

AURELIO GENTILI

IL CONTRATTO SIMULATO

TEORIE DELLA SIMULAZIONE
E ANALISI DEL LINGUAGGIO

N A P O L I
CASA EDITRICE DOTT. EUGENIO JOVENE
1 9 8 2

INDICE SOMMARIO

<i>Presentazione</i>	pag.	XIII
<i>Introduzione</i>	»	3

CAPITOLO I

LA SIMULAZIONE NELLA STORIA DEL PENSIERO GIURIDICO

Sezione I

LA « TEORIA DELLA NULLITÀ » DEL CONTRATTO SIMULATO

1. La simulazione del negozio nell'ipotesi volontaristica: Francesco Ferrara	»	7
2. La simulazione del negozio nell'ipotesi dichiarativistica: Giuseppe Messina	»	11
3. Le insufficienze della tesi della divergenza tra la volontà e la dichiarazione e gli effetti per i terzi del contratto simulato	»	15
4. Le teorie causali della simulazione: Emilio Betti e la dottrina precettivistica	»	19
5. Le insufficienze della tesi precettivistica e gli effetti per i terzi del contratto simulato	»	23
6. Le teorie causali della simulazione: Salvatore Pugliatti e la tesi della privazione della causa	»	25
7. La teoria della nullità nella dottrina più recente	»	29
8. La nullità del contratto simulato nella dottrina tedesca: ricezione legale e fondamenti teorici	»	31

Sezione II

LA « TEORIA DELL'INEFFICACIA » DEL CONTRATTO SIMULATO

1. Le premesse ideologiche della revisione della teoria tradizionale	»	41
2. La teoria dell'inefficacia per inesecuzione preordinata e il pensiero di Salvatore Romano ,	»	43

3. Duplicità di impostazioni, insufficienza delle soluzioni ed omologie con la concezione tradizionale	pag.	48
4. Le conseguenze applicative della tesi: effetti per i terzi. Critica	»	51
5. La simulazione tra « fattispecie » ed « autoregolamento » nel pensiero di Alberto Auricchio	»	52
6. Critica della teoria dell'Auricchio	»	56
7. Considerazioni riassuntive e ulteriori prospettive di ricerca	»	60

Sezione III

LA TEORIA DELLA SIMULAZIONE NELLE IPOTESI DIVERSE DAL CONTRATTO DI SCAMBIO
ED I RAPPORTI CON IL NEGOZIO FIDUCIARIO

1. La simulazione oltre i confini del contratto commutativo	»	63
2. La simulazione nella materia delle società	»	64
3. La simulazione del matrimonio	»	70
4. Simulazione ed atti unilaterali	»	75
5. Simulazione e fiducia	»	75
6. Dalla storia alla dogmatica: rinvio	»	83

CAPITOLO II

SIMULAZIONE E INVALIDITÀ

<i>Premessa</i>	»	85
---------------------------	---	----

Sezione I

SIMULAZIONE E NULLITÀ

1. Estraneità della simulazione alle cause di nullità non derivanti da motivi strutturali	»	89
2. Presenza e assenza dell'elemento volitivo: « intenzione » e « senso » nel negozio giuridico. Fatto negoziale e giudizio negoziale	»	93
3. Il giudizio di nullità tra il profilo fattizio e quello semantico nella teoria del negozio giuridico: esclusiva rilevanza del giudizio negoziale	»	98
4. Il rilievo condizionale del fatto negoziale ai fini del giudizio di validità	»	101
5. Il profilo causale: presenza ed assenza del momento dispositivo e riferibilità del giudizio di nullità al solo aspetto semantico della causa	»	105
6. Limiti di rilevanza degli elementi fattizi di natura psichica		

come condizioni di validità. Piena rilevanza degli elementi fattizi di natura materiale	pag.	113
7. Presenza necessaria nel contratto simulato dell'elemento formale	»	118
8. L'oggetto e i soggetti nella simulazione. Conclusioni sulla tesi della nullità del contratto fittizio	»	120

Sezione II

SIMULAZIONE E ANNULLABILITÀ

1. Influenza sulla ricerca delle conclusioni prima assunte sul problema del negozio e considerazioni di metodo	»	125
2. Ricerca intorno allo schema logico dell'annullabilità	»	126
3. Annullabilità e simulazione: genus proximum e differentia specifica	»	134

Sezione III

LA DISCIPLINA DELLA SIMULAZIONE E IL REGIME DELLE INVALIDITÀ NEGOZIALI

1. La disciplina codificata dei rapporti tra le parti e con i terzi nella simulazione, confrontata con la disciplina dell'annullabilità e della nullità	»	137
2. Prescrittibilità e sanabilità nella simulazione e nella nullità ed annullabilità	»	145
3. Validità provvisoria ed efficacia interinale: alla ricerca di una categoria concettuale intermedia tra il negozio perfetto ed il negozio nullo; prospettive della ricerca	»	153

CAPITOLO III

SIMULAZIONE E INESISTENZA

1. L'ipotesi dell'inesistenza dell'atto fittizio e le oscillazioni sul tema dell'inesistenza	»	155
2. Significato della verifica: l'inesistenza del contratto simulato come rettifica logica della teoria della nullità	»	160
3. L'idea dell'inesistenza nella letteratura francese ed in quella germanica; diffusione nella dottrina italiana nei primi decenni del secolo	»	163
4. Il problema fondamentale della distinzione fra inesistenza e nullità (la rilevanza logica della produzione dell'effetto), le sue radici nella pandettistica e i suoi riflessi sulla letteratura italiana moderna	»	172

5. Valutazioni critiche e ricostruttive: estraneità dell'inesistenza al concetto di « invalidità » e i suoi rapporti con il profilo semantico del negozio	pag.	181
6. Nullità ed inesistenza: omologia sul piano della produzione dell'effetto e differenza sul piano semantico del negozio	»	185
7. L'inesistenza del fatto negoziale ed il suo rilievo sugli effetti: possibilità di stabilizzare gli effetti degli atti viziati ma esistenti (effetti di atti nulli, effetti di atti simulati)	»	189

CAPITOLO IV

SIMULAZIONE ED INEFFICACIA

1. Il duplice significato del quesito sull'inefficacia del contratto simulato	»	201
2. Determinazione della prima ipotesi: inefficacia in senso stretto del contratto simulato per inesecuzione o per mancanza di autoregolamento	»	203
3. L'inefficacia per inesecuzione: rettifica metodologica della tesi ed esame critico	»	205
4. L'inefficacia per mancanza di autoregolamento: rettifica metodologica ed esame critico	»	207
5. L'inefficacia del contratto simulato nella dottrina francese	»	210
6. Diversa condizione logica dell'inefficacia in senso stretto dalla invalidità e sua estraneità al caso della simulazione	»	213
7. Ricognizione delle ipotesi di inefficacia, definizione della loro condizione giuridica e confronto con la simulazione	»	215
8. « Fatto » e « giudizio » ed inefficacia giuridica: prospettive ed insufficienze della tesi. Rinvio	»	218

CAPITOLO V

MODELLI FATTIZI E MODELLI SEMANTICI
NELLA TEORIA DEL NEGOZIO GIURIDICO

1. Teorie fattizie e teorie semantiche del negozio: il problema della riduzione delle une alle altre. Riduzioni ontologiche e riduzioni metodologiche	»	221
2. Impossibilità di una riduzione ontologica del giudizio a fatto: l'insufficienza del modello fattizio	»	224
3. Il modello fattizio revisionato: la « fattispecie ». Insufficienze ed equivoci	»	228

4. Impossibilità logica (e inesistenza storica) di una teoria che riduca ontologicamente il fatto a giudizio	pag.	231
5. I limiti di una riduzione metodologica del giudizio a fatto	»	240
6. La riduzione metodologica del fatto a giudizio e il modello semantico: il negozio come giudizio dispositivo	»	243
7. Verifica del modello semantico	»	252

CAPITOLO VI

SCHEMA LOGICO E DISCIPLINA GIURIDICA DELLA SIMULAZIONE

Sezione I

LA STRUTTURA GIURIDICA DELLA SIMULAZIONE DEL CONTRATTO

1. Il contratto simulato come « simulazione di contratto »: la fallacia descrittivistica delle teorie della simulazione	»	255
2. Struttura binaria ed effetti interinali del contratto simulato. Necessità di una rifondazione logico-giuridica	»	259
3. La convalidazione del negozio e la produzione degli effetti giuridici	»	262
4. Condizione logica e natura giuridica del contratto simulato: l'impugnabilità	»	265
5. Gli altri elementi costitutivi del rapporto simulatorio, e la loro ridondanza	»	269
6. Accordo simulatorio e controdedichiarazione come mezzi di significazione dell'inadeguatezza del contratto simulato	»	274
7. La natura giuridica dell'accordo e della controdedichiarazione: la simulazione come giudizio dispositivo contraddittorio	»	276

Sezione II

LA DISCIPLINA DELLA SIMULAZIONE E LE REGOLE DI SOLUZIONE DEI CONFLITTI

1. Conflitti, principio di convalidazione e regola di prevalenza	»	283
2. Il criterio di soluzione del conflitto dei simulanti con il terzo subacquirente di buona fede	»	288
3. Le altre ipotesi di conflitto, nominate e non nominate dal codice e gli altri criteri di prevalenza	»	294
4. Determinazione della regola di prevalenza	»	303
5. Sanabilità del contratto simulato e prescrittibilità dell'azione di simulazione	»	306

Sezione III

LA DISCIPLINA DEGLI ALTRI CASI DI SIMULAZIONE ED I RAPPORTI CON LA FIDUCIA

1. Il problema del negozio fiduciario: riconduzione della nozione tradizionale della fiducia nella simulazione	pag.	313
2. Fiducia e mandato: gli effetti traslativi accessori del mandato a disporre	»	318
3. Interposizione fittizia e reale, ovvero simulazione e fiducia nella prospettiva analitico-linguistica	»	324
4. Simulazione degli atti unilaterali. Simulazione e fiducia nelle disposizioni testamentarie	»	325
5. La simulazione della società: ammissibilità e disciplina	»	328
6. La simulazione del matrimonio	»	329
<i>Indice degli Autori</i>	»	331