

Sollecitato anche dal recente ingresso dei cdd. *Fondamenti romanistici* sullo scenario *stricto sensu* didattico dell'Ateneo fridericiano, il volume affronta il complesso ambito tematico dei rapporti reali e pone in specie l'accento su taluni significanti 'incroci', concettuali e regolamentativi, fra diritto e tradizione. A partire dai più generali problemi di inquadramento del possesso e della sua 'compatibilità' con le servitù di tipo negativo, per proseguire con quelli concernenti il particolare caso dell'oggettiva impossibilità di esercizio del *ius praedii* e con quelli che si profilano alla lettura di un'ipotesi storiografica incentrata sull'analisi di taluni presunti retaggi riconducibili all'esperienza giuridica romana con riguardo ai rapporti di asservimento idrici.

ISBN 979-12-5965-268-3



9 791259 652683

ISSN 2724-4784



9 770272 447841

€ 20,00



R. BASILE EREDITÀ CONCETTUALI E INFLUSSI DISCIPLINARI

CACUCCI EDITORE
BARI



Σ

8



Συντέλεια – Diritto

SYNTÉLEIA

Collana del Dipartimento di Giurisprudenza
dell'Università degli Studi di Napoli 'Parthenope'

RAFFAELE BASILE

EREDITÀ CONCETTUALI E INFLUSSI DISCIPLINARI

Spunti in tema di possesso e servitù

Raffaele Basile è professore di *Fondamenti romanistici del diritto europeo* nel Dipartimento di Giurisprudenza dell'Università degli Studi di Napoli "Federico II"

SYNTÉLEIA

Collana del Dipartimento di Giurisprudenza
dell'Università degli Studi di Napoli 'Parthenope'

Συντέλεια - Sezione *Diritto*

Direttore: Elio **Dovere**

Comitato Direttivo: Federico **Alvino**, Filomena **Buonocore**, Marco **Esposito**,
Rosaria **Giampetraglia**, Sonia **Scognamiglio**

Comitato Scientifico

Raffaele **Bifulco**, *Libera Università Internazionale degli studi sociali 'Guido Carli' di Roma*; Francesco **Caprioli**, *Università degli Studi di Torino*; Francesco **Caringella**, *Consiglio di Stato della Repubblica Italiana*; Francesco Paolo **Casavola**, *Corte Costituzionale della Repubblica Italiana*; Pietro **Ciarlo**, *Università degli Studi di Cagliari*; José Ramón de **Verda y Beamonte**, *Universitat de València*; Jean-François **Gerken**, *Université de Liège*; Peter **Kindler**, *Ludwig-Maximilians-Universität München*; Fernando Higinio **Llano Alonso**, *Universidad de Sevilla*; Luca **Loschiavo**, *Università degli Studi di Teramo*; Giovanni **Luchetti**, *Università degli Studi di Bologna*; Pascal **Pichonnaz**, *Université de Fribourg*; Otto **Pfersmann**, *École des Hautes Études en Sciences Sociales, Paris*; Rafael **Porrata-Doria, Jr.**, *Temple University Beaseley School of Law, Philadelphia PA*; Mario **Rusciano**, *Università degli Studi di Napoli 'Federico II'*; Richard William Benet **Salway**, *University College London*; Eduardo **Vera-Cruz Pinto**, *Universidade de Lisboa*; Giovanni **Verde**, *Libera Università Internazionale degli studi sociali 'Guido Carli' di Roma*; Lihong **Zhang**, *East University of Political Science and Law, Shanghai*

Segretario di redazione: Salvatore **Aceto di Capriglia**

Comitato di redazione: Maria Ilia **Bianco**, Angelina **Cirillo**, Gabriella **D'Amore**, Emilia **D'Avino**, Valeria **De Santis**; Giovanni **Papa** (coordinatore), Serena **Potito**, Fabrizio **Rippa**, Elisa **Tino**

Il presente volume è stato sottoposto a una procedura di valutazione basata sul sistema di *Double Blind Peer Review*.

Gli atti della procedura di revisione sono consultabili, da parte degli aventi diritto, presso la Segreteria di redazione.

SYNTÉLELA

Collana del Dipartimento di Giurisprudenza
dell'Università degli Studi di Napoli 'Parthenope'

Συντέλεια - Sezione Diritto

8

Raffaele Basile

**EREDITÀ CONCETTUALI
E INFLUSSI DISCIPLINARI**
Spunti in tema di possesso e servitù

CACUCCI  EDITORE
BARI

L'Archivio della Casa Editrice Cacucci, con decreto prot. n. 953 del 30.3.2022 della Soprintendenza Archivistica e Bibliografica della Puglia-MiC, è stato dichiarato **di interesse storico particolarmente importante** ai sensi degli articoli 10 c. 3, 13, 14 del d. lgs. n. 42/2004.

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

In copertina: Wassily Kandinsky, *Fugue* (particolare), olio su tela cm. 129.5 x 129.5, 1914 (Fondation Beyeler - Riehen)

© 2023 Cacucci Editore – Bari
Via Nicolai, 39 - 70122 Bari – Tel. 080/5214220
<http://www.cacuccieditore.it> e-mail: info@cacucci.it

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il consenso dell'autore e dell'editore.

Indice

Premessa	IX
----------	----

CAPITOLO 1

IL POSSESSO. UNA STORIA DI 'OSCILLAZIONI'

1. Capisaldi concettuali	1
2. Vicende tardoantiche	14
3. Sulle visuali più recenti	29

CAPITOLO 2

POSSESSO E SERVITÙ NEGATIVE UN'INCOMPATIBILITÀ 'STRUTTURALE'

1. Il divieto dell'art. 1061 c.c.	51
2. Sbarramenti logico-concettuali	59
3. Retaggi storici	79
4. Spiragli giurisprudenziali	92

CAPITOLO 3

IMPOSSIBILITÀ DI USO E MANCANZA DI UTILITÀ DELLE SERVITÙ

1. La <i>lectio</i> ulpiana in D. 8, 5, 6 pr.	113
2. Dinamiche processuali	117
3. Aspetti sostanziali e 'impulsi regolamentativi'	128

CAPITOLO 4

SERVITÙ IDRICHE E '*COMMONS THEORY*' NELLE TRAME DI UN'IPOTESI STORIOGRAFICA

1. Oggetto e linee metodologiche	147
2. Tratti salienti	152
3. Cautele valutative	162
Fonti	171

Premessa

Nel provocatorio titolo di un lucido saggio comparso in apertura del cinquantunesimo volume di *Iura*, con riferimento all'attribuzione ex D.M. 4.10.2000 della materia dei *Fondamenti del diritto europeo* al SSD Ius 18, Luigi Capogrossi Colognesi accennava a un'«occasione da non sprecare». E in merito auspicava lo sviluppo di una trasversale sinergia finalizzata alla «costruzione di una scienza del diritto non solo come monopolio di un ceto di specialisti arroccati alla difesa della centralità – e universalità – di un sapere universitario, ma anche come fattore insostituibile per un progetto di razionalizzazione della stessa molteplicità delle esperienze giuridiche concrete» (ivi, p. 23), nell'ottica di scongiurare altresì il pericolo di acritiche ipostatizzazioni del presente «in termini assoluti» con l'ovvia conseguenza di divenirne «prigionieri» (ivi, p. 25 s.).

A oltre un ventennio di distanza – ancorché spesso disatteso, specie nella sua declinabilità non immediatamente 'scientifica' – il monito resta un vero e proprio caposaldo orientativo, giacché idoneo a far riflettere in maniera adeguata sullo 'strutturale' privilegio degli studiosi di settore di poter rivendicare – come asseriva in occasione di un epocale Copanello di fine millennio Mario Talamanca nella sua magistrale relazione conclusiva (in *Diritto romano e terzo millennio. Radici e prospettive dell'esperienza giuridica contemporanea*. Relazioni del convegno internazionale di diritto romano, Copanello 3-7 giugno 2000, cur. F. Milazzo, Napoli 2004, 341 ss.) – un ruolo di spicco «nel segno della tradizione» (ivi, 383), in nome di «quella *scientia iuris* che è il maggior retaggio che ha lasciato Roma alla civiltà occidentale» (ivi, 348).

Sulla scorta di una siffatta, autorevole sollecitazione, sfruttando ora l'opportunità concessami dal Direttore della collana, ho dunque prova-

Eredità concettuali e influssi disciplinari

to ad affrontare l'ambito tematico a me maggiormente 'congeniale' per porre l'accento su taluni significanti 'incroci', concettuali e regolamentativi, tra passato e presente. Ciò, con il consueto, rigoroso e fondamentale sostegno di Giovanni Papa e con la contestuale certezza di poter contare sulla presenza e sui suggerimenti di Fabiana Tuccillo e di due 'giuristi non-romanisti' come Giuseppe Dongiacomo e Salvatore Boccagna, ai quali tutti va il mio affettuoso ringraziamento.

Napoli, 13 maggio 2023

Raffaele Basile

SYNTÉLEIA

Collana del Dipartimento di Giurisprudenza
dell'Università degli Studi di Napoli 'Parthenope'

Συντέλεια - Sezione Diritto

1. **Elio Dovere**, *Pensiero cristiano e produzione del ius. L'ultima età teodosiana*, 2021.
2. **Alberto De Vita** (a cura di), *International Anti-Corruption Strategies. EU Transparency and Corruption Prevention Policies Within Public Administration*, 2021.
3. **Salvatore Aceto di Capriglia**, *Protezione del patrimonio genetico tra garantismo ed esigenze securitarie. Focus comparatistico e profili applicativi*, 2021.
4. **Stefano Colloca**, *Sul limite del diritto. Studio di filosofia dell'ordinamento giuridico*, 2022.
5. **Salvatore Aceto di Capriglia**, *Fine vita. Una profilazione comparatistica*, 2022.
6. **Elio Dovere, Giovanni Papa**, *Segni costituzionali e dinamiche processuali. Percorsi esegetico-critici su fonti antiche*, 2023.
7. **Giannino Ferrari dalle Spade**, *Immunità ecclesiastiche nel diritto romano imperiale*, con una nota di lettura di Angelina Cirillo, 2023.
8. **Raffaele Basile**, *Eredità concettuali e influssi disciplinari. Spunti in tema di possesso e servitù*, 2023.