



Comune di Brivio

Provincia di Lecco



DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE AREA AMMINISTRATIVA

REGISTRO N. 36
IN DATA 03-03-2025

Oggetto: AGGIUDICAZIONE DEL SERVIZIO IN CONCESSIONE DI GESTIONE DELL'ASILO NIDO COMUNALE "UN DUE TRE STELLA" PER ANNI CINQUE ALLA COOPERATIVA SOCIETA GIALLA (CIG B144FC4D1D), A SEGUITO DELLA CONCLUSIONE DEL PROCEDIMENTO DI GARA DISPOSTO DA SENTENZA TAR N. 00296/2025 REG. PROV. COLL. N. 02083/2024 REG. RIC., PUBBLICATA IN DATA 31.01.2025

IL RESPONSABILE AREA AMMINISTRATIVA

Premesso che:

- con deliberazione di G.C. n. 20 del 19.03.2024 è stata approvata la relazione ex art.14, comma 3, del d.lgs. n.201/2022 per l'affidamento in concessione del servizio di gestione dell'asilo nido comunale "Un due tre stella" per anni cinque;
- con determinazione del R.A.A. n. 38 del 20.03.2024, è stato demandato alla "SUA Lecco", ai sensi dell'art. 4, punto f), della Convenzione in essere, l'indizione della procedura di gara per l'affidamento in concessione del servizio di cui trattasi, per un periodo di cinque anni, approvando contestualmente i seguenti documenti di gara:
 - Relazione tecnico-illustrativa del servizio redatta ai sensi dell'art. 41 del D.Lgs n.36/2023 e relativo quadro economico;
 - Capitolato Prestazionale;
 - Piano Economico Finanziario;
- con determinazione dirigenziale n. 463 del 17.04.2024, la Direzione Organizzativa III - Appalti e Contratti Servizio Stazione Unica Appaltante della Provincia di Lecco, ha indetto una procedura di gara aperta per la gestione dell'Asilo nido comunale "Un due tre stella" di Brivio per anni 5, tramite piattaforma SINTEL Aria Spa Lombardia, ai sensi dell'art. 71 del D.Lgs. 36/2023, con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa, ai sensi di quanto disposto dall'art. 108 del D.Lgs. 36/2023 e della disciplina specifica relativa alle concessioni di cui alla Parte II del Libro IV del D.Lgs. 36/2023 (**CIG B144FC4D1D**);
- con Determinazione della Direzione Organizzativa III - Appalti e contratti n. 739 del 18.06.2024 è stata disposta la proposta di aggiudicazione del servizio *de quo* alla **Cooperativa Sociale Gialla**, con sede in via Spencer n. 82/86 Roma cf/P.Iva 10960841004,

con un punteggio totale di punti 77,30/100 ed un ribasso economico del 5% sul valore a base d'asta, approvando il report di gara Sintel ID n. 182609194;

- con determinazione del R.A.A. n. 94 del 20.06.2024, riscontrato l'esito positivi dei controlli effettuati dalla SUA Lecco in ordine all'assenza delle cause di esclusione e del possesso dei requisiti di partecipazione, si disponeva l'aggiudicazione dell'affidamento in concessione del servizio di gestione dell'Asilo nido comunale "Un due tre stella" a favore della **Cooperativa Società Gialla** con sede in Roma via Spencer 82/86 c.f./P.Iva 10960841004, con il punteggio complessivo di 77,30/100 e con offerta economica di ribasso del 5% (**CIG B144FC4D1D**);
- con nota Prot. 0007997 del 20.06.2024 si effettuavano le comunicazioni ex art. 90, comma 1, lett. b) e c) del D.Lgs. n. 36/2023 nei confronti dell'aggiudicataria Cooperativa Sociale Gialla e della seconda in graduatoria Cooperativa Sociale Cometa a rl.
- con verbale del 20.08.2024 il servizio era affidato alla Cooperativa Società Gialla a rl.

Dato atto che la Cooperativa Sociale Cometa a rl instava il TAR per la Lombardia avanzando ricorso giurisdizionale notificato a mezzo P.E.C. al Comune di Brivio ai sensi della Legge n. 53/1994 in data 09/08/2024, acquisito al prot. comunale n. 0010339, in qualità di concorrente non aggiudicataria del servizio di gestione dell'Asilo nido Un due tre stella per anni cinque, per:

L'annullamento, previa sospensione

- a) della Determinazione n. 94 del 20 giugno 2024, prot. n. 0007997, a firma del Responsabile Area Amministrazione, con la quale il Comune di Brivio ha aggiudicato "il servizio di gestione Asilo nido comunale "Un due tre stella" – Periodo anni cinque – CIG. B144FC4D1D" a favore della Cooperativa Sociale Gialla (doc. 1);
- b) della nota del 20 giugno 2024, prot. n. 0007997, a firma del RUP del Comune di Brivio, con la quale è stata comunicato all'esponente l'aggiudicazione del servizio in concessione di gestione dell'asilo nido comunale "Un due tre stella" per anni cinque a favore Cooperativa Sociale Gialla (doc. 2);
- c) di ogni ulteriore atto presupposto, connesso e conseguente

Vista la sentenza del TAR per la Lombardia (n. 00296/2025 Reg. Prov. Coll. – n. 02083/2024 Reg. Ric.), pubblicata in data 30.01.2025, con la quale, in parziale accoglimento del ricorso, il Giudice Amministrativo disponeva, in particolare, quanto segue:

- *"il ricorso è meritevole di accoglimento nei limiti precisati, con conseguente annullamento dei provvedimenti impugnati, dovendo l'ente concedente procedere all'esercizio del potere di verifica di anomalia dell'offerta presentata dalla Cooperativa Sociale Gialla, non ancora esercitato, alla luce dei rilievi contenuti nella presente sentenza"*, oltre a dover provvedere all'espletamento della verifica relativa al contenuto della dichiarazione di equivalenza resa in sede di gara dalla Società Cooperativa Sociale Gialla, ai sensi dell'art.11, comma 4 del D.Lgs. n. 36/2023 *ratione temporis* applicabile (verifica riguardante l'equivalenza delle tutele tra il CCNL applicato dalla Coop.va Gialla e quello individuato dall'Ente nella *lex specialis* - CCNL Cooperative Sociali).

Dato atto che con determinazione del Responsabile Area Amministrativa n. 20 del 05.02.2025 si disponeva di:

- a) prendere atto della sentenza del TAR per la Lombardia n. 00296/2025 Reg. Prov. Coll. (n. 02083/2024 Reg. Ric.) pubblicata in data 30.01.2025;

- b) la riapertura della procedura di gara avanti la SUA Lecco al fine di provvedere all'effettuazione delle verifiche disposte dal Tribunale Amministrativo Regionale consistenti in:
- verifica dell'anomalia dell'offerta economica della Cooperativa Gialla;
 - verifica della equivalenza del CCNL "Cooperative Sociali" indicato nella *lex specialis* e quello scelto dalla Cooperativa Gialla (CCNL "Aninsei");
- c) l'affidamento temporaneo alla Coop.va Gialla della gestione del servizio fino al 28.02.2025

Considerato che, in esecuzione della sentenza del TAR Lombardia, il RUP trasmetteva alla Società Coop.va Gialla a rl, in data 05.02.2025 Prot. 0001505 richiesta di:

- fornire le proprie giustificazioni in ordine alla verifica di congruità della propria offerta, avendo particolare attenzione ai costi del personale, ivi compreso quello del cuoco, se computato nell'importo esposto nel PEF di cui all'offerta;
- fornire ogni elemento utile alla verifica di equivalenza delle tutele riconosciute dal contratto collettivo applicato al personale (CCNL Aninsei) e quello indicato nel disciplinare di gara (CCNL Cooperative sociali), ai sensi dell'art. 11 del D.Lgs. n. 36/2023, dando termine entro il 14.02.2025 di presentare la relativa documentazione;

Rilevato che la Cooperativa Gialla, presentava le proprie giustificazioni acquisendole al Prot. n. 0001646 del 10.02.2025 e, successivamente, al Prot. n. 0002372 del 24.02.2025, come da richiesta di integrazione documentale avanzata dal RUP (Prot. 0002116 del 19.02.2025).

Dato atto che il RUP, coadiuvato dalla Commissione di gara, nelle sedute del 19.02.2025 e del 27.02.2025, procedeva alla valutazione delle giustificazioni fornite, come da verbale allegato al presente provvedimento quale sua parte integrante e sostanziale, rilevando che:

1. la verifica di congruità dell'offerta economica della Cooperativa Gialla, è valutata complessivamente congrua, emergendo dal PEF presentato in sede di gara la sostenibilità dei costi previsti per l'esecuzione del servizio (pari a € 282.680,65 annui, di cui € 243.140,65 per il personale) in relazione al prezzo annuale offerto di € 284.624,52, assicurando un, seppur esiguo, margine di utile in capo alla Cooperativa (non avente scopo di lucro). Il costo del personale, esposto nella relazione acquisita al Prot. n. 0001646 del 10.02.2025, risulta essere stato adeguatamente conteggiato nei costi d'impresa. In particolare, nelle giustificazioni fornite dalla Cooperativa Gialla risulta indicato il numero delle ore lavoro di ciascuna categoria professionale prevista per l'esecuzione del servizio, espressamente comprendendo il costo dell'attività del cuoco, pari a 20 ore settimanali (940 ore annue), per un costo annuo di € 17.213,17. Quanto riportato trova conferma nel PEF presentato in sede di offerta dalla Coop.va Gialla, laddove la spesa complessiva annua riportata per il personale impiegato è pari a € 243.140,65 (pari ad € 1.215.703,25 nel quinquennio contrattuale), e rientra nel totale rappresentato nel PEF di gara per il costo del personale non soggetto a ribasso (Tab. 4.2) sebbene viziato per un apparente errore materiale nella somma aritmetica delle singole voci. L'offerta della Coop.va Gialla risulta, quindi, ai sensi dell'art. 110 del D.Lgs. n.36/2023, congrua, seria e sostenibile e, come tale, non anomala;
2. in merito alla valutazione della equivalenza dei due CCNL, "Aninsei" e "Cooperative Sociali", (relazione Prot. comunale n. 0002372 del 24.02.2025), ai sensi del combinato disposto degli artt. 11, comma 4, e 110 del D.Lgs. n. 36/2023, si è rilevato che:

- a) per quanto riguarda l'aspetto delle tutele economiche del CCNL *Aninsei*, (applicato dalla Coop.va Gialla) le stesse sono dimostrate e valutate come equivalenti rispetto al CCNL *Cooperative Sociali* di cui alla *lex specialis*. Dal raffronto delle due tabelle riportate nelle giustificazioni della Cooperativa Gialla, si evince che la componente della retribuzione globale annua, proporzionata allo stesso monte ore settimanale, supportata dallo strumento dei superminimi (e altre indennità) risulta essere sostanzialmente armonizzata ed equivalente con il CCNL *Cooperative Sociali*, rispondendo così alla *ratio* richiesta dal legislatore. Non rientrano nel confronto gli scatti di anzianità, né ulteriori indennità tra cui indennità professionali o di funzione;
- b) l'ulteriore elemento inscindibile delle tutele normative riconosciute dai due CCNL, oggetto di valutazione, risulta essere parimenti rispettato nella sua sostanziale e complessiva equivalenza, come è dato evincersi dal positivo raffronto degli istituti normativi tracciati da ANAC e dall'orientamento prevalente in materia e riportati nella nota giustificativa Prot. 0001646 del 10.02.2025 della Cooperativa Gialla. In particolare, dalla predetta comparazione emerge che per molti di questi istituti (tra cui la disciplina dettata per: periodo di prova, clausole elastiche, periodo di preavviso, bilateralità), il CCNL *Aninsei* riconosca ai lavoratori una tutela equivalente, se non addirittura maggiormente favorevole, rispetto a quella prevista dal CCNL *Cooperative Sociali*, mentre per altri istituti (tra cui la disciplina di maternità, previdenza integrativa, ex festività soppresse) la disciplina prevista dai due contratti collettivi sia la medesima. Risulta, quindi, accertata la sussistenza di garanzie sostanzialmente equiparabili a fronte di un bilanciamento globale delle tutele.

Vista la conclusione riportata nel richiamato verbale di gara, che di seguito si riporta:

“Il RUP, unitamente alla Commissione di gara, attese le valutazioni suindicate, ritiene che la procedura di verifica di anomalia dell'offerta presentata dalla Coop.va Gialla possa considerarsi chiusa e soddisfatta, dichiarando accertata la congruità dell'offerta e l'equivalenza del CCNL alla luce dei rilievi contenuti nella sentenza del TAR per la Lombardia n. 00296/2025 Reg. Prov. Coll., pubblicata il 30.01.2025”

Ritenuto, quindi, a conclusione dell'iter procedimentale disposto nella sentenza del TAR per la Lombardia (n. 00296/2025 Reg. Prov. Coll. – n. 02083/2024 Reg. Ric.), e delle risultanze del verbale di gara, di dover provvedere all'aggiudicazione dell'affidamento in concessione del servizio di gestione dell'Asilo nido comunale “*Un due tre stella*” (CIG **B144FC4D1D**) per cinque anni alla **Cooperativa Società Gialla**.

Ritenuto, altresì, nelle more della formalizzazione del contratto ai sensi dell'art. 18, comma 3 del D.Lgs. n. 36/2023, di dover autorizzare l'esecuzione anticipata del servizio, ai sensi dell'art. 50, comma 6, del D.Lgs. n.36/2023, al fine di garantirne la prosecuzione senza soluzione di continuità, in considerazione della sua natura di servizio essenziale.

Visto lo Statuto Comunale;

Visti gli artt. 107 e 109 del Decreto Legislativo 18.08.2000, n. 267;

Visto il D.Lgs. n. 36/2023, ed in particolare l'art. 7 All. I.2

Vista la sentenza del TAR Lombardia (n. 00296/2025 Reg. Prov. Coll. – n. 02083/2024 Reg. Ric.), pubblicata il 31.01.2025

Visto il decreto sindacale n. 01/2025 di nomina del Responsabile dell'Area Amministrativa.

DETERMINA

Per quanto in premessa esposto, che qui viene richiamato ed integralmente riportato quale parte integrante e sostanziale,

1. di prendere atto del verbale unico della Commissione di gara allegato al presente provvedimento quale sua parte integrante e sostanziale, omettendo gli allegati ivi richiamati ai sensi dell'art. 35 del D.Lgs. n.36/2023.
2. Di condividere ed approvare le risultanze di cui al predetto verbale;
3. di procedere a conclusione dell'iter procedimentale disposto nella sentenza del TAR per la Lombardia (n. 00296/2025 Reg. Prov. Coll. – n. 02083/2024 Reg. Ric.), pubblicata in data 31.01.2025, all'aggiudicazione dell'affidamento in concessione del servizio di gestione dell'Asilo nido comunale "*Un due tre stella*" a favore della **Cooperativa Società Gialla** con sede in Roma via Spencer 82/86 c.f./P.Iva 10960841004, con il punteggio complessivo di 77,30/100 e con offerta economica di ribasso del 5% (cinqueper cento), come risulta da report di gara procedura ID n. 182609194, (**CIG B144FC4D1D**);
4. di definire la decorrenza dei cinque anni della concessione a far data dal **03.03.2025**
5. di autorizzare, nelle more della formalizzazione del contratto ai sensi dell'art. 18, comma 3 del D.Lgs. n. 36/2023, l'esecuzione anticipata del servizio, ai sensi dell'art. 50, comma 6, del D.Lgs. n.36/2023, al fine di garantirne la prosecuzione senza soluzione di continuità, in considerazione della sua natura di servizio essenziale.
6. di dare atto che a seguito dell'aggiudicazione rimangono a carico del sottoscritto RUP i seguenti adempimenti
 - comunicazione prevista all'art. 90, comma 1, lettera b) del D.Lgs. n. 36/2023 e al contestuale svincolo della cauzione provvisoria nei confronti degli operatori non aggiudicatari;
 - trasmissione alla Sua Lecco del provvedimento di aggiudicazione;
 - perfezionamento delle procedure in materia di Trasparenza;
 - presa in carico del CIG
 - adempimenti tramite piattaforma PECP – "Piattaforma Esecuzione Contratti Pubblici" di Aria Spa;
 - la stipula del contratto in forma pubblico-amministrativa a cura del Segretario Generale;
7. di attestare, per quanto di competenza, che:
 - è stata verificata l'osservanza delle disposizioni dell'art. 14 del D.p.r. 62/2013 in ordine al divieto di ricorrere a mediazione di terzi, di corrispondere o promettere ad alcuno utilità a titolo di intermediazione, o per facilitare o aver facilitato la conclusione o l'esecuzione del contratto, e verificata altresì l'osservanza delle

disposizioni sui divieti di conclusione di contratti e altri atti negoziali in presenza delle condizioni indicate dal medesimo articolo 14;

- è stata accertata l'osservanza, da parte del RUP, delle misure di prevenzione della corruzione specificatamente previste per l'area, a maggiore rischio di corruzione, costituita dalle procedure di scelta del contraente, e contenute nel vigente PIAO Sezione Anticorruzione, approvato con deliberazione di G.C. n.9 del 29.01.2025.
 - di precisare che in virtù della convezione approvata per le attività della Stazione Unica Appaltante della Provincia di Lecco, le attività della "SUA Lecco" sono state svolte nel rispetto delle misure di prevenzione previste dal Piano anticorruzione 2024/2026 approvato dalla Provincia di Lecco, nonché del Patto di Integrità;
8. di disporre la pubblicazione del presente provvedimento sul sito istituzionale del Comune di Brivio, nella sezione "Amministrazione trasparente", sottosezione "Bandi di gara e Contratti", ai sensi degli art. 23 e 37 del decreto legislativo 14 marzo 2013 n. 33;
 9. di trasmettere il presente provvedimento alla SUA Lecco, alla Società. Coop. Gialla a rl e alla Società Coop. Cometa a rl (completo della documentazione qui richiamata e non allegata).

Il Responsabile Area Amministrativa

Dott. Giovanni Monaca

*firmato digitalmente ai sensi del codice dell'amministrazione
digitale D.lgs. n. 82/2005 e s.m.i*