

Edizioni CierRe

presenta

CONCORSO IN MAGISTRATURA 2010

Temi svolti per la preparazione alle prove scritte



Il concorso in magistratura continua oggi più che mai ad avere un appeal particolare per il laureato in giurisprudenza.

Come noto le recenti riforme che hanno riguardato la disciplina dell'accesso alla carriera in magistratura hanno, da un lato, eliminato la preselezione informatica e dall'altro restituito centralità alle prove scritte che ormai vertono, come accadeva un tempo, su tutte e tre le materie canoniche.

Il testo si propone di fornire un valido ausilio a coloro che hanno deciso di intraprendere questa strada, ricca di insidie e costantemente in salita: l'aspirante magistrato, come noto, deve avere oltre ad una solida preparazione di base la capacità di svolgere elaborati scorrevoli, chiari ed adeguati alla costante evoluzione giurisprudenziale.

La raccolta di temi nasce con l'intenzione di trasmettere ai lettori gli insegnamenti provenienti dall'esperienza personale maturata nel campo dei concorsi pubblici, e dall'esperienza di docente nei corsi di preparazione ai concorsi, tenendo, quindi, presenti nell'ambito del diritto penale, civile ed amministrativo le tematiche di più pregnante rilevanza concorsuale.

Lo svolgimento di ogni singola traccia è accompagnato da un sintetico schema logico che può aiutare a memorizzare i punti salienti della tematica, e da una ricca ed aggiornata appendice giurisprudenziale relativa al singolo tema trattato.

La speranza è, quindi, quella di fornire con il presente lavoro una marcia in più ai coraggiosi (o temerari fate voi...) che si accingeranno a scalare l'ambiziosa vetta.

Il Curatore dell'Opera

Serafino Ruscica, Consigliere parlamentare presso il Senato della Repubblica, già magistrato ordinario

Codice CR: 064/2010
A cura di: Serafino Ruscica
Formato: 15x21
Pagine: 600 circa
Prezzo: euro 25,00
ISBN: 978-88-7137-865-7
In libreria da: Marzo 2010

INDICE

<i>Prefazione</i>	Pag. 11
-------------------------	---------

TEMI DI DIRITTO PENALE

1. Premessi brevi cenni sul principio di necessaria lesività, il candidato consideri alla luce di siffatto principio il reato previsto dall'art. 217 L. Fall. nonché l'ipotesi del furto archeologico particolarmente importante (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 17
2. Premessi brevi cenni sulla disciplina del fenomeno successorio di leggi penali, si soffermi il candidato sui problemi derivanti dall'ampliamento del novero dei Paesi facenti parte della Comunità Europea con particolare riguardo ai reati in materia di immigrazione clandestina (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 28
3. Premessi brevi cenni sui criteri di individuazione del <i>tempus commissi delicti</i> , esamini il candidato il problema della natura giuridica del reato di usura (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 42
4. Premessi cenni sul principio di tassatività e sufficiente determinatezza della fattispecie penale, il candidato si soffermi sulle problematiche che in argomento reca la disposizione di cui all'articolo 14, comma 5-ter, D.Lgs. n. 286/1998 (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 55
5. Premessi brevi cenni sull'imputazione dolosa e sulla tematica dell'errore nel diritto penale, si valutino i profili problematici dell' <i>error aetatis</i> nei reati di violenza sessuale e pornografia minorile (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 66
6. Il problema della responsabilità del giornalista per la pubblicazione dell'intervista diffamatoria rilasciata da un esponente politico e limiti di applicabilità a quest'ultimo dell'immunità costituzionale (di <i>Claudia Ruggiu</i>)	» 84
7. Chiarita la differenza tra la legittima difesa e l'uso legittimo delle armi, si esamini la giustificazione della condotta di chi spari contro un soggetto che si sia già dato alla fuga e nei confronti di chi si	

rappresenti erroneamente la sussistenza degli elementi fondanti delle scriminanti in questione (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 98
8. Premessi brevi cenni sul concorso di persone nel reato, si soffermi il candidato sulla possibile configurazione del concorso eventuale nei reati di violenza sessuale (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 107
9. Premessi brevi cenni sul principio di personalità in materia penale, si soffermi il candidato sulla tematica della responsabilità dei capi delle organizzazioni criminali per i singoli reati commessi dagli appartenenti all'associazione nonché sulla questione dell'invocabilità del vincolo di continuazione tra i singoli delitti scopo posti in essere (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 118
10. Premessi brevi cenni sul concorso apparente di norme, si soffermi il candidato sui rapporti tra il reato di truffa aggravata per il conseguimento di erogazioni pubbliche e il reato di indebita percezione di erogazioni a danno dello Stato (di <i>Claudia Ruggiu</i>)	» 133
11. Premessi brevi cenni sul reato di abuso di ufficio, si soffermi il candidato sul suo ambito di applicazione con particolare riferimento alle ipotesi di violazione di norme regolamentari ed alle ipotesi della concessione di titoli abilitativi edilizi rilasciati in violazione del p.r.g. (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 146
12. Premessi brevi cenni sui tratti peculiari dei delitti tentati, si illustri in particolare il problema della configurabilità del tentativo nelle fattispecie di furto nei supermercati e di omissione in atti d'ufficio (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 155
13. Sulla sindacabilità giudiziale della sentenza di fallimento (di <i>Nicola D'Agnese</i>)	» 164
14. La falsità in dichiarazioni sostitutive di certificazione e falso ideologico per induzione (di <i>Nicola D'Agnese</i>)	» 175
15. Principio di offensività e delitti contro la fede pubblica (di <i>Luigi Levita</i>)	» 184

TEMI DI DIRITTO CIVILE

1. Premessa la tutela aquiliana delle posizioni soggettive dei membri della famiglia fondata sul matrimonio ed i rapporti con la tutela rimediale e specifica accordata dalla normativa di settore, si tratti del risarcimento del danno non patrimoniale derivante dalla violazione di tali posizioni soggettive con particolare riferimento alla tutela della perdita degli affetti (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 195
2. Premessi brevi cenni sul regime di responsabilità previsto in materia di danno da illegittimo trattamento dei dati personali, il candidato affronti le problematiche connesse all'individuazione dell'interesse protetto, ai rapporti con la fattispecie di cui all'art. 2050 c.c. e ai criteri di imputazione della responsabilità (di <i>Clizia D'Agata</i>)	» 212
3. Premessi brevi cenni sulla c.d. tutela consumeristica, ed in particolare sulle nuove nullità "protezionistiche" e sulla applicazione della nullità virtuale, il candidato si soffermi sui rimedi esperibili per la vendita di prodotti finanziari "inadeguati" (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 222
4. Premessi brevi cenni sulla buona fede nei rapporti obbligatori e sull'abuso del diritto, si soffermi il candidato sulla questione dell'adempimento frazionato del credito e sulla legittimità del rifiuto di accettare il pagamento mediante assegno circolare (di <i>Anna Ruscica</i>)	» 237
5. Premessi brevi cenni sull'autonomia negoziale e sui contratti atipici, si soffermi il candidato sulle problematiche connesse al contratto di posteggio e al contratto di ormeggio (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 247
6. Premessi brevi cenni sulla nozione di danno non patrimoniale, se ne illustri la portata applicativa in riferimento alle ipotesi di danno bagatellare per i disservizi in materia di trasporti e con specifico riferimento al danno da vacanza rovinata (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 259
7. Si soffermi il candidato sui limiti che si pongono in relazione agli atti ad efficacia dispositiva o traslativa aventi ad oggetto i diritti	

della persona, con particolare riguardo al consenso espresso in relazione agli interventi medico-chirurgici (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 276
8. Imputazione dell'illecito extracontrattuale tra colpa e responsabilità oggettiva. Si illustrino in particolare i criteri di imputazione della responsabilità per la durata irragionevole del processo e per l'inosservanza di direttive comunitarie (di <i>Anna Ruscica</i>)	» 289
9. Si illustri il problema del danno da procreazione e del danno da nascita indesiderata, con particolare riferimento ai profili attinenti alla responsabilità dei genitori, della struttura sanitaria e del medico (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 302
10. Premessi brevi cenni sulla portata applicativa della responsabilità da inadempimento, si soffermi il candidato sulla tutela esperibile dal terzo trasportato nel trasporto gratuito e nel trasporto di cortesia (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 314
11. Il danno da emotrasfusione: prescrizione in caso di danni lungolattenti, rapporto di causalità nell'illecito civile, responsabilità del medico e della struttura sanitaria (di <i>Nicola D'Agnese</i>)	» 329
12. Interessi compensativi come danno da lucro cessante nei debiti di valore (di <i>Nicola D'Agnese</i>)	» 341
13. Imputabilità dell'inadempimento e clausola risolutiva espressa (di <i>Nicola D'Agnese</i>)	» 351
14. La divisione dei crediti ereditari (di <i>Nicola D'Agnese</i>)	» 361
15. Le cessioni multiple del contratto di locazione (di <i>Nicola D'Agnese</i>)	» 371

TEMI DI DIRITTO AMMINISTRATIVO

1. Dopo aver esaminato natura, funzione ed effetti del c.d. preavviso di rigetto, dica il candidato se debbono essere preceduti da preavviso i provvedimenti adottati dall'Amministrazione in conseguenza della dichiarazione di inizio attività presentata dal privato (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 383
2. La motivazione dell'atto amministrativo. Esamini, in particolare, il candidato il problema della motivazione dei piani regolatori generali e delle loro varianti e la questione della sufficienza del voto numerico nelle valutazioni delle prove scritte dei concorsi (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 396
3. L'autotutela e le sue conseguenze sotto il profilo della responsabilità civile, con particolare riferimento alle modifiche apportate al nuovo Codice degli Appalti per effetto del recepimento della Direttiva ricorsi (CEE 66/2007) (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 412
4. Premessi brevi cenni sulle misure amministrative di prevenzione, si soffermi il candidato sulla tematica del rispetto delle garanzie procedurali e motivazionali in relazione al c.d. DASPO ed in relazione alle informative prefettizie antimafia in materia di appalti pubblici (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 429
5. Premessi brevi cenni sulla responsabilità civile della pubblica amministrazione, illustri il candidato i profili attinenti l'elemento-soggettivo della colpa (di <i>Anna Ruscica</i>)	» 445
6. Premessi brevi cenni sulla responsabilità precontrattuale della P.A., si analizzino profili probatori e <i>quantum</i> risarcitorio nella responsabilità civile della stazione appaltante (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 456
7. Premessi brevi cenni sul principio di effettività della tutela giurisdizionale, si soffermi il candidato sui rapporti tra tutela cautelare e questione di competenza nel giudizio amministrativo con riguardo in particolare al fenomeno del c.d. <i>forum shopping</i> ed all'introduzione in materia di appalti della tutela cautelare <i>ante causam</i> (di <i>Serafino Ruscica</i>)	» 473

8. L'annullamento degli atti amministrativi alla luce delle recenti riforme legislative: in particolare si consideri il rapporto tra le ipotesi previste ai sensi dell'articolo 1, comma 136 della legge 30 dicembre 2004, n. 311 (legge finanziaria 2005) e dell'articolo 21-*nonies* della legge 7 agosto 1990, n. 241, come introdotto dalla legge 11 febbraio 2005, n. 15
(di *Serafino Ruscica*) » 483
9. Premessi brevi cenni sul tema dell'atto amministrativo in contrasto con la disciplina comunitaria, illustri il candidato la tematica dell'annullamento in autotutela dell'atto anticomunitario, e quella della disapplicazione dei bandi di gara alla luce della nuova direttiva in materia di ricorsi e del suo recepimento da parte del legislatore italiano
(di *Serafino Ruscica*) » 496
10. La figura del funzionario di fatto e il regime giuridico dei provvedimenti dallo stesso adottati
(di *Serafino Ruscica*) » 507
11. Si specifichino le tutele esperibili dagli aspiranti all'aggiudicazione, avverso il provvedimento con cui la commissione aggiudicatrice sancisce l'esclusione della loro offerta per anomalia, con riferimento ai limiti del sindacato del G.A. sulla scelta tecnico discrezionale posta a fondamento di tale decisione nonché le tutele esperibili avverso le clausole del bando di gara che limitino irragionevolmente la partecipazione
(di *Serafino Ruscica*) » 517
12. La responsabilità della P.A. per gestione e manutenzione stradale, per omesso controllo e vigilanza sugli emoderivati infetti e per omesso controllo sui prospetti informativi delle operazioni di pubblico acquisto di valori mobiliari
(di *Claudia Ruggiu e Serafino Ruscica*) » 532
13. Annullamento degli atti di gara e sorte del contratto
(di *Nicola D'Agnesse*) » 548
14. La pregiudizialità amministrativa
(di *Nicola D'Agnesse*) » 561
15. La giurisdizione in materia di concorsi pubblici
(di *Nicola D'Agnesse*) » 573

Prefazione

L'idea di proporre una raccolta di temi nasce dalla considerazione per cui spesso, arrivati a pochi mesi dal concorso, si sente – e parlo anche per la trascorsa esperienza personale – la necessità di riepilogare quanto studiato nei mesi (o anni...) precedenti servendosi di uno strumento che sia, da una parte, il più lontano possibile dal manuale del quale ad un certo punto (per la stanchezza o semplicemente per la voglia di nuovi stimoli), non si percepisce più l'utilità e dall'altra, il più vicino possibile alla realtà concorsuale: una raccolta di temi per l'appunto.

Mancano ormai soltanto pochi mesi al faticoso confronto con le prove scritte e la preparazione dell'aspirante magistrato dovrebbe, a questo punto, esser già ad uno stadio avanzato.

Questo lavoro, quindi, si propone ambiziosi obiettivi: preliminarmente, consentire un adeguato livello di approfondimento delle tematiche studiate alla luce della giurisprudenza dei primi mesi del 2010; in secondo luogo, favorire la memorizzazione degli aspetti salienti delle diverse problematiche mediante schemi preliminari di svolgimento della traccia, con la speranza non tanto recondita di centrare gli argomenti delle imminenti prove concorsuali.

Gli elaborati sono caratterizzati da un elevato livello di approfondimento ed anche gli istituti più tradizionali sono trattati in un'ottica evolutiva alla luce delle problematiche emerse nel recente dibattito giurisprudenziale. Nello stesso tempo, lo svolgimento degli elaborati è sviluppato secondo una logica "a spirale" partendo da premesse generali sugli istituti (i "premessi brevi cenni" per intenderci), per giungere allo specifico problema posto dalla traccia.

Il lavoro tiene naturalmente conto degli insegnamenti dei miei maestri, dell'esperienza maturata sul campo concorsuale, del confronto diretto (vestiti i panni del docente) con lo studente - aspirante magistrato: ho cercato di immaginare la situazione in cui questi potrà trovarsi quando il tempo che lo separa dal concorso sarà inversamente proporzionale alla paura di non riuscire a dominare il vasto terreno su cui sarà chiamato a confrontarsi. Il timore di non farcela è il poco gradito compagno di questi mesi.

Il mio augurio è che questo lavoro possa servire a raggiungere una padronanza degli argomenti, una brillantezza espositiva, una capacità di operare all'istante collegamenti tra istituti giuridici complessi e lontani, che darà quella visione d'insieme che, da sola, in un attimo, come la luce riuscirà a sottrarre al buio la paura.

Roma, marzo 2010

Serafino Ruscica