

# COMUNE DI MARTIRANO

PROVINCIA DI CATANZARO

## DETERMINAZIONE DEL RESPONSABILE DEL SERVIZIO TECNICO

DETERMINA Reg. Servizio Tecnico N. 107

Data 14 Settembre 2022

OGGETTO:

Determina di annullamento in autotutela per affidamento ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a), d.lgs. n. 50/2016, d'incarico di supporto al RUP.

### IL RESPONSABILE DEL SERVIZIO TECNICO

**Visto** il D.Lgs. n. 267/2000 e successive integrazioni e modificazioni;

**Visto** il D.Lgs. n. 118/2011;

**Visto** il D.Lgs. n. 165/2001;

**Visto** lo statuto comunale;

**Visto** il regolamento comunale sull'ordinamento generale degli uffici e dei servizi;

**Visto** il regolamento comunale di contabilità;

**Vista** la normativa che disciplina in materia;

**Visto** il decreto n. 7/2022 di conferimento dell'incarico di Responsabile del Servizio;

Richiamate le proprie determinazioni n 27 del 02/05/2022 e n. 76 del 22/08/2022, di affidamento supporto al rup;

Preso atto che il sottoscritto, titolare presso il Comune di Altilia, è stato incaricato a svolgere servizio di Responsabile del Settore tecnico del Comune di Martirano con decorrenza da febbraio e con cessazione prevista al 31/12/2022 per come da accordi di utilizzo personale tra i due Enti interessati, giusta deliberazioni giuntali di autorizzazione n. 6/2022, n. 26/2022 e n. 37/2022;

Evidenziato che a seguito di un approfondito esame si è potuto constatare che le citate determinazioni di affidamento in via diretta, ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a), d.lgs. n. 50/2016, dell'incarico di assistenza al RUP, si pongono in contrasto e violazione ai principi di concorrenza e di rotazione di cui all'art. 36 c. 1 del citato d.lgs. n. 50/2016, considerato, peraltro, gli incarichi di assistenza al RUP già in precedentemente affidati allo stesso soggetto;

Richiamata la giurisprudenza dello stesso Consiglio di Stato, sentenza n. 1421/2022, che ha chiarito il significato e la portata del principio di rotazione, che trova affermazione all'art. 36, comma 1, d.lgs. n. 50 del 2016: *"Il principio di rotazione di cui all'art. 36, comma 1, del d. lgs. n. 50/2016 costituisce necessario contrappeso alla notevole discrezionalità riconosciuta all'amministrazione nel decidere gli operatori economici da invitare in caso di procedura negoziata; esso ha infatti*

*l'obiettivo di evitare la formazione di rendite di posizione e persegue l'effettiva concorrenza, poiché consente la turnazione tra i diversi operatori nella realizzazione del servizio, consentendo all'amministrazione di cambiare per ottenere un miglior servizio".*

Ritenuto pertanto di procedere in sede di autotutela, al ritiro degli atti di cui alle determinazioni sopra citate, mediante annullamento per vizio di legittimità degli stessi atti emanati in modo non conforme alle previsioni normative che li riguardano;

Evidenziato che sono sempre conservati all'amministrazione pubblica i poteri di annullare/revocare ovvero di ritirare un proprio atto in sede di autotutela ogni qualvolta lo ritenesse nel ricorrere di ragioni di interesse pubblico e/o di diritto;

Evidenziato che quanto alla natura giuridica della situazione soggettiva coinvolta non può vantarsi alcun diritto soggettivo perfetto e neppure un interesse legittimo nella considerazione che gli incarichi conferiti non hanno trovato seguito ed esecuzione né risulta perfezionato il rapporto negoziale con la stipula di un contratto;

Evidenziato che in ogni caso la P.A., laddove sopravvengano circostanze preclusive di natura normativa, organizzativa o anche solo finanziaria, ovvero, qualora, in particolare, la P.A. si avvede di un atto affetto da vizio di legittimità per violazione di legge, può paralizzare e annullare lo stesso atto di incarico illegittimamente conferito;

Dato atto, quanto ai rapporti tra autotutela ed affidamento incolpevole, che l'ago della bilancia, in una tale fase in cui non si è perfezionato il rapporto negoziale attraverso un contratto, quindi in una fase governata dal diritto pubblico, pende decisamente verso l'interesse pubblico preminente al ritiro dell'atto affetto da vizio di legittimità, cosicché, nel balancing degli interessi contrapposti coinvolti, sia prevalente quello della P.A. al buon andamento ex art. 97 della Costituzione;

RITENUTO che l'istruttoria preordinata alla emanazione del presente atto consenta di attestare la regolarità amministrativa e contabile di quest'ultimo ai sensi e per gli effetti di quanto dispone l'art. 147 bis del D. Lgs. 267/2000;

Per quanto sopra;

#### DETERMINA

1. Di approvare i richiami, le premesse e l'intera narrativa quali parti integranti e sostanziali del dispositivo.
2. Di ritirare i propri atti in sede di autotutela, mediante annullamento delle proprie determinazioni n. 27 del 02/05/2022 e n. 76 del 22/08/2022, di affidamento ai sensi dell'art. 36, comma 2, lett. a), d.lgs. n. 50/2016 di supporto al rup, inficiate da vizio di legittimità per quanto esposto e motivato in premessa che qui si intende interamente richiamata.
3. DI DARE ATTO che il presente provvedimento è rilevante ai fini degli obblighi di cui al d.lgs. n. 33/2013 e pertanto di provvedere alla pubblicazione dello stesso su Amministrazione trasparente ai sensi dell'art. 37 del medesimo decreto.

Il Responsabile del Settore Tecnico

F.to Geom. Rosuccio Funari

**PARERE DI REGOLARITA' TECNICA**

Si attesta, ai sensi dell'art.147 bis, c. 1 del D. Lgs. n. 267/2000, la regolarità tecnica del presente provvedimento in ordine alla legittimità, regolarità e correttezza dell'azione amministrativa.

Il Responsabile del Settore Tecnico  
F.to Geom. Rosuccio Funari

**PARERE/VISTO DI REGOLARITA' CONTABILE**

Si attesta la regolarità contabile ai sensi dell'art. 147 bis del D.lgs 267/200 a s.m.i.

Impegno	Importo	Capitolo/articolo	Esercizio

Data 14/09/2022

Il Responsabile del servizio finanziario  
F.to Rag. Lina Grazia Pugliano

**RISCONTRI AMMINISTRATIVI CONTABILI E FISCALI (ART. 184, COMMA 4, DEL d.LGS N. 267/00)**

Ai sensi dell'art. 184, c. 4, del Tuel, si riscontra la regolarità amministrativa, contabile e fiscale del presente atto.

Data 14/09/2022

Il Responsabile del servizio finanziario  
F.to Rag. Lina Grazia Pugliano

**RELATA DI PUBBLICAZIONE**

Visti gli atti d'ufficio, si attesta che la presente determinazione viene pubblicata all' Albo pretorio on line per quindici giorni consecutivi dal 12/12/2022

Data 12/12/2022

Il Responsabile del servizio  
F.to Geom. Rosuccio Funari

Firme autografe omesse ai sensi dell'art. 3 del D. Lgs. 39/1993.