

# Indice sommario

## **PARTE I L'ATTIVITÀ GIURIDICA E I SOGGETTI DI DIRITTO**

### **1 / FATTO, ATTO E NEGOZIO GIURIDICO**

**1.** Fatto, atto e negozio [3]. **2.** Il negozio di accertamento [5]. **3.** Il negozio di accertamento dei diritti reali [9]. **4.** Le tabelle millesimali [11]. **5.** La discussa natura dell'atto di riconoscimento del figlio naturale [13]. **6.** La mediazione [15].

### **2 / PERSONALITÀ, SOGGETTIVITÀ E CAPACITÀ GIURIDICA: LA POSIZIONE DEL CONCEPITO**

**1.** Il sottile confine tra personalità, soggettività e capacità giuridica [19]. **2.** La capacità giuridica [21]. **3.** L'ibrida posizione del concepito [22]. **4.** Il concepito come soggetto di diritto [24]. **5.** La soluzione di Cass. n. 16754/2012: il concepito come oggetto di tutela [25]. **6.** Il riconoscimento del danno da nascita malformata [26]. **7.** Cass., SS.UU., 22 dicembre 2015, n. 25767: l'ordinamento ignora il "diritto a non nascere se non sano" [27]. **8.** Considerazioni conclusive [31].

### **3 / L'AMMINISTRAZIONE DI SOSTEGNO QUALE STRUMENTO DI DISPOSIZIONE DELLA FUTURA INCAPACITÀ**

**1.** La rappresentanza: cenni [33]. **2.** L'amministrazione di sostegno: finalità e presupposti [34]. **3.** L'ammissibilità dell'amministrazione di sostegno nel compimento degli atti c.d. personalissimi: rinvio [43]. **4.** Amministratore di sostegno e redazione del testamento olografo [43].

### **4 / I DIRITTI FONDAMENTALI DELLA PERSONA: UN CATALOGO APERTO IN CONTINUA EVOLUZIONE**

**1.** Premessa [47]. **2.** La lenta evoluzione dei diritti della persona [47]. **3.** L'art. 2 della Costituzione italiana consacra i diritti dell'uomo [49]. **4.** I diritti della personalità [53]. **5.** Diritti della personalità e persone giuridiche [69]. **6.** La tutela giurisdizionale dei diritti della persona [71]. **7.** Considerazioni conclusive [81].

---

## **PARTE II LA FAMIGLIA**

### **SEZIONE I LA FAMIGLIA LEGITTIMA**

#### **1 / LA COMUNIONE LEGALE TRA CONIUGI**

**1.** Premessa [88]. **2.1.** La comunione legale e differenze con quella ordinaria [89]. **3.** Regole di amministrazione della comunione [96]. **4.** Beni personali [99]. **5.** Rifiuto del coacquisto [102]. **6.** Cause di scioglimento della comunione legale [102]. **7.** Lo scioglimento della comunione legale per effetto della crisi coniugale: le cause di separazione personale e divorzio [105]. **8.** L'impatto delle riforme del 2014 e 2015 [109]. **9.** Lo scioglimento della comunione legale e l'attribuzione dell'immobile adibito a casa familiare in proprietà esclusiva al coniuge sia esso assegnatario o non assegnatario

dello stesso: Cass. civ., SS.UU., 9 giugno 2022, n. 18641 [114]. **10.** La valenza della convivenza, anteriore al matrimonio, ai fini della determinazione dell'assegno divorzile: la rimessione della questione alle Sezioni Unite [119]. **11.** Le conseguenze patrimoniali derivanti dallo scioglimento del matrimonio [119].

## **2 / LA FILIAZIONE**

**1.** L'evoluzione del diritto di famiglia e del sistema giuridico della filiazione [129]. **2.** La legge di riforma (legge n. 219/2012) ed il principio di unicità dello *status filiationis* [132]. **3.** Il riconoscimento dei figli adulterini e di quelli incestuosi [134].

## **SEZIONE II LE ALTRE RELAZIONI FAMILIARI**

### **1 / LA RILEVANZA GIURIDICA DELLA CONVIVENZA DI FATTO**

Premessa. La legge n. 76/2016 c.d. Cirinnà: struttura e caratteristiche [139]. **A.** *La convivenza e il diritto pretorio prima della legge n. 76/2016* [141]. **1.** Il fondamento costituzionale della famiglia legittima ex art. 29 Cost. ed il riconoscimento della famiglia naturale attraverso il viatico dell'art. 2 Cost. La convivenza more uxorio: evoluzione del fenomeno ed indici sintomatici della sua esistenza [141]. **2.** La rilevanza della convivenza nel diritto civile e penale: breve panoramica degli indici sistematici rivelatori della convivenza [147]. **3.** I rapporti personali e patrimoniali tra i conviventi: il ruolo dell'autonomia negoziale in assenza di una disciplina normativa [150]. **4.** Il contributo della giurisprudenza nell'ottica di un avvicinamento di tutela tra il convivente ed il coniuge: in particolare la tutela possessoria [159]. **5.** La tutela risarcitoria nella famiglia di fatto [162]. **B.** *La convivenza dopo l'intervento della legge n. 76/2016* [167]. **6.** La convivenza e la legge c.d. Cirinnà [167].

### **2 / IL MATRIMONIO, LE UNIONI OMOAFFETTIVE E LA LEGGE CIRINNÀ**

**1.** Il matrimonio e le unioni omoaffettive: il ruolo propulsivo della giurisprudenza di legittimità e la legge c.d. Cirinnà [175]. **2.** Il primo arresto della giurisprudenza di legittimità: i principi statuiti dalla Corte Cost. sentenza n. 138/2010 [176]. **3.** Gli effetti della pronuncia di rettificazione di sesso sul matrimonio: la Corte Cost. n. 170/2014 e l'illegittimità del divorzio imposto [178]. **4.** La trascrivibilità in Italia di matrimoni omosessuali contratti all'estero prima dell'intervento normativo legge n. 76/2016: la pronuncia del Cons. Stato, sentenza 26 ottobre 2015, n. 4899 [185]. **5.** Le unioni civili e la legge 5 giugno 2016, n. 76 c.d. Cirinnà [191].

### **3 / L'ADOZIONE E LA STEPCHILD ADOPTION**

**1.** Premessa [199]. **2.** L'adozione: profili generali [199]. **3.** L'adozione del figlio del convivente e la legge c.d. Cirinnà [201]. **4.** La giurisprudenza e l'adozione «nei casi particolari» [203]. **5.** L'adozione in casi particolari e il divieto di maternità surrogata [210].

### **4 / IL RICONOSCIMENTO DELLO STATUS DI GENITORE ALLA "MADRE INTENZIONALE": UNA SCELTA RISERVATA AL LEGISLATORE**

**1.** Unioni civili e fecondazione eterologa: il riconoscimento dello *status filiationis* in favore del genitore intenzionale al vaglio della Corte di legittimità [211]. **2.** La Corte Cost., sentenza 4 novembre 2020, n. 230: sia il legislatore ad esprimersi sullo *status* della madre intenzionale [213].

## 5 / IL RICONOSCIMENTO DELLO STATUS FILIATIONIS DI UN MINORE FIGLIO DI DUE MADRI

1. Il riconoscimento dello *status filiationis*: la questione [217]. 2. La tesi negativa: la trascrizione è contraria all'ordine pubblico [218]. 3. La posizione della Corte [218].

---

### PARTE III DIRITTO E BIOETICA

#### 1 / LA PROCREAZIONE MEDICALMENTE ASSISTITA E IL PROGRESSIVO SGRETOLAMENTO DELLA LEGGE N. 40/2004

1. Premessa [223]. 2. La prima declaratoria di incostituzionalità: l'abbattimento del rigido limite dei tre embrioni Corte Cost., sentenza n. 151/2009 [226]. 3. La fecondazione "eterologa": cade il divieto sotto la scure della Corte Costituzionale [227]. 4. La diagnosi preimpianto e la sua ammissibilità: l'intervento della Corte Costituzionale riporta il sistema a ragionevolezza [236]. 5. Il divieto di procreazione medicalmente assistita nei confronti delle coppie omosessuali: la pronuncia della Corte Cost., 23 ottobre 2019, n. 221 [240]. 6. La irrevocabilità del consenso prestato dall'uomo in materia di procreazione medicalmente assistita, anche in presenza di radicale mutamento delle condizioni di fatto originarie: sentenza della Corte Costituzionale n. 161/2023 del 24 maggio 2023 [252]. 7. Conclusioni [255].

#### 2 / IL DIVIETO DI MATERNITÀ SURROGATA

1. Premessa [257]. 2. Cenni di diritto comparato [257]. 3. Corte di Cass., sentenza 11 novembre 2014, n. 24001 [258]. 4. Il divieto di maternità surrogata e il riconoscimento giuridico del rapporto di filiazione tra il minore nato all'estero mediante il ricorso alla maternità surrogata ed il genitore "intenzionale" [261]. 5. Il divieto di maternità surrogata e il riconoscimento giuridico del rapporto di filiazione con il genitore "intenzionale": la questione è rimessa alla Corte Costituzionale [271]. 6. L'intervento della Corte Europea dei Diritti dell'Uomo nel dibattito giurisprudenziale [286]. 7. Riflessi penalistici [289]. 8. La maternità surrogata e la *stepchild adoption*. Rinvio [292]. 9. Divieto di maternità surrogata e interesse del minore: l'impugnazione del riconoscimento per difetto di veridicità e gli arresti della Corte Costituzionale [292].

#### 3 / LA LIBERTÀ DI AUTODETERMINAZIONE, LA DISPONIBILITÀ DEL BENE VITA E IL BIOTESTAMENTO

1. La libertà di autodeterminazione [307]. 2. Il dibattito dottrinale e giurisprudenziale antecedente alla legge sul biotestamento [308]. 3. L'intervento normativo: la legge n. 219/2017 disciplina il biotestamento [313].

---

### PARTE IV SUCCESSIONI E DONAZIONI

#### 1 / LE SUCCESSIONI CON PARTICOLARE RIGUARDO ALLA SUCCESSIONE DEL CONIUGE SUPERSTITE

1. Il diritto successorio tra diritto di famiglia e diritti reali [322]. 2. Gli interessi perseguiti [322]. 3. La successione legittima (in senso stretto) [324]. 4. Successione necessaria [327]. 5. La successione del coniuge superstite sui diritti di abitazione e di uso dei mobili della residenza familiare ex art. 540 Il co. c.c. [329]. 6. L'applicabilità dell'art. 540 Il co. c.c. alla successione legittima [330]. 7. Modalità di determinazione dei diritti di riserva ex art. 540 c.c. nella successione legittima [331]. 8. La pronuncia a Sezioni Unite 27 febbraio 2013, n. 4847 [333]. 9. Critica [334].

## 2 / L'IMPUGNAZIONE PER FALSITÀ DEL TESTAMENTO OLOGRAFO

Premessa [335]. **1.** Il fatto [335]. **2.** La contestazione dell'autenticità del testamento olografo tra querela di falso e disconoscimento di scrittura [337]. **3.** Una impervia "terza via" [339]. **4.** Disconoscimento e querela come strumenti processuali funzionalmente concorrenti alla realizzazione di scopi diversi [343]. **5.** L'effetto dell'arresto delle Sezioni Unite nei giudizi pendenti [344]. **6.** Considerazioni conclusive [346].

## 3 / DIVISIONE DELL'EREDITÀ E IMMOBILE ABUSIVO

**1.** La comunione ereditaria [349]. **2.** La divisione della comunione ereditaria [350]. **3.** La natura giuridica della divisione [351]. **4.** Il fatto e le questioni sottoposte alle Sezioni Unite [351]. **5.** Limiti alla circolazione degli immobili abusivi ed estensione agli atti di scioglimento delle comunioni [352]. **6.** Nullità degli atti tra vivi aventi ad oggetto immobili abusivi e scioglimento della comunione ereditaria: una difficile sussunzione [354]. **7.** Applicabilità del regime previsto per la divisione ereditaria anche a quella disposta in sede giurisdizionale [355]. **8.** Ammissibilità di una divisione della comunione ereditaria soltanto parziale, con esclusione dell'immobile abusivo [356]. **9.** Ammissibilità dell'opposizione da parte di uno dei coeredi alla divisione parziale [356]. **10.** Applicabilità della nullità allo scioglimento della comunione ereditaria chiesto in sede di procedura esecutiva o concorsuale [357]. **11.** Considerazioni conclusive [358].

## 4 / I NEGOZI GRATUITI ATIPICI

**1.** Il principio di causalità degli spostamenti patrimoniali [359]. **2.** Ogni regola ha le sue eccezioni: le ipotesi di astrattezza della causa [360]. **3.** La causa come strumento di qualificazione del negozio [361]. **4.** L'onerosità [361]. **5.** L'universo delle liberalità: liberalità donative e liberalità non donative [362]. **6.** Cass., Sez. I, ord. 4 gennaio 2017, n. 106: le liberalità non donative alle Sezioni Unite [367]. **7.** La gratuità [367]. **8.** Le prestazioni di cortesia [372].

## 5 / LA DONAZIONE DI BENI ALTRUI E LA DONAZIONE DI COSA INDIVISA

**1.** La donazione di beni futuri [375]. **2.** Donazione di beni altrui: i termini della questione [376]. **3.** Il percorso della giurisprudenza [376]. **4.** Altre ipotesi ricostruttive [379]. **5.** La nullità per impossibilità o inidoneità dell'oggetto [380]. **6.** La nullità per difetto della *causa donandi* o della forma essenziale e il rilievo della consapevolezza dell'altruità della cosa [381]. **7.** La donazione di cose eventualmente altrui: l'ipotesi della donazione di bene compreso in una comunione ereditaria indivisa [381]. **8.** Cass., SS. UU., sentenza 15 marzo 2016, n. 5068: la donazione di beni (direttamente) altrui è nulla [383].

## 6 / LA CAPACITÀ DI DONARE DELLE PERSONE GIURIDICHE

**1.** Premessa [385]. **2.** Le persone giuridiche: soggetti di diritto dalla capacità attenuata? [385]. **3.** Il rapporto conflittuale tra lo spirito di liberalità e lo scopo di lucro [387]. **4.** La posizione della Corte di Cassazione: è valida la donazione stipulata da una società di capitali [389]. **5.** Riflessioni critiche [390].

## 7 / LE DONAZIONI INDIRETTE

**1.** Il negozio indiretto [393]. **2.** Donazione indiretta: nozione e varie fattispecie [395]. **3.** Il contratto a favore del terzo [395]. **4.** L'adempimento del terzo [396]. **5.** L'accollo [397]. **6.** La remissione del debito [397]. **7.** La rinuncia [397]. **8.** L'intestazione di beni a nome altrui [398]. **9.** Il "*negotium mixtum cum donazione*" [398]. **10.** La fideiussione [399]. **11.** L'assicurazione a favore del terzo [399]. **12.** Il

deposito bancario [399]. **13.** Atti liberali non negoziali [400]. **14.** Donazione effettuata mediante operazione bancaria: è donazione diretta o indiretta? La soluzione accolta dalla Corte di Cassazione a Sezioni Unite con la sentenza 27 luglio 2017, n. 18725 [401].

---

## **PARTE V I DIRITTI REALI**

### **1 / IL PRINCIPIO DI TIPICITÀ DEI DIRITTI REALI**

**1.** Premessa [407]. **2.** Il ruolo dei principi di tipicità e *numerus clausus* dei diritti reali nella storia: dal diritto romano all'ordinamento repubblicano [408]. **3.** La possibile concorrenza dei diritti reali e dei diritti obbligatori [411]. **4.** La proprietà temporanea: ipotesi normative e ammissibilità di una proprietà *ad tempus* convenzionale [417]. **5.** La proprietà separata: i negozi di destinazione di cui all'art. 2645 *ter* c.c. ed il *trust* [420]. **6.** *Trust* familiare e tutela dei legittimari [433]. **7.** Le fondazioni non riconosciute [435]. **8.** La multiproprietà [440]. **9.** Il *condhotel* [445]. **10.** I diritti edificatori [448]. **11.** La cessione di cubatura [452]. **12.** La servitù di parcheggio [460]. **13.** La natura dell'uso esclusivo di una porzione del cortile condominiale [466].

### **2 / LIMITAZIONI E LIMITI AL DIRITTO DI PROPRIETÀ: LE INFINITE APPLICAZIONI DELL'ART. 844 C.C.**

**1.** La proprietà nel diritto romano: cenni [473]. **2.** Limitazioni e limiti al diritto di proprietà [474]. **3.** Limiti posti nell'interesse pubblicistico [475]. **4.** Limiti posti nell'interesse privato: atti emulativi, abuso del diritto, immissioni intollerabili [476]. **5.** Le immissioni intollerabili: caratteristiche generali e nozione di normale tollerabilità [477]. **6.** La nozione di normale tollerabilità e l'incidenza dei limiti pubblicistici [477]. **7.** Le immissioni intollerabili: l'emersione della teoria dicotomica [479]. **8.** Le infinite applicazioni dell'art. 844 c.c.: la detenzione qualificata [481]. **9.** *Segue*. Il diritto alla salute. Corte di Cassazione, SS.UU., 27 febbraio 2013 e 6 settembre 2013 [483].

### **3 / LA CONTESTATA NATURA GIURIDICA DEL CONDOMINIO**

**1.** Premessa [488]. **2.** La comunione: natura giuridica [488]. **3.** Condominio: la tensione tra principio di libertà e autorità [489]. **4.** La natura giuridica del condominio nel dibattito ante riforma del 2012 [489]. **5.** La natura delle obbligazioni solidali, prima della riforma del 2012. L'intervento della Corte di Cassazione, SS.UU., 8 aprile 2008, n. 9148 [491]. **6.** Il processo di "entificazione" già in atto prima della riforma del 2012 [493]. **7.** La riforma del 2012 ridesta il dibattito sulla natura giuridica del condominio. Gli indici di emersione della soggettività giuridica del condominio [495]. **8.** Cass., SS.UU., 18 settembre 2014, n. 19663 [504]. **9.** La titolarità del diritto all'equa ripartizione per l'irragionevole durata del processo [505]. **10.** Le Sezioni Unite della Corte di Cassazione n. 10934/2019: il condominio non è un autonomo soggetto di diritto [508]. **11.** Condominio-consumatore e Corte di Giustizia UE, 2 aprile 2020, C-329/19 [510]. **12.** Ulteriori questioni controverse: condominio minimo, condominio parziale e supercondominio [511].

### **4 / IL PRINCIPIO DI ACCESSIONE E I RAPPORTI CON LA COMPROPRIETÀ SUL SUOLO COMUNE**

**1.** L'istituto dell'accessione: profili storici e *ratio legis* dell'art. 934 c.c. [515]. **2.** I rapporti tra la comproprietà sul suolo comune e il principio di accessione: la problematica affrontata dalle SS.UU., 16 febbraio 2018, n. 3873 [517]. **3.** L'esclusione della comunione: l'orientamento minoritario e i suoi profili critici [518]. **4.** Il regime giuridico scaturente dalla accessione del suolo [520]. **5.** Il titolo negoziale idoneo ad escludere l'operare dell'accessione [521]. **6.** Riflessioni conclusive [522].

## **PARTE VI LE OBBLIGAZIONI**

### **1 / LE FONTI DELLE OBBLIGAZIONI E GLI SPOSTAMENTI PATRIMONIALI NON GIUSTIFICATI**

**1.** Le fonti delle obbligazioni [525]. **2.** La *negotiorum gestio* e il pagamento dell'indebito: cenni [526]. **3.** Ingiustificato arricchimento [527]. **4.** Ingiustificato arricchimento e p.a.: Cass., SS.UU., 26 maggio 2015, n. 10798 [533].

### **2 / L'ETEROGENEA CATEGORIA DEGLI ATTI UNILATERALI IN RELAZIONE ALLE PROMESSE UNILATERALI (ANCHE ATIPICHE)**

**1.** Gli atti unilaterali e il principio dell'accordo [535]. **2.** Atto unilaterale e recettività. Cass., SS.UU., 9 dicembre 2015, n. 24822 [537]. **3.** Il negozio fiduciario e l'impegno unilaterale del fiduciario al ritrasferimento del bene [538]. **4.** Le promesse unilaterali [540]. **5.** Le ipotesi di astrazione processuale: la ricognizione di debito e la promessa di pagamento [541]. **6.** La natura giuridica della quietanza: Cass. civ., SS.UU., 22 settembre 2014, n. 19888 [543]. **7.** La natura della dichiarazione suppletiva di cui al r.d. 29 luglio 1927, n. 1814 [545]. **8.** La diversa ipotesi della quietanza di comodo o di favore o anche detta apparente [546]. **9.** La dichiarazione del coniuge ai sensi dell'art. 179, lett. f), c.c.: Cass., SS.UU., n. 22755/2009 [547]. **10.** Le altre ipotesi di promesse unilaterali [549]. **11.** La contestata ammissibilità delle promesse unilaterali atipiche [552].

### **3 / LE MODALITÀ DI ESTINZIONE DELLE OBBLIGAZIONI, LA COMPENSAZIONE E IL CREDITO SUB IUDICE**

**1.** L'estinzione del rapporto obbligatorio: cenni [553]. **2.** La compensazione [555]. **3.** Compensazione legale e certezza processuale del credito: la posizione della giurisprudenza [558]. **4.** Il nuovo orientamento giurisprudenziale: il credito *sub iudice* è opponibile in un diverso giudizio [560]. **5.** Cass. civ., Sez. III, 11 settembre 2015, n. 18001 [562]. **6.** L'interpretazione restrittiva delle Sezioni Unite [562].

### **4 / GLI ATTI DISMISSIVI DEI DIRITTI**

**1.** La rinuncia meramente abdicativa [567]. **2.** Alcuni esempi di atti meramente abdicativi [568]. **3.** La rinuncia al diritto di proprietà nelle occupazioni illecite della p.a. [569]. **4.** La rinuncia a contenuto contrattuale [571]. **5.** La rinuncia all'azione di restituzione nei confronti degli aventi causa del donatario (art. 563 c.c.) [572]. **6.** Istituti affini alla rinuncia: elementi comuni e differenze [573]. **7.** La disponibilità del diritto [576]. **8.** La rinuncia a diritti futuri [576]. **9.** L'acquiescenza preventiva [578]. **10.** L'orientamento unanime della giurisprudenza: non modifichi l'uomo le regole del processo disposte dal legislatore! [580]. **11.** La tesi avversa: nessun ostacolo è insuperabile per l'autonomia negoziale [582]. **12.** La Corte di Cassazione, Sezioni Unite, non decide [585].

### **5 / LE OBBLIGAZIONI PECUNIARIE: QUESTIONI CONTROVERSE**

**1.** L'anatocismo: nozione, inquadramento, evoluzione giurisprudenziale [587]. **2.** L'ammissibilità dell'anatocismo. La delibera CICR del 9 febbraio 2000. La questione dell'adeguamento dei contratti stipulati in epoca anteriore alla nuova disciplina [590]. **3.** Questioni attuali in tema di anatocismo [593]. **4.** La commissione di massimo scoperto. Nozione, inquadramento, prassi applicative. Profili di nullità per indeterminatezza dell'oggetto e mancanza di causa [609]. **5.** I recenti interventi legislativi in tema di anatocismo bancario [619]. **6.** Modifica dell'art. 120 TUB. Ambito di applicazione e profili interpretativi [620]. **7.** Il regime degli interessi [621]. **8.** L'entrata in vigore della nuova disciplina [623]. **9.** La nuova disciplina dell'anatocismo introdotta dal d.l. 14 febbraio 2016, n. 18, convertito con modificazioni dalla legge n. 49/2016 [625]. **10.** Usura e interessi moratori [628]. **11.** L'usura sopravvenuta [641].

## **PARTE VII AUTONOMIA NEGOZIALE E CONTRATTI**

### **1 / L'AUTONOMIA NEGOZIALE: TRACCE DI UN'EVOLUZIONE**

**1.** L'autonomia negoziale in generale: limiti esterni ed interni [649]. **2.** L'obbligo di rinegoziazione: attuazione o limite dell'autonomia negoziale? [652]. **3.** Autonomia negoziale e i diritti indisponibili: la rinuncia all'effetto risolutorio [658]. **4.** Autonomia negoziale, accordi di interpretazione e accordi sull'interpretazione [661]. **5.** Autonomia negoziale nella formazione del contratto: il preliminare di preliminare. Rinvio [664]. **6.** L'autonomia negoziale nel diritto di famiglia [664]. **7.** L'autonomia negoziale nelle successioni [674]. **8.** Autonomia negoziale e diritti reali. Rinvio [683]. **9.** Autonomia negoziale e processo [684]. **10.** Autonomia negoziale nella crisi familiare: progressiva apertura della giurisprudenza (Cass. civ., Sez. I, 24 febbraio 2021, n. 5065) [684].

### **2 / LE CLAUSOLE GENERALI NEL DIRITTO CIVILE E IL CONTROLLO DEL GIUDICE SUL CONTRATTO**

**1.** Le clausole generali nel diritto civile [687]. **2.** L'equità: l'incertezza della definizione [690]. **3.** Le ipotesi di equità espressamente previste dal legislatore [692]. **4.** L'equità come criterio di integrazione cogente del contratto: la riduzione della clausola penale [692]. **5.** Equità come criterio di interpretazione del contratto [694]. **6.** L'equità sostitutiva, formativa e processuale [695]. **7.** La nozione di equità [695]. **8.** Il limitrofo concetto di buona fede [696]. **9.** Differenza con l'equità [698]. **10.** Corte Cost., 2 aprile 2014, n. 77: la riduzione della caparra confirmatoria manifestamente eccessiva [699]. **11.** Critica [699]. **12.** Conclusioni [701]. **13.** Concessione abusiva del credito [705].

### **3 / LA CAUSA DEL CONTRATTO**

**1.** Il principio di necessaria causalità degli spostamenti patrimoniali [709]. **2.** La causa: teorie soggettive e oggettive [710]. **3.** Le teorie ideologiche [710]. **4.** Teoria analitica e teoria unitaria della causa [711]. **5.** Causa forte e causa debole. Rinvio [711]. **6.** Causa e motivi [712]. **7.** Causa e tipo [712]. **8.** Causa, meritevolezza degli interessi, adeguatezza e razionalità della pattuizione [713]. **9.** Le applicazioni giurisprudenziali della causa in concreto [715]. **10.** Le ricadute applicative derivanti dall'accoglimento della nozione di causa in concreto [716]. **11.** Il giudizio di meritevolezza alla luce della pronuncia delle Sezioni Unite n. 5657/2023 [717].

### **4 / LA FORMA "FUNZIONALE" DEL CONTRATTO**

**1.** La forma del contratto: cenni generali [723]. **2.** Forma e pubblicità. Trascrizione, iscrizione e annotazione [725]. **3.** Dalla "libertà delle forme" alla forma "funzionale" [727]. **4.** La forma-contenuto e il neoformalismo di matrice euro-unitaria [732]. **5.** I contratti bancari c.d. "monofirma" sono validi [736]. **6.** La forma convenzionale [741]. **7.** La forma nei contratti dipendenti e strumentali [745]. **8.** La forma nei contratti di locazione ad uso abitativo [751]. **9.** La forma del negozio fiduciario avente ad oggetto diritti reali su beni immobili [756].

### **5 / ELEMENTI ACCIDENTALI, CONDIZIONE POTESTATIVA E FINZIONE DI AVVERAMENTO**

**1.** Elementi accidentali: cenni [769]. **2.** Condizione, termine e modo [770]. **3.** La condizione potestativa [772]. **4.** *Segue.* Il comportamento delle parti in pendenza della condizione: l'obbligo di buona fede e la finzione di avveramento [775]. **5.** Conclusioni [779].

### **6 / IL CONTRATTO PRELIMINARE NELLA GIURISPRUDENZA**

**1.** Inquadramento giuridico e differenze dalle figure affini [781]. **2.** Ambito di applicazione [783]. **3.** Funzione e natura del contratto preliminare [783]. **4.** Il contratto preliminare ad effetti anticipati: nozio-

ne, natura giuridica, disciplina applicabile [786]. **5.** La posizione del promissario acquirente immesso nel godimento anticipato del bene dopo le SS.UU. 27 marzo 2008, n. 7930 [788]. **6.** Profili critici [789]. **7.** Rimedi eliminatori [791]. **8.** ... e i rimedi manutentivi [792]. **9.** Il preliminare di immobile abusivo [794]. **10.** Preliminare di *acquisto* e di *vendita* di un bene immobile nella comunione legale tra coniugi. Rinvio [797]. **11.** Il patto di occultamento del corrispettivo convenuto. Il patto di risoluzione totale e l'effetto di propagazione della nullità. Cass., Sez. II, 11 luglio 2012, n. 11749 [797]. **12.** Il preliminare di preliminare [799]. **13.** La posizione della giurisprudenza [803]. **14.** Le Sezioni Unite e la procedimentalizzazione delle fasi contrattuali [804]. **15.** Il privilegio speciale immobiliare a tutela del promissario acquirente in caso di mancata esecuzione del contratto preliminare trascritto (art. 2775 *bis* c.c.): natura giuridica e rapporti con la garanzia ipotecaria (Cass. civ., SS.UU., 1 ottobre 2009, n. 21045) [806].

## **7 / I CONTRATTI ATIPICI E IL GIUDIZIO DI MERITEVOLEZZA**

**1.** Libertà di ricorrere ad uno schema atipico e autonomia contrattuale [811]. **2.** Regolamentazione dello schema atipico [813]. **3.** Il problema della qualificazione [814]. **4.** Il giudizio di meritevolezza [817]. **5.** Ipotesi applicative [819]. **6.** Il negozio fiduciario [829]. **7.** Il comodato: cenni [830].

## **8 / LA TUTELA NEI RAPPORTI MULTIPOLARI: LA DINAMICA EVOLUTIVA DEL CONTRATTO DI LEASING, DA TIPO SOCIALE A TIPO LEGALE**

**1.** Premessa [835]. **2.** Il *leasing* [836]. **3.** Struttura e qualificazione dell'operazione [838]. **4.** La tutela dell'utilizzatore nei confronti del concedente: la validità delle clausole di esonero da responsabilità del concedente per mancata consegna [839]. **5.** La tutela dell'utilizzatore nei confronti del fornitore: il quadro pregresso e la tesi dell'ordinanza di rimessione (Cass., Sez. III, 4 agosto 2014, n. 17597) [841]. **6.** Profili sistematici: la tutela nei rapporti multipolari [846]. **7.** L'avvento della legge 4 agosto 2017, n. 124 [848]. **8.** I due orientamenti sorti a seguito dell'entrata in vigore della legge del 2017 [852]. **9.** L'intervento chiarificatore delle Sezioni Unite: il ruolo dell'interpretazione c.d. evolutiva del giudice [853]. **10.** Considerazioni conclusive e problematiche irrisolte [856].

## **9 / I CONTRATTI DI GODIMENTO IN FUNZIONE DELLA SUCCESSIVA ALIENAZIONE DELL'IMMOBILE**

**1.** I contratti di godimento in funzione della successiva alienazione di immobili: le ragioni di una "tipizzazione" [859]. **2.** La portata applicativa dell'art. 23 d.l. n. 133/2014 conv. in legge n. 164/2014 (e rapporti con le costruzioni contrattuali già socialmente diffuse) [861]. **3.** La struttura del nuovo contratto di *rent to buy*: il canone e il regime di doppia imputazione [864]. **4.** La disciplina dell'inadempimento [867]. **5.** *Rent to buy* e condominio [870]. **6.** Cenni sui rapporti tra *rent to buy* e fallimento [871]. **7.** Cenni sul trattamento fiscale del *rent to buy* [873].

## **10 / LA NUOVA FATTISPECIE DI LEASING IMMOBILIARE "ABITATIVO" INTRODOTTO DALLA LEGGE DI STABILITÀ DEL 2016**

**1.** Caratteri essenziali e funzioni del nuovo *leasing* immobiliare abitativo: le ragioni di un intervento settoriale nella legge di stabilità del 2016 [875]. **2.** Le analogie e differenze con i contratti di godimento in vista della futura alienazione (c.d. *rent to buy*) [880].

## **11 / CLAUSOLE DI ESCLUSIONE DELLA RESPONSABILITÀ E DI DELIMITAZIONE DELL'OGGETTO DEL CONTRATTO**

**1.** L'art. 1229 c.c. e le clausole di esonero da responsabilità [889]. **2.** I criteri discretivi tra clausole di esclusione della responsabilità e clausole di delimitazione dell'oggetto del contratto e le conse-

guenti ricadute applicative [892]. **3.** La questione relativa ai contratti bancari inerenti al servizio delle cassette di sicurezza [893]. **4.** La distinzione in oggetto nell'ambito dei contratti di assicurazione ed il pacifico orientamento della Suprema Corte [897]. **5.** Le c. d. clausole "claims made" [898]. **6.** Per le Sezioni Unite le clausole *claims-made* sono valide ... ma non sempre [901]. **7.** L'insofferenza della III Sezione della Cassazione: le *claims-made* sono sempre immeritevoli di tutela [905]. **8.** Il nuovo arresto delle Sezioni Unite: le *claims-made* sono sempre meritevoli di tutela [906]. **9.** Le conseguenze derivanti dalla nullità della clausola *claims made* sul contratto di assicurazione e poteri del giudice [910].

## **12 / LO STATUTO DELLA NULLITÀ NELLE APPLICAZIONI GIURISPRUDENZIALI**

**1.** Ogni catena ha il suo punto di rottura: i rimedi contrattuali [914]. **2.** Criteri di classificazione dei rimedi contrattuali [915]. **3.** L'invalidità nella sua incarnazione più grave: la nullità. Natura della nullità tra inqualificazione e qualificazione negativa dell'atto [916]. **4.** Nullità relativa e nullità sopravvenuta [918]. **5.** Il delicato equilibrio tra potere officioso del giudice e principio dispositivo [922]. **6.** La tesi prevalente: il giudice non può concedere più di quanto gli venga richiesto [923]. **7.** La tesi minoritaria: il contratto nullo non può essere eseguito, ma neppure eliminato [926]. **8.** Il connesso problema relativo all'efficacia della pronuncia sulla nullità [927]. **9.** La decisione delle Sezioni Unite [930]. **10.** Cass., SS.UU., 12 dicembre 2014, nn. 26242 e 26243 e lo statuto della nullità [932]. **11.** Rilevabilità d'ufficio dell'inefficacia del contratto stipulato dal *falsus procurator* [942]. **12.** La sorte del contratto di locazione ad uso abitativo registrato per una somma inferiore a quella reale [944]. **13.** La nullità per inadempimento conseguente alla mancata registrazione del contratto di locazione (e sugli effetti della registrazione tardiva) [952]. **14.** La nullità testuale in materia urbanistica: la distinzione tra la regolarità urbanistica e la commerciabilità del bene immobile nell'*excursus* legislativo e giurisprudenziale e l'approdo delle Sezioni Unite [954]. **15.** La nullità selettiva degli ordini di investimento in caso di contratto quadro privo della forma scritta alla prova delle Sezioni Unite [962]. **16.** La nullità dei contratti stipulati a valle di intese anticoncorrenziali [970]. **17.** I nuovi e ristretti orizzonti della nullità virtuale: SS.UU. n. 8472/2022 e SS.UU. n. 33719/2022 [976].

## **13 / LA TUTELA DEL CONTRAENTE DEBOLE: DAL SECONDO AL TERZO CONTRATTO**

**1.** Premessa: l'uguaglianza nel contratto tra libertà e giustizia [981]. **2.** La disciplina consumeristica: evoluzione legislativa [982]. **3.** Presupposti applicativi: la nozione di consumatore [983]. **4.** Le deroghe alla disciplina del contratto del codice civile: l'emersione del secondo contratto [987]. **5.** La tutela degli interessi seriali: la *class action* privata [1008]. **6.** Il processo di "consumerizzazione": la tutela dell'imprenditore debole e l'emersione del *terzo contratto* o del *contratto asimmetrico* [1014]. **7.** Conclusioni: il tramonto dell'idea di una disciplina unitaria del contratto tra privati [1018]. **8.** Tutela del consumatore e clausola abusiva: La CGUE ritiene ammissibile l'integrazione del contratto da parte del giudice [1018]. **9.** Il rapporto tra decreto ingiuntivo non opposto e giudicato [1023]. **10.** Le clausole abusive nei contratti tra professionista e consumatore (SS.UU. sentenza del 6 aprile 2023, n. 9479) [1027]. **11.** Credito al consumo, adempimento anticipato e diritto al rimborso dei costi sostenuti [1030]. **12.** L'applicabilità dei principi della sentenza "Lexitor" ai contratti di credito al consumo stipulati prima dell'entrata in vigore del d.lgs. n. 141/2010, attuativo della direttiva 2008/48/CE (Cass. civ., ord. n. 25977/2023) [1034].

## **14 / TEMPO E CONTRATTO: LA RILEVANZA DELLE SOPRAVVENIENZE FATTUALI E NORMATIVE**

**1.** Premessa sistematica e impostazione dei problemi [1037]. **2.** Le principali problematiche applicative del fenomeno dell'integrazione del contratto ad opera della fonte legislativa sopravvenuta [1039]. **3.** Riflessioni critiche. I possibili rimedi a favore del mutuatario [1046]. **4.** Le due pronunce

a confronto. La normativa sopravvenuta in materia di *leasing*: rinvio [1049]. **5.** Il rovesciamento dell'assetto giuridico-economico provocato dalla pandemia nei contratti in corso. La normativa adottata dal legislatore emergenziale [1050].

---

## **PARTE VIII LE GARANZIE**

### **1 / LE GARANZIE PERSONALI ATIPICHE**

**1.** La nozione di garanzia – inquadramento generale [1057]. **2.** In particolare le garanzie personali [1058]. **3.** La fideiussione *omnibus*. Le innovazioni introdotte dalla legge n. 154/1992. L'indicazione dell'importo massimo garantito [1059]. **4.** La fideiussione ed il contratto autonomo di garanzia [1065]. **5.** Le lettere di *patronage* [1069].

### **2 / LE GARANZIE IN SENSO LATO: LE GARANZIE NEL CONTRATTO DI VENDITA**

**1.** Le garanzie nel contratto di vendita [1075]. **2.** La garanzia prevista dall'art. 1489 c.c. [1076]. **3.** Natura e disciplina della garanzia per vizi alla luce della pronuncia delle Sezioni Unite del 3 maggio 2019, n. 11748 [1077]. **4.** La nozione di vizio rilevante ai sensi dell'art. 1490 c.c. [1082]. **5.** Il codice del consumo: la garanzia di conformità e la garanzia convenzionale [1083]. **6.** L'assunzione dell'obbligo di sostituire o riparare la cosa [1085]. **7.** La soluzione delle Sezioni Unite n. 19702/2012 [1088]. **8.** Conclusioni [1089].

### **3 / LE GARANZIE REALI “ATIPICHE”**

**1.** Le garanzie reali [1092]. **2.** Il pegno: cenni generali [1094]. **3.** Il pegno senza spossessamento [1094]. **4.** Il pegno con patto di rotatività [1098]. **5.** Il pegno di cosa futura [1100]. **6.** Il pegno *omnibus* [1101]. **7.** La consacrazione normativa dei pegni c.d. anomali: il pegno mobiliare non possessorio del d.l. n. 59/2016 convertito con modifiche in legge n. 119/2016 [1102]. **8.** Conclusioni [1112].

### **4 / DIVIETO DEL PATTO COMMISSORIO E PATTO MARCIANO (ANCHE ATIPICO)**

**1.** Il divieto del patto commissorio: origini, evoluzione e declino [1113]. **2.** Il patto marciano nella giurisprudenza della Corte di Cassazione e i primi riconoscimenti normativi [1116]. **3.** Il patto marciano nei contratti di finanziamento alle imprese: il nuovo art. 48 *bis* del Testo unico delle leggi in materia bancaria e creditizia [1118]. **4.** Ammissibilità del patto marciano al di là delle ipotesi tipiche [1121].

---

## **PARTE IX L'ILLECITO CIVILE**

### **1 / LA CRISI DI IDENTITÀ DELLA RESPONSABILITÀ CIVILE**

**1.** La responsabilità extracontrattuale: origini dell'istituto [1125]. **2.** Le responsabilità speciali [1127]. **3.** Le ipotesi di responsabilità oggettiva [1129]. **4.** La crisi della responsabilità civile [1131]. **5.** La responsabilità medica nella legge Gelli-Bianco e l'attualità della teoria del contatto sociale [1134]. **6.** Obbligazioni da fatto illecito *ex art.* 2055 c.c. (SS.UU. 27 aprile 2022, n. 13143) [1141]. **7.** Risarcimento del danno da occupazione senza titolo (SS.UU. sentenza 15 novembre 2022, n. 33645) [1144]. **8.** Risarcimento del danno non patrimoniale da lesione del diritto di proprietà [1149].

## 2 / IL RAPPORTO DI CAUSALITÀ

1. La “doppia causalità civile” [1155]. 2. L’art. 1227 c.c. come paradigma normativo della causalità materiale e della causalità giuridica [1160]. 3. Anche il comportamento del danneggiato incapace di intendere e di volere, concorrente nella produzione dell’evento dannoso, può integrare il fatto colposo del danneggiato-creditore ai sensi dell’art. 1227 I co. c.c. [1169]. 4. Il concorso di colpa dell’emittente un assegno, spedito mediante posta ordinaria, in caso di sottrazione del titolo e di riscossione dello stesso da parte di soggetto non legittimato (SS.UU. 26 maggio 2020, n. 9769) [1170]. 5. Il nesso di causalità nell’ingiustificato arricchimento [1174].

## 3 / LA COMPENSATIO LUCRI CUM DAMNO

1. L’orientamento prevalente fino all’intervento delle Sezioni Unite [1177]. 2. Le principali figure problematiche [1179]. 3. La teoria indennitaria [1184]. 4. Il fondamento del principio della *compensatio lucri cum damno* [1186]. 5. Il presupposto della omogeneità delle poste [1189]. 6. La teoria differenziale [1189]. 7. Le sentenze delle Sezioni Unite della Cassazione del 2018 [1190]. 8. Osservazioni critiche [1192]. 9. Osservazioni conclusive [1194].

## 4 / DANNI CAUSATI DA LASTRICO SOLARE CONDOMINIALE: ALLA RICERCA DEL CRITERIO DI IMPUTAZIONE

1. Premessa [1197]. 2. La responsabilità *ex art.* 2051 [1197]. 3. La ripartizione delle spese tra condomini [1198]. 4. Danni da lastrico solare [1200]. 5. L’intervento delle Sezioni Unite [1206]. 6. Conclusioni [1209].

## 5 / LA COMPLESSA FENOMENOLOGIA DEL DANNO NON PATRIMONIALE

1. Premessa: uno sguardo d’insieme [1211]. 2. Il punto di partenza e (forse) di arrivo: Corte di Cassazione, SS.UU., 11 novembre 2008, n. 26972-5 [1212]. 3. Il danno biologico, in seguito alla riscrittura dell’art. 139 II co. del Codice delle Assicurazioni [1214]. 4. L’autonoma risarcibilità del danno esistenziale [1215]. 5. Il danno non patrimoniale alla persona per lesione di diritti diversi dalla salute: la lesione dei diritti della personalità, la libertà di autodeterminazione, il diritto di abitazione e la rilevanza dell’animale d’affezione [1217]. 6. *Segue.* Danno da illecito concorrenziale [1219]. 7. Danno da inadempimento contrattuale [1220]. 8. *Segue.* Danno da vacanza rovinata [1222]. 9. L’ontologica autonomia del danno morale [1223]. 10. Il danno morale da reato e inclinazioni sanzionatorie [1225]. 11. La prescrizione in tema di danno da reato [1227]. 12. *Segue.* Danno morale sofferto dalle persone giuridiche [1227]. 13. Danno da irragionevole durata del processo [1228]. 14. Danni riflessi [1228]. 15. *Segue.* Danno endofamiliare. Rinvio [1230]. 16. *Segue.* Danno al convivente *more uxorio* per violazione degli obblighi familiari. Rinvio [1231]. 17. Il danno non patrimoniale da provvedimento illegittimo. Cons. Stato, 28 agosto 2013, n. 4310 [1231]. 18. Il danno da morte [1232]. 19. Cass., Sez. III, 23 gennaio 2014, n. 1361 [1235]. 20. Corte di Cassazione, SS.UU., 22 luglio 2015, n. 15350 [1238]. 21. Dall’an al *quantum*: i criteri di quantificazione e il sistema tabellare [1240]. 22. *Segue.* La personalizzazione del danno non patrimoniale [1245].

## 6 / LA SANZIONE CIVILE TRA DANNI PUNITIVI E MISURE COERCITIVE

1. I danni punitivi. Nozione e inquadramento [1247]. 2. La legislazione italiana in tema di danni punitivi [1250]. 3. I danni punitivi nella giurisprudenza italiana [1259]. 4. I danni punitivi nel processo civile italiano [1262]. 5. La “lite temeraria” nel nuovo processo amministrativo (art. 26 c.p.a.) [1276]. 6. Verso la multifunzionalità della responsabilità civile: la pronuncia delle SS.UU. n. 16601/2017 [1283].

**INDICE ANALITICO** [1291].