



COMUNE DI LIVORNO

COMMERCIO E ALTRE ATTIVITÀ PRODUTTIVE
SVILUPPO ECONOMICO E SPORTELLO EUROPA

DETERMINAZIONE N. 1150 DEL 15/02/2024

Oggetto: DETERMINAZIONE N. 8875 DEL 21/11/2023 RELATIVA ALL'APPROVAZIONE DELLA GRADUATORIA DEFINITIVA DEGLI OPERATORI SU AAPP A SEGUITO DEL BANDO PER LA MIGLIORIA DEL MERCATO DEL VENERDI'. ANNULLAMENTO IN AUTOTUTELA EX ART. 21 NONIES L. 241/1990 E SS.MM.II. ED APPROVAZIONE DELLA NUOVA GRADUATORIA

**LA DIRIGENTE AD INTERIM DEL SETTORE SVILUPPO ECONOMICO E
SPORTELLO EUROPA**

Premesso che

- con delibera di C.C. n. 144 del 29/06/2023 è stato approvato il nuovo Piano Comunale e il Regolamento per la Disciplina del Commercio su Aree Pubbliche;
- con propria determinazione n. 6895 del 14/09/2023 è stato approvato il bando per la procedura di migioria relativo a posteggi vacanti già da tempo all'interno del mercato del Venerdì, per rinuncia degli operatori o per decadenza dei titoli abilitativi che consentivano l'esercizio dell'attività commerciale su area pubblica da parte degli operatori precedentemente assegnatari, così come previsto dall'art. 18 c. 1 del Regolamento Comunale per l'esercizio delle attività commerciali su aree pubbliche;
- con determinazione dirigenziale n. 8250 del 31/10/2023 è stata approvata, tra l'altro, la graduatoria provvisoria in ordine di punteggio relativa all'esito delle domande ricevute e relative al bando per la procedura di migioria di cui sopra;
- con determinazione dirigenziale n. 8875 del 21/11/2023 è stata approvata la graduatoria definitiva degli operatori su AAPP a seguito del bando per la migioria di cui trattasi.

Preso atto che a seguito dell'approvazione del suddetto provvedimento n. 8875/23, sono stati presentate n. 3 istanze di riesame in autotutela con motivazione assimilabile (in atti ai prott. 157666 29/11/23 - 158422 del 30/11/23 e 158494 del 30-11-23) e con le quali è stata presentata documentazione comprovante la permanenza nel posteggio attualmente assegnato già nel periodo in cui il "Mercato del Venerdì" ha trovato la nuova collocazione in Via dei Pensieri/Allende dalla precedente Via Trieste.

Dato atto che, in sede di verifica ed istruttoria da parte dell'ufficio Commercio e altre attività produttive, è emersa la pertinenza di dette osservazioni siccome supportate da motivazione coerente con le finalità sottese alla procedura così indetta, in quanto la documentazione allegata alle richieste di riesame in autotutela forniva un riferimento utile ai fini della corretta individuazione e determinazione dell'anzianità di permanenza nel posteggio attualmente assegnato agli attuali esercenti; ed atteso che è stato verificato che i soggetti richiedenti il riesame esercitavano la propria attività presso il Mercato del Venerdì a partire dalla data del 19/01/1990, individuata come quella riferibile al trasferimento in Via dei Pensieri/Via Allende, dove si trova attualmente collocato, con provenienza dalla precedente Via Trieste e che, in tale data, uno dei richiedenti risultava già direttamente assegnatario mentre per gli altri due risultava assegnatario un soggetto diverso al quale gli stessi sono subentrati, cumulando l'anzianità di permanenza sul posteggio come previsto dal

punto a) dei “Criteri di formazione della Graduatoria” Bando di procedura della miglitoria in questione.

Ribadito quindi nel merito che le osservazioni proposte e sopraccitate (assimilate come detto da un omologo motivo) si fondano sulla identificazione della data del 19/01/1990 (quale data di istituzione del Mercato di cui trattasi, operata giusta Delibera di C.C. N° C.C. n° 1168 del 13/12/1989, ai fini della determinazione dell'anzianità di permanenza nel posteggio attualmente assegnato.

Evidenziato quindi che, alla luce delle istanze di riesame presentate, sono state riesaminate le posizioni di tutti gli esercenti che hanno partecipato al bando per la procedura di miglitoria e che si trovavano in posizione assimilabile a quella esposta con le suddette istanze, per le quali, a parità di anzianità di permanenza nel posteggio (19/01/1990) è stato applicato il criterio b) stabilito nell'avviso per la procedura di miglitoria che prevedeva la *“maggiore anzianità di esercizio dell'impresa, comprovata dalla durata dall'iscrizione quale impresa attiva di commercio su aree pubbliche nel registro delle imprese, riferita al soggetto titolare della concessione di posteggio. L'anzianità è calcolata alla data di scadenza del bando (30 settembre 2023)”*.

Dato atto che – attesa, come anzidetto, la sostanziale procedibilità e la non manifesta infondatezza delle istanze di cui sopra e nel contempo la presumibile incisività nei confronti dei candidati collocati nella graduatoria definitiva degli operatori su AAPP a seguito del bando per la miglitoria di cui trattasi - con nota Prot. n. 11599 del 25/01/2024 l'Ufficio Commercio e altre attività produttive trasmetteva comunicazione di avvio del procedimento inviata a tutti gli operatori commerciali partecipanti al bando per la procedura di miglitoria siccome soggetti da qualificarsi come interessati; comunicazione di avvio del procedimento, questa, con la quale si informava dell'avvenuta presentazione delle citate istanze di riesame, del motivo a fondamento delle stesse, dell'avvenuto completamento della fase istruttoria del processo di riesame, e con cui nel contempo si avvisavano i destinatari:

- della facoltà di proporre osservazioni, nel termine di 10 gg, dalla notifica della suddetta comunicazione (notificata in data 25/01/2024), previa visione della propria posizione presso il Settore Commercio;
- del fatto che l'Ufficio Commercio ed altre attività produttive avrebbe proceduto, in assenza di osservazioni pertinenti, all'adozione di una nuova graduatoria in adesione al motivo delle istanze di riesame e, in base a quest'ultima, ad una nuova assegnazione dei posteggi individuati per la miglitoria come da Determinazione n. 6895 del 14/09/2023.

Dato atto che, in esito alla citata comunicazione di avvio del procedimento Prot. n. 11599 del 25/01/2024 non venivano presentate osservazioni, e dato atto dell'ampia scadenza dei termini a tal fine assegnati.

E ritenuto di dover rideterminare come da allegato parte integrante al corrente Atto la graduatoria definitiva degli operatori su AAPP a seguito del bando per la miglitoria di cui trattasi, in modifica quindi della omologa già approvata giusta Determinazione n° 8875 del 21/11/2023.

Richiamati nello specifico gli articoli 21-octies “Annullabilità del provvedimento” e 21-nonies “Annullamento d'ufficio” della Legge 241/90 e s.m.i. che testualmente al comma 1, così dispone:

1. *Il provvedimento amministrativo illegittimo ai sensi dell'articolo 21-octies, esclusi i casi di cui al medesimo articolo 21-octies, comma 2, può essere annullato d'ufficio, sussistendone le ragioni di interesse pubblico, entro un termine ragionevole, comunque non superiore a dodici mesi dal momento dell'adozione dei provvedimenti di*

autorizzazione o di attribuzione di vantaggi economici, inclusi i casi in cui il provvedimento si sia formato ai sensi dell'articolo 20, e tenendo conto degli interessi dei destinatari e dei controinteressati, dall'organo che lo ha emanato, ovvero da altro organo previsto dalla legge. Rimangono ferme le responsabilità connesse all'adozione e al mancato annullamento del provvedimento illegittimo.”;

Ritenuto opportuno procedere all'annullamento in autotutela della propria precedente determinazione n. 8875 del 21/11/2023 con cui è stata approvata la graduatoria definitiva e in senso conseguente di dover rideterminare come da allegato parte integrante al corrente Atto la graduatoria definitiva degli operatori su AAPP a seguito del bando per la migioria di cui trattasi.

Ritenuto più specificamente necessario approvare la nuova graduatoria in ordine di anzianità definita in base ai criteri sopra esposti, relativa all'esito delle domande ricevute di cui all'allegato, parte integrante del presente atto, 'graduatoria codificata' pubblicabile per il rispetto della normativa in materia di trattamento dei dati tramite il numero di protocollo, data della domanda, data di riferimento di assegnazione del posteggio e data iscrizione nel registro imprese (graduatoria decodificata agli atti dell'ufficio).

Vista la Legge Regionale n.62/2018 “Codice del Commercio” ed il relativo regolamento di attuazione D.P.G.R. 23/R/2020.

Richiamate:

- la Deliberazione della Giunta Comunale n. 424 del 20/06/2023 avente ad oggetto “Riorganizzazione dell’Ente: modifica degli assetti macrostrutturali approvati con precedente deliberazione G.C. n.560/20220 in relazione all’attuazione PNRR”;
- la determinazione del Direttore Generale n. 591 del 25/01/2024 con la quale sono state apportate alcune modifiche al funzionigramma dell'Ente approvato con precedente Determina n. 4776 del 23/06/2023;
- la Deliberazione della Giunta Comunale n. 443 del 27/06/2023 avente ad oggetto “Riorganizzazione dell'Ente: approvazione “pesatura” e relativa retribuzione di posizione delle posizioni dirigenziali con decorrenza dal 01/07/2023 in relazione alla deliberazione G.C. n. 424 del 20/06/2023 di approvazione della nuova macrostruttura”;
- l'Ordinanza sindacale n. 230 del 29/06/2023 di conferimento e conferma incarichi dirigenziali e relative sostituzioni in caso di assenza, relativi al riassetto organizzativo stabilito con la deliberazione G.C. n. 424 del 20/06/2023 fino alla scadenza del mandato amministrativo in corso;
- la Determinazione del Direttore Generale n. 4982 del 29/06/2023 e successiva modifica n. 5045 del 30/06/2023 “Riorganizzazione dell’Ente. Modifica degli assetti macrostrutturali approvati con precedente deliberazione GC n. 424 – Piano di assegnazione del personale alle strutture dipartimentali e di staff. Approvazione”;
- la Deliberazione della Giunta Comunale n. 168 del 17/03/2023, che ha approvato il Piano Operativo della Rotazione Ordinaria del Personale (anno 2023) ai sensi della Legge 190/2012 e s.m.i., del PNA e dei criteri previsti nella sezione “Rischi Corruttivi e Trasparenza” del PIAO 2023-2025 (rif.to deliberazione della G.C. n. 50 del 31/01/2023).
- la Determinazione n. 6948 del 24/10/2022, di conferimento, alla dott.ssa Claudia Desideri dell'incarico della P.O. Commercio e altre attività produttive e relative funzioni con decorrenza dal dal 25/10/2022 e fino alla scadenza del mandato amministrativo.

Richiamate altresì:

- la delibera del Consiglio Comunale n. 194 del 29/09/2023 con la quale è approvato il Documento Unico di Programmazione (DUP) 2024/2026, nel quale sono individuati gli obiettivi strategici per linee di mandato e gli obiettivi operativi di durata triennale per Missione e Programma relativi a ciascun centro di responsabilità;
- 1. la delibera del Consiglio Comunale n. 260 del 22/12/2023 con la quale è stata approvata la nota di aggiornamento al Documento Unico di Programmazione (DUP) 2024/2026;
- 2. la delibera del Consiglio Comunale n. 261 del 22/12/2023 con la quale è stato approvato il bilancio di previsione finanziario 2024/2026;
- 3. a delibera della Giunta Comunale n. 926 del 29/12/2023, con la quale è stato approvato il Piano Esecutivo di Gestione (PEG) 2024/2026.

Visto il Piano Integrato di Attività e Organizzazione PIAO 2024-2026 approvato con deliberazione della Giunta Comunale n. *n. 49 del 30 gennaio 2024* ed in particolare la Sottosezione 2.3 Rischi Corruttivi e Trasparenza, e dato atto del rispetto delle misure ivi contenute.

Dato atto che:

- il presente provvedimento afferisce ai processi a rischio elevato individuati nelle schede di gestione del rischio corruzione di questo Settore di cui alla sezione 2 del suddetto Piano e che, nel caso specifico, sono state attuate le misure di prevenzione ivi indicate;
- il soggetto che adotta il presente provvedimento, in qualità di RUP, nonché i dipendenti che hanno curato la connessa attività procedimentale non incorrono in alcuna delle cause di incompatibilità previste dalla normativa vigente, con particolare riferimento al codice di comportamento e alla normativa anticorruzione, e non sussistono, in capo agli stessi, situazioni di conflitto d'interesse in relazione all'oggetto dell'atto, con riferimento alla normativa in tema di prevenzione della corruzione.

Accertata la regolarità tecnica e la correttezza dell'azione amministrativa del presente provvedimento ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147 bis, comma 1, primo periodo, del D.Lgs. 267/2000 e ss.mm.ii. ed accertato altresì che la presente determinazione, al pari del connesso procedimento istruttorio, è assunta in assenza di qualsivoglia conflitto di interesse.

DETERMINA

1. Di annullare in autotutela, per i motivi e sulla base dei presupposti meglio trascritti in parte narrativa, da intendersi qui per integralmente trascritti e riportati la propria determinazione dirigenziale n. 8875 del 21/11/2023 con cui è stata approvata la graduatoria definitiva.
2. di approvare - in accoglimento delle richieste pervenute e previa applicazione nei termini di cui in parte narrativa delle circostanze e condizioni a fondamento delle stesse a tutti gli operatori partecipanti alla procedura di cui trattasi - la nuova graduatoria definitiva in ordine di anzianità definita in base ai criteri sopra esposti, relativa all'esito delle domande ricevute di cui all'allegato, parte integrante del presente atto, 'graduatoria codificata' pubblicabile per il rispetto della normativa in materia di trattamento dei dati tramite il numero di protocollo, data della domanda, data di riferimento di assegnazione del posteggio e data iscrizione nel registro imprese (graduatoria decodificata agli atti dell'ufficio);

3. di dare atto che:

- La graduatoria dei partecipanti al bando sarà pubblicata all'albo pretorio del comune.
- la graduatoria è strumentale al fine di stabilire un criterio di precedenza per la scelta del posteggio e gli idonei saranno interpellati dall'Ufficio Commercio e altre attività produttive in ordine di posizione in graduatoria, dal primo all'ultimo, a scorrimento. Qualora il soggetto interpellato non confermi la volontà di trasferirsi in nuovo posteggio, si procederà a scorrimento della graduatoria. Qualora il titolare scelga un nuovo posteggio, il posteggio a lui originariamente assegnato tornerà libero;

4. di dare atto che successivamente alla scelta del posteggio da parte degli idonei partecipanti al bando di miglizia di cui al punto 2., l'Ufficio Commercio e altre attività Produttive procederà al rinnovo dodecennale delle concessioni di posteggio su aree pubbliche presso il suddetto Mercato.

Il presente atto viene notificato ai sensi di legge, trattandosi di atto di natura ricettizia.

La presente deliberazione è pubblicata per la durata di 15 gg all'albo telematico, in attuazione delle previsioni di cui all'art. 4 del Disciplinare per la gestione dell'albo pretorio on line, approvato con Delibera G.C. n. 10/2012.

Avverso il presente provvedimento è ammesso ricorso giurisdizionale al T.A.R della Toscana ovvero, in via alternativa, ricorso straordinario al Presidente della Repubblica (per il quale è dovuto il pagamento del contributo unificato nella misura prevista dall'art. 13 commi 6-bis e 6-bis del D.P.R. n° 115/2002 e successive modificazioni) rispettivamente entro i termini di 60 e 120 giorni dalla data di notificazione

IL DIRIGENTE / RESPONSABILE

MICHELA CADAU / ArubaPEC S.p.A.