

PQM

RIVISTA SEMESTRALE ABRUZZESE DI GIURISPRUDENZA E DI VITA FORENSE



I/2024

ANNO XXXV – N. 1 – GIUGNO 2024

POSTE ITALIANE S.P.A. - SPEDIZIONE IN ABBONAMENTO POSTALE - AUT. N. 0477/2021 DEL 22.02.2021 - PERIODICO R.O.C.



PQM

RIVISTA SEMESTRALE ABRUZZESE DI GIURISPRUDENZA E DI VITA FORENSE

I/2024

ANNO XXXV – N. 1 – GIUGNO 2024

PQM

RIVISTA SEMESTRALE ABRUZZESE DI GIURISPRUDENZA E VITA FORENSE

Direttore

Roberto DE ROSA

Responsabile della Redazione

Franco SABATINI

Coordinatori della Redazione

Giulio CERCEO, Pierluigi DE NARDIS, Vincenzo DI GIROLAMO, Luigi SALCIARINI

Direttore Responsabile

Marcello PACIFICO

Segretario di Redazione edizione cartacea

Maria DI TILLIO

Coordinatore e Segretario di Redazione edizione on-line

Stefano GALLO

REDAZIONE

Coordinatore dei gruppi di lavoro della Redazione

Vincenzo DI GIROLAMO

Gruppo di lavoro edizione cartacea

Marco ALESSANDRINI, Claudio ANGELONE, Marco AZZARITI, Salvatore BRACHINI, Guido CAPPUCCELLI, Giulio DE CAROLIS, Ernestina DE MEDIO, Federica DE ROBERTIS, Federica DI BENEDETTO, Dora DI LORETO, Franco DI TEODORO, Gaetano DI TOMMASO, Gregorio EQUIZI, Piera FARINA, Guglielmo FLACCO, Fabrizio FOGLIETTI, Fabiana GUBITOSO, Aldo LA MORGIA, Carla LETTERE, Gennaro LETTIERI, Giuseppe MALCANGI, Francesca MICHETTI, Michele PEZONE, Enrico RAIMONDI, Francesca RAMICONE, Pietro REFERZA, Alessio RITUCCI, Stefano ROSSI, Maria SICHETTI, Goffredo TATOZZI, Gabriella ZUCCARINI

Gruppo di lavoro edizione on-line

Area Civilistica: Valentina BERTÈ, Giacomo CECCHINELLI, Vittorio DI VIRGILIO, Maria Cristina IEZZI, Barbara LAINÒ, Monica SCUTTI

Area Penalistica: Gianluca CARLONE, Emanuele CIUFFI, Fabiana DESIDERIO, Riccardo DI GIROLAMO, Erica GIOIOSO, Mario IACOVONE, Pierpaolo PROVENZANO, Simone TROIANO

Area Pubblicistica: Giovanna BRATTI, Pietro CERCEO, Roberto FORNAROLA, Davide TORCELLO

Comitato Scientifico

Lorena AMBROSINI, Federico BRIOLINI, Roberto CARLEO, Alfonso CELOTTO, Massimo CIRULLI, Rosita DEL COCO, Lorenzo del FEDERICO, Valerio DI GRAVIO, Giampaolo DI MARCO, Marina D'ORSOGNA, Mercurio GALASSO, Aldo LOIODICE, Silvio MARTUCCELLI, Roberta MONTINARO, Antonio PALMIERI, Marco PIERDONATI, Marco RIARIO SFORZA, Manuela RINALDI, Saverio RUPERTO, Valerio SPEZIALE, Michele TAMPONI, Cristiana VALENTINI, Massimo ZACCHEO

Comitato dei Revisori

Coordinatore: Lucio Stenio de BENEDICTIS

Paolo CACCIAGRANO, Federica CENTORAME, Maria Cristina CERVALE, Diego DE CAROLIS, Eva LECCESE, Fabrizio MARINELLI, Fabio MASCI, Salvatore MEZZANOTTE, Michela MICHETTI, Domenico RUSSO, Sabrina TRANQUILLI, Franco TRUBIANI

Hanno collaborato a questo numero (chiuso in Redazione il 28/6/2024): MARIA DI TILLIO - GAETANO DI TOMMASO - MASSIMO GALASSO - MARCELLO PACIFICO - NICOLA PISCOPO - STEFANO RECCHIONI - FRANCO SABATINI - SILVIA ZULLI

Patrocinio del C.O.F.A.
Contributo del Consiglio dell'Ordine degli Avvocati di Pescara
Editore:
FONDAZIONE FORUM ATERNI-Fondazione dell'Ordine degli Avvocati di Pescara
Iscr. R.O.C. n. 21214
Registrazione del Tribunale di Pescara n. 20/88 del 14/10/1988 - ISSN: 1591-5565

Direzione - Redazione ed Amministrazione di "P.Q.M." sono presso la sede operativa
della Fondazione Forum Aterni
Palazzo di Giustizia di Pescara
Tel. 085/61966 Email Segreteria: info@pqmonline.org Email Direttore: direttore@pqmonline.org

La collaborazione a P.Q.M. è aperta a tutti gli operatori del diritto che vogliono spontaneamente inviare saggi, interventi, provvedimenti giudiziari, note a sentenza e articoli riguardanti la vita forense. I materiali per la pubblicazione vanno inviati per posta elettronica e devono uniformarsi ai criteri redazionali della rivista (che possono essere forniti a richiesta). La pubblicazione è subordinata all'approvazione da parte della direzione. I testi non pubblicati non saranno restituiti.

SOMMARIO

Bernardo de' Valentini

Gennaro Ravizza pag.

Parte I - SAGGI

Stefano Recchioni

Riforma Cartabia: processo civile
Il processo ordinario di cognizione di primo grado riformato pag.

Parte II - GIURISPRUDENZA

Astenzione, ricusazione, responsabilità del giudice
Ricusazione - Reati a concorso necessario (*App. L'Aquila - ord. 16 maggio 2024*) pag.

Banca, credito e risparmio
Cessione in blocco di crediti ex art. 58 d.lgs. n.385/1993 – Legittimazione attiva del cessionario - Onere della prova – Avviso sulla Gazzetta Ufficiale – Requisito della pubblicazione ai fini della prova della legittimazione attiva - Rinvio alle indicazioni di un sito web individuato ed indicato – Sufficienza (*App. L'Aquila, sent. 15 aprile 2024 n. 503, con nota redazionale*) pag.

Carceri e sistema penitenziario
Affidamento in prova al servizio sociale - Esecuzione presso altro Stato (*Trib. Sorveglianza L'Aquila - ord. 21 maggio 2024*) pag.

Comune
Assistenza e beneficenza pubblica – Prestazioni assistenziali – Ricovero persone anziane presso strutture residenziali private – Presupposti – Copertura finanziaria – Necessità (*Trib. Vasto - sent. 28 febbraio 2024 n. 75, con nota redazionale*) pag.

Contratti pubblici
Contratti pubblici - Commissione di gara - Valutazione delle offerte - Discrezionalità tecnica - Inammissibilità delle censure che attengono al merito delle valutazioni della Commissione di gara - Lex specialis - Osservanza delle prescrizioni - Prova di resistenza - Criterio di equivalenza (*T.A.R. Abruzzo - Pescara - sent. 24 gennaio 2024 n. 22*) pag.

Contratti pubblici

Contratti pubblici - Commissione Giudicatrice - Incompatibilità per svolgimento di altra funzione o incarico tecnico o amministrativo relativo al contratto del cui affidamento si tratta – Incompetenza - Esperienza nello specifico settore cui afferisce l’oggetto del contratto (T.A.R. Abruzzo - L’Aquila – sent. 26 aprile 2024 n. 204)

pag.

Demanio

Bene demaniale - Deliberazione di vendita da parte di un Comune - Riclassificazione implicita come bene del patrimonio disponibile - Ordinanza di sgombero - Carezza di potere (T.A.R. Abruzzo - L’Aquila - sent. 29 maggio 2024 n. 279)

pag.

Edilizia e urbanistica

Istanza di sanatoria ex art. 36 del D.p.r. n. 380/2001 - Preavviso di diniego - Volontà della P.A. a provvedere espressamente - Affidamento del privato - Principio di buona fede e di buon andamento - Art. 97 comma 2 Cost. - Norma di validità - Mancata definizione del procedimento - Provvedimento di demolizione - Adozione contra factum proprium – Illegittimità (T.A.R. Abruzzo - Pescara – sent. 23 aprile 2024 n. 136)

pag.

Legge 1 marzo 2006, n. 67 “Misure per la tutela giudiziaria delle persone con disabilità vittime di discriminazioni” – Previsione del divieto di discriminazione in pregiudizio delle persone con disabilità - Carattere discriminatorio della condotta del Comune consistente nel mancato abbattimento delle barriere architettoniche per l’accesso agli uffici ed alle sedi istituzionali situate nei palazzi comunali - Sussiste - Conseguente condanna del Comune ad elaborare un piano per l’eliminazione della predetta discriminazione (rimozione delle barriere architettoniche) - Danno non patrimoniale derivante dallo stato di frustrazione conseguente alla discriminazione subita - Sussiste - Ulteriore condanna al relativo risarcimento ex art. 28 d.lgs. 1 settembre 2011, n. 150 (Trib. Chieti – sez. dist. Ortona – ord. 25 novembre 2023)

pag.

Esecuzione penale

Revoca della sospensione condizionale della pena in fase esecutiva - potere del Giudice dell’Esecuzione (Trib. Chieti – ord. 22 maggio 2024, con nota redazionale)

pag.

Espropriazione per pubblico interesse

Procedura espropriativa - Determinazione e corresponsione delle indennità in conseguenza dell’adozione di atti di natura espropriativa o ablativa - Silenzio - Difetto di giurisdizione - Posizione giuridica - Diritto soggettivo (T.A.R. Abruzzo - Pescara - sent. 4 marzo 2024 n. 66)

pag.

Lavoro (rapporto di)

Lavoro subordinato - Licenziamento lavoratore disabile – Superamento periodo comporto lungo previsto dal CCNL – Legittimità – Discriminazione indiretta – Esclusione (*Trib. Pescara - sent. 21 marzo 2024 n. 146, con nota di F.S.*)

pag.

Misure di prevenzione

Guida senza patente per soggetto sottoposto a misura di prevenzione (art. 73 d.lgs. n. 159/2011) - Differenza tra avviso orale “mero” ed avviso con divieti - Insussistenza del fatto (*Trib. Pescara - sent. 19 febbraio 2024*)

pag.

Omicidio e lesioni personali colpose

Omicidio e lesioni stradali - colpa - regola cautelare - concretizzazione del rischio (*Trib. Pescara - sent. 15 giugno 2023*)

pag.

Persona offesa dal reato

Persona offesa dal reato - facoltà e diritti (art. 90 c.p.p.) - personalità della qualità (*Trib. Pescara- ord. 2 maggio 2024*)

pag.

Procedimento civile

Questione circa l'ammissibilità o meno della rinuncia abdicativa al diritto di proprietà su beni immobili e limiti del sindacato giudiziale – Rinvio pregiudiziale ex art. 363 bis c.p.c. – Presupposti – Sussistono (*Trib. L'Aquila, decr. 17 gennaio 2024 n. 233, con nota redazionale*)

pag.

Procedimento penale

Udienza predibattimentale - Regola di giudizio (*Trib. Teramo - sent. 8 marzo 2024*)

pag.

Provvedimento d'urgenza

Provvedimento ex art. 700 cpc – Richiesta di sospensione di ordinanza di rilascio ex art. 665 c.p.c. – Inammissibilità (*Trib. Chieti - ord. 18 gennaio 2024, con nota di M.D.T.*)

pag.

Successione ereditaria

Actio interrogatoria – Nei confronti di minore – Ammissibilità – Previa autorizzazione del giudice tutelare – Necessità – Inerzia dei genitori esercenti la potestà – Nomina di curatore speciale del minore (*Trib. Teramo - decr. 16 maggio 2024, con nota di M.D.T.*)

pag.

Reato in genere

Reati colposi - concretizzazione del rischio - pluralità di posizioni di garanzia - poteri sollecitatori - cooperazione colposa - appello del P.M. avverso sentenze di condanna (inammissibilità) (*App. L'Aquila – sent. 14 febbraio 2024 - proced. c.d. “Rigopiano”*)

pag.

Parte III - INTERVENTI E RASSEGNE

Gaetano Di Tommaso

Requisiti per l'esercizio dell'attività di mediatore esperto in programmi di giustizia riparativa

pag.

Silvia Zulli

Danno non patrimoniale in ambito contrattuale e considerazioni sulla risarcibilità del danno da "vacanza rovinata"

pag.

Nicola Piscopo

Spunti per un miglioramento della giustizia (o per un superamento della ingiustizia) civile

pag.

Parte IV- VITA FORENSE

Massimo Galasso

Maratona oratoria: fermare i suicidi in carcere

pag.

Marcello Pacifico

Pianeta carcere – Problemi e prospettive

pag.

In copertina:



L'Accademia dell'Arcadia ha rappresentato un movimento letterario sviluppatosi, a partire dal 1700, in tutt'Italia in risposta a quello che era considerato il cattivo gusto del Barocco. L'Accademia ha voluto richiamarsi, soprattutto con riferimento alla terminologia e alla simbologia adottata, alla tradizione dei mitici poeti-pastori della regione dell'Arcadia. L'insegna, infatti, raffigura la siringa del dio Pan, cinta di rami di alloro e di pino e ogni partecipante doveva assumere un pseudonimo d'ispirazione pastorale greca. In tale contesto, vennero fondate anche alcune "colonie arcadiche" (circa 40) con lo scopo di diffondere, in Italia e all'estero, il pensiero letterario del movimento.

Tra queste, la "Colonia Tegea" che fu fondata da Federico Valignani, marchese di Cepagatti ed illustre letterato, a Chieti il 7 marzo 1720 e che assunse il motto "Matris nomina servat".

Nello spirito del movimento arcadico il Valignani chiamò a raccolta un gruppo di aristocratici e di intellettuali della città, creando un'attività culturale molto intensa nella comunità teatina dell'epoca, tra questi Bernardo de' Valentini.

Qui di seguito, alcune note sulla vita ed attività di quest'ultimo liberamente tratte da: "Notizie Biografiche che riguardano gli uomini illustri della città di Chieti", di Gennaro Ravizza (Napoli, Dai Torchi di Raffaele Miranda, 1830).

Il dottor Berardino de' Valentini nacque in Notaresco nel 1685 dai coniugi dottor Domenicantonio de' Valentini, e Caterina Cornice. Fece i suoi studi in provincia, e li continuò nella capitale sotto la scorta del tanto celebre D.

Costantino Aquitano Bucciarelli, il quale per vastità della sua dottrina era riguardato come un oracolo.

Circa il 1712, si ritirò in provincia, laureato e promosso al Giudicato degli Stati Farnesiani. Fu giudice in Ortona, ed in S. Valentino; ma trovandosi il padre Abate Cornice, suo zio materno, al governo del monastero dei Padri Celestini in Chieti, con savio accorgimento volle che rinunciasse alla carica di giudice, e in Chieti si situasse ad esercitare la professione di avvocato, e vi prendesse moglie, come avvenne. Quivi, in mezzo alle cure forensi non attese, che ad impiegare tutto il tempo, che gli rimaneva, studiando indefessamente e profondamente le Leggi Romane, e quelle del Regno. In brevissimo tempo fece voli prodigiosi, e divenne il più famoso avvocato dei tempi suoi. In conseguenza del suo merito nel 1721, fu aggregato alla cittadinanza ed eletto giudice civile. Le di lui moltissime allegazioni siano civili o criminali stampate e inedite, lo dimostrano un profondo giureconsulto, fornito di tutto, per essere tale. Egli acquistò la stima dei primi avvocati napoletani, e fra questi segnatamente del Giannone. Nel 1736, destinato dal Re Carlo III, di gloriosa memoria, assessore del Tribunale di Commercio in Chieti, carica che poi rimase abolita; e fu destinato anche uditore di guerra nella Real Piazza di Pescara.

Molti valenti uomini furono suoi discepoli, quali Francesco Ciccone di Morro, e Francesco Saverio Scurci di Manoppello, che morirono in Napoli, uno consigliere del S. R.C., e l'altro consigliere del Magistrato del Commercio, Luigi Frontoni di Chieti, e Francesco de Blasiis di Civita S. Angelo, avvocato nella capitale, Leopoldo Tutarini, avvocato in Teramo, e Giuseppe de Arcangelis e Saverio Portelli, avvocati in Chieti, senza tralasciare l'unico vivente fra essi Biagio de Horatiis che nella classe attuale dei patrocinatori, gode giustamente il titolo di avvocato Principe. Negli ultimi anni della sua vita si ritirò dalle cure del Foro, ed assunse l'abito clericale, senza però abbandonare lo studio delle scienze. Egli faceva parte della Colonia Tegea stabilita in Chieti, di cui fu l'institutore Federico Valignani. Morì nell'aprile 1772 all'età di 87 anni, e fu tumulato nella Chiesa delle Suore Pie.

Nella raccolta delle poesie latine di padre Gaetano Maffei delle Scuole Pie, stampate in Chieti nel 1752, vi è un lungo elogio per lui.

I

Saggi

Riforma Cartabia: processo civile Il processo ordinario di cognizione di primo grado riformato

(*Stefano Recchioni*)

L'articolo esamina le modifiche della recente riforma Cartabia del 2023 del giudizio civile specificamente quanto al processo ordinario di cognizione di primo grado. Nell'analisi delle fasi di introduzione, trattazione e decisione della causa viene altresì dato conto dei perfezionamenti anticipati dallo schema di "decreto correttivo", in fase di approvazione.

The article examines the changes of the recent 2023 Cartabia reform of civil judgment specifically with regard to the ordinary first degree cognition process. In the analysis of the procedural phases of introduction, treatment and decision of the case, account is also taken of the improvements anticipated by the "corrective decree" scheme, currently in the approval phase.

SOMMARIO: Premessa. 1. La fase di introduzione della causa. 2. I nuovi oneri formali del DM n.110 del 2023, n. 110. 3. La nullità degli atti introduttivi del processo. 3.1. Premessa. 3.2. I nuovi requisiti dell'atto di citazione e le nullità formali. 3.3. Segue: le nullità sostanziali. 3.4. La sanatoria delle nullità formali o sostanziali. 4. La costituzione in giudizio delle parti. 4.1. La costituzione dell'attore. 4.2. La costituzione del convenuto. 4.3. La contumacia. 4.3.1. La contumacia involontaria del convenuto. 4.3.2. La contumacia volontaria del convenuto. 5. La trattazione della causa e le verifiche preliminari del giudice ex art.171 – bis c.p.c. 6. La trattazione "integrativa" delle parti ex art.171 ter c.p.c. 6.1. In generale. 6.2. Le memorie integrative ex art.171 ter c.p.c., forma , termini e contenuto. 6.2.3 La seconda memoria integrativa. 6.2.4. La terza memoria integrativa. 7. L'oralità della trattazione dell'art.180 cpc e la sostituzione delle udienze con la modalità telematica (art.127 - bis c.p.c.) o della trattazione scritta ex art.127 - ter c.p.c. 8. La prima udienza di comparizione e trattazione: profili generali. 9. Segue: la prima udienza di comparizione, il tentativo di conciliazione. 10. La

chiamata e l'intervento di terzi nel nuovo sistema. 10.1. La chiamata coattiva del terzo ad istanza di parte ex art.106 cpc. 10.2. La chiamata coattiva del terzo ad istanza dell'attore ex art.269 co. terzo cpc. 10.3. L'intervento volontario dei terzi (e del pm). 11. L'apertura dell'istruzione. 12. Le nuove ordinanze anticipatorie. 12.1. Premesse. 12.2. L'ordinanza di accoglimento ex art.183 ter c.p.c.: ambito applicativo, presupposti, regole procedurali. 12.3. L'ordinanza di rigetto. 12.4. Il controllo delle ordinanze tramite reclamo. 13. I nuovi modelli decisorio della causa. 13.1. Premesse. 13.2. L'iter decisorio nelle cause collegiali. 13.2.1. La modalità integralmente scritta. 13.2.2. Il modulo decisorio "misto" ad istanza di parte. 13.2.3. Il modello decisorio misto su iniziativa del giudice istruttore. 13.2.4. il modello decisorio ex art.281 -sexies c.p.c. ex L.208/2015. 13.3.La decisione nelle cause monocratiche. 13.3.1. La trattazione (integralmente) scritta. 13.3.2. La trattazione mista. 13.3.3. La trattazione orale ex art.281 sexies cpc. 14. Il passaggio della causa - in fase decisoria – dal tribunale monocratico a quello collegiale, e viceversa.

(OMISSIS)

III

Interventi e rassegne

Requisiti per l'esercizio dell'attività di mediatore esperto in programmi di giustizia riparativa

(Gaetano Di Tommaso)

La riforma Cartabia ha introdotto nell'ordinamento italiano una disciplina organica della giustizia riparativa. L'articolo analizza i requisiti per l'esercizio dell'attività di mediatore esperto alla luce del ricorso al T.A.R. del Lazio-Roma NRG 11085/2023 e del Decreto del Ministero della Giustizia 15 dicembre 2023. Parole chiave: riforma Cartabia; giustizia riparativa; mediatore esperto; requisiti; incompatibilità.

The Cartabia reform introduced an organic discipline of restorative justice into Italian legal system. The article analyzes the requirements for the exercise of expert mediator's activity on the basis of judgment T.A.R. of Lazio-Rome NRG 11085/2023 and of the Decree of the Ministry of Justice 15 December 2023. Keywords: Cartabia reform; restorative justice; expert mediator; requirements; incompatibility.

Sommario: 1. Premessa - 2. Iter normativo e giudiziario - 3. Brevi considerazioni conclusive

Danno non patrimoniale in ambito contrattuale e considerazioni sulla risarcibilità del danno da “vacanza rovinata”

(Silvia Zulli)

L'articolo affronta il tema del danno da vacanza rovinata e del risarcimento eventualmente spettante al danneggiato, con particolare riferimento al danno non patrimoniale. Chiariti i principi che disciplinano, in generale, il risarcimento del danno non patrimoniale, il testo affronta le particolarità di quello da vacanza rovinata, illustrando il concetto di viaggio, la problematica dell'applicabilità dell'art. 2059 c.c. (soprattutto alla luce della Convenzione internazionale relativa al contratto di viaggio del 1970), affrontando anche i temi dottrinali della riconduzione di tale danno alla sfera morale o quella esistenziale. Le questioni trattate comprendono, infine, l'analisi delle norme del Codice del Turismo (in particolare dell'art. 47 che riguarda l'inadempimento o l'inesatta esecuzione delle prestazioni ricomprese nel c.d. “pacchetto turistico”).

The article addresses the issue of damage from a ruined holiday and the compensation possibly due to the injured person, with particular reference to non-pecuniary damage. Having clarified the principles that govern, in general, compensation for non-pecuniary damage, the text addresses the particularities of that resulting from a ruined holiday, illustrating the concept of travel, the problem of the applicability of the art. 2059 c.c. (especially in light of the 1970 International Convention relating to the travel contract), also addressing the doctrinal issues of the attribution of such damage to the moral or existential sphere. The issues addressed include, finally, the analysis of the rules of the Tourism Code (in particular art. 47 which concerns the non-compliance or incorrect execution of the services included in the so-called “tourist package”).

Sommario: 1. Introduzione - 2. Considerazioni sulla risarcibilità del danno da “vacanza rovinata” - 3. Considerazioni conclusive

IV

Vita forense

(OMISSIS)