

LEX IUSTITIA VERITAS
PER GAETANO LO CASTRO
OMAGGIO DEGLI ALLIEVI

PUBBLICAZIONI DEL DIPARTIMENTO DI SCIENZE GIURIDICHE
UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI ROMA «LA SAPIENZA»

1. LEOPOLDO TULLIO (a cura di), *La nuova disciplina del trasporto aereo. Commento della Convenzione di Montreal del 28 maggio 1999*, 2006.
2. FABIO VECCHI, *Gli accordi tra potestà civili ed autorità episcopali*, 2006.
3. ANDREA LONGO, *I valori costituzionali come categoria dogmatica. Problemi e ipotesi*, 2007.
4. BEATRICE SERRA, *Arbitrium et aequitas nel diritto amministrativo canonico*, 2007.
5. GIANLUCA BASCHERINI, *Immigrazione e diritti fondamentali. L'esperienza italiana tra storia costituzionale e prospettive europee*, 2007.
6. LUIGI COLACINO CINNANTE, *Pubblica amministrazione e trasformazioni dell'ordinamento*, 2007.
7. G. CASSANDRO - A. LEONI - F. VECCHI (a cura di), *Arturo Carlo Jemolo. Vita ed opere di un italiano illustre. Un Professore dell'Università di Roma*, 2007.
8. ROBERTA CALVANO (a cura di), *Legalità costituzionale e mandato d'arresto europeo*, 2007.
9. LAURA RONCHETTI, *Il nomos infranto: globalizzazione e costituzioni. Del limite come principio essenziale degli ordinamenti giuridici*, 2007.
10. VINCENZO CERULLI IRELLI (a cura di), *Il procedimento amministrativo*, 2007.
11. FABIO FRANCESCHI, *La condizione degli enti ecclesiastici in Italia nelle vicende politico-giuridiche del XIX secolo*, 2007.
12. SILVIA SEGNALINI, *L'editto Carboniano*, 2007.
13. VINCENZO MARINELLI, *Studi sul diritto vivente*. Prefazione di Augusto Cerri, 2008.
14. PAOLA COCO, *L'imputazione del contributo concorsuale atipico*, 2008.
15. MAURA GARCEA, *I gruppi di società di persone*, 2008.
16. FRANCO MODUGNO - PAOLO CARNEVALE (a cura di), *Trasformazioni della funzione legislativa. IV. Ancora in tema di fonti del diritto e rapporti Stato-Regione dopo la riforma del Titolo V della Costituzione*, 2008.
17. MARCO GAMBARDELLA, *L'abrogazione della norma incriminatrice*, 2008.
18. GIUSEPPE CRICENTI, *I diritti sul corpo*, 2008.
19. DONATELLA BOCCHESI, *L'ipoteca sulla nave in costruzione*, 2008.
20. ELEONORA RINALDI, *Legge ed autonomia locale*, 2008.
21. LUCIA GIZZI, *Il getto pericoloso di cose*, 2008.
22. GIANLUCA CIAMPA, *Il delitto di riduzione o mantenimento in schiavitù o in servitù*, 2008.

23. ROMOLO DONZELLI, *La tutela giurisdizionale degli interessi collettivi*, 2008.
24. ELENA TASSI SCANDONE, *Leges Valeriae de provocatione. Repressione criminale e garanzie costituzionali nella Roma repubblicana*, 2008.
25. ALESSANDRO ZAMPONE, *Il rischio dell'impossibilità della prestazione nel contratto di passaggio*, 2008.
26. FABRIZIO MARONGIU BUONAIUTI, *Litispendenza e connessione internazionale. Strumenti di coordinamento tra giurisdizioni statali in materia civile*, 2008.
27. VALERIO MAIO, *Contratto collettivo e norme di diritto*, 2008.
28. LUIGI PRINCIPATO, *La pubblicità commerciale. Fondamento costituzionale e limiti*, 2008.
29. MASSIMILIANO PACIFICO, *Il danno nelle obbligazioni*, 2008.
30. FRANCO MODUGNO (a cura di), *Attuazione e integrazione della Costituzione*, 2008.
31. LEOPOLDO TULLIO (a cura di), *Nuovi profili di responsabilità e di assicurazione nel diritto aeronautico - Nuevos enfoques de la responsabilidad y del seguro en el derecho aeronáutico*, 2009.
32. ANDREA BARTOCCI, *Ereditare in povertà. Le successioni a favore dei Frati Minori e la scienza giuridica nell'età avignonese (1309-1376)*, 2009.
33. GIUSEPPE SANTORO-PASSARELLI (a cura di), *Francesco Santoro-Passarelli e l'autonomia collettiva. Prima e dopo*, 2009.
34. DANIELE PICCIONE, *Libertà costituzionali e giudice amministrativo*, 2009.
35. ROBERTA PELEGGI, *La compensazione: profili di diritto comparato e di diritto del commercio internazionale*, 2009.
36. BERARDINO LIBONATI (a cura di), *Giuseppe Ferri e il legislatore*, 2009.
37. ALESSANDRA MIGNOLLI, *L'azione esterna dell'Unione europea e il principio della coerenza*, 2009.
38. EMILIANO MARCHISIO, *Usi alternativi del gruppo di società. La regolazione dei gruppi tra disciplina del «governo» delle società e diritto settoriale delle imprese*, 2009.
39. AA.VV., *Studi in memoria di Gian Antonio Micheli*, 2010.
40. INES CIOLLI, *Il territorio rappresentato. Profili costituzionali*, 2010.
41. DOMENICO MEZZACAPO, *Dirigenza pubblica e tecniche di tutela*, 2010.
42. ALESSANDRO ODDI, *Il «giusto processo» dinanzi alla Corte dei conti*, 2010.
43. NICOLA VICECONTE, *La forma di governo nelle regioni ad autonomia ordinaria. Il parlamentarismo iper-razionalizzato e l'autonomia statutaria*, 2010.
44. GIUSEPPE SANTORO-PASSARELLI (a cura di), *Rappresentanza sindacale e contratto collettivo*, 2010.
45. MARIA CHIARA GERMANI, *La tutela penale delle dichiarazioni «testimoniali» rese nel corso di un procedimento penale*, 2010.
46. ROBERTA APRATI, *La notizia di reato nella dinamica del procedimento penale*, 2010.
47. LINDA CERASO, *I servizi di interesse economico generale e la concorrenza «limitata». Profili interni, comunitari e internazionali*, 2010.

48. LUIGI CAPOGROSSI COLOGNESI, *Scritti scelti*, 2010.
49. SILVIA SPINACI, *Libertà di circolazione, cittadinanza europea, principio di eguaglianza*, 2011.
50. IRENE SIGISMONDI, *Il principio del buon andamento tra politica e amministrazione*, 2011.
51. BARBARA MASTROPIETRO, *Destinazione di beni ad uno scopo e rapporti gestori*, 2011.
52. ROMOLO DONZELLI, *L'azione di classe a tutela dei consumatori*, 2011.
53. APAC (a cura di), *Prospettive per un governo dell'aviazione civile in Italia. Quale veste giuridica per l'ENAC* (Roma, 26 maggio 2010), 2011.
54. ERNESTO APA, *La pubblicità commerciale. Struttura, natura e referenti costituzionali*, 2011.
55. SIRO DE FLAMMINEIS, *Forme e specie della partecipazione nel medesimo reato*, 2011.
56. ANDREA MIGLIONICO, *La tutela del risparmio fra intervento pubblico e gestione privata*, 2011.
57. MARIA TERESA NAPOLI, *La Regia Monarchia di Sicilia. «Ponere falcem in alienam messem»*, 2012.
58. NICOLA MADÍA, *La tutela penale della libertà di concorrenza nelle gare pubbliche*, 2012.
59. AA.VV., *Lex Iustitia Veritas. Per Gaetano Lo Castro. Omaggio degli allievi*, 2012.

LEX IUSTITIA VERITAS

PER GAETANO LO CASTRO
OMAGGIO DEGLI ALLIEVI



JOVENE EDITORE
NAPOLI 2012

INDICE

PRESENTAZIONE

ANDREA BETTETINI, <i>Un maestro canonista: Gaetano Lo Castro</i>	p. XVII
ORAZIO CONDORELLI, <i>Storicità e storia del diritto in Gaetano Lo Castro</i> »	XXV
MARIO RICCA, <i>Lettere persiane. Il contributo di Gaetano Lo Castro al diritto ecclesiastico e alla teoria generale del diritto</i>	» XXXI
<i>Scritti di Gaetano Lo Castro</i>	» XLVII

STUDI

GIANCARLO ANELLO

CIVILTÀ E DIRITTI.

ARCHEOLOGIA DELLA SUBALTERNATIVITÀ LEGALE
NEL COLONIALISMO GIURIDICO ITALIANO

1. Introduzione	» 3
2. La libertà religiosa nel diritto coloniale	» 7
3. Sintassi dell'«esclusione» della giuscolonialistica italiana. Il principio di «civiltà», cardine di una differenza duale	» 12
4. Differenziazioni e ambiguità del sistema coloniale: i temi della giurisdizione e della cittadinanza	» 24
5. L'esperienza coloniale e il retaggio della concettualizzazione delle differenze	» 31

ANDREA BETTETINI

DIRITTO CANONICO E SENSO DEL TEMPO

1. Storicità e temporalità del diritto	» 41
2. La prescrizione (acquisitiva ed estintiva): l'adeguamento del diritto al fatto per il tramite del tempo	» 44

- | | | |
|---|----|----|
| 3. Il tempo e la creazione della norma di diritto oggettivo: la consuetudine canonica | p. | 48 |
| 4. Silenzio e decorso del tempo. L'inerzia del Superiore quale fatto e quale atto giuridico | » | 49 |
| 5. Il tempo del diritto, da misurante a misurato: il computo legale del tempo | » | 52 |
| 6. Definitività delle scelte e sacramento. L'indissolubilità del matrimonio. L'aporia di una limitazione temporale del coniugio | » | 56 |
| 7. Tempo del diritto e tempo nel diritto. Il tempo quale misura del <i>iustum</i> , oggetto della giustizia | » | 60 |

MARIA ELENA CAMPAGNOLA

VERITÀ, GIUSTIZIA E CARITÀ IN BENEDETTO XVI
COME PRINCIPI DIRETTIVI
PER L'ESERCIZIO DELL'ATTIVITÀ GIURISDIZIONALE

- | | | |
|---|---|----|
| 1. Giustizia e Carità | » | 65 |
| 2. Il magistero pontificio sulla funzione giurisdizionale | » | 69 |
| 3. Il processo penale per i reati <i>contra bonos mores</i> | » | 74 |
| 4. Le norme sui <i>delicta graviora</i> del 21 maggio 2010 | » | 77 |
| 5. Conclusioni | » | 80 |

GIORGIA CASSANDRO

«POVERO TONIO».

UNA NOVELLA INEDITA DI ARTURO CARLO JEMOLO

- | | | |
|---|---|----|
| 1. Premessa archivistica | » | 83 |
| 2. Le Novelle del giovane Jemolo. Temi e contenuti e l'epilogo di «Scherzo di ferragosto» | » | 85 |
| 3. Sfondo psicologico delle novelle | » | 89 |
| La novella: <i>Povero Tonio</i> | » | 91 |

ORAZIO CONDORELLI

DALLA PENITENZA PUBBLICA ALLA PENITENZA PRIVATA,
TRA OCCIDENTE LATINO E ORIENTE BIZANTINO:
PERCORSI E CONCEZIONI A CONFRONTO

- | | | |
|--|---|-----|
| 1. Premessa | » | 115 |
| 2. La definizione del sistema della penitenza canonica (secoli IV-V) | » | 116 |
| 3. Dalla penitenza pubblica alla penitenza privata | » | 127 |
| 3.1. Sviluppi in Occidente | » | 127 |
| 3.2. Sviluppi nell'Oriente bizantino | » | 135 |
| 4. Immagini della penitenza: alla ricerca dei fondamenti comuni | » | 141 |

4.1. Penitenza come medicina dell'anima	p. 143
4.1.1. La questione del valore terapeutico o satisfattorio delle penitenze / epitimie	» 148
4.2. Penitenza e potere di legare e sciogliere: il confessore come giudice	» 155
4.2.1. Sviluppi dottrinali nella Chiesa latina	» 155
4.2.2. Problematiche peculiari e sviluppi dottrinali nella Chiesa bizantina	» 161
4.3. La questione della formula della remissione dei peccati	» 172
5. Conclusioni	» 181
Orientamento bibliografico e postille	» 183

FABIANA FALCONE

LA TUTELA DELLE POSIZIONI GIURIDICHE
SOGGETTIVE NELLA CHIESA:
IL DIRITTO DI AZIONE E DI ECCEZIONE

1. Azione, processo e giudizio	» 197
2. Il diritto d'azione nell'impianto del Codice vigente: considerazioni introduttive	» 201
3. I canoni 1667 CIC 1917 e 1491 CIC vigente tra coincidenze testuali e difformità interpretative	» 203
4. L'azione quale strumento di tutela delle posizioni giuridiche soggettive della persona nella Chiesa (can. 1476)	» 207
5. La previsione di un diritto proprio del fedele alla tutela giudiziale nella Chiesa: il canone 221 § 1	» 211
6. Esperibilità e limiti dell'azione rispetto al giudizio	» 215
7. L'eccezione come diritto: a) Aspetti e problematiche dell'elaborazione della categoria del diritto d'eccezione nel processo di codificazione del 1917	» 218
8. b) Il concetto d'eccezione nella <i>mens legislatoris</i> del 1983	» 220
9. Il giusto processo come punto di convergenza delle contrapposte aspettative di giustizia	» 223

FABIO FRANCESCHI

LIBERTÀ DELLA CHIESA E LAICITÀ DELLO STATO
NELL'INSEGNAMENTO DI BENEDETTO XVI

1. Profili introduttivi. Libertà della Chiesa e laicità dello Stato nel magistero ecclesiastico post-conciliare	» 230
2. L'insegnamento di Benedetto XVI. La <i>libertas Ecclesiae</i> e il suo radicamento nella dignità della persona umana	» 234
3. (<i>Segue</i>) Le diverse possibili accezioni del concetto di laicità dello Stato. Laicità «positiva» e laicità della «neutralità».....	» 239

4. Libertà individuale e «dittatura del relativismo». Critica di tale concezione	p. 243
5. Laicità e dimensione pubblica della religione	» 248
6. Doveri della comunità politica di garantire e di rispettare la <i>libertas Ecclesiae</i> . Facoltà e limitazioni connesse all'esercizio di tale diritto da parte della comunità ecclesiale. Riconduzione della presenza della Chiesa nella vita pubblica all'azione dei cittadini cattolici e ruolo-guida della struttura gerarchica	» 252
7. L'intervento del magistero ecclesiastico nel dibattito pubblico. Dignità della persona umana e «principi non negoziabili»	» 256
8. Libertà dei fedeli in materia temporale e dovere di obbedienza al magistero. La dottrina sociale della Chiesa come strumento capace di attuare e di garantire la sana laicità dello Stato	» 260
9. Libertà della Chiesa e «laicità positiva» dello Stato quali condizioni indispensabili affinché i fedeli laici possano assolvere ai loro compiti. Insufficienza del modello dello «Stato laicista» e sua condanna	» 264
10. Considerazioni conclusive. Stretto rapporto fra i concetti di libertà della Chiesa e di laicità dello Stato nel magistero di Benedetto XVI	» 266
11. (<i>Segue</i>) Le problematiche etiche ed antropologiche al centro dei nuovi conflitti fra società politica e società religiosa (e fra le rispettive potestà). Benedetto XVI e la proposta di una società che accetti di ragionare « <i>veluti si Deus daretur</i> ». La retta comprensione della laicità quale condizione essenziale per garantire la dignità della persona umana e le esigenze del bene comune	» 269

CLAUDIO GALLOTTI

L'ESTABLISHMENT DELLA CHIESA D'INGHILTERRA
E LA TUTELA DELLA LIBERTÀ RELIGIOSA
IN GRAN BRETAGNA

Premessa	» 273
1. Le radici storiche dell' <i>establishment</i> : la nascita della Chiesa e della religione anglicana	» 274
2. La condizione giuridica della <i>Church of England</i>	» 277
3. Le ipotesi di revisione dell' <i>establishment</i> anglicano	» 284
4. La tutela della libertà religiosa individuale	» 290
5. La libertà di culto	» 295
6. La libertà religiosa e la scuola	» 301
7. Il matrimonio religioso	» 305
8. La tutela della libertà religiosa collettiva: la condizione giuridica delle confessioni religiose e i Nuovi Movimenti Religiosi	» 308
9. (<i>Segue</i>) L'organizzazione, la struttura e il finanziamento delle tre Chiese nazionali	» 314

LUCIA GRAZIANO

IL *CHRISTIFIDELIS* E IL *POPULUS DEI*
NELLA CHIESA E NEL MONDO. PROFILI GIURIDICI

1. Premessa..... p. 323
2. Chiesa e mondo: la prospettiva suggerita dal Concilio Vaticano II per approfondire il nesso tra Chiesa e mondo, e per verificare l'attualità del messaggio evangelico, guardando alla vita (esistenza) ed all'identità (essenza) della persona, del fedele e del popolo di Dio..... » 329
3. Fondamenti della soggettività e della capacità giuridica nel sistema giuridico ecclesiale. «La vera eguaglianza riguardo alla dignità e all'azione comune a tutti i fedeli nell'edificare il Corpo di Cristo» (*LG* n. 32), e la dignità della persona umana (*GS* n. 12 ss.) » 334
4. Il *christifidelis* ed il *populus Dei*: la comune chiamata ad attuare, secondo la propria *condicio*, la missione della Chiesa da compiere nel mondo (can. 204). Le possibili specificazioni delle *condiciones* dei *christifideles* tra diversi livelli di astrazione concettuale e fattori sostanziali » 345
5. Una definizione attualizzata del *populus Dei* e del *christifidelis* è possibile? » 356

MARIO RICCA

L'ALTRO NELLO SPECCHIO DEL DOGMA.
SEGNO E SOGGETTO TRA FEDE E DIRITTO

1. Prologo. Costituzionalismo vs. teocrazia come alternativa retorica » 361
2. Dogma e dialettica del sacro » 363
3. Dalla dialettica del sacro al dialogo interculturale e interreligioso. Il costituzionalismo come circuito di una laicità cognitiva » 372

BEATRICE SERRA

SUL PRINCIPIO DI LEGALITÀ
NELL'ORDINAMENTO CANONICO:
PROFILI FUNZIONALI

1. Riflessioni introduttive. La crisi del principio di legalità: *a*) come dato oggettivo negli ordinamenti secolari » 385
2. (*Segue*) *b*) come ipotesi ricostruttiva per l'ordinamento canonico. Il disagio strutturale della legalità dello Stato di diritto nell'esperienza giuridica ecclesiale e il declino della *lex canonica* come formula di comando. Ragioni di un'analisi della legalità canonica in prospettiva funzionale » 388

3. La costruzione dell'ordine giuridico canonico intorno alla struttura essenziale dell'idea di legalità. In particolare: lo «stare prima» del *ius divinum* quale causa efficiente delle funzioni della legalità canonica e della sua configurabilità come principio p. 391
4. Gli enunciati del principio di legalità nel diritto positivo della Chiesa. Principali significati e funzioni di tali enunciati: a) la legalità canonica quale criterio organizzativo e procedurale, finalizzato a ricondurre al diritto l'esercizio del potere di governo. La compatibilità di tale criterio con gli aspetti di flessibilità e discrezionalità del sistema ecclesiale. Il conflitto fra questi aspetti e le ragioni storiche e teoriche della legalità come principio » 395
5. (*Segue*) b) la legalità canonica come supremazia della legge. Significati di tale supremazia. In particolare: il principio di legalità come strumento per far sì che l'unità della Chiesa si rifletta nell'unità e coerenza del suo ordinamento » 401
6. L'affermazione del principio di legalità in funzione di un nuovo soggetto, il *christifidelis*, e dei suoi diritti. La parziale messa in ombra del volto garantista della legalità » 411
7. La funzione legittimante della legalità canonica » 421
8. Osservazioni conclusive » 426

FABIO VECCHI

I DIRITTI UMANI E LA LIBERTÀ DI RELIGIONE.
RISERVE SULLA PRESUNTA UNIVERSALITÀ
DI UNA CATEGORIA GIURIDICA

1. Introduzione. L'illusione euro-occidentale dell'universalismo giuridico nella categoria dei diritti umani » 431
2. La prospettiva universale eurocentrica dei diritti dell'uomo e delle libertà fondamentali » 436
3. La «via musulmana» ai diritti dell'uomo e alla libertà religiosa nelle Carte islamiche » 441
4. I diritti umani nella regione Asia-Pacifico e l'alibi dei cd. «valori asiatici» » 451
5. L'opzione liberale nel quadro delle autoctonie culturali dei diritti dell'uomo e dei popoli nella macro regione africana » 456
6. L'opzione liberale nel quadro delle autoctonie culturali dei diritti dell'uomo e dei popoli nella macro regione africana » 460
7. L'inafferrabile fondamento spirituale universale dei diritti umani e il problema materiale del *ius cogens* » 466