

# INDICE

	<i>pag.</i>
<i>Premessa</i>	XIII

## CAPITOLO I

### LE DEFINIZIONI DELLA PROPRIETÀ NELLA STORIA GIURIDICA EUROPEA

*Laura Solidoro*

1. Le visuali romane e medioevali	1
2. Tra Costantino e Bartolo	6
3. Il contributo dei Culti	9
4. Proprietà e libertà	11
5. Il ritorno al modello romano	14
6. L'art. 544 del Codice civile francese	17
7. Uno sguardo sulle altre codificazioni moderne	20
8. Realtà e suggestioni dell'eredità romana sulle esperienze contemporanee	22

## CAPITOLO II

### L'«ACTIONENRECHTLICHES DENKEN» DEI GIURISTI ROMANI E LE FORME DELL'APPARTENENZA

*Maria Miceli*

1. L'« <i>actionenrechtliches Denken</i> » e l'appartenenza	31
2. Concezione unitaria e «frantumazione» del concetto di proprietà	33
3. Unitarietà originaria dell'«appartenenza» nel diritto romano	40

	<i>pag.</i>
4. Processo formulare, formula petitoria e <i>dominium</i>	44
5. 'Concezione materiale' e 'dimensione soggettiva' della proprietà	46
6. Nozione unitaria dell'appartenenza e pluralismo giuridico	51

## CAPITOLO III

ALLE RADICI DELLA NOZIONE ASTRATTA DI PROPRIETÀ  
(*ABSTRAKTES EIGENTUM*): LE FORME DI APPARTENENZA  
FONDIARIA NELL'IMPERO ROMANO

*Laura Solidoro*

1. La proprietà e le proprietà nella riflessione odierna	57
2. Le pretese radici romane della proprietà moderna	61
3. Alle origini delle problematiche attuali	66
4. L'approccio con le testimonianze romane sulle forme appropriative fondiarie	73
5. La scissione delle situazioni proprietarie fino alla stesura delle Istituzioni gaiane	79
6. Il dominio e la <i>possessio</i> provinciale	83
7. L'offuscamento della nozione unificante del dominio	87
8. La svolta diocleziana	92
9. Le <i>possessiones</i> , nuovo paradigma delle forme di appartenenza fondiaria	95
10. L'ambiguità dei moduli definitivi dei rapporti agrari	99
11. L'uso promiscuo delle tradizionali terminologie 'tecniche'	100
12. Le nuove definizioni della piena proprietà privata. L'uso improprio del termine <i>dominium</i>	104
13. Confusione terminologica o mutamenti istituzionali?	107
14. <i>Dominium</i> quale mero sinonimo di 'potere' o 'appartenenza'	111
15. La sistematica giustiniana dei 'diritti reali', tra il volgarismo giuridico e la prospettiva medioevale	116
16. Teoria e prassi nella configurazione giustiniana delle forme proprietarie	123
17. Dall'articolazione dei rapporti fondiari al dominio diviso dell'età di mezzo	130
18. Gaio, i giuristi severiani, i maestri medioevali: inizio, sviluppo e conclusione di un progetto scientifico	138

## CAPITOLO IV

RIFLESSIONI SULLA STRUTTURA DELLA RIVENDICA  
ROMANA E SULLA PROVA DELLA PROPRIETÀ*Laura Solidoro*

1. Proprietà assoluta e <i>probatio diabolica</i>	145
2. <i>Property</i> e giudizi comparativi	150
3. Il giudizio comparativo nella <i>legis actio per sacramentum in rem</i>	155
4. <i>Ei incumbit probatio qui dicit</i> : alle origini della <i>probatio diabolica</i>	166
5. Il ' <i>duplex dominium</i> ': proprietà relativa o tutela relativa della proprietà?	171
6. Altri modi di possedere	174
7. La rivendica tardoantica alla luce delle prassi giuridiche provinciali	177

## CAPITOLO V

RIPARTIZIONE E ATTENUAZIONE DELL'ONERE PROBATORIO  
NEI GIUDIZI DI RIVENDICA. I PERCORSI STORICI  
DELL'ESPERIENZA GIURIDICA OCCIDENTALE*Laura Solidoro*

1. Il c.d. modello romanistico della proprietà	187
2. Alcune precisazioni concettuali	190
3. 'Proprietà divisa' e 'proprietà relativa'	193
4. Le realtà storiche dell'appartenenza	197
5. I giudizi comparativi nell'area di <i>common law</i>	205
6. La nozione di proprietà nell'area di <i>civil law</i>	210
7. Struttura della rivendica, onere probatorio, oggetto della prova	212
8. Proprietà assoluta e giudizi comparativi in Francia	217
9. La ricaduta delle costruzioni francesi sul sistema italiano	225
10. Oggetto della prova, ripartizione e attenuazione dell'onere probatorio	231
11. Elementi di 'proprietà relativa'?	236
12. Possibili influssi della 'tutela relativa' della proprietà sulle concezioni del diritto sostanziale	239

## CAPITOLO VI

SCIENZA E PRASSI: IL DIRITTO DI PROPRIETÀ.  
TRADIZIONE GIURIDICA, PRASSI INTERPRETATIVA  
E RIFLESSIONE SCIENTIFICA*Maria Miceli*

- |    |   |     |
|----|---|-----|
| 1. | Scienza e prassi: il rinnovato ruolo dell'interprete  | 243 |
| 2. | Circuiti di legalità e processo di integrazione europea   | 246 |
| 3. | Storia del diritto e scienza giuridica  | 248 |
| 4. | Giudice ordinario, Corti nazionali e Corti sovranazionali: una dialettica incessante  | 250 |
| 5. | Nuovi indirizzi giurisprudenziali in tema di proprietà  | 253 |
| 6. | Proprietà e interpretazione nazionale orientata secondo parametri europei   | 256 |
| 7. | 'Dimensione reticolare' del processo di uniformazione dei percorsi interpretativi: ragionevolezza, proporzionalità e equo bilanciamento di principi e diritti | 258 |
| 8. | Il concetto di proprietà romanistica quale 'caposaldo' della Tradizione giuridica occidentale   | 260 |
| 9. | Scienza e prassi: considerazioni sull' 'unitarietà' del processo di creazione e interpretazione del diritto   | 263 |

## CAPITOLO VII

IL MODELLO ROMANISTICO DELLA 'PROPRIETÀ'  
NELL'AMBITO DEI NUOVI 'CIRCUITI DI LEGALITÀ'  
E DEL SISTEMA INTEGRATO DELLE FONTI  
DEL DIRITTO EUROPEO*Maria Miceli*

- |    |  |     |
|----|--|-----|
| 1. | La validità del modello romanistico della proprietà nell'esperienza giuridica attuale                                      | 265 |
| 2. | Il sistema integrato delle fonti ed il ruolo del giurista  | 268 |
| 3. | Europeizzazione del diritto e interpretazione: <i>scientia iuris</i> e <i>iuris prudentia</i>                              | 271 |
| 4. | Nuove prassi interpretative in tema di proprietà: indirizzi giurisprudenziali, tradizione storica, riflessione scientifica | 273 |

	<i>pag.</i>
5. Il modello romano della proprietà: caratteri atipici di un diritto a contenuto prevalentemente patrimoniale, pluridimensionalità degli ordinamenti e mezzi di tutela, centralità del momento giurisdizionale	275
6. Il modello romanistico della proprietà nella 'discontinuità' dell'esperienza storica dell' 'appartenenza'. <i>Dominium</i> e appartenenza. 'La proprietà' e 'le proprietà'	283
7. Tradizione e scienza giuridica europea. Principi generali e diritti fondamentali: posizione dottrinale, interpretazione costituzionalmente orientata, interpretazione conforme al diritto europeo	287
8. La 'dimensione reticolare' del diritto globale e la nuova concezione della legalità: diritti fondamentali e tecniche di bilanciamento degli stessi. La proprietà e l'interpretazione nazionale orientata secondo parametri europei	293
9. La tutela del diritto di proprietà tra orientamenti giurisprudenziali europei e tradizione costituzionale nazionale	296
10. Conclusioni e prospettive di indagine	307

## CAPITOLO VIII

PROPRIETÀ E TUTELA DEI DIRITTI FONDAMENTALI.  
 TRADIZIONE GIURIDICA, PLURALISMO E CERTEZZA

*Maria Miceli*

## SEZIONE I

LA 'PROPRIETÀ' NEL CONTESTO ISTITUZIONALE,  
 NORMATIVO E GIURISPRUDENZIALE ATTUALE

1. Proprietà e tradizione giuridica: pluralismo e certezza. Il ruolo del giurista	312
2. Pluralismo giuridico e realtà europea: complessità istituzionale e normativa. Sovranità e cittadinanza: superamento della visione statocentrica, e conseguentemente, della centralità della legge	321
3. Lo Stato costituzionale e la sua crisi. Dalla teoria delle fonti alla teoria dell'interpretazione. Democrazia e scienza giuridica	323

## SEZIONE II

AMBITI E STRUMENTI DELL'INTERPRETAZIONE GIURIDICA EUROPEA.  
 PRINCIPI, MODELLI E REGOLE DELLA PRASSI GIURISPRUDENZIALE

- |    |   |     |
|----|---|-----|
| 4. | Tradizione, scienza e <i>'Rechtsgemeinschaft'</i> europea. Principi generali e diritti fondamentali             | 329 |
| 5. | Interpretazione conforme a Costituzione e interpretazione adeguatrice. Nomofilachia e poteri del giudice comune | 336 |
| 6. | Efficacia del diritto europeo e interpretazione conforme  | 343 |

## SEZIONE III

## CEDU E DIRITTO DI PROPRIETÀ

- |     |   |     |
|-----|---|-----|
| 7.  | Convenzione Europea per la Salvaguardia dei Diritti dell'Uomo e diritto di proprietà: dimensione multilivello di tutela   | 352 |
| 8.  | L'efficacia dei principi CEDU nell'ordinamento interno: la posizione della Corte costituzionale italiana  | 356 |
| 9.  | L'efficacia dei principi CEDU nell'ordinamento interno in seguito all'entrata in vigore del Trattato di Lisbona   | 365 |
| 10. | Le sentenze n. 348 e 349 del 2007 della Corte costituzionale italiana. La tutela del diritto di proprietà tra orientamenti giurisprudenziali europei e tradizione costituzionale italiana alla luce del 'giusto equilibrio' tra la tutela degli interessi generali e la salvaguardia delle prerogative soggettive dei singoli, nella prospettiva di un 'ragionevole componimento' degli interessi a confronto | 372 |
| 11. | La censura di incostituzionalità della c.d. «acquisizione sanante». L'art. 42 della Costituzione italiana e «il nucleo minimo del diritto di proprietà»   | 378 |
| 12. | L'incerto processo d'integrazione in ordine alla tutela della proprietà: interventi legislativi, orientamenti dottrinali e giurisprudenziali  | 387 |