

## INDICE-SOMMARIO

### CAPITOLO I

#### *La discrezionalità del giudice amministrativo: profili di teoria generale dell'interpretazione*

1. Il mutato ruolo dei giudici nel contesto contemporaneo: ragioni e criticità 13
2. Individuazione dell'oggetto dell'indagine e brevi premesse metodologiche 37
3. La discrezionalità del giudice amministrativo prima e dopo la codificazione 40
4. La teoria dell'interpretazione giuridica: da Kelsen ai postmoderni 44
5. L'art. 12 delle Preleggi alle prese con i principi costituzionali: il giudice, la *littera legis* ed il bilanciamento dei valori 97
6. Il «creazionismo giudiziario» come superamento (patologico) dei limiti della discrezionalità (fisiologica) dell'interprete 123
7. Il controllo dei risultati dell'interpretazione giudiziale 144
8. I limiti del neocostituzionalismo e le «relazioni interpretative» tra diritto e morale 169
9. L'opzione per un «giuspositivismo critico», un «oggettivismo moderato» ed una «creatività derivata» del giudice 191

### CAPITOLO II

#### *La discrezionalità del giudice amministrativo: l'instaurazione del processo, la fase cautelare e l'istruzione probatoria*

1. Premessa 211

2.	<i>Translatio iudicii</i> e rimessione in termini per errore scusabile (artt. 11, comma 5, e 37 c.p.a.)	216
3.	Astensione facoltativa (art. 17 c.p.a.)	220
4.	Istanza di ricusazione e prosecuzione del giudizio (art. 18, comma 4, c.p.a.)	222
5.	Termine per l'integrazione del contraddittorio (artt. 27, comma 2, e 49, comma 3, c.p.a.)	223
6.	Intervento <i>iussu iudicis</i> (artt. 28, comma 3, e 51, comma 1, c.p.a.)	225
7.	Qualificazione e conversione delle azioni (artt. 32, comma 2, e 34, comma 3, c.p.a.)	228
8.	Notificazione per pubblici proclami (artt. 41, comma 4, e 49, comma 3, c.p.a.)	233
9.	Rinnovazione della notificazione nulla (art. 44 c.p.a.)	235
10.	Forme speciali di notificazione (art. 52, comma 2, c.p.a.)	241
11.	Abbreviazione dei termini per la fissazione di udienze e per lo svolgimento delle relative attività difensive (art. 53, comma 1, c.p.a.)	244
12.	Autorizzazione al deposito tardivo di memorie e/o documenti (artt. 54, comma 1, e 55, comma 8, c.p.a.)	246
13.	Misure cautelari collegiali, monocratiche ed <i>ante causam</i> (artt. 55, 56, 61, 119, comma 4, 120, comma 8-ter, e 125, comma 2, c.p.a.)	249
14.	Misure cautelari in sede di impugnazione (artt. 98, comma 1, e 111 c.p.a.)	262
15.	Poteri istruttori officiosi (art. 64, comma 3, c.p.a.)	265
16.	Principio di non contestazione e valutazione delle prove (art. 64, commi 2 e 4, c.p.a.)	270
17.	Verificazione e consulenza tecnica (artt. 19 e 63, comma 4, c.p.a.)	278
18.	Ammissione di nuovi mezzi di prova e/o nuovi documenti in appello (art. 104, comma 2, c.p.a.)	285
19.	Annullamento con rinvio al primo giudice (art. 105, comma 1, c.p.a.)	291

## CAPITOLO III

*Segue: la direzione del processo*

1. Fissazione dell'udienza (artt. 71, 71- <i>bis</i> e 72 c.p.a.)	301
2. Riunione e separazione di ricorsi o di azioni (artt. 43, comma 3, 70, 96, comma 1, e 117, comma 6, c.p.a.)	307
3. Decisione dei ricorsi suscettibili di immediata definizione (art. 72- <i>bis</i> c.p.a.)	316
4. Rinvio della trattazione della causa (art. 73, comma 1- <i>bis</i> , c.p.a.)	318
5. Modalità del contraddittorio sulle questioni rilevate d'ufficio (art. 73, comma 3, c.p.a.)	322
6. Sospensione del processo (artt. 10, comma 1, 77, comma 2, 79 e 80, comma 3- <i>bis</i> , c.p.a.)	332

## CAPITOLO IV

*Segue: la decisione ed il giudizio di ottemperanza*

1. Spese di giudizio (art. 26, comma 1, primo periodo, c.p.a.)	351
2. Condanna per lite temeraria (art. 26, commi 1, secondo periodo, e 2, c.p.a.)	360
3. Condanna al risarcimento del danno e comportamento delle parti (artt. 30, comma 3, e 124, comma 2, c.p.a.)	366
4. Giurisdizione di merito e poteri sostitutivi (artt. 7, comma 6, 34, comma 1, lett. <i>d</i> ), e 134 c.p.a.)	379
5. Sentenze in forma semplificata (artt. 60, 74 e 120, commi 6 e 10, c.p.a.)	391
6. Deferimento all'Adunanza plenaria (art. 99 c.p.a. e art. 13- <i>bis</i> disp. att. c.p.a.)	400
7. Modalità di ottemperanza al giudicato (art. 114, comma 4, lett. <i>a</i> ), c.p.a.)	412
8. <i>Astreintes</i> (art. 114, comma 4, lett. <i>e</i> ), c.p.a.)	417
9. Dichiarazione d'inefficacia del contratto d'appalto e sanzioni alternative (artt. 121-125 c.p.a.)	432

10. Interpretazione e giurisprudenza amministrativa «creativa»: alcuni casi controversi (in ambito sia sostanziale che processuale) 458

#### CAPITOLO V

*Alla ricerca della giusta discrezionalità:  
l'ambito ragionevole per un giudice non legislatore*

1. Breve premessa all'analisi dei risultati fin qui raggiunti 505
2. Per orientarsi: cosa dicono e come vanno interpretate le norme processuali 507
3. La discrezionalità del giudice amministrativo dall'instaurazione del processo all'ottemperanza: il codice e la sua interpretazione 513
4. La discrezionalità del giudice amministrativo nell'interpretazione delle norme sostanziali: un bilancio 518
5. *Vademecum* per un giudice amministrativo (e non) che goda della giusta dose di discrezionalità, nel rispetto dei ruoli 524