

Diritto civile A-J

Lezione 1 – Il metodo casistico-problematico
Università di Trento – Facoltà di Giurisprudenza
a.a. 2023-2024

Roberto Caso

L'ordine del ragionamento

1. Il metodo casistico come approccio all'analisi del diritto
2. Il metodo casistico come metodo di insegnamento
3. La prova scritta: caso e problema

1. Gino Gorla (1906-1992)

- Uno dei più grandi comparatisti. Ha usato metodi interdisciplinari (diritto e storia) per sottoporre ad analisi critica il pensiero dominante (dogmatica, formalismo) degli anni '50
- Ha riportato in esponente la “giurisprudenza dei tribunali”, la voce dei giudici
- La giurisprudenza come fonte del diritto

1. Gino Gorla, Il contratto, 1954

- Gino Gorla, Il contratto – **Problemi** fondamentali trattati con il metodo comparativo e **casistico**

1. Paolo Grossi, 2002

- “Gorla non apriva soltanto la sua esperienza di studioso a quel pianeta di *common law* tanto poco frequentato dal misoneista civilista italiano così imbalsamato nella sua ‘mummificazione’ romanistica, ma introduceva nella cultura giuridica italiana un modello alternativo”

1. Paolo Grossi, 2002

- “La comparazione si impone perché storia, e storia significa l’opposto delle astrattezze giusnaturalistiche di impronta illuministica camuffate sotto un ambiguo concettualismo, o, peggio ancora, insidiosamente proposte sotto il manto di una allettante teoria generale”

1. Gorla, voce Giurisprudenza, Enciclopedia del diritto, 1970

- Conoscenza storico-comparativa della giurisprudenza: è la “«scienza storico-comparativa della giurisprudenza», se per scienza si intende un conoscere organizzato intorno a certi interessi e con metodi *ad hoc* (anche se comuni a qualche altro conoscere) [...]”

1. Gorla, 1970

- “si tratta di una scienza storico-comparativa dei **fattori del diritto**, o dei processi di sua formazione (legislazione, consuetudine, giurisprudenza e dottrina): una scienza, tuttavia, che ponga l'accento sulla giurisprudenza, o consideri quel processo sotto l'aspetto, o *sub specie*, dell'attività dei tribunali nel loro *ius dicere*. Né questo punto di vista è arbitrario, perché, se gli altri fattori possono tacere (e tacciono talvolta, o quasi, in certi periodi storici), la giurisprudenza dei tribunali non può tacere; inoltre, essa, dal punto di vista di una media «statistica» attraverso la storia comparata, può considerarsi il fattore più importante del diritto”.

1. Gorla, 1970: temi e problemi

1. I soggetti (i tribunali)
2. L'attività dei tribunali
3. I prodotti dell'attività: le decisioni (struttura, stile e metodi)
4. I mezzi di informazione: raccolte e repertori
5. L'opera degli avvocati e del pubblico ministero

1 Gorla, 1970: la dialettica dei fattori del diritto e la giurisprudenza come fattore

1. I rapporti tra la giurisprudenza (i tribunali) e la legge
2. I rapporti tra la giurisprudenza e la dottrina (i dottori)
3. Dialettica interna: l'autorità del precedente vincolante

Queste “tre vicende sono spesso lotte tra i vari fattori del diritto per la supremazia” [*sic!*].

2. Il metodo casistico come approccio didattico

- a. Analisi dei casi giurisprudenziali
- b. I casi nell'approccio di problem solving
- c. Costruzione del caso

2. Gino Gorla, 1950

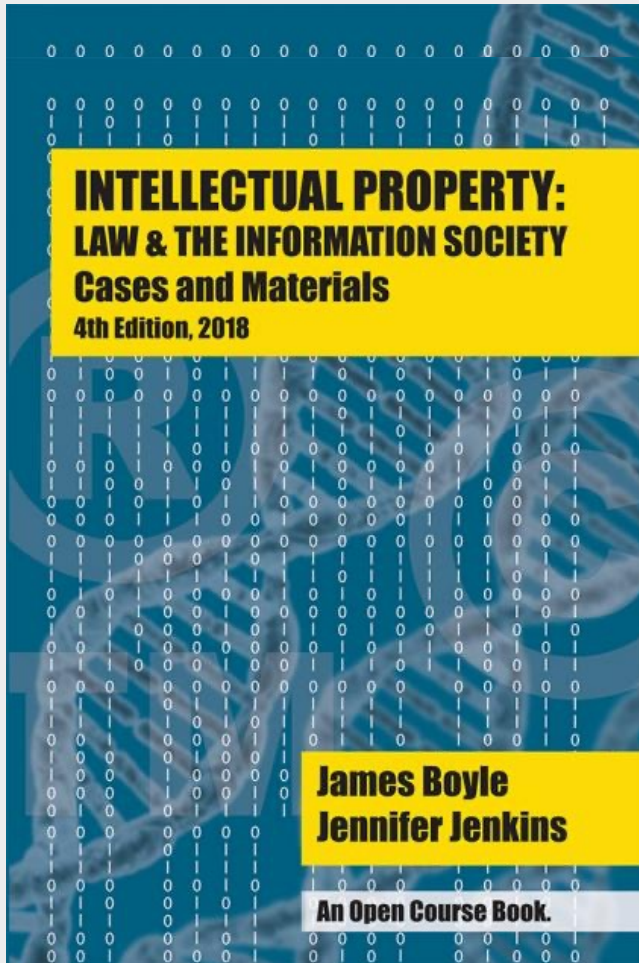
- “Un po’ di case method e dell’atmosfera che esso crea contribuirebbe anche da noi a debellare il feticcio dei codici, il concetto autoritario del potere legislativo e la convinzione dell’illimitatezza dei suoi poteri. Il case method avvezza i giovani a sentire, se non sempre a pensare, che il diritto non è lo Stato. Li abitua a discutere e a ragionare”.

2. a) Leggere e studiare una sentenza

Aiuta a:

- Individuare i problemi giuridici
- Differenziare i problemi
- Comprendere le modalità di risoluzione della controversia (regola e iter argomentativo)
- Riconoscere le opzioni di politica del diritto
- Affinare la capacità di elaborare un pensiero autonomo e critico
- Affinare le abilità che servono alla redazione di testi giuridici (ad es. atti processuali)

2. Ad es. i casebook nordamericani



- «Each chapter contains cases and secondary readings and a set of problems or role-playing exercises involving the material».

2. Art. 46 della l. 247/2012 (esame d'avvocato)

2. Le prove scritte sono svolte sui temi formulati dal Ministro della giustizia ed hanno per oggetto:

a) la redazione di un parere motivato, da scegliere tra due questioni in materia regolata dal codice civile;

[...]

2. Criteri di valutazione delle prove scritte e orali

- a) chiarezza, logicità e rigore metodologico dell'esposizione;
- b) dimostrazione **della concreta capacità di soluzione di specifici problemi giuridici;**
- c) dimostrazione della **conoscenza dei fondamenti teorici degli istituti giuridici trattati;**
- d) dimostrazione della capacità di cogliere eventuali profili di interdisciplinarietà;
- e) dimostrazione della **conoscenza delle tecniche di persuasione e argomentazione.**

2. b) I casi nell'approccio di problem solving

Aiutano a:

- ad interpretare e classificare gli elementi di fatto al fine di definire correttamente il problema giuridico;
- a ricondurre il problema a fattispecie giuridiche;
- ad approfondire la conoscenza degli istituti coinvolti nella soluzione del caso;
- ad utilizzare tale conoscenza per risolvere il caso concreto;
- ad affinare le tecniche di ricerca delle regole che disciplinano il caso concreto (legal research);

2. b) I casi nell'approccio di problem solving

Aiutano a:

- ad affinare le tecniche di ricerca dei casi giurisprudenziali e dei contributi dottrinali che si sono occupati di casi analoghi;
- a trovare gli argomenti utili a sostenere la soluzione del caso e, quindi, a costruire un ragionamento giuridico;
- a trovare argomenti per confutare eventuali tesi contrarie;
- a cimentarsi con la redazione di un testo scritto per esporre la soluzione del caso;
- ad esporre in pubblico contraddittorio la soluzione del caso così da affinare le tecniche di comunicazione orale più efficaci.

2. c) Costruzione del caso

- Un'altra abilità: la capacità di riconoscere e costruire un caso giuridico

2. Narrazione di una storia

Finalizzata a:

- individuare i problemi giuridici che emergono dalla storia;
- trovare le regole giuridiche che risolvono il problema;
- applicare le regole ai fatti risolvendo il problema.

3. Un caso

- La nota attrice italiana Monica Bruttucci si fa fotografare completamente nuda, in fase avanzata di gravidanza, dal celebrato artista Helmut Leibniz. La fotografia viene pubblicata su un settimanale di prestigio internazionale nel campo della moda (Just Vanity) suscitando attenzione e scalpore presso il pubblico, tanto da diventare “virale” sui social networks. La casa di produzione italiana Giant realizza un film comico “Vancanze di Natale al Popeye Beach” che ha come protagonista il celebre attore e umorista Maurizio Scrozzi. La casa di produzione affida al fotografo Piersilvio Anonimo la realizzazione di una foto che rappresenta Maurizio Scrozzi nudo e con il pancione tipico della gravidanza avanzata. La posa dell’attore Scrozzi è analoga a quella dell’attrice Bruttucci, le luci e i colori dell’immagine sono pressoché identici a quelli della foto di Leibniz, tuttavia l’espressione dei volti delle persone rappresentate è differente. Mentre Bruttucci ha un’espressione seria, Scrozzi mostra un sorriso ironico e beffardo. Monica Bruttucci ed Helmut Leibniz agiscono in sede civile contro la Giant e Piersilvio Anonimo per ottenere l’inibitoria volta a impedire la riproduzione e diffusione della foto di Scrozzi nonché il risarcimento del danno.

3. Le domande

- **Qual è il problema giuridico?**
- **Qual è la soluzione?** (Applicare la regola e argomentare, esplicitando il tipo di argomento utilizzato: ad es. letterale, analogico, apagogico, a fortiori, storico, psicologico, economico, sistematico, teleologico ecc.)

Riferimenti bibliografici alle opere citate nella lezione

- G. Gorla, Le Scuole di diritto degli Stati Uniti d'America, in Riv. dir. comm., I, 320
- G. Gorla, voce Giurisprudenza, Enciclopedia del diritto, 1970
- P. Grossi, La cultura del civilista italiano. Un profilo storico, Milano, Giuffrè Editore, 2002
- G. Pascuzzi, Cosa intendiamo per «metodo casistico»? , LawTech Research Paper nr. 29, dicembre 2016, <https://iris.unitn.it/handle/11572/160808#.WDwwk2ThAfM>

Roberto Caso

E-mail:

roberto.caso@unitn.it

Web:

<http://www5.unitn.it/People/it/Web/Persona/PER0000633#INFO>

<http://lawtech.jus.unitn.it/>

<https://www.robortocaso.it/>

Copyright

Copyright by Roberto Caso



Licenza Creative Commons

Quest'opera è distribuita con [Licenza Creative Commons
Attribuzione - Condividi allo stesso modo 4.0 Internazionale](https://creativecommons.org/licenses/by-sa/4.0/)

La citazione di testi e la riproduzione di immagini costituisce esercizio dei diritti garantiti dagli art. 2, 21 e 33 Cost. e dall'art. 70 l. 1941/633