



Deliberazione del Commissario Straordinario

n. 345 del registro

OGGETTO: Art. 16, comma 8, del Decreto Legge n. 98 del 6 luglio 2011. Adempimenti.

L'anno **2011**, il giorno **VENTUNO** del mese di **LUGLIO** in Bari, nella sede dell'Istituto Tumori "Giovanni Paolo II" di Bari,

IL COMMISSARIO STRAORDINARIO

Visto il D. Lgs. 30.12.1992 n. 502 e successive integrazioni e modificazioni;

Visto il D. Lgs. 16.10.2003 n. 288 così come modificato dalla sentenza della Corte Costituzionale n. 270 del 23.06.2005;

Vista la deliberazione della Giunta Regionale n. 1666 del 10.11.2006;

Vista la deliberazione del Consiglio di Indirizzo e Verifica n. 7 del 26.11.2009;

Vista la deliberazione del Consiglio di Indirizzo e Verifica n. 10 del 07.07.2010;

Vista la deliberazione del Consiglio di Indirizzo e Verifica n. 12 del 20.12.2010;

sulla base dell'istruttoria e su proposta dell'Area Gestione Risorse Umane

HA ADOTTATO

Il seguente provvedimento

Assiste con funzioni di Segretario l'Avv. Teresa Cutrone

Premesso che:

- con deliberazione n. 177 del 1° aprile 2009, questo Istituto ha proceduto all'assunzione del Dott. De Luca Raffaele, nato a Conversano il 26.9.1972, con la qualifica di Dirigente di Chirurgia Generale per l'U.O.C. di Chirurgia dell'Apparato digerente a tempo indeterminato;
- l'assunzione, sia pur effettuata in applicazione dell'art.3, comma 40, della L.R. n.40/2010, in quanto il Dott. De Luca prestava servizio a tempo determinato presso questo Istituto, sempre in qualità di Dirigente medico di Chirurgia Generale presso l'U.O.C. di Chirurgia dell'apparato digerente, è stata disposta, a seguito di superamento di concorso pubblico riservato, con la citata deliberazione n.177 dell'1.4.2009;
- con deliberazione di G.R. n.1384 del 21.6.2011 le Direzioni Generali degli IRCCS pugliesi sono state invitate a risolvere, per impossibilità sopravvenuta, i contratti individuali di lavoro a tempo indeterminato sottoscritti in esecuzione dell'art.3, comma 40, della L.R. n.40/2007 a seguito della declaratoria di incostituzionalità del citato articolo;

Dato atto che

- con deliberazione del Commissario Straordinario n. 323 del 8 luglio 2011 (che qui si intende integralmente richiamata e per trascritta), quest'Amministrazione ha:
- preso atto della sentenza della Corte Costituzionale n. 42/2011 con la quale è stata dichiarata l'illegittimità costituzionale dell'art. 3, comma 40, della L.R. 31 dicembre 2007 n. 40;
- annullato d'ufficio gli atti adottati in applicazione dell'articolo dichiarato costituzionalmente illegittimo;
- invitato il dirigente medico interessato dal predetto provvedimento, alla risoluzione consensuale del rapporto di lavoro per impossibilità sopravvenuta;

Considerato che:

decorso il termine di invito fissato il 12/07/2011 è trascorso senza che il Dr. Raffaele De Luca si sia presentato per sottoscrivere la risoluzione consensuale del rapporto di lavoro;

è intervenuta nuova legislazione come di seguito:

- con l'art. 16, comma 8, del Decreto Legge n. 98 del 6 luglio 2011, il Governo ha stabilito che *“I provvedimenti in materia di personale adottati dalle pubbliche amministrazioni di cui all'articolo 1, comma 2, del decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165, ed in particolare le assunzioni a tempo indeterminato, incluse quelle derivanti dalla stabilizzazione o trasformazione di rapporti a tempo determinato, nonché gli inquadramenti e le promozioni posti in essere in base a disposizioni delle quali venga successivamente dichiarata l'illegittimità costituzionale sono nulle di diritto e viene ripristinata la situazione preesistente a far data dalla pubblicazione della relativa sentenza della Corte Costituzionale. Ferma l'eventuale applicazione dell'articolo 2126 del codice civile in relazione alle prestazioni eseguite, il dirigente competente procede obbligatoriamente e senza indugio a comunicare agli interessati gli effetti della predetta sentenza sul relativo rapporto di lavoro e sul concesso trattamento economico e al ritiro degli atti nulli”*;
- tale norma nazionale è direttamente applicabile perché imposta, tra l'altro, in materia di contenimento e razionalizzazione delle spese in tema di impiego pubblico e sanità;

Atteso che:

- il Governo nazionale, con la disposizione normativa appena citata, ha disposto, quindi, che le assunzioni a tempo indeterminato, incluse quelle derivanti dalla stabilizzazione o trasformazione di rapporti a tempo determinato, posti in essere in base a disposizioni delle quali venga successivamente dichiarata l'illegittimità costituzionale sono nulle di diritto, ferma l'eventuale applicazione dell'articolo 2126 del codice civile;
- in tale ipotesi rientra il dirigente medico de quo;

Rilevato che:

- la nullità di diritto dovuta ad impossibilità sopravvenuta implica la cessazione immediata del c.d. "sinallagma contrattuale";
- nel caso di specie, si applica, così come disposto dall'art. 16, comma 8, del Decreto Legge 98/2011, l'art. 2126 del codice civile che salva la sola prestazione di fatto fino ad oggi espletata dal Dirigente Medico di Chirurgia dr. Raffaele De Luca;
- con l'allontanamento immediato del dr. Raffaele De Luca, contrattualizzato, l'attuale disponibilità del corrispondente posto della dotazione organica aziendale vigente, per il quale detto dirigente aveva trovato capienza, risulterebbe carente;
- con nota del 14.07.2011, protocollata in arrivo al n.10645 del 14.07.2011 allegata al presente atto quale parte integrante il dr. Montemurro direttore della SC Chirurgia Apparato Digerente ha rappresentato il rischio della interruzione di pubblico servizio per la impossibilità di proseguire l'attività operatoria ed assistenziale della stessa Struttura, ove il dr. Raffaele De Luca non continuasse ad essere presente ed assicurare i precipi compiti di sala operatoria ed assistenza ai pazienti. Detta nota è stata altresì già stata trasmessa al competente Assessorato alle Politiche della Salute ed è stata confermata con nota prot.n. 11098 del 21.07.2011 dal Direttore Medico di Presidio Ospedaliero F.F. Dott. A. Nigro, anch'essa allegata in copia al presente provvedimento per farne parte integrante;
- a fronte di queste eccezionali esigenze sanitarie ed organizzative, per garantire i livelli essenziali di assistenza (previsti dal Piano Sanitario Nazionale e dal vigente DPCM 29.11.2001 e s.m.i.) e il diritto alla salute (art. 32 Cost.), è indispensabile stipulare con il dirigente in questione un contratto di lavoro subordinato a tempo determinato, per le rappresentate ragioni di natura tecnica ed organizzativa, fino al 31.12.2011, e comunque entro il tempo necessario ai competenti uffici dell'Istituto per predisporre il reclutamento di personale, in sostituzione, con procedure selettive, e fatte salve le previsioni di cui all'art. 9, comma 28, della Legge n. 122/2010;

Visto che l'art. 16, comma 8, del Decreto Legge n. 98 del 6 luglio 2011, convertito con la Legge 111 del 15/07/2011 prescrive *“...viene ripristinata la situazione preesistente a far data dalla pubblicazione della relativa sentenza della Corte Costituzionale...”* così necessitando ripristinare il rapporto di lavoro a tempo determinato in essere all'epoca, formalmente attribuito con la deliberazione n. 43 del 31/01/2007, a seguito di formale avviso pubblico;

Acquisiti i pareri del Direttore Scientifico, Amministrativo e Sanitario

DELIBERA

per le ragioni precisate in narrativa che qui si intendono integralmente riportate e confermate

- di prendere atto dell'art. 16, comma 8, del Decreto Legge n. 98 del 6 luglio 2011;
- di dichiarare, con effetto immediato, nullo il contratto di lavoro a tempo indeterminato sottoscritto dal dirigente dell'area medica, indicato nella deliberazione del Commissario Straordinario n. 323 del 8 luglio 2011 (delibera che qui si intende integralmente richiamata e per trascritta);
- di far cessare, immediatamente, gli effetti del contratto di lavoro a tempo indeterminato del dirigente medico dr Raffaele De Luca salvo l'applicazione dell'art. 2126 del codice civile;

- di dare atto che in adempimento del disposto dell'art. 16, comma 8, del Decreto Legge n. 98 del 6 luglio 2011, convertito con la Legge 111 del 15/07/2011, deve essere ripristinata la situazione preesistente a far data dalla pubblicazione della relativa sentenza della Corte Costituzionale, così necessitando ripristinare il rapporto di lavoro a tempo determinato in essere all'epoca, formalmente attribuito con la deliberazione n. 43 del 31/01/2007, a seguito di formale avviso pubblico;
- di conferire, per le motivazioni di cui in narrativa, in via continuativa, al dirigente medico dr. Raffaele De Luca l'incarico con contratto di lavoro a tempo determinato, per ragioni di natura tecnica ed organizzativa, fino al 31.12.2011, e comunque entro il tempo necessario ai competenti uffici dell'Istituto per predisporre il reclutamento di personale, in sostituzione, con procedure selettive, e fatte salve le previsioni di cui all'art. 9, comma 28, della Legge n. 122/2010;
- di trasmettere copia della presente deliberazione agli uffici dell'Area Gestione Risorse Umane ai fini della notifica del presente provvedimento all'interessato e per la conseguente sottoscrizione di nuovo contratto di lavoro a tempo determinato in favore del dr. Raffaele De Luca. Dirigente medico di Chirurgia, dalla data di adozione del presente provvedimento;
- di trasmettere copia della presente deliberazione all'Assessorato alle Politiche della Salute ai sensi e per gli effetti di quanto prescritto dall'art. 2 della L.R. n. 12/2010;
- La presente deliberazione è trasmessa al Collegio Sindacale e viene pubblicata sul sito web aziendale nei rispetto di quanto disposto dalla L.R. n. 40/2007;
- conferire la immediata esecutività al presente provvedimento che sarà pubblicato nel sito web dell'Istituto e trasmesso al Collegio Sindacale.

I sottoscritti attestano che il procedimento istruttorio è stato espletato nel rispetto della normativa regionale e che il presente provvedimento, predisposto ai fini dell'adozione dell'atto finale da parte del Commissario Straordinario, è conforme alle risultanze istruttorie.

Responsabile procedimento ex L. 241/90
Il Collaboratore Amministrativo
f.to: dott.ssa Stefania Volpe

IL RESPONSABILE
AREA GESTIONE RISORSE UMANE
f.to: Dr. Claudio Guerra

Letto, approvato e sottoscritto:

f.to: IL COMMISSARIO STRAORDINARIO
f.to: IL DIRETTORE AMMINISTRATIVO
f.to: IL DIRETTORE SANITARIO
f.to: IL DIRETTORE SCIENTIFICO
f.to: IL SEGRETARIO

Avv. Luciano LOVECCHIO
Dott. Francesco DE NICOLO
Dott. Giuseppe PASTORESSA
Dott. Angelo PARADISO
Avv. Teresa CUTRONE

Per copia conforme all'originale per uso amministrativo composta da n. _____ pagine e n. _____ fogli.

Il Segretario
Avv. Teresa Cutrone

Bari, _____

ANNOTAZIONI CONTABILI

Il Dirigente

ATTESTAZIONE DI AVVENUTA PUBBLICAZIONE

Si certifica che il presente provvedimento è stato pubblicato all'Albo dell'Istituto Tumori "Giovanni Paolo II"

dal 26.07.2011 al in corso

Bari, 26.07.2011

Il Responsabile del Procedimento
f.to: Francesco Lopopolo