

CONCORSO
Magistratura 

FOCUS

MAGISTRATURA

PENALE

Gian Luigi Gatta

CIVILE

Ettore Battelli
Vincenzo Rossi

AMMINISTRATIVO

Roberto Garofoli

gennaio 2023


Neldiritto
Editore

PREMESSA

La rivista “**Focus**” -nell’affiancarsi agli altri volumi NelDiritto dedicati alla preparazione per gli appuntamenti concorsuali e idoneativi più importanti per il giurista (*Manuali Superiori, Compendi superiori, Giurisprudenza del magistrato, Temi e Tracce, Mappe e Schemi*)- completa un progetto ideato per tutti coloro che si accingono a sostenere il **concorso per magistrato ordinario**, altri **concorsi superiori** (per esempio quello per giudice amministrativo e contabile) o l’esame orale rafforzato per **Avvocato**.

Il Focus ha una **struttura** articolata, pensata per venire incontro alle diverse esigenze da soddisfare nel percorso di formazione e aggiornamento.

Per ciascuna delle tre materie, la trattazione è suddivisa in tre Sezioni principali, “La questione”, “La sentenza chiave” e “L’Editoriale”.

Nella Sezione **La questione**, prendendo spunto dalle più recenti decisioni giurisprudenziali, si dà atto di molteplici questioni problematiche al centro del confronto dinanzi alle Corti, con un approccio “asciutto”, ma sempre attento a fornire le coordinate essenziali della disciplina e del più ampio sistema normativo e interpretativo di riferimento.

La Sezione **La sentenza chiave**, invece, è dedicata ad una decisione assai rilevante, per l’importanza delle statuizioni contenute o degli effetti di sistema che può innescare.

Gli **Editoriali** sono, infine, dedicati a temi che si caratterizzano per una peculiare centralità nell’evoluzione giurisprudenziale e dottrinale. In questo numero, i tre Editoriali sono dedicati a temi di grandissimo interesse. Nella Parte di diritto penale, sono esaminate le questioni interpretative poste dal c.d. **regime ostativo**, previsto dall’art. 4-*bis* ord. pen. , appena modificato dal recentissimo d.l. 31 ottobre 2022, n. 162; in quella di diritto civile, si esamina il rilievo del **consenso** quale strumento di tutela **del minore nel contesto digitale**; nella Parte di diritto amministrativo, sono analizzati i differenti strumenti amministrativi di contrasto alle mafie, dalle interdittive, al controllo giudiziario, fino alla c.d. **prevenzione collaborativa**, introdotta dal recente **d.l. 6 novembre 2021, n. 152, conv. in l. 29 dicembre 2021, n. 233**.

Alle tre Sezioni indicate si affianca un **Approfondimento**, dedicato ad un istituto giuridico interessato da rilevanti innovazioni, che ne giustificano un esame a tutto tondo, comprensivo dei risvolti interpretativi e sistematici connessi alle novità introdotte.

Roma, gennaio 2023

I curatori

CURATORI

La **Sezione di penale** è stata curata da Gian Luigi Gatta, Professore Ordinario di Diritto Penale presso il Dipartimento di Scienze Giuridiche dell'Università degli Studi di Milano.

La **Sezione di civile** è stata curata da Ettore Battelli, Professore di Istituzioni di Diritto Privato presso il Dipartimento di Giurisprudenza dell'Università di Roma Tre, e Vincenzo Rossi, Procuratore dello Stato.

La **Sezione di amministrativo** è stata curata da Roberto Garofoli, già Sottosegretario di Stato alla Presidenza del Consiglio dei Ministri, Presidente di Sezione del Consiglio di Stato e Condirettore della Treccani Giuridica, già Segretario generale della Presidenza del Consiglio dei Ministri; Capo di Gabinetto del Ministero dell'Economia e delle Finanze, nonché del Ministero della P.A., della semplificazione e delle riforme istituzionali.

SOMMARIO

I SEZIONE PENALE

EDITORIALE

La concessione dei benefici penitenziari agli autori di "reati ostativi": il punto tra interventi della corte costituzionale e novità legislative. 3

L'APPROFONDIMENTO

Le tecniche di accertamento del nesso di causalità in ambito penale e il contagio da covid-19: un rapporto piuttosto tormentato. 9

LA QUESTIONE

La legittima difesa: elementi costitutivi e perimetro oggettivo di operatività, con particolare riferimento al caso dei migranti che si oppongono al tentativo di respingimento verso la Libia.
(Cass. Pen., Sez. VI, 26 aprile 2022, n. 15869) 13

Il reato complesso: ammissibilità del concorso tra il reato di omicidio stradale e quello di omessa prestazione di assistenza stradale (art. 189 c. 7 d. Lgs. 285/1992).
(Cass. Pen., Sez. IV, 12 maggio 2022, n. 18748) 17

Il rapporto tra recidiva qualificata e prescrizione. Recidiva qualificata ex art. 99, quarto comma, c.p. e prescrizione, con particolare riferimento all'ipotesi in cui il limite legislativo previsto dall'art. 99, ultimo comma, c.p. conduca, in concreto, ad un aumento di pena inferiore ad un terzo.
(Cass. Pen., Sez. II, ord. 8 febbraio 2022, n. 4439) 20

Messa alla prova: il nuovo perimetro oggettivo di operatività dell'istituto in relazione all'ipotesi di più fatti di reato, non oggetto di un unico processo, e a quella della contestazione suppletiva dei reati connessi.
(Corte Cost., 14 giugno 2022, n. 146; Corte Cost., 12 luglio 2022, n. 174) 24

Confisca e prescrizione. I profili intertemporali dell'art. 578-bis c.p.p. in relazione alla confisca per equivalente ex art. 322-ter c.p., con particolare riferimento alle condotte delittuose commesse anteriormente alla data di entrata in vigore della legge 9 gennaio 2019, n. 3.
(Cass. Pen., Sez. III, 20 aprile 2022, n. 15229) 28

L'approccio "autonomista" della Corte Edu in materia di apparato sanzionatorio. Natura giuridica e finalità delle sanzioni amministrative previste dall'art. 75 d.p.r. 309/1990 per i consumatori di stupefacenti.
(Corte Cost., 14 giugno 2022, n. 148) 32

La sopravvenuta irrilevanza penale, a titolo di abuso d'ufficio, della violazione di norme di principio. Modifica dell'art. 323 c.p. realizzata con il c.d. "decreto-semplificazioni" e sopravvenuta irrilevanza penale della violazione di norme di principio. Adesione della Corte all'orientamento che esclude la riconducibilità dell'art. 323 c.p. alla categoria delle norme penali in bianco.
(Cass. Pen., Sez. VI, 20 giugno 2022, n. 23794) 36

La nozione di privata dimora. I confini mobili del concetto penalistico di "privata dimora" alla luce dei più recenti approdi giurisprudenziali.
(Cass. Pen., Sez. VI, 30 agosto 2022, n. 32010) 40

La responsabilità dell'ente ex D.Lgs. 231/2001: il più aggiornato stato dell' arte giurisprudenziale con particolare riguardo ai presupposti di operatività e ai concetti di "interesse" e "vantaggio" dell'ente.
(Cass. Pen., Sez. VI, 15 giugno 2022, n. 23401; Cass. Pen., Sez. III, 30 maggio 2022, n. 21034; Cass. Pen., Sez. IV, 8 giugno 2021, n. 22256) **44**

L'individuazione del titolare della qualifica di "datore di lavoro" nell'ambito di organizzazioni complesse. L'individuazione del datore di lavoro all'interno delle organizzazioni complesse ai fini dell'applicabilità del d. lgs. 81/2008 e la differenza rispetto alla delega di funzioni.
(Cass. Pen., Sez. III, 17 marzo 2022, n. 9028) **48**

LA SENTENZA CHIAVE

Il test di proporzionalità del trattamento sanzionatorio alla luce dei principi costituzionali e sovranazionali: la complessa casistica degli illeciti amministrativi aventi carattere punitivo.
(Corte Cost., 14 aprile 2022, n. 95) **51**

II SEZIONE CIVILE

EDITORIALE

Il consenso del minore di età tra privacy e contratti **59**

L'APPROFONDIMENTO

La funzione dell'assegno divorzile **65**

LA QUESTIONE

Il diritto alla "deindicizzazione" quale corollario del diritto all'oblio.
(Cass. Civ., Sez. I, 21 luglio 2021, n. 20861 (ord.)) **71**

Scioglimento della comunione legale e attribuzione della casa familiare.
(Cass. Civ., Sez. un., 9 giugno 2022, n. 18641) **75**

Legittimazione passiva nell'azione di rivendicazione ed estromissione del detentore.
(Cass. Civ., Sez. II, 28 febbraio 2022, n. 5899) **80**

Esclusione della nullità virtuale della fideiussione prestata da un c.d. «confidi minore» a garanzia di un credito di un proprio associato derivante da un contratto non bancario.
(Cass. Civ., Sez. un., 15 marzo 2022, n. 8472) **86**

Falsus procurator erede delle pseudo rappresentato ed efficacia del contratto.
(Cass. Civ., Sez. III, 27 maggio 2022, n. 15841) **91**

Risoluzione contratto di leasing e clausola penale.
(Cass. Civ., Sez. I, 26 novembre 2021, n. 37024 (ord.)) **97**

Condizioni ed effetti della revocatoria fallimentare del pagamento eseguito in favore del creditore pignoratizio con denaro derivante dalla vendita del bene oggetto di pegno.
(Cass. Civ., Sez. un., 16 febbraio 2022, n. 5049) **102**

Condizioni per la risarcibilità del danno da perdita del rapporto parentale.
(Cass. Civ., Sez. III, 26 aprile 2022, n. 12987) **106**

Operatività della responsabilità risarcitoria solidale ex art. 2055 c.c.
(Cass. Civ., Sez. un., 27 aprile 2022, n. 13143) **113**

Quando il fatto del danneggiato esonera la P.A. da responsabilità ex art. 2051 c.c.
(Cass. Civ., Sez. VI, 23 maggio 2022, n. 16568) **119**

LA SENTENZA CHIAVE

Natura giuridica del diritto vantato dal coniuge non titolare di azienda sui beni della stessa ex art. 178 c.c.
(Cass.Civ., Sez. un., 17 maggio 2022, n. 15889) **125**

III SEZIONE

AMMINISTRATIVO

EDITORIALE

Interdittive, controllo giudiziario e prevenzione collaborativa. **133**

L'APPROFONDIMENTO

PNRR e processo amministrativo: le ultime novità normative (d.l. 7 luglio 2022, n.85) Il D.L. 58/2022 recante "Disposizioni urgenti in materia di concessioni e infrastrutture autostradali e per l'accelerazione dei giudizi amministrativi relativi a opere o interventi finanziati con il Piano nazionale di ripresa e resilienza". **142**

LA QUESTIONE

Concessioni balneari e diritto europeo.
(Cons. St., A.P., 9 novembre 2021, nn. 17 e 18; Cons. St., Sez. VII, ord. 15 settembre 2022, n. 8010) **147**

Sulla disciplina del vincolo storico-artistico: la rimessione alla adunanza plenaria sul caso "il vero Alfredo" di Roma.
(Cons. St., Sez. VI, 28 giugno 2022, n. 5357) **155**

Società in house pluripartecipata, aggregazioni societarie, perdita del controllo analogo ed effetti sui pregressi affidamenti.
(Corte di giustizia dell'Unione Europea, sez. IV, 12 maggio 2022, C-719/20, Comune di Lerici). **162**

Sull'accertamento dell'illegittimità in base all'art. 34, co. 3, c.p.a.: tra poteri officiosi e oneri a carico del ricorrente.
(Cons. St., A.P., 3 luglio 2022, n. 8) **168**

Ordine di esame delle questioni nel processo amministrativo di primo e secondo grado.
(C.G.A., Sez. giur., 29 giugno 2022, n. 778) **173**

La natura della garanzia provvisoria negli appalti pubblici.
(Cons. St., A. P., 26 aprile 2022, n. 7; Corte cost., 26 luglio 2022, n. 198) **177**

Violazioni del diritto europeo e impugnazione delle sentenze del Consiglio di Stato.
(Corte di Giustizia UE, Grande sezione, 21 dicembre 2021, causa C-497/20) **182**

SENTENZA CHIAVE

Subappalto necessario, soa e soccorso istruttorio.
(Tar Lombardia, Milano, 22 novembre 2021, n. 2592) **186**