

*rivista di*  
**diritto privato**  
*fondata nel 1931*

Nuova serie - 4 anno XXVIII - ottobre/dicembre 2023

**Comitato scientifico**

Giorgio De Nova  
Enrico Gabrielli  
Natalino Irti  
Pietro Rescigno  
Paolo Spada  
Giuseppe Vettori

**Direzione**

Roberto Calvo  
Giorgio De Nova  
Massimo Franzoni  
Enrico Gabrielli  
Pietro Antonio Lamorgese  
Raffaele Lener  
Edoardo Marcenaro  
Giuseppe Minniti  
Stefano Pagliantini  
Vincenzo Roppo  
Giuliana Scognamiglio



**CACUCCI  
EDITORE**

# rivista di diritto privato

## **Pubblicazione trimestrale**

**Editrice:** Cacucci Editore S.a.s.

Via D. Nicolai, 39 – 70122 Bari (BA)

www.cacuccieditore.it – e-mail: riviste@cacuccieditore.it

Telefono 080/5214220 – Fax 080/5234777

**Direttore responsabile:** Nicola Cacucci

**Comitato scientifico:** Giorgio De Nova, Enrico Gabrielli, Natalino Irti, Pietro Rescigno, Paolo Spada, Giuseppe Vettori

**Direttore:** Giorgio De Nova

**Direzione:** Roberto Calvo, Giorgio De Nova, Massimo Franzoni, Enrico Gabrielli, Pietro Antonio Lamorgese, Raffaele Lener, Edoardo Marcenaro, Giuseppe Minniti, Stefano Pagliantini, Vincenzo Roppo, Giuliana Scognamiglio

**Comitato di valutazione scientifica:** Pietro Abbadesse, Fabio Addis, Maria Teresa Alvarez Moreno, Roberto Amagliani, Franco Anelli, Francesco Astone, Angelo Barba, Ciro Caccavale, Roberto Calvo, Carmelita Camardi, Cristina Campiglio, Paolo Carbone, Antonio Carrabba, Donato Carusi, Angelo Chianale, Alessandro Ciatti, Mario Cicala, Nicola Cipriani, Paoloefisio Corrias, Gastón Fernández Cruz, Carlos De Cores, Pierre de Gioia Carabellese, Francesco Delfini, Enrico del Prato, Rocco Favale, Angelo Federico, Luis Leiva Fernández, Giovanni Furgiuele, Andrea Fusaro, Andrea Genovese, Fulvio Gigliotti, Gregorio Gitti, Attilio Gorassini, Carlo Ibba, Michele Loboano, Francesco Macario, Vincenzo Meli, Raffaella Messinetti, Enrico Minervini, Massimo Miola, Salvatore Monticelli, Romulo Morales Hervias, Mario Notari, Gustavo Olivieri, Andrea Orestano, Fabio Padovini, Lucia Picardi, Pascal Pichonnaz, Paolo Pollice, Giacomo Porcelli, Giuseppe B. Portale, Vincenzo Ricciuto, Carlo Rimini, Antonio Rizzi, Francesco Rossi, Davide Sarti, Michele Sesta, Gianluca Sicchiero, Michele Tamponi, Federico Tassinari, Daniela Valentino, Francesco Venosta, Vincenzo Verdicchio, Gian Roberto Villa, Massimo Zaccheo, Lihong Zhang, Andrea Zoppini

**Comitato editoriale:** Giorgio Afferni, Andrea Azzaro, Claudia Benati, Elsa Bivona, Ernesto Capobianco, Lisia Carota, Matteo Dellacasa, Fabrizio di Marzio, Massimo Di Rienzo, Amalia Diurni, Aldo Angelo Dolmetta, Fiorenzo Festi, Antonio Fici, Giancarlo Laurini, Giorgio Lener, Renato Marini, Alessia Mignozzi, Giacomo Oberto, Paolo Pardolesi, Andrea Pisani Massamormile, Maria Elena Quadrato, Mariano Robles, Rita Rolli, Renato Rordorf, Luigi Salamone, Luigi Salvato, Laura Schiuma, Maurizio Sciuto, Anna Scotti, Marco Tatarano, Giovanni Maria Uda, Carlo Venditti, Fabrizio Volpe

## **Redazioni**

**Roma:** Maria Barela, Claudia Confortini, Marco Nicolai, Benedetta Sirgiovanni

**Bari:** Adriana Addante, Claudia Morgana Cascione

Autorizzazione Tribunale di Bari n. 16 Reg. Stampa del 16/04/2009. Num. R.G. 1500/2009 Tariffa R.O.C.: Poste Italiane S.p.A. – Spedizione in abbonamento postale – D.L. 335/2003 (conv. in L. 27 febbraio 2004, n. 46) art. 1, comma 1.

**Abbonamenti:** Gli abbonamenti hanno durata annuale e si intendono rinnovati per l'anno successivo se non disdetti entro la scadenza a mezzo di semplice lettera o e-mail.

**Abbonamento annuale:** Italia € 135,00 – Estero € 270,00.

**Prezzo singola copia:** € 38,00.

**Arretrati:** prezzo dell'anno in corso all'atto della richiesta.

Il corrispettivo per l'abbonamento a questo periodico è comprensivo dell'IVA assolta dall'editore ai sensi e per gli effetti del combinato disposto dall'art. 74 del D.P.R. 26/10/1972, n. 633 e del D.M. 29/12/1989 e successive modificazioni ed integrazioni.

**Per l'invio di corrispondenza:** Cacucci Editore S.a.s. – Redazione, Via Nicolai, 39, 70122 Bari.

**Per informazioni su gestione abbonamenti, numeri arretrati, cambi d'indirizzo, ecc.**

Cacucci Editore S.a.s. – Servizio clienti,

Via Nicolai, 39, 70122 Bari.

Tel. 080/5214220

e-mail: riviste@cacuccieditore.it

## **INFORMATIVA SULLA PROTEZIONE DEI DATI PERSONALI**

**Informativa ex art. 13 Codice Privacy ed ex artt. 13 e 14 del Regolamento UE 27 aprile 2016 numero 679 ("GDPR")**

L'informativa completa è disponibile e scaricabile dal sito ufficiale della Rivista (<http://www.rivistadirittoprivato.it>).

## **CRITERI DI SELEZIONE DEI CONTRIBUTI PUBBLICATI**

La valutazione di tutti i contributi oggetto di pubblicazione viene effettuata in totale anonimato secondo il sistema "double blind", in osservanza di quanto prevede il Regolamento ANVUR, da un soggetto terzo, di volta in volta, individuato dalla Direzione, secondo le sue specifiche competenze nelle aree tematiche di pertinenza del contributo sottoposto a valutazione nell'ambito del Comitato di Valutazione composto da soggetti autonomi rispetto agli Organi della Rivista. Solo in casi eccezionali la Direzione assume direttamente la responsabilità della pubblicazione segnalando la circostanza e le relative motivazioni in una nota nella prima pagina del contributo.

L'Autore di uno scritto che aspiri ad essere pubblicato in questa Rivista deve inviare il proprio lavoro alla Redazione, la quale svolgerà un esame preliminare concernente:

- la attualità del contributo;
- la pertinenza dell'argomento oggetto del contributo con le materie trattate dalla Rivista.

In caso di accettazione del contributo per la sottoposizione alla procedura di referaggio, il Direttore, o un componente della Direzione, invia il contributo ad uno o più esperti del tema trattato, designati preferibilmente fra i componenti del Comitato di Valutazione.

Il revisore (o i revisori) formulerà (o formuleranno) il proprio giudizio, tenendo conto dei seguenti parametri:

- correttezza e coerenza dell'impostazione metodologica;
- originalità dello scritto;
- adeguatezza della bibliografia e della giurisprudenza citate;
- chiarezza espositiva.

Sulla base di tali parametri, l'esito del referaggio può comportare: un giudizio di idoneità alla pubblicazione senza modifiche; un giudizio di idoneità alla pubblicazione, subordinato al previo apporto di modifiche e/o integrazioni (che verranno indicate all'Autore); un giudizio di non idoneità alla pubblicazione.

In caso di giudizio discordante fra più revisori, la decisione finale verrà assunta dal Direttore.

In caso di contributi provenienti da Autori di particolare fama o prestigio, il Direttore, sotto la sua responsabilità, può decidere di pubblicare il contributo, senza sottoporlo alla procedura di referaggio.

**Regole per l'autore soggetto a revisione:** ciascun autore che invia un articolo deve segnalare se il proprio nome è presente nelle proprietà nascoste del file; indicare quali parti dell'articolo potrebbero rivelare la sua identità e mettere in evidenza la presenza nelle note di eventuali rimandi alle proprie opere.

## **CODICE ETICO**

Il **Codice Etico** è disponibile e scaricabile dal sito ufficiale della Rivista (<http://www.rivistadirittoprivato.it>).

*rivista di*  
diritto privato  
*fondata nel 1931*

---

2023

**Comitato scientifico**

Giorgio De Nova  
Enrico Gabrielli  
Natalino Irti  
Pietro Rescigno  
Paolo Spada  
Giuseppe Vettori

**Direzione**

Roberto Calvo  
Giorgio De Nova  
Massimo Franzoni  
Enrico Gabrielli  
Pietro Antonio Lamorgese  
Raffaele Lener  
Edoardo Marcenaro  
Giuseppe Minniti  
Stefano Pagliantini  
Vincenzo Roppo  
Giuliana Scognamiglio



CACUCCI  
EDITORE

*L'Archivio della Casa Editrice Cacucci, con decreto prot. n. 953 del 30.3.2022 della Soprintendenza Archivistica e Bibliografica della Puglia-MiC, è stato dichiarato **di interesse storico particolarmente importante** ai sensi degli articoli 10 c. 3, 13, 14 del d. lgs. 42/2004.*

---

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

---

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il consenso dell'autore e dell'editore.

---

## SOMMARIO 4/2023

---

### Saggi e pareri

---

<b>Iniziativa e Autonomia decisionale del funzionario pubblico. I nuovi principi di fiducia e di risultato nel Codice dei Contratti Pubblici: la prospettiva di un comparatista</b> <i>di Paolo Carbone</i>	503
<b>Omogenitorialità e tutela del rapporto con il genitore d'intenzione</b> <i>di Lisia Carota</i>	523
<b>Prospettive sul contenzioso climatico</b> <i>di Francesca Benatti</i>	545
<b>Contributo per uno studio critico del contratto autonomo di garanzia</b> <i>di Matteo Ambrosoli</i>	569
<b>Estinzione anticipata del contratto di credito al consumo, riduzione del costo totale del finanziamento e contemperamento degli interessi in gioco</b> <i>di Veronica Bongiovanni</i>	605
<b>L'inadempimento definitivo tra obbligazione e contratto</b> <i>di Alessandro Gnani</i>	641



## *Saggi e pareri*

---



# Iniziativa e Autonomia decisionale del funzionario pubblico.

## I nuovi principi di fiducia e di risultato nel Codice dei Contratti Pubblici: la prospettiva di un comparatista\*

di Paolo Carbone\*\*

---

**Abstract:** The Author illustrates the main features of the new Public Procurement Code, in the light of a comparative reading, enhancing its modern codification features that deliberately leave room for a constructive interpretation. In particular, the innovations related to the use of principles both as a guide for the interpreter and as a stimulus for the administrations to overcome the typically defensive approach that characterizes them today are highlighted.

---

*SOMMARIO: 1. Premessa. – 2. Una valutazione di tecnica normativa. La scelta del Codice. – 3. I principi: ‘autoesecutività’, principi ‘maggiori’ e principi ‘minori’. – 4. Art. 1 - Principio del risultato. – 5. Art. 2 - Principio della fiducia. – 6. Il necessario cambiamento delle tre condizioni essenziali ‘non legislative’.*

1. Sono uno studioso di diritto comparato e di diritto civile, per avventura, mi occupo professionalmente – con qualche buon risultato – di diritto amministrativo.

L’occasione di tenere una relazione sul nuovo Codice dei contratti pubblici<sup>1</sup> è davvero, per me, particolare: è la prima volta in cui mi si chiede di tenere una relazione su temi che conosco in modo ‘non scientifico’, perciò cercherò di fare tesoro delle mie due anime (quella di studioso e quella di pratico) valorizzando gli aspetti che mi colpiscono particolarmente provando, con ciò, ad offrire qualche spunto di riflessione diverso da quelli che tradizionalmente possono essere proposti da un’amministrativista ‘convenzionale’.

---

\* Relazione tenuta al convegno *Dal Responsabile unico del Procedimento al Responsabile unico del Progetto – Profili di innovazione nel nuovo codice degli appalti*, tenutosi a Caserta il 24.03.2023 presso la sede di Confindustria ed organizzato dall’Ordine degli Ingegneri in collaborazione con ISIPM.

\*\* Ordinario di Diritto Comparato Università degli studi di Roma III

<sup>1</sup> D.lg. 31.03.2023, n. 36 in GU n. 77 del 31.03.2023 - Suppl. Ordinario n. 12, rubricato: «Codice dei contratti pubblici in attuazione dell’articolo 1 della l. 21.06.2022, n. 78, recante delega al Governo in materia di contratti pubblici», che ha riorganizzato sistematicamente la materia, conferendo in particolare centralità a numerosi principi generali.

# Omogenitorialità e tutela del rapporto con il genitore d'intenzione\*

di Lisia Carota\*\*

**Abstract:** The contribution traces the doctrinal and jurisprudential debate -that has already been underway for some years and is still ongoing- on the subject of same-sex parenting: an aspect on which, as is known, the legislator remained silent. It remarks, in particular, on the numerous jurisprudential decisions in which the Courts, in the name of the best interest of the child, have tried to remedy the regulatory vacuum thus created, highlighting that the emergent picture is not yet adequate to satisfy the principles conventionally and constitutionally placed to protect that interest.

*SOMMARIO: 1. Premessa: assenza di regolamentazione del rapporto con il genitore d'intenzione nelle coppie dello stesso sesso. – 2. La supplenza dei giudici – 3. Il nuovo impulso della Corte Edu e l'orientamento della Corte Costituzionale – 4. Il più recente dialogo fra le Corti – 5. Riflessioni conclusive.*

1. La l. 20-5-2016, n. 76 ha escluso dal novero di quelle applicabili all'unione civile le norme codicistiche sulla filiazione (quando non espressamente richiamate) così come le disposizioni di cui alla l. 4-5-1983, n. 184, in materia di adozione (art. 1, 20° co.), lasciando emergere la volontà di regolare i rapporti affettivi omosessuali riservando loro una tutela distinta<sup>1</sup> da quella dedicata al modello matrimoniale, agganciata alla copertura costituzionale intessuta dall'art. 2 Cost. per le formazioni sociali, piuttosto che a quella predisposta dall'art. 29 Cost. per la famiglia<sup>2</sup>.

L'assenza di qualsiasi "previsione e regolamentazione quanto meno di un nucleo minimo di diritti, poteri e obblighi reciproci" [...] "nell'ottica della tutela degli interessi dei minori che si trovino in questa condizione" – ricondotta alla "decisione di 'sganciare' da qualsivoglia dimensione autenticamente "familiare" la fattispecie delle unioni civili" – è stata in dottrina fortemente stigmatizzata<sup>3</sup>.

\* Il contributo è destinato al Liber Amicorum per Paolo Zatti.

\*\* Professore Ordinario di Diritto Privato presso l'Università degli Studi G. d'Annunzio di Chieti-Pescara.

<sup>1</sup> Consentita dalla Corte Edu, che ha riservato all'esercizio della discrezionalità legislativa la scelta del modello di riconoscimento giuridico delle unioni omoaffettive: Corte Edu, 24.6.2010, *Schalk e Kopf c. Austria*, ric. n. 30141/04. V., inoltre, Corte Edu, GC, 7.11.2013, *Vallianatos e altri c. Grecia*, ric. nn. 29381/09 e 32684/09.

<sup>2</sup> In argomento, v. ZATTI, *Introduzione al convegno - Modelli familiari e nuovo diritto - Atti del Convegno* (Padova, 7-8 ottobre 2016), in *Nuova giur. comm.*, 2016, 1663 ss.

<sup>3</sup> Così DE CRISTOFARO, *Le "unioni civili" fra coppie del medesimo sesso. Note critiche sulla disciplina contenuta nei commi 1°-34° dell'art. 1 della l. 20 maggio 2016, n. 76, integrata dal D.LGS. 19 gennaio 2017, n. 5*, in *Leggi civ. comm.*, 2017, 123; cfr., inoltre, LENTI, *Unione civile, convivenza omosessuale e filiazione*, in *Nuova giur. comm.*, 2016, 1707; MOROZZO DELLA ROCCA, *Le adozioni in casi particolari ed il caso della stepchild adoption*, in *Corriere giur.*, 2016, 1217 e nota 3.

# Prospettive sul contenzioso climatico

di Francesca Benatti\*

---

**Abstract:** The essay examines the evolution of climate change litigation in light of the most recent case law. It focuses on the problematic profiles of this evolution involving legal and political aspects. One possible solution is found in addressing the environmental issue from a local and minimalist perspective.

---

*SOMMARIO: 1. Introduzione. – 2. Una complessa definizione. – 3. Gli attori. – 4. Responsabilità civile e contenzioso climatico. – 5. Conclusioni.*

1. Nel contrasto al cambiamento climatico si riscontrano profili “*glocal*”, cioè l’intersecarsi di elementi globali e locali. Da un lato, la disciplina regolatoria emerge principalmente dalla normativa internazionale che si è sviluppata a partire dall’adozione dell’United Nations Framework Convention on Climate Change del 1992<sup>1</sup>. Di grande importanza sono stati soprattutto il Protocollo di Kyoto del 1997 e l’Accordo di Parigi del 2015 che hanno segnato un mutamento di prospettiva. All’approccio iniziale considerato *top-down* e fondato su un principio rigoroso di responsabilità comuni ma differenziate (CBDR) e su un preciso meccanismo di compliance, al quale non partecipavano però i paesi maggiormente inquinatori, se ne è sostituito uno *bottom-up* connotato da impegni diversi stabiliti a livello nazionale accompagnato da un più flessibile modello di implementazione con la adesione della quasi totalità dei membri delle Nazioni Unite<sup>2</sup>.

Gli accordi internazionali hanno inciso sulla giurisprudenza dei singoli ordinamenti. In Thomson, ad esempio, la High Court of New Zealand ha affermato la necessità di interpretare il diritto nazionale alla luce degli impegni internazionali assunti. Per garantire l’adempimento dell’Accordo di Parigi viene, dunque, imposto al potere esecutivo l’obbligo di valutare l’opportunità di stabilire un nuovo obiettivo di riduzione delle emissioni<sup>3</sup>. Una prospettiva leggermente differente è accolta in altri casi. In Klimaseniorinnen, il Dipartimento Federale dell’Ambiente, Trasporti, Energia e Comunicazioni svizzero ha qualificato gli accordi internazionali non come un obbligo a introdurre limiti più stringenti nella riduzione delle emissioni, ma quale segno di una volontà dello Stato a contribuire al miglioramento del clima<sup>4</sup>.

---

\* Professoressa Associata di diritto comparato-Università Cattolica del Sacro Cuore.

<sup>1</sup> Precedentemente si può ricordare la creazione dell’ Intergovernmental Panel on Climate Change (IPCC) sotto l’egida dell’ONU nel 1988.

<sup>2</sup> DE VILCHEZ MORAGUES, *Climate in Court*, Celtenham & Northampton, 2022, 98.

<sup>3</sup> Thomson v Minister for Climate Change Issues [2018] 2 NZLR 160.

<sup>4</sup> Dipartimento Federale dell’Ambiente, Trasporti, Energia e Comunicazioni, Decisione riguardante la richiesta del 25 novembre 2016, Berna, 25 Aprile 2017.

# Contributo per uno studio critico del contratto autonomo di garanzia

di Matteo Ambrosoli\*

**Abstract:** The guarantee on first demand (bond) was created as a business tool, to overcome the accessory nature of the “fideiussio” (personal security). The “autonomy” of the guarantee on first demand has often turned into a real abstraction from the main relationship; in this way, the idea of a new function of the guarantee, transformed into a kind of insurance, came to be affirmed in a fundamental sentence of the Supreme Court.

In this study, a direct contribution is made to contrast this causal transformation of the guarantee and to suggest a greater relevance of the rules on the subject of personal securities, which often deserve to be applied also to the guarantee on first demand.

Such a solution would achieve reasonable results, without affecting the economic function of the guarantee on first demand.

*SOMMARIO: 1. Introduzione. – 2. Lo stato dell’arte in tema di contratto autonomo di garanzia. – 3. Il contratto autonomo di garanzia nel sistema delle garanzie personali: causalità e astrazione della garanzia autonoma. – 4 (segue). Evoluzioni della giurisprudenza in tema di “causa” della garanzia autonoma. – 5 (segue) La rilevanza dell’obbligazione principale nella garanzia autonoma. – 6. La exceptio doli come condizione di rilevanza del rapporto principale entro la relazione di garanzia: le condizioni di proponibilità della exceptio doli. – 7 (segue) La posizione dell’obbligato principale. – 8. La sorte della prestazione del garante, nel caso in cui essa non corrisponda a un debito dell’obbligato principale. – 9. Gli effetti del pagamento del garante: la surrogazione nei diritti del creditore. – 10. La disciplina applicabile al contratto autonomo di garanzia: il valore delle norme sulla fideiussione. – 11. Conclusioni.*

1. Il sistema delle garanzie del credito è, da lungo tempo, in fermento: gli strumenti della tradizione, sia quelli reali (pegno e ipoteca)<sup>1</sup> che quelli personali (essen-

\* Professore Associato di Diritto Privato, Università degli Studi di Milano.

<sup>1</sup> Sulla problematica delle garanzie mobiliari, v. SERICK, *Le garanzie mobiliari nel diritto tedesco*, Milano, 1990; CANDIAN, *Le garanzie mobiliari. Modelli e problemi nella prospettiva europea*, Milano, 2001. Adeguata testimonianza dell’insoddisfazione degli operatori economici rispetto alle possibilità offerte dalle garanzie reali (tipiche) sono il frequente ricorso alla proprietà in funzione di garanzia e la diffusione di tecniche dirette a conseguire risultati prossimi a quelli di un patto commissorio, con temperamenti atti a sfuggire al giudizio di illiceità (così, i patti marciiani). Ulteriori elementi possono trarsi dalla riforma francese del diritto delle garanzie, che ha introdotto istituti nuovi, per ampliare le possibilità di impiego delle ipoteche (riforma attuata con la *Ordonnance 23 mars 2006*, sulla quale v. anche nota 5, con riferimento specifico, però, alla *garantie autonome*).

# Estinzione anticipata del contratto di credito al consumo, riduzione del costo totale del finanziamento e contemperamento degli interessi in gioco

di Veronica Bongiovanni\*

---

**Abstract:** The Author reconstructs the interpretative phases that concerned the delicate topic of the loan's total cost reduction in the case of early repayment of the consumer credit agreement. She focuses on the interpretative issues that arose following the adoption of the European Court of Justice's sentence in the well-known Lexitor case, as well as changes made to sector legislation by the national legislator with the decree of 25 May 2021, n. 73 (so-called Sostegni bis), whose art. 11 octies, paragraph 2 was recently declared constitutionally illegitimate.

---

*SOMMARIO: 1. La riduzione del costo totale del credito tra protezione del consumatore e tutela del principio di affidamento. – 2. L'individuazione dei costi rimborsabili e il contemperamento degli interessi dei contraenti in caso di estinzione anticipata. La prospettiva diacronica. – 2.1. La fase precedente alla sentenza Lexitor. – 2.2. La fase compresa tra l'adozione della sentenza Lexitor e l'entrata in vigore della legge di conversione del decreto Sostegni bis. – 2.2.1. L'orientamento contrario all'interpretazione conforme al diritto europeo dell'art. 125 sexies t.u. l. banc. – 2.2.2. L'orientamento favorevole all'interpretazione conforme al diritto europeo dell'art. 125 sexies t.u. l. banc. – 2.3. La fase successiva all'entrata in vigore della legge di conversione del decreto Sostegni bis e il dibattito in merito alla portata dell'art. 11 octies, co. 2. – 2.3.1. L'interpretazione adeguatrice al diritto europeo e l'eguale trattamento delle ipotesi di rimborso anticipato a prescindere dal momento di sottoscrizione del contratto. – 2.3.2. L'inquadramento della previsione normativa nel contesto socio-economico di riferimento e la delimitazione temporale della sua efficacia. – 2.3.3. L'impossibilità di comporre il contrasto tra il diritto interno e il diritto europeo sul piano interpretativo e la rimessione della questione alla Corte Costituzionale. – 3. La dichiarazione di illegittimità costituzionale parziale dell'art. 11 octies, co. 2, del decreto Sostegni bis (C. Cost., 22 dicembre 2022, n. 263). Rilievi conclusivi.*

1. Il problema della delimitazione della portata della riduzione del costo totale del finanziamento in caso di estinzione anticipata del contratto di credito al consumo<sup>1</sup> è, come noto, divenuto di estrema attualità dopo l'adozione della sentenza resa

---

\* Ricercatore a tempo determinato di tipo B, presso il Dipartimento di Giurisprudenza dell'Università degli Studi di Messina.

<sup>1</sup> Per un'ampia ed attuale disamina delle più importanti questioni poste dall'estinzione anticipata del finanziamento, v. LIACE, *Il credito al consumo*, in *Tratt. Cicu-Messineo*, XIII, Milano, 2022, 141 ss.

# L'inadempimento definitivo tra obbligazione e contratto

di Alessandro Gnani\*

**Abstract:** The essay deals with the issue of definitive inexecution, aiming to stress his role in obligation law and in contract law. In obligation law, the issue is related to damage, especially in monetary obligations, tort law, restitution law, and benevolent intervention in another's affair. In contract law, definitive inexecution is related to avoidance for breach of contract, and the essay looks at his coordination with fundamental breach.

*SOMMARIO: 1. La nozione di inadempimento definitivo. – 2. Inadempimento definitivo e obbligazioni pecuniarie. – 3. Inadempimento definitivo e obbligazioni non contrattuali. – 4. L'inesatto adempimento definitivo. – 5. Inadempimento definitivo e inadempimento grave: il modello tedesco. – 6. Inadempimento definitivo e inadempimento grave: il modello italiano.*

1. Mentre l'idea dell'inadempimento grave è propria degli ordinamenti giuridici (art. 1455 c.c., § 323 BGB, art. 1224 *code civil*, artt. 49 e 64 Convenzione di Vienna sulla vendita internazionale di beni mobili), quella di inadempimento definitivo è di matrice dottrinale; e mentre la prima fonda la risoluzione e gravita nell'orbita del contratto, la seconda è tradizionalmente legata al risarcimento del danno in luogo dell'adempimento, sviluppandosi entro lo studio dell'obbligazione. Ma poi, nelle declinazioni dell'inadempimento definitivo, si dice che la definitività si ha, tra l'altro, quando è violata la clausola risolutiva espressa<sup>1</sup>, quando si è in ritardo rispetto a un termine essenziale (art. 1457 c.c.)<sup>2</sup>, quando il giudice risolve il contratto dal quale deriva l'obbligazione ineseguita<sup>3</sup> o, secondo altri, già quando è presentata la domanda di risoluzione<sup>4</sup>. Si capisce allora che l'inadempimento definitivo opera pure sul terreno contrattuale; da qui la necessità di trovarne una collocazione sistematica sua propria in rapporto all'inadempimento grave.

Nel tentativo di precisare la portata dell'inadempimento definitivo entro l'obbligazione ed entro il contratto, converrà partire dall'idea madre comunemente accreditata: quando l'inadempimento è definitivo non v'è luogo all'adempimento in na-

\* Consigliere di cassazione.

<sup>1</sup> MENGONI, voce *Responsabilità contrattuale*, in *Enc. dir. (dir. vig.)*, XXXIX, Milano, 1988, 1096.

<sup>2</sup> BRECCIA, *Le obbligazioni*, in *Tratt. Iudica-Zatti*, Milano, 1991, 584 e BIANCA, *Diritto civile*, 5, *La responsabilità*, Milano, 1994, 82.

<sup>3</sup> BIANCA, *op. loc. cit.*; per l'accoglimento della domanda di risoluzione, v. anche MAZZAMUTO, *Una rilettura del mobbing: obbligo di protezione e condotte plurime d'inadempimento*, in *Eur. dir. priv.*, 2003, 652, nt. 45.

<sup>4</sup> NICOLUSI, *Le obbligazioni*, Padova, 2021, 157-158.

*rivista di*  
diritto privato  
*fondata nel 1931*

---

Indice generale 2023

**Comitato scientifico**

Giorgio De Nova  
Enrico Gabrielli  
Natalino Irti  
Pietro Rescigno  
Paolo Spada  
Giuseppe Vettori

**Direzione**

Roberto Calvo  
Giorgio De Nova  
Massimo Franzoni  
Enrico Gabrielli  
Pietro Antonio Lamorgese  
Raffaele Lener  
Edoardo Marcenaro  
Giuseppe Minniti  
Stefano Pagliantini  
Vincenzo Roppo  
Giuliana Scognamiglio



CACUCCI  
EDITORE

# rivista di diritto privato

## **Pubblicazione trimestrale**

**Editrice:** Cacucci Editore S.a.s.

Via D. Nicolai, 39 – 70122 Bari (BA)

www.cacuccieditore.it – e-mail: riviste@cacuccieditore.it

Telefono 080/5214220 – Fax 080/5234777

**Direttore responsabile:** Nicola Cacucci

**Comitato scientifico:** Giorgio De Nova, Enrico Gabrielli, Natalino Irti, Pietro Rescigno, Paolo Spada, Giuseppe Vettori

**Direttore:** Giorgio De Nova

**Direzione:** Roberto Calvo, Giorgio De Nova, Massimo Franzoni, Enrico Gabrielli, Pietro Antonio Lamorgese, Raffaele Lener, Edoardo Marcenaro, Giuseppe Minniti, Stefano Pagliantini, Vincenzo Roppo, Giuliana Scognamiglio

**Comitato di valutazione scientifica:** Pietro Abbadesse, Fabio Addis, Maria Teresa Alvarez Moreno, Roberto Amagliani, Franco Anelli, Francesco Astone, Angelo Barba, Ciro Caccavale, Roberto Calvo, Carmelita Camardi, Cristina Campiglio, Paolo Carbone, Antonio Carrabba, Donato Carusi, Angelo Chianale, Alessandro Ciatti, Mario Cicala, Nicola Cipriani, Paoloefisio Corrias, Gastón Fernández Cruz, Carlos De Cores, Pierre de Gioia Carabellese, Francesco Delfini, Enrico del Prato, Rocco Favale, Angelo Federico, Luis Leiva Fernández, Giovanni Furgiuele, Andrea Fusaro, Andrea Genovese, Fulvio Gigliotti, Gregorio Gitti, Attilio Gorassini, Carlo Ibba, Michele Lobuono, Francesco Macario, Vincenzo Meli, Raffaella Messinetti, Enrico Minervini, Massimo Miola, Salvatore Monticelli, Romulo Morales Hervias, Mario Notari, Gustavo Olivieri, Andrea Orestano, Fabio Padovini, Lucia Picardi, Pascal Pichonnaz, Paolo Pollice, Giacomo Porcelli, Giuseppe B. Portale, Vincenzo Ricciuto, Carlo Rimini, Antonio Rizzi, Francesco Rossi, Davide Sarti, Michele Sesta, Gianluca Sicchiero, Michele Tamponi, Federico Tassinari, Daniela Valentino, Francesco Venosta, Vincenzo Verdicchio, Gian Roberto Villa, Massimo Zaccheo, Lihong Zhang, Andrea Zoppini

**Comitato editoriale:** Giorgio Afferni, Andrea Azzaro, Claudia Benati, Elsa Bivona, Ernesto Capobianco, Lisia Carota, Matteo Dellacasa, Fabrizio di Marzio, Massimo Di Rienzo, Amalia Diurni, Aldo Angelo Dolmetta, Fiorenzo Festi, Antonio Fici, Giancarlo Laurini, Giorgio Lener, Renato Marini, Alessia Mignozzi, Giacomo Oberto, Paolo Pardolesi, Andrea Pisani Massamormile, Maria Elena Quadrato, Mariano Robles, Rita Rolli, Renato Rordorf, Luigi Salamone, Luigi Salvato, Laura Schiuma, Maurizio Sciuto, Anna Scotti, Marco Tatarano, Giovanni Maria Uda, Carlo Venditti, Fabrizio Volpe

## **Redazioni**

**Roma:** Maria Barela, Claudia Confortini, Marco Nicolai, Benedetta Sirgiiovanni

**Bari:** Adriana Addante, Claudia Morgana Cascione

Autorizzazione Tribunale di Bari n. 16 Reg. Stampa del 16/04/2009. Num. R.G. 1500/2009 Tariffa R.O.C.: Poste Italiane S.p.A. – Spedizione in abbonamento postale – D.L. 335/2003 (conv. in L. 27 febbraio 2004, n. 46) art. 1, comma 1.

**Abbonamenti:** Gli abbonamenti hanno durata annuale e si intendono rinnovati per l'anno successivo se non disdetti entro la scadenza a mezzo di semplice lettera o e-mail.

**Abbonamento annuale:** Italia € 135,00 – Estero € 270,00.

**Prezzo singola copia:** € 38,00.

**Arretrati:** prezzo dell'anno in corso all'atto della richiesta.

Il corrispettivo per l'abbonamento a questo periodico è comprensivo dell'IVA assolta dall'editore ai sensi e per gli effetti del combinato disposto dall'art. 74 del D.P.R. 26/10/1972, n. 633 e del D.M. 29/12/1989 e successive modificazioni ed integrazioni.

**Per l'invio di corrispondenza:** Cacucci Editore S.a.s. – Redazione, Via Nicolai, 39, 70122 Bari.

**Per informazioni su gestione abbonamenti, numeri arretrati, cambi d'indirizzo, ecc.**

Cacucci Editore S.a.s. – Servizio clienti,

Via Nicolai, 39, 70122 Bari.

Tel. 080/5214220

e-mail: riviste@cacuccieditore.it

## **INFORMATIVA SULLA PROTEZIONE DEI DATI PERSONALI**

**Informativa ex art. 13 Codice Privacy ed ex artt. 13 e 14 del Regolamento UE 27 aprile 2016 numero 679 (“GDPR”)**

L'informativa completa è disponibile e scaricabile dal sito ufficiale della Rivista (<http://www.rivistadirittoprivato.it>).

## **CRITERI DI SELEZIONE DEI CONTRIBUTI PUBBLICATI**

La valutazione di tutti i contributi oggetto di pubblicazione viene effettuata in totale anonimato secondo il sistema “double blind”, in osservanza di quanto prevede il Regolamento ANVUR, da un soggetto terzo, di volta in volta, individuato dalla Direzione, secondo le sue specifiche competenze nelle aree tematiche di pertinenza del contributo sottoposto a valutazione nell'ambito del Comitato di Valutazione composto da soggetti autonomi rispetto agli Organi della Rivista. Solo in casi eccezionali la Direzione assume direttamente la responsabilità della pubblicazione segnalando la circostanza e le relative motivazioni in una nota nella prima pagina del contributo.

L'Autore di uno scritto che aspiri ad essere pubblicato in questa Rivista deve inviare il proprio lavoro alla Redazione, la quale svolgerà un esame preliminare concernente:

- la attualità del contributo;
- la pertinenza dell'argomento oggetto del contributo con le materie trattate dalla Rivista.

In caso di accettazione del contributo per la sottoposizione alla procedura di referaggio, il Direttore, o un componente della Direzione, invia il contributo ad uno o più esperti del tema trattato, designati preferibilmente fra i componenti del Comitato di Valutazione.

Il revisore (o i revisori) formulerà (o formuleranno) il proprio giudizio, tenendo conto dei seguenti parametri:

- correttezza e coerenza dell'impostazione metodologica;
- originalità dello scritto;
- adeguatezza della bibliografia e della giurisprudenza citate;
- chiarezza espositiva.

Sulla base di tali parametri, l'esito del referaggio può comportare: un giudizio di idoneità alla pubblicazione senza modifiche; un giudizio di idoneità alla pubblicazione, subordinato al previo apporto di modifiche e/o integrazioni (che verranno indicate all'Autore); un giudizio di non idoneità alla pubblicazione.

In caso di giudizio discordante fra più revisori, la decisione finale verrà assunta dal Direttore.

In caso di contributi provenienti da Autori di particolare fama o prestigio, il Direttore, sotto la sua responsabilità, può decidere di pubblicare il contributo, senza sottoporlo alla procedura di referaggio.

**Regole per l'autore soggetto a revisione:** ciascun autore che invia un articolo deve segnalare se il proprio nome è presente nelle proprietà nascoste del file; indicare quali parti dell'articolo potrebbero rivelare la sua identità e mettere in evidenza la presenza nelle note di eventuali rimandi alle proprie opere.

## **CODICE ETICO**

Il **Codice Etico** è disponibile e scaricabile dal sito ufficiale della Rivista (<http://www.rivistadirittoprivato.it>).

# Indice delle rubriche

## SAGGI E PARERI

### Antonio P. Lamorgese

*Consigliere della Corte di Cassazione*

La famiglia nell'ottantesimo anniversario del codice civile: uno sguardo panoramico 1, 7

### Valeria De Lorenzi

*Professore Ordinario di Diritto privato, Università di Torino*

Interesse meritevole di tutela e causa concreta: nuove clausole generali? 1, 19

### Pierre de Gioia Carabellese

*Professor (full) of Business Law and Regulation, York, UK, Notary Public, Edinburgh, UK. Appointed Professor (full) of Business Law and Regulation, Zhuhai, Hong Kong area*

Lo *statutory pledge* nel Regno Unito e in Scozia: nuovi traguardi delle cartolarizzazioni. Forme di pegno non possessorio Oltremanica 1, 75

### Maria Paola Mantovani

*Professore Associato di Diritto privato comparato, Università di Camerino*

La formazione del contratto nel codice civile, nel *code civil* e nel nuovo codice civile cinese 1, 95

### Maria Teresa Nurra

*Dottore di ricerca in Diritto ed economia dei sistemi produttivi, Università di Sassari*

Profili attuali in materia di risarcimento in forma specifica e diritti inviolabili 1, 125

### Carlos de Cores Helguera

*Professore Ordinario di diritto civile, Universidad de la República Uruguay*

*Professore Emerito, Universidad Católica dell'Uruguay*

*Membro dell'Accademia Nazionale di Diritto dell'Uruguay e dell'Accademia dei Giusprivatisti Europei di Pavia*

*Rettore de la Universidad Claeh (Uruguay)*

Introduzione alla ristampa de Il pegno «anomalo» di Enrico Gabrielli 2, 167

### Salvatore Monticelli

*Professore Ordinario di Diritto privato, Università di Foggia*

La nullità della fideiussione a valle dell'intesa antitrust nell'interpretazione dell'ABF 2, 193

**Giovanni Maria Uda***Professore Ordinario di Diritto privato, Università di Sassari*

La buona fede nell'esecuzione del contratto tra clausole e principi generali 2, 207

**Maria Elena Quadrato***Professore Associato di Diritto privato, Università di Bari Aldo Moro*

Riflessioni sulla responsabilità del professionista tecnico 2, 241

**Giancarlo Savi***Avvocato*

Il "compenso" all'ex coniuge, ovvero l'assegno divorzile avvolto dalle nebbie di stagione 2, 257

**Silvia Brandani***Professore Associato di Diritto privato, Università di Siena*

Falsa rappresentanza: può il terzo far valere l'inefficacia dell'atto compiuto dal falsus procurator? 2, 293

**Enrico Gabrielli***Professore Ordinario di Diritto civile, Università di Roma Tor Vergata*

Il diritto dei contratti a servizio della ristrutturazione d'impresa 3, 327

**Filippo Romeo e Giorgia Chiamonte***Professore Associato di Diritto privato, Università di Kore di Enna**Dottoranda di Ricerca, Università degli Studi di Kore di Enna*

Filiere agroalimentari e pratiche commerciali sleali oltre la prospettiva sanzionatoria e strumenti di tutela ex post del «fornitore» 3, 347

**Andrea Amidei***Dottore di ricerca e Professore a contratto, Università di Bologna*

Azione di classe e inibitoria collettiva: un bilancio a due anni dall'entrata in vigore della riforma, nella prospettiva del recepimento della Direttiva UE 2020/1828 3, 385

**Rosario Franco***Notaio e Professore a contratto di Diritto privato comparato, Università Magna Graecia-Catanzaro*

Il negozio giuridico: categoria ordinante e schema di pensiero. A proposito di un libro recente 3, 417

**Irene Coppola***Professore incaricato S.S.P.L., Università di Salerno*

La prova della condizione di erede o legatario è aperta al certificato di eredità europea o evolve verso altre prospettive nel contesto della digitalizzazione e della globalizzazione? 3, 441

**Luca Crotti***Avvocato del Foro di Milano*

La divisione d'eredità (spunti tratti da Cassazione civ. S.U., 7 ottobre 2019, n. 25021) 3, 457

**Paolo Carbone***Ordinario di Diritto Comparato Università degli studi di Roma III*

Iniziativa e Autonomia decisionale del funzionario pubblico. I nuovi principi di fiducia e di risultato nel Codice dei Contratti Pubblici: la prospettiva di un comparatista 4, 503

**Lisia Carota***Professore Ordinario di Diritto privato, Università G. d'Annunzio di Chieti-Pescara*

Omogenitorialità e tutela del rapporto con il genitore d'intenzione 4, 523

**Francesca Benatti***Professore Associato di Diritto comparato, Università Cattolica del Sacro Cuore*

Prospettive sul contenzioso climatico 4, 545

**Matteo Ambrosoli***Professore Associato di Diritto Privato, Università di Milano*

Contributo per uno studio critico del contratto autonomo di garanzia 4, 569

**Veronica Bongiovanni***Ricercatore a tempo determinato di tipo B, Università di Messina*

Estinzione anticipata del contratto di credito al consumo, riduzione del costo totale del finanziamento e contemperamento degli interessi in gioco 4, 605

**Alessandro Gnani***Consigliere della Corte di Cassazione*

L'inadempimento definitivo tra obbligazione e contratto 4, 641

## Indice analitico

### AUTONOMIA PRIVATA

**Valeria De Lorenzi**

Interesse meritevole di tutela e causa concreta: nuove clausole generali? 1,19

**Rosario Franco**

Il negozio giuridico: categoria ordinante e schema di pensiero.  
A proposito di un libro recente 3,417

### CONCORRENZA

**Salvatore Monticelli**

La nullità della fideiussione a valle dell'intesa antitrust nell'interpretazione dell'ABF 2,193

**Filippo Romeo, Giorgia Chiaramonte**

Filiere agroalimentari e pratiche commerciali sleali  
oltre la prospettiva sanzionatoria e strumenti di tutela *ex post* del «fornitore» 3,347

### CONSUMATORI

**Andrea Amidei**

Azione di classe e inibitoria collettiva: un bilancio a due anni dall'entrata in vigore della riforma, nella prospettiva del recepimento della Direttiva UE 2020/1828 3,385

**Veronica Bongiovanni**

Estinzione anticipata del contratto di credito al consumo, riduzione del costo totale del finanziamento e contenimento degli interessi in gioco 4, 605

### CONTRATTI

**Paolo Carbone**

Iniziativa e Autonomia decisionale del funzionario pubblico. I nuovi principi di fiducia e di risultato nel Codice dei Contratti Pubblici: la prospettiva di un comparatista 4, 503

**Matteo Ambrosoli**

Contributo per uno studio critico del contratto autonomo di garanzia 4, 569

## CONTRATTO IN GENERALE

**Maria Paola Mantovani**

La formazione del contratto nel codice civile, nel *code civil* e nel nuovo codice civile cinese 1,95

**Giovanni Maria Uda**

La buona fede nell'esecuzione del contratto tra clausole e principi generali 2,207

**Silvia Brandani**

Falsa rappresentanza: può il terzo far valere l'inefficacia dell'atto compiuto dal *falsus procurator*? 2,293

**Enrico Gabrielli**

Il diritto dei contratti a servizio della ristrutturazione d'impresa 3,327

## DANNO

**Maria Teresa Nurra**

Profili attuali in materia di risarcimento in forma specifica e diritti inviolabili 1,125

**Maria Elena Quadrato**

Riflessioni sulla responsabilità del professionista tecnico 2,241

**Francesca Benatti**

Prospettive sul contenzioso climatico 4,545

## DIRITTO DELLE SUCCESSIONI

**Irene Coppola**

La prova della condizione di erede o legatario è aperta al certificato di eredità europea o evolve verso altre prospettive nel contesto della digitalizzazione e della globalizzazione? 3,441

**Luca Crotti**

La divisione d'eredità (spunti tratti da Cassazione civ. S.U., 7 ottobre 2019, n. 25021) 3,547

## DIRITTO DI FAMIGLIA

**Antonio P. Lamorgese**

La famiglia nell'ottantesimo anniversario del codice civile: uno sguardo panoramico 1,7

**Giancarlo Savi**

Il "compenso" all'*ex* coniuge, ovvero l'assegno divorzile avvolto dalle nebbie di stagione 2,257

**Lisia Carota**

Omogenitorialità e tutela del rapporto con il genitore d'intenzione 4, 523

## GARANZIE

**Pierre de Gioia Carabellese**

Lo *statutory pledge* nel Regno Unito e in Scozia: nuovi traguardi delle cartolarizzazioni.  
Forme di pegno non possessorio Oltremanica 1,75

**Carlos de Cores Helguera**

Introduzione alla ristampa de Il pegno «anomalo» di Enrico Gabrielli 2,167

## OBBLIGAZIONI

**Alessandro Gnani**

L'inadempimento definitivo tra obbligazione e contratto 4, 641

## Indice degli autori

### **Matteo Ambrosoli**

*Professore Associato di Diritto Privato, Università degli Studi di Milano*

Contributo per uno studio critico del contratto autonomo di garanzia

4, 569

### **Andrea Amidei**

*Dottore di ricerca e Professore a contratto di Informatica e Diritto, Università di Bologna*

Azione di classe e inibitoria collettiva: un bilancio a due anni dall'entrata in vigore della riforma, nella prospettiva del recepimento della Direttiva UE

2020/1828

3, 385

### **Francesca Benatti**

*Professoressa Associata di diritto comparato, Università Cattolica del Sacro Cuore*

Prospettive sul contenzioso climatico

4, 545

### **Veronica Bongiovanni**

*Ricercatore a tempo determinato di tipo B, Università degli Studi di Messina*

Estinzione anticipata del contratto di credito al consumo, riduzione del costo totale del finanziamento e contemperamento degli interessi in gioco

4, 605

### **Paolo Carbone**

*Ordinario di Diritto Comparato Università degli studi di Roma III*

Iniziativa e Autonomia decisionale del funzionario pubblico. I nuovi principi di fiducia e di risultato nel Codice dei Contratti Pubblici: la prospettiva di un comparatista

4, 503

### **Lisia Carota**

*Professore Ordinario di Diritto Privato, Università degli Studi G. d'Annunzio di Chieti-Pescara*

Omogenitorialità e tutela del rapporto con il genitore d'intenzione

4, 523

### **Giorgia Chiaramonte**

*Dottoranda di Ricerca in Scienze Economiche, Aziendali e Giuridiche presso l'Università degli Studi di Kore di Enna.*

Filiere agroalimentari e pratiche commerciali sleali oltre la prospettiva sanzionatoria e strumenti di tutela *ex post* del «fornitore»

3, 347

**Irene Coppola***Professore incaricato S.S.P.L., Università degli Studi di Salerno*

La prova della condizione di erede o legatario è aperta al certificato di eredità europea o evolve verso altre prospettive nel contesto della digitalizzazione e della globalizzazione?

3, 441

**Luca Crotti***Avvocato del Foro di Milano*

La divisione d'eredità (spunti tratti da Cassazione civ. S.U., 7 ottobre 2019, n. 25021)

3, 457

**Carlos de Cores Helguera***Professore Ordinario di diritto civile, Universidad de la República Uruguay**Professore Emerito, Universidad Católica dell'Uruguay**Membro dell'Accademia Nazionale di Diritto dell'Uruguay e dell'Accademia dei Giusprivatisti Europei di Pavia.**Rettore de la Universidad Claeh (Uruguay)*

Introduzione alla ristampa de Il pegno «anomalo» di Enrico Gabrielli

2, 167

**Pierre de Gioia Carabellese**

Professor (full) of Business Law and Regulation (ECU, Perth, AUS & Advance HE, York, UK), Notary Public (Edinburgh, UK)

Appointed Professor (full) of Business Law and Regulation, Beijing Institute of Technology, School of Civil and Commercial Law, Zhuhai, Hong Kong area

Lo *statutory pledge* nel Regno Unito e in Scozia: nuovi traguardi delle cartolarizzazioni.

Forme di pegno non possessorio Oltremanica

1, 75

**Valeria De Lorenzi***Professore ordinario di Diritto privato, Università di Torino*

Interesse meritevole di tutela e causa concreta: nuove clausole generali?

1, 19

**Rosario Franco***Notaio e Professore a contratto di Diritto privato comparato, Università Magna Graecia di Catanzaro*

Il negozio giuridico: categoria ordinante e schema di pensiero. A proposito di un libro recente

3, 417

**Enrico Gabrielli***Professore Ordinario di Diritto civile, Università di Roma "Tor Vergata"*

Il diritto dei contratti a servizio della ristrutturazione d'impresa

3, 327

**Alessandro Gnani***Magistrato, Consigliere della Corte Suprema di Cassazione*

L'inadempimento definitivo tra obbligazione e contratto 4, 641

**Antonio P. Lamorgese***Magistrato, Consigliere della Corte Suprema di Cassazione*

La famiglia nell'ottantesimo anniversario del codice civile: uno sguardo panoramico 1, 7

**Maria Paola Mantovani***Professore Associato di Diritto Privato Comparato, Università degli Studi di Camerino*La formazione del contratto nel codice civile, nel *code civil* e nel nuovo codice civile cinese 1, 95**Salvatore Monticelli***Professore Ordinario di Diritto privato, Università degli Studi di Foggia*

La nullità della fideiussione a valle dell'intesa antitrust nell'interpretazione dell'ABF 2, 193

**Maria Teresa Nurra***Dottore di Ricerca in Diritto ed Economia dei Sistemi Produttivi, Università degli Studi di Sassari*

Profili attuali in materia di risarcimento in forma specifica e diritti inviolabili 1, 125

**Maria Elena Quadrato***Professore associato di Diritto privato, Università degli Studi di Bari Aldo Moro*

Riflessioni sulla responsabilità del professionista tecnico 2, 241

**Filippo Romeo***Professore Associato di Diritto privato presso la Facoltà di Scienze Economiche e Giuridiche dell'Università degli Studi di Kore di Enna.*Filieri agroalimentari e pratiche commerciali sleali oltre la prospettiva sanzionatoria e strumenti di tutela *ex post* del «fornitore» 3, 347**Giancarlo Savi***Avvocato*

Il "compenso" all'ex coniuge, ovvero l'assegno divorzile avvolto dalle nebbie di stagione 2, 257

**Giovanni Maria Uda**

*Professore Ordinario di Diritto privato, Università degli studi di Sassari*

La buona fede nell'esecuzione del contratto tra clausole e principi generali  
2, 207.

DN

# Diritto del notariato

Collana diretta da

P. Rescigno – E. Gabrielli – F. Gerbo – M. Forcella –  
G. Terracciano – L. Colizzi – A. Uricchio

## 1) Il notaio tra forme e formule

Zanelli Pietro

ISBN 9791259650290 – Pagine 206 – Prezzo € 20,00



Il presente volume ripercorre la trasformazione che il notaio ha avuto negli ultimi decenni, con occhio critico e proiettato verso il futuro. La figura del notaio ha radici molto risalenti nel nostro ordinamento: negli anni cambiano forme del diritto e formule del linguaggio notarile, ma costante resta il ruolo di guida e supporto ai cittadini che si rivolgono a questa figura.

Alla crisi economica si è aggiunta ora la pandemia. Quest'ultima ha avuto degli effetti impattanti sulla mobilità delle persone e sugli scambi economici: dalle trattative al contratto. Il notaio, di fronte a questi continui cambiamenti, deve restare al passo con i tempi continuando a garantire, al contempo, la sicurezza dei rapporti giuridici e l'affidabilità del proprio operato.

Nel corso di questa trattazione si analizzerà una serie di nuovi strumenti e agevolazioni giuridiche introdotte a supporto dei cittadini e delle piccole e medie imprese, per fronteggiare e superare l'attuale momento storico.

## 2) Il contratto di credito su pegno

*Contributo allo studio del digital banking*

de Gioia Carabellese Pierre

ISBN 9791259650801 – Pagine 276 – Prezzo € 28,00



Il contratto di credito su pegno e il “Monte” costituiscono, rispettivamente, il terreno di approfondimento del presente lavoro. Attraverso le lenti della “teoria dell’operazione economica”, la ricerca mette in luce la modernità dell’istituto in esame: il “credito su stima”, nell’alveo più generale delle *securities* (in particolare il pegno nella sua forma più avanzata, quella rotativa e bancaria). Ne emergono la complessità e solidità causale della fattispecie, la quale ultima deriva da un testo normativo rimasto sostanzialmente inalterato in Italia, malgrado una *banking regulation* che, negli ultimi due decenni, è stata particolarmente ridondante, e non sempre calibrata in tema di nuove garanzie.

Il più “povero” dei *banking contracts* è analizzato altresì alla luce del suo corrispondente del *common law* anglo-gallese, il *pawn agreement*. Da ultimo, il volume dimostra come, nella più recente spinta alla modernizzazione del settore bancario, anche il credito su pegno si presti a forme più evolute di circolazione ed *enforcement*, quali appunto la polizza e l’asta digitali.

## 3) La proprietà e il tempo

*Esercizio di insubordinazione*

Bellorini Andrea

ISBN 9791259650818 – Pagine 116 – Prezzo € 15,00



Il volume affronta i rapporti fra la proprietà e il tempo con un approccio multiculturale al diritto.

Si ritiene in questa sede che possa coesistere una visione dell’istituto – ma forse più in generale dell’ordinamento giuridico nel suo complesso – alternativa a quella tradizionale e che asseconi la realtà economico-sociale contemporanea, ne accetti il dinamismo e talvolta le contraddizioni.

In questo spazio paradossale si sperimentano assiomi, non migliori né peggiori, ma soltanto diversi, in una prospettiva di reciproco confronto.

## 4) La circolazione degli immobili di edilizia residenziale pubblica

Antonelli Gian Marco

ISBN 9791259650962 – Pagine 472 – Prezzo € 38,00

Il presente testo rivolge uno sguardo d'insieme a tutte le problematiche connesse alla circolazione degli immobili di edilizia residenziale pubblica, affiancando ad una sintesi dei concetti essenziali e della disciplina basilare, un approfondimento di alcune tematiche poco indagate e perciò spesso foriere di dubbi. Inoltre è dedicato una specifico approfondimento ad alcune tematiche affrontate per la prima volta in maniera organica, quali, a titolo esemplificativo: la disciplina circolatoria degli immobili non residenziali e delle pertinenze, le nuove procedure in tema di esecuzioni immobiliari di alloggi popolari (dopo la legge 30 dicembre 2020, n. 178), la repertoriazione degli atti aventi ad oggetto immobili di edilizia residenziale pubblica e la determinazione dei corrispettivi delle convenzioni di affrancazione alla luce del D.I. n. 77 del 31 maggio 2021.



## 5) Autonomia privata e regolazione pubblica nel trattamento dei dati personali

Carla Solinas

ISBN 9791259651068 – Pagine 168 – Prezzo € 18,00

La libera circolazione dei dati personali e la tutela della persona in relazione al loro trattamento sono istanze della società moderna destinate a convivere in equilibrio e a trovare continuo bilanciamento. Al legislatore e agli interpreti è demandato il compito di individuare istituti e strumenti giuridici in grado di garantire la composizione di tali obiettivi. Il diritto europeo si apre, infatti, al fenomeno dell'economia dei dati personali e alla costruzione dell'infrastruttura giuridica di un mercato degli stessi, che sia sostenibile e compatibile con i valori nei quali l'Unione Europea si riconosce. Il volume analizza il ruolo dell'autonomia privata in questo processo: un ruolo a lungo posto in dubbio. La c.d. patrimonializzazione dei dati personali e la centralità assegnata dal principio di *accountability* alle scelte dei privati relativamente al trattamento dimostrano che in questa materia l'autonomia privata ha potenzialità e peso non marginali. In un tale scenario anche le Autorità di controllo in materia di protezione dei dati personali saranno inevitabilmente chiamate ad assumere compiti e funzioni di regolazione di un peculiare mercato.



Monografie, Convegni, Ricerche di Diritto del lavoro  
Collana diretta da Giuseppe Napoletano – Presidente CSDN

## 1) Tutela del lavoro e della salute nelle emergenze

*Atti del 50° Convegno Nazionale*

*Centro Nazionale Studi di Diritto del Lavoro "Domenico Napoletano"*  
*Roma, 14 maggio 2021*

Giuseppe Napoletano (a cura di)

ISBN 9791259650290 – Pagine 206 – Prezzo € 20,00

Il presente volume, curato da Giuseppe Napoletano, raccoglie gli atti del 50° Convegno nazionale tenutosi a Roma il 14 maggio 2021, e contiene scritti di:

Fabrizio Amendola, Giovanni Amoroso, Marco Biasi, Giuseppe Bronzini, Maria Lavinia Buconi, Francesca Chietera, Raffaele De Luca Tamajo, Madia D'Onghia, Giuseppe Meliaddò, Giuseppe Napoletano, Carlo Alberto Nicolini, Daniela Paliaga, Paolo Pascucci, Filippo Patroni Griffi, Adalberto Perulli, Antonio Pileggi, Giuseppe Santoro Passarelli, Giampiero Proia, Federico Maria Putaturo Donati, Guido Raimondi, Silvana Sciarra, Patrizia Tullini, Valerio Speziale.



## 2) Tutela del lavoro ed esigenze dell'impresa

*Atti del 49° Convegno Nazionale*

*in onore di Vincenzo Panuccio e Giuseppe Savoca*

*Centro Nazionale Studi di Diritto del Lavoro "Domenico Napoletano"*  
*Taormina, 15-16 ottobre 2021*

Salvatore Pagano, Gabriella Nicosia (a cura di)

ISBN 9791259651211 – Pagine 406 – Prezzo € 35,00

Il presente volume, curato da Salvatore Pagano e Gabriella Nicosia, raccoglie gli atti del 49° Convegno nazionale tenutosi a Taormina il 15 e 16 ottobre 2021, e contiene scritti di:

Fabrizio Amendola, Giovanni Amoroso, Alessandro Bellavista, Marina Brollo, Giuseppe Bronzini, Francesca Chietera, Maurizio Cinelli, Antonella Ciriello, Fabio Conti, Roberto Cosio, Pietro Curzio, Raffaele De Luca Tamajo, Vincenzo De Michele, Annalisa Di Paolantonio, Madia D'Onghia, Loredana Ferluga, Giuseppe Ferraro, Giorgio Fontana, Massimo Gullino, Giovanni Mammone, Antonio Manna, Arturo Maresca, Giuseppe Meliaddò, Loredana Miccichè, Giuseppe Napoletano, Gabriella Nicosia, Salvatore Pagano, Francesca Panuccio, Giuseppe Santoro Passarelli, Luigi Perina, Antonio Pileggi, Serena Savoca, Amelia Torrice, Patrizia Tullini.



# Quaderni della rivista di diritto privato

## 1) Confini e intersezioni della proprietà intellettuale oggi

Rosaria Romano (a cura di)

ISBN 9788866116608 – Pagine 164 – Prezzo € 15,00

Il presente volume, curato da Rosaria Romano contiene scritti di:  
Romano Rosaria, Ginsburg Jane C., Richter jr. Mario Stella,  
Gambini Marialuisa, Macmillan Fiona, Ercolani Stefania, Contissa Giuseppe, Bilò  
Giovanna, Mantovani Maria Paola, Spada Paolo.



## 2) Garanzia autonoma e interessi usurari

Claudia Confortini

ISBN 9791259651150 – Pagine 254 – Prezzo € 25,00

Le riflessioni esposte nel presente saggio prendono spunto dalle  
sollecitazioni offerte da un problema emerso nella prassi: la rilevanza del patto usurario  
connesso alla stipulazione di una garanzia autonoma.

Problema le cui implicazioni superano il mero ambito della ricerca di una soluzione del  
caso concreto per proiettarsi su profili e questioni di più ampio respiro della teoria delle  
garanzie personali del credito.



### 3) Il negozio giuridico. Saggi

Roberto Calvo

ISBN 9791259651440 – Pagine 170 – Prezzo € 18,00

Il tema del negozio giuridico scaturisce dal primato della volontà individuale. Superato il particolarismo di antico regime, la costruzione di una «parte generale», destinata a regolare compiutamente gli atti che producono effetti patrimoniali, rispondeva alle istanze di ordine sistematico provenienti dalla società civile. Non mancarono le critiche alla elaborazione prima teorica poi normativa di tale «parte», sollevate da chi, lasciandosi abbagliare dalla prospettiva astorica, tacciò la teoria negoziale di astrazione. Altri studiosi, imbevuti di cultura marxista, ebbero a giudicarla alla stregua di uno strumento di dominio delle masse. Sia quel che sia, il legislatore del '42, anziché abiurare la dottrina del negozio giuridico, preferì intessere una parte generale del contratto, estensibile cum grano salis al testamento. In quest'ordine di riflessioni l'Autore, dopo aver focalizzato l'attenzione sui fondamenti storico-culturali della categoria di matrice pandettistica, affronta in modo originale le correlazioni fra atto di ultima volontà e accordo. Ne discendono, all'esito di questo argomentare, dinamismo e attualità del negozio giuridico, che vive non solo nella disciplina sul contratto in generale, ma anche negli intrecci fra secondo e quarto Libro del codice civile italiano.



### 4) I contratti di “servizi”. Contributo allo studio del sotto-tipo

Valentina Di Gregorio

ISBN 9791259651563 – Pagine 376 – Prezzo € 38,00

Nei contratti con le imprese sono sempre più diffusi modelli definiti “contratti di servizi” in cui la prestazione dell'impresa, che consiste nello svolgimento di un'attività, nella realizzazione di un'utilità, nella soddisfazione di un bisogno, non è eseguita in via istantanea, ma si protrae nel tempo per volontà e nell'interesse dei contraenti. L'A. affronta il tema dell'inquadramento sistematico di tali figure, verificandone la riconducibilità alle tipologie descritte dal legislatore – appalto e somministrazione – e la compatibilità con le categorie generali, attraverso la valutazione dell'operazione economica e della regolamentazione delle vicende contrattuali. L'indagine conduce ad una ricostruzione dei contratti di servizi all'interno del contratto di appalto e, in particolare, del sotto-tipo “appalto di servizi di durata” da cui discende l'individuazione della disciplina applicabile, soprattutto, sul piano della tutela del rapporto.



## 5) La rilevanza dei controlli interni nelle società per azioni: soluzioni organizzative

Barbara Francone

ISBN 9791259652041 – Pagine 282 – Prezzo € 30,00

Il tema oggetto di indagine nasce dalla riflessione in tema di controlli nella società per azioni, a seguito di interventi legislativi degli ultimi decenni, che segnalano all'interprete, e operatori del diritto un fenomeno di sovrapposizioni di competenze in particolare analizzando il controllo interno delle società.

Il tema delle sovrapposizioni di competenze ha sempre costituito il centro di numerosi dibattiti ed interpretazioni dottrinarie.

Sembrirebbe che l'origine di tale fenomeno sia legata alla previsione, nel nostro sistema societario di numerosi organi di controllo, di cui il legislatore, se da un lato disciplina la struttura e la nomina, dall'altro lato non delinea un coordinamento in punto di poteri e competenze.

La produzione normativa (in senso lato) appare più che come il frutto di un lavoro ispirato da una visione organica del problema, come un complesso di norme giustapposte, disarticolate e disorganiche, introdotte nell'ordinamento troppe volte in maniera frettolosa, nel continuo tentativo di dare risposta alle esigenze di controllo sulle imprese, a tutela e garanzia degli azionisti.

## 6) Offerta pubblica di acquisto e regime derogatorio

Serenella Sabina Luchena

ISBN 9791259652522 – Pagine 204 – Prezzo € 22,00

Il rapporto esistente tra l'offerta pubblica di acquisto totalitaria successiva e il regime derogatorio è stato oggetto, dall'introduzione della normativa in materia di opa obbligatoria (con la l. n. 149/1992) ad oggi, di una serie di interventi legislativi che hanno modificato profondamente la disciplina.

Nel vigore della l. n. 149/92 a fronte di un obbligo di offerta derivante dall'acquisizione del controllo o dalla volontà di acquisirlo era prevista una sola fattispecie esimente determinata in modo puntuale dalla normativa primaria e finalizzata ad escludere l'obbligo di offerta nell'ipotesi in cui non si fosse verificato un sostanziale mutamento della situazione di controllo.

Con il d. lgs. n. 58 del 24 febbraio 1998 (Testo unico delle disposizioni in materia di intermediazione finanziaria) e i successivi interventi legislativi, la disciplina dell'opa obbligatoria è stata profondamente innovata con la previsione di un regime derogatorio "semirigido": a fronte di un obbligo di offerta ricollegato al superamento di determinate soglie sono state individuate una pluralità di fattispecie esimenti.



## 7) La sintesi

### Studio sul linguaggio contrattuale

Marco Francesco Campagna

ISBN 9791259652782 – Pagine 294 – Prezzo € 28,00

L'epoca dell'espansione dell'informazione contrattuale, che ha conosciuto la sua età d'oro a partire dagli anni '70 del secolo scorso, sembra avviarsi al tramonto. La sempre più diffusa critica al modello del contraente come agente razionale e il dominio della velocità tecnica negli scambi suggeriscono oggi nuovi paradigmi informativi.

La massiccia quantità di informazione non corrisponde infatti a un contraente realmente informato e, anzi, i testi eccessivamente lunghi scoraggiano un'attenta lettura. L'informazione pare dunque, alla stregua del *pharmakon* platonico, esibire l'ambivalenza di una sostanza che è antidoto e allo stesso tempo veleno. Negli ultimi anni, i legislatori e i regolatori sembrano acquisire maggiore consapevolezza di questo problema. Così, nell'orizzonte giuridico si affaccia la *sintesi informativa*. È anzitutto (ma non solo) il diritto dell'Unione europea a evocare sempre più spesso questo nuovo referente. Cogliere il fondamento, l'emersione nel diritto posto, la valenza concettuale, la disciplina e, infine, il possibile destino, costituisce l'obiettivo di questo studio.



## 8) Studi sul concorso dei creditori

Enrico Gabrielli

ISBN 9791259652843 – Pagine 172 – Prezzo € 18,00

Il volume racchiude studi sul concorso dei creditori e sul nuovo Codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza, in parte redatti in occasione di relazioni e conferenze nazionali e internazionali.



# *rivista di* diritto privato

CACUCCI EDITORE

Via Nicolai, 39 - 70122 Bari

INTESTAZIONE FATTURA	COGNOME E NOME (O RAGIONE SOCIALE)			
	INDIRIZZO		N. CIVICO	
	CAP	LOCALITÀ	PROV.	
	PIVA (SE NECESSITA FATTURA)		CODICE FISCALE (OBBLIGATORIO)	
	TEL.		FAX	
	INDIRIZZO D'ISPEDIZIONE (se diverso)	COGNOME E NOME (O RAGIONE SOCIALE)		
INDIRIZZO		N. CIVICO		
CAP		LOCALITÀ	PROV.	
ABBONAMENTI	ITALIA		ESTERO	
	<input type="checkbox"/> abbonamento annuale 2023	<input type="checkbox"/> abbonamento in versione PDF	<input type="checkbox"/> abbonamento annuale 2023	<input type="checkbox"/> abbonamento in versione PDF
	€ 135,00	€ 67,50	€ 270,00	€ 67,50

Gli abbonamenti hanno durata annuale e si intendono rinnovati per l'anno successivo se non disdetti entro la scadenza a mezzo di semplice lettera o e-mail.

## *Magistrati e Uditori giudiziari*

Sconto del 30% sull'acquisto dell'abbonamento annuale alla rivista, applicabile rivolgendosi alla Cacucci Editore S.a.s., Via Nicolai, 39 - 70122 Bari, o via Fax al n. 080/5234777 o rivolgendosi al Servizio clienti al n. 080/5214220, o via e-mail [riviste@cacuccieditore.it](mailto:riviste@cacuccieditore.it). Nell'ordine d'acquisto i magistrati dovranno allegare fotocopia del proprio tesserino identificativo attestante l'appartenenza alla magistratura e dichiarare di essere iscritti all'Associazione Nazionale Magistrati.

Il corrispettivo per l'abbonamento a questo periodico è comprensivo dell'IVA assolta dall'editore ai sensi e per gli effetti del combinato disposto dall'art. 74 del D.P.R. 26/10/1972, n. 633 e del D.M. 29/12/1989 e successive modificazioni ed integrazioni.

## *Arretrati, cambi d'indirizzo, ecc.*

Cacucci Editore S.a.s. – Servizio clienti, Via Nicolai, 39 - 70122 Bari  
Tel. 080/5214220, Fax 080/5234777, e-mail: [riviste@cacuccieditore.it](mailto:riviste@cacuccieditore.it)

Egregio abbonato, ai sensi dell'art. 13 del Regolamento UE 2016/679, La informiamo che i Suoi dati saranno conservati nel database informatico del titolare del trattamento Cacucci Editore Sas. I Suoi dati saranno utilizzati dalla nostra società, per fini amministrativi, contabili commerciali e promozionali. Ai sensi degli art. 15-22 del citato Regolamento, Lei ha diritto di conoscere, aggiornare, rettificare, cancellare i Suoi dati, nonché di esercitare tutti i diritti previsti, mediante comunicazione scritta a Cacucci Editore Sas, Via Nicolai, 39 - 70122 Bari.

DATA

FIRMA



# CACUCCI EDITORE BARI

Fondata nel 1929

Amministrazione e redazione

Via D. Nicolai 39

70122 Bari

Tel. 080 5214220

Fax 080 5234777

info@cacucci.it

[www.cacuccieditore.it](http://www.cacuccieditore.it)

Librerie

Via B. Cairoli 140 - 70122 Bari

Tel. 080 5212550

Via S. Matarrese 2/d - 70124 Bari

Tel. 080 5617175





ISBN 979-12-5965-306-2



9 791259 653062

ISSN 1128-2142



9 770112 821428

€ 38,00