

ILL.MO TRIBUNALE DI FERRARA
SEZIONE LAVORO

Ricorso ex art. 414 c.p.c.

parole chiave

personale ATA- graduatorie 24 mesi- punteggio servizio militare

nell'interesse del sig. **Vito LA ROCCA**, [REDACTED]

[REDACTED] rappresentato e difeso, giusta procura su foglio separato, dagli Avv.ti Giuseppe Limblici (LMBGPP65B06D514X) e Francesca Palumbo (PLMFNC85C54A089C), anche disgiunti, entrambi del Foro di Agrigento, con studio sito in Favara (AG) nella via Enrico La Loggia n. 18 ed elettivamente domiciliato presso l'indirizzo di posta elettronica dei difensori. Si indicano per comunicazioni e notificazioni fax 0922.5098037 - pec limblici@avvocatiagrigento.it; francescapalumbo@avvocatiagrigento.it

Ricorrente

contro

Ministero dell'Istruzione e del Merito, in persona del Ministro pro tempore (c.f. 80185250588) domiciliato ex lege presso l'Avvocatura Distrettuale dello Stato di Bologna con sede nella via A. Testoni n. 6- 40123 Bologna; pec ads.bo@mailcert.avvocaturastato.it

Resistenti

e nei confronti

di tutto il personale inserito nella graduatoria ATA 24 mesi (graduatorie provinciali dei concorsi ordinari per soli titoli relative ai profili professionali dell'area A e B del personale ATA della scuola indetti nell'anno scolastico 2022/23 - Graduatorie valide per l'a.s. 2023/2024), profilo Collaboratore Scolastico, per la provincia di Ferrara che verrebbe pregiudicato dall'accoglimento del presente ricorso

per la declaratoria



del diritto del ricorrente, in possesso del titolo di studio valido per l'accesso al profilo professionale di interesse in epoca antecedente alla prestazione del servizio militare, al riconoscimento per intero del servizio militare prestato non in costanza di nomina scolastica, con conseguente riconoscimento di punti 6 per anno anziché 0,6.

previo annullamento e/o disapplicazione

dell'allegato A e del bando di concorso prot. n. 256 del 26.04.2023 per titoli per l'accesso ai ruoli provinciali, relativi ai profili professionali dell'area A e B del personale ATA indetto dall'USR Emilia Romagna nella parte in cui subordina la piena valutabilità del servizio militare di leva e del servizio sostitutivo assimilato per legge alla circostanza che detto servizio sia stato prestato in costanza di nomina scolastica, nonché della presupposta Nota Ministeriale n. 26352 del 5 aprile 2023 di "Indizione del concorso per soli titoli, 24 mesi personale ATA as 2022/2023" e dell'O.M. 23.02.2009, n. 21 nella parte di interesse.

In fatto

1. Il ricorrente, già inserito nelle graduatorie di circolo e d'istituto di III fascia del personale ATA, profilo Collaboratore Scolastico, ha presentato per l'a.s. 2022/2023 domanda indirizzata all'Ambito Territoriale di Ferrara - per l'inserimento nella graduatoria ATA 24 mesi che consente l'accesso ai ruoli provinciali e la successiva immissione in ruolo ai sensi dell'art. 554 del decreto legislativo n. 297/1994 (all.n. 1); lo stesso attualmente presta servizio presso l'Istituto Comprensivo [REDACTED] entrambe le circostanze radicano la competenza presso codesto Ill.mo Tribunale.
2. Nella domanda ha indicato di aver conseguito il titolo di accesso al profilo professionale di interesse in data [REDACTED] e di aver prestato servizio militare di leva dal [REDACTED] e per la durata di mesi dieci (all. n. 4).
3. L'Ufficio Scolastico di Ferrara ha attribuito al ricorrente, nelle graduatorie ATA 24 mesi, **un punteggio complessivo di 14,50** come si evince dal contratto di lavoro allegato; avuto riguardo al servizio militare risulta riconosciuto un punteggio di 0,5 atteso che l'O.M. 23.02.2009, n. 21, che disciplina ancora oggi la materia delle graduatorie cd. dei 24 mesi di cui all'art. 554 del decreto legislativo n. 297/1994, nell' Allegato n. 1 (Avvertenze alle Tabelle A/1 - A/2 - A/3 - A/4 - A/5) prevede che *"Il servizio militare di leva e i servizi sostitutivi assimilati per legge, il servizio civile sostitutivo di quello di leva prestati in costanza di rapporto di impiego sono considerati servizio*



effettivo nella medesima qualifica. Il servizio militare di leva e i servizi sostitutivi assimilati per legge, il servizio civile sostitutivo di quello di leva prestati non in costanza di rapporto di impiego sono considerati come servizio prestato alle dirette dipendenze delle amministrazioni statali.”

Le Tabelle A/1 - A/2 - A/3 - A/4 - A/5 in relazione alla valutazione del servizio prevedono, infatti, che il servizio effettivo a tempo indeterminato o a tempo determinato prestato nella qualifica in scuole o istituti di istruzione primaria, secondaria ed artistica statali, nelle istituzioni scolastiche e culturali italiane all'estero.. sia valutato punti 0,50 per ogni mese di servizio o frazione superiore a 15 gg e **quindi 6 punti per anno**; mentre il servizio effettivo prestato alle dirette dipendenze di amministrazioni statali, regionali, provinciali o comunali, nei patronati scolastici o nei consorzi provinciali per l'istruzione tecnica... sia valutato punti 0,05 per ogni mese di servizio o frazione superiore a 15 e **quindi 0.6 per anno**.

Riconoscendo, invece, il punteggio pieno di punti 6 per ogni anno di servizio il punteggio spettante al ricorrente, al netto di punti 0.5 già attribuiti, dovrebbe essere così rideterminato:

- Collaboratore Scolastico **punti spettanti 19 anziché 14,50** ($14,50 - 0,5 + 5 = 19$).

4. Stante la contrarietà delle determinazioni ministeriali alle disposizioni normative di rango primario che disciplinano la materia, il ricorrente si trova costretto ad adire codesto Ill.mo Tribunale, in funzione di Giudice del Lavoro, per i seguenti motivi

Preliminarmente sulle ragioni del ricorso.

Si rileva che il ricorrente ha di recente proposto un ricorso all'Ill.mo Tribunale adito riguardante il riconoscimento del punteggio pieno per il servizio militare prestato non in costanza di nomina scolastica, ma all'interno delle graduatorie di circolo e d'istituto, nelle quali era inserito al momento del deposito dell'atto.

Il ricorso avente R.G. n. [REDACTED] si è concluso con sentenza di accoglimento n. [REDACTED]

La difesa del ricorrente con formale nota di esecuzione ha chiesto all'Ambito Territoriale di Ferrara di eseguire la sentenza anche all'interno delle graduatorie ATA 24 mesi, dove nel frattempo il ricorrente è transitato per il profilo di collaboratore scolastico.

Mentre la sentenza è stata eseguita dalla scuola capofila ed il punteggio riconosciuto all'interno delle graduatorie di circolo e d'istituto, nessuna esecuzione è stata data dall'Ufficio scolastico Provinciale di Ferrara all'interno della graduatoria ATA 24 mesi.



L'Ufficio ha fatto sapere al ricorrente, per le vie brevi, che il punteggio non sarebbe stato riconosciuto nella graduatoria ATA 24 mesi a "causa delle diversità delle due graduatorie".

Stante l'atteggiamento assunto dall'Ufficio, si è stati costretti a presentare nuovo ricorso all'Ill.mo Tribunale per il riconoscimento del punteggio pieno per il servizio militare, prestato non in costanza di nomina scolastica, anche all'interno della graduatoria ATA 24 mesi (graduatoria che consente l'accesso al ruolo).

In diritto

L'azione amministrativa è illegittima nella parte in cui, ai fini dell'inserimento e/o dell'aggiornamento delle graduatorie di III fascia per il personale ATA e della graduatoria ATA 24 mesi esclude dai servizi valutabili per intero il servizio militare prestato non in costanza di rapporto di impiego.

La normativa anzidetta si pone in contrasto con la normativa nazionale di riferimento e si traduce nella violazione dei principi generali di matrice comunitaria che permeano l'agere amministrativo.

Invero, il bando dell'USR Emilia Romagna di concorso per l'accesso ai ruoli provinciali, in linea con quanto previsto nelle presupposte disposizioni ministeriali, nelle "Avvertenze" lett b) prevede che: *"B) Il servizio militare di leva e i servizi sostitutivi assimilati per legge prestati in costanza di rapporto di impiego sono considerati servizio effettivo nella medesima qualifica. Il servizio militare di leva e i servizi sostitutivi assimilati per legge prestati non in costanza di rapporto di impiego sono considerati come servizio prestato alle dirette dipendenze delle amministrazioni statali"*.

Secondo le determinazioni ministeriali, quindi, laddove l'aspirante abbia svolto servizio militare in costanza di un rapporto di lavoro in qualità di personale ATA, detto servizio è valutato come effettivo reso nella medesima qualifica, con conseguente attribuzione di punti 0,50 per ogni mese di servizio o frazione superiore a giorni 15, **fino a un massimo di punti 6 per ciascun anno scolastico**. Allorquando, al contrario, l'aspirante abbia prestato il servizio militare non in costanza di rapporto di impiego, ne consegue una valutazione in termini di servizio svolto nelle amministrazioni statali, con conseguente attribuzione di un punteggio pari a punti 0,05 per ogni mese di servizio o frazione superiore a giorni 15, **fino a un massimo di punti 0,60 per ciascun anno scolastico**.



In altri termini, in ragione dei disposti sopra richiamati, il servizio militare prestato non in costanza di rapporto di impiego viene valutato in misura ridotta e nettamente inferiore rispetto al servizio prestato in costanza di rapporto di impiego sulla base di un dato puramente aleatorio (l'aver prestato servizio militare in costanza di nomina).

La scelta operata dal Ministero resistente appare illegittima, irrazionale e foriera di discriminazioni, oltre che priva di qualsivoglia addentellato normativo; in questi termini, il bando regionale dell'USR Emilia Romagna prot. 256 del 06.04.2023 realizza una pacifica violazione delle norme di rango primario che disciplinano la materia, nonché del dettato costituzionale cui la fonte primaria intende dare piena attuazione.

Al fine di comprendere l'illegittimità dell'azione amministrativa giova ricostruire il panorama normativo di riferimento.

Già con la Legge n. 282/1969, recante norme per il conferimento degli incarichi e delle supplenze negli istituti di istruzione secondaria, all'art. 4, è stato previsto: *"[...] ai fini della valutazione dei titoli di servizio, il servizio militare di leva o per richiamo d'autorità, (...) sono valutati come servizio scolastico con la massima qualifica [...]"*.

In linea di continuità con le previsioni di cui alla citata L. 282/1969, la successiva Legge 24 dicembre 1986, n. 958, all'art. 20, ha stabilito che *"[...] il periodo di servizio militare è valido a tutti gli effetti per l'inquadramento economico e per la determinazione dell'anzianità lavorativa ai fini del trattamento previdenziale del settore pubblico [...]"*.

Dalla lettera della legge emerge chiaramente che il servizio militare prestato dopo l'entrata in vigore della normativa summenzionata e prima della sospensione della leva obbligatoria ed introduzione di quella volontaria, (con possibilità di arruolamento anche delle donne), deve essere valutato come titolo didattico, pari ad un anno di servizio, indipendentemente dalla costanza del rapporto d'impiego.

La piena valutabilità del servizio militare e del servizio sostitutivo assimilato ex lege, ancorché prestato non in costanza di nomina, è stata poi espressamente esplicitata e ribadita dalle previsioni di cui all'art. 485, comma 7 D.Lgs. 297/1994- Testo Unico delle disposizioni legislative in materia di



istruzione- a norma del quale “[...] il periodo di servizio militare di leva o per richiamo e il servizio civile sostitutivo di quello di leva è valido a tutti gli effetti [...]”, nonché dall’art. 569, comma 3, rubricato “riconoscimento dei servizi agli effetti della carriera” (riferito al personale ATA), secondo cui “Il periodo di servizio militare di leva o per richiamo o il servizio civile sostitutivo di quello di leva è valido a tutti gli effetti”.

Le disposizioni in commento, nello stabilire la “validità a tutti gli effetti del servizio militare e del servizio civile”, omettendo qualsivoglia distinzione tra servizio prestato in costanza di nomina e servizio prestato non in costanza di nomina, costituiscono piena attuazione del disposto di cui all’art. 52 Cost. in ragione del quale “l’adempimento del servizio militare di leva non può pregiudicare la posizione di lavoro del cittadino, intesa come status del quale l’anzianità costituisce elemento integrativo” (cfr. Cassazione Civile, Sez. Lav. 1° settembre 1997 n. 8297).

In una logica costituzionalmente orientata, la fonte primaria non può che riconoscere piena valutabilità al servizio militare atteso che lo stesso non può costituire elemento ostativo all’instaurazione del rapporto di servizio; di talchè, al precipuo fine di scongiurare che l’adempimento del servizio militare possa pregiudicare i rapporti di lavoro dei cittadini, la normativa di riferimento è congegnata in modo da consentire la valutazione piena del servizio militare prestato dopo aver conseguito i titoli utili all’accesso alla carriera scolastica.

Del resto, il quadro normativo summenzionato si pone in linea con il disposto di cui all’art. 2050 del D.Lgs. 66/2000, recante la disciplina dell’ordinamento militare, che ha regolamentato con una norma di portata generale la valutazione del servizio militare, come interpretata dalla Suprema Corte di Cassazione. Invero, l’art. 2050 al comma 1, stabilisce che “i periodi di effettivo servizio militare, prestati presso le Fo. armate sono valutati nei pubblici concorsi con lo stesso punteggio che le commissioni esaminatrici attribuiscono per i servizi prestati negli impieghi civili presso enti pubblici”. Continua il comma 2, “ai fini dell’ammissibilità e della valutazione dei titoli nei concorsi banditi dalle pubbliche amministrazioni è da considerarsi a tutti gli effetti il periodo di tempo trascorso come militare di leva o richiamato, in pendenza di rapporto di lavoro”. La Suprema Corte, con riferimento al disposto di cui al secondo comma, ha osservato che “la disposizione, in una lettura integrata con il comma precedente, non limita la portata della valutazione dei periodi di servizio effettivo di leva nei pubblici concorsi ma ne costituisce una



specificazione, nel senso che anche i servizi di leva svolti in pendenza di un rapporto di lavoro sono valutabili ai fini concorsuali. Una contrapposizione tra quei due commi sarebbe infatti testualmente illogica ed in contrasto con la razionalità intrinseca della previsione — coerente con il principio di cui all'art. 52, comma 2, della Costituzione — secondo cui chi sia chiamato ad un servizio obbligatorio nell'interesse della nazione ottiene l'utile valutazione di esso a fini concorsuali o selettivi” (Cass. Civ. ord. 41894/21). In questa prospettiva, secondo la Corte di Cassazione, è “lungo questa linea interpretativa, in cui l'art. 2050 si coordina e non contrasta con l'art. 485, co. 7, cit., che il sistema generale va riconnesso al sistema scolastico, secondo un principio di fondo tale per cui, appunto, il servizio di leva obbligatorio e il servizio civile ad esso equiparato sono sempre utilmente valutabili, ai fini della carriera (art. 485 cit.) come anche dell'accesso ai ruoli (art. 2050 co. 1 cit), in ogni settore ed anche se prestati in costanza di rapporto di lavoro (art. 2050, co. 2 cit.), in misura non inferiore, rispetto ai pubblici concorsi o selezioni, di quanto previsto per i servizi prestati negli impieghi civili presso enti pubblici (art. 2050, co. 1 cit.); dovendosi disapplicare, perché illegittima, la previsione di rango regolamentare dell'art. 2, co. 6, D.M. 44/2001 che dispone diversamente, consentendo la valutazione del solo servizio reso in costanza di rapporto di lavoro, rispetto alle graduatorie ad esaurimento (in tal senso, rispetto all'analoga previsione del D.M. 42/2009, v. Consiglio di Stato, sez. VI, 18 settembre 2015, n. 4343)” (Cass. ordinanza 2 marzo 2020, n. 5679).

In linea di continuità con l'orientamento espresso dalla Suprema Corte si pone la recente pronuncia del **Consiglio di Stato** che con la **sentenza n. 07383/2022 pubblicata il 23.08.2022** ha perimetrato il fondamento delle disposizioni normative che vengono in rilievo nel caso di specie. Più precisamente, secondo il Consiglio di Stato le norme di cui agli artt. 62 L.312/1980 e 485 D.Lgs. 297/1994 *“trovano fondamento nell'art. 52 comma 2 della Costituzione che nel sancire l'obbligatorietà del servizio militare nei limiti e nei modi stabiliti dalla legge aggiunge che <il suo adempimento non pregiudica la posizione di lavoro del cittadino>. Il fondamento delle disposizioni di legge in esame è dunque quello di attribuire a chi ha adempiuto al proprio dovere di servire la Patria, ai sensi del comma 1 della medesima disposizione costituzionale, un vantaggio compensativo del sacrificio subito rispetto alle aspettative di sistemazione lavorativa nel tempo cui ha assolto il dovere sancito dalla Costituzione. Lo stesso fondamento ha il comma 2 dell'art. 2050 dell'ordinamento militare [...] secondo cui ai fini <dell'ammissibilità e della valutazione dei titoli*



nei concorsi banditi dalle pubbliche amministrazioni è da considerarsi a tutti gli effetti il periodo di tempo trascorso come militare di leva o richiamato, in pendenza di rapporto di lavoro>. Dal riferimento da ultimo operato nella disposizione ora in esame alla pendenza del rapporto di lavoro durante l'espletamento del servizio militare di leva non può ricavarsi la conseguenza per cui dovrebbe invece escludersi quale servizio riconoscibile ai fini di carriera quello prestato quando nessun rapporto era ancora costituito. Il comma 2 va infatti letto non già in antitesi al comma 1 che come esposto in precedenza ha carattere generale. Il medesimo comma costituisce invece una specificazione del primo, diretto a riconoscere il vantaggio compensativo anche <in pendenza di rapporto di lavoro>. Se si pone l'esigenza di ristorare chi ha svolto il servizio militare di leva del sacrificio subito sotto forma di pregiudizio alle aspettative di progressione di carriera e della propria posizione lavorativa, non è evidentemente negabile che un pregiudizio analogo è predicabile nei confronti di chi un lavoro debba ancora ottenerlo, e nondimeno vi debba rinunciare durante il servizio prestato nelle forze armate".

A conferma della ricostruzione ermeneutica anzidetta, è intervenuta, in tempi recenti, la **sentenza n. 00266/2023 pubblicata il 09.01.2023** a mezzo della quale il Consiglio di Stato, richiamando i precedenti di Sezione e aderendo all'impostazione della Suprema Corte, ha censurato l'azione amministrativa.

Le pronunce in commento si pongono in linea di continuità con l'orientamento già espresso dalla giurisprudenza amministrativa: *"il servizio di leva deve essere valutato, a prescindere dalla costanza di nomina, come titolo utile per le citate graduatorie...una lettura costituzionalmente orientata dell'art. 485 comma 7 del d.lgs. 297 del 1994 (Testo Unico Scolastico) impone di ritenere che debba darsi rilevanza al servizio militare prestato (e/o servizio sostitutivo assimilato per legge) dagli appellanti dopo aver conseguito il titolo valido per l'accesso alle graduatorie A.T.A., anche se svolto in un periodo nel quale non avevano ricevuto alcuna nomina scolastica"* (cfr. Cons. Stato n. 01720/2022, pubblicata in data 10/03/2022; così anche Cds ordinanza n. 6581/2021).

A fronte del succitato quadro normativo (che, come è evidente, non opera diversificazioni ai fini della piena valutazione del servizio militare) e delle ricostruzioni ermeneutiche offerte dalla giurisprudenza, il Ministero dell'Istruzione, con le disposizioni di cui si chiede la disapplicazione opera un'ingiustificata differenziazione tra il servizio di leva svolto in costanza di nomina e il servizio prestato non in costanza di nomina; in detta ultima ipotesi, del tutto illegittimamente,



vengono riconosciuti solo punti 0,60 per ogni anno e per ogni mese o frazione superiore a 15 giorni punti 0,05, anziché punti 6 per ogni anno e punti 0,50 per ogni mese o frazione superiore a 15 giorni come nei servizi prestati in costanza di nomina. La circostanza pone in evidenza la contrarietà dell'azione amministrativa alle fonti di rango primario che, al contrario, non pongono limiti alla valutazione piena del servizio militare, in un'ottica di tutela della posizione lavorativa del cittadino.

In tempi recenti l'Ill.mo Tribunale adito, proprio con riferimento al ricorso presentato dal ricorrente per le graduatorie di circolo e d'istituto, ha accertato il diritto al riconoscimento di un punteggio pieno (6 punti per anno) per il servizio militare svolto non in costanza di nomina scolastica [REDACTED]

Anche in questo caso l'intestato Tribunale nel motivare l'accoglimento del ricorso ha richiamato i precedenti della Suprema Corte (Cass. Ordinanza n. 5679 del 02/03/2020, Cass. Sez. L, Ordinanza n. 41894 del 2021; Cass. Sez. L, Ordinanza n. 36354 del 2021; Cass. Sez. L, Ordinanza n. 35380 del 2021; Cass. Sez. L, Ordinanza n. 34688 del 2021; Cass. Sez. L, Ordinanza n. 34687 del 2021; Sez. L, Ordinanza n. 34686 del 2021; Sez. L, Ordinanza n. 33151 del 2021; Cass. Sez. L, Ordinanza n. 15467 del 2021; Cass. Sez. L, Ordinanza n. 15127 del 2021, ordinanze n. 34687 del 2021 e n. 34686 del 2021) e del Consiglio di Stato (sentenza CDS n. 1720/22 del 10.03.2022; sentenza CDS n. 3286/22 del 27.04.2022; sentenza CDS n. 7383/22 del 23.08.2022).

In senso conforme si sono pronunciati anche diversi altri Tribunali (cfr. Trib. di Roma sent. n. 1963/2023; Corte Appello Roma sent. n. 685/2023; Corte Appello Milano sent. n. 370/2021; Trib. di Milano sent. n. 1581/2023; Trib. di Ravenna sent. n. 99/2023; Trib. di Trapani sent. n. 38/2023; Trib. di Caltanissetta sent. n. 46/2023; Trib. di Benevento sent. n. 283/2023; Trib. di Udine sent. n. 20/2023; Trib. di Campobasso sent. 36/2023; Trib. di Foggia sent. n. 692/2023; Trib. di Venezia sent. n. 662/2022; Trib. Bergamo sent. 388/2022; Trib. di Torino sent. n. 720/2022; Trib. di Teramo sent. n. 249/2022; Trib. di Frosinone sent. n. 638/2022).

Tutto quanto sopra esposto, il sig. La Rocca Vito, come sopra rappresentato e difeso, rassegna le seguenti



CONCLUSIONI

Piacci all'Ill.mo Tribunale adito, disattesa ogni contraria istanza, eccezione e difesa, in accoglimento del presente ricorso, previo annullamento e/o disapplicazione degli atti in epigrafe indicati,

- accertare e dichiarare il diritto del ricorrente al riconoscimento del punteggio per intero del servizio militare prestato non in costanza di nomina;
- accertare e dichiarare il correlato diritto all'attribuzione di punti 5 anziché di punti 0,5 per il servizio militare svolto non in costanza di nomina, con obbligo a carico dell'amministrazione resistente alla rideterminazione del punteggio complessivo del ricorrente nella graduatoria provinciale ATA 24 mesi, profilo collaboratore scolastico, per la provincia di Ferrara;
- ordinare all'amministrazione resistente l'adozione di tutti gli atti consequenziali;
- condannare l'amministrazione resistente al pagamento delle spese di lite e compensi di difesa, da distrarsi in favore dei difensori che si dichiarano antistatari.

Dichiarazione di valore

I sottoscritti avvocati, ai fini del versamento del contributo unificato, dichiarano che il presente procedimento verte in materia di lavoro – pubblico impiego- [REDACTED]

Si allegano in copia digitale:

1. domanda di inserimento graduatorie ATA 24 mesi;
2. contratto di lavoro a tempo determinato con posizione e punteggio;
3. titolo di accesso;
4. congedo militare;
5. bando regionale ATA 24 mesi;
6. Nota Ministeriale n. 26352 del 5 aprile 2023;
7. O.M. 23.02.2009, n. 21;
8. giurisprudenza citata.

Favara, 28 settembre 2023

Avv. Giuseppe Limblici

Avv. Francesca Palumbo

