

**OSSERVATORIO SULLA GIURISPRUDENZA  
DEL CONSIGLIO DI STATO**

**(A CURA DELL'UFFICIO STUDI DELLA GIUSTIZIA AMMINISTRATIVA)**

**Aprile 2013**

**Cons. Stato, Sez. VI, 5 aprile 2013, n. 1879, pres. L. Maruotti est. G. De Michele**

**Atto amministrativo – eccesso di potere**

*E' viziato da eccesso di potere il provvedimento che istituisce presso una amministrazione un 'ufficio studi', quando esso non si basa su una adeguata motivazione che evidenzi gli interessi pubblici da soddisfare e intende disporre il trasferimento di un funzionario preventivamente individuato.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 5 aprile 2013, n. 1995, pres. G. Severini, est. G. De Michele**

**Edilizia – permesso di costruire**

*Le cd case mobili prive di ruote e allocate su piattaforme di cemento costituiscono 'nuove costruzioni', ai sensi e per gli effetti dell'art. 3, comma 1, lettera e), del testo unico sull'edilizia approvato con il d.P.R. n. 380 del 2001.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 12 aprile 2013, n. 1996, pres. G. Giovannini, est. V. Lopilato**

**Contratti pubblici – operatori economici – a.t.i.**

*Nel caso in cui partecipi ad una gara una costituenda associazione temporanea di impresa e sia previsto che tutte le imprese presentino una cauzione provvisoria, legittimamente l'amministrazione dispone l'esclusione dell'offerta, qualora la cauzione provvisoria, la relativa garanzia fideiussoria, sia presentata soltanto dalla mandataria e non anche dalla mandante, poiché non è ravvisabile una responsabilità solidale tra mandante e mandataria quando non è ancora costituita l'a.t.i.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 18 aprile 2013, n. 2144, pres. G. Severini, est. G. De Michele**

**Processo amministrativo – interesse a ricorrere**

*E' inammissibile, per difetto di un interesse tutelabile, il ricorso proposto da insegnanti 'precari' abilitati, rivolto contro gli atti di natura organizzativa con cui il Ministero dell'istruzione, dell'università e della ricerca scientifica ha determinato il numero dei posti disponibili a livello nazionale, per le immatricolazioni ai corsi di 'tirocinio formativo attivo', finalizzati al conferimento di ulteriori abilitazioni all'insegnamento nella scuola secondaria di primo e di secondo grado.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 18 aprile 2013, n. 2151, pres. A. Scola, est. R. Vigotti**

**Demanio e patrimonio - concessione**

*L'art. 1, comma 18, del decreto legge n. 194 del 2009, convertito nella legge n. 25 del 2010, va interpretato nel senso che spetta la proroga dell'efficacia della concessione marittima demaniale fino al 31 dicembre 2013, anche quando la concessione sia stata rilasciata per la nautica da diporto.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 18 aprile 2013, n. 2179, pres. A. Scola, est. G. De Michele**

**Insegnanti - concorso**

*In sede di redazione della graduatoria provinciale per le classi di insegnamento, spetta al candidato l'attribuzione del punteggio previsto per il superamento di corsi di perfezionamento o di specializzazione, anche quando essi siano stati attivati presso i conservatori di musica.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 29 aprile 2013, n. 2328, pres. G. Severini, est. B. Lageder**

**Autorizzazioni e concessioni**

*Ai sensi dell'art. 128 della legge urbanistica provinciale di Bolzano, nel testo novellato dalla legge provinciale n. 5 del 2003, il potenziamento della capacità recettiva degli esercizi alberghieri può essere autorizzata nei soli limiti, procedurali e sostanziali, da esso previsti.*

**Cons. Stato, Sez. VI, ord. 29 aprile 2013, n. 2337, pres. G. Severini, est. R. Vigotti**

**Atto amministrativo**

*Qualora una società chieda -ai sensi dell'art. 112 c.p.a.- il risarcimento dei danni cagionati dal Ministero per i beni culturali mediante atti già dichiarati in sede d'ottemperanza come elusivi di un giudicato amministrativo, e qualora pendano un giudizio penale e un giudizio contabile sulle responsabilità di una amministratore della medesima società e di un dirigente del Ministero per la commissione di un falso ideologico e di un abuso d'ufficio (le cui condotte hanno avuto rilievo per la definizione del giudizio di cognizione) è necessario e doveroso attendere la definizione del giudizio penale e di quello contabile, sospendendo il giudizio davanti al giudice amministrativo, poiché l'antigiuridicità della condotta del pubblico impiegato, ove accertata in tali sedi, segnerebbe una cesura del nesso di riferibilità dell'azione in capo alla pubblica amministrazione, a causa del venir meno del nesso di incardinazione organica.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 29 aprile 2013, n. 2339, pres. G. Severini, est. B. Lageder**

## **Autorizzazioni e concessioni**

*In applicazione dell'art. 23 del regio decreto 8 ottobre 1931, n. 1604, affinché vi sia il 'riconoscimento' dei diritti esclusivi di pesca su un lago, derivanti da 'antico titolo', occorre un formale provvedimento amministrativo che esamini l'istanza dell'interessato, sicché – in assenza di tale atto - ben può l'amministrazione rilasciare ad altri la concessione di sfruttamento delle acque.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 30 aprile 2013, n. 2363, pres. L. Maruotti, est. M. Meschino**

## **Edilizia – abusi – sanzione pecuniaria**

*La sanzione amministrativa pecuniaria, emessa in luogo dell'ordine di demolizione per un abuso edilizio, può essere emanata nei confronti dell'acquirente dell'immobile (che può rivalersi nei confronti del dante causa e del notaio, in presenza dei relativi presupposti), perché ai fini dell'esercizio del potere sanzionatorio sono irrilevanti le alienazioni del manufatto sotto il profilo privatistico.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 30 aprile 2013, n. 2366, pres. L. Maruotti, est. B. Lageder**

## **Processo amministrativo - notificazione**

*Qualora un Tar abbia dichiarato la propria incompetenza territoriale e il ricorso in riassunzione, presso un Tar periferico, sia irritualmente ma tempestivamente notificato alla Avvocatura Generale dello Stato, il vizio di notifica è sanato dalla costituzione in giudizio della Avvocatura distrettuale dello Stato, cui per di più sia stato notificato il medesimo ricorso, sia pure tardivamente.*

**Cons. Stato, Sez. VI, 30 aprile 2013, n. 2373, pres. L. Barra Caracciolo, est. C. Contessa**

## **Insegnanti - abilitazione**

*L'art. 2 del decreto ministeriale 18 novembre 2005, n. 85, riguardante l'ammissione agli speciali corsi finalizzati a ottenere l'abilitazione all'insegnamento, è illegittimo nella parte in cui ha previsto che non possono partecipare ai corsi coloro che abbiano già conseguito la specializzazione per il sostegno di alunni disabili, in applicazione del decreto ministeriale 9 febbraio 2005, n. 21.*