

INDICE

CAPITOLO 1

L'interpretazione costituzionale e le sue specificità. Considerazioni preliminari e posizione dei problemi

Premessa	1
1. L'articolo 12 delle Preleggi e l'interpretazione costituzionale	3
2. Gli elementi "intrinseci" di specificità dell'interpretazione costituzionale	8
2.1. L'ipotesi della specificità della materia. Le ragioni per cui una tale prospettiva non sarebbe dirimente per la questione ermeneutica costituzionale	8
2.2. Peculiarità nella formulazione delle disposizioni costituzionali	11
2.3. Le tecniche tipiche dell'interpretazione costituzionale	17
3. Gli elementi "estrinseci" di specificità dell'interpretazione costituzionale: i soggetti	24
4. Alcuni primi esiti delle considerazioni in punto di specificità dell'interpretazione costituzionale, riguardata da un punto di vista interno	29
5. La necessità di riformulare il discorso; ovvero: cosa residua e cosa cambia nelle aree di specificità dell'interpretazione costituzionale nel contesto integrato	30
5.1. Possibilità di considerare alcune specificità dell'interpretazione costituzionale come caratteristiche condivise da alcune fonti sopranazionali	32
5.2. Il criterio sistematico come valvola di ingresso delle norme sopranazionali nel tessuto costituzionale. La fisionomia della <i>duplex interpretatio</i> costituzionale nell'ordinamento giuridico integrato	34
5.3. Il mutamento della specificità soggettiva dell'interpretazione costituzionale	38
5.4. <i>Segue</i> : ulteriori conseguenze del mutamento della specificità soggettiva dell'interpretazione costituzionale	40
5.5. Criteri e tecniche ermeneutiche. Cosa cambia nelle aree di specificità dell'interpretazione costituzionale	42

CAPITOLO 2

I modelli meta-interpretativi e la loro influenza sull'interpretazione costituzionale

Premessa	53
1. Le teorie-dottrine cognitive: dal “sistema” all'interpretazione	58
2. Le teorie-dottrine valutative: l'interpretazione nel “sistema”, verso il “problema”	68
3. La “nuova ermeneutica”: l'interpretazione dal “problema”, nel sistema”	86
4. I modelli meta-interpretativi nell'ordinamento giuridico: implicazioni e conseguenze	99
5. “Nuova ermeneutica” ed interpretazione costituzionale. Problematiche specifiche relative all'oggetto ed al contesto	104
5.1 “Nuova ermeneutica” ed interpretazione evolutiva. La “distanziamento” come risorsa	116

CAPITOLO 3

Il ruolo del diritto giurisprudenziale nell'ordinamento italiano. Implicazioni sull'ermeneutica costituzionale

1. Introduzione generale al problema che affronteremo nel presente capitolo: dottrine dell'interpretazione, modelli metodologici e ruolo del giudice; una rilettura ai fini dell'analisi del ruolo del “diritto giurisprudenziale”	125
2. Giudici comuni e creazione normativa nella Costituzione italiana	133
3. La peculiare posizione della Corte di cassazione	147
3.1. Corte di Cassazione e garanzia dell'uniforme interpretazione del diritto	147
3.2. Corte di cassazione e interpretazione costituzionale	161
4. La specificità della Corte costituzionale: diritto giurisprudenziale e momenti giurisprudenziali di creazione del diritto nella giurisprudenza costituzionale	167
4.1. Gli effetti delle pronunce della Corte costituzionale fra capacità vincolante e capacità persuasiva	177
5. Qualche considerazione conclusiva e primi cenni sulla necessità di riformulare il discorso	193

CAPITOLO 4

Il percorso “integrativo”. Teoria dei rapporti fra ordinamenti e riflessi sull'ermeneutica costituzionale

1. Una premessa: limiti e ragioni dell' <i>excursus</i> che svolgeremo in questo capitolo	197
---	-----

2. Dall'approccio tradizionale alla comprensione della necessità di un suo superamento	201
2.1. L'individuazione del fondamento costituzionale del recepimento del diritto comunitario	209
2.2. Il problema dei rapporti con la Convenzione Europea dei Diritti dell'Uomo. Due linee parallele che si incontrano in un punto in(de)finito	217
3. Le questioni aperte dal nuovo articolo 117, 1° comma, Cost. ...	225
3.1. ... con riferimento al diritto internazionale	227
3.2. ... e con riferimento al diritto dell'Unione europea	235
4. La tesi dell'«integrazione» e le sue diverse modulazioni	241
4.1. L'integrazione secondo Smend	241
4.2. L'integrazione negli ordinamenti federali. Tentativi di sviluppo di suggestioni smendiane con riferimento agli ordinamenti sopranazionali	247
4.3. Le rielaborazioni della teoria dell'integrazione in chiave "europea"	253
4.3.1. L'interrelazione multilivello	254
4.3.2. L'interrelazione multidimensionale. Cenni su di una direzione di senso e su di un ancora incompleto processo integrativo	262
5. Impostazione smendiana ed impostazione kelseniana a confronto. Modelli di rapporti, modelli di interpretazione	267
6. I limiti all'integrazione costituzionale: dai "controlimiti" ai "controlimiti sistemici"	275

CAPITOLO 5

Il ruolo del diritto giurisprudenziale nell'integrazione fra ordinamenti. Implicazioni sull'ermeneutica costituzionale interna

SEZIONE I

I RAPPORTI CON L'ORDINAMENTO DELL'UNIONE EUROPEA
E LE RIPERCUSSIONI SULL'INTERPRETAZIONE COSTITUZIONALE

Premessa	299
1. L'apparato giurisdizionale dell'Unione ed il meccanismo del rinvio pregiudiziale interpretativo	300
1.1. Le sentenze interpretative della Corte di giustizia fra capacità vincolante e capacità persuasiva	309
2. I meccanismi del dialogo con il sistema dell'Unione europea delineati dalla giurisprudenza costituzionale. <i>Pro e contra</i>	324
2.1. I limiti di compatibilità processuale del rinvio pregiudiziale con il sindacato di legittimità costituzionale in via incidentale	330

- | | |
|--|-----|
| 3. Il precipitato del modello metodologico integrato sull'interpretazione delle disposizioni costituzionali italiane, alla luce del diritto dell'Unione europea. Un esempio: la libera concorrenza | 347 |
| 4. L'intervento eurounitario sulla responsabilità dei giudici | 363 |

SEZIONE II

I RAPPORTI CON L'ORDINAMENTO CONVENZIONALE

E LE RIPERCUSSIONI SULL'INTERPRETAZIONE COSTITUZIONALE

- | | |
|--|-----|
| Premessa | 373 |
| 1. L'apparato giurisdizionale convenzionale. Elementi caratteristici essenziali | 376 |
| 1.1 Le sentenze interpretative della Corte europea dei diritti dell'uomo fra capacità vincolante e capacità persuasiva | 382 |
| 2. I meccanismi del dialogo con il sistema convenzionale delineati dalla giurisprudenza costituzionale. <i>Pro e contra</i> | 388 |
| 3. Il precipitato del modello metodologico integrato sull'interpretazione delle disposizioni costituzionali italiane, alla luce del diritto convenzionale. Alcuni esempi | 397 |
| 4. L'intervento convenzionale sul giudicato nazionale | 406 |

SEZIONE III

DIRITTO GIURISPRUDENZIALE ED INTERPRETAZIONE COSTITUZIONALE

NEL SISTEMA INTEGRATO

- | | |
|--|-----|
| 1. Alcune considerazioni d'insieme sull'integrazione giurisprudenziale sopranazionale | 423 |
| 2. I diritti e le libertà nel quadro sistemico integrato | 426 |
| 2.1. Un esempio: il diritto di proprietà nella prospettiva del dialogo "a tre" | 437 |
| 3. Alcune riflessioni intorno alla cosiddetta "comunitarizzazione" della CEDU | 448 |
| 4. La positivizzazione dell'integrazione: questioni, problemi, aporie di una concessione sostanziale congiunta ad una resistenza formale | 458 |
| 4.1. Analisi di un caso paradigmatico: la positivizzazione del "giusto processo" | 461 |

Bibliografia 481

Abstract 537

Ringraziamenti 539

CONTENTS

CHAPTER 1

Constitutional Interpretation and its Specificities. Preliminary Considerations.

Premise	1
1. Article 12 of the preliminary rules to the civil code and constitutional interpretation	3
2. The “intrinsic” specificities of constitutional interpretation	8
2.1. The hypothesis of the object specificity. The reasons why such a perspective would not be decisive for the hermeneutical constitutional issue	8
2.2. Peculiarities in the formulation of the constitutional provisions	11
2.3. The typical techniques of constitutional interpretation	17
3. The “extrinsic” specificities of constitutional interpretation: the subjects	24
4. Some initial results of the considerations concerning constitutional interpretation’s specificity, regarded from a domestic point of view	29
5. The need to reformulate the discourse: What is changing and what is lasting in the areas of specificity of constitutional interpretation, in the integrated context	30
5.1. The possibility of considering some specificities of constitutional interpretation as characteristics shared by some supranational sources	32
5.2. The systematic criterion as an inlet valve of the supranational rules in the constitutional fabric. The appearance of constitutional <i>duplex interpretatio</i> in the integrated legal system	34
5.3. The changing of the subjective specificity of constitutional interpretation	38
5.4. <i>Follows</i> : Further consequences of the changing of the subjective specificity	40
5.5. Criteria and techniques of interpretation. What changes in the areas of specificity of constitutional interpretation	42

CHAPTER 2

The Meta-interpretative Models and their Influence on the Constitutional Interpretation

Premise	53
1. The cognitive theories-doctrines: From the “system” to interpretation	58
2. The evaluative theories-doctrines: Interpretation in the “system”, towards the “problem”	68
3. The “new hermeneutic”: Interpretation from the “problem”, in the “system”	86
4. The meta-interpretative models in the legal system: Implications and consequences	99
5. “New Hermeneutics” and constitutional interpretation. Specific issues related to the object and the context	104
5.1 “New Hermeneutics” and evolutionary interpretation. The “distanciation” as a resource	116

CHAPTER 3

The Role of Judicial Lawmaking in the Italian Legal System. Implications on Constitutional Hermeneutics

1. General introduction to the issue that we will face in this chapter: Doctrines of interpretation, methodological models and judicial role, a re-reading for the analysis of the role of “judicial lawmaking”	125
2. Common judges and lawmaking in the Italian Constitution	133
3. The peculiar position of the Court of Cassation	147
3.1. Court of Cassation and guarantee of the uniform interpretation of the law	147
3.2. Court of Cassation and constitutional interpretation	161
4. The specificity of the Constitutional Court: judicial lawmaking and judicial “moments of creation” of law in constitutional case law	167
4.1. The effects of the Constitutional Court’s decisions between bindingness and persuasiveness	177
5. Some conclusive considerations and first references to the necessity of a reformulation of the discourse	193

CHAPTER 4

The “Integrative Path”. Theory of the Relationship between Legal Systems and Consequences on the Constitutional Hermeneutics

1. A premise: Limits and reasons of the <i>excursus</i> that we will conduct in this chapter	197
--	-----

2.	From the traditional approach to the understanding of the need for its overcoming	201
2.1.	The identification of the constitutional basis of the recognition of European law	209
2.2.	Issues of relation with the European Convention of Human Rights. Two parallel lines that meet at an in(de)finite point	217
3.	Issues raised by the new article 117, par. 1, of the Constitution ...	225
3.1.	...with reference to international law	227
3.2.	...with reference to European Union law	235
4.	The theory of «integration» and its various modulations	241
4.1.	Integration according to Smend	241
4.2.	Integration in federal systems. Attempts to develop Smend's suggestions with reference to supranational legal systems	247
4.3.	Reinterpretations of the theory of integration from the European point of view	253
4.3.1.	The multilevel interrelation	254
4.3.2.	The multidimensional interrelation. Notes on a sense of direction and a still incomplete process of integration	262
5.	Smend's approach and Kelsen's approach compared. Models of relationships, models of interpretation	267
6.	Constitutional limits to integration: From "controlimiti" to "systemic controlimiti"	275

CHAPTER 5

The Role of Judicial Lawmaking in the Integration of Legal Systems. Implications on Internal Constitutional Hermeneutics

SECTION I

THE RELATIONSHIP WITH THE EUROPEAN UNION
AND ITS EFFECTS ON CONSTITUTIONAL INTERPRETATION

	Premise	299
1.	The European Union judicial system and the reference for a preliminary ruling of interpretation	300
1.1.	The interpretative decisions of the European Court of Justice between bindingness and persuasiveness	309
2.	The dialogue with the European Union system outlined by the Constitutional Court. Pro and cons	324
2.1.	The procedural limits of the reference for a preliminary ruling of interpretation by the Constitutional Court	330
3.	The consequences of the methodological integrated model on the interpretation of the Italian constitutional provisions, in the light of European Union law. An example: The free competition	347
4.	The European intervention on the accountability of judges	363

SECTION II

THE RELATIONSHIP WITH THE EUROPEAN CONVENTION OF HUMAN RIGHTS
AND ITS EFFECTS ON CONSTITUTIONAL INTERPRETATION

Premise	373
1. The conventional judicial system. Typical elements	376
1.1 The interpretative decisions of the European Court of Human Rights between bindingness and persuasiveness	382
2. The dialogue with the conventional system outlined by the Constitutional Court. Pro and cons	388
3. The consequences of the methodological integrated model on the interpretation of the Italian constitutional provisions, in the light of conventional law. Some examples	397
4. The conventional intervention on national final judgements	406

SECTION III

JUDICIAL LAWMAKING AND CONSTITUTIONAL INTERPRETATION
IN THE INTEGRATED LEGAL SYSTEM

1. Some overall considerations on supranational judicial integration	423
2. Rights and liberties in the integrated system	426
2.1. An example: Property rights in the perspective of the “triadialogue”	437
3. Some reflections on the so-called “communitarization” of the ECHR	448
4. The written integration: issues, problems and aporias of a substantial concession joined with a formal resistance	458
4.1. Analysis of a paradigmatic case: the reform of the “due process”	461

<i>Bibliography</i>	481
---------------------	-----

<i>Abstract</i>	538
-----------------	-----

<i>Acknowledgements</i>	539
-------------------------	-----