

**DETERMINAZIONE n. 168 del 20 luglio 2023  
Area Servizio Idrico Integrato**

**Oggetto:** Procedura ristretta per la selezione del socio privato operativo della costituenda società alla quale sarà affidata la concessione del servizio idrico integrato per la Provincia di Reggio Emilia (CIG: 812042852C). Semplificazione delle operazioni societarie funzionali alla costituzione della SOT prevista dall'assetto di gara ed al subentro di ARCA S.r.l. al gestore uscente IRETI S.p.A.

## IL DIRIGENTE

### Visti:

- la L.R. 23/12/2011, n. 23 e ss.mm.ii., recante “*Norme di organizzazione territoriale delle funzioni relative ai servizi pubblici locali dell’ambiente*”, che con decorrenza dall’1° gennaio 2012 istituisce l’Agenzia territoriale dell’Emilia-Romagna per i servizi idrici e rifiuti (ATERSIR);
- lo Statuto dell’Agenzia, approvato con deliberazione del Consiglio d’Ambito n. 5 del 14 maggio 2012 e ss.mm.ii.;
- il *Regolamento di Organizzazione degli uffici e dei servizi*, approvato con deliberazione di Consiglio d’Ambito n. 17 del 27 aprile 2020;
- la deliberazione del Consiglio d’Ambito n. 72 del 18 luglio 2022, di modifica del macromanifesto dell’Agenzia, approvato con deliberazione del Consiglio d’Ambito n. 4 del 14 aprile 2015, e di individuazione di un periodo transitorio per giungere alla piena operatività dello stesso, nonché l’aggiornamento del funzionigramma approvato con determinazione del Direttore n. 198 del 26 luglio 2022;
- la determinazione n. 76 del 23 aprile 2021 con la quale il Direttore dell’Agenzia ha conferito alla scrivente l’incarico di dirigente dell’Area Servizio Idrico Integrato dell’Agenzia, a far data dal 1° maggio 2021;
- il D.Lgs. n. 165/2001 e ss.mm.ii.;
- il D.Lgs. n. 267/2000 e ss.mm.ii., *T.U. sull’ordinamento degli EE.LL.*;
- la legge n. 241/1990 ed in particolare gli artt. 7, 21-octies e 21-nonies;

### premessato che:

- con deliberazione di Consiglio d’Ambito n. 40 del 24 maggio 2019 sono stati approvati gli atti relativi alla Procedura ristretta a doppio oggetto per la scelta del socio privato della costituenda società mista ARCA S.r.l., titolare della concessione del Servizio Idrico Integrato per la provincia di Reggio Emilia, ad esclusione del comune di Toano, comprensivo della realizzazione dei lavori strumentali, e l’attribuzione a questo di compiti operativi connessi alla gestione del servizio, dando mandato unicamente alla pubblicazione degli atti elencati ai numeri da 1 a 4 che è avvenuta sulla Gazzetta Ufficiale della Unione Europea n. GU/S S23303/12/2019, sulla Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana n. 144 del 09/12/2019, sulla stampa nazionale e locale e sul sito internet di ATERSIR, ai sensi della normativa vigente;
- con comunicazioni di cui ai protocolli n. PG.AT.0005273-5274-5275-5276/2020 del 20/07/2020 si è proceduto all’avvio della Fase II della procedura, comunicando a tutti gli operatori economici partecipanti, l’ammissione alla successiva fase della procedura e trasmettendo agli stessi la lettera di invito e le credenziali per accedere all’apposita sezione riservata del sito di ATERSIR ove sono stati messi a disposizione dei concorrenti tutti i documenti di gara;

- la Lettera di invito prevedeva, al punto 3.2.3, la presentazione delle offerte per via telematica su apposita piattaforma predisposta dall'Agenzia, entro le ore 17.00 del 15/12/2020;
- entro il termine previsto dai documenti di gara risultano pervenute n. 2 offerte presentate dai seguenti Operatori Economici:
  - A2A CICLO IDRICO S.p.A. ricevuta dalla piattaforma in data 14/12/2020 alle ore 13:09:11
  - IRETI S.p.A. ricevuta dalla piattaforma in data 14/12/2020 alle ore 18:54:01
- con determinazione n. 31 del 17 febbraio 2021, a conclusione della fase di valutazione della documentazione amministrativa presentata dai concorrenti, è stata pronunciata l'ammissione di entrambi gli operatori economici: IRETI S.p.A. e A2A CICLO IDRICO S.p.A., alle successive fasi della procedura di gara;
- con Determinazione n. 65 del 31 marzo 2021 è stata nominata la Commissione giudicatrice della procedura di gara in oggetto;

**richiamati:**

- i verbali della Commissione giudicatrice agli atti dell'Agenzia;
- la Determinazione n. 104 del 5 maggio 2022, avente ad oggetto "*Esito verifica di congruità dell'offerta e proposta di aggiudicazione ai sensi degli articoli 97, c. 3, 32 del D.lgs. n. 50/2016*";;
- la Determinazione n. 343 del 28 dicembre 2022 avente ad oggetto "*Procedura ristretta per la selezione del socio privato operativo della costituenda società alla quale sarà affidata la concessione del servizio idrico integrato per la Provincia di Reggio Emilia (CIG: 812042852C). Aggiudicazione a favore di IRETI S.p.A.*";

**considerato che:**

- a seguito della richiamata Determinazione n. 343 del 28 dicembre 2022 e dell'aggiudicazione a favore di IRETI S.p.A. della procedura *de qua* tanto il socio privato selezionato, IRETI S.p.A., quanto il socio pubblico AGAC Infrastrutture S.p.A., ed i Comuni che la controllano, devono porre in essere una serie di adempimenti per addivenire all'avvio effettivo della nuova gestione a decorrere dal 01/01/2024:
- in particolare, ai sensi dell'art. 6 della Convenzione per la gestione, l'avvio del servizio entro la scadenza indicata è vincolato alla realizzazione di una serie di adempimenti, tra cui:
  - a) la costituzione di ARCA S.r.l. e della Società Operativa Territoriale (SOT) controllata al 100% da IRETI S.p.A.;
  - b) la stipula fra ARCA ed ATERSIR della convenzione di gestione;
  - c) la stipula fra ARCA, IRETI e la SOT della convenzione disciplinante gli specifici compiti operativi della SOT;

- d) il trasferimento del personale in forza al gestore uscente IRETI e di tutti i rapporti giuridici attivi e passivi di IRETI riferibili alla gestione del servizio idrico integrato nel bacino di Reggio Emilia, rispettivamente, ad ARCA ed alla SOT sulla base della ripartizione di competenze tra i due soggetti;
  - e) il trasferimento dal gestore uscente IRETI ad ARCA delle reti e delle altre dotazioni patrimoniali strumentali al servizio idrico integrato esistenti alla data dell'avvio del servizio (beni strumentali afferenti al Valore Residuo (VR). Tale trasferimento comporterebbe, come evidenziato nell'allegato 7 alla Lettera di Invito recante i prospetti economici in arco piano, rispettivamente, di ARCA e del gruppo societario Socio privato/SOT, la rappresentazione a Conto Economico di ARCA dell'ammortamento dei beni del VR e del debito esistente associato a tali beni. L'ammortamento dei beni e delle opere realizzate dal Gestore nell'arco del nuovo periodo concessorio e le rispettive voci debitorie, troveranno invece rappresentazione nel Conto Economico della SOT secondo le previsioni contrattuali;
- in riferimento al punto e) dell'elenco sopra indicato, l'art.3 comma 5 della Convenzione di gestione per i compiti operativi, stabilisce quanto segue:
- “5. Il socio privato e la SOT hanno la facoltà, in sede di trasferimento del ramo d'azienda del gestore uscente o nel corso della durata della concessione, di esercitare un'opzione relativa alla cessione dell'ulteriore ramo d'azienda di ARCA consistente nei beni oggetto del valore residuo e nelle passività afferenti a tali beni, trasferiti dal gestore uscente ad ARCA al socio privato medesimo o, alternativamente alla società operativa territoriale. In particolare, il socio privato e la SOT possono ottenere che tale ramo d'azienda sia ceduto al socio privato medesimo o, alternativamente alla società operativa territoriale, alle seguenti condizioni: a. Che il ramo oggetto di cessione sia comprensivo sia delle poste patrimoniali attive che di quelle passive afferenti ai beni facenti parte del ramo, con specifico riferimento al debito contratto da parte di ARCA S.r.l. nei confronti del socio privato di cui all'Articolo 4 comma 1 ed al debito di ARCA nei confronti di AGAC Infrastrutture di cui all'Allegato 2 alla presente; b. Che sia previsto, in forma obbligatoria e vincolante per le parti nell'atto di cessione, l'obbligo di riacquisto da parte di ARCA al termine della concessione del ramo d'azienda ceduto di cui alla precedente lettera a), nello stato in cui i beni si trovano, a fronte del riconoscimento del relativo valore regolatorio del ramo medesimo, al netto delle poste compensative, sulla base del quale il medesimo sarà oggetto di cessione al nuovo gestore c. Che la cessione non sia lesiva dell'equilibrio economico e finanziario della gestione del servizio e di ARCA e non incida negativamente sul piano tariffario del servizio con obbligo, in questo senso, da parte del socio privato, di presentare uno studio di fattibilità che ne evidenzi la sostenibilità per le parti coinvolte e per il SII oggetto di affidamento nel suo complesso; d. Che la titolarità dei ricavi tariffari e del*

*servizio idrico siano mantenuti in capo ad ARCA S.r.l. e pertanto esclusi dal presente trasferimento.";*

**dato atto che**

- il socio pubblico di ARCA S.r.l., AGAC Infrastrutture S.p.A., con comunicazione acquisita al protocollo dell'Agenzia PG.AT/2023/0002119 del 27/02/2023, ha richiesto all'Agenzia una proroga di 150 giorni dei termini previsti negli atti di gara per portare a termine le suddette operazioni, in considerazione delle tempistiche amministrative necessarie all'adozione da parte dei Comuni del bacino gestionale della provincia di Reggio Emilia della deliberazione di costituzione di ARCA S.r.l., nonché del successivo invio della medesima alla Corte dei Conti e della necessità di attendere il decorso del termine di 60 giorni previsto dai commi 3 e 4 del medesimo art. 5;
- la proroga richiesta è stata accordata dall'Agenzia con comunicazione PG.AT/2023/0003917 del 18/04/2023;
- risulta di primaria importanza, anche in considerazione dello slittamento dei termini previsti in gara per la realizzazione delle operazioni societarie richiamate, agevolare la massima celerità nella conclusione di tutti gli adempimenti necessari a garantire l'avvio della gestione del servizio idrico integrato per il bacino di Reggio Emilia dal 01/01/2024;

**considerato che:**

- con comunicazione acquisita al protocollo di ATERSIR n. 5661 del 08/06/2023 la società aggiudicataria IRETI S.p.A. ha trasmesso all'Agenzia una *"Proposta di semplificazione delle operazioni societarie funzionali alla costituzione della SOT prevista dall'assetto di gara ed al subentro di ARCA al gestore uscente IRETI"*, allegata a parte integrante della presente, con la quale la società propone una revisione delle modalità di realizzazione delle operazioni societarie necessarie all'avvio dell'affidamento dal 1/01/2024, come più sopra sintetizzate, chiedendo all'Agenzia il nulla osta a procedere in tal senso;
- nella medesima comunicazione la società IRETI S.p.A., in qualità di socio privato di ARCA S.r.l. ha dichiarato ufficialmente all'Agenzia l'intenzione di avvalersi dell'esercizio dell'opzione sopra menzionata richiedendo, fin dall'avvio della concessione, il trasferimento alla SOT o il mantenimento nella disponibilità del socio privato stesso (IRETI) del ramo d'azienda consistente nei beni oggetto del VR e nelle relative passività; confermando che la titolarità dei ricavi tariffari e del servizio idrico sarà mantenuta in capo ad ARCA e pertanto esclusa dal predetto trasferimento come previsto dalla Convenzione di gestione;
- dalla comunicazione emerge che la proposta presentata sia stata discussa e condivisa con il socio pubblico della società ARCA, Agac Infrastrutture S.p.A. al quale il socio privato ha già comunicato l'intenzione di avvalersi

dell'opzione fin dall'avvio della concessione con comunicazione Prot. RT004113-2023-P del 27 Marzo 2023, circostanza che è stata confermata da Agac Infrastrutture, a seguito di richiesta dell'Agenzia, con comunicazione PG.AT/2023/0006616 del 07/07/2023;

- in particolare IRETI nella sua nota succitata propone di semplificare le operazioni societarie di riorganizzazione della gestione del servizio prevedendo le seguenti operazioni:
  - a. avvio da parte di IRETI di un processo di riorganizzazione funzionale alla gestione della nuova concessione che porta alla scissione del ramo del SII di Reggio-Emilia (beni del VR, rapporti giuridici e personale al netto delle 4 persone destinate in ARCA, Fondo Ripristino Beni di Terzi) in una nuova società operativa territoriale controllata al 100% da IRETI. [...] L'operazione realizzata sarebbe quella di scissione mediante scorporo, ex art. 2506 del Codice Civile, mediante la quale IRETI assegnerebbe a sé le azioni e le quote della società beneficiaria, rappresentando la "contropartita" dell'assegnazione di patrimonio conseguente all'operazione di scissione;
  - b. Creazione di ARCA con trasferimento diretto da IRETI ad ARCA delle 4 unità di personale preposte allo svolgimento delle relative funzioni;
  - c. Comunicazione che la SOT creata nei termini descritti alla lettera a), e resa già operativa negli ultimi mesi dell'anno, a partire dal 1.1.2024 coinciderebbe con la SOT prevista dalla contrattualistica della Gara del SII di RE;
  - d. Esercizio da parte del Socio Privato dell'"Opzione" di cui all'art. 3.5 della Convenzione per la gestione dei compiti operativi, con richiesta di mantenimento nella SOT precedentemente creata, stante la coincidenza con la SOT della Convenzione, dei beni oggetto del VR, del FRBT, del personale e dei rapporti giuridici del SII di RE;
- l'Agenzia ha condotto sulla suddetta proposta apposita istruttoria per valutare che la stessa fosse sostenibile sul piano di legittimità giuridica ed economico-finanziaria e che le modificazioni proposte non incidessero in maniera sostanziale sull'assetto gestionale e di *governance* previsto negli atti della procedura di gara;

**ritenuto** pertanto opportuno,

- in considerazione dell'esito positivo dell'istruttoria condotta, dare il nulla osta alla società richiedente IRETI S.p.A. a procedere con le operazioni societarie finalizzate all'avvio dell'affidamento, secondo la proposta di semplificazione presentata e allegata a parte integrante della presente, di cui si dispone la segretezza per i profili attinenti al segreto industriale;
- dare atto che, a seguito della realizzazione della conclusione delle operazioni societarie di cui alla proposta oggetto della presente determinazione, il nulla osta di cui al precedente punto dovrà essere confermato tramite rilascio di

nulla osta definitivo all'esercizio dell'"Opzione" di cui all'art. 3.5 della Convenzione per la gestione dei compiti operativi a seguito della verifica da parte dell'Agenzia della sussistenza di tutte le condizioni previste nel medesimo articolo;

- disporre d'ufficio un'ulteriore deroga di 90 giorni alle tempistiche indicate al punto 9.1.2 della Lettera di invito relativa alla procedura di gara in oggetto, in considerazione delle specifiche esigenze emerse correlate al completamento degli adempimenti amministrativi finalizzati alla costituzione della società ARCA S.r.l;

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

## **D E T E R M I N A**

1. in considerazione dell'esito positivo dell'istruttoria condotta, di dare il nulla osta alla società richiedente IRETI S.p.A. a procedere con le operazioni societarie finalizzate all'avvio dell'affidamento, secondo la proposta di semplificazione presentata e allegata a parte integrante della presente, di cui si dispone la segretezza per i profili attinenti al segreto industriale e che consiste in:
  - a. avvio da parte di IRETI di un processo di riorganizzazione funzionale alla gestione della nuova concessione che porta alla scissione del ramo del SII di Reggio-Emilia (beni del VR, rapporti giuridici e personale al netto delle 4 persone destinate in ARCA, Fondo Ripristino Beni di Terzi) in una nuova società operativa territoriale controllata al 100% da IRETI. [...] L'operazione realizzata sarebbe quella di scissione mediante scorporo, ex art. 2506 del Codice Civile, mediante la quale IRETI assegnerà a sé le azioni e le quote della società beneficiaria, rappresentando la "contropartita" dell'assegnazione di patrimonio conseguente all'operazione di scissione;
  - b. creazione di ARCA con trasferimento diretto da IRETI ad ARCA delle 4 unità di personale preposte allo svolgimento delle relative funzioni;
  - c. comunicazione che la SOT creata nei termini descritti alla lettera a), e resa già operativa negli ultimi mesi dell'anno, a partire dal 1.1.2024, coincide con la SOT prevista dalla contrattualistica della Gara del SII di RE;
  - d. esercizio da parte del Socio Privato dell'"Opzione" di cui all'art. 3.5 della Convenzione per la gestione dei compiti operativi, con richiesta di mantenimento nella SOT precedentemente creata, stante la coincidenza con la SOT della Convenzione, dei beni oggetto del VR, del FRBT, del personale e dei rapporti giuridici del SII di RE;

2. di dare atto che, a seguito della realizzazione della conclusione delle operazioni societarie di cui alla proposta oggetto della presente determinazione, il nulla osta per l'attività di cui al precedente punto d. dovrà essere confermato tramite rilascio di nulla osta definitivo all'esercizio dell' "Opzione" di cui all'art. 3.5 della Convenzione per la gestione dei compiti operativi a seguito della verifica da parte dell'Agenzia della sussistenza di tutte le condizioni previste nel medesimo articolo;
3. di disporre d'ufficio un'ulteriore deroga di 90 giorni alle tempistiche indicate al punto 9.1.2 della Lettera di invito relativa alla procedura di gara in oggetto in considerazione delle specifiche esigenze emerse correlate al completamento degli adempimenti amministrativi finalizzati alla costituzione della società ARCA S.r.l;
4. di attestare la regolarità e correttezza amministrativa del presente atto;
5. di trasmettere il presente provvedimento agli uffici di competenza per gli adempimenti connessi e conseguenti con particolare riferimento, ove necessaria, alla modifica non sostanziale degli atti da stipularsi per l'affidamento in virtù della presente determina.

Il Dirigente  
Area Servizio Idrico Integrato  
Marialuisa Campani  
(documento firmato digitalmente)