

LM - Scienze Motorie Diritto Amministrativo

Interesse legittimo,
diritto soggettivo e altri interessi
di rilievo

Prof. Adabella Gratani

Indice degli argomenti



Diritto pubblico
Diritto privato

Prof. Adabella Gratani

La tutela dei
diritti soggettivi e
interessi legittimi

Prof. Adabella Gratani

Interesse
legittimo

Prof. Adabella Gratani

Risarcimento
dell' Interesse
legittimo

Prof. Adabella Gratani

Risarcimento
dell' Interesse legittimo
DAVANTI AL G.A.

Prof. Adabella Gratani

Interessi DIVERSI
dall' interesse legittimo

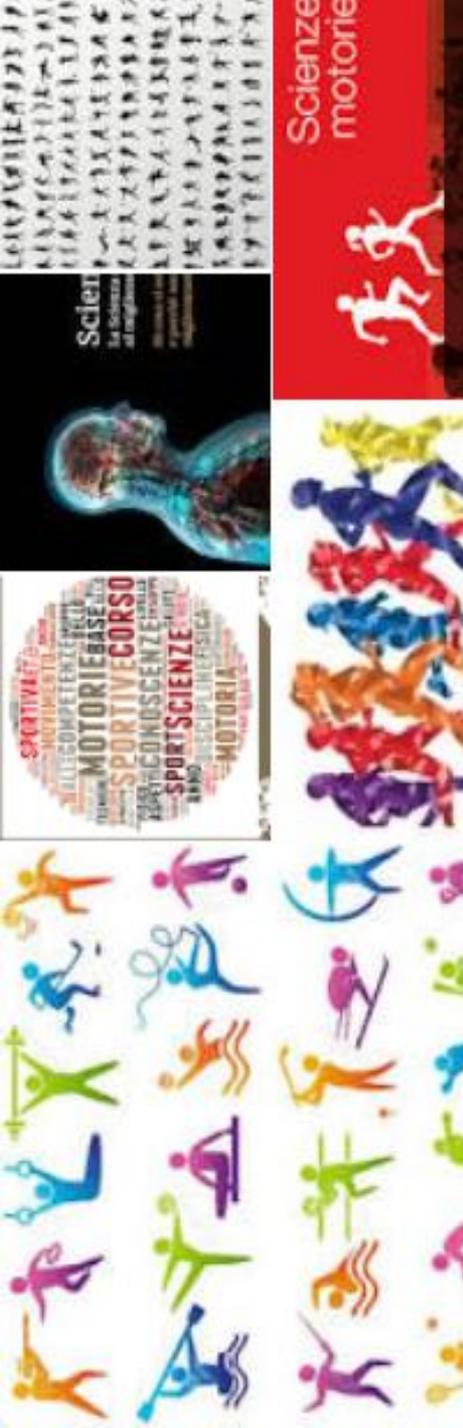
Prof. Adabella Gratani

Diritto
Soggettivo

Prof. Adabella Gratani

Tutela dei diritti
soggettivi avanti
al GA

Prof. Adabella Gratani



Diritto pubblico

Diritto privato

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

definizioni

RAPPORTI
tra
Stato /Enti
pubblici
e
i cittadini

+
i rapporti
tra lo Stato
o Ente
pubblico



+
Tra cittadini

Diritto pubblico

Valore nel rispetto dell'ordine gerarchico delle fonti di diritto pubblico

l'insieme di norme /
regole e sanzioni
delle stesse

Diritto privato

Valore nel rispetto delle obbligazioni ex art. 1173 cc
E valore di legge (1321 cc)

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

definizioni

RAPPORTI
tra
Stato /Enti
pubblici
e
i cittadini

+
i rapporti
tra lo Stato
o Ente
pubblico

+
Tra cittadini

Diritto pubblico

Valore nel rispetto dell'ordine gerarchico delle fonti di diritto pubblico

l'insieme di norme /
regole e sanzioni
delle stesse

Diritto privato

Valore nel rispetto delle obbligazioni ex art. 1173 cc
E valore di legge (1321 cc)

manifestazione della
supremazia
dello Stato o dell' Ente
ovvero agiscono con
autoritarità
Sovraordinato
Rispetto al cittadino

Interesse pubblico

quando agiscono
iure privatorum
Posizione paritaria

Interesse privato

Interesse
legittimo

5
Diritto
soggettivo

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

La PA può agire a due livelli



Diritto pubblico

Agere publicum

P.A.

lure privatorum

Diritto privato



interesse legittimo

È diverso da



interesse pubblico

È diverso da



interesse pubblico

È diverso da



Diritto soggettivo

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

La PA può agire a due livelli

Diritto pubblico

Agere publicum

P.A.

Agere privatum

Diritto privato

ES. Assegnazione di case popolari/mancata assegnazione

Interesse pubblico

“attuare la pari dignità dei cittadini ...”
“rimuovere gli ostacoli sociali”

interesse legittimo

- Controllo punteggio di assegnazione
- Controllo inclusione della categoria di cittadini (es. mononucleo familiare)
- etc.

Ai sensi dell'art. 1, comma 1-bis, L. n. 241/1990, la P.A., "nell'adozione di atti di natura non autoritativa, agisce secondo le norme di diritto privato, salvo che la legge disponga diversamente".

Diritto soggettivo

Es. contratto di locazione degli uffici comunali
Es. Il Comune esce dalla fondazione- esercita i poteri privatistici di recesso previsti dall'art. 24 cod.civ.

Interesse pubblico

- Trovare una allocazione di risorse umane e materiali per l' esercizio della funzione pubblica
- Cura degli interessi dell' ente comunale negli scopi perseguiti dalla fondazione

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

La PA può agire a due livelli

Diritto pubblico

Agere publicum

P.A.

Iure privatorum

Diritto privato

ES. Assegnazione di case popolari/mancata assegnazione

Attività discrezionale

Se emanare o no un bando

Quando emanarlo

Attività vincolata

- La legge impone che SE/QUANDO vi procede deve rispettare determinate CONDOTTE
- ES. NON ASSEGNAZIONE A CHI HA GIÀ UNA CASA di proprietà

(Art. 1, co1-bis, L. n. 241/1990, la P.A., "nell'adozione di atti di natura non autoritativa, agisce secondo le norme di diritto privato, salvo che la legge disponga diversamente".

Diritto soggettivo

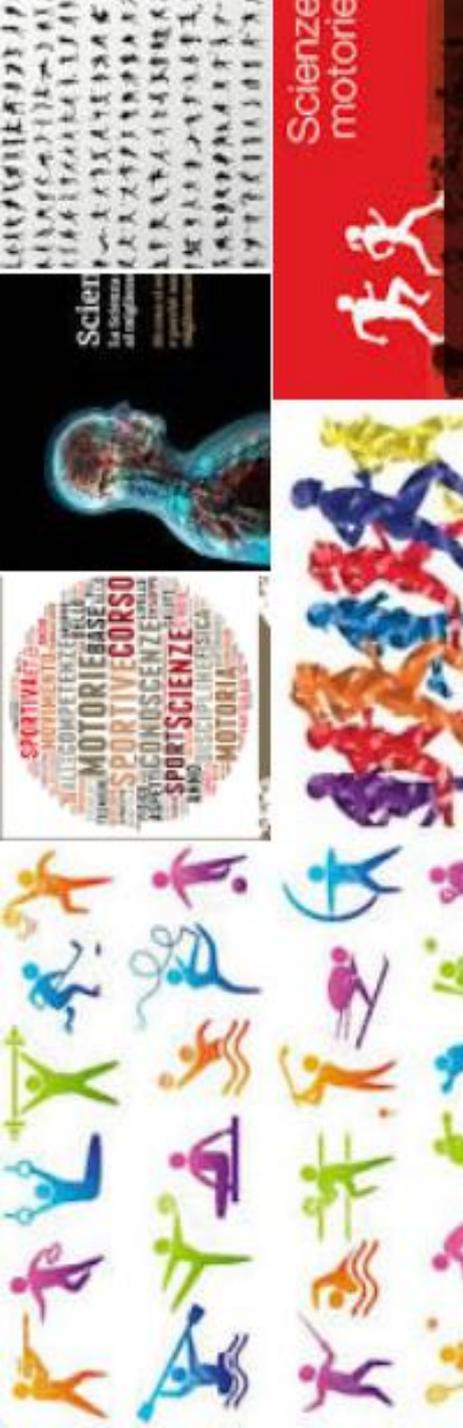
Attività discrezionale

- Es. contratto di locazione degli uffici comunali
Es. Il Comune esce dalla fondazione- esercita i poteri privatistici di recesso previsti dall'art. 24 cod.civ.
- SCELTA CON CHI CONTRARRE , scelta dell' immobile — SCELTA delle CLAUSOLE etc.

DISCREZIONALITA' è diverso → DA ARBITRARIETA'

DISCREZIONALITA' TECNICA
Entro parametri definiti dalla L

- Rispetto del principio dell' equilibrio di bilancio , delle norme imperative, etc.



La tutela dei diritti soggettivi e interessi legittimi



Giustizia



Diritti
soggettivi

Interessi
legittimi

Tutela del cittadino

Art. 24 Cost:
Tutti possono agire
in giudizio per la
tutela dei propri diritti e
interessi legittimi.

Art. 103 Cost
Il Consiglio di Stato e gli altri organi di
giustizia amministrativa **hanno**
giurisdizione per la tutela nei confronti
della pubblica amministrazione **degli**
interessi legittimi e, in particolari
materie indicate dalla legge, anche dei
diritti soggettivi.

Art. 113 Cost:

- ❑ **Contro gli atti** della pubblica amministrazione è sempre **ammessa la tutela giurisdizionale dei diritti e degli interessi legittimi** dinanzi agli organi di giurisdizione ordinaria o amministrativa.
- ❑ Tale tutela giurisdizionale non può essere esclusa o limitata a particolari mezzi di impugnazione o per determinate categorie di atti.
- ❑ La legge determina quali organi di giurisdizione possono annullare gli atti della pubblica amministrazione nei casi e con gli effetti previsti dalla legge stessa.



Giustizia

Azione di Tutela



Diritti
soggettivi

Diritto privato

Interessi
legittimi

Diritto pubblico

ExtraPROCESSO

preordinati al processo

(conciliazione/mediazione)

ExtraPROCESSO

(transazione/arbitro)

ExtraPROCESSO

accesso ai documenti + ricorsi/istanze di sollecitazione

ricorsi Amministrativi(L. 241/90)

Autotutela — della stessa PA

Disapplicazione

PROCESSO- azioni giurisdiz.

G.O.

disapplicazione

PROCESSO – ricorsi giurisdiz.

G.A.

disapplicazione

DI REGOLA



Tutela nel processo

Diritti
soggettivi

Interessi
legittimi

PROCESSO

G.O.

PROCESSO

G.A.

Come si riparisce?

Sono state elaborate varie teorie al riguardo:

- distinzione tra attività di gestione e attività d'imperio;
- distinzione tra attività discrezionale e attività vincolata;
- teoria della **domanda** ("petitum");
- teoria della norma violata;
- teoria della prospettazione;
- teoria della natura della posizione giuridica ("causa petendi").

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

Interesse legittimo- situazione

definizioni



Il legislatore non ha previsto una nozione univoca.
Interviene la giurisprudenza e la dottrina

La p.a. è dotata di **poteri autoritativi** il cui esercizio può comportare **vantaggi o svantaggi al cittadino.**

L'ESERCIZIO DELLA PA determina una relazione cittadino/PA che origina una **situazione intrusiva**

L'interesse legittimo

- è una situazione che cristallizza l'intrusione della PA nella sfera del **SINGOLO** cittadino.
- rappresenta una occasione per verificare e controllare l'esercizio dei poteri della PA **NELLA SINGOLA SFERA INDIVIDUALE**

Nasce nel 1889

- Ledda: è la rifrazione di un fantasma
- F. Cordero: è la personificazione di un'ombra
- Berti: grande geniale inganno
- Nigro: misteriosa e tormentata figura

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

Interesse legittimo- situazione

tipologie



La situazione **intrusiva**
PA/cittadino può
determinare:

l'interesse legittimo **oppositivo**
(ex. espropriazione)

interesse legittimo pretensivo
(es. concessione in uso esclusivo di bene demaniale).

— interesse LEGITTIMO **sostanziale:**

= **FOCUS** momento -**NASCE** allorchè il **privato mira ad ottenere o conservare un bene della vita**, rispetto al potere della P.A. di soddisfarlo o di sacrificarlo
(Es. **atto concessorio/demolitorio, licenza/revoca**)

— interesse LEGITTIMO **procedimentale:**

= **FOCUS** – momento-**NASCE** nel corso di un procedimento amministrativo o alla fine dello stesso tale da originare quella situazione **di IMPULSO ALL'AZIONE DEL CITTADINO** per eliminare quell'atto della PA o QUEI comportamenti preclusivi alla prosecuzione del procedimento.
(Es. **ricorso amministrativo/giurisdizionale**)



Chiovenda e interesse legittimo

situazione di svantaggio che rileva

Giuseppe Chiovenda

l'interesse del privato si riduce al riconoscimento di diritto sostanziale di rivolgersi al giudice amministrativo.

l' interesse legittimo

- resta privo di qualsiasi rilevanza giuridica sul piano sostanziale e assume rilievo sul piano processuale nei termini di potere di agire in giudizio.
- assurge a dignità di situazione soggettiva** sia pure **sotto il solo diritto processuale**.(diritto ad agire e difendersi) (art. 24 Cost.
- Inteso **come situazione processuale**
- nasce a seguito dell' adozione del provvedimento **Se sfavorevole**

interesse legittimo e differenze



□ CONDIZIONE di esistenza:

Dopo l' esercizio
della PA se
PREGIUDIZIO

Nell' esercizio PA:
Atto/fatto/condotta

Prima
dell' esercizio
della PA

- **interesse legittimo** = **reazione** contro il provvedimento **sfavorevole** e come tale non sussiste prima di quest' ultimo.

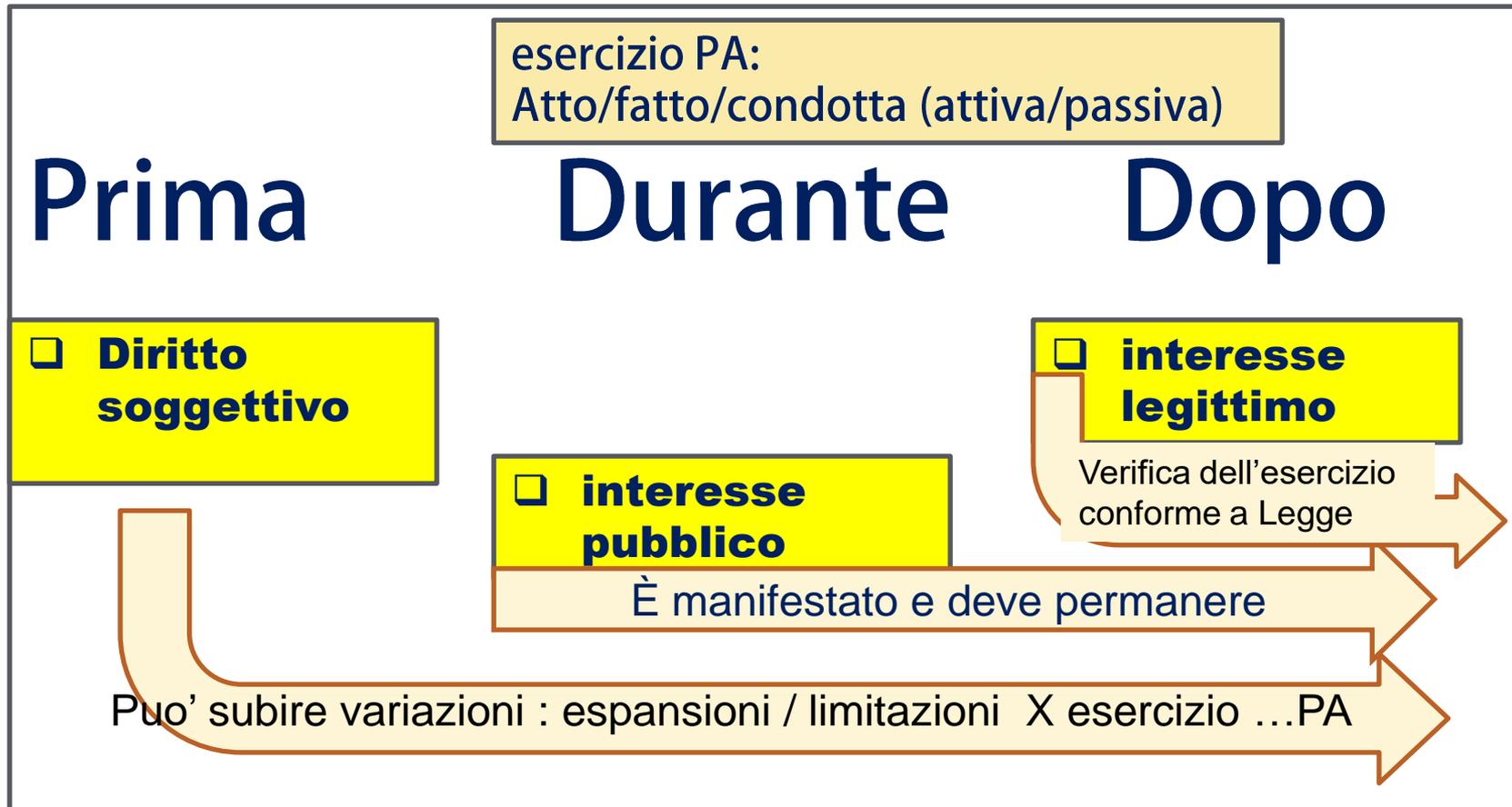
È diverso da

- **interesse pubblico** — sussiste ogni volta che la PA **pone** in essere atti/fatti/condotte (attive/passive) espressione del potere autoritativo

È diverso da

- **Diritto soggettivo** — sussiste **prima** dell' azione della PA, quale **posizione giuridica di vantaggio** che l' ordinamento giuridico conferisce ad un soggetto

interesse legittimo e differenze



interesse legittimo e differenze



interesse legittimo

È diverso da

interesse pubblico

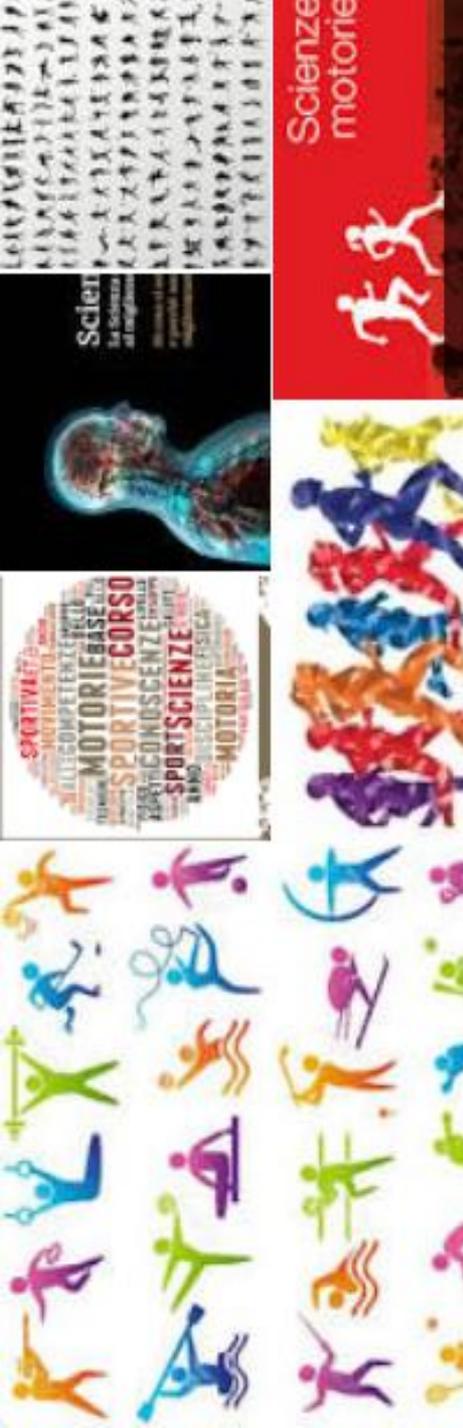
È diverso da

Diritto soggettivo

È l' **effetto**
Di un agere della PA

È l' **agere** della PA

È **prima** dell' agere
della PA
Ibi societas ibi ius



Risarcimento dell' Interesse legittimo

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

interesse legittimo e **Risarcimento danno**

ius publicum

✓ **interesse legittimo**

È diverso da

✓ **interesse pubblico**

È diverso da

✓ **Diritto soggettivo**



Prima del 1999

Non risarcibile



Non risarcibile

risarcibile

interesse legittimo e **Risarcimento danno**

Ius publicum

✓ **interesse legittimo**

È diverso da

✓ **interesse pubblico**

È diverso da

✓ **Diritto soggettivo**

Cass SS.UU. n.500/1999

risarcibile



Non risarcibile

risarcibile

interesse legittimo e **Risarcimento danno**

ius publicum

interesse legittimo

Cass SS.UU. n.500/1999

come situazione giuridica



risarcibile



SE LA CONDOTTA DELLA PA ha cagionato **danno ingiusto**



lesione di interesse legittimo = CATTIVO AGERE DELLA PA

- mancato/ritardo provvedimento
- ABUSO** del potere
- Esercizio del potere contra legem**
- Etc.

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

interesse legittimo e **Risarcimento danno**



Cass SS.UU. n.500/1999

VECCHIA IDEA

E' PREPOSTA AD OPERARE SEMPRE NELL'INTERESSE DELLA COLLETTIVITA' quindi non sussistono le ragioni per cagionare danno

AZIONE verso la PA.



NUOVA IDEA

è **strumentale** e al servizio del cittadino e che pertanto questi deve essere risarcito nelle **situazioni** in cui tale strumento è **manifestazione del cattivo potere** in specie se vi è lesione al bene della vita ovvero ad un interesse sostanziale

art. 24 Cost
art. 103, comma 1
Art. 113 Cost.

interesse legittimo e **Risarcimento danno**

AZIONE verso la PA.

Class SS.UU. n.500/1999

NUOVA IDEA

Amministrazione inizia ad essere pensata **come**

- titolare di poteri unilaterali,**
- capace di esercitare il potere pur in assenza del consenso dei destinatari dei provvedimenti

- Tutela è offerta dal principio di legalità

- L'atto amministrativo, caratterizzato da esecutività ed esecutorietà, può essere ritenuto viziato e illegittimo in quanto oggetto di eventuale annullamento

art. 24 Cost
art. 103, comma 1
Art. 113 Cost.



interesse legittimo e **Risarcimento danno** Ex art. 2043 cc

Art. 2043 c.c. (responsabilità
extracontrattuale):

Qualunque **fatto doloso o colposo**,
che cagiona ad altri un **danno ingiusto**,
obbliga colui che ha commesso il fatto a
risarcire il danno.

Gli elementi costitutivi della responsabilità PA sono:

- **fatto doloso/colposo**
- CAGIONA nell'esercizio del potere pubblico
PA – POTERI AUTORITATIVI-
danneggiata IL PRIVATO
- **danno INGIUSTO**
- **il nesso causale**= collegamento diretto ed
immediato fra il comportamento (condotta) e
l'evento (il danno prodotto).

interesse legittimo e **Risarcimento danno** Ex art. 2043 cc

X la responsabilità **della P.A.** ex art. 2043 c.c.,
Cassazione con sentenza n. 500/99 ha **escluso**,
sul piano dell'elemento oggettivo dell'illecito, che
l'illegittimità dell'atto sia sufficiente a
dimostrare la responsabilità dei soggetti pubblici.

MA la giurisprudenza è conforme nel ritenere che
LA COLPA SI PRESUME
(inversione dell'onere della prova)
Incombe alla PA di dimostrare **che si è trattato
di un errore scusabile**
(Cons.St. sez IV del 19 marzo 2018 n.1815)

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

interesse legittimo e Risarcimento danno
Ex art. 2043 cc

Avanti a quale Giudice

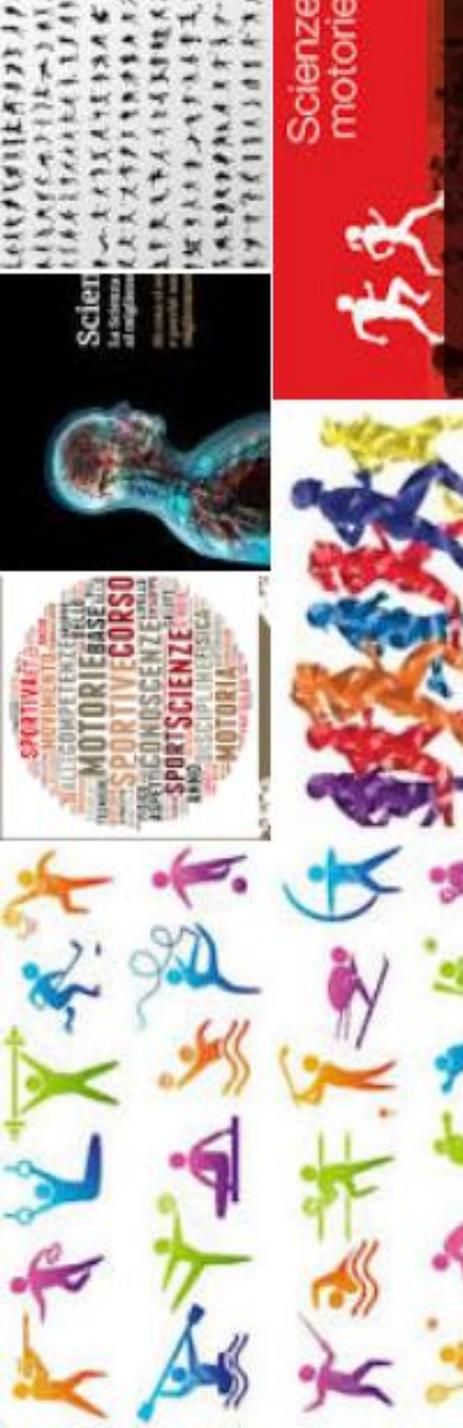
G.O.



G.A.

NO

Si



Risarcimento dell' Interesse legittimo DAVANTI AL G.A.

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

interesse legittimo e **Risarcimento danno**

G.A.

Tema della pregiudiziale amministrativa

L'azione di annullamento / pregiudiziale
all'azione di condanna

L'accoglimento dell'azione risarcitoria **segue (?)** il giudizio
di annullamento per illegittimità dell'atto della p.a.



esiste



Art. 30 cpa DLG.104/2010

1. L'azione di condanna **puo'** essere proposta contestualmente ad altra azione o, nei soli casi di
giurisdizione esclusiva e nei casi di cui al presente articolo, **anche in via autonoma.**

5. Nel caso in cui sia stata proposta azione di annullamento la domanda risarcitoria puo' essere
formulata nel corso del giudizio o, comunque, sino a centoventi giorni dal passaggio in giudicato della
relativa sentenza.

autonomia

3
0

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

interesse legittimo e **Risarcimento danno**

Art. 30 cpa

G.A.

3. La domanda di risarcimento per lesione di interessi legittimi e' proposta entro il termine di decadenza di centoventi giorni decorrente dal giorno in cui il fatto si e' verificato ovvero dalla conoscenza del provvedimento se il danno deriva direttamente da questo. Nel determinare il risarcimento il giudice valuta tutte le circostanze di fatto e il comportamento complessivo delle parti e, comunque, esclude il risarcimento dei danni che si sarebbero potuti evitare usando l'ordinaria diligenza, anche attraverso l'esperimento degli strumenti di tutela previsti.

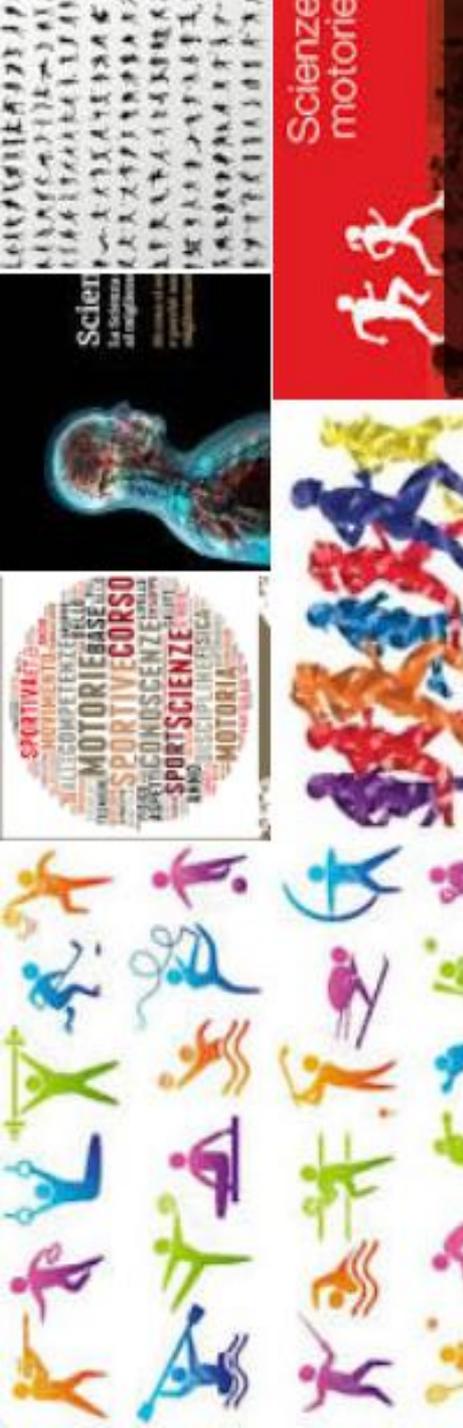
4. Per il risarcimento dell'eventuale danno che il ricorrente comproui di aver subito in conseguenza dell'inosservanza dolosa o colposa del termine di conclusione del procedimento, il termine di cui al comma 3 non decorre fintanto che perdura l'inadempimento. Il termine di cui al comma 3 inizia comunque a decorrere dopo un anno dalla scadenza del termine per provvedere.

interesse legittimo

sintesi

- ❑ È una **situazione di reazione**
- ❑ • Giuridica in quanto si sostanzia in un potere giuridico avente la struttura della pretesa
- ❑ • Soggettiva in quanto riconosciuta al “*singolo*” soggetto a tutela di un suo interesse materiale
- ❑ • Sostanziale (storicamente era solo processuale) in quanto preesiste alla eventuale lesione di essa
- ❑ • Risarcibile (fino al 1999 non lo era)
- ❑ • Autonoma rispetto all’ azione giurisdizionale derivante dall’ eventuale lesione.

G.A.



Interessi DIVERSI dall' interesse legittimo

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

La PA si confronta con altre situazioni

Interessi diversi da quelli cd. legittimi



Diritto pubblico

G.A.

Diritto privato

G.O.

divieto di sostituzione processuale

Ex art. 81 c.p.c.

“fuori dei casi espressamente previsti dalla legge, nessuno può far valere nel processo in nome proprio un diritto altrui”.

Orientamento ad estendere le maglie della legittimazione, in ossequio ai principi costituzionali ed eurounitari di effettività della tutela, alle associazioni **anche** non individuate dalla legge, purché vi sia la sussistenza in concreto dei sostanziali indici di rappresentatività (adeguato grado di rappresentatività, stabile organizzazione, finalità statutaria...).

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

La PA si confronta con altre situazioni

Interessi diversi da quelli cd. legittimi



Diritto pubblico

G.A.

Diritto privato

G.O.

divieto di sostituzione processuale

SI RICONOSCE LA POSSIBILITA' DI FAR VALERE

una situazione propria, sulla base della quale si conosce che anche altri soggetti vivono la stessa compromissione con la conseguenza che la situazione giuridica offesa assurge una sua nuova identità proprio in ragione della sua vastità e pertanto come offesa non al singolo cittadino ma all'individuo quale "popolo" oggetto del cattivo esercizio del potere pubblico (o privato).

Così vi sono interessi nella comunità di riferimento che vivono in uno stato *fluido* almeno sin quando un soggetto collettivo non li rappresenti. (associazioni ambientali, dei consumatori ...)

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

La PA si confronta con altre situazioni

Interessi diversi da quelli cd. legittimi



Diritto pubblico

G.A.

Diritto privato

G.O.

divieto di sostituzione processuale
superamento



Class action pubblica

Class action privata

Interessi
legittimi

Diritti
soggettivi

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

La PA si confronta con altre situazioni

Interessi diversi da quelli cd. legittimi



Diritto pubblico

G.A.

Diritto privato

G.O.

divieto di sostituzione processuale
superamento



Class action pubblica

Class action privata

ES materia ambientale: art. 18 co. 5 della legge n. 349 del 1986 (comma sopravvissuto all'abrogazione disposta dal Codice dell'ambiente del 2006) consente alle associazioni individuate alla stregua dell'art. 13 (in sostanza quelle individuate con decreto del Ministro dell'Ambiente) di *intervenire nei giudizi in materia di danno ambientale* e soprattutto, di *impugnare gli atti illegittimi dinanzi al giudice amministrativo*.

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

La PA si confronta con altre situazioni
Interessi diversi da quelli cd. legittimi



Diritto pubblico

Diritto privato

P.A.

Agere publicum

lure privatorum

G.A.

G.O.

- ✓ **interesse diffuso**
È diverso da
- ✓ **interesse di fatto**
È diverso da
- ✓ **Interessi semplici**
È diverso da
- ✓ **Interessi collettivi**





Giudice Amministrativo su

Tutela ?

Avanti al GA



interessi diffusi o “interessi superindividuali”,

SITUAZIONI comuni a tutti gli individui di una formazione sociale non organizzata e non previamente individuabile autonomamente in via astratta. Per beni insuscettibili di appropriazione individuale (es. ambiente, salute, qualità della vita) e, per questo, definiti «adespoti» = senza portatori, privi di titolari;

SI

Interessi di fatto

SITUAZIONI non protette perché privi del carattere della differenziazione (es.: illuminazione, manutenzione delle strade).

no

Interessi semplici o amministrativamente protetti

SITUAZIONI OVE la P.A. nell'esercizio del suo potere discrezionale, osservi le regole di buona amministrazione, di opportunità e convenienza (cd. merito amministrativo). (TUTELA MENOMATA= IN ALCUNI CASI)

Si/

Ma...



Giustizia

Giudice Amministrativo su

Tutela

si



❑ **degli interessi collettivi =**

sono imputabili a gruppi sociali determinati, hanno come portatore un ente esponenziale di un gruppo non occasionale, della **più** varia natura giuridica

(es. ordini professionali, associazioni private riconosciute, associazioni di fatto...)

- **differenziato=**

fa capo ad un soggetto individuato/una organizzazione di tipo associativo **DIVERSA** dalla collettività e dai singoli partecipanti
La lesione legittima all'azione solo l'organizzazione e non i singoli che di essa fanno parte;

- **qualificato=** previsto e considerato sia pure indirettamente, dal diritto oggettivo



Diritto Soggettivo

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

La PA agisce a due livelli



Diritto pubblico

Agere publicum

P.A.

lure privatorum

Diritto privato

interesse legittimo

È diverso da

interesse pubblico

È diverso da



interesse pubblico

È diverso da

Diritto soggettivo

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

definizioni

Diritti soggettivi - tipi



DIRITTO SOGGETTIVO

il potere di agire (“ágere–licére”) riconosciuto ad un soggetto al fine di soddisfare un interesse che l’ordinamento ritiene meritevole di tutela.

DIRITTO RELATIVI

Relazione tra soggetti determinati

pretesa ad un determinato comportamento **da parte** del soggetto obbligato (es. diritto di credito).

DIRITTO ASSOLUTI

Relazione tra un soggetto verso tutti

(ES. diritto di proprietà...)

Assumono rilievo le **FACOLTÀ** da parte del titolare del diritto (esempio di utilizzazione indisturbata) e di qui segue la **pretesa** verso altri soggetti a tenere un determinato comportamento

La pretesa pertanto si pone strumentale rispetto alla facoltà del diritto assoluto.

Diritti soggettivi- tipologie



DIRITTI POTESLATIVI

consentono al titolare, mediante **una manifestazione unilaterale di volontà**, di incidere sulla sfera giuridica di un terzo, senza che questo possa opporsi. Il terzo quindi si trova in una posizione passiva di **soggezione**.

(es.: diritto di affrancazione dell' enfiteuta, art. 971 c.c.; recesso unilaterale, art. 1373 c.c., diritto di scioglimento della comunione, art.111 c.c.).

POTESTA' – DOVERE

Consentono l'esercizio di poteri ad un soggetto per la realizzazione di **interessi che fanno capo a terzi** col **vincolo di agire con determinate modalità**.

(es. rappresentanza, negotiorum gestio etc. può agire e compiere atti giuridici in nome e per conto del soggetto rappresentato con modalità precisate ovvero che avrebbe tenuto il diretto interessato).

L'ASPETTATIVA

una posizione di attesa cui l'ordinamento attribuisce rilevanza giuridica favorendone la conservazione e l'attitudine a trasformarsi in diritto soggettivo.

ES. L'art. 1356 c.c. concede al titolare di un'aspettativa il potere di compiere atti conservativi **a tutela del diritto sotto condizione sospensiva**.

(ES. un'eredità lasciata ad un soggetto a condizione che si laurei: **prima** della laurea, questi potrà compiere atti conservativi e cautelari del suo diritto).

Diritti soggettivi- tipologie



Diritti soggettivi **perfetti**

il cui esercizio è libero, non condizionato ad alcun intervento autorizzatorio della P.A. che non può incidere sfavorevolmente su di essi, comprimendoli o estinguendoli con un proprio provvedimento.

Diritti resistenti – non degradabili

(es. salute, salubrità ambientale, famiglia, casa, etc.)

Diritti soggettivi **condizionati**

subordinati al provvedimento amministrativo permissivo (o autorizzatorio) **sui quali la P.A.** può incidere sfavorevolmente comprimendoli o estinguendoli con un proprio provvedimento.

- **diritti in attesa di espansione**
- **diritti suscettibili di affievolimento.**

La P.A. concede al cittadino diritti (espansione) di costruire es oppure repressivi di sacrificio ES della proprietà (occupazione/espropriazione) per costruire prefabbricati in caso di eventi sismici etc. per porre condutture ...

DIRITTI FONDAMENTALI DELL'UOMO

- Inviolabili
- Non condizionabili
- Supremi
- Non sopprimibili
- Etc.

Diritti soggettivi- differenze



OBBLIGO=

Dovere di tenere uno specifico comportamento **correlato ad un diritto soggettivo altrui**, nell'ambito di un rapporto giuridico, funzionalmente rivolto alla realizzazione di un interesse particolare facente capo ad un determinato soggetto.

Es. I genitori devono mantenere i figli

ONERE

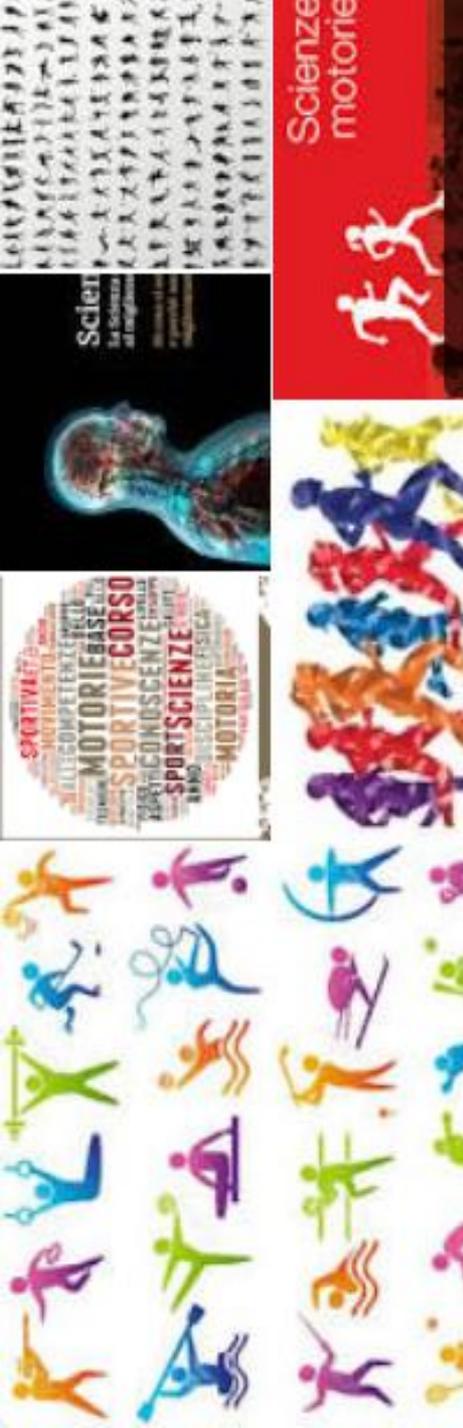
comportamento, imposto ad un soggetto come **condizione necessaria** per l'esercizio di un proprio diritto.

(ES. per partecipare ad un concorso pubblico vi è l'onere di presentare la relativa domanda entro un certo termine, scaduto il quale il loro diritto decade.
Es. onere di provare in giudizio i fatti oggetto della pretesa

SOGGEZIONE

è un ruolo meramente passivo che non richiede una cooperazione o di adempimento. Ed è correlata all'esercizio di un diritto potestativo altrui

(ES. i figli sono tenuti a rispettare i genitori, etc.



Tutela dei diritti soggettivi avanti al GA

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

Diritto soggettivo Avanti a quale Giudice

G.O.

G.A.

Si/

Si/Ma...

in deroga al tradizionale
criterio di riparto delle giurisdizioni

Art. 103 Cost

Il Consiglio di Stato e gli altri organi di giustizia amministrativa **hanno giurisdizione** per la tutela nei confronti della pubblica amministrazione degli interessi legittimi e, in particolari materie indicate dalla **legge**, anche dei diritti soggettivi.

Quale legge



Diritto soggettivo e **Risarcimento danno**

G.A.

1. Sono devolute al G.A. le controversie:

✓) interessi legittimi e,

B) nelle particolari materie indicate dalla legge, DIRITTI SOGGETTIVI, concernenti

- l'esercizio o il mancato esercizio del potere amministrativo,
- provvedimenti, atti, accordi
- o comportamenti riconducibili anche **mediatamente** all'esercizio di tale potere....



4.**al risarcimento del danno per lesione di interessi legittimi** e agli altri diritti patrimoniali consequenziali, pure se introdotte in via autonoma.



5. **Risarcimento dei danni ove si faccia questione di DIRITTI SOGGETTIVI, per le materie di giurisdizione esclusiva**, indicate dalla legge e dall'articolo 133, il giudice amministrativo conosce.

7. Il principio di **effettività** è realizzato attraverso la **concentrazione** davanti al giudice amministrativo di ogni forma di tutela degli interessi legittimi e, nelle particolari materie indicate dalla legge, dei diritti soggettivi

Quale legge ?
L 104/2010 Sul processo amministrativo
Art. 7 cpa - Giurisdizione amministrativa

Diritto soggettivo e **Giurisdizione esclusiva**

G.A.

Giurisdizione esclusiva del G.A.

- **DEFINIZIONE** → giurisdizione esclusiva del GA con **esclusione** della giurisdizione di ogni altro giudice e, in particolare, del giudice ordinario. -per quelle materie-

Art. 30co6 cpa – L 104/2010
Azione di condanna

6. Di ogni domanda di condanna al risarcimento di danni per lesioni di interessi legittimi o, nelle materie di giurisdizione esclusiva, di diritti soggettivi conosce esclusivamente il giudice amministrativo.

Art. 30 co 6 cpa
Risarcimento del danno
x lesione dell' interesse
legittimo
X lesione diritti soggettivi
Per materie RISERVATE

Diritto soggettivo e **Risarcimento danno**

G.A.

Giurisdizione esclusiva del G.A.

Sono devolute alla giurisdizione esclusiva del giudice amministrativo, salvo ulteriori previsioni di legge:

a) le controversie in materia di: DA **A - Zsexies**

Es. lett Z le controversie aventi ad oggetto atti del Comitato olimpico nazionale italiano o delle Federazioni sportive **non riservate** agli organi di giustizia dell'ordinamento sportivo ed escluse quelle inerenti i rapporti patrimoniali tra società, associazioni e atleti

Materie via via aggiunte x Giurisdizione Esclusiva PA

Es. da ultimo d.l. 109/**2018**, conv. L. 130/2018 *Disposizioni urgenti per la città di Genova, la sicurezza della rete nazionale delle infrastrutture e dei trasporti, gli eventi sismici del 2016 e 2017, il lavoro e le altre emergenze* art. 10, co.2 «**tutte le controversie relative agli atti adottati dal Commissario straordinario per la ricostruzione del c.d. Ponte Morandi**, nonché ai conseguenti rapporti giuridici anteriori al momento di stipula dei contratti che derivano da detti atti sono devolute alla giurisdizione esclusiva del giudice amministrativo».

□ **d.lgs. 2 luglio 2010, n. 104**
codice del processo amministrativo

Art. 133 cpa
Giurisdizione Esclusiva PA
sulle materie sportive
non riservate Giurisd. Sportiva

Art. 133 cpa

- Materie

di giurisdizione esclusiva
materie

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

Diritti soggettivi e **Giurisdizione alternativa**

G.A.

Art. 30 co 2 cpa - Azione di condanna

Giurisdizione alternativa del G.A.

2. Può essere chiesta la condanna al risarcimento del danno ingiusto derivante dall'illegitimo esercizio dell'attività amministrativa o dal mancato esercizio di quella obbligatoria. Nei casi di giurisdizione esclusiva può altresì essere chiesto il risarcimento del danno da lesione di diritti soggettivi. Sussistendo i presupposti previsti dall'articolo 2058 del codice civile, può essere chiesto il risarcimento del danno in forma specifica.

Art. 30 co 2 cpa
Risarcimento del danno:
x lesione dell' interesse
legittimo

- **Illegittimo esercizio...**
- **Mancato esercizio ...Attività obbligatoria**

X lesione diritti soggettivi

- **Condanna ex art. 2058 cc**

Facoltà

Art. 2058. (Risarcimento in forma specifica).

Il danneggiato può chiedere la reintegrazione in forma specifica, qualora sia in tutto o in parte possibile.

Tuttavia il giudice può disporre che il risarcimento avvenga solo per equivalente, se la reintegrazione in forma specifica risulta eccessivamente onerosa per il debitore.

Diritto soggettivo- Giurisdizione esclusiva PA

Quale legge?

rapporti di lavoro nelle amministrazioni pubbliche

SPETTA alla GA ESCLUSIVA tutte le controversie in **materia di pubblici servizi**, incluso a vigilanza sul credito, sulle assicurazioni e sul mercato mobiliare, al servizio farmaceutico, ai trasporti, alle telecomunicazioni e ai servizi di pubblica utilità.

le controversie aventi ad oggetto gli atti, i provvedimenti ed i **comportamenti** delle Amministrazioni pubbliche e dei soggetti alle stesse equiparati **in materia urbanistica ed edilizia**, «tutti gli aspetti dell' uso del territorio» (co. 1 e 2)

– ECCEPTO giurisdizione del giudice delle acque, giurisdizione del giudice ordinario per le controversie riguardanti la determinazione e la corresponsione delle indennità di esproprio.

DLGVO 80/1998

Nuove disposizioni in materia di organizzazione e di **rapporti di lavoro nelle amministrazioni pubbliche**, di giurisdizione nelle controversie di lavoro e di giurisdizione amministrativa, in attuazione dell'art.11, co. legge 15 marzo 1997, n. 59

↳ legge n. **205/2000** "Disposizioni in materia di giustizia amministrativa"

d.lgs. n. 80/1998
ART. 33
ART. 34

In materie
modificati dall'art. 7 L205/2000

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

Interesse legittimo / diritto soggettivo

Diniego di rilascio della patente di guida a delinquenti abituali/professionali / per tendenza

G.O.



G.A.

Qlc caso studio

orientamento consolidato del GA
i provvedimenti adottati ex art. 120 del Codice della Strada non sono espressione di discrezionalità amministrativa, bensì sono atti vincolati

- sia nel presupposto (esistenza delle situazioni ivi elencate),
- sia nel contenuto (impossibilità del rilascio della patente).

Interesse legittimo / diritto soggettivo

Rifiuto della iscrizione di un professionista
in un ALBO PROFESSIONALE

G.O.



G.A.

Qlc caso studio

L'ordine professionale non ha facoltà di valutare se la richiesta di iscrizione corrisponda all'interesse pubblico, ma ha solo il compito di verificare se il richiedente ha i requisiti previsti dalla legge

Requisiti sono condizione per iscrizione.

Si verte il diritto soggettivo dello svolgimento di una qualunque attività professionale, quale espressione della generale situazione di libertà assicurata dall'ordinamento italiano ad ogni cittadino (art. 4 Cost.) in ordine alla scelta del lavoro. Cass.Civile - Sez. Unite / Ordinanza 15 marzo 2017 n. 6821

GO

Potere vincolato della PA

Capire: Interesse e Diritto Sogg.

Interesse legittimo / diritto soggettivo

Potestà della PA di sanzionare – illegittima sanzione

G.O.



G.A.

Qlc caso studio

giurisprudenza... 1989, Soc. M.R.T. c. Regione Piemonte (rv...
40 (728); U. 92/78; 1/9; 2/3-...
ora de...
presenza di determinati comportamenti previsti dalla legge, ha la potestà di irrogare sanzioni non penali al privato, la posizione soggettiva di quest'ultimo **configura un interesse legittimo o un diritto soggettivo**, rispettivamente tutelabili davanti al giudice amministrativo od al giudice ordinario, secondo che resti inclusa nell'area dei **poteri autoritativi** dell'amministrazione medesima per la cura ed il governo di pubblici interessi, come avviene nel caso delle cosiddette **sanzioni "ripristinatorie"**, ovvero esuli da detta area, trattandosi di sanzioni, come quella che imponga il pagamento di una somma di **denaro**, con funzione direttamente punitiva e solo mediatamente preordinate alla tutela di fini pubblici. **Peraltro**, anche quando l'ordinamento preveda una sanzione del secondo tipo in alternativa con una del primo, rimettendone la scelta alla valutazione discrezionale della P.A., in entrambi i casi va affermata la giurisdizione del giudice **amministrativo**, in quanto tale **alternatività** si traduce in una valutazione normativa di omogeneità funzionale delle due sanzioni, e di conseguente attrazione anche di quella punitiva nella sfera del potere dell'autorità amministrativa di tutelare gli interessi legittimi. Gli indicati criteri di riparto della giurisdizione riguardano tanto le controversie che investono l'an dell'atto amministrativo (anche sotto il profilo della sussistenza dei presupposti di legge e della ritualità del procedimento) quanto quelle che riguardano la conc...

GA

1. Potere sanzionatorio ripristinatorio
2. Potere discrezionale sanzionatorio

56

Interesse legittimo / diritto soggettivo

Ordinanza di rimozione degli **impianti pubblicitari abusivi**

Violazione amministrativa/verbale di accertamento con sanzione pecuniaria

G.O.



G.A.

Qlc caso studio

L'azione della PA è espressione di attività vincolata - e non DISCREZIONALE - retta dal principio di legalità, sicché, ove l'amministrazione accerti che un comportamento integri gli estremi di un illecito previsto da una norma di legge, deve applicare la sanzione, senza alcun margine di scelta.

Entra in gioco il diritto soggettivo del cittadino a vedere rimossa la sanzione

T.A.R. Lazio - Roma - Sentenza 10 febbraio 2017 , n. 2274

GO

Potere sanzionatorio vincolato della PA

Interesse legittimo / diritto soggettivo

Diniego del riconoscimento dello status di rifugiato

G.O.



G.A.

Qlc caso studio

Tale posizione ha natura di diritto soggettivo, da annoverarsi tra i diritti umani fondamentali garantiti dagli art. 2 Cost. e 3 della Convenzione Europea dei Diritti dell'Uomo

Accertamento dei presupposti di fatto legittimanti la protezione umanitaria, nell'esercizio di una **mera discrezionalità tecnica**, essendo il bilanciamento degli interessi e delle situazioni costituzionalmente tutelate riservato al legislatore.

GO

Potere sanzionatorio vincolato della PA

Interesse legittimo / diritto soggettivo

Conferimento di incarichi ambulatoriali ai medici

G.O.



G.A.

Qlc caso studio

Si verte in una "graduatoria periodica" realizzata unicamente in base alla valutazione dei titoli alla luce dei rigorosi criteri di priorità dettagliatamente predeterminati e descritti dall'Accordo Collettivo Nazionale, senza che residui l'esercizio di alcun potere discrezionale e/o autoritativo da parte della P.A

DIVERSO IL CASO – SE l'assegnazione del turno comporti il passaggio ad un'area superiore.
Ciò comporterebbe la sussistenza della giurisdizione esclusiva del giudice amministrativo che, oltre che nei casi di procedure **concorsuali finalizzate all' "assunzione" dei dipendenti delle P.A.**, **può pronunciarsi anche in caso di passaggio una qualifica funzionale alla qualifica superiore** (cd. progressione verticale o passaggio d'area). • T.A.R. Calabria - Reggio Calabria / Sentenza 5 maggio 2017 n. 429

GO

Esercizio vincolato della PA

Interesse legittimo / diritto soggettivo

Nomina e revoca amministratori delle società partecipate
- di cui la P.A. sia anche unico socio

G.O.



G.A.

Qlc caso studio

Sono attribuite alla giurisdizione GO in quanto la revoca costituisce espressione **non già di potestà amministrativa** bensì dei poteri alla medesima dalla legge attribuiti e trasfusi nello **Statuto della società per azioni**, e quindi manifestazione di una volontà essenzialmente privatistica, sicché la posizione soggettiva degli amministratori revocati - **che non svolgono né esercitano un pubblico servizio** - è configurabile in termini di diritto soggettivo, Cassazione Civile - Sez. Unite / Ordinanza 14 settembre 2017 n. 21299

Interesse legittimo / diritto soggettivo

Medici convenzionati e i rapporti con le Aziende sanitarie

G.O.



G.A.

Qlc caso studio

NON RAPPRESENTANO UN RAPPORTO DI PUBBLICO IMPIEGO – non giurisdizione esclusiva

Esso è regolato dagli accordi collettivi e quindi esula dal pubblico impiego per difetto del requisito del vincolo di subordinazione e **rientra nell'ambito della prestazione d'opera professionale svolta con carattere di parasubordinazione**

Le controversie relative all'instaurazione di un rapporto di lavoro di tipo convenzionale con una pubblica amministrazione sono devolute alla cognizione del giudice ordinario in funzione di giudice del lavoro.

Giustizia



Grazie dell'attenzione

