

MAURIZIO FIORAVANTI

LA COSTITUZIONE DEMOCRATICA

Modelli e itinerari del diritto pubblico del ventesimo secolo



GIUFFRÈ FRANCIS LEFEBVRE

INDICE SOMMARIO

<i>Ringraziamento</i>	V
<i>Parole introduttive</i>	VII

I.

LA COSTITUZIONE DEMOCRATICA NELLA STORIA DEL COSTITUZIONALISMO

1.

IL DIRITTO MEDIEVALE E IL DIRITTO DEI MODERNI: LA MAGNA CARTA NELLA STORIA DEL COSTITUZIONALISMO

1. La Magna Carta e il <i>Rule of Law</i>	3
2. La Magna Carta e il governo del territorio: il <i>Government by Agreement</i> e il governo limitato	8
3. <i>The New British Constitution</i> : la Magna Carta oggi	15

2.

LEGGE E COSTITUZIONE NELL'EPOCA DEL DIRITTO PUBBLICO STATALE

1. Premessa	23
2. Il modello della Rivoluzione: il primato del Legislatore	25
3. Dopo la Rivoluzione: il <i>Rechtsstaat</i>	33
4. Il modello inglese: la sovranità del Parlamento	39
5. Conclusioni	47

3.

LEGGE E COSTITUZIONE: IL PROBLEMA STORICO DELLA GARANZIA DEI DIRITTI

1. Premessa: posizione del problema	51
---	----

2.	Le origini rivoluzionarie: la Dichiarazione dei diritti del 26 agosto 1789 e la garanzia legislativa dei diritti	53
3.	Dopo la Rivoluzione: il modello positivistico e lo Stato legislativo di diritto.	58
4.	Le trasformazioni costituzionali del Novecento: lo Stato costituzionale e la garanzia costituzionale dei diritti	64

4.

L'UGUAGLIANZA COME PRINCIPIO COSTITUZIONALE

1.	Premessa	73
2.	Uguaglianza contro Costituzione: la tradizione della costituzione mista	76
3.	Uguaglianza nella legge: la Rivoluzione e lo Stato di diritto	84
4.	Uguaglianza nella Costituzione: le Costituzioni democratiche del Novecento	91

5.

I PARADIGMI DELLA MODERNITÀ GIURIDICA E
LE COSTITUZIONI DEL NOVECENTO

1.	Il paradigma politico e quello economico	103
2.	La Costituzione democratica del Novecento e la sua incidenza sulla attualità dei paradigmi tradizionali del diritto moderno.	108

II.**I CARATTERI STORICI DELLA
COSTITUZIONE DEMOCRATICA**

1.

STATO E COSTITUZIONE: L'ESPERIENZA DEL NOVECENTO

1.	Premessa: la vocazione del secolo.	117
2.	Tra le due guerre	119
3.	Dopo la Costituzione	125
4.	Conclusioni: alla fine del secolo.	129

2.

CULTURA COSTITUZIONALE
E TRASFORMAZIONI ECONOMICO-SOCIALI

1.	Premessa	133
----	--------------------	-----

- | | | |
|----|---|-----|
| 2. | La « cultura costituzionale » del Novecento | 134 |
| 3. | L'eredità del Novecento: la Costituzione democratica ed il governo del conflitto. | 140 |

3.

LA CRISI DELLO STATO LIBERALE DI DIRITTO

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | Le radici rivoluzionarie dello Stato di diritto | 147 |
| 2. | Il consolidamento borghese del diciannovesimo secolo | 150 |
| 3. | La crisi dell'ordine statale della società | 153 |

4.

LE DOTTRINE DELLA COSTITUZIONE IN SENSO MATERIALE

- | | | |
|----|---|-----|
| 1. | Premessa: la posizione del problema | 165 |
| 2. | La radice della dottrina della costituzione in senso materiale in Savigny. | 168 |
| 3. | Le rielaborazioni della dottrina nel mutato quadro costituzionale del Novecento | 170 |

5.

LA COSTITUZIONE DEMOCRATICA
COME AUTONOMO « TIPO » STORICO

- | | | |
|----|---|-----|
| 1. | La posizione del problema: la Costituzione democratica come « tipo » storico | 179 |
| 2. | Il primo carattere della Costituzione democratica: l'inclusione in Costituzione del conflitto sociale | 182 |
| 3. | Il secondo carattere della Costituzione democratica: la dimensione della inviolabilità. | 186 |
| 4. | Il terzo carattere della Costituzione democratica: l'equilibrio dei poteri | 192 |
| 5. | Conclusioni. | 194 |

6.

LEGISLAZIONE E GIURISDIZIONE IN EUROPA:
L'ETÀ DELLO STATO COSTITUZIONALE

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | I caratteri storici dello « Stato costituzionale ». | 199 |
| 2. | Legislazione e Giurisdizione: il senso della trasformazione costituzionale | 203 |

7.

PUBBLICO E PRIVATO NELL'ETÀ
DELLO STATO COSTITUZIONALE

1.	Premessa	213
2.	La democrazia costituzionale e i diritti della persona	216
3.	Il peso della storia: la grande contrapposizione	218
4.	La Costituzione italiana del 1948	221
5.	Le tendenze in Europa	225
6.	Conclusioni.	229

8.

IL DIRITTO TRA LEGGE E GIUDICE:
IL RAPPORTO TRA DEMOCRAZIA E GIURISDIZIONE

1.	La posizione del problema. Il modello della tradizione	233
2.	La trasformazione costituzionale. Le Costituzioni del Novecento	235
3.	Conclusioni. La democrazia costituzionale	238

9.

IL DIRITTO PENALE NELL'ETÀ
DELLO STATO COSTITUZIONALE

1.	Con l'avvento dello Stato costituzionale muta radicalmente il quadro costituzionale complessivo.	241
2.	Quale costituzionalizzazione del diritto penale?	245
3.	La ricerca di un punto di equilibrio tra autorità della legge e nuova rilevanza della giurisprudenza	247

10.

OLTRE IL NOVECENTO.
COSTITUZIONE DEMOCRATICA E GLOBALIZZAZIONE

1.	Premessa. I paradigmi della modernità giuridica	255
2.	Il Novecento e la Costituzione democratica	260
3.	Oltre il Novecento. Il posto del diritto nel « tempo » nuovo	269

III.

LA COSTITUZIONE DEMOCRATICA
NELL'ESPERIENZA ITALIANA

DALLO STATUTO ALLA COSTITUZIONE

1.

UN PROFILO DI STORIA COSTITUZIONALE ITALIANA:
LA CONQUISTA DELLA SUPREMAZIA COSTITUZIONALE

1. Premessa	281
2. Lo Statuto albertino come « legge fondamentale »	283
3. La Costituzione repubblicana: la Costituzione come suprema norma giuridica	298

2.

IL PRINCIPIO DI RIGIDITÀ DELLA COSTITUZIONE

1. Rigidità, Flessibilità ed Elasticità della Costituzione.	321
2. La forma di governo da Cavour ad Orlando.	323
3. Una sanzione « giuridica » per il fondamento del governo	326
4. Il Commento allo Statuto	330
5. Cenni sulla Costituente	334

3.

GENESI E IDENTITÀ COSTITUZIONALE
DELLO STATO NAZIONALE UNITARIO

1. Il significato costituzionale delle celebrazioni, con particolare riguardo a quella del 1911.	341
2. Il « nucleo fondamentale » dello Statuto	344
3. Il <i>Diritto Pubblico Italiano</i> di Santi Romano	347

4.

IL PROBLEMA DELL'ORDINE POLITICO
NELLA CULTURA COSTITUZIONALE ITALIANA DEL NOVECENTO

1. Premessa: la « cultura costituzionale »	353
2. Il punto di partenza: lo Stato legislativo di diritto.	355
3. Il progetto autoritario	359

- | | | |
|----|---|-----|
| 4. | Il progetto democratico | 363 |
| 5. | Il punto di arrivo: lo Stato costituzionale | 367 |

*LE TRASFORMAZIONI COSTITUZIONALI
DEL NOVECENTO*

5.

LE TRASFORMAZIONI DELLA CITTADINANZA
NELL'ETÀ DELLO STATO COSTITUZIONALE

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | La costruzione dello Stato costituzionale | 373 |
| 2. | Verso una nuova cittadinanza, su esclusiva base costituzionale? | 377 |
| 3. | Il ruolo della giurisprudenza, in particolare nella definizione della titolarità dei diritti sociali | 383 |

6.

LE DUE TRASFORMAZIONI COSTITUZIONALI
DELL'ETÀ REPUBBLICANA

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | Premessa | 387 |
| 2. | Forza di legge e forza della Costituzione | 389 |
| 3. | Il mutamento dell'assetto delle fonti del diritto | 392 |
| 4. | La questione di un ordine giuridico sovranazionale | 399 |

7.

GLI ANNI SETTANTA:
LA TRASFORMAZIONE DEL MODELLO COSTITUZIONALE

- | | | |
|----|---|-----|
| 1. | La critica di Mortati all'attuazione della Costituzione, ferma alla rivalutazione del Parlamento | 405 |
| 2. | La crisi dei partiti, che non riescono ad essere motore di un'effettiva costruzione di uno Stato di « tipo nuovo ». | 410 |
| 3. | Prende corpo un'attuazione di tipo giurisdizionale | 412 |

8.

L'ULTIMO QUARTO DEL NOVECENTO:
LA TRASFORMAZIONE COSTITUZIONALE

- | | | |
|----|---|-----|
| 1. | Premessa | 421 |
| 2. | Il senso della trasformazione | 422 |

- 3. Lo « Stato costituzionale » come esito della trasformazione. 426
- 4. Bilancio della trasformazione: il permanente problema del fondamento della Costituzione 429

9.

IL LEGISLATORE E I GIUDICI DI FRONTE ALLA COSTITUZIONE

- 1. Lo Stato di diritto della tradizione e lo Stato costituzionale del presente 437
- 2. Il « modello » della tradizione: la cultura costituzionale europea tra Otto e Novecento 439
- 3. Le Costituzioni democratiche del Novecento 445
- 4. Conclusioni: il superamento della cultura del « primato » 451

10.

LA CORTE E LA COSTRUZIONE
DELLA DEMOCRAZIA COSTITUZIONALE

- 1. Premessa: quale democrazia? 455
- 2. Dalla democrazia legislativa alla democrazia costituzionale: il significato della trasformazione costituzionale 457
- 3. Le tre finalità fondamentali della Costituzione. 460
 - 3.1. Riconoscere e governare il conflitto sociale: realizzare i principi generali di giustizia 461
 - 3.2. Anteporre la persona allo Stato: riconoscere la dimensione della inviolabilità. 463
 - 3.3. Limitare ed equilibrare i poteri 469
- 4. Il ruolo della Corte nel processo di trasformazione costituzionale: considerazioni conclusive 473

APPENDICE

IL « SENTIMENTO POPOLARE »
PER LA COSTITUZIONE

477

- Riconoscimenti* 483
- Nota per il lettore* 486