

INDICE SOMMARIO

Gli autori..... XI

CAPITOLO 1 INTRODUZIONE: DOGMI, PROBLEMI E PROFILI RICOSTRUTTIVI

di FRANCESCO ALCARO

1. Il problema della causa del contratto tra orientamenti dottrinali e sviluppi giurisprudenziali: molteplicità di profili e insidie nominalistiche. 1
2. La riscoperta giurisprudenziale della “causa concreta” e implicazioni interpretative 8
3. Le letture anticausaliste: riferimenti alternativi all’oggetto e al contenuto del contratto; le indicazioni del diritto europeo. L’equivoco della causa “in astratto” e il raccordo con il tipo contrattuale. La causa quale ragione specifica del contratto valutata dall’ordinamento giuridico..... 11
4. La causa quale “requisito” del contratto: reinterpretazione del suo ruolo 16
5. La causa fra struttura e funzione del contratto: chiarimenti. La causa quale criterio ermeneutico del senso intrinseco del contratto 20
6. Rilievi conclusivi: ruolo autonomo della causa e sua ineludibilità 24

CAPITOLO 2 FATTIBILITÀ GIURIDICA E FATTIBILITÀ ECONOMICA DEL CONCORDATO PREVENTIVO. IL RUOLO “RISCOPERTO” DELLA CAUSA IN CONCRETO

di DANIELA MARCELLO

1. Definizione del problema: il sindacato del giudice sulla fattibilità della proposta di concordato preventivo..... 30
2. Il giudizio di fattibilità e la valutazione della causa in concreto della proposta di concordato..... 33

2.1.	La definizione del potere di controllo del giudice operata dalle sezioni unite della Cassazione nella sentenza 23 gennaio 2013, n. 1521.....	33
2.2.	Applicazioni giurisprudenziali	36
3.	Dubbia utilità del concetto di causa in concreto nella definizione del potere di valutazione del giudice: profili critici	38

CAPITOLO 3 TRASFERIMENTO DI AZIONI, ELUSIONE FISCALE E CAUSA IN CONCRETO

di GEMMA MESSERI

1.	Panorama interpretativo del concetto di elusione fiscale.....	43
2.	<i>Dividend washing e dividend stripping</i> : contratti collegati e causa in concreto. Profili di criticità	47
3.	Soluzioni alternative alla nullità per mancanza di causa	54
3.1.	Il contratto in frode alla legge	54
3.2.	Il concetto di abuso del diritto in ambito tributario	59
4.	Osservazioni conclusive.....	65

CAPITOLO 4 CONTRATTI COLLEGATI E CAUSA IN CONCRETO

di PIETRO BERETTA ANGIUSSOLA

1.	Rapporto tra la nozione di causa e di collegamento contrattuale	69
2.	Casi e soluzioni giurisprudenziali	73
3.	Conclusioni	78

CAPITOLO 5 PRELIMINARE DI PRELIMINARE E CAUSA CONCRETA

di AGNESE ALAMANNI

1.	Rilievo della causa in concreto in relazione alla dibattuta questione della validità del preliminare di preliminare.....	81
2.	Principali orientamenti di dottrina e giurisprudenza. La nullità per difetto di causa	83
2.1.	(<i>Segue</i>): altri orientamenti	86
3.	Profili ricostruttivi: come la questione del preliminare di preliminare giustifichi l'applicazione della causa in concreto	88

3.1. (<i>Segue</i>): ricostruzioni alternative al preliminare di preliminare: la "puntuazione vincolante"	91
4. Il nuovo orientamento delle SS.UU.: un'apertura alla causa in concreto.....	95
5. Conclusioni.....	99

CAPITOLO 6 UTILIZZO "ABUSIVO" DEL MUTUO FONDIARIO E EDILIZIO E INTERFERENZE CON LA "CAUSA IN CONCRETO"

di AGNESE ALAMANNI

SEZIONE I PROSPETTAZIONE DEI PROBLEMI POSTI DALL'UTILIZZO ANOMALO DEL MUTUO FONDIARIO E EDILIZIO

1. Inquadramento della fattispecie: interferenze tra causa in concreto e mutuo fondiario ed edilizio.....	102
2. Analisi della giurisprudenza in tema di utilizzo "anomalo" del mutuo fondiario ed edilizio: la tesi della nullità per difetto di causa.....	105
2.1. Preliminari considerazioni critiche e rinvio.....	109
3. Rilievi sulla natura giuridica del mutuo fondiario e giustificazione della disciplina di favore presente nel T.U.B.	110
3.1. (<i>Segue</i>): considerazioni sul mutuo edilizio	120

SEZIONE II CONSIDERAZIONI CRITICHE RICOSTRUTTIVE

1. Criticità del percorso logico argomentativo della giurisprudenza.....	122
1.1. (<i>Segue</i>): nella giurisprudenza sul mutuo fondiario.....	123
1.2. (<i>Segue</i>): sul mutuo edilizio.....	127
2. Ripensamento critico della categoria giuridica della nullità per difetto di causa	129
3. Analisi del procedimento negoziale "abusivo" e interferenze con la causa. Configurabilità del negozio in frode alla legge?.....	131
4. Individuazione della causa in concreto quale parametro di valutazio- ne e conformità del contratto all'ordinamento	136
5. Soluzione rimediale proposta: la disapplicazione della disciplina di favore	137

CAPITOLO 7

“CAUSA” DEL CONTRATTO DI CAPARRA CONFIRMATORIA TRA PRASSI NEGOZIALI E (DIS)APPLICAZIONI GIURISPRUDENZIALI

di MASSIMO PALAZZO

- | | |
|--|-----|
| 1. Il contratto di caparra confirmatoria nel codice civile: il modello normativo..... | 141 |
| 2. Le “funzioni” della caparra confirmatoria..... | 143 |
| 3. La causa della caparra confirmatoria nella recente riflessione sulla crisi delle categorie del diritto civile | 149 |
| 4. Interpretazione adeguatrice e nullità virtuale della caparra confirmatoria eccessiva..... | 151 |
| 5. Il ruolo della causa nel controllo sull’equilibrio contrattuale fondato sul dovere di solidarietà sociale e la clausola generale di buona fede. | 154 |
| 6. Controllo giudiziario della caparra confirmatoria e causa in concreto. | 159 |

CAPITOLO 8

CONTRATTI UNITED E INDEX LINKED

di ANNA CARLA NAZZARO

- | | |
|---|-----|
| 1. Premessa: il quadro normativo | 167 |
| 2. Le soluzioni individuate dalla dottrina..... | 169 |
| 3. Posizione del problema concreto: i dubbi preliminari suscitati dalla giurisprudenza | 174 |
| 4. Le soluzioni giurisprudenziali | 178 |
| 5. Caratteri specifici ed essenziali del contratto di assicurazione sulla vita: rischio demografico e funzione previdenziale..... | 182 |
| 6. Indagine sulla natura dei contratti <i>linked</i> : causa mista e interpretazione del regolamento contrattuale..... | 186 |
| 7. Nota di sintesi..... | 191 |

CAPITOLO 9

CAUSA E AUTONOMIA PRIVATA NEI CONTRATTI DERIVATI

di MARIA INDOLFI

- | | |
|--|-----|
| 1. Brevi cenni alla parabola dogmatica della causa..... | 194 |
| 2. La resurrezione della causa nel diritto applicato e nel contenzioso sui derivati finanziari in particolare. La dottrina in materia..... | 195 |
| 3. Considerazioni relative all’uso della causa nella giurisprudenza in materia di derivati OTC e di <i>interest rate swap</i> nello specifico..... | 197 |

4.	La giurisprudenza sui derivati e la tematica degli <i>interest rate swap</i> in particolare	200
5.	La prospettiva dell'unità tipologica dello <i>swap</i> , quale contratto commutativo	202
6.	(<i>Segue</i>): la natura aleatoria degli <i>interest rate swap</i>	204
6.1.	(<i>Segue</i>): sul presupposto della natura aleatoria degli IRS, la distinzione fra IRS di copertura e IRS speculativi	206
7.	Un recente indirizzo giurisprudenziale sugli <i>interest rate swap</i> . Le ipotesi di nullità del contratto derivato per difetto di causa	209
8.	L'asimmetricità dell'alea	213
8.1.	Pronunce sulla nullità dell'IRS per mancanza di causa quando il rischio è totalmente a carico dell'investitore. Bilateralità dell'alea nei contratti tipici e atipici	213
8.2.	Pronunce sulla validità dell'IRS in caso di alea ripartita in modo sbilanciato. Gradualità e modulabilità dell'alea nei derivati OTC.	219
8.3.	L'indirizzo ricostruttivo che considera la causa come ragione della specifica operazione contrattuale	220
9.	L'irrazionalità dell'alea: la teoria della c.d. scommessa autorizzata.....	222
9.1.	La prospettiva dottrinale critica	227
10.	Nota di sintesi.....	229

CAPITOLO 10 **CONTRATTI TURISTICI E CAUSA IN CONCRETO: PROFILI CRITICI**

di GIANNI BALDINI

1.	<i>Causa contractus</i> : tra <i>revirement</i> della giurisprudenza e nuovi possibili piani dell'indagine	231
2.	Il caso paradigmatico dei cc.dd. contratti turistici (Cass. n. 26958/07 e 16315/07).....	233
3.	Le vicende concrete: rilievi preliminari e di merito	235
3.1.	Legittimazione bilaterale/unilaterale all'azione, fondatezza dell'effetto liberatorio e problematiche inerenti la distribuzione del rischio	235
3.2.	Scopo del contratto di viaggio e interesse del creditore nei contratti di <i>package</i> e di prenotazione alberghiera. L'impossibilità sopravvenuta per causa non imputabile alle parti.....	239
3.3.	Il richiamo al precedente della Suprema Corte n. 10490/06 sulla "causa in concreto". Critica.....	242
4.	Rilievi critici sulla ricostruzione della vicenda della sopravvenuta impossibilità della prestazione in chiave causale.....	245

4.1. Travisamento della impossibilità liberatoria: tra inutilizzabilità della prestazione e causa in concreto	247
4.2. (<i>Segue</i>): inutilizzabilità vs impossibilità della prestazione quale fondamento della ricostruzione in chiave causale della vicenda	250
4.3. Il possibile esito: causa come “parametro interpretativo” o come “criterio di adeguamento” del rapporto?	254
5. Alcune considerazioni conclusive	255

CAPITOLO 11 PRESUPPOSIZIONE E CAUSA IN CONCRETO

di ANTONIO BELLIZZI DI SAN LORENZO

1. Diversi contesti genetici dei concetti di “presupposizione” e di “causa in concreto”	261
2. Compatibilità tra “presupposizione” e “causa in concreto”: centralità del concetto di “intento pratico”	267
3. Dialettica tra “presupposizione” e “causa in concreto” in parallelo alla dialettica tra presupposizione e clausola <i>rebus sic stantibus</i>	270
4. Indizi normativi di presupposizione <i>sui generis</i> : artt. 687 e 803 c.c.	272
5. Presupposizione e nuova categoria dell’“inutilizzabilità” della prestazione in relazione alla causa in concreto	273
6. Conclusioni	274
<i>Indice analitico</i>	277