

## II MODULO diritto costituzionale LE FONTI DEL DIRITTO

I PARTE: PROFILO STATICO: quali sono le fonti del diritto? Come si formano (fonte sulla produzione)?

II PARTE: PROFILO DINAMICO: come le fonti interagiscono tra loro? Che cosa succede in caso di antinomia tra esse?

## Le FONTI COSTITUZIONALI:

- 1) Potere costituente: **Costituzione 1948** (nucleo duro + costituzione modificabile)
- 2) Art. 138: **Leggi costituzionali** (l. cost. 1/1948, integrano e sviluppano la Costituzione del 1948)
- 3) Art. 138: **Leggi di revisione costituzionale** (l. cost. 3/2001, abrogano totalmente o parzialmente o modificano la Costituzione del 1948)

## Segue... Le Fonti costituzionali

- 4) Art. 116: **Statuti** 5 regioni speciali
- 5) art. 7: **Patti** lateranensi
- 6) art. 10: **Consuetudini internazionali**

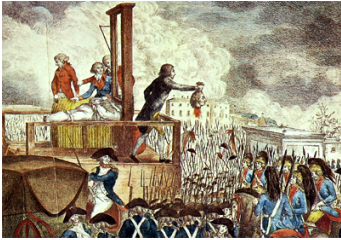
## Fonte sulla produzione della Costituzione 1948

La fonte sulla produzione di una Costituzione è il **POTERE COSTITUENTE**:

- libero
- assoluto (ab solutus, sciolto)
- limitato nel tempo

Il potere costituente assume varie forme storiche

## Rivoluzione francese 1789



## Rivoluzione d'ottobre 1917



## In Italia...

- In Italia il potere costituente consta di due momenti:
  - 1) referendum 2 GIUGNO 1946
  - 2) assemblea costituente (era già un potere non assoluto in quanto non avrebbe potuto scegliere la monarchia)

## Italia 1946-48

### Referendum e Assemblea Costituente



### Fonte sulla produzione delle leggi costituzionali o di revisione

L'ART. 138

Il potere di modificare la Costituzione è un **POTERE COSTITUENTE COSTITUITO** in quanto rivede la volontà del potere costituente del 1948 ma non è assoluto, bensì limitato dai limiti alla revisione costituzionale

### COME SI CAMBIA LA COSTITUZIONE?

L'art. 138 contiene 2 procedimenti a seconda del livello di consenso raggiunto in parlamento per modificare la costituzione o introdurre una nuova legge costituzionale

#### Art. 138: 1° procedimento

- Le due Camere approvano (a maggioranza relativa)
- 3 mesi di intervallo
- Le due Camere approvano lo stesso testo senza emendamenti a maggioranza dei **2/3**
- Promulgazione PR
- Pubblicazione GU

#### Art. 138: 2° procedimento

- Le due Camere approvano (a maggioranza relativa)
- 3 mesi di intervallo
- Le due Camere approvano lo stesso testo senza emendamenti (**a maggioranza assoluta**)
- Pubblicazione notiziale
- **Referendum** richiesto da 3 soggetti, entro 3 mesi
- Promulgazione PR
- Pubblicazione GU

## Referendum costituzionale

- 1) Confermativo (non abrogativo, né consultivo)
- 2) Eventuale (se lo chiedono: 500mila elettori, 5 consigli regionali, 1/5 parlamentari)
- 3) Strumento di garanzia verso modifiche apportate dalla maggioranza
- 4) Privo di quorum strutturale
- 5) Non è una fonte, ma una parte del procedimento previsto nell'art. 138

## Limiti alla revisione

NON TUTTA LA COSTITUZIONE E' MODIFICABILE

- LIMITE Esplicito: art. 139
  - LIMITI Impliciti: **nucleo duro**.
- 1) PRINCIPI SUPREMI (es. democratico, uguaglianza, lavorista, laicità, dignità umana)
  - 2) DIRITTI FONDAMENTALI

## Esercitazione

Identificare nella Costituzione i principi supremi e i diritti fondamentali e fare una lista di entrambi.

## Rigidità assoluta e relativa

Si parla di rigidità assoluta per quella parte della Costituzione che non può mai essere cambiata (art. 1-12 + diritti fondamentali + 139) se non in melius.

Si parla di rigidità relativa per quelle parti non nucleo duro che possono essere modificate (la seconda parte della costituzione).

### Sent. 1146/1988

- Che cosa succede se il Parlamento modifica una parte del nucleo duro?

La Corte costituzionale potrà annullare quella legge di revisione costituzionale.

Quindi oltre alle **leggi e agli atti con forza di legge**, la Corte può sindacare anche le **leggi costituzionali**

### Quante revisioni costituzionali abbiamo avuto in Italia?

- Circa 30 di singoli articoli
- ampia: l. cost. 3/2001: modifica Titolo V, Parte II (primo referendum costituzionale)

Tentativi di revisione non confermati dal referendum:

2006  
2016

### LE FONTI EUROPEE

ART. 11  
ART. 117 c. 1

### LE 6 FONTI EUROPEE

- DIRITTO ORIGINARIO (diritto internazionale): i **Trattati** (legge italiana di ratifica)
- DIRITTO DERIVATO:
  - Regolamenti
  - Direttive
  - Decisioni (sono specifiche e concrete)
  - Raccomandazioni
  - Pareri

### I TRATTATI stipulati tra i 27 Stati membri

- TRATTATO CE Roma, 1957
- ATTO UNICO EUROPEO, 1987
- TRATTATO UE, Maastricht, 1992
- TRATTATO AMSTERDAM, 1997
- TRATTATO NIZZA, 2000
- **TRATTATI LISBONA**, 2007, (L. 130/2008)  
TUE e TFUE

### Le fonti derivate

- ART. 288 TFUE: FONTE SULLA PRODUZIONE
- “per l’assolvimento dei loro compiti e alle condizioni contemplate dal presente trattato, il Parlamento europeo, congiuntamente con il Consiglio, il Consiglio e la Commissione adottano **regolamenti** e **direttive**, prendono **decisioni** e formulano **raccomandazioni** e **pareri**”

### Chi produce le norme nella UE?

L’esecuzione dei compiti affidati alla Comunità è assicurata da:

- Un **Parlamento** europeo
- Un **Consiglio**
- Una **Commissione**
- Una Corte di Giustizia
- Una Corte dei Conti

### I REGOLAMENTI

- Diretta applicabilità ed effetto diretto
- Rinvio mobile tramite art. 11 e art. 288 c. 2 tfue: “il regolamento ha portata generale. esso è **obbligatorio in tutti** i suoi elementi e **direttamente applicabile** in ciascuno degli stati membri”

## LE DIRETTIVE

Diretta applicabilità no effetto diretto

- art. 288 c. 3 TFUE

“la direttiva vincola lo stato cui è rivolta per quanto riguarda il **risultato** da raggiungere, salvo restando la competenza degli organi nazionali in merito alla **forma e ai mezzi**”

## LE DIRETTIVE

COME L' ITALIA ATTUA LE DIRETTIVE?

1. Con la **Legge europea**
  - A cadenza **annuale**
2. Con altre leggi, decreti legislativi, regolamenti governativi
3. Con leggi regionali: le regioni attuano le direttive nelle materie di loro competenza

Date un'occhiata su internet alla legge europea 2016:

- **LEGGE 7 luglio 2016, n. 122**

Disposizioni per l'adempimento degli obblighi derivanti dall'appartenenza dell'Italia all'Unione europea - Legge europea 2015-2016.

## LE FONTI SUPER-PRIMARIE

HANNO UNA FORZA INTERMEDIA TRA LA COSTITUZIONE E LA LEGGE

## FORZA DI LEGGE

- ATTIVA: **capacità di abrogare** leggi o atti equiparati (art. 75, 76, 77, 78 Cost.)
- PASSIVA: **capacità di resistere all' abrogazione** da parte di fonti secondarie. Le fonti che hanno forza di legge possono essere abrogate soltanto da leggi o atti equiparati

Fonti **atipiche**: hanno forza diversa dal punto di vista attivo o passivo

- art. 79 legge di amnistia ed indulto: **forza passiva rinforzata**
- art. 7 patti lateranensi modificabili con legge previo accordo tra Stato e Chiesa: **forza passiva (costituzionale) depotenziata**
- art. 8 leggi con culti acattolici: **forza passiva rinforzata**
- art. 75 leggi sottratte al referendum abrogativo: **forza passiva rinforzata**

## Secondo altra dottrina

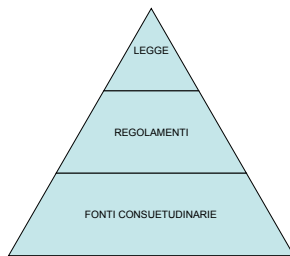
- Non esistono fonti super-primarie, ma solo variazioni nel procedimento di leggi che restano comunque fonti primarie.

## FONTI PRIMARIE

**RAGIONI DEL NOME**: storiche pre costituzionali, ancora oggi nel codice civile risultano le prime fonti del diritto



Fino al 1948 il sistema delle fonti era questo:



## TIPI

CATEGORIA ETEROGENEA:

- 1) **LEGGE E 4 ATTI AVENTI FORZA DI LEGGE: REFERENDUM + D.LGS. + D.L. + Decreti in tempo di guerra (art. 72, 75, 76, 77, 78)**
- 2) **Sentenze di accoglimento della Corte cost. (semplici o manipolative)**

## TIPI

Fonti primarie a competenza riservata:

**3) Leggi regionali (art. 117) e Leggi delle Province di Trento e Bolzano (art. 117)**

**4) Regolamenti parlamentari: RC e RS (art. 64)** (sono fonti primarie a competenza riservata) hanno la forza passiva della legge ma non quella attiva

## LA LEGGE

Schema Lezione:

- PROCEDIMENTO (4 fasi)
- RISERVA DI LEGGE (4 tipi)
- COMPETENZA LEGISLATIVA (3 tipi)

## Definizione di Legge

- E' la fonte-atto tipico del Parlamento.

## La legge

- Art. 70-72 + Reg. Camera, Reg. Senato
- **Procedimento 4 fasi:**
  1. INIZIATIVA LEGISLATIVA
  2. APPROVAZIONE (commissione 3 procedimenti + votazione)
  3. PROMULGAZIONE
  4. PUBBLICAZIONE

## 1° INIZIATIVA LEGISLATIVA

articolato + relazione d.d.l.

- 1) Governo (legge Bossi-Fini, bozza Calderoli) art. 77 e 81
- 2) Singolo parlamentare (legge Amato)
- 3) 50 mila elettori (progetto, Beppe Grillo)
- 4) Consigli regionali
- 5) CNEL

## 2° fase: APPROVAZIONE

Assegnazione OBBLIGATORIA del d.d.l. a una Commissione legislativa per **materia** che opera in  
sede **referente**  
sede **redigente**  
sede **deliberante**

### Le 14 Commissioni legislative (alla Camera)

1. Affari costituzionali, Presidenza del consiglio e interni
2. Giustizia
3. Affari esteri e comunitari
4. Difesa
5. Bilancio, tesoro e programmazione
6. Finanze

### Segue...

7. Cultura, scienza e istruzione
8. Ambiente, territorio e lavori pubblici
9. Trasporti, poste e telecomunicazioni
10. Attività produttive, commercio e turismo
11. Lavoro pubblico e privato
12. Affari sociali
13. Agricoltura
14. Politiche dell'Unione europea

### Le 14 Commissioni legislative (al Senato)

- 1ª Affari costituzionali
- 2ª Giustizia
- 3ª Affari esteri, emigrazione
- 4ª Difesa
- 5ª Bilancio
- 6ª Finanze e tesoro
- 7ª Istruzione pubblica, beni culturali
- 8ª Lavori pubblici, comunicazioni
- 9ª Agricoltura e produzione agroalimentare
- 10ª Industria, commercio, turismo
- 11ª Lavoro, previdenza sociale
- 12ª Igiene e sanità
- 13ª Territorio, ambiente, beni ambientali
- 14ª Politiche dell'Unione europea

### Procedimento ordinario: COMMISSIONE in sede

**REFERENTE**

- RIFERISCE IN AULA
  - 3 LETTURE
- Discussione generale  
Votazione articolo per articolo  
Votazione finale

Procedimento speciale  
**COMMISSIONE REDIGENTE**

APPROVA TUTTI GLI EMENDAMENTI  
All' aula resta la votazione sul testo finale  
No in materie coperte da riserva  
d' Assemblea  
Prevista in RC e RS

Procedimento speciale  
**COMMISSIONE IN SEDE  
DELIBERANTE**

1) garanzia  
**Riserva d' assemblea** per 5 tipologie di leggi :  
-in materia costituzionale,  
-elettorali,  
-delega,  
-di autorizzazione alla ratifica dei Trattati  
internazionali,  
-di approvazione bilanci e consuntivi  
+ 74 c. 2 + legge comunitaria + conversione d.l.

2) Garanzia  
**Ritorno in Aula** su richiesta  
- Governo  
- 1/10 Camera  
- 1/5 commissione

**VOTAZIONE in AULA**

Navette tra Camera e Senato  
C > S > C > S > C > S

Sufficiente la maggioranza relativa, tranne  
che siano richieste maggioranze speciali  
(art. 79 amnistia e indulto)

### 3° fase: PROMULGAZIONE

- P.R. CONTROLLO FORMALE E SOSTANZIALE
- Residuo storico Presidente/Re
- Entro un mese dalla approvazione
- RINVIO UN SOLA VOLTA (in Italia ci sono stati circa 50 rinvii presidenziali di leggi)

### 4° fase: PUBBLICAZIONE GU

- ATTO INTEGRATIVO DELL' EFFICACIA
- VACATIO LEGIS = la legge entra in vigore dopo 15 gg dalla sua pubblicazione

### Ambito della legge

DISCREZIONALITA' POLITICA (NO MOTIVAZIONE). COMPETENZA GENERALE?

- A) alcune materie sono coperte da **riserva di legge formale** (art. 76, 77, 78, 80, 81)
- B) alcune materie sono coperte da **riserva di legge** o atti equiparati (art. 13-25)
- C) la Costituzione riparte le **materie** tra legislatore statale e regionale (art. 117)

### Es. di riserva legge formale: la legge di bilancio

- Il bilancio potrà essere approvato soltanto con una legge del parlamento, mai con decreto legge o con decreto legislativo.
- NOTA BENE: modifica dell'art. 81 con l. cost. 1/2012

### Ambito della legge

- NON ESISTE UNA RISERVA DI REGOLAMENTO (questo favorisce le LEGGINE e il fenomeno della IPERTROFIA LEGISLATIVA)

### Ambito della legge

E' stato profondamente mutato nel 2001 con la riforma del TITOLO V, PARTE II della Costituzione che ha riscritto 14 articoli e in particolare ha rivoluzionato l'art. 117, che ci dice "chi fa che cosa" tra Stato e Regioni. L'articolo è stato modificato aumentando le competenze legislative regionali.

### Competenza legislativa

Per competenza intendiamo la capacità di una fonte di intervenire in una **MATERIA** e su un **TERRITORIO**

In Italia la competenza legislativa è sia statale che regionale ed è di **tre** tipi:

- **Esclusiva (117 c. 2)**
- **Concorrente (117 c. 3)**
- **Residuale (117 c. 4)**

### Potestà esclusiva 117 c. 2

L'art. 117 c. 2 contiene una lista di circa 25 materie in cui può legiferare soltanto lo Stato (mai le regioni).

- Es. immigrazione, difesa, livelli essenziali delle prestazioni concernenti i diritti civili e sociali.

Se le regioni legiferano, lo Stato ricorre alla Corte attivando un giudizio di costituzionalità in via principale.

### Potestà concorrente 117 c.3

La potestà concorrente è un tipo di potestà legislativa in cui partecipano due soggetti co-protagonisti, ma con ruoli diversi:

- 1) Lo stato approva la **LEGGE CORNICE**, cioè una legge che contiene i principi fondamentali di quella materia
- 2) Le 20 regioni italiane potranno fare **LEGGI DI DETTAGLIO**, specificando, i contenuti della cornice

### Potestà residuale 117 c. 4

Nella potestà residuale possono legiferare soltanto le regioni e non lo Stato

LA LISTA DI MATERIE PERO' IN QUESTO CASO è UNA LISTA VUOTA, dobbiamo ricavarla noi, infatti l'art. 117 c. 4 dice: "Spetta alle Regioni la potestà legislativa in riferimento ad ogni materia non espressamente riservata alla legislazione dello Stato".