

# INDICE

*Introduzione* di Donatella Morana

XIII

## L'ART. 2 DELLA COSTITUZIONE E I DIRITTI INVIOLABILI

*Luca Pirozzi*

1. La centralità dell'art. 2 Cost. nel sistema costituzionale di tutela dei diritti	1
2. Quali sono i diritti inviolabili?	7
3. La questione dei diritti non espressamente garantiti: l'ipotesi giusnaturalistica, l'art. 2 Cost. come "clausola aperta" e l'interpretazione per valori	9
4. Diritti inviolabili e giurisprudenza	17
5. L'emergere di nuove esigenze di protezione giuridica e gli strumenti interpretativi per farvi fronte	20
5.1. Il versante internazionale e sovranazionale della tutela dei diritti	25
6. Due casi esemplificativi	27
6.1. La libertà sessuale	27
6.2. Il diritto alla riservatezza	30
<i>Nota bibliografica</i>	36

## LA DIGNITÀ UMANA NELLA COSTITUZIONE ITALIANA E NELL'ORDINAMENTO EUROPEO

*Giuliano Sereno*

1. Origini ed evoluzione del concetto di dignità umana	41
1.1. Un <i>excursus</i> storico-filosofico	42
1.2. La positivizzazione della dignità umana	44
2. La dignità nella Costituzione italiana	45
2.1. Principio personalista, dignità umana e diritti inviolabili	46
2.2. Dignità umana e diritti sociali	47
2.3. Differenza tra dignità umana e pari dignità sociale	49
2.4. I riferimenti espliciti alla dignità: l'art. 36, comma 1, e l'art. 41, comma 2, Cost.	52
2.5. I riferimenti impliciti alla dignità: l'art. 27, comma 3, e l'art. 32, comma 2, Cost.	55

3. La giurisprudenza costituzionale sulla dignità umana	60
4. La dignità umana nell'ordinamento dell'Unione europea	64
5. La dignità umana nella giurisprudenza della Corte di Strasburgo	68
6. Considerazioni conclusive	71
<i>Nota bibliografica</i>	72

## STATO DI DETENZIONE E DIRITTI COSTITUZIONALI

*Marta Mengozzi*

1. Le pene e la limitazione della libertà personale. Uno sguardo costituzionale	77
2. Stato di detenzione e «residuo di libertà»	82
3. L'ordinamento penitenziario e i problemi riferibili a singoli diritti di libertà. Alcuni casi	84
3.1. La libertà personale e di domicilio	84
3.2. La libertà e la segretezza della corrispondenza e delle comunicazioni	88
3.3. La libertà di manifestazione del pensiero	92
3.4. Le libertà di riunione e di associazione	93
3.5. La libertà di religione	93
3.6. Il diritto alla salute e la libertà di cura	95
3.7. Il diritto ad agire e difendersi in giudizio	98
4. Stato di detenzione e godimento dei diritti sociali	99
5. I regimi speciali e l'art. 4- <i>bis</i> ord. pen., sull'ostatività all'accesso ai benefici penitenziari	101
6. L'art. 41- <i>bis</i> ord. pen.	104
7. La tutela c.d. multilivello e le attività nell'ambito dell'ONU	105
8. La CEDU e il divieto di tortura e trattamenti inumani o degradanti. Il problema del sovraffollamento	107
9. Il reato di tortura	110
<i>Nota bibliografica</i>	111

## LA LIBERTÀ DI MANIFESTAZIONE DEL PENSIERO SULLA RETE: GARANZIE E LIMITI

*Michela Tresca*

1. L'applicazione dell'art. 21 Cost. alle manifestazioni del pensiero <i>on line</i>	117
2. Internet come mezzo di diffusione del pensiero <i>ex art.</i> 21 Cost.	118
3. Il diritto di accesso al mezzo Internet	120
4. La libertà di essere informati, la libertà di informarsi e il diritto all'informazione	123
5. La tutela del pluralismo sul <i>web</i>	125
6. La libertà di manifestazione del «proprio pensiero»	128
7. I limiti alla libertà di manifestazione del pensiero	129

7.1. Il perimetro del buon costume sulla rete	130
7.2. I limiti impliciti alla libertà di espressione <i>on line</i> : diffamazione, <i>hate speech</i> e <i>fake news</i>	133
8. La disciplina della stampa e i nuovi mezzi di diffusione del pensiero: la controversa questione dell'equiparabilità tra stampa cartacea e stampa telematica	140
9. L'estensione delle garanzie costituzionali della stampa ai giornali <i>on line</i>	143
<i>Nota bibliografica</i>	145

## IL NEGAZIONISMO STORICO E I LIMITI ALLA LIBERTÀ DI MANIFESTAZIONE DEL PENSIERO NELLO SPAZIO PUBBLICO EUROPEO

*Andrea Buratti*

1. Giuridificare il passato: il negazionismo della <i>Shoah</i> come problema del costituzionalismo europeo	149
2. La criminalizzazione delle condotte negazioniste in Europa: il caso tedesco e la sentenza "Auschwitz" del Tribunale costituzionale	151
3. Il caso francese: dalla <i>loi Gayssot-Fabius</i> alle <i>lois mémorielles</i>	153
4. Il caso spagnolo e il contributo del Tribunale costituzionale	155
5. La Corte europea dei diritti dell'uomo e il negazionismo della <i>Shoah</i> , tra libertà di espressione e abuso di diritto	157
6. Verso un'armonizzazione delle legislazioni nazionali? La decisione-quadro dell'Unione europea sulla lotta contro talune forme ed espressioni di razzismo e xenofobia mediante il diritto penale	160
7. L'introduzione dell'aggravante di negazionismo nel diritto italiano	161
8. Conclusioni	163
<i>Nota bibliografica</i>	164

## LA FONDAMENTALITÀ DEL DIRITTO E DELL'INTERESSE DELLA COLLETTIVITÀ ALLA SALUTE: METAMORFOSI DI UNA GARANZIA COSTITUZIONALE, DAL CASO ILVA AI TEMPI DELLA PANDEMIA

*Donatella Morana*

1. Emergenza sanitaria e fundamentalità dell'art. 32 Cost.	167
2. La rilevanza pratica della fundamentalità	170
3. La giurisprudenza costituzionale sul caso ILVA: la fundamentalità <i>tamquam non esset</i>	173
4. Sistema costituzionale dei diritti, primarietà e fundamentalità	176
<i>Nota bibliografica</i>	179

## LA LIBERTÀ DELL'ARTE

*Stefania Mabellini*

- |   |     |
|---|-----|
| 1. Costituzione e libertà d'arte  | 183 |
| 2. Arte e beni culturali  | 184 |
| 3. La libertà di manifestazione del pensiero come limite alla “tutela” della espressione artistica  | 191 |
| 4. Libertà artistica e manifestazione del pensiero tra ordinamento interno...   | 193 |
| 4.1. ... e sistema CEDU   | 198 |
| 5. L'arte e l'offesa alla sensibilità religiosa come possibile detonatore dei conflitti culturali. La risposta della Corte di Strasburgo... | 199 |
| 5.1. ... e dell'ordinamento italiano  | 200 |
| 6. L'arte tra promozione (art. 9, comma 1, Cost.) e libertà (art. 33, comma 1, Cost.)   | 201 |
| 7. La via delle Regioni come possibile strumento di rivitalizzazione dell'art. 9, comma 1, Cost.  | 202 |

*Nota bibliografica*

205

## L'ISTRUZIONE TRA DIRITTI E DOVERI COSTITUZIONALI

*Camilla Petrillo*

- |   |     |
|---|-----|
| 1. La gratuità dell'istruzione inferiore  | 209 |
| 2. Le prestazioni volte a dare effettività al diritto all'istruzione inferiore e l'assistenza scolastica  | 211 |
| 3. L'obbligatorietà dell'istruzione inferiore ed il dovere e diritto dei genitori di istruire i figli     | 214 |
| 4. L'istruzione familiare o parentale come situazione residuale, ma non illegittima                       | 217 |
| 5. Il c.d. obbligo scolastico e la sanzione penale legata alla sua inottemperanza                         | 219 |
| 6. Capacità e merito come presupposti costituzionali per il raggiungimento dei gradi più alti degli studi | 221 |
| 7. La concretizzazione del volto sociale del diritto allo studio  | 224 |
| 8. Il diritto all'istruzione ed il ricorso agli strumenti tecnologici durante la pandemia                 | 227 |

*Nota bibliografica*

229

IL “GENERE” DELLA FAMIGLIA IN ITALIA:  
DIRITTI DELLE COPPIE OMOSESSUALI E COSTITUZIONE*Concetta Giunta*

- |  |     |
|--|-----|
| 1. Il riconoscimento giuridico delle unioni omosessuali: un cammino faticosamente iniziato (e non ancora concluso) | 237 |
|--|-----|

2. <i>Same-sex rights</i> e Costituzione: incertezze interpretative sulla nozione di matrimonio	239
2.1. La “società naturale” chiamata famiglia	241
2.2. Famiglia e unioni omosessuali	244
3. La legge n. 76 del 2016: disciplina, profili problematici e nodi irrisolti	246
4. Aspirazione alla genitorialità e diritti dei minori: l’adozione omogenitoriale tra mancati interventi normativi e “supplenza” dei giudici	249
4.1. Le coppie omosessuali e la procreazione medicalmente assistita: la l. n. 40 del 2004 davanti alla Corte costituzionale	252
4.2. <i>Status</i> dei figli nati o concepiti all’estero da coppie omosessuali	254
5. Il problematico riconoscimento della gestazione per altri avvenuta all’estero	257
<i>Nota bibliografica</i>	260

## LIBERTÀ DI ASSOCIAZIONE IN PARTITI E DIRITTO DI VOTO

*Daniele Coduti*

1. I partiti politici e l’art. 49 della Costituzione	263
2. La libertà di associarsi in partiti e la libertà di associazione in generale	269
3. Connessioni e differenze con la libertà sindacale	271
4. I limiti alla libertà di associarsi in partiti: la XII disp. trans. fin. della Costituzione...	273
4.1. ... e l’art. 98 della Costituzione	275
5. Il concorso alla determinazione della politica nazionale con metodo democratico	277
6. La disciplina legislativa del fenomeno partitico	282
7. La libertà di associarsi in partiti e la sfida delle riforme	284
<i>Nota bibliografica</i>	288

## PARTECIPAZIONE DEMOCRATICA E DIRITTI DI LIBERTÀ

*Marco Di Folco*

1. La ricerca di nuove forme di partecipazione democratica tra limiti e crisi della rappresentanza politica	291
2. Democrazia partecipativa e democrazia deliberativa	292
3. Il problema del fondamento costituzionale della democrazia partecipativa/deliberativa	296
4. Diritti di libertà e partecipazione democratica (i corollari)	298
5. La distinzione tra democrazia partecipativa/deliberativa e le altre forme di partecipazione democratica	300
6. Il problema dell’effettività	300
<i>Nota bibliografica</i>	301

## LE LIBERTÀ DEI MILITARI

*Giacomo Canale*

1. La tesi istituzionalistica dell'ordinamento militare	305
2. I primi segni di un risveglio democratico	307
3. Il superamento della tesi istituzionalistica nella giurisprudenza costituzionale	309
4. Il ruolo propulsivo della giurisprudenza amministrativa e costituzionale nell'ampliamento dei diritti di libertà dei militari	311
4.1. La libertà di associazione politica	312
4.2. La libertà sindacale militare e la sent. n. 120/2018 della Corte costituzionale	313
4.3. La nascita delle associazioni militari a carattere sindacale	317
4.4. La legge sulla libertà sindacale militare	319
5. L'inversione di tendenza della condizione militare	321
6. Una prospettiva futura: la tesi della differenziazione funzionale nella limitazione dei diritti di libertà dei militari	323
7. Osservazioni conclusive	324
<i>Nota bibliografica</i>	325

LA RILEVANZA DELLA SOLIDARIETÀ  
NELL'ORDINAMENTO COSTITUZIONALE*Valentina Tamburrini*

1. La solidarietà nella Costituzione italiana	327
2. Solidarietà e Terzo settore	330
3. La solidarietà intergenerazionale	332
4. L'emersione della solidarietà nella giurisprudenza costituzionale sui danni da vaccinazioni obbligatorie	334
5. Conclusioni	336
<i>Nota bibliografica</i>	337

<i>Notizie sugli Autori</i>	341
-----------------------------	-----