

STUDI SUL DIRITTO VIVENTE

## INDICE

<i>Prefazione</i> di Augusto Cerri.....	p. XIII
Nota preliminare .....	» XXXI

### PARTE PRIMA

#### NORME, FATTI, DECISIONI

##### I. ERMENEUTICA E VITA DEL DIRITTO

1. Interpretazione ed applicazione della legge .....	» 1
2. Incompletezza delle disposizioni .....	» 6
3. Tecniche ermeneutiche e discrezionalità del giudice.....	» 9
4. Possibilità interpretative e scelte ragionevoli .....	» 13
5. <i>Concordantia discordantium</i> .....	» 16

##### II. CONTESTO GIUDIZIARIO

##### E DIALETTICA INTERPRETATIVO-ARGOMENTATIVA

1. Oggetto e impostazione del discorso.....	» 21
2. Indefettibilità dell'interpretazione .....	» 22
3. Processo, giudizio, diritto vivente.....	» 26
4. Argomentazioni dialettiche .....	» 29
5. Logica ed ermeneutica.....	» 33
6. Primato del linguaggio naturale.....	» 36

##### III. DECODIFICAZIONE, RUOLO DEL GIUDICE, LOGICA GIURIDICA

1. Segni dei tempi .....	» 43
2. Particolarismo legislativo.....	» 47
3. Mediazione giudiziaria.....	» 50
4. Logica del ragionevole.....	» 55

## IV. CRISI E RIFORMA DELLA CASSAZIONE

1. Un'opinione dissenziente .....	p.	59
2. Aporie del giudizio di legittimità .....	»	60
3. Insufficienza dei c.d. rimedi autogestiti .....	»	63
4. Livelli di discorso sulle possibili soluzioni .....	»	65
5. <i>Nova et vetera</i> .....	»	68

## V. PLURALISMO INTERPRETATIVO E NOMOFILACHIA

1. Orizzonte dell'ermeneutica giudiziaria .....	»	75
2. Giurisprudenza e dottrina .....	»	80
3. Ermeneutica e tradizione .....	»	83
4. Responsabilità interpretativa .....	»	85
5. Quale nomofilachia .....	»	88
6. Limiti della nomofilachia .....	»	91
7. Epilogo .....	»	95

VI. CONTROLLO DI LEGITTIMITÀ COSTITUZIONALE  
E DIRITTO VIVENTE

1. QUADRO DELLA RICERCA		
1.1. Molteplicità dei livelli di controllo della legittimità costituzionale .....	»	98
1.2. Diritto vivente come sfondo problematico .....	»	100
2. CONTROLLO PREVENTIVO		
2.1. Controllo di legittimità costituzionale esercitato dal Parlamento .....	»	105
2.2. ( <i>Segue</i> ). Peculiarità procedurali e «diritto parlamentare vivente» .....	»	107
2.3. Controllo di legittimità costituzionale esercitato dal Presidente della Repubblica .....	»	111
2.4. Veto sospensivo .....	»	114
3. CONTROLLO SUCCESSIVO		
3.1. Scelta ed attuazione di un modello di giustizia costituzionale «misto» .....	»	118
3.2. Natura ancipite del giudizio di costituzionalità .....	»	121
4. STRUTTURA LOGICA DEL CONTROLLO		
4.1. Oggetto del controllo di legittimità costituzionale: atto, disposizione o norma? .....	»	123
4.2. ( <i>Segue</i> ). Disposizione <i>versus</i> norma .....	»	126

4.3. Compatibilità / incompatibilità quale referente logico comune .....	p.	131
4.4. Incompatibilità e antinomie .....	»	134
5. GIURISDIZIONE COMUNE E INTERPRETAZIONE ADEGUATRICE		
5.1. Componenti del controllo giurisdizionale diffuso .....	»	138
5.2. Interpretazione adeguatrice e applicazione diretta delle norme costituzionali.....	»	140
5.3. Caratteri necessari della questione di legittimità costituzionale.....	»	145
5.4. Necessità e requisiti dell'ordinanza di rimessione .....	»	149
6. CORTE COSTITUZIONALE E «DIRITTO COSTITUZIONALE VIVENTE»		
6.1. Giudizio sulle leggi, nell'originario disegno costituzionale e nel «diritto costituzionale vivente» .....	»	152
6.2. Struttura della motivazione e diritto vivente.....	»	154
6.3. Principio di ragionevolezza come prodotto del diritto vivente .....	»	159
6.4. «Nuovi» tipi di decisioni della Corte costituzionale e diritto vivente.....	»	162
6.5. Schemi logici delle decisioni interpretative.....	»	165
6.6. Decisioni interpretative e diritto vivente .....	»	171
7. PLURALISMO E VITA DEL DIRITTO		
7.1. Policentrismo del diritto vivente.....	»	176
7.2. Diritto vivente come sintesi dialettica.....	»	181
7.3. Controllo multilivello come conseguenza del carattere rigido della Costituzione .....	»	186
7.4. Considerazioni finali: raccordo delle istanze di controllo e rilievo del diritto vivente .....	»	188

## PARTE SECONDA

## “RATIONES” E PRECEDENTI GIUDIZIARI

I. INTRODUZIONE ALLO STUDIO  
DEL PRECEDENTE GIUDIZIARIO

1. Attualità del precedente giudiziario.....	»	197
2. Punti di vista da cui il precedente giudiziario può essere studiato .....	»	201
3. Collegamenti interdisciplinari .....	»	205
4. Sfondo filosofico del problema.....	»	209
5. Dialogo tra filosofia e sapere scientifico.....	»	214

II. PRECEDENTE GIUDIZIARIO:  
GENESI, DINAMICHE, TECNICHE

Premessa .....	p. 220
1. TRADIZIONE GIURIDICA E PRECEDENTE GIUDIZIARIO	
1.1. Notazioni semantiche .....	» 221
1.2. Precedenti giuridici e precedenti giudiziari .....	» 223
1.3. Precedenti e prassi .....	» 226
1.4. Attualità ed inquadramento storico del tema .....	» 229
1.5. Precedenti persuasivi e precedenti vincolanti .....	» 232
2. <i>CIVIL LAW</i> E <i>COMMON LAW</i>	
2.1. Rilievo dei precedenti nei sistemi «a diritto legislativo» .....	» 236
2.2. Norme che riguardano o presuppongono i precedenti .....	» 238
2.3. Diritto giudiziario e momento giurisprudenziale del diritto ...	» 243
2.4. <i>Stare decisis</i> .....	» 245
2.5. Aspetti particolari del sistema inglese .....	» 248
2.6. Aspetti particolari del sistema statunitense .....	» 251
3. TECNICHE DEL PRECEDENTE	
3.1. Effetto di precedente e tecniche che lo riguardano .....	» 253
3.2. <i>Rationes decidendi</i> e <i>obiter dicta</i> .....	» 254
3.3. Timore del precedente .....	» 257
3.4. Riferimento ai precedenti nella motivazione delle decisioni giudiziarie .....	» 260
3.5. Classificazioni dei precedenti e dei modi di riferimento ad essi .....	» 262
3.6. Presa di distanza dal precedente .....	» 264
4. MASSIMAZIONE E RICERCA INFORMATICA DEL PRECEDENTE	
4.1. Massime giurisprudenziali .....	» 267
4.2. Pregi e difetti delle massime .....	» 268
4.3. Criteri di massimazione .....	» 270
4.4. Informatica e giurisprudenza .....	» 274
5. IL PRECEDENTE NELL'ARGOMENTAZIONE GIURIDICA	
5.1. Precedenti, interpretazione, argomentazione giuridica .....	» 277
5.2. Appello al precedente .....	» 280
5.3. Richiamo del precedente in funzione sussidiaria .....	» 283
5.4. Fallacie nel riferimento ai precedenti .....	» 284
5.5. ( <i>Segue</i> ). Fallacie dell'occidente .....	» 287

6. RAGIONI DEL FENOMENO DEL PRECEDENTE	
6.1. Fondamenti del precedente nell'esperienza comune.....	p. 289
6.2. Fondamenti del precedente nell'esperienza giuridica.....	» 293
6.3. Fattori a cui è commisurata la forza del precedente .....	» 297
7. GIURISPRUDENZA E FONTI DEL DIRITTO	
7.1. Un rapporto problematico .....	» 299
7.2. Giurisprudenza come fonte del diritto; obiezioni .....	» 303
7.3. Giurisprudenza come fattore del diritto .....	» 306
7.4. Tesi del valore relativamente vincolante dei precedenti; critica .....	» 308
7.5. Tesi della giurisprudenza come fonte di cognizione; critica....	» 313
7.6. Autorità persuasiva dei precedenti come autorità normativa riflessa .....	» 316
<i>Bibliografia</i> .....	» 319