



Autorità di Sistema Portuale
del Mar Ionio

Decreto n° ____/2018
del ____/05/2018
Direzione competente: SG/GARE/AGE

Oggetto: Contratto ex art. 17, co. 1, let. g) del D.lgs. 50/2016 per l'affidamento del servizio di somministrazione di lavoro a termine di n. 6 unità.

Avvio della procedura di affidamento.

Nomina del Responsabile del procedimento e del Direttore per l'esecuzione del contratto ai sensi dell'art. 31 del D.lgs. 50/2016 ai sensi dell'art. 101 del D.lgs. medesimo.

IL PRESIDENTE

Su proposta della Direzione AA.GG. e Internazionali/Programmazione/Personale, formalizzata con l'invio del modello "B", in data 15.3.2018, successivamente integrato con i modelli "B-Bis" e "B-ter" trasmessi, rispettivamente, con mail del 18.4.2018 e del 2.5.2018, qui uniti in copia.

Premesso che:

- gli ingg. Vincenzo Giuseppe Elia e Francesco Sapio - unità a tempo pieno inquadrati al IV livello del vigente CCNL dei Lavoratori dei Porti - sono in missione per somministrazione presso l'Autorità di Sistema Portuale del Mar Ionio, nello Staff del Commissario Straordinario del Porto di Taranto nominato con D.P.C.M. del 17.2.2012, con contratto in scadenza il 24.8.2018;
- la sig.ra Caterina Gallitelli - unità a tempo parziale inquadrata al V livello del vigente CCNL dei Lavoratori dei Porti - è in missione per somministrazione presso l'Autorità di Sistema Portuale del Mar Ionio, nello Staff dello stesso Commissario Straordinario, con contratto in scadenza il 1.9.2018;
- la sig.ra Ilaria Bianco - unità a tempo pieno inquadrata al V livello del vigente CCNL dei Lavoratori dei Porti - è in missione per somministrazione presso l'Autorità di Sistema Portuale del Mar Ionio, presso la Sez. Operativo/Attività Portuali/Servizi della Direzione Operativo/Sicurezza/Demanio dell'Ente, con contratto in scadenza il 31.12.2018;
- una unità lavorativa della Sez. Affari Generali e Internazionali/Risorse Umane della Direzione AA.GG. e Internazionali/Programmazione/Personale dell'Ente, attualmente assunta a tempo pieno ed indeterminato al IV livello del vigente CCNL dei Lavoratori dei Porti, è prossima all'inizio del periodo di astensione obbligatoria dal lavoro per maternità;
- l'Amministrazione sta attualmente implementando - altresì - l'iter amministrativo finalizzato all'assentimento in concessione demaniale marittima del compendio denominato "Molo Polisettoriale del Porto di Taranto", nell'ambito del quale appare particolarmente impegnata la Sez. Demanio, inserita nella Direzione Operativo/Sicurezza/Demanio dell'Ente;
- il Segretario Generale, con note del 14.3.2018, 13.4.2018 e 26.4.2018, allegate ai modelli "B" "B-bis" e "B-ter" - in adesione alle richieste di prolungamento dei contratti del personale in somministrazione già in essere e di acquisizione di nuove unità in missione, pervenute dal Commissario Straordinario del Porto di Taranto, dal Dirigente della Direzione Operativo/Sicurezza/Demanio e dal Dirigente della Direzione proponente, rispettivamente, in data 26.2.2018, 7.2.2018/13.4.2018 e 14.3.2018 - ha rappresentato che *"Considerata la temporaneità delle attività di che trattasi l'Ente intende continuare ad avvalersi della possibilità di ricorrere all'istituto della somministrazione temporanea di lavoro ai sensi del D.lgs. n. 276/2003 e D.lgs. n. 81/2015, Capo IV, articoli da 30 a 40, nonché ai sensi dell'art. 64 del CCNL dei Lavoratori dei Porti."*, nonché *"in considerazione del prossimo avvio delle procedure ad evidenza pubblica per l'acquisizione di personale da assumere a tempo indeterminato"*;
- l'art. 17, co. 1, lett. g) del D.lgs. 50/2016 prescrive che le disposizioni del nuovo Codice dei contratti non si applicano agli appalti *"concernenti i contratti di lavoro"*. Detto inquadramento appare confermato, *mutatis mutandis*, dal Dipartimento della Funzione Pubblica- Ufficio per il Personale delle Pubbliche Amministrazioni (UPPA) che -nella circolare n. 2/2007 e nel volume intitolato *"La somministrazione del lavoro temporaneo nelle pubbliche amministrazioni e il nuovo Codice degli appalti"*, seppure in vigenza della precedente normativa di settore (D.lgs. 163/2016, cfr. art. 19, co. 1, lett. e)) - afferma che *"Ai contratti di somministrazione non si applicano"*

le disposizioni del decreto legislativo 12 aprile 2006, n. 163, Codice dei contratti pubblici relativi a lavori, servizi e forniture in attuazione delle direttive 2004/17/CE e 2004/18/CE, poiché l'articolo 19, comma 1, lettera e) esclude espressamente dal suo ambito di applicazione i contratti pubblici concernenti i contratti di lavoro." e che "Tra le ipotesi di esclusione emerge l'art. 19 del Codice, che nell'ambito della elencazione dei contratti pubblici esclusi contempla, al comma 1 lett. e), i contratti "concernenti i contratti di lavoro"; onde sono escluse dall'applicazione del Codice - e disciplinati dall'art. 27 - i contratti aventi ad oggetto ... la somministrazione di lavoro a tempo determinato." (cfr. anche parere rif. AG32/2010 del 23.12.2010, determinazione n. 4 del 7.7.2011 e deliberazione n. 100 del 21.11.2012 dell'Autorità per la vigilanza sui contratti pubblici);

- l'art. 50 del D.lgs. 50/2016 prevede che "Per gli affidamenti dei contratti [...] di appalto di [...] servizi [...], con particolare riguardo a quelli relativi a contratti ad alta intensità di manodopera, [...] gli avvisi e gli inviti possono inserire, nel rispetto dei principi dell'Unione europea, specifiche clausole sociali volte a promuovere la stabilità occupazionale del personale impiegato, prevedendo l'applicazione da parte dell'aggiudicatario, dei contratti collettivi di settore di cui all'articolo 51 del decreto legislativo 15 giugno 2015, n. 81. I servizi ad alta intensità di manodopera sono quelli nei quali il costo della manodopera è pari almeno al 50 per cento dell'importo totale del contratto.";

- l'art. 31 - Clausola sociale del CCNL per la categoria delle Agenzie di Somministrazione di lavoro stabilisce che "Nel caso di cessazione di appalti pubblici nei quali l'Ente appaltante proceda ad una nuova aggiudicazione ad Agenzia anche diversa dalla precedente, l'Agenzia è tenuta a garantire il mantenimento in organico di tutti i lavoratori già utilizzati in precedenza, compatibilmente con i numeri richiesti dal bando e per tutta la durata dello stesso."

Valutato di procedere - come previsto dall'art. 50 del D.lgs. 50/2016, garantendo l'applicazione dell'art. 31 cit. in premessa - all'inserimento nella presente procedura di un'apposita clausola (c.d. "clausola sociale") che garantisca la stabilità occupazionale del personale somministrato già impiegato nelle attività dell'Ente. Detto inserimento appare legittimo atteso che:

* l'obbligo sotteso rinvia direttamente dalla contrattazione collettiva nazionale di riferimento (cfr. parere AVCP n. 44 del 25.2.2010);

* non si tratta di elemento che si attegga a "condizione di ammissibilità della domanda/offerta", bensì di "condizione di esecuzione" del contratto in oggetto (cfr. deliberazione AVCP n. 100 del 21.11.2012 e parere AVCP rif. AG 41/12 del 23.1.2013);

* l'Agenzia subentrante dovrà organizzare il servizio con le stesse sostanziali modalità con le quali è attualmente organizzato dal operatore economico uscente.

Considerata l'intervenuta immedesimazione *de facto* dell'attività di Presidente dell'AdSP MI e di Commissario Straordinario ex D.P.C.M. 17.2.2012.

Considerato che il comma 1 dell'articolo 7 del D.L. del 5 gennaio 2015, n. 1, convertito con modificazioni in Legge 4 marzo 2015, n. 20, ha esteso i poteri del Commissario Straordinario del porto di Taranto a tutti gli interventi infrastrutturali necessari per l'ampliamento e l'adeguamento del porto medesimo, nonché del sistema logistico portuale e retroportuale e che, pertanto, le attività connesse alle citate OO.PP. risultano essere state maggiormente ampliate rispetto a quanto originariamente previsto dal D.P.C.M. del 17 febbraio 2012.

Attese:

- la condivisione dei fabbisogni espressi dal Dirigente della Direzione Operativo/Sicurezza/Demanio e da quello della Direzione AA.GG. e Internazionali/Programmazione/Personale dell'Ente citate in premessa;

- la comunicazione resa alle RR.SS.AA., ai sensi dell'art. 64 del CCNL, di cui al verbale sottoscritto tra le parti in data 4.4.2018.

Ritenuto di avvalersi di una procedura amministrativa che, nel rispetto dei principi generali di cui all'art. 30 del D.lgs. 50/2016, consenta di selezionare il contraente con apposito Avviso pubblico rivolto alle Agenzie per il lavoro iscritte nell'Albo nazionale dei soggetti accreditati ai servizi per il lavoro- Sezione 1 (somministrazione di lavoro di tipo "generalista").

Atteso che:

- i capitoli di spesa U113/100 "Spese diverse connesse al funzionamento degli uffici", inserito nella UPB 1 e U211/10 "Acquisizione, costruzione, trasformazione di opere portuali ed immobiliari - approfondimento fondali", inserito nella UPB 2, che presentano la disponibilità.

Letti ed applicati:

- gli artt. 30 e 50 del D.lgs. 50/2016;
- il D.lgs. 81/2015, c.d. "Jobs Act" (artt. 30-40);
- l'art. 31 del CCNL per la categoria delle Agenzie di Somministrazione di lavoro;
- l'art. 64 del CCNL dei lavoratori dei porti.

Visti:

- il Decreto del Ministero delle Infrastrutture e dei Trasporti n. 362 del 8.11.2016, di nomina del Presidente dell'Autorità di Sistema Portuale del Mar Ionio;

- la Delibera n. 4/17, in data 18.4.2017, di nomina del Segretario Generale dell'Autorità di Sistema Portuale del Mar Ionio.

DECRETA

1. le premesse ed i documenti in esse richiamati sono parte integrante e sostanziale del presente atto;
2. di nominare RUP Francesco Benincasa e DEC Silvia Coppolino, rispettivamente, Dirigente e Responsabile della Direzione proponente, ai sensi della normativa emarginata in oggetto;
3. di approvare il modello "B", le successive modifiche e integrazioni (modelli "B-bis" e "B-ter") ed i relativi allegati;
4. di indire, per le motivazioni espresse in premessa, una procedura comparativa per la selezione, mediante Avviso pubblico, dell'Agenzia del Lavoro alla quale affidare il servizio di somministrazione di lavoro a termine di n. 3 unità, per la durata di mesi 24 e di n. 1 unità per mesi 12 già in missione e per la ricerca, selezione e somministrazione di n. 2 unità, per la durata di mesi 12. L'importo complessivo del servizio (**€ 371.800,00**), così come meglio specificato e dettagliato in premessa, rinviene dalla somma della retribuzione complessiva lorda, degli oneri riflessi e del margine di ricavo di Agenzia;
5. il servizio sarà aggiudicato all'Agenzia che offrirà il margine di ricavo più basso. La percentuale di ricarico non potrà essere - comunque - superiore al 10% (dieci per cento). Detto margine rimarrà fisso e invariabile per tutta la durata del contratto, salvo l'intervento di modifiche legislative e/o contrattuali. Non saranno ammesse offerte pari, parziali o in aumento;
6. di prevedere come requisito di ordine speciale per le Agenzie partecipanti l'avvenuta esecuzione – con buon esito – di servizi analoghi a quello oggetto della presente procedura (ricerca/selezione/somministrazione di personale) in numero minimo di 3 (tre) negli ultimi 5 (cinque) anni decorrenti dalla data di pubblicazione dell'Avviso, di cui almeno 1 (uno) svolto presso una P.A. di cui all'art. 1, co. 2, T.U. n. 165/2001;
7. di avvalersi della clausola sociale di cui all'art. 50 del D.lgs. 50/2016, così come prevista e regolata dall'art. 31 del CCNL Agenzie di Somministrazione;
8. di riservarsi la facoltà di non eseguire la procedura, di prorogarne la scadenza/di revocare/di annullare il procedimento in qualsiasi momento, con provvedimento motivato;
9. di non procedere all'aggiudicazione se nessuna offerta risulti conveniente o idonea in relazione all'oggetto del contratto;
10. di procedere all'aggiudicazione anche in presenza di una sola offerta valida;
11. di prevedere il divieto di subappalto, in relazione alla particolare natura del contratto *de quo*;
12. di individuare quali elementi essenziali del contratto:
 - a. modalità di esecuzione del servizio: per quanto concerne le 2 unità oggetto del servizio di ricerca e selezione, l'Agenzia dovrà presentare all'Ente, entro 10 giorni consecutivi successivi alla data di formalizzazione del rapporto contrattuale, cinque nominativi, selezionati nell'ambito della propria banca dati, per ciascuna delle figure professionali - per un totale di dieci nominativi - sulla base delle indicazioni fornite dall'Ente in merito ai requisiti da possedersi. Le unità selezionate saranno sottoposte a colloquio da parte dell'Ente. Nel caso in cui nessuno dei candidati dovesse soddisfare le esigenze dell'Ente, l'Agenzia dovrà provvedere a presentare - entro cinque giorni lavorativi successivi alla comunicazione da parte dell'Ente stesso

- la necessità delle predette unità lavorative supplementari riveste carattere di **temporaneità** e che, pertanto, l'Ente potrà legittimamente avvalersi della possibilità di ricorrere alla somministrazione **temporanea** di lavoro ai sensi del D.lgs. 81/2015 (artt. 30-40), nonché ai sensi del CCNL dei lavoratori dei porti (art. 64);

- ai sensi dell'art. 33 del D.lgs. 81 cit., dovrà essere stipulato tra AdSP (utilizzatore) e **Agenzia** per il lavoro (somministratore) apposito contratto di somministrazione di lavoro, senza che ciò comporti oneri derivanti dall'instaurazione di un rapporto di lavoro subordinato tra l'AdSP ed i lavoratori in **missione** (dipendenti dell'Agenzia);

- il compenso che l'Agenzia per il lavoro dovrà riconoscere alle unità in somministrazione **presso** l'Ente, per le relative prestazioni lavorative, farà riferimento - per analogia - al CCNL dei Lavoratori dei Porti con un trattamento economico pari a quello del IV e V livello. Verranno, altresì, riconosciute, oltre ad **eventuali** ore di lavoro straordinarie, le erogazioni economiche derivanti dall'applicazione del contratto di **II° livello** dei dipendenti (quadriennio 2012-2015 e seguenti) per il periodo di attività prestata. Il premio di **miglioramento della produttività** (art. 3, criterio n. 2 della contrattazione di II livello) sarà riconosciuto alle unità in missione **a seguito** e sulla base della valutazione del rendimento effettuata dal legale Rappresentante pro tempore dell'Ente.

- l'importo complessivo stimato del servizio è di **€ 371.800,00**; esso è determinato **dalla retribuzione lorda** complessiva per n. 6 unità in missione, dagli oneri riflessi e dal margine di ricavo da **riconoscersi** a favore dell'Agenzia, come segue:

- ❖ **retribuzione lorda per 2 unità inquadrate in analogia al IV livello** del vigente CCNL dei Lavoratori dei Porti, impiegate a tempo pieno, per mesi 24, pari a circa € 42.000,00 annui (oltre gli oneri riflessi non ricompresi nell'importo indicato), comprensiva degli emolumenti presunti, in quanto **variabili**, rinvenienti dalla contrattazione di II livello vigente: €42.000,00 x anni 2 = € 84.000,00 x 2 unità = **€ 168.000,00**;
- ❖ **retribuzione lorda per 1 unità inquadrata in analogia al V livello** del vigente CCNL dei Lavoratori dei Porti, per mesi 24, impiegata a tempo parziale, pari a circa € 24.000,00 annui (oltre gli oneri riflessi non ricompresi nell'importo indicato), comprensiva degli emolumenti presunti, in quanto **variabili**, rinvenienti dalla contrattazione di II livello vigente: € 24.000,00 x anni 2 = **€ 48.000,00**;
- ❖ **retribuzione annua lorda per 2 unità inquadrate in analogia al V livello** del vigente CCNL dei Lavoratori dei Porti, per mesi 12, impiegata a tempo pieno, pari a circa € 40.000,00 annui (oltre gli oneri riflessi non ricompresi nell'importo indicato), comprensiva degli emolumenti presunti, in quanto **variabili**, rinvenienti dalla contrattazione di II livello vigente: € 40.000,00 x 2 unità = **€ 80.000,00**;
- ❖ **retribuzione annua lorda per 1 unità inquadrata in analogia al IV livello** del vigente CCNL dei Lavoratori dei Porti, per mesi 12, impiegata a tempo pieno, pari a circa complessivi **€ 42.000,00** (oltre gli oneri riflessi non ricompresi nell'importo indicato), comprensiva degli emolumenti presunti, in quanto **variabili**, rinvenienti dalla contrattazione di II livello vigente;
- ❖ **margine di ricarico**, pari al massimo al 10% della suddetta retribuzione complessiva lorda per le sei unità (pari a massimo **€ 33.800**), assoggettato ad IVA, che resterà fisso ed invariabile **per tutta** la durata dell'affidamento salvo modifiche contrattuali e/o legislative.

Considerato che è, pertanto, necessario affidare ad Operatore economico **qualificato** l'incarico di somministrazione a tempo determinato di sei unità lavorative, nonché l'attività di **ricerca e selezione** di due di queste unità.

Costatato che al servizio in oggetto, in quanto contratto "**escluso**" inquadrato ai sensi della **lettera g)** dell'articolo 17 del D.lgs. 50/2016, non si applica il Codice dei Contratti.

Verificato che il limite di cui all'art. 9, co. 28 del D.L. 78/2010 conv. con modif. in L. n. **122/2010**, non appare applicabile alle AdSP.

Visti il sopra richiamato Modello B e le relative modifiche ed integrazioni.

Ritenuto necessario operare attraverso un Responsabile del procedimento ed un **Direttore per l'esecuzione** del contratto da nominarsi con il presente atto.

Visti

- le UPB 1 - Titolo I – Spese correnti e UPB 2 – Titolo II – Spese in conto capitale del bilancio di **previsione** 2018;

- ulteriori cinque/dieci nominativi e così via, fino alla effettiva selezione della/delle unità, senza che ciò comporti ulteriori oneri a carico dell'AdSP.

Le unità già in missione/somministrazione forniranno, senza soluzione di continuità, le proprie prestazioni all'interno degli Uffici cui sono stati destinati, con identiche modalità.

La prestazione lavorativa delle unità in missione/somministrazione dovrà svolgersi nel rispetto degli orari di lavoro dell'Ente. Eventuale lavoro straordinario, ove se ne verificasse la necessità, dovrà essere previamente autorizzato dall'Autorità di Sistema Portuale, nei limiti previsti dalla contrattazione applicata;

b. forma del contratto: scrittura privata non autenticata;

c. durata del servizio e termini di decorrenza contrattuale: il termine di durata del servizio di somministrazione resta stabilito in mesi 24 per le n. 3 unità già in missione presso lo staff del Commissario ed in mesi 12 per l'unità già in missione presso la Sez. Operativo/attività portuali/servizi e per le n. 2 nuove unità. I termini di decorrenza e durata dei singoli contratti di lavoro saranno così differenziati:

- per l'unità part time V livello, già in missione presso l'Ente, 24 mesi a partire dal 2.9.2018;

- per le due unità full time IV livello, già in missione presso l'Ente, 24 mesi a partire dal 25.8.2018;

- per l'unità full time V livello già in missione presso l'Ente, 12 mesi a partire dal 31.12.2018;

- per le due unità full time V livello e IV livello, da selezionare, 12 mesi a partire dalla stipula del contratto di lavoro;

d. modalità di pagamento: su base mensile, nel termine di 30 giorni dal ricevimento della fattura elettronica - riportante, a consuntivo, l'importo da riconoscere ad ogni unità in somministrazione sulla base delle ore ordinarie e straordinarie di lavoro eseguite ed il relativo corrispettivo spettante - e previo accertamento d'ufficio della regolarità contributiva a mezzo di DURC on line;

13. di riservarsi espressamente la facoltà di valutare l'eventuale sostituzione delle unità somministrate, laddove la prestazione di una di esse venga meno, per qualsiasi motivo. In questo caso, se l'Amministrazione si determinerà a non sostituire l'unità, il contratto con l'Agenzia si intenderà *ipso iure* risolto, senza ulteriori oneri per l'AdSP; in caso di sostituzione, viceversa, la nuova unità somministrata dovrà presentare requisiti formativo-professionali coerenti con la mansione da ricoprire;
14. di dare mandato alla Sezione Gare e Contratti dell'Ente per la predisposizione degli atti connessi e conseguenti;
15. di dare atto che i capitoli di spesa U113/100 "Spese diverse connesse al funzionamento degli uffici", inserito nella UPB 1 – Titolo I Spese correnti e U211/10 "Acquisizione, costruzione, trasformazione di opere portuali ed immobiliari - approfondimento fondali", inserito nella UPB 2 – Titolo II Spese in conto capitale, presentano la disponibilità e che con successivo e separato provvedimento, a seguito dell'individuazione del Soggetto contraente, si procederà all'assunzione del relativo impegno di spesa;
16. di pubblicare il presente avviso pubblico su l'Albo pretorio dell'Ente e sulla Sezione "Amministrazione Trasparente" del sito istituzionale;
17. di disporre che, ai sensi D.lgs. 33/2013, tutti gli atti relativi alla procedura in oggetto siano pubblicati ed aggiornati sul profilo del committente alla sezione amministrazione trasparente secondo le disposizioni di cui al citato D.lgs.

visto:

il Segretario Generale
dott. Fulvio Lino DI BLASIO (*)

Il Presidente
Prof. Avv. Sergio PRETE (*)

All.ti:

Modello B+B.bis+B-ter

n.s./a.i./FLDB

(*) Originale firmato e custodito agli atti di quest'Amministrazione, ai sensi del D.P.R. 28 dicembre 2000, n.445
"Testo unico delle disposizioni legislative e regolamentari in materia di documentazione amministrativa"