

INDICE

	<i>pag.</i>
Preludio	1
 Parte Prima LE LINEE DEL PENTAGRAMMA di Aldo Andrea Cassi 	
Capitolo I MEDIOEVO GIURIDICO PASSATO REMOTO PROSSIMO VENTURO	
1. Il Medioevo del futuro giurista	9
1.1. “Mille e non più mille”, verso il Terzo Millennio	9
1.2. La questione del “Medioevo”. Lampi nel buio	13
2. L’anatra, il gallo e la scrofa ducaria	15
2.1. Una panoramica (SRI)...	15
2.2. ... e qualche zoom	21
2.2.1. Il Cristianesimo e la Chiesa	21
2.2.1.1. I vescovi. La giustizia nella/della <i>episcopalis audientia</i>	23
2.2.1.2. I vescovi di Roma. Autorità e autorevolezza. Il “cesaropapismo” e le <i>dignitates distinctae</i>	26
2.2.1.3. I monasteri	28
2.2.1.3.1. L’abate. Autorità e autorevolezza. Uno non vale uno: il <i>sanius consilium</i>	29
2.2.1.3.2. I penitenziali irlandesi e la “scoperta” dell’“elemento soggettivo”	30
2.2.2. La “civiltà barbarica”. Un apparente ossimoro	32
2.2.2.1. Il laboratorio giuridico dei Visigoti	39
2.2.2.2. I Franchi, la Legge Salica e la scrofa ducaria	41
2.2.2.3. I Longobardi. Giustizia ordalica di spada e diritto “in punta di fioretto”	43

	<i>pag.</i>
2.2.3. Un diritto in cerca d'autore	48
2.2.3.1. Il "diritto romano <i>volgare</i> "	48
2.2.3.2. Il "diritto romano <i>cristiano</i> "	49
2.2.3.3. Gli artigiani. Il ruolo in <i>backstage</i> degli ecclesiastici e quello dei formulari notarili. Dalla <i>firmitas</i> al <i>format</i>	50
3. Il Feudalesimo	52
3.1. Carlo Magno	52
3.2. Il feudo. Il vincolo di <i>fidelitas</i>	55
4. 1070/1076: anni formidabili	56
4.1. 1070: l' <i>Expositio ad Librum Papiensem</i> e il nuovo approccio della Scuola di Pavia	57
4.2. 1075: il <i>Dictatus papae</i> e la "riforma gregoriana" della Chiesa	60
4.3. 1076: il placito di Marturi e la "riemersione" del diritto romano giustiniano	63
5. Effervescenze istituzionali	65
5.1. "L'aria di città rende liberi"	65
5.1.1. La straordinaria esperienza del Comune italoico	65
5.1.2. <i>Fidelitas</i> e "bene comune" all'interno ...	69
5.1.3. ... <i>Libertas</i> e autonomia verso l'esterno	70
5.1.4. Dietro le quinte. Il poker d'assi del Barbarossa e gli <i>sherpa</i> nella "pace" di Costanza	73
5.1.5. Originalità del modello comunale	75
5.1.6. Cittadini immatricolati. Le corporazioni	77
5.2. Splendori del Regno di Sicilia	78
5.2.1. Il "regno del sole". La Sicilia dei Normanni	79
5.2.2. <i>Stupor mundi</i> . La Sicilia sveva di Federico II	80
6. Le origini	82
6.1. Nasce l'Università	82
6.1.1. Didattica e ricerca: le due scintille della <i>lucerna iuris</i>	82
6.1.2. L'organizzazione dell'Università	85
6.1.3. Le <i>lectiones</i>	88
6.1.4. <i>Tremendum et rigorosum examen</i>	90
6.1.5. Un modello in movimento	90
6.2. Nasce la scienza giuridica	92
6.2.1. Un formidabile apparato di <i>link</i> nel Corpus Iuris. Le glosse	92
6.2.2. Sofisticati strumenti logici e grossolani (felici) svarioni	93
6.2.3. La <i>distinctio</i>	95
6.2.4. La Scuola dei Glossatori. Cinque generazioni... fino a oggi	96
6.3. (Ri)nasce il diritto canonico	99
6.3.1. Dopo 1000 anni di <i>ius canonicum</i> ...	99
6.3.2. ... un nuovo inizio. Ancora a Bologna. Graziano	100

	<i>pag.</i>
6.3.3. Il <i>Corpus Iuris Canonici</i> . Decretisti e decretalisti	103
6.3.4. L'uno e l'altro diritto: l' <i>utrumque ius</i>	104
6.3.4.1. Una "doppia laurea": i <i>doctores "in utroque iure"</i>	105
6.3.4.2. Vasi comunicanti	105
6.3.4.2.1. Il processo romano-canonico. Lo <i>Speculum</i> di Guglielmo Durante	106
6.3.4.2.2. Il ruolo dell' <i>aequitas</i> . L'allegoria degli <i>honorabiles viri</i>	108
7. La parabola del diritto comune	110
7.1. La Scuola di Orléans e la Scuola del Commento	110
7.2. La "prammatizzazione" del Diritto. La <i>communis opinio</i>	114
7.3. Dilatazione europea e compressioni locali della <i>communis opinio</i> . Le "leggi delle citazioni"	116

Primo Interludio

Una manica molto larga La formazione della *common law*

1. <i>Ius commune</i> e <i>common law</i>	119
2. La conquista normanna e i primi elementi di diversificazione	120
3. Le tre Corti londinesi e il sistema dei <i>writs</i>	122
4. La finzione del "precedente" e la <i>case law</i>	125
5. La formazione dei giuristi inglesi	128

Capitolo II

L'ETÀ MODERNA TRA SOLUZIONI DI CONTINUITÀ E CONTINUITÀ DI SOLUZIONI (GIURIDICHE)

1. Il concetto di Età Moderna nella Storia del Diritto	131
2. 1492. Un diritto antico per il Nuovo Mondo o un nuovo diritto per il Vecchio Mondo?	136
2.1. La <i>Conquista</i> e il Diritto. <i>Indios</i> e <i>cow boys</i> . Definizioni e segni	136
2.2. Umanità in questione	142
2.3. "Guerra umanitaria", implicazioni economiche e "diritti fondamentali"	144
3. L'Umanesimo giuridico	147
3.1. Le origini italiane di una "rivoluzione" filologica (e giuridica)	147
3.2. Lo sviluppo francese. Il <i>mos gallicus</i> . Erudite ed aspre polemiche	148
3.3. La "giurisprudenza elegante olandese"	150

	<i>pag.</i>
3.4. Nuove concezioni e nuove didattiche (dal cosmo al piano di studi per gli studenti di giurisprudenza)	151
4. I Grandi Tribunali	152
4.1. Origini e funzioni dei Grandi Tribunali	152
4.2. La giurisprudenza delle Corti superiori: sua valenza “nazionale” e <i>inter nationes</i>	153
4.3. Uno sguardo in terra francese e germanica...	155
4.4. ... e un colpo d’occhio alla Penisola	156
5. Alla (ri)scoperta del diritto naturale	159
5.1. La Scuola di Salamanca	159
5.1.2. Le grandi cattedrali concettuali dei “teologi-giuristi”	159
5.1.3. Grammatica e sintassi del moderno diritto internazionale	161
5.1.3.1. Francisco de Vitoria	162
5.1.3.2. Francisco Suárez	165
5.2. Il Giusnaturalismo	168
5.2.1. Lo sviluppo geometrico del diritto	168
5.2.2. Modelli e indirizzi giusnaturalisti in Europa	170
5.2.2.1. Il giusnaturalismo in area olandese. Ugo Grozio e Baruch Spinoza	170
5.2.2.2. Il giusnaturalismo inglese. Hobbes e Locke	177
5.2.2.3. La scuola giusnaturalista tedesca. Pufendorf – Thomasius – Leibniz – Wolff	186
5.2.2.4. Il diritto naturale nella dottrina giuridica francese. Domat e Pothier	192
6. Ultimi sussulti del sistema di diritto comune	197
6.1. Rimedi endogiurisprudenziali. Compilazioni e “consolidazioni-raccolta”	197
6.2. Le <i>Ordonnances</i> di Colbert e di D’Aguessau	199
7. L’Illuminismo	203
7.1. Illuminismo e Illuminismi	203
7.2. Le grandi riforme dell’“Assolutismo illuminato” (<i>Aufgeklärte Absolutismus</i>)	210
7.2.1. Le riforme di Federico II di Prussia	210
7.2.1.1. Il mugnaio e i giudici di Berlino. La riforma della giustizia	211
7.2.1.2. L’ <i>ALR</i>	214
7.2.2. Le riforme dell’“Assolutismo illuminato” absburgico	216
7.2.2.1. Il periodo teresiano	217
7.2.2.2. Il periodo giuseppino	218
7.3. L’Illuminismo francese	222
7.3.1. Il tridente della <i>Lumière</i>	223

	<i>pag.</i>
7.3.1.1. Il polemista. Voltaire	223
7.3.1.2. Il filosofo. Rousseau	227
7.3.1.3. Il giurista. Montesquieu	232
7.4. Il diritto della Rivoluzione francese	235
7.4.1. Il <i>Droit Intermédiaire</i>	235
7.4.2. Dinamiche costituzionali	240
7.5. L'illuminismo giuridico italiano	243
7.5.1. Qualche riflesso dell'Assolutismo illuminato	243
7.5.2. Il fervente laboratorio giuridico dell'Illuminismo italiano	245
7.5.3. Il "triennio giacobino". Repubbliche e Regni	249
7.5.3.1. La Repubblica Cispadana e la Repubblica Cisalpina	249
7.5.3.2. La Repubblica Italiana	250
7.5.3.3. Il Regno d'Italia	251

Secondo Interludio

Una manica (un po') più stretta La nascita dell'*equity*

1. La <i>Court of Chancery</i>	253
2. <i>Equity</i> e <i>Common law</i>	255
3. Il <i>trust</i>	257
4. L'unificazione (formale) tra <i>Common law</i> ed <i>Equity</i>	257

Capitolo III

L'ETÀ CONTEMPORANEA

1. L'Ottocento: un secolo di tornanti giuridici	259
1.1. Restaurazione. Nazionalismi. Romanticismo. Positivismo	259
1.2. Il grande protagonista dell'Ottocento giuridico: il codice	261
1.2.1. La maratona della codificazione austriaca. L'ABGB del 1812 e gli altri codici absburgici	263
1.2.1.1. La codificazione civile	263
1.2.1.2. Gli altri codici	270
1.2.2. Lo <i>sprint</i> della codificazione francese. Il <i>Code civil</i> del 1804 e gli altri codici napoleonici	271
1.2.2.1. La codificazione civile	271
1.2.2.2. Gli altri codici	275
1.2.3. La codificazione nel dibattito dottrinale ottocentesco	277
1.2.3.1. La <i>Scuola dell'Esegesi</i> francese (e la risposta di Romagnosi)	277

	<i>pag.</i>
1.2.3.2. La <i>Scuola storica</i> tedesca	279
1.2.3.3. La codificazione nell'utilitarismo inglese di J. Bentham	281
1.2.4. Il laboratorio codificatorio italiano preunitario. Dal progetto di De Simoni al Codice albertino	283
1.2.5. L'unificazione legislativa dell'Italia unita. Dal primo Codice civile italiano del 1865 al Codice penale "planetario" del 1889	289
1.2.6. Il <i>Codigo civil</i> spagnolo del 1888 e il <i>BGB</i> tedesco del 1900	294
1.3. Il Diritto di fronte a nuove realtà e nuovi saperi	296
1.3.1. Economia. Lavoro, "mezze forze" e povertà. Il "socialismo giuridico"	296
1.3.2. Criminologia. Il controllo sociale. "Scuola classica" e "Scuola positiva" del diritto penale	297
1.3.3. Sociologia. "Diritto vigente" e "diritto vivente". Eugen Ehrlich e la nascita della sociologia del diritto	301
2. Il Novecento. Un secolo tra vette e baratri	302
2.1. Lo <i>Zeppelin</i> e il <i>Titanic</i>	302
2.2. La Grande Guerra (1914-1918). Mobilitazione e smobilitazione legislativa	303
2.3. Esperienze giuridiche visionarie e immaginifiche	304
2.3.1. La Repubblica di Weimar. Una costituzione visionaria	304
2.3.2. La Carta del Carnaro. Una costituzione immaginifica	306
2.4. Il fascismo	309
2.4.1. Le "leggi fascistissime"	309
2.4.2. La <i>Carta del Lavoro</i>	311
2.4.3. Il Codice civile	313
2.4.4. La legislazione penale	316
2.5. Uno sguardo al mondo di lingua tedesca	318
2.5.1. "Farò tutto il possibile per coprire di disprezzo lo studio del diritto". Il Nazismo	318
2.5.2. Alla ricerca di una "dottrina pura del diritto". H. Kelsen	322
2.5.3. La <i>Grundgesetz</i> del 1949 e la <i>new theory</i> del diritto privato tedesco	323
2.6. L'Italia repubblicana dei Padri Costituenti...	324
2.7. ... e i Padri nobili dell'Unione Europea	326
3. Nel terzo Millennio. Antichi scenari per future sfide al giurista italiano ed europeo	327

Parte Seconda
VARIAZIONI SUL TEMA

Capitolo I
DIRITTO E ISTITUZIONI

Dal Medioevo alle odierne istituzioni sovranazionali
di *Michele Rosboch*

1. La dimensione istituzionale del diritto: considerazioni introduttive	333
2. Dalla caduta dell'Impero romano di Occidente alle origini del feudo	336
2.1. I regni romano-germanici e il regno longobardo	336
2.2. Il Regno dei Franchi e la rinascita dell'Impero	339
3. Il Feudo	341
4. I Comuni medievali (elementi istituzionali)	346
5. Gli statuti comunali: fra diritto generale e diritti particolari	349
6. Relazioni fra Chiesa e istituzioni politiche nell'epoca medievale	354
6.1. Dualismo e pluralità degli ordinamenti	354
6.2. Prerogative della Chiesa e poteri civili nella civiltà comunale	357
7. Dal pluralismo istituzionale medievale alla sovranità moderna: cenni	359
8. Lo Stato moderno: caratteri generali	362
8.1. Stato e modernità	362
8.2. Gli elementi caratterizzanti	365
8.3. La stagione delle riforme	367
9. L'evoluzione dello Stato e l'epoca delle Rivoluzioni	369
9.1. I presupposti teorici	369
9.2. L'indipendenza americana e la Rivoluzione francese	372
9.3. Il periodo napoleonico	374
9.4. La Restaurazione	375
9.5. Il declino delle autonomie: Stato e individuo	380
10. Chiesa e Stato nella modernità giuridica	382
11. Stati, comunità e istituzioni sovranazionali	388
Bibliografia essenziale	393

Capitolo II
DIRITTO E FAMIGLIA
Metamorfosi e continuità della “cellula fondamentale”
Dal *mundio* alla *stepchild adoption*
di Chiara Valsecchi

Una premessa non scontata: che cos'è la famiglia?	395
1. Agli albori della civiltà europea. L'Età altomedievale	398
1.1. L'eredità romana e i valori cristiani	398
1.2. La famiglia nel diritto longobardo	399
2. L'Età bassomedievale	402
2.1. Le strutture familiari nell'Italia comunale	402
2.2. Il matrimonio in Età medievale: nozione e problemi giuridici	404
2.3. <i>Sponsalia de futuro</i> e matrimonio: nozione, differenze, problemi	406
2.4. La struttura economica della famiglia	408
2.4.1. La natura giuridica della dote: diritti e doveri	408
2.4.2. Il regime della dote durante il matrimonio e al momento del suo scioglimento	410
2.5. Paternità e filiazione	412
2.5.1. Filiazione legittima, illegittima e naturale	412
2.5.2. L'accertamento della paternità e dello status	413
2.6. Cenni sulle successioni	415
3. L'Età moderna	417
3.1. La cultura umanistica e l'idea di famiglia	417
3.2. Il matrimonio in Età moderna	419
3.2.1. Il matrimonio nei paesi protestanti (cenni)	419
3.2.2. Le nuove regole del matrimonio canonico	421
3.3. L'economia familiare. Patrimonio e dote	423
3.4. La filiazione naturale e l'accertamento della paternità	425
3.5. Il sistema successorio: il trionfo del fedecommesso e delle sostituzioni ereditarie	426
4. Tra XVII e XVIII secolo: nuove idee sulla famiglia	429
4.1. Giusnaturalismo ed illuminismo	429
4.1.2. Le riforme dell'Assolutismo illuminato	431
5. La Rivoluzione francese e il diritto di famiglia	433
6. Le prime codificazioni ottocentesche	436
6.1. Il <i>code civil</i> francese del 1804	436
6.2. Un “modello alternativo” di codice: il codice civile austriaco (ABGB)	438
6.3. La famiglia in Italia nella prima metà dell'Ottocento	439

	<i>pag.</i>
7. Il diritto di famiglia nell'Italia unita	442
7.1. Il codice civile del 1865	443
7.1.1. Il matrimonio civile come conquista sociale	443
7.1.2. Matrimonio e divorzio tra Politica, foro e accademia	445
7.1.3. La filiazione nel codice del 1865	445
7.2. La condizione giuridica dei minori e della donna tra Otto e Novecento	447
8. Il fascismo e la nuova codificazione del diritto	449
9. Il codice civile a confronto con la Costituzione repubblicana del 1948	452
10. Verso un nuovo diritto di famiglia	453
11. Gli anni Duemila: dalla famiglia alle famiglie	456
Bibliografia essenziale	457

Capitolo III

DIRITTO E MERCATO

Il “diritto che viene su dalle cose”

Dallo *ius mercatorum* al mercato in *blockchain*

di *Giuseppe Speciale*

Premessa, per iniziare – Il “diritto che viene su dalle cose”	459
1. Per orientarsi: il diritto del mercato, dei mercanti, del denaro, della <i>fides</i>	460
1.1. Il mercato e il mercante	460
1.2. Il diritto commerciale	465
1.3. La corporazione	468
1.4. L'oro del mercante: la <i>fides</i>	469
2. Figure dell'esperienza	470
2.1. Strumenti di pagamento: la cambiale	470
2.2. Usura e modelli societari	471
2.3. La crisi del mercante	476
2.3.1. Il fallimento	476
2.3.2. L'azione revocatoria fallimentare: il dato normativo	478
2.3.3. L'azione revocatoria fallimentare: la riflessione dei giuristi sulla prassi	481
2.3.4. Lettere di cambio e fallimento	501
3. Per concludere	504
3.1. Verso il Terzo Millennio. Tecnologie blockchain	510
Bibliografia	511

Capitolo IV
DIRITTO E COSTITUZIONI
Fra Costituzione e costituzione
Riflessioni a geometria variabile fra mosaico e testo
di Romano Ferrari Zumbini

1. Costituzionalismo	513
2. La Costituzione come contesto (<i>con</i> la Storia)	516
2.1. Roma	516
2.2. Il sacro romano Impero	518
2.3. L'Impero britannico	521
3. La Costituzione come testo (<i>contro</i> la Storia)	529
3.1. Francia	531
3.2. Russia	534
4. La Costituzione come mosaico	536
4.1. Svezia	536
4.2. Stati Uniti	538
5. La spontaneità	541
5.1. Regno di Sardegna	542
5.2. Germania (II Reich e Weimar)	544
6. Dal 1945 fra democrazie occidentali e democrazie popolari	547
7. XXI secolo: una società alogica? (<i>Fuori</i> della storia)	549
8. <i>Post</i> -diritto e <i>iper</i> -morale	552
9. Un diritto senza Regola?	554
Bibliografia orientativa	557