

La presente deliberazione viene affissa il 11 GEN. 2005 all'Albo Pretorio per rimanervi 15 giorni

PROVINCIA di BENEVENTO

Deliberazione della Giunta Provinciale di Benevento n. 1 del 10 GEN. 2005

Oggetto: Tribunale di Benevento- Sez. Lavoro- Ricorso ex art. 700 c.p.c. Mostacciuolo Gaspare c/ Provincia -Ratifica atti e autorizzazione a stare in giudizio.

L'anno duemilacinque il giorno dieci del mese di gennaio presso la Rocca dei Rettori si è riunita la Giunta Provinciale con l'intervento dei Signori:

- | | | |
|-------------------------------|-------------------|----------------|
| 1) On.le Carmine NARDONE | - Presidente | _____ |
| 2) rag. Giovanni MASTROCINQUE | - Vice Presidente | _____ |
| 3) rag. Alfonso CIERVO | - Assessore | _____ |
| 4) ing. Pompilio FORGIONE | - Assessore | ASSENTE |
| 5) Dott. Pasquale GRIMALDI | - Assessore | _____ |
| 6) Dott. Giorgio Carlo NISTA | - Assessore | _____ |
| 7) Dr. Carlo PETRIELLA | - Assessore | _____ |
| 8) Dr. Rosario SPATAFORA | - Assessore | _____ |
| 9) geom. Carmine VALENTINO | - Assessore | _____ |

Con la partecipazione del Segretario Generale Dott. Gianclaudio IANNELLA
L'ASSESSORE PROPONENTE *[Signature]*

LA GIUNTA

Premesso che con ricorso ex art.700 c.p.c. Tribunale Benevento Sez. Lavoro notificato il 22/12/04 il sig. Mostacciuolo Gaspare conveniva in giudizio questa Amministrazione per la sospensione della procedura di mobilità volontaria di profilo professionale D3 istruttore direttivo esperto, la declaratoria di illegittimità del provvedimento di esclusione dalla procedura del ricorrente e l'ammissione al colloquio selettivo;

Con determina n.9/1/2005 si procedeva alla costituzione nel giudizio in questione;

Rilevato che in virtù di recente orientamento giurisprudenziale della Corte di Cassazione, in interpretazione del dispositivo di cui all'art.50 T.U.E.L. e con espresso richiamo in motivazione a precedente normativa (art.36 legge 142/90), e pure in presenza delle attribuzioni dirigenziali di cui all'art.107 del medesimo T.U.E.L., si ritiene sussistere la rappresentanza giudiziale dell'Ente in capo al Presidente della Provincia;

Ritenuto per tali motivi procedere al conferimento dell'autorizzazione a stare in giudizio al Presidente della Provincia nel contenzioso di cui in premessa promosso con ricorso ex art. 700 c.p.c. Tribunale Benevento Sez. Lavoro notificato il 22/12/04 e ratificare gli atti di costituzione in giudizio dell'Ente adottati con determina n.9/1/2005;

Esprime parere favorevole circa la regolarità tecnica della proposta.

li _____

Il Dirigente Settore Avvocatura
(Avv. Vincenzo Catalano)



Esprime parere favorevole circa la regolarità contabile della proposta,

Li _____

Il Dirigente del Settore FINANZE
E CONTROLLO ECONOMICO
(dr. Sergio Muollo)

LA GIUNTA

Su relazione del Presidente

A voti unanimi

DELIBERA

Per i motivi espressi in narrativa e che formano parte integrante e sostanziale del presente dispositivo:

Ratificare gli atti di costituzione in giudizio dell'Ente di cui alla determina n.9/1/2005 ed autorizzare la costituzione nel giudizio ex art.700 c.p.c. Tribunale Benevento Sez. Lavoro notificato il 22/12/04 dal Sig. Mostacciuolo Gaspare c/ Provincia di Benevento;

Dare alla presente immediata esecutività stante l'urgenza

Verbale letto, confermato e sottoscritto
(Dr. Gianclaudio IANNELLA)

IL PRESIDENTE

(On.le Carmine NARDONE)

N. 11 Registro Pubblicazione

Si certifica che la presente deliberazione è stata affissa all'Albo in data odierna, per rimanervi per 15 giorni consecutivi a norma dell'art. 124 del T.U. - D.Lgs.vo 18.08.2000, n. 267.

BENEVENTO

11 GEN. 2005

IL MESSO

IL SEGRETARIO GENERALE
(Dot. Gianclaudio IANNELLA)

La suestesa deliberazione è stata affissa all'Albo Pretorio in data 11 GEN. 2005 e contestualmente comunicata ai Capigruppo ai sensi dell'art. 125 del T.U. - D.Lgs.vo 18.08.2000, n. 267.

SI ATTESTA che la presente deliberazione è divenuta esecutiva a norma dell'art. 124 del T.U. - D.Lgs.vo 18.08.2000, n. 267 e avverso la stessa non sono stati sollevati rilievi nei termini di legge.

27 GEN. 2005

Il RESPONSABILE DELL'UFFICIO

IL SEGRETARIO GENERALE
(Dot. Gianclaudio Iannello)

Si certifica che la presente deliberazione è divenuta esecutiva ai sensi del T.U. - D.Lgs.vo 18.08.2000, n. 267 il giorno 27 GEN. 2005

Dichiarata immediatamente eseguibile (art. 134, comma 4, D.Lgs.vo 18.08.2000, n. 267)

◇ Decorsi 10 giorni dalla sua pubblicazione (art. 134, comma 3, D.Lgs.vo 18.08.2000, n. 267)

◇ E' stata revocata con atto n. _____ del _____.

27 GEN. 2005

BENEVENTO, li _____

IL SEGRETARIO GENERALE
(Dr. Gianclaudio Iannello)

Copia per 2 copie
SETTORE Avvocatura
SETTORE _____
SETTORE _____

il _____ prot. n. Es. 177
il _____ prot. n. 31.1.05
il _____ prot. n. _____
il _____ prot. n. _____
il _____ prot. n. _____

Revisori dei Conti
Nucleo di Valutazione

302
13.1.05

x conf. Capigruppo

Studio Legale
Avv. Giovanni Cavuoto
Via Nicola Giustiniani, n.18
82100 BENEVENTO - tel.0824/316292-311215-

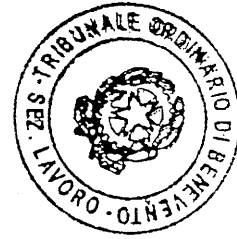
Per me
23-12-04
[Signature]

RA. 6301/04
COPIA
Procedere

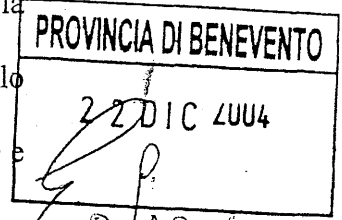
TRIBUNALE CIVILE DI BENEVENTO

SEZIONE LAVORO

Ricorso ex art. 700 c.p.c.



Per il sig. **Gaspare Mostacciolo** residente in Benevento alla via F. Hirsch n.1, nato a S. Leucio del Sannio (BN) il 10/11/1949 cod. fisc. MSTGPR49S10H953S, elettivamente domiciliato in Benevento alla via Nicola Giustiniani n.18, presso e nello studio dell'Avv. Giovanni Cavuoto che lo rappresenta e difende, giusta mandato a margine del presente atto unitamente e disgiuntamente all'Avv. Maria Esposito.



Contro **Provincia di Benevento**, in persona del Presidente e legale rappresentante p.t.

Lo Legale
Ricorso Unicus
Presidente
V. e mandato a
margine dell'espone
[Signature]

PREMESSO

- Che il sig. Mostacciolo Gaspare è dipendente dell'Università degli Studi di Milano-Bicocca dal 01/01/1981 con la qualifica di coordinatore, cat.EP ex qual. IX;
- che la Provincia di Benevento pubblicava nel proprio sito internet bando di concorso avviso di mobilità volontaria ai sensi del D.lgs. n.165/2001 per la copertura di n. 37 posti di varie categorie e profili professionali tra cui n.1 Istruttore Direttivo Esperto Tecnico o profilo equivalente cat. D3 (ex qual. 8° livello) (**doc.1**);
- che il ricorrente sig. Mostacciolo Gaspare provvedeva ad inviare alla Provincia di Benevento a mezzo posta raccomandata a.r. n.12568447855-6 del 21/09/2004 domanda di mobilità utilizzando il modello predisposto

Provincia di Benevento
AOO: Prot. Generale
Registro Protocollo Entrata
Nr. Prot. 0029862
Data 22/12/2004
Oggetto **RICORSO PER IL SIG. GASPA MOSTACCIUOLO**
Dest. Avvocatura Settore: [...]

6967
23.12.04

Studio Legale
Avv. Giovanni Cavuoto
Via Nicola Giustiniani, n.18
82100 BENEVENTO - tel.0824/316292-311215-

dalla stessa Provincia di Benevento e scaricato dal sito web di detta Provincia (**doc.2**);

- che con propria comunicazione del 30/11/2004, spedita il 01/12/2004 la Provincia di Benevento a mezzo posta prioritaria, a firma del Dirigente del settore Formazione e Concorsi dott.ssa Alfonsina Colarusso, comunicava che il sig. Gaspare Mostacciuolo risultava escluso dalla procedura di mobilità volontaria di cui all'avviso pubblico, prot. n.7514 del 31/08/2004, per "Mancanza del Nulla-Osta dell'Ente di appartenenza" (**doc.3**);

Tanto premesso si osserva quanto segue:

- 1) Il provvedimento adottato dalla Provincia di Benevento è del tutto illegittimo e comunque invalido, ed arreca inequivocabilmente un danno grave ed irreparabile al sig. Gaspare Mostacciuolo. La motivazione posta a base della esclusione, infatti, si fonda esclusivamente sulla mancata presentazione del Nulla-Osta dell' Ente di Appartenenza, nel caso specifico dell'Università degli Studi di Milano-Bicocca.

All'uopo si precisa che detto documento non rientra tra quelli necessari per l'ammissione alla procedura di mobilità tant'è che il bando così recita: “ **Per essere ammessi alla procedura di mobilità, gli interessati dovranno produrre apposita istanza, su modulo allegato, nella quale dovrà essere dichiarato:**

- a) La categoria di appartenenza;
- b) L'ex qualifica di provenienza;
- c) Il profilo professionale richiesto, anche equivalente;

Studio Legale
Avv. Giovanni Cavuoto
Via Nicola Giustiniani, n.18
82100 BENEVENTO - tel.0824/316292-311215-

d) Il titolo di studio posseduto, di cui alla cat. di appartenenza.”

Risultando, pertanto, palese che solo questi quattro elementi sono requisiti necessari all'ammissione.

Il bando stesso prevede successivamente: "Inoltre dovrà essere allegato:

- 1) Curriculum professionale;
- 2) N.O. dell'Ente di appartenenza.

senza prevedere alcuna clausola specifica di esclusione.

Non rientrando gli allegati tra i requisiti essenziali all'ammissione alla procedura di mobilità volontaria, il sig. Gaspare Mostacciuolo nella propria domanda si riservava di inviare il Nulla-Osta dell'amministrazione di provenienza non essendo lo stesso ancora in suo possesso.

A conferma dell'illegittimità e comunque dell'irritualità del procedimento adottato dall'Amministrazione si precisa che il sig. Gaspare Mostacciuolo avrebbe comunque provveduto al deposito del nulla-osta all'esito dell'eventuale collocamento nella graduatoria in posizione utile per l'ottenimento della mobilità essendo disponibile un solo posto per la sua qualifica. Ma v'è di più.

Lo spirito della norma che prevede il nulla-osta dell'amministrazione di provenienza si riferisce espressamente al momento del trasferimento da un'amministrazione all'altra e non certamente al momento della immissione in graduatoria che dovrebbe tener conto esclusivamente dei titoli degli istanti.

Così, infatti, recita l'art.30, 1° comma, delle norme di riferimento D.Lgs. n.165/01: “Le amministrazioni possono ricoprire posti vacanti in organico

Studio Legale
Avv. Giovanni Cavuoto
Via Nicola Giustiniani, n.18
82100 MENEVENTO - tel.0824/316292-311215-

mediante passaggio diretto di dipendenti appartenenti alla stessa qualifica in servizio presso altre amministrazioni, che facciano domanda di trasferimento.

Il trasferimento è disposto previo consenso dell'amministrazione di appartenenza".

Non avrebbe, infatti, alcun senso richiedere un provvedimento amministrativo

nulla-osta di fatto preventivo ed ultroneo in violazione dei principi di economicità dell'azione amministrativa, ed in palese violazione dello spirito dell'art.30 D.Lgs.165/2001.

Non va, altresì, sottaciuto che l'ottenimento del nulla-osta preventivo avrebbe certamente comportato per il ricorrente una posizione di grave disagio nei confronti dell'amministrazione di provenienza e dell'equipe con la quale collabora atteso che il sig. Mostacciolo presso l'Università degli Studi di Milano-Bicocca si occupa di ricerche tecnico-scientifiche.

* * * * *

E' per tutto quanto innanzi esposto che nel caso di specie si riscontrano i presupposti di ammissibilità di un provvedimento di urgenza costituiti dal fumus boni iuris e dal periculum in mora. In riferimento al primo si osserva che il provvedimento di esclusione impugnato col presente atto è illegittimo per quanto innanzi osservato sia in fatto che in diritto e in riferimento al periculum in mora si precisa che il provvedimento di esclusione è, nel caso che ci occupa, particolarmente lesivo dei diritti ed interessi del ricorrente considerato il pregiudizio grave ed irreparabile che subirebbe il ricorrente in caso di

Studio Legale
Avv. Giovanni Cavuoto
Via Nicola Giustiniani, n.18
82100 BENEVENTO - tel.0824/316292-311215-

definitiva esclusione dalla procedura di mobilità volontaria indetta dalla Provincia di Benevento.

Il sig. Gaspare Mostacciuolo, infatti, lavora dal 1981 presso l'Università degli Studi di Milano-Bicocca mentre la propria famiglia composta dal coniuge Donnarumma Patrizia, insegnante presso la scuola elementare di Benevento "Nicola Sala", e da due figli rispettivamente di nove e sette anni, vive a Benevento. Egli, conseguentemente, è costretto a vivere lontano dalla sua famiglia anche con un notevole aggravio di spese. Nell'avviso di bando per l'ammissione alla mobilità volontaria promosso dalla provincia di Benevento, di cui al presente ricorso, il ricorrente aveva intravisto, dopo tanti anni di lavoro a Milano, finalmente la possibilità di ricongiungersi al proprio nucleo familiare in considerazione del fatto aggravante che la moglie presta anche assistenza al di lei padre di oltre 89 anni sig. Donnarumma Pasquale nato a Torrioni il 02/04/1915 portatore di Handicap in situazione di gravità come si evince dal verbale della commissione di prima istanza dell'ASL BN1 del 04/10/1999 (doc.5) che vive in casa con lei e i bambini.

Vi è, pertanto, il fondato motivo di temere che durante il tempo occorrente per far valere il suo diritto in via ordinaria questo sia minacciato da un pregiudizio imminente ed irreparabile che scaturisce anche dal fatto che la Provincia di Benevento, procedendo con successivi atti, assegni ad altro candidato l'unico posto previsto dal bando per la qualifica in possesso del ricorrente.

* * * * *

Studio Legale
Avv. Giovanni Cavuoto
Via Nicola Giustiniani, n.18
82100 BENEVENTO - tel.0824/316292-311215-

Alla luce di quanto innanzi esposto il ricorrente, come sopra rappresentato, difeso e domiciliato, riservandosi ogni ulteriore difesa, deduzione e produzione all'esito della costituzione di controparte,

CONCLUDE

affinché l'On.le Giudicante, in accoglimento del presente ricorso, inaudita altera parte, oppure, in via del tutto subordinata, a seguito della comparizione delle parti, Voglia così provvedere:

- 1) Preliminarmente disporre la sospensione della procedura di mobilità volontaria indetta dalla Provincia di Benevento di cui al bando depositato agli atti, e/o in subordine comunque sospendere la procedura di mobilità volontaria rispetto al profilo professionale di istruttore direttivo esperto tecnico o profilo equivalente cat. D3 per la quale vi è disponibile solo un posto, stante l'illegittimità, l'invalidità e l'irritualità del provvedimento di esclusione adottato dalla Provincia di Benevento e ricorrendone i presupposti di legge, al fine anche di evitare un danno grave e irreparabile in capo al sig. Mostacciuolo Gaspare;
- 2) Accertare e dichiarare illegittimo e/o comunque invalido il provvedimento di esclusione dalla procedura di mobilità volontaria, per mancanza del Nulla-Osta dell'Ente di appartenenza adottato dalla Provincia di Benevento e comunicato a mezzo posta prioritaria n. prot.0010562 del 30/11/2004, inviata il 01/12/2004.
- 3) Ordinare all'Amministrazione Provinciale di Benevento, in persona del legale rappresentante p.t. di includere il ricorrente tra gli ammessi alla

Studio Legale
Avv. Giovanni Cavuoto
Via Nicola Giustiniani, n.18
82100 BENEVENTO - tel.0824/316292-311215-

procedura di mobilità di cui all'avviso pubblico prot. n.7514 del
31/08/2004 avendone tutti i requisiti;

- 4) Fare ordine alla Provincia di Benevento di rimettere nella graduatoria degli ammessi a sostenere il colloquio previsto dal bando il sig. Mostacciuolo Gaspare;

Con vittoria di spese, diritti ed onorari del giudizio con attribuzione all'Avv. Giovanni Cavuoto che se ne dichiara autistatario.

A tal fine il ricorrente

CHIEDE

che l'adito Tribunale Voglia fissare con decreto l'udienza di discussione della causa, invitando le parti a costituirsi nei modi e termini di legge con la avvertenza che in mancanza si procederà in contumacia.

Si allegano i seguenti atti e documenti:

- 1) avviso di mobilità volontaria ex D.Lgs n.65/01 della provincia di Benevento;
- 2) domanda di mobilità inoltrata alla provincia di Benevento a mezzo posta racc.a.r. con copia del relativo avviso di ricevimento;
- 3) lettera di comunicazione della Provincia di Benevento di esclusione datata 30/11/2004;
- 4) curriculum di Mostacciuolo Gaspare;
- 5) certificato di residenza del ricorrente;
- 6) stato di famiglia del ricorrente;

Studio Legale
Avv. Giovanni Cavuoto
Via Nicola Giustiniani, n.18
82100 BENEVENTO - tel.0824/316292-311215-

7) verbale di accertamento dello stato di Handicap della Commissione di
prima istanza del 30/11/99 di Donnarumma Pasquale.

Con ogni più ampia riserva e salvezza di altro dedurre, produrre e provare
anche all'esito della costituzione di controparte.

Benevento, 11/12/2004



Avv. Giovanni Cavuoto

Avv. Maria Esposito

DEPOSITATA

CANCELLERIA IL 16.12.04
Il Funzionario di Cancelleria
RTO

Si assegna al Coll. Dott.ssa Claudia Chiarotti

Benevento, 17.12.04
IL PRESIDENTE DI SEZIONE
RTO

Dott.ssa Claudia Chiarotti

Il Giudice del Lavoro dott. _____

letto il ricorso che precedo, fissa per la discussione l'udienza
del 10.1.05. Manda al ricorrente di notificare
ricorso e decreto alla controparte nei termini di legge.

Benevento, il 21.12.04 IL GIUDICE DEL LAVORO
RTO

E' copia conforme all'originale
Benevento li 21
IL CANCELLIERE

