

INDICE

<i>Presentazione</i>	V
----------------------------	---

PARTE I - FAMIGLIA, SUCCESSIONI E DONAZIONI

▷ GIULIA BARBARESÌ	
L'ASSEGNO DIVORZILE ALLA LUCE DELLE SEZIONI UNITE	3
1. La legge sul divorzio e l'assegno divorzile	3
2. I primi orientamenti giurisprudenziali	6
3. I risvolti giurisprudenziali a seguito della l. 74 del 1987	10
4. Le Sezioni Unite del 1990 e l'affermazione della natura assistenziale dell'assegno divorzile in un orizzonte compensativo-perequativo	13
5. I "nuovi" criteri di aggiudicazione dell'assegno divorzile a seguito della pronuncia n. 11504 del 2017	18
6. La pronuncia delle Sezioni Unite (n. 18287 del 2018)	24
7. Conclusioni	28
▷ MARCO MARIA CELLINI	
LA TENTAZIONE DI UN'INTERPRETAZIONE C.D. EVOLUTIVA: IL CASO DELLA REVOCAZIONE DELLA DONAZIONE PER SOPRAVVENIENZA DI FIGLI	31
1. Premessa	31
2. Inquadramento normativo: l'art. 803 c.c. e il confronto con l'art. 657 c.c.	32
3. La revocazione della donazione per sopravvenienza di figli: orientamenti contrapposti	35
4. La soluzione offerta dalla giurisprudenza	38
5. Conclusioni	39
▷ RICCARDO PAPPALARDO	
LA DONAZIONE DEI BENI ALTRUI	41
1. Inquadramento dell'istituto	42
2. La donazione di beni altrui è un contratto valido ed efficace?	44
3. La soluzione delle Sezioni Unite: la tesi della nullità strutturale per mancanza di causa	47

4. La tesi dell'inefficacia	49
5. La donazione obbligatoria di beni altrui	51
6. La donazione dispositiva di beni mobili	55
7. La donazione di un bene che il donante affermi di aver acquistato per usucapione decennale	57
8. La donazione di beni rientranti nella comunione legale tra coniugi	58
9. La quota indivisa su un bene facente parte di una comunione ereditaria	59

▷ ROSARIO DI MAURO

DONAZIONE INDIRETTA: COLLAZIONE, AZIONE DI RIDUZIONE E AZIONE DI RESTITUZIONE	63
1. Introduzione	64
2. La donazione. Premessa	64
3. La donazione indiretta	64
3.1. <i>Le ipotesi più significative di donazione indiretta.</i>	65
3.2. <i>La disciplina della donazione indiretta.</i>	66
3.3. <i>Oggetto della donazione indiretta: acquisto di un immobile con denaro altrui.</i>	67
4. Riflessi sulla collazione	67
4.1. <i>La dottrina e la giurisprudenza precedenti alla pronuncia delle Sezioni Unite del 1992.</i>	68
4.2. <i>L'intervento delle Sezioni Unite.</i>	69
5. Le ricadute della pronuncia delle Sezioni Unite del 1992 sulla circolazione dei beni oggetto di donazione indiretta	71
5.1. <i>La pronuncia della Corte di Cassazione nel 2010.</i>	72

▷ VINCENZO ROSSI

IL LEGATO IN SOSTITUZIONE DI LEGITTIMA	75
1. Cenni sui diritti dei legittimari	75
2. Il legato in sostituzione di legittima: struttura e funzione	78
2.1. <i>L'individuazione rispetto ad altri legati in favore dei legittimari.</i>	79
3. La modalità di acquisto e di rinuncia del legato	80
3.1. <i>L'intervento di Cass. civ., Sez. Un., 29 marzo 2011, n. 7098, sulla forma della rinuncia al legato tacitativo immobiliare.</i>	82
3.1.1. <i>La trascrizione della rinuncia al legato immobiliare.</i>	86
4. La qualificazione della rinuncia del legato <i>vice legitimae</i> come condizione dell'azione di riduzione e i suoi risvolti processuali	87

PARTE II - RESPONSABILITÀ CIVILE

▷ DANIELE BRAVI

L'ONERE DELLA PROVA DEL NESSO DI CAUSALITÀ NELLA RESPONSABILITÀ MEDICA E LA PROBLEMATICHE DELLA CAUSA IGNOTA	93
1. Premessa: le responsabilità mediche	93
2. L'onere della prova del nesso di causalità e la causa ignota	99

3. La recente sentenza della Sezione III della Cassazione 26 luglio 2017, n. 18392	102
--	-----

▷ MARCO MARIA CELLINI

ANCORA SUL CUMULO TRA INDENNIZZO E RISARCIMENTO: UN NUOVO COMPROMESSO SULLA <i>COMPENSATIO LUCRI CUM DAMNO</i>	105
1. Ricostruzione storica e inquadramento normativo: cenni	105
2. L'orientamento tradizionale della giurisprudenza	108
3. Critica e svolta	109
4. Il <i>nuovo</i> orientamento della Corte di Cassazione e del Consiglio di Stato	112
5. Conclusioni	119

▷ GIULIA PULCINA

<i>COMPENSATIO LUCRI CUM DAMNO</i>	121
1. Inquadramento giuridico della figura	123
2. Presupposti applicativi e questioni controverse	124
3. L'ordinanza n. 15534/2017	125
3.1. <i>Il panorama dottrinale e giurisprudenziale.</i>	125
3.2. <i>La soluzione proposta alle Sezioni Unite.</i>	126
3.3. <i>Critica all'orientamento tradizionale.</i>	127
3.4. <i>La ricostruzione proposta con l'ordinanza.</i>	129
3.5. <i>Ulteriori precisazioni in tema di assicurazione contro i danni.</i>	131
3.6. <i>Conclusioni.</i>	132
4. L'intervento delle Sezioni Unite: le sentenze gemelle n. 12564, 12565, 12566, 12567 del 2018	132
4.1. <i>Pensione di reversibilità.</i>	134
4.2. <i>Rendita per l'invalidità permanente derivante da incidente sul lavoro.</i>	135
4.3. <i>Indennità assicurativa nelle assicurazioni contro i danni.</i>	136
4.4. <i>Indennità di accompagnamento.</i>	136

PARTE III - OBBLIGAZIONI E CONTRATTI

▷ LEILA NADIR SERSALE

SULLA POSSIBILITÀ PER IL GIUDICE DI RIDURRE D'UFFICIO LA CAPARRA CONFIRMATORIA MANIFESTAMENTE INIQUA	141
1. La caparra confirmatoria	141
2. La questione	146
3. Tesi contrapposte	148
3.1. <i>La tesi favorevole alla riducibilità della caparra confirmatoria.</i>	148
3.2. <i>La tesi contraria alla riducibilità della caparra confirmatoria.</i>	151
4. La soluzione prospettata dalla Corte costituzionale	152
5. Le ordinanze	153
6. Osservazioni conclusive	153

▷ LEILA NADIR SERSALE	
LA CLAUSOLA <i>CLAIMS MADE</i> NUOVAMENTE AL VAGLIO DELLE SEZIONI UNITE	157
1. Le clausole <i>claims made</i> nel contratto di assicurazione della responsabilità civile	157
2. La questione	159
3. Tesi contrapposte	161
3.1. <i>La posizione delle Sezioni Unite del 2016.</i>	161
3.2. <i>Il giudizio di immeritevolezza della clausola claims made.</i>	165
3.3. <i>L'ordinanza di rimessione alle Sezioni Unite.</i>	167
4. La risposta delle Sezioni Unite	170
5. La sentenza	173
6. Osservazioni conclusive	173
▷ GIULIA PULCINA	
LA CLAUSOLA <i>CLAIMS MADE</i> DI NUOVO AL VAGLIO DELLE SEZIONI UNITE	179
1. Il contratto di assicurazione e la clausola <i>claims made</i> : inquadramento giuridico	181
2. Le problematiche giuridiche poste dalla clausola <i>claims made.</i>	182
3. Le Sezioni Unite: sentenza n. 9140 del 2016	183
3.1. <i>Sulla clausola claims made.</i>	183
3.2. <i>Sulla validità delle clausole claims made pure.</i>	184
3.3. <i>Sulla validità delle clausole claims made miste o impure: natura giuridica e meritevolezza.</i>	185
4. La successiva riflessione giurisprudenziale	186
5. L'ordinanza n. 1465/2018: le clausole <i>claims made</i> “tornano” alle Sezioni Unite	187
5.1. <i>Sui limiti dell'autonomia negoziale in merito alla qualifica del “sinistro”.</i>	188
5.2. <i>Sulla validità del patto di esclusione delle richieste risarcitorie postume.</i>	190
6. L'ultimo intervento delle Sezioni Unite: la sentenza n. 22437 del 2018	192
▷ LEILA NADIR SERSALE	
AUTONOMIA NEGOZIALE E NORME TRIBUTARIE: L'AMMISSIBILITÀ DEI C.D. PATTI DI TRASLAZIONE DELL'IMPOSTA AL VAGLIO DELLE SEZIONI UNITE	199
1. I rapporti tra autonomia negoziale e norme tributarie.	199
2. La questione dell'ammissibilità dei c.d. patti di traslazione dell'imposta	206
3. Tesi contrapposte	207
3.1. <i>L'impostazione contraria all'ammissibilità dei patti di traslazione dell'imposta.</i>	207
3.2. <i>L'impostazione favorevole all'ammissibilità dei patti di traslazione dell'imposta.</i>	208
3.3. <i>L'ordinanza di rimessione alle Sezioni Unite.</i>	210
4. La risposta delle Sezioni Unite	212
5. La sentenza	214
6. Osservazioni conclusive	215

▷ MARCO MARIA CELLINI	
IL CONTRATTO QUADRO DI INVESTIMENTO FINANZIARIO	
“MONOFIRMA”: UNA FENOMENOLOGIA DELLA <i>FORMA</i> ? 219	
1. Premessa	219
2. Inquadramento normativo: il parallelismo tra T.U.F. e T.U.B.	220
3. Nullità o meno del contratto quadro: orientamenti contrapposti	221
4. La soluzione delle Sezioni Unite della Corte di Cassazione	225
5. Conclusioni	227
▷ ANGELA CASALINI	
I CONTRATTI BANCARI “MONOFIRMA”. CASSAZIONE CIVILE, SEZ. UN., 16 GENNAIO 2018, N. 898	
1. Inquadramento della vicenda	229
2. L’obbligo della forma scritta per i contratti di investimento finanziario	231
3. Il requisito della forma. La forma codicistica e il neo-formalismo	232
4. La decisione della Suprema Corte	235
▷ DANIELE BRAVI	
IL DIRITTO ALLA PROVVISORIE DEL PROCACCIATORE D’AFFARI E L’OBBLIGO DI ISCRIZIONE AL REGISTRO PROFESSIONALE DEI MEDIATORI	
1. Inquadramento sistematico del contratto di mediazione	241
2. Il diritto alla provvigione e il contrasto giurisprudenziale sull’obbligo di iscrizione al registro dei mediatori per il procuratore d’affari	245
3. La soluzione delle Sezioni Unite e l’obbligo di iscrizione del mediatore atipico (o procuratore d’affari)	249
▷ ERICA FRANCESCA FILIPPINI	
IL PATTO OCCULTO DI MAGGIORAZIONE DEL CANONE NELLE LOCAZIONI IMMOBILIARI. CASSAZIONE CIVILE, SEZ. UN. 9 OTTOBRE 2017, N. 23601	
1. La nullità del contratto	254
1.1. <i>Premessa: inquadramento sistematico nell’ambito del concetto di invalidità contrattuale.</i>	254
1.2. <i>Inquadramento generale della nullità del contratto e differenze con il regime dell’annullabilità.</i>	255
1.3. <i>Lo scardinamento del tradizionale impianto normativo: nullità relative (di protezione) e nullità sopravvenute.</i>	258
2. La simulazione del contratto	261
3. La questione di diritto	263
4. Il contrasto giurisprudenziale in tema di patto occulto di maggiorazione del canone annesso ad un contratto di locazione ad uso abitativo	265
4.1. <i>Premessa.</i>	265
4.2. <i>Segue: dalla possibilità di regolarizzazione fiscale alla nullità insanabile del patto occulto di maggiorazione del canone.</i>	265
5. L’evoluzione giurisprudenziale in tema di omessa registrazione <i>in toto</i> del contratto di locazione immobiliare	268
5.1. <i>Premessa.</i>	268

5.2. <i>Segue: dalla mera inefficacia alla nullità sopravvenuta del contratto di locazione per omessa registrazione.</i>	268
6. L'intervento delle Sezioni Unite 9 ottobre 2017, n. 23601	271
7. Osservazioni conclusive	275

▷ MATTIA POMPILI

LOCAZIONE FINANZIARIA E RISOLUZIONE PER INADEMPIMENTO	279
1. Introduzione	279
2. L'orientamento giurisprudenziale	280
3. Critica	283
4. La disciplina positiva: la tutela del concedente	289
5. <i>Segue: la tutela dell'utilizzatore</i>	291
6. Osservazioni finali	294

▷ GIULIA BARBARESI

IL DIVIETO DEL PATTO COMMISSORIO	297
1. Il divieto del patto commissorio	297
1.1 <i>La ratio del divieto del patto commissorio.</i>	299
2. Verso le Sezioni Unite del 1989	302
3. Il patto commissorio e il contratto di <i>sale and lease back</i>	306
4. La tutela marciiana	310
4.1. <i>Un cenno alle ipotesi di tutela marciiana.</i>	311
5. Il patto commissorio e la vendita con patto di riscatto	316
6. Rapporto tra patto commissorio e <i>datio in solutum</i> (o dazione in pagamento)	319
7. Conclusioni	322

▷ LEILA NADIR SERSALE

LE GARANZIE NON POSSESSORIE ALLA LUCE DEI RECENTI INTERVENTI NORMATIVI	323
1. Premessa	324
2. Il pegno mobiliare non possessorio nel d.l. n. 59/2016.	326
3. La costituzione e l'opponibilità del pegno non possessorio	332
4. La decorrenza dei termini ai fini dell'azione revocatoria	337
5. L'escussione del pegno non possessorio	339
5.1. <i>Le modalità di escussione.</i>	339
5.2. <i>La procedura per l'escussione.</i>	342
6. Le forme di tutela del debitore: l'opposizione e l'azione risarcitoria	343
7. La garanzia mobiliare senza spossessamento prevista dall'art. 11 della legge delega n. 155/2017	345

▷ ANGIOLA TRAPANI

IL DIVIETO DI ABUSO DEL DIRITTO	347
1. Buona fede ed abuso del diritto: due facce della stessa medaglia	348
2. Il fondamento normativo del divieto di abuso del diritto	349
3. Gli elementi costitutivi dell'abuso del diritto	351

4. Alcune ipotesi codificate di abuso del diritto	352
5. Le applicazioni giurisprudenziali	353
5.1. <i>L'abuso del diritto di recesso.</i>	354
5.2. <i>Abuso delle garanzie personali e patrimoniali.</i>	355
5.3. <i>L'abuso del diritto di azione del credito.</i>	357
6. L'abuso del diritto in materia societaria	359
6.1. <i>L'abuso della regola di maggioranza.</i>	360
6.2. <i>L'abuso di minoranza.</i>	360
6.3. <i>L'abuso della personalità giuridica.</i>	361
7. L'abuso del diritto nel settore tributario	361
8. L'abuso del diritto nei contratti asimmetrici	362
9. I rimedi esperibili	365

▷ CRISTINA MOSER

IL NEGOZIO DI ACCERTAMENTO: AMMISSIBILITÀ, EFFICACIA, STRUTTURA, OGGETTO E TRASCRIVIBILITÀ	369
1. Il negozio di accertamento: profili generali	370
2. L'ammissibilità di un accertamento di fonte negoziale	371
2.1. <i>Le tesi negazioniste.</i>	372
2.2. <i>Le tesi possibiliste.</i>	373
3. L'efficacia del negozio di accertamento	375
4. La struttura del negozio di accertamento: il problema dell'accertamento unilaterale	379
5. L'oggetto dell'accertamento a base negoziale	381
5.1. <i>Il negozio di accertamento di diritti reali.</i>	382
6. La forma del negozio di accertamento	384
7. Figure affini al negozio di accertamento	385
7.1. <i>Negozio di accertamento e ricognizione di debito.</i>	385
7.2. <i>Negozio di accertamento e transazione.</i>	386
7.3. <i>Negozio di accertamento e confessione.</i>	388
7.4. <i>Negozio di accertamento e atti di ricognizione o rinnovazione ex art. 2720 c.c.</i>	389
8. Trascrivibilità del negozio di accertamento	389
9. La questione della trascrivibilità dell'accordo conciliativo che accerta l'avvenuta usucapione di bene immobile	391
9.1. <i>Il decreto legislativo 4 marzo 2010, n. 28, in materia di tentativo obbligatorio di conciliazione.</i>	392
9.2. <i>Il decreto-legge n. 69 del 2013.</i>	395
10. Analisi della giurisprudenza	399
BIBLIOGRAFIA	403

PARTE IV - DIRITTI REALI

▷ MARCO MARIA CELLINI

LA SERVITÙ DI PARCHEGGIO: TIMIDA APERTURA O <i>REVIRE-MENT</i> ?	407
1. Premessa	407

2. La servitù di parcheggio e i diritti reali	408
3. Costituzione della servitù di parcheggio: orientamenti contrapposti	410
4. La nuova soluzione offerta dalle sentenze della Corte di Cassazione nn. 16698/2017 e 7561/2019	412
5. Conclusioni	413

▷ ERICA FRANCESCA FILIPPINI

COSTRUZIONE SU SUOLO COMUNE E ACCESSIONE. CASSAZIONE CIVILE, SEZ. UN. 16 FEBBRAIO 2018, N. 3873	415
---	-----

1. L'accessione	416
1.1. <i>Inquadramento sistematico e profili storici.</i>	416
1.2. <i>Segue: inquadramento normativo attuale e ratio dell'istituto.</i> ...	417
2. La questione di diritto	419
3. Il contrasto giurisprudenziale	419
4. L'intervento delle Sezioni Unite 16 febbraio 2018, n. 3873 e la riermersione dell'originario orientamento giurisprudenziale	421
4.1. <i>Sulla nozione di terzo.</i>	422
4.2. <i>Sui rapporti con la disciplina della comunione ordinaria.</i>	424
4.3. <i>L'indebita creazione giurisprudenziale di una nuova figura di acquisto a titolo originario della proprietà.</i>	425
4.4. <i>Il regime giuridico applicabile ai rapporti tra il comproprietario costruttore e gli altri comproprietari del fondo.</i>	426
5. Osservazioni conclusive	428

▷ CRISTINA MOSER

COSTRUZIONE REALIZZATA SU SUOLO COMUNE DAL COMPROPRIETARIO	431
--	-----

1. Il caso	432
2. I termini del contrasto giurisprudenziale e i quesiti sottoposti alle Sezioni Unite	433
3. Primo orientamento: l'opera realizzata su suolo comune da uno dei comproprietari diviene comune per accessione	434
4. Secondo orientamento: la disciplina della comunione prevale su quella dell'accessione	436
5. L'ordinanza di rimessione: esigenza di coniugare la disciplina dell'accessione con le regole della comunione	437
6. La soluzione delle Sezioni Unite: si applica l'accessione anche in caso di costruzione su suolo comune	438
6.1. <i>Nozione, origini e funzione del principio di accessione.</i>	439
7. L'iter argomentativo delle Sezioni Unite	442
7.1. <i>L'accessione non richiede che il costruttore sia un terzo estraneo.</i>	442
7.2. <i>La disciplina della comunione deroga all'accessione.</i>	443
7.2.1. <i>Non sussiste un rapporto di specialità tra accessione e comunione.</i>	444
7.2.2. <i>Comunione e tipicità dei modi di acquisto della proprietà.</i> ...	445
7.2.3. <i>Ingiusto premiare il comportamento abusivo del comproprietario costruttore.</i>	446

7.3. <i>Regime giuridico applicabile ai rapporti tra comproprietario-costruttore e gli altri comproprietari.</i>	446
BIBLIOGRAFIA	449

PARTE V - TUTELA DEI DIRITTI

▷ CRISTINA MOSER	
L'ACQUISTO A <i>NON DOMINO</i> CON PARTICOLARE RIFERIMENTO ALL'ACQUISTO FONDATO SULL'APPARENZA	453
1. Concetti generali	454
2. Elementi della fattispecie acquisitiva	458
2.1. <i>Acquisto fondato sul possesso.</i>	460
2.2. <i>Acquisto fondato su meccanismi pubblicitari.</i>	462
2.3. <i>Acquisto fondato sull'apparenza.</i>	463
3. Acquisto basato sul possesso e acquisto basato sull'apparenza: tratti distintivi	469
4. Acquisto dall'erede apparente	471
BIBLIOGRAFIA	474

▷ MATTIA POMPILI	
ESPROPRIAZIONE DI BENI OGGETTO DI VINCOLI DI INDISPONIBILITÀ O DI ALIENAZIONI A TITOLO GRATUITO	475
1. Introduzione	475
2. <i>Ratio</i> della norma e inquadramento normativo	476
3. La disciplina	479
4. <i>Segue</i>	483
5. I problemi	485
6. Osservazioni finali	490

▷ SAMUEL BORASO	
LE MISURE A TUTELA DEL CREDITO E LA C.D. ESPROPRIAZIONE ANTICIPATA DI CUI ALL'ART. 2929-BIS C.C.	493
1. Premessa. Il principio della responsabilità patrimoniale	494
2. I mezzi a tutela del credito	495
3. L'introduzione dell'art. 2929-bis c.c.: <i>ratio</i> e natura giuridica	497
4. Gli elementi costitutivi dell'art. 2929-bis c.c. e i suoi rapporti funzionali con l'azione revocatoria	500
5. Conclusioni	505