

Indice

	<i>pag.</i>
<i>Premessa</i>	XIII

I

QUALCHE QUESTIONE PRELIMINARE ÉLITE, SOCIETÀ CIVILE E UOMO COMUNE

Introduzione

1. Costituzione e fiducia nella società	3
2. Costituzionalismo <i>populist</i>	8
3. <i>Common man</i> : costituzionalismo d'élite e costituzionalismo del popolo	10
4. Elitismo e popolarismo e le loro varianti	13
5. Oltre l'America?	14

I

Costituzione ed élite

1. Che si intende per élite?	17
2. Costituzionalismo moderno e teoria delle élite	21
3. Costituzione e poliarchia	23
4. Prima critica: contraenti non ideali	27
5. Seconda critica: i governanti diventano la nuova élite	30
6. Ruolo delle élite nell'assetto istituzionale: esperti e impermeabilità al cambiamento	32
7. Costituzione e teoria del diritto	34
7.1. Contiguità fra politica e diritto	34
7.2. Costituzione come documento per profani	35
7.3. Costituzione densa e Costituzione sottile	35

II**Costituzione e società civile**

- | | |
|---|----|
| 1. Costituzionalismo e società | 37 |
| 2. Costituzione e democrazia: popolo fra fatti sensibili e idee | 38 |

III**La costituzione dei *common men***

- | | |
|---|----|
| 1. Società civile e <i>common man</i> | 45 |
| 2. Populismo ed impulso democratico | 46 |
| 3. Il populismo nella storia: da Thomas Jefferson al Partito del Popolo | 47 |
| 4. Anti-intellettualismo e saggezza dell'uomo comune | 50 |
| 5. Il lato fosco del populismo | 51 |
| 6. <i>Ordinary men</i> e costituzione | 54 |

II

**COSTITUZIONALISMO GIURIDICO:
TRE TAPPE STORICHE DI ELITISMO COSTITUZIONALE**

IV**Costituzionalismo giuridico ed elitismo costituzionale**

- | | |
|---|----|
| 1. Costituzionalismo giuridico e ruolo dei giuristi | 59 |
| 2. Storia e teoria | 61 |
| 3. Tre tappe di elitismo costituzionale | 62 |

V**Elitismo e dogmatica giuridica. Costituzionalismo americano a cavallo fra Ottocento e Novecento**

- | | |
|--|----|
| 1. Elitisti e popolaristi al passaggio di secolo | 67 |
| 2. Costituzionalismo <i>laissez faire</i> | 68 |

pag.

3. Cause del malcontento popolare nei confronti della giurisprudenza	72
3.1. Attivismo giudiziario	72
3.2. La teoria come risposta all'interesse: Oliver Wendell Holmes	74
3.3. Critiche all'inefficienza del sistema giudiziario: Roscoe Pound	76
4. Politici e polemisti contro giuristi: Populisti e Progressisti all'attacco della magistratura	81
5. Corte ed élite al passaggio di secolo	84

VI

Elitismo morale. Il costituzionalismo illuminato degli anni Cinquanta e Sessanta

1. Elitismo morale e costituzionalismo	89
2. Rivoluzione dei diritti e la Corte Earl Warren	91
3. Rivoluzione dei diritti ed elitismo costituzionale: una relazione contingente	94
3.1. Attivismo giudiziario e realismo giuridico	95
3.2. Attivismo giudiziario e democrazia procedurale	96
4. Natura antimaggioritaria dei principi, <i>substantive due process</i> ed elitismo morale	99
5. L'antipopulismo degli storici e dei filosofi: Richard Hofstadter e Theodore Adorno	100
6. Elitismo morale e teoria del diritto: neocostituzionalismo giusnaturalista	105
7. Elitismo morale e filosofia politica	107
8. Il costituzionalismo progressista di Cass Sunstein	109

VII

Elitismo legalista

1. Elitismo e <i>rule of law</i>	111
2. La Corte di William Rehnquist	114
3. Elitismo legalista	117

4. Originalismo	118
5. Costituzione e principio di autorità: Larry Alexander e Frederick Schauer	123
6. Costituzionalismo legalista e principio maggioritario	128

III

COSTITUZIONALISMO POPOLARISTA

VIII

Popolarismo: fra storia e teoria

1. Costituzionalismo popolarista	133
2. Costituzione fuori dalle Corti	134
3. Diritti costituzionali e movimenti sociali	138
4. Costituzione ed <i>ordinary men</i>	143
5. Interpretazione della costituzione	145
6. Popolarismo e saggezza della folla	149

IX

Quattro forme di popolarismo

1. Che tipo di fiducia riporre nel <i>common man</i> ?	153
2. Popolarismo radicale: Richard Parker e Mark Tushnet	154
2.1. Richard Parker: vita pubblica e benessere personale	154
2.2. Energia politica e costituzione	159
3. Popolarismo dialogico	160
4. Popolarismo a fasi alterne: Levinson e Balkin	163
4.1. Popolaristi e progressisti	164
4.2. Partecipazione a fasi alterne	166
5. Popolarismo romantico	167

X**Popolarismo romantico**

- | | |
|--|-----|
| 1. Il buon senso del <i>common man</i> | 169 |
| 2. Senso comune nella tradizione filosofica | 170 |
| 3. Elitismo, senso comune e professionalismo giuridico | 175 |
| 4. Popolarismo romantico e ragionamento giuridico | 178 |

IV**QUALE COSTITUZIONALISMO****XI****Elitismo, popolarismo e dottrina della costituzione**

- | | |
|---|-----|
| 1. Elitismo e popolarismo: teorie o orientamenti? | 183 |
| 2. Politica e diritto: costituzionalismo giuridico e costituzionalismo politico | 185 |
| 3. Elitismo, popolarismo e costituzione | 187 |
| 4. Popolarismo e teoria delle istituzioni | 188 |
| 5. Popolarismo e disaccordi irragionevoli | 191 |
| 6. Salti costituzionali e democrazia dualista | 194 |
| 7. Limiti al cambiamento: esiste un diritto naturale popolarista? | 197 |

XII**Elitismo, popolarismo e teoria del diritto**

- | | |
|--|-----|
| 1. Costituzione per profani | 205 |
| 2. Costituzione e principi universali, generici, incompleti | 206 |
| 3. Canoni costituzionali ed interpretazioni dei cittadini comuni | 207 |
| 4. Costituzione densa e costituzione sottile | 209 |
| 5. Genesi sociale dei diritti e teoria della costituzione | 213 |
| 6. Diritti fra ragione e sentimenti | 215 |
| 7. Costituzionalismo e teoria del diritto | 216 |
| 8. I due volti del diritto | 217 |

XIII**Quale costituzione. Quale costituzionalismo**

1. Duplice volto del costituzionalismo	221
2. Crisi della democrazia?	224
3. Democrazia statistica e opinione pubblica?	226
4. Legittimazione politica della Corte costituzionale?	229
5. Alexy: la rivalutazione del consenso	230
6. Corte, opinione pubblica e fiducia nella società	233
7. Costituzione, diritto e <i>common man</i>	237
8. Elitismo, popolarismo e ombre del costituzionalismo	238

<i>Bibliografia</i>	241
---------------------	-----