



# **Storia e tecnica delle costituzioni e delle codificazioni contemporanee**

**a.a. 2020/2021**

**Corso di Laurea Magistrale in GIURISPRUDENZA**

## **Lezione 3**

**FEDERICA FURFARO**

**federica.furfaro@edu.unige.it**

# ***Le ordonnances di Luigi XIV***

## **Considerazioni generali**

### **Da un lato...**

- sistematicità del loro impianto
- ampiezza del settore disciplinato
- chiarezza del dettato nella lingua corrente nazionale
- cura nell'evitare contraddizioni
- riformulazione e riorganizzazione di regole tradizionali con una funzionalità nuova
- molti precetti nuovi

### **..e dall'altro**

- migliorano il vecchio ordinamento ma non lo sostituiscono completamente: rimangono eterointegrabili
- presentano numerose lacune
- tollerano spesso la concorrenza delle fonti giuridiche tradizionali, talora rinviandovi espressamente

# **Le origini dottrinali dei codici «moderni»: il giusnaturalismo**

# ***Il giusnaturalismo***

**Corrente scientifica che afferma la presenza dei «diritti naturali»:**  
diritti originari, innati e inalienabili

(propri della persona in quanto tale, dunque indipendenti da Dio e dal ceto sociale, e irrinunciabili)

Origini: paesi protestanti (diffusione di cattedre universitarie di diritto naturale)

Particolare attenzione al **problema dell'ordine**, all'esigenza di **certezza del diritto**

Apertura verso il rinnovamento del pensiero e della prassi giuridica

Teoria del “contratto sociale”: una giustificazione laica e razionale dello Stato e del potere politico

Esigenza fondamentale: ristabilire pace ed equità sociale nel clima segnato dalle guerre di religione (es.: Grozio, *De jure belli ac pacis*, 1625)

# ***Il giusnaturalismo***

**Thomas Hobbes**

**(Westport, Malmesbury, 1588 – Hardwicke 1679)**

*Elements of law* (1640)

*De cive* (1642)

*Leviathan* (1651)

Considerato il “teorico dell’assolutismo”

Visione contrattualistica

Componenti “liberali”:

- laicizzazione dello Stato
- positivismo giuridico
- principio di legalità e irretroattività (*nullum crimen nulla poena sine lege praevia*)
- certezza delle leggi

# Il giusnaturalismo

## Jean DOMAT

(Clermont 1625 – Parigi 1696), avvocato e magistrato

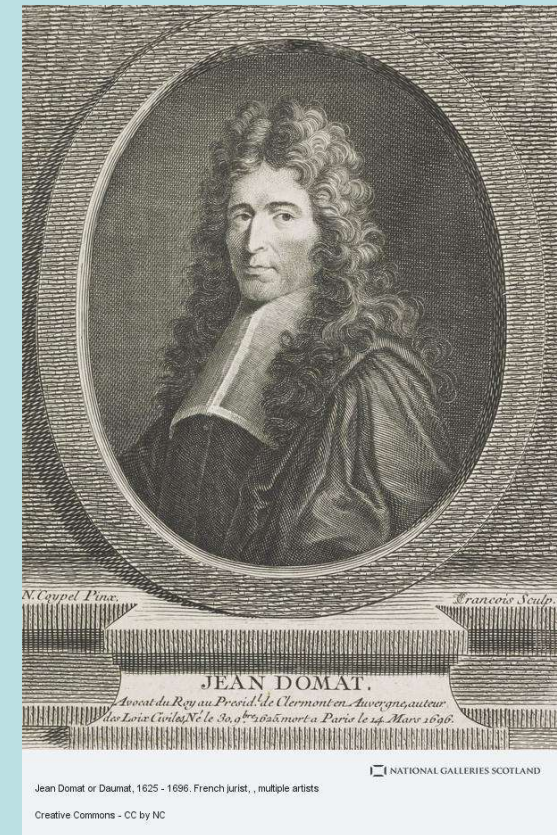
*Les loix civiles dans leur ordre naturel* (Parigi 1689-1694)

*Le droit public* (Parigi 1697): lavoro postumo e incompleto, seguito dell'opera precedente

Profonda religiosità e fedeltà alle istituzioni: l'ordine deve permeare la vita sociale

Intento generale è mettere ordine nel diritto vigente

Applicazione degli strumenti della geometria al diritto: definizioni, principi, dimostrazioni..(influenza di Cartesio e Pascal)



# ***Il giusnaturalismo***

**Robert Joseph POTHIER**

(Orléans 1699-1772), magistrato

Completa l'ampio schema generale già fornito da Domat

Formazione romanistica, unita all'esperienza pratica delle *coutumes*

Idea centrale: diritto francese unico e vigente in tutto il regno

Schema preferito: *Institutiones* gaiane (*personae, res, actiones*)

- *La coutume d'Orleans avec des observations nouvelles*, Orléans 1740
- *Pandectae justinianae in novum ordinem digestae cum legibus codicis et novellis*, Parigi 1748-1752
- *Traité des obligations*, Parigi-Orléans 1761-1764 e altri trattati successivi, su temi e istituti specifici di diritto privato

Per la codificazione civile, il legislatore napoleonico riprenderà:

- Domat per lo schema scientifico generale, l'architettura di principi
  - Pothier per la normativa di dettaglio contenuta nei *Traité*s

# ***Il giusnaturalismo***

**Samuel PUFENDORF (Chemnitz, Sassonia 1632- Berlino 1694)**

*De jure naturae et gentium* (1672); *De officio hominis et civis* (1673)

Il diritto è riportato alla legge

Lo Stato garantisce il rispetto del diritto naturale grazie al suo apparato coercitivo

Il diritto di punire è riservato al sovrano e la funzione delle pene è assicurare il benessere sociale

**Christian THOMASIUS (Leipzig 1655-1728)**

*Fundamenta iuris naturae et gentium in quibus secernuntur principia honesti, iusti ac decoris* (1705)

Prima espressione del liberalismo giuridico tedesco

Distingue tra *honestum* (dimensione della coscienza individuale); *decorum* (dimensione delle regole sociali) e *iustum* (dimensione del diritto)

Individuano una soluzione al problema della semplificazione del diritto  
nell'**enunciazione delle norme in forma di divieto**



# ***Il giusnaturalismo***

**Gottfried Wilhelm LEIBNIZ** (Leipzig 1646- Hannover 1716)

Si laurea prima in filosofia, poi in diritto, ed è eccellente fisico e matematico

Celebra le scoperte scientifiche: necessario mettere al loro passo le scienze umane

Fondamentale il problema della certezza del diritto

Riporta il problema del diritto agli schemi logici: vuole intervenire sul diritto esistente con il sistema della ragione, senza stravolgerlo

Il diritto non è indipendente dalla morale

Ha molto condizionato le tecniche di redazione dei codici

**Christian WOLFF** (Breslavia, Polonia 1679- Halle 1754)

*Ius naturae methodo scientifico pertractatum* (1740-1748)

Visione unificante di diritto e morale in maggiore accordo con la tradizione cattolica

**Vedono il diritto come un fatto linguistico:** norma giuridica come proposizione che connette soggetti giuridici a predicati giuridici, e da cui derivano ulteriori proposizioni