

Le nuove Frontiere del diritto

E. Battelli – M. Lipari – A. Massaro

La **GIURISPRUDENZA**
del **MAGISTRATO**

Grandi **QUESTIONI**
e nuove **FRONTIERE**

CIVILE • PENALE • AMMINISTRATIVO

Sommario

PARTE I DIRITTO CIVILE

SEZIONE PRIMA – PERSONA E FAMIGLIA

1. Illegittimità costituzionale dell'imposizione automatica del solo cognome paterno, anziché dei cognomi di entrambi i genitori, in caso di disaccordo (Corte cost. 27 aprile 2022, n. 131) **5**
2. Sulla natura della comunione *de residuo* (Cass., Sez. un., 17 maggio 2022, n. 15889) **11**
3. Diritti edificatori e cessione di cubatura (Cass., Sez. un., 17 maggio 2022, n. 15889) **19**

SEZIONE SECONDA – DIRITTI REALI, OBBLIGAZIONI E CONTRATTO IN GENERALE

4. Contratto valido e responsabilità precontrattuale (Cass., Sez. II, 14 febbraio 2022, n. 4715) **29**
5. Ingiustificato arricchimento della Pubblica Amministrazione e regime delle tutele (Cass., Sez. VI, 31 marzo 2022, n. 10432) **35**
6. Natura della responsabilità della struttura sanitaria ed effetti protettivi del contratto (Cass., Sez. III, 6 maggio 2022, n. 14471) **41**

SEZIONE TERZA – CONTRATTI SPECIALI E GARANZIE

7. Valutazione "ex ante" della meritevolezza degli interessi perseguiti con il contratto di *Interest Rate Swap* (Cass., Sez. I, 6 settembre 2022, n. 24014) **51**
8. Contratto autonomo di garanzia e applicabilità della disciplina consumeristica (Cass., Sez. III, 18 febbraio 2022, n. 5423) **59**

SEZIONE QUARTA – RESPONSABILITÀ CIVILE E TUTELA DEI DIRITTI

9. Natura, funzione e regime probatorio del risarcimento del danno da occupazione abusiva di immobile (Cass., Sez. III, 17 gennaio 2022, n. 1162 e 8 febbraio 2022, n. 3946) **65**
10. Prescrizione del diritto al risarcimento del danno per tardivo recepimento di

| | |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|
| direttive comunitarie. Incidenza degli atti relativi a un giudizio amministrativo perento (Cass., Sez. un., 31 maggio 2022, n. 17619) | 77 |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|-----------|

PARTE II DIRITTO PENALE

| | |
|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|------------|
| 11. Divieto di analogia in materia penale e cause di non punibilità (Cass.,Sez. un., 26 novembre 2020, n. 10381) | 89 |
| 12. Principio di proporzionalità: nuovi sviluppi di un principio proteiforme (Corte cost., 9 maggio 2018, n. 95; CGUE, Grande Sezione, 8 marzo 2022, C-205/20) | 95 |
| 13. <i>Ne bis in idem</i> e doppi binari sanzionatori (Corte cost. 16 giugno 2022, n. 149) | 103 |
| 14. L'imputazione dell'evento ulteriore nella preterintenzione (Cass.,Sez. V, 9 maggio 2022, n. 18396) | 109 |
| 15. La concretizzazione del rischio nella sistematica della colpa penale (Cass., Sez. IV, 6 settembre 2021, n. 32899) | 115 |
| 16. Attività sportiva e rischio consentito: dalle cause di giustificazione (antigiuridicità) all'elemento soggettivo (colpevolezza) (Cass.,Pen., Sez. IV, 21 ottobre 2021, n. 3284 e 28 ottobre 2021, n. 8609) | 121 |
| 17. Particolare tenuità del fatto e continuazione di reati (Cass., Sez. un., 12 maggio 2022, n. 18891) | 127 |
| 18. La natura giuridica della recidiva (Cass.,Sez. un., 23 giugno 2022, n. 30046) | 133 |
| 19. Sospensione del procedimento con messa alla prova dell'imputato e pluralità di reati (Corte cost. 23 giugno 2022, n. 28) | 139 |
| 20. Consenso del minore e reati sessuali: la pedopornografia domestica (Cass.,Sez. un., 9 febbraio 2022, n. 4614) | 145 |

PARTE III DIRITTO AMMINISTRATIVO

SEZIONE PRIMA – FONTI DEL DIRITTO AMMINISTRATIVO, ATTI GENERALI E MEZZI DI TUTELA DEL PRIVATO

| |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|
| 21. La violazione del diritto dell'Unione europea e i rimedi processuali esperibili contro |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------|

le decisioni del giudice amministrativo di ultimo grado: lo strumento impugnatorio della revocazione ordinaria, al pari del ricorso per cassazione, non è previsto dall'ordinamento italiano e non è imposto dalla normativa comunitaria (Corte di giustizia UE, sezione IX, 7 luglio 2022, C-261/21, F. Hoffmann-La Roche Ltd e altri)

153

22. La natura giuridica delle circolari interpretative e la tutela del privato: il ricorso avverso gli atti generali adottati dall'Agenzia delle Entrate, proposto dinanzi al giudice amministrativo, è inammissibile per *difetto assoluto di giurisdizione* (Cons. Stato, sezione VII, 27 aprile 2022, n. 3273)

163

SEZIONE SECONDA – ATTIVITÀ AMMINISTRATIVA E PROCEDIMENTO

23. La nuova disciplina del *preavviso di rigetto* (art. 10-*bis* della legge n. 241/1990) e i vincoli imposti all'amministrazione chiamata a ripronunciarsi sull'istanza del privato dopo l'annullamento giurisdizionale di un precedente diniego (Cons. Stato, Sezione VI, 4 maggio 2022 n. 3480)

171

24. Il principio di buona fede nel rapporto tra cittadino e amministrazione ha carattere *bilaterale*, comportando obblighi di condotta anche in capo al privato, e rileva nella valutazione di legittimità del silenzio serbato su istanze *contra legem* (Cons. Stato, sezione IV, 8 settembre 2022, n. 7843)

179

25. I presupposti per la legittima apposizione di una condizione sospensiva al provvedimento amministrativo e le conseguenze derivanti dall'annullamento della clausola condizionale (Cons. Stato, sezione IV, 30 maggio 2022, n. 4355)

185

SEZIONE TERZA – ACCORDI E CONTRATTI

26. Negli accordi tra privato e pubblica amministrazione, di cui all'art. 11 della legge 7 agosto 1990 n. 241, è legittima la previsione di una clausola penale, che resta interamente assoggettata alla disciplina del codice civile, comprensiva del potere del giudice di ridurne la misura, come stabilito dall'art. 1384 c.c. (Cons. Stato, sezione IV, 20 luglio 2022, n. 6309)

191

27. L'inquadramento giuridico della rinegoziazione dei contratti pubblici intervenuta dopo la stipulazione e l'estensione della giurisdizione ordinaria sulle controversie riguardanti la fase esecutiva (Tar Campania – Napoli, Sezione V, 7 settembre 2022 n. 5648)

199

SEZIONE QUARTA – RESPONSABILITÀ DELLA P.A. AZIONE RISARCITORIA E INTERESSE AL RICORSO

28. Quando, nel corso del giudizio, viene meno l'interesse del ricorrente ad una

sentenza di annullamento dell'atto amministrativo impugnato, il giudice è comunque tenuto ad adottare una pronuncia di accertamento sulla legittimità (o meno) dell'atto stesso, poiché tale decisione è rilevante ai fini della valutazione di un'eventuale successiva azione risarcitoria
(Cons. Stato, Adunanza Plenaria 13 luglio 2022, n. 8)

209

SEZIONE QUINTA – GOVERNO DEL TERRITORIO E SITUAZIONI GIURIDICHE TUTELABILI

29. Situazioni giuridiche tutelabili e interesse al ricorso contro gli strumenti urbanistici generali e attuativi: non è sufficiente il presupposto oggettivo della mera *vicinitas*, ma occorre dimostrare la sussistenza di un pregiudizio concreto e l'utilità effettiva di una decisione di accoglimento
(Cons. Stato, sezione VI, 25 maggio 2022 n. 4193)

219

SEZIONE SESTA – DIRITTO AMMINISTRATIVO DELLA PREVENZIONE, MOTIVAZIONE E SINDACATO DEL GIUDICE

30. La natura giuridica e la funzione preventiva del provvedimento di ammonimento "*anti-stalking*" del questore incidono sulla disciplina della motivazione e dell'istruttoria: la base indiziaria probabilistica è sufficiente per giustificare l'adozione della misura e circoscrive l'ambito del sindacato del giudice
(Cons. Stato, Sez. III, 31 maggio 2022 n. 4422)

225