

INDICE

<i>Prefazione</i>	vii
<i>Premessa</i>	1

Capitolo I

L'AZIONE DI CONDANNA DELL'ORDINAMENTO TEDESCO

1. La tempistica procedimentale (artt. 10, comma 2, 71b, <i>Verwaltungsverfahrensgesetz</i>) e le condizioni di accesso alla tutela giurisdizionale (art. 75 <i>Verwaltungsgerichtsordnung</i>)	9
2. Amministrazione e giurisdizione. I limiti del sindacato del giudice amministrativo tedesco: il controllo di mera legittimità tra discrezionalità e concetti giuridici indeterminati (<i>unbestimmte Rechtsbegriffe</i>)	14
3. Azione di annullamento (<i>Anfechtungsklage</i>), azione di accertamento (<i>Feststellungsklage</i>), azione di adempimento (<i>Verpflichtungsklage</i>): lo strumentario di azioni a disposizione del giudice nel sistema tedesco di giustizia amministrativa	28
4. Natura giuridica della <i>Verpflichtungsklage</i> e differenze rispetto alla <i>allgemeine Leistungsklage</i> : ambito d'applicazione. Sulla necessità della proposizione congiunta della <i>Verpflichtungsklage</i> e della <i>Anfechtungsklage</i> . Il procedimento contenzioso preliminare (<i>Vorverfahren</i>), i termini di proponibilità e l'oggetto della <i>Verpflichtungsklage</i>	39
5. Presupposti, effetti giuridici (c.d. <i>Vornahmeurteil</i> e c.d. <i>Bescheidungsurteil</i>) ed esecuzione dell'azione di prestazione volta ad ottenere un provvedimento amministrativo (<i>Verpflichtungsklage</i>)	47

Capitolo II

IL SISTEMA DI AZIONI NELLA GIURISDIZIONE GENERALE DI LEGITTIMITÀ

1. Premessa	63
-------------------	----

2.	Diritto sostanziale e processo	64
3.	Premesse generali circa l'azione nel processo: azione e certezza del diritto.....	70
4.	Intorno alle azioni nel processo amministrativo.....	81
5.	La proponibilità della tripartizione chiovendiana delle sentenze (costitutive, di accertamento e di condanna) nella c.d. giurisdizione generale di legittimità. Superamento dell'assunto che escludeva il giudice amministrativo potesse adottare sentenze di condanna	91

Capitolo III

OGGETTO DELLA COGNIZIONE GIUDIZIALE E POTERI DEL GIUDICE

1.	I possibili esiti del processo.	101
1.1.	L'articolo 2 come norma che legittima una verifica giurisdizionale della spettanza del bene della vita: argomenti a sostegno dell'assunto.....	102
1.2.	Tipologia della pronuncia a seconda del carattere (vincolato o discrezionale) dell'attività amministrativa. Possibilità di una condanna generica.	111
1.3.	Discrezionalità amministrativa e azione di condanna: profili ricostruttivi per un'ipotesi di giurisdizione piena.	125
2.	Verso un nuovo modello dei rapporti tra giudice ed amministrazione? La lettura restrittiva dell'art. 2.....	134
2.1.	Gli argomenti a favore dell'opzione progressista	141
3.	Prime applicazioni giurisprudenziali dell'art. 21- <i>bis</i> in relazione all'oggetto del giudizio. La giurisprudenza del giudice amministrativo sul silenzio tra diritto soggettivo e interesse legittimo: la portata dell'obbligo di provvedere.	153
4.	Il Consiglio di Stato interviene sulla problematica dell'ampiezza dell'oggetto del giudizio avverso il silenzio dell'amministrazione: l'ordinanza di rimessione della VI Sezione.....	157
5.	Le opinioni della dottrina in tema di oggetto del rito disciplinato dall'art. 21- <i>bis</i> , L. TAR.....	159
5.1.	L'incompatibilità della c.d. tesi restrittiva con i precetti costituzionali	167
6.	L'Adunanza Plenaria del Consiglio di Stato sposa la tesi restrittiva e disegna i contorni del silenzio valido per attivare il rito di cui all'art. 21- <i>bis</i> , L. TAR.	180
7.	In ordine all'oggetto del giudizio nel rito <i>ex art.</i> 21- <i>bis</i>	183
8.	Critiche "comunitarie" all'interpretazione conservatrice.	195
9.	La giurisprudenza amministrativa dopo l'Adunanza Plenaria n. 1/2002. Alla disperata ricerca di un'armonizzazione tra esigenze di tutela e incongruenze del testo normativo: la c.d. terza via.....	196

Capitolo IV

QUALE SILENZIO PER L'ART. 21-BIS, L. TAR ?

1. Sul novero delle questioni attratte dal rito *ex art. 21-bis*. Il giudice amministrativo non è “il giudice del silenzio dell'amministrazione”. 201
2. Obbligo di provvedere e interesse legittimo..... 207
3. La riserva del potere al riparo dell'inazione..... 213
4. Cosa debba intendersi per “silenzio” ai sensi dell'art. 21-*bis*. In particolare, se vi rientra il silenzio-assenso, il silenzio-diniego, la c.d. D.I.A., il silenzio-rigetto..... 215
5. Formazione del silenzio e termine per ricorrere. 227

Capitolo V

IL RUOLO DEL GIUDICE AMMINISTRATIVO
TRA VERIFICHE FORMALI E VERIFICHE SOSTANZIALI

1. Alla ricerca di un fondamento teorico dell'intervento sostitutorio del giudice amministrativo in caso di inerzia dell'amministrazione: l'attualità del pensiero di Mario Nigro. 233
2. I vizi del provvedimento amministrativo e la giurisdizione generale di legittimità: irregolarità e inopportunità tra legalità ed efficienza.. 240
3. Dei modi per disciplinare gli effetti sostanziali del provvedimento invalido: di un recente disegno di legge in tema di attività amministrativa presentato nella XIII legislatura e di un ancor più recente disegno di legge presentato nella XIV legislatura. 253

Capitolo VI

SILENZIO, RISARCIMENTO IN FORMA SPECIFICA
E PER EQUIVALENTE

1. Il rilievo della reintegrazione in forma specifica e dell'azione a tutela del diritto d'accesso nella ricostruzione dell'azione di condanna *ex art. 21-bis*. In particolare la condanna contro il diniego espresso... 264
2. Reintegrazione in forma specifica e diniego espresso: verso il superamento della piena utilizzabilità del rimedio del risarcimento in forma specifica a favore della tesi della sufficienza dell'annullamento 273
 - 2.1. Un raffronto del regime giuridico del processo *ex art. 21-bis*, L. TAR, di quello *ex art. 25*, L. 241/90, e di quello *ex art. 7*, comma 3, L. TAR 277
 - 2.2. Ancora su reintegrazione in forma specifica e azione di condanna: l'inattivazione del potere amministrativo. Azione di condanna e adempimenti endoprocedimentali. 282

3.	L'accertamento del fatto tra silenzio e risarcimento per equivalente. L'Adunanza Plenaria n. 1/2002 e la continuità con la tradizione...	294
4.	Le inevitabili convergenze tra silenzio e risarcimento e la recente sentenza della Corte costituzionale n. 355/2002.	298
5.	L'ammissibilità del cumulo dell'azione contro il silenzio e dell'azione risarcitoria nel confronto tra l'art. 21- <i>bis</i> e l'art. 23- <i>bis</i> , L. TAR. L'ammissibilità del cumulo in sede di ottemperanza.	302
6.	L'accertamento del fatto al bivio tra silenzio e risarcimento. I margini di utilità del risarcimento in forma specifica.	306
7.	L'art. 1218 c.c. e gli interessi legittimi a risultato garantito secondo una recente prospettazione.	313
8.	Il rilievo del principio desumibile dall'art. 1227 c.c.	316
9.	La questione della pregiudizialità dell'accertamento dell'illegittimità del silenzio. Gli elementi dell'illecito: nesso causale, elemento psicologico, individuazione del danno (danno c.d. "da ritardo" e danno c.d. "da disturbo") e quantificazione del danno derivante dal silenzio dell'amministrazione.	318
10.	La responsabilità dell'amministrazione per violazione formale del termine sul procedimento.	328

Capitolo VII

IL PROVVEDIMENTO SOPRAVVENUTO NELLE MORE DEL GIUDIZIO. POSSIBILI MUTAMENTI DI RITO. OTTEMPERANZA ANOMALA

1.	L'impostazione tradizionale.	331
2.	Le novità derivanti dal novellato art. 21, comma 1, L. TAR.	337
3.	Intorno alle eventuali modifiche del rito.	341
4.	L'ottemperanza alla sentenza di condanna.	344
5.	Il provvedimento sopravvenuto alla decisione del giudice amministrativo.	352

Capitolo VIII

QUESTIONI PROCESSUALI E TUTELA CAUTELARE NEL GIUDIZIO EX ART. 21-BIS, L. TAR

1.	Le parti. Il modello abbreviato e le implicazioni processuali. I termini processuali. Attualità del silenzio.	367
2.	Rapporti tra l'art. 21- <i>bis</i> e l'art. 23- <i>bis</i> , l. TAR.	375
3.	La tutela cautelare.	376
3.1.	L'esecuzione delle misure cautelari.	380
4.	Il ricorso straordinario al Capo dello Stato avverso il silenzio.	387

Capitolo IX

PROSPETTIVE *DE JURE CONDENDO* E CONCLUSIONI

1. Verso un codice del processo amministrativo?	389
2. Conclusioni	392
<i>Appendice</i>	397
<i>Bibliografia</i>	425