

N. 6

ANNO XXXVII

NOVEMBRE-DICEMBRE 2014

LE NUOVE
LEGGI CIVILI
COMMENTATE



Le nuove leggi

La responsabilità contrattuale del medico dipendente dopo la « riforma Balduzzi »: criterio letterale e ragioni costituzionali a confronto (art. 3 d.l. 13 settembre 2012, n. 158, conv. con modificazioni dalla l. 8 novembre 2012, n. 189)

di ORIANA CLARIZIA

SOMMARIO: 1.1. La responsabilità dell' esercente sanitario e l' irrompere sulla scena dell' art. 3 del c.d. decreto Balduzzi: ambiguità del tenore letterale e problematiche irrisolte. – 2. Le implicazioni sul piano penale: l' osservanza delle linee guida e delle buone pratiche accreditate dalla comunità scientifica quale fattore di esclusione della responsabilità per colpa lieve. La natura delle linee guida: non già regole cautelari specifiche bensì criterio di relativizzazione non dissimile dalla regola di esperienza derivante dall' applicazione, nella più recente elaborazione giurisprudenziale, dell' art. 2236 c.c. alla materia penale. – 3. Incidenza sul versante civilistico: valenza dell' esplicito richiamo all' art. 2043 c.c. e percorsi ricostruttivi prospettabili: a) valorizzazione del criterio letterale e teleologico in favore della riconduzione della responsabilità dell' esercente la professione sanitaria al modulo normativo della responsabilità extracontrattuale; b) prioritaria tutela del paziente e diretta applicazione della Carta costituzionale quali argomenti a fondamento della ricostruzione secondo lo schema normativo della responsabilità da inadempimento di obbligazioni. Prima lettura, fedele al dato letterale. Analisi dei positivi riscontri dottrinali e giurisprudenziali. – 4. Critiche: limiti ai quali soggiacciono il criterio letterale e quello teleologico in assenza del contestuale ricorso ad un' interpretazione applicativa dei principi costituzionali. – 5. Seconda lettura, costituzionalmente e comunitariamente orientata. Il prioritario rilievo della tutela e della promozione del diritto alla salute nelle fonti sovranazionali e costituzionali. Esigenza di una scelta qualificatoria rispondente al significato più profondo del principio di effettività. Le ricostruzioni della dottrina nel segno della natura contrattuale della responsabilità medica. Impossibilità di un ritorno al passato: la tutela del paziente tramite il paradigma della responsabilità contrattuale. – 6. Il reale significato del testuale richiamo all' art. 2043 c.c. e alla condotta di cui al comma 1° quale profilo rilevante ai fini della determinazione del *quantum* del risarcimento del danno in considerazione della gravità della condotta pag. 1117

Saggi e approfondimenti

I patti parasociali. Per una riflessione sulle tecniche di controllo

di PIERPAOLO M. SANFILIPPO

SOMMARIO: 1. 1. Patti parasociali e tecniche di controllo del fenomeno. – 2. Patti parasociali e limiti dell'autonomia privata. – 3.1. Atipicità negoziale, valutazione *in concreto* e controllo di meritevolezza. – 3.2. *Segue*: dalla causa alla clausola nel controllo di meritevolezza. – 3.3. *Segue*: sull'*autonomia* del controllo di meritevolezza da quello di liceità negoziale. – 4. Per un'esemplificazione della tecnica di controllo *ex art. 1322 c.c.*: i c.d. patti di gestione. – 5. Un altro caso tipico: il patto di « trascinamento » (*drag-along*) e la sua immeritevolezza *in concreto*. – 6. Uno sguardo su diverse possibili tecniche di controllo: dall'interpretazione alla risoluzione per inadempimento pag. 1135

Note in tema di disciplina fallimentare del contratto preliminare in corso di esecuzione

di RUGGERO VIGO

SOMMARIO: 1.1. La stratificazione normativa dal 1942. – 2. Art. 72, comma 8°, l. fall. – 3. La sede principale dell'impresa. pag. 1164

Le start-up innovative a responsabilità limitata: partecipazioni, altri rapporti partecipativi e nuovi confini del tipo

di MARCO CIAN

SOMMARIO: 1. Dalle s.r.l. a struttura paraazionaria alle s.p.a. per le PMI. – 2. Autonomia statutaria e limiti di sistema alla luce dell'appartenenza della *start-up* al tipo della s.r.l. – 3. Partecipazioni, categorie, diritti speciali. – 4. Diritto agli utili e diritto di voto: i limiti di legge. – 5. Il depotenziamento delle partecipazioni seriali e delle quote individuali. Categorie di quote e categorie di soci. – 6. Le altre formule di investimento: gli strumenti finanziari partecipativi pag. 1178

Aspetti problematici in tema di patto di gestione della lite nell'assicurazione della responsabilità civile professionale

di ANTONIO DI BIASE

SOMMARIO: 1.1. Natura e funzione del patto di gestione della lite. – 2. La qualificazione giuridica del patto di gestione della lite: dal mandato *in rem propriam* al contratto atipico. – 3. *Segue*: ipotesi per una differente ricostruzione. – 4. La disciplina del patto di gestione della lite e gli obblighi gravanti sulle parti: il ruolo della buona fede contrattuale. – 5. La gestione della lite da parte dell'assicuratore: obbligo o facoltà? – 6. Il potere di transigere la lite. – 7. La questione dell'opponibilità dell'eccezione di inoperatività e/o invalidità della copertura assicurativa pag. 1195

Contratti di credito, collegamento negoziale ed eccezione d'inaidempimento

di RAFFAELE PALUMBO

SOMMARIO: 1.1. L'armonizzazione minimale delle legislazioni nazionali in materia di collegamento negoziale perseguita dalla dir. 2008/48/CE. – 2. Cenni comparatistici tra (alcune) discipline nazionali di recepimento. Il silenzio dell'art. 125 *quinquies* t.u.b. – 3. Tesi permissiva avente a fondamento l'*argumentum a fortiori*: critica. – 4. Tesi negativa che fa leva sul combinato disposto dei commi 2° e 3° dell'art. 125 *quinquies* t.u.b.: critica. – 5. Una lettura dell'art. 125 *quinquies* t.u.b. fondata sul criterio teleologico e orientata all'effetto utile del diritto dell'Unione europea – 6. Tesi negativa basata sulla regola di relatività degli effetti contrattuali: critica. Qualificazione della posizione soggettiva del finanziatore. – 7. Una lettura dell'art. 125 *quinquies* t.u.b. orientata ai principi generali del diritto dei contratti pag. 1214

Mancata o inesatta esecuzione del trasporto aereo e tutela dei passeggeri: attualità e prospettive tra interventi della Corte di giustizia e futura revisione del Reg. CE n. 261/2004

di ALESSANDRO PEPE

SOMMARIO: 1.1. La tutela del passeggero nel trasporto aereo. – 2. L'estensione della protezione dei passeggeri aerei: il reg. CE n. 261/2004. – 3. Luci e ombre della disciplina europea. Il problematico coordinamento con la Convenzione di Montreal del 1999. – 4. La proposta di revisione del reg. CE n. 261/2004: il bilanciamento tra la tutela dei passeggeri aerei e gli interessi dei vettori. – 4.1. Il potenziamento dei diritti dei passeggeri rispetto all'attuale quadro normativo. – 5. L'ambito di applicazione della disciplina a tutela dei passeggeri aerei. – 6. Le singole fattispecie di mancata o inesatta esecuzione del trasporto aereo disciplinate dalla normativa europea: il negato imbarco. – 7. La cancellazione del volo. – 7.1. L'esonero del vettore dall'obbligo di pagare la compensazione pecuniaria: la

preventiva informazione del passeggero in ordine alla cancellazione del volo. – 7.2. *Segue*: la cancellazione del volo dovuta a « circostanze eccezionali » e la necessaria adozione delle « misure del caso ». – 8. Il ritardo prolungato *alla partenza*. – 8.1. Il ritardo prolungato *all'arrivo* e il diritto alla compensazione pecuniaria. – 9. Conclusioni. pag. 1248

Il problema della c.d. retroattività dell'usucapione

di FRANCESCA CRISTIANI

SOMMARIO: 1.1. Premessa. – 2. L'opinione della dottrina. – 3. La posizione della giurisprudenza. – 4. La natura e gli effetti della trascrizione della sentenza. – 5. La questione della c.d. *usucapio libertatis*. – 6. Gli acquisti per usucapione in regime di comunione legale dei beni tra coniugi. – 7. Conclusioni pag. 1302

Indici annuali 2014

Indice analitico-alfabetico	pag. 1325
Indice cronologico	pag. 1329
Indice numerico	pag. 1330
Indice degli autori	pag. 1331
Indice-Sommario dei provvedimenti commentati	pag. 1332

SOMMARIO
del c.d. c.
implicaz
creditate
colpa lie
di relativ
nella più
3. Incid
percorsi
favore d
modulo
te e dire
ricostruz
obbligaz
nali e gi
quello to
dei princ
orientata
fonti sov
significa
segno de
al passat
6. Il real
ma 1° q
del danr

1. – La
battuti n
Discus
fatto ille

[*] Con
Comitato p
(¹) Per
1993, p. 5
Torino, 19
fra illecito
(²) Con
della riferi