



*Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato*

DAVANTI L'ON. TRIBUNALE di PRATO

Sezione Lavoro

R.G 743/2023

MEMORIA DI COSTITUZIONE E RISPOSTA

Giudice Dott.ssa Cristina Mancini

Udienza del 10 gennaio 2024

IL MINISTERO DELL'ISTRUZIONE E DEL MERITO (CF: 80185250588), in persona del legale rappresentante pro tempore, l'UFFICIO SCOLASTICO REGIONALE PER LA TOSCANA in persona del legale rappresentante pro tempore, UFFICIO XI AMBITO TERRITORIALE DI PRATO E PISTOIA, SEDE DI PRATO, in persona del legale rappresentante pro tempore, rappresentati e difesi dal Dott. Sergio Scorza, funzionario per l'area amministrativa, giuridica, legale e contabile, ai sensi dell'art.417 bis c.p.c., come da delega del D.G. in atti, domiciliato in Prato, Via Valentini n. 7, (si dichiara di voler ricevere le comunicazioni di cancelleria via e-mail all'indirizzo usp.po@istruzione.it oppure via PEC usppo@postacert.istruzione.it),

- **RESISTENTE**

contro

LORETO KATIA, nato a Tricarico il 5/2/1987, residente in Prato Via Rosa Parks n. 21, cod. fisc. LRTKTA87B45L418M, rappresentata e difesa dall'Avv. Natale Alessandro Missineo (cod. fisc.MSSNTL70H06M208P), con domicilio digitale presso il difensore.

- **RICORRENTE**





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

La ricorrente, premettendo di aver inoltrato, ai sensi del DM n. 50 del 03.03.2021, tramite il portale telematico, in data 13/04/2021, domanda di inserimento nella III fascia delle graduatorie di circolo e di istituto per il personale ATA - profilo di assistente amministrativo, collaboratore scolastico - valide per il triennio 2021/22, 2022/23, 2023/24, dichiara di aver prestato servizio civile, dal 06/06/2017 al 05/02/2018 **(nel ricorso si indica erroneamente il 05/02/2019)** e, tuttavia, assume di essere stata penalizzata nella composizione delle graduatorie in questione e, quindi, ha adito l'intestato Tribunale rassegnando le seguenti conclusioni: *“accogliere la domanda proposta e per l'effetto accertare e dichiarare il diritto del ricorrente al riconoscimento di un punteggio di punti 4, per il servizio civile svolto nel periodo indicato in premessa, ai fini della collocazione nelle graduatorie di circolo e di Istituto del personale ATA di terza fascia, pubblicate dall'Istituto scolastico ove ha prestato servizio, valide per il triennio 2021/2024 e quindi attribuirgli nelle graduatorie ATA definitive, pubblicate dall'istituto scolastico in epigrafe, punti 18,10 (14,50 + 4 - 0,4) per il profilo di assistente amministrativo, punti 11,40 (7,80 + 4 - 0,4) per quello di assistente tecnico e punti 11,10 (7,50 + 4 - 0,4) per quello di collaboratore scolastico o quei diversi punteggi ritenuti corretti; per l'effetto condannare il Ministero dell'Istruzione e del Merito e comunque tutti i resistenti, in persona dei rispettivi legali rappresentanti p. t., all'attribuzione dei suddetti punteggi e alla correzione delle graduatorie di circolo e di istituto per il personale ATA di III fascia, profilo di assistente amministrativo, assistente tecnico e di collaboratore scolastico, valide per il triennio 2021/2022, 2022/2023, 2023/2024”*

Con il presente atto, si costituisce in giudizio l'Amministrazione Scolastica per resistere all'avverso ricorso contestando ed eccependo le deduzioni avversarie per quanto di seguito meglio specificato.

1. Inammissibilità del ricorso - Controinteressati.

In via preliminare si rileva l'inammissibilità del ricorso sotto il profilo del difetto di integrità del contraddittorio. Controinteressati sono i docenti inclusi nel 2021 nella III fascia delle graduatorie di circolo e di istituto per il personale ATA - profilo di assistente amministrativo, collaboratore scolastico - valide per il triennio 2021/22, 2022/23, 2023/2024. Questi ultimi rimarrebbero privi di tutela nel caso di pronuncia giudiziale favorevole ai ricorrenti.





*Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato*

2. Sulla carenza di legittimazione passiva

Si rileva, in via pregiudiziale, la carenza di legittimazione passiva delle articolazioni del Ministero dell'Istruzione e del Merito, come evocate in giudizio, ovvero, dell' Ambito Scolastico Territoriale della provincia di Prato e dell' Istituto Statale di Istruzione Superiore "C. Livì" di Prato.

Ed invero, in punto legittimazione passiva, deve rilevarsi che soltanto il Ministero è legittimato a contraddire in ordine nelle controversie relative al rapporto di lavoro del personale della scuola. In tal senso si veda la costante giurisprudenza di legittimità riferita alla carenza di legittimazione passiva degli istituti scolastici, con la quale è sempre stata affermata l'esclusiva legittimazione in capo al M.I.U.R.: *“anche dopo l'estensione della personalità giuridica, per effetto della legge delega n. 59 del 1997 e dei successivi provvedimenti di attuazione, ai circoli didattici, alle scuole medie e agli istituti di istruzione secondaria, il personale ATA e docente della scuola si trova in rapporto organico con l'Amministrazione della Pubblica Istruzione dello Stato, a cui l'art. 15 del d.P.R. n. 275 del 1999 ha riservato le funzioni relative al reclutamento del personale, e non con i singoli istituti, che sono dotati nella materia di mera autonomia amministrativa. Ne consegue che, nelle controversie relative ai rapporti di lavoro, sussiste la legittimazione passiva del Ministero, mentre difetta la legittimazione passiva del singolo istituto”* (Cass. 21 marzo 2011 n. 6372, Cass. 15 ottobre 2010 n. 21276 e Cass. 28 luglio 2008 n. 20521). Deve poi rilevarsi che l'Ufficio scolastico regionale, a norma dell'art. 8 D.P.R. 20 gennaio 2009, n. 17, *“costituisce un autonomo centro di responsabilità amministrativa”* e la medesima disposizione attribuisce poi all'Ufficio scolastico regionale competente la rappresentanza in giudizio, ma non crea (né avrebbe potuto, visto il rango della norma) un nuovo ed autonomo soggetto giuridico.

Il conferimento di poteri previsto dalla norma costituisce fatto interno al Ministero che è, e resta, soggetto unitario, restando indifferente rispetto ai terzi la sua articolazione organizzativa.

La Corte di Cassazione nell'affermare che il d.lgs. 30 marzo 2001, n. 165, art. 16, lett. f), laddove dispone che i dirigenti di uffici dirigenziali generali (o strutture sovraordinate) *“promuovono e resistono alle liti ed hanno il potere di conciliare e di transigere, fermo restando quanto disposto dalla L. 3 aprile 1979, n. 103, art. 12, comma 1”*, precisa il riparto di competenze tra organi di gestione e organi di governo, ma non modifica certamente il criterio di individuazione dell'organo che rappresenta legalmente l'amministrazione, rientrando nell'ambito delle competenze dirigenziali i soli poteri sostanziali di gestione delle liti, ha messo in rilievo che lo Stato agisce ed è chiamato in giudizio in persona del Ministro competente o in persona del





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

Presidente del Consiglio, mentre le strutture interne ai ministeri non sono dotate di soggettività sul piano dei rapporti esterni.

Tanto è comprovato dall'espresso disposto del R.D. 30 ottobre 1933, n. 1611, art. 11, comma 1, (nel testo novellato dalla L. 25 marzo 1958, n. 260, art. 1), il quale prescrive che la notifica degli atti giudiziari presso gli uffici dell'Avvocatura dello Stato debba essere effettuata nella persona del Ministro competente (Cass. Sez. Un, 6 luglio 2006, n. 15342 ; Cass., 26 marzo 2008, n. 7862).

Pertanto, la dizione legittimazione passiva contenuta nell'art. 8 D.P.R. n. 17/2009 (come già prima nell'art. 7 D.P.R. n. 260/2007 ed ancor prima nell'art. 8 D.P.R. n. 319/2003) è impropria perché la norma ha semplicemente inteso richiamare la legittimazione processuale dei dirigenti prevista dall'art.16 co. 1° lettera f, d.lgs. n. 165/2001.

Anche la legittimazione di cui al citato art. 8 deve quindi intendersi come legittimazione processuale, poiché nessuna norma ha dotato di personalità giuridica l'Ufficio scolastico regionale e, conseguentemente, gli Uffici scolastici regionali restano articolazioni periferiche del MIUR - ora MIM - (Cass., 3 novembre 2011, n. 22743),

Dunque, il rapporto fra Ministero dell'Istruzione e gli Uffici Scolastici Regionali e, a maggior ragione, fra il Ministero dell'Istruzione e gli Istituti Scolastici, nonché fra il Ministero dell'Istruzione ed il personale della scuola, è di natura interorganica e non intersoggettiva e, pertanto, ogni eventuale contrasto può essere composto in sede amministrativa con le realtà dotate di autonomia amministrativa, mentre in sede giurisdizionale deve essere risolto con il solo Ministero. (CFR giurisprudenza già citata e sentenza Consiglio di Stato n. 1769 del 20/03/2018).

Per cui unico soggetto legittimato passivo nel presente giudizio rimane il Ministero dell'Istruzione, pertanto si chiede, sin d'ora, che l'adito Giudice accerti e dichiari la carenza di legittimazione passiva delle altre Amministrazioni convenute nel presente giudizio, con condanna alle spese di parte ricorrente.

3. Nel merito, il ricorso è infondato per le ragioni che seguono.

In data 13/04/2021, il ricorrente presentava, ai sensi del DM n. 50 del 03.03.2021, tramite il portale telematico, domanda di aggiornamento nella III fascia delle graduatorie di circolo e di istituto per il personale ATA -profilo di assistente amministrativo, assistente tecnico e collaboratore scolastico valide per il triennio 2021/22, 2022/23, 2023/24 (**Cfr. doc. all. n. 1**).





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

In data 09/07/2021 l' Istituto di Istruzione superiore "Livi " di Prato , scuola capofila, pubblicava le graduatorie provvisorie di circolo e di istituto di III fascia per il personale ATA (triennio 2021-23).

In base ai titoli dichiarati dalla ricorrente nella propria domanda di inserimento nelle graduatorie valida per il triennio 2021/22, 2022/23 e 2023/24 e tenuto conto della tabella di valutazione dei titoli contenuta nell'allegato A del **Decreto Ministeriale 50 del 3 marzo 2021 "Graduatorie ATA di circolo e d'istituto di terza fascia 2021-2024 (Cfr. doc. all. n. 2)** il su citato Istituto Scolastico capofila, competente a valutare la domanda *de quo*, attribuiva alla ricorrente, per tutti i profili richiesti, il seguente punteggio :

- Assistente Amministrativo punti attribuiti: 16,70

Con reclamo avverso le graduatorie di Circolo e di istituto di III fascia ATA ai sensi dell'art. 8 DM 50/2021 del 13/07/2021 la ricorrente chiedeva la correzione per il seguente motivo: errata attribuzione del punteggio, assegnati punti 16,70 per titoli e servizio anziché 14,50. ***(Cfr. doc. all. n. 3)*** .

In accoglimento di detto reclamo la nuova I.S. capofila, ovvero, l'ISTITUTO COMPRENSIVO MARGHERITA HACK di Montemurlo, verificata la correttezza di quanto indicato, effettuava la correzione richiesta proprio da parte ricorrente con Decreto Dirigenziale del 16/11/2023 ***(Cfr. doc. all. n. 4)***

Pertanto, nelle graduatorie ATA definitive triennio 2021-2023, pubblicate dall'istituto scolastico capofila citato, venivano riconosciuti alla ricorrente

- punti 14,50 per il profilo di assistente amministrativo
- punti 7,80 per quello di assistente tecnico
- punti 7,50 per quello di collaboratore scolastico

riconoscendo per il servizio civile effettivamente prestato dal 06/06/2017 al 05/02/2018 corrispondenti ad 8 mesi (non indicati nell'odierno ricorso i periodi effettivi) **punti 0,40**

Tali servizi producono un punteggio di 0,05 per ogni mese o frazione superiore ai 15 gg, per un massimo di 0,60 per ciascun anno, così come riportato al punto 7) della tabella di valutazione dei titoli contenuta nell'allegato A del D.M. 50 del 03/03/2021.

La Tabella di Valutazione dei Titoli Culturali e di Servizio di cui al Decreto Ministeriale 50 del 3 marzo 2021 "Graduatorie ATA di circolo e d'istituto di terza fascia 2021-2023 " in merito alla fattispecie oggetto dell'odierno ricorso è chiarissima disponendo che: " *A. Il servizio militare di leva e i servizi sostitutivi assimilati per legge, prestati in costanza di rapporto di impiego, sono considerati servizio effettivo reso nella medesima qualifica. **Il servizio militare di leva e i servizi sostitutivi assimilati per legge, prestati non in costanza***





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

di rapporto di impiego, sono considerati come servizio reso alle dipendenze delle amministrazioni statali. È considerato come servizio reso alle dipendenze delle amministrazioni statali anche il servizio civile volontario svolto dopo l'abolizione dell'obbligo di leva.”.

L'allegato A/1 “Tabella di valutazione dei titoli relativa alle graduatorie di circolo e di istituto per le supplenze di assistente amministrativo” alla lettera B) TITOLI DI SERVIZIO, punto 9) -per il Servizio prestato alle dirette dipendenze di amministrazioni statali, negli Enti locali e nei patronati scolastici, prevede il riconoscimento di punti 0,60, per ogni anno e punti 0,05 per ogni mese o frazione superiore a 15 giorni (fino a un massimo di punti 0,60 per ciascun anno scolastico).

Analoga previsione è contenuta nell'Allegato A/5 “Tabella di valutazione dei titoli relativa alle graduatorie di circolo e di istituto per le supplenze di collaboratore scolastico” - lettera B) TITOLI DI SERVIZIO punto 6).

Pertanto, visto che il ricorrente ha successivamente dichiarato di aver prestato il servizio militare dal 06/06/2017 al 05/02/2018, per complessivi mesi 8, il punteggio spettante per detto servizio risulta essere, inequivocabilmente 0,40.

- **Nell'allegato A/1** “Tabella di valutazione dei titoli relativa alle graduatorie di circolo e di istituto per le supplenze di assistente amministrativo” alla lettera B) TITOLI DI SERVIZIO, punto 9) -per il Servizio prestato alle dirette dipendenze di amministrazioni statali, negli Enti locali e nei patronati scolastici, prevede il riconoscimento di punti 0,60, per ogni anno e punti 0,05 per ogni mese o frazione superiore a 15 giorni (fino a un massimo di punti 0,60 per ciascun anno scolastico).
- Analoga previsione è contenuta nell' **Allegato A/5** “Tabella di valutazione dei titoli relativa alle graduatorie di circolo e di istituto per le supplenze di collaboratore scolastico” - lettera B) TITOLI DI SERVIZIO punto 6) .
 Ciò premesso, l'Amministrazione conferma la correttezza del proprio operato in quanto conforme alle disposizioni normative di cui al DM 42/2009, il cui art. 3 comma 5 stabilisce che **«[...] il servizio militare di leva ed i servizi sostitutivi assimilati per legge sono valutati solo se prestati in costanza di nomina»** (analogo il tenore del successivo DM n. 44/2011).

Detta norma regolamentare risulta essere in linea con la *ratio* ispiratrice di cui all'**art. 52 della Costituzione**, che testualmente recita che «*la difesa della Patria è sacro dovere del cittadino. Il servizio militare è obbligatorio nei limiti e modi stabiliti dalla legge. Il suo adempimento non pregiudica la posizione di lavoro del cittadino, né l'esercizio dei diritti politici*».





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

La norma in esame, pertanto, impedisce di riconoscere al “*non lavoratore*” – qual è senza dubbio il soggetto in attesa di instaurare un rapporto di lavoro – lo stesso trattamento riservato al lavoratore che, chiamato ad espletare il servizio di leva, rischierebbe per tale ragione un pregiudizio della posizione lavorativa già costituita.

Dalla norma costituzionale scaturisce, peraltro, anche l'implicita abrogazione di quelle fattispecie normative, come ad esempio l'art. 2111 c.c. (secondo cui “*La chiamata alle armi per adempiere agli obblighi di leva risolve il contratto di lavoro, salvo diverse disposizioni delle norme corporative*”), che, pur dinanzi all'adempimento di un dovere obbligatorio *ex lege*, facevano comunque conseguire effetti pregiudizievoli per il lavoratore, come la risoluzione del contratto di lavoro nell'ipotesi civilistica richiamata.

In quest'ottica, pertanto, vanno interpretati gli interventi con cui il legislatore, negli anni successivi, ha tentato di evitare che la prestazione del servizio militare obbligatorio comportasse un pregiudizio per il lavoratore.

Si veda in proposito l'art. 84 del DPR n. 417/1974, che riconosce il servizio militare di leva, o per richiamo, o il servizio civile sostitutivo di quello di leva, resi con il possesso del titolo di studio richiesto per l'accesso alla carriera di appartenenza, ma evidenziando che sono valutati nella stessa carriera, agli effetti di cui al successivo art. 81, come servizio di ruolo, **solo se prestati in costanza di servizio**.

La pretesa avversaria fa leva, sostanzialmente, sull'abrogato art. 20 della L. n. 958/1986, secondo cui 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*».

La tesi patrocinata dalla controparte, sostiene che quest'ultima disposizione – assieme all'articolo 485 D.Lgs. n. 297/1994 – avrebbe introdotto la valutazione del servizio militare indipendentemente dalla costanza di un rapporto di impiego.

Senonché già da una prima lettura della norma, emerge chiaramente la portata limitata della stessa: il servizio militare è infatti valutabile **solo ai fini tassativamente indicati** (inquadramento economico e trattamento previdenziale) e non già – o per interpretazione estensiva o per analogia – per altri scopi (ad esempio l'attribuzione di punteggio in graduatoria, proprio come domandato dal ricorrente).

Anche l'art. 22 della legge n. 958/1986 afferma che «... *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***».





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

È questo, peraltro, l'orientamento già assunto dal **Consiglio di Stato, con decisione n. 6212/2008**, che ha confermato la sentenza del TAR Puglia n. 5089/2002.

Analogamente il **TAR Sicilia con sentenza n. 1111/2001**, richiamando l'art. 7 della legge n. 565/1991 (verosimilmente da intendersi come art. 7 della legge n. 412/1991), di interpretazione autentica del menzionato art. 20 L. n. 958/1986, ha evidenziato come il servizio militare, per essere valutato, debba essere prestato non solo in data successiva al 30.01.1987, ma anche in costanza di rapporto di lavoro.

Si deve osservare, a questo punto, che il panorama normativo è nel frattempo mutato.

Invero, sia la legge n. 958/1986, sia l'art. 7 della legge n. 412/1991, che della prima ha fornito l'interpretazione autentica, sono stati **abrogati dall'art. 2268 comma 1 n. 840 del Codice dell'ordinamento militare** (D.Lgs. 66/2010, in vigore dal 9.10.2010).

In particolare, l'art. **2050 del Codice dell'ordinamento militare** deve ritenersi pienamente applicabile anche nella fattispecie in esame.

L'articolo in questione (rubricato *Valutazione del servizio militare come titolo nei concorsi pubblici*) dispone quanto segue: “1. *I periodi di effettivo servizio militare, prestati presso le Forze 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.*

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.**

3. *Le norme del presente articolo sono applicabili ai concorsi banditi dalle amministrazioni dello Stato, comprese le aziende autonome, e dagli altri enti pubblici, regionali, provinciali e comunali per l'assunzione e l'immissione di personale esterno in tutte le qualifiche, carriere, fasce o categorie funzionali previste dai rispettivi ordinamenti organici”.*

L'assunto secondo cui nella presente causa non si discute di concorsi pubblici, bensì della selezione ai fini dell'inserimento nelle graduatorie per l'insegnamento”, non appare condivisibile.

Si tratta infatti – prima di tutto – di **lettura formalistica** che non tiene conto della più generale volontà del legislatore che la disposizione evidentemente esprime – peraltro in piena continuità con le precedenti fonti normative sopra richiamate e nel frattempo abrogate – di valorizzare soltanto il servizio militare (o sostitutivo) svolto **in costanza di rapporto di lavoro.**





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

Ciò in quanto solo in quel caso l'obbligo incide effettivamente sulla posizione lavorativa e richiede, pertanto, una doverosa compensazione (o equiparazione) in ossequio al richiamato disposto costituzionale.

In secondo luogo, occorre rilevare che, pur non sostituendo il concorso pubblico, e perciò non rientrando i relativi contenziosi nella competenza del giudice amministrativo, le procedure di cui si tratta risultano di fatto finalizzate all'assunzione in un impiego pubblico e pertanto soggette alle relative norme.

Le graduatorie in questione, pur coinvolgendo diritti soggettivi, sono qualificabili come “concorsi pubblici” ai fini dell'applicabilità del predetto art. 2050.

Deve osservarsi, infatti, che le graduatorie (nel caso di specie, provinciali “di Istituto”) appaiono finalizzate all'instaurazione di rapporti di lavoro a tempo determinato (le c.d. “supplenze scolastiche”) e che l'individuazione del destinatario della proposta contrattuale sulla base delle stesse avviene all'esito di una procedura selettiva che assume tutte le caratteristiche di un “concorso per titoli”, pur essendo la valutazione di questi ultimi effettuata non discrezionalmente dalla P.A., ma in modo vincolato e predeterminato.

L'art. 2050 prevede i criteri di *Valutazione del servizio militare come titolo nei concorsi pubblici* (così la rubrica), con un ambito di applicazione che intende essere il più ampio possibile: il comma 3 dispone infatti, come formula amplissima, che “*Le norme del presente articolo sono applicabili ai concorsi banditi dalle amministrazioni dello Stato, comprese le aziende autonome, e dagli altri enti pubblici, regionali, provinciali e comunali per l'assunzione e l'immissione di personale esterno in tutte le qualifiche, carriere, fasce o categorie funzionali previste dai rispettivi ordinamenti organici*”.

Il Codice dell'ordinamento militare, in altri termini, intende fissare i criteri di valutazione del servizio militare prestato in tutte le ipotesi in cui lo stesso debba essere valutato nell'instaurazione di un rapporto di pubblico impiego, che, come è noto, avviene essenzialmente all'esito di un “concorso pubblico”.

La *ratio* della norma, pertanto, impone che la stessa sia applicata nel modo più ampio possibile, non sussistendo le ragioni che hanno indotto la giurisprudenza, ai fini della giurisdizione, ad accogliere una definizione restrittiva dell'espressione “procedure concorsuali” utilizzata nell'art. 63 D.lgs. 165/01 (il quale, come è noto, dopo aver previsto in via generale la devoluzione al g.o. delle controversie relativi a rapporti di lavoro contrattualizzati, al comma 5 dispone che “*restano devolute alla giurisdizione del giudice amministrativo le controversie in materia di procedure concorsuali per l'assunzione dei dipendenti delle pubbliche amministrazioni*”): quest'ultima previsione di legge si fonda sulla natura delle posizioni giuridiche soggettive che vengono in rilievo (a fronte di procedure concorsuali selettive appaiono tipicamente configurabili interessi legittimi), le quali vengono assoggettate alla cognizione del giudice naturale previsto dalla Carta





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

costituzionale (ovvero il g.a.), con la conseguenza che, in caso risultassero configurabili diritti soggettivi, si dovrebbe necessariamente concludere di versare in ipotesi che esula dell'ambito di applicazione della norma (che non prevede una ipotesi di giurisdizione esclusiva). Da ciò la necessità di una interpretazione restrittiva, nel senso che sarà ravvisabile una "procedura concorsuale" ai sensi dell'art. 63 D.lgs. 165/01 soltanto ove siano ravvisabili posizioni giuridiche soggettive di interesse legittimo.

L'espressione "concorsi pubblici" utilizzata nell'art. 2050 appare, al contrario, un'espressione generica giustificata dalla regola dell'art. 97 Cost., senza che vengano in rilievo le successive e complesse distinzioni delle varie fasi della procedura e che intende fare riferimento, in un'ottica omnicomprensiva, ad ogni ipotesi di procedura selettiva finalizzata all'instaurazione di un rapporto di pubblico impiego in cui debba essere valutato il servizio militare prestato.

In sostanza, mentre nell'art. 63 D.lgs. 165/01 il fondamento o la *ratio* della norma impongono di accogliere una interpretazione restrittiva dell'espressione "procedure concorsuali" in quanto espressione utilizzata con riferimento alle ipotesi in cui siano configurabili interessi legittimi (dalla quale esulano le ipotesi in cui siano configurabili diritti soggettivi), **nell'art. 2050 del Codice dell'ordinamento militare la *ratio* della norma, all'opposto, impone di accogliere un'interpretazione estensiva dell'espressione "concorsi pubblici", in quanto la norma è finalizzata all'applicazione di criteri di valutazione uniformi del servizio militare prestato nell'ambito dell'instaurazione dei rapporti di pubblico impiego.**

Non essendo dubitabile che le graduatorie in esame (provinciali cd. "di Istituto") siano finalizzate all'instaurazione di rapporti di lavoro a tempo determinato alle dipendenze dell'Amministrazione scolastica (le c.d. "supplenze scolastiche"), non vi è dubbio che anche nelle stesse debbano essere applicati i criteri valutativi uniformi previsti dal predetto art. 2050.

In linea con detta chiave ermeneutica si pone quanto statuito dal **Tribunale di Foggia, sez. Lavoro, con ordinanza dd. 23.04.2012**, secondo cui: «[...] il servizio militare non è, per natura e tipologia, oggettivamente assimilabile all'attività di insegnamento nella scuola, cosicché la totale equiparazione dell'uno all'altra, agli effetti della carriera del docente, si giustifica esclusivamente nei casi in cui la necessità di prestare il primo si sia verificata in costanza delle seconda [...]».

Nei medesimi termini (ancorché in relazione a una fattispecie diversa) si è espressa la **Corte d'Appello di Firenze, Sez. Lavoro, con sentenza 24 giugno 2011, n.781**, laddove ha affermato che "*diversa, invece, è la situazione di chi in epoca antecedente all'instaurazione del rapporto di pubblico impiego abbia svolto il servizio*





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

di leva: in tal caso **non vi è plausibile ragione affinché tale servizio debba essere valutato utile ai fini dell'anzianità di servizio** in vista di una partecipazione a selezioni interne per la progressione di carriera”.

Quanto all'articolo **485, comma 7 D.Lgs. n. 297/1994**, va rappresentato che lo stesso - inserito nella **sezione IV** del decreto - intitolato al “**riconoscimento del servizio agli effetti della carriera**” così dispone: “ *Al personale docente delle scuole di istruzione secondaria ed artistica, il servizio prestato presso le predette scuole statali e parificate, comprese quelle all'estero, in qualità di docente non di ruolo, è riconosciuto come servizio*

di ruolo, ai fini giuridici ed economici, per intero per i primi quattro anni e per i due terzi del periodo eventualmente eccedente, nonché ai soli fini economici per il rimanente terzo. I diritti economici derivanti da detto riconoscimento sono conservati e valutati in tutte le classi di stipendio successive a quella attribuita al momento del riconoscimento medesimo.

2. Agli stessi fini e nella identica misura, di cui al comma 1, è riconosciuto, al personale ivi contemplato, il servizio prestato presso le scuole degli educandati femminili statali e quello prestato in qualità di docente elementare di ruolo e non di ruolo nelle scuole elementari statali, o parificate, comprese quelle dei predetti educandati e quelle all'estero, nonché nelle scuole popolari, sussidiate o sussidiarie.

3. Al personale docente delle scuole elementari è riconosciuto, agli stessi fini e negli stessi limiti fissati dal comma 1, il servizio prestato in qualità di docente non di ruolo nelle scuole elementari statali o degli educandati femminili statali, o parificate, nelle scuole secondarie ed artistiche statali o parificate, nelle scuole popolari, sussidiate o sussidiarie, nonché i servizi di ruolo e non di ruolo prestati nelle scuole materne statali o comunali.

4. Ai docenti di cui al comma 1, che siano privi della vista, ed al personale docente delle scuole elementari statali o parificate per ciechi il servizio non di ruolo comunque prestato è riconosciuto per intero ai fini giuridici ed economici.

5. Al personale docente contemplato nel presente articolo è riconosciuto, agli stessi fini e negli stessi limiti precedentemente indicati, il servizio prestato in qualità di docente incaricato o di assistente incaricato o straordinario nelle università.

6. I servizi di cui ai precedenti commi sono riconosciuti purché prestati senza demerito e con il possesso, ove richiesto, del titolo di studio prescritto o comunque riconosciuto valido per effetto di apposito provvedimento legislativo.

7. 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”.





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

Ora, appare chiaro – sia dall’inserimento sistematico (“ai fini della carriera”), sia dal tenore della norma (“al personale docente è riconosciuto come servizio di ruolo) – che **l’art. 485 si riferisce ai soli soggetti che hanno già assunto la qualifica di docente di ruolo.**

Inoltre, la stessa sezione VI del D. Lgs. n. 297/1994 (nel cui contesto è inserito l’art. 485 cit.), è intitolata, come già osservato, al “**riconoscimento del servizio agli effetti della carriera**”, evidente essendo, quindi, che ogni ipotesi contemplata dal medesimo art. 485 del suddetto D. Lvo, ivi compresa quella di cui al 7° comma di cui si discute, deve essere correttamente riferita ad ipotesi di servizio effettivamente prestato alle dipendenze dell’Amministrazione scolastica, e dunque ad un rapporto lavorativo già costituito.

Tale conclusione è, del resto, confermata già soltanto dalla collocazione dell’articolo in questione all’interno del D.Lgs. n. 297/1994, essendo, invero, incardinato nella Parte III-Personale (per cui non può che intendersi quello già dipendente) - Capo III-Diritti e doveri (che presuppongono un rapporto costituito) - Sezione IV - Riconoscimento del servizio agli effetti della carriera (carriera la quale presuppone, ovviamente, un rapporto già costituito e definito) - art. 485 - Personale docente (potendosi intendere come tale soltanto i soggetti già assunti con contratto a tempo indeterminato, non già quelli in graduatoria in attesa di essere assunti).

È appena il caso di evidenziare che la graduatoria che interessa il ricorrente è, invece, regolata dagli articoli 399 e 401 D.Lgs cit., inseriti nella Parte III-Titolo I-Capo II-Sez. II concernente il “**reclutamento del personale**”.

Quindi, la previsione di cui al comma 7 dell’art. 485 del D.Lgs. 297/04 ai sensi della quale “*Il periodo di servizio militare di leva o per richiamo il servizio sostitutivo di quello di leva è valido a tutti gli effetti*” non può essere considerata come avente portata generale, in quanto la stessa è stata inserita nell’ambito dei criteri di valutazione delle attività di insegnamento e pertanto il periodo di servizio militare potrà essere valutato solo se prestato, al pari degli altri servizi contemplati dalla norma, in costanza di nomina (v. Tribunale di Enna, Sent. del 4 maggio 2012, Tribunale di Cuneo, Sentenza del 15 maggio 2013).

Tale orientamento, d’altro canto, contrariamente a quanto affermato dal precedente indirizzo giurisprudenziale, trova conferma proprio nella norma contenuta **nell’art. 2050 del nuovo Codice dell’Ordinamento Militare**, in forza della quale il periodo del servizio militare è valutabile purché prestato in pendenza di rapporto di lavoro e ai fini dell’ammissibilità e della valutazione dei titoli, ad esempio, nei concorsi banditi dalle pubbliche amministrazioni. Il predetto art. 2050, inoltre, al comma 3, precisa il proprio ambito di applicazione, stabilendo espressamente che “*le norme del presente articolo sono*





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

applicabili ai concorsi banditi dalle amministrazioni dello Stato, comprese le aziende autonome, e dagli altri enti pubblici, regionali, provinciali e comunali per l'assunzione e l'immissione di personale esterno in tutte le qualifiche, carriere, fasce o categorie funzionali previste dai rispettivi ordinamenti organici". La dizione usata dal legislatore è amplissima ed estensiva e tale da ricomprendere tutti i possibili casi in cui un soggetto esterno alla pubblica amministrazione venga assunto o immesso presso un'amministrazione, un ente, un'azienda autonoma. Nel novero di tali ipotesi, pertanto, rientra anche la fattispecie, che qui si richiama per aspetti di similarità facilmente intuibili, dell'inserimento nelle graduatorie ad esaurimento, ovvero di graduatorie che sono pur sempre finalizzate all'assunzione degli aspiranti **docenti (v. Tribunale ordinario di Cuneo, Sent. cit.)**.

Già l'art. 20 comma 1 L. 958/86 (Riconoscimento del servizio militare) - prima della sua abrogazione disposta con l'art. 2268 della L. 15.3.2010 n. 66 entrata in vigore l'8.10.2010 - prevedeva che: *"Il periodo di servizio militare è valido a tutti gli effetti per l'inquadramento economico e per la determinazione della anzianità lavorativa ai fini del trattamento previdenziale del settore pubblico"*.

L'art. 7 L. 412/91, interpretando autenticamente l'art. 20 (prima dell'abrogazione del medesimo articolo con la stessa L. 66/2010) ha disposto che: *"Il servizio militare valutabile ai sensi dell'art. 20, L. 24 dicembre 1986, n. 958, è esclusivamente quello in corso alla data di entrata in vigore della predetta legge nonché quello prestato successivamente"*.

Il comma 7 dell'art. 485 del TU 297/94 (sul personale docente) dispone poi che: *"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"*. L'art. 485 tiene conto della modifica ex art. 20 della legge 958/86 che prevede che il periodo del 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.

Ebbene, dalla lettura combinata di queste norme di legge non si può pervenire alle conclusioni cui giunge il ricorrente, laddove l'art. 485 comma 7 TU 297/94 si limita infatti a riferire che il servizio militare resta valido a tutti gli effetti, senza tuttavia in alcun modo precisare il momento in cui esso deve essere prestato al fine di detto riconoscimento (**cf. sent. Trib. Cuneo ult. cit.**). Viepiù, non si riferisce esplicitamente alla valutazione di periodi precedenti rispetto alla nomina e, come confermato dalla consolidata giurisprudenza del Consiglio di Stato in materia, *"non ha nulla a vedere con la valutazione dei titoli nei concorsi e nelle procedure concorsuali per l'assunzione nelle pubbliche amministrazioni"* (Cons. di Stato, Sez. II, 22 novembre 2011, n. 4259 e 17 giugno 2015, n. 2314).





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

Inoltre, l'art. 62 della legge n. 312 del 1980 dispone che *"il servizio militare è valutato ai fini del conferimento degli incarichi e delle supplenze al personale docente delle scuole di ogni ordine e grado e delle istituzioni educative. L'ordinanza del Ministro della pubblica istruzione, che stabilisce le modalità ed i termini per la formazione delle graduatorie provinciali per il conferimento degli incarichi e delle supplenze al personale docente, educativo e non docente, prevedrà la valutazione del servizio militare secondo criteri che dovranno essere uniformi sia nei confronti del personale docente di ogni grado e ordine di scuola sia nei confronti del personale educativo sia di quello non docente"*, rinviando ad un'ordinanza ministeriale *"l'individuazione delle modalità con cui valutare il servizio militare per la formazione delle graduatorie e senza stabilire alcun obbligo per l'Amministrazione di tener conto, nella valutazione dei titoli validi ai fini dell'inserimento e dell'aggiornamento delle graduatorie, del periodo di servizio militare svolto non in costanza di nomina"* (**Cons. di Stato, Sez. II, 20 febbraio 2017, n. 426**).

Se ciò è vero, allora non è possibile ritenere illegittimi i decreti ministeriali nella parte in cui dispongono: "Il servizio militare di leva ed i servizi sostitutivi assimilati per legge sono valutati solo se prestati in costanza di nomina".

A differenza di quanto sostenuto dalla difesa dell'odierno istante, le previsioni impugnate sul servizio militare non contrastano dunque con alcuna norma di livello primario.

Del resto, tali disposizioni trovano adeguata motivazione considerando la circostanza per la quale il servizio militare può effettivamente incidere negativamente sulla vita professionale del lavoratore solo in quanto venga svolto in costanza di rapporto di lavoro; in tal caso, la necessità di lasciare, seppure temporaneamente, il lavoro inciderebbe negativamente sul *curriculum* professionale del lavoratore, se non si considerasse quel periodo utile al fine dell'anzianità lavorativa.

In caso contrario, non si comprende come possa incidere negativamente: qualora sia stato svolto in un periodo in cui il chiamato al servizio di leva non prestasse attività lavorativa non vi è alcuna possibilità di provare concretamente (né il ricorrente nel caso di specie lo deduce) che nel periodo in cui sia stato impegnato avrebbe conseguito l'occupazione quale ATA.

Pertanto, non possono condividersi nemmeno i rilievi di discriminazione paventati dalla giurisprudenza amministrativa in analoghe fattispecie (cfr. le sentenze citate da parte ricorrente): affermare che si discriminerebbe tra colui che il servizio lo svolge prima e chi in costanza di rapporto di lavoro è errato, in quanto si pongono a confronto due situazioni non omogenee, atteso che è diverso il fatto di essere già impegnato, o invece no, in un'attività lavorativa.





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

Conferma tale conclusione proprio il già richiamato **art. 2050 D. Lgs. 15.3.2010 n. 66**

Sembra davvero difficile, quindi, escludere dal novero di tali ipotesi la fattispecie di aggiornamento delle graduatorie d'istituto, che sono pur sempre finalizzate all'assunzione, per quanto a tempo determinato, degli aspiranti ATA né si vede la ragione per la quale il criterio dovrebbe essere diverso per i casi in cui l'assunzione

avviene subito dopo l'espletamento di un pubblico concorso, rispetto alle fattispecie in cui essa consegue allo scorrimento di graduatorie già formate, e dunque attraverso l'aggiornamento, in luogo della prima formazione, delle graduatorie medesime costituite per titoli di servizio.

A identiche conclusioni, fondate sul rilievo dello *ius superveniens*, è pervenuta in fattispecie analoga la giurisprudenza amministrativa, consapevolmente mutando il precedente orientamento maturato (cfr. TAR Lazio, ord. 28.7.2011, n. 2757 e, per quanto richiamabile in fattispecie parzialmente diversa, Tar Palermo Sez. III, sentenza n. 379 del 1° marzo 2011).

E quand'anche si assumesse l'inapplicabilità nel caso di specie, sia *ratione temporis* sia *ratione materiae*, dell'art. 2050 del Codice dell'Ordinamento Militare in favore della sussumibilità *ratione materiae*, dell'art. 485, comma 7 del d. lgs. n. 297 del 1994, in quanto norma speciale e come tale prevalente sul citato art. 2050 del Codice, ciò non comporterebbe l'illegittimità dei provvedimenti impugnati in quanto, come poc'anzi rappresentato, detto articolo non prevede esplicitamente la valutazione del servizio militare svolto in periodi precedenti rispetto alla nomina.

Non solo, quanto precede risulta, una volta ancora, confermato dall'orientamento giurisprudenziale surrichiamato, sorto proprio in relazione ai decreti ministeriali concernenti le succitate graduatorie di circolo e d'istituto, in base al quale “*sarebbe ingiustificato che il servizio di leva fosse valutato come indice d'idoneità all'insegnamento, a scapito di chi ha maggiori titoli pertinenti all'attività da svolgere, atteso che una cosa è tutelare chi deve lasciare il lavoro per adempiere agli obblighi militari, tutt'altra cosa sarebbe valutare il servizio militare come titolo di merito per un insegnamento col quale esso non ha nessuna attinenza*” (Cons. di Stato, Sez. II, 22 novembre 2011, n. 4259 e 17 giugno 2015, n. 2314).

Infine, anche su un piano di complessiva coerenza e ragionevolezza della disciplina esaminata, non va dimenticato che le Tabelle di valutazione (di Graduatorie di Istituto I II e III fascia) afferiscono a valutazioni di titoli e servizi inerenti all'attività quale ATA, così come che l'art. 485 co.7 D.Lgs. n.297/1994, quand'anche non specifichi espressamente se la disposizione sia riferibile al servizio prestato o meno in costanza di nomina, alla luce di una doverosa interpretazione sistematica – essendo inserita nella sezione





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

IV del TU 297, relativa al riconoscimento del servizio agli effetti della carriera - non possa non vedere ricondurre il proprio ambito di applicazione al periodo di tempo per il quale veniva svolta l'attività quale ATA.

Rispetto, allora, alla *ratio* evidenziata non pare affetta da illogicità e/o arbitrarietà la disposizione impugnata, tenuto debitamente conto che, considerato in sé, il titolo in questione non mira all'arricchimento della professionalità richiesta per la specifica attività di ATA.

Tant'è che, se si riguardano i titoli di servizio valutabili, anche quelli non riconducibili allo specifico servizio quale personale amministrativo, vi è sempre una corrispondenza con attività di personale amministrative e giammai servizi prestati presso altre amministrazioni, atteso che non risultano utilmente valutabili con riferimento al bagaglio culturale richiesto per la professione ATA, mentre vengono in rilievo solo ai fini di un ulteriore minimo di riconoscimento in termini di titoli di preferenza a parità di punteggio (es. aver prestato servizio senza demerito nelle pubbliche amministrazioni).

Non può allora non emergere l'eterogeneità del titolo qui considerato rispetto a quei titoli effettivamente di servizio contemplati nelle tabelle impugnate e la conseguenziale doverosa differenziazione di disciplina costituita dalla richiesta prestazione in costanza di nomina per la relativa valutabilità, in quanto congruamente motivata dalla tutela della spendibilità del servizio prestato nei confronti dello Stato.

Quanto sopra sostenuto è stato confermato dalla **Corte d'Appello di Firenze con Sentenza n. 638/2017 (Cfr. doc. all. n. 5)** e ribadito da **recentissima ed abbondante giurisprudenza successiva** che qui si allega (**Cfr. doc. allegati nn. 6, 7, 8, 9 10, 11, 12 e 13**)

Dunque, in considerazione delle suesposte circostanze di fatto e di diritto, la comparente Amministrazione Scolastica, come in atti rappresentata e difesa, nel costituirsi in giudizio, chiede l'accoglimento delle seguenti

CONCLUSIONI

- Voglia l'intestata Autorità Giudiziaria, per i motivi di cui in narrativa, rigettare il ricorso in quanto infondato, per i motivi tutti esposti dalla Amministrazione convenuta, con vittoria di spese e competenze dell'intero giudizio.
- Si producono i seguenti documenti:
 1. Domanda di inserimento ricorrente graduatorie ATA per il triennio 2021/22, 2022/23, 2023/24 ;





Ministero dell'Istruzione e del Merito
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio XI
Ambito Territoriale di Prato e Pistoia
Sede di Prato

2. Decreto Ministeriale n. 50 del 3 marzo 2021 “*Graduatorie ATA di circolo e d’istituto di terza fascia triennio 2021-2024*”;
3. Reclamo - correzione punteggio Loreto Katia;
4. Decreto Dirigenziale di rettifica del 16//11/2023;
5. Corte d’Appello di Firenze Sentenza n. 638/2017;
6. Sentenza Consiglio di Stato del 10 marzo 2022;
7. Tribunale Verbania Sentenza del 24 gennaio 2023;
8. Tribunale Torino Sentenza del 31 gennaio 2023;
9. Tribunale Torino Sentenza del 8 febbraio 2023;
10. Tribunale di Arezzo Sentenza n. 68-2023 del 7 marzo 2023;
11. Corte Appello Torino Sentenza del 9 maggio 2023;
12. Tribunale Pistoia Sentenza del 1° giugno 2023;
13. Corte Appello Torino Sentenza n 326_2022 del 8 giugno 2022;
14. Delega rappresentanza e difesa M.I.M. dott. Scorza

Prato, 30/12/2023

IL FUNZIONARIO DELEGATO DEL M.I.M.
Dott. Sergio Scorza

