COMUNE DI COLLESANO

Città Metropolitana di Palermo

Via Vittorio Emanuele n.2 - Cap 90016
Pec: protocollo.comunecollesano@pec.it
Peo: protocollo@comune.collesano.pa.it
Tel. 0921-661158 / 0921-782305
C.F.: 82000150829 - P.IVA:02790570820

Parco delle Madonie

Determinazione Sindacale

N. 16 del 02/08/2023

Oggetto: INCARICO AI SENSI DELL'ART. 110 COMMA 1 DEL D. LGS. 267/2000 ALL'AVV.TO ANTONELLA PORCELLO DETERMINA SINDACALE N. 9 DEL 27/04/2022

IL SINDACO

Premesso che:

- con deliberazione del Consiglio Comunale n. 33 del 31/07/2023 è stato approvato il Documento Unico di Programmazione (DUP) 2023/2025 e che con successivo atto di Consiglio Comunale n. 34 del 31/07/2023 è stata approvata la nota di aggiornamento al DUP 2023/2025 contenente le linee strategiche e operative;
- con deliberazione del Consiglio Comunale n. 35 del 31/07/2023 è stato approvato il bilancio di previsione Finanziario relativo al triennio 2023/2025 per la competenza e all'esercizio 2023 per la cassa;

VISTO la deliberazione di Giunta Comunale n. 46 del 10/05/2023 con la quale si è provveduto, ai sensi dell'art. 6 del D. Lgs. 165/2001 come modificato dal D. Lgs. 75/2017, all'approvazione del Piano Triennale del Fabbisogno del Personale 2023/2025 dal quale risulta vacante il posto di Funzionario EQ —con profilo di "specialista in attività amministrativa" profilo economico ex cat. D1 e nel quale se ne prevedeva per gli anni 2023/2025 la copertura;

RICHIAMATE:

1. la **delibera di Giunta Municipale n. 13 del 25.02.2022** immediatamente esecutiva, ad

oggetto "*Atto di Indirizzo per il Conferimento di incarico a contratto a tempo determinato ex art. 110 D. Lgs. 267/2000";*

2. La determinazione del Responsabile dell'Area V° Servizi alla Persona – Cultura -Sport e Spettacolo **n.** 212 del 24.03.2022 con la quale è stata avviata la procedura di selezione pubblica per la temporanea copertura del posto vacante di Istruttore Direttivo Amministrativo a cui attribuire la Responsabilità dell'Area Amministrativa ai sensi dell'art. 110, comma 1, D. Lgs 267/2000;
3. il **verbale del 15/04/2022** con il quale la Commissione esaminatrice composta dal Responsabile dell'Area Economico-Finanziario, dal Responsabile dell'Area Gestione del Patrimonio e dal Responsabile dell'Area Servizio alla Persona – Cultura -Sport e Spettacolo del comune di Collesano ha trasmesso al Sindaco la rosa dei candidati risultati in possesso del profilo di competenza maggiormente corrispondente alla posizione dirigenziale ricercata;
4. La determina sindacale n. 9 del 27/04/2022 con la quale è stata individuata, alla luce della selezione pubblica con modalità di accesso esterno l'Avv.to Antonella Porcello, quale professionista idonea per la copertura del posto vacante di Istruttore Direttivo Amministrativo Categoria D), Posizione Economica D1) ai sensi dell'art. 110 comma 1 del D. Lgs. 264/2000 – con contratto a tempo determinato per anni 1 (uno) e parziale a 24 ore settimanali, con decorrenza dal 27 aprile 2022 previa sottoscrizione del contratto individuale di lavoro, prorogabile secondo normativa;
5. il contratto sottoscritto il 27/04/2022 con il quale è stato instaurato il rapporto di lavoro a tempo determinato ex art. 110 D.Lgs. 267/2000 dal 27/04/2022 al 27/04/2023;
6. La determina sindacale n. 11 del 03/05/2022 con la quale è stato conferito all'Avv.to Antonella Porcello l'incarico di Responsabile dell'AREA AMMINISTRATIVA attribuendo alla stessa tutte le funzioni di cui ai commi 2 e 3 dell'art.107 del D. Lgs.267/2000 - giusto combinato disposto con l'art.109 del medesimo T.U.- e le connesse attività e compiti gestionali, nonché la responsabilità dell'istruttoria e di ogni altro adempimento inerente il singolo procedimento, l'adozione del provvedimento finale, fatta salva la possibilità che il medesimo Responsabile di Area provveda alla formale individuazione di dipendenti e relativa nomina dei medesimi a Responsabili del Procedimento, per specifici procedimenti in settori/unità operative diverse;
7. La determina sindacale n. 5 del 20/04/2023 con la quale è stato prorogato il contratto di lavoro a tempo determinato e parziale dell'avv.to Antonella Porcello dal 28/04/2023 sino alla proclamazione del nuovo sindaco di Collesano avvenuta il 30/05/2023;

8. La determina sindacale n. 8 del 07/06/2023 con la quale il nuovo sindaco Dott.ssa Cascio Tiziana ha prorogato il contratto di lavoro a tempo determinato e parziale all'avv.to Antonella Porcello senza soluzione di continuità sino al 01/08/2023;

Richiamati:

- l'art. 110, comma 1, D.Lgs. 267/2000, che prevede la possibilità di copertura dei posti di responsabili di qualifiche dirigenziali mediante contratto a tempo determinato, nel limite del 30 per cento dei posti istituiti nella dotazione organica della medesima qualifica; tali contratti non posso avere durata superiore al mandato elettivo del Sindaco;
- l'art. 19 D.Lgs. 165/2001 che stabilisce la durata minima e massima degli incarichi dirigenziali;

Viste, a tal proposito:

- la sentenza della Corte Costituzionale n. 340/2010 laddove viene sancita l'applicabilità dell'art. 19 del D. Lgs. 165/2001 anche agli enti locali;
- la sentenza della Suprema Corte di Cassazione n. 478/2014 che ha fissato il principio di diritto secondo il quale "***in tema di affidamento, negli enti locali, di incarichi dirigenziali a soggetti esterni all'amministrazione dell'applicabilità dell'art. 19 D.Lgs. 165/2001 secondo cui la durata di tali incarichi non può essere inferiore ai tre anni né eccedere i cinque***" e non già il comma 3 dell'art. 110 del D. Lgs. 267/2000 (cfr. Cass. Civ. sez. lav. Del 13 gennaio 2014 n. 478, condivisibile soprattutto alla luce delle modifiche introdotte al testo del citato art. 110 TUEL dall'art. 11 comma 1, lett. a) del D. L. 90/2014 convertito con modifiche dalla L. 114/2014, che ha previsto l'obbligo di previa selezione pubblica);

Tenuto conto del costante l'orientamento giurisprudenziale formatosi in materia di durata degli incarichi dirigenziali conferiti ai sensi dell'art. 110, comma 1, TUEL, consolidatosi, in ultimo, con la sentenza della Cassazione Civile n. 11015 del 05/05/2017, con sentenza del T.A.R. Puglia n. 14 del 9/01/2019, nonché confermato dal parere della Corte dei Conti - Sezione Emilia Romagna, reso con deliberazione n. 220/2021, che ha confermato il principio di diritto dettato dalla costante giurisprudenza della Cassazione. Tale indirizzo precisa che lo "***spoil system***" **non è applicabile** in caso di incarico di tipo tecnico professionale che non comporta il compito di collaborare direttamente al processo di formazione dell'indirizzo politico, ma comporta, invece, solo lo svolgimento di funzioni gestionali e di esecuzione rispetto agli indirizzi deliberati dagli organi di governo dell'Ente. Con ciò, stabilendo che la durata di tali

tipologie d'incarico non può essere inferiore ai tre anni.

Considerato, altresì con riferimento alla durata massima dell'incarico ex art. 110 comma 1 TUEL che sempre la Corte di Cassazione, sentenza 5 maggio 2017, n. 11015 ha precisato che "durata del mandato del sindaco, prevista dall'art. 110 comma 1 TUEL, è da intendersi la durata massima di 5 anni" in modo del tutto conforme a quanto stabilito dall'art. 19 del D. Lgs.165/2001 che rappresenta norma di diretta applicazione anche per gli Enti locali, con ciò evidenziando che è necessario procedere ad una nuova selezione pubblica nel caso in cui la citata durata sia stata già raggiunta, non essendo possibile la proroga di un contratto che abbia raggiunto la durata massima.

Richiamato il comma 10 dell'art. 50 del D. Lgs 267/2000 ai sensi del quale "*Il sindaco e il presidente della provincia nominano i responsabili degli uffici e dei servizi, attribuiscono e definiscono gli incarichi dirigenziali e quelli di collaborazione esterna secondo le modalità ed i criteri stabiliti dagli articoli 109 e 110, nonché dai rispettivi statuti e regolamenti comunali e provinciali".*

Dato atto che lo Statuto dell'Ente prevede espressamente "*la copertura dei posti di responsabili dei servizi o degli uffici, di categoria professionale apicale o di alta specializzazione, può avvenire mediante contratto a tempo determinato di diritto pubblico o, eccezionalmente e con delibera motivata, di diritto privato, fermi restando i requisiti richiesti dalla qualifica da ricoprire";*

Richiamato l'art. 6, comma 2, del D.Lgs. 165/2001 che prevede "*Allo scopo di ottimizzare l'impiego delle risorse pubbliche disponibili e perseguire obiettivi di performance organizzativa, efficienza, economicità e qualità dei servizi ai cittadini, le amministrazioni pubbliche adottano il piano triennale dei fabbisogni di personale, in coerenza con la pianificazione pluriennale delle attività e della performance, nonché con le linee di indirizzo emanate ai sensi dell'articolo 6-ter*";

Dato Atto che:

- al rapporto si applica il trattamento economico e normativo previsto per il personale assunto a tempo determinato dal contratto collettivo nazionale di lavoro del comparto Regioni Enti Locali vigente e dalle norme generali e speciali del pubblico impiego vigenti.

- il trattamento economico accessorio del personale titolare di posizione organizzativa, è costituito da una retribuzione fissa di posizione, determinata dall'Amministrazione entro i valori, minimo e massimo, definiti dal CCNL, e dalla retribuzione variabile di risultato, commisurata alla valutazione dei risultati dell'attività svolta, corrisposta annualmente a consuntivo;
- che le indennità sono automaticamente riparametrate nel caso di responsabili con orario di lavoro inferiore alle 36 ore;
- il Comune di Collesano non si trova nelle condizioni di Ente strutturalmente deficitario ex art. 242 del TUEL;

Tenuto conto, ancora che:

- i settori gestiscono funzioni e servizi essenziali secondo quanto disposto dall'art.19 del D.L 95/2012 convertito, con modificazioni nella L.135/2012 e che l'esercizio delle funzioni fondamentali da parte dei Comuni è obbligatorio per l'Ente titolare, come discendente dai principi costituzionali ed inoltre sancito dall'art. 14, comma 26, del D.L. 78/2010;
- il loro mancato esercizio e, consequenzialmente, l'assenza di continuità nella loro gestione, potrebbe arrecare grave pregiudizio all'Ente e all'utenza nonché pesanti disservizi, inadempimenti e contenziosi con evidenti ripercussioni negative sull'erario e anche sull' efficienza, efficacia ed economicità dell'azione amministrativa".

Evidenziato che la spesa necessaria per la copertura del suddetto posto è prevista nel bilancio di previsione 2023/2025 e che la stessa è stata considerata nella quantificazione della spesa del personale effettuata in relazione alla Programmazione triennale del Fabbisogno di personale 2023/2025, adottata dall'ente che rispetta gli attuali vincoli di finanza pubblica, in tema di contenimento della spesa di personale (spesa potenziale massima);

Ritenuto, di dare atto sia al fine di garantire continuità all'azione amministrativa e di evitare grave pregiudizio all'Ente, anche in considerazione che il comune di Collesano rientra tra le amministrazioni titolari di interventi di PNRR anche quale soggetto attuatore degli stessi, sia al fine di rispettare il termine minimo di tre anni previsto dalla normativa vigente per gli incarichi dirigenziali a soggetti esterni all'amministrazione giusta applicazione dell'art. 19 D.Lgs. 165/2001 (secondo cui la durata di tali incarichi non può essere inferiore ai tre anni né eccedere i cinque) che l'incarico all'avv. Antonella Porcello di cui alla determinazione Sindacale n. 9 del

27/04/2022 e successivo contratto sottoscritto il 27/04/2022 dell'area Amministrativa e, in omaggio al principio di diritto affermato dalla Cassazione, continua con decorrenza dalla data del contratto, fino al 27/04/2025, per complessivi tre anni (a partire dalla data del citato contratto);

Ritenuto, altresì, necessario rideterminare la durata del suddetto contratto al fine di evitare possibili azioni di contenzioso che potrebbero esporre l'ente ad eventuali richieste risarcitorie;

VISTI:

- ✓ il Dlgs. n. 267/2000;
- ✓ il Dlgs. n. 165/2001;
- ✓ il D.L. 95/2012, convertito in L. n. 135/2012;
- ✓ il DPR n. 142 del 08/11/2013;
- ✓ il vigente Regolamento sull'Ordinamento degli Uffici e dei Servizi;
- ✓ lo Statuto Comunale;
- ✓ il CCNL del 16.11.2022;

D E T E R M I N A

Di approvare le motivazioni in premessa esplicitate;

- DI DARE ATTO che l'incarico di funzioni dirigenziali del Settore Amministrativo affidato all'avv. Antonella Porcello giusta determinazione Sindacale n. 9 del 27/04/2022 e successivo contratto di lavoro del 27/04/2022 con decorrenza dalla data del contratto, prosegue fino al 27/04/2025 a tal fine considerando la decorrenza originaria del contratto il 27/04/2025.
- DI CONFERMARE all'avv.to Antonella Porcello fino al termine sopra indicato l'incarico di Responsabile dell'area Amministrativa – Socio assistenziale con attribuzione delle funzioni dirigenziali di cui all'art. 107, commi 2 e 3, del D. Lgs. n. 267/2000, mediante incarico di posizione organizzativa in relazione ai seguenti servizi:
  - servizio 1: Affari Generali - Organi Istituzionali - Staff del Sindaco
  - servizio 2: Risorse Umane - Affari Legali
  - servizio 3: Anagrafe e Stato Civile–Elettorale e Toponomastica
  - servizio 4: Albo - Protocollo Informatico - Archivio Sistemi informatici e Digitalizzazione

- servizio 5: Tutela Ambientale e Ufficio ARO - Patrimonio - Beni Confiscati
- servizio 6: Turismo Sport e Spettacolo - Attività Culturali - Musei e Biblioteca
- servizio 7: Ufficio Sociale e Pubblica Istruzione
- servizio 8: Polizia Municipale e Attività Produttive (SUE/SUAP)
- servizio 9: Trasparenza e Anti-Corruzione;

- DI ASSEGNARE al citato Responsabile, altresì, la responsabilità del trattamento dei dati personali relativi al Servizio di competenza, ai sensi del D. Lgs. 30 giugno 2003 n° 196 (Codice in materia di protezione dei dati personali);
- DI DARE ATTO che all'Avv.to Antonella Porcello sarà attribuito il trattamento economico equivalente alla qualifica di Funzionario EQ - "Specialista in attività amministrative" del vigente CCNL Funzioni Locali, commisurato alla prestazione lavorativa, tenendo conto dell'attribuzione alla stessa della Responsabilità di Posizione Organizzativa dell'Area Amministrativa e Socio Assistenziale;
- DI TRASMETTERE il presente atto al Servizio 1 contabilità e bilancio e Servizio 2 paghe - contributi - provveditorato, per gli adempimenti contabili conseguenziali;
- DI TRASMETTERE il presente atto al professionista interessato, al Segretario Comunale, al Revisore dei Conti e al Servizio Risorse Umane;
- DI PUBBLICARE ai sensi di quanto previsto dalle disposizioni in materia di prevenzione della corruzione e di trasparenza ed integrità nella Pubblica Amministrazione il presente provvedimento sul sito dell'Ente, nella Sezione "Amministrazione Trasparente".

IL SINDACO
CASCIO TIZIANA

IL SINDACO

VISTA la superiore proposta;

DETERMINA

-Di approvare le motivazioni di fatto e di diritto espresse in premessa, ai sensi dell'art.3 della Legge 241/90 recepita dalla L.R. 10/91;
-Di approvare la superiore proposta.
«D116»

IL SINDACO
CASCIO TIZIANA

Documento informatico firmato digitalmente dai funzionari formalmente incaricati con provvedimento sindacale, ai sensi del T.U. 445/2000 e del D.Lgs 82/2005 e rispettive norme collegate, il quale sostituisce il documento cartaceo e la firma autografa.