



Comune di Caldiero

PROVINCIA DI VERONA

Piazza Marcolungo, 19

37042 - C.F. e P. IVA 00252060231 - Tel. 045 7650023 Internet: www.comune.caldiero.vr.it
e-mail : protocollogenerale@comune.caldiero.vr.it - pec: protocollogenerale@pec.comune.caldiero.vr.it

COPIA

SEGRETARIO GENERALE

DETERMINAZIONE N. 19 del 07-06-2019

Oggetto: SELEZIONE PUBBLICA PER SOLI ESAMI PER L'ASSUNZIONE MEDIANTE CONTRATTO DI FORMAZIONE E LAVORO DI UN ISTRUTTORE AMMINISTRATIVO CAT. C AREA LAVORI PUBBLICI (TEMPO PARZIALE 30 ORE) - ANNULLAMENTO PARZIALE IN AUTOTUTELA EX ART. 21 - NONIES LEGGE N. 241/1990 DELLA DETERMINAZIONE N. 2 DEL 22/02/2019 E APPROVAZIONE NUOVA PROCEDURA DI SELEZIONE.

IL SEGRETARIO GENERALE

Richiamata la propria determinazione n. 2 del 22/02/2019, esecutiva, con la quale:

- si dava attuazione all'indirizzo espresso dall'organo esecutivo con deliberazione di G.C. n. 10 del 06/02/2019 di approvazione della programmazione del fabbisogno di personale per il triennio 2019/2021 e il programma delle assunzioni per l'anno in corso;
- si indicava selezione pubblica per soli esami per la copertura mediante contratto di formazione e lavoro (C.F.L.) di 1 posto di istruttore amministrativo C1 Area Lavori pubblici - tempo parziale (30 ore);
- si approvava lo schema di domanda ed il bando di selezione pubblica per soli esami di cui al punto precedente;
- si disponeva la pubblicazione del bando all'albo pretorio on line, sul sito web istituzionale nella home page e nella sezione "Amministrazione trasparente - Bandi di concorso" dando altresì la più ampia diffusione possibile con i mezzi a disposizione.

Atteso che:

- il bando di cui sopra ed i relativi allegati è stato pubblicato all'albo pretorio on line, sul sito web istituzionale nella home page e nella sezione "Amministrazione trasparente - Bandi di concorso" (pubblicazione n. 180) per 33 giorni, dal 22/02/2019 al 25/03/2019, ma non è stato pubblicato sulla Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana;
- con la pubblicazione disposta con determinazione n. 2 del 22/02/2019 si riteneva di soddisfare il principio di "adequata pubblicità" sancito dall'art. 35, co. 3, lett. a) del D.Lgs.n. 165/2001, posto che in assenza di un riferimento esplicito alla tipologia contrattuale in questione, la disposizione del vigente "Regolamento comunale per la disciplina dei concorsi e delle selezioni" (art. 5, co. 2) che

prevede la pubblicazione per estratto nella Gazzetta Ufficiale della Repubblica, è stata interpretata come riferita esclusivamente ai concorsi per posti a tempo indeterminato;

Ritenuto tuttavia di dover rivedere la pubblicizzazione adottata, posto che, a seguito di ulteriore approfondimento confermato dalle più recenti pronunce giurisprudenziali, in ultimo la sentenza n. 3433/2017 del T.A.R. Campania, è emerso che l'obbligo di pubblicazione sulla G.U. per i bandi di concorso a pubblico impiego, stabilito dall'art. 4 del D.P.R. n. 487/1994, costituisce una regola generale attuativa dell'art. 51, co. 1 e dell'art. 97, co. 3 della Costituzione e che tale regola non può ritenersi incisa dall'art. 35, co. 3 del D.Lgs.n. 165/2001 che ha statuito il principio della "adequata pubblicità" in aggiunta e non in sostituzione della norma di carattere generale;

Rilevato inoltre che l'assenza di tale forma di pubblicità comporta la legittimazione all'impugnazione da parte di chiunque abbia interesse a parteciparvi, senza bisogno di proporre la domanda di partecipazione, la cui mancanza è dipesa proprio dalla mancata pubblicazione del bando;

Ritenuto quindi procedere alla riedizione della selezione pubblica per l'assunzione mediante contratto di formazione e lavoro a tempo parziale (30 ore) della durata di 6 mesi di un istruttore amministrativo cat. C1 secondo il progetto di formazione autorizzato da Veneto Lavoro in data 06/06/2019, prot.n.8195 in conformità al bando allegato che verrà pubblicato all'albo pretorio on line, sul sito web istituzionale nella home page, nella sezione "Amministrazione trasparente - Bandi di concorso" e per estratto sulla Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana con gli estremi del bando e l'indicazione della scadenza del termine per la presentazione delle domande;

Considerato che il Comune di Caldiero intende ricorrere anche nella nuova procedura allo strumento del contratto di formazione e lavoro al fine di agevolare l'inserimento professionale dei giovani di età compresa dai 18 ai 32 anni, mediante un'esperienza lavorativa che consenta un adeguamento delle capacità professionali degli interessati al contesto organizzativo e di servizio dell'Ente, per un periodo di mesi 6;

Ritenuto inoltre opportuno procedere all'annullamento d'ufficio e in via di autotutela:

- della determinazione n.2 del 22/02/2019 limitatamente al paragrafo della Sezione "GRADUATORIA E ASSUNZIONE DEI VINCITORI" del Bando di selezione pubblica allegato che

~~prevede~~ il contratto di formazione e lavoro avrà una durata pari a 6 mesi e potrà trasformarsi alla scadenza, in

contratto di lavoro a tempo indeterminato, a seguito di accertamento dei requisiti attitudinali e professionali richiesti in relazione alla posizione di lavoro da ricoprire, ai sensi di quanto previsto dall'art. 3 comma 17 del CCNL per il personale del Comparto Regioni – Autonomie Locali del 14/09/2000 mantenuto in vigore dal CCNL del Comparto Funzioni Locali del 21 maggio 2018";

- dell'art. 12 del contratto individuale di lavoro Rep. n. 16/2019 S.P. del Comune di Caldiero stipulato col vincitore della selezione pubblica, ad oggetto: "ART. 12 - Trasformazione in contratto di lavoro a tempo indeterminato",

al fine di non inficiare la procedura ed evitare potenziali contenziosi, ma soprattutto al fine di garantire la più piena pubblicità e partecipazione in attuazione del precetto di cui all'art. 97 della Costituzione;

Richiamato l'art. 21 - nonies della legge n. 241/1990 e s.m.i. che dispone testualmente al comma 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 diciotto 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";

Richiamata la giurisprudenza prevalente in materia che ritiene l'autotutela espressione del potere discrezionale della P.A. da esercitare previa comparazione e ponderazione tra l'interesse pubblico e l'interesse privato, tenendo conto in particolare dell'interesse dei destinatari dell'atto al mantenimento delle posizioni consolidate e del conseguente affidamento derivante dal comportamento seguito dall'Amministrazione (cfr ex multis Cons.Stato, sez.V. 08/02/2010, n.592; sez.V, 12/02/2010, n.743; sez.V, 28/01/2010, n.363);

Ritenuto quindi necessario effettuare una rigorosa comparazione di tutti gli interessi pubblici e privati rilevanti nella procedura attivata con la determinazione n. 2 del 22/02/2019 e conclusa con la determinazione n. 8 del 10/04/2019;

Considerato che l'interesse pubblico di rango costituzionale alla buona organizzazione degli uffici pubblici in modo che siano garantiti il buon andamento e l'efficacia, l'efficienza e l'economicità dell'azione amministrativa porta a ritenere quantomeno inopportuno il mantenimento della previsione di trasformazione del contratto di lavoro da tempo determinato a tempo indeterminato alla scadenza della sua durata pari a 6 mesi (31/10/2019), anche per il rischio concreto e attuale di impugnativa da parte di chi dovesse ritenersi pregiudicato nei propri diritti a causa della mancata pubblicazione del bando nella Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana;

Accertato dunque che sussiste un interesse pubblico concreto all'annullamento parziale della procedura selettiva in oggetto nei termini di cui ai paragrafi precedenti, diverso da quello al mero ripristino della legalità violata, detto interesse deve essere comunque comparato con quello del soggetto nominato vincitore con determinazione n. 8 del 10/04/2019, all'esito della prova selettiva condotta dalla commissione giudicatrice;

Dato atto che:

- il vincitore della selezione ha stipulato con l'Amministrazione un contratto individuale di lavoro della durata di mesi 6 con decorrenza 1° maggio 2019 e scadenza 31/10/2019, con la previsione alla scadenza della possibilità di trasformazione in contratto a tempo indeterminato a seguito di accertamento dei requisiti attitudinali e professionali in conformità a quanto previsto dall'art. 3, co. 17 CCNL Regioni - Autonomie Locali del 14/09/2000 e CCNL 21/05/2018;
- il vincitore della selezione, facendo affidamento sulla correttezza della selezione conclusa, si è dimesso dal precedente impiego presso un datore di lavoro privato;
- il Comune di Caldiero sta beneficiando dell'attività lavorativa del vincitore della selezione in un settore (lavori pubblici) che sopporta da cinque mesi l'assenza di 2 unità lavorative a tempo pieno a causa delle dimissioni intervenute nel mese di dicembre 2018;
- l'annullamento completo della procedura selettiva in oggetto metterebbe il Comune di Caldiero nella necessità di dover far fronte agli adempimenti gravanti sul settore lavori pubblici, fino a conclusione della nuova procedura concorsuale, con incarichi esterni ad altri dipendenti di P.A. debitamente autorizzati o in assenza a liberi professionisti, sostenendo un costo sicuramente superiore rispetto a quello previsto per la persona che attualmente sta lavorando e potrebbe lavorare fino al 31/10/2019;
- l'annullamento parziale della procedura, limitatamente alla parte che prevede la possibilità della trasformazione alla scadenza del 31/10/2019 in contratto di lavoro a tempo indeterminato, a seguito di accertamento dei requisiti attitudinali e professionali richiesti in relazione alla posizione di lavoro da ricoprire, rappresenta un equilibrato contemperamento tra l'interesse pubblico al buon funzionamento degli uffici mediante la piena pubblicità della nuova selezione a seguito della pubblicazione di apposito avviso sulla Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana e la conseguente più ampia partecipazione, l'interesse pubblico del Comune di Caldiero a beneficiare fino al 31/10/2019 della prestazione lavorativa da parte di un soggetto selezionato all'esito di una procedura comparativa e l'interesse del soggetto vincitore a concludere il periodo di lavoro per cui ha stipulato un contratto a tempo determinato fino al 31/10/2019, dimettendosi da un precedente rapporto di lavoro.

Considerato che:

- ai sensi dell'art. 7 e seguenti della Legge n. 241/1990 è stato avviato nei confronti del vincitore della selezione pubblica l'avvio del procedimento per l'annullamento d'ufficio e in via di autotutela

della determinazione n. 2/2019 e di tutti gli atti conseguenti (prot.n. 7162 del 17/05/2019);
- in data 23/05/2019, prot.n. 7396, il vincitore della selezione ha fatto pervenire riscontro alla comunicazione di cui al punto precedente, comprendendone le motivazioni, ma affermando anche il costo in termini di sacrificio e tempo impiegati per partecipare e vincere una selezione a cui si sono comunque iscritti 22 candidati.

Visto il D.Lgs.n. 267/2000;
Visto il D.Lgs.n. 165/2001;

VISTO il vigente Regolamento degli Uffici e dei Servizi;

Vista la Deliberazione di Consiglio Comunale n. 45 in data 17/12/2019, esecutiva, con cui è stato approvato il bilancio di previsione per il triennio 2019/2021;

Vista la deliberazione di Giunta Comunale n. 2 in data 22/01/2019, esecutiva, con la quale sono stati fissati gli obiettivi e assegnate ai responsabili d'Area le risorse necessarie per il raggiungimento degli stessi per il triennio 2019/2021;

Dato atto che il presente provvedimento di gestione risponde alla necessità di attuazione dei programmi di competenza dell'Area;

Visto il Decreto sindacale di nomina a Responsabile dell'Area Amministrativa n. 5/2019, prot.n. 7308.

DETERMINA

- 1) le premesse costituiscono parte integrante e sostanziale del presente provvedimento;
- 2) di procedere per quanto sopra all'annullamento d'ufficio e in via di autotutela ai sensi dell'art. 21 - nonies della Legge n. 241/1990:
 - della determinazione n.2 del 22/02/2019 limitatamente al paragrafo della Sezione "GRADUATORIA E ASSUNZIONE DEI VINCITORI" del Bando di selezione pubblica allegato che prevede:
"Il contratto di formazione e lavoro avrà una durata pari a 6 mesi e potrà trasformarsi alla scadenza, in contratto di lavoro a tempo indeterminato, a seguito di accertamento dei requisiti attitudinali e professionali richiesti in relazione alla posizione di lavoro da ricoprire, ai sensi di quanto previsto dall'art. 3 comma 17 del CCNL per il personale del Comparto Regioni – Autonomie Locali del 14/09/2000 mantenuto in vigore dal CCNL del Comparto Funzioni Locali del 21 maggio 2018";
 - dell'art. 12 del contratto individuale di lavoro Rep. n. 16/2019 S.P. del Comune di Caldiero stipulato col vincitore della selezione pubblica, ad oggetto: "ART. 12 - Trasformazione in contratto di lavoro a tempo indeterminato",
al fine di non inficiare la procedura ed evitare potenziali contenziosi, ma soprattutto al fine di garantire la più piena pubblicità e partecipazione in attuazione del precetto di cui all'art. 97 della Costituzione;
- 3) di disporre la pubblicazione del presente provvedimento sul sito istituzionale del Comune di Caldiero all'Albo pretorio on line e nella sezione "Amministrazione trasparente - Bandi di concorso", dando atto che lo stesso opera con efficacia "ex tunc";
- 4) di notificare il presente provvedimento al vincitore della selezione pubblica indetta con determinazione n. 2 del 22/02/2019;
- 5) di rendere immediatamente esecutivo il presente annullamento d'ufficio in via di autotutela;

6) di indire nuova selezione pubblica, per esami, per l'assunzione mediante Contratto di Formazione Lavoro a tempo parziale (30 ore settimanali) della durata di mesi 6 di n. 1 ISTRUTTORE AMMINISTRATIVO, categoria "C" , posizione economica C/1, C.C.N.L. Funzioni Locali, in conformità al progetto di formazione autorizzato da Veneto Lavoro in data 06/06/2019, prot.n.8195;

7) di approvare l'allegato bando di selezione pubblica e il relativo modello di domanda di ammissione quale parte integrante della presente determinazione, che vengono conservati agli atti e pubblicati secondo le modalità di cui al punto 8);

8) di dare adeguata pubblicità al presente bando con la pubblicazione all'Albo pretorio on line dell'Ente fino almeno alla scadenza del termine per la presentazione delle domande, sul sito istituzionale del Comune di Caldiero, nella sezione "Amministrazione Trasparente", nonché con la pubblicazione per estratto nella Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana e trasmissione alla provincia di Verona e a tutti i Comuni della Provincia;

9) di dare atto che le domande di partecipazione alla selezione pubblica in oggetto dovranno pervenire entro e non oltre il trentesimo giorno dalla pubblicazione dell'avviso di concorso sulla Gazzetta Ufficiale della Repubblica - 4^a Serie Speciale - Concorsi ed Esami

10) di stabilire la decorrenza del nuovo contratto di formazione e lavoro in data non antecedente alla conclusione del rapporto di lavoro instaurato con il vincitore della selezione pubblica conclusasi con la determinazione n. 8 del 10/04/2019.

Composizione del documento:

- Atto dispositivo principale
- Visto di copertura finanziaria
- Eventuali allegati indicati nel testo

Il Segretario generale
F.to Fraccarollo Nicola

(La firma, in formato digitale, è stata apposta sull'originale del presente atto ed è conservato presso gli archivi informatici del Comune ai sensi del D.Lgs 7/3/2005, n. 82 e s.m.i. (CAD) e norme collegate.)

**Certificato di Esecutività e
Copertura Finanziaria**

SEGRETARIO GENERALE

DETERMINAZIONE N. 19 del 07-06-2019

Oggetto: SELEZIONE PUBBLICA PER SOLI ESAMI PER L'ASSUNZIONE MEDIANTE CONTRATTO DI FORMAZIONE E LAVORO DI UN ISTRUTTORE AMMINISTRATIVO CAT. C AREA LAVORI PUBBLICI (TEMPO PARZIALE 30 ORE) - ANNULLAMENTO PARZIALE IN AUTOTUTELA EX ART. 21 - NONIES LEGGE N. 241/1990 DELLA DETERMINAZIONE N. 2 DEL 22/02/2019 E APPROVAZIONE NUOVA PROCEDURA DI SELEZIONE.

CIG

VISTO DI REGOLARITA' CONTABILE ATTESTANTE LA COPERTURA FINANZIARIA

Con Parere: Favorevole* in ordine alla regolarità contabile attestante la copertura finanziaria (art. 153, comma 5 e art. 147bis, T.U.E.L. D.Lgs. n. 267/2000) si attesta che il presente documento è divenuto esecutivo in data 07-06-2019.

*per la motivazione indicata con nota:

Il Responsabile

F.to Dott. Cattazzo Michele

(La firma, in formato digitale, è stata apposta sull'originale del presente atto ed è conservato presso gli archivi informatici del Comune ai sensi del D.Lgs 7/3/2005, n. 82 e s.m.i. (CAD) e norme collegate.)