



CITTA' DI MOLFETTA

PROVINCIA DI BARI
COPIA DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE

N. 90

del 03/04/2014

OGGETTO

Revoca parziale della delibera di G.C. n. 187 del 7/10/2011.

L'anno duemilaquattordici, il giorno **tre** del mese di **aprile** nella Casa Comunale, legalmente convocata, si è riunita la Giunta comunale nelle persone dei Signori:

NATALICCHIO	Paola	- SINDACO	- Presente
MARALFA	Giuseppe	- ASSESSORE	- Presente
ABBATTISTA	Giovanni	- ASSESSORE	- Presente
AMATO	Angela Maria R.	- ASSESSORE	- Presente
BELLIFEMINE	Francesco	- ASSESSORE	- Presente
GADALETA	Rosaria	- ASSESSORE	- Presente
la GHEZZA	Serena	- ASSESSORE	- Presente
MONGELLI	Elisabetta	- ASSESSORE	- Presente

Presiede: **Natalicchio Paola – Sindaco**

Vi è l'assistenza del **Segretario Generale, dott. Casalino Carlo**

Il Presidente, riconosciuta legale l'adunanza, dichiara aperta la seduta.

Relazione dell'Assessore al Commercio, Serena la Ghezza

Con deliberazione del C.C. n. 53 dell'11.10.2010 veniva approvato il Nuovo Piano Comunale per la disciplina del Commercio su aree pubbliche. L'art. 22 del relativo Regolamento, alla tabella D) e F) individua n. 19 aree per l'insediamento dei posteggi rientranti nella tipologia "Mercato Diffuso", destinati a punti vendita di frutta e verdura da parte di ambulanti regolarmente autorizzati.

Al fine di dare uniformità e compatibilità ambientale ed estetica ai su indicati insediamenti, nel nuovo Piano di Commercio su aree pubbliche, si individuava un prototipo di "**chiosco**" per l'allocazione di esercizi destinati alla vendita.

Questo assessorato sta revisionando il predetto piano del commercio in quanto lo stesso è in scadenza e nella bozza del nuovo piano non si prevede la costruzione di chioschi.

Per quanto concerne la tematica riguardante la costruzione dei chioschi, si possono richiamare i seguenti atti amministrativi:

Determina Dirigenziale del 25.11.2010 n. 192: si affidava "*per le vie brevi*" alla ditta Spazio Design la installazione di un primo chiosco ubicato nei pressi del Palazzetto dello Sport situato in zona 167 (*via Papa Montini*);

Delibera del 28.02.2011 n. 17 : la Giunta prendeva atto del progetto del prototipo di "**chiosco**" redatto dal Dirigente del Settore Territorio ed individuava in via sperimentale per la collocazione del prototipo l'area posta all'angolo di via Papa Montini e via Martiri di via Fani;

Delibera del 13.05.2011 n. 100 : la Giunta approvava il progetto esecutivo per la realizzazione del chiosco ed "estendeva" il prototipo de quo, impiantato in via sperimentale in Via Papa Montini, ad altre n. 2 sedi di venditori ambulanti. Con detta delibera si approvava il progetto di fornitura e montaggio per n. 2 chioschi pari a complessivi € 140.000,00 e si stabiliva di "*attivare procedura di gara negoziata ad evidenza pubblica per la realizzazione di detti chioschi*";

Delibera del 05.08.2011 n. 145 : la Giunta modificava la precedente deliberazione n.100/2011 disponendo, quale atto d'indirizzo per i due chioschi, di procedere in via immediata all'affidamento diretto alla società già esecutrice del primo chiosco e rinviare l'espletamento di apposita procedura di gara per la realizzazione dei rimanenti 5 chioschi ad avvenuta acquisizione di finanziamento;

Delibera del 07.10.2011 n. 187 : si approvava il progetto esecutivo di n. 5 chioschi di vendita di prodotti ortofrutticoli per il complessivo importo di euro € 375.000,00, "impegnando" la spesa al cap. 50380 del Bilancio del 2009;

Determinazione Dirigenziale Settore Territorio del 20.10.2011 n. 129, avente ad oggetto: "*approvazione certificato di regolare esecuzione. liquidazione a sanatoria fornitura e posa in opera 2° chiosco installato in via Terlizzi – S. Allende*", si approvava a sanatoria la spesa complessiva di € 66.672,00, i.v.a. compresa. del chiosco realizzato in via Terlizzi – S. Allende.

Determinazione Dirigenziale Settore Demografia-Appalti-Contratti n.103 del 12.10.2011 : si approvava lo schema di lettera d'invito, per procedura negoziata a mezzo cottimo fiduciario. Solo dopo l'espletamento della gara il Dirigente ad interim del Settore Territorio con nota n.69522 del 25.11.2011, nelle more dell'acquisizione della documentazione occorrente per la stipula del contratto, chiedeva al Dirigente Settore Commercio l'ubicazione delle aree pubbliche, la proprietà da rispettare nella installazione, i nominativi degli operatori a cui assegnare i chioschi e l'individuazione dei siti. Con nota n.74637 del 19.12.2011 il Dirigente Settore Commercio comunicava i nominativi e l'ubicazione di solo n.2 aree ove installare i nuovi chioschi (via Leoncavallo e via Caduti sul Mare).

Determinazione Dirigenziale Settore Demografia-Appalti-Contratti n.15 del 14.02.2012 : si aggiudicava in via definitiva alla società HOLZFANIL s.r.l. da Gravina di Puglia la realizzazione dei chioschi con un ribasso del 30,125%;

Delibera G.C. del 04.09.2012 n. 146: veniva approvata la perizia di variante ai n.5 chioschi per l'esecuzione del bagno e del deposito;

Nota n.446 del 10.08.2012 : il Dirigente del Settore Territorio “ad interim” comunicava al Dirigente del Settore Commercio l’avvenuta ultimazione dei lavori e la necessità di procedere contestualmente all’immissione in possesso dei chioschi da parte degli operatori, richiedendo indicazioni sull’ubicazione dei restanti chioschi da realizzare;

Nota n. 52326 del 13.09.2012 : il Dirigente del Settore Commercio comunicava che, a seguito di apposito bando, gli assegnatari dei due chioschi realizzati erano la Sig.ra Magarelli Marta per il chiosco di via Caduti sul Mare ed il sig. Fiore Saverio Vito, per il chiosco di via Leoncavallo.

Delibera G.C. del 17.9.2012 n. 151 : si individuavano quali aree destinate all’installazione di altri due chioschi destinati alla vendita di frutta e verdura, quelle poste in *Via G. Di Vittorio* e *Via Mazzarella*. La Giunta si riservava, con successivo provvedimento, l’individuazione dell’area per la sistemazione del quinto “chiosco”.

Determinazione Dirigenziale Settore Territorio del 05.02.2013 n. 21: si affidavano direttamente alla ditta Holzfanil i lavori di adeguamento igienico sanitario dei due chioschi esistenti (via Papa Montini e via Terlizzi);

Determinazione Dirigenziale Settore Territorio del 13.03.2013 n. 59: si affidavano alla ditta Holzfanil s.r.l. i lavori di completamento per adeguamento tecnico funzionale dei due chioschi esistenti (via Papa Montini e via Terlizzi);

In buona sostanza si è verificato quanto segue.

Il primo chiosco è stato realizzato dalla ditta Spazio Design in via Papa Montini (prototipo), il secondo è stato realizzato in via Terlizzi sempre dalla ditta Spazio Design (Del. 145/2011), mentre il terzo ed il quarto sono stati realizzati in via Caduti Sul Mare e via Leoncavallo dalla ditta Holzfanil s.r.l. (Del. 187/2011).

Con delibera di Giunta comunale del 07/10/2011 n. 187 l’Amministrazione ha approvato e (violando la ripartizione delle competenze di cui all’art. 107 del tuell) impegnato la spesa di € 375.000.000 per l’installazione di n.5 chioschi da erigersi su aree della città ricomprese nel piano del commercio. Dopo una gara pubblica e relativa aggiudicazione si sono realizzati solo n.2 chioschi (via Caduti sul Mare e via Leoncavallo) e al termine della loro costruzione la Giunta Comunale, con deliberazione del 17.09.2012 n.51, individuava altre due aree su cui realizzare altrettanti chioschi (via G. Di Vittorio e via Mazzarella) riservandosi, con successivo provvedimento, di individuare l’area per il quinto e ultimo chiosco.

Dalla deliberazione di Giunta Comunale n.145 del 05.08.2011, all’ottavo capoverso delle premesse si evince che i chioschi in totale sono n. 7, nel deliberato al secondo punto viene disposto di *“Modificare la propria deliberazione n.100/2011 disponendo quale atto di indirizzo agli Organi Tecnici, che per i due chioschi si proceda in via immediata all’affidamento di apposita procedura di gara per la realizzazione dei rimanenti 5 chioschi ad avvenuta realizzazione dei mezzi finanziari”*.

In realtà dei sette chioschi previsti ne sono stati effettivamente realizzati solo n.4 (via Papa Montini, via Terlizzi, via Leoncavallo e via Caduti sul Mare), individuate n. 2 aree per l’installazione di altri due (via G. Di Vittorio e via Mazzarella) con riserva di individuare con successivo provvedimento il settimo ed ultimo.

Nella zona destinata al chiosco di via G. Di Vittorio era presente un impianto di riduzione del gas (v. nota n.60773 del 24.10.2012), mentre l’area del chiosco di via Mazzarella era inferiore alla distanza minima di 30 metri dal binario della Ferrovia.

Per superare tali difficoltà si provvedeva, ad inviare le comunicazioni sia alla ITALGAS che alle Ferrovie Dello Stato per i pareri (rispettivamente con nota n.71494 del 30.11.2012 e con nota n.3673 del 16.01.2013).

Con nota del 22.07.2013 (prot. n. 45850) la società ITALGAS comunicava che l’erigendo chiosco in via Di Vittorio poteva insistere solo ad una distanza di circa 45 metri di lunghezza e m. 6,00 di larghezza a partire dal confine del gruppo di riduzione esistente in zona.

In data 09.05.2013 (v. prot. 29560) perveniva un esposto denuncia da parte del condominio di via La Sorsa n.12-14 afferente la localizzazione dell’area del chiosco di via Mazzarella.

A seguito di tale esposto veniva inviata una richiesta di parere all'Ufficio Legale (che consigliava l'inoltro al locale Comando di P.L. per il rispetto delle norme del Codice della Strada). La richiesta di parere era quindi inviata al Comando di P.L. con nota n.34384 del 31.05.2013 il quale con nota n. 58864 datata 24.9.13 comunicava di non poter esprimere alcun parere.

In riferimento allo stesso chiosco in data 01.08.2013 (prot. n. 47872) la società Rete Ferroviaria Italiana, richiedeva ulteriore documentazione per l'emissione dell'autorizzazione in deroga richiesta oltre al versamento di € 1.500,00+ IVA a titolo di rimborso spese per un primo esame istruttorio della pratica.

E' evidente, pertanto, stante quanto sopra rappresentato che i restanti chioschi non possono essere realizzati sulle aree individuate anche per ragioni di carattere squisitamente tecniche.

Ad ogni buon conto tutto il procedimento amministrativo è riportato nella determinazione dirigenziale del Settore territorio n. 129 del 20.10.2011 e nella puntuale relazione a firma del Direttore dei lavori e Responsabile Unico del procedimento, geom. Pasquale de Tullio, recante n. 62312 di protocollo del Settore Territorio in data 9/10/2013, che della presente deliberazione costituiscono parte integrante.

LA GIUNTA COMUNALE

LETTA la sopra riportata relazione dell'Assessore al Commercio e ritenuto di condividerne i contenuti;

CONSIDERATO che sussistono i presupposti di fatto e di diritto per procedere all'adozione ex art. 21-quinquies della legge n. 241/1990 di provvedimenti in autotutela stante:

- la sopravvenuta conoscenza del sostanziale diniego comunicato dalla soc. ITALGAS all'installazione del chiosco in via G. Di Vittorio;

- l'impossibilità di allocazione del chiosco in via Mazzarella a causa della mancanza della distanza prescritta rispetto al binario ferroviario, che costituirebbe ex se una circostanza per procedere ex art.21-nonies della citata legge n.241/1990 alla declaratoria di annullamento dei provvedimenti che ebbero a consentire l'attivazione del procedimento di gara per vizio dell'oggetto del contratto di appalto;

VALUTATO per tutto quanto indicato nella relazione innanzi riportata di dover procedere alla revoca in parte qua della deliberazione di G.C. nr. 187 del 07/10/2011 nella parte relativa alla previsione di spesa;

RITENUTA la propria competenza all'adozione del presente atto ai sensi dell'art.48 del D.lvo n.267/2000;

VISTO il DLvo 18.8.2000 n. 267 "Testo Unico sulle Autonomie Locali"

VISTI i pareri favorevoli espressi ex art. 49 comma 1° del decreto legislativo 18.8.2000 n. 267 dal Dirigente del Settore AA.GG. e di regolarità contabile dal Dirigente del Settore Economico Finanziario;

Con voti unanimi e favorevoli, espressi in forma palese;

Delibera

- 1) La premessa che precede costituisce parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;
- 2) Disporre di non realizzare gli ulteriori chioschi in tutte le restanti aree previste nel Piano del commercio con il conseguente effetto di revocare anche per le ragioni tecniche ostative esposte in narrativa la delibera della Giunta Comunale n.151 del 17.09.2012.

- 3) Di revocare *in parte qua* la delibera della Giunta Comunale n.187 del 07.10.2011 liddove si impegnava la spesa al cap. 50380 del Bilancio del 2009 per i chioschi all'attualità non realizzati per le ragioni esplicitate in narrativa.
- 4) Di incaricare il Dirigente del Settore Affari Generali a definire la procedura amministrativa con la ditta Holzfanil s.r.l. aggiudicataria dei lavori degli originari chioschi di cui alla delibera di G.C. n.187/2011.
- 5) Di incaricare altresì il Dirigente del Settore Territorio di procedere, nell'ambito dell'esercizio dei compiti spettantigli ex art.107 del tuell n.267/2000, alla valutazione della sussistenza dei presupposti per procedere all'annullamento di tutti gli atti in forza dei quali era stata disposta l'edificazione dei realizzandi chioschi di via Di Vittorio e via Mazzarella.

Parere, ex art. 49, 1° comma, del D.Lgs. n. 267/2000

In ordine alla regolarità tecnica

FAVOREVOLE

Il Dirigente del Settore AA.GG.

f.to (arch. Lazzaro Pappagallo)

Parere, ex art. 49, 1° comma, del D.Lgs. n. 267/2000

In ordine alla rilevanza contabile

FAVOREVOLE

Il Dirigente Settore Economico Finanziario ad interim

f.to (dott. Giuseppe Lopopolo)

IL SINDACO
f.to Paola NATALICCHIO

IL SEGRETARIO GENERALE
f.to dott. Carlo CASALINO

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

(Art. 124 e 134 del Decreto Legislativo 18/08/2000, n. 267 – Art. 32 della Legge n. 69 del 18/06/2009 e ss.mm.ii.)

La presente deliberazione è pubblicata all'Albo Pretorio On Line del sito informatico istituzionale del Comune www.comune.molfetta.ba.it dal giorno 15/04/2014 per quindici giorni consecutivi.

IL SEGRETARIO GENERALE
f.to Dott. Carlo Casalino

E' copia conforme all'originale

IL SEGRETARIO GENERALE
f.to Dott. Carlo Casalino

Certificato di avvenuta esecutività e pubblicazione

Il sottoscritto Segretario Generale certifica che la presente deliberazione:

- è stata pubblicata all'Albo Pretorio On Line del sito informatico istituzionale del Comune www.comune.molfetta.ba.it dal _____ per quindici giorni consecutivi;
- è divenuta esecutiva, essendo decorsi 10 giorni dalla data di pubblicazione ai sensi dell'art. 134, comma 3 del D.Lgs. n. 267/2000.

IL SEGRETARIO GENERALE
Dott. Carlo Casalino

, li _____

Per l'esecuzione
Al Sig. Segretario Generale
Al Sig. Direttore di Ragioneria