

Le fonti di produzione e le fonti di cognizione

Andrea Galati¹

¹Nel mare del diritto - www.nelmaredeldiritto.it

30 luglio 2023

1 Sommario

2 Le fonti del diritto in una prospettiva storica ed evolutiva
3 ci permettono di osservare e comprendere l'organizzazione
4 della società. Nel testo sono si fornisce una illustrazione
5 delle fonti di cognizione e delle fonti di produzione che
6 caratterizzano l'ordinamento giuridico italiano e inoltre, si
7 fornisce uno spaccato storico teologico da cui è possibile
8 evincere il passaggio dalle fonti fatto alle fonti atto. The
9 sources of law in a historical and evolutionary perspective
10 allow us to observe and understand the organization of
11 society. The text provides an illustration of the sources of
12 knowledge and the sources of production that characterize
13 the Italian legal system, and furthermore, it provides a
14 historical theological insight from which one can deduce
15 the transition from sources of fact to sources of act.

16 L'art. 1 delle disposizioni sulla legge in genera-
17 le del Codice Civile (da qui in poi, preleggi) è
18 rubricato «*fonti del diritto*» ad indicare princi-
19 palmente l'insieme degli atti e dei fatti dai quali
20 ogni ordinamento giuridico – secondo vari i vari
21 procedimenti – crea, modifica o abroga le norme
22 giuridiche tese a regolare una certa collettività.

23 L'art. 1 delle preleggi indica le fonti in modo «*ge-*
24 *rarchico*» nella misura in cui le fonti di grado su-
25 periore prevalgono e attribuiscono valore di pro-
26 duzione normativa alle fonti di grado inferiore. In
27 altre parole, «*il valore di produzione normativa*
28 *può essere attribuito ad un fatto soltanto da una*
29 *norma superiore: e la norma che ne deriva può a*
30 *sua volta attribuire il valore di fonte di produzione*
31 *subordinata ad un ulteriore fatto*»¹.

32 Ancora, le fonti del diritto si distinguono in «*fonti*
33 *atto*» e «*fonti fatto*». In particolare, le «*fonti at-*
34 *to*» sono costituite dalle norme prodotte da un or-
35 gano a cui è attribuito da parte dell'ordinamento,
36 attraverso una «*norma di riconoscimento*», il po-
37 tere di produrre l'atto normativo (in Italia e nel-
38 la gran parte degli ordinamenti giuridici europei,
39 questo potere è attribuito ai Parlamenti). Inve-
40 ce, alle «*fonti fatto*» appartengono tutte le azio-
41 ni e i comportamenti ripetuti in maniera costan-
42 te e uniforme dai consociati nel tempo «*requisi-*

43 *to oggettivo*» e nella convinzione di questi ultimi
44 che l'azione o il comportamento sia riferibile ad
45 un preciso precetto giuridico «*requisito soggettivo*»¹.

47 Accanto alle fonti di produzione vi sono le «*fonti*
48 *di cognizione*» ovvero quegli strumenti che con-
49 sentono ai consociati di poter venire a conoscenza
50 della produzione di una legge da parte degli or-
51 gani preposti a questo. L'art. 1 delle preleggi non
52 dispone sulle fonti di cognizione, tuttavia la Co-
53 stituzione, ai sensi del secondo comma dell'art. 73
54 statuisce che «*le leggi sono pubblicate subito dopo*
55 *la promulgazione ed entrano in vigore il quindi-*
56 *cesimo giorno successivo alla loro pubblicazione,*
57 *salvo che le leggi stesse stabiliscano un termine*
58 *diverso*». In Italia questa funzione è assolta dalla
59 Gazzetta Ufficiale della Repubblica Italiana rego-
60 lata ancora oggi dal Regio Decreto n. 1252 del 7
61 giugno 1923 e ss. mm. in cui vengono quotidianamente
62 pubblicate².

63 Dal punto di vista storico vale la pena evidenziare
64 che i primi aggregati sociali erano perlopiù sorret-
65 ti da consuetudini, non avevano una organizzazione
66 e un corredo normativo formalizzato, ma con
67 il loro evolversi si assistette al passaggio ad or-
68 dinamenti formalizzati e caratterizzati da precise
69 regole scritte di funzionamento³.

70 Nel testo biblico dell'Esodo è riportato che ver-
71 so il 1300 a.c. Mosè ricevette da Dio il compito
72 di liberare il popolo degli israeliti dalla schiavitù
73 dell'Egitto conducendoli a Canaan, la terra pro-
74 messa.

75 In questo brano si scorgono diversi elementi che
76 evidenziano il passaggio dalle fonti fatto alle fonti
77 atto³.

78 E' infatti raccontato un episodio in cui in un pri-
79 mo momento Mosè amministrava la giustizia, as-
80 coltando dalla mattina alla sera i problemi del suo
81 popolo. Un giorno, il suocero Ietro, venutolo a tro-
82 vare, gli consiglia di scegliere tra tutto il popolo
83 uomini integri e retti a cui attribuire il compito
84 di giudicare il popolo sottoponendo invece a Mosè

85 solo le questioni più importanti:

86 «Scegliderai tra tutto il popolo uomini in-
87 tegri che temono Dio, uomini retti che
88 odiano la venalità e li costituirai sopra
89 di loro come capi di migliaia, capi di cen-
90 tinaia, capi di cinquantine e capi di de-
91 cime. Essi dovranno giudicare il popolo
92 in ogni circostanza; quando vi sarà una
93 questione importante, la sottoporranno
94 a te, mentre essi giudicheranno ogni af-
95 fare minore. Così ti alleggerirai il peso
96 ed essi lo porteranno con te»⁴.

97 Ma ancora, è certamente conosciuto l'episodio dei
98 dieci comandamenti consegnati da Dio a Mosè,
99 come segno della nuova alleanza:

100 «Sali verso di me sul monte e rimani
101 lassù: io ti darò le tavole di pietra, la
102 legge e i comandamenti che io ho scritto
103 per istruirli». Mosè si alzò con Giosuè,
104 suo aiutante, e Mosè salì sul monte di
105 Dio»⁵.

106 Al di là degli aspetti teologici e nonostante la
107 complessità del testo biblico, questi episodi rap-
108 presentano il passaggio fra la consuetudine e il di-
109 ritto scritto. In particolare come evidenziato dal
110 giurista Bin, si comincia ad affermare:

111 «L'idea del cammino verso la legge scrit-
112 ta, il "pro cedere", l'iter legislativo;
113 l'idea della separazione tra giudici e il le-
114 gislatore, l'idea della sacralità della leg-
115 ge e del luogo dove essa si crea; l'idea
116 del rappresentante – legislatore che si
117 stacca dal suo popolo; l'idea stessa della
118 scrittura della legge sulla pietra, simbo-
119 lo della sua rigidità e della sua durata;
120 ma anche l'idea che la legge possa esse-
121 re infrante, come furono infrante, spez-
122 zate le tavole di pietra da Mosè, dopo
123 l'adorazione del vitello d'oro: episodio di
124 insubordinazione gravissimo, perché vio-
125 lava il fondamentale principio di qualsia-
126 si ordinamento, cioè il principio di esclu-
127 sività: non avrai altro Dio all'infuori di
128 me»³.

134 3.Roberto Bin, G. P. "Diritto Costituzionale",
135 Giappichelli, 2022.

136 4. "Esodo 18: 21 - 22. La Sacra Bibbia, Versione
137 Ufficiale CEI, 2008", n.d.

138 5. "Esodo 24: 12 - 13. La Sacra Bibbia, Versione
139 Ufficiale CEI, 2008", n.d.

129 Riferimenti bibliografici

130 1.Torrente, A. "Manuale di Diritto Privato",
131 Giuffrè Editore, 2022.

132 2.Sorrentino, F. "Le fonti del diritto italiano",
133 CEDAM, 2023.