

# i presupposti del giudizio in via incidentale

a.a. 2019/20

- giudice e giudizio
- parametro
  - norme interposte
- oggetto
  - leggi anteriori
  - fonti cost., omissioni, decreto ref.
  - la nozione di atto con forza di legge
    - regolamenti comunitari / decreti-legge / delegificazione / regol. parl. / N. I. / regolamenti del governo

# giudice e giudizio

*rapporto via principale / via incidentale: nel 2000 principale è il 6%, nel 2012 il 55%, nel 2015 il 41%, nel 2018 il 36% del totale*

## **art. 1 l. cost. 1/1948**

- prima fase estensiva (elemento soggettivo)
- subentra funzione giurisdizionale (+ elemento oggettivo)
- anche, più raramente, una nozione **sostanziale** di giudice e giudizio **ai soli fini della questione** di costituzionalità

# « giudice »

- **Corte costituzionale**
  - giudice *a quo* (*delibazione* ?)
  - per rinvio alla Corte di Lussemburgo (in via principale da 103/2008 e incidentale da 207/2013, 24/2017)
- **sezione disciplinare CSM**
- **Corte dei conti** in sede controllo copertura leggi di spesa, anche sezione regionale di controllo
  - sezione regionale della Corte dei conti in sede di controllo sulla corretta attuazione della procedura di predissesto degli enti locali (18/2019)
- arbitri (sì arbitrato rituale; no Arbitro bancario finanz.)
- **Consiglio di Stato** in sede di ric. straord. al PdR
  - **no**: 254/2004 (natura amministrativa) **sì**: art. 69, l. 69/09 (espressamente; parere vincolante trasforma natura in giurisdiz.)
- **PM: no** (in quanto parte: v. art. 23 l. 87/1953)
- **AGCM: no** (poiché - a differenza di altri organi ritenuti legittimati dalla giurisprudenza costituzionale pur se non incardinati in un ordine giudiziario - è priva dell'essenziale requisito della terzietà: sent. 13/2019)

# «giudizio»

- procedimento di natura giurisdizionale
  - *no* concessione nulla osta espulsione straniero
  - *no* liquidazione indennità giudici popolari
  - *no* autorizzazione all'astensione del giudice
  - **si**, procedimento d'ufficio della Cassazione ex art. 363, III c.p.c. per pronunciare principio di diritto

# parametro

- norme interposte
  - 76 cost.            - 117, III
  - 123                    - 10, II
  - 7, II                    - 11 (trattati CEE, poi TUE e TFUE)
  - 117, I (sent. 348/2007: trattati internazionali e CEDU in particolare)
- norma interposta resta primaria, quindi è contemporaneamente anche *oggetto* (sottoposta ad una preventiva verifica di costituzionalità)

# oggetto (1)

- **leggi anteriori**
  - autorità giudiziaria 1948-56 (VII disp. trans.)
  - sent. 1/1956
    - *abrogazione sussiste ma su piano differente*
- **leggi costituzionali**
  - «principi supremi dell'ordinamento cost.»: sent. 1146/1988
- **“omissioni del legislatore”**
  - incostituzionale nella parte in cui non prevede...
- **d.P.R. risultato referendum**
- **normativa di risulta**
  - (impropriamente) anticipata al giudizio di ammissibilità se ne diviene condizione

# oggetto (2)

- “legge e atto con forza di legge”
- decreto-legge
  - presupposti di necessità e urgenza: vizio *in procedendo* della legge conversione se *evidente*
  - effetto trasferimento
  - divieto reiterazione (360/96)
- [no] regolamenti eurounitari
  - *controlimiti*: principi fond e diritti inalienabili → oggetto è la legge che ha introdotto e dato validità alla fonte eurounitaria
  - caso Taricco (rinvio pregiudiziale 24/17 e questione infondata 115/18)



# oggetto (3)

- sono oggetti ritenuti estranei
  - regolamenti amministrativi
    - delegificazione (vizio legge delegificazione; esigenza nuovo indirizzo giurisprudenziale ?)
    - alcune ipotesi eccezionali (contenuti integrativi strettamente saldati ...)
  - regolamenti parlamentari (per l'autonomia parlamentare; dottrina critica; conflitto tra poteri)
  - N. I.
    - estranee (572/90)

# a proposito di regolamenti comunitari

- prima del “primato”
  - 14/64 (criterio cronologico)
- accettato il “primato” (232/75)
  - disapplicazione legge precedente
  - incostituzionalità legge successiva
- accettata l’immediata applicazione
  - non applicazione **(170/84)**
  - in via diretta: dichiarazione incostituzionalità