

DIRITTO COSTITUZIONALE

Corso 3 a.a. 2016/2017
docente: Ilenia Ruggiu

I MODULO Nozioni generali del diritto costituzionale

I LEZIONE

Che cos' è il diritto? Quando nasce?
Che cos' è il diritto costituzionale?

1. CHE COS' E' IL DIRITTO?

ETIMOLOGIA:

Ius **giuridico**

Norma, regola

Directum, dirigere

BRAIN STORMING:

Pensate ad una frase in cui compaia la
parola diritto...

La parola diritto è **polisensa**

1. Il diritto di informazione, il diritto al lavoro.
2. Il diritto italiano; il diritto francese.
3. Norme di diritto, norme morali e religiose
4. Un trattato di diritto, un libro di diritto costituzionale
5. Lottiamo per riaffermare il diritto!

DIVERSE DEFINIZIONI DI DIRITTO

1. **Pretesa** azionabile davanti a un giudice (**diritto soggettivo**)
2. **Insieme di norme** prodotte da chi detiene il monopolio della forza legittimo cioè lo Stato (**diritto oggettivo**)
3. Tecnica di regolazione della vita sociale (insieme alla religione, alla morale)
4. Scienza, disciplina
5. Ideale di giustizia (**diritto positivo/diritto naturale**)

Diritto come norma di comportamento (**oggettivo**)

- norme giuridiche
- norme religiose
- norme etiche
- norme di condotta
- norme di galateo
- norme di cucina
- norme di gruppi sociali (es. famiglia, classe, amici, facebook)

Criterio di distinzione delle norme giuridiche

1. No: SFERA SOCIALE/SFERA PERSONALE
2. No: SANZIONE
3. Si: **SOGGETTO PRODUTTORE: è diritto quell'insieme di norme prodotte dal soggetto che ha il MONOPOLIO DELLA FORZA LEGITTIMO (= lo Stato)**

ma non dimentichiamo che...

Il diritto positivo è una goccia nel grande mare del diritto



2. QUANDO NASCE IL DIRITTO?

2 risposte

1° **Ubi societas ibi ius** (c'è diritto ovunque c'è un gruppo di individui, tranne che in un'isola deserta)

2° Nell'antica **Roma** quando lo IUS (ciò che è lecito nella sfera pubblica) si separa dal FAS (ciò che è lecito religiosamente)

3. CHE COS'È IL DIRITTO COSTITUZIONALE?

- a) INSIEME DI NORME di gerarchia **SUPERIORE** che **limitano** il potere politico allo scopo di proteggere l'individuo
- B) **DISCIPLINA** DEL DIRITTO PUBBLICO
 1. diritto costituzionale
 2. diritto amministrativo
 3. diritto internazionale e comunitario
 4. diritto penale
 5. procedura penale e civile
 6. diritto tributario, ecclesiastico, regionale etc.

QUANDO NASCE IL DIRITTO COSTITUZIONALE?

- 1) GRECIA (Costituzione ateniese)
- 2) 1215 MAGNA CHARTA LIBERTATUM
- 3) **1787 COSTITUZIONE AMERICANA**
- 4) **1789 DICHIARAZIONE DEI DIRITTI**
- 5) 1803 SENTENZA MARBURY VS MADISON (nascita giustizia costituzionale)
- 6) In Italia 1948 con rigidità COSTITUZIONE

Che cos'è il COSTITUZIONALISMO?

- Movimento filosofico che si sviluppa dal 1700 (Montesquieu, Rousseau, Locke) in opposizione all'assolutismo del 1600 e che ha come obiettivo l'adozione di COSTITUZIONI. Il fine ultimo del costituzionalismo è **IL LIMITE AL POTERE**.
- Le idee filosofiche di potere influenzano il costituzionalismo.

Il potere secondo Montesquieu (1689-1755)



Il potere secondo Montesquieu

Il potere politico è la più grande minaccia alla libertà individuale: va distribuito in tre distinti organi (**principio di divisione dei poteri**):

1. Potere legislativo: Parlamento
2. Potere esecutivo: Governo
3. Potere giudiziario: Giudici

Il potere secondo Michel Foucault 1926-1984



Il potere secondo Michel Foucault

- Michel Foucault parla di “**microfisica del potere**”: il potere si occulta in tutte le istituzioni e rapporti personali. Non basta la divisione dei 3 poteri.
- Diritto costituzionale allarga il suo oggetto e penetra in tutti i meandri del potere: es. diritto antidiscriminatorio, azioni positive, nuovi diritti.

Differenza tra diritto pubblico e diritto privato

- Diritto pubblico: è l'insieme di norme che disciplina i rapporti tra consociati e pubblici poteri (sia politici che amministrazione)
- Diritto privato: è l'insieme di norme che disciplina i rapporti dei consociati tra loro, in posizione di parità

Oggetto specifico del diritto costituzionale

- 1) DIRITTI E LIBERTA'
- 2) ORGANI COSTITUZIONALI (5)
- 3) GIUSTIZIA COSTITUZIONALE
- 4) FONTI

A che cosa serve il diritto costituzionale?

a) stabilire i valori della convivenza in modo **pluralistico**

b) proteggerci da arbitri della maggioranza che vince le elezioni. La costituzione è **limite al potere**

LA NORMA E LA COSTITUZIONE

Schema lezione

- DEFINIZIONE DI NORMA E ORDINAMENTO GIURIDICO
- TIPI DI NORME
- CARATTERISTICHE DELLA NORMA
- L'INTERPRETAZIONE
- DEFINIZIONE DELLA NORMA SUPREMA: LA COSTITUZIONE
- TIPI DI COSTITUZIONE
- CARATTERISTICHE DELLA COSTITUZIONE

Esempi di norme...

Art. 17 Cost.: "tutti i cittadini hanno diritto di riunirsi pacificamente e senz'armi".

Art. 575 c.p.: "chiunque cagiona la morte di un uomo è punito con la reclusione non inferiore ad anni ventuno".

Art. 540 c.civ. " a favore del coniuge è riservata la metà del patrimonio dell'altro coniuge, salve le disposizioni dell'art. 542 per il caso di concorso con i figli"

... e atti normativi

- **Legge 19 Luglio 2013 n. 87**

Istituzione di una Commissione parlamentare di inchiesta sul fenomeno delle mafie e sulle altre associazioni criminali, anche straniere

Pubblicazione: G.U. n. 175 del 27 Luglio 2013 (Supp. Ord.)

Definizione di NORMA (in senso generale, non solo giuridico)

La norma è una regola di comportamento **generale** e **astratta**. Generale in quanto applicabile a un numero indeterminato e indeterminabile di **soggetti**. Astratta in quanto applicabile a un numero indeterminato e indeterminabile di **casi**, di **situazioni**

ESEMPI DI NORME

∅Esistono norme:

etiche: es. non bisogna mentire

religiose: es. tutti i cristiani devono andare a messa di domenica

di galateo: es. non urlare in autobus, salutare i vicini

giuridiche: es. art. 659 c.p. chiunque mediante schiamazzi o rumori, ovvero abusando di strumenti sonori o di segnalazioni acustiche... disturba le occupazioni o il riposo delle persone...

QUANDO UNA NORMA è GIURIDICA?

- Una norma è giuridica quando è prodotta da chi detiene il monopolio della forza su un territorio o da soggetti da questo autorizzati
- NON E' NECESSARIA LA SANZIONE, esistono norme giuridiche senza sanzione, inoltre anche le norme religiose ed etiche hanno una sanzione (es. rimorso, inferno, scomunica etc.)

Definizione di Norma giuridica

- La norma giuridica è una regola di comportamento **generale** e **astratta** prodotta dallo Stato o da soggetti da questo autorizzati (es. UE, regioni, comuni, università, scuole, Authority) .

DIFFERENZE

- 1) TRA DISPOSIZIONE E NORMA: La norma è una regola di comportamento che ricavo dalla **disposizione (testo scritto, parte materiale della norma)** attraverso l'interpretazione
- 2) TRA NORMA E PROVVEDIMENTO: La norma si distingue dal **provvedimento** che è anch'esso una regola giuridica, ma specifica e concreta.

LA DISPOSIZIONE

- E' IL TESTO SCRITTO, CONSISTENTE IN UNA O PIU' FRASI DI SENSO COMPIUTO, DISTRIBUITE IN ARTICOLI, COMMII, PUNTI O LETTERE, DA CUI SI RICAIVANO, tramite l'interpretazione, LE NORME
- Da una disposizione possono ricavarsi una o più norme attraverso l'interpretazione
- TUTTE LE DISPOSIZIONI HANNO ALMENO UNA NORMA, NON TUTTE LE NORME HANNO UNA DISPOSIZIONE (ES. consuetudine)

IL PROVVEDIMENTO

E' una regola giuridica, contenuta in un atto giuridico, che a differenza della norma è specifica e concreta: riferita a un soggetto e a un caso/situazione determinata o determinabile.

Es. tutti gli **atti amministrativi** (concessioni edilizie, verbali di esami, licenze, multe), tutte le **sentenze** della magistratura.

GENERALITA'

Norma versus Provvedimento

ES. Concessione edilizia: il Signor Rossi deve costruire la sua casa rispettando il progetto

ES. Sentenza penale, civile, amministrativa: Il Signor Bianchi è condannato a 3 anni di reclusione

ES. Atto di nomina vincitore concorso pubblico: la signora Verdi è immessa nel ruolo di Professore

È generale questa regola?

- Gli studenti del 1° anno di Scienze dei servizi giuridici devono pagare 500 euro di tasse
- Le donne in gravidanza hanno diritto alla maternità
- I cittadini disabili godono dell'assegno di accompagnamento

Trasforma le norme di cui sopra in provvedimenti

La segreteria ha chiesto a Valentina Rossi, n. di matricola 34567, il pagamento di 500 euro di tasse

Maria Bianchi ha avuto dalla sua amministrazione il permesso maternità

Pietro Verdi ha ottenuto l'assegno di accompagnamento dopo lunghe lotte

ASTRATTEZZA

Norma *versus* provvedimento

ES. **Chiunque** cagiona la **morte di un uomo** è punito con la reclusione non inferiore ad anni ventuno

L'omicidio di Via Poma è ancora senza colpevole

Sentenza: Toto' Riina è stato punito con 30 anni di reclusione

Problema: Le leggi provvedimento sono ammissibili? (sì)

Es. pensione per i caduti a **Nassirya**

Es. decreto legge fondi per terremoto **Amatrice** (art. 77 tipizza fonti provvedimentali)

Nel nostro ordinamento si è accolto un **criterio formale** per cui chiamiamo atti normativi anche alcune fonti che hanno un contenuto provvedimentale.

DEFINIZIONE DI ORDINAMENTO GIURIDICO

- L'insieme di tutte le norme giuridiche vigenti formano un **ordinamento giuridico**: in Italia circa 3 milioni di norme.
- Un ordinamento giuridico si compone sia di atti normativi che di fatti normativi.

TIPI DI NORME GIURIDICHE

TIPI DI NORME

- 1° TIPOLOGIA
- Norme **imperative** (impongono o vietano un comportamento): es. diritto penale
- Norme **permissive**: es. diritto civile (testamento, matrimonio, contratti)
- Norme **promozionali**: es. “La Repubblica promuove il diritto allo studio premiando i meritevoli”

TIPI DI NORME

- 2° TIPOLOGIA
- Norme **precettive**: vincolanti per il cittadino o per i pubblici poteri
- Norme **programmatiche** (sent. 1/1956 Corte costituzionale ha detto che anche le norme programmatiche vincolano il legislatore)

Tipi di norme

3° tipologia

- a) **norma-regola**: es. art. 13 Cost.
“provvedimenti provvisori comunicati entro **48 ore** all'autorità giudiziaria”
- b) **norma-principio**: es. art. 3 Cost. “tutti i cittadini sono uguali davanti alla legge senza distinzioni di lingua, razza, nazionalità”

Norme principio

Il principio di uguaglianza formale si concreta in diverse regole:

- Le donne possono entrare in polizia
- Un cittadino straniero può frequentare un'università italiana

TIPI DI NORME

4° TIPOLOGIA (in base alla gerarchia)

Norme costituzionali

Norme europee

Norme legislative

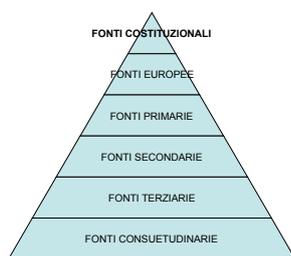
Norme regolamentari

Norme consuetudinarie

Fonte del diritto e Norma giuridica

- Gli atti (Costituzione, legge, regolamento) o i fatti (consuetudine) giuridici che producono norme si chiamano fonti del diritto e si dispongono in una piramide gerarchica.
- Spesso il termine norma o fonte sono interscambiabili: la legge è sia una fonte del diritto sia una norma.

La Piramide delle Fonti



La piramide delle fonti. Esempi

1° fonti costituzionali: Costituzione e leggi costituzionali

2° fonti europee: Trattati, regolamenti, direttive.

3° fonti primarie: Legge, decreto legge, decreto legislativo, referendum, legge regionale, regolamenti parlamentari

4° fonti secondarie: regolamenti governativi, regionali, comunali

CARATTERISTICHE DELLA NORMA

CARATTERISTICHE DELLA NORMA PER POTER ESSERE APPLICATA

- ESISTENTE
- EFFICACE
- VALIDA
- VIGENTE

- EFFETTIVA

DEFINIZIONI

- ESISTENZA: insieme di requisiti procedurali minimi che consentono di riconoscere il tipo di norma/SANZIONE: **nullità**

- EFFICACIA: **CAPACITA' DI PRODURRE EFFETTI GIURIDICI** la norma deve essere stata **pubblicata**, resa nota ai consociati (GU, BUR, Albo pretorio etc.) + **vacatio legis** (15gg)
SANZIONE/**non applicabilità**

DEFINIZIONI

- VALIDITA': IL POSSESSO DEI REQUISITI FORMALI E SOSTANZIALI di quel tipo di norma/SANZIONE: **annullamento**

- VIGENZA: APPLICABILITA' DOVUTA AL FATTO CHE LA NORMA NON E' STATA **ABROGATA/**
SANZIONE: **non applicabilità tranne casi passati**

DEFINIZIONI

- EFFETTIVITA': GRADO DI OBEDIENZA
MEDIO ES. semaforo rosso a Napoli.

L'effettività è un dato **sociologico**, non giuridico: anche se la norma è inosservata ciò non significa che scompaia dall'ordinamento (non esiste la **desuetudine** per le fonti-atto) e qualsiasi vigile potrà in qualunque momento erogare la multa.

Sanzioni e soggetti preposti

- **INESISTENTE** = **NULLITA'** → TUTTI GLI INTERPRETI (giudice interprete qualificato)
- **INEFFICACE** = **NON APPLICABILITA'** → TUTTI GLI INTERPRETI
- **INVALIDA** = **ANNULLAMENTO** → CORTE COST. o Giudice AMMINISTRATIVO
- **NON VIGENTE** = **NON APPLICABILITA'** (tranne casi passati) → TUTTI GLI INTERPRETI

L'INTERPRETAZIONE

Che cos'è l'interpretazione?

È quell'attività che consiste nel **ricavare la norma** da applicare ad un caso concreto. La norma si ricava dalla disposizione, il testo scritto.

E' l'attività principale del giurista che nella veste di legislatore **produce** disposizioni, nella veste di interprete ne **ricava il significato**, le norme.

In claris non fit interpretatio

- Si procede sempre ad interpretare un testo, a meno che questo non sia così palesemente chiaro (es. contenga numeri) che non è necessario interpretarlo.

Come si interpreta? Art. 12 Preleggi

“Nell'applicare la legge non si può ad essa attribuire altro senso che quello fatto palese dal **significato proprio delle parole** secondo la **connessione** di esse, e dalla **intenzione** del legislatore. Se una controversia non può essere decisa con una precisa disposizione, si ha riguardo alle disposizioni che regolano casi simili o materie **analoghe**; se il caso rimane ancora dubbio, si decide secondo i **principi generali** dell'ordinamento giuridico dello Stato”.

TIPI DI INTERPRETAZIONE

- 1. **Letterale**
- 2. **Logico**/sistematica (es. interpretazione conforme a costituzione)
- 3. **Intentio** legislatoris, storica
- 4. **Intentio** legis
- 5. Evolutiva o adeguatrice
- 6. Teleologica (non ammessa)

Esercizi interpretativi

DIFFERENZA TRA
DISPOSIZIONE E NORMA

Art. 17 Cost. Tutti i cittadini hanno diritto di riunirsi pacificamente e senz' armi

UNA DISPOSIZIONE, 5 NORME...

- TUTTI I CITTADINI può voler dire:
 1. Cittadini italiani (STORICA)
 2. Cittadini di qualsiasi Stato (esclusi gli apolidi) (LETTERALE)
 3. Stranieri + un cittadino (LETTERALE +LOGICO SISTEMATICA)
 4. Tutti anche gli stranieri (incompatibile con la lettera)
 5. Cittadini maschi (incompatibile con art. 3)

ESERCIZI INTERPRETATIVI

Art. 146 Codice strada: “il conducente del **veicolo** che prosegue la marcia, nonostante che le segnalazioni del semaforo o dell’agente del traffico vietino la marcia stessa, è soggetto alla sanzione amministrativa del pagamento di una somma da euro 162 a euro 646”

Art. 21 Cost. c. 6. “Sono vietate le pubblicazioni a stampa, gli spettacoli e tutte le altre manifestazioni contrarie al **buon costume**”.

Chi è interprete?

1. Qualunque cittadino
2. Le imprese e le persone giuridiche
3. La Pubblica Amministrazione
4. Il **giudice** (interprete qualificato) ordinario e amministrativo (o speciale)
5. La **Corte costituzionale** (interprete e giudice delle leggi e atti con forza di legge)

Schema lezione

- DEFINIZIONE DI NORMA E ORDINAMENTO GIURIDICO
- TIPI DI NORME
- CARATTERISTICHE DELLA NORMA
- L'INTERPRETAZIONE
- DEFINIZIONE DELLA NORMA SUPREMA: LA COSTITUZIONE
- TIPI DI COSTITUZIONE
- CARATTERISTICHE DELLA COSTITUZIONE

LA COSTITUZIONE

DEFINIZIONE: CHE COS' è LA COSTITUZIONE?

E' LA **NORMA SUPREMA, GERARCHICAMENTE SUPERIORE A TUTTE LE ALTRE**, DI UN ORDINAMENTO GIURIDICO
(DEFINIZIONE GIUSPOSITIVISTICA Kelseniana)

ALTRE DEFINIZIONI: patto sociale sui valori fondanti la convivenza

QUANDO NASCE LA COSTITUZIONE?

- **COSTITUZIONE IN SENSO MATERIALE:** insieme dei rapporti di forza esistenti tra le componenti della società (Mortati): ubi societas ibi constitutio
- **COSTITUZIONE IN SENSO FORMALE:** norma giuridica superiore alle altre e rigida, USA 1803, Italia 1948

TIPI DI COSTITUZIONI

- **RIGIDE** o **FLESSIBILI** (livello di rigidità)
- **SCRITTE** o **NON SCRITTE**
- **LUNGHE** o **BREVI**
- **OTTRIAE (CONCESSE)** o **VOTATE**

CARATTERISTICHE DELLA COSTITUZIONE

- STRUTTURA INTERNA: COSTITUZIONE DEI **DIRITTI** / COSTITUZIONE DEI **POTERI**
- RIGIDITA' FORMALE (art. 138 procedimento aggravato) E SOSTANZIALE (art. 134 Corte costituzionale controlla che le leggi ne rispettino il contenuto)
- SOGGETTO PRODUTTORE: POTERE COSTITUENTE

LA COSTITUZIONE ITALIANA

- ART. 1-54 = COSTITUZIONE DEI DIRITTI
- ART. 55-139 = COSTITUZIONE DEI POTERI
- Potere costituente italiano si manifesta in 2 momenti:
 1. **corpo elettorale** nel referendum del **1946**
 2. **assemblea costituente** (Commissione dei 75)