

Marco Fratini

IL CONTRATTO

edizione **2024**

 NeldirittoEditore


METODOMAGISTRATO
ACCADEMIA DEL DIRITTO

PREMESSA

Il presente volume coniuga aspetti diversi per fornire al lettore una **visione completa del diritto dei contratti**. In questa prospettiva il testo espone la teoria generale sul contratto, analizza **gli istituti in una chiave di sistema**, facendoli dialogare tra loro, e affronta **i temi più attuali e le questioni più dibattute in dottrina e giurisprudenza**, che sono inserite in modo organico nel tessuto dell'opera.

L'opera si propone così di fornire gli strumenti per la conoscenza e l'interpretazione del complesso corpo normativo sul contratto, guidando nella comprensione delle regole forgiate da dottrina e giurisprudenza e nell'individuazione della ratio di esse. L'ambizione dell'opera è quella di consentire all'interprete di orientarsi con sicurezza di fronte alle questioni e di sciogliere i nodi dei problemi posti dal diritto dei contratti. L'opera è suddivisa in **sette parti**: partendo da una disamina dei **caratteri del contratto in generale**, il testo si sofferma sulla **formazione del contratto**, sul **regolamento contrattuale**, sui **soggetti dell'atto e del rapporto negoziale**, sugli **effetti** (interni ed esterni) **del contratto**, sui **rimedi** praticabili in presenza di difetti, sulla **gestione** del contratto e sulla **giustizia contrattuale**.

Marco Fratini

SOMMARIO

Parte I

Il contratto in generale

Capitolo 1

Il contratto e la libertà contrattuale	3
1. La centralità del contratto	3
2. Alle origini del contratto	4
3. Il trapasso dalle figure di contratto alla figura del contratto	4
4. Il contratto come paradigma	5
5. Il fondamento dell'obbligatorietà del contratto	5
6. La libertà contrattuale.....	6
7. La libertà di contrarre	7
8. La funzione sociale del contratto e le restrizioni alla libertà di contrarre	7
9. Eguaglianza formale e disuguaglianza reale.....	8
10. L'inserzione automatica di clausole	9
11. L'obbligo di contrarre. Il contratto imposto. Il monopolio	9
12. Il divieto di discriminazione nei rapporti contrattuali.....	11
12.1 Il quadro normativo antidiscriminatorio	12
12.2 Il fondamento costituzionale del divieto di discriminazione	14
12.3 La <i>ratio</i> del divieto di discriminazione.....	14
12.4 Il campo di applicazione del divieto e il rapporto con l'autonomia negoziale	14
12.5 Divieto di discriminazioni e parità di trattamento	16
12.6 Offerta al pubblico e discriminazione.....	17
12.7 La tutela antidiscriminatoria	17
12.7.1 Il riparto dell'onere della prova	19
12.7.2 I poteri rimediali dell'autorità giudiziaria.....	20
12.7.2.1 L'ordine di cessazione della discriminazione	21
12.7.2.2 La nullità della clausola discriminatoria.....	21
12.7.2.3 Il risarcimento del danno	22
12.7.2.4 La tutela costitutiva	22

Capitolo 2

Le fonti del diritto dei contratti	25
1. Il contratto come fonte del diritto (autoregolamento).....	25
2. Il diritto europeo dei contratti	25
3. Il diritto internazionale dei contratti	26
4. La Costituzione.....	27
5. Il contratto nel codice civile	28
6. Il contratto nella legislazione speciale e di settore: il nuovo diritto dei contratti	29
7. I codici di condotta e il fenomeno dell'autodisciplina	30
8. I codici deontologici.....	31
9. I codici di comportamento, di autodisciplina e i codici etici	32

Capitolo 3

Contratto, negozio e atti unilaterali.....	34
1. Contratto e negozio giuridico	34
2. La classificazione dei negozi giuridici.....	35
3. Gli atti unilaterali.....	38
4. Le promesse unilaterali.....	39
4.1. <i>Excursus</i> storico sulle promesse unilaterali	40
4.2. La morfologia delle promesse unilaterali	40

4.3	Promesse unilaterali tipiche e atipiche.....	42
5.	Promessa di pagamento e ricognizione di debito.....	46
5.1	Natura negoziale della promessa.....	47
5.2	Contenuto degli oneri di allegazione e prova.....	48
5.3	L'esigenza "funzionale" della forma e il problema della recettività.....	49
5.4	Oggetto di promessa di pagamento e riconoscimento di debito.....	50
5.5.	Il riconoscimento dei diritti reali.....	52
6.	Le promesse per causa di garanzia.....	53
7.	Le promesse (atipiche) di fare: il problema della giustificazione causale.....	53
8.	Promessa unilaterale traslativa o costitutiva di diritti reali.....	54
9.	La promessa al pubblico.....	56
9.1	Promessa e contratto. Promessa al pubblico e offerta al pubblico.....	56
9.2	La natura gratuita della promessa al pubblico.....	58
9.3	La promessa al pubblico nell'analisi economia del diritto.....	59
9.4	L'oggetto della promessa. Promessa e sistema dei diritti reali.....	60
9.5.	Disciplina della promessa: pubblicità; indeterminatezza dei destinatari; temporaneità del vincolo.....	60
9.6	La revoca della promessa: la giusta causa.....	62
10.	Gli atti non negoziali.....	62
10.1	Gli elementi dell'atto giuridico in senso stretto.....	64
10.2.	La classificazione degli atti giuridici in senso stretto.....	65
10.3	La disciplina dell'atto giuridico in senso stretto.....	66

Capitolo 4

Il contratto e l'accordo non contrattuale.....	68	
1.	Il significato del termine "contratto".....	68
2.	La definizione normativa di contratto.....	69
3.	Gli effetti del contratto: costituire, regolare o estinguere.....	69
4.	L'incidenza sui rapporti giuridici.....	70
5.	L'intento giuridico.....	71
6.	L'intento giuridico negativo: <i>deliberate no law</i> . Il patto tra gentiluomini.....	71
7.	I rapporti di cortesia: <i>contestual no law</i>	73
7.1	Analisi dei rapporti di cortesia: trasporto, deposito, comodato, mutuo e mandato.....	74
8.	La patrimonialità del rapporto.....	75
8.1	Gli accordi su materie non patrimoniali.....	76
9.	I contratti ad interessi non patrimoniali.....	77

Parte II

La formazione del contratto

Capitolo 1

La conclusione del contratto.....	81	
1.	Formazione istantanea e formazione <i>ex intervallo temporis</i> del contratto.....	81
2.	Gli schemi di formazione del contratto.....	82
3.	La tassatività degli schemi di formazione del contratto.....	82
4.	Modelli normativi di formazione e requisiti minimi di accordo.....	83
5.	Schema generale e schemi particolari di formazione del contratto.....	84
6.	Lo schema generale: proposta e accettazione.....	85
7.	Proposta e accettazione: natura giuridica.....	85
8.	L'attitudine vincolativa di proposta e accettazione.....	86
9.	Il carattere recettizio di proposta e accettazione.....	87
10.	La proposta: caratteri e contenuto.....	88
11.	Proposta e situazioni giuridiche conseguenti.....	88

12.	La cedibilità della proposta.....	89
13.	L'accettazione: la conformità.....	90
13.1.	Tempestività e formalità.....	90
14.	Il silenzio "contrattuale".....	91
14.1	I comportamenti concludenti. La <i>protestatio</i>	93
15.	La revoca in una prospettiva di sistema.....	94
15.1	Gli effetti della revoca.....	97
15.2	La forma della revoca.....	98
15.3	Revoca e mutuo dissenso.....	99
15.4	L'attributo della revocabilità.....	100
16.	La revoca della proposta e dell'accettazione.....	101
16.1	La natura recettizia della revoca.....	102
17.	La caducazione della proposta e dell'accettazione.....	103
18.	L'offerta al pubblico.....	105
18.1	La revoca dell'offerta al pubblico.....	107
18.2.	Figure affini. L'invito ad offrire.....	108
18.2.1.	La promessa al pubblico.....	108
18.3.	Offerta al pubblico e discriminazione (rinvio).....	109
19.	Il luogo di conclusione del contratto.....	109
20.	L'accordo delle parti come risultato del procedimento di formazione del contratto.....	109
21.	Le componenti del consenso. La cosiddetta «volontà comune» o «volontà contrattuale».....	109
22.	Il dogma della volontà e la teoria della dichiarazione.....	111
23.	I rapporti contrattuali di fatto.....	112

Capitolo 2

Gli schemi alternativi di conclusione del contratto.....	113	
1.	Il procedimento aggravato di conclusione del contratto.....	113
2.	I contratti reali.....	113
2.1	La neutralità e la spiritualizzazione della consegna.....	115
3.	Le forme di conclusione aggravate per volontà delle parti.....	115
4.	Le forme di conclusione aggravate per volontà di una parte.....	116
5.	Il procedimento semplificato di conclusione del contratto.....	116
6.	L'inizio dell'esecuzione del contratto: la <i>ratio</i>	116
6.1.	I presupposti.....	117
6.2.	Gli atti di esecuzione.....	118
6.3.	Gli atti di appropriazione.....	119
6.4.	La natura degli atti di esecuzione e di appropriazione.....	120
6.5.	L'avviso.....	120
6.6.	La <i>protestatio</i>	121
7.	Il contratto con obbligazioni a carico del solo proponente.....	121
8.	Le tesi contrattualistiche: la fattispecie come contratto bilaterale.....	122
8.1	La tesi del contratto a formazione unilaterale.....	123
8.2	La tesi del negozio (promessa) unilaterale.....	124
8.3.	Il campo di applicazione dell'art. 1333 c.c.....	125
8.3.1	L'art. 1333 e i negozi a effetti reali.....	126
9.	La conclusione dei contratti plurilaterali.....	127
9.1	La conclusione dei contratti con parte soggettivamente complessa.....	128
10.	L'adesione al contratto aperto.....	128
10.1	La clausola di apertura come proposta, offerta al pubblico, invito ad offrire.....	129
10.2	L'adesione del terzo come negozio unilaterale a se stante.....	129
10.3.	La funzione configurativa della clausola di apertura.....	130
11.	I contratti per adesione.....	131
11.1.	Condizioni generali di contratto.....	131
12.	Il contratto con sé stesso: formazione unilaterale del contratto?.....	132

Capitolo 3

La formazione progressiva del contratto	134
1. La formazione del contratto tra statica e dinamica	134
2. La formazione a tappe del contratto	135
3. Minuta di contratto e puntuazione	136
3.1 La distinzione tra minuta e contratto	137
3.2 Puntuazione completa e puntuazione semplice.....	138
4. Le lettere di intenti	139
4.1 Lettere di intenti in senso proprio e improprio	140
5. Il <i>pactum de tractando</i>	141

Capitolo 4

La responsabilità precontrattuale.....	143
1. Buona fede e correttezza nel procedimento di formazione del contratto	143
2. La <i>ratio</i> storica della responsabilità precontrattuale	144
3. La <i>ratio</i> attuale della responsabilità precontrattuale	145
4. La responsabilità precontrattuale nell'analisi economica del diritto	146
5. Il contenuto dell'obbligo di buona fede	147
6. Gli obblighi di informazione (e l'analisi economica del diritto).....	147
6.1 Gli obblighi informativi nel codice civile.....	150
6.2 I doveri di informazione nelle leggi speciali.....	151
6.3 I doveri convenzionali di informazione	152
6.4. Gli altri doveri di correttezza nelle trattative	152
6.5 I doveri di segretezza e di collaborazione	152
7. Le forme della responsabilità precontrattuale.....	152
8. Il modello della responsabilità precontrattuale da mancata stipulazione del contratto	153
8.1 L'impossibilità di concludere il contratto	154
8.2 La revoca della proposta.....	154
8.3 La responsabilità precontrattuale oltre la trattativa.....	154
9. Il modello della responsabilità precontrattuale da contratto invalido.....	155
9.1 L'invalidità derivante da violazione di norme imperative	156
9.2 La responsabilità precontrattuale del minore	156
10. Il modello della responsabilità precontrattuale da contratto valido.....	157
10.1 I "vizi incompleti" della volontà.....	159
11. L'ambito della responsabilità precontrattuale.....	160
12. La responsabilità precontrattuale del terzo	161
13. La buona fede e la responsabilità della pubblica amministrazione	162
13.1. Le applicazioni giurisprudenziali	163
14. La responsabilità precontrattuale della pubblica amministrazione	165
14.1 Responsabilità precontrattuale "pura" e "spuria"	165
14.2 I presupposti della responsabilità precontrattuale della pubblica amministrazione	166
15. La natura della responsabilità precontrattuale	168
16. Il danno risarcibile.....	171

Capitolo 5

I negozi preparatori	173
1. La proposta irrevocabile	173
1.1 Contenuto e forma della proposta irrevocabile.....	174
1.2 Gli effetti della proposta irrevocabile.....	174
1.3. Il termine dell'irrevocabilità	174
1.4 Le irrevocabilità legali.....	176
2. L'opzione: le differenze con la proposta irrevocabile.....	176
2.1 L'opzione di fonte legale.....	178
2.2 Caratteristiche distintive e disciplina del patto d'opzione	178

2.2.1	Opzione e preliminare unilaterale.....	178
2.2.2	La forma del patto d'opzione.....	178
2.3.	Effetti tra le parti e opponibilità ai terzi.....	179
3.	La prelazione	179
3.1	La prelazione volontaria: le differenze con il contratto preliminare	180
3.2	La durata della prelazione e le differenze con il divieto di alienare.....	181
3.3	La causa e la struttura	182
3.4.	La forma del patto di prelazione.....	182
3.5	L'inceditibilità della prelazione	183
3.6	La <i>demunitatio</i>	183
3.7	I limiti al potere del concedente di disporre.....	183
3.8	La violazione della prelazione e la tutela del prelazionario	184
4.	La prelazione legale.....	184
5.	Il retratto	185
6.	Il contratto normativo	186
6.1	Il contratto normativo interno (o bilaterale) e contratto normativo esterno (o unilaterale) ...	186
6.1.1.	La vincolatività del contratto normativo interno o bilaterale	187
6.2	Il rapporto tra contratto normativo e contratto particolare.....	188
6.3	Le figure affini al contratto normativo. Contratto tipo e contratto quadro.....	189

Capitolo 6

Il contratto preliminare	190	
1.	Nozione ed effetti del contratto preliminare	190
2.	La funzione del contratto preliminare.....	192
3.	La natura del contratto preliminare.....	192
4.	Il contratto preliminare bilaterale: distinzione da altre figure.....	194
5.	Il contratto preliminare unilaterale: distinzione da altre figure.....	194
6.	L'ambito di applicazione.....	194
6.1	Il preliminare di contratto reale	195
6.2	Il preliminare di donazione.....	195
7.	Il preliminare di preliminare.....	195
8.	Il preliminare improprio	197
9.	Il preliminare a effetti anticipati	197
9.1	L'evoluzione giurisprudenziale e la riflessione della dottrina sul "preliminare ad esecuzione anticipata".	198
9.2	La soluzione delle Sezioni Unite	201
9.3	L'inapplicabilità dell'art. 1499 c.c.	202
10.	Il preliminare per persona da nominare ed a favore di terzo.....	202
11.	Il preliminare di vendita di cosa altrui	203
11.1	Il preliminare di vendita di un bene in comunione	204
11.2	Preliminare di vendita di un bene in comunione legale	205
12.	Il contratto preliminare di vendita di cosa futura: la differenza con la vendita obbligatoria.....	205
13.	Il contratto preliminare con parte plurisoggettiva.....	206
14.	Il preliminare di vendita di bene in comproprietà.....	207
15.	I requisiti del contratto preliminare	207
16.	Il rapporto tra contratto preliminare e contratto definitivo: l'ipotesi della difformità.....	208
17.	I vizi del preliminare: i riflessi sul definitivo.....	209
18.	I vizi del definitivo: la reviviscenza del preliminare.....	210
19.	Il legittimo rifiuto di stipulare il contratto definitivo	210
20.	La prescrizione dei diritti nascenti dal preliminare.....	211
21.	La risoluzione del contratto preliminare per inadempimento	212
22.	L'eccessiva onerosità sopravvenuta	212

23.	Il rimedio speciale previsto per l'inadempimento del contratto preliminare: l'art. 2932 c.c. ed i suoi presupposti	212
23.1	Natura ed effetti della sentenza. La modificabilità del regolamento contenuto nel preliminare	215
23.2.	La trascrizione della domanda	217
24.	Il preliminare e la tutela per vizi della cosa: l'azione di riduzione del prezzo e quella di esatto adempimento	217
24.1	L'applicabilità dell'art. 1489 c.c. e dell'art. 1482 c.c.	220
25.	La rescissione per lesione	221
26.	Contratto preliminare e trascrizione	221
26.1.	L'ambito di applicazione della trascrizione del preliminare	223
26.2	Gli atti nei cui confronti opera l'effetto prenotativo	224
26.3	L'effetto prenotativo e la corrispondenza tra il preliminare trascritto ed il titolo produttivo dell'effetto reale	226
26.4.	Limiti temporali dell'efficacia prenotativa della trascrizione del preliminare	227
26.5.	Il privilegio speciale immobiliare per i crediti da inesecuzione del preliminare e il rapporto con le ipoteche anteriori	227

Parte III

Il regolamento contrattuale

Capitolo 1

Il contratto come regolamento	231
1. Contratto e regolamento contrattuale	231
2. Elementi essenziali, accidentali e naturali	231
3. Le clausole d'uso	232
4. Le clausole di stile	232
5. Le dichiarazioni di scienza	234

Capitolo 2

La causa	235
1. Il principio causalistico e la mancanza di una definizione di causa del contratto	235
2. La codificazione del 1942 e la funzione economico-sociale	235
3. L'ipotesi della causa (in concreto)	237
4. I vantaggi della causa in concreto	239
5. La doppia dimensione della causa: in astratto e in concreto	240
6. Differenza tra causa e motivi	241

Capitolo 3

Tassonomia della causa del contratto	243
1. La corrispettività e la causa di scambio	243
2. L'equivalenza delle prestazioni. La causa simbolica e non trasparente	244
3. La causa dei contratti gratuiti	245
4. La causa donandi	246
5. La causa debole	247
6. La causa di garanzia	247
7. I contratti solutori con causa esterna	247
8. Causa e alea	248
8.1 I contratti aleatori tipici	249
8.2 I contratti aleatori per volontà delle parti	250
8.3 Alea bilaterale e unilaterale	250
8.4 La disciplina dei contratti aleatori	251
9. Il contratto astratto: astrazione sostanziale e astrazione processuale	251

10.	Il contratto con causa esterna.....	254
-----	-------------------------------------	-----

Capitolo 4

Causa e tipo	256	
1.	La causa come criterio di qualificazione del contratto.....	256
2.	Il contratto tipico	256
3.	Variazioni del tipo legale.....	257
4.	Il contratto innominato	258
5.	La disciplina legale del contratto innominato.....	258
6.	Le variazioni del tipo.....	258
7.	Il contratto transtipico (o metatipico)	260
8.	Dal tipo di contratto al contratto-tipo.....	261
9.	Il contratto misto	262
9.1	La vendita mista a donazione	263
10.	Il contratto indiretto.....	263
11.	Il collegamento negoziale.....	264
11.1	<i>Simul stabunt simul cadent</i>	266

Capitolo 5

Il giudizio causale: il contratto illecito e la meritevolezza.....	268	
1.	Premessa.....	268
2.	L'esistenza della causa	268
2.1.	Il giudizio sulla liceità della causa: una ricognizione normativa	269
3.	Le norme imperative.....	270
3.1	Le norme unilateralmente imperative	270
3.2.	La qualificazione della norma tributaria come norma imperativa	271
3.3	La qualificazione della norma penale come norma imperativa.....	272
3.4	Reati contratto e reati in contratto	274
3.5	La regola di buona fede come norma imperativa.....	274
4.	L'ordine pubblico	276
5.	Il buon costume	278
6.	Il motivo illecito.....	279
7.	La condizione illecita	280
8.	La frode alla legge.....	280
8.1	Il sale and lease back	281
9.	Il controllo di razionalità degli spostamenti di ricchezza.....	282
10.	Il controllo di meritevolezza del contratto	284
10.1	Alle origini della meritevolezza.....	284
10.2	Il controllo di meritevolezza nell'applicazione giurisprudenziale	285
10.2.1	Una casistica applicativa	286
10.3	Controllo di meritevolezza e contratti atipici.....	286
10.3.1	Il contratto tipico di assicurazione con clausola <i>claims made</i>	287
10.4.	Il controllo di meritevolezza dei contratti tipici.....	289

Capitolo 6

Causa statica e causa dinamica	292	
1.	La causa in concreto e la fase di esecuzione del contratto	292
2.	Le sopravvenienze che impediscono la realizzazione del programma negoziale.....	293
2.1	La causa in concreto e la teoria della presupposizione	294
2.2	Una diversa prospettiva ricostruttiva della presupposizione.....	295
3.	La causa in concreto e la giustizia contrattuale.....	296
3.1	Meritevolezza dell'interesse e contratto giusto.....	298

Capitolo 7

L'oggetto del contratto	300
1. La nozione di oggetto del contratto	300
2. Oggetto e contenuto del contratto	301
3. L'oggetto e il contenuto nel nuovo diritto europeo dei contratti: la tutela del contraente debole	302
4. I requisiti normativi dell'oggetto	302
5. Il requisito della possibilità dell'oggetto.....	302
5.1 Impossibilità originaria e possibilità sopravvenuta.....	303
5.2 Impossibilità assoluta e relativa.....	304
5.3 L'impossibilità parziale.....	305
5.4. I caratteri dell'impossibilità. Impossibilità materiale e impossibilità giuridica	305
5.5 La distinzione tra impossibilità giuridica e illiceità dell'oggetto	306
6. Il requisito della liceità dell'oggetto	306
6.1 Oggetto illecito e causa illecita.....	307
7. Il requisito della determinatezza e della determinabilità dell'oggetto.....	307
7.1. I criteri per la determinazione dell'oggetto.....	308
7.2 L'attività di determinazione dell'oggetto e la natura dell'atto di determinazione.....	309
7.3. La determinabilità per rinvio	309
8. L'individuazione del bene	310
9. I negozi su cosa futura.....	310
10. La «prestazione di cosa futura»	311
11. La vendita di cosa futura	312
11.1 Emptio spei ed emptio rei speratae	313
11.2 Vendita di cosa futura, vendita di cosa da costruire e contratto di appalto	313
12. La determinazione dell'oggetto ad opera del terzo (arbitraggio): l'ambito.....	315
12.1 Arbitraggio e perizia contrattuale: due istituti diversi a confronto	317
12.2 L'arbitraggio della parte	318
12.3 L'arbitraggio della parte nei casi previsti dalla legge	320
12.4 La clausola di arbitraggio: contratto completo o incompleto?.....	320
12.5 La clausola di arbitraggio: effetti tra le parti e nei confronti del terzo	321
12.6. Clausola di arbitraggio e contratto di arbitraggio	321
12.7 L'atto di determinazione del terzo e la sua incidenza sul contratto	322
12.8. L'esercizio da parte del terzo del potere determinativo	322
12.9 L'impossibilità o il rifiuto del terzo di procedere alla determinazione	323
12.10 Invalidità e vizi della determinazione del terzo	323

Capitolo 8

L'integrazione del contratto.....	324
1. Il contratto incompleto per volontà delle parti.....	324
2. Tecniche e forme di contrattazione incompleta.	325
3. I contratti incompleti nella teoria economica.....	325
4. Le modalità di determinazione successiva del contratto incompleto.	326
5. La determinazione del terzo (rinvio).	326
6. La determinazione consensuale	326
7. L'arbitraggio di parte.....	327
8. Lo <i>ius variandi</i> (rinvio).....	328
9. Le sopravvenienze (rinvio).....	328
10. Le fonti eteronome del contratto.....	328
11. L'integrazione con funzione suppletiva e l'integrazione con funzione cogente	329
12. L'integrazione con funzione suppletiva: le norme dispositive	330
13. Usi normativi e usi contrattuali (clausole d'uso).....	330
14. L'equità: il significato di un principio poliedrico.....	332

14.1.	Equità interpretativa, correttiva, limitativa e integrativa.....	332
15.	La buona fede quale fonte di integrazione.....	334
15.1.	L'applicazione della buona fede integrativa.....	336
15.2.	La buona fede limitativa.....	337
15.3.	La buona fede correttiva.....	337
16.	L'integrazione cogente: le norme imperative (proibitive e conformative).....	338
16.1	La sostituzione automatica di prezzi e clausole.....	338

Capitolo 9

La forma	340	
1.	Il principio di libertà delle forme tra passato, presente e futuro.....	340
2.	I contratti per cui è richiesta la forma scritta	341
3.	La forma solenne.....	342
3.1.	La forma della donazione indiretta.....	342
4.	I contratti formali e la funzione della forma.....	343
5.	La <i>relatio</i> nei contratti formali	343
6.	Il vincolo di forma <i>per relationem</i>	344
6.1	La forma dei contratti su contratti	344
7.	La forma del <i>pactum fiduciae</i> : il rapporto con il preliminare e il mandato senza rappresentanza.....	345
8.	La forma volontaria	350
9.	Forma per la validità e forma per la prova.....	350
10.	La ripetizione (o riproduzione) del contratto	351

Capitolo 10

Il neoformalismo contrattuale.....	353	
1.	Le nuove funzioni della forma.....	353
2.	Il principio di trasparenza contrattuale	355
3.	La forma informativa.....	357
4.	Violazione della forma informativa e rimedi.....	357
5.	La forma dei contratti bancari.....	358
6.	La forma del contratto per la prestazione di servizi di investimento	358
6.1	La nullità relativa e selettiva. Cenni e rinvio.	360

Capitolo 11

Interpretazione del contratto	361	
1.	Premessa.....	361
2.	Le regole dell'interpretazione nel codice civile.	361
3.	Interpretazione soggettiva e interpretazione oggettiva.	362
4.	L'interpretazione integrativa	362
5.	Interpretazione, integrazione, qualificazione.	363
6.	Il canone dell'art. 1362 c.c.....	363
7.	Il principio di buona fede.....	364
8.	Il principio di conservazione.	364
9.	L'interpretazione delle condizioni generali di contratto.....	365
10.	L'interpretazione dei negozi unilaterali.....	366
11.	L'interpretazione dei negozi <i>mortis causa</i>	366

Parte IV

I soggetti

Capitolo 1

Le parti del contratto	371
1. La nozione di parte nel sistema del codice civile.....	371
2. Parte in senso formale e parte in senso sostanziale.....	372
3. Determinatezza delle parti.....	372
4. Identificazione delle parti.....	373
5. Contratti personali e a rilevanza personale.....	373
6. Il contratto sotto falso nome e sotto nome altrui: la rappresentanza mascherata.....	374
7. La legittimazione.....	375
8. L'autorizzazione.....	376
9. Incapacità contrattuali e impedimenti.....	377

Capitolo 2

La rappresentanza	378
1. La nozione di rappresentanza.....	378
2. I presupposti e le fonti della rappresentanza.....	379
3. La natura della situazione soggettiva del rappresentante.....	380
4. La produzione degli effetti del contratto concluso dal rappresentante nella sfera giuridica del rappresentato.....	381
5. La c.d. rappresentanza passiva.....	381
6. Le differenze fra rappresentante e <i>nuncius</i>	382
7. La contemplatio domini.....	383
8. L'atto di conferimento del potere di rappresentanza: la procura.....	384
8.1 La forma della procura.....	384
8.1.1 La procura conferita tacitamente.....	386
8.2 Procura generale e speciale.....	386
8.3 Le modificazioni della procura.....	386
8.4 La subprocura.....	387
8.5 Cause di estinzione del potere di rappresentanza: la revoca della procura.....	388
9. I requisiti di capacità del rappresentato e del rappresentante.....	389
10. Dolo, errore e violenza nel contratto concluso dal rappresentante.....	389
11. La disciplina degli stati soggettivi di buona o mala fede.....	390
12. Il conflitto di interessi.....	391
12.1 Conflitto diretto e conflitto mediato.....	392
12.2 L'incompatibilità tra interesse del rappresentante e interesse del rappresentato.....	392
12.3 La predeterminazione delle condizioni e l'autorizzazione al contratto.....	393
12.4 Il pericolo di danno.....	393
12.5 La conosceva o conoscibilità del conflitto di interessi.....	394
12.6 Legittimazione all'azione di annullamento.....	394
12.7 La responsabilità del rappresentante per i danni subiti dal rappresentato.....	395
13. Il contratto con se stesso (autocontratto).....	395
13.1 Le condizioni per l'esclusione del conflitto di interessi: a) l'autorizzazione specifica da parte del rappresentato.....	396
13.2 La determinazione del contenuto del contratto.....	397
13.3 La presunzione di conflitto di interessi.....	397
13.4 Legittimazione attiva all'azione di annullamento.....	398
14. La rappresentanza senza potere.....	398
14.1 Le due forme della rappresentanza senza poteri: a) il difetto di rappresentanza.....	399
14.2 b) l'eccesso di rappresentanza.....	399
14.3 L'inefficacia del contratto concluso dal falso rappresentante.....	400
14.4 La ratifica.....	401

14.5	La ratifica tacita.....	402
14.6	Effetto retroattivo della ratifica e salvezza dei diritti dei terzi	403
15.	La responsabilità del falso rappresentante	404
16.	La rappresentanza apparente e il principio generale di apparenza del diritto	405
17.	La rappresentanza mascherata: il contratto sotto nome altrui (rinvio)	409
18.	La rappresentanza indiretta.....	409

Capitolo 3

Il contratto per persona da nominare e per conto di chi spetta.....		411
1.	Il contratto per persona da nominare	411
1.1.	Le teorie circa la natura giuridica della stipulazione per persona da nominare e l'efficacia del contratto	412
1.2	Il campo di applicazione della figura.....	413
1.3.	Contratto per persona da nominare e cessione del contratto.....	415
1.4.	Contratto per persona da nominare e contratto a favore di terzo	415
1.5	Contratto per persona da nominare e contratto per conto di chi spetta	416
1.6.	Il problema degli effetti in pendenza di nomina	417
1.7	Requisiti della nomina.....	418
1.8	L'accettazione dell' <i>eligendo</i> e la procura anteriore al contratto.	419
1.9.	Vizi del contratto e della dichiarazione della nomina; impugnazione della dichiarazione di nomina con l'azione pauliana.....	419
2.	Il contratto per conto di chi spetta	420

Parte V

Gli effetti del contratto

Capitolo 1

La vincolatività e l'efficacia del contratto.....		423
1.	La vincolatività del contratto: la "forza di legge"	423
2.	L'efficacia del contratto	424
3.	I tipi di efficacia: contratti costitutivi, regolamentari, dichiarativi, preclusivi	425
4.	La categoria dei contratti a effetti reali (o di alienazione): passaggio del rischio e conflitto con i terzi	426
5.	Tipicità e atipicità dei contratti a effetti reali.....	428
6.	Il contratto di accertamento	429
6.1	La funzione e gli effetti del contratto di accertamento	429
6.2	L'accertamento di diritti reali	430
6.3	La trascrivibilità del contratto di accertamento.....	431
6.4	Il contratto di accertamento negativo.....	432
6.5	Il contratto di accertamento e la transazione.....	432

Capitolo 2

Il principio consensualistico		433
1.	La regola del consenso traslativo.....	433
2.	Il principio consensualistico e l'opponibilità del contratto di alienazione	434
3.	La posizione dell'alienante.....	435
4.	La posizione dell'acquirente	436
5.	La tutela dell'alienante per l'inadempimento dell'acquirente	436
6.	Il principio consensualistico in una prospettiva di analisi economica del diritto	437
7.	Le deroghe al principio consensualistico.....	437
7.1	La vendita obbligatoria.....	438
7.2	La vendita di cosa altrui e la vendita di cosa futura.....	438
7.3	La vendita alternativa e con facoltà alternativa	439

7.4	La vendita di cosa generica	439
7.5	Il sistema tavolare.....	439
7.6	Il contratto di appalto.....	440
7.7	I contratti c.d. reali. La costituzione di pegno e ipoteca	440
7.8.	Il trasferimento dei diritti di credito.....	441
7.9	Il trasferimento dei titoli di credito	443
7.10	Il contratto programmatico e la scissione tra <i>titulus</i> e <i>modus acquirendi</i>	443

Capitolo 3

I contratti su contratti.....	445
1. Il patto risolutorio (c.d. mutuo dissenso)	445
1.1 Gli effetti giuridici del patto risolutorio: la sua opponibilità ai terzi.....	447
2. I patti modificativi: nozione	448
3. Il contratto normativo: cenni e rinvio	448

Capitolo 4

Il recesso e le modifiche unilaterali del contratto	449
1. Il recesso unilaterale: rapporto con il principio della forza di legge contrattuale.	449
2. Il recesso unilaterale: nozione e distinzione dalle figure affini.....	450
3. La fonte del recesso: legale e convenzionale	452
4. Le funzioni del recesso	452
4.1 Il recesso determinativo (di liberazione).....	452
4.1.1 La regola generale del recesso dai contratti a tempo indeterminato	453
4.2 Il recesso impugnazione	453
4.3 Il recesso c.d. di pentimento (<i>ius se poenitendi</i>).....	454
5. La clausola di recesso (c.d. volontario)	454
6. I presupposti, il perfezionamento e l'efficacia del recesso	455
7. La forma del recesso.....	456
8. L'esercizio del diritto di recesso	456
9. Gli effetti del recesso.....	457
10. Lo <i>ius variandi</i>	458
10.1 L'atto di esercizio dello <i>ius variandi</i> : natura ed effetti giuridici	460
10.2 L'ammissibilità dello <i>ius variandi</i> al di fuori dei casi previsti dalla legge: deroga alla disciplina legale e clausola atipica	461

Capitolo 5

Contratto e terzo	463
1. Il principio della relatività degli effetti del contratto e dell'intangibilità della sfera altrui.....	463
2. L'efficacia riflessa e la rilevanza esterna del contratto	465
3. L'opponibilità del contratto	466
3.1 Il conflitto con i terzi	466
3.2 Il conflitto con i terzi aventi causa.....	467
3.3. Il conflitto con i terzi creditori.....	467
4. Il problema della opponibilità del contratto. L'esigenza di sicurezza della circolazione giuridica.....	467
5. I requisiti di opponibilità del contratto.	468
6. La trascrizione come regime di pubblicità e di opponibilità.....	468
6.1 Atti soggetti a trascrizione.....	469
6.2 L'opponibilità dell'atto come effetto normale della trascrizione.	469
6.3. La dichiaratività della trascrizione.....	470
6.4 La prevalenza del primo trascrivente.....	471
6.5 Il regime della trascrizione e la responsabilità dell'alienante.	471
7. Regimi di opponibilità diversi dalla trascrizione	472
7.1. Le alienazioni mobiliari e la regola possesso vale titolo.....	472

7.2.	Il conflitto con i creditori dell'alienante.....	472
7.3.	Alienazioni di universalità di mobili.....	472
7.4.	L'alienazione di azienda.....	473
7.5.	L'alienazione di eredità.....	473
7.6.	La cessione del credito.....	473
7.6.1	Opponibilità e conoscibilità della cessione da parte dei terzi.....	474
7.7.	La cessione del contratto.....	474
7.8.	Concessioni di diritti personali di godimento.....	475
8.	Le azioni dirette.....	475
9.	Contratto con effetti solo apparenti nei confronti dei terzi.....	476
10.	La promessa del fatto del terzo.....	476
10.1.	Problemi interpretativi e modelli legali.....	477
10.2.	La posizione di promittente, la natura negoziale della promessa del fatto altrui, il suo fondamento causale.....	478
10.3.	Il contenuto della prestazione dovuta dal promittente.....	479
10.4.	L'impossibilità sopravvenuta del fatto del terzo.....	480
10.5.	La distinzione da figure affini: la fideiussione.....	481
10.5.1	Il contratto autonomo di garanzia.....	482
10.5.2.	Le lettere di <i>patronage</i>	482
10.5.3	La vendita di cosa altrui.....	482
10.4.	Struttura e forma della promessa del fatto del terzo.....	483
11.	Il divieto convenzionale di alienazione come indicatore variabile di scelte di sistema.....	483
11.1	Le condizioni di validità del divieto convenzionale di alienazione.....	484
11.2	L'interesse apprezzabile.....	484
11.3	La durata.....	485
11.4	Il regime degli effetti.....	486
11.4.1	Il regime degli effetti in una prospettiva di analisi economica del diritto.....	487
11.5.	Il ruolo dell'art. 1379 c.c. nel sistema: i divieti convenzionali di alienazione tipizzati dal legislatore.....	487
11.5.1	Il divieto di cessione dell'usufrutto.....	488
11.5.2	Il divieto di disposizione dell'enfiteusi.....	488
11.5.3	Il divieto di cessione del credito.....	488
11.6	I limiti statutari alla circolazione di azioni e partecipazioni sociali.....	488
11.7	I patti parasociali.....	489

Capitolo 6

Il contratto a favore di terzo.....	490	
1.	Contratto a favore di terzo e relatività degli effetti del contratto.....	490
2.	La nozione di terzo.....	491
3.	Contratto a favore di terzo e figure affini: contratto per persona da nominare e rappresentanza.....	491
4.	La determinazione del terzo.....	492
5.	L'interesse dello stipulante.....	492
6.	Carattere gratuito o oneroso della stipulazione a favore di terzo. Contratto a favore di terzo e liberalità indiretta.....	493
7.	L'acquisto del diritto da parte del terzo.....	494
8.	L'accettazione del terzo.....	494
9.	Il rifiuto del terzo.....	495
10.	Potere di revoca e di modifica dello stipulante.....	496
11.	Rapporto tra promittente e terzo. Il diritto all'adempimento della prestazione.....	497
12.	Il regime delle eccezioni opponibili.....	498
13.	Il contratto a favore di terzo come schema generale di contratto: contratto a favore di terzo e diritti reali.....	499
14.	Casistica. Ipotesi problematiche. L'accollo.....	500

14.1	Assicurazione per conto altrui e di chi spetta.....	501
15.	Contratto con effetti protettivi nei confronti del terzo. In particolare: il contratto di prestazioni sanitarie.....	501
16.	Il contratto a favore di terzo con prestazione da eseguirsi dopo la morte dello stipulante.....	502
17.	Negozi mortis causa e post mortem: contratto a favore di terzo e patti successori.....	503

Capitolo 7

La cessione del contratto	504
1. La cessione del contratto	504
2. Requisiti oggettivi della cessione	505
3. Causa della cessione.....	505
4. L'oggetto della cessione.....	506
5. La forma.....	507
6. Le figure affini.....	507
7. La cessione del contratto come schema generale.....	508
8. Struttura trilaterale della cessione e ruolo del consenso del ceduto	509
9. Effetti della cessione.....	509
10. La cessione non liberatoria.....	510
11. Le eccezioni opponibili dal ceduto	510
12. Le eccezioni opponibili dal cessionario.....	511
13. Le eccezioni relative al contratto di cessione	511
14. La garanzia della validità.....	511
15. Vizi del contratto di cessione.....	512

Capitolo 8

Il subcontratto	513
1. Il subcontratto.....	513
2. Profili di struttura e differenze con la cessione del contratto	514
3. La disciplina dei rapporti che sorgono dal contratto derivato	515
4. L'ambito applicativo	517
5. L'azione diretta.....	518

Capitolo 9

La modulazione degli effetti del contratto.....	520
1. Premessa.....	520
2. La condizione e il termine tra gli elementi accidentali del contratto	520
3. Il termine	521
3.1 Il termine iniziale.....	522
3.2 Il termine finale	523
3.3 Il termine e il problema della disciplina applicabile	523
4. La condizione	525
5. La condizione come meccanismo (non solo) di regolazione degli effetti	526
6. La condizione e gli altri elementi accidentali del negozio: a) condizione e termine.....	526
7. Condizione e «modus»	527
8. L'evento deducibile in condizione.....	528
9. Le condizioni improprie	529
10. La condizione risolutiva di inadempimento.....	529
11. La condizione sospensiva di adempimento.....	531
12. Condizione sospensiva e risolutiva.....	531
13. La condizione unilaterale.....	533
14. La condizione illecita	533
15. La condizione impossibile	534
16. La regola <i>vitiatur et vitiat</i>	535
17. Il tipo di evento dedotto: condizione causale, potestativa e mista	536

18.	La condizione meramente potestativa.....	536	
18.1	La condizione meramente potestativa risolutiva.....	538	
19.	La pendenza della condizione.....	539	
20.	Gli atti conservativi e la condizione sospensiva	540	
21.	La tutela dell'aspettativa.....	540	
22.	Gli atti conservativi e la condizione risolutiva	541	
23.	Gli atti di disposizione in pendenza della condizione.....	541	
24.	Il comportamento delle parti in pendenza della condizione.....	542	
25.	La finzione di avveramento della condizione	543	
25.1	La causa imputabile.....	544	
25.2	Ambito di applicazione della finzione di avveramento.....	545	
25.3	Una digressione sulla finzione del diritto	546	
26.	La retroattività	548	
26.1	Le deroghe alla regola della retroattività della condizione	549	
27.	I limiti di apponibilità della condizione.....	550	
28.	Condizione volontaria e condizione legale.....	550	
28.1	Condizione legale e condizione tacita	550	
28.2.	Alcune ipotesi di condizione legale.....	551	
28.3	Condizione legale e retroattività: mancanza di una regola generale nel senso della retroattività o della irretroattività.....	551	
28.4.	Condizione legale e finzione di adempimento della condizione: inapplicabilità, in linea generale, della finzione.....	552	
28.5	Condizione legale e irrevocabilità del consenso.....	552	
Capitolo 10			
La simulazione, la separazione e la destinazione patrimoniale			554
1.	Simulazione e apparenza	554	
2.	Il fenomeno della simulazione del contratto nel codice civile e la necessità di un inquadramento teorico dell'istituto.....	555	
2.1	I tentativi di ricostruzione del fenomeno	555	
3.	Contratto simulato e accordo simulatorio.....	556	
4.	Simulazione assoluta e relativa.....	557	
5.	Interposizione fittizia.....	558	
6.	Gli effetti della simulazione tra le parti	559	
7.	Gli effetti della simulazione nei confronti dei terzi	560	
7.1	I terzi creditori.....	561	
8.	L'azione di simulazione e l'onere della prova.....	562	
9.	Il contratto fiduciario.....	564	
9.1.	Fiducia romanistica e fiducia germanistica.....	564	
9.2	Il <i>pactum fiduciae</i>	565	
9.3	La causa dell'operazione fiduciaria	566	
9.4	Abuso del fiduciario e tutela del fiduciante	567	
9.5.	I creditori del fiduciario.....	568	
10.	Il mandato senza rappresentanza: la tutela del mandante	569	
10.1	I creditori del mandatario	571	
11.	Il <i>trust</i> : traslazione, destinazione e separazione patrimoniale.....	572	
11.1	Il <i>trust</i> interno.....	573	
11.2	Il controllo di meritevolezza degli interessi.....	575	
11.2.1	Il <i>trust</i> nella separazione e nel divorzio	575	
11.2.2	Il <i>trust</i> a tutela dei soggetti deboli.....	576	
11.2.3	Il <i>trust</i> nei rapporti patrimoniali della famiglia.....	576	
11.2.4.	Il <i>trust</i> liberale e il <i>trust</i> testamentario	577	
11.3.	<i>Trust</i> illecito, abusivo, fraudolento	578	
11.4.	Il <i>trust</i> autodichiarato.....	579	

12.	Il negozio di destinazione: l'art. 2645-ter c.c.....	580
12.1	La meritevolezza dell'interesse	581
12.2	La destinazione di scopo e l'autodestinazione.....	582
12.3	Destinazione statica e dinamica.....	583
12.4.	La forma e la trascrizione dell'atto	584
12.5	La tutela del beneficiario	585
12.6	La tutela dei creditori.....	586
12.7	L'estinzione del vincolo	586
13.	L'affidamento fiduciario.....	587

Parte VI

I rimedi

Capitolo 1

I rimedi nell'analisi economica del diritto.....	591	
1.	Le funzioni del contratto nell'analisi economica del diritto	591
2.	Le condizioni per la conclusione di un contratto efficiente	591
3.	Tipi contrattuali e contratti standard come strumenti di riduzione dei costi di transazione ...	592
3.1	Le clausole vessatorie.....	593
4.	I limiti all'autonomia negoziale. La nullità.....	593
4.1	I vizi del consenso e l'incapacità.....	594
4.1.1	L'errore. Le informazioni.....	594
4.1.2	L'allocazione del rischio dell'errore.....	594
5.	I doveri di informazione	595
6.	Le asimmetrie informative: la selezione avversa e l'azzardo morale. I fallimenti del mercato	596
7.	L'inadempimento e la responsabilità contrattuale: l'inadempimento efficiente e il rimedio in forma specifica	597
7.1	I limiti alla risarcibilità del danno.....	598
7.2.	La clausola penale	599

Capitolo 2

I rimedi contrattuali.....	600	
1.	I difetti del contratto	600
2.	La teoria dei rimedi contrattuali	601
3.	Tipi di rimedi: negoziali, legali e giudiziali.....	602
3.1.	I rimedi nell'interesse generale e di parte.....	602
3.2.	I rimedi per difetti originari o sopravvenuti.....	602
3.3.	Rimedi estintivi (caducatori) e manutentivi (di adeguamento)	603

Capitolo 3

L'invalidità del contratto.....	604	
1.	L'invalidità come categoria dogmatica, non legislativa	604
2.	L'invalidità come categoria unitaria, ma diversificata.....	604
3.	Le graduazioni dell'invalidità: nullità e annullabilità. L'invalidità convenzionale.....	605
4.	Il rapporto tra invalidità e illiceità.	606
5.	Il rapporto tra invalidità (annullabilità), risoluzione e rescissione	607
6.	Il rapporto tra invalidità e responsabilità	608
6.1	La buona fede tra regola di responsabilità e regola di validità del contratto	609
6.2	La trasformazione legale delle regole di condotta in regole di validità	610
7.	Il rapporto tra invalidità e inesistenza del contratto	611
8.	Il rapporto tra invalidità e inefficacia del contratto.....	612
8.1	Inefficacia remediale e non remediale	613

8.2	Inefficacia originaria e sopravvenuta.....	613
8.3	Inefficacia assoluta e relativa	613
9.	Forme discusse di invalidità.	614
9.1	L'invalidità successiva (o sopravvenuta).....	614
9.1.1	L'usura sopravvenuta	615
9.2	Invalidità pendente	619
9.3	L'invalidità derivata	620
9.3.1.	Gli (incerti) effetti delle intese restrittive della concorrenza sui c.d. contratti "a valle"	621
9.3.1.1	La tesi della nullità totale.....	623
9.3.1.2	La tesi della nullità parziale.....	624
9.3.1.3	La tesi della sola azione di risarcimento danni	624

Capitolo 4

La nullità "codicistica"	627	
1.	La nullità: una categoria in cerca di definizione.....	627
2.	La funzione della nullità.....	628
3.	Il sistema delle cause di nullità.....	629
4.	La nullità virtuale. Le norme imperative	629
4.1	Il rapporto tra nullità virtuale, testuale e nullità strutturale.....	630
4.2	Il campo di applicazione della nullità virtuale.....	631
4.3	Le norme di comportamento.....	631
4.3.1	La regola di buona fede come norma imperativa.....	631
4.3.2	Le regole di comportamento specifiche.....	632
4.4	La figura dei «reati in contratto» e dei "reati contratto"	633
4.5	La riserva di cui alla seconda parte dell'art. 1418, comma 1, c.c.	635
4.5.1	La circonvenzione di incapace.....	635
4.5.2	Il contratto usurario	636
4.6	Conclusioni e casistica in tema di nullità virtuale.....	638
4.6.1	Le ipotesi in cui l'ordinamento proibisce il regolamento contrattuale.....	638
4.6.2	La stipulazione del contratto vietata ad alcuni soggetti.	638
4.6.3	Mancanza di autorizzazioni amministrative.	639
4.6.4	Vizi del procedimento amministrativo che deve precedere lo svolgimento di attività contrattuale da parte della pubblica amministrazione.....	639
4.6.5	Violazioni di limiti alla autonomia negoziale della pubblica amministrazione e conseguenze sul contratto concluso con il privato. Le interdittive antimafia	640
4.6.6	Divieto di stipula del contratto con riferimento alle "modalità" temporali.	641
4.7	Alcune considerazioni di sintesi sui criteri di decisione che emergono dalla casistica giurisprudenziale.	641
5.	La nullità strutturale	642
5.1	La nullità per difetto di accordo.....	642
5.2	La nullità per difetto di causa	643
5.3.	La nullità per mancanza di oggetto.....	643
5.4	La nullità per difetto di forma.....	643
6.	Le nullità c.d. "funzionali" (o da disvalore). Contratti illeciti e contratti "illegali".....	644
7.	La nullità "testuale"	646
7.1.	L'elaborazione giurisprudenziale sulle ipotesi di nullità testuale extracodicistiche.....	647
7.1.1	La vendita di immobile abusivo	647
8.	La nullità "impropria" (o "spuria", o "atipica"): una categoria di creazione giurisprudenziale applicata ai contratti di locazione	648

Capitolo 5

Il regime della nullità "codicistica"	652	
1.	Il regime della nullità: un quadro di sintesi	652
2.	Gli effetti del contratto nullo	653

3.	La legittimazione ad agire	654
4.	La legittimazione passiva	655
5.	La rilevabilità d'ufficio da parte del giudice: presupposti e limiti.....	656
6.	L'imprescrittibilità dell'azione. Usucapione e prescrizione delle azioni di ripetizione	657
7.	Natura ed effetti della sentenza di nullità	658
7.1	La c.d. pubblicità sanante	659
8.	Nullità e risarcimento: la responsabilità per conclusione di un contratto nullo	660
9.	La nullità parziale.....	660
9.1	La nullità parziale oggettiva	661
9.1.1	Il rapporto di interdipendenza della clausola nulla con il contratto	663
9.2	La sostituzione di diritto delle clausole nulle: l'integrazione del contratto.....	664
9.3.	La nullità parziale soggettiva.....	665
10.	Il recupero del contratto nullo.....	667
10.1	Il dogma dell'insanabilità del contratto nullo e le eccezioni: le ipotesi classiche di sanabilità mediante esecuzione e le ipotesi di eliminazione del vizio di creazione giurisprudenziale	667
10.2.	La rinnovazione del contratto nullo	670
10.3	La conversione del contratto nullo: la ratio e l'ambito di applicazione	670
10.4	Presupposti della conversione e modo di operare.....	672
10.5	La conversione formale e la conversione legale	673

Capitolo 6

Le nullità speciali	675	
1.	Dalla nullità alle nullità. Dalla nullità codicistica alle nullità speciali di protezione.	675
2.	Figure emblematiche di nullità "speciali"	676
3.	Il nuovo volto della nullità.....	678
4.	Le cause di nullità di protezione.....	679
5.	Il regime giuridico della nullità di protezione.....	680
6.	Il carattere necessariamente parziale della nullità e il problema della conservazione del contratto.....	681
7.	La legittimazione attiva e il rilievo d'ufficio	683
7.1.	La nullità "selettiva".....	685
8.	La "convalida" della nullità di protezione	688
9.	Gli effetti della nullità di protezione: efficacia, opponibilità ai terzi, prescrizione dell'azione e natura della sentenza.	689

Capitolo 7

L'annullabilità.....	691	
1.	Inquadramento generale	691
2.	La funzione dell'annullabilità.....	692
3.	Una prospettiva di analisi economica del diritto: la funzione dell'annullabilità fra efficienza e distribuzione.....	693
4.	Le cause di annullabilità: una visione trasversale d'insieme	694
5.	Il regime giuridico dell'annullabilità. L'azione di annullamento: i soggetti legittimati	695
5.1	Altre ipotesi di legittimazione: eredi ed aventi causa	696
5.2.	Le parti complesse.....	697
5.3	Pluralità di parti.	697
5.4	L'annullabilità assoluta	697
6.	La legittimazione passiva	698
7.	La non rilevabilità d'ufficio.....	698
8.	La prescrizione dell'azione di annullamento.....	699
9.	L'eccezione di annullamento	700
10.	Gli effetti dell'annullamento fra le parti.....	700
11.	Gli effetti dell'annullamento verso i terzi	701

12.	L'annullabilità parziale.....	702
13.	L'annullamento ed il risarcimento del danno	703
14.	Il recupero del contratto annullabile	704
14.1.	La convalida: inquadramento dogmatico della figura.....	704
14.2	La legittimazione.....	705
14.3	La natura giuridica della convalida.....	705
14.3.1	La convalida tacita: natura e modelli.....	706
14.4	La convalida preventiva e generalizzata	707
14.5.	Il campo di applicazione della convalida: il contratto rescindibile e i negozi unilaterali.....	707
14.6	La convalida e le figure affini.....	707
14.7	La rettifica del contratto annullabile.....	708
14.8	Rettifica, convalida e riduzione a equità.....	709

Capitolo 8

Le cause dell'annullabilità.....	711	
1.	Tassonomia delle cause di annullabilità	711
2.	L'incapacità legale di contrattare di una delle parti	712
3.	Le singole figure di incapacità legale.	713
4.	L'annullabilità del contratto stipulato da persona incapace d'intendere o di volere	715
5.	L'amministrazione di sostegno: il regime degli atti compiuti dall'amministratore e dal beneficiario	716
6.	I vizi del consenso	718
7.	L'errore	718
8.	L'errore essenziale, l'errore determinante del consenso e l'errore sui motivi	720
9.	L'errore sulla natura o sull'oggetto del contratto.....	721
10.	L'errore sull'identità o su qualità dell'oggetto della prestazione.....	721
11.	L'errore sull'identità o su qualità dell'altro contraente	723
12.	L'errore di diritto	723
13.	L'errore di calcolo e la rettifica. L'errore materiale e la correzione	724
14.	Riconoscibilità dell'errore.....	724
15.	Errore bilaterale o comune	725
16.	L'errore ostativo.....	726
17.	Il dolo negoziale. La distinzione con il <i>dolus bonus</i>	726
17.1	Il contegno del <i>deceptor</i>	727
17.2.	Dolo omissivo	727
17.3.	Dolo incidente e i vizi incompleti del contratto.....	728
17.4	Dolo del terzo	728
18.	La violenza	729
18.1.	La violenza morale: struttura.....	729
18.2.	Il nesso di causalità tra minaccia e consenso. La violenza incidente	730
18.3	L'estrinsecità della violenza. <i>Metus ab intrinseco</i> e timore riverenziale.....	730
18.4	Contenuto della minaccia. Caratteri della violenza. Minaccia di far valere un diritto	731
18.5	La minaccia del terzo. La minaccia colposa	732

Capitolo 9

La risoluzione per inadempimento	733	
1.	La risoluzione nel quadro dei rimedi	733
2.	La risoluzione nel sistema dei rimedi sinallagmatici	734
3.	La risoluzione per inadempimento nel sistema dei rimedi contro l'inattuazione dello scambio.....	735
4.	Il campo di applicazione della risoluzione per inadempimento: i contratti a prestazioni corrispettive.....	736
5.	Il presupposto: i "mille volti dell'inadempimento"	737
6.	L'imputabilità.....	738

7.	La definitività e l'adempimento tardivo	739
8.	L'inadempimento anticipato.....	740
9.	La "non scarsa importanza" dell'inadempimento	741
9.1	Il criterio oggettivo	742
9.2	Il criterio soggettivo	743
10.	L'inadempimento parziale.....	743
10.1	La risoluzione parziale	744
11.	Inadempimenti reciproci.....	745
12.	La legittimazione all'azione di risoluzione.....	745
13.	Dalla domanda di adempimento a quella di risoluzione (e non viceversa)	745
13.1	La domanda di adempimento subordinata a quella di risoluzione	747
14.	Gli effetti della domanda di risoluzione	747
15.	Domanda di risoluzione, costituzione in mora e diffida ad adempiere	748
16.	L'onere della prova dell'inadempimento.....	749
17.	La prescrizione dell'azione di risoluzione (e della corrispondente eccezione).....	751
18.	Le clausole di irrisolvibilità del contratto per inadempimento.....	752
18.1.	Le clausole che rendono più difficile la risoluzione del contratto per inadempimento	754
19.	Gli effetti della risoluzione del contratto: un quadro di sintesi	755
20.	Risoluzione e contratti di durata.....	756
20.1	La risoluzione del contratto di leasing.....	756
21.	Le restituzioni e la disciplina dell'indebito.....	758
22.	Gli effetti della risoluzione rispetto ai terzi	759
23.	Rinuncia agli effetti della risoluzione.....	759
24.	Profili processuali.....	760
24.1	Il danno conseguente alla risoluzione e il risarcimento	760

Capitolo 10

La risoluzione di diritto del contratto.....	762	
1.	La risoluzione di diritto	762
2.	La risoluzione di diritto nell'analisi economica.....	763
3.	La risoluzione stragiudiziale come sistema tipico	763
4.	Risoluzione per via di eccezione	764
4.1	L'eccezione di risoluzione nell'analisi economica del diritto: vantaggi e inconvenienti.....	766
4.2	La manifestazione stragiudiziale della volontà di risolvere il contratto	766
5.	Le fattispecie codificate di risoluzione di diritto: analogie e differenze	767
6.	Risoluzione stragiudiziale e imputabilità dell'inadempimento	769
7.	La diffida ad adempiere: l'efficienza di uno strumento di autotutela	770
7.1	Il contenuto della diffida ad adempiere	770
7.2	Natura e caratteristiche strutturali.....	771
7.3	La forma.....	771
7.4.	Il contenuto.....	771
7.5	Analogie e differenze con gli altri strumenti di risoluzione di diritto	772
7.6	Il problema dell'imputabilità dell'inadempimento (rinvio)	772
7.7	Gli effetti della diffida.....	772
7.8.	Il problema della disponibilità dell'effetto risolutorio	773
7.9	Aspetti processuali	774
8.	La clausola risolutiva espressa.....	774
8.1	Contenuto e forma.....	775
8.2	Le interferenze con la disciplina di protezione del contraente debole.	776
8.3	Gravità e imputabilità dell'inadempimento	776
8.4	Tolleranza del creditore e rinuncia alla clausola risolutiva espressa.....	777
8.5	Analogie e differenze con la condizione di inadempimento	777
9.	Il termine essenziale	779
9.1	Il carattere "essenziale" del termine	779

9.2	L'inadempimento risolutorio: gravità e imputabilità	780
9.3	Il silenzio del creditore e la dichiarazione di interesse per la prestazione dopo la scadenza del termine essenziale.....	781
9.4	La disponibilità dell'effetto risolutorio.....	781

Capitolo 11

Inadempimento e pene private.....782

1.	I limiti dell'azione di adempimento e l'impiego di mezzi di coercizione indiretta: l' <i>astreinte</i>	782
2.	Le pene legali-giudiziali oltre l' <i>astreint</i>	784
3.	Le pene private negoziali.....	785
4.	La clausola penale	786
4.1	La funzione della clausola penale.....	786
4.1.1	La clausola penale come patto sulla liquidazione del danno risarcibile.....	786
4.1.2.	La funzione punitiva della clausola penale.....	787
4.1.3	La teoria mista: la combinazione tra funzione riparatoria e funzione punitiva	788
4.1.4.	La funzione della clausola penale nella prospettiva dell'analisi economica del diritto.....	788
4.2	Al cuore del problema: la questione dei limiti dell'autonomia privata	789
4.3	La disciplina della clausola penale: la fonte dell'obbligo	790
4.4.	Presupposti di operatività della clausola: a) l'inadempimento dell'obbligazione principale .	791
4.4.1.	I presupposti del diritto alla "prestazione penale": b) l'irrilevanza della prova del danno	792
4.5.	Gli effetti della clausola penale: l'obbligo di eseguire la "prestazione penale"	792
4.6.	La limitazione del risarcimento del danno.....	793
4.7	La limitazione del diritto di domandare la prestazione principale	794
4.8	La penale per il ritardo e la domanda di adempimento.....	795
4.9.	Il cumulo tra penale per il ritardo e penale per l'inadempimento	795
4.10.	La successione delle domande.....	796
4.11	La riduzione della prestazione penale.....	796
4.12	La riduzione della penale in caso di parziale adempimento.....	796
4.13	La riduzione della penale manifestamente eccessiva.....	797
4.13.1	La questione della rilevabilità d'ufficio	799
4.14.	Le clausole penali vessatorie nei contratti dei consumatori e nei contratti tra imprese.....	800
5.	La caparra confirmatoria: la fattispecie	801
5.1.	L'oggetto della caparra e la natura del patto.....	801
5.2	La funzione "eclettica" della caparra confirmatoria	802
5.3	Affinità e differenze rispetto ad altre fattispecie.....	803
5.3.1	L'acconto.....	803
5.3.2	La cauzione	803
5.3.3	La clausola penale	804
5.3.4	La clausola risolutiva espressa.....	804
5.3.5	La caparra penitenziale.....	804
5.4.	Il rapporto con il contratto principale e con la disciplina di protezione del contraente debole	805
5.5	La riduzione della caparra confirmatoria nel prisma della giurisprudenza	805
5.6.	Inadempimento e recesso.....	806
5.7.	Rapporti con gli altri rimedi	806
6.	La caparra penitenziale. Affinità e differenze rispetto alla clausola penale ed alla caparra confirmatoria	807

Capitolo 12

Le eccezioni dilatorie

1.	Inquadramento.....	809
2.	L'eccezione di inadempimento: la descrizione del fenomeno.	810

3.	L'eccezione di inadempimento come eccezione sostanziale.....	810
4.	I presupposti dell'exceptio inadimpleti contractus.....	811
4.1	Corrispettività ed interdipendenza tra prestazioni.....	811
4.2	L'inadempimento.....	812
4.3.	L'ordine cronologico delle prestazioni.....	812
4.4	Buona fede ed eccezione di inadempimento.....	813
5.	Rapporti tra eccezione di inadempimento e risoluzione.....	813
6.	Eccezione di inadempimento e prescrizione.....	814
7.	La sospensione dell'esecuzione della prestazione.....	814
8.	Il mutamento delle condizioni patrimoniali della parte.....	815
9.	La limitazione convenzionale della proponibilità delle eccezioni dilatorie: la clausola <i>solve et repete</i>	816

Parte VII

La giustizia contrattuale

Capitolo 1

I contratti asimmetrici.....	821	
1.	Il nuovo diritto dei contratti.....	821
2.	Primo, secondo e terzo contratto.....	822
3.	Gli obiettivi del nuovo diritto dei contratti.....	822
4.	Il regime normativo del primo contratto: il «contratto di diritto comune».....	823
5.	Il regime normativo del secondo contratto: il «contratto del consumatore» come nuovo paradigma contrattuale.....	824
5.1	Giustizia ed equità delle contrattazioni.....	825
5.2.	I presupposti e il sistema di tutela del consumatore contro le clausole vessatorie: un'ipotesi ricostruttiva.....	827
5.3	I rimedi all'asimmetria delle parti.....	829
5.4	La nozione di vessatorietà e i suoi elementi costitutivi ed impeditivi.....	831
5.4.1	Lo «squilibrio» di diritti e di obblighi.....	832
5.4.2	Presunzione di vessatorietà e ripartizione dell'onere della prova della vessatorietà.....	833
6.	Il terzo contratto: i «contratti diseguali di impresa».....	834
6.1.	Il contratto di subfornitura.....	834
6.1.1	La forma del contratto.....	835
6.1.2	La nullità.....	835
6.1.3.	Le clausole nulle.....	835
6.1.4	L'abuso di dipendenza economica.....	836
6.1.5	I rimedi.....	837
6.1.6.	La portata del divieto di abuso di dipendenza economica.....	838
7.	Alcune conclusioni.....	839

Capitolo 2

L'equilibrio originario del contratto.....	841	
1.	La nozione di «giustizia contrattuale».....	841
2.	Il contratto tra validità e giustizia.....	842
3.	Squilibrio normativo e squilibrio economico del contratto.....	842
4.	Il formante dottrinale tra giustizia commutativa e giustizia distributiva.....	843
5.	Il formante giurisprudenziale: l'evoluzione.....	846
6.	Le tappe del progressivo affermarsi della giustizia contrattuale.....	847
7.	La congruità dell'equilibrio contrattuale nel Codice civile.....	848
8.	La congruità dell'equilibrio contrattuale nella legislazione speciale: un quadro d'insieme e di sintesi.....	849
8.1	Il contratto giusto nel diritto del consumatore.....	850

8.2	Il contratto giusto e i contratti d'impresa.	853
8.2.1.	L'abuso di dipendenza economica.	853
8.2.2.	La repressione dell'abuso di dipendenza economica oltre i confini della subfornitura: alla ricerca di una clausola generale.	854
8.2.3	La "grave iniquità" dei pagamenti nelle transazioni commerciali.	855
9.	La congruità dell'equilibrio contrattuale nel <i>soft law</i>	856
10.	Il sindacato del giudice sull'equilibrio del contratto attraverso i principi di solidarietà e buona fede.	858
10.1	Il caso della caparra manifestamente eccessiva.	859
11.	Il sindacato del giudice sull'equilibrio del contratto attraverso il principio di proporzionalità.	860
12.	Il sindacato del giudice sull'equilibrio del contratto attraverso la lente della causa in concreto.	861
12.1	Il caso del contratto di assicurazione con clausola <i>claims made</i>	863
13.	I rimedi in caso di squilibrio: il potere correttivo del giudice.	864

Capitolo 3

La rescissione.	868	
1.	La rescissione nel sistema giuridico.	868
2.	Il fondamento giuridico della rescissione: la tesi monistica.	869
2.1.	La tesi eclettica.	870
2.2	Il fondamento solidaristico del rimedio rescissorio.	871
3.	La natura giuridica del rimedio rescissorio.	871
4.	La rescissione del contratto concluso in stato di pericolo. Profili generali.	872
4.1	Lo stato di pericolo: nozione. La gravità del danno e l'attualità del pericolo.	872
4.2	Lo stato di pericolo putativo.	874
5.	La rescissione del contratto concluso in stato di bisogno: gli elementi costitutivi. La nozione di stato di bisogno.	875
5.1	Il nesso di causalità fra bisogno e determinazione della volontà.	876
5.2	Lo stato di bisogno putativo.	876
5.3	Stato di bisogno e terzo.	876
5.4.	Stato di bisogno e rappresentante.	877
5.5.	L'approfittamento.	877
5.6	La lesione <i>ultra dimidium</i>	878
6.	L'ambito operativo. La rescissione come rimedio di carattere generale.	879
6.1	Rescissione e contratti aleatori.	880
6.2.	Rescissione e contratto preliminare.	880
6.3	Rescissione e sentenza ex art. 2932 c.c.	882
7.	Rescissione e contratti usurari.	883
7.1.	La nullità degli interessi usurari.	884
8.	L'azione di rescissione: profili generali. La legittimazione attiva.	884
8.1	La prescrizione.	884
9.	Gli effetti della sentenza di rescissione fra le parti e riguardo ai terzi.	885
10.	L'offerta di riduzione ad equità.	886
11.	L'inammissibilità della convalida del negozio rescindibile.	887

Capitolo 4

Il governo sul contratto.	890	
1.	Il contratto e il rischio delle sopravvenienze.	890
2.	Tassonomia delle sopravvenienze e della ripartizione dei rischi.	891
3.	La manutenzione del contratto.	892
4.	La revisione del contratto tra clausola <i>rebus sic stantibus</i> e principio <i>pacta sunt servanda</i>	892
5.	La fonte dei rimedi di manutenzione del contratto.	894

6.	I rimedi manutentivi di fonte negoziale.....	894
6.1	Le clausole di rinegoziazione: <i>hardship clause</i>	895
7.	Rimedi manutentivi di fonte legale.....	897
8.	La revisione del contratto di appalto.....	897
9.	Altre ipotesi di rimedi manutentivi di fonte legale	899
10.	La manutenzione del contratto come rimedio generale?.....	900
11.	Le sopravvenienze atipiche: la teoria della irrilevanza	902
12.	Una nuova prospettiva: l'obbligo di rinegoziare.....	904
12.1	Le fonti dell'obbligo di rinegoziare: equità e buona fede.....	904
12.2	Il contenuto dell'obbligo di rinegoziare	905
12.3.	Il rimedio per l'inadempimento dell'obbligo di rinegoziare: l'art. 2932 c.c.....	906
12.4	Il rimedio manutentivo nel codice tedesco e nelle norme uniformi europee.....	907
12.5.	La tesi contraria all'esperibilità dell'art. 2932 c.c.....	907
13.	L'obbligo di rinegoziare e la revisione del contratto nelle norme di gestione dell'emergenza sanitaria Covid-19	910
14.	Gli effetti dell'accordo manutentivo fra transazione e novazione.	912

Capitolo 5

La risoluzione per eccessiva onerosità sopravvenuta e per impossibilità della prestazione.....913

1.	Il fondamento e la <i>ratio</i> della risoluzione per eccessiva onerosità.....	913
2.	Il campo di applicazione e i presupposti di operatività dell'istituto.....	915
2.1	Contratti a esecuzione continuata, periodica e differita	915
2.2	I contratti a effetti reali	916
2.3.	Il contratto di appalto (rinvio).....	916
3.	I contratti aleatori	917
4.	L'alea normale del contratto	918
5.	I fatti causativi della eccessiva onerosità sopravvenuta: il carattere straordinario e imprevedibile.....	919
6.	Le sopravvenienze normative: la disciplina dell'emergenza sanitaria Covid-19	920
7.	Le caratteristiche della prestazione divenuta "eccessivamente onerosa"	920
7.1	La c.d. "onerosità rovesciata"	921
8.	Eccessiva onerosità e inadempimento	922
9.	La domanda e l'eccezione di onerosità sopravvenuta.....	922
10.	Gli effetti della risoluzione (parziale rinvio)	923
11.	L'offerta di riduzione ad equità.....	924
11.1	I criteri per la riduzione ad equità del contratto	925
12.	L'eccessività onerosità nei contratti con obbligazioni di una sola parte	925
13.	La presupposizione.....	926
14.	Analogie e differenze tra clausola <i>rebus sic stantibus</i> , eccessiva onerosità sopravvenuta e presupposizione	928
15.	La risoluzione per impossibilità sopravvenuta della prestazione: il fondamento e la sistematica codicistica	929
16.	Le applicazioni dell'impossibilità sopravvenuta nelle maglie del codice	931
17.	I contratti aleatori	931
18.	La <i>perpetuatio obligationis</i>	931
19.	Impossibilità ed eccessiva onerosità della prestazione a confronto	932
20.	I criteri di valutazione della impossibilità sopravvenuta della prestazione	933
20.1	L'oggettività dell'impossibilità	933
20.2	L'assolutezza dell'impossibilità	934
20.3	La nozione di impossibilità sopravvenuta quale situazione di impedimento non superabile né prevenibile mediante il dovuto sforzo diligente.....	934
20.4.	Il caso fortuito e la forza maggiore.....	935
20.5.	Il <i>factum principis</i> , il fatto del terzo e il fatto del creditore	936
21.	L'impossibilità e le obbligazioni generiche.....	937

22.	L'onere della prova.....	937
23.	L'impossibilità temporanea	937
23.1	Effetti dell'impossibilità temporanea.....	939
24.	L'impossibilità parziale	940
25.	Le misure di contenimento dell'emergenza sanitaria Covid-19: impossibilità temporanea o definitiva?	941
25.1	Il recesso dai contratti di pacchetto turistico.....	944