

INDICE

	<i>pag.</i>
<i>Bibliografia</i>	XXIII
<i>Introduzione</i>	XXXI

Capitolo Primo

L'OBBLIGAZIONE IN GENERALE

1. L'OBBLIGAZIONE NEL SISTEMA DEL DIRITTO PRIVATO	1
2. IL CONCETTO DI OBBLIGAZIONE	4
A) La nozione di obbligazione	4
1. Il legislatore e la definizione dell'obbligazione	4
2. L'astrazione dell'obbligazione	6
3. Il debito e il credito	8
a) Il debito	8
b) Il credito	11
4. Altre possibili qualificazioni giuridiche del comportamento umano	14
B) (segue) L'obbligo come figura distinta dall'obbligazione e appartenente anch'essa al genere dei 'doveri'	16
C) Il dovere di comportamento all'incontro con la conclusione del contratto: regole di validità e di responsabilità	18
D) Dovere e responsabilità	20
1. Dovere etico e dovere giuridico	20
2. Dovere e sanzione	21
3. Autonomia privata e giuridicità	22
E) La funzione dell'obbligazione	23
1. Funzioni tecniche dell'obbligazione	23
2. L'obbligazione come strumento puramente tecnico	25
F) Il diritto di credito nel quadro dei diritti e delle situazioni giuridiche in generale	25
1. Diritti soggettivi e posizioni di fatto	25
2. Diritti reali e di credito	27
G) Il diritto di credito e i beni	29

	<i>pag.</i>
H) L'obbligazione e il rapporto giuridico	30
3. LE FONTI DELLE OBBLIGAZIONI	33
A) Individuazione delle fonti delle obbligazioni	33
B) Il principio di atipicità delle fonti di obbligazione	35
C) Fonti legali, negoziali e rapporto obbligatorio	36
D) L'area del contratto: affidamento e contatto sociale	38
E) Contratto ad effetti reali e contratto ad effetti obbligatori	42
F) Le obbligazioni da fatto illecito. Le obbligazioni derivanti da 'altri atti o fatti'	45
4. I SOGGETTI	46
A) Necessaria presenza di un debitore e di un creditore	46
B) La necessaria presenza delle parti del rapporto	49
C) Problemi particolari relativi ai soggetti (attivo e passivo) del rapporto giuridico	51
D) Il rapporto giuridico unisoggettivo	56
E) Obbligazioni e Pubblica Amministrazione	57
F) Titolarità e legittimazione	60
5. LA PRESTAZIONE	61
A) Caratteristiche della prestazione	61
1. La patrimonialità	62
2. L'interesse del creditore	65
B) La disponibilità del diritto	69
6. OBBLIGAZIONE E GIURIDICITÀ: RAPPORTI DI CORTESIA E OBBLIGAZIONI NATURALI	71
A) La giuridicità	71
B) I rapporti di cortesia	72
1. Inquadramento e disciplina	72
2. Le lettere di <i>patronage</i>	74
C) Le obbligazioni naturali	75
1. Il concetto di obbligazione naturale	75
2. L'adempimento dell'obbligazione naturale	81
3. Ipotesi di obbligazione naturale	83
7. POSSIBILITÀ, LICEITÀ, DETERMINATEZZA E DETERMINABILITÀ	83
A) La possibilità	84
B) La liceità	85
C) La determinatezza e la determinabilità	88
8. APPENDICE: PROFILI DI STORIA DELLE OBBLIGAZIONI	90
A) Introduzione	90
B) Il dovere nelle comunità elementari	91
C) Sviluppo del dovere di collaborazione: il dono e il dovere di gratitudine	94
D) (segue): dallo status al contratto	96
E) L'obbligazione da fatto illecito	99
F) L'obbligazione nel diritto di Roma	101
1. Il fatto illecito	102
2. Il contratto	103
G) Evo intermedio e sviluppi moderni	108

	<i>pag.</i>
H) L'obbligazione in <i>Common Law</i>	112
1. Introduzione	112
2. Il fatto illecito	114
3. Il contratto	115
I) Uno sguardo d'insieme	119

Capitolo Secondo

SPECIE DI OBBLIGAZIONI

1. I DIFFERENTI TIPI DI PRESTAZIONE	121
A) Atipicità dell'obbligazione	121
B) Individuazione della disciplina applicabile alle singole obbligazioni	122
C) Obbligazioni di mezzi e di risultato	123
D) Obbligazione di dare	127
E) Obbligazione di fare	130
F) Obbligazione di garanzia	130
G) Obbligazioni negative (non fare, non dare)	131
H) Obbligazioni di durata	132
2. LE OBBLIGAZIONI OGGETTIVAMENTE COMPLESSE	134
A) La complessità nelle obbligazioni	134
B) Le obbligazioni alternative	136
C) Le obbligazioni facoltative	138
3. LE OBBLIGAZIONI SOGGETTIVAMENTE COMPLESSE	140
A) La categoria delle obbligazioni soggettivamente complesse	140
B) Le obbligazioni solidali	149
1. Disciplina generale	149
2. La scelta del debitore a cui richiedere l'adempimento	150
3. Il caso delle obbligazioni del condominio	150
4. Il regime delle eccezioni	151
5. Vicende relative al singolo condebitore e propagazione dei relativi effetti	151
a) La novazione	152
b) La remissione	152
c) La compensazione	152
d) La confusione	153
e) La transazione	153
f) Il giuramento	154
g) La sentenza	154
h) L'inadempimento	154
i) La costituzione in mora	155
j) Il riconoscimento di debito	155
k) La prescrizione	155
l) La rinuncia alla solidarietà	155

	<i>pag.</i>
6. Conseguenze dell'adempimento del singolo debitore	156
7. La responsabilità del socio di società di persone	156
C) Le obbligazioni parziarie	157
D) Le obbligazioni indivisibili	158
E) Le obbligazioni ad attuazione congiunta	159
F) I Raggruppamenti Temporanei di Imprese	159
4. LE OBBLIGAZIONI PECUNIARIE	161
A) La moneta	161
B) Storia della moneta	162
C) Disciplina delle obbligazioni pecuniarie	165
D) I debiti di valore	168
E) Il pagamento dei debiti pecuniari	171
F) Gli interessi	174
G) L'anatocismo	178
H) Le commissioni bancarie	182
I) Il problema del saggio negativo degli interessi	183
J) Clausole di governo della variabilità dei tassi di interesse	184
K) L'usura	184
1. Parte generale	184
2. La determinazione del tasso soglia	185
3. Interessi moratori e usura	187
4. Il problema dell'usura sopravvenuta	188

Capitolo Terzo

DILIGENZA, CORRETTEZZA E ABUSO DEL DIRITTO

1. LA DILIGENZA	191
A) Significato di diligenza	191
B) Funzione della diligenza	194
C) Specie della diligenza	196
2. LA CORRETTEZZA	196
A) La regola di correttezza dell'art. 1175 c.c.	196
B) La correttezza: regola valutativa o integrativa?	198
C) Il dovere di correttezza del creditore	200
D) I comportamenti dovuti in base ai criteri della correttezza e della buona fede	201
E) I doveri di protezione	211
3. L'ABUSO DEL DIRITTO	214
A) Origine e fondamento	214
B) Applicazioni	217
C) (segue): abuso del diritto e contratto autonomo di garanzia	219

Capitolo Quarto

ADEMPIMENTO E VICENDE DELL'OBBLIGAZIONE

1.	L'ADEMPIMENTO	222
	A) L'adempimento: concetto e natura giuridica	222
	1. Il concetto di adempimento	222
	2. La natura dell'adempimento	223
	B) L'adempimento e il trasferimento della proprietà	227
	C) Il riconoscimento dell'adempimento nel fatto del debitore	229
	D) La patologia dell'adempimento	231
	E) Le regole che presiedono all'adempimento	232
	1. Introduzione	232
	2. Chi: chi deve adempiere	233
	3. Chi: chi può pretendere l'adempimento	233
	4. A chi (ossia, nei confronti di chi si deve adempiere)	234
	a) In generale	234
	b) Il pagamento al creditore apparente	235
	5. Tempo dell'adempimento	238
	6. Luogo dell'adempimento	239
	F) L'imputazione del pagamento	240
	G) La quietanza	241
2.	L'ADEMPIMENTO DEL TERZO	242
	A) Nozione e disciplina	242
	B) Casistica	244
3.	LA DAZIONE IN PAGAMENTO	246
	A) Nozione	246
	B) Disciplina	248
	C) I mezzi anormali di pagamento	248
4.	IL PAGAMENTO CON SURROGAZIONE	249
	A) Nozione e ipotesi di surrogazione	249
	B) Legittimazione surrogatoria in concorso con pretese fondate su titoli diversi	251
5.	I MODI DI ESTINZIONE DIVERSI DALL'ADEMPIMENTO	252
	A) Introduzione	252
	B) impossibilità sopravvenuta della prestazione	253
	1. Il problema dell'impossibilità in senso giuridico	253
	2. I caratteri dell'impossibilità	255
	3. Gli effetti dell'impossibilità	256
	4. Impossibilità temporanea e impossibilità parziale	257
	5. Il subingresso del creditore nei diritti del debitore	257
	6. L'originaria inettitudine del debitore	258
	C) La compensazione	258
	D) La confusione	261
	E) La novazione	261
	F) La remissione del debito	265

	<i>pag.</i>
G) La prescrizione	268
6. LA CESSIONE DEL CREDITO	268
A) La modificazione soggettiva del lato attivo del rapporto	268
B) La cessione del credito: struttura dell'operazione	269
C) Quali crediti sono cedibili?	272
D) Limiti alla circolazione dei crediti	273
E) La posizione del debitore ceduto	274
F) Le garanzie nella cessione dei crediti.	276
G) Ipotesi particolari di cessione di crediti	277
1. I crediti incorporati in titoli	278
2. La cessione di azienda	279
3. Il <i>factoring</i>	279
4. La cartolarizzazione dei crediti	280
7. LE VICENDE DEL LATO PASSIVO	281
A) La successione nel debito	281
B) La novazione soggettiva	283
1. La delegazione	283
2. L'espromissione	287
3. L'accollo	288
8. LA CESSIONE DEL CONTRATTO	290
A) La struttura dell'operazione	290
B) Gli effetti della cessione	291
9. LA COOPERAZIONE DEL CREDITORE ALL'ADEMPIMENTO	291
A) La posizione giuridica del creditore	291
B) La pretesa dell'adempimento in capo al debitore	293
C) La <i>mora credendi</i>	295
1. Nozione e funzione	295
2. La costituzione in mora: forme ed effetti	296
a) L'offerta informale	296
b) L'offerta formale	297
c) La procedura di liberazione coattiva	298
d) L'impossibilità sopravvenuta della prestazione per fatto del creditore	298

Capitolo Quinto

LA RESPONSABILITÀ CONTRATTUALE

1. IL SISTEMA DELLE TUTELE CONTRO L'INADEMPIMENTO	303
A) Introduzione	303
B) Tutele e iniziativa del creditore	303
C) Responsabilità contrattuale: obbligazioni e attribuzioni traslative	304
D) Specie di inadempimento	304
E) I presupposti della responsabilità	305

	<i>pag.</i>
F) Il quadro dei rimedi per l'inadempimento	306
G) Le forme della tutela: tutela in forma specifica, risarcimento per equivalente, risarcimento in forma specifica. Il danno in via autonoma	307
1. Tutela specifica e tutela risarcitoria	307
2. Rapporti sistematici tra azione di adempimento e tutela risarcitoria; il risarcimento del danno in via autonoma	308
3. Il risarcimento in forma specifica	310
H) L'azione di adempimento	311
I) L'azione di esatto adempimento	313
J) La astreinte	315
2. INADEMPIMENTO E RESPONSABILITÀ CONTRATTUALE	315
A) Il quadro d'insieme	315
B) Le scelte del legislatore e il dibattito dottrinale	317
C) La giurisprudenza	321
D) L'imputabilità	322
1. La colpa e il dolo	322
a) La colpa	322
b) Il dolo	324
2. Il rischio	325
E) Articolazioni del regime di responsabilità contrattuale	326
1. Premessa	326
2. Il titolo contrattuale	327
3. Le specie di obbligazioni	327
a) Obbligazioni pecuniarie	327
b) Obbligazioni di dare cose di genere	329
c) Obbligazioni di dare cose determinate	330
d) Obbligazioni di fare	331
e) Obbligazioni del professionista	332
f) Obbligazioni di custodia	333
g) Obbligazioni a titolo gratuito	334
F) Elementi di esclusione della responsabilità	335
1. Il caso fortuito e la forza maggiore	335
2. Analisi di singoli fattori scusanti	336
G) Il danno come elemento necessario alla responsabilità	338
H) Il problema della distribuzione dell'onere della prova	339
1. La prova dell'inadempimento	339
2. La prova della causalità	341
3. La prova del danno	341
I) Valutazioni conclusive	343
3. LA RESPONSABILITÀ PER FATTO DEGLI AUSILIARI	344
A) Caratteri della responsabilità per fatto degli ausiliari	344
B) I requisiti della fattispecie	345
C) Limiti alla responsabilità per fatto degli ausiliari	346

	<i>pag.</i>
4. LE CLAUSOLE DI ESONERO DA RESPONSABILITÀ	347
A) L'art. 1229, co. 1, c.c.	347
B) Problemi ulteriori sulle clausole di esclusione o limitazione della responsabilità	351
C) Disciplina della clausola di limitazione o esclusione della responsabilità confliggente con l'art. 1229 c.c.	352
D) Clausole di esonero da responsabilità, clausole di rimedio esclusivo, clausole di irrisolubilità	352
E) Clausole di esonero da responsabilità e contrattazione di massa	353
5. LA <i>MORA DEBENDI</i>	354
A) Il ritardo nell'adempimento	354
B) Mora per intimazione e mora automatica	356
1. La mora su intimazione	356
2. La mora automatica	357
C) Gli effetti della mora	359
1. Interessi moratori e risarcimento del danno	359
2. Effetti della mora sul rischio	360
D) La mora nelle obbligazioni negative	360
E) Vicende della mora	360
6. RISARCIMENTO DEL DANNO: ANALISI INTRODUTTIVA	361
A) La nozione giuridica di danno	361
B) Dalla concezione reale a quella differenziale e a quella normativa	363
C) La funzione del risarcimento del danno	367
D) Il lucro conseguito dal debitore attraverso l'inadempimento	371
E) La prestazione mancata	373
1. La prestazione in sé	373
2. L'impedimento temporaneo al godimento di beni	373
3. L'adempimento inesatto: valore dell'inesattezza e costi di sua eliminazione	375
4. Inadempimento e reimpiego delle risorse destinate all'adempimento della controprestazione	376
F) Le conseguenze del mancato ottenimento della prestazione	377
G) Inadempimento, pene e sanzioni	378
7. (SEGUE): CATEGORIE DI DANNO E REGOLE OPERATIVE	381
A) Le categorie del danno	381
1. Interesse positivo e interesse negativo	381
2. Danno emergente e lucro cessante nell'interesse negativo	383
3. Danno patrimoniale, non patrimoniale, morale	383
B) Regole operative per la determinazione del contenuto della prestazione risarcitoria	384
1. Le indicazioni normative	384
2. Le regole di determinazione del contenuto della prestazione risarcitoria	384
a) Il principio del danno effettivo	384
b) La <i>compensatio lucri cum damno</i>	386

	<i>pag.</i>
c) La prevedibilità del danno	388
d) Il momento rilevante per la determinazione del danno	390
e) Il danno futuro	391
f) La perdita di chance	391
g) La valutazione del danno: il ricorso alla determinazione equitativa	392
h) Il danno causato a terzi	393
8. (SEGUE): IL NESSO DI CAUSALITÀ	394
A) Disciplina e principi operativi	394
B) Fenomeni interruttivi della causalità	398
9. (SEGUE): IL DANNO NON PATRIMONIALE	400
A) Il problema del danno non patrimoniale	400
B) Il danno non patrimoniale e la lesione degli interessi della persona	401
1. Il danno biologico	401
2. Il danno esistenziale	402
3. La liquidazione del danno biologico	404
4. Il danno catastrofico (o danno terminale)	405
C) Il danno non patrimoniale e l'inadempimento contrattuale	405
1. Inadempimento e art. 2059 c.c.	405
2. Inadempimento e danno non patrimoniale	407
10. (SEGUE): IL DANNO NELLE OBBLIGAZIONI PECUNIARIE	409
A) Gli interessi moratori	409
B) Il risarcimento del maggior danno. Il danno da svalutazione	410
1. Rivalutazione e interessi nei debiti di valore	410
2. Rivalutazione e interessi nei debiti di valuta: la risarcibilità del maggior danno <i>ex art. 1224, co. 2, c.c.</i>	413
C) Le convenzioni sugli interessi	417
D) I ritardi di pagamento nei contratti commerciali	417
11. (SEGUE): LA CLAUSOLA PENALE	419
A) Nozione e funzione	419
B) Il contenuto della penale	421
C) La riduzione della penale	422
D) Penali legali	423
12. (SEGUE): LE IPOTESI DI CONCORSO SOGGETTIVO	423
A) Il concorso di responsabili	423
B) Il concorso di colpa del danneggiato nella causazione del danno (art. 1227, co. 1, c.c.)	424
C) Il concorso di colpa del danneggiato nella produzione delle conseguenze pregiudizievoli (art. 1227, co. 2, c.c.)	425
13. I RIMEDI A TUTELA DEL CONTRAENTE	427
A) Le obbligazioni sinallagmatiche	427
B) La risoluzione per inadempimento	428
1. Nozione	428
2. I modi della risoluzione	429
3. La legittimazione a domandare la risoluzione	430

	<i>pag.</i>
4. I presupposti della risoluzione	431
a) L'imputabilità dell'inadempimento	431
b) La gravità dell'inadempimento	431
c) La mora	433
5. Effetti	433
a) Effetti della domanda di risoluzione	433
b) Effetti della sentenza di risoluzione	435
c) Le restituzioni	435
d) Effetti per i terzi	437
e) Il risarcimento del danno	437
C) Le risoluzioni stragiudiziali per inadempimento	440
1. La clausola risolutiva espressa	440
2. Il termine essenziale	441
3. La diffida ad adempiere	441
D) La risoluzione per impossibilità sopravvenuta	443
1. L'impossibilità sopravvenuta della prestazione	443
2. Il passaggio del rischio nei contratti ad effetti reali	444
3. Disciplina della risoluzione per impossibilità sopravvenuta	445
E) La risoluzione per eccessiva onerosità sopravvenuta	445
1. Ambito di applicazione del rimedio	445
2. L'eccessiva onerosità	447
3. Eventi straordinari e imprevedibili	447
4. Effetti dell'eccessiva onerosità sopravvenuta	447
5. L'offerta di riconduzione ad equità e l'adattamento del rapporto	447
a) L'offerta di riconduzione ad equità	447
b) L'adattamento del rapporto	448
6. La sopravvenienza perturbativa	448
F) Le eccezioni dilatorie	449
1. L'eccezione di inadempimento	450
2. L'eccezione di insolvenza	451
3. La clausola <i>solve et repete</i>	451
14. LA RESPONSABILITÀ CONTRATTUALE NELLA COMPRAVENDITA	452
A) Il concetto di garanzia	452
B) L'ambito e il contenuto delle tutele dell'acquirente	454
1. La vendita di cosa altrui	454
2. La garanzia per evizione	456
3. La vendita di cosa gravata da oneri o diritti di godimento di terzi	458
4. La garanzia per i vizi	458
5. La mancanza di qualità promesse	461
6. La garanzia di buon funzionamento	461
7. L' <i>aliud pro alio</i>	461
8. Le tutele dell'acquirente nella vendita di beni di consumo	463
15. PECULIARITÀ DELLA RESPONSABILITÀ CONTRATTUALE IN ALCUNI CONTRATTI TIPICI E ATIPICI	468

	<i>pag.</i>
A) Premessa	468
B) Figure particolari di compravendita	468
1. La compravendita di cose mobili	468
2. La compravendita di partecipazioni sociali (di controllo)	469
3. La vendita a rate con riserva della proprietà	470
4. Il <i>leasing</i>	471
C) Il diritto del prelazionario	476
D) Appalto	476
E) Contratto d'opera	477
F) Contratto d'opera professionale	477
1. La responsabilità del professionista in generale	477
2. La responsabilità medica	478
G) Trasporto	481
H) Deposito	482
I) Locazione	483
J) Donazione	484
16. APPENDICE: CENNI COMPARATIVI SULLA TUTELA DEL CON-	
TRAENTE	485
A) Il diritto romano	485
B) Il codice civile del 1865	486
C) Il sistema francese	487
D) Il sistema tedesco	492
E) Il sistema di <i>common law</i>	501
1. Introduzione	501
2. La regola di 'responsabilità assoluta'	501
3. Il superamento della regola di responsabilità assoluta	502
4. La <i>doctrine of excuse (impossibility, frustration, impracticability)</i>	503
a) <i>Impossibility</i>	503
b) <i>Impracticability</i>	504
c) <i>Frustration (of purpose)</i>	504
F) Gli effetti giuridici della turbativa rilevante	505
1. Inadempimento e responsabilità	506
2. Il risarcimento del danno	509
3. <i>Termination of contract for breach</i>	510
4. Adempimento inesatto o parziale e diritto alla controprestazione	511
G) Valutazioni di sintesi	512
17. APPENDICE: RESPONSABILITÀ CONTRATTUALE E ANALISI ECO-	
NOMICA DEL DIRITTO	513
A) Introduzione: l'approccio economico allo studio del diritto	513
B) Utilitarismo, benessere, efficienza economica	515
C) Analisi economica del diritto e contratto	516
D) L'inadempimento efficiente	518
E) La misura dei danni e l'efficienza	520

	<i>pag.</i>
1. Le specie dei danni e la preferenza per gli <i>expectation damages</i>	520
2. Il <i>disgorgement</i>	522
3. Determinazione pattizia del danno risarcibile	523
F) Sopravvenienze perturbative: strategie di gestione	524

Capitolo Sesto

LA RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE

1. LA RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE	529
A) Introduzione	529
B) Obbligazione e responsabilità patrimoniale	529
C) Il divieto dell'autotutela privata	530
D) La responsabilità patrimoniale in generale	531
E) Le cause di prelazione: la surrogazione reale degli indennizzi assicurativi	536
F) Limitazioni della responsabilità patrimoniale	536
G) Responsabilità patrimoniale e regimi patrimoniali della famiglia	539
H) La proprietà come garanzia	541
2. I MEZZI DI CONSERVAZIONE DELLA GARANZIA PATRIMONIALE	542
A) Introduzione	542
B) L'azione surrogatoria	543
C) L'azione revocatoria	545
1. Caratteri e funzione	545
2. Presupposti dell'azione	546
3. La posizione del subacquirente	547
D) Il sequestro conservativo	547
E) Il diritto di ritenzione	548
F) La decadenza dal beneficio del termine	549
3. GLI STRUMENTI PROCESSUALI	549
A) Introduzione	549
B) Il processo civile	550
C) L'esecuzione forzata	551
D) I rimedi cautelari	552
4. L'IPOTECA	555
A) Nozione e fonti	555
B) Accessorietà, specialità e indivisibilità della garanzia	556
C) Il privilegio ipotecario	557
D) Estinzione e rinnovazione	559
E) Profili evolutivi del diritto ipotecario	559
F) L'ipoteca fondiaria	560
5. IL PEGNO	563
A) Il pegno in generale	563
B) Il pegno irregolare	565

	<i>pag.</i>
C) Il pegno rotativo	566
D) Le garanzie finanziarie	568
6. I PRIVILEGI	570
7. LA GESTIONE AGGREGATA DEI DEBITI	572
A) Le liquidazioni concorsuali	572
B) La cessione dei beni ai creditori	573
C) Il sovraindebitamento	573