

**UNIVERSITA' CARLO CATTANEO - LIUC**

**CORSO DI STORIA DEL DIRITTO MEDIEVALE E  
MODERNO I-II**

**A.A. 2012-2013**

**SCHEMI DELLE LEZIONI  
(materiale riservato agli studenti frequentanti)**

**PARTE II  
(STORIA DEL DIRITTO INGLESE, I)**

# SEZIONE I

## Considerazioni preliminari

- Significato dell'espressione "common law"
- Ambito di operatività della c.l.
- Origine storica:

Guglielmo il Conquistatore (Hastings, 1066)

Domesday book (1085-1086)

"Non vi fu un palmo di terra né (è vergognoso dirlo ma egli non ebbe vergogna di farlo) un bue, una mucca, un maiale non segnato per iscritto"

Organizzazione politica - Organizzazione giuridica

La common law è il sottoprodotto giuridico dell'organizzazione politica normanna (Milsom)

Parallelismo (non solo cronologico) con lo ius commune:

Giurisprudenzialità

Differenze:

- g. giudiziale vs. g. dottrinale
- assenza di codificazione
- assenza di un testo di legge

Significato **specifico** di c.l.:

- common law vs. civil law
- common law vs. equity
- common law vs. statute law

## **Caratteri distintivi della common law**

A) ANTICHITÀ E CONTINUITÀ (Antiquity and continuity)

Giudizio di John Selden

Tradizionalismo giuridico inglese

Matrice storica

Matrice sociologica

B) ASSENZA DI CODIFICAZIONE GENERALE

Ma precisazione: non tutto il diritto è non codificato  
Fenomeno della **consolidation**

## C) PREVALENTE NATURA GIUDIZIARIA

C1) dal punto di vista storico, 4 periodi

- Fino al 1066
- 1066-1485
- 1485-1875
- 1875 ad oggi

due considerazioni sul ruolo dei giudici

- rispetto alla legge
- rispetto alla scienza giuridica

C2) dal punto di vista quantitativo

Fonti del diritto

C3) dal punto di vista qualitativo

Principii fondamentali del diritto inglese

Rapporto giudice/legge

C4) Diritto inglese: pratico, empirico, casistico

Un diritto razionale ma non razionalista:

- 1) diritto non razionalista...

Giudizi di

- O.W. Holmes

- F. Maitland

2) ... ma razionale

Giudizi di

- G. Radbruch
  
- F. Maitland

C5) Diritto tecnico e professionale

Dir. aristocratico

Dir. costoso

C6) Diritto non scritto

## SEZIONE II

### I tre pilastri della common law

#### 1) LE CORTI REGIE

Per almeno 100 anni i Normanni lasciano in vita le corti anglosassoni locali  
COMMUNAL COURTS

SHIRE COURTS, ora COUNTY COURTS

(presiedute dallo sheriff =shire reeve - ufficiale di Contea, vicecomes)

- a) con competenza civile e penale locale (consuetudinaria)
- b) funzionante anche come tribunale regio a livello locale (v. oltre sist. Writs)
- c) originariamente, presieduta anche da Royal justices (precursori degli itinerant justices)

HUNDRED COURTS (Corti di Centena)

Competenza per cause minori, civili e penali

Accanto a queste, sorgono, in epoca normanna, anche corti signorili e feudali:

1) anzitutto la stessa CURIA REGIS (KING'S COUNCIL, CORTE DEL RE) funziona in origine come supremo organo della giurisdizione feudale:

- Il Re è il primo signore feudale del regno (LORD PARAMOUNT) e giudica le controversie fra i primi feudatari del regno (TENANTS-IN-CHIEF, TENENTES IN CAPITE)
- Egli è tenuto ad assicurare anche la pace del regno (KING'S PEACE, v. oltre)

2) a liv. inferiore, agiscono le corti baronali (presiedute dai tenants-in-chief), competenti per le controversie fra vassalli di livello inferiore (sub-concessionari)

3) inoltre, sono attive anche le corti di maniero (MANORIAL COURTS), microcosmi feudali autosufficienti

Su tutte le corti locali domina l'organo di amministrazione della giustizia del re, la CURIA REGIS

Precedente storico nel WITAN sassone: differenze

Competenze di governo della CR

Due differenti configurazioni:

- Great Council
- Common Council (o Permanent Council)

Dal Permanent Council si articoleranno nel tempo le 3 Corti centrali di Westminster

#### A) EXCHEQUER COURT (SCACCARIUM, SCACCHIERE)

- Enrico I
- Enrico II

Competenza triplice

In mat. civile, competenza attivata dal writ QUOMINUS

#### B) COURT OF COMMON PLEAS (1178)

- Composizione mista laici/eccles.
- Dal 1187 a Westminster
- Dal 1215 (Magna Charta), stabilimento definitivo: cl. 17
- 1272: figura del Chief Justice

Rapporto fra Common Pleas e Serjeants-at-law (Servientes ad legem)

Competenza:

- az. debitorie (debt, covenant, detinue)
- az. reali e possessorie
- altri ambiti di competenza

Common pleas è

- la corte più importante
- la corte più qualificata e 'raffinata'
- la corte più malvista e impopolare

C) **KING'S BENCH** (BANCUM REGIS, in. XIII sec.)

Competenza

- per cause che dovevano essere trattate *coram Rege*
- per affari riguardanti la Corona (Pleas of the Crown)
- per cause penali e relative a illeciti civili (torts) - turbativa della King's peace

D) **I GIUDICI ITINERANTI** (ITINERANT JUSTICES)

- Precedente nell'XI secolo: i Royal justices
- Criteri di selezione
- Assise di Clarendon (1166)
- Assise di Northampton (1176)
- Altra forma di giurisdizione itinerante = Justices in eyre (Commission in general eyre, iter), fino al Trecento (epoca del definitivo consolidamento delle corti centrali).
- Ruolo degli i.j. nella formazione della common law

## 2) IL SISTEMA DEI WRITS

La progressiva centralizzazione della giustizia avviene attraverso l'impiego di un determinato strumento: il WRIT (=BREVE)

- Redatto nella *officina brevium* (v. oltre)
- Contenuto e destinatari



Divisi in tre grandi categorie:

- w. relativi a real actions (writ of right)

- w. relativi a personal actions

(w. of debt, detinue, covenant, account = az. di resp. contrattuale)

(w. of trespass = az. di resp. extracontrattuale)

- w. relativi a mixed actions (az possessorie, writ of entry)

Altra distinzione rilevante:

- **Brevia formata** (brevia de cursu, writs of course) - Register brevium, 2° metà XII secolo
- **Brevia magistralia** (brevia de gratia, writs of grace)

Esempi di funzionamento

A) Il **writ of right** nelle sue articolazioni

A1) Praecipe in capite

A2) Writ of right close

B) **Writ of Pone**

v. foto allegata (Writs.jpg)

### 3) IL SORGERE DELLA GIURIA

Ragioni dell'affermazione della giuria

Antichi strumenti altomedievali di risoluzione delle controversie:

Duello

Giuramento

Ordalia

Prova del ferro rovente

Prova dei vomeri roventi

P. dell'acqua fredda e dell'acqua bollente

P. del boccone maledetto

In sostituzione di tutto ciò

1179 *MAGNA ASSISA* (Assise di Windsor, Enrico II)

12 probi viri = *Recognitores*

Verdetto, Verdict = *vere dictum*

valore di testimonianza giurata,  
vincolante per il giudice

In precedenza, piccole assise (*Petty assizes*)

La più importante *Assize of novel disseisin* (*Assisa novae disseisinae*, 1166)

Ragioni dell'adozione della giuria

## SEZIONE III

### Dalla serrata dei writs all'espansione dei *brevia formata*

#### 1) La 'serrata' dei writs

Espansione del numero dei writs ad opera dell'*officina brevium* (Chancery writ Office): Ragioni

Nel 1258, i primi vassalli del regno impongono a Enrico III una 'serrata' dei writs con le *Provvisioni di Oxford* (Provision of Oxford)

Conseguenze della **sclerotizzazione** delle forme di azione

Parziale rimedio per effetto del cap. 24 del II Statuto di Westminster (Edoardo I, 1285)

Writs in consimili casu

Scarso numero di interventi della cancelleria regia

#### 2) Il *writ of trespass* e la sua evoluzione

Natura penale (o extracontrattuale) dell'azione originaria = Transgressio

Presupposto dell'azione:

- aggressione 'vi et armis'
  - t. to person
  - to goods
  - to land
- turbamento della pace del re : "vi et armis ... insultum fecit ... et contra pacem nostram"

Sanzione: penale + risarcitoria

Competenza: King's Bench

**Prima evoluzione:**

venir meno del carattere violento (vi et armis) dell'aggressione: spiegazione

nascita dell'**action of trespass on (upon) the case...**

... ed estensione dell'azione alla materia contrattuale

**Rimedi per l'inadempimento contrattuale prima della serrata dei writs:**

R. Glanvill (fine sec. XII): "I contratti, in generale, non trovano tutela nelle Corti di nostro Signore il Re"

Tutelati solo ctr formali, under seal (w. of covenant)

E ctr reali (w. of debt, w. of detinue)

Non tutelati i ctr consensuali

Questo avverrà con l'evoluzione del **case**

**Prima ipotesi applicativa: inadempimento parziale o difettoso (misfeasance)**

**Humber ferry case, 1348**

**Seconda ipotesi applicativa: causazione indiretta del danno**

**Terza ipotesi applicativa: indempimento assoluto (non feasance)**

a) se esistono obblighi di protezione non adempiuti (dal 1425)

b) **(Assumpsit)** se adempiuta la prestazione da una delle parti (1499-1505)

c) anche se è violato il solo affidamento della parte alla prestazione (indebitatus assumpsit), Slade Case, 1602

Lecture contrastanti del caso Slade:

Edward Coke (XVII sec.)

William Blackstone (XVIII sec.)

**Curiosità: Court of Exchequer Chamber (XIV sec.)**

### **3) Il writ of trover**

Altra evoluzione dell'originario Trespass nell'ambito dello spossessamento mobiliare (metà XVI secolo)

- Presupposto: smarrimento di un bene mobile e conversion
- Rimedio: risarcimento del danno
- Evoluzione del trover

Considerazioni conclusive sull'evoluzione del trespass e sui suoi limiti