

## Indice

<i>Premessa</i>	11
CAPITOLO I – <i>Le regole di validità della fattispecie contrattuale ad evidenza pubblica</i>	
1. Il regime dell’invalidità nella fattispecie contrattuale ad evidenza pubblica	21
2. La tesi dell’annullabilità del contratto: vizio della capacità dell’ente e/o della legittimazione a contrarre	23
3. La tesi dell’annullabilità del contratto: vizio nella formazione della volontà e/o errore essenziale nella scelta della parte	27
4. La tesi della nullità del contratto: carenza assoluta dell’elemento essenziale (accordo, forma, causa)	31
5. La tesi della nullità del contratto: violazione delle norme imperative di ordine pubblico	38
6. Le eccezioni alla tesi dell’invalidità assoluta del contratto ed il regime della nullità speciale	45
7. La tesi della caducazione: rapporto di presupposizione tra atto amministrativo e contratto	47
8. La tesi della rappresentanza senza potere e/o del <i>falsus procurator</i> ; l’estensibilità delle norme previste dal c.c. sulle associazioni e fondazioni e la rilevanza giuridica della buona fede	55
CAPITOLO II – <i>Le regole di comportamento nella fattispecie contrattuale ad evidenza pubblica</i>	
1. Premessa	59
2. Il regime della responsabilità nel diritto pubblico	61
3. La natura giuridica della reintegrazione in forma specifica: tutela specifica ed azione di adempimento	68
4. La tesi della natura risarcitoria della reintegrazione in forma specifica	78

5. L'indirizzo intermedio: la tesi della natura risarcitoria speciale e/o di diritto pubblico	80
6. La collocazione del risarcimento nell'ambito del panorama delle azioni previste dal processo amministrativo	84
7. Il risarcimento in forma specifica coincide con l'azione di annullamento ed i suoi effetti	85
8. Il risarcimento in forma specifica si pone al fianco dell'azione di annullamento nella sede del processo di cognizione	92
9. Il risarcimento in forma specifica si instaura nella sede del giudizio di ottemperanza	93
10. L'interpretazione della formula degli «altri diritti patrimoniali consequenziali»	96
11. La pretesa alla restituzione del bene in séguito alla decisione giurisdizionale di annullamento degli atti espropriativi illegittimi	107
12. La pretesa del secondo classificato a subentrare nella posizione dell'aggiudicatario in séguito alla decisione giurisdizionale di annullamento dell'aggiudicazione illegittima	111
13. La categoria dei diritti patrimoniali consequenziali	113
14. La natura patrimoniale del danno come regola di riparto della giurisdizione sulla condanna al risarcimento della p.a.	118

### CAPITOLO III – *Il regime della tutela nella fattispecie contrattuale ad evidenza pubblica*

1. Premessa	122
2. La giurisdizione esclusiva introdotta dall'art. 33 del d.lg. 31 luglio 1998, n. 80 e rimodellata dagli artt. 6 e 7 della l. 21 luglio 2000, n. 205	123
3. La tesi del nuovo criterio di riparto basato sull'introduzione delle materie o dei blocchi di materie e l'intervento della Corte costituzionale con la pronunzia n. 204 del 2004	126
4. L'ambito di estensione della giurisdizione esclusiva sulle controversie inerenti le «procedure di affidamento di lavori, servizi e forniture»	130
5. Le questioni di giurisdizione in ordine alla fase di esecuzione e/o di risoluzione del contratto	132
6. Le questioni di giurisdizione in ordine alla fase cd. intermedia, collocata tra l'aggiudicazione ed il contratto, ed alla responsabilità precontrattuale	135
7. Le questioni di giurisdizione in ordine alla fase genetica ossia di	

---

formazione e/o costituzione del negozio, nonché sull'invalidità e/o inefficacia del contratto	138
8. La decisione della Cassazione, sez. un., 28 dicembre 2007, n. 27169: la tesi restrittiva	141
9. L'accertamento incidentale sull'invalidità del contratto nell'ambito del giudizio sulla domanda di risarcimento in forma specifica	145
10. Le eccezioni sollevate nei confronti della tesi favorevole all'accertamento incidentale sull'invalidità del contratto nell'ambito del giudizio sulla domanda di risarcimento in forma specifica	149
11. L'accertamento incidentale sull'invalidità del contratto nell'ambito del giudizio di ottemperanza	152
12. Rinvio all'Ad. Pl. del C.d.S. con ordinanza del 28 marzo 2008, n. 1328: l'interpretazione logico-sistematica	154
13. L'intervento dell'Adunanza Plenaria del Consiglio di Stato con la decisione n. 9 del 30 luglio 2008: la ricostruzione del diritto al risarcimento in forma specifica come diritto consequenziale alla violazione e/o elusione del giudicato	156
14. Osservazioni a margine della giurisprudenza esaminata: la corretta individuazione dello spartiacque tra le due giurisdizioni	164
15. L'evoluzione del rapporto tra regole di comportamento e di validità e possibile rilevanza nel settore dei contratti ad evidenza pubblica	169
16. Il sindacato del giudice ordinario sugli atti amministrativi presupposti: pregiudiziale amministrativa e/o disapplicazione?	175
17. La teoria dell'affievolimento dei diritti sorti sulla base dell'aggiudicazione e del contratto per effetto dell'esercizio del potere di autotutela	180
18. Dalla pregiudiziale unica (tra atto amministrativo e risarcimento del danno) alla doppia pregiudiziale (tra atto amministrativo e contratto, e tra contratto e risarcimento del danno)	183
19. La regola della pregiudizialità-dipendenza tra atto amministrativo e contratto	190
20. La regola della pregiudizialità-dipendenza tra contratto e risarcimento del danno	194
21. L'ammissibilità del potere di autotutela nei confronti degli atti amministrativi che incidono sulla fattispecie contrattuale	203
22. L'efficacia degradante dell'annullamento d'ufficio conferma la pregiudizialità-dipendenza del contratto rispetto agli atti amministrativi presupposti	205

---

23. Un'ipotesi di collegamento necessario ed unilaterale tra atti di natura giuridica eterogenea	212
24. La disciplina della revoca degli atti amministrativi che incidono su rapporti negoziali	216
25. Il confronto dell'ipotesi precedente con la revoca dei provvedimenti, con il recesso dagli accordi ed il recesso dai contratti	219
26. La ricostruzione in termini di autonomia della fattispecie della revoca che incide su rapporti negoziali	223
27. La disciplina sull'indennizzo della revoca sui rapporti negoziali e la relazione di presupposizione tra l'interesse pubblico evidenziato nella procedura amministrativa e la successiva fattispecie contrattuale	227
28. Cenni sulla disciplina del diritto comunitario dettata dalla direttiva n. 66 dell'11 dicembre 2007 e sull'art. 20 l. 29 gennaio 2009, n. 2: la verifica della pregiudizialità-dipendenza	233
29. La legge delega 7 luglio 2009 n. 88 e lo schema di decreto legislativo confermano le conclusioni raggiunte	249
<i>Bibliografia</i>	261