

# INDICE

	<i>pag.</i>
<i>Nota introduttiva</i> (di Franca Maffei Ascarelli)	XIII
<i>Lettera della sig.ra Marcella Ziffer al Professor Norberto Bobbio</i>	XV
<i>Recensione a TULLIO ASCARELLI, Studi di diritto comparato e in tema di interpretazione</i> (di Domenico Maffei)	XXI

## PARTE PRIMA

### CINQUE STORIE ASCARELLIANE

*Mario Stella Richter*

1. Il 20 novembre 1959	3
2. Fanciullezza di un genio	7
3. Tullio studente e dottore in giurisprudenza	9
4. A Ferrara, tra Università e impegno politico	12
5. Il professore e l'avvocato	18
6. Congedo	24

### TULLIO ASCARELLI E IL SUO TEMPO

*Salvatore Mazzamuto*

1. L'insegnamento tra diritto commerciale e diritto civile	25
2. L'antifascismo	44
3. La teoria generale del diritto fra retroterra religioso e impegno politico: Tullio Ascarelli e Piero Calamandrei	57
4. Il predominio dei giuristi di origine ebraica nelle Università italiane	77

## ASCARELLI CIVILISTA. L'INTERPRETAZIONE TRA TEORIA E TECNICA

*Carmelita Camardi*

1. In apertura	83
2. La natura della teoria ascarelliana dell'interpretazione. Il piano ontologico e il piano metodologico	86
3. Carattere creativo dell'interpretazione. I concetti	89
4. La ricostruzione tipologica della realtà e la storicità	93
5. La continuità	97
6. <i>Segue</i> : ancora sulla natura della teoria ascarelliana dell'interpretazione	100
7. Per concludere	104
8. Postilla	108

## LA PRODUZIONE DEL DIRITTO TRAMITE L'INTERPRETAZIONE E LA RESPONSABILITÀ POLITICA DELL'INTERPRETE NEL PENSIERO DI TULLIO ASCARELLI

*Enrico Diciotti*

1. Introduzione	117
2. La teoria dell'interpretazione di Ascarelli	118
3. Storicità del diritto e creazione giurisprudenziale delle norme	123
4. L'interpretazione come attività creativa di norme	125
4.1. L'interpretazione come attività creativa di norme secondo Ascarelli	125
4.2. L'interpretazione come attività creativa di norme e il significato convenzionale dei testi normativi	132
5. La responsabilità politica dell'interprete	139

## ASCARELLI E LA TEORIA DELL'INTERPRETAZIONE

*Giovanni D'Amico*

1. Premessa	145
2. Il carattere (necessariamente) "creativo" dell'attività dell'interprete. Interpretazione e applicazione (norma e fatti)	147
2.1. <i>Segue</i> : i concetti "tipologici" e la "ricostruzione tipologica della realtà" da parte dell'interprete	149

pag.

- |  |     |
|--|-----|
| 3. Il “vincolo” della continuità rispetto al testo interpretato e il carattere “dichiarativo” dell’interpretazione   | 154 |
| 4. Conclusioni. La teoria dell’interpretazione di Ascarelli come tentativo di conciliare l’esigenza della certezza con la necessità di continuo sviluppo del sistema normativo | 155 |

### DIRITTO, DIRITTO CIVILE, REALTÀ SOCIALE NEL PENSIERO DI UN GIUSCOMMERCIALISTA

*Aurelio Gentili*

- |  |     |
|--|-----|
| 1. Un tentativo di ricostruzione sistematica del pensiero di Ascarelli sul diritto, il diritto civile e la realtà sociale                                | 161 |
| 2. La realtà sociale come tipologia e la moderna necessità di adeguarla all’industrializzazione di massa   | 162 |
| 3. Il diritto civile come diritto comune innovato dai diritti speciali generati dall’economia capitalistica: la duplicità di sistemi del diritto privato | 164 |
| 4. Il diritto come ordine, non dato ma costruito, e la responsabilità dell’interprete  | 165 |
| 5. Conclusioni   | 168 |

### TULLIO ASCARELLI TRA “INERZIA GIURIDICA” E “DINAMICA DEL DIRITTO”: PREMESSE PER UNA DISCUSSIONE (A PARTIRE DALLA POLITICITÀ FILOSOFICA CON UNO SGUARDO SULLA POLITICITÀ *TOUT COURT*)

*Mauro Grondona*

- |  |     |
|--|-----|
| 1. Ascarelli e il problema del mutamento giuridico | 171 |
| 2. Ascarelli e la transdisciplinarietà             | 185 |
| 3. Ascarelli e la filosofia politica               | 189 |
| 4. Ascarelli e la dogmatica                        | 195 |

#### Appendice I

- |   |     |
|---|-----|
| 1. <i>Conversazione intorno a Tullio Ascarelli con l'on. Gianfranco Spadaccia, Roma, 14 febbraio 2019</i> | 202 |
|---|-----|

#### Appendice II

- |  |     |
|--|-----|
| 1. <i>Appello di “Unità Popolare” per la difesa del metodo democratico</i> | 207 |
|--|-----|

	<i>pag.</i>
2. <i>Dichiarazione del Comitato esecutivo di "Unità popolare" e Lettera del Comitato esecutivo di "Unità popolare" alle Direzioni del PSI e del PSDI, Roma, 3 novembre 1956</i>	208

## CREATIVITÀ NELLA CONTINUITÀ: L'INTERPRETAZIONE GIURIDICA IN ASCARELLI

*Baldassare Pastore*

1. Natura e funzione dell'interpretazione	211
2. Superamento della legge?	213
3. Le valutazioni dell'interprete	216
4. Continuità e controlli	219

## IL CONTRIBUTO DI ASCARELLI AL SINDACATO DI COSTITUZIONALITÀ: LA DOTTRINA DEL DIRITTO VIVENTE

*Andrea Pugiotto*

1. In compagnia di Tullio Ascarelli	221
2. Corte costituzionale e Autorità giudiziaria: distinte ma non distanti	222
3. La sentenza costituzionale n. 3/1956	223
4. La dottrina ascarelliana del diritto vivente	224
5. L'ostracismo iniziale	225
6. Dal rifiuto all'accoglimento della dottrina ascarelliana del diritto vivente	227
7. Sipario	228

## SULLE TRACCE DI UN "VIAGGIATORE GIURIDICO". NOTE SPARSE ATTORNO AL PENSIERO DI TULLIO ASCARELLI

*Emanuele Stolfi*

1. Sconfinamenti dell'interprete	229
2. Un giurista del proprio tempo, presago di futuro	239

pag.

## TEORIA ANALITICA E TEORIA ERMENEUTICA. UN DIALOGO MANCATO

*Giuseppe Vettori*

- |  |     |
|--|-----|
| 1. Ascarelli e le ragioni dell'ermeneutica         | 249 |
| 2. Ermeneutica e verità                            | 251 |
| 3. Convincimento e persuasione. Un dialogo mancato | 255 |

## PARTE SECONDA

LA DIVISIONE *INDIRETTA* (ASCARELLI E LA FUNZIONE DISTRIBUTIVA)*Giuseppe Amadio*

- |  |     |
|--|-----|
| 1. La scelta del tema                                      | 261 |
| 2. Struttura e funzione negli scritti sui negozi indiretti | 262 |
| 3. Per una revisione critica della teoria della divisione  | 265 |
| 4. Ascarelli e la "divisione indiretta"                    | 270 |

## PRASSI E CONTRATTO: LE AUTOTUTELE IN ASCARELLI

*Alberto Maria Benedetti*

- |  |     |
|--|-----|
| 1. L'attualità del pensiero di Tullio Ascarelli  | 275 |
| 2. Un esempio emblematico: la clausola <i>solve et repete</i> . Dalla sua origine ...                      | 277 |
| 3. <i>Segue</i> : ... ai suoi limiti nell'autonomia privata  | 280 |
| 4. La rottura rispetto al diritto comune dei contratti. Il codice del consumo e le autodifese contrattuali | 282 |
| 5. Una breve conclusione: il conflitto tra libertà contrattuale e solidarietà                              | 283 |

## "IMPRONTA SISTEMATICA" DELLE DIVERSE DISCIPLINE E CONTRASTO STORICO TRA CONCETTI "TRADIZIONALI" E CONCETTI "NUOVI". RIFLESSIONI AI MARGINI DEL SAGGIO SUL NEGOZIO INDIRETTO

*Marisaria Maugeri*

- |                                      |     |
|--------------------------------------|-----|
| 1. Introduzione: Ascarelli civilista | 285 |
|--------------------------------------|-----|

	<i>pag.</i>
2. La disciplina dei contratti nei diversi settori: esclusione di una gerarchia fra settori ed evoluzioni ibridanti	287
REDIBITORIA ED ONERE DELLA PROVA NEL CANONE DELLE S.U. N. 11748/2019: RITORNIAMO AD ASCARELLI!	
<i>Stefano Pagliantini</i>	
1. Il vizio redibitorio quale fatto costitutivo e l'agnosticismo dogmatico di Ascarelli	293
2. Garanzia pura, impegno negoziale ed obbligazione nel canone delle S.U.: di due (corposi) paradossi	296
3. La radice occultata del conflitto: il problema di una presunzione di anteriorità	299
4. Un <i>caveat</i> e tre chiose prima di prendere congedo	306
CIRCOLAZIONE DELL'AZIENDA E COMPETENZE GESTORIE NELLA S.R.L. RIPENSANDO LA LEZIONE METODOLOGICA DI TULLIO ASCARELLI	
<i>Massimo Palazzo</i>	
1. Circolazione di azienda e competenze funzionali nella s.r.l.	311
2. Il quadro legislativo di riferimento	313
3. Orientamenti giurisprudenziali	318
4. Evoluzione normativa del potere di rappresentanza degli amministratori nelle società di capitali	326
5. Potere di rappresentanza e potere di gestione operativa	331
6. La nullità per contrarietà a norme imperative tra caso concreto e sistema ordinamentale	332
7. Rilevanza interna del riparto di competenze gestorie <i>ex art.</i> 2479, n. 5, c.c.	338
ATTUALITÀ DELLE RIFLESSIONI COMPARATISTICHE DI TULLIO ASCARELLI SUL VALORE DEL PRECEDENTE	
<i>Alessandro Palmieri</i>	
1. Il rinnovato interesse attorno al ruolo del precedente: perdurante vitalità nell'esperienza statunitense e fermenti di casa nostra	341

	<i>pag.</i>
1.1. Breve premessa: l'attenzione al valore del precedente e la vocazione comparatistica di Ascarelli	341
1.2. Uno sguardo oltreoceano	342
1.3. Il significato delle norme come frutto della quotidiana opera del giudice e l'effervescenza del dibattito sul precedente	343
2. Il precedente tra esigenze di prevedibilità e dinamismo del sistema	345
3. Spunti dall'attuale panorama italiano	348
3.1. Difettano le tecniche di lavoro sul precedente e persino la terminologia	348
3.2. Un caso di gestione problematica del precedente	349
3.3. La tendenza a una maggiore fragilità degli arresti delle sezioni unite	351
4. La necessità di gestire con avvedutezza il precedente	356
 <i>Elenco degli Autori</i>	 359