

Indice

Prefazione [XIII]

Prefazione alla seconda edizione [XVII]

Prefazione alla terza edizione [XIX]

OBIETTIVI E METODI DEL DIRITTO COMPARATO

1. *I corsi di sistemi giuridici comparati e di diritto privato comparato nelle Università italiane* [3]

1. I corsi offerti nelle Università italiane [3]. – 2. I programmi di insegnamento e i testi adottati [5]. – 3. La pluralità delle scelte didattiche [8]. – 4. Il coordinamento tra i corsi [9].

2. *“Il diritto come discorso” a confronto con le trattazioni dei comparatisti* [13]

3. *Il diritto comparato e la letteratura* [19]

4. *Forme e volti della giustizia civile* [25]

4.1. Lo stile delle sentenze e delle massime [25].

4.2. Giustizia come aggiudicazione o mediazione [29]. – 1. Premessa [29]. – 1.1. Le matrici della *Lord Woolf Reform* [29]. – 1.2. La nuova disciplina della procedura civile [29]. – 1.3. Accesso alla giustizia e servizi giudiziari [30]. – 1.4. Il ricorso alle ADR [30]. – 2. “Alternative Dispute Resolution – Discussion paper” [31]. – 2.1. Le ADR come categoria composita [32]. – 2.2. I vantaggi delle ADR [32]. – 2.3. L’impulso alle ADR [34]. – 3. Un primo bilancio [35].

A. PERSONA FISICA

A.1. CAPACITÀ

5. *Lo straniero, l’incontro con il diritto italiano e il ruolo delle professioni legali* [39]

1. Insidie e trabocchetti nascosti nel linguaggio giuridico [39]. – 2. L’incidenza dei fenomeni migratori [40]. – 3. Intensificazione della contrattazione degli stranieri [41]. – 4. L’accertamento della capacità negoziale [42]. – 5. L’identificazione dello stranie-

ro [45]. – 6. Forme di matrimonio ... [46]. – 6.1. ... di scioglimento [49]. – 6.2. ... di affidamento [50]. – 6.3. ... di regimi patrimoniali [51]. – 7. Il controllo condotto sui documenti stranieri [52]. – 8. La mediazione culturale nella contrattazione [53]. – 9. L'apporto del notariato alla tutela dei diritti dello straniero [54].

A.2. ONORE E REPUTAZIONE

6. *Giustizia e mass media nella prospettiva del diritto comparato* [55]

1. Giustizia e *mass media* [55]. – 2. Il modello statunitense [57]. – 3. Il modello della *common law* tradizionale [58]. – 4. I limiti del paradigma angloamericano [59]. – 5. Il modello continentale [60]. – 5.1. *Segue*: tecniche penalistiche [61]. – 5.2. *Segue*: tecniche privatistiche [63]. – 5.2.1. Il problema dell'anonimato [64]. – 5.2.2. Il problema della presunzione di innocenza [65]. – 6. *Self regulation* e considerazioni conclusive [67].

B. ENTI NON LUCRATIVI

7. *La disciplina delle associazioni nel codice civile europeo* [71]

1. Introduzione [71]. – 2. Il diritto di associazione nella Carta europea e nelle costituzioni dei paesi dell'Unione [72]. – 3. I sistemi continentali. *a)* Nozione e criteri identificativi [73]. – *b)* Registrazione e capacità [74]. – 4. *Segue*: il diritto inglese [75]. – 5. *Segue*: l'«Associazione europea» [76]. – 6. Un modello di disciplina per il codice europeo [79].

8. *L'autonomia organizzativa degli associati in Italia ed in Francia* [81]

1. Premessa [81]. – 2. Le matrici storiche [82]. – 3. Il modello francese [84]. – 4. L'esperienza italiana [88]. – 5. L'intervento delle leggi speciali [91].

9. *La fondazione di famiglia in Italia e all'estero* [95]

1. Una prassi antica [95]. – 2. L'ammissibilità delle fondazioni di famiglia [96]. – 3. Il vincolo di destinazione gravante sul patrimonio delle fondazioni [101]. – 4. La fondazione di famiglia all'estero [104]. – 5. I vantaggi della fondazione nella concorrenza tra strumenti giuridici. La comparsa della fondazione nelle giurisdizioni *offshore* di *trust* [107]. – 6. Lo sdoganamento del *trust*, la riabilitazione della fondazione di famiglia [109]. – 7. Il coordinamento con il diritto successorio [111]. – 8. La *governance* [112]. – 9. Indicazioni operative [114].

10. *Le organizzazioni a scopo non lucrativo nella Law and Economics* [115]

1. Il dibattito [115]. – 2. Altruismo, beneficenza e istituzioni *no-profit* [117]. – 2.1. Le questioni [118]. – 2.2. Altruismo privato e pubblico [119]. – 2.3. Le donazioni [120]. – 2.4. I compensi ai *manager* [121]. – 2.5. Preferenze e incentivi [122]. – 2.6. La prospettiva del giurista-economista [122].

11. *Spunti per un'ermeneutica della Riforma del Terzo settore e dell'Impresa sociale* [125]

1. Le radici della Riforma [125]. – 2. Soggettività e personalità giuridica [128]. – 3. Gli intrecci tra attività economiche ed enti *non profit* [131]. – 4. L'esercizio di imprese da parte di enti a finalità non lucrativa [135]. – 5. L'ermeneutica della Riforma [138].

C. REGIME PATRIMONIALE DELLA FAMIGLIA

12. *Sistemi di comunione dei beni e sistemi a separazione* [143]

13. *Le obbligazioni contratte nell'interesse della famiglia tra sopravvivenza di regole tacite e circolazione dei modelli normativi* [149]

1. L'ambientazione della riforma del 1975 nel diritto privato italiano [149]. – 2. I modelli storici e l'esempio dei codici francese e tedesco [151]. – 3. L'evoluzione italiana [154]. – 4. Una proposta ricostruttiva [159].

14. *L'uso del diritto comparato nella giurisprudenza italiana sul regime patrimoniale della famiglia* [161]

1. Il riferimento ai modelli stranieri [161]. – 2. *Segue*: l'intervento della Corte costituzionale sull'art. 184 c.c. [162]. – 3. *Segue*: la *Gemeinschaft zur gesamten Hand* [163]. – 4. La resistenza delle corti nei confronti dell'utilizzo dell'argomento comparatistico [166]. – 5. Lo sdoganamento del *trust* ed il suo accostamento al fondo patrimoniale [172].

15. *Marital contracts, Ehevertraege, convenzioni e accordi prematrimoniali. Linee di una ricerca comparatistica* [173]

1. Il fenomeno [173]. – 2. Sistemi di *Common Law* [174]. – 2.1. Stati nordamericani [175]. – 2.2. Inghilterra [178]. – 3. Sistemi di *Civil Law* [183]. – 3.1. Francia [184]. – 3.2. Germania [185]. – 4. Convergenze e divergenze tra *Civil Law* e *Common Law*. Il prisma del diritto internazionale privato [191]. – 5. Gli accordi prematrimoniali nel diritto italiano [195]. – 5.1. La prefigurazione delle condizioni della crisi coniugale [196]. – 5.2. Un intervento della Cassazione [196]. – 6. Notazioni riepilogative [197].

16. *Homestead exemption* [201]

1. Le "*property exemption laws*" americane [201]. – 2. Il diritto all'abitazione in Francia [203]. – 3. La protezione inglese dell'aspettativa del coniuge all'occupazione della casa coniugale [204]. – 4. Lo scenario italiano [206]. – 5. Notazioni riepilogative [210].

17. *Unioni civili e convivenze di fatto: La legge. – Profili di diritto comparato sui regimi patrimoniali* [213]

1. Una campionatura europea [213]. – 1.2. Le conseguenze economiche della fine della convivenza [214]. – 1.3. Patti tra conviventi [216]. – 2. La nozione di “convivenza di fatto” introdotta in Italia dalla legge n. 76/2016 [217]. – 2.1. I contratti di convivenza della legge n. 76/2016 [218]. – 2.2. La forma e la pubblicità [219]. – 2.3. Il contenuto [220]. – 2.4. Il regime patrimoniale [221]. – 2.5. Lo scioglimento [221]. – 2.6. Il rilievo della registrazione della convivenza [223].

D. SUCCESSIONI

18. *Linee evolutive del diritto successorio europeo* [229]

Premessa [229]. – A. *La delazione dei diritti ereditari* [230]. – 1. L’allargamento dei confini del diritto privato europeo [231]. – 2. La circolazione dei beni a titolo ereditario [231]. – 3. La disciplina legislativa dell’atto di notorietà nella riforma francese del diritto successorio [233]. – 4. Prospettive di importazione del modello [235]. – 5. Il Regolamento 4 luglio 2012, n. 650 [236]. – B. *I patti successori* [239]. – 1. I differenti atteggiamenti degli ordinamenti nazionali nei confronti dei patti successori [239]. – 2. La previsione dei patti successori nel BGB [239]. – 2.1. *Vor- und Nacherbschaft*: il fedecommesso [242]. – 2.2. La trasmissione dell’impresa di famiglia [242]. – 3. Il divieto dei patti successori nel diritto successorio francese [244]. – 3.1. La legge 23 giugno 2006, n. 2006-728 [246]. – 3.1.1. Il mandato *post mortem* [247]. – 3.1.2. L’ampliamento dei margini dell’autonomia privata [248]. – 3.1.3. La rinuncia all’azione di riduzione [248]. – 3.1.4. I patti successori [249]. – 3.1.5. La “*clause commerciale*” [249]. – 3.1.6. L’ampliamento dell’ambito della “*donation-partage*” [250]. – 3.1.7. Le “*libéralités graduelles*” e le “*libéralités résiduelles*” [251]. – 3.2. Riepilogo del sistema francese vigente [252]. – 4. La disciplina dei patti successori nel Regolamento 4 luglio 2012, n. 650 [253]. – C. *Regole della chiamata contro la volontà del testatore* [256]. – 1. Le *Family Provisions* [258]. – 1.1. I soggetti tutelati [259]. – 1.2. I criteri applicativi [261]. – 1.3. L’attivo considerato [264]. – 1.4. La tutela con effetti recuperatori ed il coordinamento col *trust* [265]. – 2. La legittima tedesca [267]. – 3. La legittima in Francia [269]. – D. *Convergenze e trapianti* [273].

19. *I diritti successori della filiazione* [277]

1. La Convenzione Europea dei Diritti dell’Uomo ed il principio di eguaglianza dei figli legittimi e naturali [277]. – 2. L’esperienza del Belgio [278]. 3. Francia [279]. – 4. Germania [280]. – 5. La situazione in Italia [282].

E. PROPRIETÀ E DIRITTI REALI DI GODIMENTO

20. *Il numero chiuso dei diritti reali* [289]

1. Il numero chiuso è un principio esclusivo del “civil law”? [289]. – 2. La prospettiva storica [290]. – 3. L’evoluzione francese [291]. – 4. Lo scenario inglese [294]. – 5. Il *numerus clausus* in Inghilterra [295]. – 6. Il *trust* come strumento di frammentazione della proprietà [296]. – 7. Il saggio di Bernard Rudden [298].

21. *La soggettività del condominio nel diritto francese* [301]

1. Fonti normative [301]. – 2. Il profilo del condominio nella disciplina francese [302]. – 3. La sanzione legislativa della soggettività e le sue applicazioni [303]. – 4. La dissociazione tra titolarità delle parti comuni e legittimazione a disporre [305]. – 5. Un modello da importare? [306].

22. *I restrictive covenants running with freehold land quali strumento di pianificazione privata del territorio* [309]

1. I vincoli convenzionali di destinazione d’uso dei beni immobili [309]. – 2. Gli statuti della proprietà immobiliare [310]. – 3. Diritto dei contratti e diritto dei beni [311]. – 4. *Restrictive covenant* ed *easement* nella trattatistica inglese [314]. – 5. L’itinerario dei *restrictive covenants* [317]. – 6. Un bilancio [318]. – 7. Conclusioni [320].

F. OBBLIGAZIONI E CONTRATTI

23. *Il contratto nei sistemi di common law* [325]

A. *Rassegna bibliografica* [325]. – 1. Le tematiche di analisi della *law of contract* e la loro rilevanza nell’esperienza italiana [325]. – 2. Le «aspettative ragionevoli» nell’ambito della responsabilità contrattuale: a) la proposta di Fuller e Perdue; b) le origini della promessa secondo Atiyah; c) la disciplina positiva della promessa [330]. – 3. La tutela dell’affidamento [336]. – B. *Il saggio di J. Baker “Dalla santità del contratto alle ragionevoli aspettative”* [338]. – Conclusioni [358].

24. *Effetti del contratto nei confronti dei terzi* [361]

1. *Alteri stipulari nemo potest*. Le ragioni di un brocardo divenuto principio generale [361]. – 2. Come delimitare i confini della ricerca? [363]. – 3. Dal *Code Civil* al codice del 1942 [365]. – 4. Modalità di superamento del principio di relatività del contratto [373]. – 5. La problematica nelle elaborazioni della dottrina [376]. – 6. Gli effetti del contratto nei confronti dei terzi nella prassi [381]. – 7. Alcuni casi emblematici basati sulla giurisprudenza italiana [384]. – 8. I principi sul diritto contrattuale della «Commissione Lando» [388].

25. *La risoluzione del contratto sulla via della codificazione europea* [391]

26. *Alcune novità nella riforma del diritto dei contratti del Code Napoléon* [397]

A. L'Ordonnance 2016-131 [397]. – 1. Ancora un intervento sul *Code Civil* [399]. – 2. Le novità [400]. – 3. La soppressione della causa [403]. – 4. La nuova disciplina degli effetti del contratto [404]. – 4.1. La forza obbligatoria [405]. – 4.2. L'efficacia reale [407]. – 5. L'introduzione di una disciplina della rappresentanza [407]. – B. *Contratto e terzi* [408]. – 6. Le interferenze nella formazione [411]. – 6.1. Gli effetti verso i terzi [411]. – 6.2. La conclusione per altri, ossia il contratto a favore del terzo [413]. – C. *La rappresentanza* [413]. – D. *Contratto e terzi nel Code Civil riformato* [414].

27. *La clausola di escrow account* [417]

1. Gli impieghi [417]. – 2. Il modello angloamericano. Le origini inglesi [418]. – 3. L'elaborazione nordamericana [419]. – 4. La formazione del contratto [420]. – 5. La trilateralità [421]. – 6. Terzietà e indipendenza del depositario [422]. – 7. L'allocazione della perdita causata dal comportamento del depositario [422]. – 8. Il dovere del depositario di informarsi circa i termini del rapporto base [423]. – 9. La qualificazione secondo il diritto italiano [424]. – 10. L'impiego di assegni circolari [425]. – 11. Il deposito regolare od irregolare di beni fungibili [426]. – 12. L'incidenza della scelta della legge [429].

G. LE PROFESSIONI LEGALI

28. *La collocazione del notaio negli ordinamenti stranieri* [433]

29. *Le società per l'esercizio di attività professionali in Italia e all'estero* [447]

1. Uno sguardo su alcuni ordinamenti stranieri [447]. – 1.A. Francia [447]. – 1.B. Germania [450]. – 1.C. Inghilterra [452]. – 1.D. Altri ordinamenti europei [454]. – 1.E. USA [455]. – 2. Riepilogo della posizione delle società per l'esercizio della professione forense [459].

30. *La pubblicità degli avvocati. Linee di un'analisi comparata* [461]

1. La pubblicità degli studi professionali in U.S.A. [461]. – 2. L'ambito europeo [466]. – 3. Il diritto comunitario [466]. – 4. Le indicazioni della CEDU [469]. – 5. Singoli ordinamenti [470].

H. DIRITTI REALI DI GARANZIA

31. *Il prestito vitalizio ipotecario in prospettiva comparatistica* [477]

1. La prospettiva storica [477]. – 2. Il modello del finanziamento e quello della vendita [478]. – 3. Il quadro normativo comunitario [479]. – 4. Le discipline nazionali sull'ipoteca [479]. – 5. Alcune figure straniere accostabili a quella del prestito vitalizio ipotecario [482]. – 5.1. Il Regno Unito [483]. – 5.2. L'erogazione di *Equity Release* [485]. – 6. Gli USA [486]. – 6.1. Tipologie di *Reverse Mortgages* [486]. – 7. La Francia [487]. – 7.1. I modelli [487]. – 8. L'Italia [489].