



# COMUNE DI CATANIA

Categoria .....  
Classe .....  
Fascicolo .....

**Determinazione Dirigenziale**

Emessa in data 28/04/2017

## **DETERMINA N.13/431**

**Oggetto:** Revoca della consegna provvisoria sotto riserva di legge alla ditta CAFFE' NAPOLEON SOCIETA' COOPERATIVA del servizio di gestione delle spiagge libere 1, 2 e 3 in zona Playa/viale Kennedy, e delle due terrazze a mare site in zona lungo mare e dei relativi punti di ristoro e parcheggi, nonché dell'assegnazione ad uso parcheggio, a titolo oneroso, del terreno comunale di viale Kennedy, retrostante il plesso denominato "Palaghiaccio", e risoluzione per inadempimento, imputabile alla ditta consegnataria del servizio, degli obblighi scaturiti dalla citata consegna provvisoria

**DIREZIONE ECOLOGIA E AMBIENTE  
AUTOPARCO - VERDE**

Dimostrazione  
della disponibilità dei fondi

Bilancio 2017.....Competenze.....

Cap. .... Art..... Spese per.....

Prot. N. 158444 del 28/04/2017

**IL DIRETTORE**

F.to ing. Leonardo Musumeci

Somma stanziata €		
Aggiunta per storni €		
Dedotta per storni €		
Impegni Assunti €		
Fondo disponibile €		

Visto ed iscritto a .....N. ....

De.....Cap. ....Artt. ....nel .....

Paritario uscita di competenza l'impegno di €.....

Visto per l'impegno di spesa e per la regolarità contabile

Addi, ..... 2017

**IL RAGIONIERE GENERALE**

**Oggetto:** Revoca della consegna provvisoria sotto riserva di legge alla ditta CAFFE' NAPOLEON SOCIETA' COOPERATIVA del servizio di gestione delle spiagge libere 1, 2 e 3 in zona Playa/viale Kennedy, e delle due terrazze a mare site in zona lungo mare e dei relativi punti di ristoro e parcheggi, nonché dell'assegnazione ad uso parcheggio, a titolo oneroso, del terreno comunale di viale Kennedy, retrostante il plesso denominato "Palaghiaccio", e risoluzione per inadempimento, imputabile alla ditta consegnataria del servizio, degli obblighi scaturiti dalla citata consegna provvisoria

## IL DIRETTORE

### Premesso che:

- con determina a contrarre n. 13/170 del 23/02/2016 è stata indetta la procedura ad evidenza pubblica per l'affidamento triennale della gestione della gestione delle spiagge libere 1, 2 e 3 di zona Playa/viale Kennedy e delle due terrazze a mare site in lungomare e dei relativi punti di ristoro e dei parcheggi delle sole spiagge libere, nonché assegnazione ad uso parcheggio a titolo oneroso del terreno comunale di viale Kennedy, retrostante il plesso denominato "Palaghiaccio";
- con verbale di gara n. 31/2016 del 13/05/2016, è stata disposta l'aggiudicazione provvisoria alla ditta Fraggetta Giuseppe e C., salvo verifica sul possesso dei requisiti dichiarati in sede di gara;
- con determinazione dirigenziale n. 13/557 del 05/07/2016, è stato accertato che l'aggiudicatario provvisorio non era in possesso dei requisiti di cui all'art. 38, comma 1, lett. f) del D.Lgs. 163/2016;
- con verbale n. 41/2016 del 07/07/2016, prendendo atto della suddetta determinazione, ha disposto l'aggiudicazione provvisoria in favore della ditta CAFFE' NAPOLEON SOCIETA' COOPERATIVA, con sede legale in viale Nitta 5, Catania;
- con determinazioni dirigenziali n. 13/591 e n. 13/592, entrambe del 18/07/2016, nonché con verbali del 22/07/2016 e del 28/07/2016, si è provveduto alla consegna provvisoria sotto riserva di legge alla suddetta ditta;
- con prot. n. 110111 del 23/03/2017, è stata inviata alla ditta CAFFE' NAPOLEON SOCIETA' COOPERATIVA la comunicazione di avvio del procedimento, ai sensi dell'art. 7 e seguenti della L. 241/1990 e s.m.i., di adozione della determinazione dirigenziale di revoca della consegna provvisoria sotto riserva di legge del servizio di gestione delle spiagge libere 1, 2 e 3 in zona Playa/viale Kennedy, e delle due terrazze a mare site in zona lungo mare e dei relativi punti di ristoro e parcheggi, nonché dell'assegnazione ad uso parcheggio, a titolo oneroso, del terreno comunale di viale Kennedy, retrostante il plesso denominato "Palaghiaccio", e di risoluzione per inadempimento, imputabile alla ditta consegnataria del servizio, degli obblighi scaturiti dalla citata consegna provvisoria;

### Rilevato che:

- entro il termine indicato nella suddetta comunicazione, la ditta CAFFE' NAPOLEON SOCIETA' COOPERATIVA ha inviato tramite posta elettronica certificata i propri scritti difensivi, corredati di n. 5 allegati ed introitati al prot. n. 122011 del 01/04/2017;

### Ritenuto di:

- non accogliere le controdeduzioni di cui al paragrafo "1) In via preliminare nullità della comunicazione di avvio del procedimento per omessa firma del responsabile del procedimento" dei suddetti scritti difensivi;

in particolare, la comunicazione di avvio del procedimento, seppur senza apposizione di firma autografa del Responsabile del procedimento, è stata trasmessa tramite posta

elettronica certificata intestata al Comune di Catania, Ente per conto del quale il Responsabile del procedimento stesso è delegato ad operare;

inoltre, la comunicazione di avvio del procedimento è univocamente identificata tramite il numero di protocollo riportato nell'intestazione ed è depositata in originale, con firma autografa apposta dal Responsabile del procedimento, fra gli atti consultabili dalla ditta, come indicato nella comunicazione stessa;

peraltro, con l'invio degli scritti difensivi, la ditta ha fornito le proprie controdeduzioni alla comunicazione di avvio del procedimento, che quindi si ritiene valida ed efficace;

- non accogliere le controdeduzioni di cui al paragrafo “2) *In via preliminare nullità della comunicazione di avvio del procedimento per violazione dell'art. 8 c. 2 lett. C)bis L. 241/1990*” dei suddetti scritti difensivi;

in particolare, la mancata indicazione circa i rimedi non esperibili in caso di inerzia dell'Amministrazione, contestata dalla ditta, non inficia la comunicazione di avvio del procedimento se non nel caso in cui il provvedimento espresso venga adottato oltre i termini indicati nella comunicazione stessa;

inoltre, la comunicazione di avvio del procedimento non è impugnabile in quanto trattasi di atto endoprocedimentale;

- non accogliere le controdeduzioni di cui al paragrafo “3) *Nullità della comunicazione di avvio del procedimento per irrevocabilità e definitività della consegna ed aggiudicazione provvisoria ex D. lgs. n. 163/2006*” dei suddetti scritti difensivi;

in particolare, l'art. 12, comma 1, del d.lgs. 163/2006, citato negli scritti difensivi, indica i termini decorsi i quali l'aggiudicazione provvisoria si intende approvata, ovvero definitiva;

ciò, peraltro, conferma quanto riportato nella comunicazione di avvio del procedimento circa l'effettiva insorgenza e la piena operatività delle obbligazioni nascenti a carico delle parti a seguito della consegna provvisoria, pienamente vincolanti, la cui violazione impone nell'interesse generale la eliminazione della consegna provvisoria e la risoluzione per inadempimento;

- non accogliere le controdeduzioni di cui al paragrafo “4) *Nullità del verbale in oggetto per insussistenza nel merito delle violazioni*” dei suddetti scritti difensivi;

in particolare, le controdeduzioni stesse confermano gli inadempimenti compiuti dalla ditta e riportati nella comunicazione di avvio del procedimento, con particolare riferimento:

- ai verbali di illecito amministrativo elevati dalle autorità competenti;
- alla mancanza del servizio di salvataggio per l'effettiva durata del periodo di balneazione;
- alla mancata fornitura delle torrette per il servizio di salvataggio, con utilizzo di quelle già presenti, segnalate dall'Amministrazione come elemento di pericolo;
- alle modalità di vagliatura giornaliera della sabbia, ritenute non aderenti alle prescrizioni di Capitolato;
- alla polizza assicurativa stipulata, ritenuta non aderente alle prescrizioni di Capitolato;

le controdeduzioni in merito all'assunzione, comunicata dalla Prefettura di Catania, di soggetti che avrebbero potuto, per lo spessore criminale, condizionare le scelte aziendali della ditta, non tiene conto del fatto che ciò ha costituito elemento lesivo dell'immagine dell'Amministrazione;

relativamente alla condotta non ottimale nell'espletamento del servizio offerto agli utenti, evidenziata nella comunicazione di avvio del procedimento, nelle controdeduzioni si conferma la mancata sostituzione dei bagni chimici e non si fa cenno alla fattura contestata relativa al servizio ambulanze;

infine, le controdeduzioni stesse confermano la mancata corresponsione del canone, imputabile esclusivamente alla ditta. Al riguardo, si evidenzia che, con propria precedente comunicazione del 03/02/2017, la ditta chiedeva all'Amministrazione di definire le somme dovute per l'anno 2016 (computabili dalla stessa ditta sulla base del canone previsto da Capitolato e dei giorni effettivi del periodo di balneazione per il 2016), mentre negli scritti difensivi contesta pretestuosamente all'Amministrazione l'omessa comunicazione alla ditta in merito alle modalità di pagamento;

**Ritenuto, pertanto, di:**

- revocare la consegna provvisoria sotto riserva di legge alla ditta CAFFE' NAPOLEON SOCIETA' COOPERATIVA del servizio di gestione delle spiagge libere 1, 2 e 3 in zona Playa/viale Kennedy, e delle due terrazze a mare site in zona lungo mare e dei relativi punti di ristoro e parcheggi, nonché dell'assegnazione ad uso parcheggio, a titolo oneroso, del terreno comunale di viale Kennedy, retrostante il plesso denominato "Palaghiaccio", e risolvere per inadempimento, imputabile alla ditta consegnataria del servizio, gli obblighi scaturiti dalla citata consegna provvisoria;

**Dato atto** che in capo allo scrivente non sussistono conflitti di interesse;

**Visti:**

- la legge 7 agosto 1990, n. 241;
- il d.lgs 18 agosto 2000, n. 267
- il d.lgs. 12 aprile 2006, n. 163;

Tutto quanto premesso e ritenuto,

**DETERMINA**

Per le motivazioni sopra descritte, che qui si intendono integralmente riportate e trascritte:

1. di revocare la consegna provvisoria sotto riserva di legge alla ditta CAFFE' NAPOLEON SOCIETA' COOPERATIVA, con sede legale in viale Nitta 5, Catania, del servizio di gestione delle spiagge libere 1, 2 e 3 in zona Playa/viale Kennedy, e delle due terrazze a mare site in zona lungo mare e dei relativi punti di ristoro e parcheggi, nonché dell'assegnazione ad uso parcheggio, a titolo oneroso, del terreno comunale di viale Kennedy, retrostante il plesso denominato "Palaghiaccio", e risolvere per inadempimento, imputabile alla ditta consegnataria del servizio, gli obblighi scaturiti dalla citata consegna provvisoria;
2. di notificare il presente provvedimento alla ditta CAFFE' NAPOLEON SOCIETA' COOPERATIVA, con sede legale in viale Nitta 5, Catania;
3. di disporre che la presente determinazione sia affissa all'Albo Pretorio e sul sito internet istituzionale dell'Ente, ai sensi del D. Lgs. 33/2013;
4. di inserire il presente atto nell'elenco mensile da trasmettere al gruppo di lavoro per l'attuazione e il controllo successivo della regolarità amministrativa.

Avverso il presente provvedimento è ammesso, entro il termine di 60 giorni, ricorso giurisdizionale al TAR Sicilia - Sezione di Catania, oppure, entro il termine di 120 giorni, ricorso straordinario al Presidente della Regione Sicilia.

IL DIRETTORE  
F.to Ing. Leonardo Musumeci