

«che cos'è il diritto e perché nasce?»

Nasce per risolvere conflitti, inizia ad essere divertente quando due o più persone si trovano in una situazione di conflitto. La vita consociata è un elemento alla base del diritto, le relazioni tra individui che non possono vivere isolati ma hanno la necessità di relazionarsi.

**ORDINAMENTO GIURIDICO:** il diritto diviene ordinamento giuridico, per significare il «complesso di norme e di istituzioni» che, nel loro insieme, costituiscono un sistema organizzato.

**ISTITUTO GIURIDICO:** si intende l'insieme delle norme che assolvono ad una funzione unitaria, tali da essere l'una in funzione delle altre.

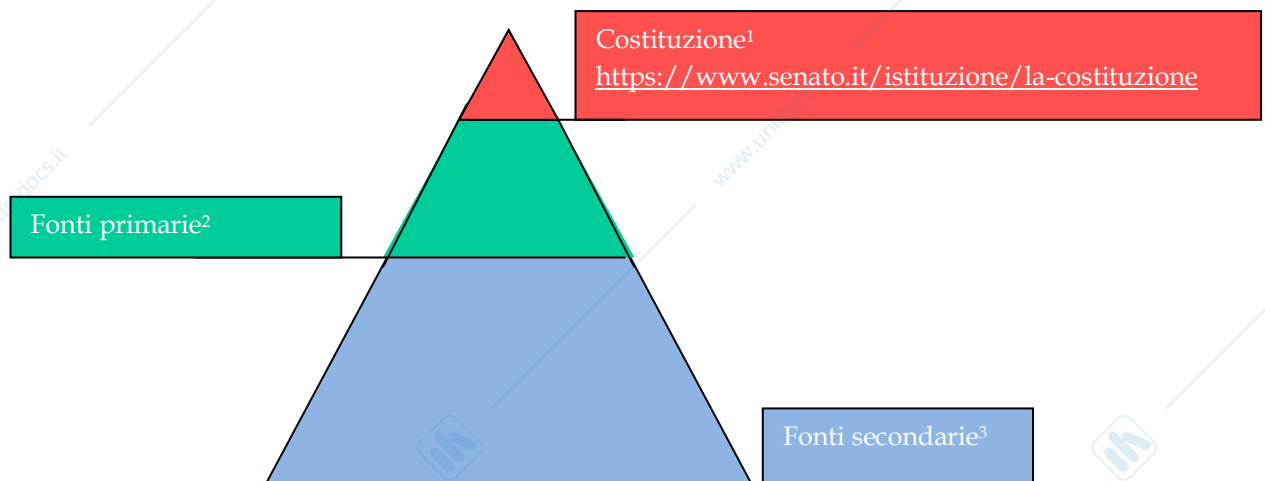
Tecnicamente, si definiscono norme giuridiche le unità elementari del sistema normativo eretto a ordinamento. Sono norme tutte le prescrizioni, generali ed astratte, destinate a disciplinare i comportamenti umani. Le norme giuridiche, in quanto prodotto della società umana, sono vere e proprie norme sociali.

#### - LE CARATTERISTICHE DELLE NORME GIURIDICHE:

le norme giuridiche contengono anzitutto precetti, ossia comandi giuridici che impongono o vietano certi comportamenti. Si affiancano ai precetti le sanzioni, cioè le minacce di conseguenza negative per il caso di inosservanza dei precetti.

- Generali: si fine di garantire ed assicurare l'ordine sociale, non sono riferite in genere a singoli o singoli comportamenti.
- Astratte: in quanto disciplinano non singoli casi concreti, ma ipotesi astratte, individuate con periodi ipotetici.

L'individuazione di quali sono le **fonti del diritto**, cioè quali sono le tipologie dei testi giuridici che ci servono per orientarsi nell'ordinamento giuridico e che dobbiamo utilizzare :



-1-

La Costituzione è definita **votata e deliberata**, essendo stata approvata da un'assemblea costituente liberamente eletta dal popolo italiano. All'esito del referendum del '46 tra monarchia e repubblica [prevale la repubblica], l'assemblea costituente venne incaricata di elaborare il testo che entrò in vigore il 1 gennaio del 1948. Seppur non sia più così recente la nostra costituzione è una delle più moderne che siano state scritte. 139 art. portano la nostra Costituzione ad essere definita lunga, dal momento che a confronto con le altre di altri paesi è lunga. Un altro elemento è il fatto che essendo strutturata in 2 parti c'è sia la declinazione dei diritti [i diritti fondamentali], sia l'ordinamenti repubblicani [come è fatto il parlamento da chi è composto, come vengono eletti i senatori, come si compone il governo, da chi è costituito, chi è il presidente della

repubblica ecc. Perché abbiamo pensato anche di aggiungere in costituzione la seconda parte? Perché arrivando da un periodo di dittatura, l'ansia era quella di dare molto importante alla forma repubblicana.

Viene definita anche rigida – perché? Sta a significare che per poter modificare la Costituzione è necessario un procedimento aggravato, per modificarla è necessario seguire un procedimento diverso rispetto ai procedimenti ordinari. Qual è il procedimento aggravato? Per modificare uno o più articoli della Costituzione sono necessarie due liberazioni da parte di ciascuna camera [la camera dei deputati al senato e repubblica sono chiamati 2 volte a pronunciarsi sugli articoli in atto di modifica ad una distanza non inferiore ai 3 mesi (tempo meditativo)]. Nella prima deliberazione è sufficiente la maggioranza semplice [50 % + 1 dei voti validamente espressi], nella seconda deliberazione è necessaria la maggioranza assoluta [ha come parametro di riferimento il numero dei componenti dell'organo 400 deputati e 200 senatori], se nella seconda si raggiunge la maggioranza dei 2/3 la riforma costituzionale viene immediatamente pubblicata ed entra in vigore [la maggioranza dei 2/3 è maggiore di quella assoluta]. Se si raggiunge la maggioranza assoluta (ma non quella dei 2/3) sarà possibile proporre il referendum costituzionale [chi lo può chiedere? Da 1/5 dei membri di ciascuna camera, 500000 elettori, 5 consigli regionali e deve impervenire entro 3 mesi(per la raccolta delle firme)] , nel caso in cui venga richiesto darà l'esito della riforma costituzionale indipendentemente dal numero di persone che si recano alle urne. **L'art. 139 ci dice che la forma repubblicana non può essere oggetto di modifiche. Anche i primi 12 art. della costituzione non possono subire modifiche se non per ampliare le libertà dei cittadini.** La nostra Costituzione si presta ad essere interpretata in maniera evolutiva, ovvero? → con il passare del tempo non è sempre necessario modificare il testo della costituzione ma che può essere sufficiente interpretarlo in modo differente [di fronte ad un testo normativo sono possibili più interpretazioni].

«Chi interpreta il diritto?» → in generale tutti i consociati, il giudice.

Quella che veniva considerata la Costituzione precedente, ovvero lo Statuto Albertino era flessibile (ovvero modificabile con una legge ordinaria).

Si compone di norme programmate e precettive. Quelle programmatiche sono le norme che per trovare la loro attuazione necessitano di ulteriori testi normativi mentre le norme precettive sono quelle in cui il diritto trova fondamento direttamente in costituzione.

**-2-**

Decreto legge e decreto legislativo [ chiamati anche atti avente fonte di legge], referendum abrogativo, legge ordinaria. Si dice che le fonti primarie sono a numero chiuso poiché sono solo quelle elencate la riga precedente.

Gli atti avente fonte di legge vedono all'interno del procedimento della loro adozione vedono un ruolo attivo del governo. Tripartizione dei poteri [teoria di Montesquieu] – all'interno del nostro ordinamento i poteri dello stato sono 3: esecutivo (Governo), legislativo (Parlamento) e giudiziario (magistratura), ciascuno all'interno del proprio dovere è unico.

Decreto legislativo rientra tra gli atti avente forza di legge – elaborato dal governo, perché non c'è una rottura della tripartizione? Perché c'è la legge delega che viene strutturata dal Parlamento [per attribuire il potere legislativo al governo è necessaria una legge delega, e devo avere una maggioranza parlamentare dove non sempre è facile arrivare ad un accordo a causa della presenza anche delle minoranze].

- Legge delega ordinaria che viene ad essere fatta dal parlamento e contiene l'oggetto del decreto, i principi e i criteri alla base della quale deve rientrare il decreto e una data in cui deve essere elaborato.

Decreti legge:

è un atto avente fonte di legge adottato dal governo sotto la sua responsabilità in casi straordinari di necessità e urgenza. Le camere hanno 60 giorni per decidere se convertirlo in legge

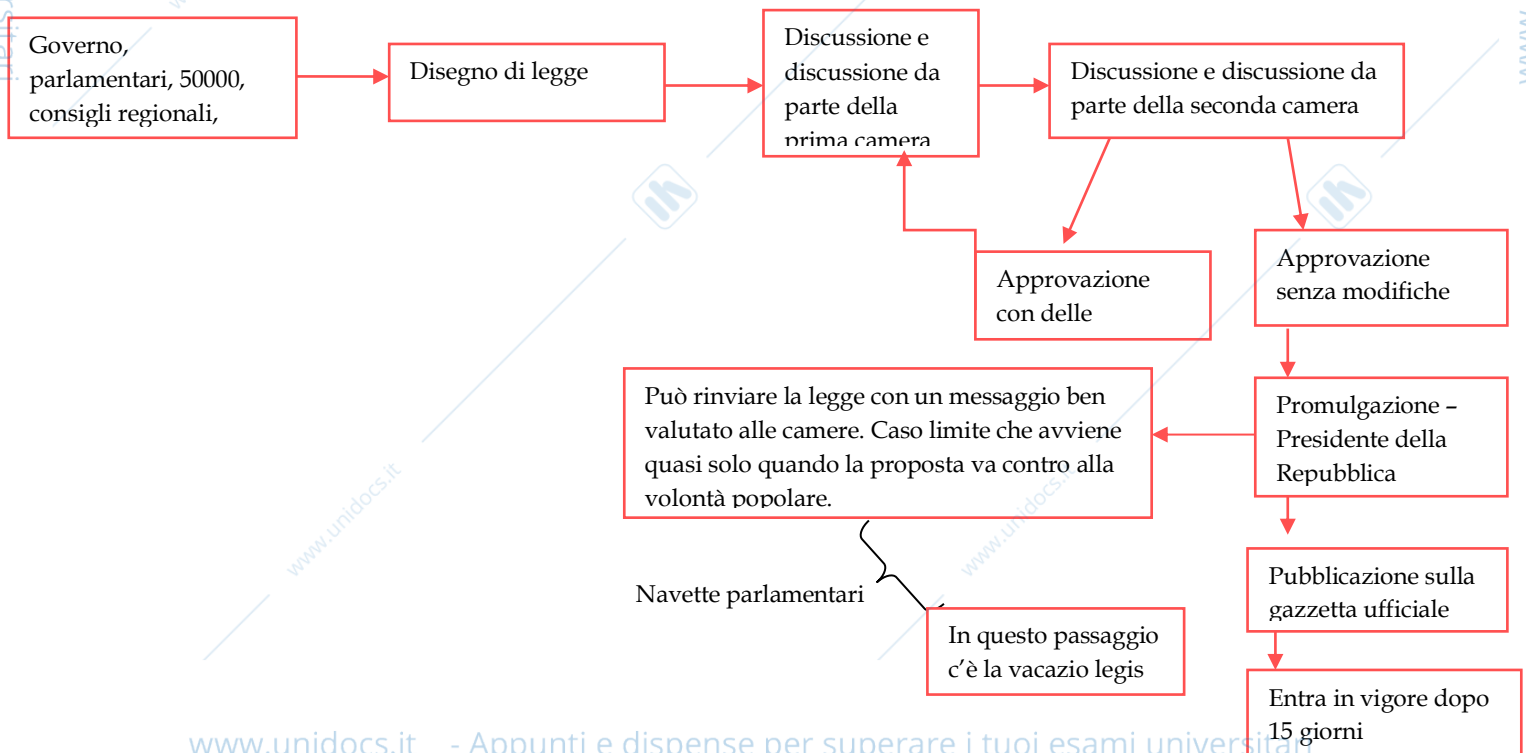


in caso di decadenza il parlamento può regolamentare con legge i rapporti giuridici di un decreto legge non convertito.

La forza della legge significa che possono andare ad incidere sulle leggi ordinarie cioè avendo la forza della legge possono andare ad abrogare [eliminare dall'ordinamento giuridico] anche leggi ordinarie. Una fonte secondaria non potrà andare ad abrogare un atto avente fonte di legge. Ha due anime quindi un atto avente forza di legge:

- Incide su leggi ordinarie precedenti
- Capacità di resistere all'abrogazione da parte di fonti secondarie

La fonte primaria principe cioè la legge ordinaria si caratterizza per essere la fonte principale e si caratterizza per essere adotta dal Parlamento. Ciascun parlamentare può proporre l'adozione di una legge ordinaria, il governo inteso nel suo insieme, 50000 elettori (popolo) e altri organi specifici. Tra questi tre soggetti chi è quello che presenta più disegni di legge? Il governo. La proposta deve essere strutturata già in articoli, dopo di che da come parte a come arriva le cose possono cambiare anche in modo molto significativo - si apre quello che è il dibattito parlamentare. Dopo di che si vota articolo per articolo e poi la votazione finale. Se il disegno di legge passa ad una camera viene mandato al senato che tendenzialmente faranno la stessa cosa studiato e votato.



Referendum abrogativo: può avere ad oggetto una legge o un atto avente forza di legge.

#### Art. 75

« È indetto referendum popolare [cfr. art. 87 c. 6] per deliberare l'abrogazione, totale o parziale, di una legge o di un atto avente valore di legge [cfr. artt. 76, 77], quando lo richiedono cinquecentomila elettori o cinque Consigli regionali.

Non è ammesso il referendum per le leggi tributarie e di bilancio [cfr. art. 81], di amnistia e di indulto [cfr. art. 79], di autorizzazione a ratificare trattati internazionali [cfr. art. 80].

Hanno diritto di partecipare al referendum tutti i cittadini chiamati ad eleggere la Camera dei deputati. La proposta soggetta a referendum è approvata se ha partecipato alla votazione la maggioranza degli aventi diritto, e se è raggiunta la maggioranza dei voti validamente espressi. La legge determina le modalità di attuazione del referendum.»

Non sempre l'abrogazione avviene in modo espresso, a volte si può fare in modo tacito [ovvero che lascia la palla all'interprete, devi capire cosa resta di quello vecchio in vigore e cosa riguarda la parte nuova]. È valido solo se si recano alle urne il 50 % + 1 degli aventi diritto al voto.

Testi unici, codici → nomi volgari, nel senso che bisogna poi andare a ricondurli a sapere se sono leggi ordinarie, leggi di revisione ..ecc. il testo normativo trova sempre la sua denominazione della tipologia di atto. Quindi i codici generalmente hanno l'ambizione di riorganizzare in modo preciso/compiuto tutta una materia.

07.04.2022

Legge di revisione costituzionale: Leggi che vanno a modificare le leggi della nostra costituzione.

#### Legge costituzionale 1 del 2022

**Modifiche riportate** nell' art.9 e nell'art.41, è andata ad integrare degli elementi

#### art.9

« La Repubblica promuove lo sviluppo della cultura e la ricerca scientifica e tecnica.

Tutela il paesaggio e il patrimonio storico e artistico della Nazione.

*Tutela l'ambiente, la biodiversità e gli ecosistemi, anche nell'interesse delle future generazioni. La legge dello Stato disciplina i modi e le forme di tutela degli animali.»*

#### Art. 41

« L'iniziativa economica privata è libera.

Non può svolgersi in contrasto con l'utilità sociale o in modo **da recare danno alla salute, all'ambiente, alla sicurezza, alla libertà, alla dignità umana.**

La legge determina i programmi e i controlli opportuni perché l'attività economica pubblica e privata possa essere indirizzata e coordinata **a fini sociali e ambientali»**

La si approva tramite processo aggravato - per dare alla legge di revisione la stessa forza della costituzione. Questa riforma è stata approvata con i 2/3 e affianco alla costituzione abbiamo dei testi normativi che hanno la stessa forza di essa [come la legge costituzionale (vanno a completarla su certi temi e trovano la loro origine nella costituzione stessa anche se non vengono scritti nella stessa), leggi di revisione costituzionale].

### -3-

#### FONTI SECONDARIE:

hanno il nome di regolamenti:

1. I regolamenti quali fonti secondarie, non devono essere confusi con i regolamenti dell'UE
2. Si dividono in 3 categorie se ci decliniamo in quelli adottati a livello centrale [a livello di governo]
  - Governativi
  - Ministeriali: frutto del volere o del presidente del consiglio dei ministri o di un ministro specifico
  - Interministeriali: espressione del volere di due o più ministri

**La fonte secondaria è ad appannaggio del potere esecutivo. Quindi in primis è il governo ad usufruirne ma tutte le amministrazioni anche**

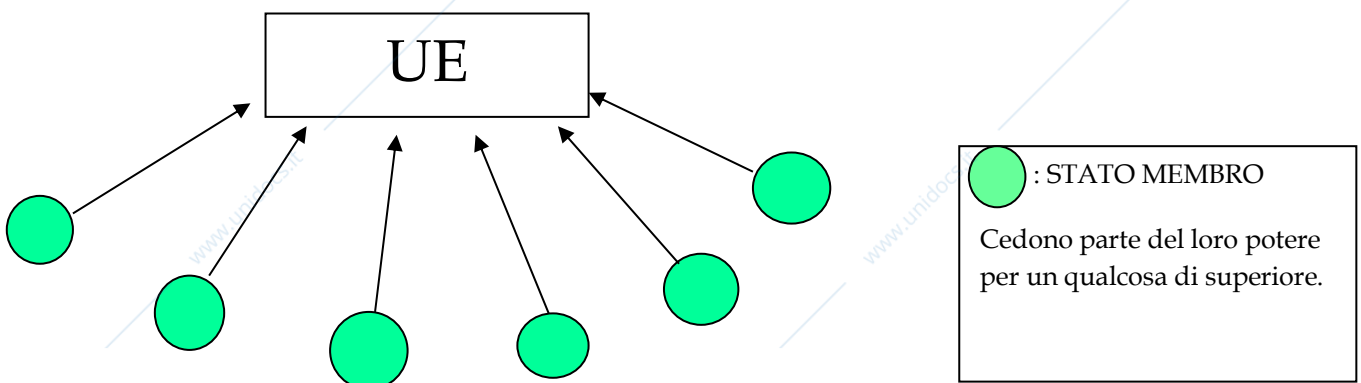
3. Ma in realtà tutte le amministrazioni sia centrali che periferiche hanno il potere regolamentare quindi ciascuna amministrazione è titolare del potere regolamentare [anche l'università adotta regolamenti].

Esse sono descritte e analizzate nella legge del 400 del '88.

Ad oggi abbiamo altri 2 ordinamenti che coesistono con l'ordinamento statale:

#### ✚ **DELL'UE: LE FONTI SI DECLINANO GERARCHICAMENTE IN 2 LIVELLI:**

**Trattati:** sono gerarchicamente superiori [attualmente in vigore: trattato dell'UE, trattato sul funzionamento del UE] perché solo 2? In uno ci sono quelli che sono gli elementi fondamentali dei cittadini dell'UE, il secondo è molto più dettagliato perché contiene tutte le definizioni delle libertà e va a toccare tutte le materie. I trattati sono stati scritti tenendo conto degli elementi fondamentali comuni del diritto costituzionale dei membri. Di fondo la base del diritto è uguale per tutti i membri. ]. L'Europa nasce a 6 Stati.. oggi siamo a 27. **Qual è l'elemento di fondo su cui nasce l'UE**: cedere parte della propria sovranità per affidarla ad una superiore, non è uno stato federale ma è un modello nuovo.



**Regolamenti e direttive:** gerarchicamente inferiori ai trattati. Differenza tra un regolamento e una direttiva? I **regolamenti** nel momento in cui vengono adottati dall'UE sono immediatamente vincolanti all'interno di tutti gli stati membri e quest'ultimo dal punto di vista giuridico non deve più fare nulla [a volte all'interno dello stato è possibile che ci sia qualcuno che dirige questi regolamenti attraverso altri regolamenti], le **direttive** si caratterizza per essere sempre una fonte del diritto dell'unione Europea ma che non trova direttamente una ubicazione nello stato membro ma esso deve recepirla [farla propria tramite una fonte del diritto interna, in Italia per recepire la direttiva viene usato il decreto legislativo (lascia comunque una maggior libertà agli stati membri, dal momento che magari non tutte le prescrizioni sono a recepimento obbligatorio ma la scelta può essere lasciata allo Stato stesso)]. Nelle direttive il diritto inizia ad avvicinarsi ma resta ancora in parte indifferente. Esistono le **direttive direttamente esecutive**? Sì, ci sono casi in cui una direttiva diventa immediatamente applicabile così come se fosse un regolamento (tutta o solo anche una parte), sono ovviamente dei casi limiti che si verificano quando vengono ad essere soddisfatti 3 requisiti:

- Scadenza del termine per il suo recepimento [arco temporale standard → 2 anni
- La direttiva deve essere sufficientemente precisa e dettagliata tale da consentirne un'applicazione diretta
- Fondi una posizione giuridica di vantaggio per il cittadino, quindi che fondi un diritto per il cittadino [tutto nasce dall'idea che i cittadini dell'UE non devono essere svantaggiati nel momento che lo Stato è in ritardo con la ricezione], il cittadino può chiedere l'applicazione diretta al giudice che venga imposta la direttiva a livello nazionale.

Devono essere conformi ai trattati dell'UE. In che relazione si trovano il diritto nazionale e il diritto dell'UE? rapporto come di competenza → abbiamo rinunciato alla nostra competenza legislativa su alcuni punti e l'abbiamo attribuita all'UE. Quindi non possiamo dire che le fonti del diritto dell'UE sono superiori ma semplicemente si occupano di cose diverse.

### **Tutti i diritti devono essere protetti da tutela giurisdizionale**

C'è la preferenza ad usare il diritto dell'UE, l'idea della preferenza è nata nell'ottica in cui gli Stati facevano grandi resistenze ad utilizzare il diritto dell'UE.