

# INDICE

PREMESSA.....	LIX
---------------	-----

## PARTE I PRINCIPI E ARGOMENTI

### CAPITOLO 1

#### *I principi generali del diritto civile*

1. Il valore dei principi.....	5
1.1. I principi costituzionali, europei, internazionali e convenzionali .....	8
2. Principio di correttezza e buona fede.....	9
3. Il principio del divieto di abuso del diritto .....	11
4. Il principio di certezza del diritto (o di <i>sécurité juridique</i> o di <i>calculability</i> ) .....	12
5. Il principio di apparenza del diritto.....	14
5.1. Declinazioni normative dell' <i>apparentia iuris</i> .....	14
5.2. Le applicazioni pretorie confermano l'apparenza quale universale <i>regula iuris</i> .....	15
5.3. Apparenza pura o colposa? .....	15
6. Principio di auto-responsabilità e principio del legittimo affidamento ( <i>legitimate expectation</i> ).....	16
7. I principi in materia di diritto delle obbligazioni in generale .....	17
8. I principi del diritto dei contratti.....	17
9. I principi in materia di responsabilità civile .....	19
10. I principi in materia di proprietà e diritti reali .....	20
11. I principi in materia di famiglia e successioni .....	21
12. Principi di analisi economica del diritto .....	22

## CAPITOLO 2

*Gli argomenti interpretativi nel diritto civile*

1.	Il ruolo centrale degli argomenti interpretativi nel sistema del diritto civile.....	25
2.	L'argomento letterale (o dichiarativo, o linguistico, o "prima facie") .....	28
3.	Argomento <i>a contrario</i> (o <i>a contrario sensu</i> ): <i>ubi voluit lex dixit</i> .....	29
4.	L'argomento teleologico: la <i>ratio legis</i> .....	30
5.	Argomento dissociativo (o della riduzione teleologica) .....	31
6.	Argomento a fortiori (o <i>eo magis</i> , o "a maggior ragione").....	32
7.	Argomento adeguativo (o conforme, o gerarchico).....	33
8.	Argomento evolutivo .....	33
9.	Argomento <i>ad absurdum</i> (a <i>ab absurdo</i> , o apagogico).....	34
10.	Antinomie e interpretazione abrogatrice.....	35
11.	Argomento sistematico o logico-sistematico .....	35
12.	Argomento analogico (o <i>a simili</i> ) .....	36
13.	I falsi argomenti: le <i>fallacie</i> .....	37

## PARTE II

## LE OBBLIGAZIONI IN GENERALE

## CAPITOLO 1

*Il rapporto obbligatorio: profili generali*

1.	Nozione di obbligazione: la definizione strutturale e la definizione funzionale.....	43
2.	La funzione poliedrica del rapporto obbligatorio .....	45
	2.1. Nel codice civile del 1865: la funzione traslativa e di scambio dell'obbligazione .....	45
	2.2. Nel codice civile del 1942: la funzione pluriforme dell'obbligazione. Le funzioni di scambio, di tutela, di riequilibrio, restitutoria .....	45
	2.3. L'irresistibile atipicità funzionale delle obbligazioni .....	47
3.	La struttura del rapporto obbligatorio .....	48
	3.1. L'elemento soggettivo: i soggetti.....	49
	3.1.1. Il principio di parità dei soggetti del rapporto obbligatorio e le relative deroghe tra <i>favor debitoris</i> e <i>favor creditoris</i> .....	51

3.1.2. Il codice civile del 1942 oscilla tra <i>favor creditoris</i> e <i>favor debitoris</i> .....	53
3.2. L'elemento oggettivo: la prestazione.....	55
3.2.1. La prestazione deve essere suscettibile di valutazione economica.....	56
3.2.2. Liceità, possibilità e determinatezza.....	58
3.3. L'elemento teleologico: l'interesse del creditore.....	59
3.3.1. L'interesse non può essere non patrimoniale per entrambe le parti.....	60
3.3.2. Ha rilevanza l'interesse del debitore ad adempiere?.....	63
3.4. La dubbia rilevanza della responsabilità patrimoniale generica quale elemento costitutivo dell'obbligazione.....	64
4. L'obbligazione come dovere giuridico.....	65
5. Le fonti: evoluzione storica.....	67
5.1. Dal diritto romano al codice civile del 1865: la pentapartizione delle fonti.....	67
5.2. Nel codice civile del 1942: il principio di atipicità delle fonti.....	68
5.2.1. I rapporti contrattuali di fatto: il recupero della categoria romanistica dei "quasi-contratti".....	70
5.2.1.1. La teoria del contatto sociale qualificato.....	72
5.2.1.2. Indagine casistica.....	75
6. Il dovere di correttezza e buona fede.....	79
6.1. Considerazioni generali.....	79
6.1.1. Profili di diritto comparato.....	81
6.2. Evoluzione storica.....	83
6.2.1. Dal diritto romano al codice del 1942.....	83
6.2.2. Fino alla fine degli anni 70 si svaluta il rilievo giuridico del principio e si attribuisce alla buona fede il ruolo di clausola puramente valutativa.....	85
6.2.3. Dagli anni '80 si sviluppa una lettura della buona fede come clausola precettiva con funzione integrativa.....	86
6.2.4. La buona fede quale fonte di obblighi di protezione ( <i>Schutzpflichten</i> ).....	87
6.2.5. Gli obblighi di protezione verso i terzi.....	88
6.2.6. Buona fede e sopravvenienze atipiche.....	89
6.2.7. Considerazioni conclusive sulla buona fede.....	89
7. Buona fede e divieto di abuso del diritto: i limiti all'esercizio del diritto.....	91
7.1. Il silenzio del codice civile.....	91
7.2. Il ruolo creativo della giurisprudenza: i requisiti e le sanzioni.....	92

7.3. I rimedi contro l'abuso: l' <i>exceptio doli generalis</i> .....	94
7.4. Indagine casistica.....	96
8. L'ultima frontiera: la buona fede come regola di validità.....	99

## CAPITOLO 2

### *La responsabilità da inadempimento delle obbligazioni*

1. I modelli di responsabilità civile. L'atecnicità della locuzione "responsabilità contrattuale".....	102
1.1. Il cumulo o concorso di responsabilità.....	103
1.2. La differenza di regime.....	107
2. La nozione di inadempimento: <i>dall'inadempimento agli inadempimenti</i> .....	107
3. I rimedi contro l'inadempimento.....	109
3.1. L'azione di adempimento (azione <i>in kind</i> , o <i>naturalrestitutio</i> , o <i>der vertragsefüllung</i> ).....	109
3.1.1. Il rapporto con l'azione di risoluzione <i>ex art. 1453 c.c.</i> .....	111
3.1.2. Limiti all'azione di esatto adempimento e funzione deterrente della responsabilità civile: le tutele contrattuali.....	112
3.1.3. I mezzi di coazione indiretta: le c.d. pene private.....	113
3.2. Il risarcimento del danno.....	117
4. <i>segue</i> . La struttura dell'illecito contrattuale: la regola della diligenza e la regola dell'impossibilità.....	118
4.1. La tesi oggettivistica: ci si libera <i>ex art. 1218</i> solo dimostrando l'impossibilità oggettiva e assoluta: è irrilevante la prova della diligenza <i>ex art. 1176</i> .....	119
4.2. Le tesi mediane, a cavallo tra economia e diritto.....	120
4.3. La tesi soggettivistica: ci si libera dalla presunzione anche dimostrando la sola impossibilità "giuridica" dell'adempimento per un debitore diligente.....	121
4.4. La prevalenza della tesi soggettivistica e la definizione della sua portata.....	123
5. I modelli di responsabilità che si distaccano dalla colpa.....	124
5.1. La responsabilità oggettiva da inadempimento.....	124
5.2. La responsabilità per fatto degli ausiliari.....	125
5.3. La responsabilità <i>ex recepto</i> .....	127
5.4. La responsabilità per dolo o colpa grave del debitore.....	128
5.5. Le clausole di esonero da responsabilità.....	128
5.5.1. Portata applicativa e differenze da istituti affini.....	129

5.5.2. Fondamento dell'art. 1229, comma 1 .....	130
5.5.3. L'articolo 1229, comma 2 .....	131
6. Il ritardo nell'adempimento imputabile al debitore: l'istituto della mora .....	132
6.1. La mora <i>ex persona</i> .....	134
6.2. Requisiti ed effetti della mora.....	135
7. La causalità materiale: nozione, criteri, prova.....	137
7.1. La regola generale dell'irrelevanza delle concause non interruttrive e l'eccezione data dal concorso colposo del creditore <i>ex art. 1227, comma 1 (Cass., Sez. Un., 21/11/2011, n. 24406)</i> .....	140
8. L'obbligazione risarcitoria: la causalità giuridica e la nozione di danno.....	143
8.1. I temperamenti alla risarcibilità integrale del danno: a) sono risarcibili solo i danni diretti e immediati (art. 1223 c.c.).....	145
8.1.1. b) sono risarcibili solo i danni prevedibili (art. 1225 c.c.).....	146
8.1.2. c) sono risarcibili solo i danni inevitabili (la violazione del <i>duty to mitigate</i> art. 1227, comma 2) .....	149
8.2. La <i>compensatio lucri cum danno</i> .....	151
8.2.1. Fondamento e limiti della <i>compensatio</i> .....	151
8.2.2. Le Sezioni Unite ampliano la sfera di operatività della <i>compensatio</i> : non è risarcibile il danno che non c'è (Cass. Sez. Un., 22/5/2018, nn. 12564, 12565, 12566, 12567) .....	153
8.3. Le componenti del danno: il danno emergente e il lucro cessante .....	156
8.3.1. Il danno da perdita di <i>chance</i> .....	157
8.3.1.1. Danno emergente o lucro cessante?.....	159
8.3.2. Il danno non patrimoniale .....	160
8.4. La valutazione del danno: la liquidazione equitativa e preventiva.....	161
8.4.1. La liquidazione convenzionale .....	162
8.5. Risarcimento in forma specifica <i>ex art. 2058 c.c. in materia contrattuale</i> .....	166
9. I profili probatori in materia di responsabilità da inadempimento .....	168
10. La responsabilità professionale.....	170
10.1. La responsabilità dell'avvocato e del notaio.....	170
10.2. La responsabilità della banca.....	171
10.3. La responsabilità sanitaria: le novità della Legge 8 marzo 2017, n. 24 (c.d. Legge Gelli-Bianco).....	173

10.3.1. Il nuovo regime di responsabilità di struttura sanitaria e medico .....	176
10.3.2. Il consenso informato e la responsabilità da inosservanza degli obblighi informativi .....	178
10.3.3. Il regime della prova in ambito medico .....	182
10.3.3.1. La giurisprudenza casistica basata sul tipo di intervento sanitario .....	182
10.3.3.2. Il nuovo regime unitario scolpito da Sez. Un. 13533/2001 .....	184
10.3.3.3. Le oscillazioni sulla prova della causalità .....	185
10.3.3.4. La rilevanza della <i>chance</i> .....	186

### CAPITOLO 3

#### *La classificazione delle obbligazioni*

1. Profili generali .....	190
2. Classificazione tradizionale in base alla fonte .....	190
3. Classificazione in base all'oggetto .....	191
3.1. Obbligazioni generiche e obbligazioni di specie .....	191
3.2. Obbligazioni fungibili e infungibili .....	192
3.3. Obbligazioni divisibili e indivisibili .....	192
3.4. Obbligazioni semplici e obbligazioni complesse .....	193
3.5. Obbligazioni di dare e non dare .....	194
3.5.1. L'obbligazione di dare nel senso di trasferire la proprietà: il cd <i>pagamento traslativo</i> .....	194
3.5.2. Obbligazioni di fare e non fare .....	195
3.5.3. La promessa dell'obbligazione o del fatto del terzo .....	196
3.5.4. Obbligazioni di contrarre e di contrattare .....	197
4. Classificazione in base ai soggetti .....	197
4.1. Obbligazioni soggettivamente semplici e complesse .....	197
4.2. Obbligazioni soggettivamente infungibili e non .....	198
4.3. Obbligazioni <i>propter rem</i> .....	198
5. Classificazione tradizionale in base al ruolo assunto dall'obbligazione nell'economia del rapporto .....	198
6. Classificazione in base all'interesse tutelato .....	199
7. Classificazione tradizionale in base alla coercibilità .....	199
7.1. Le obbligazioni naturali .....	199
7.1.1. Natura giuridica delle obbligazioni naturali .....	200
8. Le obbligazioni di garanzia: profili generali .....	202

8.1. Le garanzie personali.....	202
8.1.1. Il contratto di fideiussione .....	203
8.2. La fuga dalle garanzie tipiche: le ragioni dell'insufficienza del modello positivo.....	205
8.2.1. Il limite dell'accessorietà genetica: garanzie per debiti futuri, fideiussione <i>omnibus</i> e clausole di sopravvivenza.....	205
8.2.2. Il limite del rischio garantito.....	206
8.2.3. Il limite dell'accessorietà funzionale: il contratto au- tonomo di garanzia .....	207
8.2.3.1. Autonomia assoluta e relativa: l' <i>exceptio doli generalis</i> .....	209
8.2.4. Le lettere di <i>patronage</i> .....	211
9. Le obbligazioni soggettivamente complesse: nozione e struttura.....	214
9.1. Le obbligazioni solidali. Natura giuridica .....	214
9.1.1. Tipologie: obbligazioni solidali passive e attive .....	217
9.1.2. Disciplina dei rapporti esterni.....	218
9.1.3. Le vicende delle obbligazioni solidali .....	219
9.1.4. L'azione di regresso .....	222
10. Le obbligazioni divisibili e indivisibili.....	223
11. Le obbligazioni pecuniarie: profili generali .....	224
11.1. Il principio nominalistico .....	226
11.1.1. Le valute virtuali .....	227
11.1.2. Deroghe e temperamenti negoziali, giudiziali e legali al principio nominalistico .....	228
11.1.3. La dicotomia tra debiti di valuta debiti di valore.....	230
11.2. Debiti liquidi e illiquidi (Cass., Sez. Un. 17989/2016 sul luogo di adempimento) .....	232
11.3. Altri modi di adempimento dell'obbligazione pecuniaria.....	233
11.4. Il principio della fertilità delle obbligazioni pecuniarie: l'obbligazione di interessi .....	233
11.4.1. Caratteri generali degli interessi .....	234
11.4.2. La tormentata storia dei criteri di classificazione degli interessi .....	235
11.4.2.1. La distinzione classica: interessi corrispettivi, com- pensativi e moratori .....	235
11.4.2.2. Distinzione in base alla funzione: interessi con fun- zione remuneratoria (o reintegratoria) e interessi con funzione risarcitoria (o riparatoria) .....	236
11.4.2.3. La ricostruzione unitaria: tutti gli interessi sono espres- sione della fertilità del denaro.....	236
11.4.3. Interessi legali, convenzionali e usuali .....	237

11.5. Il principio del <i>favor creditoris</i> nella liquidazione del danno da inadempimento dell'obbligazione pecuniaria (art. 1224).....	238
11.5.1. La telenovela della prova del maggior danno di cui all'art. 1224, comma 2 .....	239
11.6. L'anatocismo .....	241
11.6.1. L'anatocismo bancario: una storia senza fine .....	242
11.6.1.1. Il regime dell'azione di ripetizione degli interessi anatocistici illegittimi .....	243
11.6.1.2. La prova della decorrenza della prescrizione (Cass. Sez. Un., 13/6/2019, n. 15895) .....	244
11.6.1.3. La nuova disciplina dettata dall'art. 120 TUB .....	244
11.6.2. Diritto comparato .....	245
11.7. L'usura .....	247
11.7.1. Evoluzione storica.....	247
11.7.2. La disciplina dell'usura nel codice civile del 1942.....	248
11.7.3. Le carenze del regime originario di contrasto all'usura .....	249
11.7.4. L'usura: la legge 108/96 oggettivizza l'usura e inasprisce la sanzione civile.....	250
11.7.5. L'usura sopravvenuta (Cass., Sez. Un., 19/10/2017, n. 24675) .....	251
11.7.6. L'ambito di applicazione del divieto di usura: contratti di finanziamento... ..	253
11.7.7. ...interessi moratori... ..	254
11.7.8. ...e commissione di massimo scoperto (Cass., Sez. Un., 20/6/2018, n. 16303).....	256
11.7.9. ...e la sommatoria tra interessi moratori e corrispettivi ai fini del calcolo dell'usurarietà di una pattuizione.....	257
11.7.10. Diritto comparato .....	258

## CAPITOLO 4

### *L'estinzione dell'obbligazione*

1. Il sistema complesso delle cause di estinzione .....	261
2. Le classificazioni .....	262
3. Il problema delle cause di estinzione atipiche .....	264
4. Profili storici .....	265
5. L'estinzione "fisiologica" dell'obbligazione: l'adempimento .....	266
5.1. Il nodo tormentato della natura giuridica.....	267
5.1.1. Tesi negoziali (teoria di derivazione tedesca della fine dell'800) .....	267



5.1.2. Tesi del mero fatto giuridico .....	267
5.1.3. Tesi eclettica.....	268
5.1.4. Lo “strano caso” del pagamento traslativo .....	269
5.2. La rilevanza “oggettiva” dell’adempimento .....	271
5.3. Un modello “eccentrico” di adempimento: l’eccezione della “ <i>datio in solutum</i> ” .....	272
5.3.1. La controversa natura giuridica .....	272
5.3.2. Caratteri della fattispecie .....	274
5.4. I profili “soggettivi” dal lato attivo.....	275
5.4.1. Il pagamento dell’incapace .....	276
5.4.2. L’adempimento del terzo .....	276
5.4.2.1. Natura giuridica e rilievi causalistici dell’adempimento del terzo (Cass., Sez. Un., 9946/2009 e 25977/2010).....	277
5.4.2.3. La facoltà di rifiuto dell’adempimento altrui.....	278
5.4.2.4. Adempimento del terzo e assoggettabilità all’azione revocatoria fallimentare (Cass., Sez. Un., 6538/2010).....	279
5.5. I profili “soggettivi” dal lato passivo: il pagamento al creditore apparente.....	280
5.5.1. Il pagamento al creditore apparente.....	280
5.6. L’imputazione di pagamento e la quietanza: natura giuri- dica e precipitati processualistici .....	282
5.6.1. La natura giuridica della quietanza .....	283
5.7. La c.d. “ <i>mora credendi</i> ” .....	286
5.7.1. Gli effetti della mora credendi: la cd <i>perpetuatio obliga- tionis</i> .....	288
6. Le altre cause di estinzione dell’obbligazione: la remissione del debito.....	289
6.1. La natura giuridica .....	290
6.2. È una rinuncia al credito? .....	291
6.3. Rilievi causalistici.....	292
6.4. Modalità di manifestazione della volontà remissoria: la remissione tacita.....	293
7. La novazione .....	293
7.1. La natura giuridica: negozio o effetto? .....	294
7.1.1. I requisiti <i>aliquid novi</i> e <i>animus novandi</i> .....	295
7.2. Il problema della novazione delle obbligazioni naturali.....	295
7.3. L’animus novandi può attribuire effetto novativo a mo- difiche accessorie.....	296
7.4. Le parti non possono neanche escludere carattere nova- tivo quando le novazioni sono stravolgenti .....	297

7.5. La crisi della novazione .....	297
7.6. Applicazioni giurisprudenziali in materia di novazione: la disciplina in tema di vizi della cosa venduta (Cass., Sez. Un., 3/5/2019, n. 11748) .....	297
8. La compensazione .....	299
8.1. La compensazione legale .....	300
8.2. La compensazione giudiziale .....	300
8.2.1. Le Sezioni Unite n. 23225/2016 escludono l'opponibi- lità dei crediti litigiosi anche nella compensazione giudiziale .....	301
8.3. La compensazione volontaria .....	302
9. La confusione .....	302
10. L'impossibilità sopravvenuta della prestazione .....	303
11. Profili comparati .....	304

## CAPITOLO 5

### *Le modifiche soggettive del rapporto obbligatorio*

1. Le vicende soggettive dell'obbligazione tra novazione e "cir- colazione" .....	307
2. Il codice ammette le vicende circolatorie non novative .....	309
2.1. La diversa graduazione del fenomeno circolatorio attivo e passivo .....	310
3. I mutamenti soggettivi dal lato attivo: la cessione del credito .....	312
3.1. Nozione, natura giuridica e causa .....	312
3.1.1. La cessione con scopo di garanzia .....	313
3.2. La struttura del negozio di cessione .....	314
3.2.1. Differenze rispetto ad altri fenomeni circolatori .....	316
3.3. Il ruolo della notificazione e dell'accettazione nell'am- bito del negozio di cessione .....	316
3.4. L'oggetto della cessione del credito e il regime delle ga- ranzie .....	317
3.4.1. Divieti di cessione .....	318
3.4.3. Il regime giuridico delle garanzie .....	320
3.5. Il regime giuridico delle eccezioni .....	322
4. Le modifiche soggettive attive diverse dalla cessione: la sur- rogazione per pagamento .....	323
4.1. Natura giuridica e funzione .....	323
4.2. Le diverse tipologie di surrogazione: la surrogazione	

	per volontà del creditore, la surrogazione per volontà del debitore e la surrogazione legale.....	324
5.	La delegazione attiva .....	326
6.	Le modifiche soggettive della persona del debitore .....	326
7.	La delegazione passiva .....	327
	7.1. La natura giuridica: tesi unitaria e approccio atomistico.....	328
	7.2. La giustificazione causale.....	329
	7.3. La struttura negoziale.....	330
	7.4. Classificazioni: delegazione promissoria e solutoria.....	330
	7.5...delegazione privativa e cumulativa.....	331
	7.6. Il regime giuridico delle eccezioni.....	331
	7.7. segue: legittimazione alla ripetizione .....	333
8.	L'espromissione .....	334
	8.1. La natura giuridica: contratto, negozio unilaterale o fatti-specie elastica?.....	334
	8.2. Struttura e causa.....	335
	8.3. Il regime giuridico delle eccezioni.....	336
9.	L'accollo .....	337
	9.1. I criteri di classificazione.....	337
	9.2. L'accollo esterno è un contratto a favore di terzo.....	338
	9.3. La causa: causa unitaria, doppia, variabile? .....	341
	9.4. L'accollo di debiti futuri .....	341
	9.5. Il regime giuridico delle eccezioni proponibili.....	342
10.	Il declino della novazione soggettiva.....	343
11.	Profili comparati .....	343

## CAPITOLO 6

### *I mezzi di conservazione della garanzia patrimoniale*

1.	La garanzia patrimoniale generica .....	347
	1.1. Le teorie sulla natura giuridica .....	348
	1.2. Il perimetro applicativo dell'istituto .....	349
	1.3. Limitazioni alla responsabilità patrimoniale generica <i>ex art. 2740, comma 2: rapporti con l'art. 1229 c.c. e con i</i> <i>patrimoni di destinazione.....</i>	350
	1.4. I rapporti tra l'art. 2740 c.c. e l'art. 2043 c.c. ....	353
2.	<i>La par condicio creditorum</i> .....	354
3.	Le cause legittime di prelazione .....	356

4.	La tutela preventiva del credito: i mezzi di conservazione della garanzia patrimoniale .....	357
5.	Profili storici .....	359
6.	L'azione surrogatoria: nozione e funzione .....	360
6.1.	I presupposti dell'azione .....	362
6.2.	L'oggetto dell'azione .....	364
6.3.	Precipitati processuali in materia di azione surrogatoria .....	367
7.	L'azione revocatoria .....	369
7.1.	I presupposti giustificativi dell'azione .....	370
7.1.1.	L'esistenza di un diritto di credito verso il debitore .....	370
7.1.2.	L'atto di disposizione patrimoniale .....	371
7.1.3.	L' <i>eventus damni</i> .....	375
7.1.4.	L'elemento soggettivo .....	375
7.2.	Gli effetti dell'azione revocatoria .....	376
7.3.	La nuova disciplina dettata dall'art. 2929- <i>bis</i> c.c.: il "problematico caso" della "revocatoria anticipata" .....	378
7.3.1.	Natura giuridica e <i>ratio</i> della "nuova" azione esecutiva anticipata: profili differenziali rispetto alla revocatoria ordinaria .....	378
7.3.2.	Il perimetro applicativo dell'art. 2929- <i>bis</i> c.c.: l'oggetto dell'azione .....	381
7.3.3.	L'innovativa ripartizione dell'onere probatorio come concretizzazione "processuale" del principio del <i>favor creditoris</i> .....	382
7.4.	L'esercizio dell'azione revocatoria in seno alla procedura fallimentare: presupposti giustificativi, fondamento e differenze rispetto alla revocatoria ordinaria .....	384
8.	Il sequestro conservativo: funzione, struttura e presupposti .....	387
9.	Profili comparati .....	389

### PARTE III

#### LE OBBLIGAZIONI NASCENTI DA ATTI UNILATERALI O ALTRI FATTI PREVISTI DALLA LEGGE

1.	Premessa .....	397
2.	Le promesse unilaterali .....	398
2.1.	Inquadramento generale dell'istituto .....	399
2.2.	Le promesse unilaterali tra tipicità e atipicità .....	400
2.3.	La dimensione causale e la funzione sociale delle promesse .....	404

2.4. Casistica applicativa .....	405
2.5. Casi controversi di promesse unilaterali .....	406
3. Ricognizione di debito e promessa di pagamento (art. 1988 c.c.).....	407
3.1. Nozione e funzione .....	408
3.2. Il problema della natura recettizia è quello collegato della dichiarazione resa a terzo.....	409
3.3. È necessaria la forma scritta?.....	410
3.4. Il gioco variabile della prova liberatoria.....	411
3.5. Le dichiarazioni ricognitive relative ai diritti reali .....	411
4. La promessa al pubblico .....	412
4.1. Causa o non causa?.....	413
4.2. Negozio, contratto, onere o <i>condicio juris</i> ?.....	414
5. Le promesse nel diritto internazionale e comparato .....	415
5.1. Diritto internazionale e comunitario .....	415
5.2. Diritto comparato .....	415
6. I quasi contratti: profili generali .....	416
6.1. La gestione degli affari altrui.....	417
6.1.1. Nozione.....	417
6.1.2. Funzione sociale e fondamento costituzionale .....	419
6.1.3. Presupposti.....	419
6.1.4. Effetti .....	421
6.1.5. Profili problematici .....	423
6.1.5.1. La causa egoistica .....	423
6.1.5.2. La gestione della cosa altrui e la comunione (Cass., Sez. Un., n. 11135/2012).....	424
6.1.5.3. L'istituto della gestione degli affari altrui nei rapporti con la P.A. ....	425
6.2. La ripetizione dell'indebito.....	428
6.2.1. Nozione.....	428
6.2.1.1. I limiti alla ripetizione di indebito: a) l'errore non scusabile del <i>solvens</i> ... ..	429
6.2.1.2. b)... e la privazione in buona fede del titolo e delle garanzie da parte del creditore .....	430
6.2.2. <i>Ratio</i> e fondamento costituzionale.....	430
6.2.3. Presupposti.....	431
6.2.4. Effetti del pagamento d'indebito .....	433
6.2.5. Il regime dell'azione recuperatoria .....	434
6.2.6. Rapporti tra azione di ripetizione e rivendicazione .....	436
6.2.7. La ripetizione e le azioni contrattuali .....	436
6.2.8. Indebito e Pubblica Amministrazione.....	437

6.2.9. Diritto comparato .....	439
6.3. L'arricchimento senza causa .....	439
6.3.1. I presupposti: arricchimento... ..	440
6.3.1.1. ... e l'impoverimento .....	441
6.3.1.2. Causalità e assenza di giustificazione o di colpa .....	442
6.3.2. Effetti .....	442
6.3.3. Profili problematici .....	443
6.3.3.1. La quantificazione dell'indennizzo: il lucro cessante non va computato (Cass., Sez. Un., n. 23385/08).....	443
6.3.3.2. Il profitto superiore al danno: il divieto di arricchimento ingiusto (o <i>disgorgement</i> ) .....	443
6.3.3.3. (segue) Un'ipotesi tipica di azione di arricchimento: l'art. 125 del codice della proprietà industriale .....	445
6.3.3.4. Il principio dell'arricchimento immediato e le relative eccezioni: l'arricchimento indiretto (Cass., Sez. Un., 24772/2008).....	446
6.3.3.5. L'arricchimento senza causa della pubblica amministrazione .....	446
6.3.3.6. L'azione di esatto adempimento e l'azione di arricchimento (Cass., Sez. Un., 13/9/2018, n. 22404) .....	447
6.3.4. Diritto comparato .....	448
6.4. Conclusioni: la " <i>law of restitutions</i> " e il modello della responsabilità da fatto lecito .....	448
7. I titoli di credito .....	449
7.1. Nozione .....	449
7.2. Funzione e caratteri: le eccezioni opponibili .....	450
7.3. Circolazione e ammortamento dei titoli di credito .....	451
7.4. La cambiale e l'assegno .....	451
7.5. Diritto comparato e internazionale .....	453

## PARTE IV

### LE OBBLIGAZIONI DA FATTO ILLECITO

#### CAPITOLO 1

##### *Nozione e funzione della responsabilità da fatto illecito*

1. Introduzione storica .....	459
-------------------------------	-----

2.	Il sistema pluralistico dell'illecito aquiliano.....	461
3.	La funzione della responsabilità civile: dalla matrice sanzionatoria alla visione riparatoria .....	461
3.1.	Gli argomenti a sostegno della funzione eminentemente compensativa della responsabilità civile.....	464
4.	La funzione riparatoria si salda con l'atipicità relativa dell'illecito aquiliano.....	467
4.1.	Cosa si intende per atipicità? .....	467
5.	L'evoluzione dei criteri di imputazione del danno nel sistema riparatorio .....	469
6.	La funzione riparatoria ha carattere prioritario ma va inquadrata in un sistema poliedrico che non esclude la figura dei danni punitivi .....	471
6.1.	La tradizionale contrarietà della nostra tradizione giuridica continentale alla figura anglosassone dei danni punitivi.....	472
6.2.	Il dibattito si sviluppa in virtù della più matura sensibilità alla dimensione deterrente e preventiva.....	472
6.3.	Le Sezioni Unite (sent. n. 16601/2017) ammettono i <i>punitive</i> (o <i>exemplary</i> ) <i>damages</i> , in un quadro polifunzionale dell'illecito .....	474
6.3.1.	La funzione del principio di legalità in relazione ai danni punitivi.....	475
6.3.1.2.	Il principio dell'ordine pubblico alla luce della delibabilità dei danni punitivi nel sistema e la nozione di "sanzione punitiva" .....	478
7.	( <i>segue</i> ) Profili comparati .....	482

## CAPITOLO 2

### *Il danno non patrimoniale: dalla tipicità assoluta alla tipicità elastica*

1.	Il danno non patrimoniale: l'art. 2059 c.c., prevedendo il filtro della tipicità, non si contrappone ma completa il sistema scolpito dall'art. 2043 c.c. ....	487
2.	Le tre particolarità del danno non patrimoniale. Il problema della selezione e la questione dei confini scivolosi che separano i pregiudizi giuridici da molestie e fastidi tipici della complessità sociale .....	488
3.	Caratteri storici del danno non patrimoniale: dalla lettura rigida	

	a quella elastica della riserva di legge <i>ex art. 2059 c.c.: l'ingiustizia costituzionalmente qualificata</i> .....	489
4.	Unitarietà o pluralità del danno non patrimoniale .....	492
	4.1. Unitarietà giuridica o fenomenica?.....	495
	4.1.1. Convergenze e distanze tra le due tesi sul piano casistico.....	498
	4.2. Non cessano le oscillazioni giurisprudenziali: il contro- verso decalogo della Cassazione .....	499
5.	L'estensione della nuova figura del danno non patrimoniale: la riserva di legge non è più una camicia di forza rigida, ma una clausola aperta ed elastica (Cass., Sez. Un., 26972/08).....	501
	5.1. I limiti alla relativizzazione della riserva di legge: deve trattarsi di diritti con un saldo ancoraggio costituzionale e dai contorni determinati e definiti.....	502
6.	Il danno deve essere <i>sufficiently serious</i> o <i>suffisamment caractérisée</i> : non sono risarcibili i danni bagatellari .....	505
7.	Il danno non patrimoniale contrattuale .....	507
8.	La prova del danno non patrimoniale .....	508
9.	Casistica sul danno non patrimoniale .....	508
	9.1. Danno non patrimoniale da vacanza rovinata.....	508
	9.2. Danno non patrimoniale nelle relazioni lavorative.....	509
	9.3. Danno non patrimoniale da trattamento illecito dei dati personali.....	512
	9.4. Danno non patrimoniale da irragionevole durata del pro- cesso e da errore giudiziario .....	514
	9.5. Danno non patrimoniale nelle relazioni familiari .....	516
	9.6. Danno tanatologico e danno catastrofico.....	518
	9.6.1. Tesi favorevole: il danno tanatologico è il danno massi- mo .....	518
	9.6.2. Le Sezioni Unite escludono la risarcibilità perché ogni danno-conseguenza presuppone la sopravvivenza della vitti- ma dell'evento (Cass., Sez. Un., 22/7/2015, n. 15350) .....	519
	9.6.2.1. Non si risarcisce il danno da morte ma il danno nel morire: le variabili del danno catastrofico e terminale .....	520
	9.6.3. La Cassazione nel luglio del 2019 detta lo “statuto” del danno da uccisione.....	521
	9.7. Danno da perdita o lesione di un prossimo congiunto: il c.d. “danno parentale” .....	522
	9.7.1. La difficile selezione dei soggetti legittimati.....	523
	9.8. Il danno da nascita indesiderata: non esiste il diritto a non nascere se non sano (Cass., Sez. Un., 31/10/2017, n. 25849).....	525



9.9. Il danno non patrimoniale subito dalle persone giuridiche .....	525
9.10. Danno non patrimoniale da attività provvedimentoale della pubblica amministrazione .....	527

### CAPITOLO 3

#### *La struttura dell'illecito aquiliano*

1. Portata applicativa dell'art. 2043 c.c. ed elementi costitutivi dell'illecito .....	529
2. Responsabilità contrattuale ed extracontrattuale a confronto .....	531
3. I cinque elementi strutturali dell'illecito aquiliano .....	531
3.1. <i>Il primo elemento: "qualunque fatto". La corsa verso l'atipicità</i> .....	531
3.1.1. Il problema dell'illecito civile omissivo: è tipico o atipico? .....	535
3.1.1.1. La tesi tradizionale della tipicità assoluta dell'illecito omissivo .....	536
3.1.1.2. La tesi della tipicità relativa .....	538
3.1.1.3. La tesi dell'atipicità .....	540
3.1.1.4. La ricerca di un punto di equilibrio tra eroismo ed egoismo .....	541
3.2. <i>Il secondo elemento: l'imputabilità</i> .....	542
3.2.1. Imputabilità civile e penale .....	543
3.2.2. Imputabilità extracontrattuale e contrattuale .....	544
3.2.3. Onere probatorio: fino a prova contraria si presume l'imputabilità .....	545
3.2.4. I rapporti tra imputabilità e colpevolezza .....	545
3.2.5. L'apporto colposo del danneggiato incapace ai sensi dell'articolo 1227, comma 1 c.c. ....	546
3.2.6. Art. 2046 c.c. e responsabilità oggettiva .....	547
3.3. <i>Il terzo elemento: la colpevolezza</i> .....	548
3.3.1. Colpevolezza civile e penale: pianeti lontani ma non troppo .....	549
3.3.2. Colpevolezza aquiliana e contrattuale .....	550
3.3.2.1. Il dolo .....	551
3.3.2.2. La colpa .....	553
3.3.2.3. La colpa aquiliana a confronto con la colpa penale e con quella contrattuale .....	555
3.4. <i>Il quarto elemento: il danno ingiusto</i> .....	557
3.4.1. Il danno deve essere <i>non iure</i> .....	557

3.4.1.1.	Il ruolo delle scriminanti della struttura dell'illecito .....	558
3.4.1.2.	La legittima difesa .....	559
3.4.1.2.1.	Le novità della Legge n. 36/2019 in tema di proporzionalità ed eccesso colposo .....	560
3.4.1.2.2.	La scriminante putativa.....	562
3.4.1.3.	Lo stato di necessità.....	563
3.4.1.3.1.	Nozione e fondamento.....	563
3.4.1.3.2.	Elementi costitutivi.....	566
3.4.1.3.3.	Soccorso di necessità .....	568
3.4.1.3.4.	Lo stato di necessità in ambito contrattuale.....	568
3.4.1.4.	Le altre cause di giustificazione non codificate.....	569
3.4.2.	Il danno <i>contra ius</i> la progressiva dilatazione dei “danni ingiusti” e il giudizio “sintetico-comparativo” di ingiustizia.....	570
3.4.3.	Danno evento e danno conseguenza .....	573
3.4.4.	Il risarcimento in forma specifica <i>ex art.</i> 2058 c.c.: tutela risarcitoria o reintegratorio-preventiva? Tecnica di determinazione o di liquidazione del danno? .....	574
3.5.	<i>Il quinto elemento: la causalità</i> .....	576
3.5.1.	La causalità materiale .....	577
3.5.1.1.	Le concause umane: il ruolo della solidarietà passiva <i>ex art.</i> 2055 c.c. ....	578
3.5.1.2.	Causalità civile e causalità penale .....	580
4.	La causalità giuridica: rinvio .....	582
5.	Profili comparati .....	582

## CAPITOLO 4

### *Fattispecie speciali di illecito aquiliano*

1.	Inquadramento ed individuazione di macro-aree definitorie.....	587
2.	Responsabilità per fatto altrui (artt. 2047, 2048, 2049, 2054, comma 3 c.c.).....	589
2.1.	Art. 2049 c.c.: responsabilità dei padroni e dei committenti .....	589
2.2.	Art. 2047 c.c.: la responsabilità del sorvegliante per il soggetto incapace di intendere e di volere.....	593
2.3.	Art. 2048 c.c.: responsabilità per i fatti commessi dai minori e dagli allievi dei genitori e degli insegnanti.....	595
2.4.	Art. 2054 c.c.: danno da circolazione di veicoli.....	597
3.	Responsabilità per danni causati da cose (artt. 2051, 2052 e 2053 c.c.).....	598
3.1.	Art. 2051 c.c.: il danno cagionato da cose in custodia.....	598

3.1.1. La <i>vexata quaestio</i> dell'applicabilità dell'art. 2051 c.c. al danno da mancata manutenzione delle strade pubbliche da parte della P.A. ....	601
3.1.2. La più recente giurisprudenza su responsabilità oggettiva e prova liberatoria .....	603
3.2. Art. 2052 c.c. responsabilità per danno cagionati da animali .....	605
3.3. Art. 2053 c.c. danni da rovina di edifici.....	606
4. Responsabilità correlata alla titolarità o alla svolgimento di attività (art. 2050 c.c.).....	607
4.1. La questione spinosa del danno da fumo: la <i>tobacco litigation</i> .....	609
4.2. La responsabilità da trattamento lesivo dei dati personali (rinvio) .....	610
5. Le fattispecie di illecito aquiliano contenute in legislazioni speciali .....	611
5.1. Illecito <i>antitrust</i> e responsabilità per lesione di diritti della proprietà industriale .....	611
5.2. L'illecito lesivo dei diritti della proprietà industriale .....	611
5.3. Danno da prodotti difettosi .....	612
5.4. La responsabilità per danno ambientale ex D. Lgs. n. 152/2006 .....	615
5.5. La responsabilità civile della P.A.....	616
6. Profili comparati .....	616

## PARTE V IL CONTRATTO

### SEZIONE I NOZIONE E FUNZIONE

#### CAPITOLO 1 *Il contratto, i contratti*

1. Il contratto: il sole del nostro sistema giuridico .....	625
2. Evoluzione storica .....	627
3. Il contratto è l'unico negozio di portata generale .....	629

4.	Primo contratto, secondo contratto, terzo contratto .....	630
5.	Mappa delle fonti .....	632
6.	Contratto-procedimento, contratto-atto e contratto-rapporto.....	635
7.	I principi del diritto dei contratti.....	635

## CAPITOLO 2

### *Il contratto è il negozio giuridico per eccellenza*

1.	Fatto, atto, negozio.....	637
2.	Il contratto come <i>species</i> del <i>genus</i> negozio giuridico: profili di diritto comparato .....	639
3.	Crisi o rinascita del negozio giuridico? .....	642
4.	La struttura del negozio giuridico: dichiarazione e volontà .....	644
4.1.	La tesi soggettivistica (o volontaristica) .....	647
4.2.	La tesi oggettivistica (o dichiarativa).....	648
4.3.	La tesi mista (o precettiva).....	648
5.	Il profilo funzionale del negozio giuridico: libertà di auto-regolamentazione ed esplicazione di autonomia privata .....	650
5.1.	L'autonomia negoziale negativa .....	651
5.2.	L'autonomia negoziale positiva .....	651
5.3.	Autonomia negoziale soggettiva.....	652
5.4.	La libertà negoziale non è illimitata .....	652
5.4.1.	Limiti legali.....	653
5.4.2.	Limiti negoziali .....	654
5.5.	Dopo l'avvento della causa in concreto l'autonomia negoziale è in astratto più ampia ma è sottoposta a un controllo concreto più incisivo.....	654
5.5.1.	Controllo causale .....	655
5.5.2.	Il controllo sulla giustizia contrattuale attraverso l'" <i>apri-scatole giuridico</i> " della buona fede solidaristica (art. 2 Cost.).....	656
5.5.2.1.	Evoluzione storica: dal diritto romano al Codice civile del 1865.....	656
5.5.2.2.	Prevale la tesi della generale irrilevanza dello squilibrio anche dopo il codice del 1942 .....	657
5.5.2.3.	I venti costituzionali, comunitari e comparati soffiano in una nuova direzione.....	658
5.5.2.4.	Ingiustizia sostanziale o procedurale? .....	660
5.5.2.5.	I possibili rimedi all'iniquità in caso di accoglimento della tesi dell'ingiustizia procedurale .....	661
5.5.2.6.	Si riaprono i giochi a favore dell'ingiustizia sostanziale? .....	663

6.	Il contratto come negozio: prospettiva strutturale e funzionale.....	665
----	--	-----

### CAPITOLO 3

#### *La nozione di contratto*

1.	Profili generali .....	667
2.	La definizione di contratto ai sensi dell'articolo 1321 c.c. ....	669
2.1.	L'accordo .....	669
2.1.1.	La progressiva dequotazione dell'elemento volontaristico: il problema dell'ammissibilità di contratti senza accordo e senza dichiarazioni.....	671
2.2.	Le parti .....	672
2.3.	Il rapporto giuridico e patrimoniale .....	673
2.4.	Gli effetti: costitutivi, regolatori ed estintivi .....	677
2.5.	La sostituzione nell'attività giuridica: la rappresentanza .....	679
2.5.1	Ambito di applicazione .....	680
2.5.2.	Le fonti del potere rappresentativo .....	681
2.5.2.1.	La rappresentanza legale.....	681
2.5.2.2.	La rappresentanza volontaria .....	683
2.5.3.	Capacità e vizi della volontà.....	688
2.5.4.	L'abuso di potere.....	690
2.5.4.1.	Il conflitto di interessi .....	690
2.5.4.2.	Il contratto con sé stesso .....	693
2.5.5.	Il difetto di rappresentanza .....	694
2.5.5.1.	La responsabilità del <i>falsus procurator</i> e del falso rappresentato .....	698
2.5.5.2.	La ratifica .....	699
2.5.5.3.	La rappresentanza apparente.....	701
2.6.	Il contratto per conto di chi spetta e il contratto per persona da nominare .....	703
2.6.1.	Natura giuridica .....	705
2.6.2.	Effetti del contratto per persona da nominare.....	706
2.6.3.	La riserva di nomina .....	708
2.6.4.	Il potere di nomina.....	708
2.6.5.	La dichiarazione di nomina: forma e modalità .....	709
2.6.6.	Effetti della nomina .....	711
2.6.6.1.	Effetti della nomina invalida, tardiva o mancata .....	712
2.6.7.	La rappresentanza indiretta.....	712
2.7.	Figure affini e differenze .....	715
3.	Profili comparati .....	716

## SEZIONE II ELEMENTI E REQUISITI

### CAPITOLO 1

#### *Profili generali*

1.	I requisiti essenziali del contratto .....	721
2.	Elementi e requisiti dei negozi patrimoniali unilaterali .....	722
3.	Elementi e requisiti degli altri negozi .....	723
4.	Gli elementi costitutivi del provvedimento amministrativo .....	724

### CAPITOLO 2

#### *L'accordo*

1.	Accordo, accordi .....	725
2.	Le varianti di una mutevole prassi che non si lascia ingabbiare in uno schema unitario .....	726
3.	Modi alternativi di formazione del contratto .....	726

### CAPITOLO 3

#### *La causa*

1.	Storia e comparazione .....	729
2.	La necessità della giustificazione causale nell'ordinamento italiano e la prova della sua sussistenza .....	730
3.	Temperamenti al principio causalistico: astrazione processuale e astrazione relativa .....	732
4.	Effetti dell'assenza originaria e sopravvenuta della causa: nullità e risoluzione per impossibilità sopravvenuta .....	733
5.	Dalla causa in astratto (funzione economico-sociale) stabilita dalla legge... ..	734
6.	...alla causa in concreto (funzione economico-individuale): Cass. n. 10490/2009 .....	735
7.	La causa da strumento a oggetto di controllo: il giudizio di meritevolezza degli interessi .....	737
8.	Il confine scivoloso con i motivi: scopo del contratto, scopo del contraente .....	739

9.	Rilevanza funzionale della causa e rapporti con la presupposizione .....	740
10.	Nuove frontiere dell'autonomia negoziale: a) il contratto gratuito atipico, b) il negozio unilaterale atipico anche traslativo, c) il negozio a causa variabile, d) il negozio solutorio con causa esterna, e) il collegamento negoziale.....	741
11.	Si risolve in senso positivo la <i>vexata quaestio</i> della risarcibilità del danno non patrimoniale da inadempimento contrattuale .....	743
12.	Il collegamento negoziale .....	744
	12.1. Gli effetti del collegamento negoziale .....	747
13.	La nuova ricostruzione del negozio indiretto, della frode alla legge e del negozio fiduciario .....	748
14.	Vendita vile e vendita mista a donazione: terreno fertile per il sindacato sull'equilibrio .....	756

## CAPITOLO 4

### *L'oggetto*

1.	Nozione e teorie .....	757
2.	I requisiti dell'oggetto.....	758
	2.1. La determinazione dell'oggetto rimessa a un terzo: l'arbitraggio .....	760
	2.2. L'inserzione automatica di clausole.....	762
	2.3. Clausole d'uso.....	764
	2.4. Le condizioni generali di contratto (art. 1341 c.c.) e i contratti conclusi mediante moduli o formulari (art. 1342 c.c.).....	765
3.	Il contratto a oggetto futuro .....	769
	3.1. Casistica .....	773

## CAPITOLO 5

### *La forma*

1.	Il formalismo nel diritto romano.....	777
2.	La forma nel nostro ordinamento.....	777
3.	Forma <i>ad substantiam</i> e <i>ad probationem</i> .....	778
	3.1. La forma volontaria .....	780
4.	I vari tipi di pubblicità: notizia, dichiarativa, costitutiva.....	781
5.	Una forma originale: la forma di protezione .....	782

5.1. Assenza della forma, quale sanzione?.....	784
--	-----

## CAPITOLO 6

### *Gli elementi accidentali del contratto*

1. Profili generali .....	785
2. La condizione: nozione e classificazioni .....	785
2.1. I requisiti dell'evento dedotto in condizione .....	786
2.2. Condizione illecita e impossibile .....	786
2.3. La condizione potestativa e meramente potestativa .....	787
2.4. La condizione unilaterale: inquadramento generale e potere di rinuncia .....	787
2.5. Pendenza della condizione .....	789
2.6. Avveramento e retroattività della condizione .....	790
2.7. Forma e trascrizione .....	790
2.8. La condizione legale .....	791
2.9. Similitudini con la presupposizione: un istituto dalla natura anfibia .....	792
3. Il termine .....	793
4. L'onere .....	794
5. Gli elementi accidentali nel testamento e nel matrimonio .....	794

## SEZIONE III

### LA FORMAZIONE DEL CONTRATTO

## CAPITOLO 1

### *La formazione come comportamento: la responsabilità precontrattuale*

1. Formazione e conclusione: comportamento e procedimento .....	799
2. Il sistema della responsabilità precontrattuale .....	800
3. La lezione della storia .....	800
4. ... e l'insegnamento della comparazione .....	802
5. Il fondamento della responsabilità precontrattuale: l'irresistibile seduzione della buona fede .....	803
6. Il raggio d'azione della responsabilità precontrattuale: il "tuffo" verso l'atipicità .....	804



7.	La natura giuridica della responsabilità precontrattuale: il trionfo del “contatto sociale” .....	807
8.	Le otto fattispecie di responsabilità precontrattuale .....	810
	8.1. Il recesso ingiustificato dalle trattative .....	810
	8.2. Il dovere di informazione sulle cause di invalidità del contratto .....	812
	8.3. Il generale dovere del <i>clare loqui</i> : informazione, trasparenza, <i>neo-formalismo comunitario</i> .....	814
	8.4. Il sacro dovere della riservatezza .....	815
	8.5. La violazione del dovere di custodia .....	815
	8.6. La violazione del dovere di attivazione per favorire il buon esito dell’operazione .....	816
	8.7. La produzione di vizi “completi” della volontà .....	816
	8.8. L’induzione alla stipulazione di contratti sconvenienti e iniqui: i vizi cd. “incompleti” della volontà .....	816
9.	Il danno risarcibile .....	818

## CAPITOLO 2

### *La formazione come procedimento: la conclusione del contratto*

1.	I modelli procedimentali tipici e i limiti all’autonomia negoziale delle parti .....	821
	1.1. L’incontro tra dichiarazioni di volontà: declinazioni, ombre, prove .....	823
2.	Il procedimento ordinario .....	826
	2.1. Il legislatore opta per la regola temperata e derogabile della cognizione .....	826
	2.2. La proposta .....	827
	2.3. L’accettazione .....	830
	2.4. Natura giuridica di proposta e accettazione: sono atti “pre-negoziali” ma “non negoziali” .....	831
	2.4.1. Proposta e accettazione sono atti recettizi, a “indirizzamento volontario”, con attitudine vincolante e forma “ <i>per relationem</i> ” .....	832
	2.4.2. La revoca di proposta e accettazione .....	833
3.	I procedimenti semplificati o leggeri .....	835
	3.1. La conclusione del contratto mediante inizio dell’esecuzione (art. 1327 c.c.) .....	835
	3.1.1. Ambito applicativo .....	836

3.1.2. La natura giuridica: negozio di attuazione o accettazione tacita? .....	837
3.2. Il contratto con obbligazioni a carico del solo proponente (art. 1333 c.c.) .....	840
3.2.1. La misteriosa natura giuridica tra contratto e non contratto .....	841
3.2.2. Precipitati applicativi dell'opzione qualificatoria pre-scelta: tempi, vizi della volontà, rifiuto, responsabilità .....	844
3.2.3. Casistica applicativa .....	845
3.3. Il contratto aperto (o per adesione: art. 1332 c.c.) .....	846
4. I procedimenti aggravati .....	847
4.1. I contratti reali .....	848
4.1.1. <i>Ratio</i> unitaria o frammentaria della categoria? .....	848
4.1.2. I limiti all'autonomia negoziale delle parti .....	849
4.2. I contratti formali .....	850
4.3. I contratti consumeristici .....	852
4.4. I contratti virtuali o telematici .....	852
4.5. Il contratto plurilaterale .....	853
4.6. L'offerta al pubblico .....	854
5. La formazione progressiva del contratto .....	856
5.1. Classificazione dei vincoli precontrattuali .....	858
5.2. Efficacia meramente obbligatoria dei vincoli precontrattuali .....	858
5.3. Casistica .....	861
5.3.1. La proposta irrevocabile .....	861
5.3.2. Il patto di opzione .....	862
5.3.3. Figure a confronto: opzione e proposta irrevocabile... ..	863
5.3.4. ...e tra opzione e contratto preliminare .....	865
5.3.5. Vizi, risoluzione e azione revocatoria .....	865
5.3.6. La prelazione .....	867
5.3.6. La prenotazione .....	869
5.3.7. Il contratto normativo .....	870
5.3.8. Il contratto preliminare: rinvio .....	871

### CAPITOLO 3

#### *Il contratto preliminare*

1. Nozione, storia e comparazione .....	873
2. La funzione del contratto preliminare .....	874
3. Ambito di applicazione: il contratto reale, la donazione e il preliminare di preliminare (Cass., Sez. Un., 6/3/2015, n. 4628) .....	875

4.	La natura giuridica del preliminare e i rapporti con il definitivo .....	879
4.1.	Tesi del negozio meramente preparatorio avente a oggetto un <i>facere</i> .....	879
4.2.	Tesi del preliminare come contratto da cui deriva anche un obbligo di dare traslativo .....	880
4.3.	Tesi del carattere ambivalente del preliminare come <i>pactum de contrahendo</i> e <i>pactum de dando</i> .....	881
5.	( <i>segue</i> ): Il preliminare di vendita di cosa altrui (Cass., Sez. Un., 18/5/2006, n. 11624) .....	882
6.	L'inadempimento del contratto preliminare: i rimedi .....	884
6.1.	Ambito applicativo del rimedio <i>ex art. 2932 c.c.</i> .....	885
6.2.	Completezza del preliminare e incidenza delle sopravvenienze .....	887
6.3.	( <i>segue</i> ): Esecuzione in forma specifica e divieto di <i>mutatio libelli</i> .....	889
7.	La trascrizione del contratto preliminare immobiliare .....	891
7.1.	Il privilegio speciale <i>ex art. 2775-bis c.c.</i> (Cass., Sez. Un., 1/10/2009, n. 21045) .....	892
7.2.	Il potere del curatore fallimentare di sciogliersi dal contratto <i>ex art. 72 L. fallimentare</i> (Cass., Sez. Un., 16/9/2015, n. 18131) .....	893
8.	( <i>segue</i> ): il preliminare di vendita di immobili da costruire .....	895

## SEZIONE IV L'EFFICACIA DEL CONTRATTO

### CAPITOLO 1 *L'efficacia in generale*

1.	L'efficacia del contratto .....	899
2.	Efficacia, perfezione, validità .....	900
3.	L'inefficacia .....	901

### CAPITOLO 2 *La fissazione degli effetti contrattuali*

1.	Quali sono gli effetti contrattuali? .....	903
2.	L'interpretazione del contratto .....	903

2.1. Profili storici .....	904
2.2. Profili generali della disciplina .....	905
2.3. L'interpretazione soggettiva.....	905
2.3.1. La ricerca dell'intenzione dei contraenti e il comporta- mento complessivo .....	905
2.3.1.2. L'interpretazione sistematica .....	906
2.3.1.3. L'interpretazione delle espressioni generali.....	906
2.3.1.4. L'interpretazione presuntiva .....	906
2.4. L'interpretazione secondo buona fede: interpretazione soggettiva o oggettiva? .....	906
2.5. L'interpretazione oggettiva .....	907
2.5.1. Principio di conservazione del contratto e l'interpreta- zione contro l'autore della clausola .....	907
2.5.2. Pratiche generali interpretative ed espressioni polisense .....	908
2.5.3. Equità interpretativa.....	909
2.6. C'è spazio per l'interpretazione autentica? Il misterioso caso dei "negozi interpretativi" .....	909
2.7. Diritto comparato .....	909
3. L'integrazione del contratto .....	910
3.1. Profili storici .....	911
3.2. Profili generali della disciplina .....	911
3.3. La legge .....	912
3.4. Gli usi.....	913
3.5. L'equità .....	913
3.6. La buona fede " <i>in executivis</i> " .....	914

### CAPITOLO 3

#### *Il momento della produzione degli effetti: il principio consensualistico*

1. La regola dell'ordinaria immediatezza dell'efficacia del con- tratto .....	915
2. Il principio consensualistico e il passaggio del rischio.....	915
3. Profili storici del principio consensualistico.....	916
4. I caratteri essenziali del principio consensualistico nell'at- tuale assetto normativo .....	917
5. Deroghe legali al principio consensualistico .....	918
6. Segue: Il carattere non imperativo del principio consensua- listico apre la porta al cd. " <i>pagamento traslativo</i> " .....	919
7. Importanza pratica del momento in cui si produce l'effetto reale: la regola " <i>res perit domino</i> " .....	921

8.	Profili di diritto comparato .....	922
----	------------------------------------	-----

#### CAPITOLO 4

##### *La scissione tra effetti voluti ed effetti apparenti*

1.	La simulazione.....	923
2.	Profili storici .....	924
3.	Disciplina.....	924
4.	Ambito di applicazione: nullità e simulazione del prezzo di un contratto di locazione di immobili a uso non abitativo (Cass., Sez. Un., n. 23601/2017) .....	929
5.	Diritto comparato.....	930

#### CAPITOLO 5

##### *Il contratto ha forza di legge tra le parti*

1.	La forza di legge del contratto .....	931
	1.1. Profili storici .....	932
	1.2. Disciplina .....	933
	1.3. Diritto comparato.....	933
2.	Il recesso .....	933
	2.1. Recesso convenzionale .....	934
	2.2. Recesso legale.....	934
	2.2.1. Recesso determinativo .....	935
	2.2.2. Recesso impugnazione.....	936
	2.3. Recesso di pentimento ( <i>ius poenitendi</i> ).....	936
	2.3.1. Recesso-pentimento consumeristico.....	937
	2.4. Problemi generali di disciplina .....	938
	2.5. Diritto comparato.....	939
3.	Mutuo dissenso .....	940
	3.1. Profili storici .....	940
	3.2. Disciplina .....	941
	3.3. Ambito di applicazione .....	941
	3.4. Diritto comparato.....	942
4.	<i>Ius variandi</i> .....	942
	4.1. Profili storici .....	943
	4.2. Disciplina .....	944
	4.3. Ambito di applicazione. Lo <i>ius variandi</i> convenzionale .....	944

## CAPITOLO 6

*L'efficacia del contratto nei confronti dei terzi*

1.	Il principio di relatività .....	947
2.	Profili storici .....	948
3.	Declinazione moderna ed elastica del principio di relatività: sono ammesse, salvo rifiuto retroattivo, le modificazioni sfa- vorevoli della sfera altrui .....	949
4.	Efficacia indiretta o riflessa .....	950
	4.1. L'opponibilità del contratto ai terzi e la soluzione dei con- flitti innescati da plurime alienazioni o cessioni di beni im- mobili, beni mobili e diritti di credito .....	951
5.	Diritto comparato .....	952
6.	Il contratto a favore del terzo .....	953
	6.1. Il fondamento causale del contratto a favore di terzi .....	954
	6.2. Struttura ed effetti: approfittamento, revoca, rifiuto .....	955
	6.3. Le azioni esperibili dal terzo e dal promittente .....	957
	6.4. Le eccezioni proponibili dal promittente .....	957
	6.5. La designazione ordinaria e differita del terzo: l'attri- buzione <i>post mortem</i> .....	957
	6.5.1. La designazione testamentaria del terzo nel contratto di assicurazione sulla vita .....	958
	6.6. Questioni e casistiche applicative .....	959
	6.7. Profili storici .....	960
	6.8. Diritto comparato .....	960
7.	La promessa del fatto del terzo .....	961
	7.1. Profili storici .....	961
	7.2. Disciplina .....	962
	7.3. Diritto comparato .....	963
8.	La cessione del contratto .....	963
	8.1. Profili storici .....	963
	8.2. Disciplina .....	963
	8.3. Ambito di applicazione .....	964
	8.4. Diritto comparato .....	965
9.	Il subcontratto .....	965
	9.1. Profili storici .....	965
	9.2. Disciplina .....	966
	9.3. Diritto comparato .....	966
10.	I divieti convenzionali di alienazione .....	967
	10.1. Profili storici .....	967

10.2. Disciplina .....	967
10.3. Diritto comparato .....	968
11. La trascrizione .....	968
11.1. Profili storici .....	970
11.2. Disciplina .....	970
11.3. Ambito di applicazione .....	971
11.3.1. Tassatività degli atti soggetti a trascrizione .....	971
11.3.2. Trascrivibilità dei contratti di vendita a efficacia ob- bligatoria (o a efficacia reale differita) .....	972
11.3.3. La trascrizione degli atti di destinazione (art. 2645- <i>ter</i> c.c.).....	973
11.3.4. La trascrizione degli accordi di mediazione che accer- tano l'usucapione .....	975
11.3.5. Patto di prelazione.....	977
11.3.6. Mancata trascrizione dell'atto di alienazione di un be- ne del fondo patrimoniale e pignoramento del creditore ipote- cario .....	978
11.4. Diritto comparato .....	978

## CAPITOLO 7

### *L'incidenza delle sopravvenienze sull'efficacia del contratto*

1. Il contratto e il graffio del tempo: le sopravvenienze perturba- trici .....	979
2. Le sopravvenienze tipiche .....	980
2.1. La risoluzione del contratto: profili generali .....	980
2.2. La risoluzione per inadempimento .....	982
2.2.1. Profili storici .....	982
2.2.2. Disciplina .....	982
2.2.3. Ambito di applicazione. <i>Ius variandi</i> e domanda di ri- sarcimento dei danni. ....	983
2.2.4. Diritto comparato.....	984
2.3. La risoluzione per impossibilità sopravvenuta .....	984
2.3.1. Profili storici .....	985
2.3.2. Disciplina .....	986
2.3.3. Ambito di applicazione. Impossibilità di utilizzazione della prestazione per il soddisfacimento dell'interesse del cre- ditore .....	987
2.3.4. Diritto comparato.....	987
2.4. La risoluzione per eccessiva onerosità sopravvenuta .....	988

2.4.1. Profili storici .....	988
2.4.2. Disciplina .....	988
2.4.3. Ipotesi legislative tipiche .....	989
2.4.4. Diritto comparato .....	991
3. Le sopravvenienze atipiche.....	992
3.1. La presupposizione .....	993
3.1.1. Profili storici .....	994
3.1.2. Disciplina .....	994
3.2. Diritto comparato.....	995
3.3. La rilevanza della causa in concreto come requisito funzionale e strumento per il governo delle sopravvenienze .....	996
4. Buona fede e obbligo di rinegoziazione .....	996
4.1. Disciplina .....	997
4.1.1. Rimedi in caso di violazione dell'obbligo di rinegoziazione.....	998
4.1.2. Diritto comparato.....	999
5. La clausola di <i>hardship</i> .....	999
5.1. Profili storici .....	1000
5.2. Disciplina .....	1000
5.3. Diritto comparato.....	1001

## SEZIONE V L'INVALIDITÀ DEL CONTRATTO

### CAPITOLO 1

#### *L'invalidità nel sistema del codice civile: vecchio arnese o categoria preziosa?*

1. L'invalidità in generale .....	1005
2. L'invalidità è una vera categoria giuridica? .....	1007
3. Nonostante gli anni sul groppone, l'invalidità è ancora una categoria ordinante .....	1009
4. L'invalidità come rimedio nei sistemi di <i>common law</i> .....	1010
5. L'invalidità è un istituto eccezionale perché deroga alla regola di autonomia .....	1010
5.1. La fragile ma necessaria distinzione tra regole di validità e regole di condotta.....	1011
6. Invalidità, inesistenza, inefficacia, irregolarità: le differenze.....	1013
6.1. Invalidità e inesistenza.....	1013



6.2. Invalidità e inefficacia.....	1016
6.3. Invalidità e irregolarità.....	1016
7. Le invalidità previste nel nostro ordinamento giuridico.....	1017
7.1. Nullità e annullabilità.....	1017
7.2. Ipotesi dubbie: rescissione, simulazione, clausole vessatorie, inefficacia rimediabile.....	1018
8. Classificazioni.....	1020
8.1. Invalidità testuale e virtuale.....	1020
8.2. Invalidità strutturale e politica.....	1020
8.3. Invalidità originaria e sopravvenuta.....	1021
8.3.1. La via italiana in punto di invalidità sopravvenuta e uno sguardo oltralpe.....	1022
8.3.1.1. Torsioni giurisprudenziali.....	1023
8.4. Invalidità definitiva e sospesa.....	1029
8.5. Invalidità totale e parziale.....	1029
8.6. Invalidità autonoma e derivata.....	1030
8.7. Invalidità assoluta e relativa.....	1031
9. Ambito di applicazione oltre il contratto.....	1031
10. Profili di diritto comparato.....	1033

## CAPITOLO 2

### *La nullità, le nullità*

1. La nullità: un concetto ambiguo e complesso.....	1035
1.1. Criteri distintivi tra nullità ed annullabilità.....	1036
1.2. L'opacizzarsi delle differenze nel passaggio dalla nullità alle nullità: le nullità di protezione.....	1039
2. I casi di nullità.....	1041
2.1. La nullità virtuale (Cass., Sez. Un., 26725/2007).....	1042
2.2. La nullità strutturale.....	1047
2.2.1. La nullità del contratto illecito.....	1048
2.2.2. La frode alla legge <i>ex art.</i> 1344 c.c.....	1048
2.2.2.1. Il divieto del patto commissorio.....	1049
2.3. La nullità testuale.....	1054
3. La nullità parziale.....	1054
3.1. Profili processuali: rapporti tra nullità totale e parziale.....	1056
3.2. Il rapporto tra l'articolo 1419, comma 2, e l'art. 1339 c.c.....	1056
3.3. Nullità parziale soggettiva (art. 1420 c.c.).....	1057
4. Efficacia del contratto: la conversione.....	1057
4.1. La conversione sostanziale (o propria).....	1057

4.2. La conversione formale (o impropria).....	1059
4.3. La conversione legale .....	1059
5. Il recupero del contratto nullo.....	1059
6. L'azione di nullità .....	1062
6.1. La legittimazione aperta.....	1062
6.2. Imprescrittibilità .....	1063
6.3. Effetti della sentenza .....	1064
7. La nullità di protezione: rinvio .....	1065
8. La rilevabilità d'ufficio della nullità .....	1066
8.1. La pronuncia incidentale di nullità .....	1069
8.2. La rilevabilità d'ufficio della nullità di protezione secon- do il pensiero delle Sezioni Unite del 2012 e del 2014 .....	1072

### CAPITOLO 3

#### *L'annullabilità*

1. Fondamento e definizione.....	1075
2. La disciplina: legittimazione ad agire e prescrizione.....	1077
3. La convalida.....	1078
4. La rettifica.....	1079
5. Gli effetti dell'annullamento.....	1080
6. L'annullabilità parziale .....	1082
7. Cause di annullabilità: tipicità e “vizi incompleti” della volontà .....	1082
7.1. L'incapacità di agire.....	1084
7.2. I vizi del consenso.....	1085
7.2.1. L'errore vizio .....	1085
7.2.2. Il dolo.....	1088
7.2.3. La violenza morale.....	1089
8. Il regime dell'azione .....	1091
9. Efficacia nei confronti dei terzi.....	1091

### CAPITOLO 4

#### *La rescissione*

1. Squilibrio e rimedi in generale: evoluzione storica .....	1093
2. La rescissione: natura giuridica .....	1096
3. La rescissione del contratto concluso in stato di pericolo .....	1099
4. La rescissione del contratto concluso in stato di bisogno .....	1100
5. Rescissione e usura .....	1100

6.	Il regime dell'azione .....	1102
7.	Offerta di modificazione del contratto .....	1103

## SEZIONE VI I CONTRATTI DEL CONSUMATORE

1.	Dal contratto ai contratti .....	1107
2.	Giustizia contrattuale, contratto asimmetrico e sindacato del giudice .....	1109
3.	I principi costituzionali di solidarietà, eguaglianza e iniziativa economica .....	1110
4.	Il modello consumeristico: da eccezione a modello generale .....	1111
5.	La parabola storica del <i>consumerism</i> .....	1112
6.	Chi è il consumatore? .....	1114
	6.1. Il consumatore è una persona fisica .....	1115
	6.2. La centralità del dato teleologico: gli scopi estranei all'attività professionale .....	1116
	6.3. I contratti in vista della professione .....	1119
	6.4. I contratti misti .....	1120
	6.5. Operazioni economiche complesse e negozi di garanzia .....	1121
	6.6. Il consumatore terzo rispetto al contratto .....	1122
	6.7. Il consumatore apparente: dichiarazioni false e reticenze maliziose .....	1122
	6.8. Presunzioni e profili probatori .....	1123
	6.9. Il lavoratore subordinato non può essere professionista .....	1124
	6.10. L'ambiguità del condominio .....	1124
	6.11. I contratti della pubblica amministrazione .....	1125
7.	I contratti del consumatore: profili generali .....	1125
8.	(Segue): le clausole vessatorie .....	1126
	8.1. Lo squilibrio significativo, originario e normativo .....	1129
	8.2. I criteri di accertamento della vessatorietà e il cd. <i>test di abusività</i> .....	1131
	8.2.1. La buona fede .....	1131
	8.2.2. Le circostanze del caso concreto .....	1133
	8.2.3. Forma, trasparenza e comprensibilità .....	1134
	8.2.4. Quale sanzione per il contratto "intrasparente"? .....	1135
	8.3. Le esimenti della vessatorietà .....	1136
	8.3.1. Le clausole riproduttive .....	1136
	8.3.2. La trattativa individuale .....	1137

9.	Tutela e profili processuali.....	1138
9.1.	La tutela individuale .....	1139
9.1.1.	Dalla nullità alle nullità: le nullità di protezione .....	1139
9.1.1.1.	La natura anfibia della nullità di protezione: io vorrei, non vorrei, ma se vuoi .....	1141
9.1.2.	La tutela restitutoria .....	1144
9.1.3.	La tutela risarcitoria .....	1145
9.1.4.	Il recesso .....	1145
9.2.	Oltre l'individuo: la tutela meta-individuale e puri-indi- viduale .....	1146
9.2.1.	La tutela collettiva e la legittimazione delle Associazioni.....	1146
9.2.2.	La tutela pluri-individuale e la <i>class action</i> dopo la legge 31/2019 (in vigore dall'aprile 2020) .....	1147
9.2.2.1.	Ambito applicativo.....	1149
9.2.3.	La <i>class action</i> pubblica (d. lgs. 2009/198).....	1150
9.2.4.	Il <i>public enforcement</i> (art. 37-bis cod. cons.) .....	1151
10.	Diritto comunitario e Principi <i>Unidroit</i> .....	1151
11.	Elementi di diritto comparato .....	1152
12.	La tutela dell'imprenditore debole .....	1152

## SEZIONE VII I SINGOLI CONTRATTI

1.	Classificazione .....	1157
----	-----------------------	------

### CAPITOLO 1 *I contratti traslativi*

1.	La compravendita .....	1161
1.1.	Gli obblighi del venditore e del compratore .....	1162
1.2.	L'obbligo di far acquistare al compratore la proprietà della cosa o il diritto, se l'acquisto non è effetto immediato del contratto: le c.d. vendite obbligatorie .....	1163
1.2.1.	La vendita di cosa altrui.....	1165
1.2.2.	La vendita di cose future.....	1167
1.2.3.	La vendita alternativa .....	1169
1.2.4.	La vendita con riserva di proprietà .....	1170
1.3.	Le garanzie edilizie .....	1171

1.3.1. La garanzia per l'evizione.....	1172
1.3.2. La garanzia per i vizi (Cass., Sez. Un., 18672/2019) .....	1174
1.3.2.1. La natura giuridica delle garanzie edilizie.....	1176
1.3.2.2. La pattuizione dell'obbligo di eliminare i vizi.....	1178
1.4. Le singole ipotesi di vendita .....	1179
1.4.1. La vendita con patto di riscatto .....	1179
1.4.2. La vendita di cose mobili .....	1180
1.4.2.1. La vendita di beni di consumo.....	1182
1.4.3. I contratti conclusi a distanza o fuori dai locali com- merciali .....	1186
1.4.4. La vendita di beni immobili.....	1187
1.4.5. Vendita di immobili abusivi (Cass., Sez. Un., 23/3/2019, n. 8230).....	1188
1.4.6. La c.d. vendita di immobili sulla carta.....	1189
1.4.7. La vendita con riserva di proprietà .....	1189
1.4.8. La vendita di eredità .....	1190
2. Il riporto .....	1191
3. La permuta .....	1192
4. Il contratto estimatorio.....	1193
5. La somministrazione.....	1194

## CAPITOLO 2

### *I contratti di godimento*

1. La locazione.....	1197
1.1. Il contratto di locazione concluso da uno solo dei com- proprietari.....	1199
1.2. Obblighi del locatore .....	1200
1.3. Obblighi posti a carico del conduttore .....	1201
1.4. Locazione degli immobili urbani.....	1203
1.4.1. La mancata registrazione del contratto di locazione e la registrazione del contratto con indicazione di un canone in- feriore rispetto a quello pattuito (Cass., Sez. Un., 23601/2017).....	1203
1.4.2. La locazione di immobili pignorati.....	1207
2. L'affitto .....	1209
3. Il <i>leasing</i> (o locazione finanziaria) .....	1209
3.1. Il <i>leasing</i> finanziario .....	1213
4. Il <i>sale and lease back</i> .....	1214
5. Il <i>rent to buy</i> .....	1215

## CAPITOLO 3

*I contratti di cooperazione nell'altrui attività giuridica*

1.	Il mandato .....	1219
	1.1. Obblighi del mandatario .....	1223
	1.2. Obblighi del mandante.....	1224
2.	La commissione .....	1226
3.	La spedizione .....	1227
4.	L'agenzia.....	1227
5.	La mediazione.....	1230
6.	<i>Franchising</i> : il contratto di affiliazione commerciale .....	1233

## CAPITOLO 4

*Contratti reali*

1.	Il deposito .....	1235
	1.1. Il contratto di parcheggio .....	1237
2.	Il comodato .....	1238
3.	Il mutuo.....	1239

## CAPITOLO 5

*Contratti per la prestazione di servizi*

1.	L'appalto .....	1243
2.	Il contratto d'opera.....	1246
3.	Il contratto d'opera intellettuale.....	1247
4.	Il contratto di trasporto .....	1248
	4.1. Il contratto di <i>handler</i> .....	1249
5.	Il contratto di pacchetto turistico .....	1250

## CAPITOLO 6

*I contratti aleatori*

1.	Le rendite .....	1255
	1.1. La rendita perpetua .....	1256
	1.2. La rendita vitalizia .....	1257
2.	L'assicurazione .....	1259
	2.1. L'assicurazione contro i danni .....	1262
	2.1.1. Le clausole <i>claims made</i> (Cass., Sez. Un., 24/9/2018, n. 22437) .....	1264

2.2. L'assicurazione sulla vita .....	1265
3. Il gioco e la scommessa .....	1266

## CAPITOLO 7

### *I contratti diretti a dirimere controversie*

1. La transazione .....	1269
2. La cessione dei beni ai creditori .....	1271

## CAPITOLO 8

### *I contratti di garanzia*

1. La fideiussione .....	1273
2. Mandato di credito .....	1276
3. Anticresi .....	1276
4. I contratti bancari .....	1276
4.1. Operazioni bancarie passive: il deposito bancario .....	1277
4.2. Operazioni bancarie attive: l'apertura di credito; l'anticipazione bancaria; lo sconto .....	1278
4.2.1. L'apertura di credito .....	1278
4.2.2. L'anticipazione bancaria .....	1279
4.2.3. Lo sconto .....	1279
5. Il <i>factoring</i> .....	1279
6. Le operazioni bancarie in conto corrente .....	1280
7. Le operazioni accessorie di banca. Deposito regolare e cassette di sicurezza .....	1281
8. Credito al consumo .....	1282
9. I contratti di borsa .....	1284

## PARTE VI

### PROPRIETÀ E DIRITTI REALI

## CAPITOLO 1

### *Il sistema dei diritti reali*

1. Profili generali .....	1291
2. Profili storici e comparatistici .....	1292
3. Gli elementi caratterizzanti i diritti reali rispetto ai diritti	

di credito: a) l'assolutezza, b) l'immediatezza; c) l'inerenza .....	1293
3.1. Le critiche alla ricostruzione tradizionale: non si tratta di caratteri propri di tutti i diritti reali e dei soli diritti reali .....	1294
3.2. Risposta alle critiche: l'immediatezza è un dato qualificante primario .....	1295
3.3. (segue). Il confine scivoloso tra diritti reali e di credito: la zona grigia.....	1296
3.3.1. Le obbligazioni <i>propter rem</i> .....	1296
3.3.2. Gli oneri reali .....	1299
3.3.3. Obbligazioni <i>propter rem</i> e oneri reali: affinità e differenze .....	1301
4. I principi del <i>numerus clausus</i> e della tipicità dei diritti reali .....	1305
4.1. Radici tradizionali ed evoluzione storica del principio .....	1306
4.2. Il mutamento del quadro di riferimento: superamento o attenuazione? .....	1306
4.2.1. Tesi favorevole alla permanenza dei principi limitativi.....	1307
4.2.2. Tesi opposta .....	1307
4.2.3. Tesi mediana: i diritti reali sono un <i>numerus clausus</i> ma possono essere relativamente atipici .....	1308
5. Profili speciali di disciplina dei diritti reali rispetto ai diritti di credito .....	1309

## CAPITOLO 2

### *Il diritto di proprietà*

1. Il diritto di proprietà: l'evoluzione storica.....	1311
2. ( <i>Segue</i> ). La proprietà privata nel Codice civile: nozione, caratteri e contenuto .....	1314
3. I limiti al diritto di proprietà: rigidi ed elastici .....	1315
4. I limiti edilizi alla proprietà .....	1316
4.1. La duplice anima delle norme edilizie: di azione e di relazione.....	1317
4.1.1. La natura delle norme sui limiti cui rinvia il codice civile .....	1318
4.2. I singoli limiti.....	1319
4.2.1. I rapporti di vicinato: luci, vedute e distanze.....	1319
4.2.2. Sono rinunciabili le norme sulle distanze? .....	1321
5. Il divieto di atti emulativi.....	1322
5.1. Evoluzione storica.....	1322



5.2. <i>Ratio</i> dell'istituto .....	1323
5.3. I requisiti .....	1323
5.4. La tutela .....	1325
5.5. Disapplicazione o rinascita del rimedio? .....	1325
6. Le immissioni .....	1326
6.1. Evoluzione storica .....	1327
6.2. Giudizio di tollerabilità e regole di composizione .....	1328
6.3. Tutela inibitoria e risarcitoria in caso di immissione in-tollerabile .....	1330
6.3.1. Tutela inibitoria .....	1331
6.3.2. La tutela risarcitoria .....	1331
6.4. Immissioni e diritti fondamentali della persona .....	1332
7. I modi di acquisto della proprietà .....	1333
7.1. La costruzione realizzata da un comunista sul suolo comune senza consenso (Cass., Sez. Un., 16/2/2018, n. 3873) .....	1334
7.2. L'accessione invertita.....	1335
8. Le azioni a tutela della proprietà.....	1336
8.1. Azione di rivendica .....	1337
8.1.1. Differenza con l'azione di restituzione .....	1338
8.2. Azione di accertamento della proprietà .....	1339
8.3. <i>Actio negatoria</i> .....	1340
8.4. Le altre azioni reali: le azioni di regolamento di confini e di apposizione di termini.....	1341
9. L'estinzione del diritto di proprietà.....	1342
9.1. La rinuncia abdicativa alla proprietà .....	1343

### CAPITOLO 3

#### *“Dalla proprietà alle proprietà”*

1. La moltiplicazione della proprietà: dalla proprietà alle proprietà .....	1347
1.1. La funzione sociale della proprietà (art. 42 Cost.) favorisce l'affiorare di “nuove proprietà” diverse dal modello codicistico .....	1349
2. La multiproprietà .....	1351
2.1. Il contratto di multiproprietà .....	1353
3. Il negozio di destinazione .....	1354
3.1. La natura giuridica dell'art. 2645-ter c.c.: una norma sostanziale sulla fattispecie .....	1355
3.2. La natura giuridica e la struttura del negozio di destinazione .....	1357

3.3. La struttura variabile del negozio .....	1360
3.4. I requisiti soggettivi .....	1361
3.5. L'oggetto del negozio .....	1363
3.6. La durata .....	1364
3.7. La causa rafforzata.....	1364
3.8. La forma .....	1366
3.9. È ammissibile un vincolo destinatorio per testamento?.....	1367
3.10. Gli effetti del negozio di destinazione .....	1368
3.10.1. (Segue): la trascrizione e l'effetto segregativo .....	1368
3.10.2. La risoluzione dei conflitti "trascrittivi" .....	1370
3.11. La tutela del beneficiario in caso di violazione del vin- colo destinatorio.....	1371
3.12. La tutela dei creditori.....	1372
4. Il <i>trust</i> .....	1372
4.1. <i>Trust</i> e fiducia .....	1374
4.2. Il problema dell'ammissibilità del <i>trust interno</i> dopo la Convenzione de l'Aja .....	1376
4.2.1. Rapporti tra <i>trust</i> e art. 2645 <i>ter c.c.</i> .....	1377
4.2.2. <i>Trust</i> interno e normativa tributaria .....	1378
4.3. Questioni applicative al vaglio della giurisprudenza e della dottrina .....	1378
5. Affidamento fiduciario .....	1380
5.1. Rapporto con altri tipi negoziali .....	1381
5.2. Profili comparati .....	1382
6. Proprietà intellettuale.....	1383
7. I diritti edificatori.....	1383
8. La cessione di cubatura (o volumetria).....	1385
8.1. La natura giuridica .....	1386

## CAPITOLO 4

### *I diritti reali di godimento*

1. La superficie .....	1389
2. L'enfiteusi .....	1392
3. Usufrutto .....	1394
4. L'uso e l'abitazione.....	1397
5. Servitù prediali.....	1398
5.1. I caratteri.....	1399

5.2. Servitù di parcheggio .....	1401
5.3. Servitù per un vantaggio futuro .....	1402
5.4. Le servitù reciproche .....	1403
5.5. Altri caratteri: diversità tra proprietari dei fondi; atipicità del contenuto.....	1404
5.6. Classificazioni.....	1404
5.7. Modi di costituzione della servitù.....	1405
5.7.1. Le servitù volontarie .....	1406
5.7.2. Le servitù coattive.....	1407
5.7.3. L'acquisto per destinazione del padre di famiglia .....	1408
5.7.4. L'acquisto della servitù per usucapione .....	1409
5.8. L'estinzione della servitù .....	1409
5.9. I rimedi a tutela della servitù .....	1411

## CAPITOLO 5

### *Comunione e condominio*

1. La comunione .....	1413
2. Il condominio di edifici.....	1414
2.1. La natura giuridica del condominio (Cass., Sez. Un., 10934/ 2019).....	1415
2.2. La disciplina del condominio.....	1419
2.2.1. Beni comuni e loro utilizzo. La questione dell'uso e- sclusivo .....	1419
2.2.2. Il regolamento condominiale .....	1419
2.2.3. Le tabelle millesimali.....	1420
2.2.4. La ripartizione delle spese per le parti comuni. La que- stione del lastrico solare e dei danni da esso cagionati (Cass., Sez. Un., n. 9449/2016) .....	1421
2.2.5. La natura giuridica della responsabilità dei condomini per le obbligazioni condominiali: parziaria o solidale? .....	1423
2.2.6. Gli organi del condominio. Le delibere assembleari .....	1426

## CAPITOLO 6

### *I diritti reali di garanzia*

1. Profili generali .....	1429
---------------------------	------

2.	Il pegno: nozione, caratteri strutturali e oggetto .....	1431
2.1.	Costituzione ed estinzione del pegno.....	1433
2.2.	Effetti del pegno.....	1439
2.3.	I pegni anomali .....	1441
2.3.1.	Il pegno rotativo.....	1441
2.3.2.	Il pegno su cosa futura .....	1443
2.3.3.	Il pegno <i>omnibus</i> .....	1444
2.3.4.	Il pegno mobiliare non possessorio .....	1445
3.	L'ipoteca: nozione, caratteri strutturali e oggetto .....	1448
3.1.	La costituzione dell'ipoteca: dal diritto alla ipoteca al diritto di ipoteca .....	1453
3.2.	La riduzione e l'estinzione dell'ipoteca.....	1458
3.3.	Il terzo datore di ipoteca e il terzo acquirente del bene ipotecato .....	1461
4.	Il divieto di patto commissorio e il patto marciano: cenni e rinvio.....	1464
5.	I privilegi.....	1466

## CAPITOLO 7

### *Il possesso*

1.	Il possesso in generale .....	1469
2.	Le ragioni della tutela del possesso .....	1470
3.	La natura giuridica del possesso .....	1472
4.	L'oggetto del possesso .....	1472
5.	L'acquisto del possesso.....	1473
5.1.	Il possesso può essere acquistato a titolo derivativo?.....	1476
5.2.	L'interversione del possesso e la perdita .....	1477
6.	Il compossesso .....	1478
7.	Il possesso di buona fede .....	1479
8.	Gli effetti del possesso.....	1480
8.1.	Gli effetti acquisitivi del possesso .....	1481
9.	L'usucapione. Nozione e fondamento.....	1483
9.1.	Gli elementi costitutivi dell'usucapione .....	1484
9.1.1.	L'oggetto dell'usucapione. L'usucapione di immobili abusivi.....	1485
10.	Le azioni possessorie .....	1487
10.1.	L'azione di reintegrazione.....	1488
10.1.1.	Lo spoglio .....	1489

10.2. L'azione di manutenzione.....	1490
10.3. Le azioni possessorie nei confronti della pubblica amministrazione.....	1491
10.4. Le azioni possessorie e l'azione di risarcimento del danno ex art.2043 c.c. ....	1492
11. Le azioni di nunciazione.....	1493

## PARTE VII PERSONA E FAMIGLIA

### CAPITOLO 1

#### *La persona*

1. I diritti della personalità.....	1499
2. Il diritto alla vita .....	1501
3. Il diritto all'integrità fisica.....	1504
4. Il diritto alla salute .....	1505
5. Il diritto all'immagine.....	1506
6. Il diritto alla <i>privacy</i> .....	1508
7. Diritto all'identità personale .....	1511
8. Il diritto all'oblio dopo le Sezioni Unite del luglio 2019 (Cass., Sez. Un., 22/7/2019, n. 19681) .....	1511
8.1. Il "complicato" rapporto tra diritto all'oblio e diritto di cronaca.....	1512
9. Diritto a conoscere le proprie origini.....	1514

### CAPITOLO 2

#### *Dalla famiglia alle famiglie*

1. La famiglia: un istituto speciale, a cavallo tra natura e diritto.....	1515
2. L'internazionalizzazione del diritto di famiglia conduce alla moltiplicazione degli statuti familiari .....	1516
3. La legge n. 76/2016 sulle unioni civili e sulla convivenza: nuove forme liquide e dinamiche di famiglia .....	1518
3.1. Il legislatore sceglie il modello dualista: l'unione civile <i>same sex</i> , non il matrimonio omosessuale .....	1518
3.1.1. Differenze tra unione civile e matrimonio .....	1519

3.1.2. Adozione e filiazione: le questioni sul tappeto .....	1520
3.2. Il regime delle convivenze .....	1524
3.2.1. L'evoluzione storica dell'istituto .....	1524
3.3. Le convivenze stabili nella legge 76/2016.....	1533
3.4. Tre famiglie, anzi quattro.....	1538

### CAPITOLO 3

#### *Il diritto di famiglia non è più un'isola*

1. Profili generali .....	1539
2. Il diritto di famiglia e l'autonomia negoziale .....	1539
2.1. Negozi genetici .....	1540
2.2. Negozi regolatori .....	1540
2.3. Negozi dissolutori.....	1541
3. Il diritto di famiglia e la responsabilità aquiliana .....	1543
3.1. I danni endofamiliari.....	1543
3.2. I danni esofamiliari.....	1545

### CAPITOLO 4

#### *Il matrimonio*

1. Nozione.....	1547
2. Il matrimonio come atto: le caratteristiche del negozio matrimoniale .....	1549
3. Forme di matrimonio e caratteristiche essenziali. ....	1550
4. L'invalidità del matrimonio .....	1553
4.1. La delibazione di una sentenza ecclesiastica di nullità: il rapporto sana l'invalidità .....	1555
4.2. Il matrimonio simulato.....	1556
4.3. Il matrimonio putativo .....	1557
5. Il regime patrimoniale della famiglia.....	1559
5.1. La comunione legale.....	1559
5.1.1. Natura giuridica: comunione a mani riunite, comunione ordinaria, soggetto di diritto o patrimonio di destinazione? .....	1559
5.1.2. La gestione della comunione .....	1562
5.1.3. Lo scioglimento della comunione.....	1565
5.1.4. L'oggetto e l'ambito di operatività della comunione. Il <i>favor comunionis</i> porta a soluzioni di natura estensiva .....	1566
5.1.4.1. Gli acquisti a titolo originario .....	1568

5.1.4.2. Il rifiuto del coacquisto (Cass., Sez. Un., n. 22775/2009).....	1569
5.2. Le alternative alla comunione legale .....	1573
5.2.1. Il fondo patrimoniale .....	1573
5.2.2. La pubblicità del fondo patrimoniale (Cass., Sez. Un., n. 21658/2009).....	1575
5.2.3. L'impresa familiare.....	1576
6. C'è spazio per negozi patrimoniali atipici? .....	1577

## CAPITOLO 5

### *Lo scioglimento del matrimonio, dell'unione civile e della convivenza stabile*

1. La separazione .....	1579
1.1. Le problematiche del negozio di separazione.....	1580
2. Il divorzio.....	1585
2.1. Rapporto tra divorzio e sentenza ecclesiastica di nullità del matrimonio concordatario .....	1586
2.2. Le conseguenze patrimoniali dello scioglimento del ma- trimonio. L'assegno divorzile .....	1587
2.2.1. La differenza tra assegno divorzile e di separazione .....	1590
3. Lo scioglimento del matrimonio per rettificazione del ses- so di uno dei coniugi.....	1590
4. Lo scioglimento delle unioni civili .....	1591
5. La cessazione delle convivenze .....	1592

## CAPITOLO 6

### *La filiazione e l'adozione*

1. Profili generali .....	1595
2. Lo <i>status</i> di figlio nato fuori dal matrimonio.....	1597
3. La responsabilità genitoriale.....	1601
3.1. La genitorialità nella crisi coniugale.....	1604
3.1.1. L'assegnazione della casa familiare.....	1606
4. I diritti e i doveri del figlio.....	1608
5. La procreazione medicalmente assistita .....	1610
6. L'adozione.....	1612
6.1. L'adozione internazionale.....	1616
7. L'affidamento familiare .....	1617

**PARTE VIII**  
**SUCCESSIONI E DONAZIONI**

**CAPITOLO 1**

*Principi generali in materia di successioni*

1.	Le successioni a causa di morte.....	1623
2.	Gli interessi in gioco nella disciplina delle successioni a causa di morte .....	1625
3.	Successione a titolo universale e a titolo particolare .....	1626
4.	I diversi tipi di successione.....	1627
5.	Apertura della successione. Luogo e tempo .....	1628
6.	Divieto dei patti successori .....	1629
7.	Il patto di famiglia.....	1631
	7.1. Nozione .....	1631
	7.2. Natura giuridica e struttura .....	1631
	7.3. Rapporti con il divieto dei patti successori.....	1634
	7.4. L'oggetto del trasferimento e l'inadempimento .....	1634
	7.5. Invalidità del patto di famiglia.....	1635
8.	L'eredità. Natura giuridica .....	1636
	8.1. L'eredità vacante .....	1636
	8.2. L'eredità giacente.....	1637
	8.3. L'esecutore testamentario .....	1639
9.	La capacità di succedere .....	1639
10.	L'indegnità .....	1640
	10.1. La sospensione della successione: l'art.463 <i>bis</i> .....	1642
11.	Trasmissione del diritto di accettare l'eredità.....	1643
12.	La delazione successiva .....	1644
13.	La rappresentazione .....	1644
14.	La sostituzione ordinaria.....	1646
	14.1. La sostituzione fedecommissaria .....	1648
15.	L'accrescimento .....	1650
16.	La devoluzione in mancanza di operatività degli istituti della rappresentazione, della sostituzione e dell'accrescimento .....	1652

**CAPITOLO 2**

*L'accettazione e la rinuncia dell'eredità*

1.	L'acquisto dell'eredità. L'accettazione. I modi e le forme.....	1653
----	---	------



2.	L'accettazione con beneficio d'inventario .....	1655
3.	La separazione dei beni del defunto .....	1657
4.	La rinuncia all'eredità .....	1659
5.	La petizione d'eredità .....	1660
6.	L'erede apparente.....	1661

### CAPITOLO 3

#### *La successione testamentaria*

1.	Il testamento. Natura e caratteri.....	1665
2.	Il contenuto del testamento .....	1667
	2.1. La diseredazione .....	1670
3.	La volontà testamentaria. Principi generali .....	1671
	3.1. Principio di certezza e personalità .....	1671
	3.2. Principio di revocabilità.....	1673
	3.3. Principio di formalismo .....	1674
	3.3.1. Il testamento olografo .....	1674
	3.3.2. Il testamento pubblico e segreto .....	1676
	3.3.3. Invalidità del testamento per violazione delle norme sulla forma .....	1677
4.	La volontà testamentaria: incapacità e vizi.....	1677
5.	L'interpretazione della volontà testamentaria.....	1680
6.	Gli elementi accidentali del testamento: condizione testamen- taria, termine e <i>modus</i> .....	1680
	6.1. La condizione.....	1681
	6.2. Il termine.....	1682
	6.3. L'onere .....	1683
7.	L'invalidità del testamento.....	1685
8.	I legati .....	1687

### CAPITOLO 4

#### *La successione legittima*

1.	Nozione e fondamento .....	1693
----	----------------------------	------

### CAPITOLO 5

#### *La successione dei legittimari (o successione necessaria)*

1.	Titolo e funzione della successione necessaria (o dei legitti- mari). I soggetti legittimari .....	1695
----	---	------

2.	Il principio di intangibilità della legittima .....	1696
3.	Azione di riduzione e restituzione .....	1699

## CAPITOLO 6

### *La comunione e la divisione ereditaria*

1.	La comunione ereditaria .....	1705
1.1.	La quota nella comunione ereditaria .....	1706
2.	Il retratto successorio .....	1708
3.	La divisione ereditaria .....	1709
3.1.	La divisione contrattuale .....	1709
3.1.1.	Natura giuridica: atto <i>inter vivos</i> (a efficacia traslativa) o <i>mortis causa</i> (a efficacia dichiarativa)? .....	1710
3.1.2.	Invalidità e rescissione della divisione .....	1711
3.2.	La divisione giudiziale e testamentaria .....	1713
4.	Debiti ereditari .....	1714
5.	Crediti ereditari .....	1715
6.	La collazione .....	1717

## CAPITOLO 7

### *La donazione*

1.	Gratuità e liberalità .....	1721
2.	La donazione. Nozione e causa .....	1724
3.	La capacità di donare .....	1726
4.	La forma .....	1727
5.	Gli elementi accidentali della donazione: la condizione .....	1729
5.1.	La donazione modale .....	1730
6.	L'invalidità della donazione .....	1731
7.	L'inadempimento della donazione. La garanzia per vizi ed evizione .....	1733
8.	La revocazione .....	1733
9.	Le diverse tipologie di donazione .....	1734
9.1.	La donazione di beni futuri .....	1734
9.2.	La donazione di cosa altrui .....	1736

9.3. La donazione avente a oggetto prestazioni periodiche, fatta a più donatari e a nascituri.....	1739
9.4. La donazione remuneratoria e la liberalità d'uso.....	1740
9.5. La donazione obnuziale .....	1741
9.6. La donazione indiretta .....	1742