

Oggetto: Gestione, da parte della Società 2I rete Gas S.p.A. del servizio di distribuzione dell'acqua potabile nel territorio del Comune di Villasanta. Proposta da sottoporre alla Conferenza dei Comuni di dichiarare tale gestione come non salvaguardata.

Alle ore 15.00 del giorno 15.09.2016 presso la sede la sede dell'Ufficio d'Ambito della Provincia di Monza e Brianza , in via Cernuschi 8 – Monza, si è riunito il Consiglio di Amministrazione per l'Ambito Territoriale Ottimale del Servizio Idrico Integrato e all'appello sono risultati presenti:

| | |
|----------------------------------|----------------------|
| Silverio Clerici - Presidente | x |
| Roberto Borin – Vicepresidente | x |
| Giuliana Carniel - Consigliere | x |
| Diego Confalonieri- Consigliere | x |
| Francesco Paoletti - Consigliere | Assente giustificato |

Il Presidente riscontrato la presenza del numero legale di componenti, dichiara aperta la seduta per la trattazione dell'argomento posto all'ordine del giorno.

Il Consiglio di Amministrazione

Visti:

- L'art.30 e 114 del D.lgs. 18.8.2000 n.267 "Testo unico degli Enti Locali";
- La sezione III Titolo II del d.lgs 3.4.2006 n.152 "Norme in materia ambientale";
- il capo III della L.R. 12.12.2003, n. 26 (*Disciplina dei servizi locali di interesse economico generale. Norme in materia di gestione dei rifiuti, di energia, di utilizzo del sottosuolo e di risorse idriche*), in base al quale la Regione Lombardia ha stabilito le modalità di organizzazione dell'Ambito territoriale ottimale per il sistema idrico integrato, così come integrato dalla L.R.27.12.2010 n.21.

Richiamati:

- lo Statuto dell'Ufficio ATO-MB;
- i decreti del Presidente della Provincia di Monza e Brianza n° 25 del 01.10.2014 e n. 26 del 23.10.2014 di nomina del Consiglio di Amministrazione di ATO MB;
- il parere vincolante della Conferenza dei Comuni 22.12.2011 n.1 inerente l'affidamento condizionato ventennale del servizio idrico integrato ad un unico soggetto interamente pubblico "*in house*" individuato in Brianzacque Srl e conferma dell'efficacia della deliberazione n° 85 del 25/05/2012 fino a compimento delle operazioni di riassetto e comunque non oltre il 31.12.2012;
- il parere vincolante della Conferenza dei Comuni della Provincia di Monza e Brianza del 27.12.2012 n. 4 inerente la proroga dell'affidamento del Servizio Idrico Integrato a Brianzacque s.r.l. fino al 30.06.2013;

Oggetto: Gestione, da parte della Società 2I rete Gas S.p.A. del servizio di distribuzione dell'acqua potabile nel territorio del Comune di Villasanta. Proposta da sottoporre alla Conferenza dei Comuni di dichiarare tale gestione come non salvaguardata.

- il parere vincolante della Conferenza dei Comuni della Provincia di Monza e Brianza del 26.06.2013 n. 1 inerente la conferma dell'affidamento del Servizio Idrico Integrato a Brianzacque srl secondo il modello c.d. "in house".

Valutato il parere dello Studio legale Galbiati, Sacchi e associati, chiesto a supporto legale di assistenza nella gestione dei rapporti tra la Società 2iReteGas Spa ed il Comune di Villasanta.

Preso atto dell'esposizione del Presidente che, sulla base del parere legale, illustra:

- La Società 2I Rete Gas S.p.A. attualmente gestisce in concessione il servizio di distribuzione dell'acqua potabile nel territorio del Comune di Villasanta;
- tale servizio era stato affidato dal Comune alla Società Alcalgas Progetti S.r.l. (adesso 2I rete Gas S.p.A.), con provvedimento del 30/01/96, a seguito di procedura ad evidenza pubblica indetta il 12/10/95;
- la convenzione per la gestione del servizio era stata stipulata in data 19/07/96 e prevede una durata trentennale;
- ricorda altresì che, nel contesto dell'ambito territoriale ottimale della Provincia di Monza e Brianza, la Società Brianzacque S.r.l. è stata designata, a partire dal 01/01/12, come gestore unico del SII in tutto il territorio provinciale;
- da un'approfondita analisi circa la natura della gestione del servizio di acquedotto da parte di 2I Rete Gas S.p.A., tenuto conto del contesto normativo e della giurisprudenza negli anni consolidatisi, non risultano sussistenti i presupposti per definire tale gestione come salvaguardata e poter, pertanto, consentire la prosecuzione della gestione fino alla scadenza naturale della convenzione in essere con il Comune di Villasanta;
- in effetti, risulta che l'affidamento in discorso è avvenuto, seppure a seguito di una procedura ad evidenza pubblica, in data 30 gennaio 1996 e, dunque, dopo l'entrata in vigore della Legge Galli (in vigore dal 3 febbraio 1994 e fino al 29 aprile 2006). Si tratta dunque di un affidamento c.d. intermedio, utilizzando la terminologia coniata dalla giurisprudenza. La Legge Galli aveva infatti previsto un periodo transitorio solo per le gestioni esistenti alla data di entrata in vigore della Legge stessa. Viceversa, la Legge. n. 36/1994 non disciplinava un periodo transitorio, successivo all'entrata in vigore della Legge stessa, per le concessioni affidate nei casi in cui l'organizzazione del SII tardava ad essere decisa ed attuata, vale a dire per gli affidamenti c.d. intermedi;
- sul destino degli affidamenti intermedi è intervenuta la giurisprudenza, che ha ritenuto che gli affidamenti effettuati, seppure in conformità alla disciplina comunitaria, nelle more dell'organizzazione del SII restino salvi fintanto che non diventi operativo il gestore unico (si rimanda alle sentenze del Cons. Stato, Sez. V, 27 gennaio 2010, n. 299 e del 28 luglio 2011, n. 4528);
- anche alla luce della normativa successiva alla Legge Galli e, in particolare, all'art. 113, comma 15-bis, del D. Lgs. n. 267/2000, l'affidamento in esame non può considerarsi salvaguardato. In proposito, la normativa da ultimo citata, come interpretata dalla giurisprudenza, consentiva la prosecuzione delle gestioni esistenti fino a scadenza naturale, a condizione che l'affidamento avesse avuto ad oggetto l'intero ciclo dell'acqua e non anche solo uno o più segmenti del SII (si rinvia alla sentenza TAR Lombardia, Brescia, Sez. II, 12 marzo 2014, n. 247). Questa norma non può essere invocata nel caso di

Oggetto: Gestione, da parte della Società 2I rete Gas S.p.A. del servizio di distribuzione dell'acqua potabile nel territorio del Comune di Villasanta. Proposta da sottoporre alla Conferenza dei Comuni di dichiarare tale gestione come non salvaguardata.

specie in quanto la Società 2I Rete Gas S.p.A., nel territorio del Comune di Villasanta, non gestisce l'intero servizio idrico integrato, bensì solamente il segmento acquedotto;

- per queste ragioni la gestione del servizio acquedotto da parte di 2I Rete Gas non può considerarsi salvaguardata;

- quanto alle conseguenze della non salvaguardia, in base all'art. 172, del D. Lgs. n. 152/2006, si deve dichiarare la decadenza della gestione di 2I Rete Gas S.p.A. in quanto non conforme alla disciplina *pro-tempore* vigente, nonché avviare il procedimento di subentro del Gestore Unico, Brianzacque S.r.l. nella gestione del servizio di acquedotto di Villasanta. Ciò fermo restando l'onere in capo a 2I Rete Gas S.p.A. di garantire il servizio in questione nelle more della conclusione del procedimento di subentro in favore di Brianzacque S.r.l..

Considerato che non sussistono i presupposti per considerare come salvaguardata la gestione in questione di 2I Rete GAS S.p.A. in quanto:

- l'affidamento in concessione alla Società 2I Rete Gas S.p.A per il servizio di distribuzione dell'acqua potabile nel territorio del comune di Villasanta è avvenuto in data 30 gennaio 1996 e, dunque, dopo l'entrata in vigore della Legge Galli (in vigore dal 3 febbraio 1994 e fino al 29 aprile 2006). Si tratta dunque di un affidamento intermedio per cui la giurisprudenza consente la prosecuzione della gestione solo fino al subentro del gestore unico;

- in ogni caso, la gestione da parte di 2I Rete Gas S.p.A. nel territorio del Comune di Villasanta non riguarda il SII ma solo il segmento acquedotto

Ritenuto di proporre alla Conferenza dei Comuni di dichiarare come non salvaguardata la gestione, da parte dei Sindaci della Società 2I rete Gas S.p.A., del servizio di distribuzione dell'acqua potabile nel territorio del Comune di Villasanta, tenuto conto di tutte le ragioni sopra esposte.

Il Presidente passa alla votazione e

Il Consiglio di Amministrazione con n. 4 voti favorevoli e n. 0 voti contrari

DELIBERA

- di proporre alla Conferenza dei Comuni di dichiarare come non salvaguardata la gestione, da parte dei Sindaci della Società 2I rete Gas S.p.A., del servizio di distribuzione dell'acqua potabile nel territorio del Comune di Villasanta;
- di demandare al proprio Direttore Generale gli atti conseguenti e, in particolare, la convocazione della Conferenza.

Si da atto che la presente delibera viene pubblicata sull'albo informatizzato sul sito internet www.atomonzabrianza.it.

Il direttore ATO MB
(Egidio Ghetti)

Il Presidente del CDA
(Silverio Clerici)

