



CITTA' DI DESENZANO DEL GARDA
Provincia di Brescia

SETTORE ECONOMATO E PROVVEDITORATO - AREA SERVIZI FINANZIARI

Proposta n. 977 / 2024

DETERMINAZIONE N. 1104 del 16/08/2024

OGGETTO:

REVOCA DELLA CONCESSIONE ALLA DITTA ARCANA S.R.L.S. DELL'AFFIDAMENTO DELL'IMMOBILE DI PROPRIETA' COMUNALE PRESSO IL CHIOSCO DEL PARCO DEL LAGHETTO DI VIA GIOTTO

IL DIRIGENTE DELL'AREA

RICHIAMATE le seguenti deliberazioni:

- Delibera Consiglio Comunale n. 83 del 18.12.2023: “Approvazione Nota di Aggiornamento DUP 2024/2026”;
- Delibera Consiglio Comunale n. 84 del 18.12.2023: “Approvazione Bilancio di Previsione 2024/2026”;
- Delibera Giunta Comunale n. 12 del 16.01.2024: “Approvazione del Piano Esecutivo di Gestione 2024/2026”;

VISTO il decreto sindacale n. 18 del 23.06.2022, con il quale sono state conferite le funzioni dirigenziali per l'Area Servizi Finanziari;

VISTI gli indirizzi e gli obiettivi formulati dall'Amministrazione Comunale in sede di Bilancio di previsione;

RICHIAMATE le seguenti determinazioni:

- n. 806 del 05.06.2024 avente ad oggetto la gara per l'affidamento della concessione dell'immobile di proprietà comunale “Chiosco Parco del Laghetto” di Via Giotto, per l'esercizio di somministrazione al pubblico di alimenti e bevande – esclusione dei concorrenti classificatisi al primo e secondo posto e assegnazione alla ditta Arcana S.r.l.s. - terza classificata in graduatoria;
- n. 906 del 28.06.2024 avente ad oggetto l'aggiudicazione definitiva dell'affidamento di cui sopra alla ditta Arcana S.r.l.s.;

DATO ATTO che sono state effettuate le verifiche dei requisiti sulla ditta assegnataria della concessione, agli atti del Settore Economato;

CONSIDERATO che il Chiosco risulta chiuso da diversi giorni, come da vari controlli effettuati dalla sottoscritta, e come da copiose segnalazioni ricevute da parte dei cittadini, e che non è mai stata inviata al Comune alcuna comunicazione inerente le motivazioni della chiusura dello stesso;

CONSTATATO che, nonostante i numerosi tentativi di mettersi in contatto telefonico con i rappresentanti dell'impresa, nessuno ha risposto, e, pertanto, ad oggi non si è riusciti a comunicare con nessun referente della Società per ottenere chiarimenti rispetto alla situazione rilevata;

RILEVATO che alla data attuale il chiosco risulta ancora chiuso;

CONSTATATO, inoltre, che il legale rappresentante, alla data fissata per la sottoscrizione del contratto prevista per il 17 luglio 2024 non si è presentato;

DATO ATTO che in data 25 luglio 2024 è stata inviata alla ditta Arcana S.r.l.s. una comunicazione con Pec (Prot. n. 0045712) avente ad oggetto l'affidamento in concessione dell'immobile di proprietà comunale presso il Parco del Laghetto di Via Giotto, ed inerente la diffida ad adempiere e la comunicazione di avvio del procedimento di revoca della concessione ai sensi dell'art. 21 quinquies della L. n. 241/1990;

DATO ATTO, inoltre, che la suddetta comunicazione, agli atti dell'Ente, risulta consegnata in data 26.07.2024, e che entro il termine riportato (8 giorni dal ricevimento) non sono pervenute motivazioni scritte né verbali in merito ai chiarimenti richiesti;

CONSIDERATO che è interesse del Comune e della collettività in generale che il Chiosco rimanga aperto, in quanto punto di ritrovo per bambini, per famiglie, per i numerosi studenti delle vicine scuole e per tutti i residenti ed i turisti che frequentano quotidianamente il Parco del Laghetto;

RICHIAMATI:

- l'art. 21 quinquies della L. n. 241/1990 "Revoca del provvedimento": *"1. Per sopravvenuti motivi di pubblico interesse ovvero nel caso di mutamento della situazione di fatto non prevedibile al momento dell'adozione del provvedimento o, salvo che per i provvedimenti di autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici, di nuova valutazione dell'interesse pubblico originario, il provvedimento amministrativo ad efficacia durevole può essere revocato da parte dell'organo che lo ha emanato ovvero da altro organo previsto dalla legge. La revoca determina la inidoneità del provvedimento revocato a produrre ulteriori effetti (...)"*;
- la bozza di contratto (sottoscritta per accettazione in sede di gara), ed in particolare quanto riportato nei seguenti articoli:
 - art. 7 "Obblighi del concessionario" comma 1 lett. d): *"Aprire il Chiosco secondo i tempi, giorni ed orari stabiliti al successivo art. 17"; lett. j): "Seguire le indicazioni del Comune, comunicando con almeno una settimana di anticipo circa le variazioni eventuali per lo svolgimento del servizio"*;
 - art. 8 "Oneri a carico del concessionario", comma 2: *"Il concessionario dovrà altresì garantire la continuità della gestione. Il servizio non potrà essere abbandonato o sospeso per alcuna causa senza il preventivo benestare del Comune, salvo scioperi o altra causa di forza maggiore. Eventuali sospensioni devono essere tempestivamente comunicate al Comune, il quale si riserva di accettarle per comprovati motivi. In caso di arbitrario abbandono o sospensione, il Comune potrà sostituirsi al concessionario per l'esecuzione d'ufficio"*;
 - art. 17 "Orari di apertura del pubblico esercizio", comma 2: *"Il concessionario in particolare deve: a) Garantire un periodo di apertura continuativo minimo dal 1 marzo al 6 gennaio; b) Osservare un orario minimo di apertura della struttura dalle 9.00 alle 23.00 per il periodo estivo (dal 1 aprile al 30 settembre) ed un orario minimo per il periodo invernale dalle 9.00 alle 18.00; c) Garantire l'apertura e il funzionamento dell'attività di somministrazione per almeno 6 giorni la settimana. L'eventuale giorno di chiusura settimanale dovrà essere compreso tra il lunedì e il venerdì. Non è in ogni caso consentita la chiusura nei giorni festivi e prefestivi infrasettimanali"*;
 - art. 29 "Revoca" comma 1: *"La concessione potrà essere in qualsiasi momento revocata con provvedimento motivato per sopravvenuti motivi di interesse pubblico ovvero nel caso di mutamento della situazione di fatto non prevedibile al momento dell'adozione del provvedimento di aggiudicazione"*; comma 3: *"La revoca della concessione non dà diritto a rimborso per opere eseguite o per spese sostenute, né a restituzione dell'eventuale quota parte di canone già corrisposto o già maturato"*; comma 4: *"Il concessionario, alla cessazione della concessione, ha l'obbligo di sgomberare a proprie spese l'immobile con le stesse modalità previste per la scadenza naturale del contratto di concessione"*;

RITENUTO, pertanto, che è necessario, in ossequio ai principi di buona amministrazione ex art. 97 della Costituzione della Repubblica Italiana, procedere a revocare ai sensi dell'art. 21 quinquies L. 241/1990 la concessione della gestione dell'immobile di proprietà comunale "Chiosco Parco del Laghetto" di Via Giotto alla ditta Arcana S.r.l.s. con sede legale in Salò (BS) Piazza Vittorio Emanuele II n. 52 Cap 25087 – C.F. e P. Iva 04484450988;

CONSIDERATO che il procedimento di revoca della concessione di cui trattasi rappresenta un dovere in capo all'Ente appaltante, da espletarsi in qualunque momento nel corso della procedura ad evidenza pubblica in presenza di circostanze tali da pregiudicare i principi di buon andamento e buona amministrazione;

CONSTATATO che alla ditta Arcana S.r.l.s. erano state consegnate le chiavi dell'immobile in data 12 giugno 2024, come da verbale agli atti dell'Ente, nelle more della sottoscrizione del contratto, per procedere quanto prima all'apertura del Chiosco, nell'interesse reciproco delle parti, avendo, tra l'altro, l'immobile, necessità di interventi di manutenzione straordinaria e di allestimento, come riportato nel Disciplinare e Bando di gara;

DATO ATTO che il pagamento del canone relativo al primo trimestre luglio – settembre 2024 è stato regolarmente effettuato;

RITENUTO OPPORTUNO procedere con l'escussione della garanzia fidejussoria provvisoria, dal valore di Euro 2.000,00, come previsto nell'art. 17 del Disciplinare di gara;

RILEVATO che il RUP è il Dirigente Area Servizi Finanziari, Dott.ssa Loretta Bettari;

VISTI:

- il vigente Statuto Comunale;
- il D. Lgs. 267/2000 T.U.E.L.;
- la L. n. 241/1990 ed in particolare gli artt. 7 e 21 quinquies;
- il regolamento comunale di contabilità;
- la documentazione di gara inerente la procedura di affidamento della concessione dell'immobile di proprietà comunale "Chiosco Parco del Laghetto" di Via Giotto, ed in particolare il Disciplinare di gara e la bozza del contratto;

DATO ATTO che il provvedimento in oggetto risulta compatibile con le linee strategiche e gli obiettivi indicati nel Documento Unico di Programmazione;

VERIFICATO E DATO ATTO che la procedura in essere risponde ai requisiti di regolarità tecnica ai sensi e per gli effetti dell'art. 147 bis del Decreto Legislativo 267/2000;

DETERMINA

1. di dare atto che le premesse costituiscono parte integrante e sostanziale del presente atto;
2. di dare atto che, stante le inadempienze riportate nelle premesse, nonostante vari tentativi del Comune di Desenzano del Garda di mettersi in contatto con i rappresentanti dell'impresa per ottenere chiarimenti rispetto alla situazione rilevata, non si è ad oggi riusciti ad avere alcuna motivazione riguardo l'improvvisa chiusura del Chiosco;
3. di dare atto in data 25 luglio 2024 è stata inviata alla ditta Arcana S.r.l.s. una comunicazione con Pec (Prot. n. 0045712) avente ad oggetto l'affidamento in concessione dell'immobile di proprietà comunale presso il Parco del Laghetto di Via Giotto, ed inerente la diffida ad adempiere e la comunicazione di avvio del procedimento di revoca della concessione ai sensi dell'art. 21 quinquies della L. n. 241/1990;
4. di dare atto, inoltre, che la suddetta comunicazione, agli atti dell'Ente, risulta consegnata in data 26.07.2024, e che entro il termine riportato (8 giorni dal ricevimento) non sono pervenute motivazioni scritte né verbali in merito ai chiarimenti richiesti;
5. di procedere, ai sensi dell'art. 21 quinquies L. 241/1990, alla revoca immediata della concessione dell'immobile di proprietà "Chiosco Parco del Laghetto" di Via Giotto, alla ditta Arcana S.r.l.s. con sede legale in Salò (BS) Piazza Vittorio Emanuele II n. 52 Cap 25087 – C.F. e P. Iva 04484450988, per grave inadempimento e per tutte le motivazioni dettagliatamente descritte in premessa;
6. di disporre l'immediato rientro in possesso dell'immobile ubicato presso il Parco del Laghetto di Via Giotto, individuato catastalmente al NCT Foglio 22, Part. 300, zona cens. 1, cat. C/1, classe 4, consistenza mq 85, affidato in concessione alla ditta Arcana S.r.l.s. a seguito espletamento di una procedura ad evidenza pubblica, con determinazione di assegnazione definitiva n. 906/2024;

7. di dare atto che verrà escussa la garanzia fidejussoria provvisoria, dal valore di Euro 2.000,00, come previsto nell'art. 17 del Disciplinare di gara;
8. di accertare l'importo di Euro 2.000,00 a titolo di introito della cauzione provvisoria rilasciata dalla ditta Arcana S.r.l.s. sul Cap. di Entrata 631-3 del Bilancio 2024 "Canone di concessione bar del Parco del Laghetto";
9. di dare atto che è stato regolarmente pagato il canone relativo al primo trimestre luglio-settembre 2024;
10. di accertare, ai fini del controllo preventivo di regolarità amministrativa-contabile di cui all'articolo 147-bis, comma 1, del D. Lgs. n. 267/2000, la regolarità tecnica del presente provvedimento in ordine alla regolarità, legittimità e correttezza dell'azione amministrativa, il cui parere favorevole è reso unitamente alla sottoscrizione del presente provvedimento da parte del responsabile del servizio;
11. di dare atto che in relazione al presente provvedimento risultano rispettati i principi contabili di cui all'allegato 1 del D. Lgs. 118/2011, come modificato dal D. Lgs. 126/2014;
12. di comunicare il presente atto agli uffici per gli adempimenti conseguenti;
13. di dare altresì atto che il RUP è il Dirigente Area Servizi Finanziari, Dott.ssa Loretta Bettari;
14. di pubblicare il presente provvedimento sul sito istituzionale www.comune.desenzano.brescia.it – Sezione "Amministrazione trasparente" – "Bandi di gara e contratti";
15. di dare atto che avverso al presente provvedimento è ammesso ricorso davanti al TAR competente; la tutela giurisdizionale è disciplinata dal codice del processo amministrativo.

IL DIRIGENTE DELL'AREA
dott.ssa Loretta Bettari

Testo firmato digitalmente ai sensi dell'art. 24 D.Lgs. n.82/2005