

# Indice

	<i>pag.</i>
Avvertenza preliminare	XVII
Oggetto, finalità e svolgimento del volume	XIX

## Parte Prima

### Diritto ecclesiastico, Comparazione giuridica, Costituzionalismo multilivello

#### Capitolo Unico

#### Diritto ecclesiastico e comparazione giuridica al tempo delle “crisi” tra vocazione naturale e nuove emergenze

1. Un nuovo scenario	3
2. Il superamento della dimensione statale. Dinamiche istituzionali	5
3. Questioni di sostanza. Le emergenze della società multireligiosa e multiculturale	6
4. La trasformazione sociale e la “crisi” delle categorie giuridiche tradizionali	8
5. Una irriducibile complessità	14
6. La polarizzazione dialettica unità/differenziazione	15
7. Riscontri scientifico-analitici (e didattici). La comparazione giuridica	16
8. ( <i>Segue</i> ) ... il diritto ecclesiastico	18
8.1. In particolare, diritto ecclesiastico e contemporaneità giuridica. L’ambivalenza della religione e l’incerta tenuta della distinzione tra pubblico e privato	18
8.2. ( <i>Segue</i> ) ... la duplice dimensione del diritto ecclesiastico e la problematica centralità della libertà religiosa	21

	<i>pag.</i>
8.3. Diritto ecclesiastico e comparazione giuridica. Una vocazione naturale	22
8.4. ( <i>Segue</i> ) ... la specificità del diritto ecclesiastico e l'«uso <i>intraordinamentale</i> o <i>endosistemico</i> del metodo comparativo»	24
9. Prime conclusioni: ordinamenti giuridici e interessi religiosi tra distinzione e integrazione. Note di sintesi e di progetto	25

## Parte Seconda

### Il diritto ecclesiastico nella legalità (multiforme e) multilivello

#### Capitolo Primo

#### La dimensione nazionale del diritto ecclesiastico: percorsi evolutivi

*di Ivana Vecchio Cairone*

1. Premessa	31
2. Credenze di fede e Stato di diritto	32
2.1. In particolare, negli Stati cattolici europei del XIX secolo	33
2.2. L'opposizione della Chiesa cattolica	36
2.3. Alle radici della differenziazione europea. Le Chiese territoriali di Stato	37
3. Credenze di fede e Stato totalitario	38
3.1. Una rinnovata convergenza di interessi	38
3.2. Il rinvigorismento del sistema concordatario	39
3.3. Il legame Chiesa cattolica-Stato autoritario	40
4. Credenze di fede e Stato democratico pluralista	42
4.1. I caratteri distintivi dello Stato democratico pluralista	45
4.2. Un diverso modo di porsi nei confronti del fatto religioso	48
4.3. La complessificazione dei temi della neutralità e della non identificazione	53
5. Sviluppi recenti. Credenze di fede e trasformazioni della democrazia contemporanea. Il traguardo dell'integrazione sovranazionale	56

**Capitolo Secondo**  
**La tipicità del diritto ecclesiastico italiano:**  
**direttrici costituzionali**

1. Avvertenze preliminari	65
2. La Costituzione italiana e il fatto religioso: il “peccato” originale	70
3. Il “microsistema costituzionale” del diritto ecclesiastico	72
4. La centralità interpretativa ed il carattere costruttivo della libertà religiosa: le ragioni costituzionali	73
5. Problematicità intrinseche e dinamiche recenti	74
5.1. Il carattere estensivo delle istanze di protezione religiosamente motivate	74
5.2. Il carattere pluridimensionale della libertà religiosa ed il rinnovarsi della sua tensione interna	76
5.3. Il ruolo pubblico delle religioni	78
6. Riscontri di ordine costituzionale. Principi ed applicativi	80
7. Le norme dedicate: garanzie di libertà (ovvero di protezione)	80
8. Garanzie ordinamentali: rapporti	81
9. Garanzie di partecipazione: sussidiarietà	82
10. Il principio supremo di laicità dello Stato	82
11. Dalla laicità alla (mera) aconfessionalità: percorsi ed esiti	83
12. Per riassumere, la tipicità italiana al cospetto delle dinamiche sovranazionali. Fatti e aspettative	85

**Capitolo Terzo**  
**Il diritto ecclesiastico nei percorsi**  
**del diritto sovranazionale europeo:**  
**profili problematici**

1. La duplice anima del diritto ecclesiastico ed il tendenziale superamento dell’orizzonte statale	91
2. Dalla distinzione all’integrazione: la dimensione sovranazionale	92
3. In particolare, i diversi circuiti dell’integrazione europea	95
3.1. Il circuito dell’integrazione economica e monetaria (e, più ampiamente, politica)	95
3.2. Il circuito dei diritti (rinvio)	97
3.3. Le (incerte) prospettive di convergenza tra i due circuiti	98
4. Le ricadute ecclesiasticistiche del diritto sovranazionale europeo	100
4.1. In particolare, quanto al circuito dell’integrazione istituzionale. Il riconoscimento del ruolo pubblico delle religioni nell’art. 17 del Trattato di Lisbona. Il contenuto della disposizione	102
4.2. Il suo (incerto e problematico) significato	103

	<i>pag.</i>
5. Le ricadute ecclesiasticistiche del circuito sovranazionale dei diritti (rinvio)	104
6. La convergenza dei circuiti dell'integrazione e il diritto ecclesiastico c.d. europeo tra legittimazione democratica e tutela multilivello dei diritti e delle libertà (anche religiose). Criticità ricorrenti e prospettive incerte	105

## Parte Terza

### Il fatto religioso nel sistema della Convenzione europea dei diritti dell'uomo

#### Capitolo Primo

##### Il sistema della Convenzione europea dei diritti dell'uomo

1. Presupposti di efficacia della tutela sovranazionale dei diritti e delle libertà fondamentali: valore delle norme convenzionali e loro giustiziabilità	109
2. Il valore della CEDU: a) forza passiva ...	110
3. ... b) forza attiva	112
4. Le norme convenzionali quale parametro interposto nel giudizio di legittimità costituzionale	115
5. L'obbligo di interpretazione conforme gravante sul giudice nazionale. Il sistema della Convenzione	117
6. La giustiziabilità e il suo presidio. La Corte europea dei diritti dell'uomo	120
7. Composizione e funzionamento	121
8. Competenza	123
9. Il carattere sussidiario della tutela convenzionale giurisdizionale ed il previo esaurimento dei rimedi interni	124
10. L'« <i>importante pregiudizio</i> » quale ulteriore condizione di ricevibilità dei ricorsi	125
11. Gli effetti delle pronunce	125
12. Diritti e libertà fondamentali v. specificità nazionali: il margine di apprezzamento nella legalità convenzionale	127
13. Sviluppi ulteriori. Il margine di apprezzamento tra Corte EDU e Corte costituzionale	129

**Capitolo Secondo**  
**La Convenzione europea dei diritti dell'uomo**  
**e il fatto religioso. Le norme**

1. Notazioni preliminari	135
2. I richiami espliciti: la libertà di religione (art. 9 CEDU)	137
2.1. Contenuti	138
2.2. Possibili limitazioni (posizione del problema e rinvio)	139
3. ( <i>Segue</i> ): il divieto di discriminazioni a motivo (tra l'altro) della religione (art. 14 CEDU)	140
4. Il carattere estensivo delle disposizioni in tema di disciplina giuridica del fatto religioso (rinvio)	141
5. Tutela convenzionale e tutela nazionale della libertà religiosa tra distinzione e integrazione. Considerazioni di sintesi e problematiche	141

**Capitolo Terzo**  
**L'interpretazione della Corte di Strasburgo.**  
**Profili evolutivi e ricostruttivi**

1. La Corte di Strasburgo e la libertà religiosa: notazioni preliminari	145
2. Le chiavi di lettura nella dottrina italiana	149
2.1. La progressione evolutiva per fasi	150
2.2. L'analisi quantitativa	152
2.3. Le letture "integrate" della giurisprudenza della Corte EDU e l'impatto della Convenzione sul diritto ecclesiastico italiano	153
2.4. Il conflitto con le giurisdizioni domestiche quale elemento di potenziale disomogeneità interna alla giurisprudenza CEDU	155
3. Fondamento e contenuti della libertà religiosa nella giurisprudenza della Corte: un (breve) sguardo d'insieme	156
3.1. Libertà individuale	157
3.2. Libertà collettiva	159
4. Tra libertà religiosa e legalità/laicità: ancora sul margine di apprezzamento	159
5. Considerazioni di sintesi e di prospettiva	163

**Parte Quarta**  
**L'Italia dinanzi alla Corte di Strasburgo.**  
**Casi e questioni particolari in tema di**  
**libertà di religione (e laicità)**

**Capitolo Primo**  
**Diritti della Convenzione, relazioni interordinamentali**  
**e meccanismi pattizi di rinvio al diritto confessionale:**  
**il caso *Pellegrini***

1. Cenni di inquadramento sistematico	167
2. Il <i>focus tematico</i> . La giurisdizione ecclesiastica matrimoniale e le sue peculiarità	169
3. Il caso <i>Pellegrini</i> : la fattispecie e la decisione	173
4. Le argomentazioni della Corte EDU	175
5. Le reazioni della dottrina	177
6. Tanto rumore per nulla? (ovvero, uno sguardo retrospettivo)	179

**Capitolo Secondo**  
**Diritti della Convenzione**  
**e istituti bilateralmente convenuti:**  
**il caso *Spampinato***  
*di Carmela Elefante*

1. Cenni di inquadramento sistematico	183
2. Il sistema italiano di finanziamento delle confessioni religiose. In particolare, l'otto per mille	184
2.1. I tratti essenziali	184
2.2. Le principali criticità normative e applicative nelle valutazioni della dottrina	186
3. Il caso <i>Spampinato</i> : una decisione di manifesta infondatezza (ovvero di inammissibilità nel merito)	188
4. Le argomentazioni della Corte EDU	189
5. Sviluppi recenti. L'otto per mille al vaglio della Corte dei Conti	190

**Capitolo Terzo**  
**Identità religiosa collettiva, libertà di espressione,**  
**diritto di difesa:**  
**il caso *Lombardi Vallauri***

1. Cenni di inquadramento sistematico	197
2. Libertà dell'istituzione universitaria e libertà del singolo docente nell'impostazione dell'art. 10.3 dell'Accordo tra Italia e Santa Sede	202
3. Il caso <i>Lombardi Vallauri</i> : il fatto e la decisione	203
4. Le motivazioni della Corte EDU	204
5. Alcune considerazioni	209

**Capitolo Quarto**  
**Libertà religiosa e diritto all'istruzione**  
**(passando dalla laicità): il caso *Lautsi***  
*di Carmela Elefante*

1. Cenni di inquadramento sistematico	215
2. L'esposizione del crocefisso nella scuola pubblica e la parabola della laicità italiana	218
3. Il vaglio della Corte EDU: la decisione della Seconda sezione	221
4. La diversa soluzione della <i>Grande Chambre</i>	225
5. Alcune considerazioni	230

**Capitolo Quinto**  
**Libertà religiosa come diritto all'eccezione**  
**e servizio pubblico: il caso *Sessa***

1. Cenni di inquadramento sistematico	233
2. Il caso <i>Sessa</i> : la fattispecie e la decisione	234
3. L'estensione oggettivo-materiale della tutela predisposta dall'art. 9 quale questione di fondo della decisione	235
4. Gli argomenti della Corte	238
5. Alcune considerazioni	241

**Capitolo Sesto**  
**Libertà religiosa come libertà dalla religione,**  
**rispetto della vita privata e familiare,**  
**libertà delle scelte affettive: il caso *Oliari***

1. Libertà religiosa, libertà dalla religione, laicità	245
2. Il <i>focus</i> tematico: il riconoscimento giuridico delle unioni omosessuali	247
3. Il caso <i>Oliari e altri c. Italia</i> : la fattispecie e il tenore della decisione	248
4. Il diritto interno: diritto alle relazioni affettive e diritto al matrimonio	248
5. Le motivazioni della Corte EDU	251
5.1. L'obiettivo (reale) delle censure	252
5.2. La tutela delle coppie omosessuali nella prospettiva del rispetto della vita privata e familiare. Principi generali in tema di obblighi positivi gravanti sugli Stati <i>ex art. 8</i> della Convenzione	253
5.3. I precedenti giurisprudenziali specifici	254
5.4. Le ricadute sul caso di specie: l'impatto delle misure nazionali	255
5.5. La (non) valutazione in punto di margine di apprezzamento	258
6. Alcune considerazioni	261

**Capitolo Settimo**  
**Libertà religiosa, libertà dalla religione,**  
**questioni di inizio vita:**  
**i casi *Costa e Pavan e Parrillo***

di *Carmela Elefante*

1. Il <i>focus</i> tematico: la procreazione medicalmente assistita	265
2. Il diritto interno. La legge n. 40 tra impianto originario e sviluppi giurisprudenziali	267
3. Il caso <i>Costa e Pavan c. Italia</i> : la fattispecie e la decisione	279
4. Le argomentazioni della Corte	280
5. Il caso <i>Parrillo c. Italia</i> : la fattispecie e la decisione	283
6. Le argomentazioni della Corte	285
7. Alcune considerazioni	289



## **Parte Quinta**

### **Convenzione europea e Corte di Strasburgo dinanzi al giudice “ecclesiasticista” italiano. Brevi spunti per una (provvisoria) chiusura del cerchio**

#### **Capitolo Unico**

#### **Il diritto convenzionale nell’applicazione del giudice italiano. Frammenti confermativi di una relazione incerta**

1. Premessa	293
2. Un primo esempio. La costruttività dell’argomento convenzionale in Cass., Sez. Un., n. 16379 del 2014	294
2.1. L’occasione. Il contrasto giurisprudenziale e la sua composizione	295
2.2. L’impatto del diritto convenzionale. In particolare, la rilevanza autonoma del “matrimonio rapporto” ...	299
2.3. ( <i>Segue</i> ) ... caratteri ed effetti della convivenza come coniugi	300
3. Risultanze contraddittorie. L’approccio limitativo di Corte cost. n. 52 del 2016	303
3.1. L’occasione. Il conflitto e la decisione della Corte	304
3.2. Il contenimento dell’effetto conformante del diritto convenzionale e la specificità del diritto interno	305
4. In sintesi, i possibili “usi” dell’argomento convenzionale: comparare (o solo richiamare) per adeguare o per distinguere (ma forse, in fondo, sempre per confermare)	306
 <b>Per concludere senza concludere. Il diritto ecclesiastico e la legalità convenzionale tra presente instabile e futuro incerto</b>	 309