

Sunto del ricorso in appello

1.- Premessa. Con ricorso in appello depositato in data 20 giugno 2016 e rubricato al R.g. n. 4997/2018, Idroelettrica Ivrea ha adito il Consiglio di Stato per chiedere per l'annullamento e/o riforma, previa sospensione cautelare, della sentenza TAR Lazio, Roma, 6 marzo 2018, n. 2548, che ha respinto il ricorso iscritto al R.G. n. 7816/2016.

Il ricorso in appello è stato proposto avverso il Gestore dei Servizi Energetici - GSE S.p.A., in persona del legale rappresentante *pro tempore*, nonché avverso il Ministero dello Sviluppo Economico, Ministero dell'ambiente e della tutela del territorio e del mare e Ministero delle politiche agricole, alimentari e forestali, in persona dei rispettivi Ministri *pro tempore*.

Con il ricorso di primo grado, integrato da due distinti atti recanti motivi aggiunti, la Società aveva chiesto l'annullamento, previa sospensione cautelare:

(ricorso)

A) della nota del GSE prot. P20160035309 del 13 4 2016, recante rigetto della richiesta di riconoscimento dell'incentivo previsto dal DM 6 7 2012 in relazione all'impianto idroelettrico di proprietà dell'odierna appellante, sito nel Comune di Ivrea, cod. FER 652;

B) di tutti gli atti presupposti, conseguenti e connessi, inclusa la nota del GSE prot. P20160000096 del 4 1 2016, recante comunicazione del preavviso di rigetto (doc 2);

anche eventualmente previa disapplicazione

C) delle Proc. Appl. del DM 6 7 2012, recanti i regolamenti operativi per le procedure d'asta e di iscrizione ai registri, adottate dal GSE, versione aggiornata del 13 1 2014 (doc 3), a seguito di accertamento del diritto della Società a che l'esame del possesso del criterio di priorità di cui all'art 10, c 3, lett. e, i, DM 6 7 2012 venga svolto alla stregua delle sole previsioni di detto DM e delle Proc. Appl. del 24 8 2012 (doc 4) (versione vigente al momento della pubblicazione del bando relativo alla procedura IDRO_RG2012 dell'8 9 2012 e della domanda di iscrizione al registro presentata dalla Società il 27 11 2012),

ovvero, in subordine, per l'annullamento

D) delle anzidette Proc. Appl., versione aggiornata del 13 1 2014, *in parte qua*;

nonché per la condanna

del GSE al risarcimento dei danni;

(I atto recante motivi aggiunti)

E) dell'art. 10, c. 3, DM 23 giugno 2016, recante "*Incentivazione dell'energia elettrica prodotta da fonti rinnovabili diverse dal fotovoltaico*" (doc 30), nella parte in cui non prevede un criterio di priorità per gli impianti iscritti in posizione utile nei registri di cui al DM 6 luglio 2012 e dichiarati decaduti dal GSE in seguito alla presentazione della domanda di incentivazione;

F) delle Proc. Appl. del DM 23 giugno 2016, adottate dal GSE (doc 31), e del Bando pubblico per l'iscrizione nei registri informatici di cui al DM 23 6 2016 (doc 32), rispettivamente pubblicati sul sito web del GSE il 15 7 2016 e il 20 agosto 2016, nella parte in cui richiamano i criteri di priorità di cui all'art. 10, co 3, DM 23 6 2016;

(II atto recante motivi aggiunti)

G) delle graduatorie degli impianti iscritti al Registro ai sensi dell'art. 9 DM 23 6 2016 e in particolare della Tabella A (doc 34), relativa a quelli classificati in posizione "tale da rientrare" nel relativo contingente di potenza, e della Tabella C (doc 35), relativa a quelli classificati in posizione "tale da non rientrare" nel relativo contingente di potenza;

H) di tutti gli atti connessi, inclusi quelli già gravati con il primo ricorso per motivi aggiunti;

nonché per la condanna

del GSE a formare e pubblicare, con riferimento alla posizione dell'impianto della Società, la nuova graduatoria tenendo conto delle censure dalla stessa formulate;

e/o per l'accertamento

del diritto della Società a essere ammessa nei contingenti di potenza incentivabile ai sensi del DM 23 6 2016.

2.- Nominativi dei controinteressati. Nell'ambito del giudizio di primo grado, l'odierna appellante ha impugnato, con ricorso per motivi aggiunti, le Graduatorie

degli impianti iscritti al registro ai sensi dell'art. 9 del DM 23 giugno 2016 e, in particolare, la Tabella A relativa agli impianti classificati in posizione tale da rientrare nel relativo contingente di potenza e la Tabella C relativa agli impianti classificati in posizione tale da non rientrare nel relativo contingente di potenza.

Il ricorso in appello di cui al R.g. n. 4997/2018 è stato pertanto notificato, oltre alle amministrazioni resistenti, ad uno dei controinteressati in giudizio vale a dire **l'Azienda Elettrica Valle Camonica S.r.l.**

A seguito di autorizzazione alla notifica per pubblici proclami di cui al decreto 19 luglio 2018, n. 837, il contraddittorio è esteso ai soggetti indicati nella G.U., p. II[^], n. 114 del 28 settembre 2017, di seguito singolarmente nominati:

- **Tabella A**: Ispe Costruzioni S.r.l., Energia Verde S.p.A. in liquidazione, Centroelettrica S.p.A., Studio Tecnico Andrea Gadin, Comune di Cortina d'Ampezzo, Finteco Energy S.r.l., Mulino Terrarossa S.r.l., Valle Camonica Servizi S.r.l., Idrocarru' S.r.l., Vannino Energia S.r.l., Comune di Dimaro Folgarida, Renowa S.r.l., S.IM.I Società Impianti Idroelettrici, Electrorhemes S.r.l., Elettrica Weitfeld Società consortile ARL, Italdro, CP Energy S.r.l., Lageri - Società a responsabilità limitata, Sivalge S.r.l., Tecnoimpianti Energia S.r.l., Mommio S.r.l., Luisin S.r.l., EN & EN S.r.l., Valp.El. 2 S.r.l., Mulino di Borghetto S.r.l., Hydrovi S.r.l., Idroelettrica Arvier S.r.l., Plosch Valter, Società H2O S.r.l., Remna S.r.l., Alga S.r.l., Idro.Bratica S.r.l., SI.CA Energie S.r.l. a socio unico, Enervalt S.r.l., HPE Hydro Power Energy S.r.l., Loana S.r.l., Wolf Energie S.r.l., CI.PI. Energy S.r.l., Idroelettrica Prealpina S.r.l., S.Andrea-Deseno S.r.l., Goletto Mauro, SiciliaAcque S.p.A., Energreen S.r.l., Consorzio elettrico di Pozza di Fassa Soc. Cooperativa, Idroelettrica 2014 S.r.l., Energia Ambiente S.p.A., Agostinis Vetro S.r.l., Comune di Panchià, Lavoreit S.r.l., C.L. Real Estate S.r.l., Idroelettrica Piedicavallo S.r.l., Amministrazione Comunale di Lusevera, Idrogea Valpe S.r.l., Clear Energy S.r.l., Idroelettriche Riunite S.p.A., Bluenergy S.r.l., Morina S.r.l., Regole d'Ampezzo - Comunioni Familiari Montane, Z.E.T. Zentral Elektrish Treja S.N.C. di Gostner Thomas & C., A E Dobbiaco S.p.A., Asuc Castello, Lugo S.r.l., Comune di Saviore dell'Adamello, GecoHydro S.r.l., Idroelettrica Busana S.r.l., Cavalera S.r.l. Unipersonale, Idroelettrica Cavaglio

S.r.l., Tesla Green Power S.r.l., Società Elettrica Vezza S.r.l., EA Idro S.r.l., Energia Pura Gera Lario S.r.l., Seta S.r.l., Roseto Energia S.r.l., Idroelettrica Agordina S.r.l., Eca S.p.A., Varzi Energia S.r.l., Idroelettrica Giuseppe Angeli S.r.l., Energia S.r.l., Augusto Trinca Colonel, Iseg S.r.l., La Curent de la Val Maira di Cuniberti Aurelio & C. SAS, Michaud H2O S.r.l., Ambiente Energie S.r.l., Idroelettrica Arso S.r.l., Consorzio di miglioramento fondiario di Naz e dintorni, Ressler S.r.l., Società Idroelettrica piemontese S.A.S., Saldur Società consortile A R.L., Pica immobiliare S.r.l., Consorzio irriguo Gravere, BA.PA. Energia S.r.l., Consorzio Velia per la bonifica del Bacino dell'Alento, Enell S.r.l., Eca S.p.A., Idroclima S.r.l., Comune di Parcines, Eaux Valdotaines S.r.l., San Rocco S.r.l., Idrolap S.r.l., Simo S.r.l., Centrale di Chieppena S.r.l., Le Ghiare S.r.l., Idroelettrica Arso S.r.l., Valle Camonica Servizi S.r.l., Ecoenergy S.r.l., Leprotti Hydro S.r.l., Verra Energie S.r.l., EGP S.r.l., Pianostano Energia S.r.l., Hotel Mont Blanc di Jeantet Carlo, Idro Baveno S.r.l., Comune di San Tomaso Agordino, Comune di Santo Stefano di Cadore, Idea Servizi S.r.l., Mulino Le Piastre S.r.l., Idra S.r.l., Idroelettrica Murens S.r.l., Duemila S.r.l., Centrale Elettrica DUN soc. cons. ARL, SIRP Energia S.r.l., Azienda Elettrica Alta Valle Camonica S.r.l., Idropagliari S.r.l.;

- **Tabella B**: Monterosa 2000 S.p.A., Della Mea Daniele, ENAS - Ente Acque della Sardegna, Idroelettrica Arso S.r.l., Brixia Energia S.r.l., Ecosistem S.r.l., Karl Pretzhof Mair, Hydra S.r.l., Acquedotto Pugliese S.p.A., Mallero Energia S.r.l.;

- **Tabella C**: Idropagliari S.r.l., Edi Green Power S.r.l., Società Automazione Gestioni Idroelettriche S.r.l., S.T.E. Costruzioni Generali S.r.l., Ayas e Brusson Energie S.r.l., Idropiova S.r.l., Cadis S.r.l., Eurocom Immobiliare S.r.l., Elettrica San Giorgio, Rialca Due di Chiolerio Paolo Giovanni, Herren & Figli di Herren Andrea e C SNC, Energy Urtier S.r.l., Le Chatelet S.r.l., Elettrica San Giorgio, Maudagna S.r.l., Comune di Chiusa, Basikdue S.p.A., Comune di Viu', Comune di Carisolo, Pragis Kraft S.r.l., Marche Energia S.r.l., Idralp S.r.l., Energie e Servizi, - Werk Unterberg Konsortial S.r.l., Consorzio di Bonifica Cellina - Meduna, Energia Idroelettrica Gigante S.r.l., Azienda agricola Bertone Renata, Astisa S.N.C. di

Bonaudo Davide e Maritano Carlo, Siefic S.p.A., Kajoma S.r.l., Molino delle Palette S.r.l., Nord-Idra S.r.l., Idroelettrica Alpina S.r.l., Cima S.r.l., Enel Produzione, Re++, Pialegno S.r.l., Energia 011, Greno Power S.r.l., Idroenergy S.r.l., Frisetti S.r.l., Consorzio Valli Orco e Soana, Uresso SAS di Alberti e C., Azienda Agricola Pagani Vittorio, AQA S.r.l., RCGM S.r.l., Valle Camonica Servizi S.r.l., 7 Fontane di Lorenzato Marco, Comune di Rumo, Saba Power S.r.l.s., Newidro S.r.l., Aedes di Spatti Pietro S.A.S., Cornea Energia e Ingegneria S.r.l., Ea Idro S.r.l., Eurasia Energia S.r.l., Blow SNC, Comenergy Lazio S.r.l., Edilvalesia S.A.S. di Bardone F. e C., Comenergy Lazio S.r.l., Italbon S.r.l., Hydrowatt S.r.l., Idroinnova S.r.l.s., La Energy S.r.l., Toscanini Ettore & Co. S.r.l., Borno Energia pulita S.p.A., Turboecowatt S.r.l., Exacto S.p.A., Consorzio irriguo Rore-Cantarane, Comune di Socchieve, Idroelettrica Sant'Euseo S.r.l., Valle Camonica Servizi S.r.l., Comune di Berzo inferiore, Comune di Bienno, Idroelettrica San Lorenzo S.r.l., Idroelettrica Uno S.r.l., Comenergy Lazio S.r.l., Hydrowatt S.r.l., Idrowatt-Cartiera S.r.l.s., Land S.r.l., Zion S.r.l., Cemal Energie S.r.l., Sweet Rain S.r.l., Ecosistem S.r.l., Albatros Energia S.r.l., E.V.A. S.r.l., Blupower S.r.l., Ebis Energia S.r.l., Istituto per la Difesa del Prodotto Nazionale di Qualita' S.r.l., Tonarelli S.p.A., E-Werk Tanzbach GMBH, Lozen Energia S.r.l., Geomok, T.P.E. (Tecnologia Progetti Energia) S.r.l., Tecnowatt S.r.l., Zordan Giordano, Protecno Rio Rosse S.r.l., C.L. Real Estate S.r.l., Maero Automazioni di Maero Valter, Unione dei Comuni del Basso Feltrino Sette Ville, Idroenerg S.r.l., Diletti Maurizio & C. S.A.S., Sipea S.r.l., Idrovalparma S.r.l., D.E.P.A. S.r.l., Fluente S.r.l., Energie Nuove S.r.l., Minpower S.r.l., Mers Electric Uno S.r.l., ASD Energia S.r.l., Nuova Energia S.p.A., Gisole S.r.l., Idro Metauro S.r.l., Gebbo Energia S.r.l., VB Power S.r.l., Manifattura del Turchino, Idropadana S.r.l., SIA S.r.l., Soimar Energy S.r.l., F.I.P. S.r.l., Gio' Costruzioni S.r.l., Eco Pra' di Riva S.r.l., Associazione d'Irrigazione Ovest Sesia, Clear Energy S.r.l., Enersel S.p.A., Bettoni S.p.A., Comune di Cavalese, La Quattro C S.r.l., Erregi S.r.l., Aue St. Jakob S.r.l., Parmossa S.r.l., Costorio Idro S.r.l., Società Fossanese-Braidese S.r.l., T.B.M. Partecipazioni S.p.A., Comune di Vermiglio, Remna S.r.l., SHHP Grisana S.r.l., Consorzio Elettrico Lovernatico S.c.r.l., Pustri Energia S.r.l., Eco-Power

Universal S.r.l., Remulo Energia S.r.l., Idroalp Valle Dora S.r.l., Bissi Energy S.r.l., R2K S.r.l., International Service S.r.l., Sipea S.r.l., Acquedotto Pugliese S.p.A., Società Idroelettrica Meridionale S.p.A., Azienda Intercomunale Rotaliana S.p.A., Champorcher Energie S.r.l., Consorzio di Bonifica Integrale Bacini dello Jonio cosentino, Sorgenia Hydro Power S.r.l., Edison S.p.A., Varat S.r.l., Edison S.p.A., S.E.V.A. S.r.l., Water Flow, Hydro Global Energy S.r.l., Castellazzo S.r.l., AGSM Verona S.p.A., I.E.S. S.r.l., Comune di Vione, The Power Company S.r.l., D.P.3. S.r.l., Energy 3 di Isaia Alberto & C. SAS; S.I.C.M.A. S.p.A., Europar S.r.l., Sinni Energia S.r.l., Thempora S.r.l., Comune di Cervenno, Costruzioni Martini S.r.l., Lanificio Ermenegildo Zegna & Figli S.p.A., Valdena S.r.l., Hydrowatt Lombardia S.r.l., Martinetto Energie SAS, SCS S.r.l., Cortesel Energy Group S.r.l., Comune di Artogne, Idroemilia S.r.l., Viso Blu Power, Centrale Elettrica Arpisson S.r.l., C.E.G. Soc. Coop., Idroelettrica Torrente Otro S.r.l., Lucca Energia S.r.l., Comune Saint-Marcel, Comune di Mazzo di Valtellina, Sant'Anna S.r.l., Energia Futuro S.r.l., Verdesina S.r.l., Comune di Comelico superiore, Alfa Energia Blu, Comunalità di Pontolo, Valdieri Forze motrici S.r.l., Eri Annunziata S.r.l., Eri Coserie 2 S.r.l., Dolomiti Derivazioni S.r.l., Ecoenergy S.r.l., Energie Comuni S.r.l., Consorzio di Bonifica Bacini Settentrionali del Cosentino, California S.r.l. unipersonale, Consorzio di Bonifica Integrale Bacini dello Jonio Consentino, S.E.V.A. S.r.l., Valdieri Forze Motrici S.r.l., Idrops S.r.l., Edilsamar S.r.l., Eri Coserie 1 S.r.l., Società Elettrica Dalignese S.r.l., Ea Idro S.r.l., Zecca Prefabbricati S.p.A., Tavernole Idroelettrica S.r.l., PM Energie S.r.l., Elettrica Lucana S.r.l., Sordato S.r.l., Idroelettrica Murens S.r.l., La Raffaello di Mancuso Raffaele, Comune di Ville d'Anaunia, Italbon S.r.l., Edison S.p.A., Comune di Berbenno di Valtellina, Lucchini Costruzioni S.r.l., Hydromont S.N.C. di Chizzali Luca & C., Bissi Energy S.r.l., Valle Camonica Servizi S.r.l., Dolomiti Derivazioni S.r.l., F.lli Gaudina SNC, Gosalda S.r.l., Irma Energy S.r.l., Fatener Energy S.r.l., Funicolari Ladurns S.r.l., FO.PI. Group, GMS Energie S.r.l., Comune di Tre Ville, Temac S.r.l., Società Idroelettrica Calabrese S.r.l., MS Energie S.r.l., Di Lullo S.r.l., FO.PI. Group, Idroelettrica Cavaglio S.r.l., Seriana Power S.r.l., Elettroliri S.r.l., Italbon S.r.l., La Energy S.r.l., Idroelettrica Ionica

S.r.l., Comune Valdaone, Quattordici S.r.l., Dolomiti Derivazioni S.r.l., Edison S.p.A., Loerto S.r.l., Consorzio di Bonifica dei Bacini Meridionali del Cosentino, Clear Energy S.r.l., Comune di Cedegolo, Idrovalsessa S.C.A R.L., SAP - Seam Alta Pioverna S.r.l., Idro Energia & Ambiente S.r.l., Mercure Energia S.r.l., F.G.F. Elettricità S.r.l., Gruenig Energie S.r.l., Allegra S.r.l., Unione S.r.l., La Energy S.r.l., Pixel S.r.l., Azienda Agricola Tomio Alberto, Aqa S.r.l., Idrocoi S.r.l., Enel Produzione, Energie e Servizi, Ergon S.r.l., Energie Nuove S.r.l., Idrogena S.r.l., Bertini Maria Cristina, Energia 011, Grossgasteiger Des Unterhofer Jakob, Hotel Lago di Braies SAS di Heiss Caroline & C., VM Hydro di Valentini Mirko, Bompard Stefano, Ramiseto Energia S.r.l., Alpi Cozie Energia S.A.S. di Bertotti Davide & C., Idroelettrica del Corace S.r.l., Cartonificio di Isoverde S.r.l., Salvadori Felice & C., Camping Antholz di Wieser Rudolf, Carenergy S.r.l., TNP Energy S.r.l., Coop. La Pania di Corfino Soc. Coop. Agr. For., MIBE Energia S.r.l., Acqua & Sole S.r.l., Società Agricola Monte Aserei S.r.l., Emis S.r.l., Bernardi Hydro & Fish SAS di Bernardi Giovanni & C., Sime Produzione S.r.l., Sival S.r.l., Remna S.r.l., Tonarelli S.p.A., Coop. La Pania di Corfino Soc. Coop. Agr. For., Seneca S.r.l., La Tua Energia S.r.l., Turboecowatt S.r.l., Microenergy S.r.l., Itaka S.r.l., Cattozzi Ivo, Impresa Agricola Moliplant Vivai di Ciccotelli Michele, Brainwave Consulting S.r.l., Indar S.r.l., G. & F. Arredi S.r.l., Idroelettrica GG SRLS, Legnami S.A.S. di Perri Redamo & Perri Ercole, Belmonte Group di Belmonte Gianfranco, Ditta Greco Francesco, Società Semplice Agricola Torre Camporotondo, TP Costruzioni S.r.l., Tipolitografia Cavallero Giovanni, Viola sul Reno S.r.l., Unicaenergia S.r.l., Consorzio di Bonifica Brenta, Sipower S.r.l., Enernat Energie Naturali S.r.l., B. e P. Alto Lumiei S.r.l., Mauro De Pizzol, Indel S.r.l., Comune di Ziano di Fiemme, Guinadi S.r.l., Consorzio di Bonifica Cellina - Meduna, G & G Energia S.A.S. di Gerbaldo Domenico e C., Riofreddo S.r.l., Brallo Energia S.r.l., Energia Italia S.r.l., Seide Power S.r.l., AHR Società Consortile ARL, Belfiore '90 di Bortoli Antonio & C. SNC, Acquedotto Pugliese S.p.A., Domus Flow S.r.l., Domus Brenta S.r.l., Laut, Campigno Energia S.A.S., Comune di Pelugo, Amministrazione Separata Beni Uso Civico di Penia - Asuc di Penia, Nature S.r.l., S.I.V. Società Idroelettrica

Verres S.r.l., Aree SRLS, Tonarelli S.p.A., Valle Assi S.r.l., Siem S.r.l., Stein an Stein Italia S.r.l., E-Lectrique S.r.l., Comune di Gessopalena, Eurocom Immobiliare S.r.l., HPE S.r.l., F.I.E. S.r.l., Papaleo Geom. Vincenzo Gaetano - S.r.l., Tecnoteam GE, Rialca Due di Chiolerio Paolo Giovanni, Hydro3 Locana S.r.l., Energia da Fonti Rinnovabili San Francesco S.r.l., San Carlo S.r.l., Eurocom Immobiliare S.r.l., Energia Ambiente S.r.l., Seta S.r.l., Idro Energy Grisol S.r.l., Della Mea Daniele, Niederkofler Friedrich, Consorzio Centrale Elettrica Alpenbach S.r.l., Idroelettrica Val Posina S.r.l., Idroelettrica Torrente Ufita S.r.l., Sipre SAS di Genre Gabriele & C., Papaleo Geom. Vincenzo Gaetano - S.r.l., Underground System, Comune di Tenno, Consorzio E-Werk Kuhberg S.r.l., Eurocom Immobiliare S.r.l., Enel Produzione, AMGA Energia Servizi S.r.l., Idroelettrica Fella S.r.l., Cridola S.r.l., Iren Energie S.r.l., Ispe Energie S.r.l., CNPower S.r.l., Reggelbergbau GMBH, Green Factory S.r.l., Azienda Energetica Avas S.r.l.,

▪ **Tabella D:** Consorzio Elettrico di Pozza di Fassa Soc. Cooperativa, Tonarelli S.p.A., Idrogea Valpe S.r.l.

3.- Oggetto del giudizio. Con il ricorso in appello la Società ha articolato tre motivi di ricorso e ha proposto un'istanza risarcitoria.

Con il primo ha lamentato "*ERROR IN IUDICANDO PER VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEL DM 6 7 2012 E DELLE PROC. APPL. GSE DEL 24 8 2012; DEL BANDO PUBBLICO DEL GSE DELL'8 9 2012 E DEL PRINCIPIO DELLA PAR CONDICIO DEI CONCORRENTI; NONCHÉ DEGLI ARTT 3, 11, 41, 42, 97 e 117, co 1 Cost; 16, 17 e 41 Carta di Nizza; 1, 3 e 6 L 241/1990 smi; 42 E 69 RD 1775/1933; 166 DEL DLGS N. 152/2006; 134 E 135 DEL R.D. N. 368/1904 E 22 DEL DM 23 6 2016 - CARENZA DI MOTIVAZIONE - ECCESSO DI POTERE PER TRAVISAMENTO DEI PRESUPPOSTI DI FATTO - IRRAGIONEVOLEZZA - VIOLAZIONE DEL PRINCIPIO DI PROPORZIONALITA'*", "*VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEL DM 6 7 2012 E DELLE PROC. APPL. DEL GSE DEL 24 8 2012 - VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEL PARAGRAFO 4.2 DELLE PROC. APPL. DEL GSE - ECCESSO DI POTERE PER*

TRAVISAMENTO DEI PRESUPPOSTI DI FATTO E CARENZA DI ISTRUTTORIA E DI MOTIVAZIONE" e "VIOLAZIONE DEGLI ARTT. 1, 6, 10 E 10-BIS L. 241/1990 S.M.I. - VIOLAZIONE DELL'ART. 42 D.LGS 28/2011 - VIOLAZIONE DEL PRINCIPIO DEL CONTRADDITTORIO PROCEDIMENTALE, DEL PRINCIPIO DI TRASPARENZA E DEL PRINCIPIO DI BUON ANDAMENTO DELLA P.A. E DEL PRINCIPIO DEL GIUSTO PROCEDIMENTO - VIOLAZIONE DEGLI ARTT. 3 E 97 COST. - VIOLAZIONE DELL'ART. 41 CO 2 DELLA CARTA FONDAMENTALE DEI DIRITTI DELL'UNIONE EUROPEA - VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEL DM 6 7 2012 E DELLE PROC. APPL. GSE DEL 24 8 2012 - VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEL PARAGRAFO 4.2 DELLE PROC. APPL. GSE - ECCESSO DI POTERE PER TRAVISAMENTO DEI PRESUPPOSTI DI FATTO E CARENZA DI ISTRUTTORIA E DI MOTIVAZIONE".

Tale motivo è teso ad annullare la sentenza gravata nella parte in cui ha illegittimamente negato l'operatività del criterio preferenziale opzionato per l'iscrizione a registro dell'Impianto di cui all'art 10, co 3, lett *e*, n *i*, DM 6 luglio 2012, relativo a *“impianti realizzati su canali o condotte esistenti, senza incremento di portata derivata”*.

Tale motivo, in particolare, è stato articolato in due parti, relative l'una alla sussistenza del requisito della realizzazione su canale, l'altra all'assenza di incremento di portata derivata.

Con il secondo motivo Idroelettrica ha lamentato "ERROR IN IUDICANDO PER VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DELL'ART. 21-OCTIES L. N. 241/1990. OMESSA PRONUNCIA SULLE CENSURE PROPOSTE CON IL I MOTIVO DEL RICORSO INTRODUTTIVO" e "VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEL DM 31 1 2014 - DEGLI ARTT 1, 6, 10 E 10-BIS L. 241/1990 SMI; 3 E 97 COST; 41 CO 2 CARTA DI NIZZA - VIOLAZIONE DEI PRINCIPI DI TRASPARENZA, BUON ANDAMENTO, GIUSTO PROCEDIMENTO, LEGITTIMO AFFIDAMENTO, LEALTA' E CORRETTEZZA - ECCESSO DI POTERE PER IRRAGIONEVOLEZZA".

Tale motivo è volto a chiedere l'annullamento della sentenza impugnata nella parte in cui ha rigettato il motivo proposto nel giudizio di primo grado relativo alla violazione da parte del GSE delle norme e dei principi che disciplinano il procedimento amministrativo, la carenza di motivazione e l'eccesso di potere.

Con il terzo motivo la Società ha censurato "*ERROR IN IUDICANDO PER VIOLAZIONE DEGLI ARTT. 23 E 42 DEL DLGS 28/2011 E DELLA DIR 2009/28/CE - VIOLAZIONE DEGLI ARTT. 3, 41 E 97 COST. - VIOLAZIONE DEL PRINCIPIO DEL BUON ANDAMENTO E DELLA PROPORZIONALITÀ DELL'AZIONE AMMINISTRATIVA, VIOLAZIONE DEL PRINCIPIO DI EGUAGLIANZA E DEL LEGITTIMO AFFIDAMENTO*".

Tale motivo è volto a censurare la sentenza gravata nella parte in cui ha respinto le censure proposte dall'allora ricorrente avverso il DM 23 giugno 2016 e le relative graduatorie, perché non hanno approntato alcuna salvaguardia per gli impianti risultati in posizione utile nelle graduatorie dei registri aperti ai sensi del DM 6 7 2012, ma dichiarati decaduti dopo esser stati realizzati. Per l'effetto, questi impianti sono stati destinatari di un trattamento peggiore rispetto a quelli (già) iscritti in posizione non utile, scelta illegittima e irragionevole perché volta ad escludere, con assoluta certezza, gli impianti come quello della Società da ogni possibilità concreta di accedere alle tariffe incentivanti.

Con l'istanza risarcitoria la Società ha riproposto l'istanza risarcitoria già formulata nel giudizio di primo grado e respinta dalla sentenza impugnata.

Sull'illegittimità dei provvedimenti impugnati Idroelettrica ha rinviato ai motivi di appello.

Quanto all'elemento soggettivo, la Società ha lamentato che il GSE ha operato in totale spregio delle norme sul procedimento e dei principi di buon andamento, trasparenza e correttezza tali da integrare gli elementi del dolo e della colpa.

Con riferimento al danno cagionato alla Società, Idroelettrica ha dedotto le continue perdite di bilancio per gli esercizi 2015 e 2016, che non hanno consentito all'appellante di pagare i fornitori e i canoni concessori alle autorità competenti, né di rimborsare le rate dei finanziamenti concessi e dei relativi interessi.

4.- Conclusioni del ricorso in appello. La Società appellante ha rassegnato le seguenti conclusioni: "Voglia l'Ecc.mo Consiglio di Stato in sede Giurisdizionale adito, disattesa ogni contraria istanza, eccezione e deduzione:

i) **IN VIA CAUTELARE**: concedere, uditi i difensori in camera di consiglio, la misura cautelare richiesta, sospendendo la Sentenza e, per l'effetto, i provvedimenti gravati innanzi al TAR ovvero concedendo la misura cautelare ai sensi dell'art. 55, comma 10, del CPA;

ii) **NEL MERITO**:

- annullare e/o riformare la Sentenza n. 2548/2018".