

Maria Floriana Cursi

Danno e responsabilità
extracontrattuale
nella storia del diritto privato

Seconda edizione interamente riveduta



Jovene editore
Napoli 2021

Indice sommario

<i>Prefazione</i>	p. XIII
<i>Prefazione alla seconda edizione</i>	» XV

Parte prima

I diversi modelli di danno e di responsabilità nel diritto romano

Capitolo primo

Il danneggiamento nelle XII tavole

1. Premessa	» 3
2. Il danneggiamento alle cose	» 3
3. Le lesioni fisiche alle persone	» 9
4. Il danno a cose e persone causato da un animale (<i>pauperies</i>)	» 13
5. I beni protetti nell'economia del V sec. a.C. e la natura del danno decemvirale	» 15
<i>Nota critica</i>	» 17

Capitolo secondo

Il riassetto pretorio dell'*iniuria* e la votazione della *lex Aquilia*

1. Le prime attestazioni sul riassetto pretorio dell' <i>iniuria</i>	» 25
1.1. Premessa	» 25
1.2. L' <i>iniuria</i> 'astratta' nelle testimonianze plautine	» 26
1.3. L' <i>iniuria</i> 'indiretta' in Plauto	» 29
2. L'uccisione dello schiavo nel primo capitolo della legge Aquilia quale espressione della concezione domestica della schiavitù	» 30
2.1. Il testo del primo <i>caput</i>	» 30
2.2. La locuzione ' <i>quadrupes vel pecus</i> '	» 31

2.3. La stratificazione del testo: l'uccisione dello schiavo come fattispecie originaria	p. 33
2.4. L' <i>iniuria</i> aquiliana come dolo	» 35
3. La lesione del credito nel secondo <i>caput</i> della legge	» 36
4. La clausola generale sul danneggiamento come distruzione materiale della <i>res</i> nel terzo <i>caput</i> : l'ultimo capitolo di un testo stratificato	» 38
5. La natura dell'azione aquiliana	» 43
<i>Nota critica</i>	» 45

Capitolo terzo

L'interpretazione giurisprudenziale del testo aquiliano

1. L'estensione della nozione di <i>iniuria</i> dal dolo alla colpa	» 69
1.1. L'emergere della responsabilità per colpa	» 69
1.2. Il 'concorso di colpa' del danneggiato nella definizione della responsabilità del danneggiante	» 72
1.3. I limiti della responsabilità per colpa	» 74
2. L'emergere del criterio dell' <i>id quod interest</i> nella stima del danno	» 76
3. Il danno sanzionato dall' <i>actio utilis</i> e dall' <i>actio in factum legis Aquiliae</i>	» 80
<i>Nota critica</i>	» 82

Capitolo quarto

Altre forme di danno e di responsabilità

1. Il risarcimento del danno meramente patrimoniale con l' <i>actio de dolo</i>	» 87
1.1. <i>Actio de dolo</i> e sistema tipico delle azioni	» 87
1.2. Gli ambiti di applicazione	» 88
1.3. Il danno meramente patrimoniale realizzato da una condotta immateriale riparato dall' <i>actio de dolo</i>	» 90
2. I danni causati dagli animali	» 94
2.1. Gli sviluppi giurisprudenziali della <i>pauperies</i> : il danno ' <i>contra naturam</i> '	» 94
2.2. I limiti della 'responsabilità' dell'animale	» 95
2.3. Il danno causato da animali feroci: la scelta di patrimo- nializzare il corpo umano e di introdurre la responsa- bilità oggettiva	» 96
3. L'ampia tutela contro il danneggiamento realizzato in un luogo di transito nell' <i>edictum de effusis vel deiectis</i>	» 98

3.1. Il danno alle cose e alle persone nel testo dell'editto ...	p. 98
3.2. La natura dell'azione editale	» 100
3.3. La tutela del danneggiato nelle forme della responsabilità oggettiva	» 102
<i>Nota critica</i>	» 103

Capitolo quinto

L'*actio in factum generalis*: una tutela generale dall'età postclassica alla bizantina

1. Il contesto generale	» 107
2. Il risarcimento del danno	» 108
<i>Nota critica</i>	» 110

Parte seconda

Le nuove figure di danno risarcibile nel solco dell'esperienza romana dai glossatori agli umanisti

Capitolo sesto

Il contributo dei glossatori tra conservazione e innovazione

1. La tutela aquiliana: l'estensione dell'ambito di applicazione dell' <i>actio in factum</i> al risarcimento del danno da uccisione dell'uomo libero	» 115
2. Il danno: l'emergere della nozione di <i>interesse singulare</i> nel risarcimento del danno	» 122
3. Profili di responsabilità: gli sviluppi dell'identità di <i>iniuria</i> e <i>culpa</i> nell'interpretazione del <i>Corpus iuris</i>	» 125
4. Le altre forme di risarcimento del danno: il dibattito sui nuovi confini dell' <i>actio de dolo</i>	» 128
<i>Nota critica</i>	» 130

Capitolo settimo

Continuità e nuovi orientamenti nei commentatori e negli umanisti

1. La tutela aquiliana: le infinite potenzialità dell' <i>actio in factum</i>	» 133
2. Il danno: l'evoluzione dell' <i>interesse singulare</i> nel criterio dell' <i>utilitas</i>	» 138

3. Profili di responsabilità: la *culpa* quale cardine della responsabilità aquiliana p. 140
4. Altre forme di tutela: dall'azione di dolo alla nozione sostanziale di dolo contrattuale e dolo extracontrattuale » 144
Nota critica » 147

Parte terza

Il superamento della tradizione romana
 nella costruzione giusnaturalistica del danno
 e della responsabilità extracontrattuale

Capitolo ottavo

La categoria unitaria di *maleficium*
 nella sistematica di Grozio

1. La definitiva consacrazione della centralità della *culpa* nella figura del *maleficium* » 153
2. L'ampia nozione di danno: il riconoscimento della *spes alienorum* e dell'interesse non patrimoniale » 159
Nota critica » 162

Capitolo nono

Il consolidamento dell'impostazione di Grozio
 nella riflessione dell'*Usus modernus Pandectarum*
 e del giusnaturalismo

1. Verso la tutela assoluta del danno alla persona » 167
2. L'emergere della dicotomia anti giuridicità - colpevolezza ... » 169
Nota critica » 173

Capitolo decimo

Il punto di svolta: i contributi di Pufendorf,
 Thomasius e Wolff per la moderna configurazione
 del danno e della responsabilità extracontrattuale

1. Le diverse voci di risarcimento del danno nella sistematica di Pufendorf » 177
2. Tutela del *dominium* e la nuova responsabilità oggettiva nella riflessione sul danno di Thomasius » 181
3. La saldatura tra il carattere risarcitorio dell'azione di danneggiamento e il concorso di colpa del danneggiato nella teoria di Wolff » 186
Nota critica » 187

Parte quarta

L'eredità del giusnaturalismo nei codici europei

*Capitolo undicesimo*La recezione delle novità del giusnaturalismo
nei codici di area germanica

1. La stretta dipendenza dei primi codici di area germanica
dalla dottrina giusnaturalistica p. 193
 - 1.1. La nozione di danno » 193
 - 1.2. I criteri di responsabilità » 197
 - 1.3. La natura della tutela: tra vecchi e nuovi modelli di risarcimento del danno » 200
 2. L'originalità dei contributi della Scuola storica e della Pandettistica » 201
 - 2.1. La categoria del danno » 201
 - 2.2. I criteri di responsabilità » 207
 - 2.3. L'ambigua natura dell'azione di danno » 209
 - 2.4. Il recupero della concezione romana del dolo » 210
 3. La sintesi nel *Bürgerliches Gesetzbuch* » 212
 - 3.1. Il risarcimento del danno patrimoniale e meramente patrimoniale » 212
 - 3.2. Il risarcimento del danno non patrimoniale » 218
 - 3.3. I criteri di responsabilità e la natura dell'azione » 219
- Nota critica* » 222

*Capitolo dodicesimo*La scelta francese: la clausola generale di danno
e la colpa a fondamento della responsabilità

1. I prodromi nella dottrina di Domat e Pothier » 227
 2. La consacrazione nel *Code Napoléon* » 234
- Nota critica* » 239

*Capitolo tredicesimo*La doppia anima dell'esperienza italiana:
la nozione di 'danno ingiusto'

1. La recezione del modello francese nel codice civile del 1865
e le premesse del suo superamento » 243
2. Il ruolo della dottrina tedesca nell'interpretazione della
nuova nozione di 'danno ingiusto' introdotta dal legislatore
del 1942 » 247

3. La dissoluzione del dogma della tutela aquiliana dei diritti assoluti	p. 253
3.1. Dalla tutela aquiliana del credito	» 253
3.2. ... al problema della pura perdita patrimoniale	» 255
4. Dal danno morale al danno non patrimoniale	» 259
4.1. La gestazione dell'art. 2059 c.c.	» 259
4.2. Il risarcimento del danno biologico nell'interpretazione dell'art. 2059 c.c.	» 263
5. Il sistema del doppio binario della responsabilità: il problema della presunzione di <i>culpa in vigilando e in educando</i>	» 272
5.1. Ipotesi di responsabilità oggettiva nel codice civile	» 272
5.2. La responsabilità per fatto altrui diretta tra responsabilità per colpa e oggettiva	» 274
<i>Nota critica</i>	» 281

Parte quinta

Le nuove frontiere della responsabilità extracontrattuale

Capitolo quattordicesimo

Una tutela extracontrattuale per il risarcimento del danno meramente patrimoniale?

1. La posizione del problema	» 303
2. Il modello contrattuale	» 303
3. La costruzione dell'obbligazione senza prestazione	» 306
4. L'andamento circolare della giurisprudenza	» 311
5. Il modello extracontrattuale	» 322
6. L'eredità dell' <i>actio de dolo</i> nell'azione extracontrattuale di risarcimento del danno meramente patrimoniale	» 324
<i>Nota critica</i>	» 331

Capitolo quindicesimo

I diversi tipi di danno non patrimoniale tra riparazione e pena

1. La nuova configurazione del danno non patrimoniale nella sentenza Cass. 11 novembre 2008 n. 26972 e la difficile ricerca di un assetto definitivo nella giurisprudenza successiva	» 337
2. Recenti conferme sul carattere anche sanzionatorio della riparazione del danno non patrimoniale	» 345

3. L'art. 2059 c.c.: una norma coerente con il sistema? p. 348
Nota critica » 352

Capitolo sedicesimo

La responsabilità per fatto altrui
 tra modello soggettivo e modello oggettivo

1. Il ruolo della giurisprudenza nel meccanismo della prova liberatoria » 359
2. Alle radici del modello della responsabilità per fatto altrui: il criterio garantista alla base delle forme di responsabilità per fatto altrui » 362
3. Il peso della tradizione nella concezione della *culpa in vigilando* e *in educando* » 364
Nota critica » 366