

# Indice

	<i>pag.</i>
<b>Prefazione</b> di <i>Leonardo Ferrara</i>	XI
<b>Eccesso di potere e trasformazioni della discrezionalità: per introdurre una riflessione</b> di <i>Simone Torricelli</i>	1
1. Natura del contenzioso, equilibrio tra poteri, effettività della tutela	1
2. Sindacato sulla discrezionalità e situazioni soggettive	5
3. Eccesso di potere e trasformazioni della discrezionalità. Dallo sviamento ad una relativa ragionevolezza	9
4. Soggettivizzazione dell'eccesso di potere e strutturazione della discrezionalità	14
5. Le implicazioni dell'adozione di un atto viziato nella prospettiva dell'amministrazione	18
6. Una sola ultima considerazione per continuare	20
<b>Les origines du recours pour excès de pouvoir</b> di <i>Fabrice Melleray</i>	21
I. Les origines de la conception classique du recours pour excès de pouvoir	22
II. Les origines du "nouveau recours pour excès de pouvoir"	27
<b>Il controllo della discrezionalità nei modelli ottocenteschi di giustizia amministrativa. Qualche spunto per uno studio storico-comparativo</b> di <i>Bernardo Sordi</i>	31
1. Collateralità ed eccesso di potere: il modello a <i>Conseil d'Etat</i>	31

	<i>pag.</i>
2. Discrezionalità e giurisdizione: l'accidentato percorso tedesco	35
3. Individualità nazionali e percorsi comuni	39
<b>L'eccesso di potere nel prisma della Costituzione repubblicana</b>	
di <i>Aristide Police</i>	41
1. Introduzione	41
2. Annullabilità ed invalidità	43
3. Il rilievo dei rimedi giurisdizionali contro le patologie dell'atto	47
4. Dalla teoria delle figure sintomatiche al sindacato sull'eccesso di potere come vizio della funzione	50
5. Amministrazione di risultato ed economicità dell'azione amministrativa: la rivincita del buon andamento	56
6. Conclusioni	61
<b>Eccesso di potere e clausole generali</b>	
di <i>Chiara Cudia</i>	63
1. Il tema. Eccesso di potere e clausole generali: una osmosi problematica	63
2. Di cosa parliamo quando parliamo di eccesso di potere: l'eccesso di potere come risposta a una "domanda di diritto"	64
3. <i>Segue</i> . L'eccesso di potere come espressione della specialità amministrativa: l'altra faccia della luna	68
4. Lo statuto costituzionale del potere amministrativo (e della sua sindacabilità)	79
5. Un altro modo di sindacare: la violazione delle regole di comportamento	81
6. Alcune notazioni conclusive sulla specialità amministrativa	89
<b>Eccesso di potere e adeguatezza della tutela</b>	
di <i>Giulia Mannucci</i>	97
1. Premessa	97
2. Lo sviamento di potere	99
3. La disparità di trattamento	106
4. L'errore o il travisamento dei fatti	108
5. Il difetto di motivazione	111
6. Conclusioni	113

pag.

<b>L'evoluzione del controllo giurisdizionale sulla discrezionalità nel Regno Unito: dalla ragionevolezza alla proporzionalità?</b>	
di <i>Paola Chirulli</i>	115
1. Considerazioni introduttive	115
2. Il problema del fondamento costituzionale del <i>judicial review</i> : sovranità del parlamento o <i>common law</i> ?	119
3. <i>Ultra vires</i> , errori di giurisdizione, errori di diritto	122
4. Il controllo di ragionevolezza: dalla <i>Wednesbury unreasonableness</i> all' <i>irrationality</i> . Il timido affacciarsi della proporzionalità	126
5. Lo <i>Human Rights Act</i> e il <i>rights-based judicial review</i> . La diffusione del test di proporzionalità	132
6. Prospettive: uniformità, biforcazione o pragmatismo nello standard di sindacato?	144
<b>Sindacato giurisdizionale sulla discrezionalità e principi dello stato di diritto in Germania</b>	
di <i>Matilde Carrà</i>	153
1. Introduzione	153
2. <i>Excursus</i> . Alle origini del sistema di tutela: il § 182 della Costituzione liberale del 1849 e la centralità del principio della garanzia dei diritti dell'individuo	158
2.1. Le restrizioni dell'ambito della tutela nel periodo della monarchia costituzionale: la sostanziale insindacabilità dell'esercizio del potere discrezionale	161
2.2. Le prime aperture nel periodo della Repubblica di Weimar	164
3. I principi sulla tutela giurisdizionale nei confronti dell'amministrazione affermati dalla Legge Fondamentale del 1949	167
4. Il sindacato giurisdizionale sull'esercizio del potere discrezionale in rapporto ai principi costituzionali dello stato di diritto	171
4.1. Principio della divisione dei poteri e limiti al potere legislativo in ordine all'attribuzione di poteri discrezionali all'amministrazione. Il significato della riserva di legge nella giurisprudenza costituzionale	173
4.2. Il ruolo dell'esercizio del potere discrezionale in rapporto al principio democratico. In particolare: il carattere doveroso ( <i>pfllichtgemäß</i> ) dell'esercizio del potere discrezionale	181
5. La nozione di <i>Ermessen</i> . Decisioni discrezionali e decisioni vincolate	187
6. La nozione di <i>Beurteilungsspielraum</i> . La sindacabilità giurisdizionale dei concetti giuridici indeterminati	190
7. Le tipologie di vizi della discrezionalità sindacabili dai tribunali amministrativi	194

	<i>pag.</i>
7.1. <i>Ermessensnichtgebrauch</i> o <i>Ermessensunterschreitung</i>	196
7.2. <i>Ermessensüberschreitung</i>	198
7.3. <i>Ermessensfehlgebrauch</i> o <i>Ermessensmißgebrauch</i>	199
8. La ulteriore verifica della eventuale riduzione a zero della discrezionalità dell'amministrazione. In particolare: il rispetto dei diritti fondamentali come parametro di riduzione dell'ambito delle scelte discrezionali	202
9. L'ulteriore autonomo controllo giurisdizionale del rispetto del principio di proporzionalità	205

### Mutamenti e trasformazioni del sindacato sul potere discrezionale nell'esperienza francese

di *Wladimiro Gasparri*

219

1. Il <i>droit administratif</i> , la concezione del potere pubblico in Francia e il <i>recours pour excès de pouvoir</i> quale giurisdizione oggettiva	219
2. L'ambito del sindacato giurisdizionale: la legittimità dell' <i>act administratif unilateral</i> tra <i>légalité externe</i> e <i>légalité interne</i> . Il <i>detournement de pouvoir</i> : campo di applicazione, evoluzione e 'declino'	223
3. I mutamenti delle tecniche di controllo nell'ambito del <i>recours pour excès de pouvoir</i> : dal sindacato sull' <i>act administratif unilateral</i> al controllo sulla discrezionalità. La sottile linea tra legittimità e merito nella prospettiva dell'oggettivismo giuridico: il <i>contrôle sur la qualification juridique des faits</i>	226
4. La flessibilità del sindacato del <i>Conseil d'État</i> nell'ambito del <i>contrôle sur la qualification juridique des faits</i> : il <i>contrôle restreint</i> come controllo sulla "non manifesta erroneità" della valutazione e strumento della politica giudiziaria	228
5. La configurazione dell' <i>erreur manifeste d'appréciation</i> ovvero della progressiva organizzazione del controllo sul potere discrezionale secondo prospettive molteplici	230
6. Il controllo normale sulla <i>qualification juridique des faits</i> : il giudice amministrativo di fronte all'opportunità del provvedimento	233
7. Dal sindacato sui limiti esterni al sindacato sulla qualità intrinseca della decisione e sull'uso del potere: il <i>Conseil d'État</i> di fronte al merito amministrativo	235
8. Qualificazione giuridica dei fatti e <i>control maximum</i> : il sindacato sul bilancio costi-benefici ( <i>contrôle du bilan cout-avantage</i> ) e il controllo sulla proporzionalità della decisione	235
9. Per continuare: dal controllo sugli elementi dell' <i>act administratif unilateral</i> al sindacato sull'esercizio del potere e la dimensione conformativa del <i>recours pour excès de pouvoir</i>	239

	<i>pag.</i>
<b>Il sindacato sulla discrezionalità nell'ordinamento europeo</b> di <i>Alessandra Albanese</i>	243
1. Premessa	243
2. Lo sviamento di potere	245
3. La violazione delle norme dei Trattati e di qualunque disposizione applicativa	251
3.1. La valutazione dei presupposti di fatto	251
3.2. La violazione dei principi generali	258
4. Violazione di forme sostanziali	260
5. Conclusioni	262
<b>Conclusioni: per continuare (gli esercizi di comparazione)</b> di <i>Domenico Sorace</i>	265