

DETERMINAZIONE n. 203 del 4 dicembre 2019
Area Amministrazione e Supporto alla Regolazione

Oggetto: Approvazione dell'aggiornamento dell'elenco dei candidati ammessi a comporre le Commissioni Giudicatrici per le procedure di gara per l'affidamento di servizi pubblici locali ambientali bandite da Atersir

IL DIRIGENTE

Visti:

- la L.R. 23/12/2011, n. 23 e ss.mm., che detta le norme relative alla regolazione del servizio idrico integrato e del servizio di gestione integrata dei rifiuti urbani costituendo l'Agenzia territoriale dell'Emilia Romagna per i servizi idrici e rifiuti (di seguito denominata "Agenzia"), che esercita le proprie funzioni per l'intero ambito territoriale regionale;
- lo Statuto dell'Agenzia approvato con deliberazione del Consiglio d'Ambito n. 5 del 14 maggio 2012 e aggiornato con deliberazione del Consiglio d'Ambito n. 43 del 24 maggio 2019;
- la deliberazione del Consiglio d'Ambito n. 4 del 14 aprile 2015 di approvazione dell'organigramma e del funzionigramma dell'Agenzia;
- la determinazione n. 31 del 27 febbraio 2018, con la quale il Direttore dell'Agenzia ha conferito alla scrivente l'incarico di dirigente dell'Area Amministrazione e Supporto alla Regolazione;
- il D.Lgs. 18 agosto 2000, n. 267;
- il D.Lgs. 3 aprile 2006, n. 152 recante "Norme in materia ambientale";
- il D.Lgs. 18 aprile 2016 n. 50, "Codice dei contratti pubblici";
- la L. 18/04/2019, n. 32 "Disposizioni urgenti per il rilancio del settore dei contratti pubblici, per l'accelerazione degli interventi infrastrutturali, di rigenerazione urbana e di ricostruzione a seguito di eventi sismici" (cd Decreto sblocca cantieri), convertito con legge conversione 14 giugno 2019, n. 55;
- le linee guida ANAC n. 5 "*Criteri di scelta dei commissari di gara e di iscrizione degli esperti nell'Albo nazionale obbligatorio dei componenti delle commissioni giudicatrici*", approvate con delibera n. 1190 del 16 novembre 2016;

premesse che:

- l'Agenzia è stazione appaltante con riferimento alle procedure di gara per l'affidamento della gestione dei servizi pubblici locali ambientali (servizio idrico integrato-SII e gestione integrata dei rifiuti urbani-SGRU ed assimilati);
- l'art. 77, del D.Lgs. 18 aprile 2016 n. 50 s.m.i. dispone che "Nelle procedure di aggiudicazione di contratti di appalti o di concessioni, limitatamente ai casi di aggiudicazione con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa la valutazione delle offerte dal punto di vista tecnico ed economico è affidata ad una commissione giudicatrice, composta da esperti nello specifico settore cui afferisce l'oggetto del contratto.";
- l'art. 78 del D.Lgs. 50/2016 prevede l'istituzione presso l'ANAC dell'Albo nazionale obbligatorio dei componenti delle commissioni giudicatrici nelle procedure di affidamento dei contratti pubblici, al quale possono iscriversi soggetti in possesso di requisiti di compatibilità e moralità, nonché di comprovata competenza e professionalità nello specifico settore a cui si riferisce il contratto, secondo i criteri e le modalità che l'Autorità definirà con apposite linee guida precisando che fino all'adozione di tale disciplina trova applicazione l'art. 216, comma 12, del medesimo decreto;
- è stato adottato il D.L. 18/04/2019, n. 32 Disposizioni urgenti per il rilancio del settore dei contratti pubblici, per l'accelerazione degli interventi infrastrutturali, di rigenerazione urbana e di ricostruzione a seguito di eventi sismici, cd "Decreto sblocca cantieri", che al comma 1 dell'articolo 1 dispone che: «*fino al 31 dicembre 2020, non trovano applicazione, a titolo sperimentale (...):*

- c) articolo 77, comma 3, quanto all'obbligo di scegliere i commissari tra gli esperti iscritti all'Albo istituito presso l'Autorità nazionale anticorruzione (ANAC) di cui all'articolo 78, fermo restando l'obbligo di individuare i commissari secondo regole di competenza e trasparenza, preventivamente individuate da ciascuna stazione appaltante.»;
- in data 15 luglio 2019 è stato pubblicato un Comunicato del Presidente dell'ANAC avente ad oggetto: sospensione dell'operatività dell'Albo dei commissari di gara di cui all'articolo 78 del Decreto Legislativo 19 aprile 2016, n. 50, ove si precisa «In data 18 aprile 2019 è stato adottato il d.l. 32/2019, successivamente convertito in legge n. 55 del 14 giugno 2019, pubblicata in Gazzetta Ufficiale il 18 giugno 2019. L'art. 1, comma 1, lett. c), della citata legge ha sospeso fino al 31 dicembre 2020 la previsione dell'art. 77, comma 3, d.lgs. 50/2016, conseguentemente risulta sospesa anche l'operatività dell'Albo in oggetto.»;
 - l'ANAC con delibera n. 1190 del 16 novembre 2016, ha approvato le Linee guida n. 5 recanti “Criteri di scelta dei commissari di gara e di iscrizione degli esperti nell'Albo nazionale obbligatorio dei componenti delle commissioni giudicatrici”, poi aggiornate al D.Lgs. 56 del 19 aprile 2017 con deliberazione del Consiglio n. 4 del 10 gennaio 2018;
 - l'art. 216, comma 12, del D.Lgs. n. 50/2016 dispone che: «12. Fino alla adozione della disciplina in materia di iscrizione all'Albo di cui all'articolo 78, la commissione giudicatrice continua ad essere nominata dall'organo della stazione appaltante competente ad effettuare la scelta del soggetto affidatario del contratto, secondo regole di competenza e trasparenza preventivamente individuate da ciascuna stazione appaltante. Fino alla piena interazione dell'Albo di cui all'articolo 78 con le banche dati istituite presso le amministrazioni detentrici delle informazioni inerenti ai requisiti dei commissari, le stazioni appaltanti verificano, anche a campione, le autodichiarazioni presentate dai commissari estratti in ordine alla sussistenza dei requisiti dei medesimi commissari. Il mancato possesso dei requisiti o la dichiarazione di incompatibilità dei candidati deve essere tempestivamente comunicata dalla stazione appaltante all'ANAC ai fini della eventuale cancellazione dell'esperto dall'Albo e la comunicazione di un nuovo esperto.. (...)»;
 - con deliberazione n. 5 del 31 gennaio 2018 il Consiglio d'Ambito ha approvato il Regolamento per la nomina dei componenti delle commissioni giudicatrici nelle procedure di aggiudicazione di contratti pubblici di appalto e concessione, con vigenza transitoria fino all'istituzione dell'Albo dei componenti delle commissioni giudicatrici di cui all'art. 78 del Codice dei contratti pubblici, contenente le regole di competenza e trasparenza che l'Agenzia intende osservare per la nomina dei componenti delle commissioni giudicatrici, per l'affidamento di contratti di appalto e di concessione, da aggiudicarsi con il criterio dell'offerta economicamente più vantaggiosa;
 - ai sensi dell'art. 5 del suddetto Regolamento «Qualora si proceda alla nomina di componenti delle commissioni giudicatrici esterni all'Agenzia, l'individuazione degli stessi avverrà mediante scelta tra una rosa di candidati, formata a seguito della fornitura di nominativi da Amministrazioni, Istituzioni, Ordini professionali o altri soggetti pubblici o privati dotati di particolare qualificazione a parere motivato dell'Agenzia, e/o a seguito di apposito avviso pubblicato sul sito web istituzionale (...)»;
 - ATERSIR, dovendo procedere alla nomina di Commissioni Giudicatrici in esecuzione dell'art. 77 del D.Lgs. n. 50/2016 e nelle more dell'istituzione dell'Albo Nazionale obbligatorio tenuto presso l'ANAC, al fine di formare un Elenco di esperti per l'affidamento dell'incarico di componente delle Commissioni Giudicatrici per le procedure di gara europea per l'affidamento della gestione dei servizi pubblici ambientali, con determinazione n. 42 del 23 marzo 2018 ha approvato e, in pari data

pubblicato, un “Avviso per la raccolta di manifestazione di interesse per l’acquisizione di candidature finalizzate all’individuazione dei componenti delle Commissioni Giudicatrici ex art. 77 del D.Lgs. n. 50/2016 per le procedure di gara per l’affidamento di servizi pubblici ambientali bandite da ATERSIR” (Prot. n. PG.AT/2018/0002080);

- la suddetta indagine esplorativa finalizzata a ricevere candidature per la nomina a Commissario esterno nelle Commissioni Giudicatrici delle gare indicate prevedeva la scadenza alle ore 12:00 del 23 aprile 2018, pur prevedendo che “Eventuali candidature pervenute dopo il termine indicato saranno prese in considerazione in occasione del primo aggiornamento utile dell’Elenco esperti”;
- con determinazione n. 67 del 20 aprile 2018 l’Agenzia ha adottato, ed in pari data pubblicato, un “Avviso per la raccolta di manifestazione di interesse – riapertura dei termini per l’acquisizione di candidature finalizzate all’individuazione dei componenti delle Commissioni Giudicatrici ex art. 77 del D.Lgs. n. 50/2016 per le procedure di gara per l’affidamento di servizi pubblici ambientali bandite da ATERSIR” (Prot. n. PG.AT/2018/2755), con il quale, in relazione all’Avviso Prot. n. PG.AT/2018/0002080 del 23 marzo 2018, ha disposto la riapertura dei termini, fissando il nuovo termine di scadenza alle ore 12:00 del 14 maggio 2018;
- con determinazione n. 97 del 19 giugno 2018 ATERSIR ha approvato l’Elenco dei candidati ammessi a comporre le Commissioni Giudicatrici ex art. 77 del D. Lgs. n. 50/2016 finalizzate allo svolgimento delle procedure di gara per l’affidamento di servizi pubblici locali bandite da Atersir, poi corretto, con determinazione n. 137 del 30 agosto 2018;
- con determinazione n. 143 del 20 settembre 2018, ai sensi dell’art. 9 del succitato avviso secondo cui l’elenco degli esperti viene aggiornato ogni sei mesi dalla determina di approvazione dell’elenco inserendovi le candidature pervenute successivamente alla formazione o al precedente aggiornamento dell’elenco, ed in considerazione del termine di operatività dell’elenco Anac, successivamente prorogato, ATERSIR ha approvato l’aggiornamento dell’elenco;
- con determinazione n. 187 del 18 novembre 2019 ATERSIR, al fine di procedere alla raccolta di nuovi nominativi di ulteriori soggetti interessati a far parte nomina delle Commissioni Giudicatrici per le procedure di gara per l’affidamento di servizi pubblici ambientali bandite dall’Agenzia, ha approvato un nuovo Avviso per la raccolta di manifestazione di interesse per l’acquisizione di candidature finalizzate all’individuazione dei componenti delle Commissioni Giudicatrici per le procedure di gara per l’affidamento di servizi pubblici ambientali bandite da ATERSIR, pubblicato in data 18 novembre 2019 con scadenza prevista il 15 gennaio 2020;

considerato che:

- a seguito della scadenza in data 20/12/2011 della Convenzione relativa al servizio di gestione dei rifiuti urbani nell’ambito territoriale ottimale di Piacenza, sottoscritta in data 18/05/2004, si è reso necessario procedere ad un nuovo affidamento della gestione del servizio, in conformità con quanto disposto dalla disciplina vigente in materia;
- con Deliberazione del Consiglio d’Ambito n. 7 del 31 gennaio 2018 sono stati approvati gli atti della procedura di gara per l’affidamento in concessione del servizio pubblico di gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati nel bacino territoriale di Piacenza, comprensivi tra gli altri, del Bando di gara e dello schema di Contratto di Servizio;
- con determinazione n. 164 del 30 ottobre 2018, in esito alle risultanze di tutte le valutazioni svolte dal RUP e dal seggio di gara durante le sedute di gara inerenti la corrispondenza della documentazione amministrativa presentata dagli operatori economici a quanto previsto dalla *lex specialis* di gara ed il possesso da parte dei

medesimi operatori economici dei requisiti speciali richiesti ai fini della partecipazione alla procedura di gara, i cui verbali sono conservati agli atti dell'Agenzia, sono stati ammessi entrambi gli operatori economici, Iren Ambiente S.p.A. e Costituendo RTI tra De Vizia Transfer S.p.A. (capogruppo-mandataria) e URBASER S.A. (mandante), alle successive fasi della procedura di gara per l'affidamento in concessione del servizio pubblico di gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati nel bacino territoriale di Piacenza – CIG: 7358871C72;

dato atto che:

- entrambi i concorrenti hanno presentato ricorso, avverso la determinazione n. 164 del 30 ottobre 2018 di ammissione dei concorrenti alla procedura di gara per il bacino di Piacenza, al TAR ER sezione distaccata di Parma (rispettivamente IREN Ambiente S.p.A. con prot. n. PG.AT/2018/0007696 del 06/12/2018 e De Vizia Transfer S.p.A., in qualità di mandataria del RTI De Vizia Transfer/Urbanaser S.A., con prot. n. PG.AT/2018/0007788 del 7 dicembre 2018);
- con determinazione n. 181 del 29 novembre 2018 è stato previsto di sospendere, a seguito della ricezione della sentenza del TAR Emilia Romagna sede staccata di Parma n. 310/2018, la procedura di gara per l'affidamento in concessione del servizio pubblico di gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati nel bacino territoriale di Piacenza – CIG: 7358871C72, al fine di consentire all'Agenzia di adottare decisioni in merito;
- con determinazione n. 7 del 25 gennaio 2019 è stato disposto, tra l'altro, di procedere, sussistendone le ragioni di interesse pubblico, in autotutela all'annullamento d'ufficio *in parte qua* della determinazione n. 164/2018, di ammissione dei concorrenti alla gara per l'affidamento del servizio di gestione dei rifiuti urbani nel bacino di Piacenza, disponendo altresì di avviare, in ordine alla medesima procedura di gara, un'ulteriore fase del procedimento per l'approfondimento istruttorio volto alla verifica delle posizioni giudiziali dei soggetti indicati nello stesso provvedimento sia per il concorrente De Vizia Transfer S.p.A. che per Iren Ambiente S.p.A.;

considerato inoltre che:

- con determinazione dirigenziale n. 95 del 13 giugno 2019 è stata determinata di concludere il procedimento istruttorio avviato con determinazione n. 7/2019 con l'effetto di riavviare la procedura di gara e confermare l'ammissione alla procedura di gara per l'affidamento in concessione del servizio pubblico di gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati nel bacino territoriale di Piacenza degli Operatori economici IREN Ambiente S.p.A. e RTI De Vizia Transfer S.p.A./URBASER S.A.;
- in data 4 ottobre 2019 sono state pubblicate le sentenze del TAR ER sezione distaccata di Parma n. 230 e 233/2019 relative, rispettivamente, ai ricorsi in appello proposti da De Vizia Transfer S.p.A. in qualità di mandataria del RTI De Vizia Transfer/Urbanaser S.A. (con prot. n. PG.AT/2018/0007788) ed Iren Ambiente S.p.A. (con prot. n. PG.AT/2018/0007696) avverso la determinazione n. 164 del 30 ottobre 2018 di ammissione dei concorrenti alla procedura di gara per il bacino di Piacenza, entrambe con esito favorevole all'Agenzia;

valutato che:

- in considerazione della Determinazione n. 95 del 13 giugno 2019 con cui è stata riattivata la procedura di gara per l'affidamento del servizio di gestione dei rifiuti urbani nel bacino di Piacenza e confermata l'ammissione alla procedura di gara degli Operatori economici offerenti, e delle decisioni di cui alle sentenze 230 e 233/2019 citate, si renda necessario ripartire senza ulteriore indugio con le successive fasi della procedura di gara

- per l'affidamento in concessione del servizio pubblico di gestione integrata dei rifiuti urbani e assimilati nel bacino territoriale di Piacenza;
- anche in considerazione del fatto che, con comunicazione acquisita al protocollo dell'Agenzia n. PG.AT/2019/0005682 del 05/09/2019, uno degli operatori economici concorrenti alla procedura ha sollecitato ATERSIR a "*riprendere e portare a sollecito compimento*" quanto prima le operazioni di gara;
 - sia quindi innanzitutto necessario procedere alla nomina della Commissione giudicatrice delle offerte presentate nella procedura di gara suddetta, nel rispetto di quanto contenuto nella documentazione di gara ("*sarà formata da cinque componenti, individuati ai sensi delle norme vigenti secondo il principio di trasparenza.*") nonché del citato art. 5 Regolamento per la nomina dei componenti delle commissioni giudicatrici nelle procedure di aggiudicazione di contratti pubblici di appalto e concessione, di cui alla Deliberazione del Consiglio d'Ambito n. 5 del 31 gennaio 2018;
 - a tal fine sia opportuno avvalersi nuovamente dell'Elenco di cui alla Determinazione n. 97/2018 citata per individuare una rosa di professionisti dal curriculum vitae dei quali, emergono percorsi formativi ed esperienza professionale specificamente funzionali all'incarico di membro della commissione giudicatrice nella gara *de qua*;
 - dall'ultimo aggiornamento dell'Elenco suddetto, avvenuto con determinazione n. 143 del 20 settembre 2018, è trascorso più di un anno ed in tale periodo di tempo sono pervenute all'Agenzia diverse candidature di soggetti interessati;
 - ai sensi dell'art. 9 del succitato avviso, l'elenco degli esperti viene aggiornato ogni sei mesi dalla determina di approvazione dell'elenco, inserendovi le candidature pervenute successivamente alla formazione o al precedente aggiornamento dell'elenco;
 - sia aderente al perseguimento dell'interesse pubblico, nonché al rispetto dei principi di massima partecipazione e trasparenza, provvedere con il presente atto all'aggiornamento dell'Elenco, estendendo la valutazione dei potenziali commissari della commissione *de qua* alle candidature ed ai curricula presentati dal 20 settembre 2018 alla data odierna;

ritenuto quindi, di accogliere la proposta del Responsabile del Procedimento dott. Stefano Miglioli che ha valutato tutte le istanze pervenute a far data dal 20 settembre 2018, provvedendo di conseguenza all'aggiornamento dell'Elenco prima della data di scadenza della Manifestazione di interesse di cui alla determinazione n. 187/2019 citata, con la sola esclusione delle istanze prive dei requisiti formali e sostanziali richiesti ai potenziali commissari ai sensi degli artt. 4 e 5 della manifestazione di interesse di cui alla determinazione n. 42 del 23 marzo 2018;

ritenuto inoltre che:

- non sussiste l'obbligo per l'Agenzia di pubblicare l'elenco dei potenziali componenti delle Commissioni Giudicatrici, oggetto di aggiornamento ai sensi della presente determinazione;
- sussistono ragioni di opportunità tali da mantenere riservato l'elenco dei candidati in modo da evitare potenziali interferenze tra i candidati commissari e gli operatori economici interessati alle procedure bandite dall'ente, quali, ad esempio, la ristretta rosa dei candidati che si profila a seguito della valutazione operata dall'Agenzia sui nominativi da inserire nel suddetto elenco, nonché il limite territoriale nel quale opera l'Agenzia nello svolgimento della propria attività istituzionale;

dato atto che il presente provvedimento non comporta alcuna spesa per ATERSIR;

ritenuto che l'istruttoria preordinata all'emanazione del presente atto consente di attestarne la regolarità e la correttezza ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147 bis del D. Lgs. n. 267/2000;

D E T E R M I N A

1. di approvare, per le motivazioni espresse che costituiscono parte integrante del presente atto, l'elenco aggiornato dei candidati ammessi a comporre le Commissioni Giudicatrici per le procedure di gara per l'affidamento dei servizi pubblici ambientali bandite dall'Agenzia, allegato al presente atto quale parte integrante e sostanziale (Allegato A);
2. di disporre la riservatezza dell'Allegato A così determinato non dandone pubblicazione sul sito Istituzionale dell'Ente per le ragioni espresse in narrativa, al fine di evitare potenziali interferenze tra i candidati commissari e gli operatori economici interessati alle procedure;
3. di fornire comunicazione ai candidati, i cui nominativi sono stati aggiunti nell'ambito del presente aggiornamento, dell'avvenuta iscrizione nell'elenco oppure della motivazione dell'esclusione;
4. di attestare la regolarità e la correttezza amministrativa del presente atto;
5. di trasmettere il presente provvedimento agli uffici di competenza per gli adempimenti conseguenti.

Il Dirigente
Area Amministrazione e
Supporto alla Regolazione
Dott.ssa Elena Azzaroli
(documento firmato digitalmente)