

COMUNE DI MARZIO

PROVINCIA DI VARESE

Via Marchese Menefoglio n. 3 - CAP. 21030 - TEL 0332.727851 – FAX 0332.727937

E-mail: info@comune.marzio.va.it – PEC:comune.marzio@pec.regione.lombardia.it

VERBALE DI DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE

ATTO N. 27 del 31.10.2015

OGGETTO: DETERMINAZIONI IN ORDINE ALLA NULLITA' EX ART. 21 SEPTIES DELLA LEGGE 07/08/1990, N. 241 E SS.MM.II DELLA DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE N. 17 DEL 13/05/2008 RECANTE 'PRESTAZIONE DI FIDEIUSSIONE DEL COMUNE DI MARZIO A FAVORE DI M.C.M. MULTISERVIZI S.R.L.'

L'anno **duemilaquindici** il giorno **trentuno** del mese di **ottobre**, alle ore **12.00**, nella sala delle adunanze, presso il palazzo municipale di Marzio, previa osservanza delle formalità prescritte dalla Legge e dal vigente Statuto Comunale, si è riunita, sotto la presidenza del Sindaco, Cav. Maurizio Frontali la Giunta Comunale, composta dai Signori:

Cognome e Nome	Carica	Presenze/Assenze
FRONTALI MAURIZIO	SINDACO	Presente
REBOSIO MARCO GIUSEPPE	VICE-SINDACO	Presente
MORANDI GIULIO	ASSESSORE	Assente

Totale presenti 2 (DUE)

Totale assenti 1 (UNO) (Morandi Giulio)

Partecipa alla seduta con funzioni consultive, referenti e di assistenza il Segretario Comunale, Avv. Giovanni Curaba, che provvede, ai sensi dell'art. 97, comma 4, lett. a) del D. Lgs. n. 267/2000, alla redazione del presente verbale.

Il Sindaco, Cav. Maurizio Frontali, riconosciuta legale l'adunanza, dichiara aperta la seduta ed invita la Giunta Comunale a trattare l'oggetto sopra indicato.

OGGETTO: DETERMINAZIONI IN ORDINE ALLA NULLITA' EX ART. 21 SEPTIES DELLA LEGGE 07/08/1990, N. 241 E SS.MM.II DELLA DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE N. 17 DEL 13/05/2008 RECANTE 'PRESTAZIONE DI FIDEIUSSIONE DEL COMUNE DI MARZIO A FAVORE DI M.C.M. MULTISERVIZI S.R.L.'

LA GIUNTA COMUNALE

RITENUTA la propria competenza ai sensi del combinato disposto degli artt. 42 e 48 del D.Lgs. 18/08/2000, n. 267 e ss.mm.ii., recante *“Testo Unico delle Leggi sull’Ordinamento degli Enti Locali”*;

RICHIAMATA la Deliberazione della Giunta Comunale n. 17 del 13/05/2008 avente ad oggetto *“Prestazione di Fideiussione del Comune di Marzio a favore di M.C.M. MULTISERVIZI S.R.L.”* con la quale l’organo esecutivo dell’epoca ha disposto di garantire le obbligazioni contratte dalla citata società - fino alla concorrenza della somma di € 100.000,00 (Euro centomila virgola zero zero) - con la sottoscrizione di una Fideiussione. La suddetta Fideiussione è stata sottoscritta, in data 21/08/2008, dal Comune di Marzio, nella persona del Sindaco dell’epoca, già Presidente della *“MCM MULTISERVIZI S.R.L.”*, con la Banca Popolare di Sondrio – Filiale di Marchirolo (VA);

VISTO l’art. 207, comma 1 del D.Lgs. 18/08/2000, n. 267 e ss.mm.ii. ai sensi del quale *“I Comuni, le Province e le Città metropolitane possono rilasciare a mezzo di deliberazione consiliare garanzia fideiussoria per l’assunzione di mutui destinati ad investimenti e per altre operazioni di indebitamento da parte di Aziende da essi dipendenti, da Consorzi cui partecipano nonché dalle comunità montane di cui fanno parte che possono essere destinatari di contributi agli investimenti finanziati da debito, come definiti dall’art. 3, comma 18, lettere g) ed h) della Legge 24 dicembre 2003, n. 350”*;

PRECISATO che la richiamata Deliberazione della Giunta Comunale n. 17 del 13/05/2008 è affetta da nullità in quanto risulta viziata da *“difetto assoluto di attribuzione”*; infatti, per l’argomento trattato il provvedimento collegiale di cui trattasi doveva essere adottato non dalla Giunta Comunale ma dall’organo consiliare dell’Ente, come espressamente previsto dal richiamato art. 207, comma 1 del T.U.E.L.;

VISTO l’art. 21 septies della Legge 07/08/1990, n. 241 e ss. mm.ii. ai sensi del quale è nullo il provvedimento amministrativo che *“manca degli elementi essenziali, che è viziato da difetto assoluto di attribuzione, che è stato adottato in violazione o elusione del giudicato, nonché negli altri casi espressamente previsti dalla legge”*;

EVIDENZIATO che la dottrina dominante ritiene che con l’espressione *“difetto assoluto di attribuzione”* di cui all’art. 21 septies della Legge n. 241/1990, sopra citato, il Legislatore italiano abbia voluto fare riferimento all’incompetenza assoluta. Si ha *“incompetenza assoluta”* quando un atto viene emanato da un organo dell’amministrazione in totale carenza di potere, cioè in assenza di una norma che astrattamente attribuisca a quell’organo, il potere di emanare quell’atto.

La dottrina dominante (E. Casetta) prendendo spunto dalla circostanza che l'art. 21 septies della Legge 07/08/1990, n. 241 e ss.mm.ii. si limita solo ad individuare le cause di nullità, è concorde nel ritenere che il regime della nullità del provvedimento amministrativo vada mutuato da quello codicistico. Pertanto:

A) il provvedimento amministrativo nullo è **inefficace di diritto** e viene considerato tamquam non esset;

B) la nullità del provvedimento amministrativo è **rilevabile d'ufficio in qualunque momento**;

C) la nullità del provvedimento è **insanabile**, salva comunque, la possibilità di conversione dell'atto nullo in un altro atto valido, che realizzi l'interesse pubblico;

D) il provvedimento amministrativo nullo - analogamente a quanto accade in ambito civilistico - **non può essere convalidato**. Ciò si ricava dal comma 2 dell'art. 21 nonies della citata Legge n. 241/1990, che ammette la convalida solo per l'atto amministrativo annullabile;

CONSTATATO che – per tutto quanto sopra rappresentato – la Deliberazione della Giunta Comunale n. 17 del 13/05/2008 avente ad oggetto “*Prestazione di Fideiussione del Comune di Marzio a favore di M.C.M. MULTISERVIZI S.R.L.*” è affetta da nullità per “**difetto assoluto di attribuzione**”, ex art. 21 septies della Legge 07/08/1990, n. 241 e ss.mm.ii.;

RICHIAMATA la Deliberazione del Consiglio Comunale n. 18 del 18/07/2015 con la quale è stato approvato il Bilancio di previsione 2015, il Bilancio pluriennale 2015/2017 e la Relazione Previsionale e programmatica;

VISTI

- il vigente Statuto Comunale;

- il vigente Regolamento sull'Organizzazione degli Uffici e dei Servizi;

- il D.Lgs. 30/06/2003, n. 196 e s.m.i. recante “*Codice di protezione dei dati personali*”;

- il D.Lgs. 23/06/2011, n. 118 avente ad oggetto “*Disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di Bilancio delle Regioni, degli Enti locali e dei loro organismi, a norma degli articoli 1 e 2 della Legge 5 maggio 2009, n. 42*”;

- il D.Lgs. 10/08/2014, n. 126 recante “*Disposizioni integrative e correttive del Decreto Legislativo 23/06/2011, n. 118 recante Disposizioni in materia di armonizzazione dei sistemi contabili e degli schemi di Bilancio delle Regioni, degli Enti locali e dei loro organismi, a norma degli articoli 1 e 2 della Legge 5 maggio 2009, n. 42*”;

DATO ATTO che sono stati acquisiti sulla presente proposta di deliberazione ed inseriti al suo interno per formarne parte integrante e sostanziale i pareri favorevoli di regolarità tecnica e di regolarità contabile di cui all'art. 49, comma 1 del D. Lgs. 18/08/2000, n. 267, così come modificato dall'art. 3, comma 1, lett. b) del D.L. n. 174/2012, convertito in Legge n. 213/2012;

Con voti favorevoli ed unanime, espressi nei modi e nelle forme di legge

DELIBERA

per le motivazioni espresse in premessa e che qui si intendono riportate e trascritte:

1. di prendere atto della nullità ex art. 21 septies della Legge 07/08/1990, n. 241 e ss.mm.ii., della Deliberazione della Giunta Comunale n. 17 del 13/05/2008, avente ad oggetto “*Prestazione di Fideiussione del Comune di Marzio a favore di M.C.M. MULTISERVIZI S.R.L.*”;

2. di evidenziare, a supporto di quanto riportato al punto n. 1, che l'Amministrazione Comunale

in carica, subentrata alla compagine governativa al potere nel 2008 - già molto prima della notifica del Decreto ingiuntivo n. 109/2015 (R.G. n. 94/2015) proposto dalla Banca Popolare di Sondrio - ha con esposti presentati alla Procura della Repubblica ed alla Corte dei conti, territorialmente competente, evidenziato le criticità di una pluralità di operazioni connesse alla “MCM MULTISERVIZI S.R.L.”, ivi compresa l’operazione scaturita in esecuzione della richiamata Deliberazione della Giunta Comunale n. 17/2008;

3. di prendere atto che la nullità della Deliberazione della Giunta Comunale di cui all’oggetto trova la propria ratio nel “*difetto assoluto di attribuzione*”, ex art. 21 septies della Legge n. 241/1990 e ss.mm.ii., stante la grossolana violazione del combinato disposto degli artt. 42 e 207, comma 1 del D.Lgs. 18/08/2000, n. 267 e sss.mm.ii.;

4. di dare atto che la presente Deliberazione trova il proprio fondamento nell’interesse pubblico alla concreta attuazione dei principi indefettibili di legalità, imparzialità e buon andamento della Pubblica Amministrazione, sanciti dall’art. 97 della Costituzione Italiana;

5. di trasmettere per conoscenza alla Corte dei conti, Sezione regionale di controllo per la Lombardia copia della presente Deliberazione;

6. di dare atto che il presente provvedimento viene pubblicato all’Albo Pretorio on line del Comune di Marzio per rimanervi affisso quindici giorni consecutivi, in esecuzione delle disposizioni di cui alla Legge n. 69/2009 e ss.mm.ii.;

7. di dare atto che il presente provvedimento viene pubblicato in via permanente sul Portale “*Amministrazione Trasparente*” di questo Comune ai sensi e per gli effetti di cui al D. Lgs. 14/03/2013, n. 33 e ss.mm.ii., nella Sezione principale, denominata “*Provvedimenti*” – Sotto Sezione, rubricata “*Provvedimenti Organi indirizzo politico*”;

8. di dare comunicazione dell’adozione del presente atto deliberativo al capigruppo consiliare ai sensi e per gli effetti di cui all’art. 125 del D.Lgs. 18/08/2000, n. 267 e ss.mm.ii.;

SUCCESSIVAMENTE

la Giunta Comunale, attesa l’urgenza di provvedere in merito, previa distinta e separata votazione favorevole ed unanime, espressa per alzata di mano, dichiara la presente Deliberazione immediatamente eseguibile ai sensi dell’art. 134, comma 4, del D.Lgs. 18 agosto 2000 n. 267 e ss.mm.ii..

OGGETTO: OGGETTO: DETERMINAZIONI IN ORDINE ALLA NULLITA' EX ART. 21 SEPTIES DELLA LEGGE 07/08/1990, N. 241 E SS.MM.II DELLA DELIBERAZIONE DELLA GIUNTA COMUNALE N. 17 DEL 13/05/2008 RECANTE "PRESTAZIONE DI FIDEIUSSIONE DEL COMUNE DI MARZIO A FAVORE DI M.C.M. MULTISERVIZI S.R.L.".

PARERI DI REGOLARITA' TECNICA E CONTABILE

Il sottoscritto, Maurizio Frontali, esperita l'istruttoria di competenza, esprime, ai sensi dell'art. 49, comma 1 del D.Lgs. 18/08/2000, n. 267 e s.m.i., PARERE FAVOREVOLE in ordine alla regolarità tecnica ed alla regolarità contabile della proposta di deliberazione sopraindicata.

Marzio, 31/10/2015

Il Responsabile dei Servizi
F.to Cav. Maurizio Frontali

Il presente verbale viene letto, approvato e sottoscritto come segue:

IL PRESIDENTE
F.to **Cav. Maurizio Frontali**

L'ASSESSORE
F.to **Marco Giuseppe Rebosio**

IL SEGRETARIO COMUNALE
F.to **Avv. Giovanni Curaba**

CERTIFICATO DI PUBBLICAZIONE

(art. 124 del D. Lgs. 18 agosto 2000, n. 267)

Su conforme attestazione del Messo Comunale e visti gli atti d'ufficio, **certifico** io sottoscritto Segretario Comunale che del presente verbale della sujestesa deliberazione viene iniziata oggi, 20.11.2015, per 15 giorni consecutivi, la pubblicazione all'Albo pretorio on- line di questo Comune, ai sensi e per gli effetti di cui all'art. 32 della Legge n. 69/2009. Registro delle Pubblicazioni n. 317/2015.

IL MESSO COMUNALE
F.to **Enrica Lombardo**

IL SEGRETARIO COMUNALE
F.to **Avv. Giovanni Curaba**

Dalla residenza municipale di Marzio, 20.11.2015

CERTIFICATO DI ESECUTIVITA'

(art. 134 D.Lgs 18 agosto 2000, n. 267)

Certifico io sottoscritto Segretario Comunale , che la presente Deliberazione proprio perché dichiarata immediatamente eseguibile , ai sensi dell'art. 134, comma 4, del D. Lgs. n. 267/2000 è divenuta **ESECUTIVA il 31.10.2015.**

IL SEGRETARIO COMUNALE
F.to **Avv. Giovanni Curaba**

Dalla residenza municipale di Marzio, 20.11.2015

COMUNICAZIONE AI CAPIGRUPPO CONSILIARI

(Art. 125 D.Lgs. n. 267/2000)

Si dà atto che della presente Deliberazione, contestualmente alla pubblicazione all'Albo pretorio, viene data comunicazione, oggi, 20.11.2015, con prot. n. 2064 del giorno della pubblicazione, ai Capigruppo Consiliari.

IL SEGRETARIO COMUNALE
F.to **Avv. Giovanni Curaba**

Dalla residenza municipale di Marzio, 20.11.2015

Ai sensi dell'art. 18 del DPR n. 445/2000, io sottoscritto attesto che la presente copia, è conforme al verbale originale, depositato presso la Segreteria dell'Ente.

Dalla residenza municipale di Marzio, .../.../....

Il Funzionario incaricato

.....