

INDICE

PREMESSE INTRODUTTIVE

	<i>pag.</i>
1. Il giurista e la odierna crisi del diritto	1
2. Il 'senso' della storicità del diritto e la formazione giuridica universitaria	7
3. Oggetto, fini, limiti del presente testo: chiarimenti metodologici	12

PARTE PRIMA

L'ETÀ DI NASCITA DELLA SCIENZA GIURIDICA MODERNA

SEZIONE I

VICENDE STORICHE DEL CONCETTO DI DIRITTO COMUNE NELLA TEORIA DELLE FONTI FRA MEDIOEVO ED ETÀ MODERNA

CAPITOLO I

L'IDEA DI EUROPA: REALTÀ E MITO

1. Il ' <i>Sacrum Imperium</i> ' come struttura politica dell'Europa medievale	21
2. L'Europa come fatto spirituale e fenomeno culturale. La ' <i>Respublica christiana</i> ' e il mito di Roma	24

CAPITOLO II

UNUM IMPERIUM, UNUM IUS. LE ORIGINI MEDIEVALI DEL DIRITTO COMUNE

1. Il dogma universalistico della unità del diritto: un rinvio alle dottrine della scuola giuridica di Bologna	33
2. La tradizione della ' <i>lex romana</i> ' nel Medioevo barbarico e feudale	35

	<i>pag.</i>
3. Le ' <i>Quaestiones de iuris subtilitatibus</i> ' e il problema dell'unità del diritto nell'età del 'rinascimento' politico medievale	40
4. La pluralità degli ordinamenti politici: molteplicità e unità nel mondo medievale del diritto	41
5. La configurazione originaria del concetto di ' <i>ius commune</i> ': l'ideologia giuridica universalistica	49
6. L' " <i>utrumque ius</i> ": la legge della Chiesa e la legge dell'Impero	54
7. L'idea dell' " <i>imperator dominus mundi</i> " e la ' <i>potestas</i> ' degli Stati nazionali cristiani: verso il moderno concetto di sovranità	56
8. ' <i>Ius commune</i> ' e ' <i>ius proprium</i> ': l'evoluzione del concetto di ' <i>ius commune</i> ' come diritto universalmente sussidiario	59
9. La visione pluralistica dell'esperienza giuridica: l'autonomia degli ordinamenti particolari	62

CAPITOLO III

DIRITTO COMUNE E GERARCHIA DELLE FONTI
ALLA CRISI DEL PLURALISMO POLITICO MEDIEVALE

1. Principati e regni in Europa: la concentrazione del potere e del diritto nel processo formativo dello Stato moderno	66
2. La 'statualizzazione' del diritto comune e il dissolversi del suo antico fondamento imperiale	70
3. La sopravvivenza di uno ' <i>ius commune</i> ' superstatale nell'età moderna	75

CAPITOLO IV

L'ELEMENTO CANONICO DEL DIRITTO COMUNE.
LA COSTRUZIONE E LO SVOLGIMENTO
DI UNO *IUS COMMUNE IN SPIRITUALIBUS*
(SECOLI XII-XVI)

1. Il volto spirituale di un diritto universale	78
2. Dal 'Decreto' di Graziano al ' <i>corpus iuris canonici</i> '	80
3. Cenni ai caratteri della scienza giuridica canonistica: il coordinamento medievale fra ' <i>ius civile</i> ' e ' <i>ius canonicum</i> '. Il processo romano-canonico	83

4. ' <i>Ius canonicum</i> ' e ' <i>placitum principis</i> ': la Chiesa e il suo diritto di fronte all'assolutismo post-medievale europeo	pag. 87
--	------------

SEZIONE II

LA FORMAZIONE E L'APOGEO DEL DIRITTO COMUNE (SECOLI XII-XV)

CAPITOLO V

I CARATTERI INTRINSECI DEL DIRITTO COMUNE

1. Sull'uso dell'espressione ' diritto comune '	95
2. Il diritto comune considerato come diritto giurisprudenziale . . .	97
3. Il ruolo dei giuristi nella creazione oggettiva del diritto comune	101

CAPITOLO VI

IL ' RINASCIMENTO GIURIDICO ' E LA SCUOLA BOLOGNESE DEI GLOSSATORI

1. La ' culla ' e i ' padri ' del pensiero giuridico moderno	105
2. La glossa e gli altri ' strumenti di lavoro ' dei Glossatori	109
3. La ' lucerna ' di Irnerio e la ' scoperta ' del ' <i>corpus iuris</i> ' . . .	112
4. Il ' libro caduto dal cielo ' e la sua legittimazione ufficiale . . .	114
5. Il dominio sull'indominabile: lo studio sistematico del ' <i>corpus iuris</i> ' .	115
6. Il ' <i>corpus iuris</i> ' diventa legge del presente	116
7. I Glossatori e la ' Bibbia del diritto '	118
8. ' <i>Author iuris homo, iustitiae Deus</i> ': l'idea di ' <i>aequitas</i> ' nella vita del diritto	120
9. L'Università come centro di diffusione di un sapere giuridico europeo	125
10. Il ' <i>vademecum</i> ' del diritto comune: la ' <i>Magna Glossa</i> '	134

CAPITOLO VII

IL TRIONFO DEL DIRITTO COMUNE: LA SCUOLA DEI COMMENTATORI E IL SUO SECOLO D'ORO

1. Il genio del diritto comune verso più ampi orizzonti. Dai ' Post-accursiani ' ai giuristi del Trecento	137
---	-----

	<i>pag.</i>
2. La galleria delle 'autorità' del diritto	141
3. La logica giuridica dalla originalità all'acrobazia di maniera . . .	142

CAPITOLO VIII

LA PRAMMATIZZAZIONE DEL DIRITTO COMUNE:
L'ETÀ DELLA *COMMUNIS OPINIO*

1. I giuristi trattatisti e consulenti. In particolare: la giurisprudenza consulente	146
2. La ' <i>communis opinio</i> '	152
3. La giurisprudenza dei grandi tribunali: considerazioni generali . .	155
4. La giurisprudenza dei grandi tribunali: esame di taluni aspetti problematici	163
5. Le raccolte di giurisprudenza e il loro ruolo nel tardo regime di diritto comune. La distribuzione dei principali tribunali supremi sul continente europeo: cenni	166

CAPITOLO IX

L'UMANESIMO GIURIDICO E LA SCUOLA CULTA

1. 'Umanesimo' medievale e umanesimo rinascimentale nel mondo del diritto	172
2. La filologia e la storia alla 'riscoperta' del ' <i>corpus iuris</i> ': fermenti e polemiche dell'umanesimo letterario	174
3. Dai letterati ai giuristi, dall'Italia alla Francia. La battaglia umanistica cambia terreno. I grandi giuristi dell'Umanesimo	177
4. La storicizzazione del diritto romano. L' ' <i>Antitribonianus</i> ' di Francesco Hotman	179
5. La difesa del ' <i>mos italicus</i> ' e i 'Dialogi' di Alberico Gentili: i 'barbari' rispondono alle accuse umanistiche	182
6. Il filone sistematico dell'umanesimo giuridico	187

PARTE SECONDA
IL DIRITTO COMUNE
NELL'ETÀ DELL'ASSOLUTISMO

SEZIONE I

LA SITUAZIONE DELLE FONTI DEL DIRITTO POSITIVO

CAPITOLO I

LA CRISI DEL DIRITTO COMUNE
E LA SITUAZIONE DI PARTICOLARISMO GIURIDICO
NELL'EUROPA MODERNA (SECOLI XVI-XVIII)

	<i>pag.</i>
1. L'accentramento assolutistico del potere statale e la crisi di certezza del diritto comune	193
2. Il lungo cammino e il lento chiarirsi dell'idea di codificazione nella cultura giuridica europea: cenni anticipati	197
3. Aspetti del particolarismo giuridico nel tardo regime di diritto comune: considerazioni sulla situazione degli ordinamenti italiani	200
4. Il problema del coordinamento delle fonti e il faticoso funzionamento della legislazione sovrana	202
5. Alcuni aspetti della mancanza di unità giuridica: la frammentazione locale e personale del diritto	208
6. Il fenomeno della moltiplicazione soggettiva del diritto sotto il profilo sostanziale e giurisdizionale	214
7. Le distinzioni di 'status' più rilevanti quanto al variare del diritto. In particolare: l'esempio del diritto commerciale	216
8. Il particolarismo giuridico soggettivo come tratto saliente della società europea d' <i>Ancien Régime</i>	221
9. Il particolarismo giuridico nel contesto europeo. Cenni	223
10. Le conseguenze del particolarismo sul piano della certezza del diritto e nel mondo della prassi giudiziaria	225
11. Considerazioni conclusive	235

CAPITOLO II

GLI INIZI DEL PROCESSO DI SUPERAMENTO
DEL DIRITTO COMUNE

1. Governi, opinione pubblica, giuristi: i tre 'poli' della tensione innovativa	237
---	-----

	<i>pag.</i>
2. Le istanze di rinnovamento nella cultura giuridica europea: un passo oltre la ' <i>communis opinio</i> '	238
3. Alcune manifestazioni dell'opinione pubblica in Francia	246
4. I primi provvedimenti antigiusprudenziali del potere pubblico: le 'leggi delle citazioni'	247

CAPITOLO III

LE 'CONSOLIDAZIONI'

E LE ULTIME VITTORIE DEL DIRITTO COMUNE

1. Realtà e ideale nei programmi di superamento del diritto comune	252
2. Osservazioni introduttive sulla tipologia di collezioni e compilazioni precedenti i codici	254
3. Redazione privata di 'consolidazioni-raccolta' negli Stati italiani (secoli XVII-XVIII)	258
4. Alcune 'consolidazioni-raccolta' in Francia, in Spagna e nei Paesi germanici	265
5. Le grandi compilazioni ufficiali del secolo XVII: le ' <i>Ordonnances</i> ' di Luigi XIV	269
6. Le ' <i>Ordonnances</i> ' del cancelliere Daguessau	276
7. Le Costituzioni piemontesi	278
8. I tentativi di riordinamento generale del diritto nel regno di Napoli e nel Granducato di Toscana	282
9. Le Costituzioni modenesi del 1771	287
10. I 'codici' settecenteschi della Baviera	293

CAPITOLO IV

RIFLESSIONI CONCLUSIVE

SULLA POLITICA ASSOLUTISTICA DEL DIRITTO
NEL SETTECENTO PREILLUMINISTICO

1. L'assolutismo di fronte al particolarismo giuridico: il peso della eredità medievale	296
2. L'atteggiamento del ceto giuridico e delle forze sociali rispetto alla politica assolutistica del diritto	302
3. L'ideologia antigiusprudenziale	307
4. Una testimonianza esemplare e un segnale di confine: il pensiero di Ludovico Antonio Muratori	310

SEZIONE II
LE DOTTRINE GIURIDICHE

CAPITOLO V

IL SORGERE DELLE DOTTRINE GIUSNATURALISTICHE
IN EUROPA

	<i>pag.</i>
1. Cenni generali	319
2. Brevi cenni al giusnaturalismo secentesco e in particolare alle teorie contrattualistiche: il pensiero di Grozio, Hobbes, Locke	325

CAPITOLO VI

IL TRIONFO DEL RAZIONALISMO GIURIDICO.
IL DIRITTO NATURALE IN GERMANIA E IN FRANCIA

1. Il pensiero del Pufendorf e del Thomasius: 'moralità' e 'legalità' di fronte al tribunale della ragione	338
2. La 'geometria' del diritto: il pensiero del Leibniz e del Wolff	343
3. Successivi sviluppi della scuola wolffiana: gli architetti tedeschi del diritto moderno	349
4. L'ordine della ragione nel mondo del diritto: il razionalismo giuridico del Domat e del Pothier, premessa dottrinale della codificazione napoleonica	355
5. Razionalismo giuridico e insegnamento del diritto nell'Europa dei secoli XVII-XVIII: la nascita dei moderni metodi di formazione dell'uomo di legge	369

PARTE TERZA

TRADIZIONE ROMANISTICA
E DIRITTI NAZIONALI IN EUROPA
ALL'ALBA DELLE CODIFICAZIONI

SEZIONE I

DIRITTO COMUNE E DIRITTI NAZIONALI
NELL'EUROPA CONTINENTALE

CAPITOLO I

PREMESSE SUL BINOMIO STORICO
'EUROPA E DIRITTO ROMANO'

1. Un breve bilancio	381
2. 'Europeizzazione' e 'nazionalizzazione' del diritto comune	383

	<i>pag.</i>
3. Una 'seconda vita' del diritto romano sul continente europeo?	385
4. Il ruolo dei tribunali ecclesiastici e del processo romano-canonico nella diffusione in Europa dello ' <i>ius commune</i> '	387

CAPITOLO II

LA TRADIZIONE ROMANISTICA IN FRANCIA:
VERSO LA UNIFICAZIONE DI UN *DROIT FRANÇAIS*

1. ' <i>Pays de droit écrit</i> ' e ' <i>pays de droit coutumier</i> ' in Francia . . .	391
2. La monarchia francese e la tradizione bolognese del ' <i>corpus iuris</i> '	394
3. Il modo 'francese' di accostarsi al diritto romano	397
4. La redazione cinquecentesca delle ' <i>coutumes</i> '	400
5. La letteratura giuridica sul ' <i>droit coutumier</i> ' e l'emersione della ' <i>Coutume</i> ' di Parigi	402
6. Il Parlamento di Parigi e il ' <i>droit commun coutumier</i> '	405

CAPITOLO III

LA TRADIZIONE ROMANISTICA IN SPAGNA

1. La situazione politico-giuridica della Penisola iberica fino al secolo XIII	410
2. L'arrivo in Spagna del diritto comune	415
3. Il carattere geograficamente differenziato della penetrazione del diritto comune nella Penisola iberica	416
4. La tradizione romanistica in Castiglia e León e la ' <i>Ley de las siete partidas</i> '	420
5. La tradizione romanistica nella Penisola iberica dall'età moderna alla codificazione	422

CAPITOLO IV

LA DIFFUSIONE DEL DIRITTO COMUNE
IN BELGIO E IN OLANDA

1. La penetrazione del diritto comune negli antichi Paesi Bassi sino al XVI secolo	428
2. Il diritto comune in Belgio durante e dopo il XVI secolo	432
3. Il diritto comune in Olanda nei secoli XVII e XVIII	434
4. Il diritto comune quale 'diritto romano-olandese' nell'Africa del sud: dal XVII secolo ad oggi	438

CAPITOLO V
LA RECEZIONE DEL DIRITTO COMUNE
NEI TERRITORI GERMANICI

	<i>pag.</i>
1. La Germania e l'idea imperiale	443
2. Il particolarismo giuridico nei paesi tedeschi fra Medioevo ed età moderna. La nozione di ' <i>Frührezeption</i> '	445
3. Cultura ecclesiastica e diritto canonico nella Germania medievale	447
4. Gli studenti tedeschi e il ' <i>corpus iuris</i> '	450
5. Recezione ' teorica ' e recezione ' pratica ' del diritto comune in Germania	452
6. L' ' oggetto ' della recezione	454
7. La formazione romanistica dei giuristi tedeschi e il problema dell'unità del diritto privato germanico	455
8. L'incontro fra giuristi e potere in Germania: il processo di formazione dello Stato moderno e l'emergere del giudice di professione quali ulteriori elementi propulsori della recezione	456
9. Il momento culminante della recezione pratica, ovvero l'inizio ufficiale di quest'ultima: l'istituzione del ' <i>Reichskammergericht</i> '	460
10. L' ' usus modernus pandectarum '	464
11. Le manifestazioni di opposizione alla recezione: i loro motivi spirituali	467

CAPITOLO VI
IL DIRITTO COMUNE NELL'EUROPA DEL NORD E DELL'EST

1. Cenni alla penetrazione della cultura romanistica nei Paesi del settentrione europeo	472
2. I Paesi dell'Europa orientale e il diritto comune	474

SEZIONE II
LE ORIGINI E LA FORMAZIONE STORICA
DEL DIRITTO INGLESE

CAPITOLO VII
ORIGINI E SVOLGIMENTO DELLA *COMMON LAW*

1. Una premessa comparativa: il diritto inglese a confronto con la tradizione continentale del diritto comune e della codificazione .	479
---	-----

	<i>pag.</i>
2. La situazione di partenza: la conquista normanna, la costruzione di un potente regno unitario e la centralizzazione dell'apparato giudiziario inglese	491
3. La 'Curia Regis' e la sua triplice ramificazione: le tre Corti centrali di Westminster	495
4. L'imporre della giurisdizione centrale nel territorio del regno: gli 'sheriffs' e i giudici itineranti	499
5. Il sistema dei 'writs'	501
6. Le 'Assise' possessorie e il sorgere della giuria	510
7. La tipizzazione e la moltiplicazione dei 'writs' fra XII e XIII secolo	513
8. Il 'writ of trespass' e le sue filiazioni: dal 'trespass on the case' all' 'assumpsit' e al 'trover'	516
9. I caratteri di fondo della 'common law' e della sua elaborazione	522

CAPITOLO VIII

LO SVILUPPO STORICO DELL'EQUITY

1. Il sorgere della 'Court of Chancery'	530
2. La coscienza come fonte dell' 'equity': il ruolo della giurisprudenza equitativa nello sviluppo del diritto inglese	535
3. Il conflitto fra 'common law' ed 'equity' e il definitivo stabilizzarsi dell' 'equity'	541

CAPITOLO IX

LE CORTI INGLESI DAL XIX SECOLO AD OGGI

1. I 'Judicature Acts' (1873-1875): la 'fusione' di 'common law' ed 'equity' e il delinearsi della odierna organizzazione giudiziaria inglese	547
2. Il potere giudiziario nell'attuale ordinamento inglese	550

CAPITOLO X

IL CETO DEI GIURISTI INGLESI
E LA SUA EVOLUZIONE STORICA

1. Uno sguardo al presente	555
2. L'emergere e l'articolarsi della 'legal profession'	558
3. Gli 'Inns' e l'educazione legale: apprendisti e maestri dell'artigianato giuridico	561

CAPITOLO XI
LA DOTTRINA DEI PRECEDENTI
E LA LETTERATURA GIURISPRUDENZIALE
NELLA STORIA DELLA *COMMON LAW*

1. Il sistema dei precedenti e la sua evoluzione: la ' <i>judge made law</i> '	<i>pag.</i> 567
2. La letteratura giuridica inglese	575

CAPITOLO XII
TRADIZIONE ROMANISTICA
E DOTTRINE CODICISTICHE IN INGHILTERRA

1. Una questione pregiudiziale	584
2. 'Rinascimento giuridico' e nascita della ' <i>common law</i> ': i capricci del 'fattore tempo'	586
3. L'approdo' e le vicende della tradizione romanistica in Inghilterra	591
4. Le dottrine sulla codificazione in Inghilterra. L'opera di Jeremy Bentham e di John Austin	599
5. In principio era il giudice...: osservazioni conclusive sullo spirito della ' <i>common law</i> '	606

BIBLIOGRAFIA SISTEMATICA	611
Tavola delle abbreviazioni bibliografiche	613

Bibliografia:

Parte prima	617
Parte seconda	644
Parte terza	663

INDICE	699
------------------	-----

