

Per la storia del pensiero giuridico moderno

60

RAFFAELE VOLANTE

IL SISTEMA CONTRATTUALE DEL DIRITTO COMUNE CLASSICO

*Struttura dei patti e individuazione del tipo.
Glossatori e Ultramontani*



Milano - Giuffrè Editore

INDICE ANALITICO

- Acceptilatio, 129, 142, 152
Actio
— de dolo, 283-286, 304-306
— empti, 234, 241, 246, 257, 279, 290
— praescriptis verbis, 108, 113, 115, 139, 177, 266, 272, 280, 283, 286, 304, 399
— — ad interesse, 273, 275
— — per la tutela dall'evizione, 279-280
— venditi, 240
Actus legitimi, 60
Aequitas pacti, v. Pactum, definizione.
Arbitrium, 28
Astuti G., 2, 4, 12, 22, 66, 100
Auxilium legis, v. Vestimentum legis auxiliuum
Azone
— Glosse al Digestum vetus
— — de pactis
— — — l. Huius edicti,
— — — « Duorum », 35
— — — « Generale », 49
— — — « Naturalis », 29
— — — « Placitum consensus », 26
— Lectura Codicis
— — de pactis, 42-43, 160
— — — l. Conditionis incertum, 52-53
— — — l. In bonae fidei, 137, 140-141, 335
— — — l. Legem, 132
— — — l. Pacta novissima, 131, 154-155
— Summa Codicis
— — de actionibus empti et venditi, 237-238, 240
— — de commodato, 328-329
— — de condictione ob causam dato-
rum, 277, 290, 292-293, 295, 298-299, 301-302, 305, 331-332
— — — de dotis promissione et nuda pollicitatione, 37, 160
— — — de inutilibus stipulationibus, 63
— — — de locato et conducto, 319
— — — de pactis, 35, 37, 48, 72-73, 78, 86-87, 91-92, 131-139, 142-143, 154, 159, 162, 182
— — — de pactis inter emptorem et venditorem compositis, 334-336
— — depositi, 330
— — — de rerum permutatione et praescriptis verbis actione, 269, 273-274, 277, 281, 283
— — — de sententiis quae pro eo quod interest proferuntur, 217, 220-222
— — quando licet ab emptione recedere, 294
— — si certum petatur, 253-255, 273, 276, 322, 324-325
Bartolo da Sassoferrato, 466
Baud J.P., 22
Beduschi C., 264
Bellini P., 19
Bellomo M., 88
Belloni A., 197
Benedetti G., 45-46
Betti E., 7, 203, 295
Birocchi I., 3, 4, 10, 102, 121, 124, 126, 136, 137, 359
Bobbio N., 32
Bona fides, 22
Brachylogus iuris civilis, 107
Brugi B., 25
Calasso F., 2, 11, 22-24, 27, 59, 101, 295

- Cannata C.A., 2
- Capacità
 - ad obbligarsi *naturaliter e civiliter*, 71, 170
 - concezione medievale e moderna, 74, 171.
 - derivante dallo ius, 69, 72
 - naturale, 68, 72
- Cappellini P., 10, 19
- Causa
 - condizione di validità del pactum, 75, 83
 - definizione nel nomen contractus, 402
 - elemento strutturale del contratto in-nominato, 289-291, 293
 - expressa, 301
 - finalis, 295, 300, 303
 - impulsiva, 295, 298-299, 302-303
 - irrilevanza nella determinazione del tipo contrattuale, 313-314
 - rapporti con la nozione moderna, 296-298
 - stipulationis, 310 ss.
 - tacita, 301-302
- Causae obligationum, 2, 109, 123, 133, 158
- Cazzetta G., 19
- Certitudo
 - concezione degli Ultramontani, 454 ss., 467-468
 - del contenuto obbligatorio del contratto, 271 -273, 276
 - della prestazione in dandum, 223, 228-230, 239, 256, 273, 275, 455
 - della prestazione in facendum, 229, 231, 254, 453
 - della prestazione in tradendum, 222, 230, 238, 256-257, 274, 456
 - fattore di tipicità del contratto, 273-278, 313-315
 - nozione, 227, 250-254, 257, 259-260, 264
- Chevrier G., 9, 102, 147
- Chirographum, 173, 194, 382
- Cino da Pistoia
- Lectura Codicis
- — de pactis
 - — — I. Legem, 345, 347, 357, 359, 398, 401, 405
 - — — I. Pacta quae contra, 418-421, 430-431
- — de sententiis quae pro eo quod interest proferuntur, 461, 463-467, 469, 477
- Comodato, 328-329
- Compravendita
 - alla prestazione alternativa in id quod interest, 200, 209, 218-219, 236, 240, 246, 258
 - conclusione, 265, 267
 - differenze con la permuta, 265-266, 268, 278-279, 291, 314-316
 - obbligo alla tradizione della cosa, 198-200, 236, 238
 - obbligo al pagamento del prezzo, 240, 244
- Condictio
 - causa data causa non secuta, 142, 251, 266, 280, 289-290, 304
 - certi, 248, 253
 - — ad interesse, 255
 - ex lege, 176, 245, 428
 - incerti, 251
 - indebiti, 251
- Confirmatio a lege, v. Vestimentum, con-firmatio a lege
- Conrat M., 121
- Consensus
 - in idem consentire, 30 n. 19, 48, 51.
 - in unum colligere, 34
 - placitus, 25 n. 9, 33
- Constitutum debiti, 158, 160, 173, 175
- Contratti
 - certi, 215, 220, 226-228, 232, 258, 260
 - incerti, 213, 221, 226-227, 229, 233, 259, 261, 272, 458 ss.
 - innominati
 - — concezione del tardo diritto ro-mano, 22

- — do ut des, 275-277, 284, 291
- — do ut facias, 282, 286 n. 42, 301 n. 66
- — facio ut des, 283-287, 306
- — facio ut facias, 287 n. 44, 306
- — rilevanza del fatto concludente della *datio vel factum*, 108, 304-305
- — struttura di tutela, 280 ss.
- nominati
- — formali, 173-174, 194, 382
- — in generale, 187
- — iuris civilis, 178, 190, 380 ss., 426-429
- — iuris gentium, 180 ss., 190, 431-433, 436-440
- Conventio
 - concetto più generale rispetto al pactum, 50
 - iurisgentium, 181 ss.
 - legittima, 168, 172 ss., 387 ss.
 - nozione, 47
- Cortese E., 26, 91, 101-102, 295
- Delegatio, 152
- De Nova G., 7, 8
- Deposito, 329 ss.
- Dichiarazione
 - difficoltà definitorie dei glossatori, 38
 - invalida, 148
 - unilaterale, 34 ss.
- Di Giovanni F., 7
- Dilcher H., 3, 107, 110, 115, 121-122, 125-126, 133, 162, 167, 199
- Dino da Mugello, 447, 449-450, 460
- Dissensiones dominorum, 198-201
- Dolo
 - ab initio e ex postfacto, 94, 216
 - concezione soggettiva, 91
 - differenza con la *fraus legis*, 90-93
 - dolo del terzo, 95
 - incidente, 95
 - nozione oggettiva, 89
 - principale, 94, 96
 - regime della tutela nei contratti *bonae fidei*, 95
 - rilevanza nei contratti *stricti iuris*, 96
- Donazione
 - come contratto privo di *nomen specificum*, 140, 390
 - come *species contractus*, 374, 377
 - obbligo della *traditio rei*, 159, 240, 245
 - propter nuptias, 179
 - riforma giustinianea, 23 n. 3, 159
- Donisi C., 46
- Dote, 101 e n. 29, 102, 158, 160
- Enfiteusi, 175 ss. 384
- Epitome exactis regibus, 121-122
- Errera A., 24
- Exceptio
 - non numeratae pecuniae, 172
 - taciti pacti, 41, 44.
- Exceptiones Petri, 107
- Fides, 17
- Filanti G., 59
- Forma actionis, 140, 143
- Forma contractus, 124, 434-435
- Furiosus, 68, 72
- Fraus legis, 90-91, 93
- Giovanni Bassiano, 53, 205
- Glossa Magna
 - al Codex
 - — tit. de pactis
 - — — l. Conditionis incertum
 - — — — « te filio », 53
 - — — l. Legem
 - — — — « convenit », 163
 - — — l. Pacta quae contra leges
 - — — — « contra bonos mores », 63, 64
 - — — l. Traditionibus
 - — — — « non nudis », 149, 344
 - — tit. de rerum permutatione et praescriptis verbis actione
 - — — l. Ex placito
 - — — — « subiecta », 308-309
 - — — l. Cum precibus
 - — — — « servetur », 275
 - — — l. Si cum patruus
 - — — — « Postulabis », 314

- — tit. de sententiis quae pro eo quod interest proferuntur
 - — l. Cum pro eo
 - — Casus, 225-226, 230
 - — « contractibus », 227-228
 - — « damnum », 229
 - — « dupli », 224, 226
 - — « in aliis autem casibus », 229, 231
- al Digestum Infortiatum
- — tit. de operis libertorum
- — l. Ut iurisiurandi
 - — « sive post tempus », 165
- al Digestum Novum
- — tit. de actionibus et obligationibus
 - — l. Consensu
 - — « consentire », 188, 320
 - — tit. de doli mali et metus exceptione
 - — l. Palam autem
 - — « nocebit », 310
 - — « sine causa », 311-312
 - — tit. de regulis iuris
 - — l. Cum amplius
 - — « is natura », 181
 - — l. Nihil tam naturale
 - — « verbis », 350
 - — tit. de verborum obligationibus
 - — l. Ubi autem non apparent
 - — « certi esse », 256
- al Digestum Vetus
- — tit. de actionibus empti et venditi
 - — l. Si res vendita
 - — « agitur », 241-243
 - — « intersit », 218
 - — tit. de aedilicio edicto
 - — l. Sciendum
 - — « ad sponsionem », 39
 - — « pollicitationem », 38
 - — « promissionem », 39
 - — tit. de condicione causa data causa non secuta
 - — « sed cum liceat », 292
 - — l. Dedi tibi (I)
 - — « condicatio cessat », 302
- — — l. Dedi tibi (II)
 - — — « dares », 278
 - — — « non liberaris », 305
 - — — « proclivior », 278
 - — — l. Si pecuniam
 - — tit. de condicione indebiti
 - — l. Nunc videndum
 - — « nunc videndum », 173
 - — tit. de contrahenda emptione et venditione
 - — l. Pacta conventa
 - — « nova emptio », 337
 - — tit. de dolo malo
 - — l. Et eleganter
 - — « nullam », 95
 - — « sed in hoc ipso », 94, 95, 96
 - — tit. de iustitia et iure
 - — l. Ex hoc iuregentium
 - — « obligationes », 170
 - — « quibusdam », 169, 174
 - — tit. de pactis
 - — l. Huius edicti
 - — « causa », 311
 - — « duorum », 35, 38
 - — « huius edicti », 29, 180
 - — « pactum », 31
 - — « Placitum et consensus », 26
 - — « transigendique », 48
 - — l. Iurisgentium
 - — « ex continenti », 137
 - — « facias », 185-187
 - — « igitur », 147-148, 162, 164
 - — « in suo nomine », 189
 - — l. Legitima
 - — « legitima », 166, 174
 - — « quinimo », 134, 139, 165
 - — « sed si fraudandi », 93
 - — l. Si unus
 - — « inutilis fuit », 355
 - — « ipso iure », 156
 - — tit. de praescriptis verbis
 - — l. Naturalis

- — — — « at cum do », 321
- — — — « de dolo », 282 n. 38
- — — — « in qua actione », 275, 280
- — — — « periculo meo », 282
- — — — « quod si faciam », 285
- — — — « si res », 319
- — tit. de rebus creditis et si certum petatur
 - l. Bene est
 - — « in creditum », 317
 - l. Certi condicatio
 - — « certum petitur », 257
 - — — « ex certo », 258-259
 - l. Mutuum damus
 - — — « in creditum », 323-325
 - — — « speciem », 323
 - — tit. de rei vindicatione
 - l. Qui restituere
 - — — « condemnandus est », 246
 - — tit. de rerum permutatione
 - l. Sicut aliud
 - — — « ideo Paedius », 274
 - — — « nomen suum habent », 187
 - all'Authenticum
 - tit. ut sponsalitia largitas
 - — « sponsalitiam largitatem », 179
 - alle Istituzioni
 - tit. de actionibus
 - — « iure civili », 175
 - tit. de locationibus et conductionibus
 - — « propriam », 176-177
 - tit. de literarum obligationibus
 - — « dum quaeri non », 172
 - — « obligetur », 172
 - tit. de obligationibus
 - — « necessitate », 192
 - Gorla G., 3
 - Gouron A., 26
 - Grossi P., 19, 318
 - Guillaume de Cunh, 347, 399
 - Id quod interest v. Interesse
 - Indebito, 173
 - Interesse
 - circa rem e extra rem, 206, 211, 225 n. 59, 232, 233 n. 73, 271, 464
 - come aestimatio damni, 445
 - come utilitas singularis, 452 ss., 462-463
 - commune, 217-218, 224, 247, 458
 - conventum, 217, 224
 - derivante da fattispecie certa, 215, 220, 226-227, 232
 - derivante da fattispecie incerta, 213, 215, 221, 226-227, 233
 - differenza con il prezzo della cosa, 217, 225, 448
 - ex conventione, 212 e n. 37,
 - ex natura actionis, 209, 212
 - ex natura contractus, 209-210, 216
 - ex delicto, 212 n. 35, 214
 - ex negotio, 214
 - ex officio iudicis, 210
 - in condemnatione, 449
 - in damno, 212
 - in lucro, 212, 220 n. 48
 - in obligatione, 454-455
 - intrinsecum e extrinsecum, 465
 - loco poenae, 207
 - loco rei, 207-208
 - nei contratti stricti iuris, 210
 - nozione giustinianea, 203-204
 - singolare, 218-220, 225, 234, 247, 447-451
 - struttura nei contratti bonae fidei, 208 ss., 247
 - ratione temporis e loci, 211
 - Jacques de Révigny,
 - Lectura Codicis
 - tit. de pactis
 - l. In bonae fidei, 399, 473-475, 478, 480, 482, 484-485, 487-492.
 - l. Legem, 343, 346-348, 358-359, 361, 364-365, 367-369, 376-377, 380-384, 392, 394, 396-397, 404

- — — l. *Pacta novissima*, 156, 412-416
- — tit. de sententiis quae pro eo quod interest proferuntur, 443-454, 456-459
- *Lectura Digesti veteris*
- tit. de pactis
- — l. *Iurisgentium*, 372-376, 387-391, 397
- — l. *Si unus*, 426, 432-433
- tit. de rebus creditis et si certum petatur
- — l. *Lecta*, 352-353
- Kantorowicz H., 60, 121, 205
- Karsten C., 4, 10
- Kuhlen L., 264
- Le Bras G., 102
- Leenen D., 264
- Locazione, 282, 319 ss., 327
- Loschiavo L., 25, 30
- Magdelain A., 5
- Mariconda V., 59
- Meijers E. M., 311-312
- Messineo F., 7, 23, 51
- Mutuo, 322 ss., 431
- Natura contractus, v. *Pactum adiectum de natura*
- Nomen contractus
- concezione funzionale degli Ultramontani, 389-391, 400-403, 434
- espressione della struttura obbligatoria del contratto, 271 ss.
- generale, 107, 110-111, 146, 151, 183, 188-189
- indice del grado di certitudo della fattispecie, 254
- momento di determinazione del contenuto dell'azione, 112, 140, 188-189, 264
- nelle fattispecie individuate dallo *iuris gentium*, 186
- relazione con il vestimentum, 134-135, 185-186, 194
- segno identificativo del regime di conclusione del contratto, 266
- speciale, 108, 111-113, 123, 125, 146, 182-183
- Nudo patto
- accordo non tutelato, 107, 132, 147, 346
- astrazione del nucleo consensuale del contratto, 347 ss.
- come patto sprovvisto di traditio, 149, 342-345, 394
- concezione funzionale, 354 ss., 373
- ipotesi produttive di azione, 158
- manifestazione priva di elementi formali, 122, 147 n. 3, 223
- vizio della dichiarazione, 148, 345-346, 349, 351-352
- Obligatio
- *civilis*, 153 ss., 413 ss., 420-423
- *naturalis*, 150, 153, 410, 417-418
- teoria delle due radices obligationis, 192
- Odofredo
- commento al Codex
- tit. de pactis
- — l. *Conditionis incertum*, 53
- — l. *In bonae fidei*, 116, 137, 139-141, 333-334, 337-338
- — l. *Legem*, 167, 343, 347-351, 360-361, 363
- — — l. *Pacta novissima*, 154-155, 410-411
- — tit. de sententiis quae pro eo quod interest proferuntur
- — l. *Cum pro eo*, 225-226, 232-234
- commento al Digestum Vetus
- tit. de actionibus empti et venditi
- — l. *Si res vendita*, 243, 246-247
- tit. de pactis
- — l. *Conventionum autem tres*, 183
- — l. *Huius edicti*, 29, 31, 49, 50, 58
- — l. *Iurisgentium*, 116, 137, 188-189, 334
- tit. si certum petatur

- — — l. Bene est, 259
- — — l. Certi conductio, 260-261
- Ostiense, 359 n. 28
- Otte G., 24, 314
- Palmieri G. B., 28, 198
- Patto
 - accessorium, 112, 114, 183
 - adiectum
 - de natura, 116-117, 336
 - de substantia, 114-116, 128, 333-335, 491
 - effetto attivo autonomo, 113, 141, 143-144, 482
 - effetto estintivo dell'azione del contratto originario, 117, 125
 - effetto informativo, 112, 115, 140, 143, 480 ss.
 - ex intervallo, 116, 127, 138, 338, 475-477
 - extra naturam, 117, 339
 - incontinenti, 116, 122, 128, 137 n. 81, 338, 397-398, 473-474, 478
 - caratteristiche
 - bilateralità, 35, 40
 - bilanciamento degli interessi delle parti, 36
 - capacità dispositiva di situazioni giuridiche, 47 ss.
 - obbligatorietà, 54
 - cause di invalidità
 - miste, 80 ss.
 - — — atti di mala fede, v. Dolo e Fraus.
 - — — illiceità dell'intera fattispecie, 86
 - — — inesistenza della causa, 83
 - — — metus, 89, 92, 94
 - — — oggettive, 74 ss., 89
 - — — illiceità o impossibilità della prestazione, 75
 - — — illiceità dell'oggetto materiale, 77, 92
 - — — soggettive, 68
 - — — difetto relativo di legittimazione, 72
 - — — incapacità assoluta, 69
 - concezione del diritto romano classico, 1 ss.
 - conclusione
 - — — conclusione tacita, 40 ss., 110, 297 n. 62
 - — — irrilevanza del procedimento di formazione, 46, 58
 - — rilevanza delle dichiarazioni unilaterali, 34 ss.
 - definizione, 25 ss.
 - — — etimologia dei glossatori, 31 n. 24
 - — fatto normativo, 31
 - — oggetto di valutazione *in iure*, 66 ss., 99, 105
 - — sostanza equitativa, 27, 35-36, 57, 64
 - de non petendo, 118, 151 ss., 172, 408 ss., 412 ss., 434
 - de repetendo, 156 n. 19, 409
 - effetti, 106
 - — — classificazione, 107, 117, 119, 131, 142
 - — — estinzione della tutela della controparte, 120, 133, 143,
 - — — produzione dell'azione, 108, 132, 144, 481-483
 - — — ipso iure, 152
 - — — ope exceptionis, 118, 151
 - indutum, 121, 123-126
 - iurisgentium, 110, 112
 - nudum, v. Nudo patto
 - praeter legem, 62-63
 - secundum vel contra legem, 59, 61
 - utile, 66, 67, 99
 - — ad defendantum, 107, 118
 - vestitum, v. Vestimenta pactorum.
 - Paradisi B., 24, 25
 - Permuta, 185, 266, 268-271, 275-277, 292
 - Piacentino
 - Summa Codicis
 - — — de pactis, 27-28, 31-33, 35, 63-64, 70-71, 74, 82, 84, 87, 89, 119-121, 123-129, 163

- — de sententiis quae pro eo quod interest proferuntur, 214, 215
- Summa de actionum varietatibus
- — quid sit condicere et quot modis condicatur, 249-252
- Pierre de Belleperche
- Lectura Codicis
- — tit. de pactis
- — — l. In bonae fidei, 476-477, 479-483, 489
- — — l. Legem, 345, 355-356, 366, 398, 401-402, 405
- — — l. Pacta novissima, 401-403
- — — Rubrica, 418-422, 425, 434-439
- Repetitiones super Digestum vetus
- — tit. de actionibus empti et venditi
- — — l. Si res vendita, 460-468
- Pillio da Medicina, 197, 201-202
- Poenitentia, v. Recesso
- Pollicitatio, 34, 36 ss., 45, 148
- Precarium, 329 n. 102
- Promissio, 38-39, 58, 75, 88
- Prosperetti M., 67
- Pugliatti S., 74
- Pupillo, 69, 71
- Quaestiones de iuris subtilitatibus, 26, 59, 65
- Quaestiones dominorum bononiensium, 198
- Recesso
- condizione della res integra, 294
- nei contratti innominati, 290-293
- nel deposito, 331-332
- Rei vindicatio,
- diretta, 239
- utilis, 177
- Repgen T., 199, 201
- Replicatio, 120, 155
- Retentio, 127, 150
- Riccobono S., 22
- Rinuncia al giudizio, 43
- Rogerio
- Summa Codicis
- — de actionibus empti et venditi, 235-236
- — — de condicione ob causam datum, 289-290
- — — de contrahenda emptione et venditione, 265-266
- — — de interesse, 205, 272
- — — de pactis, 28, 30, 32, 34, 41-42, 61, 69-70, 74, 78, 81-82, 89, 110-111, 114-118, 152
- — — de praescriptis verbis, 272
- — — de rebus creditis et si certum petatur, 249-250
- — — de rerum permutatione, 266
- Endationes questionum super Codice, 60
- Sacco R., 7, 8, 45, 67
- Schlossman S., 74
- Schluep W. R., 8
- Scognamiglio R., 51
- Seuffert L., 9
- Sollemnitas, 121-123, 129, 174, 348
- Söllner A., 23, 101, 166
- Solutio, 152
- Sordi B., 19
- Species contractus, 374 ss.
- determinazione da parte della lex, 385-386
- differenza con i vestimenta pactorum, 377
- identificazione con il nomen contractus, 401
- individuazione attraverso il fatto conoscidente della traditio rei, 392 ss.
- in relazione con la certitudo del regolamento, 455 ss.
- qualificazione delle fattispecie complesse, 486 ss.
- rapporto con il patto accessorio, 480-481
- strumento definitorio delle fattispecie iuris civilis, 383-384
- Sponsalitia largitas, 179, 384
- Stipulatio
- come contratto iuris civilis, 174, 194
- concezione del diritto romano, 22
- tutela, 175

- — inter absentes, 148
- Substantia contractus, v. Pactum adiectum de substantia
- Summa Berolinensis, 25, 30
- Summa Trecensis,
 - de contrahenda emptione et venditione, 265
 - de interesse, 205-213
 - de pactis, 26, 27, 31, 40, 58, 67, 68, 75, 80, 83, 88, 104, 107, 111, 112, 113, 117
 - si certum petatur, 248-250
- Talamanca M., 2
- Titulus adquirendi, 274 n. 20
- Tommasini R., 59
- Traditio,
 - come elemento di tipicità funzionale del contratto, 365-366
 - come obbligo infungibile, 198 ss., 240, 244
 - come obbligo subordinato, 239-240, 245-246
 - manu militari, 238-239
 - vacuae possessionis, 230, 237
- Ugolino dè Presbiteri, 25, 31, 49
- Ulpianus de edendo, 121, 123
- Vacario, 121
- Vaccari P., 113, 115, 335
- Vestimentum
 - classificazione
 - — dell'Epitome exactis regibus, 122
 - — di Azone, 133, 193
 - — di Iacopo Baldovini, 359-361
 - — di Piacentino, 124
 - — nella Glossa Magna, 134
 - concezione degli Ultramontani, 366-369, 376-377
 - confirmatio a lege, 168 ss., 179, 184, 191, 379
 - consensu, 123, 164-165, 187, 194, 373-374
 - contractus cohaerentia, 137-139, 194, 396, 479
 - interventus rei, 122, 136, 142, 177, 185, 194, 270, 279, 283, 285, 307, 328, 392-395, 404-405, 473
 - legis auxilium, 124, 162 ss., 179, 191, 371-372, 428
 - literis, 123, 169, 172-173, 193-194
 - re, 123, 187, 194, 364-366
 - relazione con il nomen contractus, 134,
 - verbis, 123, 148, 169, 174, 193-194
- Vismara G., 318
- Wahrmund L., 249
- Weimar P., 60
- Zanetti G., 65