

Elè Belè

Dialoghi su democrazia, diritto e processo

Collana diretta da: Roberto Martino e Antonio Barone

RAFFAELLA DAGOSTINO

PRECAUZIONE E CERTEZZA DEL DIRITTO
CAPITOLO PRIMO
SCIENZA INCERTA E SISTEMA GIURIDICO

1. Gli studi giuridici sull'incertezza del diritto pag. 3

2. Gli studi giuridici sull'incertezza del diritto pag. 7

3. Obiettivi e problemi pag. 14

4. Il ruolo delle Corti pag. 17

5. Complessità ontologica ed epistemologica della scienza giuridica pag. 23

CAPITOLO SECONDO
IL DIRITTO DEL RISCHIO

1. La nozione di rischio pag. 31

2. Il concetto di rischio nella sociologia pag. 34

3. Dalla società del rischio al diritto del rischio pag. 35

4. La metodologia del diritto del rischio pag. 36

5. Segue... Gli studi moderni sul rischio pag. 37

CFI 1022821

1514

LE CORTI NEL DIRITTO DEL RISCHIO

CACUCCI  EDITORE

BARI

INDICE

PARTE PRIMA

PRECAUZIONE E CERTEZZA DEL DIRITTO

CAPITOLO PRIMO

SCIENZA INCERTA E SISTEMA GIURIDICO

- | | | |
|--|------|----|
| 1. Gli studi giuridici sull'incertezza scientifica | pag. | 3 |
| 2. Ordinamento giuridico e <i>governance</i> resiliente del rischio:
un approccio sistematico | » | 7 |
| 3. Obiettivi e profili d'indagine | » | 14 |
| 4. Il ruolo delle Corti nel diritto del rischio: possibili scenari | » | 17 |
| 5. Complessità ordinamentale ed esigenze di sicurezza giu-
ridica | » | 23 |

CAPITOLO SECONDO

IL DIRITTO DEL RISCHIO

- | | | |
|--|---|----|
| 1. La nozione di rischio | » | 31 |
| 2. Il concetto di rischio nella sociologia | » | 34 |
| 3. Dalla società del rischio al diritto del rischio: metodologie
a confronto. Il sistema statunitense | » | 37 |
| 4. Le metodologie adottate nei Paesi Europei. Le origini | » | 41 |
| 5. Segue...Gli studi moderni sul rischio | » | 42 |

6. Profili evolutivi: la prospettiva globale del rischio	pag. 47
7. La caratterizzazione del diritto unitario del rischio: il sistema multilivello delle fonti, la crisi del principio di legalità e la forza pervasiva dei principi nel procedimento	» 50
8. ...Segue: la centralità del procedimento amministrativo	» 56
8.1. <i>In generale</i>	» 56
8.2. <i>Nei tre settori di rischio oggetto d'analisi</i>	» 58
9. ...Segue: corresponsabilità e cooperazione nell'amministrazione del rischio	» 62
10. Il rischio come categoria giuridica. Rischio <i>versus</i> pericolo	» 64
11. Precauzione <i>versus</i> prevenzione	» 71
12. Rischio, urgenza ed emergenza	» 78
12.1. <i>Profili generali</i>	» 78
12.2. <i>Emergenza Covid-19 e rischi sanitari: il difficile contemperamento fra diritto emergenziale e precauzione</i>	» 83

CAPITOLO TERZO

IL CONTROLLO GIURISDIZIONALE DELL'INCERTEZZA SCIENTIFICA

1. Rischio e processo: inquadramento generale	» 93
2. Giudice amministrativo e sindacato sull'incertezza scientifica: l'ampliamento dell'oggetto del giudizio per l'effettività della tutela	» 98
3. Gli strumenti a disposizione del giudice per lo <i>spill-over</i> nella cogestione dei rischi: il sindacato di proporzionalità	» 104
4. Segue:...la valorizzazione dell'onere del principio di prova	» 107
5. Il principio di precauzione davanti ai giudici. Gli esempi francese, tedesco e italiano	» 114

6. L'accesso non difficoltoso alla giustizia: il ruolo delle azioni collettive pag. 120
7. La valorizzazione della fase cautelare » 128
8. La valorizzazione della funzione consultiva per la creazione di un *network* fra giurisdizioni, istituzioni e cittadini » 134
9. Giurisprudenza definitoria o nomotetica? » 139
10. L'indiretta tracimazione degli effetti della decisione oltre le parti del giudizio » 145
11. La giustiziabilità del diritto all'informazione sul rischio: le aperture derivanti dalle pronunce della Corte Europea dei Diritti dell'Uomo » 148
12. Fenomeni collaterali della cogestione del rischio: il canale della tutela giurisdizionale a scapito di quella giurisdizionale » 150
13. L'incidenza del controllo giurisdizionale sui meccanismi di resilienza nella gestione dei rischi » 153
14. L'incidenza dell'incertezza (non solo) scientifica sul processo: emergenza Covid-19, crisi del sapere e ischemie processuali » 155

PARTE SECONDA

TUTELA GIURISDIZIONALE, COGESTIONE, CONTROLLO

CAPITOLO PRIMO

GIUDICE AMMINISTRATIVO, IGNOTO TECNOLOGICO E URGENZA DECISORIA

1. Rischio da ignoto tecnologico e processo nel sistema statunitense » 165
2. Diritto e scienza » 168
3. La funzione conoscitiva pubblica fra (in)certezze e verità » 172
4. I giudici e la scienza » 175

5. L'incertezza scientifica al cospetto del giudice amministrativo pag. 179
6. La necessità di un mutamento nell'approccio conoscitivo da parte del G.A.: l'accesso diretto al fatto e i delicati equilibri fra poteri processuali delle parti e del giudice » 183
7. La rilevanza della prova scientifica nel processo amministrativo » 190
8. Dalla prova scientifica all'evidenza probatoria: l'applicazione della metodologia di falsificazione ideata nella sentenza *Doubert* » 192
9. Incertezza scientifica e urgenza decisoria » 198
10. Ammissibilità e rilevanza dell'accertamento tecnico preventivo per la soluzione di questioni scientificamente controverse » 201
11. L'esperibilità dell'accertamento tecnico preventivo dinanzi al G.O. in pendenza del procedimento » 206
12. Le peculiarità del controllo giurisdizionale sui rischi da ignoto tecnologico » 208

CAPITOLO SECONDO

STRATEGIE DI PREVENZIONE DELLA CORRUZIONE NELLA PUBBLICA AMMINISTRAZIONE E RUOLO DELLE CORTI

1. La corruzione amministrativa: peculiarità e profili d'indagine. » 214
- Sezione I: Il sistema di prevenzione della corruzione nella p.a.** » 215
- 1.1. Il dilagante fenomeno della corruzione: quando il rischio si fa sistemico » 215
- 1.2. La prevenzione della corruzione amministrativa: uno sguardo oltre i confini italiani » 222
- 1.3. Il contrasto alla corruzione veicolato dall'interno: la valorizzazione del capitale umano fra moralizzazione, meritocrazia e responsabilizzazione » 225

1.4. ... <i>Segue</i> : L'organizzazione come valore in sé	pag. 228
1.5. La sindacabilità dell'adeguatezza organizzativa dell'Ente in conseguenza dell'insorgenza della responsabilità dei dirigenti e dei dipendenti pubblici	» 231
1.6. La sindacabilità dell'adeguatezza organizzativa dell'Ente da parte del giudice amministrativo quale valido strumento precauzionale per la migliore gestione del rischio corruzione nella PA	» 235
1.7. La trasparenza, l'accesso agli atti e ai documenti relativi al c.d. <i>risk management</i> e l'azione avverso l'inerzia della P.A. come possibili grimaldelli per valutare l'efficiente implementazione dei modelli di gestione del rischio corruzione nella P.A. La responsabilità da organizzazione come responsabilità prospettica	» 238
1.8. La rivalutazione dei controlli della Corte dei Conti per la creazione di un ponte fra <i>accountability</i> e <i>performance</i> , fra trasparenza e buon andamento	» 242
<i>Sezione II: La prevenzione della corruzione nel settore dei contratti pubblici</i>	» 246
2.1. <i>Maladministration</i> e attività contrattuale della p.a.	» 246
2.2. Le principali funzioni spettanti all'ANAC	» 250
2.3. La lotta alla corruzione condotta dall'esterno: il rafforzamento delle misure amministrative di prevenzione	» 255
2.4. ... <i>Segue</i> : l'intricato nodo giuridico del commissariamento e del fondo vincolato	» 261
2.5. Giudice amministrativo e misure straordinarie di cui all'art. 32 del d.l. n. 90/2014 (convertito con l. n. 114/2014)	» 268
2.6. Dal prisma alla rete di legalità: ANAC, Istituzioni, Giurisdizioni e Cittadinanza in collaborazione per la prevenzione della corruzione.	» 273

CAPITOLO TERZO

GIURISDIZIONI E RISCHI FINANZIARI SISTEMICI

1. Crisi economica e rischi finanziari sistemici:
l'interdipendenza tra finanza privata e finanza pubblica pag. 277
- Sezione I : Unione bancaria e gestione delle crisi dei mercati finanziari** » 284
- 1.1. La gestione del rischio finanziario nel sistema europeo, con particolare riferimento al settore bancario » 284
- 1.2. Fra rimedi giustiziali e rimedi giurisdizionali » 288
- 1.3. La stabilità finanziaria nel settore bancario garantita da un'ordinanza ingiuntiva della Corte: il caso dell'Irlanda (Corte di Giustizia UE, 8 novembre 2016, Causa C-41/15) » 290
- 1.4. L'art. 95 del d.lgs. n. 180/2015 e i divieti probatori imposti al Giudice amministrativo » 295
- Sezione II : Precauzione finanziaria e governance della finanza pubblica** » 298
- 2.1. Le politiche europee di *governance* della finanza pubblica per il contenimento del debito sovrano » 298
- 2.2. La costituzionalizzazione della regola dell'equilibrio di bilancio e l'incalzante deficitarietà degli Enti territoriali locali » 302
- 2.3. Il rafforzamento dei controlli della Corte dei Conti a garanzia della stabilità della finanza pubblica locale » 308
- 2.4. La procedura di pre-dissesto nella prospettiva della precauzione finanziaria. Elementi di struttura » 312
- 2.5. Normazione della regola economica ed effetti riflessi sulla funzione amministrativa di gestione del rischio di dissesto finanziario » 318
- 2.6. Il ruolo della Corte dei Conti nella fase di controllo e monitoraggio del rischio di dissesto finanziario » 325

- 2.7. Del commissariamento della Corte dei Conti, ovvero della cogestione del rischio di dissesto finanziario degli enti locali pag. 334

CAPITOLO QUARTO

LA TRILOGIA DEL RUOLO DELLE CORTI

1. Il difficile bilanciamento fra legalità ed effettività della tutela giurisdizionale. » 339
2. Lo *spill over*. » 345
3. Il ruolo sentinella. » 353
4. Il Demiurgo. » 357
- Bibliografia » 367