

Avv. Michele Bonetti
Avv. Umberto Cantelli
Avv. Silvia Antonellis
Avv. Francesco Moscariello
Avv. Marco Pellegrini
Avv. Alberto Maria Carelli
Dott. Claudia Palladino
Dott. Andrea Mineo
Dott. Fabrizio Bloise
Dott. Giulio Leo
Dott. Beatrice Colella
Dott. Giulia Cerrelli
Dott. Manuela Giorgi
Dott. Vincenzo Zecchino
Dott. Concetta Reale
Dott. Daniele Giustozzi
Dott.ssa Francesca Cretelli

Geometra Mauro Antonioni
Area Peritale

Dott. Adolfo Rauco
Area Contabile

CONSULENTI DELLO STUDIO
MICHELE BONETTI
AVVOCATO & PARTNERS

Arch. F. La Serra Dott. A. Nirchi
Relazioni peritali

Prof. G. Marella
Medicina dellavoro, perizie sul mobbing

Prof. G. Ferrara
Medicina Legale

Dott. C. Bonetti
Area fiscale e consulenza del Lavoro

Dott. Edward Mc Vey
Commercialista e revisore dei conti

Emilio Barchiesi
Consulente informatico

Agenzia Investigativa Romapol
indagini private e difensive, aziendali
e commerciali

Parere di parte reso per l'Associazione ADIDA e per la "Gilda degli Insegnanti" nell'interesse degli insegnanti con contratto a tempo indeterminato e vincitori di concorso.

Con il presente parere, reso in forma semplificata anche in ragione di una migliore comprensione delle questioni trattate da parte dei fruitori del servizio, si analizza la posizione degli insegnanti di ruolo (e di ruolo con riserva processuale) che sono risultati anche vincitori del concorso per titoli ed esami indetto dal M.I.U.R. nel 2016 i quali, secondo quanto affermato dai funzionari di taluni Uffici Scolastici Regionali, rischierebbero di non poter essere convocati per gli insegnamenti per cui risultano vincitori a seguito di concorso in quanto già assunti in ruolo, per il medesimo insegnamento o per insegnamento ulteriore, dalle GAE.

L'assunzione dalle graduatorie ad esaurimento dei docenti in questione è avvenuta in molti casi quando la procedura concorsuale era stata già avviata in quanto, in caso contrario, non sarebbe stato possibile per questi presentare la domanda di partecipazione alla procedura selettiva. Difatti, come stabilito dall'art. 3 del D.D.G. di indizione del concorso, recante i requisiti di ammissione allo stesso, *"ai sensi dell'articolo 1, comma 110 della Legge non può partecipare ai concorsi per titoli ed esami il personale docente ed educativo già assunto su posti e cattedre con contratto individuale di lavoro a tempo indeterminato nelle scuole statali"*.

Si precisa che la rubrica dell'art. 3 si riferisce espressamente ai requisiti di ammissione e non prevede il caso che il candidato acquisisca il ruolo successivamente.

Avv. Michele Bonetti
Avv. Umberto Cantelli
Avv. Silvia Antonellis
Avv. Francesco Moscariello
Avv. Marco Pellegrini
Avv. Alberto Maria Carelli
Dott. Claudia Palladino
Dott. Andrea Mineo
Dott. Fabrizio Bloise
Dott. Giulio Leo
Dott. Beatrice Colella
Dott. Giulia Cerrelli
Dott. Manuela Giorgi
Dott. Vincenzo Zecchino
Dott. Concetta Reale
Dott. Daniele Giustozzi
Dott.ssa Francesca Cretelli

Geometra Mauro Antonioni
Area Peritale

Dott. Adolfo Rauco
Area Contabile

CONSULENTI DELLO STUDIO
MICHELE BONETTI
AVVOCATO & PARTNERS

Arch. F. La Serra Dott. A. Nirchi
Relazioni peritali

Prof. G. Marella
Medicina dellavoro, perizie sul mobbing

Prof. G. Ferrara
Medicina Legale

Dott. C. Bonetti
Area fiscale e consulenza del Lavoro

Dott. Edward Mc Vey
Commercialista e revisore dei conti

Emilio Barchiesi
Consulente informatico

Agenzia Investigativa Romapol
indagini private e difensive, aziendali
e commerciali

Gli insegnanti di cui trattasi, dunque, non hanno posto in essere alcuna violazione dell'art. 3 del bando di concorso né, dunque, della "Buona Scuola" in quanto anche a causa della lunga durata del concorso sono venute a mutarsi le circostanze di fatto relative allo status dei candidati che, al momento dell'assunzione da GAE, in alcuni casi avevano già sostenuto tutte le prove concorsuali ed erano in attesa della pubblicazione delle graduatorie finali.

La permanenza nelle graduatorie di merito da parte dei docenti già di ruolo, nonché la possibilità per questi di essere convocati dalle GM, non pare essere in discussione per i motivi che di seguito si esplicheranno.

Al contrario di quanto avviene per le graduatorie ad esaurimento, dalle quali si viene depennati qualunque sia il rapporto di docenza a tempo indeterminato stipulato con la scuola pubblica, la decadenza dalle graduatorie di merito avviene per motivi diversi tassativamente previsti.

Per quanto attiene alle graduatorie ad esaurimento, difatti, al comma 4-quinquies dell'articolo 1 della legge 167/2009 si legge che *"A decorrere dall'anno scolastico 2010-2011, non è consentita la permanenza nelle graduatorie ad esaurimento dei docenti che hanno già stipulato contratto a tempo indeterminato per qualsiasi tipologia di posti di insegnamento o classi di concorso"*.

Tale determinazione, dichiarata legittima dalla Corte Costituzionale con sentenza n. 192/2016, riguarda esclusivamente le graduatorie ad esaurimento e la conseguente cancellazione dalle stesse dei docenti già di ruolo,

Avv. Michele Bonetti
Avv. Umberto Cantelli
Avv. Silvia Antonellis
Avv. Francesco Moscariello
Avv. Marco Pellegrini
Avv. Alberto Maria Carelli
Dott. Claudia Palladino
Dott. Andrea Mineo
Dott. Fabrizio Bloise
Dott. Giulio Leo
Dott. Beatrice Colella
Dott. Giulia Cerrelli
Dott. Manuela Giorgi
Dott. Vincenzo Zecchino
Dott. Concetta Reale
Dott. Daniele Giustozzi
Dott.ssa Francesca Cretelli

Geometra Mauro Antonioni
Area Peritale

Dott. Adolfo Rauco
Area Contabile

CONSULENTI DELLO STUDIO
MICHELE BONETTI
AVVOCATO & PARTNERS

Arch. F. La Serra Dott. A. Nirchi
Relazioni peritali

Prof. G. Marella
Medicina dellavoro, perizie sul mobbing

Prof. G. Ferrara
Medicina Legale

Dott. C. Bonetti
Area fiscale e consulenza del Lavoro

Dott. Edward Mc Vey
Commercialista e revisore dei conti

Emilio Barchiesi
Consulente informatico

Agenzia Investigativa Romapol
indagini private e difensive, aziendali
e commerciali

indipendentemente se assunti da GAE o GM e indipendentemente dall'insegnamento assegnato.

Quanto alle graduatorie di merito, invece, non vi è una precisa previsione di depennamento nel caso di assunzione dell'insegnante a tempo indeterminato su specifica classe di concorso; la decadenza è prevista per i casi citati dal testo unico sulla scuola, modificato dalla legge n. 107 del 2015, al comma 21 dell'articolo 400 che recita: *“La rinuncia all’assunzione nonché la mancata accettazione in assenza di una valida e motivata giustificazione comportano la cancellazione dalla graduatoria di merito”*.

Dal mero dato letterale appare evidente che dalle graduatorie di merito si possa essere depennati a seguito di rinuncia all’assunzione o di mancata accettazione dell’incarico e non anche *tout court* per il solo fatto di aver ottenuto un contratto a tempo indeterminato da altra graduatoria.

Tale interpretazione sembrerebbe garantire ai vincitori di concorso, già assunti a tempo indeterminato da GAE, la possibilità di essere convocati anche dalle graduatorie di merito con la possibilità di rinunciare al ruolo conseguito dalle graduatorie ad esaurimento e di accettare l’incarico per gli insegnamenti ulteriori, e maggiormente ambiti, per i quali il candidato è risultato vincitore di concorso.

A nostro avviso ciò è possibile nonostante le statuizioni delle Corte Costituzionale (sentenza n. 192/2016) il cui giudizio a quo *proficiscitur quaestio* concerne una vicenda diversa.

Dette considerazioni rimangono invariate per coloro che hanno ottenuto il ruolo da GAE con riserva processuale non

Avv. Michele Bonetti
Avv. Umberto Cantelli
Avv. Silvia Antonellis
Avv. Francesco Moscariello
Avv. Marco Pellegrini
Avv. Alberto Maria Carelli
Dott. Claudia Palladino
Dott. Andrea Mineo
Dott. Fabrizio Bloise
Dott. Giulio Leo
Dott. Beatrice Colella
Dott. Giulia Cerrelli
Dott. Manuela Giorgi
Dott. Vincenzo Zecchino
Dott. Concetta Reale
Dott. Daniele Giustozzi
Dott.ssa Francesca Cretelli
Geometra Mauro Antonioni
Area Peritale

Dott. Adolfo Rauco
Area Contabile

CONSULENTI DELLO STUDIO
MICHELE BONETTI
AVVOCATO & PARTNERS

Arch. F. La Serra Dott. A. Nirchi
Relazioni peritali

Prof. G. Marella
Medicina dellavoro, perizie sul mobbing

Prof. G. Ferrara
Medicina Legale

Dott. C. Bonetti
Area fiscale e consulenza del Lavoro

Dott. Edward Mc Vey
Commercialista e revisore dei conti

Emilio Barchiesi
Consulente informatico

Agenzia Investigativa Romapol
indagini private e difensive, aziendali
e commerciali

rinvenendosi nelle due condizioni (con o senza riserva processuale) alcuna differenza rilevante ai fini di cui trattasi.

Anzi, in tale caso, essendo i ricorrenti ancora *sub iudice* e avendo un ruolo “con riserva”, devono avere la possibilità di optare per il c.d. “ruolo concorsuale” abbandonando poi, per carenza di interesse, il giudizio che ha determinato l’ingresso nelle GAE e il conseguente ruolo. Proprio la non definitività del procedimento giudiziario e il ruolo “con riserva” rendono, qualora le sovra esposte considerazioni in punto di diritto non siano accolte dall’Amministrazione, necessario che gli stessi possano “scegliere” il ruolo dalle graduatorie di merito.

Difatti, la non definitività del ruolo “con riserva”, nella denegata e non creduta ipotesi in cui la nostra tesi giuridica non venisse accolta, fa sì che gli istanti non versino in questa presunta situazione di “incompatibilità”.

Sul punto soccorre anche il provvedimento cautelare n. 2008/2016 reso dal TAR del Lazio, che ha consentito a soggetti con il ruolo “con riserva” di partecipare comunque al concorso pur se palesemente versavano nell’ipotesi di cui all’art. 3 del bando di concorso sui requisiti di ammissione, che non avrebbe concesso loro la partecipazione alla selezione.

In disparte si osserva che a tali conclusioni non sembrano opponibili obiezioni circa la necessità per l’Amministrazione di garantire il tempestivo assorbimento del precariato tramite lo sfolgimento delle graduatorie, considerando che l’assunzione degli insegnanti di ruolo risultati vincitori di concorso comporterebbe il liberarsi dei posti oggi occupati e la possibilità

Avv. Michele Bonetti
Avv. Umberto Cantelli
Avv. Silvia Antonellis
Avv. Francesco Moscariello
Avv. Marco Pellegrini
Avv. Alberto Maria Carelli
Dott. Claudia Palladino
Dott. Andrea Mineo
Dott. Fabrizio Bloise
Dott. Giulio Leo
Dott. Beatrice Colella
Dott. Giulia Cerrelli
Dott. Manuela Giorgi
Dott. Vincenzo Zecchino
Dott. Concetta Reale
Dott. Daniele Giustozzi
Dott.ssa Francesca Cretelli

Geometra Mauro Antonioni
Area Peritale

Dott. Adolfo Rauco
Area Contabile

CONSULENTI DELLO STUDIO
MICHELE BONETTI
AVVOCATO & PARTNERS

Arch. F. La Serra Dott. A. Nirchi
Relazioni peritali

Prof. G. Marella
Medicina dellavoro, perizie sul mobbing

Prof. G. Ferrara
Medicina Legale

Dott. C. Bonetti
Area fiscale e consulenza del Lavoro

Dott. Edward Mc Vey
Commercialista e revisore dei conti

Emilio Barchiesi
Consulente informatico

Agenzia Investigativa Romapol
indagini private e difensive, aziendali
e commerciali

di assegnazione di questi ultimi ad altri soggetti utilmente collocati.

Il tutto senza alcuna modifica del numero complessivo delle nuove assunzioni e in considerazione del fatto che l'Amministrazione ha un precipuo interesse al confronto più ampio possibile tra i partecipanti e comunque alla selezione dei migliori concorrenti, quali si sono dimostrati i vincitori di concorso in questione.

Avv. Michele Bonetti

