

«Talvolta anche dall'errore (o da ciò che stimiamo errore) possono sortire, per vie indirette e inattese, effetti benefici. Perciò, rispetto alla questione di fatto, converrà, se non sospendere del tutto il giudizio, esprimere giudizi molto prudenti. In sostanza, la risposta alla questione appartiene alla storia a venire e ai suoi arcani sviluppi, per sondare i quali non esistono mezzi sicuri di indagine. Ma per chi tiene alle sorti della civiltà, rimane tuttavia una seria preoccupazione. Il costituzionalismo occidentale contemporaneo è una costruzione "precaria", perché in fondo poggia su una filosofia vacillante».

Giovanni Bogneri (1930-2013)

INDICE

	<i>pag.</i>
<i>Introduzione</i>	XI

CAPITOLO I

LA SEPARAZIONE DEI POTERI: BREVE STORIA DI UN PRINCIPIO IN CRISI

1. La separazione dei poteri: l'ascesa di un principio	1
2. (<i>Segue</i>): e il suo (apparente?) declino	5
3. Alle origini di un'idea: profili storici dello spirito della separazione dei poteri sulle due sponde dell'Atlantico	13
4. Lo spirito della separazione dei poteri e « <i>La Democrazia in America</i> »	19
5. Due facce della stessa medaglia: la separazione dei poteri come regola e come principio	25
6. « <i>Goodbye Montesquieu!</i> ». I vestiti nuovi dell'imperatore	32
7. Dal dorico al barocco: la nuova architettura della separazione dei poteri	38
8. Le caratteristiche dello spirito della separazione dei poteri democratico-sociale	42
8.1. « <i>Unelected branches</i> »: l'ascesa delle Corti costituzionali	47
8.2. (<i>Segue</i>): e l'avvento dello Stato amministrativo	53
9. Nuovi poteri, vecchi problemi? La separazione dei poteri nel XXI secolo	59
10. La separazione dei poteri nella «società globale del rischio»: profili ricostruttivi di un problema persistente	65
11. Prima e dopo la pandemia: metodologia della ricerca comparata	70
12. Australia e Stati Uniti: criteri di classificazione	76

CAPITOLO II

«A NATION FOR A CONTINENT»: FEDERALISMO
ESECUTIVO E DELEGHE LEGISLATIVE
NELL'EMERGENZA PANDEMICA AUSTRALIANA

1. Introduzione	83
2. Il federalismo australiano tra <i>Dual Sovereignty</i> e <i>Responsible Government</i>	87
3. Dalla centralizzazione alla cooperazione. Il federalismo pragmatico	92
4. La separazione delle competenze in materia sanitaria: i titoli competenziali della gestione pandemica	103
5. Centralizzare l'emergenza: l'istituzione del <i>National Cabinet</i>	108
6. <i>National Cabinet</i> v. <i>Council of Australian Governments (COAG)</i> : nuove risposte a vecchi problemi?	114
7. Luci e ombre del <i>National Cabinet: Executive federalism</i>	120
7.1. Le decisioni del <i>National Cabinet</i> tra responsabilità e confidenzialità	125
8. Rispondere alla crisi: i poteri emergenziali nel sistema costituzionale australiano	133
8.1. La <i>section 61</i> e gli <i>executive powers</i> : la scelta del Governo di non avvalersi dei <i>prerogative powers of the Crown</i> e dei <i>Nationhood powers</i>	135
9. I poteri di delega legislativa in Australia	140
9.1. I limiti dei <i>delegated powers</i>	145
9.2. <i>Delegated powers</i> e <i>separation of powers</i>	147
10. Il <i>Biosecurity Act</i> come fonte normativa federale	154
11. <i>Disallowance Exceptions</i> e <i>Henry VIII Clauses</i> : i limiti legislativi al controllo parlamentare degli atti delegati	161
11.1. La mancata <i>disallowance</i> durante la pandemia	164
11.2. Le <i>Henry VIII Clauses</i> del <i>Biosecurity Act</i> .	166
12. Principio di legalità ed emergenza pandemica	168
13. La chiusura dei confini australiani alla prova del principio di legalità: <i>the Djokovic saga</i>	176
14. «Exit strategy from the Prison Island»: il caso <i>LibertyWorks Inc v. Commonwealth</i>	183
15. «The right to come home»: <i>Newman v. Minister for Health and Aged Care</i>	191

pag.

CAPITOLO III

L'EMERGENZA PANDEMICA
NEGLI STATI UNITI: «WHO DECIDES?»

1. Introduzione	195
2. La pandemia tra sovranità duale e spinte unitarie: una premessa metodologica	199
3. La tutela della salute come espressione del <i>police power</i> : il ruolo degli Stati nella assistenza sanitaria	206
4. <i>Commerce Clause</i> e <i>Spending Power</i> : l'estensione delle competenze federali in materia di salute pubblica nel federalismo cooperativo	210
4.1. «Two Constitutional Gestalt»? <i>NFIB v. Sebellius</i> come esemplificazione delle tensioni federali	217
5. La gestione federale della pandemia tra conflitto e cooperazione	223
6. I poteri emergenziali nell'epoca liberale: una premessa	232
7. Dai poteri emergenziali impliciti a quelli delegati: l'emergenza nazionale nell'era del <i>New Deal</i>	235
8. Contenere l'emergenza <i>ex post</i> ? Il <i>National Emergency Act</i> prima e dopo la sentenza <i>INS v. Chadha</i>	245
9. Lo Stato amministrativo americano: dalla <i>nondelegation doctrine</i> alla <i>Chevron deference</i>	255
10. Confini e limiti dello Stato amministrativo: la <i>major questions doctrine</i>	261
11. Un caso di specie: gli obblighi vaccinali nel sistema americano	267
11.1. Le competenze vaccinali alla prova del federalismo americano: competenze statali e federali	270
12. Obblighi vaccinali e separazione orizzontale dei poteri: i <i>vaccine mandates</i> della Presidenza Biden	277
13. Gli obblighi vaccinali Covid-19 di fronte alla Corte Suprema	281
13.1. <i>National Federation of Independent Business v. OSHA</i>	283
13.2. <i>Biden v. Missouri</i>	289
13.3. La separazione dei poteri come tutela dei diritti: uno sguardo d'insieme alle sentenze <i>NFIB v. OSHA</i> e <i>Biden v. Missouri</i>	292
<i>Conclusioni</i>	297
<i>Bibliografia</i>	313

