

Michele Trimarchi

La validità
del provvedimento amministrativo

Profili di teoria generale



Edizioni ETS



www.edizioniets.com

Volume pubblicato a seguito del giudizio favorevole di due revisori

Volume pubblicato con il contributo dell'Università LUISS Guido Carli, Roma.

© Copyright 2013

EDIZIONI ETS

Piazza Carrara, 16-19, I-56126 Pisa

info@edizioniets.com

www.edizioniets.com

Distribuzione

PDE, Via Tevere 54, I-50019 Sesto Fiorentino [Firenze]

ISBN 978-884673761-8

INDICE SOMMARIO

<i>Premessa</i>	13
 Prima Parte Capitolo I <i>Il concetto di validità</i>	
	21
1. Validità: una nozione controversa e problematica	21
2. Validità: un concetto di relazione. Concezione della validità e concezione dell'ordinamento. Una prima definizione: la validità <i>riguarda</i> l'esistenza della norma nell'ordinamento	23
3. Il concetto di ordinamento giuridico	28
3.1. Crisi e persistenza dell'ordinamento come problema	28
3.2. L'ordinamento come insieme di norme	32
3.3. L'ordinamento come insieme di valori	38
4. Validità come modo di esistenza rispetto alle norme e rispetto ai valori: validità assiologica e validità formale	47
5. La validità assiologica	48
5.1. La norma come giudizio di valore nella teoria della dinamica giuridica	48
5.2. Le condizioni di giustificazione della norma in rapporto ai valori	56
6. La validità formale	61
6.1. Meta-norme e valori	61
6.2. Norme sulla produzione e validità formale	63
6.3. Validità formale <i>stricto sensu</i> e validità formale-sostanziale	67
7. Validità e fatti giuridici	69
7.1. Eventi e comportamenti	69
7.2. La validità come predicato dei soli comportamenti programmatici	74
7.3. Comportamenti programmatici normativi e non normativi. Riflessi sulla validità assiologica	75
8. Conclusioni	79

Capitolo II		
<i>(In)validità e (in)efficacia</i>		81
1. I rapporti tra invalidità e (in)efficacia secondo la logica della perfezione della fattispecie. Critica		81
1.1. Concezione “effettuale” e concezione “causale” dell’invalidità		81
1.2. Il paradosso dell’atto difforme ma efficace. L’invalidità (annullabilità e, poi, anche nullità) come qualificazione non opposta ma diversa dalla validità. La “volatilizzazione” dell’(in)validità		83
2. I tentativi di recupero dell’invalidità. Critica		88
2.1. L’invalidità come reazione agli atti imperfetti		88
2.2. L’(in)validità come (mancata) legittimazione agli effetti dell’atto rilevante		90
3. Il comportamento programmatico tra costitutività della fattispecie e costitutività degli effetti		92
3.1. Posizione del problema e sua rilevanza per i rapporti tra invalidità ed inefficacia		92
3.2. Il comportamento programmatico come atto costitutivo della fattispecie: i fondamenti della “logica della perfezione”. Critica		93
3.3. Il comportamento programmatico come atto costitutivo dei propri effetti e il superamento della “logica della perfezione”. Limiti entro i quali si aderisce a questa tesi		99
4. La parziale conformità al paradigma di validità come condizione di efficacia		104
5. Il riconoscimento come condizione di efficacia del comportamento programmatico		105
6. La rottura del nesso eziologico tra (in)validità e (in)efficacia. Validità e riferibilità come modi di esistere del comportamento programmatico nell’ordinamento		109
7. La logica dei rimedi		113
7.1. Invalidità e rimedi		113
7.2. Conflitti sulla riferibilità e rimedi		116

Seconda Parte

Capitolo I		
<i>Provvedimento e validità</i>		121
1. Il provvedimento come fatto giuridico		121
1.1. Il provvedimento come comportamento programmatico		121
1.2. Il provvedimento (discrezionale e vincolato) come atto costitutivo dei propri effetti		122
2. Provvedimento amministrativo e validità		129

Capitolo II	
<i>Validità assiologica del provvedimento</i>	139
1. Il “contesto assiologico”	139
2. Considerazioni introduttive sul processo decisionale. La distinzione tra giudizio di rilevanza e giudizio di efficacia	146
3. Giudizio di rilevanza sui fatti parziali, giudizio di rilevanza sul problema amministrativo, giudizio di efficacia: i condizionamenti assiologici e i riflessi sulla validità del provvedimento	152
4. Osservazioni conclusive (sulla validità assiologica; sull’inesistenza del merito come “zona franca” dal diritto; sul c.d. carattere vincolato della decisione, originario o sopravvenuto)	164
 Capitolo III	
<i>Validità formale del provvedimento</i>	169
1. La “frantumazione” del paradigma normativo e la sua critica	169
1.1. La distinzione tra norme giuridiche e norme non giuridiche, provvedimento (il)legittimo e provvedimento (in)opportuno	169
1.2. La distinzione tra norme di azione e norme di relazione, provvedimento illegittimo e provvedimento illecito. Critica: tutte le norme che compongono il paradigma sono norme di validità	178
2. Struttura del paradigma normativo e validità formale del provvedimento	187
2.1. Validità formale <i>stricto sensu</i> e validità sostanziale	187
2.2. I vincoli di validità indiretti. Relatività della distinzione tra vizi formali e vizi sostanziali	190
2.3. Il problema della fonte della norma sulla produzione	193
2.4. Le norme sulla produzione tra regole, principi e clausole generali	201
 Capitolo IV	
<i>La validità tra funzione e rapporto</i>	213
1. La validità nella “logica della legittimità”: l’interesse pubblico come limite del potere	213
2. La validità nella “logica del rapporto”: le situazioni giuridiche soggettive come limite del potere	225
3. Profili ricostruttivi	230
3.1. Una precisazione metodologica	230
3.2. Validità e interesse pubblico	231
3.3. Validità e situazioni giuridiche soggettive	234

Capitolo V		
<i>(In)validità e (in)efficacia del provvedimento</i>		253
1. L'assetto dei rapporti tra invalidità ed inefficacia del provvedimento amministrativo e la sua critica		253
1.1. L'efficacia malgrado l'invalidità		253
1.2. L'inefficacia da invalidità		265
2. Una proposta ricostruttiva		282
2.1. La riferibilità come presupposto della efficacia. Rottura del nesso eziologico tra invalidità e inefficacia		282
2.2. Il fondamento extra-normativo del potere amministrativo. Potere e potere legale		284
2.3. Riferibilità e legittimazione. Linee di una rilettura dell'imperatività		293
3. Problemi e rimedi.		299
 <i>Indice degli Autori</i>		 307