

DARIO MARTIRE

PLURALITÀ DEGLI ORDINAMENTI GIURIDICI  
E COSTITUZIONE REPUBBLICANA



JOVENE EDITORE  
NAPOLI 2020

## INDICE

Introduzione .....	p.	1
--------------------	----	---

### CAPITOLO PRIMO

#### LA PLURALITÀ DEGLI ORDINAMENTI GIURIDICI IN UNA PROSPETTIVA TEORICA

1. Il pluralismo giuridico nella società medievale .....	»	7
2. L'avvento dello Stato moderno. Pluralismo monotipico e pluralismo politipico .....	»	12
3. Rivoluzione industriale e crisi dello Stato moderno. La prolusione pisana di Santi Romano del 1909 e "L'ordinamento giuridico" del 1917 .....	»	19
4. La pluralità degli ordinamenti giuridici in Cesarini Sforza. Il diritto dei privati e l'applicazione all'ordinamento ecclesiastico. Irrilevanza giuridica e indipendenza dell'ordinamento particolare rispetto a quello statale .....	»	27
5. Pluralità degli ordinamenti giuridici e corporativismo. L'irrelevanza giuridica delle comunità intermedie come elemento di discriminazione .....	»	32
6. La pluralità degli ordinamenti giuridici negli artt. 36 ss. del codice civile. Rilevanza giuridica dei fenomeni sociali .....	»	39
7. Teoria della supremazia speciale e nozione di ordinamento interno nel pensiero di Santi Romano .....	»	45
8. La pluralità degli ordinamenti giuridici in Massimo Severo Giannini. Le nozioni di ordinamento giuridico sezionale e di ordinamento giuridico di stato. Gli elementi costitutivi degli ordinamenti giuridici: plurisoggettività, normazione, organizzazione. La partecipazione di Giannini al progetto sulle autonomie locali alla Costituente .....	»	53

### CAPITOLO SECONDO

#### LA PLURALITÀ DEGLI ORDINAMENTI GIURIDICI NEGLI ATTI DELL'ASSEMBLEA COSTITUENTE

1. Le proposte costituzionali nei programmi dei partiti per l'elezione all'Assemblea Costituente. L'impostazione pluralista di Giannini nei lavori preparatori per il Partito Socialista. Il pluralismo ed il personalismo in La Pira e secondo la Democrazia cristiana .....	»	59
---	---	----

2. La relazione di Basso e l'ordine del giorno Dossetti. Dignità, autonomia e libertà della persona umana e diritti delle formazioni sociali in Moro. Il rischio di un "nuovo feudalesimo" rilevato da Mortati. L'approvazione dell'art. 2 della Costituzione repubblicana ..... p. 67
3. L'originarietà dell'ordinamento giuridico internazionale e dell'ordinamento della Chiesa cattolica in Dossetti. Originarietà e aseità. Concezione statica e concezione dinamica dell'ordinamento giuridico. Il dibattito sull'art. 7 della Costituzione repubblicana ..... » 73
4. Il riconoscimento costituzionale della dimensione individuale e collettiva dell'uomo e della originarietà assiologica dell'istituzione. Anteriorità, originarietà e aseità dell'uomo e dell'ordinamento giuridico. La derivazione dell'ordinamento come suo fondamento nell'ambito dell'ordinamento costituzionale repubblicano; legittimazione, delegittimazione e riqualificazione degli ordinamenti particolari da parte dell'ordinamento generale ..... » 83
5. La pluralità degli ordinamenti giuridici in relazione al Comune ed agli altri enti territoriali riconosciuti dalla Costituzione repubblicana. Il dibattito all'Assemblea Costituente sull'art. 5 Cost. e sul Titolo V: autonomia e autarchia ..... » 93
6. Pluralità degli ordinamenti giuridici e pluralismo sindacale. Sindacato di categoria ad iscrizione obbligatoria ed a regime pubblicistico e sindacato maggiormente rappresentativo come risultato del conflitto sociale nel dibattito all'Assemblea Costituente. Dal corporativismo all'art. 39 della Costituzione repubblicana ..... » 108
7. Pluralità degli ordinamenti giuridici e istituzioni di alta cultura, università ed accademie. Il diritto di darsi ordinamenti autonomi nei limiti stabiliti dalla legge dello Stato. Le Università come ordinamenti giuridici originari riqualificati dalla Costituzione repubblicana in ordinamenti giuridici autonomi. La riserva di legge come limite e garanzia dell'autonomia universitaria ..... » 115
8. L'ordinamento giuridico militare come ordinamento giuridico speciale. Originarietà, specialità e coesione delle Forze armate. Il dibattito sull'art. 52, comma 3, della Costituzione repubblicana ..... » 120

### CAPITOLO TERZO

#### L'ORDINAMENTO SPORTIVO TRA PROFILI INTERNAZIONALISTICI E RELAZIONI CON L'ORDINAMENTO STATALE

1. Le origini del fenomeno sportivo. Universalismo sportivo ed indipendenza del Comitato internazionale olimpico dagli ordinamenti statali. Associazionismo sportivo nazionale federale e personalità giuridica del Comitato olimpico nazionale ..... » 131
2. I primi tentativi della dottrina di inquadramento giuridico del fenomeno sportivo: le tesi di Cesarini Sforza, Giannini, Luiso e Quaranta ..... » 135

3. L'accoglimento delle tesi di Giannini e Luiso nella giurisprudenza della Corte di cassazione. L'evoluzione normativa del fenomeno sportivo. Dalla legge n. 426 del 1942 al c.d. riordino del 1999 (d.lgs. n. 242 del 1999) e del 2004 (d.lgs. n. 15 del 2004). La questione della natura giuridica delle federazioni sportive ..... p. 146
4. I rapporti tra ordinamento sportivo e ordinamento statale nella tesi di Modugno. I riferimenti agli artt. 2 e 18 della Costituzione repubblicana » 154
5. Il decreto legge n. 220 del 2003 e la legge di conversione n. 280 del 2003: l'affermazione in via legislativa della teoria della pluralità degli ordinamenti giuridici ..... » 159
6. Il rifiuto della prospettiva pluralistica ordinamentale in relazione al fenomeno sportivo nelle teorie di Ferrara e Manfredi ..... » 167
7. Lo sport come formazione sociale. L'ordinamento sportivo come ordinamento giuridico autonomo riconosciuto e garantito dagli artt. 2 e 18 della Costituzione repubblicana. I rapporti tra ordinamento sportivo e ordinamento statale nella giurisprudenza amministrativa e della Corte costituzionale ..... » 170

#### CAPITOLO QUARTO

##### L'ORDINAMENTO DEL COMUNE NELL'ESPERIENZA REPUBBLICANA. RELAZIONI TRA ORDINAMENTI TERRITORIALI E ORDINAMENTO STATALE

1. Premessa ..... » 191
2. L'originarietà, in una prospettiva storica, del Comune; i rapporti tra il principio di autonomia e lo Stato nella dottrina e nella legislazione statale nell'ambito dell'ordinamento liberale ..... » 192
3. L'avvento della nozione di autarchia: il pensiero di Santi Romano ..... » 200
4. Le interpretazioni dell'art. 5 e dell'originario titolo V della Costituzione repubblicana. Le tesi di Esposito, Berti e Benvenuti ..... » 204
5. Le riforme a Costituzione invariata e la revisione del Titolo V della Costituzione (legge costituzionale n. 3/2001) ..... » 216
6. L'autonomia degli enti territoriali nella giurisprudenza della Corte costituzionale successiva al 2001 ..... » 222

#### CAPITOLO QUINTO

##### L'ORDINAMENTO SINDACALE ALLA LUCE DELLA INATTUAZIONE DELL'ART. 39 DELLA COSTITUZIONE REPUBBLICANA

1. L'inattuazione legislativa dell'art. 39 Cost.; il fallimento del progetto di legge Rubinacci. L'entrata in vigore della legge Vigorelli e l'accoglimento di un ordinamento sindacale fattuale. La teoria giusprivatistica di Santoro Passarelli sull'interesse collettivo e sull'autonomia collettiva. La tesi liberal-privatistica di Esposito e quella pubblicistica ..... » 241

2. I rapporti tra ordinamento sindacale e ordinamento statale alla luce della legge Vigorelli del 1959. La teoria dell'ordinamento intersindacale di Giugni ..... p. 252
3. Trasformazioni socio-economiche della fine degli anni '60 e trasformazione della contrattazione articolata. Crisi del sistema sindacale delineato dalla dottrina e supportato dalla giurisprudenza. La "comunicazione" tra ordinamento sindacale e ordinamento statale per effetto della legislazione di sostegno (Statuto dei lavoratori) ..... » 257
4. Nuova trasformazione delle relazioni industriali nella seconda metà degli anni '70 e nuova crisi del sistema sindacale. Dall'accordo sulla "scala mobile" del 1975 all'accordo Scotti del 1983. La legge quadro sul pubblico impiego (legge n. 93 del 1983) e la tesi di Orsi Battaglini ..... » 264
5. La c.d. pubblicizzazione del diritto sindacale: tendenza alla delegificazione ed alla concertazione. L'accordo di San Valentino (14 febbraio 1984) con la CGIL. Rottura del Patto federativo del 1972 e nuova crisi del sistema sindacale. Le tesi sull'ordinamento sindacale di Ferraro e di Carabelli ..... » 273
6. La giurisprudenza della Corte costituzionale in tema di sindacati maggiormente rappresentativi e di rapporti tra legge ed autonomia collettiva ..... » 282
7. Tentativi di rilettura dell'art. 39 della Costituzione repubblicana. Considerazioni conclusive ..... » 299

#### CAPITOLO SESTO

### IL DIRITTO DELLE UNIVERSITÀ DI DARS ORDINAMENTI AUTONOMI NEI LIMITI STABILITI – E CON LE GARANZIE PREVISTE – DALLE LEGGI DELLO STATO

1. L'ordinamento giuridico delle Università: le ricostruzioni della dottrina come formazione sociale *ex art. 2 Cost.*, e, all'opposto, come ente di servizi o come organo dello Stato. Il superamento, da parte della giurisprudenza, della qualificazione delle Università come organo-persona giuridica ..... » 305
2. La riserva di legge in ambito universitario ..... » 315
3. L'evoluzione normativa dei rapporti tra ordinamento statale e ordinamento universitario ..... » 321
  - 3.1. La legislazione precedente al 1989 ..... » 321
  - 3.2. La legge n. 168 del 1989 (c.d. Legge Ruberti) ..... » 323
  - 3.3. La legislazione successiva: la legge n. 341 del 1990 ("Riforma degli ordinamenti didattici universitari") e le leggi c.d. Bassanini 2 ..... » 329
4. L'ingresso nell'ordinamento universitario della valutazione dell'attività didattica e della ricerca ..... » 333
5. La riforma c.d. Gelmini (legge n. 240 del 2010). La giurisprudenza costituzionale tra organizzazione e diritti ..... » 336

## CAPITOLO SETTIMO

ORDINAMENTO PARLAMENTARE E AUTONOMIA  
RICONOSCIUTA ALLE ASSEMBLEE RAPPRESENTATIVE  
DALLA COSTITUZIONE REPUBBLICANA

1. Le origini dell'ordinamento parlamentare. Originarietà e separatezza delle Assemblee rappresentative ..... p. 353
2. La natura giuridica dei regolamenti parlamentari nel pensiero di Santi Romano. Supremazia speciale, norma interna, ordinamento interno. Teorie dichiarative e costitutive ..... » 360
3. Teorie dichiarative richiamanti l'ordinamento parlamentare nell'ambito dell'ordinamento costituzionale repubblicano. Le tesi di Martines e di Bon Valsassina ..... » 365
4. Le teorie normative nell'ambito dell'ordinamento costituzionale repubblicano. Le tesi di Galeotti e di Tesauro. La sentenza n. 9 del 1959 della Corte costituzionale ..... » 373
5. L'insindacabilità dei regolamenti parlamentari come riflesso della indipendenza delle Assemblee rappresentative. Il superamento di tale prospettiva nella lettura garantistico-razionalista della Costituzione repubblicana di Crisafulli ..... » 382
6. L'entrata in vigore dei regolamenti parlamentari del 1971. La tesi dell'indirizzo politico di Ferrara ..... » 387
7. La sussistenza di un ordinamento parlamentare alla luce della giurisprudenza della Corte costituzionale ..... » 388

## CAPITOLO OTTAVO

ORDINAMENTO MILITARE  
E SPECIALITÀ DELLE FORZE ARMATE

1. La nozione di ordinamento interno e la sua applicazione all'attività della pubblica amministrazione: le tesi di Silvestri, Ottaviano, Bassi ..... » 419
2. Le ricostruzioni dell'ordinamento militare da parte della dottrina negli anni successivi all'entrata in vigore della Costituzione repubblicana ..... » 425
3. Il riconoscimento costituzionale dell'organizzazione gerarchica e la legittimazione, purché ragionevole, della diversità di trattamento tra il soggetto militare ed il cittadino ..... » 435
4. L'evoluzione della normativa nel corso dell'esperienza repubblicana. Dal regolamento interno (D.P.R. 31 ottobre 1964) alla legge n. 382 del 1978 (Norme di principio sulla disciplina militare) ..... » 438
5. L'ordinamento giuridico militare come ordinamento speciale alla luce della giurisprudenza della Corte costituzionale ..... » 445

## CAPITOLO NONO

L'ORDINAMENTO PENITENZIARIO  
COME ORDINAMENTO FATTUALE  
DELEGITTIMATO DAL DOVER ESSERE COSTITUZIONALE

1. Premessa ..... » 477

2. La storia dell'ordinamento penitenziario: continuità tra Stato liberale, regime fascista e ordinamento repubblicano .....	p. 480
3. Il dibattito all'Assemblea Costituente: finalità e funzioni della pena. Scuola classica e scuola positiva .....	» 485
4. Le teorie della supremazia speciale e degli ordinamenti interni. Applicazioni al sistema penitenziario .....	» 490
5. L'attuazione del dover essere costituzionale. La legge n. 354 del 1975 ed il superamento della logica istituzionalistica dell'ordinamento penitenziario .....	» 494
6. Dal dover essere costituzionale all'essere. La sussistenza di un ordinamento penitenziario fattuale delegittimato dalla Costituzione repubblicana .....	» 502
7. L'ordinamento penitenziario nella giurisprudenza della Corte costituzionale .....	» 506
<i>Bibliografia</i> .....	» 527