



SOCIETÀ ITALIANA DI STORIA DEL DIRITTO

Le legalità e le crisi della legalità

a cura di

Claudia Storti



G. Giappichelli Editore

Le legalità
e le crisi della legalità

Le legalità e le crisi della legalità

a cura di

Claudia Storti



G. Giappichelli Editore

Comitato scientifico

Claudia Storti, Italo Birocchi, Massimo Brutti, Floriana Colao
Paolo Garbarino, Andrea Lovato, Marco Nicola Miletta
Salvatore Puliatti, Emanuele Stolfi, Elio Tavilla

© Copyright 2016 - G. GIAPPICHELLI EDITORE - TORINO
VIA PO, 21 - TEL. 011-81.53.111 - FAX 011-81.25.100
<http://www.giappichelli.it>

ISBN/EAN 978-88-921-0701-4

Volume pubblicato con il contributo della Società Italiana di Storia del Diritto.

Stampa: Stampatre s.r.l. - Torino

Le fotocopie per uso personale del lettore possono essere effettuate nei limiti del 15% di ciascun volume/fascicolo di periodico dietro pagamento alla SIAE del compenso previsto dall'art. 68, commi 4 e 5, della legge 22 aprile 1941, n. 633.

Le fotocopie effettuate per finalità di carattere professionale, economico o commerciale o comunque per uso diverso da quello personale possono essere effettuate a seguito di specifica autorizzazione rilasciata da CLEARedi, Centro Licenze e Autorizzazioni per le Riproduzioni Editoriali, Corso di Porta Romana 108, 20122 Milano, e-mail autorizzazioni@clearedi.org e sito web www.clearedi.org.

... uno degli aspetti più paurosi della diffusa "angoscia" che travolge il mondo nei suoi spasimi è data dalla crisi del diritto: che si potrebbe anche più esattamente denominare crisi della fiducia nella legge. Non si tratta della sfiducia in un dato sistema di leggi, che sia insieme, come avveniva alla vigilia della rivoluzione francese, speranza e professione di fede in altre leggi destinate a prendere il posto di quelle invecchiate; si tratta di una sfiducia molto più torbida e distruttiva, che attacca con lo stesso corrosivo scetticismo, indipendentemente dal contenuto delle leggi, il principio stesso della legalità, cioè proprio lo strumento logico che la civiltà occidentale ha inventato da millenni per esprimere il diritto in forma generale ed astratta.

(P. CALAMANDREI, *La certezza del diritto e le responsabilità della dottrina*, 1942, in F. LOPEZ DE OÑATE, *La certezza del diritto*, n. ed. a cura di G. ASTUTI, Giuffrè, Milano, 1968, p. 170)

INDICE

pag.

CLAUDIA STORTI

IL CONTRIBUTO DEGLI STORICI DEL DIRITTO (E NON SOLO)
ALLA RIFLESSIONE SU 'LE LEGALITÀ E LE CRISI DELLA LEGALITÀ' XIII

1. Legalità: un termine problematico e polisemico XIII
2. Legalità vs. autonomia e eteronomia XVI
3. Prove alto medievali di legislazione e pluralismo medievale XX
4. Dall'autonomia del diritto verso la «legge dei moderni» XXIII
5. Il caleidoscopio dei secoli XIX e XX XXV
6. Per concludere ... con qualche interrogativo XXVIII

PATRIZIA GIUNTI

IL MARE DEL DIRITTO.
LEGALITÀ E FAMIGLIA IN ROMA ANTICA 1

1. L'isola e il suo mare: il senso di una metafora 1
2. Il mito di Antigone nella riflessione giuridica del secondo dopoguerra 4
3. Legalità e famiglia: l'invettiva del terzo libro degli *Annales* 6
4. Legalità e famiglia: la *rogatio Canuleia* nei *Libri ab Urbe condita* 10
5. Polisemia della legalità 13
6. Autodeterminazione familiare: fuga dal diritto e domanda di diritto 15
7. «Ciò che esisterà domani» 18
8. Per una 'ontologia' della crisi 19

VALERIO MAROTTA

LEGALITÀ REPUBBLICANA E INVESTITURA IMPERIALE
NELL'*HISTORIA AUGUSTA* 21

1. *Proconsulare imperium* e *tribunicia potestas* 21
2. Le assemblee cittadine: persistenze e trasformazioni di un rituale politico 30

	<i>pag.</i>
3. La 'rivoluzione giuridicamente permanente'	36
4. La <i>res publica</i> e le sue istituzioni	45
5. La 'posizione imperatoria': carica unitaria o somma di poteri?	49
6. Principato e assetti istituzionali preaugustei: la riflessione tardoantica	59
FRANCESCO ARCARIA	
DA OTTAVIANO AD AUGUSTO: REPRESSIONE DEL DISSENSO E CRISI DELLA LEGALITÀ NEL PASSAGGIO DALLA REPUBBLICA AL PRINCIPATO	63
1. Premessa	63
2. Oggetto dell'indagine	64
3. Il caso di Quinto Gallio	65
4. Il caso di Salvidieno Rufo	73
5. Il caso di Cornelio Gallo	89
6. Conclusioni	96
CARLO LANZA	
"CRISI DELLA LEGALITÀ" ESPERIENZA CONTEMPORANEA. <i>EXEMPLA ROMANI</i>	99
MASSIMO MECCARELLI	
PENSARE LA LEGGE NEL TEMPO DELL'AUTONOMIA DEL DIRITTO. ESPERIENZE MEDIEVALI E MODERNE	127
1. L'ambito della legalità in età medievale e moderna: determinazione dell'oggetto	127
1.1. La dimensione costituzionale delle città nel tardo medioevo: l'interazione tra autonomia politica e giuridica	129
1.2. Lo statuto e lo <i>ius commune</i>	133
2. Prospettive di senso in età moderna: l'affrancamento dall'autonomia del diritto di stampo medievale	136
3. Lo spazio della legge tra volontarismo e <i>systema</i> nelle dottrine a progettualità radicale	137
3.1. Nuove costruzioni per il concetto di legge	137
3.2. L'autonomia del diritto dall' <i>ordo</i> al <i>systema</i>	140
3.3. Per una storia delle prospettive di senso originanti le nuove concezioni della legalità	142

	<i>pag.</i>
4. Lo spazio della legge tra teologia e giustizia nelle dottrine a progettualità inclusiva	145
4.1. La legge come strumento per un recupero dell'ordine giusto	145
4.2. L'autonomia del diritto nel quadro del nuovo rapporto tra scienza giuridica e teologica	149
5. Lo spazio della legge nelle dottrine a vocazione realistica	151
6. L'età moderna come tempo di costruzioni diverse dello spazio della legge. Prospettive metodologiche	155
PAOLO ALVAZZI DEL FRATE	
LEGALITÀ E RIVOLUZIONE NEL SETTECENTO RAZIONALISTA	159
1. Premessa	159
2. Legalità: i significati del termine	160
3. Legalità e crisi: tradizione e ragione	161
4. Valore simbolico del concetto di legalità	162
5. Razionalismo e Individualismo	162
6. L'invenzione del potere costituente	164
7. Il precedente inglese	165
8. Volontarismo e potere costituente	165
9. Considerazioni	168
BERNARDO SORDI	
LEGGE E AMMINISTRAZIONE: INCONTRI E SCONTRI	171
1. Premessa	171
2. Legalità-potere	174
3. Legalità-garanzia	175
4. Legalità-sistema	177
5. La legalità novecentesca	179
LUIGI LACCHÈ	
«ALZATE L'ARCHITRAVE, CARPENTIERI».	
I LIVELLI DELLA LEGALITÀ PENALE	
E LE "CRISI" TRA OTTO E NOVECENTO	183
1. Una possibile allegoria	183
2. Le crisi e le legalità	186
3. Come un Giano bifronte	188
4. Rappresentare uno stile di pensiero: Francesco Carrara	190

	<i>pag.</i>
5. Se il codice regna ma non governa	192
6. A mo' di epilogo	201
MAURO BARBERIS	
UN'ALTRA LEGALITÀ ESISTE. BREVE STORIA DEL PRECEDENTE GIUDIZIALE	207
1. Una definizione preliminare	208
2. L'emersione di DPG	211
3. DPG: formulazioni dottrinali	213
4. DPG: emersioni istituzionali	216
5. Le estensioni statunitensi di DPG	220
6. Critiche utilitariste	222
7. Critiche giusrealiste	225
8. Critiche postmoderniste	228
9. Trasfigurazioni	229
10. Morali della storia	232
<i>Indice dei nomi</i>	233