

ANNIBALE MARINI

LA CLAUSOLA PENALE



JOVENE EDITORE NAPOLI
1984

INDICE SOMMARIO

<i>Presentazione</i>	pag.	xi
----------------------	------	----

CAPITOLO PRIMO

LA FUNZIONE

1. La clausola penale come schema sanzionatorio. Autonomia privata e ordinamento sanzionatorio	pag.	1
2. Impostazione dell'indagine: il problema dell'individuazione dell'ambito e dei limiti della autonomia privata nel campo sanzionatorio	»	9
3. La funzione della clausola penale. La teoria della determinazione preventiva e forfettaria del danno. Critica	»	10
4. L'art. 1382 1° comma e la prova del danno	»	13
5. La tesi dell'intrinseca dannosità dell'inadempimento del debitore. Critica	»	17
6. La clausola penale e il presunto effetto limitativo del danno	»	19
7. La clausola penale e la teoria della funzione punitiva. Critica	»	22
8. La clausola penale pura e la clausola penale non pura	»	26
9. Critica	»	29
10. Prosegue. Analisi del c.d. effetto limitativo del risarcimento	»	30
11. La funzione della clausola penale: la clausola penale quale mezzo di determinazione preventiva dell'obbligazione penale. L'obbligazione penale e l'obbligazione risarcitoria	»	34
12. Il problema dell'ammissibilità di uno schema sanzionatorio atipico. Il patto di liquidazione successiva del danno. Il patto di determinazione preventiva e forfettaria del danno	»	38
13. La clausola penale e la patrimonialità della prestazione	»	46
14. La clausola penale e la giuridicità del vincolo	»	50
15. La penale legale e la penale giudiziale. Gli artt. 1224, 1518 e 2344 c.c.	»	52
16. Rilevanza applicativa delle fattispecie di penale legale. La disciplina	»	58
17. La penale giudiziale. Criteri di individuazione. Gli artt. 86 com-		

ma 1° r.d. 29 giugno 1939 n. 1127 e 66 comma 2° r.d. 21 giugno 1942 n. 129. La disciplina	pag. 59
---	---------

CAPITOLO SECONDO

LA STRUTTURA

1. La qualificazione della clausola penale e l'alternativa negozio autonomo-elemento accidentale	65
2. L'autonomia della clausola penale: orientamenti dottrinali. Linee per una soluzione del problema	68
3. Inammissibilità della penale nell'ambito della responsabilità extracontrattuale	71
4. La clausola penale ed il suo collegamento con un diverso schema negoziale	73
5. Esame e valutazione di alcune ipotesi nelle quali difetterebbe il collegamento tra la penale ed un altro negozio. Conferma della rilevanza anche in tali ipotesi del collegamento	75
6. Analisi del « tipo » di collegamento della penale con un diverso schema negoziale. La clausola penale come negozio accessorio. Limiti di rilevanza del nesso di accessorietà della clausola penale rispetto al negozio principale	77
7. L'estensione alla clausola penale della nullità del negozio principale. L'incommunicabilità al negozio principale della nullità della clausola penale	79
8. La forma della clausola penale. Inapplicabilità alla penale dell'art. 2721 c.c.	» 81
9. La configurazione della clausola penale quale contratto a favore di terzi. La clausola penale quale schema accessorio al contratto a favore di terzi	» 84
10. La clausola penale ed i contratti di massa. La pretesa vessatorietà della clausola penale	» 88
11. La tipicità della penale e le disposizioni testamentarie a titolo di pena	» 92

CAPITOLO TERZO

LA SANZIONE

1. La penale nel significato di sanzione per l'inosservanza di un comportamento dovuto. Sanzione ed illecito: necessità di uno studio della sanzione penale strettamente collegato all'illecito che la sanzione è diretta a reprimere	98
---	----

2. L'illecito sanzionato dalla penale e sua diversità rispetto all'illecito riguardato dall'art. 1218 c.c.	pag. 100
3. Penale ed inadempimento di obbligazioni naturali. Penale ed illecito extracontrattuale	» 104
4. I diversi aspetti dell'illecito collegato alla penale. L'adempimento inesatto	106
5. L'adempimento ritardato. La mora quale presupposto di operatività della penale. Il mancato adempimento definitivo	111
6. Il requisito della colpa dell'inadempiente ai fini dell'operatività della penale	115
7. Illecito doloso o gravemente colposo ed operatività della penale .	119
8. La struttura della penale	» 121
9. La penale quale rapporto tipicamente obbligatorio. Esame di fattispecie particolari. Il cd. patto di confisca delle rate pagate (art. 1526). La penale per la restituzione dei contenitori della merce venduta. La penale nell'appalto di opere pubbliche	» 122
10. La prestazione di dare una somma di denaro quale contenuto tipico dell'obbligazione penale	» 126
11. Determinatezza della prestazione penale: critica della tesi dominante. Conclusione .	133
12. Il procedimento determinativo della sanzione ed i limiti all'autonomia privata. Il problema della riducibilità della penale. Riducibilità della penale e parziale adempimento dell'obbligazione principale .	» 134
13. La riducibilità della penale manifestamente eccessiva	» 138
14. L'interesse del creditore all'adempimento dell'obbligazione principale quale criterio di determinazione dell'eccessività della penale. Critica delle tesi prospettate in dottrina e giurisprudenza. L'interesse creditorio quale limite negativo al potere di riducibilità della penale. Potere discrezionale del giudice ed obbligo di motivazione della decisione	» 143
15. La natura cogente dell'art. 1384 c.c. La c.d. rinuncia preventiva alla riduzione della penale	» 150
16. Il problema della riducibilità ex officio della penale. Critica della tesi dominante. Conclusione	» 152
17. La riducibilità della penale stabilita a favore della pubblica amministrazione. Esame critico dei principali argomenti sui quali poggia la tesi negativa. Conclusione	» 155
18. La manifesta eccessività sopravvenuta della penale e l'applicabilità dell'art. 1384 c.c.	» 158
19. L'applicabilità dell'art. 1384 c.c. agli interessi moratori eccessivi	» 159
20. Il concorso del fatto colposo del creditore quale ipotesi di riducibilità della penale. Soluzione negativa	» 160
21. Il rapporto tra la penale e le altre sanzioni applicabili per l'inadempimento dell'obbligazione. Il c.d. effetto limitativo del risar-	

cimento del danno previsto dell'art. 1382 c.c. Il principio di alternatività delle sanzioni	pag. 162
22. Il patto di risarcibilità del danno ulteriore	» 165
23. Penale ed azione per l'adempimento dell'obbligazione princi- pale. Esame dell'art. 1383 c.c. Proroga per l'adempimento ed operatività della penale. Penale e azione di risoluzione per ina- dempimento	» 167