

INDICE

	<i>pag.</i>
<i>Prefazione alla terza edizione</i>	V
<i>Prefazione alla seconda edizione</i>	VII
<i>Prefazione alla prima edizione</i>	IX

Parte prima **I PRINCIPI GENERALI**

CAPITOLO I INTRODUZIONE

1. Una formula ambigua	3
2. La configurazione teorica dei « principi generali »	6
3. La classificazione dei principi	11
4. Varietà dei principi	13
5. Funzioni dei principi	18
6. Le raccolte dei principi	22
<i>Bibliografia</i>	24

CAPITOLO II I PRINCIPI NELLA TEORIA GENERALE DEL DIRITTO

1. Il quadro attuale. La teoria ermeneutica	27
2. Il « diritto privato naturale » e la teoria giusnaturalistica	32
3. La teoria positivistica	35
4. La teoria storicistica	38
5. La teoria giusrealistica	40
6. La teoria assiologica	42
6.1. I « valori comuni dell'Occidente »	44
6.2. I valori dell'Occidente e il diritto « europeo »	52
6.3. La tavola comune dei valori degli ordinamenti occidentali	53

7.	Principi occulti e <i>policies</i>	55
8.	Le clausole generali, gli standard, le formule aperte	65
8.1.	Le tecniche di redazione dei testi normativi.	65
8.2.	Le clausole generali	66
8.3.	Esempi di clausole generali. L'ordine pubblico.	69
8.4.	<i>Segue</i> : Il buon costume	70
8.5.	<i>Segue</i> : La buona fede (oggettiva) e la correttezza	71
8.6.	Esempi di standard. La diligenza e la ragionevolezza	79
8.7.	Esempi di formule aperte. Natura, circostanze	81
8.8.	Natura	83
8.9.	Circostanze.	85
8.10.	La coscienza sociale.	89
8.11.	L'equità.	92
9.	La dogmatica dei principi	99
	<i>Bibliografia</i>	101
	<i>Giurisprudenza citata</i>	105

CAPITOLO III

LEX MERCATORIA E PRINCIPI
DEL COMMERCIO INTERNAZIONALE

1.	I principi dell'ordinamento internazionale.	107
2.	I principi generali riconosciuti dalle nazioni civili	112
3.	<i>Lex mercatoria</i>	112
4.	<i>Segue</i> : I principi dei contratti del commercio internazionale	114
	<i>Bibliografia</i>	144

CAPITOLO IV

I SISTEMI CODIFICATI E I SISTEMI NON CODIFICATI

1.	La natura dei principi generali.	147
2.	Principi e metodo comparatistico	155
3.	Le esperienze nazionali. L'esperienza francese	159
4.	<i>Segue</i> : L'esperienza tedesca	173
5.	<i>Segue</i> : La codificazione della formula « principi generali del diritto ». L'esperienza spagnola.	184
6.	<i>Segue</i> : Altre esperienze (Svizzera, Portogallo, Paesi Bassi, America Latina, Giappone, Cina)	186
7.	<i>Segue</i> : L'esperienza inglese	189
8.	« Anatomia » della legge	192
9.	<i>Segue</i> : Il <i>common law</i>	196

10. <i>Segue: I poteri creativi del giudice nel modello svizzero</i>	201
<i>Bibliografia</i>	206

CAPITOLO V

I PRINCIPI E I DIRITTI FONDAMENTALI
DELL'UNIONE EUROPEA

I. I PRINCIPI DEL DIRITTO EUROPEO COME FONTE DEL DIRITTO.	214
1. Premessa	214
2. Modelli metodologici	217
3. I principi dell'Unione europea. Testi legislativi. Trattati, regolamenti, direttive, raccomandazioni	221
4. Il formante giurisprudenziale. La Corte di Giustizia dell'Unione europea	222
5. I "principi generali del diritto civile" nei casi recenti decisi dalla Corte di Giustizia	223
6. La natura giuridica dei principi generali come richiamati dalla Corte di Giustizia	230
II. PRINCIPI E DIRITTI FONDAMENTALI	233
7. La Carta dei diritti fondamentali siglata a Nizza	234
8. Dignità e diritti fondamentali nella giurisprudenza della Corte di Giustizia	238
9. La Carta dei diritti fondamentali dell'Unione europea e i diritti della persona	240
10. La Convenzione europea. Dignità e diritti dell'uomo	244
11. Il Trattato di Lisbona.	246
12. L'identità digitale e la tutela della persona	250
13. La solidarietà nel diritto privato europeo. Spunti e problemi	256
13.1. Premessa	256
13.2. La discussione sul principio di solidarietà	257
13.3. Il Trattato di Lisbona e la Carta dei diritti fondamentali	260
13.4. La giurisprudenza della Corte di Giustizia	262
13.5. Il pilastro europeo dei diritti sociali.	266
13.6. La giurisprudenza della Corte europea dei diritti umani.	273
13.7. La solidarietà tra gli Stati Membri.	274
13.8. La solidarietà tra Istituzioni europee e Stati membri	276
13.9. La solidarietà tra l'Unione e cittadini	278
13.10. I dubbi sull'effettività del principio di solidarietà	281

14.	La sostenibilità come principio normativo e le regole dello sviluppo economico	291
14.1.	La sostenibilità, termine politico ed economico	291
14.2.	La sostenibilità come concetto normativo e il dibattito sulla società per azioni	295
14.3.	Il percorso normativo del concetto di « sostenibilità »	299
14.4.	Tre casi paradigmatici di responsabilità sociale delle imprese per violazione di diritti fondamentali: Vedanta, Okpabi, Milieudéfense	304
15.	La sussidiarietà e la tutela dei consumatori	314
16.	Il mercato unico digitale	328
16.1.	Nascita del mercato digitale	328
16.2.	La strategia (normativa) dell'Unione europea	332
16.3.	I cambiamenti del modello economico europeo	336
16.4.	A che punto siamo?	339
17.	L'ignoranza dell'abuso del diritto nei testi di armonizzazione del diritto privato europeo	341
17.1.	Introduzione	341
17.2.	Le regole scritte	345
17.3.	La costruzione giurisprudenziale dell'abuso del diritto	347
17.4.	Le perplessità della dottrina di diritto privato europeo	355
17.5.	Abuso del diritto e principio di buona fede	356
17.6.	I limiti all'applicazione del divieto	357
17.7.	L'ignoranza dell'abuso del diritto nei testi di armonizzazione del diritto privato europeo	359
III.	I TENTATIVI DI ELABORAZIONE DEI PRINCIPI DI UN CODICE CIVILE EUROPEO.	360
18.	L' <i>acquis communautaire</i> e il diritto contrattuale europeo	361
19.	I progetti di codificazione e le iniziative dell'Unione europea	365
20.	Il <i>Draft Common Frame of Reference</i>	372
20.1.	La cornice del DCFR	372
20.2.	Le obiezioni alla "europeizzazione" del diritto privato	376
20.3.	Il DCFR, la Carta di Nizza e il diritto dei consumatori	380
20.4.	Le scelte del DCFR	386
21.	L'"autonomia delle parti" nei progetti di uniformazione del diritto privato	392
22.	Un raffronto testuale tra le formule del Draft, dei PECL e dei PICC. "Autonomia delle parti" e "libertà contrattuale"	396
23.	L'autonomia contrattuale nel contesto sistematico della parte generale del <i>Draft</i>	398

24. La codificazione della <i>merger clause</i>	404
25. Le regole non derogabili.	405
26. Ripensare la libertà contrattuale?	407
27. La libertà contrattuale in senso formale e in senso sostanziale. Concezione individualistica e concezione solidaristica del contratto: una posizione ambigua o compromissoria del Draft? . .	411
28. La redazione del contratto individuale nell'interesse del cliente e le scelte del <i>Draft</i> in materia di libertà contrattuale.	412
29. Il " <i>Feasibility Text</i> "	417
30. Il Regolamento sulla vendita di prodotti digitali (CESL)	424
<i>Bibliografia</i>	433
<i>Giurisprudenza citata</i>	440

Parte seconda
IL MODELLO ITALIANO

CAPITOLO I
PROFILO STORICO

1. Le origini della formula codificata	446
2. Principi generali e lacune	450
3. I principi generali sotto il codice civile del 1865. La tesi statualista	452
4. La tesi giusnaturalista	456
5. Critiche: natura delle cose, equità, valori della tradizione. . . .	459
6. Il ruolo integrativo dei principi	468
7. La critica alla discrezionalità del giudice	478
8. La rivincita del diritto positivo	484
9. « I principi generali dell'ordinamento giuridico dello Stato » .	486
10. L'art. 12 delle « preleggi »	488
11. Utilità o necessarietà della disposizione?	491
12. Gerarchia dei criteri interpretativi?	492
13. L'identificazione dei principi	494
14. Le coppie di principi	498
15. Usi giurisprudenziali e usi legislativi dei principi	500
15.1. Usi giurisprudenziali.	500
15.2. Usi legislativi.	525
16. I principi costituzionali. Il principio di laicità	529
16.1. Laicità: definizioni	529

16.2. Il problema della laicità nel diritto privato	532
16.3. Laicità e rapporti di diritto privato	533
17. I principi generali nella giurisprudenza della Corte di Cassazione	534
18. Il principio di certezza del diritto	553
18.1. La certezza del diritto: formula contingente o coesistente al diritto?	553
18.2. La certezza del diritto e i problemi del passato	559
18.3. La soglia invalicabile dell'incertezza del diritto. Alcuni epi- sodi dell'esperienza italiana.	563
18.4. Vitalità e crisi del diritto.	564
18.5. Certezza del diritto, ruolo del legislatore e ruolo dell'inter- prete	566
18.6. La certezza del diritto e il diritto dell'economia	567
18.7. Il recupero della certezza del diritto al livello costituzionale.	571
18.8. L'esperienza della Corte europea dei diritti dell'uomo e della Corte di Giustizia della Comunità europea	577
19. Il principio personalistico. La dignità umana	579
19.1. Terminologia e riferimenti normativi	579
19.2. Definizione dei contenuti	582
19.3. Contemperamento o gerarchia di valori?	600
19.4. Una citazione a mo' di conclusione	602
<i>Bibliografia</i>	603
<i>Giurisprudenza citata</i>	606

CAPITOLO II IL CONTRATTO

1. Un inventario di <i>dicta</i> , massime, broccardi, principi	611
2. Libertà contrattuale e giustizia contrattuale	655
2.1. La libertà contrattuale ammissibile fino al limite dell'in- giustizia.	656
2.2. La prospettiva storica	659
2.3. Il vessillo neolibertista	660
2.4. La giustizia dello scambio.	662
3. Il principio della « volontà » e la sua oggettivazione. L'esempio dell'interpretazione	664
3.1. Premessa	664
3.2. Interpretazione letterale	665
4. Libertà di trattativa e recesso	672

4.1. Libertà e affidamento	672
4.2. Risarcimento e contenimento	673
5. Il dibattito attuale su autonomia e libertà nella disciplina del contratto	682
5.1. Qualche precisazione lessicale	682
5.2. Significato e funzione del sintagma « autonomia contrattuale ».	685
5.3. L'autonomia privata nella letteratura italiana del primo Novecento	690
5.4. Significato e funzione del sintagma « libertà contrattuale ».	695
5.5. Le codificazioni, Scuola storica e Pandettistica	702
5.6. Libertà contrattuale e libertà di commercio	703
5.7. Dallo <i>status</i> al contratto	706
5.8. La codificazione del 1942	710
5.9. L'applicazione dell'art. 1322 c.c.	718
5.10. Il valore costituzionale della libertà contrattuale	720
5.11. La libertà contrattuale nella giurisprudenza della Corte costituzionale	725
5.12. Note di diritto comparato.	730
6. La solidarietà nei rapporti contrattuali	736
6.1. La solidarietà costituzionale nei rapporti tra privati	739
6.2. Casi emblematici. Il recesso <i>ad nutum</i>	743
6.3. Riduzione d'ufficio della clausola penale.	744
6.4. L'inerzia del creditore	747
6.5. La nullità selettiva	750
6.6. L'escussione della polizza fideiussoria	751
<i>Bibliografia</i>	752
<i>Giurisprudenza citata</i>	760

CAPITOLO III

LA RESPONSABILITÀ CIVILE

1. Premessa	768
2. Il principio di autoresponsabilità (assunzione del rischio).	768
3. Il principio del rischio professionale	770
3.1. <i>Favor</i> per il lavoratore	771
4. Il principio <i>alterum non laedere</i> (<i>neminem laedere</i>).	772
4.1. Il comportamento doveroso	775
4.2. Estraneità all'area contrattuale?	776

4.3.	Esclusione del dovere di attivarsi	777
4.4.	Discrezionalità della p.A.	779
5.	La risarcibilità del danno ingiusto	780
5.1.	L'ingiustizia del danno come clausola generale.	781
6.	Il principio della irrilevanza della colpa omissiva	785
6.1.	Omissione	785
6.2.	Obbligo di agire.	790
6.3.	Obbligo di assistenza	794
6.4.	Rapporti di cortesia	795
7.	La responsabilità per danno ambientale	797
7.1.	Premessa	797
7.2.	Nuove nozioni di danno ambientale	799
7.3.	L'articolo 18 della l. n. 349 del 1986 e il regime di responsabilità civile	802
7.4.	I criteri di quantificazione del danno	804
7.5.	Le ulteriori disposizioni in materia di danno ambientale.	805
7.6.	La natura della responsabilità	806
7.7.	La legittimazione attiva e passiva	809
7.8.	L'obbligo generale di prevenzione dei SED	813
8.	La responsabilità civile dello Stato per violazione del diritto europeo	815
9.	La responsabilità per rischio	836
9.1.	Terminologia	836
9.2.	Rischio e responsabilità oggettiva	841
9.3.	<i>Enterprise liability</i>	848
9.4.	La disciplina del codice civile.	854
9.5.	Codice civile e legislazione speciale	857
9.6.	L'apporto della comparazione	859
9.7.	I progetti di armonizzazione e uniformazione del diritto europeo.	864
9.8.	La responsabilità d'impresa nei diversi settori economici.	868
9.9.	La responsabilità per il danno ambientale.	870
9.10.	Danno alla salute da prodotti di consumo difettosi	876
9.11.	Prevenzione e sicurezza dei prodotti	883
9.12.	Danno alla salute per la produzione di energia nucleare.	885
9.13.	La concorrenza sleale	890
9.14.	Interrogativi sulla concezione normativa della responsabilità d'impresa	896
9.15.	La responsabilità d'impresa nell'analisi economica del diritto. <i>Deterrence e compensation</i>	899

9.16. Distribuzione delle perdite e dei costi	905
9.17. Il paradigma del giudice Hand e la mimesi del mercato	907
10. La responsabilità sociale dell'impresa	919
10.1. Una premessa	919
10.2. I progetti di riforma del Libro I del codice civile.	923
11. Danno <i>in re ipsa</i> e tutela dei diritti fondamentali	929
11.1. Le recenti sentenze della Corte di Cassazione.	929
11.2. Eziologia del "danno"	931
11.3. Il danno presunto	936
11.4. La lesione dei diritti fondamentali della persona e la prova del danno	937
11.5. La lesione del diritto di proprietà e la prova del danno.	943
<i>Bibliografia</i>	945
<i>Giurisprudenza citata</i>	955
<i>Indice degli autori e delle opere citate</i>	957

