



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

**a.a. 2020/2021**

Corso di Laurea Magistrale in GIURISPRUDENZA

## **Lezione 20**

**FEDERICA FURFARO**

[federica.furfaro@edu.unige.it](mailto:federica.furfaro@edu.unige.it)

# 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



# Verso l'unità nazionale e legislativa della Germania

- 1870-1871: guerra franco-prussiana  
Sconfitta della Francia e piena unità nazionale tedesca
- Dall'adesione degli Stati tedeschi del Sud alla Confederazione germanica del Nord, nasce il Secondo Impero tedesco (***Zweites Deutsches Reich***)
- 1873: la **legge Miquel-Lasker** modifica la Costituzione attribuendo al *Reich* competenza a **codificare l'intero diritto civile**, il diritto penale e la procedura



# I lavori del *BGB* (*Bürgerliches Gesetzbuch*)

1874

## •Commissione preliminare (*Vorkommission*)

Fornisce indicazioni metodologiche sulla codificazione; vi partecipano esclusivamente giuristi (presiede l'autorevole commercialista Levin **Goldschmidt**).

Esprime un indirizzo conservatore: propone l'armonizzazione, in chiave comparativa e sistematica, del diritto civile applicato nei vari *Länder*, unito al contributo della scienza giuridica.

Sostiene la trattazione della materia commerciale in un codice distinto, proponendo la revisione dell'*ADHGB* del 1861.

## •Prima commissione (*erste Kommission*)

Su proposta della *Vorkommission*, è incaricata di elaborare un vero e proprio progetto di codice civile. Anch'essa è formata da soli giuristi (presiede Pape, presidente della Corte commerciale superiore del *Reich*).

Sviluppa l'indirizzo conservatore già espresso dalla *Vorkommission*, sotto l'influsso predominante di **Windscheid** (che vi farà parte sino al 1883) e del giudice G. **Planck**.

# I lavori del *BGB* (*Bürgerliches Gesetzbuch*)

1887

- **“Primo Progetto”**

È dato alle stampe corredato da 5 grossi volumi di lavori preparatori (*Motive*).

Insuccesso: eccessivamente romanistico e dottrinario, è di difficile comprensione per il cittadino ordinario. Nel complesso, è giudicato troppo distante dalla società tedesca del tempo (in piena fase di esplosione della “questione sociale”).

Sotto la spinta dell’opinione pubblica, è incaricata di rivedere l’opera una...

1890

- **..Seconda commissione** (*zweite Kommission*)

I giuristi vengono affiancati da rappresentanti di altre categorie e professioni, per conferire al secondo progetto un taglio più pratico.

1895

- **“Secondo progetto”**

È pubblicato dalla commissione, corredato da una voluminosa relazione. Accolto per lo più favorevolmente (ma rimane sempre influenzato dalla Pandettistica); il Consiglio federale introduce alcune modifiche.

## II *BGB* (*Bürgerliches Gesetzbuch*)

1896

• Il “**Terzo progetto**” diviene definitivo: il *BGB* è promulgato da parte dell’Imperatore

1900

• Il ***BGB*** entra in vigore assieme al nuovo Codice di commercio tedesco (**HGB: *Handelsgesetzbuch***): entrambi vigono tuttora – seppur novellati- per la *Bundesrepublik Deutschland*, come *Bundesgesetz* (legge uniforme in vigore in tutti i *Laender*)

### Struttura del *BGB*

**5 libri:** l’ordine segue in massima parte il sistema generale del *Lehrbuch* di Windscheid

I: *Allgemeiner Teil*. **Parte Generale:** principi generali elaborati dalla Pandettistica (capacità delle persone, negozio giuridico, prescrizione..), integrano le disposizioni specifiche contenute nei libri seguenti

II: *Recht der Schuldverhältnisse*: diritto delle obbligazioni

III: *Sachenrecht*: diritti reali

IV: *Familienrecht*: diritto di famiglia

V: *Erbrecht*: successioni

## II *BGB* (*Bürgerliches Gesetzbuch*)

Rimane ancora in prevalenza «diritto romano attuale»  
(predominante influsso della Pandettistica)

- **Diritto di famiglia:** conservatore e patriarcale.  
Regime patrimoniale legale è quello dotale; patria potestà tradizionale, discriminazione per la madre naturale e la filiazione illegittima.  
Ma: è ammesso il divorzio
- **Settore contrattuale:** preoccupazioni morali di stampo tradizionale (limiti alla libertà contrattuale, divieto dell'usura molto stringente).  
Pochi gli elementi sociali: prevale l'idea per cui il diritto privato non ha compiti di tutela sociale (liberalismo classico borghese).  
Non si ritrovano istituti ispirati da innovazioni sociali ed economiche nel campo del diritto del lavoro e agrario (es. non contempla tutele per il lavoratore di fabbrica o d'impresa)  
[la mancanza è però compensata dalla legislazione speciale -1882: primo sistema di previdenza sociale- e da disposizioni generali del BGB, volte a tutelare la parte debole]
- **Diritto successorio:** grande favore per successione testamentaria, debole tutela della legittima

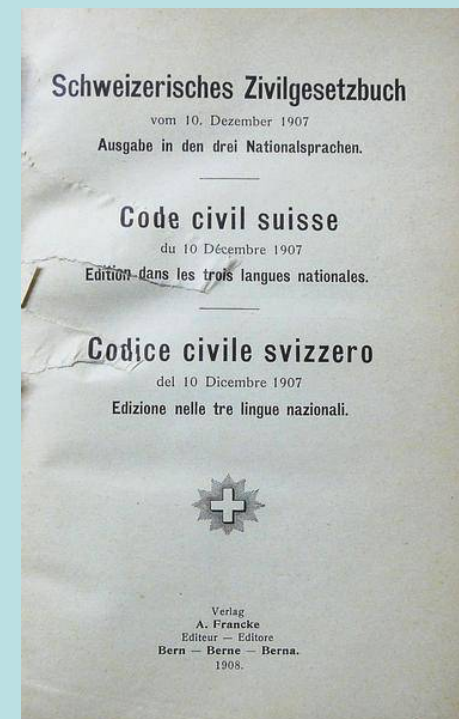
## II *BGB* (*Bürgerliches Gesetzbuch*)

- ❑ Scarso entusiasmo in Germania: mancanza di senso sociale ed eccessiva esaltazione dell'autonomia privata
- ❑ Molto apprezzato invece all'estero, come capolavoro dal punto di vista strettamente tecnico-giuridico (più che per i contenuti sostanziali)
- ❑ Condiziona (assieme alla Pandettistica) le codificazioni europee del XX secolo: Ungheria, Grecia, Polonia, Jugoslavia..
- ❑ In Sudamerica, influenza la codificazione in Brasile (1916) e Perù (1936); in estremo Oriente, influenza il Giappone (1898) e la Cina (1929)
- ❑ In Italia: rispetto al Codice del 1865, il Codice civile del 1942 guarda anche alla Pandettistica e al *BGB*, soprattutto per il linguaggio e i concetti utilizzati



## II *Codice civile svizzero – Schweizerisches Zivilgesetzbuch (ZGB) – Code civil suisse*

- 1907: promulgato all'unanimità dal Parlamento federale
- 1912: entra in vigore
- È attualmente in vigore (seppur revisionato) nella Confederazione svizzera
- È edito nelle tre lingue nazionali (tedesco, francese, italiano)



## ***Il Codice civile svizzero – Schweizerisches Zivilgesetzbuch (ZGB) – Code civil suisse***

È influenzato dal *BGB* ma consegue un risultato originale

Preesistenti codificazioni cantonali di diritto privato, influenzate dal *Code Napoléon* o dall'*ABGB*

1850: avvio della discussione sull'unificazione nazionale del diritto privato

1874: revisione della Costituzione federale riconosce alla Confederazione una competenza legislativa limitata ad alcuni settori (diritto delle obbligazioni, diritto commerciale e cambiario)

1881: Codice svizzero delle obbligazioni

1892: il governo affida ufficialmente al solo **Eugen Huber** l'elaborazione del *CCS*

1898: un *referendum* popolare estende la competenza legislativa della Confederazione alla totalità della materia privatistica

1907: dopo le consultazioni nelle commissioni di esperti e nelle due Camere, il Parlamento vota il *CCS* all'unanimità

1911: è adeguato al *CCS* il precedente Codice delle obbligazioni (che ne diventa parte)

1912: il *CCS* entra in vigore

## II *Codice civile svizzero – Schweizerisches Zivilgesetzbuch (ZGB) – Code civil suisse*

*Titolo preliminare* (10 artt.), seguito da quattro libri:

1. Del diritto delle persone
2. Del diritto di famiglia
3. Del diritto successorio
4. Dei diritti reali

Il CCS si chiude con un *Titolo finale* (*Dell'entrata in vigore e dell'applicazione del Codice civile*)

Compendia molto bene:

- le peculiarità dei vari codici cantonali;
- le esigenze delle aree rurali e montane, con quelle delle città

Democrazia diretta leggi fatte dal popolo, per il popolo:

- Linguaggio semplice e diretto (senza astrazioni e generalizzazioni);
- *Tit. preliminare*, art. 1:

«La legge si applica a tutte le questioni giuridiche alle quali può riferirsi la lettera od il senso di una sua disposizione. **Nei casi non previsti dalla legge il giudice decide secondo la consuetudine e, in difetto di questa, secondo la regola che egli adotterebbe come legislatore.** Egli si attiene alla dottrina ed alla giurisprudenza più autorevoli».

- Favore per varie forme di socialità (associazione, cooperativa, proprietà comune e collettiva); tutela della parte debole

Influenzerà altre codificazioni europee ed extra-europee (es. Turchia, 1926)