

Indice

Prefazione [XIII]

Prefazione alla seconda edizione [XVII]

OBIETTIVI E METODI DEL DIRITTO COMPARATO

1. *I corsi di sistemi giuridici comparati e di diritto privato comparato nelle Università italiane* [3]
1. I corsi offerti nelle Università italiane [3]. – 2. I programmi di insegnamento e i testi adottati [5]. – 3. La pluralità delle scelte didattiche [8]. – 4. Il coordinamento tra i corsi [9].
2. *“Il diritto come discorso” a confronto con le trattazioni dei comparatisti* [13]
3. *Il diritto comparato e la letteratura* [19]

A. PERSONA FISICA

A.1. CAPACITÀ

4. *Lo straniero, l'incontro con il diritto italiano e il ruolo delle professioni legali* [27]
1. Insidie e trabocchetti nascosti nel linguaggio giuridico [27]. – 2. L'incidenza dei fenomeni migratori [28]. – 3. Intensificazione della contrattazione degli stranieri [29]. – 4. L'accertamento della capacità negoziale [30]. – 5. L'identificazione dello straniero [33]. – 6. Forme di matrimonio ... [34]. – 6.1. ... di scioglimento [37]. – 6.2. ... di affidamento [38]. – 6.3. ... di regimi patrimoniali [39]. – 7. Il controllo condotto sui documenti stranieri [40]. – 8. La mediazione culturale nella contrattazione [41]. – 9. L'apporto del notariato alla tutela dei diritti dello straniero [42].

A.2. ONORE E REPUTAZIONE

5. *Giustizia e mass media nella prospettiva del diritto comparato* [43]
1. Giustizia e *mass media* [43]. – 2. Il modello statunitense [45]. – 3. Il modello della *common law* tradizionale [46]. – 4. I limiti del paradigma angloamericano [47]. –

5. Il modello continentale [48]. – 5.1. *Segue*: tecniche penalistiche [49]. – 5.2. *Segue*: tecniche privatistiche [51]. – 5.2.1. Il problema dell'anonimato [52]. – 5.2.2. Il problema della presunzione di innocenza [53]. – 6. *Self regulation* e considerazioni conclusive [55].

B. ENTI NON LUCRATIVI

6. *La disciplina delle associazioni nel codice civile europeo* [59]

1. Introduzione [59]. – 2. Il diritto di associazione nella Carta europea e nelle costituzioni dei paesi dell'Unione [60]. – 3. I sistemi continentali. *a)* Nozione e criteri identificativi [61]. – *b)* Registrazione e capacità [62]. – 4. *Segue*: il diritto inglese [63]. – 5. *Segue*: l'«Associazione europea» [64]. – 6. Un modello di disciplina per il codice europeo [67].

7. *L'autonomia organizzativa degli associati in Italia ed in Francia* [69]

1. Premessa [69]. – 2. Le matrici storiche [70]. – 3. Il modello francese [72]. – 4. L'esperienza italiana [76]. – 5. L'intervento delle leggi speciali [79].

8. *I fallimenti nel settore «non profit» e la repressione degli «abusi». Confronto con il modello francese* [83]

A. *Il modello italiano* [83]. – 1. Casi recenti. L'Istituto Parificato Pitagora [83]. – 2. La tassonomia del verdetto [85]. – 3. L'Istituto Serafino Belfanti [87]. – 4. La fondazione d'impresa [89]. – 5. L'«abuso» [90]. – B. *Il modello francese* [91]. – 6. Il coinvolgimento dei «dirigeantes» nel dissesto dell'«association» [91]. – 7. La rilevanza della qualità di «commerciantes» [95]. – 8. L'accesso al mercato [97]. – 9. Stili e regole operazionali [98].

9. *Uno sguardo comparatistico sul diritto delle fondazioni* [101]

1. Recenti ricerche [101]. – 2. *Trust* internazionali e fondazione [105]. – 3. Le fondazioni di famiglia [106]. – 4. La *governance* [109]. – 5. Il pluralismo delle forme giuridiche [114].

10. *La fondazione di famiglia in Italia e all'estero* [115]

1. Una prassi antica [115]. – 2. L'ammissibilità delle fondazioni di famiglia [116]. – 3. Il vincolo di destinazione gravante sul patrimonio delle fondazioni [121]. – 4. La fondazione di famiglia all'estero [124]. – 5. I vantaggi della fondazione nella concorrenza tra strumenti giuridici. La comparsa della fondazione nelle giurisdizioni *offshore* di *trust* [127]. – 6. Lo sdoganamento del *trust*, la riabilitazione della fondazione di famiglia [129]. – 7. Il coordinamento con il diritto successorio [131]. – 8. La *governance* [132]. – 9. Indicazioni operative [134].

11. *Le organizzazioni a scopo non lucrativo nella Law and Economics* [135]

1. Il dibattito [135]. – 2. Altruismo, beneficenza e istituzioni *no-profit* [137]. – 2.1. Le questioni [138]. – 2.2. Altruismo privato e pubblico [139]. – 2.3. Le donazioni [140]. – 2.4. I compensi ai *manager* [141]. – 2.5. Preferenze e incentivi [142]. – 2.6. La prospettiva del giurista-economista [142].

C. REGIME PATRIMONIALE DELLA FAMIGLIA

12. *Sistemi di comunione dei beni e sistemi a separazione* [147]

13. *Le obbligazioni contratte nell'interesse della famiglia tra sopravvivenza di regole tacite e circolazione dei modelli normativi* [153]

1. L'ambientazione della riforma del 1975 nel diritto privato italiano [153]. – 2. I modelli storici e l'esempio dei codici francese e tedesco [155]. – 3. L'evoluzione italiana [158]. – 4. Una proposta ricostruttiva [163].

14. *I rapporti patrimoniali tra coniugi in prospettiva comparatistica* [165]

1. Premessa [165]. – 2. Il lungo viaggio verso la parità [166]. – 2.1. L'avvicinarsi dei modelli [166]. – 2.2. Il controllo della ricchezza [167]. – 2.3. Regole peculiari per i beni immobili [168]. – 2.4. La tutela della donna [169]. – 3. Regimi primari o contributivi e regimi distributivi [171]. – 4. Le tassonomie dei sistemi [173]. – 4.1. Sistemi legali ed opzionali [173]. – 4.2. Sistemi di separazione e sistemi di comunione [176]. – 4.2.1. I Sistemi di separazione. a) Inghilterra [177]. – 4.2.2. b) Stati USA [180]. – 4.2.3. c) Germania [181]. – 4.3. Sistemi di comunione. a) Francia [182]. – 4.4. b) Germania [183]. – 4.5. c) Stati USA [190]. – 4.6. Comunione differita [190]. – 5. La disciplina dell'amministrazione [193]. – 5.1. Nei sistemi di comunione. a) Francia [193]. – 5.1.1. b) Stati USA [194]. – 5.1.2. c) Germania [194]. – 5.2. Nei sistemi di separazione [196]. – 5.2.1. a) Inghilterra [196]. – 5.2.2. b) Germania [196]. – 6. L'eguaglianza tra i coniugi [197]. – 6.1. Nei sistemi di comunione. a) Francia [197]. – 6.2. Nei sistemi di separazione. a) Inghilterra [198]. – 6.2.1. b) Stati USA [198]. – 7. La famiglia e il mondo esterno [198]. – 8. Il regime dei beni destinati all'utilizzo comune [200]. – 8.1. Germania [202]. – 8.2. Francia [203]. – 8.3. Inghilterra [205]. – 9. Gli effetti della crisi coniugale [206]. – 9.1. Inghilterra [207]. – 9.2. Francia [209]. – 9.3. Germania [210]. – 10. Una convergenza graduale? [212]. – 11. La promozione dell'autonomia privata nel diritto di famiglia [217]. – 11.1. USA [218]. – 11.2. Inghilterra [221]. – 11.3. Francia [226]. – 11.4. Germania [227].

15. *L'uso del diritto comparato nella giurisprudenza italiana sul regime patrimoniale della famiglia* [229]

1. Il riferimento ai modelli stranieri [229]. – 2. *Segue*: l'intervento della Corte costituzionale sull'art. 184 c.c. [230]. – 3. *Segue*: la *Gemeinschaft zur gesamten Hand* [231]. – 4. La resistenza delle corti nei confronti dell'utilizzo dell'argomento comparatistico [234]. – 5. Lo sdoganamento del *trust* ed il suo accostamento al fondo patrimoniale [240].

16. Marital contracts, Ehevertraege, *convenzioni e accordi prematrimoniali. Linee di una ricerca comparatistica* [241]

1. Il fenomeno [241]. – 2. Sistemi di *Common Law* [242]. – 2.1. Stati nordamericani [243]. – 2.2. Inghilterra [246]. – 3. Sistemi di *Civil Law* [251]. – 3.1. Francia [252]. – 3.2. Germania [253]. – 4. Convergenze e divergenze tra *Civil Law* e *Common Law*. Il prisma del diritto internazionale privato [259]. – 5. Gli accordi prematrimoniali nel diritto italiano [263]. – 5.1. La prefigurazione delle condizioni della crisi coniugale [264]. – 5.2. Un intervento della Cassazione [264]. – 6. Notazioni riepilogative [265].

17. *Una convenzione aliena per regolare i rapporti patrimoniali tra coniugi?* [269]

1. L'art. 161 c.c. [269]. – 2. I precedenti nel *Code Civil* e nel *BGB* [270]. – 3. La configurazione di regimi matrimoniali atipici [270]. – 4. Il confronto con l'esperienza del c.d. *trust* tricolore circa la recezione del diritto straniero [273]. – 5. Inapplicabilità dell'art. 28, n. 1, legge not. rispetto alla legge straniera [275].

18. Homestead exemption [277]

1. L'emergenza pignoramenti [277]. – 1.1. Il Decreto Fare [278]. – 1.2. Le Proposte di legge sull'impignorabilità della prima casa [278]. – 2. Le “*property exemption laws*” americane [279]. – 3. Il diritto all'abitazione in Francia [281]. – 4. La protezione inglese dell'aspettativa del coniuge all'occupazione della casa coniugale [282]. – 5. Lo scenario italiano [284]. – 6. Notazioni riepilogative [287].

19. *Unioni civili e convivenze di fatto: La legge. – Profili di diritto comparato sui regimi patrimoniali* [289]

1. Una campionatura europea [289]. – 1.2. Le conseguenze economiche della fine della convivenza [290]. – 1.3. Patti tra conviventi [292]. – 2. La nozione di “convivenza di fatto” introdotta in Italia dalla legge n. 76/2016 [293]. – 2.1. I contratti di convivenza della legge n. 76/2016 [294]. – 2.2. La forma e la pubblicità [295]. – 2.3. Il contenuto [296]. – 2.4. Il regime patrimoniale [297]. – 2.5. Lo scioglimento [297]. – 2.6. Il rilievo della registrazione della convivenza. [299].

D. SUCCESSIONI

20. *Linee evolutive del diritto successorio europeo* [305]

Premessa [305]. – A. *La delazione dei diritti ereditari* [306]. – 1. L'allargamento dei confini del diritto privato europeo [307]. – 2. La circolazione dei beni a titolo ereditario [307]. – 3. La disciplina legislativa dell'atto di notorietà nella riforma francese del diritto successorio [309]. – 4. Prospettive di importazione del modello [311]. – 5. Il Regolamento 4 luglio 2012, n. 650 [312]. – B. *I patti successori* [315]. – 1. I differenti atteggiamenti degli ordinamenti nazionali nei confronti dei patti suc-

cessori [315]. – 2. La previsione dei patti successori nel BGB [315]. – 2.1. *Vor- und Nacherbschaft*: il fedecommesso [318]. – 2.2. La trasmissione dell'impresa di famiglia [318]. – 3. Il divieto dei patti successori nel diritto successorio francese [320]. – 3.1. La legge 23 giugno 2006, n. 2006-728 [322]. – 3.1.1. Il mandato *post mortem* [323]. – 3.1.2. L'ampliamento dei margini dell'autonomia privata [324]. – 3.1.3. La rinuncia all'azione di riduzione [324]. – 3.1.4. I patti successori [325]. – 3.1.5. La "clause commerciale" [325]. – 3.1.6. L'ampliamento dell'ambito della "*donation-partage*" [326]. – 3.1.7. Le "*libéralités graduelles*" e le "*libéralités résiduelles*" [327]. – 3.2. Riepilogo del sistema francese vigente [328]. – 4. La disciplina dei patti successori nel Regolamento 4 luglio 2012, n. 650 [329]. – C. *Regole della chiamata contro la volontà del testatore* [332]. – 1. Le *Family Provisions* [334]. – 1.1. I soggetti tutelati [335]. – 1.2. I criteri applicativi [337]. – 1.3. L'attivo considerato [340]. – 1.4. La tutela con effetti recuperatori ed il coordinamento col *trust* [341]. – 2. La legittima tedesca [343]. – 3. La legittima in Francia [345]. – D. *Convergenze e trapianti* [349].

E. PROPRIETÀ E DIRITTI REALI DI GODIMENTO

21. *Il numero chiuso dei diritti reali* [355]

1. Il numero chiuso è un principio esclusivo del "civil law"? [355]. – 2. La prospettiva storica [356]. – 3. L'evoluzione francese [357]. – 4. Lo scenario inglese [360]. – 5. Il *numerus clausus* in Inghilterra [361]. – 6. Il *trust* come strumento di frammentazione della proprietà [362]. – 7. Il saggio di Bernard Rudden [364].

22. *I restrictive covenants running with freehold land quali strumento di pianificazione privata del territorio* [367]

1. I vincoli convenzionali di destinazione d'uso dei beni immobili [367]. – 2. Gli statuti della proprietà immobiliare [368]. – 3. Diritto dei contratti e diritto dei beni [369]. – 4. *Restrictive covenant* ed *easement* nella trattatistica inglese [372]. – 5. L'itinerario dei *restrictive covenants* [375]. – 6. Un bilancio [376]. – 7. Conclusioni [378].

F. OBBLIGAZIONI E CONTRATTI

23. *Il contratto nei sistemi di common law* [383]

A. *Rassegna bibliografica* [383]. – 1. Le tematiche di analisi della *law of contract* e la loro rilevanza nell'esperienza italiana [383]. – 2. Le «aspettative ragionevoli» nell'ambito della responsabilità contrattuale: a) la proposta di Fuller e Perdue; b) le origini della promessa secondo Atiyah; c) la disciplina positiva della promessa [388]. – 3. La tutela dell'affidamento [394]. – B. *Il saggio di J. Baker "Dalla santità del contratto alle ragionevoli aspettative"* [396]. – Conclusioni [417].

24. *Effetti del contratto nei confronti dei terzi* [421]

1. *Alteri stipulari nemo potest*. Le ragioni di un brocardo divenuto principio generale [421]. – 2. Come delimitare i confini della ricerca? [423]. – 3. Dal *Code Civil* al codice del 1942 [425]. – 4. Modalità di superamento del principio di relatività del contratto [433]. – 5. La problematica nelle elaborazioni della dottrina [436]. – 6. Gli effetti del contratto nei confronti dei terzi nella prassi [441]. – 7. Alcuni casi emblematici basati sulla giurisprudenza italiana [444]. – 8. I principi sul diritto contrattuale della «Commissione Lando» [448].

25. *La risoluzione del contratto sulla via della codificazione europea* [451]

26. *Alcune novità nella riforma del diritto dei contratti del Code Napoléon* [457]

A. *L'Ordonnance 2016-131* [457]. – 1. Ancora un intervento sul *Code Civil* [459]. – 2. Le novità [460]. – 3. La soppressione della causa [463]. – 4. La nuova disciplina degli effetti del contratto [464]. – 4.1. La forza obbligatoria [465]. – 4.2. L'efficacia reale [467]. – 5. L'introduzione di una disciplina della rappresentanza [467]. – B. *Contratto e terzi* [468]. – 6. Le interferenze nella formazione [471]. – 6.1. Gli effetti verso i terzi [471]. – 6.2. La conclusione per altri, ossia il contratto a favore del terzo [473]. – C. *La rappresentanza* [473]. – D. *Contratto e terzi nel Code Civil riformato* [474].

27. *La clausola di escrow account* [477]

1. Gli impieghi [477]. – 2. Il modello angloamericano. Le origini inglesi [478]. – 3. L'elaborazione nordamericana [479]. – 4. La formazione del contratto [480]. – 5. La trilateralità [481]. – 6. Terzietà e indipendenza del depositario [482]. – 7. L'allocazione della perdita causata dal comportamento del depositario [482]. – 8. Il dovere del depositario di informarsi circa i termini del rapporto base [483]. – 9. La qualificazione secondo il diritto italiano [484]. – 10. L'impiego di assegni circolari [485]. – 11. Il deposito regolare od irregolare di beni fungibili [486]. – 12. L'incidenza della scelta della legge [489].

G. LE PROFESSIONI LEGALI

28. *La collocazione del notaio negli ordinamenti stranieri* [493]

29. *Le società per l'esercizio di attività professionali in Italia e all'estero* [507]

1. Premessa [507]. – 2. Il quadro legislativo italiano [508]. – 3. L'elaborazione giurisprudenziale [509]. – 4. Le società di ingegneria (c.d. *engineering*) [511]. – 5. La legge Bersani [512]. – 5.1. Lo schema di regolamento attuativo [513]. – 5.2. Il parere del Consiglio di Stato [513]. – 6. Successive leggi speciali [516]. – 6.1. L'esercizio della professione di avvocato in forma societaria [517]. – 6.2. La disciplina della so-

cietà di revisione [518]. – 7. L'abrogazione delle restrizioni all'accesso e all'esercizio delle professioni [519]. – 8. La riforma degli ordini professionali e società tra professionisti [519]. – 9. La prima bozza di regolamento [520]. – 9.1. Il parere del Consiglio di Stato [521]. – 10. La seconda bozza di regolamento [522]. – 10.1. Gli aspetti non disciplinati [524]. – 11. La nuova disciplina dell'ordinamento della professione forense [525]. – 12. Uno sguardo su alcuni ordinamenti stranieri [526]. – 12.A. Francia [526]. – 12.B. Germania [529]. – 12.C. Inghilterra [531]. – 12.D. Altri ordinamenti europei [533]. – 12.E. USA [534]. – 13. Riepilogo della posizione delle società per l'esercizio della professione forense [538].

H. DIRITTI REALI DI GARANZIA

30. *Il prestito vitalizio ipotecario in prospettiva comparatistica* [543]

1. La prospettiva storica [543]. – 2. Il modello del finanziamento e quello della vendita [544]. – 3. Il quadro normativo comunitario [545]. – 4. Le discipline nazionali sull'ipoteca [545]. – 5. Alcune figure straniere accostabili a quella del prestito vitalizio ipotecario [548]. – 5.1. Il Regno Unito [549]. – 5.2. L'erogazione di *Equity Release* [551]. – 6. Gli USA [552]. – 6.1. Tipologie di *Reverse Mortgages* [552]. – 7. La Francia [553]. – 7.1. I modelli [553]. – 8. L'Italia [555].

