



Comune di Cattolica

Provincia di Rimini



DETERMINAZIONE DIRIGENZIALE

N. 87 DEL 08/02/2023

ANNULLAMENTO D'UFFICIO EX. ART 21 NONIES L. 241/1990 E SS.MM.II. D.D. N. 453 DEL 23/06/2021 E REVOCA EX. ART 21 QUINQUIES L. 241/1990 E SS.MM.II. D.D. N. 3 DEL 14/01/2022

CENTRO DI RESPONSABILITA'
SETTORE 03

SERVIZIO
UFFICIO SERVIZI SOCIALI

DIRIGENTE RESPONSABILE
Alessandrini Massimiliano

IL DIRIGENTE

RICHIAMATE le deliberazioni n. 75 e 76 del 22/12/2022, dichiarate immediatamente eseguibili, con le quali il Consiglio Comunale ha approvato il Documento Unico di Programmazione (D.U.P.) e il Bilancio di Previsione Finanziario 2023 -2025;

RICHIAMATA la deliberazione di Giunta Comunale n. 2 del 5/01/2023, dichiarata immediatamente eseguibile, con la quale è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione 2023-2025: assegnazione risorse finanziarie;

Vista la D.C.C. n. 2 del 4.02.2021 ad oggetto “AFFIDAMENTO IN CONCESSIONE DEL BAR DEL PARCO DELLA PACE PER FINI SOCIALI A SOSTEGNO DELL’INCLUSIONE, DELLA SOLIDARIETA’ E DELLA PARTECIPAZIONE DEI CITTADINI”;

Vista la D.G.C. n. 63 del 29/04/2021 ad oggetto “APPROVAZIONE DEL PROGETTO RELATIVO ALLA CONCESSIONE E GESTIONE DEL “BAR DEL PARCO DELLA PACE”;

VISTE le Determinazioni Dirigenziali:

- n. 453 del 23/06/2021 ad oggetto “APPROVAZIONE AVVISO PUBBLICO FINALIZZATO ALL’INDIVIDUAZIONE DI UN SOGGETTO DEL TERZO SETTORE AFFIDATARIO IN CONCESSIONE D’USO E GESTIONE DEL FABBRICATO COMUNALE (BAR – TAVOLA CALDA) SITO ALL’INTERNO DEL PARCO DELLA PACE IN CATTOLICA CON DESTINAZIONE A PUBBLICO ESERCIZIO A FINALITA’ SOCIALE”;

- n. 672 del 30/08/2021 ad oggetto “NOMINA COMMISSIONE GIUDICATRICE RELATIVA ALLA PROCEDURA DI SELEZIONE DI UN SOGGETTO DEL TERZO SETTORE AFFIDATARIO IN CONCESSIONE D’USO E GESTIONE DEL FABBRICATO COMUNALE (BAR – TAVOLA CALDA) SITO ALL’INTERNO DEL PARCO DELLA PACE IN CATTOLICA CON DESTINAZIONE A PUBBLICO ESERCIZIO A FINALITA’ SOCIALE”;

- n. 785 del 5/10/2021 ad oggetto “CONCESSIONE D’USO E GESTIONE DEL FABBRICATO COMUNALE (BAR-TAVOLA CALDA) SITO ALL’INTERNO DEL PARCO DELLA PACE IN CATTOLICA, CON DESTINAZIONE A PUBBLICO ESERCIZIO A FINALITA’ SOCIALE. PRESA ATTO VERBALI DI GARA ED AGGIUDICAZIONE PROVVISORIA”;

- n. 3 del 14/01/2022 ad oggetto “CONCESSIONE D’USO E GESTIONE DEL FABBRICATO COMUNALE (BAR-TAVOLA CALDA) SITO ALL’INTERNO DEL PARCO DELLA PACE IN CATTOLICA, CON DESTINAZIONE A PUBBLICO ESERCIZIO A FINALITA’ SOCIALE. AGGIUDICAZIONE DEFINITIVA E APPROVAZIONE SCHEMA DI CONTRATTO TRA IL COMUNE DI CATTOLICA E LA "134 COOPERATIVA SOCIALE”;

CONSIDERATO che con la sopracitata D.D. n. 3/2022 si è proceduto all’aggiudicazione definitiva dell’affidamento per la concessione d’uso e gestione del fabbricato comunale (bar

– tavola calda) sito all'interno del Parco della Pace “CONCESSIONE D'USO E GESTIONE DEL FABBRICATO COMUNALE (BAR – TAVOLA CALDA) SITO ALL'INTERNO DEL PARCO DELLA PACE” alla 134 COOPERATIVA SOCIALE, via Portogallo n.2 – 47900 Rimini (RN), approvando inoltre lo schema di contratto disciplinante i rapporti tra il Comune di Cattolica e la 134 Cooperativa Sociale per la concessione d'uso e gestione del fabbricato comunale (bar – tavola calda) sito all'interno del parco della pace per la durata di 12 anni dalla data di sottoscrizione;

RILEVATO che l'avviso pubblico di cui sopra, come si evince dal dispositivo della determinazione dirigenziale n. 453/2021, era finalizzato all'individuazione di un soggetto del Terzo Settore affidatario in concessione d'uso e gestione di un immobile di proprietà pubblica, mediante “[...] avvio di una procedura ad evidenza pubblica ai sensi del Decreto Legislativo 3 luglio 2017, n. 117 [...] a seguito del quale sarà stipulato apposito “contratto di concessione ai sensi dell’art. 71 del sopracitato Decreto Legislativo 117/2017”;

DATO ATTO che l’art. 71 c. 1 e 2 prevede la possibilità che gli Enti locali concedano in comodato beni mobili ed immobili di loro proprietà, non utilizzati per fini istituzionali, agli Enti del Terzo settore, ad eccezione delle imprese sociali, per lo svolgimento delle loro attività istituzionali;

CONSIDERATO che, sulla base di quanto previsto nella documentazione relativa alla procedura in oggetto, l'immobile in oggetto denominato “BAR DEL PARCO DELLA PACE” seppur destinato ad attività con finalità sociale risulta concesso per lo sviluppo di attività prevalentemente a carattere produttivo e non strettamente connesse alle c.d. “attività istituzionali”;

RAVVISATO che con la D.D. n.3/2022 si è aggiudicato definitivamente l'affidamento per la concessione dell'immobile ad una “impresa sociale” ex. Art. 4 D. Lgs. 117/2017, esclusa dall'ambito di applicazione dell'art. 71 c. 1 e 2 e pertanto si è configurata l'adozione di un provvedimento amministrativo in violazione di legge, e precisamente in contrasto alle disposizioni di cui al D. Lgs. 117/2017;

CONSIDERATO che:

- nell'art. 97 Cost. ed in particolare nei principi di legalità e buon andamento della pubblica amministrazione trova tradizionalmente il proprio fondamento l'istituto giuridico dell'“autotutela amministrativa”, che si esplica nel potere della Pubblica Amministrazione di riesaminare discrezionalmente i propri atti sul piano della legittimità e/o opportunità;

- tale attività di riesame da parte della Pubblica Amministrazione presuppone una rivalutazione della situazione di fatto e di diritto esistente finalizzata a valutare le preminenti ragioni di pubblico interesse nell'ambito di una azione di comparazione e bilanciamento degli interessi dei destinatari ed degli eventuali controinteressati;

- nella fattispecie in oggetto si rende necessario riesaminare il contenuto dei provvedimenti dirigenziali n. 453 del 23/06/2021 e n. 3 del 14/01/2022 con i quali sono stati rispettivamente approvati:

- l'avviso pubblico finalizzato all'individuazione di un soggetto del terzo settore affidatario in concessione d'uso e gestione del fabbricato comunale sito all'interno del Parco della Pace in Cattolica;
- l'affidamento in concessione d'uso e gestione del sopracitato immobile;

DATO ATTO che il provvedimento dirigenziale n. 453 del 23/06/2021, ed in particolare l'avviso pubblico ad esso allegato quale parte integrante e sostanziale dello stesso, risulta adottato in violazione di legge in quanto in contrasto con le disposizioni di cui all'art. 71 c. 1 e 2 D. Lgs. 117/2017;

DATO ATTO che il provvedimento dirigenziale n. 3 del 14/01/2022 di affidamento in concessione d'uso e gestione del sopracitato immobile risulta conseguentemente adottato in assenza del rispetto del quadro di regole e disposizioni stabilite da fonte normativa nazionale;

RITENUTO che sussistano i presupposti per l'applicazione dell'istituto dell'autotutela amministrativa mediante "annullamento d'ufficio" ex. art 21 nonies L. 241/1990 e ss.mm.ii. del provvedimento dirigenziale n. 453 del 23/06/2021 e conseguente "revoca" ex. art 21 quinquies L. 241/1990 e ss.mm.ii. del provvedimento dirigenziale n. 3 del 14/01/2022;

VISTI:

- la Legge n. 241/90 e ss.mm.ii.;
- il D. Lgs. n. 267/2000 e ss.mm.ii. (T.U.E.L.);
- il D. Lgs. n. 165/2001 e ss.mm.ii.;
- il D. Lgs. n. 50/2016 e ss.mm.ii.;
- lo Statuto Comunale;

DETERMINA

1. di dare atto di quanto sopra riportato, che costituisce parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;
2. di disporre l'annullamento d'ufficio in autotutela ex. art 21 nonies L. 241/1990 e ss.mm.ii. della Determinazione Dirigenziale n. 453 del 23/06/2021 con la quale si è provveduto ad approvare l' "AVVISO PUBBLICO FINALIZZATO ALL'INDIVIDUAZIONE DI UN SOGGETTO DEL TERZO SETTORE AFFIDATARIO IN CONCESSIONE D'USO E GESTIONE DEL FABBRICATO COMUNALE (BAR – TAVOLA CALDA) SITO ALL'INTERNO DEL PARCO DELLA PACE IN CATTOLICA CON DESTINAZIONE A PUBBLICO ESERCIZIO A FINALITA' SOCIALE";
3. di disporre conseguentemente l'annullamento d'ufficio in autotutela ex. art 21 nonies L. 241/1990 e ss.mm.ii. delle Determinazioni Dirigenziali:
 - n. 672 del 30/08/2021 ad oggetto "NOMINA COMMISSIONE GIUDICATRICE RELATIVA ALLA PROCEDURA DI SELEZIONE DI UN SOGGETTO DEL TERZO SETTORE AFFIDATARIO IN CONCESSIONE D'USO E GESTIONE DEL FABBRICATO COMUNALE (BAR – TAVOLA CALDA) SITO ALL'INTERNO DEL PARCO DELLA PACE IN CATTOLICA CON DESTINAZIONE A PUBBLICO ESERCIZIO A FINALITA' SOCIALE";
 - n. 785 del 5/10/2021 ad oggetto "CONCESSIONE D'USO E GESTIONE DEL FABBRICATO COMUNALE (BAR-TAVOLA CALDA) SITO ALL'INTERNO DEL PARCO DELLA PACE IN CATTOLICA, CON DESTINAZIONE A PUBBLICO ESERCIZIO A FINALITA' SOCIALE. PRESA ATTO VERBALI DI GARA ED AGGIUDICAZIONE PROVVISORIA";

4. di disporre contestualmente la revoca in autotutela ex. art 21 quinquies L. 241/1990 e ss.mm.ii. della Determinazione Dirigenziale n. 3 del 14/01/2022 ad oggetto “CONCESSIONE D'USO E GESTIONE DEL FABBRICATO COMUNALE (BAR-TAVOLA CALDA) SITO ALL'INTERNO DEL PARCO DELLA PACE IN CATTOLICA, CON DESTINAZIONE A PUBBLICO ESERCIZIO A FINALITA' SOCIALE. AGGIUDICAZIONE DEFINITIVA E APPROVAZIONE SCHEMA DI CONTRATTO TRA IL COMUNE DI CATTOLICA E LA "134 COOPERATIVA SOCIALE”;
5. di stabilire che il presente atto sarà notificato per via telematica alla Coop. 134 Cooperativa Sociale con sede in Rimini via Portogallo 2 – P. IVA 01958530402;
6. di dare atto che con separato provvedimento si provvederà ad avviare un nuovo procedimento amministrativo finalizzato a dar seguito a quanto previsto con D.C.C. n. 2 del 4.02.2021D.G.C. n. 63 del 29/04/2021;
7. di attestare che non sussistono situazioni di conflitto di interessi, in attuazione dell’art. 6 bis della L. n. 241/1990 e degli artt. 6 comma 2 e 7 del D.P.R. n. 62/2013;
8. di dare atto infine che il Responsabile del procedimento è il dirigente del settore 3 dott. Massimiliano Alessandrini.

Del presente atto verrà data comunicazione ai seguenti uffici:

ESECUTIVITA'

La determinazione sarà esecutiva a partire dalla data di attestazione di regolarità contabile che sarà allegata quale parte integrante.

Cattolica lì, 08/02/2023

Firmato

Alessandrini Massimiliano / Arubapec S.p.a.

Atto prodotto in originale informatico e firmato digitalmente ai sensi dell'art. 20 del Codice dell'Amministrazione Digitale (D.Lgs. N 82/2005 e ss.mm.)