

## INDICE SOMMARIO

<i>Elenco delle principali abbreviazioni</i> . . . . .	XVII
--	------

### Parte Prima

#### IL PRIMO COMMA DELL'ART. 1227 C.C.

##### CAPITOLO PRIMO

###### ART. 1227 C.C. : IL *DISCRIMEN* TRA PRIMO E SECONDO COMMA

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	5
1.1. Distinzione tra danni-evento e danni-conseguenza . . . . .	7
1.2. Successione temporale tra i comportamenti. . . . .	10
1.3. Tesi contraria . . . . .	13
1.3.1. Applicazione del secondo comma anche all'evento dan- noso . . . . .	15
1.4. Rilievi critici. . . . .	17
1.5. Responsabilità (colpa) verso gli altri e responsabilità (colpa) verso se stesso . . . . .	19
1.6. Colpa come antigiuridicità . . . . .	21

##### CAPITOLO SECONDO

###### REGOLE OPERATIVE ED AMBITO DI OPERATIVITÀ

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	27
2.1. Il fatto colposo del danneggiato . . . . .	29
2.2. Compartecipazione consapevole al medesimo fatto illecito . . . . .	31
2.3. Obbligazione naturale . . . . .	32
2.4. Esercizio di libertà . . . . .	32
2.5. Fatto degli ausiliari . . . . .	33
2.6. Surrogazione dell'assicuratore . . . . .	35

## CAPITOLO TERZO

## FATTISPECIE INCOMPATIBILI CON IL CONCORSO DI COLPA

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	39
3.1. Apparenza . . . . .	41
3.1.1. Responsabilità del falso rappresentante . . . . .	42
3.2. Responsabilità precontrattuale . . . . .	45
3.2.1. Art. 1338 c.c. . . . .	45
3.2.2. Art. 1337 c.c. . . . .	46
3.2.3. Ammissibilità del concorso di colpa in relazione all'art. 1337 c.c. . . . .	48
3.3. Danno da prestazione di lavoro in favore di pubbliche ammini- strazioni in violazione di disposizioni imperative . . . . .	50
3.4. Dolo <i>causam dans</i> , dolo-incidente . . . . .	52
3.5. Seduzione con promessa di matrimonio . . . . .	55
3.6. Clausola penale; caparra confirmatoria. . . . .	56

## CAPITOLO QUARTO

## RESPONSABILITÀ OGGETTIVA, PRESUNZIONE DI COLPA

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	63
4.1. Compatibilità del concorso di colpa con la responsabilità oggettiva. 4.1.1. Oneri preventivi a carico delle parti . . . . .	67 69
4.2. Indici confermativi della compatibilità . . . . .	71
4.3. Valutazione rigorosa della giurisprudenza. . . . .	74
4.4. Concorso di presunzioni . . . . .	76
4.5. Attività pericolosa . . . . .	78
4.5.1. I danni da fumo . . . . .	81
4.6. Responsabilità da cose in custodia . . . . .	83
4.6.1. Caduta di neve da edifici. . . . .	84
4.7. Responsabilità per rovina di edificio . . . . .	87
4.8. Responsabilità del produttore . . . . .	88

## CAPITOLO QUINTO

## CONCORSO DI COLPA ED INCAPACITÀ NATURALE

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	95
5.1. Rilevanza della colpa dell'incapace . . . . .	97
5.1.1. Rilevanza delle condizioni soggettive del danneggiato incapace. . . . .	100
5.2. Opponibilità del concorso di colpa dei genitori per omessa vigilanza . . . . .	103

5.2.1. Concorso di colpa dei genitori e concorso di colpa del minore. . . . .	104
5.3. Opponibilità del concorso di colpa dell'incapace ai genitori esenti da colpa. Opponibilità della colpa della vittima primaria nei confronti delle vittime secondarie . . . . .	106
5.4. Responsabilità del sorvegliante e concorso di colpa del sorvegliato incapace . . . . .	109
5.5. Incapacità e cooperazione nel fatto colposo . . . . .	111
5.5.1. Cooperazione dell'incapace . . . . .	111
5.5.2. Cooperazione nel fatto dell'incapace . . . . .	111
5.6. Incapace e responsabilità per danno da prodotti . . . . .	112
5.6.1. Concorso di colpa del minore danneggiato . . . . .	112
5.6.2. Assunzione del rischio ed incapacità di intendere e volere. . . . .	113

## CAPITOLO SESTO

## DANNI DA CIRCOLAZIONE DEI VEICOLI

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	117
6.1. Concorso di colpa del pedone . . . . .	123
6.1.1. Prova liberatoria <i>ex art.</i> 2054 primo comma . . . . .	125
6.1.2. L'approccio giurisprudenziale. . . . .	128
6.2. Scontro tra veicoli . . . . .	130
6.2.1. Carattere sussidiario della presunzione di pari responsabilità . . . . .	130
6.2.2. Prova contraria . . . . .	133
6.2.3. Coesistenza di colpa presunta e colpa concretamente provata nei confronti del medesimo soggetto . . . . .	135
6.2.4. Manovre di emergenza . . . . .	136
6.2.5. Veicoli in servizio urgente d'istituto. . . . .	139
6.2.6. Gare sportive su strada . . . . .	140
6.2.7. Scontro tra sciatori; imbarcazioni da diporto . . . . .	141
6.3. Tamponamento. . . . .	143
6.3.1. Tamponamento a catena . . . . .	144
6.4. Cinture di sicurezza. . . . .	147
6.4.1. Trasportato e mancato uso delle cinture di sicurezza . . . . .	149
6.4.2. Corresponsabilità del trasportato. . . . .	151

## CAPITOLO SETTIMO

## INSIDIE

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	161
7.1. Insidie stradali . . . . .	163

7.1.1. Incompatibilità in concreto tra insidia e concorso di colpa del danneggiato . . . . .	166
7.2. <i>Offendicula</i> . . . . .	168

## CAPITOLO OTTAVO

## DOLO DEL DANNEGGIATO

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	173
8.1. Volontarietà della condotta del danneggiato. Condotte autolesive. . . . .	175
8.1.1. Suicidio della vittima di un fatto illecito . . . . .	176
8.1.2. Margini di applicabilità dell'art. 1227 c.c. . . . .	178
8.2. Dolo extracontrattuale del danneggiato ed obblighi di protezione. . . . .	180
8.3. Rischio elettivo e dolo del lavoratore in caso di infortunio sul lavoro . . . . .	183
8.4. Volontarietà della condotta e diritti irrinunciabili. . . . .	185

## CAPITOLO NONO

## CONCORSO DI COLPA DEL LAVORATORE

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	189
9.1. Infortuni sul lavoro . . . . .	191
9.1.1. Condotte del lavoratore attuative di ordine specifico del datore di lavoro. . . . .	194
9.1.2. La <i>ratio</i> del principio dell'irrelevanza del concorso di colpa del lavoratore . . . . .	194
9.1.2.1. Il ruolo del lavoratore dopo il d.lgs. n. 626/94 . . . . .	196
9.1.3. La nostra opinione. . . . .	198
9.2. Licenziamento . . . . .	202
9.3. Concorso di colpa e rivalsa dell'ente previdenziale . . . . .	203

## CAPITOLO DECIMO

## ART. 1227 E INDENNIZZO DA ATTO LECITO

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	207
10.1. Riparazione per ingiusta detenzione. . . . .	209
10.2. Riparazione per errore giudiziario . . . . .	211
10.2.1. La sentenza del 25.11.2003 . . . . .	214
10.3. Indennizzo da atto lecito dannoso . . . . .	216
10.3.1. Limite massimo dell'indennizzo . . . . .	217
10.4. Durata irragionevole del processo . . . . .	220
10.5. Ingiustificato arricchimento . . . . .	222

## CAPITOLO UNDICESIMO

## RESPONSABILITÀ DEL PROFESSIONISTA INTELLETTUALE

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	225
11.1. Discrezionalità del professionista . . . . .	227
11.1.1. Dovere di controllo delle informazioni date dal cliente . . . . .	229
11.1.2. Percepibilità della violazione delle <i>regulae artis</i> . . . . .	229
11.2. Un recente caso di concorso di colpa del creditore nel danno da responsabilità professionale dell'avvocato . . . . .	231

## CAPITOLO DODICESIMO

## REAZIONE AL FATTO INGIUSTO ALTRUI

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	235
12.1. Provocazione . . . . .	237
12.1.1. Concorso di colpa e provocazione nella giurisprudenza penale . . . . .	238
12.1.2. Tesi della rilevanza riduttiva della provocazione . . . . .	239
12.1.3. Concorso di colpa e dolo del danneggiante . . . . .	242
12.2. Eccesso di legittima difesa . . . . .	244
12.3. Colluttazione . . . . .	247

## CAPITOLO TREDICESIMO

## INTERMEDIARI E PROMOTORI FINANZIARI

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	253
13.1. Dolo del promotore e versamento irregolare di somme . . . . .	255
13.1.1. Tesi che nega l'applicabilità dell'art. 1227 c.c. in caso di versamento irregolare di somme. . . . .	258
13.1.2. La sentenza del 7.4.2006, n. 8229. . . . .	259

## CAPITOLO QUATTORDICESIMO

## GRAVITÀ DELLA COLPA

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	265
14.1. Ripartizione del danno . . . . .	267
14.1.1. La nostra opinione . . . . .	270
14.2. Risarcimento in forma specifica. . . . .	273

**Parte Seconda****IL SECONDO COMMA DELL'ART. 1227 C.C.**

## CAPITOLO PRIMO

FONDAMENTO DEL DOVERE  
DEL CREDITORE DI EVITARE I DANNI

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	279
1.1. Soluzione fondata sul dovere di buona fede . . . . .	285
1.2. Concezione patrimoniale del danno. . . . .	286
1.3. Impostazione causalistica . . . . .	288
1.4. Soluzione eclettica. . . . .	289
1.5. La nostra opinione . . . . .	291
1.6. Condotte positive . . . . .	293
1.7.1. Ordinaria diligenza: art. 1227 comma 2 e art. 1176 c.c. . .	294
1.7.2. Libertà d'azione. . . . .	298
1.7.3. Certezza della mitigazione del danno . . . . .	300
1.7.4. Probabilità della mitigazione del danno . . . . .	301
1.7.5. Scelta tra più soluzioni. . . . .	304
1.7.6. Conservazione della prova . . . . .	306
1.7.7. Esercizio di un diritto o facoltà. . . . .	307
1.7.7.1. Omesso esercizio di una facoltà. . . . .	308
1.7.7.1.1. Rilievi critici. . . . .	309
1.7.7.1.2. Abuso del diritto. . . . .	310
1.7.7.2. Discrezionalità della pubblica amministrazione. .	312
1.7.7.3. Eccezione d'inadempimento . . . . .	314
1.8. Obbligo di cautela. Pericolo di inadempimento . . . . .	315
1.9. Misura dell'impegno esigibile. Tesi della rilevanza dell'utilità della controparte . . . . .	318
1.9.1. Tesi che pone a raffronto costi e benefici del solo danneggiato . . . . .	320
1.10. Dolo del debitore . . . . .	321
1.11. Spese effettuate per evitare il danno . . . . .	324
1.11.1. Debito di valore . . . . .	325

## CAPITOLO SECONDO

## CAMPO DI OPERATIVITÀ DELL'ART. 1227 SECONDO COMMA C.C.

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	329
2.1. Sanzioni . . . . .	331
2.1.1. Tesi favorevole all'applicazione dell'art. 1227 secondo comma . . . . .	331
2.1.2. Tesi contraria all'applicabilità dell'art. 1227 secondo comma. Somme aggiuntive. . . . .	333

2.2. Incapace . . . . .	334
2.3. Arricchimento senza causa . . . . .	336
2.4. Clausola penale. . . . .	337

## CAPITOLO TERZO

## CASI TIPICI

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	341
3.1.1. Obbligo di procurarsi <i>aliunde</i> la prestazione inadempita: tesi negativa . . . . .	349
3.1.2. Tesi che ammette la configurabilità dell'onere di rimpiazzo.	352
3.1.3. Indici di ragionevolezza delle spese . . . . .	354
3.1.4. Infungibilità della prestazione. . . . .	355
3.1.5. Natura del bene . . . . .	356
3.1.6. Anticipata corresponsione del prezzo . . . . .	357
3.1.7. Diversità del bene . . . . .	358
3.1.8. Qualifica professionale del creditore. . . . .	360
3.1.9. I rimedi di cui agli artt. 1515 e 1516 c.c. . . . .	360
3.1.9.1. Applicabilità dell'art. 1227 secondo comma. . . . .	361
3.1.10. L'onere del rimpiazzo nel diritto uniforme . . . . .	363
3.2. Reimpiego dei beni inutilizzati . . . . .	364
3.3. Riparazioni . . . . .	366
3.3.1. Riparazioni e diritto alla conservazione della prova . . . . .	368
3.3.2. Riparazioni del veicolo . . . . .	369
3.3.2.1. Risarcibilità del costo corrispondente ai prezzi ordi- nari di mercato . . . . .	370
3.3.2.2. Riparazioni effettuate all'estero . . . . .	372
3.3.2.3. Riparazioni antieconomiche . . . . .	373
3.3.3. Fermo tecnico. . . . .	374
3.4. Inosservanza delle istruzioni del produttore . . . . .	376
3.5.1. Recesso illegittimo dal rapporto di lavoro; mancata assunzione . . . . .	377
3.5.2. Iscrizione nelle liste di collocamento . . . . .	378
3.5.2.1. Ricerca di altra occupazione e azione giudiziale . . . . .	380
3.5.3. Art. 1227 e licenziamento . . . . .	383
3.6. Agente . . . . .	386
3.7. Accettazione della prestazione inesatta. . . . .	387
3.8.1. Azioni legali . . . . .	388
3.8.2. Azioni contro terzi. . . . .	390
3.8.3. Impugnazioni . . . . .	391
3.8.4. Ragioni che rendono inesigibile l'azione giudiziale . . . . .	392
3.8.5. Tesi innovativa . . . . .	394
3.8.6. Onere di impugnare l'atto lesivo . . . . .	397
3.8.7. Impugnazione del licenziamento . . . . .	399

3.8.8. Poteri paritetici . . . . .	400
3.8.9. Pregiudiziale amministrativa . . . . .	402
3.8.9.1. Art. 1227, 2° c., e omessa (o tardiva) impugnazione del provvedimento amministrativo . . . . .	404
3.8.10. Istanze di riesame. Partecipazione al procedimento amministrativo . . . . .	407
3.8.11. Onere di impugnare le sentenze . . . . .	408
3.8.12. La nostra opinione . . . . .	409
3.9. Responsabilità da attività processuale . . . . .	410
3.10.1. Omesso versamento di contributi previdenziali. Erronea comunicazione dell'ente previdenziale . . . . .	413
3.10.2. Omesso controllo da parte del lavoratore della posizione assicurativa . . . . .	416
3.11. Trattamenti sanitari . . . . .	418
3.11.1. Tesi contraria all'applicazione dell'art. 1227 c.c. . . . .	418
3.11.2. Tesi che ammette l'applicabilità dell'art. 1227 secondo comma c.c. . . . .	419
3.12. Immissioni . . . . .	422

#### CAPITOLO QUARTO QUESTIONI PROCESSUALI

<i>Guida bibliografica</i> . . . . .	427
4.1. Natura dell'eccezione di concorso di colpa . . . . .	429
4.2. Condanna generica . . . . .	432
4.3. Onere della prova . . . . .	435
4.4. Spese processuali. Soccombenza . . . . .	437
<i>Indice bibliografico</i> . . . . .	439
<i>Indice analitico</i> . . . . .	447