



CITTÀ DI ERCOLANO
Provincia di Napoli
SETTORE AFFARI GENERALI E PIANIFICAZIONE
SEZIONE GESTIONE E SVILUPPO RISORSE -
ORGANIZZAZIONE E METODO

DECRETO DEL SINDACO n. 40

Prot. uscita del 23.06.2015
Nr. 31648

Oggetto: decreto sindacale n. 31 del 25.05.15 registrato in pari data al prot. n. 26459 ad oggetto: "procedura pubblica finalizzata alla acquisizione della manifestazione di interesse per l'individuazione dei componenti dell'Organismo Indipendente di Valutazione della Performance del Comune di Ercolano- NOMINA DELL'ORGANISMO" - RITIRO E PROVVEDIMENTI

IL SINDACO

PREMESSO che:

- con decreto del Ministro dell'Interno del 19.03.2015 è stata fissata, per il giorno di domenica 31.05.2015, la data di svolgimento del primo turno delle consultazioni per l'elezione diretta dei Sindaci e dei Consigli comunali, con eventuale turno di ballottaggio per l'elezione dei sindaci nel giorno di domenica 14 giugno 2015;
- con decreto del Prefetto della Provincia di Napoli cat. 4.3.8/S.E./COM. del 09.04.2015 sono stati convocati per il giorno di domenica 31.05.2015 i comizi per l'elezione diretta del Sindaco dei Comuni della provincia di Napoli tra i quali il Comune di Ercolano;
- le consultazioni amministrative del 31.05.2015 si sono tenute regolarmente e in data 10.06.2015 l'elezione a Sindaco dello scrivente è stata convalidata dal Seggio centrale;

RICHIAMATO il D.Lgs. 150/2009 di attuazione della Legge 15/2009, in materia di ottimizzazione del lavoro pubblico e di efficienza e trasparenza delle Pubbliche Amministrazioni, che prevede l'obbligo per gli Enti Locali di rivedere e aggiornare le forme di controllo interno e i modelli di valutazione del personale, nonché della performance delle strutture organizzative, individuando i soggetti competenti nel processo di misurazione e valutazione della Performance;

VISTI in particolare:

- l'art. 14 del D.Lgs. 150/2009 in merito alla necessità, per ciascuna Amministrazione, singolarmente o in forma associata, di dotarsi di un Organismo Indipendente di Valutazione della performance del personale dipendente;
- l'art. 7 del predetto D.Lgs. che prevede, al comma 2, lett. a, che la funzione di misurazione e valutazione delle performance sia svolta dagli Organismi indipendenti di valutazione della performance di cui all'art. 14, cui compete la misurazione e valutazione della performance di ciascuna struttura amministrativa nel suo complesso, nonché la proposta di valutazione annuale dei dirigenti di vertice ai sensi del comma 4, lett. e) del medesimo articolo;
- la delibera CIVIT n. 121/2010 che afferma il principio della non applicabilità dell'articolo 14 D.Lgs. 150/2009 agli Enti Locali per i quali è prevista la facoltà e non l'obbligo, di costituire l'OIV, in quanto, nella loro autonomia, possono affidare ad altri organi i compiti previsti dai principi di cui alle disposizioni indicate nell'art. 16 del predetto decreto legislativo;

VISTE le Delibere nr. 121 del 09/12/2010, nr. 23 del 06/11/2012 e nr. 12 del 27/02/2013 con cui la Civit ha precisato che gli enti locali hanno la facoltà di istituire l'OIV in sostituzione del Nucleo di Valutazione;

VISTA:

- la deliberazione CIVIT n. 12 in data 27.02.2013, avente ad oggetto "Requisiti e procedimento per la nomina dei componenti degli Organismi Indipendenti di valutazione (OIV), con cui la stessa Commissione ha provveduto ad integrare e modificare i requisiti per la nomina dei componenti O.I.V., rivedendo, in particolare, i casi di incompatibilità, la predeterminazione delle cause ostative e gli altri criteri ai quali l'Autorità di Vigilanza -ANAC- si ispirerà in sede di formulazione del parere previsto dall'art. 14, comma 3, del D.Lgs. 150/2009;
- la decisione dell'Autorità di Vigilanza - ANAC - adottata nella seduta dell'11 giugno 2014 di integrazioni e precisazioni alla richiamata deliberazione n. 12/2013;



CITTÀ DI ERCOLANO
Provincia di Napoli
SETTORE AFFARI GENERALI E PIANIFICAZIONE
SEZIONE GESTIONE E SVILUPPO RISORSE -
ORGANIZZAZIONE E METODO

DATO ATTO che:

- questo Comune, con il Regolamento per il funzionamento dei controlli interni del Comune di Ercolano alla luce del D.L. 174/2012 convertito in L. 213/2012 e del D.Lgs. 150/2009, approvato con deliberazione del Consiglio comunale n. 06 del 06.03.2013, esecutiva ai sensi di legge, ha recepito i principi previsti dalla normativa citata, al fine di migliorare la qualità dei servizi offerti nonché la crescita delle competenze professionali attraverso la valorizzazione del merito e l'erogazione dei premi per i risultati perseguiti, prevedendo che la funzione di misurazione e valutazione della performance di ente, dei settori e dei dirigenti sia svolta dall'Organismo Indipendente di Valutazione della performance (OIV), mentre le funzioni proprie del Controllo di Gestione siano svolte da apposito Organismo Indipendente del Controllo di Gestione;
- il citato regolamento ha sostituito la precedente regolamentazione approvata con la deliberazione di Giunta n. 179 del 29.11.2010, modificata ed integrata con la deliberazione di Giunta n. 204 del 29.06.2011 esecutiva ai sensi di legge;
- con deliberazione del Consiglio comunale n. 7 dell'11.02.2015, sono state apportate modifiche ed integrazioni al Regolamento per il funzionamento dei controlli interni del Comune di Ercolano alla luce del D.L. 174/2012 convertito in L. 213/2012 e del D.Lgs. 150/2009, approvato con deliberazione del Consiglio comunale n. 06 del 06.03.2013, esecutiva ai sensi di legge;

RICHIAMATA la determinazione dirigenziale n. 01/29/36 del 10.03.2015 con cui si è proceduto ad avviare le procedure previste dall'art. 38, punto 2.3. del Regolamento per il funzionamento dei nuovi controlli interni alla luce del D.Lgs. n. 150 del 27.10.2009 approvato con deliberazione di C.C. n. 06 del 06.03.2013 e modificato ed integrato con deliberazione di C.C. n. 07 del 11.02.2015, entrambe esecutive ai sensi di legge, per l'acquisizione della formale manifestazione di interesse alla nomina a Componente dell'Organismo Indipendente di Valutazione di questo Ente;

VISTO l'avviso pubblico del 30.03.2015 finalizzato alla acquisizione delle manifestazioni di interesse alla nomina a componente dell'O.I.V. della Performance di questo Comune pubblicato all'Albo Pretorio del Comune e sul sito web istituzionale dal 30.03.2015 al 20.04.2015;

DATO ATTO che:

- la nomina dei componenti dell'O.I.V. ha carattere di scelta fiduciaria da parte del Sindaco ed ha validità per anni tre;
- la nomina a componente dell'O.I.V. è disposta con decreto del Sindaco, nel rispetto dei criteri definiti dal Regolamento per il funzionamento dei controlli interni del Comune di Ercolano alla luce del D.L. 174/2012 convertito in L. 213/2012 e del D.Lgs. 150/2009, approvato con deliberazione del Consiglio comunale n. 06 del 06.03.2013, esecutiva ai sensi di legge, come modificato con deliberazione n. 07 del 11.02.2015, esecutiva ai sensi di legge, acquisito il parere dell'Autorità nazionale competente in materia, ai sensi dell'art. 19, commi 9^o e 10 del D.L. 24.06.2014, n. 90, convertito con modificazioni nella Legge 11.08.2014, n. 144;
- con l'entrata in vigore della legge 11 agosto 2014, n. 114, di conversione del decreto legge 23 giugno 2014, n. 90, le competenze dell'Autorità Nazionale Anticorruzione (A.N.AC.), già Ci.V.I.T., relative alla misurazione e valutazione della performance, di cui agli articoli 7, 8, 9, 10, 12, 13 e 14 del decreto legislativo 150 del 2009, sono trasferite al Dipartimento della Funzione pubblica;

ATTESO che:

- con decreto sindacale n. 31 del 25.05.2015, registrato in pari data al prot. n. 26459 ad oggetto: "procedura pubblica finalizzata alla acquisizione della manifestazione di interesse per l'individuazione dei componenti dell'Organismo Indipendente di Valutazione della Performance del Comune di Ercolano- NOMINA DELL'ORGANISMO" il Sindaco pro - tempore dott. Vincenzo Strazzullo ha stabilito: "1. di **nominare**, come ad ogni effetto nomina, l'Organismo Indipendente di Valutazione della Performance della Città di Ercolano, nelle persone di: *Ascolese Mariagrazia, nata a Castellammare di Stabia (NA) il 01.09.1980, residente in Poggiomarino (NA) alla via Raffaele Vastola, n° 55: CF SCLMGR80P41C129J - COMPONENTE ESPERTO; Iacomino Claudio, nato a Ercolano (NA) il 11.08.1959, residente in Portici (NA) alla via San Cristofaro, n. 6 - CF CMNCLD59M11H243G - COMPONENTE ESPERTO; Mastrogiovanni Antonio, nato a Torre del Greco (NA) il 28.10.1952, residente in Ercolano (NA) alla via Fiorillo, n. 19 - CF MSTNTN52R28L259U - COMPONENTE ESPERTO;* 2. di **dare atto** che: il compenso spettante ai membri dell'OIV è quello previsto dall'art. 39 del Regolamento per il funzionamento dei controlli interni del Comune di Ercolano alla luce



CITTÀ DI ERCOLANO
Provincia di Napoli
SETTORE AFFARI GENERALI E PIANIFICAZIONE
SEZIONE GESTIONE E SVILUPPO RISORSE -
ORGANIZZAZIONE E METODO

del D.L. 174/2012 convertito in L. 213/2012 e del D.Lgs. 150/2009, adottato con delibera del C.C. n. 06 del 06.03.2013, modificato con deliberazione del C.C. n. 07 del 11.02.2015, ossia un compenso annuo, omnicomprendente, pari al compenso spettante ai Componenti del Collegio dei revisori dei conti, al lordo delle ritenute di legge, attualmente pari ad € 12.024,00 oltre IVA e contributi di legge, corrisposto in rate bimestrali posticipate di € 1.002,00 mensili oltre IVA e contributi di legge; per quanto qui non riportato si fa espresso rinvio al regolamento comunale vigente in materia; 3. di **trasmettere** il presente provvedimento di nomina alla Presidenza del Consiglio dei Ministri - Dipartimento della Funzione Pubblica - per il prescritto parere di cui all'art. 14, comma 3, del d.Lgs. n. 150/2009; 4. di **dare atto** che la decorrenza dell'incarico sarà stabilita con ulteriore provvedimento sindacale, dopo l'acquisizione del parere favorevole alla nomina da parte della Funzione Pubblica; 5. di **trasmettere** altresì il presente decreto al Dirigente del Settore Affari generali e Pianificazione Servizi Istituzionali, incaricandolo di provvedere a dare attuazione a quanto qui stabilito, assumendo ogni e qualsiasi provvedimento ritenuto utile e necessario per l'esecuzione del presente decreto; 6. di **dare atto** che i risultati della procedura in oggetto verranno pubblicati nel sito istituzionale nella sezione avvisi, ed inoltre all'interno della sezione denominata "operazione trasparenza", personale, OIV, con l'indicazione dei curricula dei componenti, successivamente all'acquisizione del parere della Funzione Pubblica; 7. di **dare atto** che non sussistono situazioni di conflitto di interesse sul presente atto; 8. di **dare atto** del rispetto della normativa in materia di privacy e tutela dei dati personali sulla presente procedura; 9. di **pubblicare**: il presente decreto all'Albo Pretorio Informatico comunale per 15 giorni consecutivi; il presente decreto in Amministrazione Trasparente, sezione provvedimenti.";

RILEVATO che:

- nel periodo immediatamente precedente alle consultazioni amministrative gli Organi dei Comuni, in ossequio al principio secondo il quale i poteri amministrativi si affievoliscono fino ad erodersi del tutto quando si avvicinano alla scadenza, devono evitare che scelte adottate in prossimità della scadenza dell'organo possano produrre effetti permanenti o differenti che vincolano nelle scelte discrezionali i nuovi titolari delle cariche amministrative (TAR Puglia, Bari sent. 382/2004);
- il Sindaco uscente, con il decreto n. 31 del 25.05.2015, ha proceduto a sei giorni dalle consultazioni amministrative in cui non era candidato, ad una scelta fiduciaria che vincola l'Ente per i prossimi tre anni;
- con il decreto n. 31 del 25.05.2015, in violazione del disposto recato dall'art. 19, commi 9 e 10 del D.L. 24.06.2014, n. 90, convertito con modificazioni nella Legge 11.08.2014, n. 144, al punto 1 è stata disposta illegittimamente la nomina a componente dell'O.I.V. dei tre professionisti selezionati pur se la norma stabilisce che essa è subordinata al parere favorevole della Funzione Pubblica;

EVIDENZIATO che il decreto citato non ha avuto ancora alcun effetto in quanto i disciplinari d'incarico che andranno a regolare i rapporti tra l'Ente e i professionisti non sono stati ancora sottoscritti né è pervenuto il parere del D.F.P. in rapporto alla nomina;

RICHIAMATO l'articolo 21 nonies della legge n. 241/90 e ss.mm.ii. che statuisce al comma 1 che "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 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.";

RITENUTO che sussistano i presupposti di cui all'art. 21 nonies della Legge n. 241/90, ovvero sia la violazione di legge, per l'annullamento in autotutela del decreto sindacale n. 31 del 25.05.2015;

PRESA visione, in data odierna, delle istanze prodotte dai candidati e della documentazione ad esse allegata, ivi compresi i curricula allegati;

DATO ATTO che, dopo attento e accurato esame dei relativi curricula, in relazione alle caratteristiche richieste nell'avviso di selezione, pur se i curricula e le relazioni prodotte da tutti i candidati li qualificano come idonei a ricoprire l'incarico de quo per professionalità ed esperienza acquisita, si ritiene di non avvalersi di alcuno di essi per la costituzione dell'O.I.V.;



CITTÀ DI ERCOLANO
Provincia di Napoli
SETTORE AFFARI GENERALI E PIANIFICAZIONE
SEZIONE GESTIONE E SVILUPPO RISORSE -
ORGANIZZAZIONE E METODO

VISTI:

- il decreto legislativo n. 267/2000 e successive integrazioni e modificazioni;
- il decreto legislativo n. 165/2001 e successive integrazioni e modificazioni;
- la legge n. 241/90
- lo statuto dell'Ente;
- l'ordinamento degli uffici e dei servizi dell'Ente;
- il regolamento comunale per il funzionamento dei nuovi controlli interni alla luce del D.Lgs. n. 150 del 27.10.2009;

Per le ragioni di cui alla parte motiva:

DECRETA

1. di **annullare** in autotutela ai sensi dell'art. 21 nonies della Legge n. 241/90 e ss.mm.ii. il decreto sindacale n. 31 del 25.05.2015, registrato in pari data al prot. n. 26459 ad oggetto: "procedura pubblica finalizzata alla acquisizione della manifestazione di interesse per l'individuazione dei componenti dell'Organismo Indipendente di Valutazione della Performance del Comune di Ercolano- NOMINA DELL'ORGANISMO" per vizi di legittimità, in quanto con esso in luogo della mera designazione dei componenti dell'O.I.V. subordinandone la nomina al parere ex art. 14 del d.lgs. 150/09 è disposta la nomina direttamente dal Sindaco in violazione del disposto recato dall'art. 19, commi 9 e 10 del D.L. 24.06.2014, n. 90, convertito con modificazioni nella Legge 11.08.2014, n. 144, nonché per violazione del principio generale secondo il quale, nel periodo immediatamente precedente alle consultazioni amministrative, i poteri amministrativi si affievoliscono fino ad erodersi del tutto, quando si avvicinano alla scadenza, evitando che scelte adottate in prossimità della scadenza dell'organo possano produrre effetti permanenti o differenti che vincolano nelle scelte discrezionali i nuovi titolari delle cariche amministrative;
2. di **non designare** a componente dell'O.I.V. di questo Comune alcun professionista che abbia partecipato alla procedura indetta con determinazione dirigenziale n.01/29/36 del 10.03.2015, disponendo la chiusura della procedura selettiva indetta con la citata determinazione;
3. di **incaricare** il Dirigente del settore affari generali e pianificazione ad indire una nuova procedura finalizzata alla acquisizione della formale manifestazione di interesse alla nomina a Componente dell'Organismo Indipendente di Valutazione di questo Ente stabilendo che il termine di pubblicazione del relativo avviso non sia inferiore a trenta giorni;
4. di **trasmettere** il presente provvedimento di annullamento:
 - alla Presidenza del Consiglio dei Ministri - Dipartimento della Funzione Pubblica - per opportuna conoscenza e per quanto di competenza;
 - al Dirigente del Settore Affari generali e Pianificazione Servizi Istituzionali, incaricandolo di provvedere a dare attuazione a quanto qui stabilito, assumendo ogni e qualsiasi provvedimento ritenuto utile e necessario per l'esecuzione del presente decreto;
 - per PEC agli interessati al decreto qui annullato;
5. di **dare atto** che a norma dell'articolo 3, comma 4, della legge 7 agosto 1990, n. 241, si comunica che avverso il presente provvedimento potrà essere proposto ricorso al Tribunale Amministrativo Regionale competente, entro 60 giorni dalla notifica o dalla piena conoscenza dello stesso ovvero al Presidente della Repubblica nel termine di 120 gg.;
6. di **pubblicare**:
 - il presente decreto all'Albo Pretorio Informativo comunale per 15 giorni consecutivi;
 - il presente decreto in Amministrazione Trasparente, sezione provvedimenti.

Dal Palazzo di Città, 22.06.2015

Il Sindaco
Avv. **Ciro Buonajuto**