

COMMENTARIO DEL CODICE CIVILE  
SCIALOJA-BRANCA

A CURA DI FRANCESCO GALGANO

---

LIBRO QUARTO - DELLE OBBLIGAZIONI

ANTONIO ALBANESE

AVVOCATO

DELLA CESSIONE  
DEL CONTRATTO

Art. 1406-1410

2008

ZANICHELLI EDITORE  
BOLOGNA

SOC. ED. DEL FORO ITALIANO  
ROMA

## INDICE PER ARTICOLI

### INTRODUZIONE

1.	La cessione come atto e come effetto.....	pag. 3
2.	La cessione del contratto come strumento per la circolazione della ricchezza.....	» 9
3.	La cessione del contratto come successione a titolo particolare <i>inter vivos</i> .....	» 19
4.	Distinzione dalla successione a causa di morte.....	» 23
5.	Le funzioni: dalla prassi mercantile di inizio '900 alle ipotesi nuove. Il problema delle «cessioni atipiche» .....	» 28
6.	Eterogeneità del fenomeno sostitutivo. Differenza degli interessi coinvolti rispetto alla successione universale.....	» 35
7.	L'attuazione del fenomeno sostitutivo nella successione <i>ex lege</i> nel contratto.....	» 45
8.	Trasferimento del contratto di locazione nel caso di vendita della cosa locata.....	» 47
9.	Trasferimento dell'assicurazione in caso di vendita della cosa assicurata: art. 1918 cod. civ. ed art. 171 Codice delle assicurazioni private.....	» 48
10.	La cessione legale del contratto di locazione abitativa a favore del coniuge nel caso di separazione giudiziale, scioglimento o cessazione degli effetti civili del matrimonio (art. 6 della legge 27 luglio 1978, n. 392). La vocazione alla successione nel contratto di locazione .....	» 54
11.	Le conseguenze della cessione di azienda, con riguardo: ai contratti di natura non personale stipulati per l'esercizio dell'azienda; ai contratti di lavoro <i>ex</i> art. 2112 cod. civ.; al contratto di consorzio.....	» 56
12.	(Segue): la cessione, volontaria, dei contratti di locazione di immobili adibiti all'esercizio dell'impresa (art. 5 della legge 27 gennaio 1963, n. 19 e art. 36 legge 27 luglio 1978, n. 392).....	» 66
13.	Trasferimento di azienda bancaria ai sensi dell'art. 58 del Testo Unico Bancario .....	» 73

## INDICE PER ARTICOLI

14. Successione <i>ex lege</i> nei contratti di mezzadria, di colonia e di soccida .....	pag. 75
15. Configurabilità di una cessione della posizione contrattuale attiva? .....	» 76
16. I divieti legali di cessione del contratto .....	» 81
17. Un caso particolare di ammissibilità della cessione convenzionale di contratti vietati: mezzadria e colonia .....	» 85
18. Prime valutazioni. Delimitazione del campo d'indagine .....	» 89

## TITOLO II. — DEI CONTRATTI IN GENERALE

### CAPO VIII — DELLA CESSIONE DEL CONTRATTO

Art. 1406. Nozione .....	» 95
1. La cessione del contratto in Italia ed in Europa (e nei principi <i>Unidroit</i> ) .....	» 95
2. La successione nei diritti .....	» 103
3. La successione nei debiti .....	» 105
4. Le tre diverse costruzioni elaborate dalla dottrina sotto il codice del 1865: la teoria atomistica .....	» 112
5. La teoria della rinnovazione .....	» 117
6. La teoria unitaria: suo accoglimento nel codice civile. La riproposizione della teoria atomistica: critica .....	» 121
7. La successione nella complessiva posizione di parte: i diritti potestativi; le azioni, le aspettative, la clausola compromissoria, il «materiale interpretativo» .....	» 131
8. I requisiti essenziali del negozio di cessione: in generale .....	» 137
9. L'accordo delle parti .....	» 139
10. Consenso successivo del ceduto comunicato al solo cessionario: il problema dell'adempimento del cedente in luogo del cessionario .....	» 144
11. Plurilateralità, trilateralità e bilateralità nel contratto di cessione. ....	» 149
12. Litisconsorzio .....	» 154
13. La patologia del contratto di cessione: vizi del consenso di uno dei contraenti; altre cause di invalidità; la possibilità di risolvere il contratto per inadempimento .....	» 155
14. La capacità d'agire delle parti. Cessione del contratto e rappresentanza legale .....	» 157
15. La legittimazione a cedere il contratto da parte di soggetti diversi dalle parti .....	» 163
16. La cessione dei contratti d'impresa: da parte dell'institore .....	» 172
17. ( <i>Segue</i> ): da parte dell'amministratore di società di capitali .....	» 178
18. L'oggetto della cessione: contratti <i>intuitu personae</i> ; contratti invalidi (rinvio); incedibilità convenzionale .....	» 180

# INDICE PER ARTICOLI

19. I contratti unilaterali, i contratti con prestazioni eseguite <i>ex uno latere</i> ed i contratti con effetti reali.....	pag.	182
20. La causa della cessione del contratto .....	»	198
21. La cessione gratuita del contratto.....	»	201
22. La cessione del contratto gratuito.....	»	209
23. La forma della cessione del contratto: rinvio.....	»	210
24. La cessione che modifica il contenuto del contratto-base. La cessione parziale.....	»	210
25. La sostituzione del curatore al fallito.....	»	215
26. Cessione del contratto e figure affini. Cessione del credito .....	»	220
27. Delegazione, espromissione, accollo.....	»	226
28. Novazione .....	»	231
29. Contratto a favore di terzo e contratto per persona da nominare.....	»	233
30. Cedibilità del contratto e subcontrattualità .....	»	236
31. La casistica: ipotesi più frequenti di cessione del contratto. Contratto preliminare .....	»	242
32. ( <i>Segue</i> ): contratto di lavoro subordinato.....	»	243
33. ( <i>Segue</i> ): contratto di prestazioni sportive: in particolare, la «compravendita di calciatori».....	»	247
34. ( <i>Segue</i> ): il contratto di multiproprietà.....	»	254
35. ( <i>Segue</i> ): la locazione.....	»	255
36. ( <i>Segue</i> ): il <i>leasing</i> .....	»	256
37. ( <i>Segue</i> ): l'appalto .....	»	258
38. ( <i>Segue</i> ): il patto di riscatto. L'opzione.....	»	259
39. ( <i>Segue</i> ): il contratto di viaggio.....	»	262
40. La cessione della qualità di socio nelle società personali.....	»	265
41. Il trasferimento delle azioni di società di capitali ed i limiti statuari alla circolazione .....	»	268
42. La circolazione della quota di s.r.l. ....	»	275
43. Il trasferimento della partecipazione nelle società cooperative ...	»	280
44. Conferimento di contratto.....	»	280
45. Riepilogo: conclusioni in ordine alla natura del trasferimento di partecipazioni societarie. Conseguenze pratiche dell'inquadramento quale cessione del contratto di società.....	»	282
46. La trasmissione della posizione di associato.....	»	290
47. La cessione della posizione di parte del patto parasociale.....	»	292
48. Legato di cessione di contratto e legato di posizione contrattuale.	»	294
49. Vendita di eredità e donazione universale.....	»	295
50. Cessione della posizione di parte del patto successorio.....	»	296
51. L'emersione, dalla casistica enucleata, di una concezione estesa della cessione (e di un'interpretazione flessibile dell'art. 1406 cod. civ.) nella giurisprudenza della Cassazione .....	»	299

# INDICE PER ARTICOLI

Art. 1407. Forma.....	pag.	301
1. La struttura della cessione nell'ipotesi di consenso preventivo del ceduto .....	»	301
2. Costante trilateralità della cessione: carattere costitutivo del consenso del ceduto anche quando sia stato prestato preventivamente .....	»	302
3. Consenso preventivo del ceduto e significato dell'accordo.....	»	309
4. La notifica. L'accettazione.....	»	313
5. Clausola di consenso preventivo e tutela del contraente ceduto consumatore.....	»	316
6. La disciplina delle clausole vessatorie <i>ex art. 1341, 2° comma</i> , cod. civ.: inapplicabilità alla clausola che vieta o limita la cedibilità del contratto.....	»	322
7. Consenso preventivo alla cessione, contratto per persona da nominare e contratto a favore di terzo .....	»	323
8. La conclusione della cessione nell'ipotesi di clausola all'ordine (o equivalente).....	»	325
9. La forma della cessione del contratto.....	»	328
10. La forma del consenso del ceduto: consenso tacito e per <i>facta concludentia</i> .....	»	332
11. La trascrizione.....	»	335
 Art. 1408. Rapporti fra contraente ceduto e cedente .....	»	337
1. La cessione liberatoria .....	»	337
2. La cessione non liberatoria. Il cedente come debitore in via sussidiaria.....	»	340
3. L'obbligo del ceduto di dare notizia al cedente dell'inadempimento del cessionario .....	»	345
 Art. 1409. Rapporti fra contraente ceduto e cessionario.....	»	346
1. Le eccezioni che il ceduto può opporre al cessionario: eccezioni derivanti dal contratto.....	»	346
2. Eccezioni fondate su altri rapporti col cedente.....	»	348
3. Le eccezioni che il cessionario può opporre al ceduto. Le altre eccezioni non previste.....	»	349
 Art. 1410. Rapporti fra cedente e cessionario.....	»	353
1. I rapporti tra cedente e cessionario.....	»	353

# INDICE PER ARTICOLI

2. L'obbligo di garanzia del cedente, nella cessione del contratto e nella cessione del credito: analogie e differenze. Il conflitto tra più cessionari.....	pag.	354
3. La garanzia di «validità» del contratto (inesistenza giuridica, nullità e annullabilità) .....	»	357
4. Gli effetti della cessione del contratto nullo: trasferimento delle azioni restitutorie.....	»	359
5. ( <i>Segue</i> ): cessione di contratto nullo per contrarietà al buon costume .....	»	365
6. ( <i>Segue</i> ): cessione del contratto e rapporti di fatto: la nullità del contratto di lavoro subordinato ceduto.....	»	370
7. Gli effetti della cessione del contratto annullabile: la convalida tacita del cessionario.....	»	377
8. Ambito di estensione delle garanzie <i>ex</i> 1° comma oltre le ipotesi di invalidità: rescindibilità e risoluzione del contratto ceduto; cessione di un contratto altrui.....	»	378
9. La cessione <i>pro soluto</i> : la garanzia dell'adempimento del contratto-base .....	»	380