

QUESTIONING THE NATURE OF GAPS IN THE LAW [(ORGANIC) GAPS IN THE LAW]*

Marijan Pavčnik**

Abstract. La questione fondamentale è se e in che senso è possibile parlare di *lacune* nel diritto. Se ci poniamo in disaccordo con le tesi di Kelsen per cui la natura delle *lacune* è quella di essere una formula ideologica, allora dobbiamo definire le *lacune* giuridicamente e trovare criteri quanto a come esse, le, possono essere colmate. È anche importante considerare che le incompletezze quanto ai contenuti – Hart considera le *lacune* come “*open texture*” – sono organiche (naturali, inevitabili) parti del diritto. La *Slovenia Courts Act* è in accordo con questa tesi e proprio per questa ragione sostiene che – la disposizione fu scritta dall’autore di questo lavoro – “*il giudice deve decidere in un modo tale come se avesse di fronte a lui un indefinito numero di casi eguali*” (Art. 3/3).

Key words. *Lacune* nel diritto, *lacune* organiche nel diritto, “*open texture*”, eguaglianza, principio di generalizzazione, abuso del diritto, analogia.

* This paper is a part of the study which appeared in German in: *Archiv für Rechts- und Sozialphilosophie* [94 (2008) 2, 202-218]. Reprint in: M. PAVČNIK, *Auf dem Weg zum Maß des Rechts. Ausgewählte Schriften zur Rechtslehre*. Franz Steiner Verlag, Stuttgart, 2011, pp. 155-171.

** Professor Dr. *Marijan Pavčnik*, Faculty of Law, University of Ljubljana, Poljanski nasip 2, 1000 Ljubljana, Slovenia (Marijan.Pavcnik@pf.uni-lj.si).