

INDICE

<i>Prefazione</i>	IX
<i>Avvertenze, Elenco delle abbreviazioni</i>	XXIII

CAPITOLO I

DISCORSO GENERALE SULLA RESPONSABILITÀ CIVILE

1. L'offesa e il danno	3
2. Della colpa e non, e sul presunto declino della responsabilità	8
3. Fatto illecito e responsabilità oggettiva tra i due codici (1865-1942).	12
4. Individualità e socialità, giustizia commutativa e distributiva	16
5. Funzioni di giustizia e criteri di imputazione	22
6. La pretesa funzione sanzionatoria	28
7. Dall'unicità della colpa alla molteplicità dei criteri di imputazione nel codice civile del 1942	31
8. Il paradosso della responsabilità civile e il diritto civile barbaro	36

CAPITOLO II

IL FATTO ILLECITO NELLA PROSPETTIVA EUROPEA

1. Echi europei nell'art. 2043 c.c.	41
2. Il "danno ingiusto" come categoria originale del codice civile italiano, a mezzo tra <i>Code civil</i> e BGB	43
3. Il danno tra <i>Differenztheorie</i> e concezione normativa; la <i>Schutzgesetz</i>	51
4. Significato proprio dell'ingiustizia del danno	55
5. L'antigiuridicità	57
6. L'ingiustizia come categoria distinta dall'antigiuridicità	62
7. Ingiustizia del danno e abuso del diritto.	65
8. Danno, danno patrimoniale, danno meramente patrimoniale.	71
9. Eccesso di funzione della responsabilità civile: ragioni interne ed esterne	75
10. La lesione aquiliana del diritto di credito	79
11. Il danno non patrimoniale.	82
12. I criteri d'imputazione. Oggettivazione della colpa e deoggettivazione della responsabilità. Le imperscrutabili sorti della responsabilità civile nella giurisprudenza della Corte europea.	86
13. La responsabilità extracontrattuale come giudizio analitico e come giudizio sintetico.	90
14. Le categorie di una codificazione europea.	94

CAPITOLO III

DANNO

1. Natura e cultura nelle definizioni di danno	99
--	----

2.	La qualificazione di ingiustizia	107
3.	Torto e danno meramente patrimoniale	111
4.	Il danno non ingiusto	116
5.	Danno e codificazione europea	122

CAPITOLO IV

INGIUSTIZIA DEL DANNO

§ 1

INTRODUZIONE

1.	L'ingiustizia come qualificazione di rilevanza del danno nella fattispecie di responsabilità aquiliana	129
2.	L'attivismo giudiziale e l'invenzione della perdita di <i>chance</i>	132
3.	Il caso della tutela contro le violazioni della legge <i>antitrust</i>	136
4.	L'esplosione della responsabilità civile.	152
5.	L'interazione tra diritto legislativo e diritto giurisprudenziale.	154

§ 2

IL DANNO ALLA PERSONA

1.	La persona nella responsabilità civile tra tutela costituzionale e art. 2059 c.c.	157
2.	La graduale e relativamente recente messa a fuoco della persona nella responsabilità civile	160
3.	Il danno biologico tra art. 2043 e art. 2059. Corte cost. n. 184/1986 e n. 372/1994.	164
4.	La riscoperta ad opera di Corte cost. n. 372/1994 dell'art. 2059 mondatore delle sue limitazioni	170
5.	L'inconsistenza del danno esistenziale	171
6.	L'art. 2059 come luogo giuridico di tutela della persona per la violazione di diritti costituzionalmente garantiti	174
7.	Danno esistenziale: il lungo addio	178
8.	Danno alla persona dei congiunti.	183
9.	Danno non patrimoniale e funzioni della responsabilità.	186
10.	Dalla morte alla vita: il danno al nascituro	194
11.	L'invalere del danno non patrimoniale nella responsabilità contrattuale come conseguenza della struttura complessa del rapporto obbligatorio.	200
12.	Il danno non patrimoniale da inadempimento come danno morale risarcibile e la nuova rilevanza dell'interesse non patrimoniale del creditore.	204
13.	Il danno morale nell'art. 2059.	213
14.	La riduzione dell'offesa della persona alle categorie del danno non patrimoniale e patrimoniale.	214

§ 3

OLTRE IL DIRITTO SOGGETTIVO:
LA LESIONE DELL'INTERESSE LEGITTIMO

1.	La svolta della Cassazione in materia di responsabilità della p.a. nei confronti dei cittadini	219
2.	La non necessaria via della clausola generale	221
3.	L'aggiunta del c.d. bene della vita	224
4.	L'elemento soggettivo	226

5. L'inconciliabilità dell'interesse legittimo con l'ingiustizia del danno intesa come clausola generale	228
6. L'interesse al bene della vita non è altro che il danno.	230
7. Perplessità sulla via della responsabilità extracontrattuale.	234
8. La responsabilità della p.a. come responsabilità da violazione di una obbligazione senza prestazione	235
9. Inscindibilità tra disciplina della prova e regime della responsabilità	241
10. Il danno risarcibile	244
11. La pregiudizialità che non c'era	247
12. Il cittadino come titolare di una situazione di interesse legittimo alla attuazione del diritto europeo	256

§ 4

DAL DIRITTO GIURISPRUDENZIALE
ALLE NUOVE FIGURE LEGISLATIVE

1. Il danno biologico. Art. 138 e 139 c. ass. e loro estensione alla responsabilità medica.	263
2. L'accessione invertita.	268
3. L'accessione invertita come altro luogo di verifica dei confini della responsabilità civile e dell'arricchimento quale istituto della lesione del diritto come potere di disposizione	279
4. La violazione del diritto a una durata ragionevole del processo e l'espansione legislativa del danno non patrimoniale.	281
5. La responsabilità del prestatore di servizi elettronici.	285
6. Il danno da vacanza rovinata e da negato imbarco, cancellazione o ritardo prolungato del volo	293

CAPITOLO V

DANNO MERAMENTE PATRIMONIALE

1. Il caso esemplare del danno meramente patrimoniale o danno al patrimonio	299
2. Il danno meramente patrimoniale, frutto della indebita obliterazione dell'inadempimento di un rapporto obbligatorio.	303
3. Complicità nell'inadempimento e lesione aquiliana del credito: due figure da distinguere rigorosamente	306
4. La c.d. concessione abusiva di credito.	311
5. Il caso De Chirico e la nascita della responsabilità aquiliana per un danno meramente patrimoniale.	315
6. Il danno meramente patrimoniale in <i>common law</i> : conferma dell'appartenenza di esso all'area della responsabilità <i>ex contractu</i>	318
7. Doppia alienazione immobiliare: responsabilità del secondo acquirente <i>consciis prioris venditionis</i> ?	321
8. Necessità di distinguere tra semplice consapevolezza della precedente alienazione e intenzione prava di nuocere.	326
9. La doppia alienazione come fonte di responsabilità (contrattuale) solo nell'ipotesi di induzione all'inadempimento ad opera del secondo acquirente.	329
10. La responsabilità da attività di direzione e coordinamento nel diritto delle società commerciali	330
11. Oltre la responsabilità: inattuazione della prestazione per lesione del lavoratore ad opera di un terzo e tutela del datore per la perdita patrimoniale	337

CAPITOLO VI
CAUSALITÀ

1.	L'affioramento relativamente recente della questione causale	349
2.	La disciplina della causalità tra codice penale e codice civile	351
3.	La causalità tra empiria e leggi scientifiche	355
4.	L'appropriazione della causalità ad opera del diritto.	359
5.	Art. 41, co. 2 c.p. e art. 1227, co. 1 c.c.	362
6.	Dalla causalità alla responsabilità, dall'essere al dover essere	364
7.	La causalità come giudizio probabilistico e la divaricazione tra responsabilità civile e responsabilità penale	367
8.	Causalità plurima e causalità concorrente	372
9.	Causalità alternativa e causalità alternativa ipotetica; causalità adeguata?	381
10.	La causalità presa sul serio e la causa "per eccellenza"	385
11.	La questione causale nell'omissione	388
12.	La c.d. causalità dell'evento	389
13.	La prevedibilità e l'art. 1225 c.c.	395
14.	Causalità nella responsabilità oggettiva.	398

CAPITOLO VII
COLPA

1.	La colpa come presupposto della responsabilità	403
2.	La colpevolezza tra codice penale e codice civile.	405
3.	Il "criterio misuratore della colpa" nel codice civile	407
4.	L'imperizia come colpa contrattuale e come colpa extracontrattuale	410
5.	La colpa come violazione di un dovere di comportamento	412
6.	Colpa in senso oggettivo e colpa in senso soggettivo	414
7.	Limiti all'indifferenza tra dolo e colpa.	418
8.	La frantumazione dell'unità della colpa nella legislazione speciale	420
9.	La violazione di regole di condotta tra anti giuridicità e colpevolezza	425
10.	L'imputabilità	427
11.	La precauzione come preteso criterio d'imputazione	434

CAPITOLO VIII
RESPONSABILITÀ OGGETTIVA

1.	Il problema della responsabilità oggettiva	439
2.	L'emersione culturale della responsabilità oggettiva	441
3.	La via della legislazione	447
4.	L'arretratezza dei codici e l'opera di adeguamento legislativo e interpretativo	449
5.	Attività pericolose, art. 2050 c.c. e sistema della responsabilità oggettiva nel diritto italiano	454
6.	Danno da cose, <i>Gefährdungshaftung, Verkehrspflichten</i>	465
7.	L'omissione	473
8.	Sistema colpacentrico nel codice civile italiano e nel BGB; somiglianze e diversità	476
9.	Colpa e responsabilità oggettiva	482
10.	Visioni arcaiche della responsabilità oggettiva e l'illusione di una causalità pura.	487
11.	La teoria di Guido Calabresi	492
12.	Unità e pluralità della responsabilità oggettiva	494

CAPITOLO IX

TERRITORI E CONFINI DELLA RESPONSABILITÀ CIVILE

1. Differenze strutturali e morfologiche delle due specie di responsabilità di diritto civile, contrattuale ed extracontrattuale	501
2. Diversa qualificazione del danno	506
3. Funzione accessoria della responsabilità civile rispetto alle azioni reali e alle azioni possessorie.	508
4. Distinzione e sovrapposizioni tra le due responsabilità, contrattuale ed extracontrattuale	510
5. Scopo di tutela e scelta del rimedio	517

CAPITOLO X

TRA CONTRATTO E TORTO. L'OBBLIGAZIONE SENZA PRESTAZIONE

1. L'incerta configurazione di alcune ipotesi di danno risarcibile e la teorica degli obblighi di protezione	521
2. Gli equivoci dell' <i>alterum non laedere</i> come fondamento della <i>reductio ad unum</i> della responsabilità di diritto civile	525
3. Responsabilità contrattuale e responsabilità aquiliana: una differenza di struttura	531
4. Il modello della <i>culpa in contrahendo</i> e l'accreditamento della natura contrattuale di essa	534
5. La tesi della <i>culpa in contrahendo</i> come <i>tertium genus</i> tra contratto e torto. Critica. L'emersione di una figura più generale: l'obbligazione senza prestazione	540
6. La <i>culpa in contrahendo</i> come <i>species</i> di una responsabilità che trascende le trattative precontrattuali e si qualifica come responsabilità da violazione dell'affidamento.	545
7. La responsabilità medica.	554
7.1. La responsabilità medica <i>corpus vile</i> da cui affiora la vacuità della distinzione tra obbligazioni di risultato e obbligazioni di mezzi	555
7.2. La natura sempre contrattuale della responsabilità medica	559
7.3. La responsabilità del medico lavoratore subordinato	567
8. Responsabilità dell'insegnante all'interno degli istituti	572
9. Informazioni professionali non veritiere e responsabilità di stato da violazione di un obbligo di protezione	574
10. La tesi della natura extracontrattuale di tale responsabilità	579
11. La lesione dell'affidamento incolpevole come ritorno al modello della <i>culpa in contrahendo</i> e alla responsabilità da violazione di obblighi	582
12. Le ipotesi di danno meramente patrimoniale subito da terzi	586
13. La responsabilità da revisione.	588
14. Prestazioni professionali e terzi danneggiati: la banca	591
14.1. Altri soggetti professionali.	593
15. La c.d. responsabilità da prospetto.	598
15.1. Responsabilità della Consob.	605
15.2. ...e delle c.d. agenzie di <i>rating</i>	609
16. La responsabilità da intermediazione mobiliare.	612
16.1. La responsabilità propria degli intermediari	622
17. Il superamento in <i>common law</i> del contratto come presupposto esclusivo della responsabilità contrattuale e il sostanziale accoglimento di un modello corrispondente al rapporto obbligatorio senza obbligo primario di prestazione.	632

CAPITOLO XI

LA RESPONSABILITÀ E ALTRE FORME DI TUTELA CIVILE

1.	Il concorso delle due specie della responsabilità civile e il problema della delimitazione tra responsabilità e altre forme della tutela civile. Confronto con le esperienze di altri ordinamenti.	637
2.	I due modi di sovrapposizione della responsabilità contrattuale a quella extracontrattuale e la riqualificazione contrattuale della lesione di diritti assoluti all'interno del rapporto obbligatorio	645
3.	Applicazione ondivaga di un regime o dell'altro secondo valutazioni di opportunità del giudice.	649
4.	Incertezze dottrinali circa la qualificazione di situazioni alla stregua di rapporti. . .	655
5.	<i>Culpa in contrabendo</i> , obblighi di protezione, interferenza di terzi nel rapporto obbligatorio	659
6.	Discipline esclusive e discipline comuni	666
7.	La responsabilità extracontrattuale come via malintesa di maggiore tutela del danneggiato	678
8.	I confini della responsabilità con altri istituti: tutela reale e tutela possessoria	683
9.	Conflitto tra acquirenti successivi e lesione del potere di disposizione; dai beni alla proprietà intellettuale e alla proprietà industriale.	692
10.	Concorso apparente e alternativa tra responsabilità civile e arricchimento senza causa. .	696
11.	Insufficienza della responsabilità civile nei casi in cui il problema non sia soltanto il danno ma l'arricchimento. La proprietà industriale violata	700
12.	Contraffazione e usurpazione denominano fatti diversi e giustificano forme giuridiche diverse, rispettivamente la responsabilità e l'arricchimento	704
13.	Il danno come categoria dell'arricchimento oltre che della responsabilità civile	707
14.	Il nuovo art. 125 del codice della proprietà industriale	709
15.	La questione dell'arricchimento senza danno o oltre il danno	712

CAPITOLO XII

RESPONSABILITÀ CIVILE E ASSICURAZIONE

1.	Il diritto privato generale come caleidoscopio delle categorie di identificazione dei diritti secondi	721
2.	Differenze strutturali e identità di dato materiale nella responsabilità civile e nell'assicurazione. La prospettiva unificante funzionale.	723
3.	Le occasioni mancate dell'assicurazione contro gli infortuni sul lavoro e dell'assicurazione obbligatoria della responsabilità civile da circolazione	726
4.	Assicurazione contro gli infortuni e responsabilità civile: un modello di intersezione tra un diritto secondo e il diritto primo, e in pari tempo tra codice civile e legislazione particolare	727
5.	La legge del 1898 quale primo esempio di deviazione dal codice (decodificazione) e l'inavvertenza della dottrina italiana per i rapporti tra assicurazione e responsabilità civile	732
6.	La <i>soziale Aufgabe</i> del diritto privato additata da O. v. Gierke: un'occasione per integrare la legislazione particolare nelle strutture del codice, e un progetto disatteso dal BGB e dal codice civile del 1942	735
7.	La ripresa fattane da Esser e la messa in evidenza dei rapporti funzionali tra responsabilità oggettiva e assicurazione	739
8.	L'assicurazione come istituto alternativo alla responsabilità civile?	741
9.	<i>First party v. third party insurance</i>	744

10. Coordinamento dell'assicurazione con la responsabilità civile	749
11. Responsabilità civile e assicurazione obbligatoria per la circolazione	751
12. Inadeguatezza dell'art. 2054 c.c.	754
13. Riforma dell'assicurazione obbligatoria	755
14. L'art. 2054, ult. co. c.c. e la responsabilità del produttore	758
15. Responsabilità e assicurazione nella nuova disciplina riferita alle professioni sanitarie.	760

CAPITOLO XIII

LA RESPONSABILITÀ CIVILE EUROPEA

§ 1

IL DANNO DA PRODOTTI

1. Prologo.	765
---------------------	-----

SEZIONE I

IL DANNO DA PRODOTTI COME PUNTO DI ROTTURA
DEGLI SCHEMI TRADIZIONALI DELLA RESPONSABILITÀ CIVILE

2. Contratto e torto	767
3. I precedenti negativi in <i>common law</i> e l'inadeguatezza normativa della <i>civil law</i>	769
4. I vari modelli di superamento della relatività contrattuale. Premesse	771
4.1. <i>Mac Pherson v. Buick Motor Co.</i>	771
4.2. I modelli europei	772
4.3. <i>Warranty</i> e superamento della <i>privity of contract</i>	774
4.4. <i>Donoghue v. Stevenson, Drittschadensliquidation, Vertrag mit Schutzwirkung für Dritte</i>	776
4.5. Relatività contrattuale e solidarietà costituzionale	777
5. La responsabilità aquiliana. Premesse	778
5.1. L'insufficienza della responsabilità per colpa	778
5.2. La <i>strict liability</i> statunitense e le sue ultime evoluzioni	779
5.3. La giurisprudenza europea e le sue contraddizioni.	782
6. L'inadeguatezza testuale dei sistemi europei di responsabilità civile	784
6.1. L'art. 2049 c.c. e la sua applicazione al danno da prodotti	784
6.2. L'art. 2050 c.c. e il danno da prodotti farmaceutici	786

SEZIONE II

LA RESPONSABILITÀ DEL PRODUTTORE SECONDO GLI ART. 114-127 CODICE DEL CONSUMO

7. L'attuazione della dir. CEE 25 luglio 1985, n. 374. La regola di responsabilità	789
7.1. Il prodotto come categoria di delimitazione della responsabilità	790
7.2. Il produttore	790
7.3. Tipologia dei difetti	791
7.4. Il difetto	792
8. L'onere della prova.	797
9. Le ipotesi di esclusione della responsabilità.	801
9.1. Il c.d. rischio da sviluppo	802
10. Il doppio binario e il Libro verde 1999	805
10.1. Le implicazioni sistematiche della nuova disciplina	806

11. Rapporti tra la dir. n. 85/374 e la disciplina generale della responsabilità civile negli ordinamenti nazionali	808
11.1. Il concorso tra la responsabilità del produttore e la disciplina della vendita di beni di consumo	809
12. Le istruzioni e le avvertenze riguardo all'uso	812
13. Scoperta successiva della pericolosità	812
14. Il produttore di componenti	814
15. Danno risarcibile	815
15.1. Danno morale	817
15.2. Danno al prodotto e disciplina della vendita	819
16. Concorso del fatto colposo del danneggiato e assunzione di rischio	822
16.1. Il rischio da fumo	824
16.2. Linguaggio causale e linguaggio tipologico	827
16.3. Informazione e assunzione del rischio	829
17. Prescrizione e decadenza	830
18. Clausole di esonero e di limitazione della responsabilità	831
19. Azione di classe	832
20. La disciplina di diritto internazionale privato	834

§ 2

DANNO ALL'AMBIENTE

1. Le nozioni di danno all'ambiente nella dir. UE 21 aprile 2004, n. 35 e nel d.lgs. 3 aprile 2006, n. 152, fino alla l. 6 agosto 2013, n. 97	837
2. Le fattispecie di responsabilità	839
3. Colpa e precauzione	844
4. Due modelli, pubblicistico e privatistico, di responsabilità ambientale	847
5. L'impossibile innesto del risarcimento del danno nei poteri di iniziativa del Ministro per l'ambiente	850
6. Natura della responsabilità ambientale secondo la direttiva e la Corte europea di giustizia. La questione causale	852
7. La necessaria separazione tra gli ambiti coperti dalla direttiva e dal codice dell'ambiente e la disciplina risarcitoria	855
8. Il risarcimento del danno riguadagnato al diritto privato generale e la lesione di interessi collaterali	857

CAPITOLO XIV

RISARCIMENTO DEL DANNO

1. Riparazione e risarcimento come modi distinti della responsabilità di diritto civile	863
2. L'unità della disciplina contenuta negli art. 1223 s. c.c.	869
3. Il doppio paradosso di questa unitarietà	876
4. Critica del modello unitario in relazione al diverso atteggiarsi del danno nelle due specie della responsabilità di diritto civile	881
5. Generalizzazione del modello della prevedibilità ed estensione di esso alla responsabilità aquiliana	883
6. Concorso del fatto colposo del danneggiato (art. 1227, co. 1 c.c.)	884
7. Onere di limitazione del danno (art. 1227, co. 2 c.c.)	890
8. Concorso del caso fortuito	894
9. <i>De iure condendo</i> : distinzione del risarcimento del danno contrattuale e di quello extracontrattuale	895

10. Responsabilità civile e (negazione della sua) funzione sanzionatoria	897
11. L'assottigliamento del risarcimento sanzionatorio negli Stati Uniti	900
12. Lo strano caso dei c.d. danni punitivi davanti alle Sezioni unite della Cassazione	902
13. Non persuasività degli argomenti in favore dei danni punitivi	906
14. Tipicità di essi nella responsabilità contrattuale e conferma della loro estraneità ai diritti continentali anche in tale ambito	908
15. Il risarcimento del danno non patrimoniale	910

CAPITOLO XV

RISARCIMENTO IN FORMA SPECIFICA

1. Il risarcimento in forma specifica nella codificazione	917
2. Impossibilità di teorizzare una figura unitaria dei mezzi di tutela c.d. specifica	922
3. Il r. f. sp. nella responsabilità contrattuale	925
4. Il r. f. sp. nei rapporti con la p.a.	934
5. Unicità dell'obbligazione risarcitoria e unità di natura del r. f. sp. e di quello per equivalente.	938
6. Corollario: il costo del risarcimento deve essere il medesimo, quale che sia la modalità (in forma specifica o per equivalente) concretamente adottata	945
7. La trasformazione del r. f. sp. in un risarcimento per equivalente invertito. Critica	950
8. La vicenda attuale del risarcimento in forma specifica.	954
<i>Indice degli autori</i>	959
<i>Indice delle fonti</i>	967
<i>Indice della giurisprudenza</i>	977
<i>Indice analitico</i>	985