

Comune di Balerna

Balerna, 4 settembre 2012

All'On.do
Consiglio comunale
6828 Balerna

MM 18/2012 – Richiesta di modifica degli articoli 5, 48 e 64 del "Regolamento organico dei dipendenti"

Signor Presidente,
Signore e signori Consiglieri Comunali,

Con il presente messaggio municipale vi sottoponiamo alcune proposte di modifica al Regolamento organico dei Dipendenti (ROD) di recente approvazione.

Il nuovo ROD era stato approvato dal Consiglio comunale nella seduta del 19 dicembre 2011, MM 15/2011 del 25 ottobre 2011. Inviato alla Sezione enti locali (SEL) il 17 febbraio 2012, è stato da questa approvato in data 24 maggio 2012. La SEL ha approvato il testo del nuovo ROD, inserendo alcune modifiche d'ufficio al testo presentato, ma segnalando inoltre al Municipio la necessità di rettificare alcuni articoli per meglio precisarne i contenuti. L'approvazione di tali modifiche sono di competenza del Consiglio comunale e pertanto si è reso necessario l'allestimento del presente MM.

Per le modifiche d'ufficio rimandiamo alla lettera trasmessa dalla SEL, che ricevete in copia al presente messaggio.

Proposte di modifica al ROD

Art. 5 Assunzione di personale straordinario

La SEL indica come il rapporto di lavoro a carattere straordinario debba essere retto dal diritto privato, rifacendosi a quanto previsto dalla LOC e dalla LORD, pertanto il testo dell'articolo 5 deve ispirarsi ai disposti del Codice delle obbligazioni (CO artt. 319 ss).

Proposta di modifica:

"Il Municipio, prescindendo dalle formalità previste per la nomina, può, con contratto speciale, assumere personale straordinario o *ausiliario* per mansioni particolari o per lavori di carattere transitorio. La retribuzione è fissata caso per caso. Il rapporto di lavoro è stipulato sulla base del diritto privato regolato dal CO.

Il periodo di prova dura 1 mese. Durante il periodo di prova, il rapporto di lavoro può essere disdetto in ogni momento, rispettando un termine di disdetta di 7 giorni.

Dopo il periodo di prova il contratto può essere disdetto per la fine di un mese, nel primo anno di servizio con preavviso di un mese, a partire dal secondo anno di servizio il termine di disdetta è di due mesi.

Art. 48 Classificazione e pianta del personale

All'articolo 48 sono proposte due modifiche:

Testo votato:

a) Personale amministrativo

...

Assistente sociale

c) Personale dell'Istituto scolastico

...

Bidello

...

Modifiche proposte:

a) Personale amministrativo

...

Operatore/trice sociale

- si propone di sostituire la denominazione "assistente sociale" con "operatore/trice sociale"; questa modifica è voluta per avere maggior margine di manovra per un'eventuale futura assunzione di un educatore/trice o di un'altra figura professionale in ambito sociale, non limitando la scelta alla sola figura dell'assistente sociale.

c) Personale dell'Istituto scolastico

...

Custode - bidello

...

- la modifica si rende necessaria per avere coerenza di denominazione con quanto previsto all'art. 62 del ROD.

Art. 64 Stipendio durante il servizio militare

Articolo votato:

"Il personale in funzione, chiamato in servizio militare, percepisce lo stipendio intero per il servizio necessario fino al grado di sergente.

I contributi della Cassa di compensazione per i militi che già ricevono lo stipendio sono a favore del Comune.

I servizi di protezione civile ed il servizio civile sostitutivo sono equiparati al servizio militare.

I servizi facoltativi devono essere autorizzati dal Municipio."

Modifiche proposte:

"Durante le assenze per servizio militare obbligatorio, protezione civile obbligatoria e servizio civile sostitutivo, i dipendenti hanno diritto:

- allo stipendio intero durante i corsi di ripetizione e per la durata di 30 giorni nel corso di un anno, durante la scuola reclute o altri corsi;

e in seguito:

- b. al 75% dello stipendio se celibi, vedovi, separati o divorziati senza obblighi di assistenza;
- c. al 90% dello stipendio se sposati oppure se celibi, vedovi, separati o divorziati con obblighi di assistenza.

I contributi della Cassa di compensazione per i militi che già ricevono lo stipendio sono a favore del Comune.

I servizi facoltativi devono essere autorizzati dal Municipio.”

La modifica è stata chiesta dalla SEL per meglio disciplinare la retribuzione in caso di chiamata in servizio. Il testo proposto è stato ripreso dall'art. 26 della Legge sugli stipendi degli impiegati dello Stato e dei docenti.

Sulla base delle considerazioni esposte in precedenza e rimanendo a disposizione per ulteriori informazioni, vi invitiamo a voler

risolvere:

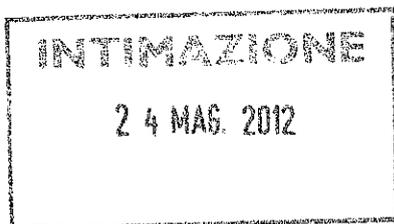
1. E' approvata la modifica del testo degli articoli 5, 48 e 64 del "Regolamento organico dei dipendenti del 19 dicembre 2011.
2. La modifica del Regolamento entra in vigore con l'approvazione da parte della Sezione degli enti locali.

Con perfetto ossequio.

PER IL MUNICIPIO

Il Sindaco: Avv. Luca Pagani		Il Segretario: Roberto Mezzola
---------------------------------	---	-----------------------------------

Allegato: testo ROD con modifiche
Lettera SEL



Repubblica e Cantone Ticino
Dipartimento delle istituzioni
Divisione degli interni

La Sezione degli enti locali

statuendo sull'istanza del 17 febbraio 2012 del Municipio di Balerna postulante l'approvazione della revisione generale del Regolamento organico dei dipendenti (Regolamento);

preso atto che:

- le modifiche sono state adottate dal Consiglio comunale in data 19 dicembre 2011;
- la pubblicazione ha avuto luogo a norma di legge;
- nessun ricorso è stato inoltrato ed il diritto di referendum non è stato esercitato;

ritenuto ciò a proposito dei seguenti articoli:

Art. 5 Assunzione di personale straordinario

"Il Municipio, prescindendo dalle formalità previste per la nomina, può, con contratto speciale, assumere personale straordinario per mansioni particolari o per lavori di carattere transitorio. La retribuzione è fissata caso per caso.

Nei contratti di assunzione straordinaria inferiori ai 6 mesi, il periodo di disdetta è fissato in 15 giorni, per contratti di durata superiore a 6 mesi il periodo di disdetta è di 1 mese.

Tutte le altre disposizioni del presente regolamento non sono applicabili."

Secondo la LOC,

Regolamento organico dei dipendenti comunali

Art. 135 ¹I rapporti d'impiego con i dipendenti del comune devono essere disciplinati dal regolamento comunale o dal regolamento organico dei dipendenti.

²Oltre alle disposizioni della presente legge il regolamento deve stabilire le funzioni, i requisiti per la nomina, gli stipendi, gli obblighi e i doveri di servizio, le prestazioni sociali e la prestazione di cauzioni.

³In deroga alle disposizioni di questo titolo, i comuni possono adottare le disposizioni della LORD.

La LORD, per il personale ausiliario, prevede che:

II) Personale ausiliario

Art. 20 ¹È assunto quale ausiliario il personale in formazione, supplente, avventizio e consimile il cui fabbisogno viene annualmente stabilito dal Consiglio di Stato.

²Il rapporto d'impiego del personale ausiliario è retto dal diritto privato (art. 319 segg. CO) ed è disciplinato da un apposito regolamento.

Con riguardo a queste disposizioni, il contratto speciale tra gli ausiliari e il Comune dovrà ispirarsi al Codice delle obbligazioni (artt. 319 ss CO).

Art. 6 Requisiti per la nomina

L'Accordo Svizzera-UE sulla libera circolazione delle persone prevede al suo articolo 2 il divieto di disparità di trattamento ed il divieto di discriminazione fondato sulla nazionalità,

ammettendo tuttavia un'eccezione per quei posti, presso la pubblica amministrazione, legati all'esercizio della pubblica podestà e destinati a tutelare gli interessi generali dello Stato o di altre collettività pubbliche (cfr. art. 10 dell'allegato I dell'Accordo).

In termini generali, l'applicazione di tale norma va analizzata caso per caso, in quanto non appare possibile redigere una lista esaustiva di impieghi presso l'amministrazione pubblica che rientrino entro i limiti dell'articolo 10 dell'allegato I dell'Accordo.

Riservato quest'ultimo articolo, le legislazioni federali, cantonali e comunali che impongono la nazionalità svizzera come conditio sine qua non per accedere al mercato del lavoro, sono incompatibili con lo scopo e gli obiettivi degli accordi bilaterali. È compito pertanto dei Legislatori modificare o abrogare quelle leggi che non rispettano il senso e lo spirito dell'Accordo. S'impone pertanto un'aggiunta d'ufficio per tener conto di ciò:

"Il Municipio, Potrà pure fare eventuali eccezioni per quanto riguarda la cittadinanza del candidato, *riservata l'applicazione degli accordi internazionali.*"

Art. 9 Durata della nomina

"... Le nomine generali avvengono entro 4 mesi dal rinnovo dei poteri comunali, riservate le disposizioni dell'art. 127 della LOC sulla nomina tacita."

Secondo la LOC,

Nomine generali:

- a) periodo di nomina
- b) durata in carica
- c) mancata conferma

Art. 127 ¹Il periodo di nomina scade per tutti i dipendenti del comune, compresi quelli nominati durante il quadriennio, sei mesi dopo le elezioni comunali.

²Salvo proroga da accordare dal Consiglio di Stato, la riconferma è presunta se, entro sei mesi dalle elezioni, il municipio non comunica al dipendente, precisandone i motivi, la mancata conferma; in ogni caso devono essere rispettati i termini di disdetta dell'art. 132.

³La mancata conferma può avvenire solo per giustificati motivi. Va garantito il diritto di essere sentito dei dipendenti.

Per tener conto del diritto superiore la frase di cui sopra viene modificata d'ufficio conformemente all'art. 127 cpv. 2 LOC:

"... *Salvo proroga da accordare dal Consiglio di Stato, la riconferma è presunta se, entro sei mesi dalle elezioni, il municipio non comunica al dipendente, precisandone i motivi, la mancata conferma; in ogni caso devono essere rispettati i termini di disdetta dell'art. 132 LOC.*"

Art. 12 Soppressione di funzione

La soppressione di una determinata funzione, come del resto la sua creazione, necessita di una modifica del ROD, che solo l'organo legislativo può validamente adottare.

Il termine "Municipio" viene dunque sostituito d'ufficio con "**Consiglio comunale**".

Art. 14 Licenziamento

Il termine "licenziamento" viene sostituito d'ufficio con "**destituzione**" (anche nel titolo marginale), per conformare il testo all'art. 134 LOC.

Art. 32 Misure disciplinari

Utilizzando la facoltà concessagli dall'art. 135 cpv. 3 LOC, il Comune di Balerna ha adottato le sanzioni disciplinari previste dalla LORD. Per meglio ossequiare la corrispondenza con l'art. 32 LORD le misure disciplinari vengono modificate d'ufficio nel modo seguente:

- a) ...;
- b) ...;
- c) la sospensione dall'impiego **con privazione totale o parziale** e ~~dalle~~ dello stipendio per un periodo non superiore ai tre mesi;
- d) ~~il trasferimento ad altre funzioni di classe inferiore~~ **l'assegnazione temporanea a una classe inferiore dell'organico;**
- e) ~~il licenziamento~~ **la destituzione.**

Nelle ultime due frasi il termine "licenziamento" viene sostituito d'ufficio con la parola "**destituzione**".

Art. 34 Sospensione

In conformità al diritto superiore (art. 134 cpv. 4 LOC e art. 38 cpv. 1 LORD), la prima frase viene modificata d'ufficio:

"Durante l'inchiesta ... sospeso anche immediatamente dall'impiego e privato **totalmente o parzialmente** dello stipendio, **oppure trasferito provvisoriamente ad altra funzione.**"

Art. 35 Ricorso

L'articolo da menzionare è il **32** e non il 31 (correzione effettuata d'ufficio).

Art. 36 Prescrizione

Le prime due frasi vengono modificate d'ufficio secondo il diritto superiore (art. 134a cpv. 2 LOC e art. 39 LORD):

"La facoltà di punire disciplinarmente si prescrive in cinque anni a decorrere dalla trasgressione; in presenza di un procedimento penale riguardante gli stessi fatti, questo termine è automaticamente prorogato fino ad un anno dalla crescita in giudicato della decisione penale."

Art. 54 Indennità di rincaro

Il termine di "crisi economica" non appare d'immediata interpretazione, per cui si consiglia il Municipio di tener soprattutto conto, nell'esercitare questa facoltà, del concetto di "grave situazione finanziaria del Comune".

Art. 62 Indennità per il custode-bidello

Si rimarca che la funzione di "custode-bidello del centro scolastico" non è contemplata all'art. 48 lett. c), per cui si invita il Municipio a voler dar avvio alla procedura di modifica dell'art. 48 ROD.

Art. 64 Stipendio durante il servizio militare

L'articolo disciplina solo il versamento dello stipendio (intero) durante il servizio necessario fino al grado di sergente.

Si ritiene che l'articolo debba essere completato, per quanto riguarda il versamento dello stipendio, nel caso in cui non sia ritenuto applicabile l'art. 26 Legge sugli stipendi degli impiegati dello Stato e dei docenti.

Art. 65 Stipendio in caso di malattia, infortunio, maternità o adozione

Le modifiche legislative intervenute a livello federale in materia di congedo maternità implicano una riduzione a due delle settimane di congedo che la dipendente potrebbe effettuare immediatamente prima del parto (cfr. art. 329 f CO, in vigore dal 1 luglio 2005: "Dopo il parto la lavoratrice ha diritto a un congedo di maternità di almeno 14 settimane"; correzione effettuata d'ufficio):

"Il congedo di maternità inizia al più tardi al momento del parto; la dipendente può effettuare al massimo otto 2 settimane di congedo immediatamente prima del parto."

Art. 72 Contestazioni contrattuali

Il rapporto d'impiego dei pubblici dipendenti è per principio retto dal diritto pubblico, che lo disciplina in modo astratto e generale mediante ordinamenti di natura statutaria, volti a permettere la definizione della situazione giuridica dei singoli dipendenti attraverso decisioni amministrative, ovvero mediante provvedimenti concreti ed individuali, che ne determinano diritti e doveri.

Le contestazioni relative al rapporto d'impiego dei pubblici dipendenti soggiacciono di principio alla giurisdizione amministrativa. Vanno deferite al giudice civile soltanto in casi particolari, ove eccezionalmente, il rapporto d'impiego risulti retto dal diritto privato, invece che dal diritto pubblico.

Questa attività giurisdizionale si esplicita o in via di ricorso o in via di azione diretta. Nella prima ipotesi la vertenza si instaura mediante l'inoltro da parte del dipendente di un'impugnativa rivolta contro una decisione resa dall'autorità per costituire, modificare, annullare, accertare o disconoscere diritti od obblighi dell'insorgente riferiti al rapporto d'impiego. Nella seconda eventualità la vertenza si concretizza invece attraverso la promozione davanti al competente giudice amministrativo di un'azione volta ad ottenere l'accertamento dell'esistenza o dell'inesistenza di diritti od obblighi inerenti al rapporto d'impiego o la condanna del convenuto a prestazioni di natura pecuniaria (cfr. RDAT N. 2/II-1999).

Il testo dell'art. 72 ROD viene così modificato d'ufficio:

~~"Le contestazioni derivanti dall'applicazione del presente regolamento e concernenti i rapporti contrattuali tra il comune e i dipendenti sono di competenza del giudice civile, ad eccezione di quelle relative alle misure disciplinari della giurisdizione amministrativa";~~

considerato per il resto che il contenuto della revisione generale del Regolamento non contrasta con le vigenti leggi;

richiamati gli art. 186 ss LOC ed il Regolamento del Consiglio di Stato sulle deleghe di competenze decisionali del 24 agosto 1994 e relative modifiche,

d e c i d e :

1. È approvata la revisione generale del Regolamento organico dei dipendenti del Comune di Balerna ai sensi dei considerandi.
2. Sono riservati i diritti dei terzi.
3. Contro la presente decisione è dato ricorso al Consiglio di Stato nel termine di 15 (quindici) giorni dall'intimazione.
4. Intimazione e comunicazione a:
 - Municipio del Comune di 6828 Balerna;
 - Divisione degli interni, Segreteria;

- Sezione degli enti locali (4).

PER LA SEZIONE DEGLI ENTI LOCALI

Il Capo Sezione:

E. Genazzi



La Capo Ufficio amministrativo
e del contenzioso:

C. Biasca

