



TRIBUNALE AMMINISTRATIVO REGIONALE PER IL LAZIO

ROMA

RICORSO PER MOTIVI AGGIUNTI

nell'interesse della Prof.ssa **MARIA SPAZIANO** (codice fiscale SPZMRA74D57B963Z), nata a Caserta (CE) il 17.04.1974 e residente in (81058) Vairano Patenora (CE), alla via Volturmo n. 31, rappresentata e difesa, come da procura speciale in calce al ricorso introduttivo, dagli **Avv.ti Federica Scafarelli** (c.f. SCFFRC70S46F839I; pec. federicascafarelli@ordineavvocatiroma.org; fax: 06 80691983) del Foro di Roma, **Giuseppe Farina** (c.f. FRNGPP79L12A516J; pec. giuseppe.farina@ordineavvocatipadova.it; fax: 049.8782234) del Foro di Padova e **Angelica Maria Nicòtina** (c.f. NCTNLC80B54F158N; pec. angelica.nicotina@ordineavvocatipadova.it; fax: 049.8782234) del Foro di Padova e **Federico Pagetta** (c.f. PGTFRC69L22B563W; pec. federico.pagetta@ordineavvocatipadova.it; fax: 049.8782234) del Foro di Padova, nonché elettivamente domiciliata presso lo studio del primo dei suddetti procuratori, in Roma, Via G. Borsi n. 4.

I suddetti procuratori dichiarano di voler ricevere le comunicazioni e le notificazioni relative al presente procedimento a mezzo p.e.c. agli indirizzi, federicascafarelli@ordineavvocatiroma.org, giuseppe.farina@ordineavvocatipadova.it, angelica.nicotina@ordineavvocatipadova.it, e federico.pagetta@ordineavvocatipadova.it nonché a mezzo fax al n. 049.8782234 e al n. 06.80691983

ricorrente,

nel procedimento allibrato *sub* R.G. n. 10479/2019, promosso

contro

il **MINISTERO DELL'ISTRUZIONE, DELL'UNIVERSITÀ E DELLA RICERCA**, in persona del legale rappresentante in carica

resistente

e contro

la prof.ssa ZELDA FERRARESE (c.f. FRRZLD73B50H783F), residente in San Bonifacio (VR) via Giotto n. 16

la prof.ssa MICHELA VISIONE (VSNMHL77P63G596P), residente in Sant'Angelo d'Alife (CE), via Annunziata n. 4

controinteressate

CON RICORSO INTRODUTTIVO

per l'annullamento

previa sospensione dell'efficacia esecutiva,

e comunque previa adozione delle idonee misure cautelari *ex art. 55 c.p.a.*

- della nota del Capo dipartimento per il sistema educativo di istruzione e formazione, Direzione generale per il personale scolastico del M.I.U.R. AOODGPER n. 32565 del 17.07.2019 e del relativo elenco allegato (docc. 1 e 1-bis);
- del verbale (non noto) della 37° Sotto-Commissione del 29.05.2019 delle operazioni relative allo svolgimento della prova orale sostenuta dalla ricorrente;
- del giudizio di mancato superamento della prova orale sostenuta dalla ricorrente affisso all'albo della sede d'esame il 29.05.2019;
- del decreto del Capo Dipartimento per il sistema educativo di istruzione e formazione, Direzione generale per il personale scolastico del M.I.U.R. AOODPIT n. 580 del 19.04.2019, con il quale sono stati nominati i componenti aggregati esperti di lingua straniera e di informatica di cui all'allegato A delle sotto-commissioni nella parte in cui, nella 37° Sotto-Commissione è stato nominato quale Componente aggregato di Informatica il dott. Federico Beghini (doc. 2 e 2-bis);
- in via subordinata, dell'art. 15, comma 8, del Regolamento di cui al D.M. 3 agosto 2017, n. 138 e, per l'effetto, del decreto del Direttore generale del Personale scolastico - Dipartimento per il sistema educativo di istruzione e formazione del M.I.U.R. AOODPIT n. 2080 del 31.12.2018 venivano costituite le sotto-commissioni di concorso (docc. 3 e 4);
- in via subordinata, degli articoli 12, comma 4, del Regolamento di cui al D.M. 3 agosto 2017, n. 138 (doc. 3) e 10 del Bando concorsuale (doc. 5) di cui al decreto del Direttore generale per il Personale scolastico del M.I.U.R. nella parte in cui le predette norme stabiliscono che i titoli siano valutati per quei candidati che abbiano superato la prova orale e, conseguentemente, della nota del Capo dipartimento per il sistema educativo di

- istruzione e formazione, Direzione generale per il personale scolastico del M.I.U.R. AOODGPER n. 32565 del 17.07.2019 e del relativo elenco allegato (docc. 1 e 1-bis);
- in via subordinata, dei “*quadri di riferimento relativi alla prova orale*” e del relativo atto/decreto di approvazione (non noto) doc. 6);
 - in via subordinata, del decreto del Direttore generale del Personale scolastico - Dipartimento per il sistema educativo di istruzione e formazione del M.I.U.R. AOODPIT n. 2080 del 31.12.2018, con il quale sono state costituite le sotto-commissioni di concorso, nella parte in cui sono state nominate quali componenti della 37° Sotto-Commissione la dott.ssa Silvana Sartori e la dott.ssa Mariella Serra (doc. 4);
 - di ogni atto presupposto e/o preparatorio e/o connesso e/o consequenziale e/o di esecuzione rispetto agli atti impugnati

NONCHÉ CON GLI ODIERNI MOTIVI AGGIUNTI
per l'annullamento

previa sospensione dell'efficacia esecutiva,

e comunque previa adozione delle idonee misure cautelari ex art. 55 c.p.a.

- del verbale della 37° Sotto-Commissione n. 10 del 29.05.2019 delle operazioni relative allo svolgimento della prova orale sostenuta dalla ricorrente (**doc. 14**);
- del Decreto del Capo del Dipartimento per il sistema educativo di istruzione e formazione Direzione generale per il personale scolastico n. 1205 dell'1.08.2019 di approvazione graduatoria generale nazionale per merito e titoli del concorso per dirigenti scolastici (**doc. 15**);
- dell'Allegato al Decreto Dipartimentale n. 1205 dell'1.08.2019 contenente la graduatoria generale nazionale per merito e titoli del concorso per dirigenti scolastici (**doc. 16**);
- dell'Avviso del Dipartimento per il sistema educativo di istruzione e formazione del MIUR avente ad oggetto: “*Concorso nazionale, per titoli ed esami, finalizzato al reclutamento di dirigenti scolastici presso le Istituzioni scolastiche statali (D.D.G. n. 1259, del 23/11/2017). Assegnazione ai ruoli regionali*” (**doc. 17**);
- del Decreto Dipartimentale n.1229 del 7 agosto 2019 concernente rettifiche alla graduatoria generale nazionale per merito e titoli del concorso per dirigenti scolastici (**doc. 18**);
- dell'Allegato al Decreto Dipartimentale n.1229 del 7 agosto 2019 (**doc. 19**).

-

per l'accertamento e la declaratoria

- del diritto della ricorrente a sostenere nuovamente la prova orale avanti ad altra sotto-commissione

e, per l'effetto, per la condanna

- dell'Amministrazione resistente a disporre la ripetizione della prova orale avanti ad altra sotto-commissione

nonché, ai sensi dell'art. 116 c.p.a.,

per l'accertamento dell'illegittimità e/o per l'annullamento

- del silenzio-rigetto, formatosi ai sensi dell'art. 25, comma 4, della l. n. 241/1990, sull'istanza di accesso alla documentazione richiesta dalla ricorrente con l'istanza del 18.06.2019 e ad oggi ostesa solo in minima parte;

per la conseguente declaratoria

- del diritto di accesso ai documenti amministrativi in favore della ricorrente

e con riserva di proposizione di ulteriori motivi aggiunti propri e impropri

FATTO

A) Per evitare inutili ripetizioni e in ossequio al principio di sinteticità degli atti il sottoscritto patrono rinvia ai fatti già puntualmente rappresentati nel ricorso introduttivo di questo giudizio,

rammentando schematicamente che la ricorrente:

- ha partecipato al corso-concorso nazionale per il reclutamento di dirigenti scolastici, indetto dal Ministero dell'Istruzione, dell'Università e della Ricerca (di seguito, MIUR o Ministero resistente) con decreto direttoriale della Direzione generale per il personale scolastico, prot. n. 1259 del 23.11.2017 (doc. 5);
- a seguito del superamento della prova scritta è stata ammessa alla prova orale con decreto del Capo Dipartimento per il sistema educativo di istruzione e formazione del MIUR n. 395 del 27.03.2019 e dal relativo allegato (doc. 8);
- il 29.05.2019 ha sostenuto la prova avanti alla 37° Sotto-Commissione, ma lo stesso giorno apprendeva di non averla superata mediante affissione all'albo della sede d'esame del

relativo punteggio complessivo, inferiore al minimo stabilito dall'art. 12, comma 3, del Regolamento di concorso;

- pertanto, con istanza trasmessa a mezzo p.e.c. in data **18.06.2019** (doc. 12), per il tramite del legale di fiducia, esercitava la facoltà riconosciuta dagli artt. 22 ss. della L. 22 agosto 1990 n. 241, chiedendo di accedere agli atti concorsuali e di avere copia della prova sostenuta, del relativo verbale e di ogni altro atto relativo alla procedura in questione;
- detta documentazione non veniva trasmessa tempestivamente dal MIUR costringendola a proporre ricorso avanti il T.A.R. per il Lazio avverso gli atti lesivi del procedimento concorsuale noti in allora nonché per il tacito diniego all'accesso agli atti del Ministero ai sensi dell'art. 116 c.p.a..

Solo dopo la notificazione del ricorso al Ministero effettuata a mezzo p.e.c. in data 29.07.2019 perveniva allo scrivente patrocinio unicamente il verbale della 37° Sotto-Commissione n. 10 del 29.05.2019 delle operazioni relative allo svolgimento della prova orale sostenuta dalla ricorrente (doc. 14) ma non anche la rimanente parte della documentazione oggetto dell'istanza del 18.06.2019 (doc. 12) per l'ostensione della quale gli scriventi patroni ribadiscono in questa sede la domanda *ex art.* 116 c.p.a. già formulata nel ricorso introduttivo. Nelle more, il Ministero resistente approvava e pubblicava la graduatoria generale nazionale per merito e titoli del concorso (docc. 15, 16, 17, 18 e 19).

Pertanto, la prof.ssa Spaziano *ut supra* rappresentata e difesa, con gli odierni motivi aggiunti impropri di ricorso, da un lato, chiede l'annullamento e/o la riforma, previa adozione di ogni più idonea misura cautelare, degli ulteriori provvedimenti della procedura siccome irrimediabilmente illegittimi in via derivata e, dall'altro lato, propone ulteriori e autonomi motivi di ricorso propri alla luce del citato verbale n. 10 del 29.05.2019 relativo alla prova orale per le seguenti ragioni di

DIRITTO

A) Quanto ai motivi aggiunti propri.

1) IN VIA PRINCIPALE, ECCESSO DI POTERE PER MANIFESTA ILLOGICITÀ E IRRAGIONevolezza.

VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEI PRINCIPI DI IMPARZIALITÀ E DI PAR CONDICIO.

In base all'art. 9, comma 2, del Bando di concorso la prova orale doveva consistere tra l'altro in:

“a) un colloquio sulle materie d'esame di cui all'art. 10, comma 2, del decreto ministeriale che accerta la preparazione professionale del candidato sulle medesime e sulla verifica della capacità di risolvere un caso riguardante la funzione del dirigente scolastico” (doc. 5).

Giova evidenziare al riguardo come la soluzione del caso ricoprisse una notevole importanza ai fini del superamento della prova: ben 42 punti (sul totale di 100 conseguibili all'esito del colloquio) concernevano proprio questa specifica parte della verifica (cfr. quadri di riferimento, doc. 6). Nel verbale n. 10 del 29 maggio 2019 è riportato il caso sottoposto alla ricorrente: *“Il MIUR comunica alle istituzioni scolastiche che il giorno 30 maggio è stato proclamato da parte dei sindacati uno sciopero del personale docente e ata. Quali comunicazioni e quali atti dovrà porre in essere il ds di un istituto comprensivo successivamente alla pervenuta comunicazione? Quali comunicazioni e quali atti dovrà porre in essere il ds considerato che non tutto il personale ata ha dichiarato la sua intenzione di aderire o meno allo sciopero?”*.

Ebbene, la valutazione della prova della prof.ssa Spaziano da parte della Sotto-Commissione è stata pari a 27 punti, che, in relazione alla griglia di giudizio arbitrariamente stabilita dalla stessa Sotto-commissione, equivarrebbe a *“non adeguato”* (cfr. doc. 14 - allegato 2 del verbale 10 del 29.05.2019).

Ma siffatta valutazione stride fortemente con l'esperienza e la professionalità della ricorrente. Il caso, così come formulato, rappresenta infatti, una situazione concretamente vissuta e gestita dalla candidata-ricorrente, la quale, dall'anno scolastico 2017/18, riveste la carica di Rappresentante Sindacale Unitario (RSU), risultando anche essere stata la prima tra gli eletti nel proprio istituto scolastico. Il caso che le è stato posto rientra pienamente nell'attività tipica di un RSU.

Al riguardo giova evidenziare che la prof.ssa Spaziano ha dovuto gestire situazioni analoghe, e anche più complesse, derivanti dalla composizione della propria scuola, nata dalla fusione di due diversi istituti scolastici ancor oggi separati in due diversi edifici.

In caso di sciopero le procedure sono stabilite dalla contrattazione collettiva, dove sono puntualmente riportate le azioni che le RSU devono svolgere, coadiuvandosi con il dirigente

scolastico, al fine di assicurare tutti i servizi scolastici nel rispetto dei diritti dei lavoratori e contrastare comportamenti antisindacali degli stessi dirigenti scolastici.

Il sub-punteggio attribuito dai commissari alla prof.ssa Spaziano in merito alla “capacità di risoluzione del caso” è manifestamente illogico rispetto alle competenze della candidata, tant’è che la stessa, nel corso della prova orale, ha ampiamente sviscerato i vari aspetti procedurali che la traccia presentava.

Inoltre, nell’attribuzione del punteggio come da scheda allegata al verbale (doc. 14 - allegato 2 del verbale 10 del 29.05.2019) la candidata viene valutata come “non adeguata” per l’indicatore “*chiarezza espositiva e capacità di sintesi*” riportando il punteggio di 5/10.

Anche tale valutazione è manifestamente illogica se solo si pensa che la ricorrente è giornalista della carta stampata e televisiva, come evidenziato per testate nazionali e regionali, e si rivolge ad un pubblico vasto ed eterogeneo per fornire una chiara e corretta informazione.

2) IN VIA PRINCIPALE, VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DELL’ART. 12, COMMA 1, DEL D.P.R. N. 487 DEL 1994 E SS.MM.II..

VIOLAZIONE DELLA LEGGE N. 241 DEL 1990, NONCHÉ DEGLI ARTICOLI 6 E 12 DEL D.P.R. N. 487 DEL 1994 E SS.MM.II..

VIOLAZIONE DELLA LEGGE N. 241 DEL 1990, NONCHÉ DEGLI ARTICOLI 6 E 12 DEL D.P.R. N. 487 DEL 1994.

VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE SOTTO PLURIMI PROFILI DEL QUADRO DI RIFERIMENTO DELLA PROVA ORALE. ILLOGICITÀ MANIFESTA.

VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEI PRINCIPI DI TRASPARENZA, IMPARZIALITÀ E *PAR CONDICIO* FRA I CANDIDATI. VIOLAZIONE DELLE REGOLE CONCORSUALI.

2.1. L’art. 12, comma 1, del D.P.R. n. 487 del 1994 stabilisce che “*Le commissioni esaminatrici, alla prima riunione, stabiliscono i criteri e le modalità di valutazione delle prove concorsuali, da formalizzare nei relativi verbali, al fine di assegnare i punteggi attribuiti alle singole prove. Esse, immediatamente prima dell’inizio di ciascuna prova orale, determinano i quesiti da porre ai singoli candidati per ciascuna delle materie di esame. Tali quesiti sono proposti a ciascun candidato previa estrazione a sorte*”.

Coerentemente, l'art. 9, comma 6, del Bando di concorso stabilisce che *“La Commissione e le Sottocommissioni esaminatrici, prima dell'inizio della prova orale, determinano i quesiti da porre ai singoli candidati per ciascuna delle materie di esame. Tali quesiti sono proposti a ciascun candidato previa estrazione a sorte”* (doc. 6).

In quest'ottica, il 17 maggio 2019 il Presidente della Commissione generale del concorso ha inviato a tutte le sotto-commissioni operanti nelle diverse regioni una Direttiva contenente una sorta di protocollo da seguire nella predisposizione dei quesiti e nello svolgimento dei colloqui.

Queste in sintesi le principali indicazioni:

“Ciascuna commissione elaborerà un numero di quesiti pari al numero dei candidati assegnati aumentato di 2 unità per ognuna delle quattro tipologie di domande da proporre al candidato (quesito generale sulle materie del bando, caso problematico, brano in lingua straniera max 8 righe, prova pratica di informatica).

A ciascun candidato verranno sottoposte 3 buste per ogni tipologia da cui estrarre le 4 domande della prova.

In nessun caso i quesiti estratti dai candidati potranno essere riutilizzati nelle giornate successive”.

Ciò non è avvenuto nel caso che ci occupa.

Le buste da sorteggiare non recavano alcuna intestazione relativa al concorso. La Sotto-Commissione 37 non risulta abbia predisposto un numero di quesiti pari al numero dei candidati assegnati aumentato di due unità ma ha fatto sorteggiare a ogni candidato tre buste bianche che contenevano striscioline di carta con i quesiti e nessun'altra indicazione (ovvero se trattavasi di domanda, di caso, della prova di lingua straniera e della prova di informatica). Nessuna firma è stata apposta dalla commissione sui quesiti estratti, tantomeno dalla ricorrente durante la prova orale. Riprova ne sia la successiva annotazione su *file*, che non si tratta delle prove estratte ma delle prove predisposte su computer dalla sottocommissione 37.

Il verbale n. 10 relativo alle operazioni della prova orale sostenute dai candidati nella mattinata del 29 maggio 2019, ivi compresa la ricorrente, afferma al terzo capoverso che *“ogni candidato estrae a sorte per ciascuna prova ... una fra 3 (tre) proposte dalla commissione”.*

Gli è che il giorno della prova orale della ricorrente (29 maggio 2019) la Sotto-Commissione 37 non ha fatto visionare ai presenti l'esistenza di tutte le terne di prove per i candidati della sessione giornaliera, comprese quelle non estratte e nessuno dei candidati ha potuto verificare quali prove non fossero state estratte alla fine della giornata

La prova di quanto si viene affermando sta proprio nel verbale n. 10 di pari data (doc. 14), che nulla dice sul punto.

Tant'è che alla ricorrente sono state sottoposte le terne di buste delle quali è stata chiesta copia in sede di accesso agli atti, senza che l'amministrazione ne abbia concesso l'ostensione, ragion per cui si ribadisce in questa sede, ai sensi dell'art. 116 c.p.a., la richiesta di accesso a tale documentazione, oltretutto dell'ulteriore documentazione di cui all'istanza del 18.06.2019 (doc. 12) e non ancora resa disponibile.

I documenti trasmessi, infatti, non sono gli originali ma le copie dei *files* che la Sotto-Commissione 37 ha mantenuto sui propri dispositivi.

Per meglio comprendere l'approssimazione tenuta dalla commissione nella predisposizione delle operazioni propedeutiche alle prove orali, basti raffrontare il verbale n. 14 relativo alla prova della ricorrente con il verbale relativo alla medesima prova orale redatto da altra sotto-commissione (doc. 14 e **doc. 20**).

Come si può notare, i criteri di scelta dei vari quesiti/casi etc. seguono una procedura molto più trasparente di quella adottata in modo superficiale dalla Sotto-Commissione 37.

Nel verbale della Sotto-Commissione n. 19 è possibile comprendere quali buste/quesiti numerate/i scelga il candidato e quali siano quelle/i non scelte/i nella terna (doc. 20).

Nel raffronto tra i due verbali si può notare come l'operato della Sotto-Commissione 37 palesi una grave negligenza in termini di trasparenza inficiante tutte le operazioni ivi descritte.

2.2. Altro *vulnus* insanabile della procedura concerne la violazione degli articoli 6 e 12 del d.P.R. n. 487 del 1994.

La prova orale della ricorrente, come quella delle altre candidate che l'hanno sostenuta quel giorno, si è svolta a porte chiuse.

A mente dei citati articoli, invece, le prove orali si sarebbero dovute svolgere in un'aula aperta al pubblico, di capienza idonea ad assicurare la massima partecipazione.

2.3. Il quadro di riferimento della prova orale stabilisce i maxi criteri di valutazione nei seguenti termini (cfr. doc. 7):

“QUESITO E SOLUZIONE DI UN CASO

1) Conoscenza dei contenuti specifici: max 30 punti

2) Capacità di risoluzione del caso: max 42 punti

3) Chiarezza espositiva e capacità di sintesi: max 10 punti

**STRUMENTI INFORMATICI E TECNOLOGIE DELLA COMUNICAZIONE IN USO
NELLE SCUOLE: max 6 punti**

LINGUA STRANIERA PRESCELTA DAL CANDIDATO

Capacità di lettura, traduzione e conversazione: max 12 punti”.

La Sotto-Commissione 37, come si evince dal documento *sub* doc. 2, ha predisposto una griglia di valutazione diversa rispetto a quella stabilita a livello nazionale. Tale griglia con ripartizione dell’attribuzione di punteggi non solo non è mai stata comunicata e resa pubblica, ma non è neppure uniforme a quanto previsto per un concorso di livello nazionale. La Sotto-Commissione 37 ha, infatti, suddiviso ogni criterio previsto dal Quadro nazionale di riferimento in “*non adeguato-sufficiente-buono-avanzato*” **con un’attribuzione inappropriata di punteggio parziale** che non trova alcun riscontro giustificativo nella disciplina concorsuale *de qua*.

Non solo: la griglia stabilita dalla Sotto-Commissione conteneva elementi in contraddizione tra di loro. Com’è possibile, infatti, dare una sufficienza ampia, ovvero 23 punti, per l’indicatore “*conoscenza dei contenuti specifici*”, e al contempo assegnare soli 4 punti (gravemente non adeguato) all’indicatore “*chiarezza espositiva e capacità di sintesi*”? Il verbale è, dunque, molto approssimativo, contraddittorio e assolutamente carente di motivazione.

Anche per tali motivi la valutazione della prova orale della ricorrente risulta viepiù illegittima.

2.4. Giova evidenziare poi che in base alle indicazioni ministeriali riportate nel “*quadro di riferimento relativo alle prove orali*” (doc. 6), ciascuna prova avrebbe dovuto avere la durata di 50 minuti, con un’oscillazione per difetto o per eccesso del 10% del tempo destinato alla prova stessa.

Benché nel verbale i tempi dell’esame del singolo candidato non siano riportati, è tuttavia agevole notare i tempi ridotti dell’intera sessione: dalle ore 9 alle 13,30 sono 270 minuti per cinque candidati, ossia 54 minuti a candidato.

Il risultato non tragga in inganno, perché tra un candidato e l'altro la commissione impiegava un quarto d'ora circa per compilare la scheda valutativa e nel tempo complessivo va calcolata pure la redazione del verbale.

Trova così conferma la circostanza riferita dalla ricorrente di essere stata interrogata per non più di mezz'ora.

B) Quanto ai motivi aggiunti impropri si ripropongono per illegittimità derivata i vizi già dedotti in via principale e in via subordinata nel ricorso introduttivo.

3) IN VIA PRINCIPALE, ILLEGITTIMITÀ DERIVATA PER INCOMPATIBILITÀ DI UN COMPONENTE DELLA 37° SOTTO-COMMISSIONE. VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DELL'ART. 11 DEL D.P.R. 9 MAGGIO 1994 N. 487. VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DELL'ART. 51 COD. PROC. CIV. VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DELL'ART. 6-BIS DELLA L. 7 AGOSTO 1990 N. 241. VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEGLI ARTT. 3 E 97 COST. VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEI PRINCIPI DI TRASPARENZA ED IMPARZIALITÀ DELLE PROCEDURE CONCORSUALI.

Per garantire la *par condicio* nelle procedure concorsuali, i commissari si devono astenere ogni qual volta sia ipotizzabile anche solo un potenziale “conflitto di interessi” con uno dei candidati.

La normativa generale in materia di procedure concorsuali (d.p.r. 9 maggio 1994, n. 487, recante le norme sull'accesso agli impieghi nelle pubbliche amministrazioni e le modalità di svolgimento dei concorsi), dispone testualmente all'art. 11 che i componenti della commissione “*presa visione dell'elenco dei partecipanti, sottoscrivono la dichiarazione che non sussistono situazioni di incompatibilità tra essi ed i concorrenti, ai sensi degli articoli 51 e 52 del codice di procedura civile*”.

Segnatamente, l'articolo 51 c.p.c. sancisce che il giudice (e il commissario di concorso) ha l'obbligo di astenersi quando si trova in rapporto con l'oggetto della causa oppure con le parti, ovvero sia nei seguenti casi:

- 1) se ha interesse nella causa o in altra vertente su identica questione di diritto;
- 2) se egli stesso o la moglie è parente fino al quarto grado o legato da vincoli di affiliazione, o è convivente o “commensale abituale” di una delle parti o di alcuno dei difensori;

3) se egli stesso o la moglie ha causa pendente o “grave inimicizia” o rapporti di credito o debito con una delle parti o alcuno dei suoi difensori;

4) se ha dato consiglio o prestato patrocinio nella causa, o ha deposto in essa come testimone, oppure ne ha conosciuto come magistrato in altro grado del processo o come arbitro o vi ha prestato assistenza come consulente tecnico;

5) se è tutore, curatore, amministratore di sostegno, procuratore, agente o datore di lavoro di una delle parti; se, inoltre, è amministratore o gerente di un ente, di un’associazione anche non riconosciuta, di un comitato, di una società o stabilimento che ha interesse nella causa.

Con formula di chiusura lo stesso art. 51 stabilisce infine che, in ogni altro caso in cui esistano “**gravi ragioni di convenienza**”, il giudice ha facoltà di richiedere al capo dell’ufficio l’autorizzazione ad astenersi, rimettendo quindi, in capo allo stesso soggetto, la valutazione in ordine a quelle gravità.

La norma, dunque, impone al giudice (e al commissario) di astenersi quando ha con la parte (candidato) contatti e rapporti frequenti e intensi tali da pregiudicare l’imparzialità e la serenità di giudizio.

Il quadro normativo è oggi in parte mutato a seguito dell’entrata in vigore della legge n. 190/2012 (legge anticorruzione) che ha aggiunto l’articolo 6-*bis* alla legge 241/1990, sul procedimento amministrativo.

Tale disposizione impone a tutti i soggetti che a qualunque titolo intervengono nel procedimento amministrativo (formulando pareri, valutazioni tecniche e atti endoprocedimentali o adottando il provvedimento finale) di astenersi “*in caso di conflitto di interessi, segnalando ogni situazione di conflitto, **anche potenziale***”.

Tale norma riguarda non solo chi è chiamato ad espletare compiti di natura gestionale, ma è applicabile anche alle commissioni giudicatrici nei concorsi pubblici, le quali debbono garantire anch’esse nella loro composizione “trasparenza, obiettività e terzietà di giudizio”, rappresentando questi dei principi irrinunciabili a tutela della parità di trattamento fra i diversi aspiranti ad un posto pubblico.

Pertanto, la posizione rivestita del valutatore del concorso deve essere di terzietà rispetto ai concorrenti e non di mera imparzialità.

Il principio di “astensione”, deve essere applicato tutte le volte che possa manifestarsi un “sospetto”, consistente, di violazione dei principi di imparzialità, di trasparenza e di parità di trattamento.

Pertanto, tutte le volte che sia ipotizzabile un **potenziale** “conflitto di interessi” – anche atipico, suscettibile in concreto di riflettersi negativamente sull’andamento del procedimento per fatti oggettivi, anche di sola potenziale compromissione dell’imparzialità, oppure tali da suscitare ragionevoli e non meramente strumentali dubbi sulla percepibilità effettiva dell’imparzialità di giudizio nei destinatari dell’attività amministrativa e nei terzi – il soggetto facente parte della commissione giudicatrice deve, innanzi tutto, segnalare all’autorità che lo ha nominato “tale situazione di conflitto, anche potenziale” e poi deve necessariamente astenersi (Tar Sardegna, sez. I, sent n. 459/2013).

Tra i componenti della Sotto-Commissione che ha esaminato la ricorrente figurava anche il prof. Federico Beghini nominato con decreto del Capo Dipartimento per il sistema educativo di istruzione e formazione, Direzione generale per il personale scolastico del M.I.U.R. AOODPIT n. 580 del 19.04.2019 quale componente aggregato esperto di informatica (docc. 2 e 2-bis).

Risulta *per tabulas* che lo stesso commissario sia stato anche candidato nel medesimo concorso di cui è causa, avendo egli partecipato alla prova preselettiva non tuttavia superandola (doc. 13).

Sta di fatto che, indipendentemente dall’operato in concreto svolto, è ipotizzabile un potenziale conflitto d’interessi in capo al prof. Beghini, perché risulta che sia all’epoca della sua nomina sia al momento della prova orale della ricorrente fossero pendenti avanti codesto On.le T.A.R. molti ricorsi avverso gli esiti della prova preselettiva con doglianze travolgenti l’intera procedura.

Pertanto, la sua stessa partecipazione al concorso, seppur fino alla fase preselettiva, dimostra inequivocabilmente l’interesse risposto dallo stesso commissario nel concorso, sicché egli non avrebbe potuto essere nominato proprio ai fini del rigoroso rispetto dei principi di trasparenza, obiettività e terzietà di giudizio.

4) IN VIA SUBORDINATA, ILLEGITTIMITÀ DERIVATA PER VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DELL’ART. 9, COMMA 3, DEL D.P.R. N. 487 DEL 1994 E

SS.MM.II.. OVVERO, IN VIA SUBORDINATA, DELL'ART. 15, COMMA 8, DEL REGOLAMENTO DI CUI AL D.M. 3 AGOSTO 2017, N. 138.

VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEI PRINCIPI DI TRASPARENZA, IMPARZIALITÀ E PAR CONDICIO FRA I CANDIDATI.

Come noto, il d.p.r. n. 487 del 1994 e ss.mm.ii. all'art. 9, comma 3, stabilisce in modo chiaro che *“Le commissioni esaminatrici dei concorsi per esami o per titoli ed esami possono essere suddivise in sottocommissioni, qualora i candidati che abbiano sostenuto le prove scritte superino le 1.000 unità, con l'integrazione di un numero di componenti, unico restando il presidente, pari a quello delle commissioni originarie e di un segretario aggiunto. A ciascuna delle sottocommissioni non può essere assegnato un numero inferiore a 500”*.

La norma, di tutta evidenza, mira ad assicurare la maggior omogeneità possibile nelle valutazioni delle prove concorsuali da parte delle commissioni e, in definitiva, essa è declinazione del principio più generale, costituzionalmente garantito, di imparzialità dell'azione amministrativa.

Ora, a quanto risulta dal calendario della prova orale, la Commissione 37 ha esaminato soltanto 99 candidati, ossia ben 400 candidati in meno rispetto a quelli stabiliti dal decreto presidenziale citato, terminando i lavori il 10 giugno 2019. Le sotto-commissioni avrebbero potuto, dunque, rispettare anche solo il numero minimo di 250 candidati, espressamente previsto dal MIUR nel Regolamento di concorso, e le prove sarebbero comunque terminate nello stesso mese di giugno, evitando una parcellizzazione e localizzazione che ha penalizzato la trasparenza e l'uniformità di giudizio.

Infatti, ciò significa pure che non solo è stata violata la disposizione generale in materia di concorsi, ma anche lo stesso art. 15, comma 8, del Regolamento di cui al D.M. 3 agosto 2017, n. 138, il quale a sua volta, pur violando esso stesso la disposizione di fonte normativa superiore, stabilisce che *“Qualora il numero dei candidati ammessi alla prova scritta sia superiore alle duecentocinquanta unità, la composizione della commissione iniziale è integrata in modo da costituire una sottocommissione per ogni gruppo, o frazione, di duecentocinquanta candidati, inclusi i membri aggregati”* (doc. 3).

È indubbio che la prova scritta sia stata superata da ben più di 1000 candidati, di talché il Ministero avrebbe dovuto individuare un numero di sottocommissioni di gran lunga inferiore rispetto a quanto avvenuto.

Ne discende l'illegittimità del decreto del Direttore generale per il personale scolastico del 31.12.2018 e dei successivi decreti modificativi e, a cascata, delle prove orali sostenute dalle ricorrenti.

A comprova della fondatezza di tale motivo di doglianza basti richiamare la recente legge n. 56 del 22.06.2019 (entrata in vigore il 7.07.2019) la quale, all'art. 3, comma 6, lett. a) stabilisce che *“Per le finalità del comma 4, nelle more dell'entrata in vigore del decreto previsto dall'articolo 1, comma 300, della legge 30 dicembre 2018, n. 145, e predisposto anche tenendo conto delle lettere a) e b) del presente comma, le procedure concorsuali di cui alla lettera b) del medesimo comma 4 sono svolte dal Dipartimento della funzione pubblica della Presidenza del Consiglio dei ministri, con modalità semplificate, anche in deroga alla disciplina prevista dal regolamento di cui al decreto del Presidente della Repubblica 9 maggio 1994, n. 487, per quanto concerne, in particolare: a) la nomina e la composizione della commissione d'esame, prevedendo la costituzione di sottocommissioni anche per le prove scritte e stabilendo che a ciascuna delle sottocommissioni non può essere assegnato un numero di candidati inferiore a duecentocinquanta”*.

Benché la disposizione testé citata non sia applicabile al concorso di cui è causa in forza del noto principio *“tempus regit actum”*, essa tuttavia dimostra inequivocabilmente come la deroga al d.p.r. n. 487/1994 sia possibile soltanto in virtù di un'espressa previsione di legge, che nel caso di specie non c'è stata.

5) IN VIA SUBORDINATA, ILLEGITTIMITÀ DERIVATA PER VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEGLI ARTICOLI 8, COMMA 1, E 12, COMMA 2, DEL D.P.R. N. 497 DEL 1994 E SS.MM.II.

VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEI PRINCIPI DI TRASPARENZA, IMPARZIALITÀ.

Il secondo motivo di impugnazione subordinato concerne la violazione di legge riscontrabile negli articoli 12, comma 4, del Regolamento di cui al D.M. 3 agosto 2017, n. 138 e 10 del Bando concorsuale di cui al decreto del Direttore generale per il Personale scolastico del MIUR ai danni degli articoli 8, comma 1, e 12, comma 2, del d.p.r. n. 497 del 1994 e ss.mm.ii.

Com'è noto, le disposizioni normative da ultimo citate stabiliscono, da un lato, che *“Nei casi in cui l'assunzione a determinati profili avvenga mediante concorso per titoli e per esami, la*

valutazione dei titoli, previa individuazione dei criteri, è effettuata dopo le prove scritte e prima che si proceda alla correzione dei relativi elaborati”, e dall’altro lato, che “Nei concorsi per titoli ed esami il risultato della valutazione dei titoli deve essere reso noto agli interessati prima dell’effettuazione delle prove orali”.

La scansione procedimentale prefigurata dalle norme in questione è posta a tutela di un’esigenza sostanziale fondamentale: quella cioè di evitare che la valutazione dei titoli, possa *in itinere* essere discrezionalmente modificata in seguito ai risultati delle prove orali, così da influenzare l’esito finale dell’intera procedura concorsuale; ed è, dunque, strumentale alle superiori esigenze di trasparenza e imparzialità amministrativa e tale da non ammettere equipollenti.

“Infatti, il fondamento dell’obbligo partecipativo in questione consiste, da un lato, nel rendere noto ai concorrenti prima dello svolgimento dell’ultima prova il punteggio provvisoriamente conseguito fino a tale momento, così da calibrare di conseguenza la preparazione per essa, e, dall’altro lato, di assicurare una rigida scansione dei diversi momenti valutativi nei quali si articola la selezione concorsuale, così da prevenire qualsiasi rischio che i punteggi di merito possano essere manipolati a scopo di indebiti favoritismi” (Cons. di Stato, Sez. V, sent. n. 2584 del 2015).

Pertanto, mediante questa sequenza tra punteggi provvisori, soggetti a comunicazione preventiva, e graduatoria definitiva, si assicura un più elevato tasso di imparzialità della valutazione delle capacità ed attitudini dei candidati, facendosi in modo che la graduatoria definitiva consista nell’effettiva risultante delle diverse fasi valutative, senza indebite commistioni tra le stesse.

Anche in questo caso, come nel precedente motivo di impugnazione subordinato, sovviene la legge n. 56/2019 di recentissima entrata in vigore, la quale, all’art. 3, comma 6, lett. b) n. 6, consente (per le procedure concorsuali successive alla data del 7.07.2019) che la valutazione dei titoli possa intervenire *“solo dopo lo svolgimento delle prove orali nei casi di assunzione per determinati profili mediante concorso per titoli ed esami”*. Trattasi di deroga legislativa comprovante l’illegittimità dell’operato della commissione di concorso, pur avallato dalle disposizioni, a loro volta illegittime, del Regolamento e del bando concorsuale poc’anzi citate.

In ragione della finalità preventiva che connota l'obbligo comunicativo in contestazione nel presente giudizio, la relativa violazione comporta di per sé l'illegittimità della procedura concorsuale.

6) IN VIA SUBORDINATA, ILLEGITTIMITÀ DERIVATA PER VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEI PRINCIPI DI RAGIONEVOLEZZA, CONGRUITÀ E PROPORZIONALITÀ DI CUI AGLI ARTT. 3 E 97 COST. VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEI PRINCIPI DI *PAR CONDICIO*, TRASPARENZA ED IMPARZIALITÀ DI CUI ALL'ART. 1 DELLA L. 7 AGOSTO 1990 N. 241. ECCESSO DI POTERE. MANIFESTA ILLOGICITÀ. DIFETTO DI MOTIVAZIONE. DIFETTO ISTRUTTORIO. ERRONEITÀ DEI PRESUPPOSTI.

Con il terzo motivo di impugnazione subordinato si contesta la **genericità dei criteri di valutazione contenuti nel “quadro di riferimento della prova orale”** con buona pace dei principi che garantiscono il buon andamento, l'imparzialità, la trasparenza e la correttezza delle procedure concorsuali e, in particolare, delle valutazioni della prova orale dei singoli candidati.

Più precisamente, vengono indicati i criteri di valutazione nei seguenti termini:

a) per la valutazione della risposta al quesito e la soluzione del caso

1. conoscenza dei contenuti specifici;
2. capacità di risoluzione del caso;
3. chiarezza espositiva e capacità di sintesi;

b) per la valutazione degli strumenti informatici e delle tecnologie della comunicazione in uso nelle scuole:

- nessun criterio;

c) per la valutazione della lingua straniera prescelta dal candidato la sola “capacità di lettura, traduzione e conversazione”.

Basti evidenziare che per ciascuno dei criteri testé indicati il quadro di riferimento prevede ben 30 punti per il criterio *sub* 1), addirittura 42 per il criterio *sub* 2) e 10 punti per il criterio *sub* 3) senza alcuna specificazione. Con soli tre elementi di valutazione vengono attribuiti ben 82 punti sui 100 complessivi senza alcun ulteriore indicatore.

Al riguardo è sufficiente raffrontare la corrispettiva determinazione dei criteri e indicatori relativi alle prove scritte per verificare come, per la prova orale, siano stati totalmente omessi gli indicatori e descrittori relativi a ciascun criterio.

A conferma della validità della contestazione in parola basti richiamare la sentenza breve del T.A.R. Lazio n. 8655 del 2 luglio 2019 che ha annullato in primo grado la procedura concorsuale di cui è causa. Nella citata pronuncia il Giudice amministrativo capitolino, nel rigettare la censura della ricorrente volta a contestare l'adeguatezza e l'analiticità dei criteri motivazionali a disposizione della Commissione esaminatrice per la correzione delle prove scritte, ha invece evidenziato come l'organo tecnico avesse a disposizione sia i criteri sia gli indicatori, *“quali Coerenza e pertinenza con indicatore la Valenza Strategica; Inquadramento normativo con indicatore Uso pertinente consapevole e critico; criterio Sintesi esaustività aderenza, indicatore Organicità e rigore; criterio Correttezza logico-formale, indicatori Proprietà linguistico-espressiva e Costruzione logica”*.

Al contrario, come detto, per le prove orali, i criteri motivazionali sopra richiamati non trovano alcuna specificazione degli indicatori o dei descrittori che consentissero alle sottocommissioni di effettuare una valutazione analitica e adeguata del colloquio.

La conseguenza giuridica di tale *modus operandi* è la carenza di motivazione inficiante la valutazione dei candidati. La stessa giurisprudenza amministrativa reputa sufficiente il dato numerico per motivare l'attribuzione del punteggio nei soli casi di predeterminazione con chiarezza e precisione dei criteri di valutazione, allo scopo di consentire al candidato di comprendere in ogni modo le ragioni della decisione e al giudice amministrativo di sindacare la scelta dell'amministrazione.

Se è ben vero, infatti, che la votazione numerica - attribuita alle prove o ai titoli di un concorso pubblico - in mancanza di una norma contraria esprime e sintetizza il giudizio tecnico della Commissione, atteso che esso già contiene in se stesso, senza necessità di ulteriori spiegazioni e chiarimenti, la motivazione della scelta compiuta, non è men vero, tuttavia, che ciò vale a patto che siano stati precedentemente fissati, dal medesimo organo collegiale, criteri di massima sufficientemente specifici – come nella specie articolati in una griglia di tre parametri - per l'attribuzione dei voti, in modo che sia consentito percepire, con evidenza, la graduazione e l'omogeneità delle valutazioni effettuate (cfr. da ultimo, Cons.

Stato, sez. V, 23 marzo 2018, n.1860; *idem*, sez. IV, 1 agosto 2018, n. 4745; Tar Lazio, Roma, sez. I, 1 agosto 2018, n. 8606; *idem*, sez. II, 21 novembre 2018, n. 11282).

Anticipando una possibile obiezione, non debbono trarre in inganno i punteggi parziali attribuiti dai commissari relativamente ai maxi criteri di valutazione stabiliti nel quadro di riferimento nazionale perché, come esposto al precedente paragrafo 3.3. cui si rinvia, quei punteggi parziali erano in contraddizione tra loro.

7) IN VIA SUBORDINATA, ILLEGITTIMITÀ DERIVATA PER VIOLAZIONE E FALSA APPLICAZIONE DEI PRINCIPI DI PAR CONDICIO, TRASPARENZA ED IMPARZIALITÀ DI CUI ALL'ART. 1 DELLA L. 7 AGOSTO 1990 N. 241.

Come anticipato alla lettera E della parte in fatto il criterio di abbinamento dei candidati alle varie Commissioni/Sottocommissioni consentiva in astratto a chi lavora o è residente a San Bonifacio o nei comuni limitrofi di sostenere la prova orale proprio a San Bonifacio davanti alla 37° Sotto-Commissione nella quale, per giunta, due componenti (la dott.ssa Silvana Sartori, in qualità di Dirigente scolastico, e la dott.ssa Mariella Serra, in qualità di direttore dei Servizi amministrativi) lavorano presso un istituto di San Bonifacio (Istituto statale istruzione secondaria superiore M.O. Luciano Dal Cero: doc. 9).

Ed effettivamente è risultato che alcuni candidati risiedessero e/o lavorassero a San Bonifacio piuttosto che in comuni vicini.

Ciò ha determinato una disparità di trattamento rispetto alla posizione giuridica dell'odierna ricorrente. Quest'ultima, infatti, a differenza dei citati candidati, ha dovuto spostarsi dalla propria sede di residenza di oltre seicentocinquanta chilometri per raggiungere la sede d'esame, con notevoli costi e soprattutto con notevole disagio.

Ma, viepiù, siffatto criterio di abbinamento finisce per ledere i principi di trasparenza e di imparzialità perché consente, e ha di fatto consentito, a chi ben conosce l'ambiente scolastico di San Bonifacio di sostenere la prova nella medesima località.

8) SUL SILENZIO-DINIEGO DA PARTE DELL'AMMINISTRAZIONE RESISTENTE.

VIOLAZIONE DEGLI ARTT. 22 COMMA 2 E 24 COMMA 7 DELLA LEGGE 7 AGOSTO 1990, N. 241

Come si è esposto in parte narrativa, con la citata istanza di accesso agli atti del 18.06.2019, l'odierna ricorrente, per il tramite del proprio legale di fiducia, ha manifestato espressamente

la necessità di acquisire i documenti richiesti a fronte del mancato superamento della prova orale (doc. 12).

Nello specifico, sono stati richiesti (citiamo per comodità di riscontro):

“quanto alla prova scritta, a:

- *copia dell'elaborato scritto svolto dalla prof.ssa Maria Spaziano;*
- *copia del verbale di correzione, stilato dalla Commissione giudicatrice, all'esito della prova scritta;*
- *copia degli eventuali verbali della Commissione giudicatrice che hanno approvato i criteri di valutazione in merito alla prova scritta;*
- *copia dei verbali relativi alle operazioni di scioglimento dell'anonimato;*
- *copia del verbale d'aula relativo allo svolgimento della prova scritta sostenuta dalla prof.ssa Maria Spaziano in data 3.12.2018 presso l'università Tor Vergata di Roma;*
- *copia dei verbali concernenti le procedure di abbinamento della prova scritta alle singole Commissioni sul territorio nazionale, per la relativa correzione (cd. abbinamento random);*
- *copia del verbale d'aula e del Registro d'aula del Comitato di Vigilanza relativo alle prove scritte sostenute dalla prof.ssa Maria Spaziano;*
- *copia del verbale della Commissione esaminatrice del corso-concorso de quo, in seduta plenaria a composizione integrata con le Sottocommissioni costituite, n. 3 del 25 gennaio 2019, recante validazione delle domande a risposta chiusa relative alla lingua straniera, approvazione della griglia di valutazione, delle schede di valutazione e dei modelli di verbale di correzione, nonché delle sedi per le operazioni di correzione di ciascuna Sottocommissione;*
- *copia del provvedimento del Ministero dell'Istruzione, dell'Università e della Ricerca, con il quale è stato adottato il software (“algoritmo”) per la gestione informatizzata da parte del CINECA dell'intera procedura concorsuale, con particolare riferimento allo svolgimento della prova scritta computerizzata ed alla successiva correzione degli elaborati;*
- *copia del provvedimento del Comitato tecnico-scientifico nominato ai sensi dell'art. 13 del D.M. 3 agosto 2017, n. 138, con il quale sono stati predisposti i quesiti a risposta aperta e*

chiusa della prova scritta computerizzata, nonché i quadri di riferimento per la costruzione e valutazione della prova in questione;

quanto alla prova orale, a:

- *copia di buste e tracce dei quesiti scelte dalla prof.ssa Maria Spaziano e dai singoli candidati;*
- *copia dei quesiti predisposti dalla commissione e/o Sottocommissioni del concorso de quo in relazione alla prova orale;*
- *griglie di valutazione con i relativi punteggi;*
- *altri documenti rilevanti ai fini delle valutazioni espresse dalla Sottocommissione n. 37 Veneto;*
- *copia del verbale all'uopo predisposto;*
- *copia dei verbali relativi alla valutazione della prova orale degli altri candidati assegnati alla Sottocommissione n. 37 Veneto, nel debito rispetto dell'anonimato e della privacy;*
- *candidature ed eventuali curricula relativi ai Componenti della Sottocommissione n. 37 Veneto, nonché verbali e documenti relativi all'istruttoria e alla nomina dei componenti della predetta Sottocommissione n. 37 Veneto" (ancora doc. 12).*

L'amministrazione, tuttavia, solo dopo che si era formato il silenzio-diniego e, peggio, solo dopo la notifica del ricorso introduttivo a mezzo p.e.c. avvenuta il 29.07.2019 ha trasmesso alla ricorrente unicamente le copie dei *files* del verbale n. 10 del 29.05.2019 che la Sottocommissione 37 ha mantenuto sui propri dispositivi.

Giova ricordare che l'art. 22, comma 2, della L. 241/1990 afferma che *"l'accesso ai documenti amministrativi, attese le sue rilevanti finalità di pubblico interesse, costituisce principio generale dell'attività amministrativa al fine di favorire la partecipazione e di assicurarne l'imparzialità e la trasparenza"*.

Sul punto, infatti, la giurisprudenza ha avuto modo di sottolineare più volte che **non sussistono ragioni ostative «a fronte di una istanza di accesso formulata espressamente ai fini di difesa e tutela giudiziaria (cosiddetto "accesso difensivo"), circostanza in relazione alla quale il legislatore, all'art. 24 comma 7 della legge n. 241/90, come novellato con la legge n. 15 dell'11 febbraio 2005 ha approntato una indubbia prevalenza sugli altri interessi coinvolti»** (Consiglio di Stato, sez. IV, 19 gennaio 2012, n. 231).

A maggior ragione, nel caso in esame non sussiste alcuna ragione che possa legittimare la P.A. resistente a omettere di far prendere visione alla ricorrente l'integrale documentazione richiesta, tanto più oggi che la graduatoria finale è già stata approvata e pubblicata dal Ministero resistente (docc. 15, 16 e 17). Nessuna esigenza di segretezza o interesse pubblico possono più essere opposti alla ricorrente per giustificare limiti all'accesso anche degli atti degli altri candidati.

È pertanto evidente l'illegittimità del silenzio qui avversato, nella misura in cui non soddisfa, anzi nega tacitamente, pienamente la legittima richiesta contenuta nell'istanza di accesso agli atti presentata dalla ricorrente.

Per questa ragione, dunque, si insta perché, accertata l'illegittimità della condotta serbata dall'Amministrazione intimata, questa sia condannata al rilascio dell'**integrale documentazione** richiesta dalla prof.ssa Spaziano con l'istanza del 18.06.2019, affinché la stessa ricorrente possa acquisire ogni elemento utile ai fini della migliore tutela delle proprie ragioni, anche in sede giudiziale, in relazione al mancato superamento della prova orale del concorso di cui è causa.

ISTANZA CAUTELARE

In ordine al *fumus boni iuris* si rinvia ai motivi di ricorso che precedono. In merito al *periculum in mora*, si evidenzia che il pregiudizio patito dalla ricorrente è *in re ipsa*, tenuto conto degli effetti escludenti dei provvedimenti impugnati.

Va poi evidenziato che, nelle more della procedura concorsuale in questione, la legge dell'11.02.2019, n. 12, recante “*Conversione in legge, con modificazioni, del decreto-legge 14 dicembre 2018, n. 135, recante disposizioni urgenti in materia di sostegno e semplificazione per le imprese e per la pubblica amministrazione*” è intervenuta direttamente sul bando con l'art. 10 stabilendo: “*Semplificazioni amministrative in materia di istruzione scolastica, di università, di ricerca - 1. I candidati ammessi al corso conclusivo del corso-concorso bandito nel 2017 per il reclutamento dei dirigenti scolastici, sono dichiarati vincitori e assunti, secondo l'ordine della graduatoria di ammissione al corso, nel limite dei posti annualmente vacanti e disponibili, fatto salvo il regime autorizzatorio in materia di assunzioni di cui all'articolo 39, comma 3, della legge 27 dicembre 1997, n. 449. Il periodo di formazione e*

prova è disciplinato con i decreti di cui all'articolo 29 del decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165".

Un tanto ha comportato la modifica della procedura selettiva in corso prevedendo che la fase di formazione (e ulteriore selezione) fosse cancellata, con conseguente accorciamento dei tempi di conclusione della procedura e immissione dei vincitori in servizio.

In tal modo, infatti, viene preclusa alla stessa la possibilità di sottoporsi alla successiva prova concorsuale e, quindi, di godere della *chance* di dimostrare le proprie capacità e competenze professionali sul merito degli argomenti d'esame.

La ricorrente, pertanto, vede compromesso ingiustamente il proprio diritto, costituzionalmente garantito, alla progressione di carriera e alla scelta della posizione lavorativa più confacente alle proprie scelte di vita.

Del resto, si consideri che, nel settore scolastico, le tornate di reclutamento per il profilo dirigenziale hanno una cadenza ultraquinquennale, tenuto conto che gli ultimi concorsi ordinari sono stati banditi nel 2011 e nel 2004.

Ne deriva che, stante la tempistica di indizione di tali concorsi e la durata dei medesimi a fronte di contenziosi giudiziali e conseguenti interventi legislativi in sanatoria, la ricorrente non avrebbe certamente l'opportunità di accedere a breve alla carriera dirigenziale.

Tutto ciò premesso e rilevato, salva ogni ulteriore deduzione e integrazione probatoria e con riserva espressa di proporre motivi aggiunti avverso ulteriori atti lesivi della procedura, nonché con riserva di chiedere con separato atto, in separato giudizio, il risarcimento dei danni subiti e subendi in ragione degli illegittimi provvedimenti impugnati, l'odierna ricorrente, a mezzo dei sottoscritti procuratori, rassegna le seguenti

CONCLUSIONI

in sede cautelare:

- disporre la sospensione degli effetti esecutivi degli impugnati provvedimenti amministrativi, sussistendo entrambi i presupposti cautelari del *fumus boni iuris* e del *periculum in mora* e, per l'effetto, disporre la rinnovazione della prova orale della ricorrente dinanzi ad altra sotto-commissione;

- contestualmente alla pronuncia cautelare, in accoglimento della suesposta istanza *ex art.* 116, c.p.a., ordinare all'Amministrazione resistente di consentire alla ricorrente l'accesso a tutta la documentazione richiesta con l'istanza del 18.06.2019 e ad oggi non ancora fornita;

nel merito:

- annullare per i motivi su espressi, e secondo l'ordine di gradazione sopra indicato, i provvedimenti impugnati in epigrafe;
- accertare il diritto della ricorrente a sostenere nuovamente la prova orale avanti ad altra sotto-commissione e, per l'effetto,
- condannare l'Amministrazione resistente a disporre la ripetizione della prova orale avanti ad altra sotto-commissione.

In via istruttoria: salva ogni riserva di deduzione e produzione, si depositano per intanto i documenti dedotti in narrativa.

Ai sensi dell'art. 13, comma 6-*bis*, del D.P.R. n. 115/2002, lo scrivente patrocinio dichiara che il contributo unificato che verrà versato è pari a €. 325,00.

Padova – Roma, 13 agosto 2019

Avv. Federica Scafarelli

Avv. Angelica Maria Nicotina

Avv. Giuseppe Farina

Avv. Federico Pagetta