

ANDREA ORSI BATTAGLINI

ALLA RICERCA
DELLO STATO
DI DIRITTO

*Per una giustizia
"non amministrativa"
(Sonntagsgedanken)*

Ristampa inalterata
con Prefazioni di Bernardo Sordi, Leonardo Ferrara e Aldo Travi



Lefebvre Giuffrè

INDICE

PREFAZIONI

<i>La 'domanda stravagante' di un cavaliere errante</i> , di BERNARDO SORDI	VII
<i>Verso la civilizzazione del processo amministrativo sulle orme di Andrea Orsi Battaglini</i> , di LEONARDO FERRARA	XVII
<i>Per una giustizia 'non amministrativa'</i> , di ALDO TRAVI	XXV

ALLA RICERCA DELLO STATO DI DIRITTO Per una giustizia "non amministrativa" (Sonntagsgedanken)

PROLOGO

DOVE SI PONE UNA DOMANDA STRAVAGANTE	3
--	---

CAPO PRIMO

DOVE SI RACCONTA DI COME UNA DOTTRINA PUBBLICISTICA, O PER DISATTENZIONE O PER COMPLICITÀ, PARVE NON ACCORGERSI DELL'AVVENTO DELLA COSTITUZIONE, E DI COME SEPPE ISOLARE ALCUNE VOCI DISSONANTI

1. "La malefica fungosità": le contraddizioni del testo costituzionale	7
2. " <i>Verwaltungsrecht besteht</i> ": la tesi della recezione	12
3. Le opinioni dissonanti: il rovesciamento della prospettiva	19
4. La mediazione pragmatica: il "processo di avvicinamento"	28

CAPO SECONDO

DOVE SI RICERCA, NEL TESTO COSTITUZIONALE, UN CONCETTO UNITARIO DI GIURISDIZIONE, INDIVIDUANDO, AD UN TEMPO, I PRINCIPI E I VALORI DI CUI ESSO SI SOSTANZIA

1. Le critiche alla scelta costituzionale del pluralismo di giurisdizione	33
---	----

2.	Pluralità di giudici e unità di principi	37
3.	La giurisdizione nel sistema costituzionale	43
4.	Il carattere individualistico della tutela giurisdizionale	46
5.	L'atipicità e la disponibilità delle forme di tutela	51
6.	L'imparzialità "oggettiva": il nesso tra parità e terzietà	61
7.	Le garanzie "soggettive"	67

CAPO TERZO

DOVE, SULLA BASE DELLE PREMESSE POSTE, SI SOSTIENE CHE LA POSIZIONE DEL GIUDICE AMMINISTRATIVO SI PONE IN CONTRASTO IRRIMEDIABILE CON IL PRINCIPIO DI IMPARZIALITÀ

1.	Premessa: l'impatto "eversivo" della riforma dell'art. 111	73
2.	Le nomine governative	80
3.	Il cumulo di funzioni consultive	83
4.	L'incompatibilità da prevenzione	87
5.	Gli incarichi extragiudiziari	93
6.	Osservazioni finali	97

CAPO QUARTO

DOVE SI SOSTIENE CHE, IN BASE AI PRINCIPI DI TERZIETÀ E DI PARITÀ, L'INTERESSE LEGITTIMO NON PUÒ ESSERE CIÒ CHE COMUNEMENTE SI RITIENE, MA DEVE CONSISTERE IN UNA FORMA DI PROTEZIONE DIRETTA DI UN INTERESSE INDIVIDUALE NELL'AMBITO DI UN RAPPORTO GIURIDICO PARITARIO

1.	Sulla "incostituzionalità" dell'interesse legittimo	101
2.	Sistema costituzionale e teoria generale	107
3.	L'interesse legittimo in diritto privato: la complementarietà a una situazione dominante	112
4.	La parità come carattere intrinseco del rapporto giuridico	115
5.	La crisi dell'interesse legittimo nell'evoluzione del diritto amministrativo	122

CAPO QUINTO

DOVE, "RILEGGENDOSI" LE NORME COSTITUZIONALI SULLA TUTELA GIURISDIZIONALE, SI RILEVA LA LORO INTRINSECA COERENZA NONCHÉ LA CENTRALITÀ DA ESSE ATTRIBUITA AL GIUDICE ORDINARIO, MA DOVE IL DISCORSO FIN QUI CONDOTTO SEMBRA PERDERSI NELLA DIFFICOLTÀ DI DARE UN SENSO AL RIPARTO DI GIURISDIZIONE

1.	Rileggendo le norme costituzionali: <i>a</i>) il principio di generalità della tutela	129
2.	<i>b</i>) I criteri di riparto di giurisdizione	132

3.	Le forme di tutela e il principio di effettività	133
4.	La crisi dei criteri di riparto: alla ricerca di un “senso” della pluralità di giurisdizioni	137
5.	A partire dal sistema costituzionale: la centralità del giudice ordinario	141

CAPO SESTO

DOVE, A SUPERARE L'ACCENNATA DIFFICOLTÀ, SI RITROVANO ANTICHI SEGNAVIA CHE INDICANO LA GIUSTA DIREZIONE: IL “SEMPLICISSIMO E PRATICISSIMO” CRITERIO DEL *PETITUM*

1.	Principio individualistico e pluralità delle forme di tutela: rileggendo Guicciardi	149
2.	L'ambiguo e fuorviante ruolo del concetto di discrezionalità e la separazione tra legittimità e merito	153
3.	La vana rincorsa del “bene finale” e l'autonomia degli interessi strumentali	159
4.	Norme regolative del potere e diritti soggettivi	165
5.	L'altra forma di tutela: diritto alla legittimità dell'atto ed eventualità di un risultato utile	175
6.	Una residua disarmonia: l'insindacabilità in Cassazione	185

EPILOGO

DOVE SI RACCONTA DI UN ANTICO BATTIBECCO E SI TRAMUTA UN COMMENTO SARCASTICO IN UN ASSUNTO METODOLOGICO	189
---	-----