



DECRETO N. 10 DEL 26/05/2020

OGGETTO: Annullamento in autotutela del Decreto Commissariale n. 30 del 15/05/2019 recante *“Conferimento al Dirigente responsabile dell’UO 1 “Affari Generali” dott. Antonio Viavattene dell’incarico di Direttore facente funzione dell’ERSU di Enna”*.

IL PRESIDENTE

VISTA la Costituzione della Repubblica Italiana;

VISTO lo Statuto della Regione Siciliana;

VISTA la Legge 7 agosto 1990, n. 241, e smi recante *“Nuove norme in materia di procedimento amministrativo e di diritto di accesso ai documenti amministrativi”*;

VISTO il Decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165, e smi recante *“Norme generali sull’ordinamento del lavoro alle dipendenze delle amministrazioni pubbliche”*;

VISTO il Decreto-legge 17 marzo 2020, n. 18 recante *“Misure di potenziamento del Servizio sanitario nazionale e di sostegno economico per famiglie, lavoratori e imprese connesse all’emergenza epidemiologica da COVID-19”*;

VISTA la Legge regionale 15 maggio 2000, n. 10, e smi recante *“Norme sulla dirigenza e sui rapporti di impiego e di lavoro alle dipendenze della Regione siciliana”*;

VISTA la Legge regionale 25 novembre 2002, n. 20, e smi recante *“Interventi per l’attuazione del diritto allo studio universitario in Sicilia”*;

VISTA la Legge regionale 3 dicembre 2003, n. 20, con particolare riferimento all’art. 11, recante *“Norme finanziarie urgenti e variazioni al bilancio della Regione per l’anno finanziario 2003. Norme di razionalizzazione in materia di organizzazione amministrativa e di sviluppo economico”*;

VISTA la Legge regionale 8 febbraio 2007, n. 2, e in particolare l'art. 44 concernente l'attivazione dell'Ente regionale per il diritto allo studio universitario (ERSU) di Enna;

VISTA la Legge regionale 21 maggio 2019, n. 7 recante *“Disposizioni per i procedimenti amministrativi e la funzionalità dell'azione amministrativa”*;

VISTO il Contratto Collettivo Regionale di Lavoro vigente per l'area della dirigenza;

VISTA la delibera della Giunta Regionale n. 286 del 29 luglio 2010 di individuazione del livello organizzativo e dell'articolazione amministrativa degli EE.RR.SS.UU, della Regione Siciliana;

VISTA la Deliberazione commissariale 6 novembre 2019, n. 46, con la quale è stato adottato il Regolamento di organizzazione dell'ERSU di Enna;

VISTO il Decreto dell'Assessore Regionale dell'Istruzione e della Formazione Professionale n. 7214 del 04/12/2019, con cui è stato nominato il Presidente e istituito il Consiglio di Amministrazione (C.d.A.) dell'ERSU di Enna a norma degli artt. 9 e 10 della L.R. n. 20/2002;

CONSIDERATO che il Consiglio di Amministrazione dell'ERSU di Enna si è insediato in data 23 dicembre 2019;

VISTA la Deliberazione del C.d.A. dell'ERSU di Enna del 2 aprile 2020, n. 11, con cui è stato ratificato il Decreto del Presidente dell'ERSU di Enna 19 marzo 2020, n. 4, recante *“Prevenzione e gestione dell'emergenza epidemiologica da COVID-19 nell'ambito dell'ERSU di Enna – Misure straordinarie in materia di lavoro agile ex art. 87 del DECRETO-LEGGE 17 marzo 2020, n. 18”*;

VISTA la Deliberazione del Commissario straordinario n. 28 del 14/05/2019 recante *“Conferimento al dott. Antonio Viavattene dell'incarico di Dirigente responsabile dell'Unità Operativa 1-Affari Generali dell'ERSU di Enna”*;

CONSIDERATO che l'incarico di cui sopra è stato conferito a seguito di avviso pubblico prot. n. 272 del 30/01/2019 per la copertura delle postazioni dirigenziali vacanti presso l'ERSU di Enna - Unità Operative 1, 2 e 3;

VISTA la Deliberazione del Commissario straordinario n. 29 del 14/05/2019 recante *“Approvazione del contratto individuale del dott. Antonio Viavattene per l'incarico di Dirigente responsabile dell'Unità Operativa 1 – “Affari Generali” dell'ERSU di Enna”* con il quale è stato approvato il contratto individuale di Dirigente responsabile dell'U.O. 1 – Affari Generali dell'ERSU di Enna stipulato in data 14 maggio 2019 tra il Commissario Straordinario in carica e il dott. Antonio Viavattene, avente decorrenza dal giorno 2 maggio 2019 e scadenza il giorno 31 dicembre 2021;

CONSIDERATO che, tra l'altro, la suindicata deliberazione commissariale n. 29/2019 ha disposto

nel senso che *“L’ERSU di Enna provvederà a trasmettere il presente provvedimento, per opportuna conoscenza, al Dipartimento Regionale dell’Istruzione e della Formazione Professionale e al Dipartimento Regionale della Funzione Pubblica e del Personale della Regione Siciliana”*;

CONSIDERATO che alla data di conferimento della direzione della U.O. 1 come sopra indicato, la postazione apicale di Direttore dell’ERSU di Enna risultava vacante;

VISTA la Deliberazione del Commissario straordinario n. 30 del 15/05/2019 recante *“Conferimento al Dirigente responsabile dell’U.O. 1 “Affari Generali”, dott. Antonio Viavattene, dell’incarico di Direttore facente funzione dell’ERSU di Enna”*, con il quale è stato conferito al dott. Antonio Viavattene l’incarico di Direttore f.f. dell’ERSU di Enna con decorrenza *“...dalla data del 15/05/2019 e fino alla data di insediamento del Direttore titolare...”*, rimandando la sottoscrizione del relativo contratto ad una fase successiva;

VISTA la Deliberazione del Commissario straordinario n. 45 del 06/11/2019 recante *“Approvazione del contratto individuale del dott. Antonio Viavattene per l’incarico di Direttore facente funzione dell’ERSU di Enna”* con la quale è stato approvato il contratto individuale di Direttore f.f. dell’ERSU di Enna, stipulato il giorno sei novembre 2019 tra il Commissario Straordinario dell’ERSU di Enna e il dott. Antonio Viavattene, *“...con decorrenza dal giorno 15 maggio 2019 e scadenza il giorno 31 dicembre 2021...che si risolverà in caso di insediamento del Direttore titolare nominato a norma dell’art. 14 della L.R. n. 20/2002 ovvero a norma dell’art. 6 della L.R. n. 9/2012”*;

CONSIDERATO che nè la deliberazione n. 30/2019 nè la deliberazione n. 45/2019 sopra citate hanno disposto nel senso di trasmettere il provvedimento di nomina del Direttore f.f. dell’ERSU di Enna all’organo di vigilanza regionale ovvero al Dipartimento Regionale dell’Istruzione e della Formazione Professionale, pur trattandosi di provvedimenti afferenti la figura apicale dell’Ente;

CONSIDERATO che il contratto individuale di lavoro, allegato alla superiore deliberazione 45/2019, ha previsto, tra l’altro, all’art. 1 la risoluzione consensuale, con decorrenza dal giorno 15 maggio 2019, del *“...rapporto di lavoro...di cui al contratto individuale di lavoro relativo all’incarico di Dirigente responsabile dell’Unità Operativa 1 – Affari Generali dell’ERSU di Enna, conferito con deliberazione n. 28 del 14 /05/2019...”*;

CONSIDERATO dunque che il contratto di Dirigente responsabile dell’Unità Operativa 1 – Affari Generali dell’ERSU di Enna di cui alla deliberazione n. 29/2019 prima citata è da ritenere risolto e quindi non produttivo di effetti;

CONSIDERATO che, sia formalmente che sostanzialmente, il dott. Antonio Viavattene ha assunto pienamente ed esclusivamente le funzioni di Direttore dell’ERSU di Enna con decorrenza 15 maggio 2019 e scadenza il giorno 31 dicembre 2021;

CONSIDERATO che l'ERSU di Enna si configura come struttura intermedia;

CONSIDERATO che i provvedimenti su indicati relativi alla nomina e contrattualizzazione del Direttore f.f. non indicano le norme di legge poste a presupposto legittimante tale nomina nelle forme in cui è stata determinata;

VISTA la legge regionale n. 20 del 25 novembre 2002 con particolare riferimento all'art. 14 disciplinante, tra l'altro, la nomina in via ordinaria del Direttore dell'ERSU di Enna;

VISTO l'art. 6 della legge regionale n. 9 del 16 gennaio 2012 recante "*Misure in materia di personale della Regione Siciliana e di contenimento della spesa*", che prescrive: "*Al fine di non interrompere l'attività amministrativa degli ERSU, nelle more dell'espletamento dei concorsi di cui al comma 1 dell'articolo 14 della legge regionale 25 novembre 2002, n. 20, l'incarico di direttore dell'ERSU è conferito, nell'ambito del personale dell'amministrazione regionale o dello stesso ente, con qualifica dirigenziale, su proposta del Dirigente generale del Dipartimento regionale dell'istruzione e della formazione professionale, secondo i criteri e le modalità definiti dalla legge regionale 15 maggio 2000, n. 10, e dall'articolo 11, comma 6, della legge regionale 3 dicembre 2003, n. 20, per i dirigenti di struttura intermedia e la relativa retribuzione*";

CONSIDERATO dunque che, nelle more dell'espletamento dei concorsi secondo la previsione di cui all'art. 14 della legge 20/2002 prima citata, la norma di riferimento per il conferimento dell'incarico di Direttore dell'ERSU è quella testè citata;

CONSIDERATO che la qualificazione giuridica riferita alla postazione apicale dell'ERSU, contemplata nella su indicata legge regionale n. 9/2012, è quella di Direttore;

CONSIDERATO che l'ulteriore specificazione di facente funzione non conferisce all'incarico di Direttore f.f., come individuato nei superiori decreti commissariali, diversa connotazione giuridica rispetto a quello di Direttore come previsto dalla legge sopra citata rilevando, nel caso di specie, solo il mero aspetto nominale della qualifica apicale e non anche gli aspetti formali e sostanziali quali l'identità dei compiti, il carattere della temporaneità, la struttura della retribuzione, la contrattualizzazione del rapporto;

CONSIDERATO che l'art. 6 della l.r. n. 9/2012 sopra citata non determina un autonomo potere dispositivo in capo all'Ente per il conferimento dell'incarico di Direttore dell'ERSU in quanto tale potere è chiaramente subordinato alla preventiva proposta del Dirigente Generale del Dipartimento Regionale dell'Istruzione e della Formazione Professionale;

CONSIDERATO che il potere propositivo in capo al Dirigente generale, allo stesso conferito per espressa disposizione normativa, è elemento presupposto e legittimante per l'avvio dei processi amministrativi finalizzati alla nomina del Direttore dell'ERSU;

CONSIDERATO che la deliberazione commissariale n. 30/2019 sopra citata ha disposto la nomina a Direttore dell'ERSU di Enna nella persona del dott. Antonio Viavattene in assenza della prescritta proposta del Dirigente Generale del Dipartimento Regionale Istruzione e Formazione obbligatoria per legge;

VISTA la nota del Dipartimento Istruzione e Formazione – Ufficio di vigilanza – del 25 febbraio 2016, prot. n. 11645, assunta al protocollo dell'ERSU di Enna in data 29 febbraio 2016 al n. 370, con la quale, in riscontro ad analoga procedura di nomina (poi annullata in autotutela), “...*si fa presente che ai sensi dell'art. 6 della l.r. n. 9/2012, la proposta di nomina (del Direttore) è affidata al Dirigente Generale di questo Dipartimento e che tale incarico è conferito nell'ambito dell'amministrazione regionale o dello stesso ente....Si invita pertanto la S.V. ad annullare il contratto de quo e la relativa delibera*”;

CONSIDERATO che la deliberazione n. 30/2019 è stata dunque adottata in palese violazione di una norma imperativa di legge;

CONSIDERATO che la superiore deliberazione n. 30/2019, quale atto presupposto del contratto di Direttore f.f. sottoscritto in data sei novembre 2019, risulta affetta da un evidente vizio di legittimità sotto forma di violazione di legge e nello specifico dell'art. 6 della legge regionale n. 9 del 16 gennaio 2012, tale da consigliare il suo annullamento in autotutela;

CONSIDERATO che l'incarico di cui trattasi ha determinato in capo all'ERSU di Enna una esposizione economica derivante dal relativo impegno di spesa certamente superiore rispetto a quella prefigurata dalle norme che disciplinano gli incarichi dirigenziali apicali contravvenendo al generale principio di economicità nell'attività gestionale dell'Ente;

CONSIDERATO altresì che la deliberazione n. 45/2019 prima citata, oltre a contrattualizzare illegittimamente il dott. Antonio Viavattene per l'incarico di Direttore f.f., ha proceduto inopinatamente alla risoluzione consensuale, con decorrenza dal giorno 15 maggio 2019, del rapporto di lavoro di cui al contratto individuale relativo all'incarico di Dirigente responsabile dell'U.O. 1 – Affari Generali dell'ERSU di Enna giusta delibera commissariale n. 29/2019 prima citata;

CONSIDERATO che la risoluzione del contratto di Dirigente dell'U.O. 1 di cui alla deliberazione n. 45/2019 evidenzia un comportamento assolutamente contraddittorio, incoerente e confliggente con l'interesse pubblico originario manifestato dal Commissario dell'ERSU di Enna con la nota 272 del 30/01/2019 rivolto a occupare le postazioni vacanti delle Unità Operative 1, 2 e 3 mediante procedura pubblica, al fine di potere garantire una efficiente ed efficace azione amministrativa dell'ERSU di Enna;

CONSIDERATO dunque che la deliberazione n. 45/2019 di cui sopra, sul punto, presenta chiari

elementi di illegittimità sotto il profilo dell'eccesso di potere per evidente illogicità, contraddittorietà e incoerenza scaturenti dalla lettura dei provvedimenti amministrativi posti in essere dalla precedente amministrazione;

CONSIDERATO che la consequenziale vacanza della postazione dell'U.O. 1, a seguito della risoluzione del contratto in capo al titolare della stessa dott. Antonio Viavattene, ha determinato gravi ritardi nella gestione degli affari di competenza di detta unità operativa, in particolare nell'ambito della gestione finanziaria e contabile dell'Ente, e il mancato rispetto del generale principio del buon andamento della pubblica amministrazione ex art. 97 della Costituzione;

VISTA la legge 241/1990 e successive modifiche e integrazioni, con particolare riferimento all'art. 21 nonies;

CONSIDERATO che accanto ai profili di illegittimità di cui si è detto prima, sussiste un interesse pubblico, concreto e attuale, all'annullamento dei provvedimenti *de quibus*, connesso al ripristino di una efficiente ed efficace organizzazione degli uffici secondo principi di logicità, coerenza ed economicità, tali da garantire l'esecuzione dei compiti istituzionali indirizzati prioritariamente alla tutela del generale diritto allo studio costituzionalmente sancito;

CONSIDERATO che l'interesse del destinatario degli atti in questione, nella fattispecie il dott. Antonio Viavattene, Dirigente nei ruoli dell'amministrazione regionale, assume una connotazione certamente secondaria rispetto al preminente interesse pubblico perseguito dall'ERSU di Enna e ciò nella considerazione che il profilo professionale in atto rivestito dal predetto non viene intaccato dal presente provvedimento;

ATTESO che il termine entro cui viene proposto l'annullamento d'ufficio dei provvedimenti sopra richiamati è da ritenere certamente ragionevole e non superiore ai limiti prescritti per legge;

Vista l'urgenza;

ai sensi delle vigenti disposizioni e in conformità alle premesse,

DECRETA

Art. 1) E' annullata, ai sensi dell'art. 21 *nonies*: della legge n. 241/1990 e successive modifiche e integrazioni, la Deliberazione del Commissario straordinario n. 30 del 15/05/2019 recante "*Conferimento al Dirigente responsabile dell'U.O. 1 "Affari Generali", dott. Antonio Viavattene, dell'incarico di Direttore facente funzione dell'ERSU di Enna*" per vizio di legittimità sotto forma di violazione di legge e nello specifico dell'art. 6 della legge regionale n. 9 del 16 gennaio 2012, come in premessa specificato;

Art. 2) Dare atto che l'annullamento della deliberazione di cui al superiore Art. 1) del presente dispositivo quale atto presupposto travolge integralmente il provvedimento consequenziale ovvero

la Deliberazione del Commissario straordinario n. 45 del 06/11/2019 recante “*Approvazione del contratto individuale del dott. Antonio Viavattene per l’incarico di Direttore facente funzione dell’ERSU di Enna*” con il quale è stato approvato il contratto individuale di Direttore f.f. dell’ERSU di Enna, stipulato il giorno sei novembre 2019, per invalidità derivata;

Art. 3) Dare atto che la Deliberazione del Commissario straordinario n. 45 del 06/11/2019 indicata al superiore Art. 2) del presente dispositivo risulta affetta da autonomo vizio di legittimità sotto forma di eccesso di potere come in premessa specificato per la quale non si dispone specifico annullamento a seguito del suo complessivo travolgimento per invalidità derivata in forza dell’annullamento d’ufficio dell’atto presupposto di cui all’Art. 1) del presente dispositivo;

Art. 4) Trasmettere il presente provvedimento al dott. Antonio Viavattene in quanto interessato.

Al riguardo, si informa

- che l’amministrazione competente è l’ERSU di Enna;
- che il responsabile del procedimento è il dott. Maurizio Previti, funzionario direttivo, assegnato all’Ufficio di presidenza;
- che l’interessato potrà prendere visione degli atti del procedimento presso la segreteria del Presidente;

Art. 5) Trasmettere il presente provvedimento al Dipartimento Istruzione e Formazione - Dirigente Generale e Dirigente dell’Ufficio di vigilanza, nonché al Presidente del Collegio dei Revisori dei Conti dell’ERSU di Enna, per opportuna conoscenza;

Art. 6) Il presente Decreto sarà sottoposto a ratifica da parte del Consiglio di Amministrazione nella prima seduta successiva alla pubblicazione del presente Decreto.

Il presente decreto sarà pubblicato sul sito istituzionale dell’ERSU ai sensi dell’art. 68 della L.R. n. 21 del 12/08/2014, come modificato dal comma 6 dell’art. 98 della L.R. n. 9 del 07/05/2015, sarà pubblicato nella Sezione “Amministrazione Trasparente”, sotto-sezione di primo livello “*Provvedimenti*”, sotto-sezione di secondo livello “*Provvedimenti organi indirizzo-politico*”.

Il Presidente
Dott. Livio Davide Cardaci
FIRMATO