Diritto civile
Corso P-Z

Lezione
Il metodo casistico

Prof. Giovanni Pascuzzi

Metodo casistico

- Pluralità di accezioni

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

Significati

- 1. La parola «metodo» rimanda all'approccio da utilizzare nella riflessione giuridica.
  - Gino Gorla ha attinto proprio all'espressione metodo casistico per proporre un modo nuovo d'indagine giuridica anche come reazione a talune impostazioni formalistico-concettuali che attribuiscono un ruolo marginale se non inesistente alla giurisprudenza.
  - L'intera costruzione giuridica romana e la riflessione da essa scaturita, ancora oggi parte integrante della nostra cultura, muoveva proprio dai casi

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

Significati

- 2. La parola «metodo»: sinonimo di tecnica di insegnamento.
- La parola caso:
  - Analisi della giurisprudenza
  - Casi inventati
- Il metodo casistico può essere utilizzato:
  - tanto da chi abbraccia una concezione topico-problematica.
  - quanto da chi sposa una concezione più sistematico-dogmatica.
- L'approccio casistico:
  - può indicare la volontà di battere strade meno formalistiche
  - può essere ridotto a semplice espediente per memorizzare le regole astratte che sole contengono la soluzione ad ogni problema.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

Significati

- L’analisi dei casi (giurisprudenziali o inventati) può essere semplicemente una parte marginale o anche cospicua di una classica lezione frontale.
  - Il relatore, cioè, può riferire gli orientamenti giurisprudenziali nell’ambito della trattazione dell’argomento che gli è stato affidato. A volte la scelta di tenere una determinata lezione viene fatta proprio per informare dell’esistenza di importanti *revirement* giurisprudenziali e riflettere sull’impatto che essi possono avere.
- Oppure l’analisi dei casi può essere una strategia che attribuisce un ruolo attivo al soggetto che apprende.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

1. L'ANALISI DEI CASI GIURISPRUDENZIALI

- Molti studenti escono dalle nostre Università
  - senza aver mai letto una sentenza;
  - oppure avendo una scarsa conoscenza della struttura delle sentenze ad esempio perché ignorano la distinzione tra *ratio decidendi* ed *obiter dicta*;
  - senza saper individuare e distinguere gli argomenti che il giudice ha usato per giungere alla decisione;
  - senza essere in grado di reperire la giurisprudenza su un determinato argomento perché non hanno mai usato un Repertorio o compulsato una banca dati giuridica.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

1. L'ANALISI DEI CASI GIURISPRUDENZIALI

- Così Gino Gorla sintetizzava l'efficacia dello studio dei casi giurisprudenziali:
  - Lo scopo o uno degli scopi del *case method* è quello di dare allo studente una visione dell'interno del procedimento, pel quale il problema giuridico, posto nei fatti della lite, trova la sua soluzione, del procedimento, cioè, pel quale il diritto nasce dal fatto: *ex facto oritur ius*, *the law emerges from the facts*. L'atteggiamento dogmatico, insistono gli americani, deve cedere, nella società moderna, ad un *problem solving spirit*….. Un altro pregio del *case method*, in senso lato, vedrei nella inerente, e talvolta esplicita, esigenza di abituare lo studente ad una espressione ordinata, concisa e per punti rilevanti delle questioni che deve discutere…. Inoltre esso pone innanzi agli occhi dei giovani, in tutta la sua importanza, la funzione del potere giudiziario nella società. 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.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

1. L'ANALISI DEI CASI GIURISPRUDENZIALI

- Esempio dal film: The paper chase
- https://www.youtube.com/watch?v=qx22TyCge7w

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY
Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

1. L'ANALISI DEI CASI GIURISPRUDENZIALI

- Leggere e studiare le sentenze aiuta:
  - ad individuare i problemi di natura giuridica attraverso l'enucleazione dei fatti all'origine della controversia così come ricostruiti dal giudice estensore nella narrativa;
  - a differenziare i problemi isolando gli elementi che distinguono gli uni dagli altri;
  - a comprendere le modalità attraverso le quali i giudici hanno risolto la controversia; e quindi: a comprendere dapprima le regole che i giudici hanno ritenuto disciplinassero il caso e poi l'iter argomentativo seguito;
  - a riconoscere le opzioni di politica del diritto sottese ad ogni soluzione;
  - ad affinare la capacità di elaborare un pensiero autonomo attraverso la possibile critica all'intera sentenza o ad alcuni suoi passaggi;
  - ad individuare le possibili traiettorie per sostenere in via autonoma e, se possibile, originale, una diversa soluzione del caso alla base della controversia.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

1. L'ANALISI DEI CASI GIURISPRUDENZIALI

Obiter dicta di Cass. 6323/2000

Autorevole parte della dottrina ha però criticato il riferito orientamento giurisprudenziale rilevando che l'argomento letterale di cui al citato articolo 1328 c.c. – con riferimento alla specifica menzione sia della possibilità che la proposta venga revocata fino al momento della conclusione del contratto, sia della necessità che la revoca dell'accettazione pervenga al proponente prima dell'accettazione – non può essere ritenuto decisivo in quanto la detta previsione normativa deve essere valutata non isolatamente ma nel contesto complessivo della disciplina dettata dagli articoli 1334 e 1335 c.c. in tema di atti recettizi e, in particolare, di proposta, accettazione e loro revoca. In proposito il primo dei citati articoli dispone che gli atti unilaterali recettivi producono effetto dal momento in cui pervengono a conoscenza del destinatario, mentre il secondo precisa che la proposta, l'accettazione e la loro revoca si reputano conosciute al momento in cui giungono all'indirizzo del destinatario.

Critica all'argomento a contrario (letterale)

Argomento sistematico

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY
Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

2. I CASI NELL'APPROCCIO DI PROBLEM SOLVING.

- Sub 1. Casi giurisprudenziali: vicende già ben definite, in quanto descritte nella narrativa per quel che riguarda le circostanze fattuali, ed anche risolte dalla Corte adita dalle parti coinvolte.
- Questi tipi di casi, però, non aiutano gli studenti a familiarizzare con le tecniche che occorre utilizzare per giungere autonomamente alla soluzione di un problema giuridico.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

2. I CASI NELL'APPROCCIO DI PROBLEM SOLVING.

- L'analisi dei casi può assumere anche una struttura diversa da quella propria dello studio delle sentenze.
- Si possono anche ideare dei casi ipotetici e chiedere agli studenti di risolverli.
- L'importanza di questo tipo di tecnica è testimoniato dall'esistenza di un autonomo genere letterario incentrato su casi inventati utili a fini didattici.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

2. I CASI NELL'APPROCCIO DI PROBLEM SOLVING.

- Jhering
  - è stato il primo professore tedesco ad aver affiancato stabilmente le esercitazioni su casi pratici all'insegnamento tradizionale preoccupandosi di costruire anche il genere letterario che propiziasse questo tipo di sviluppo: si veda il suo *Civilrechtsfälle ohne Entscheidungen*, (Casi di diritto civile senza soluzioni) pubblicato nel 1847.
- Emanuele Gianturco, nel 1884, pubblicò la sua *Crestomazia di casi giuridici in uso accademico*.
- Gli eserciziari di Trabucchi e di Trimarchi.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

2. I CASI NELL'APPROCCIO DI PROBLEM SOLVING.

- A) Concepire casi non controversi che possono essere risolti semplicemente applicando, quasi in modo meccanico, le nozioni apprese nei manuali istituzionali.
  - Si pensi ad un caso formulato questi termini: Caio ruba le fedi d'oro di Tizio e di Sempronia e le fonde; chi è il proprietario del blocchetto di oro che ne risulta?
    - Basta far riferimento all'articolo 939 del codice civile per trovare la risposta.
  - In tale prospettiva gli esercizi sono utili semplicemente a spiegare meglio le regole o gli istituti che si intende insegnare ed, eventualmente, come strumenti per verificare l'effettivo apprendimento.
- B) Si possono concepire casi più complessi, nei quali la risposta non è affatto scontata e che consentono una personale rielaborazione della conoscenza da parte di chi risolve l'esercizio.
  - A ben vedere l'esame di Stato per diventare avvocati intende far leva proprio sui vantaggi offerti da questo tipo di alternativa quando prescrive che le prove scritte si sostanzino nella redazione di un parere motivato, da scegliere tra due questioni in materia regolata dal codice civile e dal codice penale (art. 46 della l. 247/2012).

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

2. I CASI NELL'APPROCCIO DI PROBLEM SOLVING.

- L'approccio di problem solving consente di imparare:
  - 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 dichiarativa 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;
  - 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;
  - ad esporre in pubblico contraddittorio la soluzione del caso così da affinare le tecniche di comunicazione orale più efficaci.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

2. I CASI NELL'APPROCCIO DI PROBLEM SOLVING.

- Di seguito due casi estratti dalla citata *Crestomazia di casi giuridici in uso accademico* di Emanuele Gianturco:
  - XI. Giuseppe Vespucci, cittadino italiano domiciliato a Parigi, nel 1830 acquistò la cittadinanza francese e condusse moglie francese. Costei nell'ottobre del 1838, mentre era in viaggio per l'Italia, partorì a Marsiglia un maschio, cui fu dato il nome di Paolo, e che rimase in Genova presso l'avo paterno sino al 25° anno: se ne allontanò soltanto nel 1860 per prendere parte insieme con Garibaldi alla spedizione del Mille. Deve egli considerarsi come cittadino italiano o come francese?
  -
  - XIV. Allineata una strada nazionale, rimasero libere e sottratte all'antica destinazione alcune zone di terreno laterali: sopra una di esse Tizio edificò un muro e ne ebbe il possesso per oltre 30 anni. In seguito il Municipio ne chiede giudizialmente l'abbattimento per far salvi i suoi diritti sulla strada pubblica. Quali eccezioni possono opporsi alla sua domanda?

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

2. I CASI NELL'APPROCCIO DI PROBLEM SOLVING.

- Un caso assegnato all'esame di Stato per diventare avvocati.
  - La società Alfa è concessionaria di una casa automobilistica società Beta per la vendita in ambito locale. In considerazione della contingente situazione di difficoltà economica, soprattutto in relazione alla generale contrazione degli acquisti degli automobili, la casa automobilistica società Beta rappresenta con ripetute missive alla società concessionaria la necessità di modificare in senso a se più favorevole le condizioni economiche previste nel contratto, in particolare di procedere ad una diversa regolamentazione pattizia della misura del prezzo da applicarsi per la vendita tra le parti. Poiché la società Alfa dichiara, mediante lettera raccomandata, di non essere disponibile ad una modifica delle previsioni contrattuali nel senso richiesto, la società automobilistica Beta si avvale del diritto di recesso *ad nutum* previsto in suo favore dal contratto di concessione stipulato tra le parti. Il candidato, assunte le vesti di difensore della società concessionaria Alfa rediga parere motivato, illustrando gli istituti e le problematiche sottese alla fattispecie; in particolare, analizzi il candidato, la questione sotto il profilo dell'applicabilità alla fattispecie dell'istituto dell'abuso del diritto.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

2. I CASI NELL'APPROCCIO DI PROBLEM SOLVING.

- Procedure necessarie ad affrontare e risolvere i problemi.
  - comprendere il problema, trovare la regola che disciplina il problema, applicare la regola al problema.
- Fase della ricerca del diritto applicabile
- Si deve quindi passare alla fase risolutiva applicando le regole operazionali trovate al caso prospettato.
  - Strade argomentative che si possono adottare per risolvere un problema.
- Se viene richiesta la redazione di un elaborato scritto c'è anche l'opportunità di approfondire le tecniche di redazione di scritti giuridici.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

3. LA COSTRUZIONE DEL CASO (IMPARARE A RICONOSCERE E FORMALIZZARE I FATTI GIURIDICAMENTE RILEVANTI).

- Ciò che quotidianamente un avvocato fa è ascoltare storie da parte dei clienti ed enucleare all'interno di queste gli elementi rilevanti utili a configurare un problema giuridico (scartando quelli che, viceversa rilevanti non sono).
- Saper individuare un caso, ovvero gli elementi che costituiscono la fattispecie concreta cui applicare le regole per essa previste così da raggiungere una soluzione, costituisce una autonoma abilità.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

3. LA COSTRUZIONE DEL CASO (IMPARARE A RICONOSCERE E FORMALIZZARE I FATTI GIURIDICAMENTE RILEVANTI).

- Ciò che viene elaborato nella formazione della fattispecie concreta non è senz'altro già stabilito.
- La determinazione del caso giuridico dipende dalla conoscenza, selezione e interpretazione dei fatti.
- In un'indagine su tali funzioni logiche si dovrebbe poter rispondere anche alla domanda relativa alla costruzione del caso giuridico.
  - In che modo il caso viene costruito come caso giuridico?
  - Cos'è determinante in questo processo, da quali princìpi viene guidato, e come si specifica il suo sviluppo?

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

3. LA COSTRUZIONE DEL CASO (IMPARARE A RICONOSCERE E FORMALIZZARE I FATTI GIURIDICAMENTE RILEVANTI).

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY
Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

4. Casi e strategie processuali.

- L’avvocato penalista deve valutare le ipotesi antagoniste sulla base degli elementi di prova raccolti a carico dell’imputato e di quelli a favore di cui dispone e, quindi, scegliere la linea di difesa da seguire.
- Ad esempio dovrà scegliere se ricorrere a riti alternativi (giudizio abbreviato o patteggiamento) oppure perseguire la strada del giudizio ordinario tentando di confutare la tesi accusatoria ovvero di prospettare controipotesi.

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu

5. Scrivere regole per risolvere problemi.

- Ma i giuristi affrontano anche altre tipologie di problemi.
- Ad esempio quando redigono dei contratti essi non fanno altro che scrivere regole per dare un certo assetto agli interessi delle parti desiderose di risolvere un loro problema.

- [Rinvio]

HOME | CHI SONO | PUBBLICAZIONI | ATTIVITÀ DIDATTICA | BLOG | CONTATTI | PRIVACY POLICY

Giovanni Pascuzzi
Tracce Digitali
www.giovannipascuzzi.eu