



UNIVERSITÀ DI PISA

FACOLTÀ DI GIURISPRUDENZA

DIPARTIMENTO DI DIRITTO PUBBLICO

**Dottorato di ricerca in
Giustizia costituzionale e diritti fondamentali (XXII ciclo)
IUS/08**

Direttore:
Chiar.mo Prof. Roberto ROMBOLI

DIRITTI IN CONFLITTO

**Tra scelte “tragiche” e
moltiplicazione dei livelli di tutela**

Direttore:
Chiar.mo Prof. Giovanni PITRUZZELLA

Candidato:
Alessandro GIACONIA

INDICE

PREMESSA	1
----------------	---

PARTE PRIMA CONFLITTO TRA DIRITTI E SCELTE “TRAGICHE”

CAPITOLO I IL CONFLITTO TRA DIRITTI

1. Da dove nascono i conflitti?.....	7
1.1. Il nuovo volto del pluralismo nell’ordinamento costituzionale italiano.....	10
2. L’evoluzione del pluralismo nel campo dei diritti: l’ampliamento del catalogo tramite la lettura dell’art. 2 della Costituzione come norma a fattispecie “aperta”.....	14
3. I conflitti tra diritti e la loro classificazione.....	18
4. Le strategie argomentative volte ad escludere o a prevenire i conflitti tra diritti.....	21
5. La principale tecnica di risoluzione dei conflitti: il bilanciamento.....	28

CAPITOLO II CONFLITTI “TRAGICI” E CRISI DEL BILANCIAMENTO

1. Il conflitto tra diritti inconciliabili.....	39
2. Primo caso: la questione del fine vita.....	43
2.1. L’identificazione del conflitto “tragico”: diritto alla vita vs. diritto all’autodeterminazione e principio del consenso informato.....	43
2.2. Il conflitto tra i presupposti valoriali alla base delle due soluzioni antagoniste: etica della <i>sacralità</i> della vita “biologica” vs. etica della <i>sacralità</i> della vita “biografica” ed etica della <i>qualità</i> della vita.....	47
2.3. Le diverse fattispecie problematiche in tema di fine vita.....	53
2.3.1. <i>Casi di pazienti coscienti</i>	54

2.3.2. <i>Casi di pazienti incoscienti</i>	59
2.4. Il caso <i>Englaro</i>	63
2.4.1. <i>Sulle possibili chiavi di lettura della regola posta dalla Cassazione</i>	68
2.4.2. <i>Quale opzione valoriale alla base della decisione?</i>	72
3. Secondo caso: la questione del crocifisso.....	73
3.1. I principi costituzionali rilevanti nella fattispecie.....	74
3.2. Crocifisso e principio di laicità.....	79
3.3. I casi giudiziari.....	82
3.3.1. <i>L'esposizione del crocifisso nelle aule scolastiche</i>	83
3.3.2. <i>L'esposizione del crocifisso nelle aule giudiziarie</i>	90
3.3.3. <i>Altri casi rilevanti</i>	91
3.4. Mantenere o rimuovere il crocifisso? L'identificazione dei termini costituzionali del conflitto alla luce dei casi.....	93
3.5. (segue) Il conflitto all'interno del contesto laico: libertà religiosa <i>positiva</i> vs. libertà religiosa <i>negativa</i>	100
3.6. Considerazioni conclusive.....	106

PARTE SECONDA

MOLTIPLICAZIONE DELLE CARTE DEI DIRITTI E CONFLITTI TRA I DIVERSI LIVELLI DI TUTELA

CAPITOLO III

LE CARTE EUROPEE DEI DIRITTI

1. La Convenzione europea per la salvaguardia dei diritti dell'uomo e delle libertà fondamentali.....	113
1.1. La tradizionale collocazione della CEDU nell'ordinamento giuridico italiano e i tentativi dottrinali volti a darle copertura costituzionale.....	113
1.2. I primi segnali di svolta nei rapporti tra ordinamento interno e CEDU....	116
1.3. La vera svolta: il nuovo art. 117, primo comma, Cost. e le sentenze n. 348 e n. 349 del 2007 della Corte costituzionale.....	119
1.4. Il consolidamento dei principi posti dalle sentenze del 2007 nella giurisprudenza costituzionale successiva.....	122
2. La Carta dei diritti fondamentali dell'Unione europea.....	125
2.1. La tutela dei diritti fondamentali nell'ordinamento comunitario prima della Carta di Nizza.....	125
2.2. L'elaborazione della Carta: anche l'Unione europea si dota di un	

catalogo scritto dei diritti fondamentali.....	128
2.3. L'ambito di applicazione della Carta.....	130
2.4. L'efficacia della Carta prima del Trattato di Lisbona.	132
2.5. Il Trattato di Lisbona e l'attribuzione alla Carta dello stesso valore giuridico dei Trattati.	136

CAPITOLO IV

PROBLEMATICHE APPLICATIVE DELLA SOVRAPPOSIZIONE DI CARTE DEI DIRITTI

1. Premessa.....	141
2. Il caso: l'espropriazione forzata per causa di pubblica utilità.....	145
2.1. L'espropriazione legittima.....	146
2.1.1. <i>L'evoluzione legislativa e della giurisprudenza costituzionale.</i>	146
2.1.2. <i>L'orientamento della Corte europea dei diritti dell'uomo.</i>	150
2.1.3. <i>La sentenza della Corte costituzionale n. 348 del 2007.</i>	153
2.1.4. <i>L'ulteriore evoluzione legislativa e della giurisprudenza interna...</i>	155
2.2. L'occupazione acquisitiva.	157
2.2.1. <i>Le origini dell'istituto.</i>	157
2.2.2. <i>L'evoluzione legislativa e della giurisprudenza costituzionale.</i>	163
2.2.3. <i>L'orientamento della Corte europea dei diritti dell'uomo.</i>	165
2.2.4. <i>La sentenza della Corte costituzionale n. 349 del 2007.</i>	171
2.2.5. <i>L'ulteriore evoluzione della giurisprudenza interna e il dialogo con la Corte di Strasburgo.</i>	172
2.3. L'art. 43 del testo unico sulle espropriazioni (d.P.R. 8 giugno 2001, n. 327) e l'istituto dell'acquisizione sanante.	176
3. La diversa concezione del diritto di proprietà: un esempio della divergenza di vedute tra livello nazionale e livello europeo.	182
4. L'interpretazione convenzionalmente conforme.....	190
4.1. Il monopolio interpretativo della Corte di Strasburgo e l'adeguamento "passivo" dei giudici nazionali.	194
4.2. Le soluzioni emerse in dottrina e in giurisprudenza per cercare di limitare l'efficacia precettiva del vincolo interpretativo.	197
4.3. Vincolo di interpretazione convenzionalmente conforme e recepimento del bilanciamento "interno" alla norma convenzionale.....	205
4.4. Il bilanciamento "esterno" alla norma convenzionale: l'unico strumento per attenuare l'efficacia precettiva del vincolo interpretativo?	209
4.5. A chi spetta bilanciare?.....	214
5. Il fenomeno della disapplicazione delle norme interne in contrasto con la CEDU.....	217

5.1. La “deriva” dell’interpretazione convenzionalmente conforme, ovvero la disapplicazione “mascherata” delle norme interne in contrasto con la CEDU.....	220
5.2. La disapplicazione delle norme interne in conseguenza dell’applicazione diretta delle norme della CEDU.	223
5.2.1. <i>L’applicazione diretta della CEDU in via immediata.</i>	224
5.2.2. <i>L’applicazione diretta della CEDU in via mediata, attraverso il diritto comunitario.</i>	228
5.2.3. <i>(segue) Cosa cambia con il Trattato di Lisbona?</i>	233
 CONCLUSIONI.....	 239
 BIBLIOGRAFIA.....	 247