

# Procedimento e Provvedimento Amministrativo



## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Procedimento amministrativo**

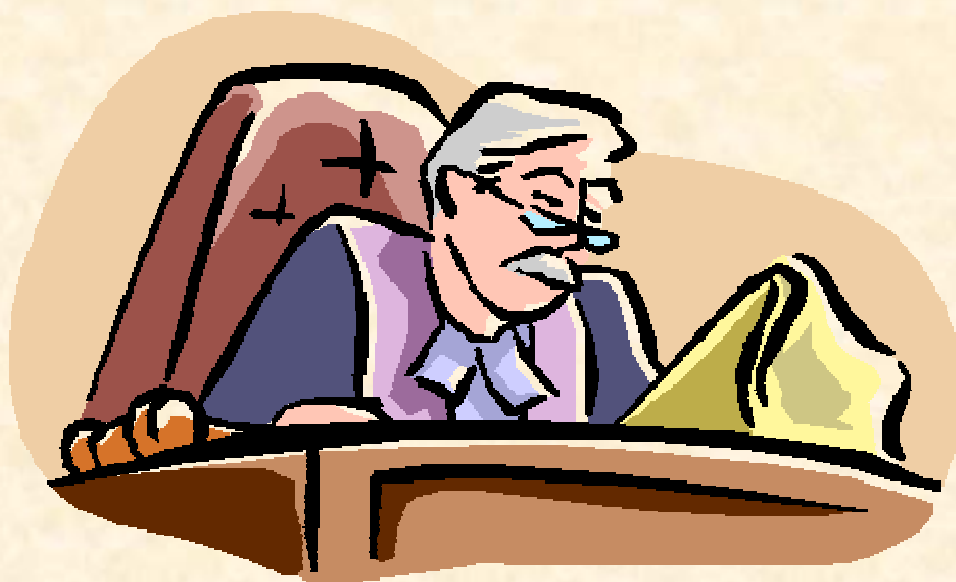
Il nucleo centrale della disciplina sul procedimento riguarda la fase della partecipazione. Nonostante anni di elaborazioni giurisprudenziali sul punto rivestono ancora oggi grande rilievo le pronunce giurisdizionali inerenti a questa parte.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione

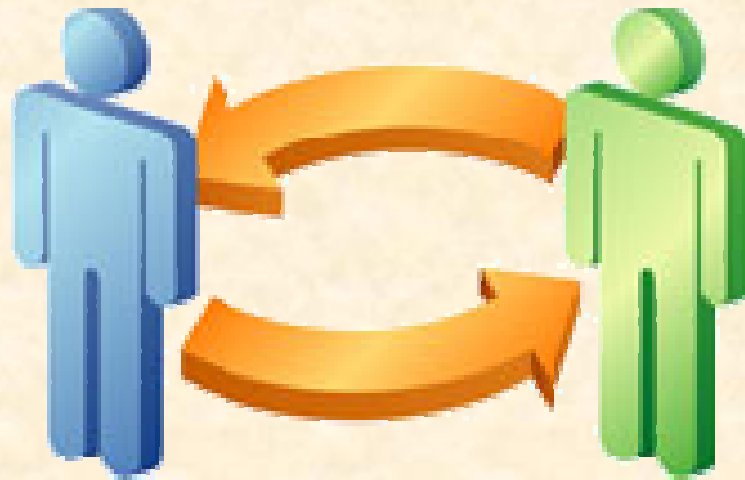
Tar Campania - Napoli, sez. V, 7 gennaio 2008 n. 23, ha chiarito che l'obbligo di dare comunicazione di avvio sussiste nel caso di *provvedimenti che esplicano effetti negativi* sulla sfera giuridica del destinatario, il quale deve essere messo senza meno in grado di partecipare al procedimento diretto a concludersi con un siffatto provvedimento finale.



## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione**

Tar Marche 17 febbraio 2008 n. 17 ha sancito la illegittimità dell'omessa comunicazione di avvio allorquando non sussistano ragioni di urgenza o di celerità idonee a giustificare detta omissione.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione

Un altro filone concerne la non applicabilità *ex lege* delle norme sulla partecipazione in relazione ai *procedimenti di pianificazione* (specialmente urbanistica), in forza dell'art. 13, l. n. 241/199.



## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione**



Secondo Tar Calabria - Catanzaro, sez. I, 6 giugno 2008 n. 625 è pacifica la non applicabilità delle norme sulla partecipazione alle categorie di atti elencati nell'art. 13.

## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione**

Secondo Tar Friuli – Venezia Giulia 9 aprile 2008 n. 223 in presenza di tipologie procedimentali che comportano l'esclusione dalla partecipazione ai sensi dell'art. 13 (atti normativi, generali, ecc.), è consentito alla p.a. aprire spontaneamente a forme di consultazione dei cittadini (garantendo, così, livelli più elevati di partecipazione), fermo restando che la reiezione delle osservazioni presentate non richiede, in tal caso, una motivazione analitica.



## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione**

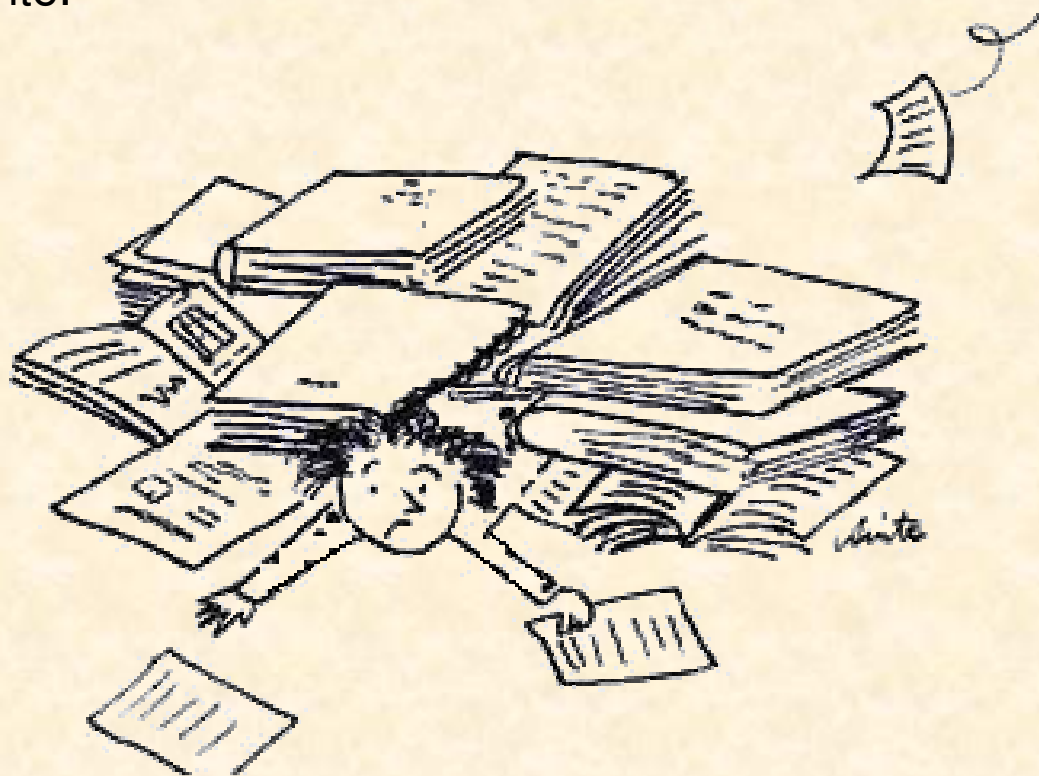
Secondo Tar Marche 28 febbraio 2008 n. 153 tra la comunicazione di avvio e la data di assunzione del provvedimento finale deve intercorrere un congruo lasso di tempo, idoneo a consentire la presentazione di memorie scritte e documenti, nonché la conseguente valutazione della p.a. procedente (nella specie, il tempo intercorso era stato di appena quattro giorni).



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione

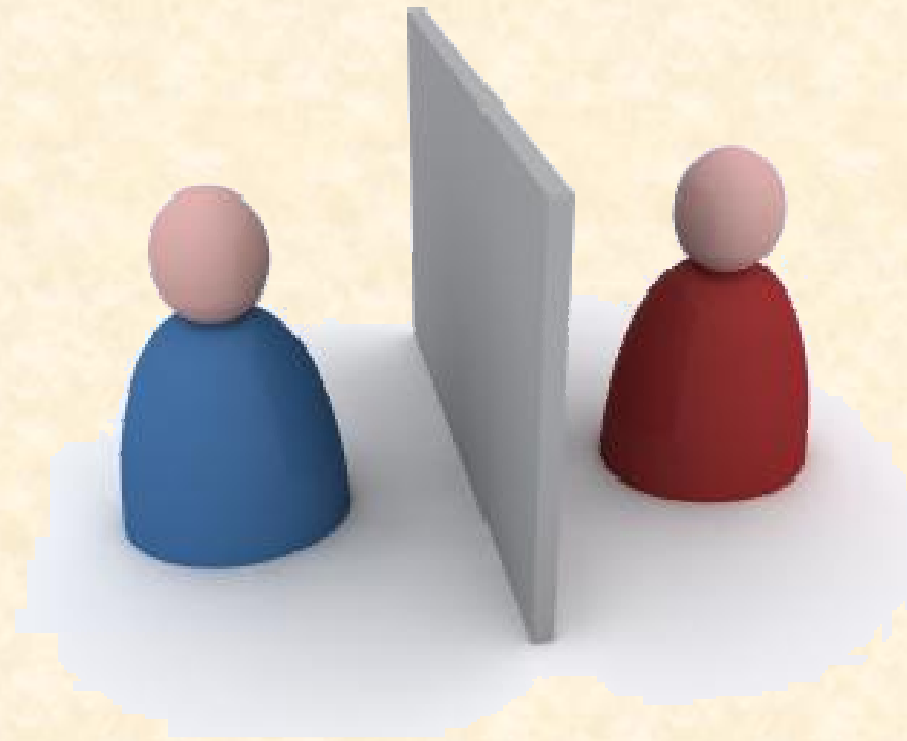
Tar Campania-Napoli, sez. II, 5 febbraio 2008 afferma la palese incongruenza, per l'esame della documentazione prodotta, del termine brevissimo intercorso (tre giorni), affermandosi l'invalidità dell'istruttoria compiuta senza l'apporto partecipativo del ricorrente.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione

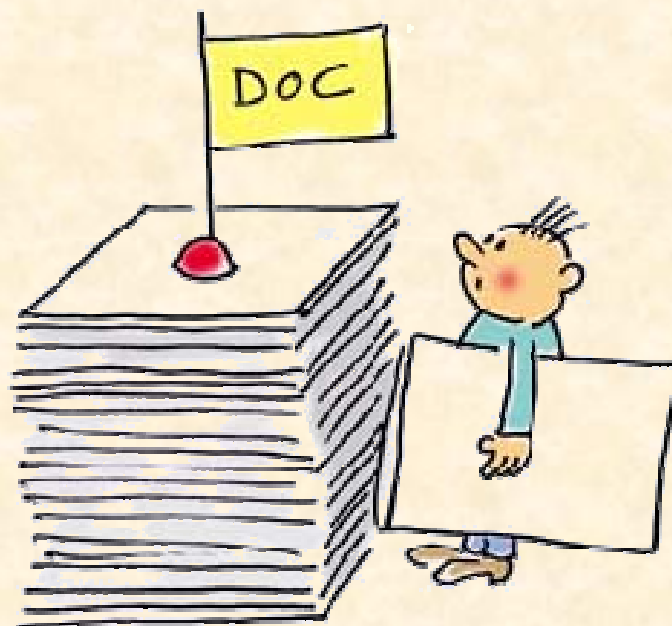
Cons. St., sez. VI, 31 maggio 2008 n. 2626 chiarisce che la comunicazione anche ai **controinteressati** (rispetto al provvedimento conclusivo emanando) va data solo nel caso che dal contenuto del provvedimento emerga con immediatezza il carattere potenzialmente lesivo della loro sfera giuridica.



## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione**

Tar Puglia – Lecce, sez. I, 20 maggio 2008 n. 1444 chiarisce che anche per la rettifica e il ritiro di precedenti atti pregressi (a seguito di riesame, d'ufficio o a istanza di parte) occorre inviare la comunicazione di avvio del relativo procedimento ai soggetti nella sfera giuridica dei quali il ritiro o la rettifica potrebbero incidere sfavorevolmente.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione

Discutibile l'assunto di Cons. St., sez VI, 22 aprile 2008 n. 1837, per il quale l'omessa comunicazione di avvio non conduce all'annullamento del provvedimento laddove il soggetto inciso da quest'ultimo non dimostri che, ove fosse stato reso edotto di detto avvio del procedimento, sarebbe stato in grado di fornire elementi di conoscenza e di giudizio tali da orientare in modo diverso le scelte dell'amministrazione.



## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione**

Principio pacifico afferma Cons. giust. sic. 28 aprile 2008 n. 359 per cui l'omessa comunicazione dell'avvio non comporta l'annullamento laddove risulti palese che il contenuto del provvedimento non avrebbe potuto essere diverso da quello adottato in concreto: questo non è altro che il primo comma dell'art. 21-*octies* (concernente i provvedimenti di natura vincolata).



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione



Quanto ai provvedimenti di natura sanzionatoria, Tar Veneto, sez. III, 9 aprile 2008 n. 903 afferma che, laddove l'accertamento della violazione sia avvenuta a mezzo di contestazione formale mediante consegna del verbale al trasgressore, non occorre, poi, al fine del compimento del procedimento di irrogazione della sanzione, comunicarne l'avvio.

## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione

Tar Lazio-Roma, sez. II-*quater*, 30 maggio 2008 n. 5317 conferma che la conoscenza avuta *aliunde* dell'inizio del procedimento ne sana, in sostanza, il vizio di omissione.



## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Comunicazione di avvio del procedimento – Partecipazione**

Secondo Cons. St., sez. VI, 6 maggio 2008 n. 2009 è ben possibile che il contenuto dispositivo del provvedimento conclusivo possa discostarsi da quello abbozzato nella comunicazione di avvio, in conseguenza dell'istruttoria svolta e degli elementi acquisiti dalla p.a. procedente.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Termini

Quanto ai termini di conclusione del procedimento Tar Lazio-Roma, sez. II-ter, 17 marzo 2008 n. 2420 rimarca il carattere ordinatorio di detti termini e afferma che non può sottrarsi a una valutazione di legittimità, insieme con il provvedimento, il comportamento della p.a. che, a fronte di un termine prescritto di sessanta giorni, emette il provvedimento solo dopo un'inerzia protratta per più anni.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Termini

In casi di particolare urgenza è legittimo che la p.a. anticipi il termine previsto dalla norma per la conclusione del procedimento, sempre che tale anticipazione non sia irragionevolmente ostativa per la rappresentazione delle proprie ragioni da parte dell'interessato (parere della sez. III n. 2221 del 23 ottobre 2007, reso su ricorso straordinario).



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Termini

Tar Sardegna, sez. II, 23 giugno 2008 n. 1265 ribadisce che la sospensione feriale dei termini di cui alla l. n. 742/1969, essendo prevista *ex lege* in relazione al processo, non si applica al procedimento amministrativo.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Art. 10-*bis*

Tar Campania-Napoli, sez. II, 23 maggio 2008 n. 4969 afferma che non necessariamente deve riscontrarsi coincidenza completa il contenuto del c.d. preavviso di rigetto e il provvedimento finale.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

Art. 10-*bis*



Secondo Tar Friuli-Venezia Giulia 21 aprile 2008 n. 246 in relazione alla facoltà, riconosciuta alla p.a. di dimostrare in giudizio che il contenuto del provvedimento finale non avrebbe potuto essere diverso da quello in concreto adottato, mentre l'omessa comunicazione di avvio del procedimento non comporta l'annullamento del provvedimento conclusivo ove l'amministrazione fornisca detta prova, lo stesso non vale per l'omessa comunicazione del c. d. preavviso di rigetto.

## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

Art. 10-*bis*



Per Tar Lombardia-Milano, sez. III, 21 aprile 2008 n. 1232, il termine di dieci giorni per presentare osservazioni previsto dalla norma decorre dalla data del ricevimento del preavviso di diniego: non può addossarsi all'interessato il tempo impiegato dall'amministrazione postale per svolgere il suo servizio.

## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Art. 10-*bis*



Tar Puglia-Bari, sez. III, 21 ottobre 2008 n. 2348 afferma che, dopo la l. n. 165/2002, la Soprintendenza non è tenuta a comunicare l'avvio del procedimento di annullamento dell'autorizzazione paesaggistica ma, in relazione al controllo ministeriale, deve dare il preavviso di diniego ex art. 10-*bis*, anche se ciò inerisce a un frammento del procedimento che si svolge presso diverso organo.

## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Provvedimento amministrativo - Motivazione

Per Tar Sicilia - Catania, sez. I, 8 febbraio 2008 n. 227 “Non è censurabile l’atto amministrativo per difetto di motivazione ove lo stesso contenga il riferimento a una disposizione di legge che connota con assoluta precisione la fattispecie cui la stessa trova applicazione”.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Provvedimento amministrativo - Motivazione

- 1) Tar Abruzzo, n. 474/2008 esclude la possibilità di integrare la motivazione in sede giurisdizionale.
- 2) Così anche Cons. St., sez. VI, 29 maggio 2008 n. 2555, per cui non è ammessa l'integrazione della motivazione in corso di giudizio, anche per l'esigenza di delimitazione del controllo giudiziale.

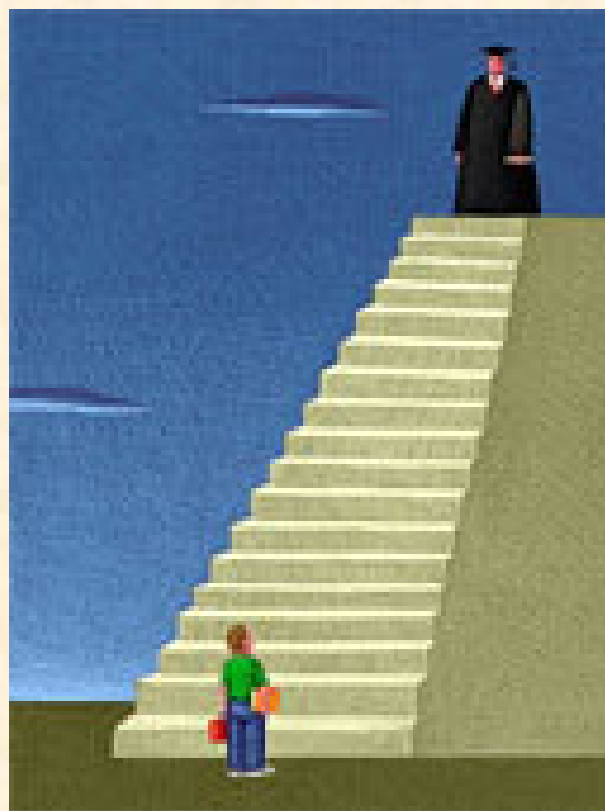


- 3) Anche il parere n. 2131/2007 del 24 ottobre 2007 reso su ricorso straordinario afferma che non è consentita l'integrazione della stessa *aliunde* o *ex post*.

## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Provvedimento amministrativo - Motivazione

Invece sempre Tar Abruzzo, 17 marzo 2008 n. 455 afferma che, ai sensi dell'art. 21-*octies*, ciò deve ritenersi consentito, data la possibilità di proporre (in relazione all'integrazione della motivazione), motivi aggiunti.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Art. 21-*octies*

Cons. St., sez. V, 23 gennaio 2008 n. 143 chiarisce che dall'accertamento, da parte del g.a., che il contenuto del provvedimento non avrebbe potuto essere diverso, discende non la degradazione dell'illegittimità in mera irregolarità ma il venir meno dell'interesse a ricorrere.

L'interessato non potrebbe ricevere alcuna utilità dall'accoglimento del ricorso



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Silenzio della p.a.

Cons. St., sez. VI, 7 gennaio 2008 n. 33 ritiene non applicabile il giudizio previsto dall'art. 21-*bis* allorquando la pretesa vantata dall'interessato, pur collegata a procedimenti doverosi (sia a istanza di parte che d'ufficio), sia qualificabile come diritto soggettivo.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Silenzio della p.a.

Così anche Tar Emilia – Romagna, Bologna, sez. II, 17 gennaio 2008 n. 55, che dal difetto di giurisdizione del g.a. in ordine al rapporto sottostante - poiché è coinvolta una posizione di diritto soggettivo-, deduce il difetto di giurisdizione anche in relazione al ricorso contro l'inerzia dell'amministrazione (fattispecie di rapporto di pubblico impiego "privatizzato").



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Silenzio della p.a.



Tar Toscana, sez. III, 23 gennaio 2008 n. 36, afferma che, in tema di esame della fondatezza dell'istanza, il potere del giudice non può spingersi -salvo il caso di esecuzione del *decisum*- fino a compiere valutazioni di merito di competenza dell'amministrazione.

## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Silenzio della p.a.

Tar Lazio- Roma, sez. II-ter, 7 gennaio 2008 n. 70 precisa che non può esaminarsi la fondatezza dell'istanza se occorre acquisire elementi istruttori demandati al procedimento che non si è mai svolto o lo è stato in forma incompleta



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

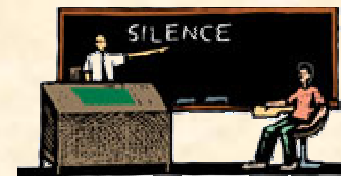
### Silenzio della p.a.

Tar Lazio-Roma, sez. III-*quater*, 5 febbraio 2008 n. 959 afferma che anche nel giudizio contro il silenzio della PA sono individuabili controinteressati, coincidenti con i soggetti che riceverebbero un pregiudizio dalla pronuncia invocata.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Silenzio della p.a.



Tar Campania-Napoli, sez. II, 22 febbraio 2008 n. 890 conferma l'orientamento per cui sulla richiesta di riesame, ovvero di rideterminazione della p.a. competente in autotutela, a fronte del comportamento inerte dell'amministrazione, non si forma il silenzio- rifiuto, poiché sulla stessa non incombe l'obbligo di provvedere.

## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Silenzio della p.a.

Tar Sardegna, sez. II, 12 marzo 2008 n. 423 ha affermato che l'istituto del silenzio - rifiuto è applicabile anche alle ipotesi di silenzio tipizzato con significato legale di diniego, nell'ottica di una più ampia tutela dei soggetti amministrati.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Silenzio della p.a.



Tar Campania-Salerno, sez. I, 13 marzo 2008 n. 291 giudica inammissibile la conversione del ricorso contro il silenzio in ricorso ordinario, quindi contro l'atto esplicito sopravvenuto sarà esperibile l'ordinaria azione di impugnazione

## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Silenzio della p.a.**

Segnaliamo però Cons. St., sez. V, 4 marzo 2008 n. 896, secondo il quale sono ammissibili i motivi aggiunti proposti contro il provvedimento esplicito sopravvenuto.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Dichiarazione inizio attività

Tar Sicilia- Palermo, sez. II, 26 febbraio 2008 n. 266 afferma che la DIA non costituisce liberalizzazione dell'attività edilizia, bensì semplificazione procedimentale, che consente al privato di conseguire un titolo abilitativo implicito dopo un certo termine dalla presentazione della dichiarazione.

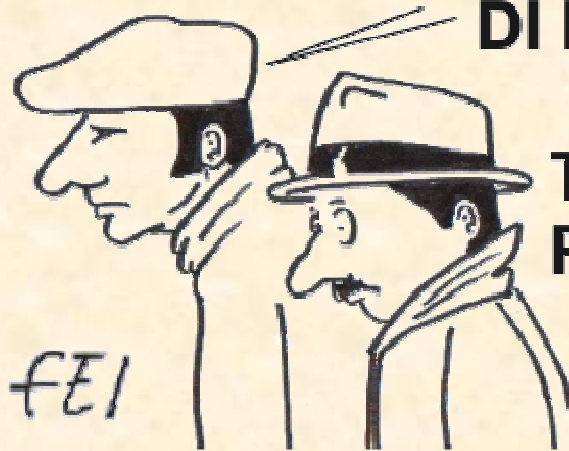


## **PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO**

### **Dichiarazione inizio attività**

Così anche Tar Sicilia- Palermo sez. III, 4 febbraio 2008 n. 178, secondo cui la dichiarazione di inizio attività rimane un atto del privato

**E' ROBA CHE SCOTTA...  
PREFERISCO NON  
PARLARTENE  
DI PERSONA.  
TI  
TELEFONO  
PIU' TARDI.**



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Dichiarazione inizio attività



Cons. St., sez. II, parere n. 1698/2007 reso su ricorso straordinario: il potere inibitorio è esercitabile entro il termine perentorio di **trenta giorni**. Dopo, alla p.a. competente è consentito soltanto di adottare provvedimenti in autotutela e sanzionatori, in quanto dopo la scadenza di detto termine matura l'autorizzazione implicita ad eseguire i lavori indicati nella DIA.

## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Dichiarazione inizio attività

Tar Lazio - Latina, 11 marzo 2008 n. 180: alla DIA non si applica il preavviso di rigetto contemplato nell'art. 10-*bis*, in quanto essa non dà inizio a un procedimento a istanza di parte, essendo un atto privato non soggetto alle regole del procedimento amministrativo.



## PROCEDIMENTO E PROVVEDIMENTO AMMINISTRATIVO

### Dichiarazione inizio attività

Tar Puglia – Bari, sez. III, 10 giugno 2008 n. 1415 afferma che la realizzazione di un intervento di mutamento di destinazione d'uso di immobile significativa per diversità di categorie (da villa padronale con pertinenze ad albergo), con più elevato carico urbanistico, non è assentibile mediante DIA, ma occorre permesso di costruire.



Tiziano Tessaro

[www.tizianotessaro.it](http://www.tizianotessaro.it)



Per qualsiasi informazione che riveste carattere strettamente PROFESSIONALE potete contattarmi per posta elettronica, al seguente indirizzo: **[info@tizianotessaro.it](mailto:info@tizianotessaro.it)**

contatti