti di contatto che sarà registrato nell'arco temporale sopra evidenziato.
2. Gli Uffici procederanno tempestivamente ad una verifica di mercato per ricercare e, in caso positivo, sottoporre al Consiglio di Amministrazione la possibilità di forme innovative del servizio di contact center, anche in relazione ai progressi tecnologici/informatici, affinché il medesimo possa risultare più efficiente e immediato per gli iscritti.
3. La spesa presunta per la prosecuzione del contratto con l'A.T.I. costituito tra le società NETHEX Care S.p.A. (mandataria) e YOUTILITY Center S.r.l.(mandante) dal 1° maggio 2021 sino al 30 settembre 2021 è stimata in euro 338.750,00 (0,542 per 625.000 minuti di contatto) oltre IVA pari ad euro 74.525,00, per un totale di euro 413.275,00 e con imputazione al conto co.ge. 41000135 del budget relativo all'anno 2021.
4. La spesa presunta per il rinnovo del contratto con l'A.T.I. costituito tra le società NETHEX Care S.p.A. (mandataria) e YOUTILITY Center S.r.l.(mandante) dal 1° ottobre 2021 sino al 31 marzo 2023 è stimata in euro 2.032.500,00 (0,542 per 3.750.000 minuti di contatto) oltre IVA pari ad euro 447.150,00, per un totale di euro 2.479.650,00 e con imputazione come segue:
 - per euro 413.275,00 compresa Iva, per il periodo dal 01.10.2021 al 31.12.2021, al conto co.ge. 41000135 del budget relativo all'anno 2021;
 - per euro 1.653.100,00 compresa Iva, per il periodo dal 01.01.2022 al 31.12.2022, al conto co.ge. 41000135 del budget relativo all'anno 2022 che sarà approvato alle scadenze statutarie;
 - per euro 413.275,00 compresa Iva, per il periodo dal 01.01.2023 al 31.03.2023, al conto co.ge. 41000135 del budget relativo all'anno 2023 che sarà approvato alle scadenze statutarie.

IL SEGRETARIO

[Redacted signature]

Visto per l'esecuzione
Il DIRETTORE GENERALE

[Redacted signature]

IL PRESIDENTE
(Antonio Marzolla)

[Redacted signature]