

Marco **Fratini**

IL METODO

Guida pratica alla redazione del tema
e alla risoluzione della traccia

Con

- Analisi delle tipologie di traccia
- Progettazione ragionata del tema
- Numerosi esempi e scalette
- Regole per la stesura del tema
- Gestione del tempo
- Criteri di autovalutazione
- Criteri di valutazione della Commissione
- Domande e risposte sul Concorso

 **NeldirittoEditore**

SOMMARIO

Capitolo 1

I presupposti di un tema idoneo 3

1. La consapevolezza dei propri limiti: la mancanza di attitudine alla scrittura..... 3
2. L'importanza di mettersi in discussione: accettare la correzione e imparare dagli errori..... 4
3. L'importanza di considerare il destinatario del tema..... 4
4. L'importanza del linguaggio giuridico..... 5
5. L'importanza della lettura delle sentenze 5
6. La paura del foglio bianco: e la difficoltà di iniziare e di strutturare il tema 5
7. L'importanza della struttura del tema: un atto solo apparentemente a forma libera 6
8. L'importanza dell'argomentazione 6
9. L'importanza del ragionamento giuridico..... 6
10. L'importanza di rispondere alle domande poste dalla traccia..... 7
11. Nessuno sa tutto!..... 7

Capitolo 2

I criteri di valutazione della commissione di concorso 8

1. Premessa..... 8
2. Il primo criterio: la rispondenza alla traccia..... 8
3. Rispondenza alla traccia: esempi 8
- 3.1. Il sotto-criterio: la completezza del tema (come sinonimo di rispondenza alla traccia)..... 11
- 3.2. Il sotto-criterio: la conferenza del tema (evitare i fuori traccia)..... 12
4. Il secondo criterio: coerenza, logicità, consequenzialità 13
5. Il terzo criterio: l'argomentazione. 14
6. Il quarto criterio: la concluzione 15
7. Il quinto criterio: la sintesi 16
8. Il sesto criterio: la forma 17

Capitolo 3

L'autovalutazione 18

1. L'importanza di sapersi autovalutare 18
2. L'incapacità di autovalutazione..... 18
3. I criteri oggettivi di autovalutazione..... 18
4. La relatività dell'autovalutazione. Il procedimento di correzione degli elaborati da parte della commissione..... 19

5.	I benefici dell'autovalutazione	20
----	---------------------------------------	----

Capitolo 4

Il metodo di redazione del tema	21
--	-----------

1.	La tecnica errata del “costruttore abusivo”	21
2.	Un metodo in quattro fasi	22

Capitolo 5

Prima fase: analisi della traccia	23
--	-----------

1.	L'analisi della traccia: un momento imprescindibile	23
2.	La lettura della traccia	23
3.	I vincoli posti dalla traccia.	24
3.1.	Il vincolo della proporzione	24
3.2.	Il vincolo nell'ordine di esposizione degli argomenti.....	24
4.	Le congiunzioni presenti nella traccia	25
5.	L'approccio emotivo alla traccia.....	26
6.	Iniziare dalla questione che si conosce di meno.....	26
7.	Le diverse formulazioni delle tracce concorsuali	27
8.	“Premessi cenni..., tratti il candidato...”. Gli errori da evitare in questa tipologia di traccia	30
9.	La traccia pluristrutturata	30
10.	La traccia monostrutturata	31
11.	La traccia su un istituto di parte generale.....	31
12.	L'utilità dell'indice analitico	32
13.	La selezione delle informazioni rilevanti. La logica funzionale.....	33
14.	“Appuntare le idee”: l'utilità della “prescaletta”	34
15.	Quanto tempo dedicare all'analisi della traccia	34
16.	Sviluppare la capacità di analisi della traccia attraverso le mappe concettuali	36

Capitolo 6

Analisi della traccia: esempi pratici	37
--	-----------

1.	Premessa.....	37
2.	Analisi della traccia “eccessiva onerosità sopravvenuta e validità delle clausole limitative della possibilità di chiedere la revisione del prezzo”	37
3.	Analisi della traccia “usucapione di beni ereditari da parte del compossessore”	39
4.	Analisi della traccia “usura reale e rimedi”	41

5.	Analisi della traccia “concorso formale e concorso materiale con riferimento ai reati di estorsione e maltrattamenti in ambito familiare”	43
6.	Analisi della traccia “Pena illegale e pena sproporzionata. Si soffermi il candidato sulla pena prevista per il favoreggiamento aggravato dell’immigrazione clandestina”	45
7.	Analisi della traccia “la posizione di garanzia: la situazione di pericolo creata da altri, l’evento morte e la punibilità dell’omissione”	47
8.	Analisi della traccia “Regole cautelari codificate e responsabilità per colpa generica. Si soffermi il candidato sulle norme per la prevenzione degli infortuni sul lavoro, con particolare riguardo alla tutela di soggetti diversi dal lavoratore”	48
9.	Analisi della traccia “annullamento del provvedimento favorevole, lesione dell’affidamento e tutela giurisdizionale”	50
10.	Analisi della traccia “le condizioni dell’azione, con particolare riferimento all’impugnazione dell’interdittiva antimafia da parte degli amministratori e dei soci dell’ente interdetto.	51
11.	Analisi della traccia “le condizioni dell’azione, con particolare riferimento all’impugnazione del titolo edilizio rilasciato in favore del terzo”	53

Capitolo 7

Seconda fase: la progettazione del tema56

1.	Dall’analisi della traccia alla progettazione del tema.....	56
2.	La scaletta evita i “ripensamenti in corsa”	56
3.	La scaletta fa risparmiare tempo: evita la ricopiatura “in bella”	57
4.	Quando tempo dedicare alla scaletta?	57
5.	Come si fa la scaletta?.....	58

Capitolo 8

La scaletta: esempi pratici60

1.	La scaletta del tema: “Eccessiva onerosità sopravvenuta e validità delle clausole limitative della possibilità di chiedere la revisione del prezzo”	60
2.	La scaletta del tema: “Usucapione di beni ereditari da parte del compossessore”	65
3.	La scaletta del tema: “Usura reale e rimedi”	67
4.	La scaletta del tema: “Concorso formale e concorso materiale con riferimento ai reati di estorsione e maltrattamenti in ambito familiare”	69

5.	La scaletta del tema: “Pena illegale e pena sproporzionata. Si soffermi il candidato sulla pena prevista per il favoreggiamento aggravato dell’immigrazione clandestina”.....	71
6.	La scaletta del tema: “la posizione di garanzia: la situazione di pericolo creata da altri, l’evento morte e la punibilità dell’omissione”	74
7.	La scaletta del tema: “regole cautelari codificate e responsabilità per colpa generica. Si soffermi il candidato sulle norme per la prevenzione degli infortuni sul lavoro, con particolare riguardo alla tutela di soggetti diversi dal lavoratore”.....	77
8.	La scaletta del tema: “Le condizioni dell’azione, con particolare riferimento all’impugnazione dell’interdittiva antimafia da parte degli amministratori e dei soci dell’ente interdetto”.	80
9.	La scaletta del tema: “le condizioni dell’azione, con particolare riferimento all’impugnazione del titolo edilizio rilasciato in favore del terzo”.....	83
10.	La scaletta del tema: “Annullamento del provvedimento favorevole, lesione dell’affidamento e tutela giurisdizionale”.....	86

Capitolo 9

Terza fase: la scrittura del tema..... 90

1.	Dalla progettazione alla stesura del tema	90
2.	Le regole auree della scrittura del tema.....	90
3.	L’importanza della forma: colmare le lacune.....	93
4.	L’uso del vocabolario.....	94
5.	I tre errori più frequenti nella stesura del tema.....	94
6.	Vincere la resistenza a eliminare quello che si è scritto se non adeguato.....	95

Capitolo 10

Come iniziare il tema..... 96

1.	L’importanza dell’inizio del tema.....	96
2.	Da dove si inizia?.....	96
3.	“Togliersi il cappello dalla testa”	96
4.	Tracce che richiedono e tracce che non richiedono espressamente una premessa	97
5.	La conferenza dell’inizio del tema con le questioni da trattare.....	98
6.	Gli errori da evitare e le regole per una valida introduzione	98
7.	Gli strumenti e le tecniche per generare le idee	99
8.	Ideare l’inizio del tema alla fine della progettazione	100
9.	Un’introduzione vincente: l’analisi economica del diritto.....	100

Capitolo 11

Come argomentare.....	102
1. Il ragionamento giuridico e il ragionamento del giudice.....	102
2. La struttura logica del ragionamento giuridico.....	103
3. La condizione di validità del ragionamento giuridico.....	103
4. Il ragionamento deontologico.....	103
5. Le insidie della norma, lacunosità, entropia, indeterminatezza	104
6. Lo scopo dell'interpretazione.....	104
7. I criteri di interpretazione previsti dalla legge.....	105
8. L'argomento letterale.....	105
9. Il diritto come "sistema": premessa all'argomento sistematico.....	106
10. L'argomento sistematico (o logico-sistematico).....	107
10.1. Il combinato disposto.....	108
10.2. L'argomento della "sedes materiae".....	108
10.3. L'argomento della costanza terminologica.....	108
10.4. L'argomento dell'incostanza terminologica.....	109
11. L'interpretazione adeguatrice.....	109
12. L'argomento della ragionevolezza.....	111
13. L'argomento funzionale.....	111
13.1. L'intenzione del legislatore come argomento autonomo.....	111
13.1.1. Volontà del legislatore e volontà della legge.....	111
13.1.2. Intenzione fattuale e intenzione controfattuale.....	112
13.1.3. Intenzione (in senso stretto) e scopo. Argomento psicologico e argomento teleologico.....	113
13.2. L'intenzione del legislatore come argomento ausiliario.....	113
14. L'argomento analogico.....	113
14.1. L'argomento analogico e la costruzione di una norma inespressa.....	114
14.2. La struttura dell'argomento analogico.....	114
15. L'argomento "a fortiori".....	115
15.1. La struttura dell'argomento "a fortiori".....	115
16. L'argomento della dissociazione.....	116
16.1. L'interpretazione restrittiva.....	116
16.2. La costruzione di una eccezione inespressa.....	116
17. L'argomento "a contrario".....	118

Capitolo 12

Quarta fase: la rilettura del tema.....	121
1. La necessità di rileggere il tema.....	121
2. Una considerazione conclusiva: l'importanza della gestione del tempo.....	121

Capitolo 13	
Le risposte alle domande più frequenti degli aspiranti magistrati	123