

FRANCESCA CAROCCIA

ORDINE PUBBLICO  
LA GESTIONE DEI CONFLITTI CULTURALI  
NEL DIRITTO PRIVATO



JOVENE EDITORE  
NAPOLI 2018

DIRITTI D'AUTORE RISERVATI

© Copyright 2018

ISBN 978-88-243-2548-6

JOVENE EDITORE

Via Mezzocannone 109 - 80134 Napoli - Italia  
Tel. (+39) 081 552 10 19 - Fax (+39) 081 552 06 87  
web site: [www.jovene.it](http://www.jovene.it) e-mail: [info@jovene.it](mailto:info@jovene.it)

I diritti di riproduzione e di adattamento anche parziale della presente opera (compresi i microfilm, i CD e le fotocopie) sono riservati per tutti i Paesi. Le riproduzioni totali, o parziali che superino il 15% del volume, verranno perseguite in sede civile e in sede penale presso i produttori, i rivenditori, i distributori, nonché presso i singoli acquirenti, ai sensi della L. 18 agosto 2000 n. 248. È consentita la fotocopiatura ad uso personale di non oltre il 15% del volume successivamente al versamento alla SIAE di un compenso pari a quanto previsto dall'art. 68, co. 4, L. 22 aprile 1941 n. 633.

Printed in Italy Stampato in Italia

## INDICE

<i>Introduzione</i> .....	p.	1
---------------------------	----	---

### CAPITOLO PRIMO

#### STRUTTURA. L'ORDINE PUBBLICO COME CLAUSOLA GENERALE

1. La “vaghezza esperienziale” dell’ordine pubblico nel rapporto tra principi e clausole generali .....	»	9
2. Il dialogo tra clausole generali, principi e valori: l’applicazione dell’ordine pubblico come attività di ricostruzione dell’identità assiologica dell’ordinamento .....	»	20
3. Il problema dell’ordine pubblico nel discorso sull’immediata precettività delle regole costituzionali nei rapporti interprivati .....	»	29
4. Un’anticipazione necessaria: l’ordine pubblico come veicolo delle istanze di protezione dei diritti fondamentali. Una “ <i>Drittwirkung</i> europea”? .....	»	38
5. Il livello di discrezionalità tollerabile. Relatività storico-spaziale dell’ordine pubblico (e delle sue partizioni) .....	»	40
6. La distinzione tra ordine pubblico materiale e ordine pubblico ideale come necessità ideologica .....	»	47
7. La distinzione tra ordine pubblico interno e ordine pubblico internazionale come contingenza storica. Rinvio .....	»	55

### CAPITOLO SECONDO

#### FUNZIONE. L'ORDINE PUBBLICO COME LIMITE

1. Premessa. L’indagine funzionale sull’ordine pubblico e il disordine immanente al diritto .....	»	63
2. Alle origini. L’(assenza dell’) ordine pubblico nell’opera di Domat e di Pothier .....	»	67
3. Il modello del Code Napoléon. L’ordine pubblico come progetto politico .....	»	70

4. Nascita di una nozione .....	p. 76
5. Dal diritto pubblico all'ordine pubblico... ..	» 82
6. ...e ritorno .....	» 85
7. «Una presenza sontuosa... ma non ingombrante»: il modello del codice civile italiano del 1865. L'ordine pubblico come limite a garanzia del progetto espresso dal diritto cogente .....	» 89
8. Il riflesso delle identità nazionali sulle categorie giuridiche: la codificazione dell'ordine pubblico internazionale .....	» 95
9. Un nuovo ordine per un mondo nuovo. Dalla dimensione del "limite contro" alla dimensione del "mezzo per" .....	» 101
10. Ordine pubblico e interesse sociale: ancora sul rapporto tra ordine pubblico e ordine politico .....	» 115
11. Il modello del codice civile italiano del 1942, tra giudizio di conformità all'ordine pubblico e giudizio di meritevolezza degli interessi perseguiti .....	» 123
12. La metamorfosi compiuta. Ordine pubblico "negativo" e ordine pubblico "positivo" nel quadro della nuova gerarchia delle fonti .....	» 131
13. L'uniformità funzionale dell'ordine pubblico interno e internazionale, alla luce dell'attività di bilanciamento. Ordine pubblico ideale e principi supremi della Costituzione: il problema dei controllimiti (cenni) .....	» 141
14. Prime conclusioni. L'ordine pubblico come clausola/limite di garanzia – conservativa e conformativa – dell'ordine politico .....	» 146

## CAPITOLO TERZO

## CONTENUTO. L'ORDINE PUBBLICO COME PONTE

1. <i>A clause is a clause is a clause...</i> .....	» 153
2. Ordine pubblico, norme imperative, buon costume: una proposta di superamento del modello tripartito, alla luce delle esperienze straniere .....	» 156
3. L'ordine pubblico è morto. Viva l'ordine pubblico .....	» 164
4. Ordine pubblico o ordini pubblici? Le ragioni di una moltiplicazione ed il ruolo del principio " <i>pas de nullité sans texte</i> ". Unitarietà dell'ordine pubblico nella diversità degli interessi di volta in volta tutelati .....	» 168
5. Alla ricerca di un equilibrio: ancora su ordine pubblico interno e ordine pubblico internazionale come meri profili applicativi di un'unica nozione. Ordine pubblico attenuato, ordine pubblico di prossimità .....	» 171

6. ( <i>Segue</i> ) Il contenuto dell'ordine pubblico internazionale, dal diritto inderogabile ai principi supremi dell'ordinamento. Il c.d. ordine pubblico "universalista" (un rilievo critico) .....	p. 175
7. Dall'ordine pubblico " <i>in the books</i> " all'ordine pubblico " <i>in action</i> ". La dimensione giurisprudenziale come dimensione di "disordine strutturato" (non di caos) alla luce della gerarchia costituzionale .....	» 186
8. Una tassonomia del bilanciamento di interessi nell'applicazione dell'ordine pubblico al caso concreto: <i>a)</i> l'ordine pubblico personalista .....	» 188
9. <i>b)</i> l'ordine pubblico familiare .....	» 194
10. <i>c)</i> l'ordine pubblico nel diritto delle successioni .....	» 201
11. <i>d)</i> l'ordine pubblico e il diritto delle obbligazioni e dei contratti. In particolare, l'ordine pubblico economico (un cenno) .....	» 207
12. <i>e)</i> l'ordine pubblico e la responsabilità civile .....	» 214
13. <i>f)</i> l'ordine pubblico e i diritti fondamentali .....	» 225

## CAPITOLO QUARTO

## BRIDGING THE GAP (A MO' DI CONCLUSIONE).

L'ORDINE PUBBLICO COME CLAUSOLA  
DI GESTIONE DEI CONFLITTI CULTURALI  
NEL DIRITTO PRIVATO .....

» 241

<i>Bibliografia</i> .....	» 259
---------------------------	-------