

Indice

| | |
|-------------------|---|
| Introduzione..... | 9 |
|-------------------|---|

I. L'atto amministrativo nella fattispecie penale

| | |
|--|----|
| I.1. Premessa | 12 |
| I.2. I diversi modelli di integrazione sublegislativa | 14 |
| I.3. I rinvii ad atti regolamentari. La riserva di legge "tendenzialmente assoluta" in materia penale..... | 16 |
| I.3.1. La "teoria della disobbedienza" | 21 |
| I.3.2. Il criterio della sufficiente determinatezza della fattispecie legale | 23 |
| I.3.3. I rinvii fissi e i rinvii mobili | 25 |
| I.4. I rinvii a provvedimenti amministrativi individuali..... | 26 |
| I.4.1. Il modello ingiunzionale. La sufficiente determinazione del precetto ... | 27 |
| I.4.2. L'intervento ab interno dell'atto amministrativo nella norma penale | 30 |
| I.4.3. L'intervento ab esterno dell'atto amministrativo sulla norma penale | 33 |
| I.5. Il quadro complessivo | 34 |

II. Il sindacato del giudice penale sull'atto amministrativo illegittimo

| | |
|--|----|
| II.1. Il sindacato del giudice ordinario sul provvedimento amministrativo. I limiti interni ed esterni della giurisdizione ordinaria | 38 |
| II.1.1. La disapplicazione in via principale | 42 |
| II.1.2. Ulteriori fondamenti del potere di disapplicazione. Criterio gerarchico e soggezione del giudice soltanto alla legge..... | 43 |
| II.1.3. Brevi cenni sulla disapplicazione del giudice amministrativo | 45 |
| II.1.4. L'attuale estensione della giurisdizione del g.o..... | 48 |
| II.1.5. I vizi conoscibili dal giudice ordinario. I problemi dell'eccesso di potere e dei cc.dd. vizi non invalidanti | 50 |
| II.2. La cognizione del giudice penale. Gli artt. 2 e 479, co. 1 c.p.p. | 54 |
| II.2.1. La tesi dell'applicazione generalizzata dell'art. 5 L.A.C..... | 54 |
| II.2.2. La tesi della differenziazione tra intervento ab esterno e ab interno | 56 |

| | |
|---|----|
| II.2.3. <i>L'abbandono del richiamo alla disapplicazione</i> | 58 |
| II.3. <i>Intensità del sindacato: mancanza delle condizioni formali e sostanziali vs. violazione delle norme che regolano l'esercizio del potere</i> | 60 |
| II.3.1. <i>Il sindacato sulle fattispecie appartenenti al modello ingiunzionale.</i> | 62 |
| II.3.2. <i>La rilevanza della legittimità accertata dal giudice amministrativo. Dal «totale effetto preclusivo» alla «solo tendenziale vincolatività»</i> | 65 |
| II.4. <i>Differenze e somiglianze con il sindacato del giudice penale su atti legislativi, atti negoziali e provvedimenti giurisdizionali</i> | 68 |

III. Il sindacato sulle scelte discrezionali. Il "nuovo" abuso d'ufficio

| | |
|---|----|
| III.1. <i>Attività vincolata, attività discrezionale e attività politica: l'eccesso di potere amministrativo e l'eccesso di potere legislativo</i> | 73 |
| III.1.1. <i>Evoluzioni: a) la "fuga" dall'eccesso di potere con la legificazione delle regole sostanziali dell'agire amministrativo; b) la "fuga" dalla violazione di legge con l'art. 21 octies, co. 2 l.p.a.</i> | 80 |
| III.2. <i>Il sindacato sulla discrezionalità amministrativa e sulla discrezionalità tecnica</i> | 82 |
| III.3. <i>Il sindacato del giudice penale</i> | 84 |
| III.4. <i>Il caso dell'abuso d'ufficio. L'evoluzione normativa</i> | 88 |
| III.5. <i>Il decreto semplificazioni 2020: scomparsa della rilevanza penale della violazione regolamentare e del sindacato del giudice penale sulla discrezionalità amministrativa</i> | 92 |
| III.6. <i>L'immediato contraccolpo della giurisprudenza: la 'violazione dei limiti esterni' della discrezionalità amministrativa, il 'potere vincolato in concreto' e la 'specificazione tecnica di precetti comportamentali'</i> | 93 |
| III.7. <i>Alcune considerazioni finali</i> | 97 |

IV. Il panorama giurisprudenziale

| | |
|---|-----|
| IV.1. <i>L'atto amministrativo quale presupposto negativo della condotta.</i> | |
| i) <i>I reati edilizi ex art. 44 T.U. edilizia (d.p.r. 380/2001)</i> | 99 |
| IV.1.1. <i>Le differenze con il presupposto positivo: la sindacabilità dell'ordine di sospensione dell'attività ex art. 27 T.U. edilizia</i> | 106 |
| IV.1.2. <i>Le differenze con l'intervento ab externo: la rilevanza del rilascio del permesso in sanatoria e della proroga del permesso di costruire</i> | 109 |
| ii) <i>L'inquinamento ambientale ex art. 452 bis c.p. e il richiamo all'antigiuridicità speciale</i> | 110 |
| iii) <i>L'esercizio abusivo di una professione ex art 348 c.p.</i> | 112 |

| | |
|---|---------|
| IV.2. <i>L'atto amministrativo quale presupposto positivo della condotta.</i> | |
| iv) <i>L'inottemperanza all'ordine di espulsione ex art. 14, co. 5-ter d.lgs. 286/1998</i> | 115 |
| v) <i>L'inottemperanza all'ordinanza di rimozione dei rifiuti ex art. 255, comma 3, del d.lgs. 3 aprile 2006, n. 152</i> | 118 |
| vi) <i>La validità dei brevetti e dei marchi registrati nel reato di contraffazione ex art. 473 c.p.</i> | 120 |
| vii) <i>La falsa dichiarazione in autocertificazione ex art. 483 c.p. durante l'emergenza pandemica</i> | 122 |
| viii) <i>Il reato di inottemperanza al provvedimento di sospensione dell'attività imprenditoriale ex art. 14, co. 1 e 10, d.lgs. 81/2008</i> | 123 |
| IV.3. <i>L'atto amministrativo quale mezzo esecutivo.</i> ix) <i>La corruzione per un atto contrario ai doveri d'ufficio ex art. 319 c.p.</i> | 126 |
| IV.4. <i>L'atto amministrativo quale causa di non punibilità.</i> | |
| ix) <i>Le ordinanze contingibili ed urgenti ex art. 191 d.lgs. 152/2006 in relazione all'attività di smaltimento di rifiuti non autorizzata</i> | 128 |
| Conclusioni | 132 |
| Bibliografia | 134 |