

*Giugno 2021*

---

Il “nucleo comune dei diritti  
amministrativi” e i diritti tributari:  
Europa e America latina

Giacinto della Cananea  
Principal investigator, ERC  
advanced grant (n. 694697)

---

---

# 1. Oltre il “diritto amministrativo comparato”: il nucleo comune dei diritti

---

- ❖ *Prospettiva costruttiva*: sulla scia di Gino Gorla, una comparazione diacronica e sincronica
- ❖ I primi risultati: Comparazione sincronica: *Tort Liability of Public Authorities in European Laws* (OUP, 2020); Comparazione diacronica: *Administrative Justice Fin de siècle (1890-1910)* (OUP, 2021) analisi empirica della giurisprudenza in Austria (*Verwaltungsgerichtshofes* 1875), Belgio (giudice ordinario), Francia (1872: *justice déléguée*), Germania (corti amministrative dopo il 1862), Inghilterra (giudice ordinario) e Italia (IV sez. CdS dal 1890)
  - A. Incremento delle controversie. I problemi: natura giuridica delle strade, obblighi imposti ai proprietari sugli argini dei fiumi, espropriazione, pubblico impiego
  - B. Elaborazione giurisprudenziale dei principi generali: le finalità perseguite e il procedimento l’audizione degli interessati: CdS, 1895, caso *Chiantera*: ‘sacro ed eterno principio di giustizia’; VwGH, 1884 *Natur der Sache*; Corte d’appello UK, 1901: *natural justice*
- La svolta di fine secolo: il diritto amministrativo colma un vuoto, relativo all’esercizio del potere. Niente codici, poche leggi: ruolo fondamentale della giurisprudenza e della dottrina
- *Next step*: confronto con l’America Latina, sulle leggi riguardanti il procedimento amministrativo (2022). NB: non sempre la codificazione dei procedimenti amministrativi ha luogo nei regimi democratici: Spagna franchista nel 1958, Ungheria dopo il fallimento della rivoluzione del 1956 (legge del 1958)

---

## 2. Diritto amministrativo e diritto tributario: I profili procedurali

---

- ❖ L'ottica tradizionale, incentrata sulla giustizia: in Francia, il giudice amministrativo si occupa di varie liti tributarie; in Spagna, la Sala **Tercera** del Tribunal Supremo ha competenza sulle dispute amministrative e tributarie; in Germania, vi è una distinzione tra il giudice ordinario, quello amministrativo e quello finanziario
- ❖ La nuova prospettiva dei procedimenti amministrativi, che mostrano il 'farsi' dell'attività amministrativa:
  - Ordinamenti aperti e chiusi (Gorla): Codice civile italiano del 1942. Art. 12 preleggi: "se il caso rimane ancora dubbio, si decide secondo i *principi generali dell'ordinamento giuridico dello Stato*"; legge sul procedimento amministrativo (art. 1, legge n. 241/1990): "L'attività amministrativa persegue i fini determinati dalla legge ed è *retta ... dai principi dell'ordinamento comunitario*". NB: i principi valgono anche per i procedimenti tributari, dunque anche *audi alteram partem*
  - Importanza, per i tributi sub UE, della giurisprudenza della Corte di Giustizia, incluso il principio *nemo tenetur se detegere* (Caso Consob, 2021; analogia con *Miranda* (1965)). Valgono anche i principi della CEDU: dibattito sull'ambito di applicazione dell'art. 6 sul giusto processo
  - Comparazione delle leggi sul procedimento amministrativo degli altri Paesi europei affermano sempre il diritto di essere sentiti, il più delle volte regolandone alcune manifestazioni, come l'audizione e l'assistenza legale; a volte riguardano anche i procedimenti tributari: [http://www.coceal.it/index.php?option=com\\_content&view=article&id=19&Itemid=123](http://www.coceal.it/index.php?option=com_content&view=article&id=19&Itemid=123)