

Storia e comparazione delle P.A. Profili storici

Andrea Massironi

**LO STATO GIURISDIZIONALE
IN ETÀ MODERNA**

La iurisdictio

- Fino al '700 Stato soggetto non unitario, ma 'contenitore'
 - dà ordine a soggetti minori
- Entità autonome → proprio diritto
- Attività pubbliche svolte da chi detiene il potere
 - ma in forme diverse da oggi
- Organismi diversi auto-organizzati
 - Prestazioni per la vita quotidiana
- Potere centrale uno dei poteri
 - Senza strumenti adeguati → ricorso a corpi

La iurisdictio

- Potere centrale
 - tutela dei diritti dei gruppi intermedi
 - equilibrio tra organismi
 - Sovrano = arbitro
- Potere pubblico → giudicare
- Giustizia – amministrazione
- Apparato di soli giudici → Stato giurisdizionale

La *iurisdictio*

- Primato giurisdizione
- *iurisdictio* → comporre conflitti sociali sulla base di un diritto già dato
 - «*iurisdictio et potestas idem sunt*» (Bartolo da Sassoferrato)
- *iurisdictio* graduabile → gerarchie



La iurisdictio

- Età moderna: potere legislativo ↑
- Consolidare potere + conflitti esterni
- + compiti per lo Stato
- Stato controlla e punisce → giurisdizione
 - ⇒ + compiti per ordinamenti territoriali
- Stato non unitario
 - No monopolio
 - Collaborazione tra forze (equilibrio)

La *iurisdictio*

- Stato giurisdizionale
- Territorio unitario
 - Ma parti non sezioni dell'intero + governo del territorio
- Diritto non sovraordinato
 - Comune, non unico
- Governo
 - Attraverso giurisdizione
- Pluralità - unitarietà

Il principe

- Incide sulla sfera giuridica dei sudditi
 - provvedimenti di carattere generale
 - atti rivolti ai singoli
- Amministra superiore forma di giustizia distributiva
- Dispensatore di benefici
- Solo sovrano può modificare diritti dei sudditi
 - Potere supremo ≠ poteri inferiori

Il principe

- Molte attività → collaboratori
 - consigli del re
 - «Il mio Consiglio non è né un corpo né un tribunale separato da me; sono io stesso che agisco per tramite suo» (Luigi XIV)
- ⇒ No autonomia



I magistrati

- Maggioranza apparati non autonoma
 - servizio
- Ufficiali addetti all'amministrazione dei beni e dei redditi fiscali
 - non hanno potere di comandare
- Ufficiali con potestà delegata
 - regolare, prescrivere, costringere
 - Potere dal principe
 - Magistrati (comandare)

I magistrati

- Attività pubblica ↑
 - risoluzione controversie e punizione crimini una delle incombenze
 - funzioni di finanza e di polizia
- No nuova funzione esecutiva
 - Ma dilatazione funzione giudiziaria
 - ⇒ commistione amministrazione – giustizia
- Amministrare = imporre osservanza regole
 - ⇒ Espansione attività giurisdizionale
 - non nuove funzioni pubbliche

I magistrati

- Magistrature non omogenee
 - professionisti – cariche venali (ereditarie)
- Magistrati ordinari / straordinari
- Ordinari:
 - giurisdizione universale in un luogo
 - più gradi – corte centrale
 - attribuzioni aumentano nel tempo
 - mantenere ordine e giustizia
 - Compiti di amministrazione attiva
 - Norme a contenuto regolamentare (*arrêts de règlement*)

I magistrati

- Straordinari
 - compiti speciali
 - efficienza
 - tanti fori speciali quanti interessi e *status* presenti
- Cmq apparati non autonomi da giurisdizione
- Attività contenziosa < ingiunzioni, ordini, editti...

I magistrati

- Anche attività stragiudiziale percepita come manifestazione della sfera processuale
 - Fondamento potestà di giudicare
 - giudicare – comandare
 - Logiche che prescindono da costruzione di un diritto specifico e unitario
- Non \exists dir. amministrativo perché non \exists amministrazione in senso giuridico (=burocrazia esecutiva statale)
- Funzione amministrativa non ha spazio in questi ordinamenti né può \exists un diritto per regolarla

L'evoluzione (?)

- Società di corpi → Stato giurisdizionale
 - ma cambiamenti...
- Autorità centrale con > potestà normativa
- Apparato giudiziale strumento per progetti di regolazione sociale
 - legge + sanzione giurisdizionale → gestione politica
- Giurisdizione colpisce, non previene
- Aumentano tensioni principe - corpi sociali
 - ⇒ Aumentare capacità coercitiva
 - reprimere ma anche prevenire i conflitti

L'evoluzione (?)

- Legislazioni su aspetti amministrazione interna dei corpi
 - poteri centrali dilatano competenze
 - impostazione rimane sempre quella del contenzioso
- Metà '600 governo non più solo arbitro, ma può anche ridurre libertà
- Lamentele vs amministratori locali
- Richieste di protezione (al sovrano) → Stato paterno
 - prevenzione del male, non solo punizione e correzione
- No superamento stato di privilegi
- Cmq ottica giurisdizionale

L'evoluzione (?)

- Apparati inadeguati per realizzare programmi determinati
- Volontà principe vs autonomia e integrità società di corpi
- Sovrano → fiduciari
 - determinati incarichi, al posto dei magistrati
 - commissari straordinari, con istruzioni speciali
- Uffici subalterni con funzioni istruttorie o esecutive
 - Agenti nominati dai commissari e chiamati commessi

L'evoluzione (?)

- No ∫ amministrazioni contemporanee
 - ufficiali e commissari vecchio ambiente (magistrati)
 - concezione del potere tradizionale
- Apparati non privati dei loro compiti e funzioni
- Strutture // a quella tradizionale
 - intendente → ordinanze (=ordini esecutivi provvisori) se urgenza
 - ricorso al re
- Commissario: attribuzioni amministrative e giudiziarie
 - ∫ magistratura d'antico regime
- ~~Tocqueville (1805-1859)~~



L'evoluzione (?)

- Tradizionali apparati: autonomia & privilegi
 - avversari del principe

⇒ apparato alternativo → commissione

- realizzazione volontà politica
- Ma non nuove funzioni
 - Pur sempre giustizia che il re vuole amministrare in prima persona
 - non ancora autonomia al potere di comandare rispetto a quello di giudicare
- Stato insieme di società