

Guglielmo Feis

Impossibilità nel diritto

vai alla scheda del libro su www.edizioniets.com



Edizioni ETS



www.edizioniets.com

*Questo volume è stato pubblicato con il contributo dell'Università degli Studi di Milano,
Dipartimento di Scienze Giuridiche "Cesare Beccaria"*

© Copyright 2015

EDIZIONI ETS

Piazza Carrara, 16-19, I-56126 Pisa

info@edizioniets.com

www.edizioniets.com

Distribuzione

PDE, Via Tevere 54, I-50019 Sesto Fiorentino [Firenze]

ISBN 978-884674250-6

Without deviation from the norm, progress is not possible.

FRANK ZAPPA

*Make amusement all you wish. But choose with care. You are what you love.
No? You are, completely and only, what you would die for without, as you say,
the thinking twice.*

DAVID FOSTER WALLACE, *Infinite Jest*

INDICE

Ringraziamenti	11
Introduzione	13

PARTE PRIMA CONCETTI PRELIMINARI E TEORIA DELL'IMPOSSIBILITÀ

Capitolo 1

Impossibilità: distinzioni fondamentali

- | | |
|---|----|
| 1. Impossibilità nel diritto: prime distinzioni | 18 |
| 2. Impossibilità nel diritto: nuove distinzioni | 22 |
| 3. Organizzazione del lavoro | 27 |

Capitolo 2

Impossibilità di norme: norme impossibili

- | | |
|---|----|
| 1. <i>Case studies</i> sulle norme impossibili nella filosofia della norma: David Daube, Uberto Scarpelli, Richard M. Hare, Nicholas Rescher, Peter M.B. Vranas | 33 |
| 2. Un esempio di norma impossibile in giurisprudenza: la motivazione della sentenza sul plagio (C. Cost. 1981 n. 96) | 39 |
| 3. Concettualizzazione delle norme impossibili: uno sguardo sinottico | 41 |

Capitolo 3

Impossibilità metanormativa: il ruolo dell'impossibilità nelle antinomie, nelle paranomie e nelle lacune tecniche

- | | |
|---|----|
| 1. Antinomie e impossibilità | 55 |
| 2. Paranomie e impossibilità | 58 |
| 3. Lacune tecniche e impossibilità | 61 |
| 4. Antinomie, paranomie e lacune sono errori di <i>drafting</i> ? | 64 |

PARTE SECONDA L'IMPOSSIBILITÀ ALLA PROVA DELL'ESPERIENZA GIURIDICA

Capitolo 4

Impossibilità e obbligazioni

- | | |
|---|----|
| 1. Impossibilità nelle obbligazioni del diritto civile italiano | 70 |
|---|----|

2. La strana concezione dell'impossibilità nella dottrina civilistica	71
3. Un esempio significativo: la controversia tra Betti ed Osti	75
4. Giuseppe Osti sull'impossibilità sopravveniente	76
5. Emilio Betti: impossibilità e "dovere implica potere" [<i>Sollen impliziert Können</i>]	79
6. Una proposta teorica: impossibilità contestuale	82
Capitolo 5	
<i>Impossibilità e tentativo. Tentativi impossibili, reati impossibili e impossible attempts</i>	
1. Tentativi e impossibilità: definizione del problema	86
2. <i>Impossible attempts</i> : casi e problemi nel <i>common law</i>	92
3. Il tentativo impossibile e il reato impossibile nella dogmatica penalistica italiana	95
4. Impossibilità nei tentativi: non realizzabilità, non offensività, non integrabilità, non punibilità	101
5. I problemi filosofici del tentativo	109
Capitolo 6	
<i>Il caso dell'art. 2724 c.c. italiano e la recezione dell'impossibilità morale</i>	
1. Perché l'art. 2724 c.c. italiano in una teoria sull'impossibilità	118
2. Forme logiche di "dovere implica potere" e art. 2724 c.c. italiano	120
Capitolo 7	
<i>Conclusioni. Cinque proposte per lo studio dell'impossibilità nel diritto</i>	
1. Due valenze dell'impossibilità nel diritto: valenza liberatoria e valenza invalidante	126
2. Un modello triadico per la descrizione dell'impossibilità nel diritto	127
3. Tre relazioni tra ordinamento e impossibilità: creazione, recezione, presupposizione	130
4. Paradossalità e anomalia dell'impossibilità nel diritto: fenomenologia delle "impossibilità" create dall'ordinamento	133
5. L'impossibilità come veicolo di ideologia	138
Bibliografia	141
Indice analitico	159
Indice dei nomi	163

RINGRAZIAMENTI

La cosa più complessa di una ricerca è quella di rendere accessibile e presentare il proprio lavoro a terzi. Si tratta di una cosa doppiamente frustrante: da un lato si ha l'impressione di perdere tempo e continuare a limare idee già pensate; dall'altro ogni rilettura mostra come anche le idee (e non solo le stesure) abbiano sempre qualcosa che non funziona. Fortuna che tutto questo non si fa da soli.

Senza Chiara non ci sarei io come quello-che-vuole-e-ha-scritto-questo-libro.

Questo libro non sarebbe lo stesso senza Paolo Di Lucia che mi ha da subito dato libertà di vagare a mio piacimento nella sua fucina filosofica e di poter apprendere come usare i ferri del mestiere.

Wojciech “Wojtek” Żelaniec mi ha insegnato come, nonostante la situazione della ricerca, i filosofi abbiano dei *duties* e che lavorando bene si possa anche essere degli esseri umani migliori e non solo dei nevrotici frustrati che fingono di parlare di “scientificità”.

Federico L.G. Faroldi e Jacopo Tagliabue mi hanno offerto boccate d'aria fresca e mostrato nuovi territori di ricerca più o meno ogni volta che aprivano bocca.

Mario Jori ha svolto con zelo il compito di lettore “pigro, frettoloso e malevolo” criticando accuratamente una versione precedente di questo lavoro. Spero che riconosca in questa nuova versione un “libro barchetta” (foderato in kevlar).

Edoardo Fittipaldi e Vito Velluzzi hanno discusso con me punti specifici del lavoro e offerto supporto a tutto campo su svariati aspetti pratici. Gian Luigi Gatta mi ha fornito un *crash-course* su alcune questioni di diritto penale, rileggendo accuratamente e discutendo il capitolo 5.

L'esperienza di ricerca che si concretizza in questo libro è *grounded* in Amedeo Giovanni Conte (a cui l'espressione probabilmente non piacerà). Non riconoscerlo è come parlare di *Star Wars* ignorando la presenza dei Ribelli, dei cavalieri Jedi e del lato oscuro.

Amicizie, conferenze, *editorial boards*, *reading groups*, seminari e supervisioni di tesi (in rigoroso ordine alfabetico) mi hanno fornito ulteriori stimoli e supporto.

Oscurità, refusi, errori, tesi false, cattivo gusto, assenza di diplomazia, etc. restano interamente imputabili a me.

INTRODUZIONE

Nella prima parte del libro – *Concetti preliminari e teoria dell'impossibilità* – esamino gli aspetti concettuali dell'impossibilità e fornisco le definizioni dei concetti impiegati nel resto del lavoro.

Dopo aver esposto sia le distinzioni presenti in letteratura sia le mie nuove proposte (capitolo 1 – *Impossibilità nel diritto: distinzioni fondamentali*), mi soffermo sulle norme impossibili (capitolo 2 – *Impossibilità di norme: norme impossibili*).

Successivamente, mi occupo di come l'impossibilità interagisca coi temi classici della teoria dell'ordinamento – antinomie, paranomie, lacune – e del *legal drafting* (capitolo 3 – *Impossibilità metanormativa: il ruolo dell'impossibilità nelle antinomie, nelle paranomie e nelle lacune tecniche*).

Nella seconda parte del libro – *L'impossibilità alla prova dell'esperienza giuridica* – sviluppo l'analisi concettuale svolta nella prima parte mettendola alla prova in diversi ambiti del diritto.

Mi soffermo sul diritto civile facendo emergere il ruolo svolto dall'impossibilità nelle obbligazioni (capitolo 4 – *Impossibilità e obbligazioni*), sul diritto penale per analizzare il rapporto dell'impossibilità sia con il reato sia con il tentativo (capitolo 5 – *Impossibilità e tentativo. Tentativi impossibili, reati impossibili e impossible attempts*) e sul ruolo dell'impossibilità morale che, nell'ordinamento italiano, compare in relazione alla prova per testimoni (capitolo 6 – *Il caso dell'art. 2724 c.c. italiano e la recezione dell'impossibilità morale*).

In conclusione, presento cinque diverse proposte per lo studio dell'impossibilità nel diritto (capitolo 7 – *Conclusioni. Cinque proposte per lo studio dell'impossibilità nel diritto*).

Edizioni ETS
Piazza Carrara, 16-19, I-56126 Pisa
info@edizioniets.com - www.edizioniets.com
Finito di stampare nel mese di maggio 2015