

# INDICE

	<i>pag.</i>
INTRODUZIONE	1
Capitolo I	
WEIMAR: UN PASSO NECESSARIO VERSO LA DEMOCRAZIA	
1. Vita e morte di una Repubblica	13
2. La Costituzione di Weimar del 1919	32
2.1. Razionalizzazione costituzionale: la via tedesca alla democrazia fra tradizione guglielmina, identità tedesca e modernizzazione anglo-americana	33
2.2. Le origini della Costituzione	41
2.3. La forma di Stato e la forma di governo	48
2.4. Analisi della Costituzione	54
2.4.1. L'equilibrio dei poteri sulla scena politica ed istituzionale	56
2.4.1.1. Il popolo	57
2.4.1.2. Il sistema elettorale	59
2.4.1.3. I partiti politici	60
2.4.1.4. Il <i>Reichstag</i>	62
2.4.1.5. Il Governo del <i>Reich</i>	63
2.4.1.6. Il Presidente del <i>Reich</i>	65
2.4.1.7. Il <i>Reichsrat</i> e il Consiglio economico	70
2.4.1.8. Il Tribunale del <i>Reich</i>	71
2.4.1.9. Panoramica del sistema costituzionale weimariano	73
2.4.2. I diritti fondamentali	76
2.4.3. La giustizia costituzionale	86
3. Critica della Costituzione di Weimar	90

## Capitolo II

## CARL SCHMITT

1. Carl Schmitt: un giusfilosofo nel secolo della democrazia di massa	114
1.1. Il concetto di dittatura	116
1.2. Sovranità, decisione e stato d'eccezione	123
1.3. Dal parlamentarismo al potere presidenziale	128
1.4. La costituzione	133
1.4.1. La dottrina costituzionale	134
1.4.2. I concetti di costituzione	138
2. La visione schmittiana della situazione costituzionale di Weimar	147
2.1. Le diverse manifestazioni dello sviluppo dei rapporti di diritto pubblico	148
2.1.1. Il pluralismo e il partitismo politico	149
2.1.2. La policrazia	155
2.1.3. Il federalismo	156
2.2. Analisi delle diverse forme risolutive del caso Weimar	157
2.2.1. La costituzione economica	157
2.2.2. Neutralità e depolitizzazione	158
2.2.3. L'art. 48, comma 2, WRV	162
3. Il custode della costituzione	165
3.1. Le diverse forme di custodia della costituzione	166
3.2. Il custode giurisdizionale	168
3.2.1. Il generale "potere sostanziale di controllo giudiziario"	168
3.2.2. Oggettività dei limiti di ogni giurisdizione	171
3.2.3. Distinzione tra giurisdizione costituzionale e legislazione costituzionale	172
3.2.4. Il Tribunale costituzionale del <i>Reich</i>	176
3.3. Il Presidente del <i>Reich</i> : il custode decisore	180
3.3.1. La teoria del <i>pouvoir neutre</i>	181
3.3.2. Il potere neutrale nello Stato pluralistico dei partiti	184
3.3.3. La burocrazia e le possibili forme di indipendenza dal pluralismo	186
3.3.4. Il principio democratico: base della posizione del Presidente-custode	189

## Capitolo III

## HANS KELSEN

1. La teoria del diritto dagli <i>Hauptprobleme</i> alla <i>Reine Rechtslehre</i>	213
---	-----

	<i>pag.</i>
1.1. <i>Hauptprobleme</i> : i fondamenti della teoria giuridica kelseniana	214
1.2. Il metodo “puramente” giuridico	219
1.3. Teoria generale del diritto e materialismo storico	221
1.4. La teoria pura del diritto	225
1.4.1. Analisi breve della teoria pura del diritto	226
1.4.2. Il processo alla teoria pura di Kelsen: accusa, difesa e “sentenze”	234
2. La teoria della democrazia	247
2.1. Riflessioni sulla definizione di democrazia (democrazia ideale vs democrazia reale)	252
2.2. Principali caratterizzazioni kelseniane della concezione di democrazia	256
2.3. Sociologia, essenza e valore della democrazia	259
2.3.1. La libertà	260
2.3.2. Il popolo	260
2.3.3. Il parlamentarismo democratico	262
2.3.4. La riforma del parlamentarismo	267
2.3.5. La rappresentanza professionale	268
2.3.6. Il principio di maggioranza	270
2.3.7. L’amministrazione	272
2.3.8. La scelta dei capi	272
2.3.9. Democrazia formale e democrazia sociale	274
2.3.10. Democrazia e concezioni della vita	277
2.4. Difesa della democrazia	277
3. Il custode della costituzione	285
3.1. La costituzione e la sua custodia	286
3.2. “Chi dev’essere il custode della costituzione?” (La risposta di Kelsen a Schmitt)	289
3.2.1. La garanzia giurisdizionale della costituzione	289
3.2.2. La dottrina del <i>pouvoir neutre</i>	292
3.2.3. La natura politica della giurisdizione costituzionale	293
3.2.4. Il controllo di costituzionalità: giurisdizione o legislazione?	295
3.2.5. La realtà costituzionale della Repubblica di Weimar	298
3.2.6. Disamina delle funzioni del Presidente del <i>Reich</i>	301
3.2.7. Insostenibilità del confronto tra il custode-giudice e il custode-Presidente: due organi diversi per due funzioni diverse	306

## Capitolo IV

**RUDOLF SMEND**

1. I fondamenti metodologici dell'opera smendiana	320
2. "L'unico libro di Smend"	323
3. La concezione dello Stato e del politico	331
4. La dottrina dell'integrazione	342
5. Il concetto di integrazione	352
6. I tre tipi di integrazione	358
7. L'idea di costituzione	367
8. I diritti fondamentali	379
9. Elementi di diritto e giustizia costituzionale	387
10. "Lo Stato come integrazione" (La risposta di Kelsen a Smend)	392

## Capitolo V

**L'EREDITÀ DELLA CRISI DI WEIMAR**

1. Le lezioni	402
2. Il punto sul dibattito tra Schmitt, Kelsen e Smend	411
3. I pericoli per lo Stato costituzionale democratico	431

<b>BIBLIOGRAFIA</b>	447
---------------------	-----