

## INDICE

<i>Ringraziamenti</i>	5
-----------------------	---

### INTRODUZIONE

1. Oggetto dell'indagine e motivi della scelta del tema. L'ordinamento giurisdizionale tra modello ideale e sviluppo effettivo del sistema. La ricerca dell'unità sistematica e concettuale del titolo IV, parte II Cost.	15
2. Piano e limiti della ricerca	23
<i>Avvertenza</i>	29

### CAPITOLO PRIMO

#### LA LEGITTIMAZIONE DEMOCRATICA DELLA GIURISDIZIONE

##### *Sezione Prima*

#### POSIZIONAMENTO COSTITUZIONALE DELLA GIURISDIZIONE

1. La giurisdizione come attività vincolata. L'obbligo di <i>esattezza</i> nell'esercizio della funzione	31
2. Il principio della sovranità popolare nella prospettiva della funzione giurisdizionale	36
3. L'art. 101 Cost. come <i>riscrizione</i> dell'art. 1 Cost. La funzione giurisdizionale tra separatezza e rappresentatività	40
4. Il carattere democratico e pluralistico della giurisdizione nell'impostazione del titolo IV, parte II Cost. Un delicato equilibrio tra tutela della funzione e garanzie del cittadino	44
5. La giurisdizione come fattore di razionalizzazione del potere	50
6. Il triangolo giustizia-diritto-legge nello spirito dell'art. 101 Cost.	51

- |   |    |
|---|----|
| 7. Per una piena integrazione della giurisdizione nel sistema costituzionale. La coerenza logico-sistematica del titolo IV nei suoi diversi elementi  | 54 |
| 8. La soggezione dei giudici alla legge come elemento di raccordo della giurisdizione nel circuito democratico. La soggezione come impossibilità di disapplicazione e di non-applicazione della legge   | 57 |
| 9. Il <i>continuum</i> legislazione-giurisdizione nei processi evolutivi del diritto vivente. La giurisdizione come momento solenne in cui l'ordinamento ritrova costantemente la propria realizzazione | 59 |

*Sezione Seconda*

LE DIMENSIONI ULTERIORI DELLA GIURISDIZIONE  
NEL DISEGNO COSTITUZIONALE

- |  |    |
|--|----|
| 1. Il rapporto di circolarità logica che tiene uniti gli artt. 1, 3 e 101 Cost. La sintesi tra Stato-apparato e Stato-comunità espressa dalla funzione giurisdizionale                 | 63 |
| 2. Il modello teorico di ordinamento giudiziario definito dal titolo IV. <i>Unum ius et una iustitia</i>   | 67 |
| 3. L'essenza democratica della giurisdizione nella formula dell'art. 101 Cost. Il valore del richiamo alla legge   | 68 |
| 4. La decisione giudiziale tra discrezionalità e responsabilità. Decisori e decidenti  | 70 |
| 5. Certezza giuridica e diritto vivente nella funzione giurisdizionale   | 74 |
| 6. Il contributo della giurisdizione ai processi di produzione giuridica e l'assenza di una funzione di indirizzo politico. Il valore del richiamo al popolo di cui all'art. 101 Cost. | 77 |
| 7. Razionalità giudiziale e legittimazione democratica della giurisdizione   | 81 |
| 8. Principio democratico e amministrazione della giurisdizione   | 83 |

CAPITOLO SECONDO  
DEMOCRATIZZAZIONE DELL'ORDINAMENTO GIUDIZIARIO.  
CRITICITÀ E PROSPETTIVE

*Sezione Prima*  
FUNZIONE, POTERE, RESPONSABILITÀ

1. Funzione giurisdizionale e potere giudiziario. Una dicotomia irrisolta 85
2. I limiti della giurisdizione come fondamento democratico della funzione 89
3. La discrezionalità giudiziaria alla luce dell'inquadramento costituzionale della funzione 91
4. Il cittadino come baricentro costituzionale dell'ordinamento giudiziario 93
5. La democrazia giurisdizionale come rottura della *separatezza* dell'ordine giudiziario 98
6. I processi rigenerativi del diritto vivente nel circuito giurisdizionale come fondamentale espressione di democrazia 101
7. Ruolo e responsabilità della magistratura nel processo di elaborazione giuridica 103
8. La riconfigurazione costituzionale della giurisdizione e i futuri margini di attuazione del modello *teorico* di ordinamento giudiziario 105
9. L'ordinamento giurisdizionale tra disegno costituzionale e quadro normativo vigente 108

*Sezione Seconda*  
GIURISDIZIONE E CORPO SOCIALE

1. Indipendenza dell'ordine giudiziario e progressiva maturazione di una coscienza di categoria 112
2. L'accresciuto peso specifico della magistratura nel contesto dell'ordinamento repubblicano dall'attivismo al protagonismo giudiziario 115
3. Emancipazione della magistratura e *protagonismo* giudiziario 117
4. La responsabilizzazione della magistratura nel quadro dei rapporti di forza con gli altri poteri 121

5. Legittimazione democratica della decisione alla luce del binomio potere-responsabilità	123
6. Per una valorizzazione costituzionale della responsabilità dei magistrati	125
7. La democrazia giurisdizionale tra partecipazione e populismo	128
8. L'influenza dei <i>media</i> sull'attività giudiziaria e la percezione della magistratura nell'opinione pubblica	131
9. La democrazia giurisdizionale negli scenari della post-democrazia. Il mandato imperativo nella rappresentanza istituzionale del giudice	134

CAPITOLO TERZO  
L'AUTOGOVERNO DELLA MAGISTRATURA  
NEL DISEGNO COSTITUZIONALE

1. Pluralismo e partecipazione nella configurazione costituzionale del CSM	139
2. Indipendenza della magistratura nelle sue diverse declinazioni e posizionamento costituzionale del CSM	142
3. Il CSM tra garanzia e rappresentatività. I contenuti democratici dell'organo	146
4. Inquadramento prospettico del modello vigente di autogoverno della magistratura e ambito concettuale di validità della nozione di "autogoverno". Lo scioglimento dell'endiadi «autonomo e indipendente» di cui all'art. 104, co. 1 Cost.	149
5. CSM e autonomia dell'ordine giudiziario	151
6. L'eteropresidenza del CSM come momento <i>topico</i> dell'ordinamento costituzionale	153
7. L'eteropresidenza nell'ottica dell'unità nazionale. Rilevanza costituzionale della figura del vicepresidente	156
8. La doppia formulazione dell'eteropresidenza e implicazioni di ordine sistematico	159
9. Democrazia giudiziaria e sistema correntizio	162
10. La compagine laica tra democrazia e tecnocrazia	165
11. La riserva di legge di cui all'art. 105 Cost. e i poteri paranormativi del CSM	166
12. Il problema dell'impugnabilità delle deliberazioni del CSM e la dialettica con il giudice amministrativo	168

CAPITOLO QUARTO  
L'ORDINAMENTO GIUDIZIARIO  
NELLA PROSPETTIVA COSTITUZIONALE

*Sezione Prima*

IL CONTENUTO *DEMOCRATICO* DEGLI ISTITUTI  
DELL'ORDINAMENTO GIUDIZIARIO

1. Assistenza giudiziaria ed eguaglianza sostanziale. Il diritto alla difesa gratuita dei non abbienti come misura di giustizia sociale 171
2. La garanzia del giudice naturale nel disegno democratico della giurisdizione 174
3. Unità del diritto oggettivo ed esatta osservanza della legge. Per un inquadramento costituzionale della nomofilachia 175
4. L'unicità della Cassazione come fattore di coesione sociale e territoriale nell'interpretazione giuridica 181
5. Scaturigine statale del diritto e unicità della Cassazione. Vocazione conservativa e vocazione evolutiva della giurisprudenza 183
6. La Cassazione tra interesse generale alla corretta interpretazione della legge e garanzie soggettive di tutela 186
7. Il ruolo del Ministro della giustizia tra indipendenza della magistratura e buon andamento dell'amministrazione giudiziaria 189
8. Ambiguità concettuali e asimmetrie sistematiche nel posizionamento costituzionale del pubblico ministero. Spunti problematici e linee di riforma 191
9. Giurisdizioni speciali e garanzie democratiche nel disegno costituzionale 194

*Sezione Seconda*

PROCESSO *GIUSTO* E BUON ANDAMENTO  
DELLA GIURISDIZIONE

1. Ordinamento giurisdizionale e Stato di diritto nel paradigma del giusto processo. La dialettica democratica tra giudice e legislatore 199
2. Riserva di giurisdizione e riserva di interpretazione. La dicotomia tra *ratio legis* e *ratio decidendi* 203
3. La funzione giurisdizionale nelle sue molteplici dimensioni democratiche 206

4. Implicazioni democratiche del modello di organizzazione professionale della magistratura	210
5. Guarentigie della magistratura ed esercizio imparziale della giurisdizione nel contesto sistematico del titolo IV	211
6. Doveri del magistrato ed efficienza della macchina giudiziaria	213
7. La rilevanza degli istituti partecipativi nella costruzione effettiva della democrazia giurisdizionale	216
8. Emancipazione culturale della magistratura e incidenza sull'avanzamento della civiltà giuridica	220
9. L'etica giudiziaria nell'interesse supremo alla corretta amministrazione della giustizia. Il collegamento logico-giuridico che unisce gli artt. 98 e 101 Cost.	222

#### CAPITOLO QUINTO

#### FUNZIONE GIURISDIZIONALE E MISSIONE DEL MAGISTRATO

1. Il magistrato: organo dello Stato-persona o espressione della comunità?	227
2. Giudiziarizzazione della politica e politicizzazione della magistratura	228
3. Il diritto di elettorato passivo dei magistrati <i>versus</i> il buon andamento della giurisdizione	231
4. Le istituzioni giudiziarie tra credibilità e <i>popolarità</i>	233
5. Onori ed oneri della carriera giudiziaria. Per una maggiore valorizzazione del disposto dell'art. 98, co. 3 Cost.	234
6. L'abito mentale del magistrato e il <i>resistibile</i> richiamo della politica	238
7. Gli incarichi extragiudiziari tra vocazione del magistrato ed efficienza del sistema	241

#### CONCLUSIONI

1. La giurisdizione tra indipendenza e sovranità. La funzione <i>politica</i> della magistratura oggi	245
2. La funzione giurisdizionale nel circuito democratico Stato-magistratura-popolo	249
3. Le vere frontiere della giurisdizione: certezza del diritto ed effettività della tutela	252

INDICE

13

*Bibliografia*

259

