

INDICE SOMMARIO

	<i>pag.</i>
<i>Presentazione</i> di Francesco Alcaro	XI
<i>Elenco delle principali abbreviazioni</i>	XXVII
<i>Introduzione</i>	XXXI

Parte Prima

LA RESPONSABILITÀ DEI PROFESSIONISTI LEGALI. NORME GENERALI E DISCIPLINA SPECIALE

CAPITOLO PRIMO

LE PROFESSIONI LEGALI

<i>Guida bibliografica</i>	5
1. Professioni legali e codice civile	11
2. La prestazione d'opera intellettuale	14
3. I principi costituzionali che regolano l'esercizio delle professioni intellettuali	15
3.1. Pubblica fede ed esercizio della professione intellettuale	15
3.2. Professioni intellettuali e diritto costituzionale al lavoro	16
3.3. Professione forense e diritto costituzionale alla difesa	17
4. L'applicazione della tutela costituzionale del lavoro ai professionisti legali: il compenso per l'opera professionale	17
5. Lo svolgimento delle professioni legali con contratto di lavoro subordinato	20
5.1. Esame della compatibilità fra professione intellettuale e lavoro subordinato	20
5.2. Lavoro subordinato e professione forense	23
5.3. Lavoro subordinato e professione notarile	27
5.4. La responsabilità del professionista legale nel lavoro subordinato	27

CAPITOLO SECONDO

ASPETTI GENERALI DEL CONTRATTO D'OPERA PROFESSIONALE LEGALE

<i>Guida bibliografica</i>	31
--------------------------------------	----

1. La natura del contratto d'opera intellettuale	39
2. Le parti del contratto d'opera intellettuale	40
3. Peculiarità della parte debitrice nel contratto d'opera legale: i professionisti legali come professionisti protetti	42
4. Il cliente	43
4.1. Aspetti generali	43
4.2. La nozione di cliente e la prestazione professionale richiesta nell'interesse altrui	43
4.3. Il cliente del notaio e la nozione di parte in senso sostanziale.	46
4.4. Il cliente dell'avvocato e gli obblighi derivanti dalla normativa antiriciclaggio	48
5. La forma	49
5.1. La regola della libertà di forma	49
5.2. La forma del contratto di clientela	50
5.3. La forma del contratto con una amministrazione pubblica.	50

CAPITOLO TERZO

DILIGENZA E RESPONSABILITÀ PROFESSIONALE

<i>Guida bibliografica</i>	55
1. La disciplina comune della responsabilità civile: la diligenza e la colpa contrattuale	65
2. Il rapporto fra la diligenza e l'inadempimento imputabile.	66
3. La colpa come criterio di imputazione della responsabilità	69
4. I gradi della diligenza e della colpa	71
5. La diligenza del buon padre di famiglia	72
6. La colpa contrattuale	73
7. La colpa extracontrattuale	75
8. Raffronto fra colpa contrattuale e colpa aquiliana	77
9. Rapporto fra diligenza del buon padre di famiglia e diligenza professionale.	79
10. La diligenza del buon professionista	80
11. La perizia professionale.	81
12. Perizia professionale e colpa precontrattuale	83
13. La prudenza professionale	84

CAPITOLO QUARTO

LA PRESTAZIONE E IL RISULTATO PROFESSIONALE

<i>Guida bibliografica</i>	87
1. La prestazione d'opera intellettuale come obbligazione di diligenza o di mezzi	91
1.1. La categoria delle obbligazioni di mezzi	91
1.2. Obbligazioni di mezzi e inadempimento	92

1.3. Obbligazioni di mezzi e compenso dell'opera professionale	94
1.4. Obbligazioni di mezzi e discrezionalità professionale	94
2. La prestazione d'opera intellettuale come obbligazione di risultato.	95
2.1. Le opinioni della dottrina.	95
2.2. L'orientamento della giurisprudenza.	97
3. Verifica della teoria delle obbligazioni di mezzi e di risultato con riguardo alle professioni intellettuali.	97
4. Il risultato professionale	99

CAPITOLO QUINTO

LE REGOLE SPECIALI DELLA RESPONSABILITÀ PROFESSIONALE

<i>Guida bibliografica</i>	105
1. La responsabilità professionale	111
2. La disciplina dell'onere della prova	113
3. Il concorso fra la responsabilità contrattuale e la responsabilità aquiliana in ambito professionale.	114
4. La colpa professionale. Aspetti generali	115
5. L'errore professionale	116
6. La colpa lieve professionale	117
7. La colpa grave professionale.	119
7.1. La <i>ratio</i> normativa: il temperamento delle ragioni del cliente con le esigenze del professionista	119
7.2. L'interpretazione estensiva dell'art. 2236 c.c.	119
7.3. L'interpretazione restrittiva dell'art. 2236 c.c.	121
7.4. Carattere di specialità e natura integrativa dell'art. 2236 c.c.	122
7.5. L'interpretazione prevalsa nella giurisprudenza e nella dottrina	123
7.6. La colpa grave in rapporto alla perizia e alla prudenza dovute dal professionista	124
8. La limitazione della responsabilità alla colpa grave nella responsabilità extracontrattuale	125
9. La responsabilità del notaio e dell'avvocato non regolarmente iscritto all'albo	127

Parte Seconda

LA RESPONSABILITÀ DEL NOTAIO

CAPITOLO SESTO

IL CONTRATTO D'OPERA NOTARILE

<i>Guida bibliografica</i>	135
--------------------------------------	-----

1. La natura del rapporto professionale notarile.	141
1.1. Il rapporto professionale notarile come contratto d'opera intellettuale.	141
1.2. Il rapporto professionale notarile come mandato.	143
2. Le conseguenze dell'inquadramento della prestazione notarile come opera intellettuale o come mandato.	144
3. Profili soggettivi del contratto d'opera notarile.	145
3.1. Il notaio come professionista protetto.	145
3.2. <i>L'intuitus personae</i>	145
3.3. I sostituti e gli ausiliari del notaio.	147
3.4. Le condizioni di ammissibilità di sostituti e ausiliari: gli usi e la compatibilità con l'oggetto negoziale.	148
3.5. La direzione dei sostituti e degli ausiliari da parte del professionista.	149
3.6. Il coadiutore del notaio: aspetti generali.	150
3.7. Natura dell'incarico professionale del coadiutore del notaio.	152
3.8. L'esercizio della professione notarile in forma associata.	153
3.8.1. L'impossibilità di esercizio professionale in forma societaria e imprenditoriale.	153
3.8.2. L'esercizio della professione notarile attraverso la così detta società interna.	154
4. Il compenso per l'opera professionale notarile.	155
4.1. Aspetti generali.	155
4.2. La possibilità di esercizio gratuito della prestazione notarile.	156
4.2.1. Profili generali.	156
4.2.2. L'orientamento della giurisprudenza prevalente.	157
4.2.3. La rinuncia al compenso <i>per facta concludentia</i>	159
4.2.4. Aspetti peculiari della professione notarile.	159
4.2.5. Natura della prestazione notarile gratuita.	160

CAPITOLO SETTIMO

L'OGGETTO DELL'OBBLIGAZIONE NOTARILE E LA DILIGENZA PER ESPLETARLA

<i>Guida bibliografica</i>	165
1. L'oggetto dell'obbligazione del notaio in relazione alla disciplina dei vizi dell'opera.	169
2. L'oggetto dell'obbligazione notarile come bene immateriale: la distinzione fra <i>corpus mysticum</i> e <i>corpus mechanicum</i>	170
3. L'obbligazione di mezzi assunta dal notaio.	173
4. La funzione documentale e la funzione di adeguamento necessario: l' <i>officium publicum</i> del notaio.	174

5. La funzione di adeguamento facoltativo: l' <i>officium privatum</i> del notaio	175
6. L'obbligazione di fornire consulenza	176
7. Gli obblighi dei notai in base alla normativa antiriciclaggio.	178
8. La diligenza del buon notaio	178
9. Il particolare rigore della diligenza media notarile.	180

CAPITOLO OTTAVO

LA RESPONSABILITÀ NOTARILE. ASPETTI GENERALI

<i>Guida bibliografica</i>	183
1. La responsabilità notarile come responsabilità da atto illecito	187
2. La responsabilità notarile come responsabilità da contratto.	188
3. Osservazioni critiche alla teoria extracontrattuale e alla teoria contrattuale	188
4. La responsabilità notarile come responsabilità contrattuale ed extracontrattuale	190
5. La responsabilità notarile nella soluzione di problemi tecnici di speciale difficoltà	194
5.1. Aspetti generali	194
5.2. Casistica	195
5.3. La prova della sussistenza di un problema tecnico di speciale difficoltà per il notaio	197

CAPITOLO NONO

LA RESPONSABILITÀ PER LE VISURE IPOCATASTALI.
LA NATURA DELL'OBBLIGO NOTARILE

<i>Guida bibliografica</i>	201
1. Premessa: l'intervento del notaio negli atti di trasferimento immobiliare	209
1.1. Aspetti formali degli atti di trasferimento immobiliare in relazione all'ampiezza dell'intervento notarile: la scelta fra l'atto pubblico e la scrittura privata autenticata.	209
1.2. Funzione del notaio ed aspettativa delle parti degli atti di trasferimento immobiliare.	210
2. L'obbligazione di effettuare le visure	211
2.1. La prima opinione giurisprudenziale: la necessità di un incarico delle parti	212
2.2. L'opinione prevalente in giurisprudenza: la necessità per il notaio di effettuare le visure	213
3. Natura dell'obbligo di eseguire le visure	214
4. La fonte dell'obbligo di eseguire le visure	215

4.1.	La tesi della fonte normativa.	215
4.1.1.	Il primo orientamento giurisprudenziale: l'art. 28 l. not.	215
4.1.2.	Osservazioni critiche all'art. 28 l. not. come fonte dell'obbligo di eseguire le visure.	216
4.1.3.	L'art. 1176 c.c. come fonte dell'obbligo di eseguire le visure	217
4.1.4.	I principi di buona fede e di correttezza come fonte dell'obbligo di eseguire le visure.	217
4.1.5.	Osservazioni critiche al principio di buona fede come fonte dell'obbligo di eseguire le visure.	218
4.2.	La tesi della fonte contrattuale	219
4.3.	La tesi della fonte consuetudinaria	220
4.3.1.	L'obbligo di visura come uso negoziale	220
4.3.2.	L'obbligo di visura come uso normativo.	222
4.3.3.	Confronto fra la tesi dell'uso negoziale e quella dell'uso normativo.	222
4.4.	La tesi della fonte mista (normativa e negoziale)	225
5.	Finalità dell'obbligazione di effettuare le visure	226

CAPITOLO DECIMO

LA RESPONSABILITÀ PER LE VISURE IPOCATASTALI. L'OGGETTO DELL'OBBLIGO NOTARILE E L'ESONERO DEL CLIENTE

<i>Guida bibliografica</i>	231
1. L'oggetto dell'obbligazione di effettuare le visure. I registri immobiliari: registro generale e registri particolari	235
2. Le visure ipotecarie	236
3. Le visure catastali	237
4. La possibilità dell'esonero dall'obbligazione di effettuare le visure.	238
5. La forma dell'esonero	239
6. Motivi dell'esonero.	242
7. Effettuazione delle visure nonostante l'esonero.	243

CAPITOLO UNDICESIMO

LA RESPONSABILITÀ PER LE VISURE IPOCATASTALI. LE ESIMENTI PER IL NOTAIO

<i>Guida bibliografica</i>	247
1. Le possibili esimenti dall'obbligo di effettuare le visure	251
2. L'esistenza di difficoltà oggettive all'espletamento dell'obbligo. Aspetti generali	252

3. Il ritardo o il disordine nelle Conservatorie dei registri immobiliari (Uffici del territorio)	253
3.1. L'orientamento più rigoroso per il notaio	253
3.2. Gli altri orientamenti della giurisprudenza	253
4. La conoscenza (delle parti del trasferimento immobiliare) dell'esistenza di un gravame	256
5. Accertamenti immobiliari e compravendita per scrittura privata	256
5.1. Aspetti generali	256
5.2. Obbligo di visure e scelta ad opera del notaio della forma dell'atto	257
5.3. Obbligo di visure e mera autenticazione delle sottoscrizioni dell'atto da parte del notaio	258
6. L'intervallo temporale fra l'accertamento notarile e la stipula della compravendita.	259
7. La responsabilità per le visure nel contratto preliminare di vendita.	262
8. La responsabilità per l'aggiornamento delle visure prima della stipulazione del contratto definitivo	263
9. Il rapporto fra la responsabilità del notaio per le visure e l'eventuale responsabilità del venditore	264

CAPITOLO DODICESIMO

LA RESPONSABILITÀ PER IL TRATTAMENTO
FISCALE DELL'ATTO ROGATO

<i>Guida bibliografica</i>	269
1. Profili generali: obblighi del notaio e scelte dei clienti in ordine al trattamento fiscale dell'atto rogato	271
2. Gli orientamenti giurisprudenziali	272
2.1. La tesi più rigorosa per il notaio	272
2.2. L'obbligo di informare il cliente circa la disciplina fiscale dell'atto rogato.	275
2.3. La tesi più favorevole al professionista	277
3. Casistica.	279
4. La possibilità dell'esonero delle parti all'obbligo per il notaio di ottenere il trattamento fiscale più favorevole	280

CAPITOLO TREDICESIMO

LA RESPONSABILITÀ NELL'IDENTIFICAZIONE DELLE PARTI

<i>Guida bibliografica</i>	283
1. L'identificazione delle parti come adempimento notarile e la normativa antiriciclaggio	285
2. Profili di interpretazione storica	286

3. La formulazione vigente dell'obbligo di identificazione delle parti .	286
4. I documenti validi per l'identificazione delle parti.	286
5. Casistica.	288
6. Responsabilità extracontrattuale ed obbligo notarile di identificazione delle parti.	290

CAPITOLO QUATTORDICESIMO

LA RESPONSABILITÀ PER GLI ONERI PUBBLICITARI DEGLI ATTI DI TRASFERIMENTO DI DIRITTI REALI

<i>Guida bibliografica</i>	293
1. Aspetti generali	295
2. I criteri per stabilire il rispetto dell'indicazione legislativa	296
3. Il criterio dell' <i>id quod plerumque accidit</i> e la diligenza del buon notaio	297
4. Casistica.	299
5. La presunzione di colpa del notaio	300
6. La derogabilità dell'art. 2671 c.c.	301
7. La responsabilità notarile per mancata trascrizione in rapporto all'omesso anticipo delle tasse e delle spese da parte del cliente. .	302
8. La trascrizione dell'atto rogato come obbligo fiscale	304

CAPITOLO QUINDICESIMO

ALTRE IPOTESI DI RESPONSABILITÀ NOTARILE

<i>Guida bibliografica</i>	307
1. La responsabilità del notaio nella prestazione professionale gratuita	313
2. La responsabilità in caso di recesso ingiustificato del notaio	314
2.1. La norma speciale in tema di recesso del notaio. Aspetti generali	314
2.2. L'interpretazione letterale-civilistica della facoltà del notaio di negare la propria prestazione.	315
2.3. L'interpretazione <i>a contrario</i> e pubblicistica della facoltà di rifiuto della prestazione notarile.	318
2.4. Il divieto di recesso <i>ex art. 28, 3° co., l. n. 89 del 1913</i> e l'obbligo di trascrizione previsto dall'art. 2671 c.c.	319
2.5. Il recesso senza giusta causa del notaio	320
3. La responsabilità del notaio per indebito rifiuto di rogitare.	322
4. La responsabilità del professionista per l'attività dei sostituti e degli ausiliari	322
4.1. Profili generali	322

4.2. Esenzione di responsabilità del sostituto e dell'ausiliare verso il cliente e compenso professionale.	323
4.3. La norma speciale per il professionista in rapporto alla norma generale (art. 1228 c.c.)	324
4.3.1. Natura della responsabilità per l'atto colposo o doloso degli ausiliari	324
4.3.2. La nozione di ausiliario ai fini dell'art. 1228 c.c.	325
4.3.3. Le azioni derivanti dall'atto dell'ausiliario.	325
4.3.4. Le clausole negoziali di esclusione della responsabilità.	326
4.3.5. Conclusioni	327
5. La responsabilità del coadiutore e del notaio per gli atti del coadiutore	329
6. La responsabilità del notaio per la compravendita di immobili abusivi.	330

CAPITOLO SEDICESIMO

IL RISARCIMENTO DEL DANNO PROVOCATO DAL NOTAIO

<i>Guida bibliografica</i>	335
1. Responsabilità notarile, nesso causale e determinazione del danno.	337
2. La determinazione del danno e del relativo risarcimento	339
3. Il risarcimento del danno notarile come debito di valore	340
4. La possibilità di un risarcimento in forma specifica	340
4.1. L'orientamento negativo	340
4.2. La tesi favorevole	340

Parte Terza

LA RESPONSABILITÀ DELL'AVVOCATO

CAPITOLO DICIASSETTESIMO

IL CONTRATTO DI PATROCINIO

<i>Guida bibliografica</i>	347
1. Il rapporto professionale dell'avvocato fra contratto d'opera intellettuale e mandato	353
2. Il contratto di patrocinio	355
3. Compenso professionale e tariffa degli avvocati	355
4. Il diritto al compenso in caso di transazione	359
5. La disciplina degli acconti e delle spese per l'avvocato.	360
6. Le norme speciali circa i sostituti e gli ausiliari dell'avvocato e la relativa responsabilità	362

CAPITOLO DICIOTTESIMO
LA DILIGENZA NELL'ESERCIZIO DELLA
PROFESSIONE DI AVVOCATO

<i>Guida bibliografica</i>	367
1. L'oggetto della prestazione dell'avvocato. Profili generali	375
2. L'oggetto della prestazione dell'avvocato in relazione ai principi costituzionali.	375
3. La diligenza dell'avvocato fra obbligazioni di mezzi e obbligazioni di risultato	376
3.1. La prestazione forense come obbligazione di mezzi	376
3.2. L'obbligazione di diligenza dell'avvocato e il diritto al compenso.	377
3.3. Il risultato professionale per l'avvocato	382
3.4. Risultato professionale e alea.	384
3.5. Il risultato promesso dall'avvocato come oggetto dell'obbligazione.	384
3.6. Il risultato promesso come promessa del fatto del terzo . . .	385
4. La diligenza in rapporto alla specializzazione dell'avvocato	386
5. Valutazione della diligenza in concreto e specializzazione dell'avvocato	388
6. La diligenza in rapporto all'organizzazione dello studio professionale dell'avvocato.	389

CAPITOLO DICIANNOVESIMO
LA RESPONSABILITÀ DELL'AVVOCATO. ASPETTI GENERALI

<i>Guida bibliografica</i>	393
1. La responsabilità dell'avvocato per colpa lieve	397
2. La responsabilità dell'avvocato per colpa grave e per dolo: l'applicazione dell'art. 2236 c.c.	399
3. I problemi tecnici di speciale difficoltà per l'avvocato	405
4. Casistica circa i problemi di speciale difficoltà per l'avvocato . . .	408
5. Casistica delle fattispecie di colpa grave per l'avvocato.	409
6. La responsabilità extracontrattuale dell'avvocato.	409

CAPITOLO VENTESIMO
LA RESPONSABILITÀ DERIVANTE
DALLA CONDUZIONE DELLE LITI

<i>Guida bibliografica</i>	415
1. L'attività di studio della causa da promuovere	419

2. L'inadempimento delle obbligazioni professionali dell'avvocato in corso di causa	420
2.1. Aspetti generali	420
2.2. Casistica	421
3. La responsabilità per la mancata osservanza del dovere di informazione verso il cliente.	425
3.1. Il dovere di informazione nella fase iniziale dell'incarico . . .	425
3.2. Il dovere di informazione nelle ulteriori fasi del rapporto . .	426
4. La responsabilità per l'allungamento dei tempi processuali	428

CAPITOLO VENTUNESIMO

LA RESPONSABILITÀ DELL'AVVOCATO
PER LE CAUSE INFONDATE

<i>Guida bibliografica</i>	433
1. La fase preliminare dell'incarico ed i princìpi di buona fede e correttezza	435
2. Accertamento del <i>fumus boni iuris</i> e responsabilità contrattuale dell'avvocato.	435
3. Proposizione di azione infondata e regole deontologiche	436
4. Il principio di autodeterminazione del cliente	436
5. La tutela del cliente dalle pretese infondate dell'avvocato: l'art. 96 c.p.c. e la categoria del danno esistenziale.	437
6. Casistica.	442

CAPITOLO VENTIDUESIMO

ALTRE IPOTESI DI RESPONSABILITÀ DELL'AVVOCATO:
LA REDAZIONE DI UN PARERE, IL PATTO DI QUOTA LITE,
IL DIVIETO DI RITENZIONE, IL RECESSO INGIUSTIFICATO

<i>Guida bibliografica</i>	445
1. Aspetti generali	453
2. La responsabilità per la redazione di pareri	454
3. La responsabilità per il patto di quota lite.	454
3.1. Natura e finalità del divieto del patto di quota lite.	454
3.2. La casistica giurisprudenziale sul patto di quota lite.	456
4. Il divieto di ritenzione nella professione di avvocato	460
4.1. Profili generali	460
4.2. Le norme speciali sul divieto di ritenzione nella professione di avvocato	461
5. La responsabilità in caso di recesso dell'avvocato	463

- 5.1. Il recesso del professionista forense. Aspetti generali 463
 5.2. La disciplina speciale del recesso dell'avvocato 466

CAPITOLO VENTITRESIMO

LA RESPONSABILITÀ DELL'AVVOCATO NELL'ESERCIZIO IN FORMA ASSOCIATA E SOCIETARIA DELLA PROFESSIONE

<i>Guida bibliografica</i>	471
1. L'esercizio della professione forense in forma associata. Profili generali	475
2. L'associazione professionale fra avvocati	477
2.1. La denominazione dello studio associato	477
2.2. L'atto di costituzione dello studio associato	478
2.3. L'incarico professionale nello studio associato.	479
3. La responsabilità dei professionisti associati.	480
4. Il G.E.I.E. (gruppo europeo di interesse economico).	480
5. La società professionale fra avvocati.	481
6. La responsabilità dell'avvocato nella società professionale.	482

CAPITOLO VENTIQUATTRESIMO

IL RISARCIMENTO DEL DANNO PROVOCATO DALL'AVVOCATO

<i>Guida bibliografica</i>	485
1. Osservazioni generali circa la rivisitazione giurisprudenziale della responsabilità dell'avvocato e del relativo risarcimento del danno.	493
2. La tesi dell'impossibilità di individuare un danno risarcibile a seguito della negligenza dell'avvocato.	494
3. Osservazioni critiche circa l'orientamento che nega la possibilità di individuare un danno risarcibile	495
4. Il nesso causale nel nuovo orientamento giurisprudenziale in tema di responsabilità dell'avvocato.	497
4.1. Aspetti generali	497
4.2. Nesso causale e certezza morale dell'esito positivo della lite.	498
4.3. Nesso causale e probabilità di esito positivo della lite.	498
4.4. Nesso causale e perdita di <i>chance</i>	499
5. Il danno subito dal cliente come perdita di <i>chance</i>	499
6. La determinazione del danno causato dall'avvocato.	501
 <i>Indice bibliografico</i>	 505
<i>Indice cronologico delle pronunce</i>	543
<i>Indice delle disposizioni legislative</i>	557
<i>Indice analitico</i>	565