



## Comparative Law at the European Court of Human Rights: the Quest for “Consensus” in the Advisory Opinion Mechanism

### Abstract

While it is undeniable that Protocol n° 16 may strengthen the interaction between the European Court of Human Rights and national authorities, it is still questionable if the recourse to the comparative method will play a different role in the new advisory mechanism. This paper aims at verifying whether a more abstract approach - and less linked to a specific case - can modify the dynamics in the use of legal comparison and may help to overcome the several criticisms that have emerged so far. The paper is divided into three main parts. The first part concerns the ECtHR's recourse to the comparative law method and its connection to the doctrines of European consensus and the margin of appreciation. In the second part of the paper, some possible contradictions in the use of these two doctrines are addressed, with particular reference to the area of family relationships. The third part discusses the use of legal comparison in the context of the advisory opinions, exploring the problematic aspects in the application of the comparative method in terms of consistency and transparency.

### Abstract

L'uso del diritto comparato da parte della Corte europea dei diritti dell'uomo è da tempo oggetto di una vasta attenzione dottrinale. Se, da un lato, si riconosce comunemente l'utilità dei raffronti comparatistici nelle soluzioni accolte negli ordinamenti nazionali, anche ai fini della individuazione del cd. *European consensus*, d'altro canto sovente si evidenziano problemi di sistematicità, coerenza e correttezza metodologica che si nascondono nei richiami comparatistici. Date queste premesse e ricostruito brevemente il dibattito sviluppatosi finora, il presente saggio si propone di indagare in quale modo il diritto comparato potrà essere utilizzato dalla Corte di Strasburgo nel quadro del nuovo meccanismo consultivo delineato dal Protocollo n. 16. In particolare, traendo spunto dalle prime *advisory opinions* della Corte, si sottoporrà a verifica l'ipotesi che un approccio più astratto, meno legato alle specificità del caso concreto, possa aiutare a superare alcuni dei profili problematici che hanno finora reso controverso il ricorso agli strumenti della comparazione giuridica.

To read the full article click [here](#).

\* This article will be also published in the Special Issue edited by Prof. Naiara Posenato



Comparative Law at the European Court of Human Rights: the Quest  
for “Consensus” in the Advisory Opinion Mechanism

forthcoming.