

Concetti giuridici di base

Corso "Nuove tecnologie e diritto"

25 maggio 2005

Claudia Cevenini

Che cos'è il diritto

Sistema di **regole** per **risolvere i conflitti** tra gli uomini.

Si applicano **regole predeterminate** per stabilire **quale interesse** debba **prevalere** e quale soccombere.

Nel loro insieme le regole costituiscono un **sistema**.

La norma giuridica 1/2

Unità elementare del sistema del diritto.

Norme coordinate per assolvere una funzione unitaria = **istituto** (es. proprietà, responsabilità).

Insieme delle norme che compongono il sistema = **ordinamento giuridico**.

La norma giuridica 2/2

Norma = comando o precetto **generale** ed **astratto** (es. impone o proibisce un certo comportamento, stabilisce diritti, obblighi, oneri, ecc.).

≠ **Sentenza** = comando **individuale** e **concreto**.

Il sistema delle fonti del diritto

- 1) Trattato della Comunità europea e regolamenti comunitari
- 2) Costituzione e leggi costituzionali
- 3) Leggi ordinarie dello Stato (e atti aventi forza di legge)
- 4) Leggi regionali
- 5) Regolamenti
- 6) Usi

Gerarchia delle fonti: le fonti di grado superiore vincolano le fonti di grado inferiore. Le fonti di grado inferiore che contrastano con quelle di grado superiore sono illegittime.

Fonti comunitarie

Regolamenti: sono discipline dettagliate, direttamente applicabili negli Stati membri.

Direttive: dettano principi generali, gli Stati membri sono tenuti ad adeguarsi con propria legge interna.

Atti aventi forza di legge

Decreti-legge: emanati dal Governo "in casi straordinari di necessità e di urgenza"; perdono efficacia fin dall'inizio se entro 60 giorni il Parlamento non li converte in legge.

Decreti legislativi (leggi delegate): emanati dal Governo per delega del Parlamento in base ad una legge di delegazione che fissa principi, criteri direttivi, oggetto e tempi.

Regolamenti

Emanati dal Governo o da altre autorità (es. Regioni, Province, Comuni, Banca d'Italia, CONSOB, ecc.).

Di esecuzione: regolano nei particolari materie già disciplinate dalla legge.

Indipendenti: regolano materie non regolate da alcuna legge.

Un R. **non** può essere **contrario a una legge**.

Usi o consuetudini

Fonte **non scritta** e non statutale.

Pratica uniforme e costante di determinati **comportamenti**, con la **convizione** che siano **giuridicamente obbligatori**.

Non sono ammessi usi contro la legge.

≠ prassi (consuetudine modo di comportarsi degli operatori di un certo settore).

Efficacia della legge nel tempo 1/2

Leggi e regolamenti entrano in vigore (diventano obbligatori) con la **pubblicazione** in **G.U.** (di norma il 15° giorno successivo).

Conoscibilità astratta → **ignoranza** della legge **non scusa**.

La legge di solito non ha effetto retroattivo (la legge penale non ha mai effetto retroattivo).

Efficacia della legge nel tempo 2/2

La legge cessa di avere efficacia per:

1) Abrogazione espressa

- espressa disposizione di legge successiva, o
- referendum popolare, o
- sentenza di illegittimità costituzionale.

2) Abrogazione tacita

- incompatibilità con nuova disposizione di legge, o
- nuova legge regola l'intera materia.

Efficacia della legge nello spazio

Nazionalità (statualità) del diritto → ogni Stato formula a propria discrezione le proprie norme di diritto.

Possibili **conflitti** con le norme di Stati diversi. Soluzioni: norme di **diritto internazionale privato**, **Convenzioni internazionali** (es. Convenzione di Roma del 1980 sulle obbligazioni contrattuali). Principi fondamentali nei rapporti con gli stranieri: condizione di reciprocità, salvaguardia dei diritti inviolabili dell'uomo, ordine pubblico internazionale.

Criteri di applicazione della legge

Legge nazionale: si applica il diritto italiano o straniero a seconda che si regolino rapporti tra cittadini italiani o stranieri. Rapporti misti: a ciascuno si applica la propria legge nazionale (es. stato e capacità delle persone, rapporti di famiglia).

Legge del luogo: si applica la legge del luogo in cui si trovano i beni (es. diritti su beni mobili o immobili).

Interpretazione della legge 1/3

Letterale

dal significato proprio delle parole secondo la loro connessione.

Teleologica

dall'intenzione del legislatore.

□

i. estensiva = significato più ampio di quello letterale.

i. restrittiva = significato più ristretto di quello letterale.

Interpretazione della legge 2/3

Analogia

Se **manca una regola** specifica per risolvere una controversia si fa riferimento alle disposizioni che regolano **casi simili o materie analoghe**.

Non è possibile l'applicazione analogica per norme **penali** e norme **eccezionali**.

Interpretazione della legge 3/3

Interpretazione secondo i principi generali dell'ordinamento giuridico dello Stato

principi **non scritti** → si ricavano per **induzione** da una pluralità di norme

(es. libera circolazione della ricchezza, conservazione del contratto, protezione del contraente più debole, ecc.).

Valore del precedente giudiziario

Interpretazione di una norma data dal **giudice** vale **solo per il caso concreto** deciso con quella sentenza.

≠ **diritto anglosassone** (*common law*): principio del **precedente giudiziario vincolante**.

Persone fisiche e giuridiche

Persona = soggetto di diritto, centro di imputazione di rapporti giuridici (titolare di diritti e di doveri).

Persona fisica = singolo individuo.

Persona giuridica = organizzazione collettiva; compie atti giuridici mediante i suoi organi (es. assemblea, consiglio di amministrazione).

Capacità giuridica e capacità di agire

Capacità giuridica = attitudine ad essere titolare di diritti e di doveri. Si acquista alla nascita (es. un minorenni può ricevere una eredità, ha diritto a un risarcimento se subisce dei danni, ecc.).

Capacità di agire = attitudine a compiere atti giuridici mediante i quali acquistare diritti o assumere doveri. Si acquista con la maggiore età (es. solo un maggiorenne può concludere contratti in nome proprio).

Diritti reali

DR = Diritti sulle cose = facoltà che il titolare può esercitare sulle cose (proprietà, superficie, enfiteusi, usufrutto, uso, abitazione, servitù). (c.c., Libro III, della proprietà).

Absoluti = spettano nei confronti di tutti i soggetti.

Obbligazioni

Obbligazioni = diritti a una **prestazione personale** (es. dare o non dare, fare, consegnare).

Difesa **relativa** = solo nei confronti dell'obbligato.

Soggetto attivo = **creditore**.

Soggetto passivo = **debitore**.

Oggetto = **prestazione** (suscettibile di valutazione economica).

Fonti delle obbligazioni

Contratto = accordo di due o più parti per costituire, regolare o estinguere tra loro un rapporto giuridico patrimoniale = fonte volontaria (libertà o autonomia contrattuale). (art. 1321 c.c. e ss.).

Fatto illecito = ogni fatto doloso o colposo che cagiona ad altri un danno ingiusto obbliga al risarcimento del danno (art. 2043 c.c.).

Ogni altro atto o fatto idoneo a produrre obbligazioni (art. 1173 c.c.), ad es. promesse unilaterali.

Requisiti del contratto

Accordo delle parti - c. concluso quando il proponente riceve notizia dell'accettazione.

Causa - funzione economico-sociale del c. (es. vendita: scambio di una cosa con un prezzo).

Oggetto - diritto che il contratto trasferisce (o prestazione che la parte si obbliga a eseguire). Deve essere possibile, lecito, determinato o determinabile.

Forma - principio generale = libertà delle forme; eccezioni (es. beni immobili).

Nullità del contratto

C. **nullo** se contrario a norme imperative, se manca un requisito essenziale, per illiceità della causa (es. prostituzione) o dei motivi (se comune a entrambe le parti: es. compra-vendita di CD per aggirare il divieto di noleggio) o se l'oggetto non ha i requisiti previsti (beni extra commercio, come i beni demaniali), o nei casi stabiliti dalla legge.

La nullità può essere fatta valere da chiunque, può essere rilevata d'ufficio dal giudice e non si prescrive. La nullità opera dall'origine.

Annulabilità del contratto

C. **annullabile** se una parte era incapace di contrattare, o se il consenso è stato ottenuto per errore, o con violenza o dolo.

Annullamento può essere chiesto solo dalla parte nel cui interesse è previsto. Si prescrive in 5 anni. L'annullamento opera dal giorno in cui viene dichiarato, senza effetto retroattivo (diversamente dalla nullità).

Contratti tipici e atipici

Contratti tipici = hanno una causa 'tipica', sono previsti e regolati dalla legge → vendita, permuta, somministrazione, locazione, affitto, appalto, trasporto, mandato, commissione, spedizione, agenzia, mediazione, deposito, comodato, mutuo (c.c. libro IV "delle obbligazioni", titolo III "dei singoli contratti").

Contratti atipici = non hanno una causa 'tipica' (= occorre accertare la ricorrenza o meno di una funzione economico-sociale) (es. *leasing*).

Responsabilità

- **contrattuale** - deriva dalla violazione di una obbligazione contrattuale.
- **extracontrattuale** - deriva da un fatto illecito.
- **indiretta** - è responsabile un soggetto diverso da chi ha commesso il fatto (es. r. del datore di lavoro per il danno cagionato da un dipendente, del genitore per i fatti illeciti commessi dai figli minori, sorveglianza di incapace, ecc.)
- **oggettiva** - si risponde di un fatto anche se lo si è commesso senza dolo e senza colpa, per il semplice rapporto di causalità tra attività e danno, (es. esercizio di attività pericolose, animali in custodia, rovina di edificio, circolazione di veicoli). Ci si libera solo con la prova di aver fatto tutto il possibile per evitare il danno.

Ambiti del diritto

- d. privato
- d. pubblico
- d. penale
- d. amministrativo
- d. commerciale
- d. processuale
-
- d. dell'informatica (informatica giuridica)

Abbreviazioni

art.	articolo	D.M.	decreto ministeriale
c.	comma	D.P.C.M.	decreto Pres. Cons.Min.
c.c.	codice civile	D.P.R.	decreto Pres. Repubblica
Circ.	circolare	G.U.	gazzetta ufficiale della Repubblica italiana
c.p.	codice penale	G.U.C.E.	gazzetta ufficiale delle Comunità europee
c.p.c.	codice di procedura civile	L.	legge
Del.	deliberazione	Reg.	regolamento
Dir.	direttiva	S.O.	supplemento ordinario alla G.U.
D. L.	decreto legge	T.U.	testo unico
D. Lgs.	decreto legislativo		