

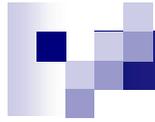


Storia del diritto medievale e moderno

Il modulo lezione 14

prof. Federica Furfaro

a. a. 2017/2018 – I semestre



Il percorso verso la codificazione in Germania

La Scuola storica

Corrente scientifica sviluppatasi in Germania a inizio Ottocento: introduce una concezione peculiare del diritto e del ruolo del giurista

Apporto fondamentale: **Friedrich Karl von Savigny**
(1779-1861):

Storia del diritto romano nel Medioevo (1815-1830)

Storia del diritto romano attuale (1840-1856)

Concezione cardine:

origine di tutte le manifestazioni culturali, dalla lingua al diritto, è il **Volksgeist** (“spirito del popolo”), in continua trasformazione. Esse sono dunque comprensibili solo se storicamente considerate.

- In quanto manifestazione dello sviluppo del popolo, il diritto ha carattere storico (da ciò, interesse per la storia del diritto);
- lo Stato, in quanto legislatore, e la scienza giuridica, non sono che organi ed interpreti della coscienza popolare;
- posizione critica verso la codificazione: rischia di arrestare, cristallizzandolo, il processo formativo del diritto. Nelle fasi di evoluzione del diritto, essa non è utile; in quelle di involuzione, è addirittura dannosa





Il dibattito Savigny-Thibaut sulla codificazione

- Numerosi giuristi tedeschi sostengono comunque l'idea che il diritto sia ormai essenzialmente riconducibile alla legge
- Il *Code civil* era in vigore, come diritto territoriale (“diritto franco-renano”), in circa 1/6 del territorio germanico: (Alsazia e Lorena), riva sinistra del Reno (grandi centri di Bonn e Düsseldorf), ducati di Baden e Berg sulla riva destra
- Chiuso il periodo napoleonico, si chiede da più parti una codificazione generale del diritto tedesco, che sostituisca il diritto romano-comune, le consolidazioni e i codici già vigenti:

1814: A.F.J. **Thibaut** (1772-1840) pubblica ***Sulla necessità di un diritto civile generale per la Germania***, che sostiene la necessità di unificare le leggi vigenti nei vari Stati tedeschi tramite un codice civile comune, sul modello del *Code* francese

- **Savigny** risponde con ***Sulla vocazione del nostro tempo per la legislazione e la scienza del diritto***, sorta di “manifesto programmatico” della Scuola storica: in Germania i tempi non sono maturi per la codificazione, essa sarà auspicabile solo quando la scienza giuridica tedesca avrà raggiunto l'egemonia in Europa...
...così in effetti sarà: *BGB* promulgato all'apice del successo del modello tedesco

La Pandettistica

Corrente dottrinale nata dalla Scuola Storica nella seconda metà dell'800

Principale esponente è G.F. **Puchta** (1798-1846), allievo di Hegel e Savigny, iniziatore della **Begriffsjurisprudenz** (“giurisprudenza dei concetti”):

- Costruzione di una teoria generale di diritto privato contemporaneo, fondata soprattutto sulle regole del Digesto
- Rielaborazione sistematica della materia romanistica, “attualizzazione” del CIC, secondo un **metodo induttivo**: dai casi particolari disciplinati dal CIC, al rinvenimento di principi generali
- “**Concettualismo**”: possibilità di colmare eventuali lacune del sistema giuridico semplicemente in base alla logica
- Prepara l'**unificazione del diritto privato** nel *BGB*
- Grande influenza all'estero
- **Contraltare**: eccessiva **astrazione** e scarsa considerazione della realtà sociale ed economica (“dottrinarismo”), mancanza di considerazione per lo sviluppo storico del diritto romano



Bernhard Windscheid

- Düsseldorf 1817-Leipzig 1892
- 1862-1870: **Lehrbuch des Pandektenrechts** (Manuale di diritto delle Pandette)
- Apice e conclusione della scienza Pandettistica: anello di congiunzione tra essa e il *BGB*
- In Germania: base per educazione non solo scientifica, ma anche pratica dei giuristi, anche dopo la promulgazione del *BGB* (nuove edizioni)
- All'estero: è soprattutto il prestigio di quest'opera a propagare la validità del metodo pandettistico (numerose traduzioni)
- Windscheid fece parte della prima commissione di compilazione del *BGB* (1874-1887)



Verso l'unità nazionale e legislativa della Germania

1806: crolla il SRI

Deutscher Bund (1815–1866):

prima confederazione germanica

Comprende 35 *Länder* + 4 città

libere (Amburgo, Brema, Francoforte, Lubecca)

È priva di potere legislativo, i *Länder*

sono gelosi del proprio particolarismo

Rivalità tra Austria e Prussia

Sviluppo del **commercio federale**

Oltre al più conosciuto ruolo della dottrina,

importante contributo delle Corti

per lo **sviluppo di disposizioni uniformi**

di diritto commerciale e marittimo

1833: **Zollverein**: unione doganale

1848: **Allgemeine Deutsche**

Wechselordnung: legge cambiaria comune

1861: **Allgemeines Deutsches**

Handelsgesetzbuch: Codice di commercio

comune germanico

1866: **Dresdener Entwurf**:

«Progetto di Dresda», per una legge

comune sulle obbligazioni



Verso l'unità nazionale e legislativa della Germania

Guerra austro-prussiana: Impero austriaco e Stati tedeschi alleati (Sassonia, Baviera, Baden, Württemberg, Hannover..) contro Prussia, Stati tedeschi minori e... Regno d'Italia (Terza guerra d'indipendenza italiana)

- Motivazioni tedesche: esclusione Impero austriaco dalla Confederazione tedesca
- Motivazioni italiane: continuare processo di unificazione nazionale

1866: vittoria prussiana, pace di Praga: annessione all'Italia di Veneto, Friuli e provincia di Mantova, Impero austriaco diviene Impero Austro-Ungarico e ...

Si forma il ***Norddeutscher Bund***

(Confederazione germanica del Nord): Stato

Federale sotto il controllo e l'egemonia

della Prussia (cancelliere Bismarck)

+ Sassonia e altri 14 Stati del Nord e del Centro della Germania, **escluso** l'Impero austro-ungarico

Ha competenza legislativa limitata

a determinati **settori**:

soprattutto diritto delle obbligazioni,

diritto commerciale e cambiario

- 1866: guerra austro-prussiana: Impero



Verso l'unità nazionale e legislativa della Germania

- 1870-1871: guerra franco-prussiana
Sconfitta della Francia e conseguimento della piena unità nazionale tedesca

Dall'adesione degli Stati tedeschi del Sud alla Confederazione germanica del Nord, nasce il Secondo Impero tedesco (**Zweites Deutsches Reich** - il primo era stato il Sacro Romano Impero, il terzo sarà la Germania nazista):

Guglielmo I d'Hohenzollern è proclamato Imperatore tedesco nella Reggia di Versailles

- 1873: la **legge Miquel-Lasker** modifica la Costituzione attribuendo al *Reich* competenza a **codificare l'intero diritto civile**, il diritto penale e la procedura

