

L'originalismo nel costituzionalismo nordamericano



Introduzione storica

- Fenomeno tipico della cultura giuridica nordamericana;
- I giudici Roger B. Taney (1836 – 1864) e John Marshall (1801-1835) – *Dread Scott (1857)*;
- Era *Lochner*: il declino;
- Corte Warren: *Brown vs. Board of Education of Topeka (1954)*





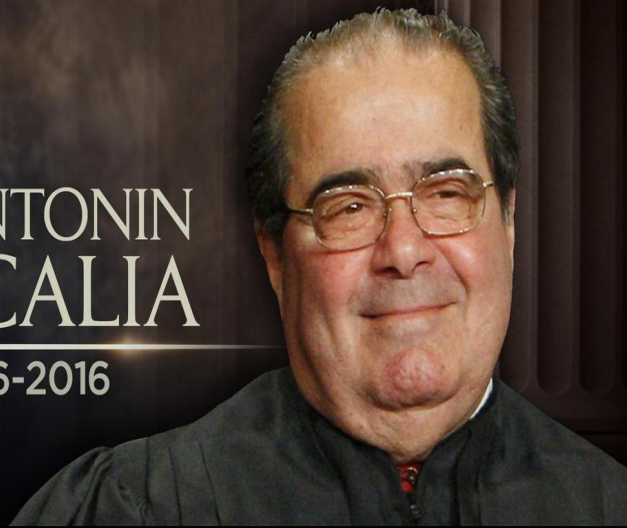
- Anni '70: l'età d'oro dell'originalismo (Nixon & Bork)
- Original Understanding
- Anni'80: fenomeno mediatico... Edwin Meese

III

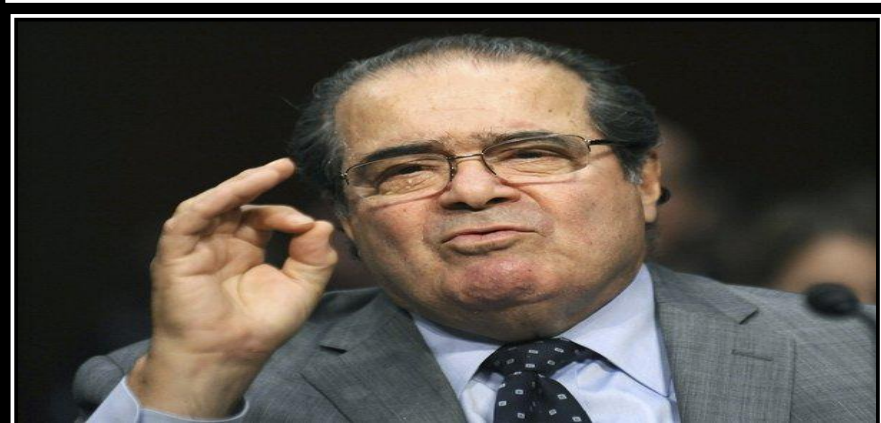


ANTONIN
SCALIA

1936-2016



- Anni '90: *Public meaning originalism*
- ANTONIN SCALIA
- Funzione delle convenzioni linguistiche;
- *District of Columbia v. Heller (2008)*;



Tesi Fondamentali

D1. L'attività del giudice costituzionale) deve consistere in **un'interpretazione strettamente intesa;**

D2. L'interpretazione, a sua volta, dev'essere un **atto cognitivo**, e non volitivo:

D3. Il significato proprio delle disposizioni dev'essere costituito da un **nucleo eterno e immutabile.**

D4. Il significato originale delle disposizioni deve corrispondere alle **intenzioni** di coloro che le hanno formulate o approvate.

D4*. Il significato linguistico delle disposizioni dev'essere il prodotto delle **convenzioni sintattiche e semantiche** che regolavano le pratiche linguistiche pubbliche al tempo dell'adozione.









Identificare il significato pubblico?

1. Le convenzioni vigenti presso “il pubblico intelligente e informato di quel tempo”.(Scalia)
2. “Il significato oggettivo così come sarebbe stato inteso da una persona ragionevole all’interno della comunità discorsiva rilevante.”(Barnett)
3. “I significati ordinari che le parole della costituzione, lette nel contesto linguistico, storico e strutturale, recavano al tempo dell’origine del documento.”(Lawson)
4. Il significato che potrebbe attribuirle un’ipotetica persona, “molto intelligente ed educata, capace di fare e riconoscere sottili connessioni e inferenze; questa persona è impegnata nell’impresa della ragione, che può offrire un quadro comune per la discussione e l’argomentazione, e ha familiarità con le peculiarità del linguaggio giuridico e la struttura concettuale del diritto.”(Lawson-Seidman)

Le fonti dell'originalismo?

1. Il Federalista;
2. I lavori preparatori della Convenzione di Filadelfia;
3. I lavori preparatori delle convenzioni di ratifica dei vari Stati;
4. La Dichiarazione di Indipendenza;
5. I significati registrati nei dizionari più accreditati al tempo della Convenzione Costituzionale o di adozione del singolo emendamento;
6. Qualsiasi altra prova dell'uso che la gente faceva dei vocaboli al tempo della ratifica o dell'adozione della Costituzione.

Principali obiezioni

- Inesistenza delle intenzioni collettive;
- Inapplicabilità della nozione d'intenzione collettiva a costituente e parlamenti;
- Accusa di deficit democratico
- Argomento delle “mani morte”
- Argomento dell'inefficienza.
- Accusa di anacronismo