

Giuseppe Morbidelli  
Mauro Volpi  
Ginevra Cerrina Feroni

# DIRITTO COSTITUZIONALE COMPARATO



G. Giappichelli Editore

# Indice

*pag.*

## *Introduzione*

XIII

## Capitolo I

### La comparazione giuridica: profili introduttivi

*Ginevra Cerrina Feroni, Giuseppe Morbidelli*

- |   |    |
|---|----|
| 1. La comparazione costituzionale: strumenti e problemi di metodo   | 1  |
| 1.1. Problemi dibattuti della comparazione giuridica: denominazione della disciplina, autonomia scientifica, funzioni | 1  |
| 1.2. Comparazione e scienze non giuridiche  | 5  |
| 1.3. La comparazione costituzionale   | 6  |
| 2. Le tradizioni giuridiche   | 9  |
| 2.1. Formanti e tradizioni giuridiche: inquadramento generale   | 9  |
| 2.2. La distinzione <i>civil law-common law</i>   | 11 |
| 2.3. Ulteriori tradizioni giuridiche  | 17 |
| Riferimenti bibliografici   | 20 |

## Capitolo II

### Il diritto pubblico comparato nell'età della globalizzazione: problemi inter-ordinamentali

*Ginevra Cerrina Feroni, Giuseppe Morbidelli*

- |  |    |
|--|----|
| 1. Diritto costituzionale e diritto internazionale   | 23 |
| 2. Il sistema CEDU (e le relazioni con l'Unione europea)                                   | 26 |
| 3. L'argomento comparativo   | 29 |
| 4. La "migrazione" delle idee costituzionali ed i processi di comunicazione fra esperienze | 31 |
| 5. Globalizzazione e diritto transnazionale  | 32 |
| Riferimenti bibliografici  | 34 |

## Capitolo III

## Costituzioni e costituzionalismo

Sezione I – *La costituzione (Giuseppe Morbidelli)*

1.	Il significato polisenso di costituzione	37
1.1.	Nozione giuridica di costituzione	38
1.2.	La costituzione come legge fondamentale	39
2.	La “legge superiore” nella storia	39
2.1.	Antiche formulazioni	40
2.2.	La legge superiore nel pensiero politico del XVII e del XVIII secolo e il suo affermarsi in Inghilterra	41
2.3.	Le costituzioni del Nord America e della Rivoluzione Francese e i loro principi comuni	43
2.4.	La normatività della costituzione	45
3.	Il costituzionalismo	46
3.1.	Costituzionalismo, politica, ideologia	47
3.2.	La forza espansiva del costituzionalismo	48
3.3.	Transizioni costituzionali e “democrazie illiberali”	50
3.4.	Costituzionalismo e interpretazione	51
3.5.	I cicli del costituzionalismo	55
3.6.	Evoluzione del costituzionalismo	57
3.7.	Verso un costituzionalismo globale?	59
4.	Altre nozioni di costituzione	62
4.1.	Costituzione formale e costituzione materiale	63
5.	Nozione di potere costituente	65
5.1.	Definizione e caratteri	66
5.2.	Le matrici ideologiche del potere costituente	67
5.3.	Giustificazione del potere costituente	68
5.4.	Varietà dei procedimenti costituenti	69
5.5.	Tendenze verso la giuridicizzazione del potere costituente	71
6.	Classificazione delle costituzioni	73
6.1.	Secondo il loro formarsi	73
6.2.	Costituzioni rigide e costituzioni flessibili	76
6.3.	Costituzioni scritte e costituzioni consuetudinarie	78
7.	Il contenuto delle costituzioni	80
7.1.	I diritti fondamentali: categorie e garanzie. Cenni	82
8.	Preamboli e norme programmatiche delle costituzioni	86
8.1.	Preamboli	86
8.2.	Disposizioni programmatiche	87
9.	Ulteriori definizioni di costituzione	89

pag.

9.1. Costituzioni pluritestuali, costituzioni provvisorie, costituzioni instabili	89
9.2. Costituzione vivente, costituzione in senso sostanziale, costituzione bilancio, costituzione programma	90
Riferimenti bibliografici	91
<b>Sezione II – Le dinamiche della costituzione (Giuseppe Morbidelli)</b>	
1. Il principio della “revisionabilità” e i suoi limiti	97
1.1. La revisione delle costituzioni flessibili	98
1.2. La revisione delle costituzioni rigide: i limiti sostanziali (di tempo, di circostanza, di contenuto)	99
2. Procedure di revisione	103
2.1. Le procedure di revisione nelle costituzioni rigide: tipologie principali	103
2.2. Le procedure di revisione delle costituzioni cc.dd. “a rigidità variabile”	108
3. Tipologie delle revisioni	110
3.1. Le revisioni totali	110
3.2. Le revisioni tacite	114
3.3. Le revisioni conseguenti alla ratifica di trattati comportanti limitazioni di sovranità	115
4. L’eccesso di costituzionalizzazione	118
5. Deroga e sospensione della costituzione	121
5.1. La deroga-rottura	121
5.2. Sospensione	123
6. La disciplina dell’emergenza (in generale)	124
6.1. Disciplina dell’emergenza: casi più rilevanti	125
6.2. Le competenze dei Parlamenti in regime di crisi	128
6.3. Contenuti e limiti della sospensione in regime di crisi	128
6.4. Emergenza e terrorismo internazionale	132
6.5. Le Costituzioni di democrazia pluralista “sotto stress”: l’emergenza sanitaria del 2020	133
7. La difesa della costituzione	136
7.1. Premessa di metodo	136
7.2. Il diritto di resistenza	137
7.3. La democrazia protetta	140
7.4. Disciplina della c.d. “opposizione anticostituzionale”	142
7.5. In Italia	145
Riferimenti bibliografici	146

## Capitolo IV

## Le forme di Stato

*Mauro Volpi*

1. I criteri di classificazione	149
2. Democrazia e autocrazia	151
3. L'evoluzione storica: l'ordinamento feudale	154
4. Lo Stato assoluto	156
5. Lo Stato liberale	158
6. Lo Stato autoritario	163
7. Lo Stato socialista	168
8. La crisi dell'URSS e degli Stati socialisti europei	173
9. L'evoluzione dello Stato socialista in Asia e a Cuba	176
10. Lo Stato democratico	178
11. La diffusione del modello democratico e i problemi della democrazia	184
12. La forma di Stato nei Paesi in via di sviluppo	190
Riferimenti bibliografici	196

## Capitolo V

## L'Unione europea

*Mauro Volpi*

1. Organizzazioni internazionali, transnazionali, regionali e sovranazionali	201
2. Origine e evoluzione dell'Unione europea	204
3. Dalla "costituzione europea" al trattato di Lisbona	208
4. Gli organi della Unione europea: la forma di governo	210
5. Le competenze e gli atti giuridici dell'Unione europea	213
6. I rapporti tra il diritto dell'Unione e il diritto degli Stati membri	216
7. La natura giuridica dell'Unione europea	218
8. Il recesso dall'Unione: l'uscita del Regno Unito	219
9. L'Unione europea di fronte alla crisi: problemi e prospettive	221
Riferimenti bibliografici	223

## Capitolo VI

## La distribuzione territoriale dei poteri: Stato federale e Stato regionale

*Mauro Volpi*

1. Stato unitario e Stato composto	225
------------------------------------	-----



2. Lo Stato federale	226
3. Le teorie sulla natura giuridica dello Stato federale	228
4. L'evoluzione degli Stati federali	232
5. Lo Stato regionale	237
6. Le teorie sulla natura giuridica dello Stato regionale	240
7. L'evoluzione degli Stati regionali	242
8. Stati federali e Stati regionali	245
Riferimenti bibliografici	247

## Capitolo VII

### La classificazione delle forme di governo

*Mauro Volpi*

1. Forme di governo e forme di Stato	249
2. I criteri di classificazione	250
3. La monarchia costituzionale	255
4. La forma di governo parlamentare	257
5. La forma di governo parlamentare a prevalenza del Governo: il Regno Unito	260
6. La forma di governo parlamentare a prevalenza del Parlamento: la III Repubblica francese	265
7. La razionalizzazione della forma di governo parlamentare dopo la prima guerra mondiale: la Repubblica di Weimar	267
8. La razionalizzazione nel secondo dopoguerra: la IV Repubblica francese	270
9. La forma di governo parlamentare in Italia	272
10. La forma di governo parlamentare nella Repubblica federale tedesca	278
11. Le tendenze del parlamentarismo contemporaneo	281
12. La forma di governo presidenziale	285
13. Il presidenzialismo negli Stati Uniti d'America	287
14. La forma di governo direttoriale: la Confederazione svizzera	293
15. La forma di governo semipresidenziale	296
16. Il semipresidenzialismo nella V Repubblica francese	299
17. La forma di governo semiparlamentare: lo Stato di Israele dal 1992 al 2001	304
18. Forme di governo e sistemi politici	307
Riferimenti bibliografici	309

## Capitolo VIII

## L'organizzazione costituzionale

Mauro Volpi

Sezione I – *Organizzazione dello Stato e organi costituzionali*

1. Lo Stato e i suoi organi	313
2. Gli organi costituzionali	314
Riferimenti bibliografici	315

Sezione II – *Il popolo*

1. Democrazia rappresentativa e democrazia diretta	316
2. Sistemi elettorali	318
3. Istituti di democrazia diretta	324
4. Democrazia partecipativa e democrazia deliberativa	332
Riferimenti bibliografici	334

Sezione III – *Il Parlamento*

1. Origine e struttura	336
2. Autonomia, continuità e organizzazione interna	340
3. <i>Status</i> dei parlamentari	345
4. Funzioni	348
5. Il rapporto di fiducia	350
6. Atti di indirizzo e di controllo	353
7. Atti conoscitivi e ispettivi	356
Riferimenti bibliografici	357

Sezione IV – *Il Governo*

1. Origine e struttura	359
2. <i>Status</i> dei membri del Governo	364
3. Formazione del Governo	367
4. Crisi di governo	373
5. I rapporti infragovernativi	374
Riferimenti bibliografici	376

Sezione V – *Il Capo dello Stato*

1. Natura e ruolo	377
2. Derivazione e durata in carica	379
3. Poteri	383

4. Responsabilità	388
Riferimenti bibliografici	391

### Sezione VI – La Magistratura

1. Potere giudiziario e funzione giurisdizionale	393
2. L'indipendenza del potere giudiziario	394
3. I Consigli di giustizia	397
4. Magistratura: definizione e modelli	401
5. Lo <i>status</i> dei pubblici ministeri	404
6. Il reclutamento dei magistrati	408
7. La formazione dei magistrati	414
8. La responsabilità dei magistrati	417
Riferimenti bibliografici	424

### Capitolo IX

## La giustizia costituzionale

*Ginevra Cerrina Feroni*

1. Profili storici: dal diritto attico alle Costituzioni del secondo dopoguerra	427
1.1. Il diritto ad Atene	428
1.2. <i>L'Ancien Régime</i>	429
1.3. L'antecedente storico del <i>Bonham's case</i>	430
1.4. L'epoca rivoluzionaria in Francia e negli Stati Uniti	431
1.5. L'Europa dell'Ottocento	432
1.6. Le Costituzioni del primo Novecento	433
1.7. Kelsen <i>vs</i> Schmitt	433
1.8. Le Costituzioni del secondo dopoguerra e la diffusione della giustizia costituzionale	435
2. Le tradizionali classificazioni dei sistemi di controllo di costituzionalità. I modelli "puri" di giustizia costituzionale	437
2.1. Controllo "giurisdizionale" (successivo) e controllo "politico" (preventivo)	437
2.1.1. Il controllo di costituzionalità in Francia secondo l'impianto originario della Costituzione del 1958	438
2.2. Il controllo giurisdizionale: diffuso e accentrato	441
2.2.1. Il sistema diffuso di controllo di costituzionalità: origine (caso <i>Marbury vs Madison</i> , 1803) e caratteristiche del modello statunitense	441
2.2.2. Il sistema accentrato di controllo di costituzionalità. Il progetto di Hans Kelsen e la Costituzione austriaca del 1920	445



	<i>pag.</i>
2.3. L'ibridazione dei modelli: un <i>tertium genus</i>	447
2.3.1. Ulteriori ibridazioni: Portogallo e Grecia	448
3. Il ricorso diretto individuale per violazione dei diritti fondamentali	449
3.1. Il ricorso diretto: tratti generali e distintivi	451
3.2. Il ricorso diretto: esperienze costituzionali a confronto	452
4. Il parametro di costituzionalità: alcune definizioni preliminari	456
4.1. Le Costituzioni "brevi"	456
4.2. Le fonti primarie come parametro di costituzionalità	458
4.3. Parametro costituzionale e diritto internazionale	459
4.4. Parametro costituzionale e diritto dell'Unione europea	460
5. L'oggetto del giudizio	462
6. Le tipologie decisorie: una panoramica	463
6.1. Il criterio di ragionevolezza come tecnica decisoria delle Corti	467
6.2. Il bilanciamento dei diritti costituzionali	471
6.3. Le <i>dissenting opinions</i> dei giudici costituzionali	473
Riferimenti bibliografici	475