

Publicato il 05/04/2023

**N. 00644/2023 REG.PROV.CAU.
N. 01484/2023 REG.RIC.**



R E P U B B L I C A I T A L I A N A

Il Tribunale Amministrativo Regionale della Campania

(Sezione Terza)

ha pronunciato la presente

ORDINANZA

sul ricorso numero di registro generale 1484 del 2023, proposto da -
OMISSIS- S.r.l., in persona del legale rappresentante *pro tempore*,
rappresentato e difeso dagli avvocati Giuseppe Russo, Denis Scarmozzino,
con domicilio digitale come da PEC da Registri di Giustizia;

contro

S.M.A. - Sistemi per la Meteorologia e L'Ambiente - Campania S.p.A., in
persona del legale rappresentante *pro tempore*, rappresentato e difeso
dall'avvocato Marcello Russo, con domicilio digitale come da PEC da
Registri di Giustizia;

nei confronti

-OMISSIS- S.r.l., -OMISSIS- S.p.A., in persona dei rispettivi legali
rappresentanti *pro tempore*, rappresentati e difesi dagli avvocati Domenico

Vitale e Gabriele Vitale, con domicilio digitale come da PEC da Registri di Giustizia;

per l'annullamento previa sospensione dell'efficacia,

- a) del provvedimento prot. n. 4549/2023, in data 21.3.2023, a firma del R.U.P. della gara indetta da S.M.A. Campania S.p.A. per l'affidamento del servizio di movimentazione interna, prelievo, trasporto e smaltimento finale dei rifiuti fanghi, vaglio e sabbie, classificabili come speciali non pericolosi ai sensi dell'art. 184 del decreto legislativo n. 152/2006 e s.m.i., prodotti dall'impianto di depurazione di Napoli Est e dall'impianto di grigliatura di Foce Regi Lagni, con il quale è stata disposta la revoca della proposta di aggiudicazione e l'esclusione della società ricorrente;
- b) del verbale di proposta di esclusione della ricorrente prot. n. 4453/2023, in data 20.3.2023, con il quale il R.U.P. ha proposto al CDA l'esclusione della società ricorrente dalla gara;
- c) del verbale in data 20.3.2023, prot.n. 4537/2023 del 21.3.2023 con il quale il CDA ha preso atto della comunicazione arrivata dal RUP ing. - OMISSIS- -OMISSIS-, prot. n. 4453/2023 del 20.3.2023 di proposta di esclusione della società ricorrente dalla gara;
- d) di ogni altro atto premesso, connesso, e consequenziale comunque lesivo degli interessi della società ricorrente, ivi compreso, per quanto occorrer possa, delle note di S.M.A. Campania S.p.A., in data 6.3.2023 prot. n. 3218/2023, e nota in data 15.3.2023, prot. n. 4224/2023, della nota prot. 4712/2023 in data 22.3.2023 non trasmessa alla ricorrente ma all'assicurazione di richiesta di escussione della polizza fidejussoria.

Visti il ricorso e i relativi allegati;

Visti gli atti di costituzione in giudizio di S.M.A. - Sistemi per la

Meteorologia e L'Ambiente - Campania S.p.A. e di -OMISSIS- S.r.l. e di -OMISSIS- S.p.A.;

Vista la domanda di sospensione dell'esecuzione del provvedimento impugnato, presentata in via incidentale dalla parte ricorrente;

Visto l'art. 55 cod. proc. amm.;

Visti tutti gli atti della causa;

Ritenuta la propria giurisdizione e competenza;

Relatore nella camera di consiglio del giorno 4 aprile 2023 la dott.ssa Maria Barbara Cavallo e uditi per le parti i difensori come specificato nel verbale;

Rilevato che la Stazione Appaltante ha revocato la proposta di aggiudicazione e disposto la esclusione della ricorrente in quanto nel corso della procedura di gara si sarebbe concretizzata un'ipotesi di "omissione dichiarativa" su circostanze di fatto emerse a carico del l.r.p.t della -OMISSIS- s.r.l. nell'ambito di un procedimento penale in corso;

Rilevato che, in sintesi, la ricorrente censura il provvedimento in quanto esso si concretizzerebbe in un automatismo espulsivo, vietato ai sensi dell'art. 80 comma 5 c bis) d.lgs. 50/2016;

Ritenuto che, in realtà, alla base della decisione assunta vi è la valutazione discrezionale, e non automatica, della stazione appaltante sulla affidabilità ed onorabilità dell'operatore economico, ritenuto gravemente compromesso da quanto appreso nell'ambito del procedimento penale n.-OMISSIS- r.g., che ha ad oggetto condotte criminose poste in essere da pubblici ufficiali e imprenditori finalizzate alla turbativa d'asta di procedura indette proprio dalla S.M.A. Campania S.p.A.;

Rilevato, infatti, che, nell'ambito di tale procedimento, il legale rappresentante della ricorrente è stato destinatario, dapprima di un avviso

di proroga delle indagini notificatogli in data 22 ottobre 2022 - omesso in sede di DGUE (il termine di scadenza di presentazione delle offerte era fissato per il giorno 11 febbraio 2023) - e, successivamente, di un Decreto di Perquisizione notificato in data 20 febbraio 2023;

Ritenuto pertanto che, al di là della omissione dichiarativa, la stazione appaltante correttamente ha espresso il proprio discrezionale giudizio circa l' (in)affidabilità e la non onorabilità dell'operatore economico partecipante alla procedura di gara, stante il coinvolgimento in gravi fatti penali;

Ritenuto, pertanto, che allo stato il ricorso non presenta profili di fondatezza;

Fissata l'udienza di merito al 9.5.2023 e compensate le spese di fase.

P.Q.M.

Il Tribunale Amministrativo Regionale della Campania (Sezione Terza) respinge l'istanza di sospensione del provvedimento impugnato.

Fissa per la trattazione di merito del ricorso l'udienza pubblica del 9.5.2023.

Compensa le spese di fase.

La presente ordinanza sarà eseguita dall'Amministrazione ed è depositata presso la segreteria del Tribunale che provvederà a darne comunicazione alle parti.

Ritenuto che sussistano i presupposti di cui all'articolo 52, commi 1 e 2, del decreto legislativo 30 giugno 2003, n. 196, e dell'articolo 10 del Regolamento (UE) 2016/679 del Parlamento europeo e del Consiglio del 27 aprile 2016, a tutela dei diritti o della dignità della parte interessata, manda alla Segreteria di procedere all'oscuramento delle generalità nonché di qualsiasi altro dato idoneo ad identificare il procedimento penale.

Così deciso in Napoli nella camera di consiglio del giorno 4 aprile 2023 con
l'intervento dei magistrati:

Anna Pappalardo, Presidente

Carlo Dell'Olio, Consigliere

Maria Barbara Cavallo, Consigliere, Estensore

L'ESTENSORE
Maria Barbara Cavallo

IL PRESIDENTE
Anna Pappalardo

IL SEGRETARIO

In caso di diffusione omettere le generalità e gli altri dati identificativi dei soggetti interessati nei termini indicati.