

# Contratto e impresa 3/2015

Dialoghi con la giurisprudenza civile e commerciale  
Rivista fondata da Francesco Galgano

---

trentunesimo anno

## INDICE SOMMARIO

### DIBATTITI

#### DIBATTITO A PIÙ VOCI INTORNO ALLA COLPA MEDICA, CON SPECIFICO RIFERIMENTO ALLA RESPONSABILITÀ DEL MEDICO PSICHIATRA (a latere della legge 8 novembre 2012 n. 189, di conversione del d.l. n. 158/2012 c.d. decreto Balduzzi)

PREMESSA, di <i>Guido Alpa</i> .....	pag. 527
LA COLPA MEDICA NELLA RESPONSABILITÀ CIVILE, di <i>Giovanna Visintini</i> .....	» 530
1. - <i>La nozione di colpa in campo sanitario. Il titolo di imputazione a carico degli enti ospedalieri</i> .....	» 530
2. - <i>La specifica responsabilità del medico psichiatra</i> .....	» 535
LA COLPA MEDICA NELLA GIURISPRUDENZA PENALE, di <i>Marco Pelissero</i> .....	» 540
1. - <i>Colpa penale e responsabilità dello psichiatra</i> .....	» 540
2. - <i>Posizione di garanzia e colpa</i> .....	» 541
3. - <i>Gli elementi problematici dell'illecito colposo in relazione alla responsabilità penale dello psichiatra</i> .....	» 544
4. - <i>Il collegamento tra responsabilità per colpa ed esigenze di tutela: dall'incerta funzione dell'art. 2236 c.c. alle limitate novità della legge Balduzzi</i> .....	» 548
5. - <i>Colpa penale e responsabilità dello psichiatra: quale equilibrio?</i> .....	» 552
COLPA MEDICA E INADEMPIMENTO DELLE STRUTTURE SANITARIE, di <i>Raffaella De Matteis</i> .....	» 555
1. - <i>Premessa</i> .....	» 555

2. - <i>Dalla responsabilità del medico alle responsabilità in ambito sanitario</i> . . . . .	pag. 556
3. - <i>Il ruolo della colpa medica</i> . . . . .	» 561
3.1. - (segue) ... <i>nell'inadempimento della struttura sanitaria</i> . . . . .	» 562
4. - <i>L'art. 3 del decreto Sanità e il regime a doppio binario</i> . . . . .	» 564
5. - <i>Le responsabilità in ambito psichiatrico</i> . . . . .	» 566
LE NOVITÀ LEGISLATIVE: LE LINEE GUIDA NEL DECRETO BALDUZZI, di <i>Patrizia Piccialli</i> . . . . .	» 569
1. - <i>Premessa</i> . . . . .	» 569
2. - <i>Qual è la portata innovatrice della norma?</i> . . . . .	» 569
3. - <i>Problemi di applicabilità</i> . . . . .	» 570
4. - <i>Come determinare l'ampiezza della limitazione di responsabilità del medico: la distinzione tra colpa grave e colpa lieve</i> . . . . .	» 573
5. - <i>Appendice con la sintesi a cura dell'autore di alcune sentenze significative della IV Sez. penale della Cassazione</i> . . . . .	» 576
IL PROFESSIONISTA E CRITERI PER L'ACCERTAMENTO DELLA RESPONSABILITÀ, di <i>Massimo Franzoni</i> . . . . .	» 587
1. - <i>Il professionista e l'opera intellettuale</i> . . . . .	» 587
2. - <i>La prestazione professionale esercitata in forma di società</i> . . . . .	» 588
3. - <i>Dalla colpa professionale del medico ad un modello generale di responsabilità professionale</i> . . . . .	» 591
4. - <i>Dalla irresponsabilità del professionista al "contatto sociale"; il riparto dell'onere della prova</i> . . . . .	» 593
5. - <i>Il dovere di informazione</i> . . . . .	» 596
6. - <i>Il dovere di informazione dell'avvocato e degli altri professionisti</i> . . . . .	» 601
7. - <i>La responsabilità professionale, il decreto Balduzzi e la soft law</i> . . . . .	» 603
VERSO LA RESPONSABILITÀ PROPORZIONALE NELL'AMBITO DELLA COLPA MEDICA?, di <i>Marco Capecci</i> . . . . .	» 607
1. - <i>Dalla presa d'atto del tramonto del principio di causalità da parte della giurisprudenza allo status quo</i> . . . . .	» 607
2. - <i>Criticità dello status quo</i> . . . . .	» 609
2.1. - (segue) <i>Sotto il profilo dell'analisi economica</i> . . . . .	» 609
2.2. - (segue) <i>Sotto il profilo dell'incertezza del diritto</i> . . . . .	» 611
2.3. - (segue) <i>Sotto il profilo del principio di uguaglianza</i> . . . . .	» 612
3. - <i>Il meccanismo della soglia quale ragione dei limiti del "più probabile che non"</i> . . . . .	» 612
4. - <i>La responsabilità proporzionale come risultato al quale tendere</i> . . . . .	» 614
5. - <i>Come pervenire alla responsabilità proporzionale</i> . . . . .	» 616
5.1. - <i>Criteri economici</i> . . . . .	» 616
5.2. - <i>Mediante la valutazione equitativa</i> . . . . .	» 617
5.3. - <i>Distinzione dell'apporto delle concause naturali e di quelle imputabili</i> . . . . .	» 617
5.4. - <i>Responsabilità per aumento del rischio</i> . . . . .	» 618

GLI OSTACOLI ALL'INTEGRALITÀ DEL RISARCIMENTO NELLA DETERMINAZIONE DEL DANNO NON PATRIMONIALE IN GENERALE ED IN PARTICOLARE IN PRESENZA DI UNA COLPA MEDICA, di <i>Giulio Ponzanelli</i> .....	pag. 620
1. - <i>Il principio di integrale riparazione del danno: la difficoltà della sua concreta applicazione in tema di risarcimento del danno non patrimoniale</i> .....	» 620
2. - <i>Le insidie all'attuazione del principio di integrale riparazione del danno derivanti dal contratto di assicurazione</i> .....	» 621
3. - <i>Le insidie al principio di integrale riparazione derivanti dalla legge: il settore della r.c. auto e la sua estensione al settore medico. Problemi. La decisione della Corte Costituzionale 16 ottobre 2014 n. 235</i> .....	» 622

### SAGGI

GIUSEPPE SBISA, <i>Dialogo con la giurisprudenza sulle clausole statuarie di trasciamento</i> (drag-along) .....	» 627
--	-------

SOMMARIO: 1. Ammissibilità, in linea di principio, delle clausole statuarie di trasciamento. - 2. La casistica giurisprudenziale. - 3. Le clausole di co-vendita rientrano tra le particolari condizioni a cui lo statuto può sottoporre il trasferimento delle azioni. - 4. Requisiti di validità delle clausole di trasciamento. - 5. La prelazione come alternativa all'obbligo dei soci trascinati di vendere al terzo le loro partecipazioni.

GUIDO ALPA, <i>La dialettica tra legislatore e interprete. Dai codici francesi ai codici dell'Italia unita: riflessioni in prospettiva storica nella recente letteratura</i> ....	» 646
---	-------

SOMMARIO: 1. I molteplici ruoli della giurisprudenza. - 2. La codificazione del 1942 e il "diritto pretorio". - 3. Il dialogo tra legislatore e interprete. - 4. Il caso dell'anatocismo bancario. - 5. La nascita del diritto d'autore: Alessandro Manzoni giurista. - 6. Dal *Code Napoléon* al Codice civile del 1865.

GIOACCHINO LA ROCCA, <i>Un secolo di teorie sul contratto preliminare</i> .....	» 656
---	-------

SOMMARIO: 1. Il contratto preliminare nella dottrina italiana del primo novecento: il vincolo a contrarre e la sua valenza ideologica. - 2. Il contratto preliminare nella dottrina italiana del primo novecento: il contratto preliminare come fonte di un'obbligazione di dare. - 3. La dottrina all'indomani dell'entrata in vigore del codice del 1942. - 4. Le insoddisfazioni della dottrina di fine secolo. - 5. La rivalutazione dell'obbligazione di dare. - 6. Il "problema del preliminare" come problema della "causa" del preliminare. - 7. Il preliminare di vendita e la novella del 1997.

FILIPPO SARTORI, <i>Sulla clausola floor nei contratti di mutuo</i> .....	» 698
---	-------

SOMMARIO: 1. Introduzione al problema. - 2. Esclusione del giudizio di vessatorietà. - 3. Funzione remunerativa degli interessi compensativi. -

4. *Interest rate floor* e funzione di protezione dalla fluttuazione dei tassi. – 5. (*segue*) La clausola *floor* è un derivato incorporato. – 6. I nuovi confini tra squilibrio normativo e squilibrio economico: *Inhaltskontrolle* alla luce della decisione della Corte di Giustizia dell'Unione Europea del 30 aprile 2014. – 6.1. La clausola *floor* va sottoposta a controllo. – 7. Criteri di giudizio. – 8. Il controllo di trasparenza: la disciplina (residuale) delle operazioni e servizi bancari di cui al Capo I, titolo VI del T.U.B. – 9. (*segue*) Il criterio della prevalenza delle finalità. – 10. La disciplina di trasparenza applicabile in forza dello *status* di contraente-consumatore: la sentenza del Tribunale Supremo, 9 maggio 2013. – 11. (*segue*) Modelli di trasparenza e condizioni economiche.
- STEFANIA STANCA, *Note in tema di causa nel Draft Common Frame of Reference e nella Proposta sulla CESL* ..... » 719
- SOMMARIO: 1. La mancata menzione della causa nei progetti di diritto contrattuale europeo. Dubbi in ordine alla vincolatività del nudo patto. Tesi che tende ad assorbire la causa in altre categorie: considerazioni critiche. Indicazioni provenienti dalle regole modello del DCFR e della Proposta di Regolamento sulla CESL. – 2. Ingiustificato arricchimento: carattere imprescindibile della valutazione funzionale dello scambio. – 3. *Unfair exploitation*, sovravvenienze ed equilibrio del contratto: l'apparente assenza della causa.
- PAOLO BUTTURINI, *Il fondo patrimoniale della rete di imprese tra interessi delle imprese aderenti e tutela dei creditori* ..... » 740
- SOMMARIO: 1. Premessa. – 2. Funzioni del fondo. – 3. Composizione del fondo. – 4. Il fondo comune e il rinvio all'art. 2614 c.c. – 5. Le obbligazioni assunte per conto di singole imprese aderenti alla luce del rinvio all'art. 2615, 2° comma, c.c. – 6. La responsabilità per le obbligazioni assunte in relazione al programma di rete.
- ANDREA BUCELLI, *Diritto ereditario e destinazione produttiva dei beni (con un cenno comparativo al sistema francese)* ..... » 759
- SOMMARIO: 1. Commercializzazione del diritto ereditario? – 2. Il problema del passaggio generazionale nelle imprese a base familiare. – 3. Successione d'impresa e familismo amorale. – 4. I principali limiti del sistema successorio vigente. – 5. Autonomia privata in ambito successorio, continuazione dell'impresa da parte dell'erede, mandato ad effetto postumo, anticipazioni successorie, locazione di azioni o quote sociali: le riforme francesi dei primi anni duemila. – 6. Successione alla persona, successione nei beni e tensioni dei diritti civili nazionali.
- GIAN FRANCO SIMONINI, *Causalità nella fattispecie dell'illecito concorrenziale* . . . . » 777
- SOMMARIO: 1. Premesse. – 2. Il problema che si esamina. – 3. Le caratteristiche del giudizio *antitrust*. – 4. Il ragionamento causale. – 5. Le conclusioni.