



GIUNTA REGIONALE

AVV - AVVOCATURA REGIONALE

Via Leonardo da Vinci n. 6 – L'Aquila

Tel. 0862/363638 – Fax 0862/363660

e-mail avvocatura@regione.abruzzo.it

Prot. **190 585** PA 30/19

L'Aquila,

27 GIU. 2019

Al Dipartimento Governo del Territorio e Politiche
Ambientali

*Servizio Politica Energetica, Qualità dell'aria, S.I.N.A. e
Risorse Estrattive del Territorio*

E, p.c. Al Servizio Valutazioni Ambientali

OGGETTO: Affidamento della concessione di acque minerali "Valle Reale" – Istanza di decadenza della S.Croce s.r.l. di Gran Guizza SpA del provvedimento di aggiudicazione provvisoria nei confronti della Gran Guizza SpA. Richiesta parere.

Riscontro.

Con nota prot.155341 del 23 maggio u.s. codesto Servizio ha richiesto un parere in merito ad una problematica sorta relativamente alla procedura di affidamento in oggetto indicata e correlata all'istanza di decadenza formulata dalla S.Croce in ordine al provvedimento di aggiudicazione provvisoria dell'8 agosto 2018 adottato in favore della Gran Guizza spa per il mancato rispetto, da parte di quest'ultima, del termine perentorio di sessanta giorni previsto, a pena di decadenza, dal bando per "*sottoporre al CCR-VIA idonea documentazione tecnica volta ad identificare tutti gli aspetti che permettono di valutare l'entità della risorsa idrica sotterranea, i volumi d'acqua utilizzabili ed il sistema di sfruttamento*", al fine evidente di evitare che si protragga indefinitamente la fase preliminare al perfezionamento della procedura e quindi all'operatività dell'affidamento della concessione.

La medesima nota viene inviata, non solo alla società S.Croce per opportuna conoscenza, ma anche all'aggiudicatario provvisorio, per le proprie osservazioni, e al Servizio Valutazioni Ambientali al fine di acquisire le "*informazioni circa la procedura adottata dal Servizio in casi analoghi e la eventuale intesa di perentorietà del termine di deposito/trasmisione della documentazione stessa*".

Acquisite in data 4 giugno u.s. le controdeduzioni presentate dalla Società Gran Guizza e in data 21 giugno u.s. le precisazioni del Servizio che legge per conoscenza, si formulano le seguenti considerazioni che, lungi dal rivestire efficacia vincolante, rappresentano una dichiarazione di scienza, giuridicamente orientata e discrezionalmente apprezzabile dagli Uffici interessati alla stregua di un contributo alle attività di diretta competenza.



GIUNTA REGIONALE

AVV - AVVOCATURA REGIONALE

Via Leonardo da Vinci n. 6 - L'Aquila
Tel. 0862/363638 - Fax 0862/363660
e-mail avvocatura@regione.abruzzo.it

Non ignora questa Avvocatura l'esistenza del (peraltro isolato) orientamento giurisprudenziale citato dalla Società S.Croce che ha affermato la legittimità del provvedimento con il quale la Stazione appaltante ha disposto l'esclusione di una offerta perché pervenuta al preposto ufficio con ritardo rispetto al giorno di scadenza indicato nel bando, a nulla rilevando che quest'ultimo giorno veniva a scadere di domenica (Cons. Stato, Sez.VI, sent.17 gennaio 2017 n.170).

Deve tuttavia in contrario rilevarsi, in aggiunta alle condivisibili osservazioni formulate dalla Società Gran Guizza in ordine alla inconferenza del precedente giurisprudenziale citato ed alla differenza della fattispecie sottesa alla odierna richiesta di parere, che nel caso che ne occupa non pare ricorrere il presupposto assunto dal Consiglio di Stato a fondamento del suo decidere, allorché statuisce che *"nella specie la non superabilità del limite temporale posto per la presentazione delle offerte -ancorché domenicale- era conseguenza sia della inequivoca formulazione degli atti di gara, sia del fatto che i concorrenti, per rispettare la scadenza, ben potevano fare ricorso a diverse ed alternative forme di trasmissione della loro documentazione"*.

Nel caso in esame, infatti, l'art.15 dell'Avviso per l'affidamento della concessione in oggetto prescrive all'aggiudicatario provvisorio la sottoposizione al CCR-VIA della documentazione tecnica necessaria all'ulteriore corso della pratica, sottoposizione che non può che avvenire che nell'unica modalità descritta dal competente Servizio Valutazioni Ambientali nella nota innanzi richiamata, e cioè tramite l'invio degli elaborati progettuali con il sistema telematico per il quale è necessaria l'abilitazione da parte del personale regionale che può garantire detta procedura solo ed esclusivamente nell'orario di lavoro e che comunque non è presente negli uffici nelle giornate del venerdì pomeriggio, sabato e domenica.

In ragione della diversità delle fattispecie considerate e del difetto del presupposto valorizzato dal Consiglio di Stato nella sentenza richiamata dalla S.Croce, si ritiene che ben possa trovare applicazione, nel caso che ci occupa, il principio di generale applicazione secondo il quale, sia ai sensi dell'art.155, quarto comma, c.p.c. che ai sensi degli artt.1187, comma 2 e 2693, comma 2 e 3, c.c., il termine che scade in giorno festivo è prorogato di diritto al giorno seguente (così, *ex plurimis*, oltre alle pronunce già segnalate dalla Società Gran Guizza, Cons. Stato, Sez.III, sent.3186/2019; TAR Campania, Napoli, Sez.VIII, sent.710/2018; Cons. Stato, Sez.V, sent.n.1214/2003) e dunque considerare tempestivo il deposito effettuato dall'aggiudicatario provvisorio in adempimento delle prescrizioni dell'avviso.

Distinti saluti.

L'Avvocato Regionale
Stefania Valeri



Registro protocollo Regione Abruzzo

| Archivio | Codice Registro | Tipo Documento | Progressivo Annuo | Data Protocollo | Trasmissione | Mittente/Destinatari | Annullato |
|---------------------|--|----------------|-------------------|-----------------|--------------|--|-----------|
| PROTOCOLLO UNICO RA | RP001 | Posta interna | 0190585/19 | 27/06/2019 | | Mittente: AVV SERVIZIO "AVVOCATURA REGIONALE"- AVV VALERI | |
| <hr/> | | | | | | | |
| Oggetto: | AFFIDAMENTO DELLA CONCESSIONE DI ACQUE MINERALI | | | | | | |
| Impronta: | 34914CA7B6187E661CB433CBEFFE4193B74FB26F94282701A5A5EB6C8CEF4FD3 | | | | | | |