

**Segreteria Tecnico Operativa****PROT. AT/1158****DEL 08-06-2012**

**Commissario ad acta ex sentenza del TAR per il Lazio  
Sezione staccata di Latina (Sezione Prima) n.529 del 20/06/2011  
c/o Ministero dell'ambiente  
e della tutela del territorio e del mare**

Comunicazione fax ai sensi dell'art. 43  
del D.P.R. 445/2000 e dell'art. 45  
del D.Lgs 82/2005

**e, p.c.**

**On.le Presidente  
dell'Autorità dell'A.T.O.5  
n. fax 0775/858157**

**OGGETTO: Relazione penali applicabili.**

Le inadempienze gestionali contestate nel 1° triennio (2003-2005) al Gestore e regolarmente sanzionate, sono presenti anche nel 2° triennio (2006-2008) e nel 2009, malgrado la proroga ad adempiere, concessa con nuova decorrenza dal 1° aprile 2007, con l'atto di transazione del 2007 (all. C) e con la riduzione di 1/3 dei tempi contrattuali.

Le contestazioni venivano reiterate con diffida, in nome e per conto dell'A.A.T.O., dallo Studio Legale Santoro, con le note 14 dicembre 2005 e 15 giugno 2006 (all. A1 e A2).

La Segreteria Tecnica, con nota n. 682 del 30.07.2007 (all. A4), facendo seguito all'incontro con il Gestore del 21.06.2007, ribadiva allo stesso di adempiere a quanto sottoscritto con l'atto di transazione, in merito alle nuove scadenze previste dalla Convenzione di Gestione e dal Disciplinare Tecnico.

A detta nota, come può evincersi dalla numerosa corrispondenza allegata, sono seguiti altri solleciti e diffide, senza esito.

Per le inadempienze contrattuali 2006/2008 e 2009, per le quali è stata elaborata la proposta di penali, non risultano note giustificative di rilievo da parte di ACEA ATO 5 S.p.A.; in particolare per il Piano ASI, per la mancata assunzione del servizio nei Comuni di Atina, Cassino e Paliano e per la revisione del Piano d'Ambito, sono state prodotte dal Gestore controdeduzioni non sostenibili e ripetitive, alle quali la S.T.O. ha sempre contrapposto la tesi della loro infondatezza.

Per quanto riguarda le prime due (ASI e mancata presa in gestione del S.I.I.), si riferisce a parte con argomentazioni più dettagliate, mentre per la revisione del Piano d'Ambito, che doveva essere perfezionata entro il 31.12.2008, come sottoscritto nell'atto di transazione, la Società ha ignorato quanto viene sancito dal Cap. 18.1 del D.T. ed ha ritenuto di aver adempiuto a quanto di competenza, in risposta alla S.T.O., con la

nota 5539 del 18.02.2009 (all. B11); senza tenere conto che le opere più importanti, finanziate con fondi pubblici, hanno visto la Società diretta destinataria dei fondi DOCUP 2003/2006 (depuratore Anagni, depuratore intercomunale Isola del Liri, Sistema fognario Polo Fiuggi-Torre Cajetani-Trivigliano); oppure la Società è divenuta soggetto attuatore del Programma D.G.R. 668/2007, mentre, per altri finanziamenti pubblici concessi direttamente agli Enti Locali, di cui è a conoscenza questa S.T.O., è stata debitamente informata con le note di richiamo ad adempiere, unitamente ai Comuni, a quanto disposto dal Cap. 17.1 del D.T..

Cioè, il Gestore concessionario del S.I.I., in quanto tale, ha l'obbligo diretto di controllare, verificare e coordinare le attività ed opere che sul territorio direttamente o indirettamente interessano le reti ed impianti di cui è consegnatario.

Fermo restando quanto sopra, le inadempienze sanzionate riguardano (all. C):

### Disciplinare Tecnico

#### Cap. 30 Penali:

- a) MALL (metodo adimensionale livelli);
- b) mancata, ritardata, errata effettuazione delle operazioni di manutenzione ordinaria e programmata (dedotta dalla corrispondenza agli atti);
- c) mancata, incompleta, errata o infedele tenuta dei registri (cap. 1.2 del D.T.);

#### Cap 1.1

	Descrizione	Tempi	
		Offerta	Transazione a decorrere dal 1° aprile 2007
1	Piano Servizi Comuni	2 anni	16 mesi
2	Programma Risparmio idrico	2 anni	16 mesi
3	Piano emergenza raccolta e depurazione di acque reflue e di salvaguardia delle risorse idriche	2 anni	16 mesi
4	Piano emergenza crisi idriche	2 anni	16 mesi
5	Piano riduzione perdite	1 anno	8 mesi
6	Programma monitoraggio reti	1 anno	8 mesi
7	Telecontrollo Sistema fognario-depurativo	1 anno	8 mesi
8	Telecontrollo Sistema grafico-numerico reti idriche	1 anno	8 mesi
9	Piano rilevamento utenze fognarie	3 anni	24 mesi
10	Interferenze		

#### Cap 3.2

Descrizione	Tempi	
	Offerta	Transazione a decorrere dal 1° aprile 2007
Fonti approvvigionamento	2 anni	16 mesi

**Cap 6.1**

Modalità esecuzione gestione	1 anno	8 mesi
------------------------------	--------	--------

**Cap 6.4**

Sistema di qualità	18 mesi	12 mesi
--------------------	---------	---------

**Cap 7.2**

Modalità di esecuzione dei servizi affidati

**Cap 7.7**

Redazione Piano ASI

**Cap 9**

Coordinamento soggetti salvaguardati	6 mesi	4 mesi
--------------------------------------	--------	--------

**Cap 10**

Subentro soggetto salvaguardato

**Cap 15**

Fondo depurazione

**Cap 18.1**

Revisione Piano

**Cap 18.3**

Struttura permanente di controllo

**Cap 18.4**

Piano gestionale ed organizzativo

**Cap 22.5**

Schema operazioni manutenzione ordinaria e programmata

**Cap 23**

Interventi manutenzione straordinaria

**Cap 29**

Bilancio.

**Convenzione di Gestione:**

**Art.13.5** Tempi pagamenti oneri concessori

L'esatta quantificazione delle penali è definita, per alcune fattispecie, nel Cap.30 del D.T., nei documenti contrattuali e, fino al 21-12-2009, nella transazione legale sottoscritta il 27.02.'07.

Pertanto, si ritiene che le stesse potrebbero essere così applicate:

## PENALI II TRIENNIO (2006-2008)

### CAP. 30 D.T.

**Mancata, ritardata, errata effettuazione delle operazioni di manutenzione ordinaria e programmata.**

Per gli eventi riscontrati nell'arco del triennio 2006-2008 si potrebbe applicare:

**periodo 1 gennaio 2006-31 marzo 2007**

penale = € 516,00 x 122 (*n° di eventi*) = €. 62.952 , triplicati = €. 189.000 in c.t.

**periodo 1 aprile 2007 – 31 dicembre 2008**

penale = € 516 x 83 (*n° eventi*) = €. 42.828, triplicati = €. 128.484, raddoppiati (trans.) = €. 257.000 in c.t.

per un totale di € 446.000

**Mancata, incompleta, errata o infedele tenuta dei Registri:**

Per la non conforme tenuta dei registri di cui al cap. 1.2-1.3 del D.T., potrebbe essere applicata una penale di €/Registro, per anno, pari a € 7.500 (anno 2006), € 22.500 (anno 2007), € 6.250 (anno 2008), per un totale di:  
 $(7.500 + 22.500 + 6.250) \times 8 = 290.000 \text{ €}$ .

La differenza di suddette penali dipende dal fatto che nel 2006 la sanzione è stata definita in base al D.T. e nel 2007 secondo l'Atto di transazione, mentre nel 2008, con la presentazione del coefficiente MALL, le inadempienze risultano parzializzate.

**Eventuali ulteriori inadempienze (art. 30.2 D.T.):**

Capitoli D.T.: 1.1 - 3.2 - 6.1 - 6.4 - 7.2 - 9 - 10 - 15 - 18.1-18.3 - 18.4 - 22.5 -23; 29

Articoli Convenzione: 13.5

Si propone una penale media di €/a 20.000 per ogni inadempienza. I mesi conteggiati per il calcolo delle penali sono derivati dalla somma del periodo 1 gennaio 2006/31 marzo 2007 con il periodo intercorrente tra le nuove scadenze fissate con l'Atto di Transazione ed il 31 dicembre 2008 :

	( <i>mesi/a</i> )		( <i>eventi</i> )			<i>Riferimento D.T. e Conv.</i>
€ 20.000,00	x 20/12	x	5	= €	166.000,00	Cap. 1.1/3.2 D.T.
€ 20.000,00	x 28/12	x	5	= €	233.000,00	Cap. 1.1/6.1 D.T.
€ 20.000,00	x 15/12	x	1	= €	25.000,00	Cap. 1.1 D.T.

20.000,00	x 32/12	x	1	= €	53.000,00	Cap. 9 D.T.
20.000,00	x 24/12	x	1	= €	40.000,00	Cap. 6.4 D.T.
20.000,00	x 36/12	x	11	= €	660.000,00	Cap.[1.1],7.2,10,15,18.1,18.3,18.4, 22.5,23,29]D.T.,13.5(Conv.)
				Somma	€	1.177.000,00

### PIANO ASI Cap.7.7 D.T - Conf. 4/07:

#### Periodo 01-01-2006/31-03-2007

La mancata redazione del Piano ASI e la sua integrazione con quello del S.I.I. dell'ATO 5, ha comportato danni di natura economica per l'Utenza ed Ambientale per il territorio. La Gestione degli oltre 13.000.000 m<sup>3</sup> (pari all'incirca a quelli di tutto l'ATO) di reflui e di circa 7.000.000 m<sup>3</sup> (pari all'incirca a quelli di 1/4 dell'ATO) del Servizio Idrico relativi alle Attività Produttive, avrebbe comportato un abbattimento dei costi operativi ragionevolmente stimabile in una diminuzione media del 4%, come appresso:

28.863.000 (cost.oper. 2006) x 0,04 x 15/12 = **1.493.000 € in c.t.**

Pari importo potrebbe essere il valore della relativa penale per il periodo citato.

#### Penali (da transazione) applicabili dal 1-10-2007 al 31-12-2008 = 458 gg.

Penale 3.000 €/g (atto transazione)

Penale da applicare: (458 x € 3.000) = **€ 1.374.000**

#### Assunzione del S.I.I. nei Comuni di Atina, Cassino e Paliano.

La mancata assunzione del servizio nei tre territori, che rappresentano in base alle utenze di Piano circa l'8,00% del totale dell'ATO, comporta una mancata copertura dei costi relativi all'organizzazione generale (personale e beni strumentali), per cui si potrebbe applicare una penale pari al 3% di un costo medio annuo di €/a. 12.000.000 per un totale nel triennio di €36.000.000, pari a **€ 1.080.000**.

#### MALL - Cap. 12.3 DISCIPLINARE TECNICO

Penalità da applicare in base allo scarto dall'unità del Coefficiente

$$MALL = QUAL \times INTV \times TAN$$

Esse possono trovare, nel secondo triennio di gestione, la prima applicazione nell'anno 2008, in quanto il coefficiente QUAL è stato definito a partire da detto anno, mentre il TAN, mancando la determinazione da parte del Garante, viene assunto pari ad 1 (uno).

$$\text{QUAL} = (0,8959+1) : 2 = 0,9479$$

$$\text{INTV} = 1,00 (1,023)$$

$$\text{TAN} = 1$$

CAP. 12.3 D.T:

$$\text{MALL} = 0,9479 \times 1,00 \times 1,00 = 0,9479$$

Costi Oper. 2008 = € 39.402 mil.

Decurtazione 2008 = € 39.402 - (39.402) x 0,9479 = € 2.053 mil. in c.t., che, applicata alle utenze gestite, si riduce a € 2.053x0,92= 1.890.000 €.. in ct.

Per il 2006 e 2007, per il QUAL ed il TAN, si potrebbero assumere – in via del tutto stimata - gli stessi valori del 2008, rispettivamente 0,8959 ed 1, mentre per il parametro INTV i valori rilevati sono 0,9936 e 1,00.

Quindi:

$$\text{MALL}(2006) = 0,9479 \times 0,9936 \times 1 = 0,9418$$

$$\text{MALL}(2007) = 0,9479 \times 1,0000 \times 1 = 0,9479$$

$$\text{Decurtazione 2006} = 36.020 - (36.020) \times 0,9418 = \text{€}2.097 \times 0,92 = 1.929.000 \text{ € in ct.}$$

$$\text{Decurtazione 2007} = 37.724 - (37.724) \times 0,9479 = \text{€}1.966 \times 0,92 = 1.808.000 \text{ € in ct.}$$

I costi operativi ed i parametri INTV sono stati valutati prendendo in riferimento il Piano economico-finanziario dell'intero ATO, vigente dal 01-01-2006 al 21-12-2009 (data di annullamento della deliberazione n. 4/07 della Conferenza dei Sindaci) e le penali suindicate sono state ridotte in quota percentuale pari al peso dei comuni non gestiti (circa 8,00%).

Pertanto le Penali proposte per il secondo triennio 2006-2008 potrebbero essere di 11.487.000 € .

### PENALI III TRIENNIO ( 2009-2011)

Per quanto riguarda il terzo triennio 2009-2011, il MALL verrà calcolato limitatamente all'anno 2009, mentre per le altre inadempienze, la situazione non ha subito aggiornamenti tali da poter modificare le valutazioni espresse per il 2008. Per gli anni 2010/2011, con l'annullamento della deliberazione 04/2007 della Conferenza dei Sindaci, con l'applicazione provvisoria della TRM 2005 per il periodo 2009/2011 e con l'inizio del contenzioso ancora in atto, si riterrebbe che l'attendibilità dei risultati gestionali non sia tale da giustificare l'applicazione di quanto previsto dal Disciplinare Tecnico e dalla Convenzione di Gestione, anche se, su proposta di questa S.T.O., l'A.A.T.O. nel 2011 ha proceduto all'escussione della cauzione.

Pertanto, per il solo 2009 del terzo triennio, le penali precedentemente proposte per il triennio 2006-2008 potrebbero essere così considerate :

1) **Mancata, ritardata, errata effettuazione delle operazioni di manutenzione ordinaria e programmata**  
 $€ 516,00 \times 111$  (n° di eventi) = € 57.500 = (triplicati) € 172.500 = (raddoppiati per transazione) € 345.000

2) **Mancata, incompleta tenuta dei Registri**  
 $€ 6.250,00$  Reg./anno  $\times 8 = € 50.000$

3) **Altre inadempienze** (Capitoli D.T.: 1.1 - 3.2 - 6.1 - 6.4 - 7.2 - 9 - 10 - 15 - 18.1 - 18.3- 18.4 - 22.5 - 23 - 29) - Art. 13.5 Conv.Gest (Allegato C).

$€ 20.000,00 \times 23 = € 460.000$

$€ 20.000,00 \times 9/12 = € 15.000$

4) **Piano ASI**  
 $€ 3.000,00 \times 365gg. = € 1.095.000$

5) **Mancata assunzione di alcune gestioni:**  
 $€ 12.000.000,00 \times 0,03 = € 360.000$

Le penali dei punti 1,2, 3, 4, 5, assommano a € 2.325.000

#### MALL - Art. 12.3 DISCIPLINARE TECNICO 2009

Per le penalità da applicare in base allo scarto dall'unità del coefficiente:

$$MALL = QUAL \times INTV \times TAN$$

QUAL = 0,9155

INTV = 0,9798

TAN = 1

CAP. 12.3 D.T:  $MALL = 0,9155 \times 0,9798 \times 1,00 = 0,8970$

Costi Oper. 2009 = € 39.504 mil.

Decurtazione 2009 =  $39.554.000 - (39.554.000) \times 0,8970 = € 4.075.000$  €. in c.t., che applicata alle utenze gestite si riduce a  $4.075.000 \times 0,92 = 3.749.000$  €.. in ct.

Per il 2009 le suddette Penali ammonterebbero a €. 6.074.000 che, aggiunte a quelle del triennio 2006/2008, portano ad un totale di €. 17.561.000.

Inoltre, i Rapporti Informativi annuali permetterebbero, se negativi, all'Autorità d'Ambito l'applicazione di una ulteriore penale (da €. 25.822,84 a € 258.228,45) ai sensi dell'art.13.3 del bando di gara, che si aggiunge a quella derivante dal MALL.

Essa, calcolata in base al grado di valutazione negativa della gestione nei rapporti informativi, da parte degli advisors, è del tutto discrezionale nell'ammontare e va raddoppiata per l'applicazione del p. 9 dell'atto di transazione.

Però, dalla relazione degli advisors sui Rapporti Informativi della gestione riferita agli anni 2006-2009, non risulterebbero ulteriori valutazioni negative, espresse e dichiarate.

Quindi, allo stato, non risultando tali valutazioni negative degli advisors, nemmeno sono applicabili le ulteriori penali di cui al citato art. 13.3.

Si allegano alla presente :

-**n.33** documenti di contestazione nei confronti di ACEA ATO 5 S.p.A. - 14.12.2005 (Avv. Farnetani); 15.06.2006 (Avv. Farnetani); 1009/'06; 682/'07; 948/'07; 1247/'07; 185/'08; 438/'08; 555/'08; 699/'08; 775/'08; 791/'08; 978/'08; 1017/'08; 1112/'08; 1194/'08; 1254/'08; 1268/'08; 1359/'08; 1366/'08; 1367/'08; 18/'09; 23/'09; 72/'09; 245/'09; 350/'09; 439/'09; 1468/'09; 1643/'09; 1678/'09; 1717/'09; 1734/'09; 1757/'09 (Allegato A).

**n. 25** riscontri ACEA ATO 5 S.p.A. - 14468/'07; 31/'08; 15504/'08; 29155/'08; 30421/'08; 3612/'09; 4974/'09; 4975/'09; 5537/'09; 5538/'09; 5539/'09; 5540/'09; 8835/'09; 10648/'09; 27874/'09; 27932/'09; 27933/'09; 28897/'09; 28900/'09; 28901/'09; 28904/'09; 28905/'09; 28907/'09; 28908/'09; 29375/'09 (Allegato B).

Distinti saluti

Il Dirigente Responsabile  
Ing. Massimo Pilozzi