

**DETERMINA DEL DIRETTORE GENERALE  
ASUR  
N. DEL**

Oggetto: Procedura di mobilità finalizzata alla formazione di graduatoria per la copertura a tempo indeter. di 1 posto di Dirigente professioni sanitarie area Infermieristico-Ostetrica indetto con determina n. 218 del 16/03/2012 – Determinazioni.

**IL DIRETTORE GENERALE  
ASUR**

- . . . -

**VISTO** il documento istruttorio, allegato alla presente determina, dal quale si rileva la necessità di provvedere a quanto in oggetto specificato;

**RITENUTO**, per i motivi riportati nel predetto documento istruttorio e che vengono condivisi, di adottare il presente atto;

**ACQUISITI** i pareri favorevoli del Direttore Sanitario e del Direttore amministrativo, ciascuno per quanto di rispettiva competenza;

**- D E T E R M I N A -**

- I. di procedere, per le ragioni tutte richiamate in istruttoria che qui si intendono integralmente richiamate e condivise, all'annullamento in via di autotutela ai sensi degli artt. 21 - octies e 21 - nonies della Legge n. 241/1990 ss.mm.ii.:
  - ✓ della Determina n. 280/AV 2 del 22/02/2013 con cui sono stati approvati gli atti della Commissione esaminatrice dell'Avviso di mobilità per titoli e colloquio, finalizzato alla formazione di una graduatoria per la copertura a tempo indeterminato di n° 1 posto di Dirigente delle professioni sanitarie area Infermieristico-Ostetrica indetto con determina DG ASUR n. 218 del 16/03/2012;
  - ✓ del verbale trasmesso dall'apposita commissione con nota prot. n. 14818 del 05/02/2013, con la seguente risultanza e di cui in essa Determina n. 280/AV2 del 22/02/2014 si prende atto:

| POS. | CANDIDATO   | VALUTAZIONE RELATIVA AL SERVIZIO (MAX 30 PUNTI) | VALUTAZIONE RELATIVA TITOLI ACCADEMICI STUDIO/ATTIVITA' FORMATIVE (MAX 10 PUNTI) | COLLOQUIO ATTIVITA' PROFESSIONALI E DI STUDIO (MAX PUNTI 60) | TOTALE (IDONEITA' MAX ALMENO 60 PUNTI) |
|------|---|---|--|--|--|
| 1    | dr. Bozzi Marcello<br>nato a Senigallia<br>(AN) il 09/10/1956 | 21,563  | 0,000  | 30,000   | 51,563                                 |

- ✓ di qualsivoglia atto conseguente e successivo che sia connesso alla Determina n. 280/AV2 del 22/02/2014;
2. di nominare la Commissione di valutazione dell'istanza di mobilità presentata dal Dr. Marcello Bozzi nella seguente composizione:
- |                             |  |                  |
|-----------------------------|--|------------------|
| - Dr. Alessandro Marini     | Direttore Sanitario ASUR                   | quale Presidente |
| - Dr. Mirco Gregorini       | Dirigente Prof. sanitarie infermieristiche | quale Componente |
| - Dr.ssa Maria Rita Paolini | Dirigente Medico                           | quale Componente |
| - Dr.ssa Laura Anselmi      | Coll. Amministrativo Esperto               | quale Segretario |
- attesa l'inapplicabilità alla fattispecie ricorrente dell'art. 4 del Regolamento recante i criteri e la relativa graduazione per la valutazione delle istanze di mobilità del personale dirigente. Approvato con Determina n. 218 del 16/03/2012;
3. dare mandato all'Area Politiche del Personale ASUR di disporre tutto quanto necessario per provvedere alla valutazione dell'idoneità del Dr. Marcello Bozzi a ricoprire il posto di Dirigente delle professioni sanitarie area Infermieristico-Ostetrica indetto con determina DG ASUR n. 218 del 16/03/2012 procedendo all'esame della documentazione, alla convocazione al colloquio nonché alla consegna al Presidente della Commissione come su nominata, della istanza di mobilità con relativi allegati;
4. di comunicare al Dr. Marcello Bozzi ai sensi degli artt. 7, 8 della Legge n. 241/1990 ss.mm.ii., quanto oggetto di disposizione con la presente Determina, dando contestualmente atto e per quanto occorra disponendo che:
- l'Azienda Sanitaria Unica Regionale delle Marche è l'Amministrazione cui compete di intraprendere il procedimento amministrativo di annullamento ex artt. 21 octies e 21 nonies della Legge 241/90 ss.mm.ii., ripetuta;
  - l'oggetto del procedimento consiste nell'annullamento degli atti citati al punto 1) del presente dispositivo;
  - il responsabile del procedimento di annullamento per cui è l'odierno atto è individuato nella persona dell'Avv. Lucia Cancellieri, Dirigente dell'Area Affari

Generali e Contenzioso dell'ASUR al quale potranno essere richieste le informazioni sul procedimento;

- d) il Dr. Marcello Bozzi potrà partecipare al procedimento nei termini e nelle forme di legge anche mediante l'invio di osservazioni e memorie scritte, entro il termine di giorni 5 dal ricevimento della presente Determina;
5. di trasmettere la presente Determina:
- al Dirigente dell'Area Politiche del Personale, affinché provveda agli adempimenti di cui al punto 3) del presente dispositivo nonché per necessaria conoscenza in relazione alla pendenza del procedimento concernente il concorso pubblico a n. 5 posti di Dirigente delle Professioni Sanitarie Area Infermieristico-Ostetrica, indetto con Determina DGASUR n. 521 del 25/06/2012;
  - ai componenti della Commissione di valutazione;
6. di dare atto che la presente determina non è sottoposta a controllo regionale ai sensi dell'art. 4 della legge 412/91 e dell'art. 28 della L.R. 26/96 e ss.mm.ii e diventa efficace all'atto della pubblicazione all'Albo;
7. di trasmettere il presente atto al Collegio Sindacale a norma dell'art. 17 della L.R. 26/96 e ss.mm.ii;

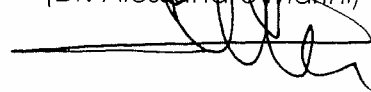
**IL DIRETTORE AMMINISTRATIVO**

(Avv. Giulietta Capocasa)



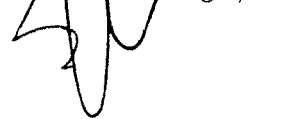
**IL DIRETTORE SANITARIO**

(Dr. Alessandro Marini)



**IL DIRETTORE GENERALE**

(Dr. Gianni Genga)



**- DOCUMENTO ISTRUTTORIO -**  
(Area Affari Generali e Contenzioso)

**ISTRUTTORIA**

Premesso che:

Con determina DGASUR n. 218 del 16/03/2012 è stato approvato il Regolamento recante i criteri e la relativa graduazione per la valutazione delle istanze di mobilità del personale dirigente. Con lo stesso atto è stato indetto l'avviso di mobilità.

Con determina DGASUR n. 521 del 25/06/2012 è stato indetto tra gli altri il concorso pubblico a n. 5 posti di Dirigente delle Professioni Sanitarie Area Infermieristico-Ostetrica.

Il bando del concorso in parola prevedeva quale condizione per la copertura dei posti l'esito negativo delle procedure di cui all'art. 34 bis del D.lgs. 165/2001 (disposizioni in materia di mobilità del personale) nonché delle procedure di mobilità ex art. 30 del D.lgs. 165/2001.

Con nota prot. n. 17861 del 18/07/2012 il Direttore Generale chiedeva alle Aree Vaste di espletare le procedure di mobilità al fine di procedere in caso di esito negativo delle stesse allo svolgimento dei concorsi.

Con successiva nota del 27/07/2012 prot. n. 19295 il Direttore Generale, comunicava ai Direttori delle Aree Vaste la Composizione delle Commissioni per la valutazione delle istanze di mobilità.

In relazione all'Avviso di mobilità del personale dirigenziale indetto con la sopra richiamata determina 218/2012 sono pervenute le seguenti domande di mobilità per Dirigente delle Professioni Sanitarie Area Infermieristica Ostetrica:

- Per l'Area Vasta n. 2 : Dr. Bozzi Marcello;
- Per l'Area Vasta n. 4: Dr. Gregorini Mirco;
- Per la Direzione Generale: Dr. Bozzi Marcello e Dr. Gregorini Mirco:

Con note del Direttore Generale prott. n. 24192 e n. 24193 del 18/09/2012 venivano trasmessi ai Direttori delle Aree Vaste n. 2 e n. 4 i nominativi dei componenti della Commissione al fine di consentirne la nomina.

Le procedure di mobilità espletate presso le Aree Vaste interessate hanno avuto il seguente esito:

- Quanto al Dr. Bozzi Marcello questi con Determina del Direttore Generale in qualità di Direttore dell'Area Vasta n. 2 del 22.2.2013, n. 280, con la quale sono stati approvati gli atti

della Commissione Esaminatrice dell' avviso di mobilità è stato dichiarato non idoneo alla mobilità in ingresso;

- Quanto al Dr. Gregorini Mirco questi è stato dichiarato idoneo con nota AV4 prot. n. 5776 del 22/03/2013.

In data 03/06/2013, acquisito al prof. ASUR n. 11815, è stato notificato ricorso promosso dinanzi al TAR Marche dagli Avv.ti Maurizio Discepolo e Camilla Cinti in nome e per conto del Dott. Marcello Bozzi per l'annullamento, previa sospensione dell'efficacia:

- ✓ della determina del Direttore Generale ASUR n. 218/ASURDG del 16.3.2012 con la quale è stato approvato il regolamento recante criteri e relativa graduazione per la valutazione delle istanze di mobilità del personale dirigente ed è stato indetto avviso di mobilità per il personale della dirigenza;
- ✓ della determina del Direttore Generale in qualità di Direttore dell'Area Vasta n. 2 del 22.2.2013, n. 280, con la quale sono stati approvati gli atti della Commissione Esaminatrice;
- ✓ dell' avviso di mobilità al quale ha partecipato il ricorrente, e per l' effetto il ricorrente è stato dichiarato non idoneo alla mobilità in ingresso;
- ✓ di tutti gli atti della procedura di valutazione dell'idoneità alla mobilità adottati nei confronti del ricorrente, tra i quali in particolare il provvedimento di nomina della Commissione Giudicatrice, gli atti di valutazione dei titoli e della professionalità posseduti dal ricorrente, gli atti e le modalità di svolgimento e di valutazione del colloquio, ed in particolare i punteggi attribuiti dalla Commissione all'esito del colloquio medesimo;

nonché per:

- ✓ accertare il diritto del ricorrente all'assegnazione del posto di Dirigente delle Professioni Sanitarie – Area Infermieristico-Ostetrica presso l'Area Vasta n. 2 dell'ASUR Marche mediante trasferimento per mobilità;
- ✓ condannare l'ASUR al risarcimento di tutti i danni conseguenti alla eventuale assegnazione del posto di Dirigente delle Professioni Sanitarie – Area Infermieristico-Ostetrica ad altro soggetto.

Con nota prot. 11823 del 03/06/2013, veniva chiesta alla Dott.ssa Lorella Pietrella – Dirigente Gestione Risorse Umane dell'Area Vasta 2 di Ancona nonché alla Dott.ssa Laura Anselmi del Servizio Gestione Risorse Umane dell'ASUR apposita relazione illustrativa della procedura svolta oltre a copia della documentazione relativa onde poter accedere a compiuta difesa dell'operato aziendale;

Con Determina n. 445/ASR DG del 10/06/2013 la Direzione aziendale decideva di costituirsi al fine di tutelare gli interessi dell'Asur Marche, nel giudizio azionato dal Dr. M.B e conferiva mandato di difesa all'Avv. Giuseppe Carassai del Foro di Macerata.

Il TAR Marche con ordinanza n. 300 del 13/09/2013 si pronunciava su ricorso rubricato al n. di RGNR n. 423 del 2013 ed integrato da motivi aggiunti, ed accoglieva ai fini del riesame, la domanda cautelare, motivando come in appresso si trascrive testualmente:

*"fermo restando l'esame nel merito dell'eccezione di difetto di giurisdizione sollevata dalla difesa dell'ASUR Marche (eccezione che, anche alla luce delle pronunce giurisdizionali di segno opposto registratesi sull'argomento, non appare icto oculi fondata), la domanda cautelare va accolta, ai fini del riesame, sussistendo il fumus boni iuris (in particolare per quanto concerne la mancata valutazione dei titoli e le modalità di svolgimento del colloquio).*

*Al riguardo, la valutazione dell'idoneità del ricorrente a ricoprire il posto per cui è causa dovrà essere svolta da commissione in diversa composizione. Il relativo procedimento dovrà essere concluso entro 45 giorni dalla notifica o dalla comunicazione della presente ordinanza.*

*Per ragioni di economia processuale, il Collegio ritiene di non dover fissare sin d'ora l'udienza di discussione nel merito ai sensi dell'art. 55, comma 11, cod. proc. amm., trattandosi di ordinanza cautelare "propulsiva" cui seguirà un'ulteriore fase procedimentale che potrebbe comportare un diverso epilogo del giudizio".*

La Direzione aziendale, sentito l'Avv. Carassai, ritenendo che avesse errato il TAR in punto di affermazione della propria giurisdizione, riteneva di proporre appello cautelare al Consiglio di Stato avverso l'Ordinanza n. 300/2013 pronunciata sul ricorso.

Si pronunciava il Consiglio di Stato con Ordinanza n. 04869/2013 REG.PROV.CAU. e n. 08177/2013 REG.RIC. affermando testualmente: *"Considerato che il procedimento di mobilità esterna ex art. 30 d.lgs. 30 marzo 2001 n. 165 assume il carattere di atto di gestione del rapporto di lavoro in quanto determina, come da costante giurisprudenza della Suprema Corte di Cassazione richiamata dalla appellante, una semplice cessione del contratto di lavoro del dipendente tra l'amministrazione di provenienza e quella di destinazione con continuità del suo contenuto non determinando la costituzione di un nuovo rapporto di pubblico impiego o una nuova assunzione e quindi con mera modificazione soggettiva della parte datrice di lavoro; Ritenuto di conseguenza che il relativo contenzioso rientra, ai sensi dell'art. 63 co. 1, cit. d.lgs. n. 165 del 2001, nell'ambito della giurisdizione del giudice ordinario in funzione di giudice del lavoro essendo ininfluenti, rispetto alla qualificazione del procedimento, i presupposti atti regolamentari o le modalità prescelte (passaggio diretto o procedura selettiva), i quali sono privi di qualsiasi conseguenza in punto di giurisdizione;*

In data 03/02/2014 prot. n. 2758 veniva notificato a mezzo PEC ricorso avanti al Tribunale Civile dei Ancona Sez. Lavoro, con cui il Dr. Marcello Bozzi riproponeva le medesime domande e le medesime censure relative alla procedura di mobilità in premessa descritta formulate nel precedente ricorso al TAR Marche.

Ad oggi il concorso pubblico a n. 5 posti di Dirigente delle Professioni Sanitarie Area Infermieristico-Ostetrica, indetto con Determina DGASUR n. 521 del 25/06/2012 non è stato espletato.

#### ESITO DELL'ISTRUTTORIA:

Allo stato ASUR considerato il ricorso riproposto dal Dr. Marcello Bozzi avanti al Tribunale Civile dei Ancona Sez. Lavoro, si trova nella condizione di dover considerare i profili di censura esplicitati dal TAR Marche nell'Ordinanza n. 300/2013, in cui si ravvede la sussistenza del **"fumus boni iuris, in particolare per quanto concerne la mancata valutazione dei titoli e le modalità di svolgimento del colloquio"**, invero affatto scalfiti da quanto affermato dal Consiglio di Stato con Ordinanza n. 04869/2013 REG.PROV.CAU, la cui estensione è limitata al profilo della carenza di giurisdizione eccepita da ASUR con l'appello cautelare.

La circostanza che il TAR Marche abbia ravveduto che con tutta verosimiglianza avesse errato la Commissione in punto di valutazione del Dr. Marcello Bozzi, non può essere disconosciuta in quanto il *remand* all'ASUR di far luogo ad una nuova valutazione dell'idoneità del ricorrente a ricoprire il posto mediante una commissione in diversa composizione e pur nei limiti della sopravvenuta inefficacia della ripetuta Ordinanza n. 300/2013 per effetto della pronuncia successiva del Consiglio di Stato, resta un fatto incontrovertibile da porre ad oggi in necessaria connessione con il ricorso proposto dal Dr. Bozzi avanti al Giudice del Lavoro in relazione ai fisiologici riverberi negativi quale precedente sfavorevole ad ASUR.

La considerazione delle censure mosse dal TAR concernenti l'esperita procedura di mobilità si rende pertanto necessaria non solo in funzione del principio costituzionale di buon andamento dell'Amministrazione, ma allo stato anche ai fini del giudizio prognostico sugli esiti del su citato ricorso che fa ritenere conforme all'interesse pubblico procedere all'annullamento della Determina n. 280/AV2 del 22/02/2013 con la quale sono stati approvati gli atti della Commissione Esaminatrice dell'avviso di mobilità e conseguentemente avviare il procedimento nei termini delineati dal TAR.

Allo stato attuale dell'istruttoria, l'annullamento della valutazione svolta non è suscettibile di recare alcun pregiudizio agli interessi di terzi avendo solo il Dr. Bozzi Marcello partecipato alla procedura di mobilità per l'Area Vasta 2 di Fabriano.

Tanto premesso si sottopone al Direttore Generale ai fini della relativa approvazione il seguente schema di determina:

1. di procedere, per le ragioni tutte richiamate in istruttoria che qui si intendono integralmente richiamate e condivise, all'annullamento in via di autotutela ai sensi degli artt. 21 - octies e 21 - nonies della Legge n. 241/1990 ss.mm.ii., :

- ✓ della Determina n. 280/AV 2 del 22/02/2013 con cui sono stati approvati gli atti della Commissione esaminatrice dell'Avviso di mobilità per titoli e colloquio, finalizzato alla formazione di una graduatoria per la copertura a tempo indeterminato di n° 1 posto di Dirigente delle professioni sanitarie area Infermieristico-Ostetrica indetto con determina DG ASUR n. 218 del 16/03/2012;
- ✓ del verbale trasmesso dall'apposita commissione con nota prot. n. 14818 del 05/02/2013, con la seguente risultanza e di cui in essa Determina n. 280/AV2 del 22/02/2014 si prende atto:

| POS. | CANDIDATO   | VALUTAZIONE RELATIVA AL SERVIZIO (MAX 30 PUNTI) | VALUTAZIONE RELATIVA TITOLI ACCADEMICI STUDIO/ATTIVITA' FORMATIVE (MAX 10 PUNTI) | COLLOQUIO ATTIVITA' PROFESSIONALI E DI STUDIO (MAX PUNTI 60) | TOTALE (IDONEITA' MAX ALMENO 60 PUNTI) |
|------|---|---|--|--|--|
| 1    | dr. Bozzi Marcello<br>nato a Senigallia<br>(AN) il 09/10/1956 | 21,563  | 0,000  | 30,000   | 51,563                                 |

- ✓ di qualsivoglia atto conseguente e successivo che sia connesso alla Determina n. 280/AV2 del 22/02/2014;
2. di rimettere alla Direzione aziendale la nomina della Commissione che dovrà procedere alla valutazione dell'istanza di mobilità presentata dal Dr. Marcello Bozzi;
  3. dare mandato dare mandato all'Area Politiche del Personale ASUR di disporre tutto quanto necessario per provvedere alla valutazione dell'idoneità del Dr. Marcello Bozzi a ricoprire il posto di Dirigente delle professioni sanitarie area Infermieristico-Ostetrica indetto con determina DG ASUR n. 218 del 16/03/2012 procedendo all'esame della documentazione, alla convocazione al colloquio nonché alla consegna al Presidente della Commissione come su nominata, della istanza di mobilità con relativi allegati;
  4. di comunicare al Dr. Marcello Bozzi ai sensi degli artt. 7, 8 della Legge n. 241/1990 ss.mm.ii., quanto oggetto di disposizione con la presente Determina, dando contestualmente atto e per quanto occorra disponendo che:
    - a) l'Azienda Sanitaria Unica Regionale delle Marche è l'Amministrazione cui compete di intraprendere il procedimento amministrativo di annullamento ex artt. 21 - octies e 21 nonies della Legge 241/90 ss.mm.ii., ripetuta;
    - b) l'oggetto del procedimento consiste nell'annullamento degli atti citati al punto 1) del presente dispositivo;



- c) il responsabile del procedimento di annullamento per cui è l'odierno atto è individuato nella persona dell'Avv. Lucia Cancellieri, Dirigente dell'Area Affari Generali e Contenzioso dell'ASUR al quale potranno essere richieste le informazioni sul procedimento;
- d) il Dr. Marcello Bozzi potrà partecipare al procedimento nei termini e nelle forme di legge anche mediante l'invio di osservazioni e memorie scritte, entro il termine di giorni 5 dal ricevimento della presente Determinina;
5. di trasmettere la presente Determinina:
- al Dirigente dell'Area Politiche del Personale, per gli adempimenti di cui al punto 3) del presente dispositivo nonché per la necessaria conoscenza in relazione alla pendenza del procedimento concernente il concorso pubblico a n. 5 posti di Dirigente delle Professioni Sanitarie Area Infermieristico-Ostetrica, indetto con Determina DGASUR n. 521 del 25/06/2012;
  - ai componenti della Commissione di valutazione;
6. di dare atto che la presente determina non è sottoposta a controllo regionale ai sensi dell'art. 4 della legge 412/91 e dell'art. 28 della L.R. 26/96 e ss.mm.ii e diventa efficace all'atto della pubblicazione all'Albo;
7. di trasmettere il presente atto al Collegio Sindacale a norma dell'art. 17 della L.R. 26/96 e ss.mm.ii;


**IL RESPONSABILE DELL'ISTRUTTORIA**

Dr.ssa Laura Anselmi



**IL DIRIGENTE**

Avv. Lucia Cancellieri



- ALLEGATI -  
Non presenti