

CAMB/2017/54 del 27 luglio 2017

CONSIGLIO D'AMBITO

Oggetto: **Servizio Idrico Integrato. Procedura ristretta per l'affidamento in concessione del SII per la provincia di Rimini, ad esclusione del comune di Maiolo. Esito del Ricorso in appello al Consiglio di Stato avverso la sentenza n. 163/2017 del TAR Emilia Romagna -Bologna sul ricorso promosso contro Agenzia Territoriale dell'Emilia Romagna per i Servizi Idrici e Rifiuti (ATERSIR) per ottenere l'annullamento, previa sospensione e/o adozione della misura cautelare ritenuta più idonea del provvedimento PG/AT/2016/0005492 del 1/9/2016 e del provvedimento PG/AT/2016/0005636 del 7/9/2016 inerenti l'attivazione dell'istituto del soccorso istruttorio e del conseguente provvedimento di esclusione. – Presa d'atto del disposto della sentenza del Consiglio di Stato n. 3450/2017 e provvedimenti conseguenti.**

Il Presidente
F.to Sindaco Tiziano Tagliani

CAMB/2017/54

CONSIGLIO D'AMBITO

L'anno **2017** il giorno **27** del mese di luglio alle ore **10.45** presso la sala riunioni della sede di **ATERSIR**, Via Cairoli 8/F - Bologna, si è riunito il Consiglio d'Ambito, convocato con lettera **PG.AT/2017/0004524** del **26/07/2017**.

Sono presenti i Sigg.ri:

		ENTE			P/A
1	Azzali Romeo	Comune di Mezzani	PR	Sindaco	P
2	De Pascale Michele	Comune di Ravenna	RA	Sindaco	A
3	Giannini Stefano	Comune di Misano A.	RN	Sindaco	P
4	Giovannini Michele	Comune di Castello d'Argile	BO	Sindaco	P
5	Lucchi Francesca	Comune di Cesena	FC	Assessore	P
6	Reggianini Stefano	Comune di Castelfranco E.	MO	Sindaco	A
7	Tagliani Tiziano	Comune di Ferrara	FE	Sindaco	P
8	Tutino Mirko	Comune di Reggio Emilia	RE	Assessore	A

Il Presidente Tagliani Tiziano invita il Consiglio a deliberare sul seguente ordine del giorno.

Oggetto: Servizio Idrico Integrato. Procedura ristretta per l'affidamento in concessione del SII per la provincia di Rimini, ad esclusione del comune di Maiolo – Esito del Ricorso in appello al Consiglio di Stato avverso la sentenza n. 163/2017 del TAR Emilia Romagna -Bologna sul ricorso promosso contro Agenzia Territoriale dell'Emilia Romagna per i Servizi Idrici e Rifiuti (ATERSIR) per ottenere l'annullamento, previa sospensione e/o adozione della misura cautelare ritenuta più idonea del provvedimento PG/AT/2016/0005492 del 1/9/2016 e del provvedimento PG/AT/2016/0005636 del 7/9/2016 inerenti l'attivazione dell'istituto del soccorso istruttorio e del conseguente provvedimento di esclusione. – Presa d'atto del disposto della sentenza del Consiglio di Stato n. 3450/2017 e provvedimenti conseguenti.

Visti:

- il D.lgs. 3 aprile 2006, n. 152 recante "Norme in materia ambientale";
- il D.L. 18 ottobre 2012, n. 179, convertito dalla l. 17 dicembre 2012, n. 221 recante "Ulteriori misure urgenti per la crescita del Paese", art. 34, comma 20;
- l'art 3 bis del D.lgs. n. 138/2011 e s.m.i.
- la L.R. 23 dicembre 2011, n. 23 recante "Norme di organizzazione territoriale delle funzioni relative ai servizi pubblici locali dell'ambiente";

premessato che:

- con deliberazione CAMB/2016/20 del 7 aprile 2016 il Consiglio d'Ambito ha approvato lo schema di Bando di Gara per la procedura ristretta per l'affidamento in concessione del Servizio Idrico Integrato nel bacino provinciale di Rimini, ad esclusione del Comune di Maiolo, ex art. 149-bis, D.Lgs. 152/2006 e art. 7, c. 5, L.R. 23/2011, rinviando a successivi provvedimenti l'approvazione della restante documentazione di gara ovvero dello schema di lettera d'invito, di disciplinare tecnico per lo svolgimento del SII e del testo della convenzione da sottoscrivere col soggetto aggiudicatario;
- in data 19 aprile 2016 l'approvato bando è stato pubblicato in Gazzetta Ufficiale dell'unione Europea n. 134137-2016-GU/S S76;
- a seguito della valutazione delle domande di partecipazione pervenute con riferimento alla procedura *de qua* l'Agenzia, con provvedimenti PG/AT/2016/0005492 del 1 settembre 2016 e PG/AT/2016/0005636 del 7 settembre 2016, attivava l'istituto del soccorso istruttorio nei confronti della società concorrente ACCIONA AGUA SAU;
- con Determinazione Dirigenziale n. 167 del 18 ottobre 2016, il Direttore dell'Agenzia riteneva *“di condividere e fare propri i contenuti e le conclusioni dei Verbali redatti dal Responsabile del procedimento dott.ssa Alessandra Neri del 28 luglio 2016 e del 27 settembre 2016, e pertanto di provvedere all'esclusione dalla procedura della ditta ACCIONA Agua SA;(…)”*.
- con protocollo PG.AT/2016/0006191 del 5 ottobre 2016 è stato acquisito agli atti di ufficio il ricorso innanzi al T.A.R. Emilia Romagna- Bologna promosso contro Agenzia Territoriale dell'Emilia Romagna per i Servizi Idrici e Rifiuti (ATERSIR) per ottenere l'annullamento, previa sospensione e/o adozione della misura cautelare ritenuta più idonea del provvedimento PG/AT/2016/0005492 del 1 settembre 2016 e del provvedimento PG/AT/2016/0005636 del 7 settembre 2016 inerenti l'attivazione dell'istituto del soccorso istruttorio e del conseguente eventuale provvedimento di esclusione;
- con deliberazione CAMB/2016/60 del 28 ottobre 2016 il Consiglio d'Ambito deliberava quindi di costituirsi nel giudizio promosso innanzi al T.A.R. Emilia Romagna - Bologna con il ricorso citato, nominando difensore degli interessi dell'ATERSIR, con ogni ampia facoltà di legge, il Prof. Avv. Giuseppe Piperata;
- in data 1 marzo 2017 perveniva all'Agenzia la sentenza sfavorevole n. 163/2017 del TAR Emilia Romagna – Bologna che accoglieva il ricorso della società esclusa ACCIONA AGUA SAU, precisando che l'Agenzia, a fronte dell'incompletezza delle dichiarazioni della ricorrente, avrebbe tuttalpiù potuto attivare l'istituto del soccorso istruttorio gratuito;
- sul merito della riferita pronuncia l'Agenzia ha ritenuto opportuno sollevare apposite eccezioni in sede di appello innanzi al Consiglio di Stato deliberando, tramite atto CAMB/2017/22 del 15 marzo 2017, di impugnare la Sentenza del TAR Emilia Romagna-Bologna n. 163/2017 innanzi al Consiglio di Stato e tal fine nominare, come difensore degli interessi dell'ATERSIR nella controversia in oggetto con ogni ampia facoltà di

legge il Prof. Avv. Aldo Sandulli, in collaborazione con il Prof. Piperata già nominato con Delibera CAMB/2016/60;

considerato che:

- in data 13 luglio 2017 è stata pubblicata la sentenza n. 3450/2017 del Consiglio di Stato di contenuto sfavorevole all'Agenzia che respinge l'appello presentato con conseguente onere dell'ATERSIR di riammettere la società esclusa ACCIONA AGUA SAU, in quanto l'incompletezza delle dichiarazioni da questa presentate in sede di partecipazione alla procedura, rilevata dall'Agenzia non giustifica l'attivazione del soccorso istruttorio a pagamento, ma al massimo la richiesta di chiarimenti ai sensi dell'art. 46 del d.lgs. n.163/2006.

ritenuto che:

- l'Agenzia intende adempiere a quanto ordinato dal Consiglio di Stato e, pertanto, dare piena esecuzione alla sentenza pronunciata;
- in tale prospettiva, si debba procedere subito riammettendo il concorrente escluso ACCIONA AGUA SAU alla Procedura ristretta per l'affidamento in concessione del SII per la provincia di Rimini, ad esclusione del comune di Maiolo, nonché individuando e compiendo tutti gli ulteriori adempimenti necessari per dare esecuzione alla suddetta sentenza;
- a tal fine, appare anche opportuno promuovere il rimedio della richiesta di chiarimenti attraverso il giudizio di ottemperanza di cui all'art. 112, c. 5 D.Lgs. 104/2010 s.m.i., al fine di ottenere un intervento chiarificatore del supremo Giudice amministrativo sulla questione, avvalendosi dell'assistenza del Prof. Avv. Aldo Sandulli e del Prof. Avv. Giuseppe Piperata, già difensori degli interessi dell'Agenzia nel grado di appello del giudizio;

dato atto che la presente deliberazione non comporta impegno di spesa o diminuzione dell'entrata e che pertanto non è richiesto il parere in ordine alla regolarità contabile, a sensi dell'art. 49, comma 1, del d.lgs. n. 267/2000 e s.m.i.;

visto il parere favorevole in ordine alla regolarità tecnica reso dall'Ing. Vito Belladonna, ai sensi dell'art. 49, comma 1, del d.lgs. n. 267/2000 e s.m.i.;

a voti unanimi e palesi,

DELIBERA

1. di prendere atto del contenuto della sentenza del Consiglio di Stato n. 3450/2017 e procedere, in esecuzione della sentenza del Consiglio di Stato n. 3450/2017 alla

riammissione del concorrente escluso ACCIONA AGUA SAU alla Procedura ristretta per l'affidamento in concessione del SII per la provincia di Rimini, ad esclusione del comune di Maiolo, nonché all'individuazione e compimento di ogni necessario e ulteriore adempimento;

2. di promuovere innanzi al Consiglio di Stato il rimedio della richiesta di chiarimenti attraverso il giudizio di ottemperanza di cui all'art. 112, c. 5, D.Lgs. 104/2010 s.m.i. per ottenere un intervento chiarificatore del supremo Giudice amministrativo;
3. di avvalersi per la proposizione del richiamato giudizio di ottemperanza dell'assistenza del Prof. Avv. Aldo Sandulli e del Prof. Avv. Giuseppe Piperata già difensori degli interessi dell'Agenzia nel grado di appello del giudizio;
4. di trasmettere il presente provvedimento agli uffici di competenza per gli adempimenti connessi e conseguenti.

Allegati alla deliberazione del Consiglio d'Ambito n. 54 del 27 luglio 2017

Oggetto: Servizio Idrico Integrato. Procedura ristretta per l'affidamento in concessione del SII per la provincia di Rimini, ad esclusione del comune di Maiolo – Esito del Ricorso in appello al Consiglio di Stato avverso la sentenza n. 163/2017 del TAR Emilia Romagna -Bologna sul ricorso promosso contro Agenzia Territoriale dell'Emilia Romagna per i Servizi Idrici e Rifiuti (ATERSIR) per ottenere l'annullamento, previa sospensione e/o adozione della misura cautelare ritenuta più idonea del provvedimento PG/AT/2016/0005492 del 1/9/2016 e del provvedimento PG/AT/2016/0005636 del 7/9/2016 inerenti l'attivazione dell'istituto del soccorso istruttorio e del conseguente provvedimento di esclusione. – Presa d'atto del disposto della sentenza del Consiglio di Stato n. 3450/2017 e provvedimenti conseguenti.

Si esprime parere favorevole in ordine alla regolarità tecnica, attestante la regolarità e la correttezza dell'azione amministrativa, della presente proposta di deliberazione, ai sensi degli articoli 49 comma 1 e 147 bis comma 1 del d.lgs. 18 agosto 2000 n. 267.

Il direttore
F.to Ing. Vito Belladonna

Bologna, 27 luglio 2017

Approvato e sottoscritto

IL Presidente
F.to Tiziano Tagliani

Il Direttore
F.to Ing. Vito Belladonna

RELAZIONE DI PUBBLICAZIONE

La suesesa deliberazione:

ai sensi dell'art. 124 D.Lgs 18.08.2000 n° 267, viene oggi pubblicata all'Albo Pretorio per quindici giorni consecutivi (come da attestazione)

Bologna, 4 agosto 2017

Il Direttore
F.to Ing. Vito Belladonna