



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

OGGETTO: Concessione servizio di somministrazione alimenti e bevande tramite distributori automatici – codice cig: 7990642660 – Contratto Rep. n. 821/2021 – Concessione Servizio di ristoro mediante distributori automatici di bevande calde e fredde e di alimenti preconfezionati - Codice CIG: 70651867EC – Lettera/contratto 29 novembre 2018, prot. n. 114957 - Emergenza epidemiologica da COVID-19 – Determinazioni -

N. o.d.g.: 08/04	Rep. n. 83/2021	Prot. n. 69117	UOR: UFFICIO CONCESSIONI E COMODATI
-------------------------	------------------------	-----------------------	--

Nominativo	F	C	A	As	Nominativo	F	C	A	As
Prof. Fabio Pollice	X				Dott. Francesco Miscioscia	X			
Prof. Paolo Bernardini	X				Sig.ra Monica Bettassa	X			
Prof.ssa Donatella Porrini	X				Sig. Francesco Cifaldi	X			
Prof. Nicola Grasso	X				Sig. Lorenzo D'Amico	X			
Dott. Carmine Luciano Barbetta				X	Dott. Donato De Benedetto	==	==	==	

Legenda: (F - Favorevole) - (C - Contrario) - (A - Astenuto) - (As - Assente)

Collegio dei Revisori			
Nominativo	P	As	
Dott. Luigi Di Marco – Presidente		X	
Dott. Giovanni Desantis – Componente		X	
Dott. Michele Sciscioli – Componente		X	
Dott. Antonio Di Leo – Supplente		X	
Dott.ssa Angela Cagnazzo – Supplente		X	

Legenda: (P - Presente) - (As - Assente)

Il Rettore illustra l'argomento anticipando che il Consiglio è chiamato a pronunciarsi sul servizio di somministrazione alimenti e bevande tramite distributori automatici presso più sedi universitarie affidati, in passato, in concessione e ora, sospesi o non avviati in ragione l'emergenza Epidemiologica da COVID-19.

Attualmente, comunica il Rettore, il servizio risulta affidato in concessione a SIGMA S.r.l. corrente in Napoli, in esito allo svolgimento di due distinte procedure di gara:

1. Servizio di ristoro mediante distributori automatici di bevande calde e fredde e di alimenti preconfezionati presso gli edifici denominati Ecotekne R1, R2, A, C, D, O, M, ex Collegio Fiorini, ex Monastero degli Olivetani, Codacci - Pisanelli, College ISUFI e CLA- Villa Tresca - Codice CIG: 70651867EC – lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018;
2. Concessione servizio di somministrazione alimenti e bevande tramite distributori automatici presso Rettorato, Buon Pastore, Principe Umberto Nuovo Edificio, Principe Umberto, Sperimentale Tabacchi 1, Sperimentale Tabacchi 2, Studium 2000 plessi 1 e 2, Studium 2000 Edificio 5, Edificio Ex INAPLI, Palazzo Parlangei, Edificio A. Rizzo Ecotekne, Villa Tresca, Edificio G Ecotekne, Edificio Q-Ibil – codice cig: 799064266 – Contratto 8 marzo 2021 Rep. n. 821.

Il Rettore fa presente che l'affidamento in concessione del Servizio di ristoro mediante distributori automatici di bevande calde e fredde e di alimenti preconfezionati presso gli edifici denominati Ecotekne R1, R2, A, C, D, O, M, ex Collegio Fiorini, ex Monastero degli Olivetani, Codacci - Pisanelli, College ISUFI e CLA- Villa Tresca, è conseguito ad un Avviso di procedura negoziata autorizzata, ai sensi dell'art. 36 comma 2, lettera b) del D.lgs. n. 50/2016, con decreto direttoriale 5 maggio 2017, n. 193 -importo a base d'asta € 300.000,00 - durata quinquennale - Codice CIG: 70651867EC.



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

L'aggiudicazione in favore di SIGMA srl corrente in Napoli – canone annuo € 70.000,00- tramite scorrimento nella graduatoria, è stata disposta con decreto direttoriale 4 luglio 2018, n. 279 in esito ad un contenzioso innanzi al T.A.R. per la Puglia – Lecce che aveva determinato l'annullamento dell'originario provvedimento di aggiudicazione.

Il servizio di ristoro in concessione è stato affidato a SIGMA srl con lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018.

SIGMA srl,, in ragione delle misure di contenimento e gestione dell'emergenza epidemiologica frattanto adottate dal Governo, con nota acquisita al protocollo dell'Amministrazione in data 10 marzo 2020 con il prot. n. 39746, a causa delle notevoli ripercussioni sulla Società con l'azzeramento delle vendite e degli incassi, ha avanzato istanza per *“all'avvio del procedimento ai sensi della L. 241/1990 volto alla riduzione del canone concessorio ai sensi dell'art. 165, comma 6 del D.Lgs. n. 50/2016”* per il *“Sopravvenuto squilibrio economico finanziario della concessione per fatti non riconducibili al concessionario”*, per eccessiva onerosità e/o impossibilità sopravvenuta nell'esecuzione della concessione con richiesta di riconduzione ad equità del Contratto.

L'Università, con decreto direttoriale 24 aprile 2020, n. 186, ha preso atto della sospensione del servizio di ristoro mediante distributori automatici affidato con lettera/contratto 29 novembre 2018, a far data dal 16 marzo - data di chiusura delle sedi universitarie a causa delle disposizioni di legge e regolamentari in materia di contenimento e gestione dell'emergenza epidemiologica da COVID-19. Con il D.D. n. 186/2020, l'Amministrazione ha disposto tra l'altro, il posticipo del pagamento dei canoni dovuti al 16 marzo 2020 nonché ha escluso il pagamento del canone concessorio per tutto il periodo di sospensione del servizio.

In relazione ad una pur parziale ripresa delle attività universitarie, con decreto direttoriale 23 ottobre 2020, n. 430 è stato disposto, fatta salva qualsiasi diversa determinazione in relazione all'evoluzione della situazione epidemiologica, il riavvio del servizio affidato con lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018, far data dal 3 novembre 2020 ovvero nella data di riavvio attestata nel verbale redatto dal Direttore dell'Esecuzione in contraddittorio.

Con detto decreto è stato stabilito, tra l'altro, che il Concessionario non fosse tenuto al pagamento del canone concessorio a far data dal 16 marzo e per tutto il periodo di sospensione del servizio e che la somma del canone riferita all'annualità 2019/2020 versata in eccedenza, dovesse essere imputata a periodo di analoga durata successivo al riavvio. Con il D.D. è stata demandata al Consiglio di Amministrazione ogni determinazione sul posticipo dell'originaria scadenza contrattuale in ragione del periodo di sospensione dell'attività disposto D.D. 24 aprile 2020, n. 186 come anche su una eventuale rinegoziazione del canone negoziale di cui alla lettera/contratto 29 novembre 2018.

Il riavvio del servizio, comunicato alla Società con nota 26 ottobre 2020, prot. n. 131892 con invito a formalizzare una proposta contenente le modalità per consentire un riscontro sugli incassi e sul fatturato, è stato effettuato il 3 novembre 2020 come attestato in apposito verbale.

Con nota 19 gennaio 2021, prot. n. 7654, l'Università ha sollecitato il Concessionario a formalizzare l'anzidetta proposta.

In risposta a quanto richiesto, SIGMA srl con nota 3 febbraio 2021, prot. n. 23088, nel descrivere *“il blocco o comunque una rilevante limitazione del normale svolgimento del servizio”* per lo *“scenario assolutamente imprevedibile ed inedito”* causato quale effetto e ripercussione della situazione emergenziale, ha evidenziato come la situazione integrasse “un evento eccezionale... certamente non ascrivibile al normale rischio imprenditoriale connesso allo svolgimento dell'attività aziendale”.



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

La Società ha posto, quindi, l'accento sulla circostanza che “la misura del canone concessorio al momento della formulazione dell'offerta” fosse “stata determinata sulla base di un equilibrio economico-finanziario” connesso “all'integrale e pieno svolgimento del rapporto, per l'intera sua durata, in condizioni di normalità, condizioni che, allo stato, indiscutibilmente” erano venute meno “in quanto in quanto si è registrato un calo di fatturato rispetto al 2019 del 76%”.

Il Concessionario nella suddetta nota ha, inoltre, evidenziato che gli effetti della situazione emergenziale non si riflettessero solo sullo specifico rapporto contrattuale ma costituissero un quadro generale nel cui ambito l'azienda si trovava ad operare con la sospensione o limitazione di tutti i rapporti in essere con l'utenza pubblica ed anche privata. Sotto detto profilo, SIGMA ha ricordato come nella formulazione dell'offerta economica normalmente, non si tenga *“conto solo della specificità del servizio cui si riferisce, giacché l'equilibrio economico finanziario si basa anche su una valutazione complessiva delle potenzialità strategiche dell'azienda e sulla sua capacità di compensare, con altre utilità, margini di utile non particolarmente vantaggiosi”*. Sempre con detta nota, il Concessionario ha precisato che avrebbe garantito il servizio *“pur con un notevole sforzo economico e di gestione, in un contesto in cui la ridotta operatività non consente neanche la copertura dei costi operativi”*.

Per SIGMA srl, quindi, per consentire lo svolgimento del servizio, “non può non prospettarsi il presupposto per la sospensione del pagamento del canone concessorio per l'intera durata dell'emergenza e comunque sino al ripristino di condizioni di normalità sulla cui base è stato formulato il piano economico-finanziario di sostenibilità dell'offerta”. “Al contempo, atteso che l'attuale situazione concretizza un vero e proprio periodo di sospensione del rapporto” la Società ha comunicato di ritenere “necessario che il detto periodo di sospensione sia recuperato al termine della scadenza originariamente prevista, atteso che l'offerta economica è stata formulata anche sulla base della durata del rapporto e che... , la medesima costituisce condizione imprescindibile della sua sostenibilità economica-finanziaria”. Alla suddetta nota del Concessionario risultano allegati il Conto Economico Finanziario 2019/2020 e lo storico delle erogazioni 2019/2020 in totale e sede per sede.

A riguardo, il Rettore evidenzia come dal Conto Economico risultino, per l'anno 2019, un utile di € 3.343,28 e per l'anno 2020, una perdita di € 88.776,72 rinviando per un approfondimento sulle erogazioni alle tabelle allegate alla deliberazione.

Il Rettore prosegue specificando che l'altra **Concessione del servizio di somministrazione alimenti e bevande tramite distributori automatici ubicati presso Rettorato, Buon Pastore, Principe Umberto Nuovo Edificio, Principe Umberto, Sperimentale Tabacchi 1, Sperimentale Tabacchi 2, Studium 2000 plessi 1 e 2, Studium 2000 Edificio 5, Edificio Ex INAPLI, Palazzo Parlangei, Edificio A. Rizzo Ecotekne, Villa Tresca, Edificio G Ecotekne, Edificio Q-Ibil – codice cig: 7990642660**, la stessa è stata contrattualizzata di recente con il Contratto Rep. n. 821 sottoscritto in data 8 marzo 2021.

L'affidamento in concessione tramite procedura aperta ai sensi degli artt. 164, 167, 35 del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50 e ss.mm.ii. da svolgersi in modalità telematica è stato autorizzato con D.D. 26 luglio 2019, n. 368 (valore presunto complessivo concessione in € 1.560.000,00 di cui € 960.000,00 per 4 anni, € 480.000,00 per 2 anni nell'ipotesi di rinnovo del contratto e € 120.000,00 per n. 6 mesi per eventuale proroga tecnica). A base d'asta, l'elenco dei prezzi per talune tipologie di prodotti su cui presentare una offerta sotto forma di sconto medio ponderale (canone annuo determinato dall'Amministrazione forfetariamente in € 63.778,33 oggetto di adeguamento ISTAT FOI - € 255.113,32 per 4 anni oltre IVA se dovuta).



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

Con D.D. 13 settembre 2019, n. 416, il Dott. Alessandro Quarta è stato nominato R.U.P. in sostituzione della Capo Area Negoziale per l'allora imminente pensionamento della stessa.

Il Seggio di gara, nominato con decreto direttoriale 9 ottobre 2019, n. 452, nelle sedute del 14 e del 21 ottobre 2019 anche a seguito di una rettifica di taluni errori di calcolo nelle offerte economiche da parte di taluni Operatori Economici, ha proposto l'aggiudicazione in favore della Ditta SIGMA S.r.l. corrente in Napoli. In relazione ad istanza di accesso agli atti avanzata dall'O.E. classificatosi secondo nella graduatoria e di talune eccezioni formulate dallo stesso, tramite legale, con richiesta di declaratoria di inefficacia di aggiudicazione, il Seggio di gara solo nelle sedute del 3 e del 17 febbraio 2020, ha confermato la proposta di aggiudicazione formulata in precedenza.

L'aggiudicazione della concessione alla Ditta SIGMA S.r.l. corrente in Napoli, è stata disposta con decreto direttoriale 1° aprile 2020, n. 160 quando, frattanto, erano intervenute le misure di contenimento e gestione dell'emergenza epidemiologica da COVID-19. In ragione delle disposizioni nazionali e regionali emanate, non si è proceduto alla sottoscrizione del contratto in quanto il lock down in essere all'epoca impediva lo svolgimento dei quasi tutte le attività compreso il servizio di somministrazione alimenti e bevande come anche delle attività didattiche e lavorative. In ogni caso, gli Uffici hanno provveduto a tutte le attività propedeutiche alla sottoscrizione del contratto (richiesta ed acquisizione cauzione definitiva ed altre polizze ...)

Con nota acquisita al protocollo in data 7 agosto 2020 con il n. 104983, SIGMA srl per il verificarsi dell'emergenza epidemiologica nelle more della contrattualizzazione, ha avanzato una richiesta per consentire il mantenimento dell'equilibrio economico finanziario, *“in coerenza con quanto disposto dall'art. 165, comma 6 del D.Lgs 50/2016”*, per un servizio *“legato ai dati di affluenza e, comunque, alla normale operatività dell'Università”*.

In vista della sottoscrizione del contratto, l'Azienda ha, quindi, palesato l'esigenza *“di collegare l'inizio del pagamento del canone concessorio offerto in coincidenza con la piana ripresa delle attività universitarie atteso che il piano economico finanziario (e la conseguente sostenibilità del canone concessorio) sono strettamente correlati a tale circostanza”*. SIGMA Srl ha specificato di non ritenere necessario, nell'ipotesi in cui si verifichi una ripresa totale delle attività *“con l'afflusso normale pre-Covid di utenza”*, procedere ad una revisione del canone.

L'Azienda così, ha fatto presente di ritenere, sulla base di un tale presupposto, prevedere *“un meccanismo che consenta di verificare l'effettiva ed auspicata ripresa delle attività e del conseguente afflusso di utenza”* proponendo la corresponsione del canone semestrale posticipato invece che anticipato con un riscontro sui dati mensilmente trasmessi riferiti alle consumazioni che *“unitamente alla constatazione della ripresa della normale attività universitaria, potranno confermare l'auspicato ripristino delle condizioni di normalità sulla cui base è stata formulata l'offerta in sede di gara”*. Per SIGMA srl il periodo di monitoraggio proposto, all'epoca, per la stagione autunnale, avrebbe consentito una valutazione congiunta ed eventuali *“possibili rimedi, nella salvaguardia dei reciproci interessi”*.

In risposta a quanto così richiesto, l'Università, con nota 11 settembre 2020, prot. n. 110997, ha fatto presente che le modifiche richieste avrebbero finito con l'incidere in una fase antecedente la sottoscrizione del contratto con riflessi sull'aggiudicazione alterandone termini e condizioni non potendosi, in quel dato momento, parlare di riequilibrio della concessione per l'assenza di contratto in essere e, pertanto, ha invitato SIGMA Srl a sottoscrivere il contratto alle condizioni accettate in sede di gara riservandosi, in caso contrario, di valutare un eventuale scorrimento della graduatoria.

Nei mesi successivi, la Società ha trasmesso la documentazione necessaria per la sottoscrizione del contratto (versamento imposta registro, garanzia definitiva, polizza RCT, Polizza All Risk Incendio, versamento per spese di pubblicazione, versamento importo Bolli).



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

Il Rettore fa presente che lo *stop and go* sulle attività universitarie e, più in generale su tutte le attività, per le misure di contenimento dell'emergenza epidemiologica soprattutto nella cosiddetta "Zona rossa", ha finito con l'incidere sulla data di sottoscrizione del contratto.

In data 8 marzo è stato sottoscritto il contratto rep. 821, tuttavia l'Amministrazione con nota 17 marzo 2021, prot. 51950, ha comunicato che le attività comprensive della didattica sarebbero state svolte dal personale docente e ricercatore e dal personale tecnico amministrativo fatto salvo lo svolgimento dei servizi essenziali, in modalità a distanza come D.R. 13 marzo 2021, n. 142 in ragione delle misure da ultimo adottate in dal Ministro della Salute con Ordinanza 12 marzo 2021 per la Regione Puglia allo scopo di contrastare e contenere il diffondersi del virus. Pertanto, l'Amministrazione ha rappresentato al Concessionario di vedersi costretta, nonostante l'avvenuta sottoscrizione del Contratto, a procrastinare l'installazione dei distributori e l'avvio del servizio preannunciando che qualsiasi determinazione in ordine alla richiesta di riequilibrio economico della concessione avanzata, sarebbe stata portata all'attenzione del Consiglio di Amministrazione.

Il Rettore segnala come, al momento, il servizio di cui al contratto rep. 821/2021, non sia stato avviato causa le misure di contenimento dell'emergenza epidemiologica che, ancora oggi, rendono estremamente gravoso, sotto il profilo economico finanziario soprattutto in termini di investimento, l'installazione dei distributori e l'avvio del servizio appena contrattualizzato.

D'altra parte l'analogo servizio, affidato sempre a SIGMA srl con lettera/contratto del 29 novembre 2018, pur se riavviato in data 3 novembre 2020, non ha risposto alle finalità proprie a causa del mancato o ridottissimo flusso dell'utenza determinando una concreta e notevole perdita economica per il concessionario.

A questo punto, il Rettore evidenzia come le misure di contenimento e gestione dell'emergenza epidemiologica se da un lato, hanno inciso, durante il lockdown, sulla concessione del servizio affidato con la lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018 per l'impossibilità temporanea a svolgere le prestazioni contrattualmente previste, dall'altra hanno finito allora come oggi, con il determinare una eccessività onerosità delle stesse soprattutto con riferimento al canone concessorio per il verificarsi di avvenimenti straordinari ed imprevedibili.

Pertanto, nell'ipotesi di superamento della normale alea contrattuale è necessario ancora oggi fare riferimento a detti rimedi per il protrarsi dell'emergenza epidemiologica e per la conseguente situazione di incertezza che ancora investe la ripresa concreta di tutte le attività.

Quanto detto sia pur con presupposti diversi, finisce con l'incidere con modalità analoghe, anche sulla Concessione del servizio affidata con il Contratto rep. 821 sottoscritto in data 8 marzo 2021.

A riguardo, il Rettore pone l'accento sull'art. 165 del D.Lgs. n. 50/2016, rubricato "*Rischio ed equilibrio economico finanziario nelle concessioni*" e, in particolare, sul comma 6 ai sensi del quale "*il verificarsi di fatti non riconducibili al concessionario che incidono sull'equilibrio del piano economico finanziario può comportare la sua revisione da attuare mediante la rideterminazione delle condizioni di equilibrio. La revisione deve consentire la permanenza dei rischi trasferiti in capo all'operator economico e delle condizioni di equilibrio economico finanziario relative al contratto*".

Attualmente, lo stato emergenziale è stato prorogato, con decreto-legge 14 gennaio 2021, n. 2 convertito con modificazioni, dalla legge 12 marzo 2021, n. 29 "*Ulteriori disposizioni urgenti in materia di contenimento e prevenzione dell'emergenza epidemiologica da COVID-19 e di svolgimento delle elezioni per l'anno 2021*", al 30 aprile 2021. Al momento, come è noto, sono in fase di adozione da parte del Governo, nuove misure di contenimento dell'emergenza epidemiologica che potrebbe essere prorogata al 31 luglio 2021. Mentre la Regione Puglia rimane sino al 30 aprile in zona rossa come da Ordinanza del Ministero della Salute 16 aprile 2021.



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

Nel prossimo periodo, prosegue il Rettore, il Governo ha programmato, base di un “*rischio ragionato*”, una ripresa parziale e graduale delle attività soprattutto in “*Zona Gialla*”. Anche le sedi Universitarie riapriranno i battenti nel pieno rispetto delle misure di contenimento dell’epidemia COVID-19 dettate da disposizioni normative e regolamentari nazionali, regionali nonché da provvedimenti adottati dall’Università del Salento con le modalità e nei termini nei medesimi indicati, tuttavia, la ripresa delle attività sarà graduale ed, al momento, non è stato ancora programmata una ripresa delle attività didattiche al 100%.

A questo punto in Rettore invita il Consiglio a pronunciarsi su quelle condizioni in grado di assicurare lo svolgimento del servizio nel perdurare della situazione emergenziale coniugando le esigenze di un numero ancora limitato di utenti con le ragioni imprenditoriali che non possono comportare una perdita per l’azienda.

IL CONSIGLIO DI AMMINISTRAZIONE

UDITO il Rettore;

CONSIDERATO che il servizio di somministrazione alimenti e bevande tramite distributori automatici risulta affidato in concessione a SIGMA S.r.l. corrente in Napoli, in esito allo svolgimento di due distinte procedure di gara:

- Servizio ristoro mediante distributori automatici di bevande calde e fredde e di alimenti preconfezionati presso Ecotekne R1, R2, A, C, D, O, M, ex Collegio Fiorini, ex Monastero degli Olivetani, Codacci - Pisanelli, College ISUFI e CLA- Villa Tresca - Codice CIG: 70651867EC – lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018;

- Concessione servizio somministrazione alimenti e bevande tramite distributori automatici c/o Rettorato, Buon Pastore, Principe Umberto Nuovo Edificio, Principe Umberto, Sperimentale Tabacchi 1, Sperimentale Tabacchi 2, Studium 2000 plessi 1 e 2, Studium 2000 Edificio 5, Edificio Ex INAPLI, Palazzo Parlangei, Edificio A. Rizzo Ecotekne, Villa Tresca, Edificio G Ecotekne, Edificio Q-Ibil – codice cig:799064266 – Contratto 8 marzo 2021 Rep.n. 821;

CONSIDERATO che l’affidamento in concessione del Servizio di ristoro mediante distributori automatici presso gli edifici denominati Ecotekne R1, R2, A, C, D, O, M, ex Collegio Fiorini, ex Monastero degli Olivetani, Codacci - Pisanelli, College ISUFI e CLA- Villa Tresca, è conseguito ad un Avviso di procedura negoziata autorizzata, ai sensi dell’art. 36 comma 2, lettera b) del D.lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii., con decreto direttoriale 5 maggio 2017, n. 193, con importo a base d’asta € 300.000,00 e durata quinquennale - Codice CIG: 70651867EC;

CONSIDERATO che l’aggiudicazione in favore di SIGMA srl corrente in Napoli – canone annuo € 70.000,00- tramite scorrimento nella graduatoria, è stata disposta con decreto direttoriale 4 luglio 2018, n. 279 in esito ad un contenzioso innanzi al T.A.R. per la Puglia – Lecce che aveva determinato l’annullamento dell’originario provvedimento di aggiudicazione;

CONSIDERATO che il servizio di ristoro in concessione - Codice CIG: 70651867EC - è stato affidato a SIGMA srl con lettera/contratto prot. n.114957 del 29 novembre 2018;

CONSIDERATO che SIGMA srl, stante misure di contenimento e gestione dell’emergenza epidemiologica frattanto adottate dal Governo, con nota acquisita al protocollo in data 10 marzo 2020 con il prot. n. 39746, a causa delle notevoli ripercussioni sulla Società con l’azzeramento delle vendite e degli incassi, ha avanzato istanza per “*all’avvio del procedimento ai sensi della L. 241/1990 volto alla riduzione del canone concessorio ai sensi dell’art. 165, comma 6 del D.Lgs. n. 50/2016*” per il “*Sopravvenuto squilibrio*”



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

economico finanziario della concessione per fatti non riconducibili al concessionario”, per eccessiva onerosità e/o impossibilità sopravvenuta nell’esecuzione della concessione per fatti non riconducibili al concessionario con richiesta di riconduzione ad equità del Contratto;

- VISTO il D.D. 24 aprile 2020, n. 186, con cui l’Università ha preso atto della sospensione del servizio affidato con lettera/contratto 29 novembre 2018, a far data dal 16 marzo - data di chiusura delle sedi universitarie, a causa delle disposizioni di legge e regolamentari in materia di contenimento e gestione dell’emergenza epidemiologica da COVID-19;
- CONSIDERATO che con il D.D. n. 186/2020, l’Amministrazione ha disposto, tra l’altro, il posticipo del pagamento dei canoni dovuti al 16 marzo 2020 nonché ha escluso il pagamento del canone concessorio per tutto il periodo di sospensione del servizio senza che ciò determinasse, in nessun caso, il riconoscimento di alcuna pretesa di risarcimento danni né una rideterminazione di condizioni contrattuali;
- CONSIDERATO che, in relazione ad una pur parziale ripresa delle attività universitarie, con decreto direttoriale 23 ottobre 2020, n. 430 è stato disposto, fatta salva qualsiasi diversa determinazione in relazione all’evoluzione della situazione epidemiologica, il riavvio del servizio affidato con lettera/contratto del 29 novembre 2018, far data dal 3 novembre 2020 ovvero nella data di riavvio attestata nel verbale redatto dal Direttore dell’Esecuzione in contraddittorio;
- CONSIDERATO che con lo stesso decreto è stato altresì, stabilito che il Concessionario non fosse tenuto al pagamento del canone concessorio a far data dal 16 marzo e per tutto il periodo di sospensione del servizio e, pertanto, la somma del canone riferita all’annualità 2019/2020 versata in eccedenza dovesse essere imputata a periodo di analoga durata successivo al riavvio;
- CONSIDERATO che con detto decreto è stata demandata al Consiglio di Amministrazione ogni determinazione sul posticipo dell’originaria scadenza contrattuale in ragione del periodo di sospensione dell’attività disposto decreto direttoriale 24 aprile 2020, n. 186 come anche su una eventuale rinegoziazione del canone concessorio di cui alla lettera lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018;
- CONSIDERATO che riavvio del servizio, comunicato alla Società con nota 26 ottobre 2020, prot. n. 131892 con invito a formalizzare una proposta contenente le modalità per consentire un riscontro sugli incassi e sul fatturato, è stato effettuato il 3 novembre 2020 come attestato in apposito verbale;
- VISTA la nota 19 gennaio 2021, prot. n. 7654 con cui l’Università ha sollecitato il Concessionario a formalizzare una proposta per l’eventuale rinegoziazione del canone negoziale;
- VISTA la nota 3 febbraio 2021, prot. n. 23088 con cui SIGMA srl, nel descrivere *“il blocco o comunque una rilevante limitazione del normale svolgimento del servizio”* per lo *“scenario assolutamente imprevedibile ed inedito”* causato quale effetto e ripercussione della situazione emergenziale, ha evidenziato come la situazione integrasse *“un evento eccezionale... certamente non ascrivibile al normale rischio imprenditoriale connesso allo svolgimento dell’attività aziendale”*;
- CONSIDERATO che con detta nota, la Società ha posto l’accento sulla circostanza che *“la misura del canone concessorio al momento della formulazione dell’offerta”* fosse *“stata determinata sulla base di un equilibrio economico-finanziario”* strettamente connesso *“all’integrale e pieno svolgimento del rapporto, per l’intera sua durata, in condizioni di*



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

normalità, condizioni che, allo stato, indiscutibilmente” erano *“venute meno in quanto in quanto si è registrato un calo di fatturato rispetto al 2019 del 76%”*;

CONSIDERATO che il Concessionario nella suddetta nota ha, inoltre, evidenziato come gli effetti della situazione emergenziale non si riflettessero solo sullo specifico rapporto contrattuale ma costituissero un quadro generale nel cui ambito l’azienda si trova ad operare con la sospensione o limitazione di tutti i rapporti in essere con l’utenza pubblica ed anche privata precisando come nella formulazione dell’offerta economica normalmente, non si tenga *“conto solo della specificità del servizio cui si riferisce, giacché l’equilibrio economico finanziario si basa anche su una valutazione complessiva delle potenzialità strategiche dell’azienda e sulla sua capacità di compensare, con altre utilità, margini di utile non particolarmente vantaggiosi”*;

CONSIDERATO che, sempre con detta nota del 3 febbraio, il Concessionario ha precisato che *“pur con un notevole sforzo economico e di gestione, in un contesto in cui la ridotta operatività non consente neanche la copertura dei costi operativi”* avrebbe comunque garantito il servizio;

CONSIDERATO che per SIGMA srl per consentire lo svolgimento del servizio, *“non può non prospettarsi il presupposto per la sospensione del pagamento del canone concessorio per l’intera durata dell’emergenza e comunque sino al ripristino di condizioni di normalità sulla cui base è stato formulato il piano economico-finanziario di sostenibilità dell’offerta”* comunicando di ritenere, *“Al contempo, atteso che l’attuale situazione concretizza un vero e proprio periodo di sospensione del rapporto”* ... *“necessario che il detto periodo di sospensione sia recuperato al termine della scadenza originariamente prevista, atteso che l’offerta economica è stata formulata anche sulla base della durata del rapporto e che... , la medesima costituisce condizione imprescindibile della sua sostenibilità economica-finanziaria”*;

CONSIDERATO che dal Conto Economico Finanziario 2019/2020 e lo storico delle erogazioni 2019/2020 in totale e sede per sede allegati alla predetta nota risulta, per l’anno 2019, un utile di € 3.343,28 e per l’anno 2020, una perdita di € 88.776,72;

CONSIDERATO che la Concessione del servizio tramite distributori automatici presso Rettorato, Buon Pastore, Principe Umberto Nuovo Edificio, Principe Umberto, Sperimentale Tabacchi 1, Sperimentale Tabacchi 2, Studium 2000 plessi 1 e 2, Studium 2000 Edificio 5, Edificio Ex INAPLI, Palazzo Parlangei, Edificio A. Rizzo Ecotekne, Villa Tresca, Edificio G Ecotekne, Edificio Q-Ibil -, è stata contrattualizzata con il Contratto Rep. n. 821 sottoscritto in data 8 marzo 2021:

CONSIDERATO che l’affidamento in concessione tramite procedura aperta ai sensi degli artt. 164, 167, 35 del decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50 e ss.mm.ii. da svolgersi in modalità telematica è stato autorizzato con D.D. 26 luglio 2019, n. 368 (valore presunto complessivo concessione in € 1.560.000,00 di cui € 960.000,00 per 4 anni, € 480.000,00 per 2 anni nell’ipotesi di rinnovo del contratto e € 120.000,00 per n. 6 mesi per eventuale proroga tecnica) con base d’asta l’elenco dei prezzi per talune tipologie di prodotti su cui presentare una offerta sotto forma di sconto medio ponderale (canone annuo determinato dall’Amministrazione forfetariamente in € 63.778,33 oggetto di adeguamento ISTAT FOI - € 255.113,32 per 4 anni oltre IVA se dovuta);

CONSIDERATO che D.D. 13 settembre 2019, n. 416, il Dott. A. Quarta è stato nominato R.U.P. in sostituzione della Capo Area Negoziale per l’allora, imminente pensionamento della stessa;



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

- CONSIDERATO il Saggio di gara nominato con decreto direttoriale 9 ottobre 2019, nelle sedute del 2 e del 21 ottobre 2019 anche a seguito di una rettifica di taluni errori di calcolo nelle offerte economiche da parte di taluni Operatori Economici, ha proposto l'aggiudicazione in favore della Ditta SIGMA S.r.l. corrente in Napoli;
- CONSIDERATO che in relazione all'istanza di accesso agli atti avanzata da parte dell'Operatore Economico classificatosi secondo nella graduatoria e di talune eccezioni formulate tramite legale con richiesta di declaratoria di inefficacia di aggiudicazione, solo nelle sedute del 3 e del 17 febbraio 2020, il Saggio di gara ha confermato la proposta di aggiudicazione formulata in precedenza;
- CONSIDERATO che l'aggiudicazione della concessione del servizio alla Ditta SIGMA S.r.l è stata disposta con D.D. 1° aprile 2020, n. 160 quando, frattanto, erano intervenute le misure di contenimento e gestione dell'emergenza epidemiologica e, pertanto, a causa delle stesse non si è proceduto alla sottoscrizione del contratto in quanto il lock down in essere all'epoca impediva lo svolgimento dei quasi tutte le attività compreso il servizio di somministrazione alimenti e bevande come anche delle attività didattiche e lavorative;
- VISTA la nota acquisita al protocollo in data 7 agosto 2020 con il n. 104983 con cui SIGMA srl, per verificarsi dell'emergenza epidemiologica nelle more della contrattualizzazione, ha avanzato una richiesta per consentire il mantenimento dell'equilibrio economico finanziario, *“in coerenza con quanto disposto dall'art. 165, comma 6 del D.Lgs 50/2016”*, per un servizio *“legato ai dati di affluenza e, comunque, alla normale operatività dell'Università”*;
- CONSIDERATO che, in vista della sottoscrizione del contratto, la Società ha palesato l'esigenza *“di collegare l'inizio del pagamento del canone concessorio offerto in coincidenza con la piena ripresa delle attività universitarie atteso che il piano economico finanziario (e la conseguente sostenibilità del canone concessorio) sono strettamente correlati a tale circostanza”*;
- CONSIDERATO che SIGMA Srl in detta nota ha specificato di non ritenere necessario, nell'ipotesi in cui si verifichi una ripresa totale delle attività *“con l'afflusso normale pre-Covid di utenza”*, procedere ad una revisione del canone;
- CONSIDERATO che la Società ha fatto presente di ritenere, sulla base di un tale presupposto, prevedere *“un meccanismo che consenta di verificare l'effettiva ed auspicata ripresa delle attività e del conseguente afflusso di utenza”* proponendo la corresponsione del canone semestrale posticipato invece che anticipato con un riscontro sui dati mensilmente trasmessi riferiti alle consumazioni che *“unitamente alla constatazione della ripresa della normale attività universitaria, potranno confermare l'auspicato ripristino delle condizioni di normalità sulla cui base è stata formulata l'offerta in sede di gara”*;
- CONSIDERATO che, per SIGMA srl il periodo di monitoraggio proposto, all'epoca, per la stagione autunnale, avrebbe consentito una valutazione congiunta ed eventuali *“possibili rimedi, nella salvaguardia dei reciproci interessi”*;
- CONSIDERATO che, in risposta a quanto richiesto, l'Amministrazione, con nota 11 settembre 2020, prot. n. 110997, ha fatto presente alla Società che le modifiche richieste avrebbero finito con l'incidere in una fase antecedente la sottoscrizione del contratto con riflessi sull'aggiudicazione alterandone termini e condizioni e poiché non potendosi, in quel dato momento, parlare di riequilibrio della concessione per l'assenza di contratto in essere, ha invitato SIGMA Srl a sottoscrivere il contratto alle condizioni accettate in sede di gara riservandosi, in caso contrario, di valutare un eventuale scorrimento della graduatoria;



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

- CONSIDERATO che, nei mesi successivi, la Società, ha trasmesso la documentazione necessaria per la sottoscrizione del contratto;
- CONSIDERATO che lo *stop and go* sulle attività universitarie e, più in generale su tutte le attività, per le misure di contenimento dell'emergenza epidemiologica soprattutto nella "Zona rossa", ha finito con l'incidere sulla data di sottoscrizione del contratto;
- CONSIDERATO in data 8 marzo è stato sottoscritto il contratto rep. 821;
- VISTA la nota 17 marzo 2021, prot. 51950 con cui l'Università ha comunicato che, come D.R. 13 marzo 2021, n. 142, le attività comprensive della didattica sarebbero state svolte dal personale docente e ricercatore e dal personale tecnico amministrativo in modalità a distanza fatto salvo lo svolgimento dei servizi essenziali per le misure da ultimo adottate in dal Ministro della Salute con Ordinanza 12 marzo 2021 per la Regione Puglia allo scopo di contrastare e contenere il diffondersi del virus;
- CONSIDERATO che l'Amministrazione ha rappresentato al Concessionario di vedersi costretta, nonostante l'avvenuta sottoscrizione del Contratto, a procrastinare l'installazione dei distributori e l'avvio del servizio preannunciando che qualsiasi determinazione in ordine alla richiesta di riequilibrio economico della concessione avanzata, sarebbe stata portata all'attenzione del Consiglio di Amministrazione;
- CONSIDERATO che, al momento, il servizio di cui al contratto rep. 821/2021 non è stato avviato sempre per le misure di contenimento dell'emergenza epidemiologica che, ancora oggi, rendono estremamente gravoso, sotto il profilo economico finanziario soprattutto in termini di investimento, l'installazione dei distributori e l'avvio del servizio appena contrattualizzato;
- CONSIDERATO che l'analogo servizio, affidato sempre a SIGMA srl con lettera/contratto del 29 novembre 2018, pur se ripreso in data 3 novembre 2020, non ha risposto alle finalità proprie per il mancato o ridottissimo flusso dell'utenza determinando una concreta e notevole perdita per il concessionario;
- CONSIDERATO le misure di contenimento e gestione dell'emergenza epidemiologica se, da un lato, hanno inciso, durante il lockdown, sulla concessione del servizio affidato con la lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018 per l'impossibilità temporanea a svolgere le prestazioni contrattualmente previste, dall'altra hanno finito allora come oggi, con il determinare una eccessività onerosità delle stesse soprattutto con riferimento al canone concessorio per il verificarsi di avvenimenti straordinari ed imprevedibili;
- CONSIDERATO che ciò, sia pur con presupposti diversi, finisce con l'incidere anche sulla Concessione del servizio affidata con il Contratto rep. 821 sottoscritto in data 8 marzo 2021;
- CONSIDERATO che, attualmente lo stato emergenziale è stato prorogato, con decreto-legge 14 gennaio 2021, n. 2 convertito con modificazioni, dalla legge 12 marzo 2021, n. 29 recante "*Ulteriori disposizioni urgenti in materia di contenimento e prevenzione dell'emergenza epidemiologica da COVID-19 e di svolgimento delle elezioni per l'anno 2021*", al 30 aprile 2021.;
- CONSIDERATO che, al momento, sono in fase di adozione da parte del Governo, nuove misure di contenimento dell'emergenza epidemiologica la cui dichiarazione potrebbe essere prorogata, probabilmente, al 31 luglio 2021 mentre la Regione Puglia rimane sino al 30 aprile in zona rossa come da Ordinanza del Ministero della Salute 16 aprile 2021;
- CONSIDERATO che, nel prossimo periodo, il Governo ha programmato, base di un "*rischio ragionato*", una ripresa parziale e graduale delle attività soprattutto in "*Zona Gialla*" e



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

che anche le sedi Universitarie riapriranno i battenti nel pieno rispetto delle misure di contenimento dell'epidemia COVID-19 dettate da disposizioni normative e regolamentari nazionali, regionali nonché da provvedimenti adottati dall'Università del Salento con le modalità e nei termini nei medesimi indicati, ma, tuttavia la ripresa delle attività sarà graduale ed, al momento, non è stato ancora programmata una ripresa delle attività didattiche al 100%;

CONSIDERATO che ai sensi dell'art. 165 del D.Lgs. 50/2016 rubricato "*Rischio ed equilibrio economico finanziario nelle concessioni*" e, in particolare, del comma 6 "*il verificarsi di fatti non riconducibili al concessionario che incidono sull'equilibrio del piano economico finanziario può comportare la sua revisione da attuare mediante la rideterminazione delle condizioni di equilibrio. La revisione deve consentire la permanenza dei rischi trasferiti in capo all'operatore economico e delle condizioni di equilibrio economico finanziario relative al contratto*";

CONSIDERATO che, ai sensi dell'articolo 3, comma 1, lettera zz) del D.Lgs. n. 50/2016, l'operatore economico assume il "*rischio operativo nel caso in cui, in condizioni operative normali, per tali intendendosi l'insussistenza di eventi non prevedibili non sia garantito il recupero degli investimenti effettuati o dei costi sostenuti per la gestione dei servizi oggetto di concessione.*";

TENUTO CONTO dello squilibrio contrattuale sopraggiunto alla concessione dei servizi di somministrazione alimenti e bevande tramite distributori automatici dovuto ad un evento straordinario ed imprevedibile quale l'emergenza Epidemiologica da COVID-19;

CONSIDERATO che le misure di contenimento e gestione dell'emergenza epidemiologica se da un lato, hanno inciso, durante il lockdown, sulla concessione del Servizio di ristoro mediante distributori automatici di bevande affidato con la lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018 per l'impossibilità temporanea a svolgere le prestazioni contrattualmente previste dall'altra hanno finito anche successivamente, con il determinare l'eccessività onerosità delle stesse con principale riferimento al canone concessorio per il verificarsi di avvenimenti straordinari ed imprevedibili;

CONSIDERATO che a detti rimedi nell'ipotesi di superamento della normale alea contrattuale è necessario ancora oggi fare ricorso per il protrarsi dell'emergenza epidemiologica e per la conseguente situazione di incertezza che ancora investe la ripresa concreta di tutte le attività;

CONSIDERATO opportuno procedere ad un riequilibrio della concessione degli anzidetti servizi;

CONSIDERATO quanto previsto dagli articoli 1467 e 1468 del codice civile nei contratti a prestazioni periodiche nell'ipotesi di eccessiva onerosità dovuta al verificarsi di avvenimenti straordinari ed imprevedibili;

RITENUTO pertanto, fatta salva qualsiasi diversa determinazione in relazione all'evoluzione della situazione epidemiologica da COVID-2019, di garantire l'effettuazione del servizio di somministrazione alimenti e bevande tramite distributori automatici affidato con lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018 e con contratto rep. n. 821/2021;

VISTO il decreto legislativo 18 aprile 2016, n. 50 e ss.mm.ii.;

VISTI gli articoli 1218 e 1467 del codice civile ;

VISTO il vigente Statuto dell'Università del Salento;

VISTO il vigente Regolamento di Amministrazione, Finanza e Contabilità;

VISTO il Regolamento per l'attività negoziale;



Delibera n. **83/2021** del Consiglio di Amministrazione del **27/04/2021**

DELIBERA

- Art. 1 Per le motivazioni indicate in premessa, disporre che sino alla data di cessazione delle misure di contenimento dell'emergenza epidemiologia da COVID-19 prevista da specifiche disposizioni di legge e regolamentari nazionali o ovvero sino alla ripresa delle attività universitarie disposta con specifico provvedimento, SIGMA S.r.l., corrente in Napoli non è tenuta al pagamento del canone concessorio:
- a) con decorrenza dal 16 marzo 2020 per la concessione del servizio di ristoro mediante distributori automatici di bevande calde e fredde e di alimenti preconfezionati presso gli edifici denominati Ecotekne R1, R2, A, C, D, O, M, ex Collegio Fiorini, ex Monastero degli Olivetani, Codacci - Pisanelli, Colloge ISUFI e CLA- Villa Tresca - Codice CIG: 70651867EC – affidata con la lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre 2018;
- b) con decorrenza dalla data di avvio del servizio attestato in apposito verbale redatto, in contraddittorio, dal Direttore dell'Esecuzione del Contratto, in contraddittorio per la concessione del servizio di somministrazione alimenti e bevande tramite distributori automatici presso Rettorato, Buon Pastore, Principe Umberto Nuovo Edificio, Principe Umberto, Sperimentale Tabacchi 1, Sperimentale Tabacchi 2, Studium 2000 plessi 1 e 2, Studium 2000 Edificio 5, Edificio Ex INAPLI, Palazzo Parlangei, Edificio A. Rizzo Ecotekne, Villa Tresca, Edificio G Ecotekne, Edificio Q-Ibil – codice cig: 799064266 affidata con Contratto 8 marzo 2021 Rep. n. 821.
- Art. 2 Il Direttore Generale con proprio decreto prenderà atto della data di cessazione del periodo di cui all'articolo 1.
- Art. 3 Per effetto delle disposizioni di legge e regolamentari recanti misure di contenimento dell'emergenza epidemiologica da COVID-2019, posticipare le originarie scadenze contrattuali per il periodo corrispondente a quello indicato all'articolo 1.
- Art. 4 Lo svolgimento dei servizi di cui all'articolo 1, avverrà nel pieno rispetto delle misure di contenimento dell'epidemia COVID-19 dettate da disposizioni normative e regolamentari nazionali, regionali nonché da provvedimenti adottati dall'Università del Salento con le modalità e nei termini nei medesimi indicati.
- Art. 5 Sulla base dei dati economici dell'attività riferita ai periodi di cui all'articolo 3 ed in relazione all'evoluzione della situazione epidemiologica, è in facoltà dell'Università procedere all'eventuale rinegoziazione dei contratti di cui alle lettere a) e b) tramite specifico atto integrativo approvato con decreto del Direttore Generale.
- Art. 6 La somma del canone concessorio riferita all'annualità 2019/2020 già versata dal SIGMA S.r.l. in eccedenza per la concessione del servizio affidata con lettera/contratto prot. n. 114957 del 29 novembre sarà imputata a periodo di analoga durata successivo alla ripresa del servizio.
- Art. 7 E' fatta salva qualsiasi diversa determinazione in relazione all'evoluzione della situazione epidemiologica da COVID-2019
- Art. 8 Autorizzare l'Ufficio Entrate, Fiscalità e Cassa Economale ad introitare, sulla voce 30701002 "Canoni e fitti attivi" – RIAF.RIAF3.RISARCIMENTO E FITTI VARI del bilancio di previsione dell'esercizio finanziario 2020 e 2021 la minor somma relativa a quanto disposto con la presente deliberazione.
- Art. 9 Il presente provvedimento sarà pubblicato ai sensi dell'articolo 29 del d.lgs. 18 aprile 2016, n. 50 e ss.mm.ii. nella sezione Amministrazione Trasparente.

Il presente dispositivo è approvato seduta stante ed è immediatamente esecutivo.