

# Indice

---

	<i>pag.</i>
Introduzione	XVII
<i>Bibliografia generale</i>	XXI

## CAPITOLO I

### Introduzione metodologica

*Lucio Pegoraro e Angelo Rinella*

1. Definizione	1
2. Formanti, crittotipi, diritto muto	2
3. Al di là di <i>finisterrae</i>	5
4. Oltre il diritto: l'uso delle altre scienze	8
4.1. Linguistica	8
4.2. Storia del diritto e storia delle dottrine politiche	10
4.3. Filosofia del diritto, sociologia del diritto e antropologia giuridica	11
4.4. Scienza politica	12
4.5. Altre scienze sociali: economia, statistica, geografia, psicologia	13
5. Classificazioni, elementi pertinenti ed elementi determinanti	15
6. Modelli e dinamica dei modelli	18
7. I livelli di comparazione	20
8. Funzioni pratiche della comparazione	21
8.1. Lo studio del proprio diritto attraverso la comparazione	22
8.2. La costruzione del diritto codificato	23
8.3. L'edificazione di diritti comuni (unificazione/armonizzazione del diritto)	23
8.4. L'aiuto ai giudici	25
9. Sfide attuali	26
Riferimenti bibliografici	27

## CAPITOLO II

## Famiglie, sistemi giuridici, fonti del diritto

Sezione I - *Famiglie e sistemi giuridici (Angelo Rinella)*

1. Premessa	31
2. Le “famiglie giuridiche” secondo le classificazioni di tipo assoluto	33
3. Le “famiglie giuridiche” secondo le classificazioni di tipo relativistico	35
4. Le “famiglie giuridiche” secondo le classificazioni di tipo relativistico/prevalente	35
5. La relatività delle classificazioni in famiglie giuridiche	37
Riferimenti bibliografici	39

Sezione II – *Le fonti di legittimazione (Lucio Pegoraro e Angelo Rinella)*

1. Definizioni e concetti generali	40
2. Premessa	41
3. Le consuetudini	43
4. Il diritto delle convenzioni e dei trattati	45
5. Il diritto a base religiosa	47
5.1. Diritto di ispirazione religiosa e tradizionale	48
5.1.1. In particolare, il diritto indù e indiano	49
5.1.2. In particolare, i sistemi giuridici dell’Estremo Oriente: Cina e Giappone	51
5.2. Diritto divino	54
5.2.1. Diritto canonico	54
5.2.2. Diritto ebraico	55
5.2.3. Diritto islamico	55
6. Il diritto giurisprudenziale	57
6.1. Diritto giurisprudenziale e interpretazione	57
6.2. Diritto dei dotti (diritto romano, islamico, brahmanico)	58
6.3. Diritto transnazionale e <i>soft law</i>	60
6.4. Il <i>common law</i>	63
6.4.1. Le origini e l’asestamento	63
6.4.2. La giurisdizione di <i>equity</i>	66
6.4.3. Circolazione e ramificazioni del modello di <i>common law</i>	68
6.4.4. Il precedente giudiziario	69
6.4.5. Legge e interpretazione giudiziaria nei sistemi di <i>common law</i>	71
7. Il diritto posto dalle autorità politiche	72
7.1. In particolare, il <i>civil law</i> dalla grande codificazione alla crisi della legge	73

	<i>pag.</i>
7.2. Il diritto codificato degli altri sistemi	76
7.2.1. In particolare, il diritto russo e sovietico	76
7.2.2. In particolare, il diritto dell'America Latina	77
Riferimenti bibliografici	79
Sezione III – <i>La struttura delle fonti del diritto (Lucio Pegoraro)</i>	
1. Stato sociale, crisi della legge e rigidità della costituzione	83
2. La legge	85
2.1. Legge e principi del diritto	85
2.2. La riserva di legge	87
2.3. Leggi provvedimento e leggi formali	88
2.4. Il procedimento di formazione della legge	89
2.4.1. La fase dell'iniziativa	90
2.4.2. La fase costitutiva	91
2.4.3. L'intervento del Capo dello Stato e la pubblicazione	93
3. Leggi rinforzate o atipiche e leggi organiche	94
4. Leggi delegate, decreti-legge e <i>subordinate legislation</i>	97
4.1. La legislazione delegata ( <i>civil law</i> )	97
4.2. <i>Delegated legislation</i> nei sistemi di <i>common law</i>	98
4.3. Decreti e ordinanze di necessità	99
5. Le fonti degli enti territoriali policentrici	100
5.1. Costituzioni e statuti	101
5.2. La ripartizione delle competenze	101
5.2.1. La ripartizione delle competenze negli ordinamenti federali	102
5.2.2. La ripartizione delle competenze negli ordinamenti regionali e nel Regno Unito	105
5.3. Fonti dell'Unione Europea e leggi nazionali	108
6. Il regolamento	110
7. Fonti-atto residue	111
7.1. Regolamenti parlamentari	112
7.2. Sentenze costituzionali	113
7.3. Referendum abrogativo	113
Riferimenti bibliografici	113

## CAPITOLO III

## Costituzioni e costituzionalismo

*Giuseppe Morbidelli*Sezione I - *La costituzione (Giuseppe Morbidelli)*

1. Il significato polisenso di costituzione	117
1.1. Nozione giuridica di costituzione	118
1.2. La costituzione come legge fondamentale	119
2. La “legge superiore” nella storia	119
2.1. Antiche formulazioni	120
2.2. La legge superiore nel pensiero politico del XVII e del XVIII secolo e il suo affermarsi in Inghilterra	121
2.3. Le costituzioni del Nord America e della Rivoluzione Francese e i loro principi comuni	123
2.4. La normatività della costituzione	125
3. Il costituzionalismo	126
3.1. Costituzionalismo, politica, ideologia	127
3.2. La forza espansiva del costituzionalismo	128
3.3. Costituzionalismo e interpretazione	131
3.4. I cicli del costituzionalismo	136
3.5. Evoluzione del costituzionalismo	138
3.6. Verso un costituzionalismo globale?	139
4. Altre nozioni di costituzione	143
4.1. Costituzione formale e costituzione materiale	143
5. Nozione di potere costituente	146
5.1. Definizione e caratteri	146
5.2. Le matrici ideologiche del potere costituente	147
5.3. Giustificazione del potere costituente	148
5.4. Varietà dei procedimenti costituenti	149
5.5. Tendenze verso la giuridicizzazione del potere costituente	152
6. Classificazione delle costituzioni	154
6.1. Secondo il loro formarsi	154
6.2. Costituzioni rigide e costituzioni flessibili	157
6.3. Costituzioni scritte e costituzioni consuetudinarie	160
7. Il contenuto delle costituzioni	162
7.1. I diritti fondamentali: categorie e garanzie. Cenni	163
8. Preamboli e norme programmatiche delle costituzioni	167
8.1. Preamboli	167
8.2. Disposizioni programmatiche	168
9. Ulteriori definizioni di costituzione	170

	<i>pag.</i>
9.1. Costituzioni pluritestuali, costituzioni provvisorie, costituzioni instabili	170
9.2. Costituzione vivente, costituzione in senso sostanziale, costituzione bilancio, costituzione programma	171
Riferimenti bibliografici	172
<i>Sezione II – Le dinamiche della costituzione (Giuseppe Morbidelli)</i>	
1. Il principio della “revisionabilità” e i suoi limiti	179
1.1. La revisione delle costituzioni flessibili	179
1.2. La revisione delle costituzioni rigide: i limiti sostanziali (di tempo, di circostanza, di contenuto)	181
2. Procedure di revisione	186
2.1. Le procedure di revisione nelle costituzioni rigide: tipologie principali	186
2.2. Le procedure di revisione delle costituzioni cc.dd. “a rigidità variabile”	193
3. Tipologie delle revisioni	196
3.1. Le revisioni totali	196
3.2. Le revisioni tacite	200
3.3. Le revisioni conseguenti alla ratifica di trattati comportanti limitazioni di sovranità	201
4. L’eccesso di costituzionalizzazione	204
5. Deroga o rottura della costituzione	207
5.1. Deroga	207
5.2. Rottura	207
5.3. Autorottura	207
5.4. Rottura autorizzata	208
5.5. Sospensione	208
6. Lo stato di crisi	211
6.1. Disciplina	211
6.2. Le competenze dei Parlamenti in regime di crisi	214
6.3. Contenuti e limiti della sospensione in regime di crisi	215
7. La difesa della costituzione	220
7.1. Premessa di metodo	220
7.2. Il diritto di resistenza	221
7.3. La democrazia protetta	224
7.4. Disciplina della c.d. “opposizione anticostituzionale”	226
7.5. In Italia	229
7.6. La protezione della costituzione nelle situazioni di emergenza: il terrorismo internazionale	232
Riferimenti bibliografici	240

	<i>pag.</i>
<i>Sezione III – Costituzioni senza costituzionalismo (Angelo Rinella)</i>	
1. Costituzioni senza costituzionalismo	243
2. I diritti dell'uomo senza costituzionalismo nelle costituzioni dei paesi asiatici	245
3. "Costituzione" e "costituzionalismo" a colori cinesi	248
4. Teocrazie costituzionali senza costituzionalismo: Afghanistan e Iran	251
Riferimenti bibliografici	254

#### CAPITOLO IV

### Le forme di Stato

*Mauro Volpi*

1. I criteri di classificazione	255
2. Democrazia e autocrazia	257
3. L'evoluzione storica: l'ordinamento feudale	260
4. Lo Stato assoluto	262
5. Lo Stato liberale	264
6. Lo Stato autoritario	269
7. Lo Stato socialista	274
8. La crisi dell'URSS e degli Stati socialisti europei	279
9. L'evoluzione dello Stato socialista in Asia e a Cuba	281
10. Lo Stato democratico	284
11. La diffusione del modello democratico e i problemi della democrazia	289
12. La forma di Stato nei paesi in via di sviluppo	294
Riferimenti bibliografici	301

#### CAPITOLO V

### Diritti e libertà fondamentali

*Angelo Rinella*

1. Introduzione	305
2. Le origini storiche dei diritti e delle libertà fondamentali e loro evoluzione	307
3. Generazioni e classificazioni dei diritti e delle libertà fondamentali	310
4. La codificazione dei diritti e delle libertà	313
5. I limiti ai diritti e alle libertà fondamentali	320
6. I diritti non codificati	321
7. Universalità dei diritti e loro internazionalizzazione	323

	<i>pag.</i>
8. La regionalizzazione dei diritti e delle libertà fondamentali	325
8.1. La regionalizzazione dei diritti in Europa	326
8.2. La regionalizzazione dei diritti in America	327
8.3. La regionalizzazione dei diritti in Africa	329
8.4. La regionalizzazione dei diritti nell'area di cultura araba	331
8.5. Diritti dell'uomo e valori asiatici	334
9. Il principio di uguaglianza quale pre-condizione della garanzia dei diritti e delle libertà	337
10. La giurisdizione costituzionale delle libertà	339
11. Il <i>juicio de amparo</i> mexicano e la sua diffusione, specialmente in America latina	344
12. Il ricorso diretto a tutela dei diritti in Europa: Svizzera, Germania e Spagna	346
13. La tutela "multilivello" dei diritti	348
14. La Convenzione europea dei diritti dell'uomo e la tutela dei diritti	350
15. La Corte di giustizia europea e la tutela dei diritti	351
16. La tutela giurisdizionale sovranazionale dei diritti in America e in Africa	354
Riferimenti bibliografici	356

## CAPITOLO VI

### La distribuzione territoriale dei poteri: tipi di Stato e Unione Europea

*Mauro Volpi*

#### Sezione I – I tipi di Stato

1. Stato unitario e Stato composto	359
2. Lo Stato federale	360
3. Le teorie sulla natura giuridica dello Stato federale	362
4. L'evoluzione degli Stati federali	366
5. Lo Stato regionale	371
6. Le teorie sulla natura giuridica dello Stato regionale	374
7. L'evoluzione degli Stati regionali	376
8. Stati federali e Stati regionali	379
Riferimenti bibliografici	380

#### Sezione II – Organizzazioni sovranazionali: l'Unione Europea

1. Organizzazioni internazionali, transnazionali, regionali e sovranazionali	383
2. Origine ed evoluzione dell'Unione Europea	386

	<i>pag.</i>
3. Dalla “costituzione europea” al trattato di Lisbona	390
4. Gli organi dell’Unione Europea: la forma di governo	393
5. Le competenze e gli atti giuridici dell’Unione Europea	395
6. I rapporti tra il diritto dell’Unione e il diritto degli Stati membri	398
7. La natura giuridica dell’Unione Europea	400
8. L’Unione Europea di fronte alla crisi: problemi e prospettive	401
Riferimenti bibliografici	403

## CAPITOLO VII

### Le forme di governo

*Mauro Volpi*

1. Forme di governo e forme di Stato	405
2. I criteri di classificazione	406
3. La monarchia costituzionale	411
4. La forma di governo parlamentare	413
5. La forma di governo parlamentare a prevalenza del Governo: il Regno Unito	416
6. La forma di governo parlamentare a prevalenza del Parlamento: la III Repubblica francese	420
7. La razionalizzazione della forma di governo parlamentare dopo la prima guerra mondiale: la Repubblica di Weimar	421
8. La razionalizzazione nel secondo dopoguerra: la IV Repubblica francese	424
9. La forma di governo parlamentare in Italia	427
10. La forma di governo parlamentare nella Repubblica federale tedesca	432
11. Le tendenze del parlamentarismo contemporaneo	435
12. La forma di governo presidenziale	439
13. Il presidenzialismo negli Stati Uniti d’America	441
14. La forma di governo direttoriale: la Confederazione svizzera	446
15. La forma di governo semipresidenziale	449
16. Il semipresidenzialismo nella V Repubblica francese	452
17. La forma di governo semiparlamentare: lo Stato di Israele dal 1992 al 2001	456
18. Forme di governo e sistemi politici	459
Riferimenti bibliografici	461



**CAPITOLO VIII**

**L'organizzazione costituzionale**

*Mauro Volpi*

*Sezione I – Organizzazione dello Stato e organi costituzionali*

1. Introduzione	465
Riferimenti bibliografici	467

*Sezione II – Il Popolo*

1. Democrazia rappresentativa e democrazia diretta	468
2. Sistemi elettorali	470
3. Istituti di democrazia diretta	476
4. Democrazia partecipativa	485
Riferimenti bibliografici	486

*Sezione III – Il Parlamento*

1. Origine e struttura	488
2. Autonomia, continuità e organizzazione interna	492
3. <i>Status</i> dei parlamentari	497
4. Funzioni	500
5. Il rapporto di fiducia	502
6. Atti di indirizzo e di controllo	505
7. Atti conoscitivi e ispettivi	509
Riferimenti bibliografici	511

*Sezione IV – Il Governo*

1. Origine e struttura	512
2. <i>Status</i> dei membri del Governo	517
3. Formazione del Governo	520
4. Crisi di governo	526
5. I rapporti infragovernativi	527
Riferimenti bibliografici	529

*Sezione V – Il Capo dello Stato*

1. Natura e ruolo	530
2. Derivazione e durata in carica	532
3. Poteri	536

	<i>pag.</i>
4. Responsabilità	541
Riferimenti bibliografici	544

## CAPITOLO IX

## Giustizia costituzionale

*Lucio Pegoraro*

1. Definizione	547
2. Antichi precedenti: dal diritto attico al <i>Bonham's case</i>	548
3. Evoluzione del controllo di costituzionalità in Francia	549
4. Altre forme di controllo "politico": il Capo dello Stato quale "custode della costituzione"; gli ordinamenti socialisti, il controllo di costituzionalità "interno" e il controllo "religioso"	552
5. Il controllo giurisdizionale: genesi della <i>judicial review of legislation</i> negli Stati Uniti d'America e caratteri del controllo di costituzionalità	554
6. La <i>Verfassungsgerichtsbarkeit</i> kelseniana	557
7. Ibridazione dei modelli di controllo diffuso e accentrato (il controllo incidentale di costituzionalità) e pluralismo dei sistemi	559
8. Sindacato diffuso e concentrazione del controllo in alcuni ordinamenti europei e latino-americani: <i>quartum genus</i> o sistemi paralleli/misti/duali?	562
9. Esportazione e circolazione dei modelli	564
10. Diffusione del controllo preventivo	565
11. Circolazione del controllo diffuso	567
12. La circolazione del controllo accentrato: pluralità di soluzioni	568
13. Modalità organizzative: la selezione dei giudici delle Corti supreme	570
14. Criteri di nomina o d'elezione nelle Corti costituzionali <i>ad hoc</i>	572
15. L'accesso alle Corti costituzionali; in particolare, il ricorso diretto	575
16. La tutela delle libertà e dei diritti dei cittadini: <i>amparo</i> e <i>Verfassungsbeschwerde</i>	576
17. Tipologia e "forza" delle decisioni di costituzionalità; le sentenze costituzionali quali fonti del diritto	579
18. Sentenze di accoglimento, sentenze di rigetto e altri tipi di pronunce	581
19. Giudici e Parlamento di fronte al vincolo delle sentenze	583
20. L'efficacia temporale delle pronunce	584
21. Il "discorso" delle Corti e il loro "uditorio"; processi di decisione (o "di invenzione") e processi di giustificazione (o "di validazione")	586
22. Limiti all'attività delle Corti	589
23. Dalla regolazione delle competenze negli ordinamenti policentrici alla giurisdizione delle libertà e dell'eguaglianza	592

*Indice* XV

*pag.*

24. Le “altre funzioni” delle Corti costituzionali  
25. Dai modelli ai sistemi  
Riferimenti bibliografici

594  
597  
601

Il diritto comparato *on line*  
a cura di Silvia Bagni e Giorgia Pavani

607

Indice analitico  
a cura di Maria Francesca Cavalcanti

621

