

 GIUFFRÈ FRANCIS LEFEBVRE

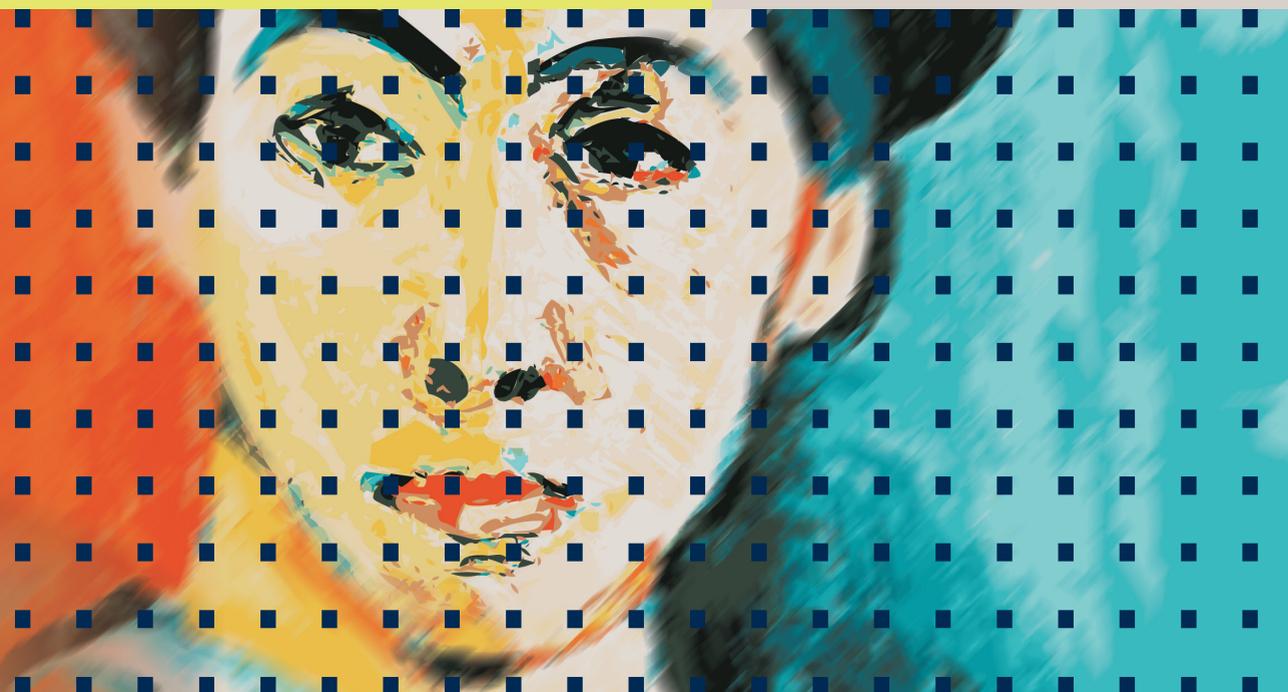
TEMI DI DIRITTO CIVILE, PENALE, AMMINISTRATIVO

PROVA SCRITTA CONCORSO **MAGISTRATO ORDINARIO**

A cura di **DARIO SIMEOLI**

PERCORSI

2021



TEMI DI DIRITTO CIVILE, PENALE, AMMINISTRATIVO

PROVA SCRITTA CONCORSO **MAGISTRATO ORDINARIO**

A cura di **DARIO SIMEOLI**

ISBN 9788828831884

Redazione, editing e progetto

Giuffrè Francis Lefebvre S.p.A. - Milano

Concept e graphic design

Carmi e Ubertis Milano

Testo composto in

LinoLetter™ Font Family

(Linotype Design Studio, 1992)

Finito di stampare nel mese di marzo 2021 da

Galli Edizioni S.r.l. - Varese

© Copyright Giuffrè Francis Lefebvre S.p.A. Milano - 2021

La traduzione, l'adattamento totale o parziale, la riproduzione con qualsiasi mezzo (compresi i microfilm, i film, le fotocopie), nonché la memorizzazione elettronica, sono riservati per tutti i Paesi.

L'Editore declina ogni responsabilità per eventuali refusi o inesattezze presenti nel volume pur curato con la massima diligenza e attenzione.

PRESENTAZIONE

Il superamento del concorso per l'accesso alla magistratura richiede l'apprendimento di una specifica abilità: quella di argomentare criticamente — per iscritto ed avendo a disposizione un periodo di tempo limitato — la soluzione di una questione giuridica, senza tralasciare la corretta ricostruzione logico-sistematica dei vari istituti coinvolti.

Si tratta di una prova — che richiede rapidità di analisi ed il possesso di una scrittura competente — a cui i giovani laureati, solitamente, non sono stati preparati durante il corso di studi universitari e che, pertanto, richiede una formazione mirata.

Le competenze di base vanno necessariamente costruite attraverso l'apprendimento metodico delle categorie giuridiche che compongono il sistema. La preparazione deve poi essere seguita ed accompagnata dallo studio monografico di casi e istituti che presentino particolare complessità tecnica e interesse applicativo (anche interdisciplinare), favorendo in tal modo la completa maturazione giuridica.

Sono da sempre convinto che sia del tutto fuorviante puntare ad una preparazione incentrata sull'ultimo precedente. Davanti al complicarsi della realtà giuridica, la formazione dell'aspirante magistrato richiede — ancor più che in passato — un insegnamento che rifugga dalla mera descrizione del dato positivo e giurisprudenziale e che valorizzi invece la componente intellettuale del sapere giuridico. Solo basi teoriche molto solide consentono di affinare quella capacità critica, aperta e problematica, indispensabile per portare a termine e con successo le tracce che vengono assegnate agli aspiranti magistrati.

La presente raccolta di temi — tutti incentrati su argomenti ricorrenti nell'attuale dibattito scientifico — deve intendersi, pertanto, come un ausilio complementare allo studio di manuali, saggi e sentenze.

Lo scopo è quello di offrire agli studenti modelli discorsivi — per quanto del tutto personali e come tali opinabili — che abbinano speculazione teorica (diritto come scienza) e sensibilità pratica (diritto come tecnica).

Gli elaborati sono stati redatti da una pluralità di giovani e competenti studiosi

— ai quali porgo il mio sincero ringraziamento per il grande impegno profuso —
che evidenziano, a beneficio dei lettori, una molteplicità di stili e di approccio.

La raccolta è stata pensata come complementare a quella del 2020, anno nel
corso del quale l'emergenza pandemica non ha consentito lo svolgimento della
programmata prova concorsuale.

Febbraio 2021

Dario Simeoli

INDICE SOMMARIO

Presentazione	VII
Collaboratori	XIII

PARTE I TEMI DI DIRITTO CIVILE

N. 1	Effetti del contratto - Principio di relatività - Promessa del fatto del terzo - Negozi giuridici accrescitivi (di <i>Eleonora Luisa Santoro</i>)	3
N. 2	Autonomia contrattuale - Sopravvenienze - Negozi preparatori - Contratto preliminare - Rimedi e tutele - Esecuzione specifica dell'obbligo di concludere un contratto - Azione di esatto adempimento (di <i>Sara Scovotto</i>)	9
N. 3	Contratto di leasing - Differenza tra leasing di godimento e traslativo - Contratti di leasing risolti prima dell'entrata in vigore della legge 124 del 2017 (di <i>Elia Cascone</i>)	27
N. 4	Derivati in generale e <i>interest rate swap</i> in particolare - Il contratto di <i>interest rate swap</i> : atipicità ed aleatorietà - La tipizzazione dei contratti "derivati" degli enti pubblici - L'evoluzione della normativa sui derivati sottoscritti dagli enti locali - La causa dell'IRS sottoscritto dall'ente locale - Il collegamento negoziale tra lo <i>swap</i> e il debito sottostante dell'ente locale - La clausola di <i>up front</i> : natura giuridica e profili problematici - Conseguenze della qualificazione giuridica dell' <i>up front</i> in termini di indebitamento (di <i>Ornella Chiparo</i>)	33
N. 5	Sopravvenienze contrattuali - Alterazione dell'equilibrio delle prestazioni - Risoluzione per impossibilità sopravvenuta - Eccessiva onerosità - Legislazione emergenziale COVID-19 - Rinegoziazione del contratto squilibrato (di <i>Federica Faleri</i>)	43
N. 6	Tutela possessoria - Azioni a tutela del possesso - Azione di reintegrazione o di spoglio violento e semplice - Azione di manutenzione nel possesso - Legittimazione processuale - Risarcimento del danno (di <i>Sara Scovotto</i>)	57
N. 7	Diritti reali - <i>Numerus clausus</i> - Tipicità - Uso individuale e uso esclusivo - Bene comune - Diritti reali di godimento - Condominio - Autonomia negoziale - Dibattito giurisprudenziale (di <i>Ornella Chiparo</i>)	75
N. 8	Responsabilità civile - Quantificazione del danno risarcibile - Prestazione indennitaria a fronte del danno subito - Principio di indifferenza - Principio di causalità degli spostamenti giuridici - Arricchimento senza giusta causa (di <i>Federica Faleri</i>)	85
N. 9	Alienazioni in garanzia - Patto commissorio - Ambito applicativo del divieto - Cautela marciana - Progressiva tipizzazione - Fondamento e rapporti in relazione al sistema delle alienazioni in garanzia (di <i>Lavinia Filieri</i>)	97
N. 10	Libertà di iniziativa economica privata e libertà di concorrenza - Limitazioni pubblicistiche della concorrenza - Divieti legali della concorrenza - Limiti contrattuali della concorrenza - Patto di non concorrenza nel rapporto di lavoro subordinato - Requisiti del patto di non concorrenza - Diritto di opzione nel patto di non concorrenza (di <i>Ludovica Izzo</i>)	107
N. 11	Successioni - Principi successori - Divieto di patti successori - Regime di nullità - Eccezione dei patti successori validi - Patto di famiglia - Atti esecutivi dei patti successori invalidi - Regime probatorio (di <i>Giulia Pernice</i>)	115
N. 12	I regimi patrimoniali della famiglia - Doveri e obblighi familiari - Disciplina generale e deroghe - Effetti della separazione sui rapporti patrimoniali - Assegno di mantenimento - Natura e presupposti - Figli e minori - Spese straordinarie (di <i>Sara Scovotto</i>)	125
N. 13	Evoluzione del diritto di famiglia (dal carattere pubblicistico al carattere privatistico) - Autonomia negoziale dei coniugi - Crisi coniugale - Accordi patrimoniali antecedenti, coevi e successivi (di <i>Francesca Elena Abbatiello</i>)	137

PARTE II TEMI DI DIRITTO PENALE

N. 1	Successione di leggi penali nel tempo - <i>Abolitio criminis</i> - Irretroattività delle legge sfavorevole e retroattività della legge favorevole - <i>Tempus commissi delicti</i> (di <i>Eleonora Luisa Santoro</i>).....	149
N. 2	Successione di leggi nel tempo - Principio di irretroattività della norma più sfavorevole - Principio di retroattività della norma più favorevole - Illecito amministrativo - Illecito penale - Depenalizzazione (di <i>Martina Sofia Spreafico</i>)....	157
N. 3	Attenuante del lucro di speciale tenuità ex art. 62 n. 4 - Reati in materia di stupefacenti d.P.R. n. 309 del 1990 - Autonoma fattispecie di lieve entità ex art. 73, comma 5, d.P.R. n. 309/1990. (di <i>Elia Cascone</i>).....	167
N. 4	Esclusione della punibilità per particolare tenuità del fatto - Presupposti - Limiti edittali - Ricettazione attenuata - Principio di offensività (di <i>Giulia Pernice</i>)	175
N. 5	Reato complesso - Atti persecutori - Omicidio aggravato - Concorso apparente di norme (di <i>Mara Scatigno</i>).....	185
N. 6	Delitti contro l'onore - Diffamazione - Elemento oggettivo - Elemento soggettivo - Cause di giustificazione - Cause di non punibilità - Circostanze aggravanti - Diffusione del messaggio diffamatorio tramite social network (di <i>Ludovica Izzo</i>).	193
N. 7	Abuso d'ufficio - Discrezionalità amministrativa - Eccesso di potere - Parziale <i>abolitio criminis</i> - <i>Favor rei</i> - Strumenti urbanistici (di <i>Mara Scatigno</i>).....	203
N. 8	Reati contro la pubblica amministrazione - Discrezionalità - Sindacato del giudice - Pubblico ufficiale - Reati propri - Reati dei pubblici ufficiali - Abuso d'ufficio (di <i>Annalisa Gasparre</i>)	211
N. 9	Omicidio preterintenzionale - Morte o lesioni come conseguenza di altro delitto - <i>Aberratio ictus</i> - <i>Aberratio delicti</i> - Reato preterintenzionale aberrante (di <i>Ilaria Montanaro</i>)	221

21RTE III TEMI DI DIRITTO AMMINISTRATIVO

N. 1	Situazioni giuridiche soggettive - Affidamento - Interesse legittimo - Esercizio del potere amministrativo - Comportamento amministrativo - Riparto di giurisdizione (di <i>Giulia Pernice</i>).....	231
N. 2	<i>Golden powers</i> : disciplina e recenti applicazioni (di <i>Eleonora Ebe Lucia Bonsignori</i>)	239
N. 3	Poteri impliciti - Principio di legalità - Poteri regolatori delle autorità indipendenti - Legalità sostanziale - Legalità procedurale - Legittimazione democratica (di <i>Cecilia De Nicola</i>)	249
N. 4	Modi di acquisto della proprietà della pubblica amministrazione - Occupazione illegittima - Espropriazione indiretta - Espropriazione diretta - Rinuncia abdicativa - Rinuncia abdicativa nell'ambito dell'esercizio dell'azione di risarcimento del danno (di <i>Giulia Pernice</i>).....	263
N. 5	Autotutela privata ed amministrativa - Annullamento d'ufficio - Revoca - Teoria dei poteri impliciti - Principio di legalità - Sospensione del provvedimento - Atti negativi (di <i>Federica Faleri</i>).....	275
N. 6	Semplificazione amministrativa - Liberalizzazione - Semplificazione verticale - Semplificazione orizzontale - D.L. Semplificazioni - Inefficacia del provvedimento (di <i>Cecilia De Nicola</i>).....	291
N. 7	L'atto amministrativo in contrasto con il diritto europeo (di <i>Eleonora Ebe Lucia Bonsignori</i>)	305
N. 8	Invalidità del provvedimento amministrativo - Vizio di nullità - Azione di nullità - Rilevabilità d'ufficio - Clausole escludenti in materia di procedure ad evidenza pubblica (di <i>Martina Sofia Spreafico</i>).....	313
N. 9	Pubblico impiego - Riparto di giurisdizione - Ipotesi problematiche (di <i>Francesca Colafati</i>)	323
N. 10	Contratti pubblici - Requisiti di partecipazione alla gara, valutazione delle offerte ed esecuzione del contratto - Principio di libera concorrenza (di <i>Eleonora Ebe Lucia Bonsignori</i>).....	337

INDICE SOMMARIO

XI

N. 11	Processo amministrativo - Silenzio della p.a. - Commissario <i>ad acta</i> - Nomina - Effetti sulla permanenza del potere di provvedere in capo all'amministrazione (di <i>Giulia Barbaresi</i>).....	345
N. 12	Riparto di giurisdizione - Ricorso in cassazione per motivi di giurisdizione - Diniego di giustizia - Giudicato anticomunitario - <i>Error in procedendo</i> e <i>error in iudicando</i> - Limiti esterni alla giurisdizione - Giudice di ultima istanza - Obbligo di rinvio pregiudiziale (di <i>Cecilia De Nicola</i>).....	355

COLLABORATORI

- Francesca Elena Abbatiello
- Giulia Barbaresi
- Eleonora Ebe Lucia Bonsignori
- Elia Cascone
- Ornella Chiparo
- Francesca Colafati
- Cecilia De Nicola
- Federica Faleri
- Lavinia Filieri
- Annalisa Gasparre
- Ludovica Izzo
- Ilaria Montanaro
- Giulia Pernice
- Eleonora Luisa Santoro
- Mara Scatigno
- Sara Scovotto
- Martina Sofia Spreafico



PERCORSI GIUFFRÈ

Il volume contiene oltre **30 temi** svolti di diritto civile, penale e amministrativo per offrire ai candidati al concorso per magistrato ordinario uno strumento affidabile per affrontare la prova scritta.

Le tracce sono divise per materie e trattano **argomenti attuali**, che potrebbero costituire oggetto delle prove concorsuali.

Il **Percorso** si sviluppa attraverso:

- **l'Inquadramento sistematico** della questione giuridica di volta in volta affrontata, con una scaletta organizzata per punti al fine di fornire l'esempio di una trattazione ordinata e completa;
- **l'elencazione della Normativa** di riferimento e una guida sicura per la consultazione dei codici;
- **l'analisi delle principali posizioni della Giurisprudenza** più recente e della **Dottrina**.

DARIO SIMEOLI Consigliere di Stato, già magistrato di Tribunale Amministrativo Regionale e Giudice Ordinario, nonché assistente di studio presso la Corte Costituzionale. È autore di numerose pubblicazioni scientifiche.

Per mantenerti aggiornato e scoprire nuovi contenuti clicca www.praticantieconcorsi.it

ISBN 978-88-28-83188-4



9 788828 831884

EURO 39,00
024212800