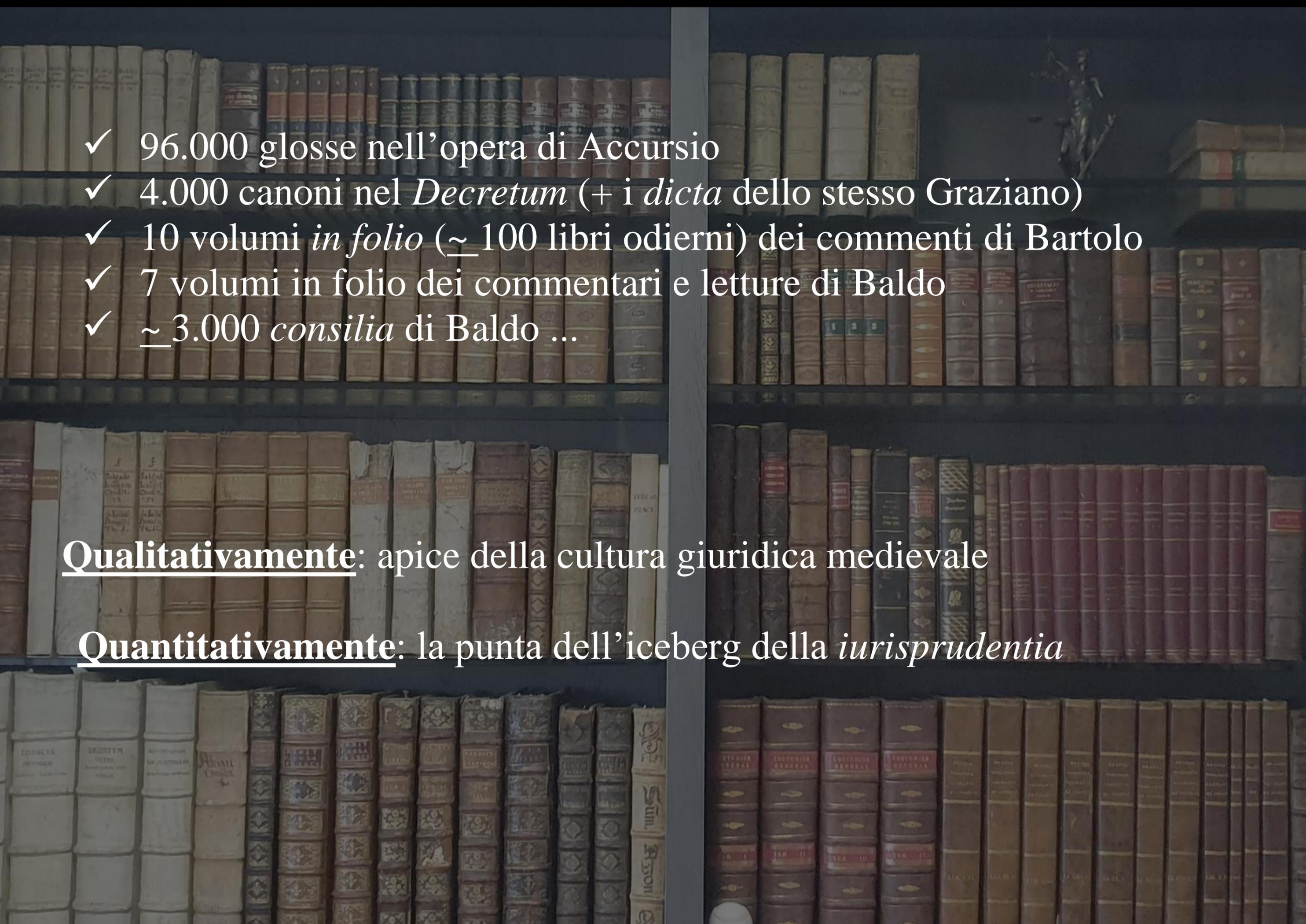


Il metodo di ragionamento dei commentatori è riassunto bene in uno schema didattico-mnemonico da Matteo Gribaldi Mofa (nella sua opera *De methodo ac ratione studendi libri tres*, Lione, 1541).

- I. Praemitto** *introduzione all'analisi del testo e prima interpretazione letterale;*
- II. Scindo** *divisione del testo nelle sue parti logiche, con la definizione di ciascuna delle figure che vi si riferiscono e con la loro concatenazione attraverso le nozioni dialettiche di genere, specie, ecc.;*
- III. Summo** *sulla base di questo ordine logico, rielaborazione sistematica del testo;*
- IV. casumque figuro** *enunciazione di casi paralleli, esempi, precedenti giudiziari;*
- V. perlego** *lettura «completa» del testo, ossia lettura alla luce del contesto logico e istituzionale costruito nelle fasi precedenti;*
- VI. do causas** *indicazione della natura dell'istituto (causa materiale), delle sue caratteristiche distintive (causa formale), della sua ragione d'essere (causa efficiente) e delle sue finalità (causa finale);*
- VII. connoto** *ulteriori osservazioni, indicazione di regole generali (brocardi) e di opinioni di giuristi celebri*
- VIII. obiicio** *obiezioni all'interpretazione proposta, così rivelando il carattere dialettico delle opinioni sui problemi giuridici, e infine repliche, con ampia utilizzazione degli strumenti della dialettica aristotelico-scolastica*

- 
- ✓ 96.000 glosse nell'opera di Accursio
 - ✓ 4.000 canoni nel *Decretum* (+ i *dicta* dello stesso Graziano)
 - ✓ 10 volumi *in folio* (\sim 100 libri odierni) dei commenti di Bartolo
 - ✓ 7 volumi in folio dei commentari e letture di Baldo
 - ✓ \sim 3.000 *consilia* di Baldo ...

Qualitativamente: apice della cultura giuridica medievale

Quantitativamente: la punta dell'iceberg della *iurisprudencia*

Fenomeno della “prammattizzazione” del diritto:

- a fronte dell'afflato speculativo e teorico dei Glossatori
 - e delle raffianante costruzioni teoriche dei commentatori...
- ...la scienza giuridica, progressivamente (nel XV secolo), comincia ad assumere connotati più pratici, legati soprattutto alla prassi giudiziaria.

Consilia

```
graph TD; A[Consilia] --> B[consilium sapientis iudiciale]; A --> C[consilium pro veritate];
```

consilium sapientis iudiciale

Parere reso da un *doctor iuris* ad un giudice nel corso del processo.

Vincolante per la decisione.

consilium pro veritate

Parere richiesto a un *doctor iuris* da una parte per allegarlo in giudizio.

160

LIBER

aliqua causa consulenda fuerit commissa, teneatur & debeat ad petitionem partium vel alterius earum, suum consilium clausum & suo sigillo obfirmatum super causa ad quam consulendam assumptus fuerit dedisse, vel misisse in scriptis ad banchum officij iudicis seu officialis, coram quo quæstio pendebit siue tractabitur infra saltem dies xx. à die sibi transmissorum actorum & per eum receptorum connumerandos: nisi de communi partium voluntate remanserit. Alioquin cadat ab assumptione & commissione prædicta: ad quam ulterius assumi non possit, sed iterum fiat commissio & fieri debeat prædicta, seruatis modo & forma suprascriptis: & interea pro dicto antecedenti tempore dierum xx. non currat instantia, donec sequens commissio facta sit. Et salarium dicti sapientis assumpti taxari debeat arbitrio iudicis de medio pro meritis causæ & facundia sapientis prædicti: & taxatū deponi debeat, & in sequestro maneat penes notariū causæ: donec ipse sapiens assumptus suū dederit consiliū modo & forma prædictis. Et si qua partiū solueret integrè salariū, altera pars compellatur per iudicem realiter & personaliter ad restitutionem partis salarij sibi contingentis: dummodo alieno nomine interueniens occasione prædicta molestari non possit. Et quòd sapiens assumptus, cui committetur causa consulenda, teneatur & debeat ex actis sibi datis & allegationibus partium factis de meritis causæ, ac etiam de expensis consulere in ipso eodem consilio. Et si non consuluerit de ipsis expensis, tunc iudex de medio teneatur de ipsis expensis dicere, & victū victori in expensis condemnare vel absoluere. Et quòd iudex de medio, coram quo dicta quæstio ventilabitur, teneatur & debeat præcisè sequi consilium sapientis assumpti ad consulendum, secundum formā consilij sibi dati per ipsum. Quæ omnia etiam locum sibi vendicent in quacunque causa summaria, in qua sapientis consilium peti potest secundum formam statutorum communis Vicentiæ.

BALDI
VBALDI PERVSINI
 IVRISCONSULTI
 Omnium concessu doctissimi pariter & acutissimi,
CONSILIORVM, SIVE
 RESPONSORVM,
 VOLV MEN PRIMVM.

HAC NOVISSIMA EDITIONE
 recognitum, pluribusq; in locis accuratissime castigatum;
 CVM QVAESTIONIBVS, SVMMARIIS,
 Et Indice locupletissimo.



VENETIIS, MDLXXV.

1 In Christi nomine. † Licet filie sit reli-
 ctum pro dote, non
 tamen per hoc est hæres instituta, nec habet ius accrescendi,
 si hæres institutus repudiat, argu. ff. de iure dotium. l. mulier
 bona. & ff. de hære. insti. l. qui nolebat. C. de hære. insti. l. quo-
 tiens. & ita intelligitur filia præterita: nec valet testamentum
2 de rigore iuris civilis. & hoc quo ad primum punctum. † Se-
 cundo quaeritur, cum filia fuit substituta masculino sub hac for-
 ma, quod succedat tali modo, quod toto tempore vitæ ipsius
 filie gaudere debeat dictis bonis, & mortua dicta filia prædi-
 cta bona debeant pervenire in fratre, salvo quòd dicta filia pos-
 sit testari de fructibus mediæ temporis: modo quaeritur, an di-
 cta filia fuerit substituta in solo usufructu, an in proprietate?
 Et dicendum est, quòd donec vivit, est proprietaria, & domi-
 na, ut ff. de dona. l. in concubinam. §. species. & ibi ad literam
3 per Iaco. de Aret. Tertio † quaeritur, an hæres dictæ filie tenea-
 tur restituere possessionem sine libello, cum perat sibi offerre
 libellum: & dicendum est, quod non etiam si intentetur edi-
 ctum diui Adriani. nam & in ipso edicto detentatori debet of-
 ferri libellus, nec ante tenetur iustificare possessionem suam,
 quam oblato libello: quia esset procedere præpollere, ut C. de
 edicto diui Adria. l. si. §. i. hoc expresse tenet Innocē. & omnes
 doc. extra de libel. obla. c. i. Ego Baldus.

Alcuni grandi giuristi cominciano a studiare il diritto con taglio monografico.

Ovvero si dedicano a settori specifici, estranei allo *ius civile* di matrice giustiniana.

E le loro opere hanno carattere pragmatico:

- il diritto penale (Tiberio **Deciani**, *Tractatus criminalis*, 1593)
- il diritto commerciale (Benvenuto **Stracca**, *Tractatus de mercatura*, 1575)
- la materia successoria (Francesco **Mantica**, *De coniecturis ultimarum voluntatum*, 1579).
- Il diritto processuale civile (Roberto **Maranta**, *Speculum aureum et lumen advocatorum*, 1540)

Moltiplicazione delle *auctoritates* = incertezza del diritto.

Per non perdersi nel labirinto di pareri, argomentazioni e, in generale, di *opiniones*

✓ nella seconda metà del XV secolo si afferma una soluzione pratica:

- individuare per ciascun argomento una *COMMUNIS OPINIO* (opinione comune).



Alessandro Tartagni (1424-1477), celebre *consiliator*, definiva *opinio communis* quella condivisa “a doctoribus qui pondere, numero et mensura sunt maiores” (= condivisa dai giuristi che per peso, numero e misura sono maggiori).

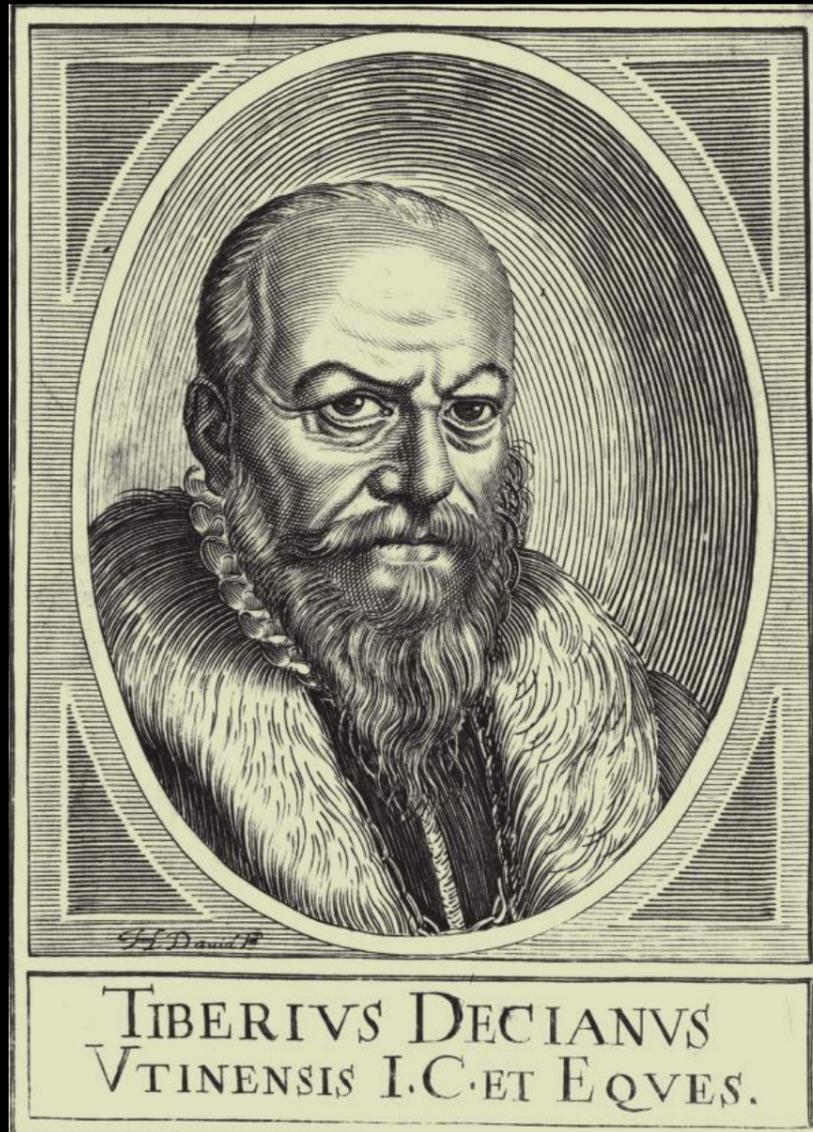
▪ Communis = condivisa dai maggiori giuristi.

“Maggiori” sia in senso “quantitativo” (la maggioranza) che in senso “qualitativo” (i più autorevoli);

Nel '400 si definiscono nettamente, nel ceto dei giuristi due categorie:

I doctores in utroque iure

I causidici o advocati



▪ Tra essi il divario diverrà così ampio che uno dei più insigni giuristi del '500, l'udinese Tiberio Deciani, senza troppi complimenti afferma:

“non sunt comparandi advocati respondentibus”

Questa articolazione interna al ceto dei giuristi si manterrà a lungo e si rifletterà nella partizione avvocato /procuratore

Solo con Legge 24 febbraio 1997, n. 127 in Italia è stato soppresso l'albo dei procuratori legali e la figura è stata unificata in quella dell'avvocato.

*“temerarium est recedere
ab opinione communi”*



Le leggi delle citazioni

- 1427: Giovanni II di Castiglia proibisce la citazione di giuristi successivi a Bartolo per lo *ius civile* e a Giovanni d'Andrea per lo *ius canonicum*.
- 1499: i Re Cattolici di Spagna ammettono l'*opinio* soltanto di Bartolo e Baldo per lo *ius civile* e di Giovanni d'Andrea e Niccolò de' Tedeschi per lo *ius canonicum*.
- 1505: Le *Leyes de Toro* prescrivono il diretto ricorso al sovrano in caso di dubbio, vietando l'allegazione di *auctoritates*.
- 1613: nel Ducato di Urbino, Francesco Maria II della Rovere emana una legge con l'elenco specifico dei *doctores* di cui è ammessa l'*opinio* in giudizio.
- 1729: Vittorio Amedeo II, re di Sardegna, vieta di citare “*veruno de' dottori nelle materie legali*”.

Il XVI secolo è caratterizzato da una grave crisi nella dottrina giuridica europea e del sistema di diritto comune.

Vari fattori concorsero a determinarla.

• **Alcuni intrinseci:**

1. l'avvento di una nuova realtà normativa (**diritto principesco**)
2. lo sviluppo interno **del sistema del sapere giuridico**

Altri estrinseci;

1. l'avvento della **filosofia umanistica**
2. **la riforma luterana**, che spacca l'unità della cristianità;
3. **la scoperta dell'America**, che coartò un profondo ripensamento filosofico-antropologico