

# INDICE

|                 |    |
|-----------------|----|
| <i>Premessa</i> | 11 |
|-----------------|----|

## CAPITOLO I

### LE CONTROVERSIE SULLE ACQUE PUBBLICHE TRA GIUDICE ORDINARIO E CONSIGLIO DI STATO: DALLE LEGGI DI UNIFICAZIONE NAZIONALE ALLA RIFORMA BONOMI

|   |     |
|---|-----|
| 1. Considerazioni introduttive  | 15  |
| 2. Acque pubbliche materia di diritto sostanziale, ma non materia processuale   | 21  |
| 3. Il regime delle acque pubbliche quale perimetro delle controversie sulle acque pubbliche   | 24  |
| 4. La tutela giudiziaria sulle acque pubbliche dal 1865 al 1889   | 26  |
| 5. Dal 1889 al 1916, passando per il 1907: la competenza giurisdizionale sulle controversie sulle acque pubbliche tra Consiglio di Stato, con giurisdizione estesa anche al merito, e giudice ordinario | 36  |
| 6. Ricostruzione normativa: il combinato disposto tra l'art. 25, n. 7 t.u. Consiglio di Stato s.m.i., e l'art. 124, prima parte dell'all. F della legge 2248/1865 s.m.i.                                | 40  |
| 7. La giurisdizione di merito del Consiglio di Stato nelle posizioni dottrinali dell'epoca  | 44  |
| 7.1. Considerazioni critiche alle posizioni dottrinali  | 53  |
| 8. Giurisdizione di merito e controversie sulle acque pubbliche; le posizioni dottrinali  | 58  |
| 9. Considerazioni critiche alle tesi  | 70  |
| 10. Ricostruzione degli orientamenti giurisprudenziali  | 76  |
| 11. Le controversie sulle acque pubbliche non ricollegate all'art. 124 all. F   | 92  |
| 11.1. La titolarità delle acque e le relative controversie  | 93  |
| 12. L'art. 124, seconda parte, dell'all. F della legge 2248/1865: il risarcimento del danno   | 97  |
| 12.1. Ricostruzione dottrinale  | 98  |
| 12.2. Ricostruzione della giurisprudenza  | 107 |
| 12.3. Considerazioni conclusive sull'art. 124 seconda parte   | 116 |

## CAPITOLO II

ISTITUZIONE DEL GIUDICE DELLE ACQUE:  
DAL TRIBUNALE DELLE ACQUE AI TRIBUNALI DELLE ACQUE

|   |     |
|---|-----|
| 1. Transizione, genesi e motivi del sistema delineato dal d.lgt. 20 novembre 1916, n. 1664  | 122 |
| 2. Sintetica esposizione del d.lgt. n. 1664/1916: la disciplina sostanziale   | 127 |
| 3. L'art. 1 del regolamento tecnico-amministrativo del d.lgt. n. 1664/1916 adottato con d.lgt. 24 gennaio 1917, n. 85: rinvio                                       | 129 |
| 4. Sintetica esposizione del d.lgt. n. 1664/1916: la disciplina processuale   | 131 |
| 5. Cenni alla questione di legittimità costituzionale intorno ai decreti legge sotto lo Statuto albertino   | 133 |
| 6. Il giudice speciale in materia di acque: il Tribunale delle acque  | 136 |
| 7. Natura del Tribunale delle acque anche in relazione alla sua composizione  | 139 |
| 8. Competenza giurisdizionale del Tribunale delle acque ai sensi dell'art. 35, d.lgt. n. 1664/1916  | 146 |
| 9. Lo schema processuale introdotto con la riforma del 1916   | 151 |
| 10. Cenni alla procedura avanti il Tribunale delle acque come giudice amministrativo  | 152 |
| 11. La riforma apportata con r.d.l. 9 ottobre 1919, n. 2161   | 154 |
| 12. L'organizzazione giurisdizionale in materia di acque dettata con il r.d.l. 9 ottobre 1919, n. 2161  | 157 |
| 13. La competenza del "sistema" di tutela giurisdizionale avanti i giudici dei tribunali delle acque pubbliche e del Tribunale Superiore delle acque pubbliche      | 159 |
| 14. La competenza dei Tribunali delle acque come giudici sui diritti soggettivi, le controversie risarcitorie e le prime avvisaglie di pregiudiziale amministrativa | 160 |
| 15. Il Tribunale Superiore delle acque come giudice in unica istanza  | 165 |
| 15.1. Le controversie di legittimità e di merito attribuite alla cognizione del Tribunale superiore in unica istanza ai sensi dell'art. 70 lett. a) e b)            | 167 |
| 16. Questioni di giurisdizione "esterne" e "interne"  | 169 |
| 16.1. Questioni di giurisdizione "esterne": rapporto tra giudice ordinario e Tribunale delle acque come giudice dei diritti   | 171 |
| 16.2. <i>Segue</i> : questioni di giurisdizione "esterne": rapporto tra Consi-  |     |

|   |     |
|---|-----|
| glio di Stato e Tribunale superiore delle acque come giudice degli interessi legittimi  | 176 |
| 17. Il riparto di competenza giurisdizionale “interno” tra il Tribunale delle acque come giudice dei diritti e Tribunale Superiore come giudice degli interessi legittimi | 178 |
| 17.1. Un caso esemplare   | 182 |
| 17.2. Le soluzioni prospettate  | 184 |
| 17.3. L’art. 24 del r.d.l. 27 novembre 1919, n. 2235  | 187 |
| 18. La disciplina applicabile al rito processuale   | 190 |

### CAPITOLO III

#### L’EVOLUZIONE DELLA DISCIPLINA SOSTANZIALE

|  |     |
|--|-----|
| 1. La legge 18 novembre 1927, n. 2595 e il testo unico delle disposizioni di legge sulle acque e sugli impianti elettrici approvato con r.d. 11 dicembre 1933, n. 1775 | 195 |
| 2. Pubblicità delle acque ed elenchi delle acque pubbliche: ricostruzione storica  | 198 |
| 3. Indicazione dei criteri per individuare le acque pubbliche: la disciplina introdotta nel 1917 e continuata nel 1933   | 204 |
| 4. L’elemento naturale e teleologico dal 1933  | 213 |
| 4.1. Le sorgenti e le acque estratte dal sottosuolo  | 214 |
| 5. Gli elenchi delle acque pubbliche: evoluzione normativa e competenza giurisdizionale  | 221 |
| 6. L’efficacia dell’iscrizione del corso d’acqua negli elenchi   | 224 |
| 6.1. Le posizioni dottrinali sull’iscrizione negli elenchi delle acque pubbliche   | 224 |
| 6.2. La posizione della giurisprudenza sull’efficacia degli elenchi  | 234 |
| 6.3. Le pronunce sul lago Trasimeno  | 237 |
| 6.4. La giurisprudenza successiva  | 240 |
| 7. La demanialità e gli elenchi dopo il codice civile del 1942 e la Costituzione   | 243 |

## CAPITOLO IV

IL TRIBUNALE DELLE ACQUE NELLA DISCIPLINA  
DEL T.U. N. 1775/1933

|   |     |
|---|-----|
| 1. Il sistema della tutela in materia di acque recato dal t.u. n. 1775/1933   | 257 |
| 2. La composizione dei TRAP e la sentenza della Corte costituzionale 17 luglio 2002, n. 353   | 260 |
| 3. La composizione del TSAP   | 267 |
| 4. Le conseguenze delle sentenze nn. 305 e 353 della Corte costituzionale   | 271 |
| 4.1. Le evoluzioni legislative: dal d.l. n. 251/2002 alla legge n. 45/2004  | 274 |
| 5. In ordine alla natura dei tribunali delle acque. Premessa  | 279 |
| 6. La natura dei TRAP   | 285 |
| 7. La natura del Tribunale Superiore: considerazioni generali   | 291 |
| 8. La natura del TSAP quando esercita la cognizione in grado di appello di tutte le cause decise in primo grado dal Tribunale delle acque pubbliche ( <i>ex art. 142</i> )  | 293 |
| 9. La natura del Tribunale Superiore come giudice in unica istanza ( <i>ex art. 143, t.u., n. 1775/1933</i> )   | 306 |
| 10. La natura del TSAP o le nature dei TSAP   | 311 |
| 11. Il componente non togato dei TSAP e le garanzie di indipendenza   | 321 |
| 12. La cognizione dei Tribunali regionali delle acque e del Tribunale Superiore delle acque come giudice di appello: generalità   | 323 |
| 12.1. Le controversie sulla demanialità delle acque (art. 140, lett. a)   | 324 |
| 12.2. Le controversie circa i limiti dei corsi (art. 140, lett. b)  | 328 |
| 12.3. Le controversie aventi ad oggetto qualunque diritto relativo alle derivazioni e utilizzazioni di acqua pubblica (art. 140, lett. c)   | 329 |
| 12.3.1. <i>Segue: l'art. 3 del t.u. n. 1775/1933</i>  | 332 |
| 12.4. Le controversie, di qualunque natura, riguardanti la occupazione totale o parziale, in conseguenza dell'esecuzione o manutenzione di opere idrauliche, di bonifica e derivazione e utilizzazione di acque (art. 140, lett. d) e lett f) | 334 |
| 12.5. Le controversie per risarcimenti di danni ai termini dell'art. 2 del t.u. delle leggi 25 luglio 1904, n. 523 (art. 140, lett. e)  | 336 |
| 13. Cenni di sintesi  | 339 |

## CAPITOLO V

## IL TRIBUNALE SUPERIORE DELLE ACQUE IN UNICA ISTANZA

|  |     |
|--|-----|
| 1. La competenza del Tribunale Superiore in unica istanza  | 345 |
| 2. La cognizione sui ricorsi per incompetenza, per eccesso di potere e per violazione di legge avverso i provvedimenti presi in materia di acque pubbliche (art. 143, lett. a) | 349 |
| 2.1. Il riparto tra Tsap e giudice amministrativo  | 355 |
| 2.2. Il riparto in materia concessoria e urbanistica (art. 133, co. 1, lett. b), c), f), c.p.a.)   | 362 |
| 3. La cognizione di merito del Tsap <i>ex</i> art. 143, lett. b)   | 368 |
| 3.1. Le controversie nel merito sulle opere indicate dagli artt. 217 e 221, t.u. n. 1775/1933  | 370 |
| 3.2. I provvedimenti adottati dall'autorità amministrativa in materia di regime delle acque pubbliche ai sensi dell'art. 2 del t.u. 25 luglio 1904, n. 523                     | 372 |
| 3.3. La cognizione di merito sui provvedimenti <i>ex</i> art. 378 e 379 della legge 20 marzo 1865, n. 2248, all. F   | 374 |
| 4. La cognizione del Tsap sui ricorsi <i>ex</i> art. 143, lett. c)   | 374 |
| 5. L'art. 144 t.u. n. 1775/1933  | 381 |
| 6. La cognizione di merito del Tsap  | 382 |
| 7. Il procedimento avanti al Tsap in unico grado   | 391 |
| 8. La fase introduttiva del giudizio avanti al Tsap e l'attuale assenza di disciplina del processo telematico  | 394 |
| 9. La fase avanti al giudice delegato  | 402 |
| 9.1. La fase istruttoria   | 403 |
| 9.2. La fase cautelare   | 405 |
| 10. La conclusione del giudizio  | 407 |
| 11. Le impugnazioni delle pronunce del Tsap: le posizioni dottrinali   | 407 |
| 11.1. La posizione della Cassazione  | 413 |
| 12. La rettificazione <i>ex</i> art. 204 t.u. n. 1775/1933   | 420 |
| 13. La questione dell'ottemperanza tra giudice amministrativo e Tsap   | 422 |
| 14. Il rinvio operato dall'art. 208 t.u. n. 1775/1933  | 428 |
| 15. L'adeguamento della disciplina del r.d. n. 1775/1933 alle evoluzioni normative   | 429 |
| 16. Questioni di compatibilità con i principi processuali costituzionali ed euronitari   | 435 |
| 16.1. Cenni alla coerenza con i principi CEDU  | 441 |
| 17. Il rapporto con la VI disp. trans. concl. Cost.  | 444 |

## CAPITOLO VI

## PROSPETTIVE DEL GIUDICE DELLE ACQUE

|   |     |
|---|-----|
| 1. Premessa   | 449 |
| 2. La posizione della dottrina  | 450 |
| 3. La tentata soppressione del giudice delle acque con d.l. n. 251/2002   | 454 |
| 4. Il disegno di legge A.S. n. 1075 “Soppressione dei tribunali regionali e del Tribunale Superiore delle acque pubbliche”  | 455 |
| 4.1. L’attribuzione di tutte le controversie dei tribunali delle acque al giudice amministrativo: verifica della compatibilità costituzionale alla luce della nozione di giurisdizione esclusiva della Corte costituzionale | 457 |
| 5. Considerazioni conclusive sul disegno di legge   | 466 |