



COMUNE DI GELA
SETTORE RISORSE UMANE

DETERMINAZIONE DEL SINDACO

Oggetto: Annullamento determinazione sindacale n. 25 del 8/04/2021.

IL SINDACO

Premesso che con determinazione sindacale n. 25 del 8/04/2021 è stato conferito, ai sensi degli artt. 19 e 52 del D.Lgs. n. 165/2001, al dipendente ing. Salvatore Lombardo, cat. D3, l'incarico mediante contratto a tempo determinato di Dirigente del Settore 9° - "Manutenzioni Urbane" del Comune di Gela, e ciò per il periodo di sei mesi prorogabili di altri sei al ricorrere delle condizioni di cui all'art. 52 del predetto Decreto legislativo;

Considerato che tale determinazione si appalesa non conforme rispetto alla giurisprudenza di legittimità e di merito che si è consolidata in materia di conferimento di mansioni superiori dirigenziali;

Che, invero, secondo la giurisprudenza, anche della Corte Costituzionale e della Corte di Cassazione, nell'ambito del pubblico impiego contrattualizzato, il conferimento di mansioni superiori dirigenziali a un funzionario è illegittimo, (Tribunale di Taranto, sez. lavoro, sent. 02/02/2009; Cass., Sezione lavoro, sentenze n. 8529 del 2006, n. 10027 del 2007, n. 16469 del 2007; n. 7342 del 2010; Sentenze Corte Costituzionale n. 17 del 28/01/2014; n. 37 del 25/02/2015; n. 180 del 23/07/2015), fermo restando che ove tali mansioni vengano di fatto svolte con le caratteristiche richieste dalla legge, ovvero con l'attribuzione in modo prevalente sotto il profilo qualitativo, quantitativo e temporale, dei compiti propri di tali mansioni, il lavoratore ha comunque diritto al corrispondente trattamento economico.

Che, in particolare, il conferimento di mansioni dirigenziali a un funzionario è reso illegittimo, secondo la suddetta giurisprudenza, dalla diversità delle "carriere" e dalla considerazione delle specifiche caratteristiche delle posizioni organizzative di livello dirigenziale e delle relative attribuzioni regolate dal contratto di incarico;

Atteso che anche l'ARAN, con il parere RAL n. 1378, ed il Dipartimento della Funzione Pubblica, con il parere 24 ottobre 2002 n. 157, hanno escluso l'applicabilità dell'art. 52 del D.Lgs. n. 165/2001, in materia di mansioni superiori, nel caso di conferimento di funzioni dirigenziali;

Considerato che, laddove viene riconosciuto il diritto alla retribuzione per le mansioni superiori di dirigente, spesso la giurisprudenza ha considerato come sua norma di azione l'art. 2126 del codice civile che, nel suo dettato normativo, riconosce il diritto alla retribuzione prescindendo dalla legittimità del provvedimento, e che, pertanto, tali pronunce giurisprudenziali non si possono ritenere che supportino il conferimento di mansioni superiori a dirigenti;

Ritenuto che si rende necessario porre in essere, nell'esercizio del potere di autotutela, un provvedimento di annullamento della determinazione sindacale n. 25 del 8/04/2021;

Vista la Legge 142/90 come recepita con L.R. 48/91, e s.m.i.;

Viste le LL.RR. 44/91, 7/92, 23/98 e 30/2000 e s.m.i.;

Visto il D.lgs. n. 267/2000 e s.m.i.;

Visto il vigente O.R.E.L. ed il vigente Statuto Comunale;

Per le motivazioni espresse in narrativa,

DETERMINA

1. **Di annullare** la determinazione sindacale n. 25 del 8/04/2021 ad oggetto: *”Conferimento incarico di Dirigente del Settore (Settore 9 – Manutenzione Urbana) del Comune di Gela - Art. 19 e 52 del D.Lgs 165/2001 – Assegnazione e riassetto personale in attuazione della delib. G.M. n° 69/2021”*.
2. **Di dare atto** che il presente provvedimento, ai sensi dell'art. 21 octies della legge n. 241/90, come recepita dinamicamente in Sicilia dalla L.R. n. 10/91, non necessita di comunicazione di avvio del procedimento amministrativo, stante la sua natura vincolata ope legis e quindi in considerazione del fatto che il suo contenuto non potrebbe essere diverso da quello concretamente oggi adottato.
3. **Di notificare** copia del presente provvedimento al dipendente ing. Salvatore Lombardo.
4. **Di trasmettere** copia della presente al Segretario Generale, ai Dirigenti dell'Ente, agli Assessori comunali, al Presidente del C.C., alle OO.SS. ed ai componenti la R.S.U..

Il Sindaco

f.to **Avv. Cristoforo Greco**

PUBBLICAZIONE ALL'ALBO

Si attesta che copia della presente è stata pubblicata all'Albo del Comune dal 17/04/2021 per quindici giorni consecutivi. Registro delle pubblicazioni n. 1288.

Gela, li 17/04/2021

Il Responsabile

f.to **Carmelinda Rinciani**