

I ricorsi amministrativi e il giudizio di ottemperanza

Bologna, 25 settembre 2013

Andrea Corinaldesi

Introduzione

- Ricorsi Amministrativi: Opposizione, Gerarchico, Straordinario al Presidente della Repubblica
- Ricorso giurisdizionale: TAR – Consiglio di Stato, Trib. Speciali

Ricorso Gerarchico

➤ Ricorso Gerarchico (art. 2- 6 DPR 1199/1971)

- Organo sovraordinato a quello che ha emanato l'atto
- Atto non definitivo
- Motivi Legittimità e Merito
- Entro 30 giorni data notificazione o comunicazione in via amministrativa e da quando l'interessato ne abbia avuto piena conoscenza

Ricorso Gerarchico

➤ Ricorso Gerarchico

- Presentato all'organo indicato nella comunicazione o a quello che ha emanato l'atto direttamente o mediante lettera racc. a.r.
- Data spedizione vale quale data di presentazione
- Ricorsi rivolti nel termine prescritto a organi diversi da quello competente ma appartenenti a stessa amministrazione non sono irricevibili

Ricorso Gerarchico

➤ Ricorso Gerarchico

- Ammessa sospensione provvedimento
- Organo decidente comunica ricorso a altri soggetti interessati ed individuabili sulla base del provvedimento impugnato
- Entro 20 giorni gli stessi possono presentare deduzioni e documenti
- Organo decidente dispone accertamenti che sono utili

Ricorso Gerarchico

➤ Ricorso Gerarchico

➤ Decisione di Non Accoglimento

- Inammissibile: non poteva essere proposto
- Irregolarità sanabile: dà termine per porvi rimedio se non provvede improcedibile
- Infondato lo respinge

Ricorso Gerarchico

➤ Ricorso Gerarchico

➤ Decisione di Accoglimento

- Incompetenza: annulla l'atto e rimette a soggetto competente
- Motivi di legittimità o merito annulla o riforma l'atto
- Decisione motivata e va emessa e comunicata a ente, ricorrente ed altri soggetti interessati

Ricorso Gerarchico

➤ Ricorso Gerarchico

➤ Decorsi 90 giorni dalla data di presentazione il ricorso si intende respinto

➤ Contro il provvedimento impugnato è esperibile ricorso all'autorità giurisdizionale competente o quello straordinario al Presidente della Repubblica

Ricorso Opposizione

➤ Ricorso Opposizione

➤ Solo casi espressamente previsti dalla legge per quanto non disposto valgono norme su ricorso gerarchico

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

- Atti amministrativi definitivi
- Motivi di legittimità
- Se atto impugnato con ricorso giurisdizionale non è ammesso il ricorso straordinario. Problema aleternatività.

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

- Proposto entro 120 giorni dalla data della notificazione o della comunicazione dell'atto impugnato o quando interessato ne abbia avuto piena conoscenza
- Entro tale termine deve essere notificato nei modi e termini ricorsi giurisdizionali ad uno almeno dei controinteressati e presentato ad organo che ha emanato atto o al Ministero competente direttamente o mediante notificazione o mediante racc. ric. Rit.

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

- Se presentato direttamente questo rilascia ricevuta se a mezzo posta data vale quale data di presentazione
- Organo che riceve atto lo invia a Ministero competente
- Controinteressati hanno 60 giorni di tempo per presentare a Ministero competente controdeduzioni e eventuale ricorso incidentale

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

➤ I controinteressati, nel termine di 60 giorni della notifica possono chiedere con atto notificato al ricorrente e all'organo che ha emanato l'atto impugnato che il ricorso sia deciso in sede giurisdizionale

Vale anche per ente pubblico C.C. 148/1982

➤ Se ricorrente intende insistere con il ricorso deposita presso la segreteria del giudice competente nel termine di 60 giorni dalla richiesta di cui sopra l'atto di costituzione in giudizio dandone avviso mediante notificazione all'organo che ha emanato l'atto impugnato ed ai controinteressati

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

➤ Il mancato esercizio della facoltà di scelta preclude ai controinteressati, ai quali sia stato notificato il ricorso straordinario, impugnazione innanzi al Consiglio di Stato della decisione del ricorso straordinario salvo che per i vizi di forma o di procedimento del medesimo

Vale anche per l'ente pubblico C.C. 148/1982

➤ Problema atto impugnato prima con Ric. Straord. Pres. Rep e poi atto conseguenziale in sede giurisdizionale (C.S, Sez. IV, 1852/2005; TAR Emilia-Romagna - Parma - 88/2008)?

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

- Entro 120 giorni dal termine dato ai controinteressati per presentare le proprie controdeduzioni ricorso trasmesso al Consiglio di Stato per il parere
- Trascorso tale termine ricorrente può chiedere con atto notificato al Ministero se ciò sia avvenuto e in caso di risposta negativa o mancata risposta entro 30 giorni può depositare direttamente copia del ricorso al Consiglio di Stato

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

- Per atti che hanno ad oggetto materie per le quali manchi specifico collegamento con il Ministero il ricorso si deposita alla Presidenza del Consiglio dei Ministri
- Il parere del Consiglio di Stato è espresso dalla sezione cui è assegnato (I°, II°, o III°) se la stessa rileva la necessità può rimettere all'Adunanza Generale
- Consiglio di Stato può chiedere completamento istruttoria al ministero competente e notifica ad altri controinteressati

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

➤ Una volta che tutto regolare esprime parere di

- Dich. Inammissibilità se ricorso non poteva essere proposto perché contro atti non definitivi

- Assegnazione termine per regolare se irregolarità sanabile

- Reiezione se ricorso infondato

- Accoglimento e rimessione atti se ricorso fondato per incompetenza

- Accoglimento per altri motivi di legittimità ¹⁷

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

➤ Decisione adottata con D.P.R. su proposta
Ministero competente

- Se Ministero vuole proporre decisione
difforme al parere deve sottoporla alla
deliberazione del Consiglio dei Ministri

- Se Ministero non propone nulla al
Consiglio dei Ministri decisione conforma al
parere

Ricorso Straordinario al Presidente della Repubblica

➤ Decisione può essere impugnata con ricorso giurisdizionale solo per vizi di forma o procedura (TAR Basilicata - Potenza - 625/2008; C.S., Sez. VI; 3831/2006)

Giudizio di Ottemperanza

Oggetto

- Artt. 112 SS. D.Lgs. 104/2010 prevede il giudizio di ottemperanza per
- Sentenze G.A. passate in giudicato
- Sentenze esecutive e altri provvedimenti esecutivi G.A.

Giudizio di Ottemperanza

Oggetto

- Sentenze passate in giudicato e degli altri provvedimenti ad esse equiparati del giudice ordinario, al fine di ottenere l'adempimento dell'obbligo della pubblica amministrazione di conformarsi, per quanto riguarda il caso deciso, al giudicato
- Lodi arbitrali esecutivi divenuti inoppugnabili al fine di ottenere l'adempimento dell'obbligo della pubblica amministrazione di conformarsi, per quanto deciso, al giudicato

Giudizio di Ottemperanza

Oggetto

➤ Può essere proposta anche azione di condanna al pagamento di somme a titolo di rivalutazione e interessi maturati dopo il passaggio giudicato della sentenza

➤ Può essere proposta anche azione di risarcimento

Giudizio di Ottemperanza

➤ Si ricorre a giudizio di ottemperanza quando la sentenza non soddisfa ex se l'interesse del ricorrente

- sono autoesecutive quelle sentenze nelle quali la soddisfazione della posizione giuridica lesa si realizza con il semplice effetto distruttivo dell'atto impugnato ad opera della sentenza

Giudizio di Ottemperanza

➤ In siffatta maniera il G.A. si ingerisce due volte nell'attività amministrativa

- ordina al giudice un determinato comportamento

- controlla l'adempimento eventualmente sostituendosi ad essa

Ottemperanza Provvedimenti G.A.

➤ Quali provvedimenti si possono far ottemperare

- Sentenze definitive passate in giudicato del TAR o del Consiglio di Stato

- Sentenze del TAR non sospese dal Consiglio di Stato ancorchè non passate in giudicato?

- Ordinanze G.A. I° e II° grado?

(art. 112, comma 1, lett. b) D.Lgs. 104/2010)

Giudizio di Ottemperanza Competenza

Competenza TAR

➤ TAR competente

- proprie sentenze non sospese dal Consiglio di Stato
- quelle su cui si è formato il giudicato per decorrenza termini
- propria decisione confermata in appello

(Art. 113 D. Lgs. 104/2010)

Giudizio di Ottemperanza Competenza

Competenza Consiglio di Stato

➤ Consiglio di Stato competente proprie sentenze che abbiano

- annullato sentenza di primo grado
- riformato sentenza di primo grado
- confermato sentenza di primo grado correggendone la motivazione

(art. 113 D.Lgs. 104/2010)

Giudizio di Ottemperanza Termini

TERMINI

➤ Termine azione di ottemperanza si prescrive con il decorso di dieci anni dal passaggio in giudicato della sentenza è quello ordinario della c.d. actio iudici ossia dell'azione di adempimento dei doveri nascenti da un giudicato pari a dieci anni

(art. 114 D.Lgs. 104/2010)

Giudizio di Ottemperanza Procedimento

PROCEDIMENTO

- Azione si propone anche senza diffida
- Notifica sia ad amministrazione che ad altre parti che rivestivano del giudizio definito con sentenza

(art. 114 D.Lgs. 104/2010)

Giudizio di Ottemperanza Decisione

DECISIONE

- Giudice decide con sentenza in forma semplificata
- Se richiesta esecuzione di ordinanza provvede con ordinanza

(art. 114 D.Lgs. 104/2010)

Giudizio di Ottemperanza Decisione

DECISIONE IN CASO ACCOGLIMENTO

- Ordina ottemperanza prescrivendo modalità anche mediante la determinazione del contenuto del provvedimento e/o emanandolo in luogo dell'amministrazione
- Dichiara nulli gli atti in elusione del giudicato

(art. 114 D.Lgs. 104/2010)

Giudizio di Ottemperanza Decisione

DECISIONE IN CASO DI ACCOGLIMENTO

- In caso di ottemperanza delle sentenze non passate in giudicato o di altri provvedimenti determina le modalità esecutive
- Nomina, ove occorra, un commissario ad acta
- Fissa su richiesta di parte la somma di danaro dovuta dal resistente per ogni violazione o inosservanza successiva o ritardo nell'esecuzione

Giudizio di Ottemperanza

DECISIONE IN CASO IN CUI RESPINGA RICORSO

➤ Pronunce di rito

- Irricevibilità per tardività
- Inammissibilità per difetto delle condizioni
- Improcedibilità per cessazione della materia del contendere

Ottemperanza Ric. Straord. P.R.

➤ E' ammessa possibilità di ricorso giurisdizionale

- Consiglio di Stato in un primo momento non lo ammette e dopo cambia orientamento ed è favorevole

(Sez. IV 6695/2000; Sez. IV, nn. 6702, 6704, 6705/2000)

- Corte Cassazione contraria in quanto si ritiene parere del Consiglio di stato atto amministrativo e non giurisdizionale

(Cass. Sez. Unite 15978/2001)

- Ci si è adeguati a tesi Corte di Cassazione

(C.S., Sez. IV, 875/2003 e C.S, sez. V., 641/2007)

Ottemperanza Ric. Straord. P.R.

➤ Problema per cui la mancata possibilità di ottemperare giurisdizionalmente alle decisioni statuite con DPR vanificava tale strumento di tutela

➤ Soluzione. Si attiva procedura per la formalizzazione del silenzio inadempimento.

• Si inoltra istanza all'amministrazione e decorsi 30 giorni senza che si sia pronunciata ex art. 21 bis l. 1034/1971 si esperisce ricorso giurisdizionale avverso silenzio

(TAR Sicilia - Catania - Sez. IV, 1646/2007)