



COMUNE DI MOSCIANO S.ANGELO

*Area Finanziaria
Servizio Personale*

DETERMINAZIONE N. 87 del 09/04/2021 R.Uff.

iscritta nel REGISTRO GENERALE il 09/04/2021 al n. 256

OGGETTO: SIG.RA L.A. – RICORSO EX ART.414 C.P.C. TRIBUNALE DI TERAMO IN FUNZIONE DEL GIUDICE DEL LAVORO - INCARICO LEGALE PER RESISTERE IN GIUDIZIO INCARICO LEGALE PER RESISTERE IN GIUDIZIO

IL RESPONSABILE DI AREA

Premesso che:

- in data 18.03.2021 prot. n. 5867 la Sig.ra L.A. - rappresentata e difesa dall'Avv. Lorena Di Gianbattista - presso lo studio legale in Teramo, ha proposto ricorso ex art.414 c.p.c. al Tribunale di Teramo in funzione del giudice di lavoro per :

- *accertare e dichiarare che il rapporto di lavoro intercorso tra D.V. e il Comune di Mosciano Sant'Angelo nel periodo compreso tra il 09/01/2006 e il 28/06/2011, sulla base dei contratti di collaborazione coordinata e continuativa, ha natura subordinata;*

- *accertare e dichiarare la nullità dei suddetti contratti di co.co.co;*

- *accertare e dichiarare l'esistenza inter partes di un rapporto di lavoro subordinato dal 09/01/2006 e il 28/06/2011;*

- *accertare e dichiarare il diritto della ricorrente ad essere inquadrata come assistente di scuolabus nella categoria B1 operatore socio assistenziale del CCNL;*

- *accertare e dichiarare l'illegittimità della reiterazione di contratti di collaborazione coordinata e continuativa e di contratti a termine, avvenuta dal 09/01/2006 al 28/06/2011;*

- *accertare e dichiarare l'omissione contributiva, totale o parziale, del Comune di Mosciano Sant'Angelo in riferimento al periodo dal 09/01/2006 al 28/06/2011;*

- *accertare e dichiarare il diritto di D.V. alla regolarizzazione della posizione contributiva presso l'I.N.P.S.;*

- *condannare il Comune di Mosciano Sant'Angelo, in persona del legale rappresentante pro tempore, al pagamento, in favore dell' I.N.P.S., dei contributi previdenziali dovuti per l'attività lavorativa svolta da D.V., per i quali il diritto al recupero da parte dell'I.N.P.S. non è ancora prescritto;*

- *in riferimento ai contributi previdenziali prescritti, accertare e dichiarare il diritto di D.V. al risarcimento del danno per omissione contributiva mediante la costituzione di una rendita vitalizia ex artt. 2116 c.c. e 13, legge n. 1338 del 1962;*

- *conseguentemente, ordinare all'I.N.P.S. di determinare l'ammontare della riserva matematica necessaria per la costituzione, in favore di D.V., della rendita vitalizia reversibile pari alla quota di pensione adeguata all'assicurazione obbligatoria che spetterebbe alla lavoratrice in relazione ai contributi omessi;*

- *condannare il Comune di Mosciano Sant'Angelo, in persona del legale rappresentante pro tempore, al versamento, in favore dell'I.N.P.S., della riserva matematica quantificata dall'I.N.P.S., necessaria per la costituzione della rendita vitalizia sostitutiva o integrativa della prestazione previdenziale dovuta a D.V. per i contributi prescritti, ex art.13, legge n. 1338 del 1962;*

- *ordinare all'I.N.P.S. di erogare la pensione di anzianità in favore di D.V. , dalla data della sua maturazione;*

- *in subordine, accertare e dichiarare l'omissione o irregolarità contributiva del Comune di Mosciano Sant'Angelo nei confronti di D.V. quale comportamento idoneo a provocare il danno costituito dalla perdita parziale di un trattamento previdenziale proporzionato alla prestazione lavorativa resa nel contesto di un rapporto di lavoro subordinato;*

- *conseguentemente, pronunciare nei confronti del Comune di Mosciano Sant'Angelo, una condanna generica al risarcimento del danno da omissione o irregolarità contributiva, nella misura che sarà determinata in separato giudizio a seguito del raggiungimento dell'età pensionabile da parte di D.V. , pari alla somma necessaria per costituire la riserva matematica da corrispondere all'I.N.P.S. al fine di costituire la rendita vitalizia necessaria per coprire il periodo di omessa o irregolare contribuzione;*

- *condannare il Comune di Mosciano Sant'Angelo, in persona del legale rappresentante pro tempore, al pagamento di onorari, spese e competenze del giudizio, come da D.M. n. 37/2018.*

- il ricorso predetto, notificato a questo Ente dall'Ufficiale Giudiziario del Tribunale di Teramo, in data 17.03.2021 , è stato acquisito al prot. gen. del Comune in data 18.03.2021 prot. n. 5867;

Visto che:

- con deliberazione di Giunta Comunale n. 28 del 26.03.2021 l'amministrazione ha disposto quanto segue:

1. di incaricare il Responsabile dell'Area Economico - Finanziario di procedere, nel rispetto della vigente normativa per i servizi legali, alla nomina di un legale per la tutela degli interessi e delle ragioni dell'Ente nel contenzioso in corso tra la Sig.ra L.A. ed il Comune di Mosciano Sant'Angelo (TE);

2. di demandare al Responsabile dell'Area Economico - Finanziario il compimento degli atti connessi e consequenziali, ivi compresa l'assunzione dell'impegno di spesa per un costo massimo non superiore ai parametri professionali nella misura minima stabilita dalla legge;

Visto che, nelle more dell'adozione di specifico regolamento disciplinante il conferimento degli incarichi legali, è stato richiesto il preventivo per i servizi legali inerenti le attività in oggetto all'Avv. Pietro Referza, con studio in Teramo che ha difeso l'Ente con esito positivo in altri contenziosi presso il Tribunale di Teramo in funzione del giudice di lavoro;

Ritenuto:

- che il fine che si intende perseguire con il contratto servizi legali è quello di tutelare i diritti o gli interessi e le ragioni dell'Ente;
- che il contratto avrà ad oggetto la sola esecuzione dei servizi legali in oggetto;
- che il contratto sarà stipulato a misura, in riferimento all'art. 3 comma 1 lett. eeeee) del D.Lgs 50/2016 e s.m.i.;
- che, ai sensi dell'art. 36 del D.Lgs 50/2016 e s.m.i., si seguirà la procedura dell'affidamento diretto;
- che il contratto sarà stipulato secondo le forme di cui all'art. 32 comma 14 del D.lgs 50/2016 e s.m.i.;

Dato atto:

- dell'art. 17 comma 1 lett. d) del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i. che prevede, in sostanza, che le disposizioni del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i. non si applicano agli appalti e alle concessioni di servizi legali;
- delle Linee Guida ANAC N. 12 (*non vincolanti*) che prevedono che l'incarico conferito ad hoc costituisce un contratto d'opera intellettuale di cui all'art. 2229 e ss. del codice civile, consistendo nella trattazione della singola controversia o questione, per cui riconducibile ai contratti esclusi, ai sensi dell'art. 17 del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i.;
- l'art. 4 del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i., rubricato "Principi relativi all'affidamento di contratti pubblici esclusi", che prevede che l'affidamento dei contratti pubblici aventi ad oggetto lavori, servizi e forniture, dei contratti attivi, esclusi, in tutto o in parte, dall'ambito di applicazione oggettiva del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i., avviene nel rispetto dei principi di economicità, efficacia, imparzialità, parità di trattamento, trasparenza, proporzionalità, pubblicità, tutela dell'ambiente ed efficienza energetica;

Visto il preventivo di spesa ai minimi tariffari, rimesso dagli Avv. Pietro Referza C.F. RFRPTR59M21L103X e Avv. Domenicomaria Referza C.F. RFRDNC89M16H769D entrambi con studio in Corso Cerulli, 31 64100 TERAMO (TE), pervenuto al protocollo di questo Comune in data 01.04.2021 al n. 6996, comportante la spesa di € 8.503,75 oneri compresi ed il successivo sconto concesso in data 07.04.2021 per una spesa complessiva di € 6.000,00;

Considerata la necessità di provvedere in merito;

Dato atto che si procede all'affidamento diretto, ai sensi dell'art. 36 comma 2 lett. a) del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i., per ragione di efficienza, efficacia ed economicità dell'azione amministrativa;

Rilevata la presenza della dichiarazione sostitutiva, resa ai sensi degli artt. 46 e 47 del DPR 445/2000, in merito:

- alla regolarità contributiva;
- all'iscrizione al Competente Ordine professionale, con l'indicazione della decorrenza della stessa;
- di non assoggettabilità alla L. 68/99;
- della **dichiarazione** con la quale l'interessato assume l'**obbligo di tracciabilità dei flussi finanziari** di cui alla L. 136/2010, ai sensi del comma 9 dell'art. 3 della legge medesima;
- della dichiarazione con la quale l'interessato dichiara di conoscere ed accettare il contenuto del Patto di Integrità del Comune di Mosciano Sant'Angelo (TE), approvato con deliberazione di G.C. n. 179 del 09.12.2015;
- alla insussistenza delle condizioni di esclusione dalla partecipazione alle procedure di affidamento di cui all'art. 80 del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i.;

Dato atto che si procede all'affidamento diretto, in analogia alle previsioni dell'art. 36 comma 2 lett. a) del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i., per ragione di efficienza, efficacia ed economicità dell'azione amministrativa;

Rilevata l'assenza di annotazioni riservate ostative alla partecipazione alle procedure di affidamento delle concessioni e degli appalti di lavori, forniture e servizi ovvero all'affidamento di subappalti ovvero, ancora, alla stipulazione dei relativi contratti, ai sensi dell'art. 80 del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i., dalla apposita sezione del sito dell'ANAC;

Visto l'art. 107 del D.Lgs. 267/2000;

Visto l'art. 63 comma 6 del D.Lgs. 50/2016 e s.m.i.;

Verificata l'insussistenza dell'obbligo di astensione e di non essere quindi in posizione di conflitto di interesse per l'adozione del presente provvedimento ai sensi:

- a. del piano triennale anticorruzione 2014/2016, approvato con delibera di G.C. 11 del 29.01.2015 ed aggiornato con delibera di G.C. n. 05/2016 " Piano triennale di prevenzione della corruzione. Aggiornamento 2016/2018" e con deliberazione Giuntale n. 10 del 03/02/2017 per il triennio 2017/2019;
- b. del codice di comportamento dei dipendenti del Comune di Mosciano Sant'Angelo, approvato con Delibera di G.C. N.06 del 28.01.2014;
- c. del patto d'integrità approvato con delibera di G.C. n.179 del 09.12.2015;

Visti:

1. l'art. 163 del D.Lgs. 18 agosto 2000 n. 267;
2. il punto 8 del principio contabile applicato della contabilità finanziaria (all. 4/2 al d.Lgs. n. 118/2011);

i quali disciplinano le modalità e i limiti dell'esercizio provvisorio;

Considerato che la spesa non è suscettibile di gestione in dodicesimi in quanto necessaria ad evitare che siano arrecati danni patrimoniali certi e gravi all'ente;

Vista l'assegnazione dei capitoli di spesa tramite PEG approvato con delibera di G.M. n.83 del 31.07.2020;

Visto il decreto sindacale n. 2 del 16.07.2020 di nomina a responsabile del settore finanziario;

IL FUNZIONARIO

Verificato:

- la regolarità dell'istruttoria svolta dall'Ufficio;
- il rispetto della tempistica prevista dalla legge;
- l'idoneità del presente atto a perseguire gli interessi generali dell'azione amministrativa;
- la conformità alle leggi, statuto e regolamenti;

esprime parere favorevole sulla regolarità tecnica e per l'effetto

D E T E R M I N A

- 1 di considerare la premessa parte integrante e sostanziale del presente provvedimento ai sensi dell'art. 3 della Legge 241/90 e s.m.i.;
- 2 per la tutela degli interessi e delle ragioni dell'Ente nel contenzioso tra Comune di Mosciano Sant'Angelo (TE) e la Sig.ra L.A. - rappresentata e difesa dall'Avv. Lorena Di Gianbattista - presso lo studio legale in Teramo, ha proposto ricorso ex art.414 c.p.c. al Tribunale di Teramo in funzione del giudice di lavoro;
- 3 di approvare il preventivo di spesa per incarico congiunto rimessi dagli avvocati Avv. Pietro Referza C.F. RFRPTR59M21L103X e Avv. Domenicomaria Referza C.F.

- RFRDNC89M16H769D entrambi con studio in Corso Cerulli, 31 64100 TERAMO (TE) di €.6.000,00 oneri compresi;
- 4 di impegnare la somma di €.6.000,00 sul cap. 1285 Spese per liti, arbitraggi e consulenze a tutela delle ragioni del Comune. Risarcimento danni - piano dei conti 1.03.02.11.006 del bilancio corrente esercizio;
 - 5 di approvare l'allegato schema di convenzione;
 - 6 di dare atto che il presente provvedimento è soggetto all'obbligo di pubblicazione nell'apposita sotto-sezione di amministrazione trasparente ai sensi dell'art. 23 del D.Lgs. 33/2013 e s.m.i.e che, a tal fine, il responsabile della pubblicazione è il dipendente Geom. Daniele Gaudini.

Mosciano S.A., li 09/04/2021

**Il Responsabile del Settore
Daniele Gaudini**

Visto di regolarità, attestante la relativa copertura finanziaria di cui al D. Lgs del 18 agosto 2000, art. 151, comma 4.

Mosciano S. Angelo, lì 09/04/2021

**Il Responsabile dei Servizi Finanziari
Daniele Gaudini**

Visto di regolarità contabile e di riscontro amministrativo contabile e fiscale ai sensi del 4° comma dell'art. 184- comma 4^- del D.Lgs 267/2000.

Mosciano S. Angelo, lì

**Il Responsabile dei Servizi Finanziari
Daniele Gaudini**

Si trasmette copia della presente determinazione ai seguenti uffici:

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

Dichiaro che copia della presente determinazione viene affissa all'Albo On-Line del Comune oggi e vi rimarrà per 15 giorni a decorrere da domani.

Mosciano S. Angelo, lì 09/04/2021

**Istruttore Amministrativo
Antonio Del Vescovo**