

INDICE

| | <i>pag.</i> |
|--|-------------|
| Premessa | XV |
| Preludio | 1 |
| Capitolo I | |
| MEDIOEVO GIURIDICO PASSATO REMOTO PROSSIMO VENTURO | 7 |
| 1. Il Medioevo del futuro giurista | 7 |
| 1.1. “ <i>Mille e non più mille</i> ”, verso il Terzo Millennio | 7 |
| 1.2. La questione del “Medioevo”. Lampi nel buio | 11 |
| 2. L’anatra, il gallo e la scrofa ducaria | 13 |
| 2.1. Una panoramica (SRI)... | 13 |
| 2.2. ... e qualche zoom | 19 |
| 2.2.1. Il Cristianesimo e la Chiesa | 19 |
| 2.2.1.1. I vescovi. La giustizia nella/della <i>episcopalis audientia</i> | 20 |
| 2.2.1.2. I vescovi di Roma. Autorità e autorevolezza. Il “cesaropapismo” e le <i>dignitates distinctae</i> | 23 |
| 2.2.1.3. I monasteri | 25 |
| 2.2.1.3.1. L’abate. Autorità e autorevolezza. Uno non vale uno: il <i>sanius consilium</i> | 26 |
| 2.2.1.3.2. I penitenziali irlandesi e la “scoperta” dell’“elemento soggettivo” | 28 |
| 2.2.2. La “civiltà barbarica”. Un apparente ossimoro | 30 |
| 2.2.2.1. Il laboratorio giuridico dei Visigoti | 36 |
| 2.2.2.2. I Franchi, la Legge Salica e la scrofa ducaria | 39 |
| 2.2.2.3. I Longobardi. Giustizia ordalica di spada e diritto “in punta di fioretto” | 41 |
| 2.2.3. Un diritto in cerca d’autore | 46 |

| | <i>pag.</i> |
|--|-------------|
| 2.2.3.1. Il “diritto romano <i>volgare</i> ” | 46 |
| 2.2.3.2. Il “diritto romano <i>cristiano</i> ” | 47 |
| 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> | 48 |
| 3. Il Feudalesimo | 50 |
| 3.1. Carlo Magno | 50 |
| 3.2. Il feudo. Il vincolo di <i>fidelitas</i> | 53 |
| 4. 1070/1076: anni formidabili | 54 |
| 4.1. 1070: l’ <i>Expositio ad Librum Papiensem</i> e il nuovo approccio della Scuola di Pavia | 55 |
| 4.2. 1075: il <i>Dictatus papae</i> e la “riforma gregoriana” della Chiesa | 58 |
| 4.3. 1076: il placito di Marturi e la “riemersione” del diritto romano giustiniano | 61 |
| 5. Effervescenze istituzionali | 63 |
| 5.1. “L’aria di città rende liberi” | 63 |
| 5.1.1. La straordinaria esperienza del Comune italico | 63 |
| 5.1.2. <i>Fidelitas</i> e “bene comune” all’interno ... | 66 |
| 5.1.3. ... <i>Libertas</i> e autonomia verso l’esterno | 68 |
| 5.1.4. Dietro le quinte. Il poker d’assi del Barbarossa e gli <i>sherpa</i> nella “pace” di Costanza | 70 |
| 5.1.5. Originalità del modello comunale | 73 |
| 5.1.6. Cittadini immatricolati. Le corporazioni | 74 |
| 5.2. Splendori del Regno di Sicilia | 75 |
| 5.2.1. Il “regno del sole”. La Sicilia dei Normanni | 76 |
| 5.2.2. <i>Stupor mundi</i> . La Sicilia sveva di Federico II | 78 |
| 6. Le origini | 80 |
| 6.1. Nasce l’Università | 80 |
| 6.1.1. Didattica e ricerca: le due scintille della <i>lucerna iuris</i> | 80 |
| 6.1.2. L’organizzazione dell’Università | 83 |
| 6.1.3. Le <i>lectiones</i> | 85 |
| 6.1.4. <i>Tremendum et rigorosum examen</i> | 87 |
| 6.1.5. Un modello in movimento | 88 |
| 6.2. Nasce la scienza giuridica | 89 |
| 6.2.1. Un formidabile apparato di <i>link</i> nel Corpus iuris. Le glosse | 89 |
| 6.2.2. Sofisticati strumenti logici e grossolani (felici) svarioni | 91 |
| 6.2.3. La <i>distinctio</i> | 93 |
| 6.2.4. La Scuola dei Glossatori. Cinque generazioni... fino a oggi | 94 |
| 6.3. (Ri)nasce il diritto canonico | 96 |
| 6.3.1. Dopo 1000 anni di <i>ius canonicum</i> ... | 96 |
| 6.3.2. ... un nuovo inizio. Ancora a Bologna. Graziano | 98 |
| 6.3.3. Il <i>Corpus iuris canonici</i> . Decretisti e decretalisti | 100 |
| 6.3.4. L’uno e l’altro diritto: l’ <i>utrumque ius</i> | 102 |

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 6.3.4.1. Una “doppia laurea”: i <i>doctores</i> “ <i>in utroque iure</i> ” | 102 |
| 6.3.4.2. Vasi comunicanti | 103 |
| 6.3.4.2.1. Il processo romano-canonico. Lo <i>Speculum</i> di Guglielmo Durante | 103 |
| 6.3.4.2.2. Il ruolo dell’ <i>aequitas</i> . L’allegoria degli <i>honorabiles viri</i> | 105 |
| 7. La parabola del diritto comune | 108 |
| 7.1. La Scuola di Orléans e la Scuola del Commento | 108 |
| 7.2. La “prammatizzazione” del Diritto. La <i>communis opinio</i> | 112 |
| 7.3. Dilatazione europea e compressioni locali della <i>communis opinio</i> . Le “leggi delle citazioni” | 114 |

Primo Interludio

| | |
|---|-----|
| UNA MANICA MOLTO LARGA | |
| LA FORMAZIONE DELLA COMMON LAW | 117 |
| 1. <i>Ius commune</i> e <i>common law</i> | 117 |
| 2. La conquista normanna e i primi elementi di diversificazione | 118 |
| 3. Le tre Corti londinesi e il sistema dei <i>writs</i> | 120 |
| 4. La finzione del “precedente” e la <i>case law</i> | 123 |
| 5. La formazione dei giuristi inglesi | 125 |

Capitolo II

| | |
|---|-----|
| L’ETÀ MODERNA TRA SOLUZIONI DI CONTINUITÀ E CONTINUITÀ DI SOLUZIONI (GIURIDICHE) | 127 |
| 1. Il concetto di Età Moderna nella Storia del Diritto | 127 |
| 2. 1492. Un diritto antico per il Nuovo Mondo o un nuovo diritto per il Vecchio Mondo? | 132 |
| 2.1. La <i>Conquista</i> e il Diritto. <i>Indios</i> e <i>cow boys</i> . Definizioni e segni | 132 |
| 2.2. Umanità in questione | 138 |
| 2.3. “Guerra umanitaria”, implicazioni economiche e “diritti fondamentali” | 140 |
| 3. L’Umanesimo giuridico | 143 |
| 3.1. Le origini italiane di una “rivoluzione” filologica (e giuridica) | 143 |
| 3.2. Lo sviluppo francese. Il <i>mos gallicus</i> . Erudite ed aspre polemiche | 144 |
| 3.3. La “giurisprudenza elegante olandese” | 146 |
| 3.4. Nuove concezioni e nuove didattiche (dal cosmo al piano di studi per gli studenti di giurisprudenza) | 147 |

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 4. I Grandi Tribunali | 148 |
| 4.1. Origini e funzioni dei Grandi Tribunali | 148 |
| 4.2. La giurisprudenza delle Corti superiori: sua valenza “nazionale” e <i>inter nationes</i> | 149 |
| 4.3. Uno sguardo in terra francese e germanica... | 151 |
| 4.4. ... e un colpo d’occhio alla Penisola | 152 |
| 5. Alla (ri)scoperta del diritto naturale | 154 |
| 5.1. La Scuola di Salamanca | 154 |
| 5.1.2. Le grandi cattedrali concettuali dei “teologi-giuristi” | 154 |
| 5.1.3. Grammatica e sintassi del moderno diritto internazionale | 157 |
| 5.1.3.1. Francisco de Vitoria | 158 |
| 5.1.3.2. Francisco Suárez | 161 |
| 5.2. Il Giusnaturalismo | 164 |
| 5.2.1. Lo sviluppo geometrico del diritto | 164 |
| 5.2.2. Modelli e indirizzi giusnaturalisti in Europa | 166 |
| 5.2.2.1. Il giusnaturalismo in area olandese. Ugo Grozio e Baruch Spinoza | 166 |
| 5.2.2.2. Il giusnaturalismo inglese. Hobbes e Locke | 173 |
| 5.2.2.3. La scuola giusnaturalista tedesca. Pufendorf – Thomasius – Leibniz – Wolff | 182 |
| 5.2.2.4. Il diritto naturale nella dottrina giuridica francese. Domat e Pothier | 188 |
| 6. Ultimi sussulti del sistema di diritto comune | 193 |
| 6.1. Rimedi endogiurisprudenziali. Compilazioni e “consolidazioni-raccolta” | 193 |
| 6.2. Le <i>Ordonnances</i> di Colbert e di D’Aguessau | 195 |
| 7. L’Illuminismo | 199 |
| 7.1. Illuminismo e Illuminismi | 199 |
| 7.2. Le grandi riforme dell’“Assolutismo illuminato” (<i>Aufgeklärte Absolutismus</i>) | 206 |
| 7.2.1. Le riforme di Federico II di Prussia | 206 |
| 7.2.1.1. Il mugnaio e i giudici di Berlino. La riforma della giustizia | 207 |
| 7.2.1.2. L’ <i>ALR</i> | 210 |
| 7.2.2. Le riforme dell’“Assolutismo illuminato” absburgico | 212 |
| 7.2.2.1. Il periodo teresiano | 213 |
| 7.2.2.2. Il periodo giuseppino | 215 |
| 7.3. L’Illuminismo francese | 219 |
| 7.3.1. Il tridente della <i>Lumière</i> | 219 |
| 7.3.1.1. Il polemista. Voltaire | 219 |
| 7.3.1.2. Il filosofo. Rousseau | 224 |
| 7.3.1.3. Il giurista. Montesquieu | 228 |
| 7.4. Il diritto della Rivoluzione francese | 231 |

| | <i>pag.</i> |
|--|-------------|
| 7.4.1. Il <i>Droit Intermédiaire</i> | 231 |
| 7.4.2. Dinamiche costituzionali | 236 |
| 7.5. L'illuminismo giuridico italiano | 239 |
| 7.5.1. Qualche riflesso dell'Assolutismo illuminato | 239 |
| 7.5.2. Il fervente laboratorio giuridico dell'Illuminismo italiano | 242 |
| 7.5.3. Il "triennio giacobino". Repubbliche e Regni | 246 |
| 7.5.3.1. La Repubblica Cispadana e la Repubblica Cisalpina | 247 |
| 7.5.3.2. La Repubblica Italiana | 248 |
| 7.5.3.3. Il Regno d'Italia | 249 |

Secondo Interludio

UNA MANICA (UN PO') PIÙ STRETTA LA NASCITA DELL'EQUITY 251

| | |
|--|-----|
| 1. La <i>Court of Chancery</i> | 251 |
| 2. <i>Equity</i> e <i>Common law</i> | 253 |
| 3. Il <i>trust</i> | 255 |
| 4. L'unificazione (formale) tra <i>Common law</i> ed <i>Equity</i> | 255 |

Capitolo III

L'ETÀ CONTEMPORANEA 257

| | |
|---|-----|
| 1. L'Ottocento: un secolo di tornanti giuridici | 257 |
| 1.1. Restaurazione. Nazionalismi. Romanticismo. Positivismo | 257 |
| 1.2. Il grande protagonista dell'Ottocento giuridico: il codice | 259 |
| 1.2.1. La maratona della codificazione austriaca. L'ABGB del 1812 e gli altri codici absburgici | 261 |
| 1.2.1.1. La codificazione civile | 261 |
| 1.2.1.2. Gli altri codici | 268 |
| 1.2.2. Lo <i>sprint</i> della codificazione francese. Il <i>Code civil</i> del 1804 e gli altri codici napoleonici | 269 |
| 1.2.2.1. La codificazione civile | 269 |
| 1.2.2.2. Gli altri codici | 273 |
| 1.2.3. La codificazione nel dibattito dottrinale ottocentesco | 275 |
| 1.2.3.1. La <i>Scuola dell'Esegesi</i> francese (e la risposta di Romagnosi) | 275 |
| 1.2.3.2. La <i>Scuola storica</i> tedesca | 277 |
| 1.2.3.3. La codificazione nell'utilitarismo inglese di J. Bentham | 279 |
| 1.2.4. Il panorama italiano preunitario | 281 |
| 1.2.4.1. Il laboratorio codificatorio. Dal progetto di De Simoni al 'Codice albertino' | 281 |

| | <i>pag.</i> |
|---|-------------|
| 1.2.4.2. Lo <i>Statuto</i> sabaudo del 1848 | 287 |
| 1.2.5. L'unificazione legislativa dell'Italia unita. Dal primo Codice civile italiano del 1865 al Codice penale "planetario" del 1889 | 288 |
| 1.2.6. Il <i>Codigo civil</i> spagnolo del 1888 e il <i>BGB</i> tedesco del 1900 | 293 |
| 1.3. Il Diritto di fronte a nuove realtà e nuovi saperi | 295 |
| 1.3.1. Economia. Lavoro, "mezze forze" e povertà. Il "socialismo giuridico" | 295 |
| 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 | 301 |
| 2.1. Lo <i>Zeppelin</i> e il <i>Titanic</i> | 301 |
| 2.2. La Grande Guerra (1914-1918). Mobilitazione e smobilitazione legislativa | 302 |
| 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 | 305 |
| 2.4. Il fascismo | 309 |
| 2.4.1. Le "leggi fascistissime" | 309 |
| 2.4.2. La <i>Carta del Lavoro</i> | 310 |
| 2.4.3. Il Codice civile | 312 |
| 2.4.4. La legislazione penale | 315 |
| 2.5. Uno sguardo al mondo di lingua tedesca | 317 |
| 2.5.1. "Farò tutto il possibile per coprire di disprezzo lo studio del diritto". Il Nazismo | 317 |
| 2.5.2. Alla ricerca di una "dottrina pura del diritto". H. Kelsen | 321 |
| 2.5.3. La <i>Grundgesetz</i> del 1949 e la <i>new theory</i> del diritto privato tedesco | 322 |
| 2.6. L'Italia repubblicana dei Padri Costituenti... | 324 |
| 2.7. ... e i Padri nobili dell'Unione Europea | 325 |
| Finale | |
| NEL TERZO MILLENNIO | |
| ANTICHI SCENARI PER SFIDE FUTURE | 327 |