

Delibera n. 25



**Comune di Ardore**  
**Città Metropolitana di Reggio Calabria**

***Deliberazione del Commissario Straordinario***  
***Con i poteri della Giunta Comunale***

---

**Oggetto:** Art. 21/octies della Legge n. 241/1990 - Annullamento, in autotutela amministrativa, della deliberazione del C.S. n. 5 dell'11/10/2018.-

---

L'anno duemiladiciannove addì 26 (ventisei) del mese di Febbraio, alle ore 16,15 nella sala delle adunanze del Comune suddetto, previa l'osservanza di tutte le formalità prescritte dal vigente Ordinamento delle Autonomie Locali e dallo Statuto comunale, è presente il Commissario Straordinario, dr.ssa Francesca Iannò, nominato con D.P.R. del 28/9/2018.

Partecipa il Segretario Comunale Dr. Domenico Stranges;

Premesso che sulla proposta della presente deliberazione;

- Il Responsabile del servizio, per quanto concerne la regolarità tecnica, ha espresso parere favorevole;

***Il Commissario Straordinario***  
***(Con i poteri della Giunta Comunale)***

***Premesso che:***

- La giurisprudenza e la legislazione più recente hanno sempre più ristretto i margini entro i quali potevano essere effettuate le progressioni verticali. Era consolidato il principio secondo il quale questi margini non potessero essere estesi al punto da consentire riserve per tutti i posti messi a concorso. Su questa scelta, compiuta in modo assai netto da parte del legislatore e confermata dalla Corte Costituzionale, è intervenuto il decreto legislativo 150/2009, per il quale le progressioni verticali possono essere effettuate esclusivamente sotto forma di riserva nell'ambito dei concorsi pubblici, con il divieto della possibilità di bandire concorsi esclusivamente riservati al personale interno;
- Con lo scopo di valorizzare e premiare le professionalità interne dei dipendenti del Comune di Ardore, con deliberazione della G.C. 98 del 22/6/2018, per come aggiornata con deliberazione del C.S. n. 5 dell'11/10/2018, si è proceduto ad approvare il piano programma fabbisogno di personale per il triennio 2018/2020 con il quale si pianificavano, per l'anno 2019, n. 2 assunzioni una di cat. B1 e una di cat. B3, entrambe riservate all'interno per le progressioni verticali ai sensi del dlgs 165/2001 art. 52 c. 1-bis e, per l'anno 2020, n. 2 posti di cat. C Istruttori Polizia Locale, con l'accesso dall'esterno;
- La programmazione, per l'anno 2019, di n. 2 assunzioni una di cat. B1 e una di cat. B3, veniva pianificata a norma del comma 1-bis dell'art. 52 del dlgs 165/2001, il quale testualmente dispone: Omissis..... "Le progressioni all'interno della stessa area avvengono secondo principi di selettività, in funzione delle qualità culturali e professionali, dell'attività svolta e dei risultati conseguiti, attraverso l'attribuzione di fasce di merito. Le progressioni fra le aree avvengono tramite concorso pubblico, ferma restando la possibilità per l'amministrazione di destinare al personale interno, in possesso dei titoli di studio richiesti per l'accesso dall'esterno, una riserva di posti comunque non superiore al 50 per cento di quelli messi a concorso."
- La su richiamata programmazione del fabbisogno di personale per il triennio 2018/2020, che stabiliva di effettuare per l'anno 2019 n. 2 assunzioni una di cat. B1 e una di cat. B3, entrambe riservate all'interno per le progressioni verticali ai sensi del dlgs 165/2001 art. 52 c. 1-bis, risulta viziata sotto il profilo della legittimità per erronea interpretazione dell'art. 52 c. 1-bis con specifico riferimento alla parte in cui dispone: "di destinare al personale interno, in possesso dei titoli di studio richiesti per l'accesso

dall'esterno, una riserva di posti comunque non superiore al 50 per cento di quelli messi a concorso”; l'errore interpretativo è stato commesso nel ritenere che la riserva del 50% si riferisse al 50% di tutti i posti dell'intera programmazione del triennio a prescindere dalle categorie previste su cui calcolare la riserva del 50% per le progressioni verticali. Dopo attenta rilettura del dispositivo dell'articolo de quo, si desume che l'art. 52 c. 1-bis, debba essere interpretato in questi termini: Le progressioni fra le aree avvengono tramite concorso pubblico, ferma restando la possibilità per l'amministrazione di destinare al personale interno, in possesso dei titoli di studio richiesti per l'accesso dall'esterno, una riserva di posti comunque non superiore al 50 per cento di quelli messi a concorso, il che vuol dire che si deve fare un unico concorso con 2 graduatorie una per l'esterno e una riservata all'interno e per la stessa area o categoria, quindi per poter applicare questa norma era indispensabile programmare un unico concorso per n. 2 posti di cat. B1 e un unico concorso per n.2 posti di cat. B3, in entrambi i casi con la possibilità di riservare al personale interno il 50% per le progressioni verticali, per ognuno dei due concorsi e il 50% riservarlo per l'accesso dall'esterno. Infatti, l'attivazione delle procedure totalmente interne potrà avvenire soltanto entro il limite del 50% delle nuove assunzioni previste nei piani e il calcolo del 50% andrà fatto sul corrispondente numero di posti della stessa categoria (o area) inseriti nel piano e non sul totale delle nuove assunzioni, come erroneamente interpretato;

- Rilevato che con l'entrata in vigore dell'art. 22, comma 15, del D.lgs n. 75/2017 (Decreto Madia) viene prevista la possibilità di attivare procedure selettive per la progressione tra le categorie, riservate al personale di ruolo, per il solo triennio 2018/2020, allo scopo di valorizzare e premiare le professionalità interne dei dipendenti della P.A., che pur imponendo diversi vincoli oggettivi, finanziari e soggettivi (titolo di studio utile per l'accesso dall'esterno, tetto del 20%, erosione capacità assunzionale, riduzione dei posti destinabili al personale intemo), la norma in parola presenta carattere derogatorio rispetto al principio generale di accesso alla pubblica amministrazione mediante concorso pubblico;
- Ritenuto di dover annullare la deliberazione del C.S. n. 5 dell'11/10/2018, oltre che per le considerazioni sopra esposte anche per dare esecuzione alla deliberazione del C.S. n. 23 del 31/12/2018, con la quale sono stati prorogati al 30/4/2019 eventualmente estendibili al 31/10/2019, subordinatamente all'adozione del Decreto attuativo del Ministero del Lavoro e delle Politiche sociali, i contratti a tempo determinato agli ex LSU/LPU, in attuazione di quanto disposto all'art. 1 comma 446 della Legge di Bilancio 2019, che presuppone l'impegno di questa amministrazione “che la proroga viene disposta nelle more del completamento delle procedure di assunzione previste dalla legge di stabilità che si svolgeranno nei limiti della dotazione organica e del piano di fabbisogno del personale di questa o di altre amministrazioni interessate al processo di stabilizzazione” al fine del superamento del precariato negli enti locali;
- Dato atto che alcune Organizzazioni sindacali hanno chiesto, per le vie brevi, di essere ascoltate, prima che l'amministrazione comunale programmi il piano del fabbisogno del personale del triennio 2019/2021, per sapere quali risorse finanziarie il Comune di Ardore può destinare per dare inizio al percorso di stabilizzazione dei lavoratori ex LSU/LPU;

#### **Visti:**

- Il T.U.E.L. approvato con il d.lgs. n. 267/2000;
- Visto il parere favorevole, in ordine alla regolarità tecnica, espresso ai sensi dell'art. 49 e dell'art. 147/bis del decreto legislativo n° 267/2000, dai responsabili dell'U.O.C. n. 1, pareri per come riportati a tergo alla presente deliberazione;

#### **Per tutto quanto premesso**

#### **Delibera**

- 1) La premessa è parte integrante del presente deliberato;
- 2) Di annullare, per i motivi di cui in premessa, la deliberazione del C.S. n. 5 dell'11/10/2018, in autotutela amministrativa, ex art. 21-octies della Legge n. 241/1990;
- 3) Di impegnare quest'Amministrazione alla rimodulazione del piano del fabbisogno di personale per il triennio 2019/2021, previo accordo con le Organizzazioni sindacali, a cui sarà inoltrato formale invito;

- 4) Di impegnare quest'amministrazione a rimodulare il piano del fabbisogno di personale per il triennio 2019/2021 nei seguenti termini: a) Stabilizzazione del personale precario ex LSU/LPU, nei limiti delle capacità di spesa dell'ente per le assunzioni, per come prevista dalle norme in materia; b) al fine di valorizzare le professionalità interne, nei limiti delle vigenti facoltà assunzionali, prevedere procedure selettive per la progressione tra le aree/categorie riservate al personale di ruolo, fermo restando il possesso dei titoli di studio richiesti per l'accesso dall'esterno;
- 5) Di trasmettere copia della presente deliberazione al Responsabile dell'U.O.C. n. 1 per i conseguenti atti gestionali, e al Responsabile dell'U.O.C. n. 2 per la predisposizione degli atti contabili relativi alla capacità di spesa dell'ente per nuove assunzioni.-

<p><b>Parere favorevole</b>  In ordine alla regolarità tecnica ai sensi dell'art. 49 e dell'art. 147/bis del T.U.E.L. n. 267/2000  <b>Il Responsabile del servizio</b>  F.to Rag. Agata Varacalli</p>	<p><b>Parere favorevole</b>  In ordine alla regolarità tecnica ai sensi dell'art. 49 e dell'art. 147/bis del T.U.E.L. n. 267/2000  <b>Il Responsabile del servizio</b>  ////////////////////////////////////</p>
---	--

**Il Commissario Straordinario**  
F.to Dr.ssa Francesca Iannò

**Il Segretario Capo**  
F.to Dr. Domenico Stranges

Il sottoscritto Messo Comunale dichiara che la presente deliberazione è stata affissa all'Albo Pretorio il 12/03/2019 e vi rimarrà per 15 giorni.  
Data: 12/03/2019

**Il Messo Comunale**  
F.to Pistone Francesco

Attesto che la presente deliberazione viene pubblicata all'Albo Comunale il 12/03/2019 e per 15 giorni consecutivi,  
Data: 12/03/2019

**Il Segretario Capo**  
F.to Domenico Stranges

<p><b>Non sottoposta a controllo</b>  (D.L.vo n. 267/2000) e Legge Costituzionale 18/10/2001 n. 3</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• <b><u>ai sensi dell'art. 134 comma 4;</u></b>  <b><u>(perché dichiarata immediatamente eseguibile)</u></b></li> <li>• ai sensi dell'art. 134 comma 3;  (perché decorsi 10 gg. dalla pubblicazione)</li> </ul> <p>Data: 12/03/2019</p> <p style="text-align: center;"><b>Il Segretario Capo</b>  F.to Dr. Domenico Stranges</p>
---

*E' copia conforme all'originale per uso amministrativo*

Ardore, lì 12/03/2019

**Il Segretario Capo**  
Dr. Domenico Stranges

Attesto che la presente deliberazione è stata pubblicata all'Albo Pretorio il 12/03/2019 e per quindici giorni consecutivi, senza reclami ed opposizioni.

Data: \_\_\_\_\_

**Il Segretario Capo**  
F.to Dr. Domenico Stranges