



COLLANA DI SCIENZA COSTITUZIONALE,
DIRITTO DELL'ECONOMIA E TEORIA DEL DIRITTO

diretta da
ALJS VIGNUDELLI

Caporedattori
Federico Pedrini, Luca Vespignani



Mucchi Editore

Bernd Rüthers

LA RIVOLUZIONE CLANDESTINA
DALLO STATO DI DIRITTO
ALLO STATO DEI GIUDICI

Costituzione e metodi. Un saggio

a cura di Giuliana Stella



Mucchi Editore

Indice

Giuliana Stella

<i>Introduzione all'edizione italiana</i>	9
<i>Prefazione alla seconda edizione</i>	37
<i>Prefazione</i>	39
I. Il <i>Grundgesetz</i> : Da soluzione provvisoria a progetto secolare?	41
II. I cambi di costituzione come crisi del diritto e dei giuristi	45
1. <i>I cambi di costituzione come rivolgimenti dell'ordinamento statuale e giuridico</i>	45
2. <i>I cambi di costituzione provocano cambi di metodo</i>	47
a) <i>La Repubblica di Weimar</i>	48
b) <i>Il nazionalsocialismo</i>	49
c) <i>La riformulazione del diritto nella DDR</i>	50
III. Esperienze della retrospettiva storica	53
1. <i>L'ingannevole finzione di un "diritto giusto"</i>	53
2. <i>Le spirali di silenzio interdisciplinari in séguito ai cambi di costituzione</i>	55
3. <i>Continuità metodiche</i>	57
IV. La costituzione come suprema fonte nazionale del diritto e fattore costitutivo della metodologia	59
1. <i>Il cambiamento della dottrina delle fonti del diritto: la Corte costituzionale federale come fonte del diritto</i>	59
2. <i>Chi controlla la Corte costituzionale federale?</i>	64
3. <i>La "dogmatica" come disciplinamento del diritto giudiziario?</i>	70
4. <i>La metodologia giuridica come freno per il diritto giudiziario illecito?</i>	74
V. Il "positivismo" giuridico come capro espiatorio del torto delle due dittature tedesche?.....	77
1. <i>Gli strumenti della reinterpretazione delle leggi tramandate</i>	77
2. <i>Il ritorno del diritto naturale</i>	77
3. <i>La funzione di discolpa della tesi di Radbruch</i>	78
4. <i>Conseguenze per l'odierna coscienza del metodo?</i>	82
VI. Direttive metodiche del <i>Grundgesetz</i> per l'applicazione del diritto?	85

VII. Il significato del diritto giudiziario.	
Il giudice come legislatore	89
1. <i>“Il diritto dei giudici come fonte del diritto”</i>	89
2. <i>L’inarrestabile tendenza verso lo “Stato dei giudici”</i>	90
VIII. Il vincolo delle Corti alla legge e il tabù della storia tedesca del metodo	95
1. <i>Dottrine giuridiche a partire dalla storia?</i>	95
2. <i>Sulla “scientificità” del metodo oggettivo</i>	96
IX. L’inversione di rotta nella Corte costituzionale federale	101
X. Principi per l’interpretazione della costituzione.....	107
1. <i>La Corte costituzionale federale come custode della costituzione</i>	108
2. <i>I confini tra perfezionamenti giudiziari e modifiche della costituzione</i>	109
3. <i>Esempi di modifiche costituzionali da parte dei giudici</i>	111
4. <i>La «particolare protezione» di matrimonio e famiglia nel Grundgesetz</i>	114
XI. Il cambiamento di ruolo della Corte costituzionale federale e il problema dell’elezione dei giudici.....	131
XII. La crescente rapidità di cambiamento delle società moderne in quanto problema del diritto e del metodo.....	135
XIII. Le lacune regolative come “caso normale” del diritto costituzionale?.....	137
XIV. Molteplicità o unità dei metodi di applicazione del diritto?	139
XV. Applicazioni giuridiche scorrette come violazione della costituzione?.....	141
XVI. Conclusione.....	147
1. <i>Sulla strada di una nuova cultura giuridica?</i>	147
2. <i>Costituzione e metodi</i>	148
Postfazione alla seconda edizione: Lo Stato dei giudici come realtà e sfida.....	151