

Marco FRATINI

**LE NUOVE  
TRACCE  
CIVILE**

CON GIURISPRUDENZA

**EDIZIONE COMPLETAMENTE NUOVA**

2012

**NEL DIRITTO  
EDITORE**

## PREMESSA

Dopo il grande successo delle precedenti edizioni, il volume *Tracce di diritto civile* si rinnova integralmente.

Sono trattate esclusivamente tematiche e questioni poste al vaglio della giurisprudenza più recente, con particolare riguardo alle pronunce del 2011 e alle più rilevanti del 2010.

Sono analizzate, nel dettaglio, le seguenti problematiche: l'idoneità interruttiva di una domanda giudiziale volta a ottenere in via mediata e indiretta il diritto in prescrizione (Cass., sez. III, 18 gennaio 2011, n. 1084); la trascrizione delle domande giudiziali e il rapporto tra responsabilità processuale aggravata e risarcimento del danno da trascrizione illegittima di una domanda giudiziale (Cass., Sez. Un., 23 marzo 2011, n. 6597); il danno da perdita o lesione del rapporto parentale e, in particolare, la legittimazione del concepito al ristoro del danno derivante da tale lesione (Cass., sez. III, 3 maggio 2011, n. 9700); l'acquisto di beni personali del coniuge in comunione legale (Cass., sez. II, 5 maggio 2010, n. 10855); il fondo patrimoniale e vincoli di inespropriabilità, opponibilità ai terzi e revocabilità del relativo atto costitutivo (Cass., sez. I, 21 maggio 2010, n. 12497); il legato in sostituzione di legittima, con particolare riguardo alla forma richiesta per la sua rinuncia (Cass., Sez. Un., 29 marzo 2011, n. 7098); la struttura organizzativa del condominio, con particolare riguardo ai poteri dell'assemblea dei condomini e all'impugnazione delle delibere condominiali (Cass., Sez. Un., 14 aprile 2011, n. 8491); l'anatocismo bancario tra interventi giurisprudenziali, legislativi e nuovi dubbi di legittimità costituzionale (L. n. 10/2011; Trib. Benevento, 10 marzo 2011; Trib. Brindisi, sez. Ostuni, 10 marzo 2011; Cass., Sez. Un., 2 dicembre 2010, n. 24418); l'arricchimento indiretto senza causa e l'arricchimento del convivente *more uxorio* (Cass., sez. III, 30 novembre 2011, n. 25554; Cass., sez. III, 21 aprile 2010, n. 9447); il pegno di crediti futuri e la costituzione in pegno del credito del mandante verso il mandatario (Cass., sez. I, ord. 28 febbraio 2011, n. 4817); l'adempimento del terzo e i problemi legati alla surrogazione nei diritti del debitore, alla revocatoria fallimentare del pagamento effettuato dal terzo e al riparto dell'onere della prova nel relativo giudizio (Cass., Sez. Un., 18 marzo 2010, n. 6538; Cass., Sez. Un., 29 aprile 2009, n. 9946); la diffida ad adempiere e gli strumenti di autotutela della parte non inadempiente (Cass., Sez. Un., 15 giugno 2010, n. 14292. 4310; Cass., Sez. II, 21 giugno 2010, n. 14926); la concezione evolutiva della buona fede e la funzione assolta nell'adempimento delle obbligazioni pecuniarie, nel recesso e nella risoluzione del contratto (Cass., sez. III, 31 maggio 2010, n. 13208); il contratto autonomo di garanzia e le polizze fideiussorie (Cass., Sez. Un., 18 febbraio 2010, n. 3947); il rapporto tra contratto di fideiussione e contratto del consumatore (Cass., sez. III, 29 novembre 2011, n. 25212); la revocatoria della vendita con riserva di proprietà, del contratto definitivo di preliminare, della doppia alienazione immobiliare, dell'atto costitutivo di un fondo patrimoniale e degli accordi di separazione (Corte di Cassazione, sez. III, 24 novembre 2010, n. 23818; Cass., sez. II, 17 maggio 2010, n. 12045); la revocatoria fallimentare delle rimesse in conto corrente e dei pagamenti al monopolista legale; la ratifica del negozio concluso dal *falsus procurator* e la forma richiesta per la ratifica di un contratto scritto *ad substantiam* (Cass., sez. II, 25 ottobre 2010, n. 21844); il ruolo della buona fede nell'esercizio del diritto di recesso e gli effetti della dichiarazione di fallimento del promissario acquirente nei confronti del recesso già esercitato dal promissario venditore a fronte dell'inadempimento della controparte (Cass., sez. II, 15 febbraio 2011, n. 3728); il

ruolo della buona fede in relazione alla finzione di avveramento della condizione del contratto (Cass., sez. I, 3 giugno 2010, n. 13469); il comodato indeterminato (Cass., Sez. Un., 9 febbraio 2011, n. 3168); le garanzie della compravendita, con particolare riguardo ai vizi della cosa oggetto di preliminare, all'impegno del venditore di eliminare i vizi e alla garanzia nella rivendita (Cass., sez. II, 10 marzo 2011, n. 5732); la garanzia fideiussoria nell'acquisto di immobili da costruire (Cass., sez. I, ord. 28 febbraio 2011, n. 4817); la revocatoria fallimentare degli atti ripristinatori della provvista relativi a un contratto apparente di apertura di credito (Cass., sez. I, 11 novembre 2010, n. 22915); i contratti del turismo organizzato (d.lgs. 23 maggio 2011, n. 79); la colpa professionale nelle prestazioni sanitarie: la responsabilità della casa di cura e del medico (Cass., sez. III, 1 febbraio 2011, n. 2334); il nesso di causalità nella responsabilità sanitaria e la direttiva sulle cure transfrontaliere (Cass., 21 luglio 2011, n. 15991; Dir. 2011/24/UE); la responsabilità medica da inadempimento degli obblighi di informazione (Cass., sez. III, 9 febbraio 2010, n. 2847); la natura della responsabilità dell'insegnante e i conseguenti precipitati processuali (Cass., 15 febbraio 2011, n. 3680); la responsabilità per il fatto dell'incapace e il rapporto tra colpa e imputabilità (Cass., sez. III, 30 marzo 2011, n. 7247); i presupposti applicativi della responsabilità da cosa in custodia e il contenuto della prova liberatoria gravante sul custode, con particolare riguardo ai beni della p.a. (Cass. 19 maggio 2011 n. 11016; Cass. 23 marzo 2011 n. 6677; Cass. 24 febbraio 2011 n. 4495); il risarcimento del danno non patrimoniale *iure hereditatis*, con particolare riguardo al danno biologico terminale, al danno "catastrofale" e al danno tanatologico (Cass., sez. III, 24 marzo 2011, n. 6754); la procreazione e il danno non patrimoniale (Cass., sez. III, 4 gennaio 2010, n. 13); il ruolo dell'equità nella liquidazione del danno biologico (Cass., sez. III, 7 giugno 2011, n. 12408); la responsabilità solidale ex art. 2055 c.c. e i precipitati processuali della solidarietà, con particolare riguardo alla richiesta in appello di integrale risarcimento del danno nei confronti di uno dei responsabili in solido (Cass., sez. III, 10 gennaio 2011, n. 291), la responsabilità dello Stato-legislatore (Cass., sez. III, 17 maggio 2011, n. 10813; legge 12 novembre 2011, n. 183).

Roma, gennaio 2012

L'autore

## SOMMARIO

### SEZIONE I – L'ATTIVITÀ GIURIDICA E I SOGGETTI DI DIRITTO

**TRACCIA N. 1** Premessi cenni sulla prescrizione, si esamini il problema della prescrizione dei danni lungolatenti e si affronti la questione dell'idoneità interruttiva di una domanda giudiziale volta a ottenere in via mediata e indiretta il diritto in prescrizione (Cass., sez. III, 18 gennaio 2011, n. 1084) **3**

**TRACCIA N. 2** Premessi cenni sulla trascrizione delle domande giudiziali, si esami il rapporto tra responsabilità processuale aggravata e risarcimento del danno da trascrizione illegittima di una domanda giudiziale (Cass., Sez. Un., 23 marzo 2011, n. 6597) **21**

### SEZIONE II – LA FAMIGLIA

**TRACCIA N. 3** Il danno da perdita o lesione del rapporto parentale e, in particolare, la legittimazione del concepito al ristoro del danno derivante da tale lesione (Cass., sez. III, 3 maggio 2011, n. 9700) **37**

**TRACCIA N. 4** Il fondo patrimoniale tra vincoli di inespropriabilità, opponibilità ai terzi e revocabilità del relativo atto costitutivo (Cass., sez. I, 21 maggio 2010, n. 12497) **63**

### SEZIONE III – LE SUCCESSIONI

**TRACCIA N. 5** Premessi cenni sulla disciplina del legato, si esami l'istituto del legato in sostituzione di legittima, con particolare riguardo alla forma richiesta per la sua rinuncia (Cass., Sez. Un., 29 marzo 2011, n. 7098) **71**

### SEZIONE IV – DIRITTI REALI

**TRACCIA N. 6** Si esamini la struttura organizzativa del condominio, con particolare riguardo ai poteri dell'assemblea dei condomini e all'impugnazione delle delibere condominiali (Cass., Sez. Un., 14 aprile 2011, n. 8491) **87**

### SEZIONE V – LE OBBLIGAZIONI

**TRACCIA N. 7** L'anatocismo bancario tra interventi giurisprudenziali, legislativi e nuovi dubbi di legittimità costituzionale (L. n. 10/2011; Trib. Benevento, 10 marzo 2011; Trib. Brindisi, sez. Ostuni, 10 marzo 2011; Cass., Sez. Un., 2 dicembre 2010, n. 24418) **105**

**TRACCIA N. 8** L'arricchimento indiretto senza causa e l'arricchimento del

	convivente <i>more uxorio</i> (Cass., sez. III, 30 novembre 2011, n. 25554; Cass., sez. III, 21 aprile 2010, n. 9447)	<b>123</b>
<b>TRACCIA N. 9</b>	La natura giuridica e la costituzione del pegno. Il pegno di crediti futuri e la costituzione in pegno del credito del mandante verso il mandatario (Cass., sez. I, ord. 28 febbraio 2011, n. 4817)	<b>143</b>
<b>TRACCIA N. 10</b>	L'adempimento del terzo: i problemi legati alla surrogazione nei diritti del debitore, alla revocatoria fallimentare del pagamento effettuato dal terzo e al riparto dell'onere della prova nel relativo giudizio (Cass., Sez. Un., 18 marzo 2010, n. 6538; Cass., Sez. Un., 29 aprile 2009, n. 9946)	<b>161</b>
<b>TRACCIA N. 11</b>	La diffida ad adempiere e gli strumenti di autotutela della parte non inadempiente (Cass., Sez. Un., 15 giugno 2010, n. 14292. 4310; Cass., Sez. II, 21 giugno 2010, n. 14926)	<b>174</b>
<b>TRACCIA N. 12</b>	La concezione evolutiva della buona fede e la funzione assolta nell'adempimento delle obbligazioni pecuniarie, nel recesso e nella risoluzione del contratto (Cass., sez. III, 31 maggio 2010, n. 13208)	<b>181</b>
<b>TRACCIA N. 13</b>	Il contratto autonomo di garanzia e le polizze fideiussorie: i termini del confronto (Cass., Sez. Un., 18 febbraio 2010, n. 3947)	<b>200</b>
<b>TRACCIA N. 14</b>	Il rapporto tra contratto di fideiussione e contratto del consumatore (Cass., sez. III, 29 novembre 2011, n. 25212)	<b>225</b>
<b>TRACCIA N. 15</b>	Funzione, effetti e presupposti dell'azione revocatoria, con particolare riguardo alla revocatoria della vendita con riserva di proprietà, del contratto definitivo di preliminare, della doppia alienazione immobiliare, dell'atto costitutivo di un fondo patrimoniale e degli accordi di separazione (Corte di Cassazione, sez. III, 24 novembre 2010, n. 23818; Cass., sez. II, 17 maggio 2010, n. 12045)	<b>232</b>
<b>TRACCIA N. 16</b>	Funzione e caratteri della revocatoria fallimentare. Le rimesse in conto corrente e i pagamenti al monopolista legale	<b>242</b>
<b>SEZIONE VI – IL CONTRATTO E I SINGOLI CONTRATTI</b>		
<b>TRACCIA N. 17</b>	Premessi cenni sul rapporto rappresentativo, si esamini il problema della ratifica del negozio concluso dal <i>falsus procurator</i> e alla forma richiesta per la ratifica di un contratto scritto <i>ad substantiam</i> (Cass., sez. II, 25 ottobre 2010, n. 21844)	<b>263</b>
<b>TRACCIA N. 18</b>	Premessi cenni sulle diverse tipologie di recesso dal contratto, si esaminino il ruolo della buona fede nell'esercizio del diritto di recesso e gli effetti della dichiarazione di fallimento del promissario acquirente nei confronti del recesso già esercitato dal promissario venditore a fronte dell'inadempimento della	

	controparte (Cass., sez. II, 15 febbraio 2011, n. 3728)	<b>274</b>
<b>TRACCIA N. 19</b>	Il ruolo della buona fede in relazione alla finzione di avveramento della condizione del contratto (Cass., sez. I, 3 giugno 2010, n. 13469)	<b>284</b>
<b>TRACCIA N. 20</b>	Premessi cenni sulla natura e sulla struttura del comodato, si esami la figura del comodato indeterminato (Cass., Sez. Un., 9 febbraio 2011, n. 3168)	<b>302</b>
<b>TRACCIA N. 21</b>	Le garanzie della compravendita, con particolare riguardo ai vizi della cosa oggetto di preliminare, all'impegno del venditore di eliminare i vizi e alla garanzia nella rivendita (Cass., sez. II, 10 marzo 2011, n. 5732)	<b>310</b>
<b>TRACCIA N. 22</b>	La garanzia fideiussoria nell'acquisto di immobili da costruire (Cass., sez. I, ord. 28 febbraio 2011, n. 4817)	<b>323</b>
<b>TRACCIA N. 23</b>	Premessi cenni sull'azione revocatoria fallimentare, si esami il problema della revocabilità delle rimesse su conto corrente e degli atti ripristinatori della provvista relativi a un contratto apparente di apertura di credito (Cass., sez. I, 11 novembre 2010, n. 22915)	<b>334</b>
<b>TRACCIA N. 24</b>	I contratti del turismo organizzato (D.Lgs. 23 maggio 2011, n. 79)	<b>348</b>
<b>SEZIONE VII – LA RESPONSABILITÀ CONTRATTUALE</b>		
<b>TRACCIA N. 25</b>	La colpa professionale nelle prestazioni sanitarie: la responsabilità della casa di cura e del medico (Cass., sez. III, 1 febbraio 2011, n. 2334)	<b>355</b>
<b>TRACCIA N. 26</b>	Il nesso di causalità nella responsabilità sanitaria e la direttiva sulle cure transfrontaliere (Cass., 21 luglio 2011, n. 15991; Dir. 2011/24/UE).	<b>382</b>
<b>TRACCIA N. 27</b>	La responsabilità medica da inadempimento degli obblighi di informazione (Cass., sez. III, 9 febbraio 2010, n. 2847).	<b>396</b>
<b>SEZIONE VIII – LA RESPONSABILITÀ EXTRACONTRATTUALE</b>		
<b>TRACCIA N. 28</b>	Delineati i presupposti della responsabilità degli insegnanti, si analizzino la natura di tale responsabilità e i conseguenti precipitati processuali (Cass., 15 febbraio 2011, n. 3680)	<b>413</b>
<b>TRACCIA N. 29</b>	La responsabilità per il fatto dell'incapace: il rapporto tra colpa e imputabilità (Cass., sez. III, 30 marzo 2011, n. 7247)	<b>429</b>
<b>TRACCIA N. 30</b>	I presupposti applicativi della responsabilità da cosa in custodia e il contenuto della prova liberatoria gravante sul custode, con particolare riguardo ai beni della p.a. (Cass. 19 maggio 2011 n.	

	11016; Cass. 23 marzo 2011 n. 6677; Cass. 24 febbraio 2011 n. 4495).	<b>435</b>
<b>TRACCIA N. 31</b>	Il risarcimento del danno non patrimoniale <i>iure hereditatis</i> , con particolare riguardo al danno biologico terminale, al danno “catastrofale” e al danno tanatologico (Cass., sez. III, 24 marzo 2011, n. 6754)	<b>446</b>
<b>TRACCIA N. 32</b>	Procreazione e danno non patrimoniale (Cass., sez. III, 4 gennaio 2010, n. 13)	<b>463</b>
<b>TRACCIA N. 33</b>	Il ruolo dell’equità nella liquidazione del danno biologico (Cass., sez. III, 7 giugno 2011, n. 12408)	<b>523</b>
<b>TRACCIA N. 34</b>	Premessi cenni sulla responsabilità solidale ex art. 2055 c.c., si esaminino i precipitati processuali della solidarietà, con particolare riguardo alla richiesta in appello di integrale risarcimento del danno nei confronti di uno dei responsabili in solido (Cass., sez. III, 10 gennaio 2011, n.291)	<b>534</b>
<b>TRACCIA N. 35</b>	La responsabilità dello Stato-legislatore e il risarcimento del danno da inattuazione di una direttiva comunitaria (Cass., sez. III, 17 maggio 2011, n. 10813; legge 12 novembre 2011, n. 183)	<b>548</b>