

## DELIBERAZIONE N. 3 seduta del 6 maggio 2024

### ORGANISMO REGIONALE PER LE ATTIVITA' DI CONTROLLO - ORAC

Sono presenti i seguenti componenti dell'Organismo:

Giovanni Canzio	- Presidente
Alessandro Bernasconi	- Componente
Stefano Bignamini	- Componente
Marcello Crivellini	- Componente
Umberto Fantigrossi	- Componente
Saveria Morello	- Componente
Simona Piazza	- Componente
Mario Forchetti	- Componente
Maria Vittoria Fregonara	- Componente Dirigente della Struttura Audit
Emanuele Prospero	- Componente Dirigente della struttura Affari Europei, persone giuridiche private e controllo successivo degli atti

Segretario della seduta: Simona Piazza

Assenti: Arturo Soprano

**OGGETTO: Approvazione del documento "Segnalazione in merito alla stabilizzazione di un assistente tecnico geometra con contratto a tempo determinato, già dipendente con contratto a tempo indeterminato presso la medesima struttura"**

**UDITI** i componenti del gruppo di lavoro che, ad esito della attività svolta, hanno presentato il documento *“Segnalazione in merito alla stabilizzazione di un assistente tecnico geometra con contratto a tempo determinato, già dipendente con contratto a tempo indeterminato presso la medesima struttura”*;

**VISTA** la Legge Regionale 28 settembre 2018, n. 13 *“Istituzione dell’Organismo Regionale per le Attività di Controllo”* e successive modifiche integrazioni;

con il voto unanime di tutti i presenti, l’Organismo Regionale per le Attività di Controllo

### **DELIBERA**

1. di approvare il documento avente ad oggetto *“Segnalazione in merito alla stabilizzazione di un assistente tecnico geometra con contratto a tempo determinato, già dipendente con contratto a tempo indeterminato presso la medesima struttura”*, allegato quale parte integrante al presente atto;
2. di demandare al Presidente la trasmissione della deliberazione, unitamente al documento allegato, al segnalante, alla Direzione Generale Welfare ed ai soggetti interessati;
3. di pubblicare la presente deliberazione e il relativo allegato, con le modalità di legge e regolamento, sul sito istituzionale e di conservarli agli atti.

*Il Segretario*

Simona Piazza

*Il Presidente*

Giovanni Canzio



## PRATICA 43/2023

### Protocollo Orac [omissis] del 14.12.2023; segnalante: [omissis]

**Oggetto:** Segnalazione in merito alla stabilizzazione di un assistente tecnico geometra con contratto a tempo determinato, già dipendente con contratto a tempo indeterminato presso la medesima struttura.

Premesso che:

- il giorno 14.12.2023, con nota di protocollo [omissis], è pervenuta una segnalazione - da parte [omissis] - a ORAC (e altresì al [omissis], al [omissis] e [omissis]) avente per oggetto una delibera dell'ASST [omissis] (n. [omissis]) tramite la quale si è proceduto al «Rinnovo, fino a procedura di stabilizzazione, dell'incarico a tempo determinato» di un soggetto già dipendente con contratto a tempo indeterminato presso la medesima struttura;
- richiamando giurisprudenza della Corte dei conti (del. n. 15/2021/Par) e del Consiglio di Stato (sent. n. 872/2020), la struttura segnalante considera venuta meno la motivazione del superamento del precariato - che ispirerebbe la cit. delibera dell'ASST - poiché non potrebbe essere considerato "precario" un lavoratore subordinato, del comparto pubblico, assunto a tempo indeterminato;
- alla luce delle delibere n. [omissis] e [omissis] dell'ASST (già oggetto di segnalazione) è stata quindi formulata richiesta - agli organi di controllo sopra menzionati - di verificare la correttezza delle procedure poste in essere da parte della ASST;

premesse altresì che:

- questo Organismo ha avviato, in sede istruttoria, una interlocuzione con l'ASST, finalizzata a conoscere, in ultima istanza, se il dipendente, al momento della assunzione a tempo indeterminato per effetto della stabilizzazione, fosse ancora in aspettativa o se il rapporto di lavoro fosse cessato;
- l'ASST ha definitivamente chiarito (con risposta pervenuta il 16.04.2024, prot. n. [omissis]) che «al momento del conferimento dell'incarico a tempo indeterminato nella qualifica di assistente tecnico, il dipendente era in aspettativa non retribuita [...] presso questa ASST in esecuzione della delibera n. [omissis] del [omissis]», concludendo come segue: «Il conferimento al [omissis] dell'incarico a tempo indeterminato quale assistente tecnico geometra, per effetto della procedura di stabilizzazione, ha comportato la soppressione automatica, in capo allo stesso, dell'incarico a tempo indeterminato nella qualifica di operatore tecnico».

Considerato che:

- per giurisprudenza consolidata, la procedura di stabilizzazione trova «fondamento in un indefettibile presupposto richiesto *ex lege*, ovvero l'appartenenza alla categoria dei 'precari'» e, comunque, nella «assenza di un contratto di lavoro subordinato a tempo indeterminato» (così, Cass. civ., sez. lav., 8 marzo 2021 n. 6310; conforme, Cass. civ., sez. lav., ord. 14 novembre 2023, n. 31656; nella giurisprudenza di merito, v. T.A.R. Lazio, 27 febbraio 2024, n. 6836);

- ne consegue che la delibera dell'ASST, oggetto di segnalazione, elude, in via surrettizia, la norma intesa a stabilizzare il personale precario (art. 1 comma 268 della l. n. 234 del 2021, così come modificato dall'art. 1 comma 528 della l. n. 197 del 2022); conclusione corroborata dalla sopra citata affermazione della stessa ASST a tenore della quale il «conferimento [...] dell'incarico a tempo indeterminato quale assistente tecnico geometra, per effetto della procedura di stabilizzazione, ha comportato la soppressione automatica [...] dell'incarico a tempo indeterminato nella qualifica di operatore tecnico»;

- è dunque stato illegittimamente “stabilizzato” un dipendente che non era un lavoratore precario e che al momento dell'assunzione risultava essere in aspettativa, con la conseguente nullità della relativa delibera;

si invita:

l'ASST [omissis] a prendere atto della rilevata nullità della delibera in oggetto e ad adottare i provvedimenti consequenziali.