

Indice

	<i>pag.</i>
Presentazione	XI
Introduzione. Il contesto del diritto	1

I

La definizione del diritto

1. La domanda “cos’è il diritto?”	9
2. Giusnaturalismo e positivismo giuridico	13
a) Lo scetticismo etico	26
b) Il giuspositivismo ideologico	27
c) Il formalismo giuridico	31
d) Il giuspositivismo metodologico o concettuale	32
3. La posizione del realismo giuridico	38
a) Lo scetticismo verso le norme	38
b) Analisi critica del giusrealismo. La funzione delle norme giuridiche	40
Domande ed esercizi – I	44

II

Il concetto di norma giuridica

1. Il linguaggio prescrittivo	55
2. Le norme nella teoria di von Wright	58
a) Caratterizzazione generale	58
1) Regole definitorie o determinative	59

VI

	<i>pag.</i>
2) Direttive o regole tecniche	59
3) Prescrizioni	60
4) Norme ideali	60
5) Costumi	60
6) Norme morali	61
b) Le norme prescrittive e i loro elementi	61
1) Carattere	62
2) Contenuto	63
3) Condizione di applicazione	66
4) Autorità	66
5) Soggetto normativo	67
6) Occasione	67
7) Promulgazione	68
8) Sanzione	68
3. La teoria delle norme giuridiche di Kelsen	68
a) Le norme giuridiche come giudizio di “dover essere”	69
b) La struttura delle norme giuridiche	70
c) Classi di norme giuridiche	72
d) Norme che non dispongono sanzioni	74
e) Norma giuridica e proposizione normativa	76
4. Alcune critiche alla concezione di Kelsen sulla struttura delle norme giuridiche	76
1) Regole primarie	79
2) Regole secondarie	79
a) Regola di riconoscimento	79
b) Regole di mutamento	80
c) Regole di giudizio	80
5. Sull’esistenza delle norme giuridiche	81
Domande ed esercizi – II	84

III

Il sistema giuridico

1. I tratti distintivi dei sistemi giuridici	89
a) I sistemi giuridici come sistemi normativi	89
b) I sistemi giuridici come sistemi coercitivi	90
c) I sistemi giuridici come sistemi istituzionalizzati	93

	<i>pag.</i>
d) Gli organi primari dei sistemi giuridici	95
e) L'obbligo degli organi primari di applicare le norme: la regola di riconoscimento di Hart	97
2. Criteri di appartenenza e di individuazione	100
a) Appartenenza al sistema giuridico delle norme derivate	100
b) Appartenenza al sistema giuridico delle norme non derivate. Differenti criteri di individuazione	104
3. La validità e l'esistenza del diritto	116
a) Differenti sensi di "validità"	116
b) I concetti normativo e descrittivo di validità	118
c) Il concetto di validità in Kelsen	119
d) L'esistenza delle norme come concetto descrittivo	123
4. Il rapporto tra un sistema giuridico e il diritto internazionale	125
5. Il mutamento regolare della base di un sistema giuridico	127
6. La struttura dei sistemi giuridici e i procedimenti di creazione delle norme	130
a) Le fonti del diritto	130
b) L'ordine gerarchico delle norme di un sistema giuridico	134
Domande ed esercizi – III	138

IV

I concetti giuridici fondamentali

1. Introduzione: la teoria dei concetti giuridici fondamentali	147
2. Il concetto di sanzione	149
a) L'attività sanzionatoria è caratterizzata dalla coercizione	150
b) La sanzione ha per obbiettivo di privare altri di qualche bene	151
c) La sanzione va esercitata da una autorità competente	151
d) La sanzione consegue a un comportamento	152
3. Il concetto di atto antiggiuridico (illecito)	154
a) La definizione di Kelsen	154
b) La definizione di "illecito" nella dogmatica penale	158
c) Comparazione fra la definizione di "illecito" formulata dalla dogmatica penale e quella di Kelsen	162
4. Il concetto di responsabilità	164

VIII

	<i>pag.</i>
a) Differenti sensi di “responsabilità”	164
b) Classi di responsabilità	167
5. Il concetto di dovere giuridico	169
6. Il concetto di diritto soggettivo	173
a) I diritti soggettivi in generale	173
1) “Diritto” come equivalente di “non proibito”	176
2) “Diritto” come equivalente di autorizzazione	178
3) “Diritto” come correlativo di un obbligo attivo	180
4) “Diritto” come correlativo di obblighi passivi	181
5) “Diritto” come azione processuale	182
6) Diritti politici	183
b) Il diritto di proprietà in particolare	185
7. Capacità giuridica e competenza	192
a) Capacità	192
b) Competenza	197
8. Il concetto di persona giuridica	199
a) Teorie “negative”	201
b) Teorie “realiste”	201
c) La teoria della “finzione”	202
d) La teoria kelseniana	202
e) L’impostazione più plausibile: la persona giuridica come costruzione logica	205
Domande ed esercizi – IV	210

V

L’interpretazione delle norme giuridiche

1. Introduzione	217
2. Alcuni aspetti del linguaggio ordinario	220
a) Le parole e il loro rapporto con la realtà	220
b) Il significato delle parole	223
c) Enunciati e proposizioni	227
3. Problemi di interpretazione del linguaggio giuridico	230
a) Ambiguità	231
b) Imprecisioni	234
c) Il significato emotivo delle parole	238
d) La forza degli enunciati	239

	<i>pag.</i>
e) Difficoltà nella promulgazione delle norme	240
4. Difetti logici dei sistemi giuridici	241
a) Contraddizioni tra norme giuridiche	242
b) Il fenomeno della ridondanza	246
c) Le lacune del diritto	248
d) Norme giuridiche inapplicabili	255
5. Interpretazione del diritto giurisprudenziale	258
6. Interpretazione delle norme giuridiche e amministrazione della giustizia	260
7. Diritto, amministrazione della giustizia e mutamenti sociali	264
Domande ed esercizi – V	270

VI

La scienza del diritto

1. Alcuni modelli di scienza del diritto	277
2. La dogmatica giuridica	282
a) L'adesione dogmatica al diritto positivo	283
b) Il modello dogmatico del legislatore razionale	288
c) Altre tecniche dogmatiche per giustificare soluzioni originali	293
3. Verso una nuova "scienza" del diritto?	297
Domande ed esercizi – VI	306

VII

La valutazione morale del diritto

1. Introduzione	311
2. Teorie del significato dei concetti e dei giudizi morali (metaetica)	312
a) Le teorie cognitive	313
1) Il naturalismo etico	313

	<i>pag.</i>
2) Il non-naturalismo etico	316
b) Le teorie non cognitiviste	320
1) L'emotivismo	320
2) Il prescrittivismismo	324
c) Altre posizioni	327
1) La teoria del "punto di vista morale"	328
2) La teoria dell'"oggetto della moralità"	330
d) Breve nota sul relativismo e sullo scetticismo etico	333
3. Alcune teorie della giustizia e della morale sociale (etica normativa)	338
a) Teorie teleologiche	339
1) Tommaso e la perfezione dell'uomo	339
2) L'utilitarismo e la felicità generale	346
b) Teorie deontologiche	356
1) Kant e il regno dei fini	356
2) Rawls e la posizione originaria	362
4. La valutazione morale di alcune istituzioni e di alcune soluzioni giuridiche particolari	370
a) La fondazione liberale dei diritti individuali fondamentali	371
b) Il diritto come mezzo per rendere efficace la morale	376
c) La giustificazione della pena	380
d) Il ruolo dei giudici in una società democratica	384
Domande ed esercizi – VII	389
Bibliografia	399