

SOMMARIO

DIRITTO CIVILE

Area 1. Principi generali.....	3
SCHEDA I. La domanda giudiziale e i limiti al suo mutamen- to in corso di causa	3
1. Introduzione	3
1.1. <i>Il rapporto tra la domanda di adempimento contrat- tuale e quella di arricchimento senza causa</i>	8
2. Dibattito giurisprudenziale	10
2.1. <i>La composizione del contrasto giurisprudenziale</i>	12
3. L'azione revocatoria e la natura del mutamento di pro- spettazione in appello su profili concernenti i presupposti dell'azione: il caso del mutamento dell' <i>eventus damni</i>	14
SCHEDA II. Il difetto di titolarità attiva e passiva	18
1. Introduzione	18
2. Dibattito giurisprudenziale	20
2.1. <i>La soluzione delle Sezioni Unite</i>	23
SCHEDA III. L'interesse ad agire per l'accertamento degli elementi frazionari di una fattispecie	26
1. Introduzione	26
2. Dibattito giurisprudenziale	26
2.1. <i>La tesi dell'esistenza dell'interesse ad agire in re- lazione ad elementi frazionari</i>	26
2.2. <i>La tesi dell'assenza di interesse all'accertamento</i>	28
2.3. <i>La soluzione della giurisprudenza</i>	28

Sommario

SCHEDA IV. Giurisdizione, competenza e <i>translatio</i> : la <i>translatio iudicii</i> in appello.....	31
1. Introduzione	31
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	32
2.1. La soluzione delle Sezioni Unite	33
SCHEDA V. La questione di competenza e il rilievo dell'in- competenza in Appello	35
1. Introduzione	35
2. Le questioni sul tappeto e il dibattito giurisprudenziale	38
3. La soluzione delle SS.UU. sent., (ud. 11/02/2020) 18-06- 2020, n. 11866.....	43
SCHEDA VI. La tutela del litisconsorte pretermesso: il caso della condanna alla demolizione di immobile in comunione e litisconsorte necessario pretermesso	44
1. Introduzione	44
1.1. Il caso della tutela del possesso svoltasi a contrad- dittorio non integro	45
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	45
2.1. La soluzione delle Sezioni Unite	47
SCHEDA VII. Situazioni giuridiche plurisoggettive e processo plurisoggettivo: il caso delle obbligazioni solidali e del liti- sconsorzio necessario processuale.....	49
1. Introduzione: profili generali di diritto sostanziale	49
2. Profili processuali della pluralità soggettiva:	50
a. l'individuazione delle ipotesi di litisconsorzio neces- sario, originario e processuale.	50
b. effetti della sentenza pronunciata tra il creditore e uno dei debitori in solido	52
c. Sull'estensione agli altri coobbligati dell'eccezione di prescrizione del credito.....	53
3. In particolare: il caso della solidarietà passiva tra debito risarcitorio e debito restitutorio in tema di diritto al risar- cimento dei danni causati per omessa vigilanza	53
AREA 2. Lo svolgimento del processo di cognizione	61
SCHEDA I. L'ordine di esame delle questioni e il rapporto tra questioni di rito e questioni di merito	61
1. Introduzione	61

Sommario

2. Il dibattito giurisprudenziale.....	62
2.1. La soluzione della giurisprudenza	64
SCHEDA II. Inesistenza e nullità della notificazione dell'im- pugnazione	66
1. Introduzione	66
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	67
2.1. La soluzione delle Sezioni Unite	67
SCHEDA III. Sospensione necessaria e facoltativa	74
1. Premessa sui rapporti di pregiudizialità-dipendenza	74
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	81
3. La soluzione delle Sezioni Unite.....	82
SCHEDA IV. Cessazione della qualità di parte, interruzione e ripresa del processo	85
1. La riassunzione del processo a seguito di interruzione: il caso del processo interrotto per fallimento di una delle parti.	85
2. Gli effetti sulla sentenza di fallimento della mancata riattivazione del giudizio di rinvio da Cassazione.....	88
 AREA 3. Le impugnazioni	 97
SCHEDA I. L'impugnazione per motivi di giurisdizione	97
1. Introduzione	97
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	97
3. La soluzione delle SS.UU.	98
SCHEDA II. Il litisconsorzio in fase di gravame	104
1. Introduzione	104
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	105
2.1. L'ordinanza di remissione e la soluzione delle Se- zioni unite	106
SCHEDA III. Il termine per l'integrazione del contradditto- rio ex art. 331 c.p.c.	108
1. Introduzione	108
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	108
3. La soluzione del contrasto.....	110

Sommario

SCHEDA IV. Riproposizione, impugnazione incidentale, interesse all'impugnazione.....	111
1. Introduzione	111
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	114
2.1. <i>La soluzione delle Sezioni Unite</i>	116
SCHEDA V. Il rilievo d'ufficio in sede di impugnazione delle eccezioni di nullità non dedotte dalle parti: il problema delle nullità parziali e relative derivanti da accertati illeciti anticoncorrenziali.....	121
SCHEDA VI. La sentenza d'appello di rimessione al primo giudice e il suo regime di impugnazione	127
1. Introduzione	127
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	128
2.1. <i>La tesi della natura definitiva della sentenza che rileva il vizio di errata declinatoria di giurisdizione</i>	128
2.2. <i>La tesi della natura non definitiva della sentenza che rileva il vizio di errata declinatoria di giurisdizione</i>	128
2.3. <i>L'intervento chiarificatore delle Sezioni Unite</i>	137
AREA 4. Esecuzione forzata e procedimenti speciali	143
SCHEDA I. Opposizione all'esecuzione e opposizione di terzo all'esecuzione	143
1. Introduzione	143
1.1. <i>Le specificità dell'esecuzione forzata nei confronti della Pubblica amministrazione</i>	144
2. Opposizione di terzo ed esecuzione forzata: un dibattito tormentato	149
SCHEDA II. L'esecuzione forzata esattoriale: la verifica dei pagamenti delle PA (art. 48-bis dpr 602/73) e il pignoramento esattoriale (art. 72-bis dpr 602/73)	151
SCHEDA III. Opposizione a precetto e sospensione del titolo.....	161
1. La natura dell'opposizione a precetto e della inibitoria	161
2. Il problema della reclamabilità del provvedimento reso ex art. 615, comma 1, c.p.c.....	162

DIRITTO PENALE

AREA 1. I principi generali del diritto penale	169
SCHEDA I. I rimedi alla violazione del diritto CEDU.....	169
1. Il sistema dei rimedi alle violazioni del diritto CEDU	169
2. Gli strumenti di esecuzione delle pronunce della Corte di Strasburgo.....	170
3. La revisione convenzionale o europea.....	172
4. I rimedi esperibili nei procedimenti in cui non sia stata adita la CEDU: cc.dd. fratelli minori.....	175
4.1. <i>Profili processuali: le Sezioni Unite del 2020</i>	178
SCHEDA II. Dichiarazione di incostituzionalità delle circo- stanze aggravanti	182
1. Inquadramento generale.....	182
2. Profili processuali	183
SCHEDA III. Il principio di <i>ne bis in idem</i> e il doppio binario sanzionatorio	186
1. La dimensione sovranazionale del divieto di <i>bis in idem</i>	186
2. La sentenza della Grande Camera	188
3. La giurisprudenza della Corte di Giustizia	190
4. La giurisprudenza nazionale in materia di doppio binario sanzionatorio	193
SCHEDA IV. Tassatività e circostanze del reato: elementi normativi e contestazione delle aggravanti	198
1. Inquadramento generale.....	198
2. Profili processuali: la contestazione delle circostanze	200
SCHEDA V. Divieto di analogia e conviventi <i>more uxorio</i>	202
1. La nozione di conviventi <i>more uxorio</i>	202
2. I contrasti (irrisolti) nella giurisprudenza di legittimità	207
3. Profili processuali	213
SCHEDA VI. Effetti successori e procedibilità del reato.....	217
1. Inquadramento generale.....	217
2. Gli effetti della riforma del 2018	219
3. Procedibilità a querela e offensività del reato.....	221
SCHEDA VIII. Successione di norme penali e scriminanti.....	224
1. La successione in materia di cause di giustificazione	224

Sommario

2. Profili processuali: la riforma della legittima difesa domiciliare	226
SCHEDA IX. Particolare tenuità del fatto: natura e ambito applicativo	228
1. La non punibilità per particolare tenuità del fatto.....	228
2. I limiti edittali: la quantificazione della pena detentiva.....	233
3. Profili processuali: la natura ibrida dell'art. 131 <i>bis</i> c.p.	237
AREA 2. La struttura del reato	241
SCHEDA I. Adempimento di un dovere e agente provocatore	241
1. Inquadramento generale.....	241
2. Profili processuali: l'agente provocatore	244
AREA 3. Forme di manifestazione del reato	249
SCHEDA I. Il reato continuato e la quantificazione della pena	249
1. Il reato continuato	249
2. La pluralità di azioni od omissioni e il relativo contesto temporale	252
3. Il medesimo disegno criminoso	254
4. La natura giuridica del reato continuato.....	256
5. Profili processuali: la determinazione del trattamento sanzionatorio	259
5.1. (segue) <i>La continuazione con pene eterogenee</i>	261
5.2. (segue) <i>La determinazione dell'aumento di pena</i>	265
SCHEDA II. La recidiva: effetti sostanziali e processuali	267
1. Natura e <i>ratio</i> della recidiva.....	267
2. L'evoluzione normativa dell'istituto	269
3. Le forme di recidiva.....	270
4. Profili processuali: gli effetti della recidiva.....	273
AREA 4. Conseguenze del reato.....	279
SCHEDA I. La messa alla prova	279
1. Inquadramento generale.....	279
2. Profili processuali: iniziativa ed esecuzione del programma	279
SCHEDA II. Confisca urbanistica ed estinzione del reato.....	283
1. Inquadramento generale.....	283

Sommario

2. La sentenza Varv�ra contro Italia	285
3. L'intervento della Corte Costituzionale	287
4. La Grande Camera della Corte EDU	289
5. Profili processuali: le Sezioni Unite del 2020.....	295
AREA 5. I singoli reati	299
SCHEDA I. Peculato e qualifiche soggettive	299
1. Inquadramento generale.....	299
2. La qualifica soggettiva e la natura pubblicistica dell'og- getto del reato	302
3. Profili processuali: perdita della qualifica pubblicistica.....	306
SCHEDA II. Maltrattamenti in famiglia e atti persecutori	310
1. Inquadramento generale.....	310
2. Il <i>mobbing</i>	316
3. Profili processuali: contestazione del reato e confini con il delitto di atti persecutori	317

DIRITTO AMMINISTRATIVO

AREA 1. Potere amministrativo, posizioni soggettive e tecniche di tutela.....	323
SCHEDA I. Interessi legittimi e riparto di giurisdizione.....	323
<i>di Carmelanna De Vincenzo</i>	
1. Introduzione al tema	323
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	324
2.1. <i>Potere amministrativo e diritti fondamentali</i>	324
2.2. <i>La class action nei confronti della Pubblica Ammi- nistrazione (d.lgs. 20 dicembre 2009, n. 198)</i>	326
2.3. <i>Il risarcimento del danno</i>	327
3. I profili processuali	328
3.1. <i>La translatio iudicii</i>	328
3.2. <i>Il giudicato implicito sulla giurisdizione</i>	329
SCHEDA II. La tutela di annullamento.....	332
<i>di Marco Bruno Fornaciari</i>	
1. Introduzione al tema	332
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	332

Sommario

2.1. Annullamento e invalidità derivata	332
2.2. Annullamento e vizi non invalidanti	333
2.3. La “portata mobile” della tutela caducatoria: annullamento ex nunc e prospective overruling	334
3. Profili processuali	335
3.1. L’interesse ad agire	335
3.2. Il riesercizio del potere amministrativo all’esito del giudicato di annullamento	336
SCHEDA III. La tutela di accertamento	337
<i>di Carmelanna De Vincenzo</i>	
1. Introduzione al tema	337
2. Il dibattito giurisprudenziale	338
2.1. L’azione di nullità del provvedimento amministrativo	338
2.2. L’azione di accertamento dell’illegittimità del provvedimento a fini risarcitori	339
2.3. La declaratoria di cessazione della materia del contendere	340
2.4. L’azione atipica di accertamento	340
3. I profili processuali	342
3.1. L’azione di nullità del provvedimento amministrativo dal punto di vista del riparto di giurisdizione	342
SCHEDA IV. La tutela di condanna pubblicistica	343
<i>di Marco Bruno Fornaciari</i>	
1. Introduzione al tema	343
2. Il dibattito giurisprudenziale	343
2.1. I limiti della tutela di condanna pubblicistica	343
2.2. Il dibattito pretorio pregresso e la posizione dell’Adunanza Plenaria	344
3. I profili processuali	345
3.1. Presupposti e condizioni dell’azione	345
3.2. Il rito	346
SCHEDA V. La tutela risarcitoria	346
<i>di Giulia Orefice</i>	
1. Introduzione al tema	346
2. Il dibattito giurisprudenziale	347
2.1. Natura giuridica della responsabilità ed elementi essenziali	347
2.2. Tipologie di danno	349

Sommario

2.3. Pregiudiziale amministrativa: da istituto processuale a sostanziale	349
2.4. Quantificazione del danno e concorso del danneggiato	350
2.5. Danno da perdita di chance in materia di appalti	351
3. I profili processuali	353
SCHEDA VI. I poteri impliciti.....	353
di Michela Colapinto	
1. Introduzione al tema	353
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	355
2.1. La compatibilità dei poteri impliciti con il principio di legalità	355
2.2. I poteri impliciti riconosciuti alle A.I.	356
2.3. Le principali ipotesi di poteri impliciti	356
2.4. Le leggi-provvedimento	357
3. Profili processuali	359
3.1. Strumenti di tutela avverso le leggi-provvedimento	359
SCHEDA VII. Giudicato, riesercizio del potere e ottemperanza	359
di Giulia Orefice	
1. Introduzione al tema	359
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	360
2.1. Effetti, limiti del giudicato e riesercizio del potere	360
2.2. Giudicato e sopravvenienze.....	362
2.3. Natura del giudizio di ottemperanza, giudicato a formazione progressiva e poteri del giudice.....	362
2.4. Commissario ad acta	363
2.5. Ottemperanza di chiarimenti.....	363
2.6. Ottemperanza e ricorso straordinario al Presidente della Repubblica.....	364
2.7. Ottemperanza e penalità di mora	364
3. I profili processuali	365
AREA 2. L'organizzazione amministrativa	367
SCHEDA I. Le fonti secondarie.....	367
di Alessandra Camaiani	
1. Introduzione	367
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	368
2.1. I regolamenti	368

Sommario

2.2. I bandi di gara e di concorso.....	369
2.3. Le nuove fonti: le linee guida ANAC.....	370
3. Profili processuali	371
3.1. La tutela giurisdizionale avverso i regolamenti illegittimi.....	371
3.2. La tutela giurisdizionale avverso i bandi di gara e di concorso	372
3.3. La tutela giurisdizionale avverso le linee guida ANAC.....	373
SCHEDA II. Il pubblico impiego	374
di Andrea Lillo	
1. Introduzione al tema	374
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	375
2.1. Le controversie in materia di assunzione.....	375
2.2. I cd. concorsi interni	375
2.3. Conferimento e revoca degli incarichi dirigenziali	376
2.4. Conferimento degli incarichi e requisito della nazionalità	378
3. I profili processuali	378
3.1. I confini tra richiesta di disapplicazione al G.O. ed impugnazione innanzi al G.A. dell'atto di macro-organizzazione	378
3.2. I poteri del G.O. in materia di pubblico impiego	379
SCHEDA III Le autorità amministrative indipendenti.....	379
di Domenico Bottega	
1. Introduzione al tema	379
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	380
2.1. La copertura costituzionale delle A.I.	380
2.2. Il procedimento sanzionatorio.....	382
3. I profili processuali	383
3.1. La tutela giurisdizionale avverso i provvedimenti delle A.I.	383
3.2. La legittimazione a ricorrere delle A.I.....	384
SCHEDA IV. Le espropriazioni di pubblica utilità	386
di Michela Colapinto	
1. Introduzione al tema	386
2. Il dibattito giurisprudenziale.....	387
2.1. Le espropriazioni di valore	387
2.2. Profili procedurali	388

Sommario

2.3. La determinazione dell'indennizzo	388
2.4. Le occupazioni sine titolo: occupazione usurpativa, acquisitiva e acquisizione sanante	389
2.5. L'acquisto ad usucapionem del bene illegittimamente ablato	390
2.6. I principi espressi dall'Ad. Plen. del 2020 sulla rinuncia abdicativa nell'espropriazione e l'acquisizione sanante	391
3. Profili processuali	393
3.1. La giurisdizione in materia di acquisizione sanante	393
3.2. Acquisizione sanante e giudizio di ottemperanza	395
SCHEDA V. Servizi pubblici e società in house	396
<i>di Giusy Casamassima e Alessandro Costa</i>	
1. Introduzione al tema	396
2. Il dibattito giurisprudenziale	397
2.1. L'evoluzione normativa	397
2.2. Le società in house	398
2.3. L'in house è una regola o un'eccezione?	399
2.4. Le società a partecipazione mista, pubblico-privata	400
3. Profili processuali	401
AREA 3. L'attività amministrativa	403
SCHEDA I. Trasparenza, diritti di accesso e tutela della privacy	403
<i>di Domenico Bottega</i>	
1. Introduzione al tema	403
2. Il dibattito giurisprudenziale	404
2.1. La natura giuridica del "diritto" all'accesso	404
2.2. Il documento ostensibile	405
2.3. L'accesso difensivo	406
2.4. L'accesso in materia di contratti pubblici	406
2.5. L'accesso civico	408
2.6. Il "Pacchetto europeo di protezione dei dati"	409
3. I profili processuali	412
SCHEDA II. Silenzio e semplificazione provvedimento	413
<i>di Alessandra Camaiani</i>	
1. Introduzione al tema	413
2. Il dibattito giurisprudenziale	414
2.1. Le tipologie di silenzio	414
2.2. Il diritto al tempo e l'indennizzo da mero ritardo	416
2.3. La s.c.i.a. e l'attività edilizia libera	417

Sommario

3. Profili processuali	417
3.1. <i>La tutela giurisdizionale avverso il silenzio</i>	417
3.2. <i>La tutela del terzo in materia di S.C.I.A.</i>	419
4. L'inefficacia introdotta dal D.L. 76/2020	419
SCHEDA III. L'autotutela amministrativa	420
<i>di Antonio Danza e Olga Toriello</i>	
1. Introduzione al tema	420
2. Il dibattito giurisprudenziale	422
2.1. <i>Ragionevolezza del termine e decorso dei diciotto mesi nell'annullamento d'ufficio di provvedimenti attribuitivi di vantaggi economici o autorizzatori</i>	422
2.2. <i>L'autotutela sugli atti di gara dopo la stipula del contratto</i>	422
2.3. <i>Revoca e responsabilità precontrattuale</i>	424
2.4. <i>La revoca incidente sui rapporti negoziali: la determinazione dell'indennizzo</i>	424
3. I profili processuali	425
3.1. <i>Autotutela post-contrattuale e giurisdizione</i>	425
AREA 4. I contratti pubblici	427
SCHEDA I. Informativa interdittiva antimafia	427
<i>di Antonio Danza e Marco Bruno Fornaciari</i>	
1. Introduzione al tema	427
1.1. <i>Natura preventiva della misura. Gli elementi sintomatici ed indiziari</i>	428
2. Il dibattito giurisprudenziale	429
2.1. <i>Il criterio del "più probabile che non"</i>	429
2.2. <i>Discrezionalità del potere prefettizio</i>	430
2.3. <i>Le c.d. informative a cascata</i>	430
2.4. <i>Partecipazione al procedimento amministrativo consequenziale</i>	431
2.5. <i>Informative interdittive tipiche ed atipiche</i>	431
2.6. <i>Informativa interdittiva e comunicazione</i>	432
2.7. <i>Ambito di applicazione degli artt. 92 co. 3 e 94 D.Lgs. n. 159/2011</i>	433
3. I profili processuali	433
3.1. <i>Impugnabilità dell'informativa</i>	433
3.2. <i>Giurisdizione e competenza territoriale</i>	433
3.3. <i>Dimidiazione termini processuali ex art. 119, comma 2 c.p.a.</i>	434

SCHEDA II. Principio di rotazione e affidamenti nei contratti sottosoglia	434
<i>di Olga Toriello</i>	
1. Introduzione al tema	434
2. Il dibattito giurisprudenziale	435
2.1. <i>I principi che regolano le procedure di affidamento sotto-soglia</i>	435
2.2. <i>Il principio di rotazione</i>	436
2.3. <i>La portata precettiva dell'art. 36 cod. contr. pubbl.</i>	437
2.4. <i>Profili problematici</i>	437
2.5. <i>e le soluzioni individuate dal Legislatore</i>	438
2.6. <i>La rotazione negli inviti</i>	439
2.7. <i>Il principio di rotazione negli affidamenti di importo inferiore ai mille euro</i>	440
3. Profili processuali	440
4. Le novità introdotte dal D.L. 76/2020 e dal D.L. 77/2021.	441
 AREA 5. Il processo amministrativo	 443
SCHEDA I. I controversi rapporti tra ricorso principale e ricorso incidentale	443
<i>di Giusy Casamassima e Alessandro Costa</i>	
1. Introduzione al tema	443
2. Il dibattito giurisprudenziale	444
2.1. <i>L'ordine di trattazione dei ricorsi</i>	444
SCHEDA II. L'ordine di esame dei motivi di ricorso	448
<i>di Giusy Casamassima e Alessandro Costa</i>	
1. Introduzione al tema	448
2. Il dibattito giurisprudenziale	448
2.1. <i>La graduazione dei motivi di ricorso</i>	448
3. Profili processuali	450
3.1. <i>L'ordine di esame delle questioni in assenza di graduazione di parte</i>	450
SCHEDA III. Il ruolo nomofilattico dell'adunanza plenaria del Consiglio di Stato	451
<i>di Giusy Casamassima e Alessandro Costa</i>	
1. Introduzione al tema	451
2. Il dibattito giurisprudenziale	452
2.1. <i>Il rapporto tra le decisioni dell'Adunanza Plenaria e le pronunce della Corte di Giustizia</i>	452

Sommario

2.2. Il potere di interpretazione del principio di diritto enunciato dalla Plenaria	453
3. Profili processuali	454
3.1. La decisione della controversia	454