

Stampa | Chiudi questa finestra

## L'avvocato generale nella giurisdizione dell'Unione europea

**Materia** Diritto comunitario

**Autore** Borraccetti Marco

**Prezzo** Euro 24.00

**ISBN** 978-88-6342-266-5

**N. Pagine** XXII-250

**Anno Pubbl.** 2011

**Numero** 6

**Carrello** N.Copie : 1



Stampa | Chiudi questa finestra

Marco Borraccetti

L'AVVOCATO GENERALE  
NELLA GIURISDIZIONE  
DELL'UNIONE EUROPEA

Editoriale Scientifica  
NAPOLI

La pubblicazione di questo volume è stata possibile grazie al contributo ricevuto dall'Agenzia esecutiva per l'istruzione, gli audiovisivi e la cultura (EACEA) nell'ambito del progetto di ricerca "Rule of Law and Fundamental Rights: the EU Model" (pgr. 07/0147) condotto dallo Jean Monnet Centre of Excellence sotto la direzione della Prof.ssa Lucia Serena Rossi.

© Copyright 2011 Editoriale Scientifica srl  
Via San Biagio dei Librai, 39 - 80138 Napoli

ISBN 978-88-6342-266-5

## INDICE

<i>Premessa</i>	XI
<i>Introduzione</i>	XIII
CAPITOLO I ~ <i>L'avvocato generale nell'ordinamento processuale dell'UE</i>	
1. Il modello ispiratore: il <i>Commissaire du gouvernement</i> presso il <i>Conseil d'Etat</i>	1
1.1. La giurisdizione amministrativa	2
1.1.1 Struttura ed attività contenziosa	2
1.2 Il <i>commissaire du gouvernement</i> e suo ruolo nel contenzioso amministrativo	3
1.3 Elementi di distinzione dall'avvocato generale comunitario	8
1.3.1 La sentenza <i>Kress</i>	11
2. L'attuale disciplina dell'organo, profili organizzativi	15
2.1. Nomina e indipendenza	17
2.2. I requisiti richiesti	20
3. La cessazione dall'incarico	21
4. L'attuale disciplina dell'organo, profili funzionali	22
4.1. L'appartenenza organica	22
4.2. Le distinzioni esistenti rispetto ai giudici	24
4.3. I referendari	25
4.3.1 Doveri in capo ai referendari ricavabili dallo Statuto dei funzionari dell'Unione europea	26
5. Il compito dell'avvocato generale	28
5.1 Gli affari sottoposti alla Corte di giustizia	29
5.1.1 Le conclusioni - Pubblicità, imparzialità, indipendenza	29
5.1.1.1 ( <i>segue</i> ) Contenuto e natura	32
5.1.1.2 ( <i>segue</i> ) La collocazione processuale	35
5.1.2 I pareri	37
5.2. L'intervento interno alla causa	37
5.2.1 Gli interventi potenzialmente d'iniziativa	38
5.2.2 Gli interventi sollecitati dalla Corte - L'intervento preliminare	39
5.2.2.1 ( <i>segue</i> ) L'intervento endoprocedimentale vero e proprio	39
5.2.2.2 ( <i>segue</i> ) L'intervento posteriore al procedimento	41
5.3 Le cause senza conclusioni	43

CAPITOLO II ~ *Il primo avvocato generale*

1. Il Primo avvocato generale nel sistema vigente	49
1.1. L'assegnazione delle cause agli avvocati generali	50
1.2. Altri interventi del Primo avvocato generale	52
2. L'impatto del Trattato di Nizza sul ruolo del Primo avvocato generale	53
2.1. Il riesame delle sentenze del Tribunale	53
2.1.1 Il riesame: un ricorso nell'interesse della legge?	54
2.1.2 Ipotesi di riesame già esistenti nell'ordinamento comunitario: l'art. 4 del Protocollo relativo all'interpretazione della Convenzione di Bruxelles e l'art. 68 del Trattato CE	55
2.1.3 La fattispecie prevista dall'art. 43 della Convenzione sulla salvaguardia dei diritti dell'uomo e delle libertà fondamentali	57
2.1.4 La questione degli effetti della sentenza di riesame	60
2.1.5 La presentazione delle conclusioni nel procedimento di riesame	63
2.2. La discrezionalità dell'intervento dell'avvocato generale innanzi alla Corte di giustizia	64
3. Necessità di una nuova e diversa previsione normativa del ruolo	66

CAPITOLO III ~ *Il ruolo dell'avvocato generale innanzi al Tribunale*

1. Dall'Atto Unico Europeo al Trattato di Nizza	69
2. La presentazione delle conclusioni innanzi al Tribunale: differenze con il sistema innanzi alla Corte di giustizia	74
3. Le novità e le ipotesi di sviluppo del ruolo dopo il Trattato di Nizza	75
3.1. Il nuovo ruolo del Tribunale nel sistema giurisdizionale dell'Unione	75
3.2. Lo sviluppo della funzione dell'avvocato generale innanzi al Tribunale	77
3.3. Obbligatorietà o discrezionalità dell'intervento	80
4. Sulla necessità di creare un ufficio dell'avvocato generale presso il Tribunale	84

CAPITOLO IV ~ *L'avvocato generale nel contesto internazionale e nazionale*

1. Introduzione	87
PARTE I.	
IL RUOLO DELL'AVVOCATO GENERALE	
IN ALTRE ORGANIZZAZIONI INTERNAZIONALI	
1.1.1. La <i>Cour de justice - Gerechtshof</i> del Benelux	88

I.1.2. Composizione della Corte: giudici e avvocati generali	92
I.1.3. Le due Corti, tra punti di contratto e differenza	95
I.2. La <i>Comunidad Andina</i>	96
I.2.1 Il <i>Tribunal de Justicia de la Comunidad Andina</i>	97
I.2.2 Avvocato generale ed esigenze della giurisdizione	98
PARTE II.	
ANALOGIE CON IN ALTRI SISTEMI	
GIURISDIZIONALI STATALI	
II.1. Introduzione	101
II.2. Il Procuratore generale presso la Suprema Corte di Cassazione nel sistema italiano	102
II.2.1. Finalità e specificità della Corte di Cassazione	103
II.2.2. L'intervento del pubblico ministero nel processo civile	104
I  I.2.2.1. La presentazione delle conclusioni	106
II.2.3. Somiglianze e differenze con la giurisdizione comunitaria	108
II.3. Il sistema belga: il Procuratore generale e l'avvocato generale presso la Corte di Cassazione	111
II.3.1 Introduzione	111
II.3.2 Il sistema processuale: la <i>Cour de Cassation - Hof van Cassatie</i>	112
II.3.2.1 Ruolo e composizione	112
II.3.2.2 La procedura	115
II.3.3 La giurisprudenza <i>Vermeulen</i>	118
II.3.4 La giurisprudenza <i>Vermeulen</i> e l'avvocato generale comunitario	123
II.4 <i>L'amicus curiae</i> e l'intervento nell'interesse della giustizia	125
II.4.1 Il sistema britannico	126
II.4.2 Il sistema statunitense	128
II.4.3 Nomina degli <i>amici curiae</i> e loro legittimazione processuale	131
II.4.4 <i>Amicus curiae</i> ed avvocato generale	133

#### CAPITOLO V ~ *Il ruolo dell'avvocato generale ed il diritto di difesa*

1. Processo comunitario, principio del contraddittorio ed intervento dell'avvocato generale	137
1.1. L'ordinanza <i>Emesa Sugar</i>	139
2. La giurisprudenza <i>Vermeulen</i> e sua evoluzione recente (richiamo)	142
3. Le conclusioni dell'avvocato generale nella causa <i>Kaba II</i>	144
3.1 Sulla teoria delle apparenze	144
3.2 I mezzi di tutela previsti dal regolamento di procedura della Corte di giustizia	151
4. I riflessi sul sistema processuale dell'Unione europea	154

4.1 La dimensione processuale dell'avvocato generale ed i principi che emergono dalla sentenza <i>Kress</i>	154
4.2 Equo processo e contraddittorio nella giurisprudenza comunitaria	155
5. Le prospettive per la giurisdizione dell'Unione	158
6. La Carta dei diritti fondamentali e il Trattato di Lisbona	161

CAPITOLO VI ~ *L'utilizzo dell'articolo 20 dello Statuto e l'influenza delle conclusioni sulle sentenze*

1. Introduzione	165
2. L'utilizzo dell'art. 20 dello Statuto	166
2.1. Inquadramento della questione	166
2.2. Altre ipotesi di procedimenti decisi senza il contributo dell'avvocato generale	169
2.3. L'applicazione della norma	171
3. L'influenza delle conclusioni sulle sentenze	173
3.1. Le sentenze che differiscono dalle conclusioni	177
3.2. Le pronunce parzialmente differenti	179
3.2.1. La diversa interpretazione e applicazione di norme del Trattato	180
3.2.2. La diversa interpretazione e applicazione di norme di diritto derivato	188
3.2.3. La diversa valutazione del caso di specie nel merito	198
3.2.4. Il richiamo alla giurisprudenza consolidata	199
3.2.5. L'approccio alle questioni pregiudiziali	204
3.2.6. Sulla valutazione di atti procedurali nei ricorsi ai sensi degli allora art. 226 CE e art. 228 CE	208
3.2.7. La ripartizione delle spese processuali	211
3.2.8. Le ipotesi di distinzione apparente	213
4. Osservazioni conclusive	215
<i>Conclusioni</i>	219
Bibliografia	227
Legislazione	235
Giurisprudenza	237
Altri documenti	246

## PREMESSA

La curiosità per la figura ed il ruolo dell'Avvocato generale nel contesto della giurisdizione dell'Unione europea risale al periodo in cui svolsi uno stage presso il Gabinetto dell'allora Avvocato generale Antonio Saggio, ora non più tra noi, a cui sono e rimarrò grato per l'opportunità concessami.

Questo lavoro è frutto delle riflessioni maturate in tutti questi anni grazie anche agli incontri con i giudici ed avvocati generali della Corte di giustizia e del Tribunale dell'Unione europea Fennelly, Léger, Lenaerts, Mengozzi, Moura Ramos e Tizzano nonché al dott. Zagrebelsky, già giudice presso la Corte europea dei diritti dell'uomo. Un pensiero, infine, va anche alla memoria dell'avvocato generale Ruiz Jarabo Colomer.

A tutti loro un sincero ringraziamento per il tempo dedicatomi e per gli spunti, i suggerimenti e le osservazioni emersi nel corso degli incontri che ho avuto con loro.

Un sincero ringraziamento, inoltre, al dott. Vito Monetti, ed alla prof. Lucia Rossi, che nell'ultimo periodo è stata di sicuro stimolo allo sviluppo definitivo ed alla conclusione di questo lavoro.

Infine, *last but not least*, il mio più grande e affettuoso ringraziamento va al prof. Luigi Costato, appassionato al rugby come pochi, per il suo esempio e per i suoi consigli, suggerimenti ed esortazioni a completare quanto intrapreso nel corso di questi anni.

Insomma, un grazie sincero per quanto mi ha dato in tutti questi anni.

Bologna - Forlì, 31 agosto 2011