

DIRITTO PRIVATO (diritto privato linee essenziali - Giappichelli e Codice Civile)

Parziale 4 aprile (30 crocette su casi specifici da capitolo 1 a capitolo 17)

2 marzo 2023

ORDINAMENTO GIURIDICO

Ogni società umana stabile ha un complesso di regole (esempio fila poste), una organizzazione sociale ha 3 diversi aspetti fondamentali:

- Regola di condotta: rispettare la fila, comportamento da seguire che se non seguito può portare a proteste e conseguenze. Ci deve essere il principio di effettività.
- Le regole devono essere attuate da appositi organi (regola di struttura), norma giuridica sulla quale la regola di condotta si forma.

All'interno di un territorio esistono vari ordinamenti giuridici con una gerarchia tra di essi. Ad esempio: Chiesa cattolica e altre religioni con proprie regole.

Anche l'ordinamento giuridico della chiesa è sovrano, non riconosce un'altro potere. È indipendente anche dallo stato. Lo stato sopporta l'ordinamento della chiesa perché è previsto dalla costituzione; l'articolo 7, (composto da due comma) del codice civile dice:

- 1) stato e chiesa sono indipendenti e sovrani
- 2) I loro rapporti sono tutelati dai patti lateranensi.

Per le altre religioni se ne parla nell'articolo 8, ci possono essere contrasti con lo stato italiano (discriminazioni, poligamia).

Ordinamenti giuridici illeciti: mafia, essa ha un sistema di regole, condotta e struttura, principio di effettività. Esso però è in contrasto con ordinamento giuridico dello stato.

Altri ordinamenti giuridici sovrani: Unione Europea, *ordinamento giuridico sovranazionale*. Come mai l'Italia prevede limitazione della

responsabilità? Dal 1948, 1950 trattato di Roma e 2009 trattato di Lisbona TUE (Trattato sull'Unione Europea) e FUE (trattato sul Funzionamento dell'Unione Europea).

CEDU: ha sede a Strasburgo, è un trattato internazionale. Corte Europea dei Diritti dell'Uomo, trattato carta Europea dei diritti umani che riguarda i diritti fondamentali dell'uomo.

Noi parleremo di norme giuridiche, la regola complessiva che deduciamo, non si ottiene quindi dal singolo articolo, ad esempio: art. 7 cc. ci dice una cosa ma la norma è composta anche da patti lateranensi e altri articoli. Quindi art 7, patti lateranensi e altri articoli formano una Norma Giuridica.

La norma giuridica non coincide ne con l'articolo ne con la legge.

La legge è una ipotesi, un atto normativo, e non coincide con la norma giuridica.

I fatti produttivi di norma giuridiche sono atti e fatti del diritto. (Art 288 e seguenti del FUE).

Differenza tra diritto e giustizia? Mito di Antigone ci spiega le diff. tra diritto positivo e giustizia (concetto che fa riferimento anche a diritto naturale). Corrispondenza anche con articolo 2 cc.

Nell'attuale un caso è ad esempio: caso Cospito, per alcuni il 41 bis anche se è nella costituzione, è un trattamento che viola il divieto di tortura (art 3 EDU), questa norma quindi forse non è conforme a un diritto naturale che pre esiste al diritto statale.

Altro esempio: processo di Norimberga, qui sono stati condannati dei soggetti che avevano eseguito ordini provenienti da un OG, adempievano agli ordini ma secondo questa corte gli ordini erano in contrasto con i diritti umani.

DIFFERENZA TRA DIRITTO PRIVATO E DIRITTO PUBBLICO?

Esempio ospedale, se il comune per fare ospedale ha bisogno di un terreno può espropriarlo con un indennizzo. Se invece un privato vuole il terreno non può espropriarlo ma contrattare. Per l'espropriazione si ha una volontà pubblica, per la vendita invece si ha un diritto privato.

Al giorno d'oggi, salvo precise condizioni, neanche il comune può espropriare. Oggi prevale la volontà e l'autonomia privata. Quindi non contano tanto le parti ma la volontà nella distinzione tra pubblico e privato.

Il diritto privato comprende diversi rami:

- Diritto civile
- Diritto del lavoro

Il cc anche se si chiama così parla di diritto privato, nasce dall'unione di codice civile e codice commerciale (1942 forse).

Nel diritto privato si ha una distinzione fondamentale, le norme giuridiche sono:

- Derogabili (o suppletive): possono essere derogate dalle parti, possono decidere di non essere applicate. Art 1510 cc: riguarda la vendita, io compro una cosa che si trova in un posto, se non diciamo dove avverrà la consegna allora essa dovrà avvenire nel luogo dove essa si trovava al momento della vendita. In mancanza di accordo quindi si applica l'art 1510 cc.
- Inderogabili: devono essere applicate per forza. Art 1472cc vendita di cose future. Io divento proprietario del vitello solo appena esso esiste, se la mucca abortisce prima di far nascere il vitello io non pago nulla.

Come si capisce se una norma è derogabile o inderogabile?

FONTI DEL DIRITTO PRIVATO

Atti o fatti idonei a produrre norme, le norme di struttura.
Per comprendere le fonti del diritto andiamo al codice civile dove troviamo la definizione: art 1 ci dice la gerarchia delle fonti del diritto, la norma non cita ad esempio la costituzione (non è aggiornata).

GERARCHIA

Al vertice si ha la costituzione (in particolare art 1-12), perché ci sono tante norme di natura privata. Essa è *rigida* (gerarchicamente superiore alle fonti di primo livello), non può essere modificata senza delle precise leggi costituzionali. È sottoposta a un controllo di legittimità costituzionale.

Dopo la costituzione si hanno i due trattati europei (Lisbona 2009) che hanno valore costituzionale.

Abbiamo poi le fonti di primo livello (inferiori a quelle costituzionali):

- leggi ordinarie (approvate dal parlamento), le più diffuse sono DDL e decreto legislativo.
- Leggi regionali: nel 2001 riforma importante dove viene attribuito un potere legislativo anche alle regioni.
- Fonti europee diverse dai trattati: regolamenti art 288 comma 2 FUE, sono atti di portata generale (esempio dati personali).
- Direttive: art 216 TFUE, devono essere applicate. Ogni sei mesi il parlamento attua le direttive europee.

Fonti di secondo livello:

- Regolamenti governativi emanati da governo o singoli ministri (es. DPCL)

Fonti di ultimo livello:

- Consuetudini (esempio frutta per terra)

Cosa è il codice civile? È una legge che può essere modificata da un'altra legge, quindi è di primo livello.

INTERPRETAZIONE DELLA LEGGE

Esempio 7 di mattina o 19 della sera.

Significato delle parole e intenzione del legislatore (che cosa intendeva con quel determinato linguaggio e in quel preciso momento storico). Una volta avremmo dovuto applicare il significato delle parole; questa gerarchia ora non è più valida, oggi dobbiamo applicare entrambi i criteri. Quindi prima individuare il senso palese delle parole (interpretazione letterale) e poi ricercare l'intenzione del legislatore (interpretazione logica).

Articolo 12 cc, comma 2: si occupa delle lacune, ovvero dove manca il diritto. Se abbiamo una lacuna si va per analogia, si applicano norme previste per casi simili. (Esempio: compagna cacciata dalla casa in cui vive da 30 anni dal fratello del proprietario deceduto che eredita quella casa, il giudice si comporta come se la donna fosse stata la moglie perché si trova davanti a una chiara ingiustizia). ANALOGIA IURIS.