

MARCO DELL'UTRI

POTERE E DEMOCRAZIA NEI GRUPPI PRIVATI



JOVENE EDITORE NAPOLI
2000

INDICE SOMMARIO

Presentazione

PARTE PRIMA

'POTERE GIURIDICO' E 'POTERI PRIVATI'

CAPITOLO I

POTERE GIURIDICO E DIRITTO PRIVATO

1. *Introduzione*: 'potere' e diritto privato in una prospettiva storica
2. Potere giuridico e situazioni giuridiche soggettive. 'Modificazione' o 'innovazione' nell'esercizio del potere giuridico. Potere giuridico e diritto soggettivo. Potere di agire e potestà
3. Potere giuridico in senso 'soggettivo'. 'Potere di agire' e ideologie del diritto privato. Rappresentanza e autonomia privata. Autonomia individuale e sovranità statale: diritto privato e diritto pubblico
4. Diritto privato e 'uguaglianza'. La 'tipicità' degli atti unilaterali. La 'tipicità' nel diritto privato tra 'forme' legali e interessi sostanziali. Il diritto potestativo. 'Rapporto' giuridico, 'pretesa' ed 'abuso' del diritto
5. 'Poteri privati' e Costituzione. I rapporti giuridici di indole collettiva. 'Ripudio' e 'riconoscimento' delle comunità intermedie in prospettiva storica: i sindacati, i partiti politici, le comunità confessionali, il diritto sportivo e il diritto internazionale. La crisi del positivismo giuridico e le dottrine istituzionaliste. L'esperienza corporativa, il codice 'fascista' e la vicenda concordataria

CAPITOLO II

POTERE GIURIDICO E POTERI PRIVATI

1. La Costituzione 'pluralista'. I 'poteri privati' nella prospettiva del contratto e dell'obbligazione
2. *Segue*: critica della ricostruzione del 'potere privato' nel quadro della fenomenologia contrattuale. 'Autorità private' e 'parità reciproca'. Poteri privati e buona fede. Poteri privati e 'rapporto giuridico'. Il potere privato tra autonomia individuale e autonomia collettiva. Poteri privati, diritti soggettivi, interessi individuali e collettivi. La democraticità come 'obiettivo' e non come 'valore' nel diritto privato

3. Diritto pubblico e diritto privato. Gli 'enti pubblici associativi'. 'Oggettività' dei gruppi e 'soggettività' delle organizzazioni rappresentative. Interessi collettivi e 'potere' dei gruppi. Relatività storica della distinzione tra pubblico e privato nel diritto dei gruppi. Legittimazione 'autocratica' e legittimazione 'democratica' del 'potere' dei gruppi
4. Autonomia del discorso sul 'potere' dei gruppi, rispetto alla dialettica tra pubblico e privato. Il 'potere giuridico' nel discorso del giuspubblicista. Potere giuridico in senso 'oggettivo'. Il 'primato' del pubblico sul privato. Uno studio sul potere giuridico: la decadenza del soggetto; potere giuridico e legittimazione; potere e capacità. *Segue*: teorie 'oggettive' del potere e permanenza del 'soggetto' quale punto di riferimento nella ricostruzione del sistema. Prospettiva 'istituzionalista' del potere giuridico: l'ordinamento come 'soggetto' ed 'oggetto' dell'esperienza giuridica. Il valore dell'esperienza pluralista nella critica delle dottrine oggettive del potere. 'Poteri giuridici' e giurisprudenza. Il diritto come tecnica di legittimazione del potere sociale
5. 'Economizzazione' del diritto privato e declino della funzione 'creativa' della giurisprudenza pratica, tra diritto comune e diritto privato moderno. Proprietà, contratto e patrimonialità del rapporto giuridico. Irrilevanza, per il 'diritto' statale, del 'fatto' comunitario. Il diritto come 'tecnica' risolutiva di conflitti indipendente da giudizi di valore e da rapporti di potere personale: il positivismo e il formalismo giuridico. L'esperienza della 'grande guerra' e la rappresentanza degli interessi organizzati. Pluralismo e neo-feudalesimo. Storicità del potere dei gruppi ed ambiti della scienza giuridica
6. *Conclusioni*: le esigenze del pluralismo sociale tra immunità dei gruppi e conflitti di lealtà. Il ruolo 'regolativo' dei valori costituzionali e gli interessi diversi dal diritto soggettivo. Interessi legittimi di diritto privato, 'contaminazioni' culturali dei gruppi e democrazia nel diritto privato. L'unità della 'persona'

PARTE SECONDA

'POTERI PRIVATI' E 'INTERESSI LEGITTIMI'

CAPITOLO III

INTERESSI LEGITTIMI E DIRITTO PRIVATO

1. Le 'radici teoriche' dell'interesse legittimo nella riflessione idealistica sul diritto e sullo stato e nella scienza del diritto pubblico tedesca del XIX secolo
2. 'Interessi' e 'potere' nella vicenda dell'Europa basso-medievale e preilluministica. Il 'governo per magistrature' dell'età feudale. Esercizio 'contenzioso' del potere e pluralismo sociale

3. L'interesse legittimo nella riflessione della scienza giuridica italiana. Trasformazione storica del 'potere' nell'evoluzione del pensiero sull'esperienza statale. Pluralismo sociale e struttura 'dialogica' del potere
4. Interessi legittimi, diritto privato e Costituzione
5. Interessi legittimi e rapporti privati nel pensiero giuridico della prima metà del '900. 'Interesse legittimo' e 'soggezione' nella riflessione di Domenico Rubino. 'Interesse legittimo' e 'dovere': la sistemazione di Guido Zanobini
6. La riformulazione dell'ordine 'zanobiniano' nel pensiero di Sergio Ventura
7. L'impostazione di Lina Bigliazzi Geri: natura sostanziale dell'interesse legittimo di diritto privato. 'Complementarità', nel 'rapporto', tra interesse legittimo e comportamento discrezionale. 'Giusta causa' e 'giustificato motivo': la distinzione tra i presupposti del potere e i limiti esterni di questo. Gli interessi antagonisti all'i.l.: gli interessi "puramente soggettivi"; "essenzialmente oggettivi"; "tipicamente collettivi o di gruppo"
8. Interessi legittimi e abuso del diritto. L'interesse legittimo nella prospettiva dei gruppi diversi dallo stato nella meditazione di Pietro Rescigno
9. Gli interessi legittimi e i rapporti privati negli orientamenti della giurisprudenza pratica

CAPITOLO IV

INTERESSI LEGITTIMI E POTERI PRIVATI

1. Le dottrine sull'interesse legittimo e sul potere in chiave 'ideologica'. L'incidenza delle dottrine giuspubblicistiche: le inclinazioni dello statualismo, del positivismo e del formalismo nelle prime definizioni dell'interesse legittimo ricevute e conservate dai 'privatisti'
2. Il successivo collegamento 'sostanziale' tra l'interesse e la discrezionalità del potere. Le fonti normative 'non statali' di riconoscimento della rilevanza giuridica dell'interesse legittimo. L'i.l. come espressione dell'autonomia collettiva e del 'diritto dei privati'
3. Linee per una ricerca dell'origine dell'i.l. nel contesto di comunità e gruppi privati nella riflessione delle dottrine 'privatistiche' dell'i.l.. Ragioni e significato della 'necessaria' correlazione tra l'i.l. di diritto privato e l'ambito collettivo o comunitario di rilevanza della figura. Incompatibilità tra l'i.l. e le figure del 'rapporto giuridico'
4. Interesse legittimo e 'potere giuridico': improprietà del richiamo alle formule della 'correttezza' e della 'buona fede'
5. La formula dell'abuso del diritto e l'interesse legittimo di diritto privato. Il tema della parità di trattamento nel diritto privato: contrasti e dissensi nella giurisprudenza costituzionale e di legittimità

6. La parità di trattamento nella riflessione sul 'potere giuridico' e sull'interesse legittimo come 'prerogativa del dialogo'. L'i.l. e la 'rilettura' del sistema del diritto privato tra 'individualismo proprietario' e 'situazioni' della 'persona'
7. Interesse legittimo e potere tra 'pretesa' e 'dialogo': i significati della 'pretesa'. L'“ordinamento delle pretese giudizialmente perseguibili”: componente 'normativa' e componente 'creativa' del diritto. La scelta tra più 'ordinamenti giuridici possibili': i criteri della 'congruenza normativa' e della 'coerenza sistematica'. La razionalità (procedurale) del discorso come fondamento della pretesa
8. La distinzione tra 'diritti' e 'interessi' nella prospettiva della 'pretesa': valori 'inconfutabili' e valori 'falsificabili' a fondamento della pretesa. La natura costitutivamente 'dialogica' del 'potere'. Linee per una teoria 'costitutivamente critica' (o 'dialogica') del potere. Le 'fonti di cognizione' dei poteri privati: le autonomie collettive e il pluralismo. La democrazia come 'conquista'. 'Pluralismo' e 'partecipazione'. L'esperienza del dialogo

Bibliografia