



PROVINCIA DI SALERNO

Verbale di deliberazione della Giunta provinciale

Seduta n. 18N. 128 del registro

OGGETTO: società "Arechi Multiservice spa": presa d'atto del parere n.188 del 09.05.2013 della Corte dei Conti – sez. regionale di Controllo per la Campania. Provvedimenti

L'anno duemilatredecim, il giorno VENTICINQUE del mese di GIUGNO alle ore 13,00, nella sala delle adunanze di Palazzo Sant'Agostino, si è riunita la Giunta provinciale. Sono presenti il Presidente della Provincia Signor Iannone Antonio e gli Assessori signori:

	Presenti		Presenti
1) ESPOSITO Giuseppina		7) SPINELLI Costabile	
2) VITERALE Amelia		8) D'AGOSTO Costabile	NO
3) BELLACOSA Adriano	NO	9) CARPENTIERI Nunzio	
4) CUOZZO Michele		10) STASI Pietro Damiano	NO
5) BOTTONE Matteo		11) MANCUSI Amilcare	
6) PIERRO Attilio			

Assume la presidenza il Signor Antonio Iannone, Presidente della Provincia.

Partecipa il dottor Giovanni Moscatiello, Segretario Generale della Provincia, che cura la verbalizzazione della seduta.

Il Presidente, constatata la validità dell'adunanza, invita alla trattazione dell'argomento indicato in oggetto.

L'Assessore di riferimento

LA GIUNTA PROVINCIALE

Vista la proposta di deliberazione di cui all'oggetto;

Sentita la relazione dell'Assessore di riferimento;

Ritenuto che la proposta è stata formulata in attuazione degli obiettivi e degli indirizzi di governo;

Visti i pareri di regolarità tecnica e di regolarità contabile resi dal Dirigente del Settore interessato e dal Dirigente del Settore finanziario, ai sensi dell'articolo 49, comma 1, del decreto legislativo 18 agosto 2000, n. 267;

Visto il parere di legittimità reso dal Segretario Generale, ai sensi dell'articolo 52, comma 2, dello Statuto;

A voti unanimi,

DELIBERA

di approvare l'infrascritta proposta di deliberazione e, per l'effetto, dichiararla parte integrante e sostanziale del presente dispositivo.

Premesso che:

- la società "Arechi Multiservice spa" è una società *in house* della Provincia di Salerno, proprietaria della totalità del capitale sociale della stessa;
- la suddetta società nasce in data 08/04/2011 dalla trasformazione della società "Meridionale Multiservice spa", a sua volta nata il 30/11/2007 dalla trasformazione della società "Salerno Manutenzioni spa", costituita quest'ultima in data 18/09/2000;
- la società *de qua* ha per oggetto unicamente la gestione – anche in forma di "multiservice" ovvero di "servizio globale", dei servizi pubblici privi di rilevanza economica ai sensi dell'art. 113 bis del d.lgs. 267/2000 e successive modifiche, nelle seguenti materie:
 - Ambiente;
 - Gestione e/o manutenzione del patrimonio mobiliare, immobiliare ed infrastrutturale, ivi inclusi immobili edilizi, strade, impianti, aree e spazi privati con destinazione pubblica o di interesse pubblico;
- come da Piano Industriale – triennio 2012 – 2014 – approvato con delibera di G.P. n.427 del 29/12/2011, sono affidati alla società "Arechi Multiservice spa" i seguenti servizi per gli anni 2012 e 2013:
 - manutenzione edilizia scolastica
 - manutenzione strade
 - servizio guardiania museale
 - assistenza al servizio Verifica Impianti Termici della Provincia

Premesso altresì che:

- l'art. 4 del d.l. n.95/2012, convertito con modificazioni in l. n. 135/2012, al comma 1 stabilisce che per le società controllate direttamente o indirettamente dalle pubbliche amministrazioni che abbiano conseguito nell'anno 2011 un fatturato da prestazione di servizi a favore di pubbliche amministrazioni superiore al 90% dell'intero fatturato, si procede alternativamente:
 - a) allo scioglimento della società entro il 31 dicembre 2013;
 - b) all'alienazione, con procedura di evidenza pubblica, delle partecipazioni detenute alla data di entrata in vigore del presente decreto entro il 30 giugno 2013;
- l'art. 49 del D.L. n.69 del 21.06.2013 (c.d. "decreto del fare") ha sostituito le parole "30 giugno 2013" della suddetta lettera b) con "31 dicembre 2013".
- la legge di conversione, n. 135/2012, al comma 3 ha previsto che le suddette disposizioni non si applicano qualora, per le peculiari caratteristiche economiche, sociali, ambientali e geomorfologiche del contesto, anche territoriale, di riferimento non sia possibile per l'amministrazione pubblica controllante un efficace e utile ricorso al mercato. In tal caso, l'amministrazione, in tempo utile per rispettare i termini di cui al comma 1, predispone un'analisi del mercato e trasmette una relazione contenente gli esiti della predetta verifica all'Autorità garante della concorrenza e del mercato per l'acquisizione del parere vincolante, da rendere entro 60 giorni dalla ricezione della relazione. Il parere dell'Autorità è comunicato alla Presidenza del Consiglio dei Ministri.

Considerato che:

- nel corso della riunione della Commissione per la valutazione delle partecipazioni della Provincia di Salerno del 30 ottobre 2012 è stata espressa la volontà di attivare le procedure

previste dalla vigente normativa finalizzate alla verifica delle condizioni per la non applicazione dei vincoli di legge alla società *in house*.

- con nota prot. n.440 dell'8 marzo 2013, acquisita dal Servizio Partecipazioni societarie in data 11/03/2013 (prot. n. 10158), il Direttore Generale trasmette al Dirigente del Settore Finanziario la relazione di analisi del mercato e del contesto sociale, economico e territoriale della Provincia di Salerno, predisposta da un professionista allo scopo incaricato dalla società "Arechi Multiservice spa;
- con delibera n.43 del 22.03.2013 la Giunta Provinciale prende atto della suddetta relazione ed autorizza la trasmissione della stessa all'Autorità garante della concorrenza e del mercato per l'acquisizione del parere vincolante;
- con nota raccomandata prot. n.80132 del 29.03.2013, è trasmessa la relazione all'AGCOM;
- L'Autorità adita, con nota prot. n.30682 del 28.05.2013, acquisita a mezzo fax in data 28.05.2013 e protocollata al n.126019 del 29.05.2013, allegata al presente atto, ritiene i dati e le informazioni trasmessi incompleti e comunque non idonei a consentire una compiuta valutazione del caso. L'Autorità, in particolare, richiede un'analisi comparativa delle condizioni economiche e tecniche offerte dalla società con quelle reperibili sul mercato, da far pervenire entro 15 giorni dal ricevimento della nota stessa e, dunque, entro il 12 giugno c.a.;
- Tenuto conto delle modalità suggerite dalla stessa Autorità per il compimento della suddetta analisi, con note prot. int. n.22697 e prot. PSA n.126780 del 29.05.2013 la Direzione Generale, unitamente al Servizio Partecipazioni societarie, invita, rispettivamente, i dirigenti dei Settori competenti (viabilità ed edilizia scolastica, musei, ambiente) e la società "Arechi Multiservice spa" a consultare un numero congruo di operatori rappresentativi del mercato di riferimento e potenzialmente idonei a fornire servizi analoghi e comparabili o ad effettuare un'indagine (benchmarking) sui costi sostenuti da altre Pubbliche Amministrazioni o Enti privati per la fornitura di servizi analoghi e comparabili, riscontrando entro e non oltre il 7 giugno c.a.;
- il Dirigente del Settore Musei riscontra in data 10 giugno con nota prot. n.25125 mentre il Dirigente del Settore Ambiente in data 13.06.2013 con nota prot. n.25783 acquisita a mezzo fax in data 17.06.2013. Nessun riscontro al momento è stato acquisito dal Dirigente del Settore viabilità ed edilizia scolastica e dalla società "Arechi Multiservice spa"

Considerato, altresì, che

Con nota prot. n.25521 del 28.01.2013, allegata al presente atto, il Presidente della Provincia chiede alla Corte dei Conti – sezione regionale di Controllo per la Regione Campania- un parere circa l'applicabilità dell'art. 4 del d.l. 95/2012, convertito in legge n.135/2012, a società *in house* obbligate ad operare esclusivamente con pubbliche amministrazioni "costituenti o partecipanti o affidanti" in forza dell'art.13 D.L. 223/2006, convertito in legge n.248/2006. Si chiede, inoltre, un parere sull'interpretazione ermeneutica dell'espressione "prestazione di servizi" di cui al comma 1 dell'art.4 del D.L. 95/2012 e se, in particolare, deve considerarsi esclusa dalla stessa l'attività di manutenzione delle strade e degli edifici scolastici alla luce del D.Lgs. n.163/2006 (art.3) e del D.P.R. n.207 del 2010 (art.3)



Letto

Il parere n.188 del 09.05.2013 della Corte dei Conti – sezione regionale di Controllo per la Regione Campania – acquisito al Protocollo Generale dell'Ente al n.111662 del 10.05.2013, allegato al presente atto, con quale si accoglie il primo quesito, mentre il secondo è ritenuto oggettivamente inammissibile

Considerato

in particolare che la Corte dei Conti, nel precisare che “qualsiasi decisione relativa alla partecipazione societaria ... attiene al merito dell'azione amministrativa e rientra nella esclusiva discrezionalità e responsabilità dell'Ente locale”, esclude dall'ambito applicativo dell'art.4, comma 1, D.L. 95/2012 la particolare ipotesi della società strumentale interamente pubblica e sottoposta al divieto ex art. 13 D.L. 223/2006, quale appunto essere la società “Arechi Multiservice spa”. Inoltre, la Corte dei Conti, a conferma della suddetta interpretazione, richiama il comma 8 dell'art. 4 in esame, secondo cui: “a decorrere dal 1° gennaio 2014 l'affidamento diretto può avvenire solo a favore di società a capitale interamente pubblico, nel rispetto dei requisiti richiesti dalla normativa e dalla giurisprudenza comunitaria per la gestione in house”. Se non si accogliesse l'interpretazione sistematica dei due commi proposta si arriverebbe ad un'ulteriore contraddizione legislativa addirittura nello stesso articolo: una società a capitale totalmente pubblico che risponda ai requisiti della normativa e giurisprudenza comunitaria per la gestione in house dovrebbe prima essere privatizzata o sciolta o ristrutturata, per poi essere ricondotta a capitale totalmente pubblico. “Delle due l'una” afferma la Corte dei Conti “o la società è esclusa dall'ambito operativo del comma 1 e quindi può ottenere affidamenti ex art. 4 comma 8; ovvero deve essere sciolta o privatizzata o ristrutturata o razionalizzata ed allora il comma 8 non troverebbe giustificazione”.



Preso atto

Che alla luce dell'interpretazione di raccordo tra le due normative (individuate nella richiesta di parere), la Corte dei Conti afferma che “non rientra nell'ambito applicativo dell'art. 4, comma 1, cit. la particolare ipotesi della società strumentale interamente pubblica e sottoposta al divieto ex art. 13 cit. In tal caso, infatti, anche l'evidenziata *ratio* dell'art.4 cit. di salvaguardia della concorrenza e del mercato sarebbe preservata dal rapporto di esclusività fra la società e la p.a. costituente o partecipante” ;

Preso atto

Inoltre che il suddetto parere della Corte dei Conti n.188 del 09.05.2013 assorbe e rende pleonastico il ricorso alla procedura tesa all'applicazione della deroga prevista dal comma 3 del suddetto art.4, ovvero la richiesta di parere vincolante all'Agcom, come autorizzato dalla Giunta Provinciale con atto n.43 del 22.03.2013;

Considerato che



- La Provincia di Salerno detiene il 100% delle azioni della società "Arechi Multiservice spa" che opera esclusivamente con l'Ente, svolgendo unicamente attività di produzione di beni e di servizi necessarie per il perseguimento delle finalità istituzionali della Provincia di Salerno che esercita sulla stessa un controllo funzionale a quello esercitato sui propri servizi, come da statuto della società;
- Le condizioni necessarie affinché si possa derogare alla gara pubblica, secondo il tradizionale insegnamento della sentenza del 18 nov. 1999 della Corte di Giustizia, c.d. "Sentenza Teckal" sono:
 - L'esercizio da parte dell'ente committente, sul soggetto affidatario, di un "controllo analogo" a quello che esercita sui propri servizi;
 - La necessità che il soggetto affidatario realizzi la parte più importante della propria attività con l'ente committente che la controlla.

Preso atto che

Per le suddette motivazioni, la società "Arechi Multiservice spa" è a capitale interamente pubblico e rispetta i requisiti richiesti dalla normativa e dalla giurisprudenza comunitaria per la gestione in house e, quindi, può continuare a beneficiare di affidamenti diretti da parte della Provincia di Salerno, ai sensi dell'art. 4, comma 8, del D.L. 95/2012 convertito con modificazioni in l. n.135/2012.

LA GIUNTA PROVINCIALE

Visto il d.l. 95/2012, convertito con modificazioni in l. n.135/2012;

Visto l'art. 13 D.L. 223/2006;

Visto il T.U.E.L.;

Viste le deliberazioni della Corte dei Conti - sez. regionale di controllo per il Veneto - n.5 del 14 gennaio 2009 e n. 903 del 9 novembre 2012;


Sulla base della deliberazione della Corte dei Conti - sez. regionale di controllo per la Campania - n.188 del 09.05.2013;

Visti i pareri sulla regolarità tecnica e contabile, resi ai sensi dell'art. 49 Tuel;

A voti unanimi,

DELIBERA

- 1) la premessa costituisce parte integrante e sostanziale del presente atto per cui si intende ripetuta, trascritta e approvata;
- 2) di prendere atto del parere n.188 del 09.05.2013 della Corte dei Conti - sezione regionale di Controllo per la Regione Campania e, conseguentemente, della non applicabilità dell'art. 4, comma1, D.L. 95/2012, convertito con modificazioni in L. 135/2012, alle società strumentali interamente pubbliche e sottoposte al divieto ex art. 13 D.L. 223/2006;

- 
- 3) di dare atto che la società "Arechi Multiservice spa" è a capitale interamente pubblico e rispetta i requisiti richiesti dalla normativa e dalla giurisprudenza comunitaria per la gestione in house e, quindi, può continuare a beneficiare di affidamenti diretti da parte della Provincia di Salerno ai sensi dell'art. 4, comma 8, del D.L. n.95/2012 convertito con modificazioni in L. 135/2012;
 - 4) di dare atto che la società "Arechi Multiservice spa" per le motivazioni in premessa non soggiace all'obbligo dell'alienazione o dello scioglimento entro il 31 dicembre 2013;
 - 5) di dare atto che il ricorso alla procedura tesa all'applicazione della deroga prevista dal comma 3 dell' art.4 cit., ovvero la richiesta di parere vincolante all'Agcom, come autorizzato dalla Giunta Provinciale con delibera n.43 del 22.03.201, è assorbito e reso pleonastico dal suddetto parere della Corte dei Conti;
 - 6) di autorizzare la Direzione Generale ad effettuare le conseguenti comunicazioni;
 - 7) Successivamente la Giunta provinciale, con separata ed unanime votazione, dichiara il presente provvedimento immediatamente eseguibile.

LIMITE INFERIORE DELLA DELIBERAZIONE. EVENTUALI AGGIUNTE VANNO CONSIDERATE NULLE



Ai sensi dell'articolo 49 del decreto legislativo 18 agosto 2000, n. 267, i sottoscritti esprimono il seguente parere di:

REGOLARITÀ TECNICA

La proposta di deliberazione che precede è stata formulata in attuazione degli indirizzi generali di governo. Si esprime parere favorevole in ordine alla regolarità tecnica. *come da allegato*

Salerno *25/06/2013*

IL DIRIGENTE

[Signature]

REGOLARITÀ CONTABILE

Somma stanziata €.....
Impegni già assunti €.....
Disponibilità €.....
Impegni di cui alla presente €.....
Ulteriore disponibilità €.....
Assunto impegno di spesa al numero
di euro
sul capitolo del bilancio 2013
Salerno

IL FUNZIONARIO ADDETTO

Si esprime parere favorevole in ordine alla regolarità contabile. *come da allegato (prot. 149066)*

Salerno *25/06/2013*

IL DIRIGENTE DEL SETTORE FINANZIARIO

[Signature]

Salerno *25.06.2013*

IL FUNZIONARIO

RESPONSABILE DELL'ISTRUTTORIA

[Signature]

Ai sensi dell'articolo 52, comma 2, dello statuto dell'Ente, si esprime parere favorevole in ordine alla legittimità. *emesso con parere espresso sul parere contabile, stante la sua volontà di conformarsi ai em. del L. 244/2008*

Salerno *25-6-2013*

IL SEGRETARIO GENERALE

[Signature]

DEL CHE È VERBALE

IL PRESIDENTE DELLA PROVINCIA

[Signature]

IL SEGRETARIO GENERALE

[Signature]

RELAZIONE DI PUBBLICAZIONE

La pubblicazione della presente deliberazione inizierà il *27 GIU. 2013* e durerà quindici giorni consecutivi fino al *1-2 LUG. 2013*

Salerno *27 GIU. 2013*

L'ADDETTO ALL'AFFISSIONE

[Signature]

VISTO: IL SEGRETARIO GENERALE

Dichiaro di aver affisso all'Albo Pretorio l'atto retroscritto, mantenendolo per il periodo suindicato.

Salerno

L'ADDETTO ALL'AFFISSIONE

.....

Deliberazione divenuta esecutiva per decorrenza del termine di cui al comma 3 dell'articolo 134 del decreto legislativo 18 agosto 2000, n. 267.

Salerno

IL SEGRETARIO GENERALE

.....