

Marco Borghi

Il diritto per gli architetti

Dal fondamento etico ai diritti
e alla responsabilità del architetto

Università
della
Svizzera
italiana

Accademia
di architettura



INSTITUT POUR LE DROIT SUISSE
ET INTERNATIONAL DE LA CONSTRUCTION
UNIVERSITÉ DE FRIBOURG

Schulthess
ÉDITIONS ROMANDES



Indice

INTRODUZIONE	XI
1. IL FONDAMENTO ETICO DELL'ORDINAMENTO GIURIDICO E LA RESPONSABILITÀ ETICO-GIURIDICA DELL'ARCHITETTO	1
1.1. Dalla matrice ideologica al fondamento etico-razionale dell'ordinamento giuridico	1
1.1.1. La legittimità dell'ordinamento giuridico	1
1.1.2. I principi etici fondamentali	3
1.2. La recezione (parziale) dei principi etici nell'ordinamento giuridico	8
1.2.1. L'effettività dei diritti dell'uomo	9
1.2.2. La (limitata) «giustiziabilità» dei diritti dell'uomo	12
1.2.3. L'essenza dei diritti costituzionali; il diritto ad un alloggio conforme alla dignità umana	17
1.2.3.1. I diritti non derogabili; la dignità umana	17
1.2.3.2. L'irriducibile sociale; il diritto ad un alloggio	21
1.3. La responsabilità etico-giuridica dell'architetto	24
1.3.1. L'autonomia dell'architetto	24
1.3.2. L'edificazione di strutture particolari	26
1.3.3. La responsabilità ecologica	29
1.3.4. Il ruolo dell'architetto per la concretazione del diritto ad un alloggio sociale	31
1.3.5. La coerenza della ricerca	35
2. LA PROTEZIONE COSTITUZIONALE DELL'ATTIVITÀ PROFESSIONALE DELL'ARCHITETTO	39
2.1. Il contenuto dei diritti di cui l'architetto è titolare	39
2.1.1. La libertà dell'arte	40
2.1.2. Il diritto di proprietà	42
2.1.3. La libertà economica	46
2.1.3.1. La protezione costituzionale	46
2.1.3.2. La protezione internazionale	52
2.1.3.2.1. Il diritto dell'Unione europea	52
2.1.3.2.2. Gli accordi bilaterali	59
2.1.3.2.3. Il diritto dell'Organizzazione mondiale del commercio	61
2.2. La restrizione dei diritti costituzionali	65
2.2.1. I principi costituzionali	65
2.2.1.1. La legalità	66
2.2.1.1.1. I suoi corollari	66
2.2.1.1.2. Il divieto di retroattività degli atti normativi	68

2.2.1.1.3.	La legge, nozione formale e materiale	70
2.2.1.1.4.	La delega legislativa	71
2.2.1.1.5.	La relazione «gerarchica» delle leggi	72
2.2.1.2.	L'interesse pubblico.....	76
2.2.1.3.	La proporzionalità	80
2.2.1.4.	L'esempio tipico nel campo dell'architettura: la pianificazione del territorio e la protezione dei valori architettonici.....	82
2.2.1.4.1.	L'evoluzione legislativa	82
2.2.1.4.2.	Principi pianificatori e vincoli costituzionali	88
2.2.1.4.2.1.	Casistica	88
2.2.1.4.2.2.	La protezione dei beni culturali	92
2.2.1.4.2.3.	Il caso particolare delle norme estetiche	97
2.2.1.4.3.	Un ostacolo o un'opportunità per l'architetto?.....	100
2.3.	Il diritto alla protezione della buona fede	102
3.	LA RESPONSABILITÀ DELL'ARCHITETTO NEL DIRITTO PRIVATO E NEL DIRITTO PENALE.....	107
3.1.	La responsabilità dell'architetto nel diritto privato	107
3.1.1.	L'etica e i diritti costituzionali, limiti dell'autonomia contrattuale	107
3.1.2.	La buona fede.....	111
3.1.2.1.	La matrice etica	111
3.1.2.2.	La concretazione soggettiva e oggettiva.....	111
3.1.2.3.	L'abuso «del proprio diritto»	113
3.1.2.4.	Una causa indipendente di responsabilità?.....	115
3.1.2.5.	Fondamento di una concorrenza leale	117
3.1.3.	Il contratto nel settore dell'architettura	120
3.1.3.1.	In generale.....	120
3.1.3.2.	La forma	121
3.1.3.3.	Il carattere oneroso delle prestazioni iniziali dell'architetto	123
3.1.3.4.	La conclusione e l'atipicità	125
3.1.3.5.	I «regolamenti» SIA	126
3.1.3.6.	Il consenso viziato.....	129
3.1.3.7.	L'interpretazione e l'integrazione del contratto.....	132
3.1.3.8.	L'estinzione del contratto	135
3.1.3.9.	La responsabilità contrattuale dell'architetto	139
3.1.3.9.1.	La diligenza e la fedeltà dell'architetto	140
3.1.3.9.2.	La remunerazione dell'architetto.....	145
3.1.3.9.3.	Il danno e il risarcimento	147
3.1.3.9.4.	Il superamento del preventivo.....	151
3.1.3.9.5.	La responsabilità dell'architetto nell'ambito del contratto di progettazione.....	155
3.1.3.9.6.	La responsabilità dell'architetto per la direzione dei lavori	158
3.1.3.9.7.	La responsabilità dell'architetto nell'ambito del contratto (d'architetto) globale	164
3.1.3.9.8.	La responsabilità dell'architetto perito	166

3.2. La responsabilità penale dell'architetto	167
3.2.1. La specificità del diritto penale	167
3.2.2. La tipicità dell'infrazione e la partecipazione al reato	170
3.2.2.1. La tipicità oggettiva e soggettiva dell'infrazione	170
3.2.2.2. La partecipazione al reato	172
3.2.2.3. L'imputabilità	174
3.2.3. I reati tipici nel settore dell'architettura	174
3.2.3.1. I reati patrimoniali	175
3.2.3.2. I reati direttamente collegabili alla progettazione e alla direzione lavori	183
4. LA PROPRIETÀ INTELLETTUALE	189
4.1. Applicazione della proprietà intellettuale industriale?	189
4.2. La legislazione sui diritti d'autore	191
5. L'ARCHITETTO «GIURISTA» E «STRUMENTO» DI GIUSTIZIA	199
5.1. L'interpretazione degli atti normativi	199
5.1.1. L'interpretazione grammatico-letterale e sistematica	200
5.1.2. L'interpretazione storica	202
5.1.3. L'interpretazione teleologica	202
5.1.4. Portata del potere d'apprezzamento dell'autorità	203
5.1.5. L'importanza per gli architetti dei metodi di interpretazione degli atti normativi	204
5.2. L'applicazione degli atti normativi alla fattispecie	205
5.3. Modalità e principi procedurali	207
5.4. L'architetto perito e membro di organi giurisdicenti	212
5.4.1. L'imparzialità	212
5.4.2. L'architetto perito	216
5.4.3. Modalità extragiudiziarie di soluzione dei conflitti	218
5.4.3.1. L'arbitrato	218
5.4.3.2. L'arbitratore	221
5.4.3.3. La mediazione e la conciliazione	223
5.4.3.4. I «Dispute Boards»	225
5.4.3.5. La procedura di conciliazione e di arbitrato «Costruzione + Immobiliare»	225
5.4.4. Il concorso di architettura	226
5.4.4.1. Le peculiarità del concorso	226
5.4.4.2. La procedura	228
5.4.4.3. Il giudizio della giuria	234
6. BIBLIOGRAFIA GENERALE E PRINCIPALI SITI INTERNET	239
6.1. Bibliografia	239
6.2. Siti internet, portali giuridici specifici	244
6.2.1. Diritto svizzero e internazionale della costruzione	244
6.2.2. Autorità, legislazione e giurisprudenza della Confederazione svizzera	245
6.2.3. Autorità, legislazione e giurisprudenza ticinesi	246
6.2.4. Associazioni di categoria	246
6.2.5. Diritto dell'Unione Europea	247
INDICE DELLE PRINCIPALI ABBREVIAZIONI	249
INDICE ANALITICO/ALFABETICO	253