



Comune di Forano

Provincia di Rieti

COPIA

Registro Generale N. 398

ATTIVITA' PRODUTTIVE- INNOVAZIONE ED INFORMATICA - SERVIZI SOCIALI - SCOLASTICO EDUCATIVO

DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

Registro di Settore N. 82 del 31/12/2016

OGGETTO :

ANNULLAMENTO IN VIA DI AUTOTULETA DELL'AVVISO PUBBLICO DEL COMUNE DI FORANO PROTOCOLLO N. 6768 IN DATA 21 DICEMBRE 2016 PER LA RIASSEGNAZIONE DEI POSTEGGI SU AREE PUBBLICHE

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO

adotta la seguente determinazione

VISTI gli artt. 10 e 12 della Direttiva 2006/123/CE (anche Direttiva Servizi o Bolkestein) e gli artt. 14 e 16 del D.Lgs. n. 59/2010 di recepimento di tale Direttiva i quali stabiliscono che è libera ogni attività non espressamente vietata e che, ove necessario ricorrere a un titolo autorizzatorio, questo è rilasciato all'esito di selezione pubblica, per una durata limitata, senza rinnovi automatici, né vantaggi al prestatore uscente.

CONSIDERATO che per quanto riguarda il commercio su aree pubbliche, i profili della durata e dei criteri di affidamento delle concessioni di posteggio hanno trovato una prima regolazione nell'Intesa Stato Regioni del 4 luglio 2012 "sui criteri da applicare nelle procedure di selezione per l'assegnazione di posteggi su aree pubbliche" (Intesa del 2012), adottata ai sensi dell'art. 70, comma 5, del D.Lgs. n. 59/2010.;

DATO ATTO che i Comuni stanno lavorando per non arrivare sprovvisti alla scadenza delle concessioni fissata per il 4 luglio 2017, ma è evidente la necessità di un prolungamento adeguato dei tempi, in ragione dell'elevato numero di concessioni da assegnare tramite bando pubblico e della conseguente mole di verifiche e incombenze in carico agli uffici comunali ancora prima dell'indizione delle gare stesse" secondo la posizione dell'ANCI Associazione Nazionale dei Comuni Italiani del Presidente Decaro in una comunicazione datata 1 dicembre e diretta al ministro dell'Economia, Carlo Calenda;

CONSTATATO CHE il Presidente del Consiglio dei Ministri interpellato ha risposto che " A un passo dall'applicazione pratica delle nuove regole in materia, emergono forti criticità. Il Governo ha deciso di prendersi carico di queste criticità, ritenendo doveroso quantomeno un momento di approfondimento e riflessione".

ACCERTATO che nel testo del Decreto "Milleproroghe" proposto all'approvazione del Consiglio dei Ministri del 29 dicembre 2016 il comma 7 dell'art.6 dispone un prolungamento delle concessioni dei permessi al 31.12.2020 al fine di allineare le scadenze delle concessioni garantendo omogeneità di gestione delle procedure di assegnazione ;

DATO ATTO che è stata disposta la riapertura del tavolo istituito il 3 novembre con enti locali, categorie, operatori;

VISTA la risoluzione dell'Autorità per la concorrenza ed il mercato pubblicata sul BOLLETTINO N. 46 DEL 27 DICEMBRE 2016 " ASI335- AFFIDAMENTO DELLE CONCESSIONI DI POSTEGGIO PER IL COMMERCIO SU AREE PUBBLICHE " ad oggetto: "Conferenza Unificata Stato – Regioni Conferenza delle Regioni e delle Province Autonome Ministero dello Sviluppo Economico L'Autorità Garante della Concorrenza e del Mercato, nell'esercizio dei poteri ad essa assegnati dall'articolo 22 della legge n. 287 del 10 ottobre

1990" l'Antitrust ha inteso formulare alcune osservazioni in merito ai problemi di natura concorrenziale che caratterizzano il settore dell'assegnazione delle concessioni di posteggio per il commercio su aree pubbliche, con particolare riguardo alla durata delle concessioni e ai criteri di selezione in caso di domande concorrenti;

CONSIDERATO che l'Autorità auspica, quindi, che i documenti di riferimento nel settore siano modificati recependo le indicazioni esposte e che, in ogni caso, le amministrazioni locali esercitino la propria potestà sull'individuazione della durata delle concessioni e dei criteri di selezione in maniera coerente con i principi sopra richiamati e con le disposizioni della Direttiva Servizi;

PRESO ATTO che l'Autorità invita a comunicare, entro un termine di sessanta giorni dalla ricezione del predetto parere, le determinazioni assunte con riguardo alle criticità concorrenziali evidenziate;

VISTO l'avviso pubblico del Comune di Forano protocollo nr. 6768 in data 21 dicembre formato e pubblicato dal responsabile con il quale si dava notizia delle procedure di attuazione della direttiva 2006/123/CE del Decreto Legislativo 59/2010, dell'Intesa Stato – Regioni del 4 luglio 2012 e della normativa della Regione Lazio con l'indicazione dei tempi e delle modalità per la riassegnazione dei posteggi relativi alle concessioni di area pubblica scadute ;

RITENUTO che vi sia allo stato il precipuo scopo di evitare il verificarsi ed il protrarsi nel tempo di ulteriori effetti "contra legem" o contrastanti con una normativa in corso di disapplicazione e soggetta a rilevanti e pregnanti osservazioni in corso di risoluzione che richiedono anche la soddisfazione di un interesse pubblico "non ponderabile" perché conseguente ad una pronuncia in corso di emissione.

CONSTATATO che appare evidente come:

- 1) l'esercizio del potere di annullare il predetto provvedimento di avviso pubblico in autotutela si fonda nella fattispecie sulla presenza di un interesse pubblico che non si identifica con il mero ripristino della legalità violata, bensì richiede ragioni diverse, desunte dall'adeguata ponderazione comparativa dei diversi interessi coinvolti, con obbligo di tener conto delle posizioni consolidate e del conseguente comportamento tenuto dall'Amministrazione;
- 2) l'annullamento d'ufficio presuppone la congrua motivazione sull'interesse pubblico attuale e concreto a sostegno dell'esercizio discrezionale dei poteri di autotutela, idonea ad esternare anche le valutazioni effettuate in relazione alle posizioni dei destinatari dell'atto portatori dell'interesse a conseguire una valutazione corretta, equilibrata, certa delle situazioni giuridiche e dei diritti connessi;
- 3) non sarebbe comprensibile – e apparirebbe anzi contrario alla esigenza di cura dell'interesse pubblico – ritenere che l'Amministrazione, una volta emesso un determinato uso del suolo pubblico, rimanga rigidamente vincolata al proprio provvedimento senza poter poi procedere ad una nuova valutazione degli interessi in gioco, tale da convincerla a modificare o revocare il provvedimento già adottato;
- 4) la concreta possibilità ove si proceda con una normativa in corso di disapplicazione dell'incorrere in eventuali e numerose compensazioni per il destinatario degli atti dovute all'incertezza del quadro normativo ed alla ristrettezza dei tempi per le attività istruttorie di centinaia di concessioni ed attività economiche svolte sul suolo pubblico;
- 5) procedere ulteriormente con l'attuazione delle azioni previste dall'avviso nr. 6768 in 21 dicembre 2016 comporterebbe inevitabilmente l'alto e concreto rischio di emettere provvedimenti finali contrari alle disposizioni e viziati da presupposti valutati con norme non più in vigore per effetto dell'intervenuta riforma legislativa;

DETERMINA

1. per le ragioni e le motivazioni sopra riportate che qui si intendono integralmente riportate e trascritte di annullare in via di autotutela l'avviso pubblico del Comune di Forano protocollo nr. 6768 in data 21 dicembre 2016 formato e pubblicato dal sottoscritto responsabile del Suap – Attività Produttive con il quale si dava notizia delle procedure di attuazione della direttiva 2006/123/CE del Decreto Legislativo 59/2010, dell'Intesa Stato – Regioni del 4 luglio 2012 e della normativa della Regione Lazio con l'indicazione dei tempi e delle modalità per la riassegnazione dei posteggi relativi alle concessioni di area pubblica scadute .

2. di pubblicare la presente determinazione all'albo pretorio on line dell'ente e nel profilo del sito istituzionale www.comune.forano.ri.it sia alla sezione avvisi che in quella "amministrazione trasparente".

PER QUANTO CONCERNE LA REGOLARITA' TECNICA

IL RESPONSABILE DEL PROCEDIMENTO

f.to FIORI EMILIO

IL DIRIGENTE

f.to FIORI EMILIO

Data visto 31/12/2016

PER QUANTO CONCERNE LA REGOLARITA' CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA

IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO FINANZIARIO

Data visto