



Ministero dell'Istruzione, dell'Università e della Ricerca
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio IV
Legale e Contenzioso

Firenze, 9/10/2017

All'Ufficio IX
 Ambito territoriale di Massa
usp.ms@postacert.istruzione.it

Oggetto: domanda di assegnazione temporanea ex art. 42bis del D. Lgs. 151/2001

In riscontro alla nota prot. 4790 del 28/09/2017, lo scrivente concorda con l'avviso espresso da Codesto Ufficio, per i motivi che si vanno sinteticamente a rappresentare.

L'art. 42bis del D. Lgs. 151/2001 disciplinando l'istituto dell'*Assegnazione temporanea dei lavoratori dipendenti alle amministrazioni pubbliche*" prevede che *"Il genitore con figli minori fino a tre anni di età dipendente di amministrazioni pubbliche di cui all'articolo 1, comma 2, del decreto legislativo 30 marzo 2001, n. 165, e successive modificazioni, può essere assegnato, a richiesta, anche in modo frazionato e per un periodo complessivamente non superiore a tre anni, ad una sede di servizio ubicata nella stessa provincia o regione nella quale l'altro genitore esercita la propria attività lavorativa, subordinatamente alla sussistenza di un posto vacante e disponibile di corrispondente posizione retributiva e previo assenso delle amministrazioni di provenienza e destinazione. L'eventuale dissenso deve essere motivato e limitato a casi o esigenze eccezionali. L'assenso o il dissenso devono essere comunicati all'interessato entro trenta giorni dalla domanda. (...)"*.

In base al sopracitato disposto normativo, il dipendente può chiedere un provvedimento di assegnazione temporanea presso un'altra sede di servizio, il quale è subordinato alla sussistenza nella sede di destinazione di un posto vacante e disponibile di corrispondente posizione retributiva nonché all'assenso delle amministrazione di provenienza e destinazione.

Dirigente:
 Dott. Claudio Bacaloni
 e-mail: claudio.bacaloni@istruzione.it
 tel. n.: + 39 0552725234

Via Mannelli, 113 – 50136 Firenze
 Tel.055 27251
 e-mail: PEO direzione-toscana@istruzione.it
 e-mail: PEC: drto@postacert.istruzione.it
 Web: <http://www.toscana.istruzione.it>

Referente:
 Rita Rioli
 e-mail: rita.rioli1@istruzione.it
 tel. n.: + 39 0552725232



Ministero dell'Istruzione, dell'Università e della Ricerca
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio IV
Legale e Contenzioso

L'utilizzazione del termine "sede di servizio" nella proposizione principale induce lo scrivente a ritenere che il legislatore presupponga e quindi disciplini ipotesi di spostamenti del personale all'interno della *medesima Amministrazione*, in caso contrario avrebbe utilizzato - in luogo di "sede di servizio" - l'espressione "presso altra Amministrazione".

Né tale interpretazione, a parere dello scrivente, risulta smentita dalla successiva espressione "assenso dell'amministrazione di provenienza e di destinazione" inserita nella proposizione subordinata, in quanto le articolazioni territoriali del MIUR, come delle altre Amministrazioni, sono apparati organizzativi con un proprio organico di personale che motiva e giustifica, a fronte di una istanza di assegnazione temporanea, la manifestazione di assenso o di dissenso, richieste dalla norma in esame.

Per quanto sopra, l'istanza ex art. 42 bis del D.Lgs. 151/2001 inoltrata a codesto Ufficio da parte di un dipendente del Ministero della Salute, personale infermieristico, volta a chiedere l'assegnazione temporanea presso un istituto scolastico, in qualità di personale amministrativo, non pare accoglibile.

In merito alla questione in esame, codesto Ufficio segnala pronunce di alcuni Tribunali Amministrativi Regionali le quali sembrerebbero di segno opposto alla suesposta interpretazione nel momento in cui viene affermato che "l'istituto introdotto dall'art. 42 bis, se certamente riguarda il caso più complesso e oneroso, sotto il profilo organizzativo, della mobilità tra amministrazioni, non può non riguardare anche l'ipotesi minore della mobilità interna alla medesima amministrazione".

Fermo restando che le pronunce richiamate concernono, in base alle massime riscontrate, la differente questione relativa all'applicabilità della norma in questione alla trasferibilità tra personale civile e militare del Ministero degli Interni e che il summenzionato inciso potrebbe trovare giustificazione nel senso che la cd. "ipotesi minore" è da riferire proprio al suddetto passaggio tra personale civile e militare, tuttavia allo scrivente non è possibile trarre conclusione essendo precluso l'esame delle stesse in formato integrale, non essendo reperibili sul sito di www.giustizia-amministrativa.it.

In tale contesto ed in assenza di indicazioni generali da parte dell'Amministrazione centrale, questo Ufficio ha intenzione di porre un quesito sulla summenzionata questione al dipartimento della funzione pubblica.

Dirigente:
Dott. Claudio Bacaloni
e-mail: claudio.bacaloni@istruzione.it
tel. n.: + 39 0552725234

Via Mannelli, 113 - 50136 Firenze
Tel. 055 27251
e-mail: PEO direzione-toscana@istruzione.it
e-mail: PEC: drto@postacert.istruzione.it
Web: <http://www.toscana.istruzione.it>

Referente:
Rita Rioli
e-mail: rita.rioli1@istruzione.it
tel. n.: + 39 0552725232



Ministero dell'Istruzione, dell'Università e della Ricerca
Ufficio Scolastico Regionale per la Toscana
Ufficio IV
Legale e Contenzioso

Ciò detto, tenuto conto che l'art. 42 bis richiede che l'assenso o il dissenso delle Amministrazione di destinazione e provenienza devono essere comunicati entro trenta giorni dalla domanda e che l'eventuale dissenso, limitato a casi o esigenze eccezionali, deve essere motivato, si conviene con codesto Ufficio sulla necessità di provvedere, in ogni caso, alla dovuta istruttoria relativa alla sussistenza di un posto vacante e disponibile di corrispondente posizione retributiva, presupposto quest'ultimo imprescindibile per il rilascio del provvedimento di assegnazione.

Nel caso in cui manchi il suddetto presupposto infatti, il diniego si configurerebbe come un atto vincolato.

IL DIRIGENTE
(Claudio Bacaloni)

(Firma autografa sostituita a mezzo stampa ai sensi dell'art. 3, comma 2 del decreto legislativo n. 39/1993)

Dirigente:
Dott. Claudio Bacaloni
e-mail: claudio.bacaloni@istruzione.it
tel. n.: + 39 0552725234

Via Mannelli, 113 – 50136 Firenze
Tel.055 27251
e-mail: PEO direzione-toscana@istruzione.it
e-mail: PEC: drto@postacert.istruzione.it
Web: <http://www.toscana.istruzione.it>

Referente:
Rita Rioli
e-mail: rita.rioli1@istruzione.it
tel. n.: + 39 0552725232