

Recherches juridiques lausannoises

Faculté de droit de l'Université de Lausanne

Editées par Hansjörg Peter, professeur à la Faculté de droit

Davide Cerutti

**Tra gratuità e onerosità:
La donazione gravata
da un onere**

Studio di diritto romano e di diritto svizzero

Schulthess § 2008

Sommarìo

SOMMARIO	VII
LISTA DELLE ABBREVIAZIONI.....	XIII
FONTI E BIBLIOGRAFIA.....	XXI
I. FONTI GIURIDICHE.....	XXII
A. <i>Corpo di diritto civile</i>	XXII
B. <i>Altre fonti</i>	XXII
C. <i>Dai glossatori agli umanisti</i>	XXIII
II. FONTI LETTERARIE E FILOSOFICHE	XXIV
A. <i>Antichità</i>	XXIV
B. <i>Medio Evo</i>	XXV/III
III. CODICI CIVILI DEL XIX SECOLO	XXVIII
IV. BIBLIOGRAFIA	XXIX
V. DIBATTITI PARLAMENTARI.....	LXXIX
INTRODUZIONE	1
TITOLO 1 LA DONAZIONE GRAVATA DA UN ONERE IN DIRITTO ROMANO	5
CAPITOLO 1 LA TERMINOLOGIA DEL DONO.....	5
§ 1 <i>Donum e munus</i>	5
I. Il linguaggio giuridico	5
II. L'ambito letterario.....	11
A. Cicerone: la devozione alla Repubblica	11
B. Cesare: il conquistatore letterato	13
C. Lucrezio: l'epicureismo a Roma	15
D. Virgilio: tra epicureismo e dedizione ad Augusto	17
E. Seneca: la coscienza dell'Impero	18
F. Quintiliano: la retorica al servizio della legge.....	21
G. Marziale: il lessico mordace	22
H. Tacito: tra etnografia e storia.....	23
I. Plinio il Giovane: la signorilità letteraria	24
L. Apuleio: tra Platone e Cicerone.....	25
M. Marco Aurelio: lo Stoicismo alla porpora.....	26
N. Scrittori della Storia Augusta	27
O. Patristica: Tertulliano e Sant'Agostino	28
§ 2 <i>Congiarium</i>	28
§ 3 <i>Xenia</i>	30
§ 4 <i>Conclusiones</i>	32
CAPITOLO 2 LA GRATUITÀ IN DIRITTO ROMANO.....	37

§1 <i>La gratuità</i>	37
I. L'aspetto letterario	37
II. La gratuità giuridica.....	39
A. Mandato.....	39
B. Comodato.....	42
1. I principi.....	42
2. Il comodato "reciproco".....	42
3. Conclusioni.....	44
C. Deposito.....	44
D. Mutuo.....	45
E. <i>Habitatio gratuita</i>	46
1. L' <i>habitatio gratuita</i> e le donazioni.....	47
2. L' <i>habitatio gratuita</i> e il comodato	47
3. Conclusione.....	48
F. Considerazioni finali	48
§2 <i>La lucratività</i>	49
§3 <i>Conclusioni</i>	50
CAPITOLO 3 L'ONEROSITÀ	53
§1 <i>L'onere successorio</i>	53
I. Definizione e esempi.....	53
II. Le tutele e le sanzioni.....	55
A. Le sanzioni private.....	55
B. Le sanzioni pubbliche.....	55
III. Le caratteristiche dell'onere	57
A. Rapporto tra il bene ricevuto e l'onere.....	57
B. Rapporto tra i valori.....	58
§2 <i>La donazione remuneratoria</i>	60
I. Prolegomeni.....	60
II. La Grecia e il dono.....	61
III. <i>Remuneratio</i>	64
IV. La donazione remuneratoria qualificata come <i>merces</i>	65
V. La nozione di <i>officium</i>	67
VI. Conclusione.....	68
CAPITOLO 4 LA DONAZIONE IN DIRITTO ROMANO	71
§1 <i>La donazione come causa</i>	71
§2 <i>La donazione come figura negoziale</i>	72
I. I prodromi della riforma.....	73
A. La società romana al III secolo dopo Cristo	73
B. Il diritto.....	74
II. La riforma di Costantino.....	75
III. I risultati della riforma e l'intermezzo fino a Giustiniano.....	77
IV. L'apporto di Giustiniano	78
§2 <i>Elementi imprescindibili</i>	79

I. Arricchimento del donatario.....	79
II. Animus donandi.....	80
III. Accettazione del donatario.....	82
CAPITOLO 5 LA DONAZIONE GRAVATA DA UN ONERE	87
§1 <i>L'onere</i>	87
§2 <i>Forme di estrinsecazione</i>	90
I. Il rapporto fiduciario	90
A. Considerazioni introduttive.....	90
B. Il <i>modus</i> , elemento per creare una fondazione.....	93
II. L'onere apposto in una stipulazione accompagnatoria.....	94
A. Introduzione	94
B. La donazione modale come espediente per ottenere i risultati di una stipulazione in favore di un terzo.....	97
C. Sintesi.....	98
III. L'onere vincolato direttamente alla donazione	98
A. Synallagma	99
1. L'idea di Aristone	99
a. La filosofia greca e il diritto romano.....	102
b. Lo stoicismo	103
c. L'aristotelismo	104
d. Soluzione.....	107
2. Ritorno a Labeone.....	108
a. L'ultra citroque nella lingua giuridica.....	111
b. L'ultra citroque nella lingua letteraria.....	112
c. La reciprocità	113
3. Sintesi.....	114
B. La donazione modale è una donazione?.....	116
IV. Il condono modale di un debito.....	117
V. Considerazioni finali.....	120
§3 <i>Sanzioni</i>	120
I. Rapporto fiduciario	120
II. Onere inserito mediante una stipulazione	121
III. L'onere avvinto alla donazione, il synallagma	122
§4 <i>L'onere in rapporto con il bene donato</i>	125
§5 <i>Il valore dell'onere – L'arricchimento del donatario</i>	128
§6 <i>La gratuità della donazione gravata da un onere</i>	129
I. Contratto misto	129
II. Nascita dell'obbligazione.....	131
III. La donazione gravata da un onere è gratuita?	131
CAPITOLO 6 CONCLUSIONI	135

TITOLO 2 LA DONAZIONE GRAVATA DA UN ONERE IN DIRITTO SVIZZERO	139
--	------------

CAPITOLO 1 PROLEGOMENI STORICI	139
§1 <i>Considerazioni sociopolitiche</i>	139
I. La Repubblica Elvetica (1798-1803).....	139
II. L'Atto di Mediazione (1803-1814)	140
III. Il periodo del Patto federale (1815-1848)	140
§2 <i>Il Codice civile vodese (1819)</i>	141
§3 <i>Il Codice civile bernese (1824-1830)</i>	143
§4 <i>Il Codice civile ticinese (1837, 1882)</i>	146
I. Il primo Codice civile ticinese (1837).....	146
II. Il secondo Codice civile ticinese (1882)	147
III. Alcune legislazioni italiche	149
A. Il Regno lombardo-veneto	149
B. Gli Stati di Parma, Piacenza e Guastalla	151
C. Il Regno delle due Sicilie.....	153
§5 <i>Il Codice civile zurighese (1853-1856)</i>	154
§6 <i>Conclusioni</i>	157
CAPITOLO 2 L'IDEA DI GRATUITÀ.....	161
§1 <i>La gratuità nel Codice civile</i>	161
I. Il diritto delle persone	162
A. L'articolo 19 capoverso 2	162
B. L'articolo 28 6	164
II. Diritto matrimoniale e di famiglia	164
A. Gli articoli 131 capoverso 1 e 290	164
B. L'articolo 198 numero 2.....	165
C. L'articolo 208	167
D. L'articolo 294.....	170
III. Il diritto successorio	171
A. L'articolo 475	171
B. Gli articoli 527 e 626.....	173
IV. Conclusioni.....	179
§2 <i>La gratuità nel Codice delle obbligazioni</i>	181
I. La parte generale	181
A. L'articolo 99 capoverso 2	181
B. L'articolo 171 capoverso 3	183
II. La parte speciale.....	184
A. La donazione.....	184
B. La locazione.....	187
C. Il comodato	187
D. Il mutuo	188
E. Il contratto individuale di lavoro.....	189
F. Il mandato	191
G. L'appalto.....	191
H. Il contratto di edizione	192

I. Il deposito	193
III. Conclusione	194
§3 <i>La gratuità nella Legge federale sulla esecuzione e sul fallimento</i>	199
I. La gratuità procedurale	200
II. La gratuità “amministrativa”	202
III. La gratuità “esecutiva”	203
A. L’articolo 286	203
1. Donazioni e disposizioni a titolo gratuito	204
2. Atti assimilati alle donazioni	207
B. Gli articoli 298 capoverso 2 e 345 capoverso 1	210
IV. Conclusioni	211
CAPITOLO 3 L’ONERE NEL CODICE CIVILE	213
§1 <i>Il diritto delle fondazioni</i>	214
§2 <i>Il diritto successorio</i>	216
I. La natura giuridica dell’onere	216
II. Distinzioni	218
III. Azione in adempimento	219
IV. La durata dell’onere	221
§3 <i>L’onere fondiario</i>	222
§4 <i>Conclusioni</i>	223
CAPITOLO 4 LA DONAZIONE GRAVATA DA UN ONERE	225
§1 <i>La nozione di onere</i>	225
I. Descrizione liminare	225
II. Onere semplice e onere qualificato	227
III. Oneri illeciti, immorali o impossibili	230
IV. L’annullamento modale di un debito	231
§2 <i>L’onere nella giurisprudenza</i>	233
§3 <i>L’onere e il suo rapporto con la gratuità</i>	235
I. L’onere come controprestazione	236
A. I criteri di distinzione	237
1. I criteri soggettivi	237
2. I criteri oggettivi	237
B. Scelta dei criteri	238
II. L’onere e la gratuità	239
A. Concetti liminari	239
B. La sproporzione tra le prestazioni	240
C. Arricchimento del donatario nel caso di una donazione modale	242
§4 <i>La coercibilità dell’onere</i>	244
I. La pretesa attorea	244
A. Considerazioni generali	244
B. La durata dell’onere	246
C. La prescrizione dell’azione del donatore	249
II. L’applicazione analogica dell’articolo 82 del Codice delle obbligazioni	250

III. La situazione del terzo beneficiario.....	251
A. Prodromi.....	251
B. Considerazioni	252
§5 <i>L'inadempimento dell'onere</i>	254
I. La sanzione del Codice delle obbligazioni: la revoca	254
A. Prodromi.....	254
B. Effetti.....	256
C. Titolari.....	259
D. Valore di resiliazione.....	259
E. Termini.....	260
II. Impossibilità sopravvenuta.....	261
III. Versamento di un indennizzo al donatore.....	263
§6 <i>La responsabilità del donatario</i>	264
§7 <i>Conclusioni</i>	264
CONSIDERAZIONI FINALI	269
INDICE ANALITICO	273
INDICE DELLE FONTI E DEI TESTI CITATI.....	279