

# INDICE

	<i>pag.</i>
<i>Premessa</i>	IX
<i>Premessa alla II edizione</i>	XI

## SISTEMA GIURIDICO

*Franco Modugno*

1. Il sistema e la dogmatica	1
1.1. Nozione	1
1.1.1. Nozione generale di sistema	1
1.1.2. Origine e sviluppo della nozione in generale	2
1.1.3. Nozione di sistema giuridico	3
1.2. Formazione storica del «sistema giuridico»	4
1.2.1. Sistema «esterno» e sistema «interno»	4
1.2.2. La «costruzione» del sistema giuridico dal giusnaturalismo alla Scuola storica	5
1.2.3. La «costruzione» del sistema giuridico in Savigny e la sua (produttiva) ambiguità	7
1.3. Sistema e ordinamento dalla « <i>Begriffsjurisprudenz</i> » alla « <i>Interessenjurisprudenz</i> »	9
1.3.1. Sistema e metodo nella pandettistica	9
1.3.2. La reazione della «giurisprudenza degli interessi» e la crisi del metodo dogmatico	11
1.3.3. Il punto di non ritorno: il momento valutativo nella interpretazione e applicazione del diritto	15
2. Il sistema e l'ermeneutica	20
2.1. Il superamento del positivismo giuridico e la trasformazione della «giurisprudenza degli interessi» in «giurisprudenza valutativa»	20

	<i>pag.</i>
2.1.1. Il senso della partecipazione del giudice alla formazione del diritto	20
2.1.2. Il passaggio dalla « <i>Interessenjurisprudenz</i> » alla «giurisprudenza valutativa» e alla concezione del «diritto naturale relativo» a valori storicamente affermatasi e positivamente accolti	23
2.1.3. Fondamenti legislativi ed extralegislativi di valutazione	25
2.2. Il «sistema giuridico» tra pensiero dogmatico e pensiero problematico	28
2.2.1. La nuova teoria generale ermeneutica	28
2.2.2. La nuova topica	30
2.2.3. Contrapposizione o coesistenza tra «sistema» e «problema»? Verso un sistema aperto?	34
<i>Bibliografia</i>	42

## AL FONDO DELLA TEORIA DELL'“INTERPRETAZIONE CONFORME ALLA COSTITUZIONE”

*Franco Modugno*

1. Premessa	47
2. Il potere di interpretazione “adeguatrice” delle leggi alla Costituzione non spetta soltanto alla Corte costituzionale	48
3. “Superiorità” e “condizionalità” della Costituzione rispetto alla legislazione e giustificazione della “richiesta” di interpretazione conforme a Costituzione	49
4. L'interpretazione conforme come interpretazione sistematica	51
5. Il problema dei limiti dell'interpretazione conforme	53
5.1. Sul c.d. limite testuale (in generale)	54
5.2. Sulle “ragioni” a favore del c.d. limite testuale	56
5.3. Il superamento del limite della interpretazione conforme	59
6. Interpretazione conforme e analogia	61
6.1. Sulla vicenda delle “presunzioni assolute di adeguatezza della custodia cautelare in carcere per taluni delitti di particolare allarme sociale”	62
6.2. Su altre vicende giurisprudenziali in cui la interpretazione conforme è stata sollecitata (pretesa) dalla Corte costituzionale	66
7. La c.d. disapplicazione giudiziaria delle leggi sulla base della dichiarazione d'incostituzionalità di un principio legislativo	71
8. Automatismi legislativi e interpretazione conforme	72

9. Sulla tendenza a configurare l'ordinanza di rimessione in termini di "positivo convincimento" dell'incostituzionalità della legge	77
10. Interpretazione conforme e "diritto vivente". Invito e non obbligo per il giudice	81

## DOGMATICA GIURIDICA

*Luigi Mengoni*

1. Sviluppo storico dei concetti di dogma e di dogmatica giuridica. La scolastica medievale e il giusnaturalismo moderno precritico	87
2.1. La dogmatica giuridica nella scienza pandettistica del secolo XIX	90
2.2. Dogmatica e sistema giuridico	93
3. Il declino del positivismo legislativo e la rinascita della coscienza ermeneutica	97
4. Interpretazione e dogmatica giuridica. Concetti normativi e concetti dogmatici	100
5.1. Funzioni della dogmatica. Funzione espositivo-didattica	102
5.2. Funzione euristica ai fini dell'interpretazione (uso ermeneutico dei concetti dogmatici in funzione regolativa dell'intelletto interpretante)	104
5.3. Funzione euristica ai fini dello sviluppo del diritto (elaborazione di modelli di decisioni integrative delle lacune)	106
5.4. Funzione giustificativa di decisioni argomentate da punti di vista extrasistematici mediante verifica di universalizzabilità e quindi di integrabilità nel sistema	107
6. Riqualficazione della dogmatica in un sistema aperto al controllo di valori metapositivi	110

## INTERPRETAZIONE E NUOVA DOGMATICA

*Luigi Mengoni*

1. Il modello di scientificità della giurisprudenza nei secoli XVIII e XIX	117
2. La giurisprudenza degli interessi e dei valori	119
3. Il recupero dell'ermeneutica giuridica	122
4. Il duplice aspetto dei valori, come concetti e come archetipi	123

	<i>pag.</i>
5. Interpretazione ed ermeneutica	127
6. Ermeneutica e dogmatica giuridica	130

### L'INTERPRETAZIONE "MORALE" DELLA COSTITUZIONE: BREVI CONSIDERAZIONI CRITICHE

*Francesco Rimoli*

1. Premessa	133
2. Diritto e morale	135
3. Il processo di positivizzazione del diritto come espressione di una funzione sistemica differenziata	141
4. L'interpretazione "morale" della norma giuridica	147
5. L'interpretazione "morale" della Costituzione	152
6. I mille volti del (neo)giusnaturalismo	158

### CERTEZZA DEL DIRITTO E MOLTIPLICAZIONE DELLE FONTI: SPUNTI PER UN'ANALISI

*Francesco Rimoli*

1. Certezza del diritto: principio o valore?	163
2. La certezza come problema definitorio	167
3. Chiarezza della norma, certezza dei rapporti giuridici e funzioni si- stemiche	173
4. Certezza e interpretazione. Il ruolo del giudice tra prevedibilità e giustizia integrativa	179
5. Stabilità e mutamento come problema degli ordinamenti giuridici. Principio di certezza e certezza dei principi	183
6. Incertezza integrativa e «diritto mite»: ancora verso un diritto per principi?	188
7. Certezza e affidamento: la <i>coherence</i> come limite per la nomopoiesi?	193
8. Incertezza sistemica e moltiplicazione delle fonti: una falsa prospettiva	195