

C. MASSIMO BIANCA

DIRITTO CIVILE

V

LA RESPONSABILITÀ

SECONDA EDIZIONE



MILANO - DOTT. A. GIUFFRÈ EDITORE - 2012

INDICE-SOMMARIO

L'indice analitico generale dell'intero trattato è reperibile, sempre aggiornato, sul nostro sito www.giuffre.it tra gli allegati del volume Diritto Civile - Volume VII e raggiungibile all'indirizzo www.indicetrattatobianca.giuffre.it

Capitolo I. L'INADEMPIMENTO

	<i>pag.</i>
1. Nozione d'inadempimento	1
2. I presupposti. 1) L'obbligazione	2
3. Certezza dell'obbligazione	4
4. 2) L'attualità del tempo della prestazione	4
5. La liquidità del credito	6
6. Inadempimento totale e inesattezza dell'adempimento. Il ritardo (<i>rinvio</i>)	7
7. Ipotesi tipiche di inesattezza dell'adempimento. a) La negligenza	7
8. b) L'inesattezza locativa	8
9. c) L'inesattezza soggettiva	9
10. d) La parzialità dell'adempimento.	9
11. e) Le deficienze del bene nelle obbligazioni attributive	10
12. f) L'inosservanza del dovere di correttezza	11

Capitolo II. IL GIUDIZIO DI RESPONSABILITÀ

13. <i>L'inadempimento imputabile</i> . La tesi della responsabilità del debitore quale responsabilità oggettiva e sua critica. Profili storici della responsabilità contrattuale	13
14. La responsabilità del debitore fondata sul dolo e sulla colpa	23
15. Le obbligazioni pecuniarie	28
16. Le obbligazioni generiche	30
17. Le obbligazioni di risultato.	32
18. Le obbligazioni professionali	33
19. Impedimenti giurisprudenzialmente tipizzati	37
20. La responsabilità debitoria nella disciplina dei rapporti contrattuali	48
21. La minore responsabilità nelle obbligazioni a titolo gratuito	63
22. Obbligazioni presupponenti una diligenza superiore a quella normale. L'assunzione del rischio di impedimenti sopravvenuti	66
23. La colposa inettitudine iniziale del debitore	66
24. <i>La responsabilità per fatto degli ausiliari</i>	68
25. <i>Le clausole di esonero da responsabilità</i>	74
26. Clausole di esonero da responsabilità relativamente ad obblighi di ordine pubblico	80
27. <i>Prova della non imputabilità dell'inadempimento</i> . La presunzione di colpa	83
28. La prova dell'inadempimento	86

Capitolo III. LA MORA

29. Il ritardo come inadempimento provvisorio e come inesattezza temporale della prestazione	91
30. Ritardo e inadempimento definitivo	92
31. La nozione di mora. Presupposti ed effetti	93
32. La mora per intimazione	97

33.	L'atto di costituzione in mora	99
34.	Fondamento dell'onere della richiesta formale	105
35.	La mora automatica. Le ipotesi normative	106
36.	Altre ipotesi di mora automatica	111
37.	La mora della pubblica Amministrazione.	111
38.	Purgazione, cancellazione, interruzione e sospensione della mora	114
39.	Effetti della mora sul rischio	115
40.	La mora nelle obbligazioni negative	116

Capitolo IV. IL RISARCIMENTO DEL DANNO

41.	I rimedi. Nozione e distinzioni.	119
42.	Il risarcimento	121
43.	La nozione di danno	123
44.	Danni riflessi.	127
45.	<i>Il danno emergente</i>	128
46.	<i>Il lucro cessante</i>	132
47.	Le regole di determinazione del danno risarcibile. Il principio del danno effettivo	140
48.	Il nesso di causalità	142
49.	<i>Segue.</i> Il principio del rischio specifico	145
50.	Interruzione del nesso di causalità.	149
51.	La prova del nesso di causalità	149
52.	La causa successiva ipotetica	150
53.	Il concorso di colpa del danneggiato	152
54.	Concorso di colpa del danneggiato incapace. Provocazione del danneggiato e sua legittima difesa	156
55.	Rilevabilità d'ufficio e prova del concorso	158
56.	Il dovere del danneggiato di evitare il danno.	158
57.	Casi tipici di interventi del danneggiato volti ad evitare il danno	162
58.	La compensazione del lucro col danno	167
59.	La prevedibilità del danno	171
60.	<i>Segue.</i> La risarcibilità dei danni imprevedibili nell'ipotesi di inadempimento doloso.	173
61.	<i>Segue.</i> La nozione di danno prevedibile	174
62.	Il momento rilevante per la determinazione del danno	176
63.	I danni futuri. La perdita di occasione favorevole (chance)	178
64.	I danni nel giudizio di appello	183
65.	La liquidazione del danno. Il diritto al risarcimento del danno come credito di valore	184
66.	La prova del danno	185
67.	La valutazione equitativa del danno	187
68.	<i>Il danno non patrimoniale</i>	189
69.	Il danno morale soggettivo	192
70.	Il danno biologico	194
71.	Il danno alla vita di relazione. Il danno esistenziale.	199
72.	Danno non patrimoniale da inadempimento	203
73.	Funzione del risarcimento del danno non patrimoniale.	206
74.	Il risarcimento del danno non patrimoniale	207
75.	<i>Il risarcimento in forma specifica</i>	211
76.	Ambito di applicazione e limiti del rimedio	213
77.	Risarcimento in forma specifica e diritti della personalità	218

Capitolo V. IL DANNO NELLE OBBLIGAZIONI PECUNIARIE

78.	Il risarcimento del danno nelle obbligazioni pecuniarie. Gli interessi moratori	221
79.	Funzione risarcitoria degli interessi moratori. Distinzione rispetto agli interessi compensativi	222
80.	Concorso di interessi moratori e compensativi	224
81.	Interessi moratori automatici e interessi decorrenti su domanda del creditore	225
82.	Gli interessi sulle somme di risarcimento del danno	226
83.	Gli interessi sulle somme di risarcimento del danno futuro	228
84.	Il problema del cumulo di rivalutazione e interessi	228
85.	Interessi moratori su crediti verso la pubblica Amministrazione	230
86.	Il risarcimento del maggior danno. La svalutazione monetaria.	231
87.	Il problema della prova del danno da svalutazione monetaria, e le opposte tesi della necessità della prova specifica e della generale presunzione di danno	233
88.	L'evoluzione giurisprudenziale.	235
89.	Interessi compensativi maggiorati e interessi moratori convenzionali	239
90.	La domanda giudiziale degli interessi e del maggior danno	241

Capitolo VI. LA CLAUSOLA PENALE

91.	La nozione. La funzione	245
92.	Struttura e forma della clausola	251
93.	Il diritto alla penale. Divieto del cumulo di penale e adempimento	252
94.	Riduzione della penale	255
95.	Clausola penale e limitazione del diritto di risarcimento	258
96.	Clausola penale e caparra confirmatoria	259
97.	Penali legali e giudiziarie	260

Capitolo VII. RIMEDI A TUTELA DEL CREDITO DIVERSI DAL RISARCIMENTO

98.	L'azione di adempimento	263
99.	La regolarizzazione della prestazione	265
100.	La sostituzione della prestazione	267
101.	Il diritto del debitore di regolarizzare la prestazione	268
102.	L'esecuzione forzata	270
103.	I provvedimenti d'urgenza	274
104.	La pena privata	277

Capitolo VIII. GLI SPECIFICI MEZZI DI TUTELA DEL CONTRATTO

LA RISOLUZIONE GIUDIZIALE PER INADEMPIMENTO

105.	Nozione generale della risoluzione per inadempimento.	283
106.	Il fondamento della risoluzione per inadempimento.	285
107.	Ambito di applicazione del rimedio della risoluzione per inadempimento	287
108.	<i>Segue.</i> I contratti plurilaterali	289
109.	La risoluzione giudiziale	291
110.	Presupposti della risoluzione giudiziale. <i>a)</i> L'inadempimento. <i>b)</i> Gravità dell'inadempimento	294
111.	<i>c)</i> Imputabilità dell'inadempimento	303
112.	La mora	305
113.	Inadempienze reciproche	307

114.	L'azione	309
115.	Effetti della domanda di risoluzione	310
116.	Effetti della risoluzione rispetto alle parti. Lo scioglimento retroattivo del rapporto contrattuale. Le restituzioni.	314
117.	I rimborsi	320
118.	Il risarcimento del danno	321
119.	Effetti della risoluzione del contratto rispetto ai terzi	325
120.	La risoluzione dei contratti a prestazioni continue o periodiche.	327
121.	La risoluzione parziale	328
122.	Rigetto della domanda di risoluzione ed estinzione del giudizio	330

LA RISOLUZIONE SU DIFFIDA

123.	La nozione	331
124.	La fissazione del termine per l'adempimento	334
125.	Revoca e proroga della diffida	335
126.	L'inadempimento	336
127.	L'effetto risolutivo	338
128.	La dichiarazione di risoluzione ad effetto immediato. Il recesso per giusta causa	339

LA CLAUSOLA RISOLUTIVA ESPRESSA

129.	La nozione	340
130.	Struttura, forma ed effetti della clausola	341
131.	Contenuto della clausola e presupposti della risoluzione	342
132.	L'esercizio del potere risolutivo	345
133.	La clausola risolutiva automatica	347

IL TERMINE ESSENZIALE

134.	La nozione	348
135.	Essenzialità oggettiva e soggettiva del termine	348
136.	Imputabilità e gravità del ritardo	351
137.	Risoluzione automatica del contratto e facoltà del creditore di esigere l'adempimento	352
138.	La facoltà del creditore di esigere l'adempimento nell'ipotesi di inutilità della prestazione tardiva	355
139.	Il termine essenziale al di fuori dei contratti a titolo oneroso	355

LA RIDUZIONE DEL PREZZO

140.	La nozione	356
141.	Riduzione del prezzo e risarcimento del danno	357
142.	L'azione di riduzione	357

IL RISARCIMENTO DEL DANNO IN VIA AUTONOMA

143.	La nozione. Limiti e presupposti del rimedio	359
------	--	-----

L'ECCEZIONE D'INADEMPIMENTO

144.	La nozione	360
------	----------------------	-----

145. Natura dell'eccezione	368
146. Esercizio dell'eccezione.	372
147. Fondamento dell'eccezione.	373
148. La gravità dell'inadempimento.	375
149. Il limite della buona fede	376
150. L'eccezione parziale.	378
151. Eccezioni reciproche	380

L'ECCEZIONE D'INSOLVENZA

152. La nozione	381
153. Natura ed esercizio dell'eccezione.	383
154. Funzione del rimedio e limite della buona fede	383
155. L'offerta di idonea garanzia	384

L'ECCEZIONE DI PREVIO PAGAMENTO (*SOLVE ET REPETE*)

156. Nozione e disciplina	384
157. La sospensione della condanna	387

LA CAPARRA CONFIRMATORIA

158. La nozione	387
159. Oggetto della caparra	393
160. Esercizio del diritto di recesso.	394
161. Struttura e forma del patto di caparra	395

Capitolo IX. L'IMPOSSIBILITÀ NON IMPUTABILE DEL CONTRATTO E L'ECESSIVA ONEROSITÀ

L'IMPOSSIBILITÀ SOPRAVVENUTA DEL CONTRATTO PER CAUSA NON IMPUTABILE ALLE PARTI

162. La risoluzione del contratto per impossibilità non imputabile	399
163. Impossibilità parziale della prestazione e deterioramento della cosa dovuta	403
164. Impossibilità temporanea	404
165. L'impossibilità sopravvenuta nei contratti di alienazione	406
166. I contratti plurilaterali	408
167. Effetti della risoluzione.	409
168. Effetti della risoluzione dei contratti ad esecuzione continuata o periodica	410
169. Risoluzione per impossibilità sopravvenuta dei contratti di lavoro	411
170. Impossibilità di esecuzione e impossibilità di utilizzazione della prestazione.	413

L'ECESSIVA ONEROSITÀ SOPRAVVENUTA

171. La nozione	414
172. Il fondamento	419
173. I requisiti.	422
174. La risoluzione del contratto	426
175. La riduzione del contratto ad equità	428
176. La riduzione della prestazione ad equità	431
177. Eccessiva onerosità nei contratti aleatori	432
178. Particolari regolamentazioni dell'alea contrattuale	433

Capitolo X. LE AZIONI SURROGATORIA E REVOCATORIA

L'AZIONE SURROGATORIA

179.	La nozione	435
180.	La funzione conservativa della surrogatoria	436
181.	Natura del potere surrogatorio. La surrogatoria quale potere di sostituzione legale nell'interesse proprio	440
182.	I presupposti. Il credito del surrogante e l'inerzia del debitore	441
183.	Il pericolo d'insolvenza	444
184.	Prova della legittimazione surrogatoria	445
185.	Oggetto della surrogatoria. Diritti esercitabili in surrogatoria e loro requisiti (patrimonialità, fungibilità soggettiva e relatività)	445
186.	I diritti verso i terzi quali poste attive del patrimonio del debitore. L'azione diretta	448

L'AZIONE REVOCATORIA

187.	La nozione	450
188.	Funzione della revocatoria	452
189.	Natura del potere revocatorio	454
190.	I presupposti. a) Il credito del revocante	455
191.	b) Il pregiudizio	456
192.	c) La conoscenza del pregiudizio da parte del debitore	460
193.	d) La conoscenza del pregiudizio da parte del terzo	461
194.	e) La dolosa preordinazione	464
195.	L'oggetto. Gli atti revocabili. I pagamenti	466
196.	L'esecuzione del preliminare. Vendite e assegnazioni forzate	469
197.	L'effetto della revocatoria nei confronti del terzo: l'inefficacia relativa dell'atto revocato	470
198.	L'assoggettamento del bene alienato all'azione esecutiva o cautelare del revocante	470
199.	L'effetto della revocatoria nei confronti del subacquirente	471
200.	Responsabilità del terzo verso il revocante e responsabilità del debitore verso il terzo	471
201.	Il giudizio di revocazione. Le parti	473
202.	Prescrizione dell'azione (<i>rinvio</i>)	474
203.	Nullità, simulazione e revocatoria	474
204.	Revocatoria ordinaria e revocatoria fallimentare	475

IL SEQUESTRO CONSERVATIVO

205.	La nozione	476
------	----------------------	-----

Capitolo XI. LE GARANZIE PERSONALI

206.	Garanzie oggettive e garanzie personali	479
------	---	-----

LA FIDEIUSSIONE

207.	La nozione	480
208.	Carattere solidale dell'obbligazione fideiussoria	481
209.	Fideiussione volontaria e fideiussione legale	483

210.	Il negozio fideiussorio. La struttura	485
211.	La forma	487
212.	La causa	488
213.	Il principio di accessorieta'	488
214.	Deroghe negoziali al principio di accessorieta'	490
215.	Il requisito del debito altrui. L'oggetto della prestazione fideiussoria e i suoi limiti	491
216.	Prestazioni soggettive infungibili. Garanzia del risarcimento	495
217.	La fideiussione universale (o fideiussione <i>omnibus</i>). I contratti del consumatore	496
218.	Il rapporto tra fideiussore e creditore. I benefici di escussione, dell'ordine e della divisione	500
219.	Il rapporto tra fideiussore e debitore principale	502
220.	Estinzione della fideiussione	507
221.	Reviviscenza della fideiussione.	513
222.	La confideiussione	514
223.	La fideiussione della fideiussione	515

IL MANDATO DI CREDITO

224.	La nozione	516
225.	La natura.	518

L'AVALLO

226.	La nozione	520
------	----------------------	-----

LA CONFERMA DEL CREDITO

227.	La nozione	522
------	----------------------	-----

IL NEGOZIO AUTONOMO DI GARANZIA

228.	La nozione	524
229.	La struttura	528
230.	La causa	528
231.	Confronto con la delegazione e l'espromissione e conferma della validita' del negozio autonomo di garanzia	530
232.	La disciplina della garanzia autonoma	531
233.	La tutela contro gli abusi del creditore	532

L'ASSICURAZIONE FIDEIUSSORIA (O POLIZZA FIDEIUSSORIA)

234.	La nozione	534
------	----------------------	-----

LA LETTERA DI PATRONAGGIO

235.	Nozione e disciplina	538
------	--------------------------------	-----

Capitolo XII. LA RESPONSABILITÀ EXTRACONTRATTUALE

236.	Responsabilità extracontrattuale ed illecito civile	543
------	---	-----

237.	Il generale dovere di rispetto altrui	545
238.	Concezione etica e concezione tecnicistica della responsabilità extracontrattuale.	546
239.	Conferma della nozione di responsabilità extracontrattuale come sanzione dell'illecito civile	553
240.	Illiceità e anti giuridicità	557
241.	Responsabilità contrattuale ed extracontrattuale.	558
242.	Il concorso delle due responsabilità	563
243.	La responsabilità da fatto lecito	567
244.	Diritto internazionale privato	570
245.	<i>Segue.</i> Il luogo dell'illecito	572
246.	<i>Segue.</i> Concorso di responsabilità contrattuale ed extracontrattuale	573
247.	<i>Segue.</i> Responsabilità precontrattuale.	573

Capitolo XIII. GLI ELEMENTI COSTITUTIVI DELL'ILLECITO CIVILE

248.	Il fatto	575
249.	Il dolo	576
250.	La colpa	577
251.	I singoli aspetti della colpa.	580
252.	I gradi della colpa	581
253.	La prova della colpa	583
254.	Il danno ingiusto	584
255.	Ingiustizia del danno e anti giuridicità.	585
256.	Conferma della nozione di danno ingiusto quale lesione di un interesse giuridicamente tutelato nella vita di relazione	587
257.	I singoli oggetti della tutela giuridica nella vita di relazione. I diritti fondamentali	588
258.	La libertà negoziale	592
259.	L'ambiente	594
260.	La proprietà	599
261.	Il possesso	600
262.	La tutela aquiliana del credito	603
263.	I diritti potestativi	608
264.	La famiglia	609
265.	L'impresa.	612
266.	L'informazione	617
267.	Gli interessi penalmente tutelati	623
268.	L'integrità patrimoniale.	625
269.	Il nesso di causalità (<i>rinvio</i>)	626

Capitolo XIV. I SOGGETTI

270.	I soggetti tutelati	627
271.	La capacità extracontrattuale	631
272.	La capacità extracontrattuale degli enti giuridici	631
273.	La capacità extracontrattuale della pubblica Amministrazione.	633
274.	La responsabilità dello Stato nell'esercizio della funzione legislativa e amministrativa	637
275.	La responsabilità dello Stato nell'esercizio della funzione giudiziaria	644

LA RESPONSABILITÀ SOLIDALE

276.	I presupposti.	648
------	------------------------	-----

277.	Il principio di causalità alternativa	650
278.	La disciplina dei rapporti	651
279.	Il regresso	652
280.	Il fondamento	655

Capitolo XV. LE ESIMENTI DI RESPONSABILITÀ

281.	<i>L'incapacità</i>	657
282.	<i>Caso fortuito e forza maggiore.</i>	662
283.	<i>Lo stato di necessità</i>	663
284.	Lo stato di necessità come esimente personale di responsabilità e come causa di esclusione dell'antigiuridicità	665
285.	<i>Segue.</i> Presupposti	668
286.	<i>Segue.</i> L'equa indennità	674
287.	<i>Legittima difesa</i>	676
288.	<i>Segue.</i> Presupposti	677
289.	<i>Consenso dell'avente diritto</i>	681
290.	Consenso ad attività pericolose	683
291.	<i>Esercizio di un diritto</i>	684
292.	<i>Ordine superiore.</i>	685

Capitolo XVI. RESPONSABILITÀ SPECIALI

293.	<i>Responsabilità aggravata e responsabilità oggettiva.</i>	687
------	---	-----

FIGURE DI RESPONSABILITÀ AGGRAVATA

294.	<i>Responsabilità dei genitori</i>	692
295.	<i>La responsabilità degli insegnanti.</i>	702
296.	<i>Responsabilità del sorvegliante per il fatto dell'incapace</i>	704
297.	<i>Responsabilità per l'esercizio di attività pericolose</i>	707
298.	<i>Responsabilità per danno da cose in custodia</i>	717
299.	<i>Responsabilità per danno da animali.</i>	727

FIGURE DI RESPONSABILITÀ OGGETTIVA

300.	<i>La responsabilità dei preponenti</i>	734
301.	<i>Segue.</i> Presupposti	737
302.	<i>Responsabilità per danni arrecati da velivoli a terzi sulla superficie</i>	743
303.	<i>Responsabilità per danni nucleari.</i>	744

FIGURE COMPLESSE DI RESPONSABILITÀ OGGETTIVA E AGGRAVATA

304.	<i>La responsabilità del produttore</i>	745
305.	<i>Responsabilità per danni da circolazione di veicoli.</i>	754
306.	<i>Segue.</i> La responsabilità del conducente. L'azione risarcitoria	756
307.	<i>Segue.</i> I terzi danneggiati	760
308.	<i>Segue.</i> Collisione di veicoli	761
309.	<i>Segue.</i> La responsabilità del proprietario e del costruttore del veicolo	763
310.	<i>Segue.</i> L'assicurazione obbligatoria della responsabilità civile	765
311.	<i>Responsabilità per danni da rovina di edificio</i>	766

LA RESPONSABILITÀ PROCESSUALE

312.	La nozione	773
313.	La disciplina	778
314.	Il carico delle spese	781

Capitolo XVII. I RIMEDI EXTRACONTRATTUALI

315.	<i>Il risarcimento del danno</i>	786
316.	<i>L'inibitoria</i>	788
317.	I presupposti	793
318.	I soggetti	795
319.	L'esercizio del rimedio	796

Capitolo XVIII. IL PAGAMENTO D'INDEBITO

320.	La nozione	799
321.	<i>L'indebito oggettivo</i> . Presupposti. La prestazione	801
322.	La mancanza del titolo	802
323.	Soggetti della ripetizione	806
324.	Oggetto della ripetizione	808
325.	Alienazione della cosa indebitamente ricevuta	810
326.	L'azione di indebito	812
327.	<i>L'indebito soggettivo</i>	813
328.	L'indebito ricevuto dall'incapace	817
329.	Indebito e pubblica Amministrazione	817
330.	Diritto internazionale privato	819

Capitolo XIX. L'AZIONE GENERALE DI ARRICCHIMENTO

331.	Il principio dell'ingiustificato arricchimento	821
332.	Presupposti. a) L'arricchimento	825
333.	b) L'impoverimento	827
334.	c) La mancanza di una giusta causa	830
335.	L'indennizzo e la restituzione	832
336.	Profili processuali	834
337.	Sussidiarietà dell'azione	834
338.	L'azione di arricchimento nei confronti della pubblica Amministrazione	836
339.	Diritto internazionale privato (<i>rinvio</i>)	838
<i>Indice bibliografico</i>		839