

## INDICE SOMMARIO

*Nota del curatore* ..... p. IX

RICCARDO CARDILLI

Il problema della resistenza del tipo contrattuale nel diritto romano tra *natura contractus* e *forma iuris*..... » 1

I. MODIFICABILITÀ DEL TIPO E DOTTRINA DEI NATURALIA NELLA TRADIZIONE CIVILISTICA DI DIRITTO ROMANO. – 1. Le critiche della Pandettistica e del giuspositivismo ai *naturalia negotii*, 1. – 2. La distinzione tra *substantia* e *natura* in Baldo degli Ubaldi, 5. – II. MODIFICABILITÀ DEL TIPO CONTRATTUALE E DOTTRINA DEI PACTA IN DIRITTO ROMANO. – 3. *Pacta conventa* sociali di ripartizione dei lucri e delle perdite e resistenza del tipo tra *natura societatis* e *ius societatis*, 15. – 4. *Pacta adiecta in continenti* e resistenza del tipo nei giuristi tardorepubblicani e di inizio principato: alcuni esempi, 26. – 5. *Pacta adiecta* e *forma mandati* in Giuvenzio Celso (D. 17, 1, 48, 2), 30. – 6. Il ‘*contra iuris forma*’ in un parere di Pomponio in materia di *pacta adiecta* ad un deposito (D. 2, 14, 7, 15), 35. – 7. *Pacta* e tipo contrattuale nei giuristi dell’età dei Severi: il ‘*naturaliter inesse*’ di Ulpiano in D. 19, 1, 11, 1, 38. – 8. La distinzione di Papiniano tra ‘*substantia emptio*’ e ‘*adminicula emptio*’ (D. 18, 1, 72 pr.), 41. – 9. L’*interpretatio* di Ulpiano del parere di Papiniano e la *natura contractus* (D. 2, 14, 7, 5), 51. – 10. ‘*Natura depositi*’ in Papiniano (D. 16, 3, 24), 56. – 11. La ‘*forma antiquitus constituta*’ in materia di *datio tutoris* in Ulpiano (D. 26, 7, 5, 7), 61. – 12. Il ‘*ius quod lex naturae dotis tribuit*’ in Paolo (D. 2, 14, 27, 2), 64. – 13. Il ‘*potest mandatum ex pacto etiam naturam suam excedere*’ in Paolo (D. 19, 5, 5, 4), 69. – III. CONCLUSIONI. – 14. La resistenza del tipo contrattuale e l’emersione della regola ‘*pacta conventa inesse bonae fidei iudiciis*’, 73.

MARIA FLORIANA CURSI

Dall’*actio de dolo* al danno meramente patrimoniale ..... » 77

I. IL PROBLEMA DEL RISARCIMENTO DEL DANNO MERAMENTE PATRIMONIALE NEL DIRITTO CIVILE ITALIANO. – 1. La posizione del problema, 77. – 2. Il modello contrattuale, 79. – 3. L’adesione della giurisprudenza al mo-

dello contrattuale nel risarcimento del danno da contatto sociale, 82. – 4. Il modello extracontrattuale, 87. – 5. Gli obiettivi della ricerca: danno extracontrattuale e *actio de dolo*, 88. – II. ACTIO DE DOLO E DANNO ATIPICO NEL SISTEMA RIMEDIALE ROMANO. – 6. La sussidiarietà dell'azione, 90. – 7. I diversi ambiti di applicazione dell'azione, 91. – 8. Il carattere immateriale della condotta dolosa sanzionata dall'*actio de dolo*, 96. – III. DALL'ACTIO DE DOLO ALLA NOZIONE SOSTANZIALE DI DOLO CONTRATTUALE ED EXTRACONTRATTUALE (SECC. XII-XVIII). – 9. Il dibattito dei glossatori sulla nuova applicazione dell'azione di dolo nell'ipotesi di *traditio* innestata su una vendita nulla per dolo determinante della parte, 99. – 10. La preferenza dei commentatori per l'azione contrattuale, 102. – 11. L'emergere della nozione sostanziale di dolo contrattuale e dolo extracontrattuale nelle sistematiche degli umanisti, 105. – 12. Il carattere volontaristico del dolo nella dottrina canonistica e nella Seconda Scolastica, 109. – 13. La rilevanza del consenso nella teoria del dolo negoziale di Grozio, 111. – 14. L'incertezza dei giusnaturalisti: nullità di diritto civile o annullamento di diritto naturale?, 112. – 15. La connessione instaurata dall'*Usus modernus Pandectarum* tra effetti del contratto viziato e scelta della parte ingannata, 117. – IV. CONSERVAZIONE E SUPERAMENTO DELLA PROSPETTIVA RIMEDIALE ROMANA NELL'ETÀ DELLE CODIFICAZIONI. – 16. Il dolo negoziale nei codici giusnaturalisti, 117. – 17. Il recupero della casistica romana nei contributi della Scuola storica e la sistematizzazione del dolo extracontrattuale nella Pandettistica, 119. – 18. La conservazione della funzione dell'azione di dolo nell'impianto del *Bürgerliches Gesetzbuch*, 121. – 19. Il dolo negoziale nella riflessione di Domat e Pothier, 124. – 20. La normativizzazione del dolo negoziale e della categoria generale di danno extracontrattuale nel *Code civil*, 125. – 21. La recezione del modello francese nel Codice civile italiano del 1865, 127. – 22. Il difficile connubio tra modello francese e modello tedesco nell'elaborazione del Codice civile del 1942, 129. – V. UN'INTERPRETAZIONE STORICO-SISTEMATICA DELLA LACUNA LASCIATA APERTA DALL'AZIONE DI DOLO. – 23. La tutela extracontrattuale del danno meramente patrimoniale, 132.

#### OLIVIER DESCAMPS

Modèles théoriques et méthodologiques en matière de responsabilité civile: l'héritage fondateur du droit canonique naissant et du droit vulgare-franc..... p. 139

1. Introduction, 139. – 2. Les origines patristique et canonique de la responsabilité civile pour faute personnelle, 141. – 2.1. La faute et la culpabilité, 142. – 2.2. La réparation de la faute, 156. – 3. Les origines vulgare-barbares de la responsabilité civile pour faute personnelle, 167. – 3.1. La lente mutation des classifications et des notions romaines, 170. – 3.2. Les modifications de la nature de la responsabilité extracontractuelle, 177. – 3.3. Les effets de la responsabilité extracontractuelle, 183. – 4. Conclusion: la reprise de l'héritage antique dans l'ancien droit, 189.

PAUL J. DU PLESSIS

Creative legal reasoning and rules of law: a study in the *ius commune* ..... p. 193

1. Introduction, 193. – 2. Methodology, 195. – 3. The Roman-law position, 196. – 4. The *ius commune* position, 203. – 4.1. Medieval learned law, 203. – 4.2. From medieval learned law to the Prussian Land Law, 214. – 4.3. From the Prussian Land Law to the German Civil Code, 227. – 5. Conclusions, 235.

ROBERTO FIORI

*Fides e bona fides*. Gerarchia sociale e categorie giuridiche ..... » 237

1. La *fides* arcaica, 237. – 1.1. Lo stato della dottrina, 237. – 1.2. Le funzioni della *fides* nelle fonti, 237. – 1.3. La *fides* come ‘credito’ socio-giuridico, 240. – 1.4. La *fides* e la ‘parola data’, 245. – 2. La *bona fides*, 248. – 2.1. La genesi della *bona fides*, 248. – 2.2. *Bona fides* e *ius gentium*, 250. – 2.3. *Bona fides* e *ius honorarium*, 252. – 2.4. *Bona fides* e ‘parola data’, 255. – 2.5. *Bona fides* e ‘natura del contratto’, 258. – 3. *Fides*, *bona fides* e strutture ‘tipiche’ nella società e nel diritto, 259.

PAOLA LAMBRINI

## Novazione del contratto o contratto rinnovativo? ..... » 261

1. La ‘novazione del contratto’ nell’ordinamento italiano, 261. – 2. La riflessione giurisprudenziale romana in merito alla *renovata venditio*, 265. – 3. *Emptionis substantia constitit ex pretio*, 269. – 4. Seconda compravendita e *in diem addictio*, 271. – 5. Contratto modificativo e contratto rinnovativo, 273.

GIANNI SANTUCCI

*Utilitas contrahentium*. Note minime su una *regula* che ‘cacciata dalla porta rientrò dalla finestra’ ..... » 277

1. Considerazioni introduttive, 277. – 2. Uno sguardo al diritto romano ..., 281. – 3. ... e uno alla tradizione giuridica posteriore, 287. – 4. Le critiche alla dottrina della tripartizione delle colpa, 292. – 5. L’(apparente) abbandono della regola dell’*utilitas* in talune codificazioni del primo Ottocento, 295. – 6. Il permanere del criterio dell’*utilitas* nelle principali codificazioni del Novecento, 304. – 7. Conclusioni, 309.

MARTIN JOSEF SCHERMAIER

## Non-Roman Foundations of European Legal Culture ..... » 313

1. Introduction, 313. – 2. Intestate succession from the XII tables to Justinian, 316. – 3. *Specificatio* and the balancing of work and matter, 320. – 4. The concept of *culpa*: negligence or sin?, 324. – 5. Conclusion and consequences, 329.