



Facoltà di Diritto Canonico “S. Pio X”

FILOSOFIA DEL DIRITTO

(dott. Andrea Favaro)

Anno Accademico 2011/2012

Schema

I. PROLEGOMENI

I.A. Lo studio nello *Studium*:

- “simbolo” nella ricerca;
- “problema” nella ricerca;

I.B. I fondamenti del diritto nel magistero di Benedetto XVI (**L’Ircocervo**):

- “For most of the matters that need to be regulated by law, the support of the majority can serve as a sufficient criterion” (Benedetto XVI);
- “Unlike other great religions, Christianity has never proposed a revealed law to the State and to society, that is to say a juridical order derived from revelation” (Benedetto XVI);
- “Man is not merely self-creating freedom. Man does not create himself. He is intellect and will, but he is also nature, and his will is rightly ordered if he respects his nature, listens to it and accepts himself for who he is, as one who did not create himself” (Benedetto XVI);

I.C. Prudenza ed equità: paradigmi dinamici della giustizia (**L’Ircocervo**).

II. ELEMENTI DI GEOMETRIA LEGALE

II.A. Lo stato di natura.

- “Il puro stato di natura (...) è dunque uno stato in cui ognuno ha una pretesa su tutto e di conseguenza nessuno è sicuro di niente” (p. 52) (**LGG**);
- «Bene e male sono nomi che significano i nostri appetiti e le nostre avversioni che nei differenti e diversi uomini differiscono per il loro giudizio» (Hobbes, *Leviathan*) (p. 52) (**LGG**);
- La libertà allo stato di natura (p. 53) (**LGG**);



- «Sempre attivo, suda, si agita, si tormenta continuamente alla ricerca di occupazioni più faticose; lavora sino alla morte, a cui corre incontro per sentirsi vivo, o rinuncia alla vita per conquistare l'immortalità» (Rousseau, *Discours sur l'origine de l'inégalité*) (p. 53) **(LGG)**.

II.B. Il contratto sociale.

- Posizioni di Hobbes, Rousseau, Locke **(FdD)**;
- «Per assicurare il funzionamento di questo meccanismo, rudimentale ma coerente ed estremamente efficace dal punto di vista operativo, la geometria legale deve postulare la sovranità del soggetto pubblico e la sudditanza dei soggetti privati» (p. 55) **(LGG)**;
- «Dell'associazione politica come compagnia di assicurazione bisogna considerare due modalità opposte, dello “stato di diritto” (...) e dello “stato sociale”,» (p. 53) **(LGG)**.

II.C. L'ordinamento giuridico.

- “Bisogna (...) che tolga all'uomo le forze che gli sono proprie per dargliene di estranee a lui, di cui non possa far uso se non col sussidio di altri” (p. 55) **(LGG)**;
- La qualificazione giuridica, *Grundnorm* e sillogismo giuridico (pp.91-96) **(FdD)**;
- “Per assicurare il funzionamento di questo meccanismo (...) la geometria legale deve postulare la sovranità del soggetto pubblico e la sudditanza dei soggetti privati” (p. 55) **(LGG)**;
- Formalismo e virtualità dell'ordinamento giuridico di stampo geometrico **(FdD e LGG)**;
- «Si deve obbedire al potere costituito ed effettivo» (Kelsen, *Reine Rechtslehre*) (p. 56) **(LGG)**.

III. LE APORIE DELLA GEOMETRIA LEGALE

III.A. La nozione di aporia.

- Il vicolo cieco e la molla (pp. 115-116) **(FdD)**.

III.B. L'aporia dei diritti umani e la costituzione.

- “Nonostante tante e tanto solenni dichiarazioni dei diritti umani, sullo sfondo si profila la paradossale condizione di Joseph K.” (p. 56) **(LGG)**;
- La “costituzionalizzazione” dei diritti umani **(L'Ircocervo)**;
- “L'esperienza ci insegna che spesso la legalità prevale sulla giustizia quando l'insistenza sui diritti umani li fa apparire come l'esclusivo risultato di



provvedimenti legislativi o di decisioni normative prese dalle varie agenzie di coloro che sono al potere” (p. 56) **(LGG)**.

III.C. L’aporia della *Grundnorm*.

- “Di fronte a l’eterno problema di ciò che sta dietro al diritto positivo [...] chi cerca ancora una risposta troverà non la verità assoluta di una metafisica nè la giustizia assoluta di un diritto naturale. Chi alza quel velo senza chiudere gli occhi si vede fissare dallo sguardo sbarrato della testa di Gorgona del potere” (H. Kelsen, *Die Gleichheit vor dem Gesetz in Sinne des Art. 109 der Reichsverfassung*) (p. 57) **(LGG)**;
- «Si deve obbedire al potere costituito ed effettivo» (Kelsen, *Reine Rechtslehre*) (p. 56) **(LGG)**.

III.D. Cenni su altre aporie.

- L’aporia della volontà generale (pp. 123-126) **(FdD)**;
- L’aporia dell’individualismo (pp. 136-141) **(FdD)**.

IV. ELEMENTI DI DIALETTICA GIURIDICA

IV.A. Come si pone il problema filosofico.

- La nozione di dialettica (pp. 57-58) **(LGG)**.

IV.B. La giusta autonomia come germe dell’ordinamento giuridico.

- La relazione intersoggettiva e intrasoggettiva – “vi siano due aspetti, uno migliore e uno peggiore. (...) e suona lode; (...) e suona biasimo e rimprovero” (p. 62) **(LGG)**;
- Origine della comunità umana (pp. 60-61) **(LGG)**;
- «Giustizia (...) si rivela essere misura, “giusto mezzo (*tò métrion*), essere conveniente, opportuno, doveroso, in una parola, per sue sede naturale (*tò méson*) degli estremi» (Platone, *Politico*) (p. 63) **(LGG)**;
- La relazione interpersonale (pp. 206-213) **(FdD)**.

IV.C. L’ufficio del giurista.

- Trasformare il conflitto in controversia (pp. 64-66) **(LGG)**;
- Per l’ordinamento delle relazioni tra i membri di una comunità l’imperativo non può crescere se non nel terreno nutrito dall’indicativo (pp. 65) **(LGG)**;
- «L’ufficio del diritto o del giurista (...) deve essere concepito essenzialmente come un lavoro di *conoscenza*: conoscenza del giusto nelle cose» (Villey, *De l’indicatif dans le droit*) (p. 64) **(LGG)**;
- “Veritate non auctoritate dicitur ius” (p. 64) **(LGG)**.



Legenda

I riferimenti tra parentesi sono relativi alle fonti seguenti:

F. GENTILE, *Legalità giustizia giustificazione. Sul ruolo della filosofia del diritto nella formazione del giurista*, ESI, Napoli 2008. (sigla: **LGG**).

“L’Ircocervo. Rivista elettronica italiana di metodologia giuridica, teoria generale del diritto e dottrina dello stato” (www.filosofiadeldiritto.it - www.lircocervo.it). (sigla: **L’Ircocervo**) specie:

- <http://www.lircocervo.it/index/?p=1189>
- <http://www.lircocervo.it/index/?p=482>
- <http://www.lircocervo.it/index/?p=349>

F. GENTILE, *Filosofia del diritto. Le lezioni del quarantesimo anno raccolte dagli allievi*, Cedam, Padova 2006. (sigla: **FdD**) (per APPROFONDIMENTI).