

Il Dipartimento Jonico in “Sistemi Giuridici ed Economici del Mediterraneo: società, ambiente, culture” (DJSGE) è il primo dipartimento dell’Università degli Studi di Bari Aldo Moro con sede a Taranto. Esso nasce dall’aggregazione di docenti e ricercatori della II Facoltà di Giurisprudenza, della II Facoltà di Economia, dei corsi di laurea in Scienze della Formazione (Facoltà di Scienze della Formazione) di Taranto intorno a tematiche di ricerca e di formazione rispondenti alla vocazione mediterranea dell’area ionica: ambiente, tutela della salute e del territorio, diritti ed economie del mare, valorizzazione dei saperi e delle culture dello spazio euro-mediterraneo.

Questo volume rappresenta la sintesi di un percorso didattico (e scientifico, va da sé) avviato presso il Dipartimento Jonico a partire dal 2007: esso è il frutto delle lezioni del corso di diritto privato comparato che ho avuto l’onore di svolgere in questi anni, arricchite dal confronto costante con generazioni di studenti e studentesse, i cui interventi, con osservazioni e domande tante volte stimolanti perché intese a scavare più a fondo, hanno contribuito in modo prezioso a orientare e a far maturare le riflessioni qui raccolte.

In particolare – con l’intento di avvicinare i discenti (in verità, compagni di viaggio...) all’idea che il diritto non sia un’entità unica e immutabile (ma piuttosto un fenomeno complesso e variabile, plasmato dai contesti sociali, storici e culturali in cui si sviluppa) – il percorso si è proposto di (e mira a) lumeggiare la trattazione tecnica e dettagliata dei singoli istituti giuridici, ma anche e soprattutto far emergere le logiche e le tendenze di fondo che caratterizzano l’evoluzione del diritto privato nei sistemi di *common law* e *civil law*, con l’obiettivo di metterne in luce sia le differenze, sia le aree di convergenza/contaminazione. L’auspicio, davvero ambizioso, è quello di favorire un approccio curioso e consapevole al fenomeno giuridico, che permetta di comprendere come il diritto non sia una prerogativa esclusiva di specialisti o ‘iniziati’, ma riguardi ciascuno di noi: passo necessario per esercitare pienamente la cittadinanza e partecipare con piena coscienza alla vita sociale.

ISBN 979-12-5965-611-7 ISSN 2724-6698



9 791259 656117



9 770272 466989

€ 50,00



Paolo Pardolesi

Percorsi di diritto privato comparato

79

DJSGE

Collana del Dipartimento Jonico
in “Sistemi Giuridici
ed Economici del Mediterraneo:
società, ambiente, culture”



UniBa

UNIVERSITÀ
DEGLI STUDI
DI BARI
ALDO MORO

Paolo Pardolesi

Percorsi di diritto privato comparato



CACUCCI
EDITORE

Paolo Pardolesi è Ordinario di Diritto Privato Comparato nell’Università degli Studi di Bari Aldo Moro. Dal 1 ottobre 2022, è Direttore del Dipartimento Jonico in “Sistemi Giuridici ed Economici del Mediterraneo: società, ambiente e culture”.

Il Prof. Pardolesi ricopre numerosi incarichi istituzionali e ha conseguito importanti premi ed onorificenze per meriti accademici e per benemerenze attinenti al lavoro svolto sul territorio jonico.

È autore di numerosi saggi, articoli, curatele e monografie in tema di contratti, responsabilità civile e analisi economica del diritto. Tra i lavori monografici si segnalano: 1) *Profitto illecito e risarcimento del danno*, Università degli Studi di Trento – Alcione, Trento, 2005; 2) *Promissory estoppel: affidamento e vincolatività della promessa*, Cacucci, Bari, 2009; 3) *Contratto e nuove frontiere rimediali*. Disgorgement v. punitive damages, Cacucci, Bari, 2012; 4) *Profili comparatistici di analisi economica del diritto privato*, Cacucci, Bari, 2015; 5) *Percorsi microcomparatistici: dal trust al contratto di affidamento fiduciario*, coautore L. Caputi, Taranto, Quaderni DJSGE, 2018; 6) *Tutela collettiva e azione di classe. Un’analisi comparativa*, coautrice A. Bitetto, Cacucci, Bari, 2020; 7) *Arricchimento da fatto illecito: i rimedi. Dai disgorgement damages alla retroversione degli utili*, Cacucci, Bari, 2023.

Paolo Pardolesi

Percorsi di diritto privato comparato



CACUCCIEDITORE
2026

Volume stampato con fondi di Ateneo

*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

© 2026 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.

**Collana del Dipartimento Jonico in “Sistemi Giuridici ed Economici
del Mediterraneo: società, ambiente, culture”
Università degli Studi di Bari Aldo Moro**

1. Francesco Mastroberti (*a cura di*)

La “Testa di Medusa”. Storia e attualità degli usi civici

2. Francesco Mastroberti, Stefano Vinci, Michele Pepe

Il *Liber Belial* e il processo romano-canonico in Europa tra XV e XVI secolo

3. Bruno Notarnicola, Antonio Felice Uricchio, Giuseppe Tassielli, Pietro Alexander Renzulli, Gianluca Selicato

Elaborazione di un modello di applicazione dei principi e degli strumenti dell’ecologia industriale ad un’area vasta

4. Fabio Caffio, Nicolò Carnimeo, Antonio Leandro

Elementi di Diritto e Geopolitica degli spazi marittimi

5. Aurelio Arnese

Usura e *modus*. Il problema del sovraindebitamento dal mondo antico all’attualità

6. Antonio Uricchio (*a cura di*)

Azione di contrasto della pirateria: dal controllo dei mari a quello dei flussi finanziari

7. Andrea Buccisano

Assistenza amministrativa internazionale dall’accertamento alla riscossione dei tributi

8. Stefano Vinci

Regimento et governo. Amministrazione e finanza nei comuni di Terra d’Otranto tra antico e nuovo regime

9. Francesco Mastroberti

Costituzioni e costituzionalismo tra Francia e Regno di Napoli (1796-1815)

10. Mario Angiulli

I contributi consortili tra beneficio e capacità contributiva

11. Salvatore Antonello Parente

Criteri di deducibilità delle passività e limiti quantitativi del tributo successorio

12. Antonio Felice Uricchio (*a cura di*)

L’emergenza ambientale a Taranto: le risposte del mondo scientifico e le attività del polo “Magna Grecia”

13. Paolo Pardolesi

Profili comparatistici di analisi economica del diritto privato

14. Danila Certosino

Mediazione e giustizia penale

15. Piergiuseppe Otranto

Internet nell'organizzazione amministrativa. Reti di libertà

16. Antonio Felice Uricchio, Mario Aulenta, Gianluca Selicato (*a cura di*)

La dimensione promozionale del fisco

17. Claudio Sciancalepore

Cambiamenti climatici e *green taxes*

18. Paola Caputi Iambrenghi

La funzione amministrativa neutrale

19. Francesco Scialpi

REF canario e zone franche: la leva fiscale al servizio delle *environmental policy*

20. Michele Indellicato

Neuroscienze e scienze umane

21. Federico Lacava, Piergiuseppe Otranto, Antonio Uricchio (*a cura di*)

Funzione promozionale del diritto e sistemi di tutela multilivello

22. Nicolò Carnimeo

Fuoco a bordo. *Safety management*, ruoli e responsabilità nel trasporto marittimo passeggeri

23. Aurelio Arnese

La *similitudo* nelle *Institutiones* di Gaio

24. Paola Marongiu

La responsabilità civile dell'Amministrazione finanziaria fra passato e presente

25. Angelica Riccardi

Disabili e lavoro

26. Filippo Varazi

Appunti sulla riferibilità soggettiva delle sanzioni amministrative tributarie

27. Laura Costantino

La problematica degli sprechi nella filiera agroalimentare. Profili introduttivi

28. Giovanna Mastrodonato

Profili procedurali nella nuova amministrazione condivisa in Europa

29. Laura Tafaro

Dagli eroi alle celebrità. Icone e diritto civile

30. Piergiuseppe Otranto

Silenzio e interesse pubblico nell'attività amministrativa

31. Ignazio Lagrotta

La crisi dei partiti e la democrazia in Italia. *Seconda edizione*

32. Giovanni Guzzardo

Decostruzione amministrativa nel governo del territorio

33. Mario Angiulli

La disciplina dei fenomeni elusivi/evasivi: dalla collaborazione tra fisco e contribuente alla cooperazione internazionale

34. Giuseppe Antonio Recchia

Studio sulla giustiziabilità degli interessi collettivi dei lavoratori

35. Giulia Chironi

La tassazione dei beni comuni

36. Giovanna Petrillo

L'abuso dello schermo societario nella disciplina fiscale delle società di comodo. Profili sistematici ed effetti distorsivi

37. Giuseppina Pizzolante

La lotta alle frodi finanziarie nel diritto penale europeo. Tra protezione degli interessi economici dell'Unione europea e nuove sfide poste da bitcoin e criptovalute

38. Giuseppe Sanseverino

Ordine pubblico e buon costume nel diritto della proprietà intellettuale

39. Antonio Felice Uricchio, Maria Casola (a cura di)

Liber Amicorum per Sebastiano Tafaro. L'uomo, la persona e il diritto

40. Salvatore Antonello Parente

Il catasto e gli estremi catastali. Regole di governo e funzione impositiva

41. Guglielmo Fransonì (a cura di)

L'analogia nel diritto tributario

42. Corrado Spriveri

Il sistema penale tributario in Italia. Dalla teoria alla prassi applicativa. Alla luce delle novità introdotte dal c.d. Decreto Fiscale (d.l. n. 124/2019 convertito con modificazioni dalla legge n. 157/2019)

43. Filippo Luigi Giambrone

Finanzföderalismus als Herausforderung des Eu-roparechts

44. Antonio Felice Uricchio, Filippo Luigi Giambrone

Entwicklungen im italienischen Steuerrecht als Herausforderung des neuen europäischen Entwicklungsprozesses

45. Antonio Felice Uricchio, Filippo Luigi Giambrone

European Finance at the Emergency test

46. Flavio Parente

Gli steroidi anabolizzanti androgenici nelle discipline sportive: la tossicità per distretto

47. Paolo Pardolesi, Anna Bitetto

Tutela collettiva e azione di classe. Un'analisi comparativa

48. Antonio Felice Uricchio, Giuseppe Riccio, Ugo Ruffolo (a cura di)

Intelligenza artificiale tra etica e diritti. Prime riflessioni a seguito del libro bianco dell'Unione europea

49. Antonio Felice Uricchio, Gianluca Selicato (a cura di)

Atti della Summer School in "Circular Economy and Environmental Taxation"

50. Pierre de Gioia Carabellese

Cartolarizzazioni semplici, trasparenti e standardizzate. Dallo *shadow banking* al *techno banking*

51. Francesco Perchinunno

La libertà personale in trasformazione. Genesi, itinerari e mutazioni

52. Annamaria Bonomo, Laura Tafaro, Antonio Felice Uricchio (a cura di)

Le nuove frontiere dell'eco-diritto

53. Guglielmo Fransoni

Casi e osservazioni di diritto tributario

54. Francesco Sporta Caputi

Gli strumenti finanziari partecipativi tra esigenze del finanziamento societario e problemi di *governance*

55. Carmela Garofalo

Le politiche per l'occupazione tra aiuti di Stato e incentivi in una prospettiva multilivello

56. Cosima Ilaria Buonocore

L'arbitrato irrituale

57. Antonio Felice Uricchio, Gianluca Selicato (a cura di)

Green Deal e prospettive di riforma della tassazione ambientale. Atti della II Summer School in Circular Economy and Environmental Taxation – Bari 17-24 settembre 2021

58. Mario Aulenta

Capacità contributiva ed equilibri finanziari dei soggetti attivi

59. Gabriella Capozza

Personaggi, maschere, marionette tra Letteratura e Teatro. Un'interpretazione critico-riflessiva

60. Michele Indellicato

L'umanesimo etico-giuridico nel pensiero di Aldo Moro

61. Carmela Garofalo

Le politiche per l'occupazione tra aiuti di Stato e incentivi in una prospettiva multilivello. *Seconda edizione*

62. Paolo Pardolesi

Arricchimento da fatto illecito: i rimedi. (Dai *disgorgement damages* alla retroversione degli utili)

63. M.T. Paola Caputi Jambrenghi, Angelica Riccardi (a cura di)

La sostenibile leggerezza dell'umano. *Scritti in onore di Domenico Garofalo*

64. Filomena Pisconti

Profili penalistici del soccorso in mare dei migranti

65. Cira Grippa

L'impresa strumentale all'utilità sociale tra fondazioni bancarie e terzo settore

66. Annamaria Bonomo

Il potere del clima. Funzioni pubbliche e legalità della transizione ambientale

67. Giuseppe Sanseverino

Ordine pubblico e buon costume nel diritto della proprietà intellettuale

68. Nicolò Carnimeo

Le aree marine protette nella prospettiva europea

69. Flavio Parente

Il *Management* Sanitario e la Direzione Medica in Sanità Pubblica. Aree tematiche, fonti normative e modelli applicativi

70. Alma Agnese Rinaldi

Dalla *corporate governance* alla prevenzione della crisi d'impresa. IA nell'organizzazione societaria

71. Sergio Prete

Evoluzione e modelli di gestione dei porti

72. Bruno Notarnicola, Pietro A. Renzulli, Francesco Astuto,

Umile Gianfranco Spizzirri, Rosa Di Capua

Promoting agri-food sustainability: development of an Italian life cycle inventory database of agri-food products (PRIN 2017, Prot. 2017EC9WF2). Technical report aimed at validating the conformity of the Life Cycle Inventory study of the Bread production chain to the ISO 14040 and 14044 standards of 2006

73. Valentina Battista, Ugo Calvaruso, Caterina Nicolais (a cura di)

Transizioni, innovazione e futuro sostenibile. Libro del lavoro e della formazione

74. Francesco Damiani, I poteri di iniziativa del giudice nel procedimento unificato in materia di persone, minorenni e famiglie

75. Andrea Curzio

Disapplicazione delle sanzioni tributarie per incertezza normativa

76. Giuseppe Delle Foglie

La nave sostenibile. Strategia «zero waste» a bordo e in porto

77. Mario Aulenta

Prelievi pubblici, prestazioni imposte e tributi, tra garanzie costituzionali e vincoli finanziari

78. Nicolò Treglia

La fiscalità nella regolazione delle crisi d'impresa

79. Paolo Pardolesi

Percorsi di diritto privato comparato

**Collana della II Facoltà di Giurisprudenza
Università degli Studi di Bari Aldo Moro
Sede di Taranto**

1. Antonio Incampo

Metafisica del processo. Idee per una critica della ragione giuridica

2. Antonio Uricchio

Le frontiere dell'imposizione tra evoluzione tecnologica e nuovi assetti istituzionali

3. Paola Pierri

L'ignoranza dell'età del minore nei delitti sessuali

4. Concetta Maria Nanna *(a cura di)*

Diritto vivente e sensibilità dell'interprete

5. Marta Basile

Il principio di collaborazione tra fisco e contribuente

6. Antonio Uricchio *(a cura di)*

Nuove piraterie e ordinamenti giuridici interni e internazionali

7. Paolo Pardolesi *(a cura di)*

Seminari di diritto privato comparato

8. Nicola Triggiani *(a cura di)*

La messa alla prova dell'imputato minorenni tra passato, presente e futuro. L'esperienza del Tribunale di Taranto

9. Salvatore Antonello Parente

I modelli conciliativi delle liti tributarie

10. Nicola d'Amati, Antonio Uricchio *(a cura di)*

Giovanni Carano Donvito scritti scelti di scienza delle finanze e di diritto finanziario

11. Antonio Uricchio

Il federalismo della crisi o la crisi del federalismo? Dalla legge delega 42/2009 ai decreti attuativi e alla manovra salva Italia

12. Antonio Uricchio *(a cura di)*

I percorsi del federalismo fiscale

13. Francesco Fratini

Gli interpelli tributari tra doveri di collaborazione dell'amministrazione finanziaria e tutela del contribuente. Contributo allo studio delle tutele nei confronti degli atti non autoritativi dell'amministrazione finanziaria nell'ambito di una prospettiva de iure condendo del sistema delle garanzie dei tax payers

14. Paolo Pardolesi

Contratto e nuove frontiere rimediale. Disgorgement v. Punitive damages

15. Annamaria Bonomo

Informazione e pubbliche amministrazioni dall'accesso ai documenti alla disponibilità delle informazioni

16. Gaetano Dammacco, Bronisław Sitek, Antonio Uricchio (*a cura di*)

Integrazione e politiche di vicinato. Nuovi diritti e nuove economie

Integration and neighbourhood policies. New rights and new economies.

Integracja i polityki sąsiedztwa. Nowe prawo i nowa ekonomia

17. Sławomir Kursa

La diseredazione nel diritto giustiniano

18. Concetta Maria Nanna

Doveri professionali di status e protezione del cliente-consumatore. Contributo alla teoria dell'obbligazione senza prestazione

19. Umberto Violante

Profili giuridici del mercato dei crediti in sofferenza

20. Filippo Rau

La procura alle liti nel processo civile e nel processo tributario

21. Nicolò Carnimeo

La tutela del passeggero nell'era dei vettori *low cost*. Annotato con la giurisprudenza

22. Giuseppe Ingrao

La tutela della riscossione dei crediti tributari

23. Antonio Incampo

Filosofia del dovere giuridico

24. Nicolò Carnimeo

La pesca sostenibile nel mediterraneo. Strumenti normativi per una politica comune

25. Daniela Caterino

Poteri dei sindaci e governo dell'informazione nelle società quotate

26. Giuseppina Pizzolante

Diritto di asilo e nuove esigenze di protezione internazionale nell'Unione europea

27. Vincenzo Caputi Jambrenghi (*a cura di*)

Effetti economico sociali del federalismo demaniale in Puglia

28. Antonio Perrone

Fatto fiscale e fatto penale: parallelismi e convergenze

29. Maria Concetta Parlato

Le definizioni legislative nel sistema penale tributario

30. Antonio Uricchio (*a cura di*)

Federalismo fiscale: evoluzione e prospettive

31. Maria Rosaria Piccinni

Il tempo della festa tra religione e diritto

32. Gianluca Selicato

Il nuovo accertamento sintetico dei redditi

Collana del Dipartimento Jonico in “Sistemi Giuridici ed Economici del Mediterraneo: società, ambiente, culture” – Università degli Studi di Bari Aldo Moro.

Direttore: Paolo PARDOLESI.

Consiglio Direttivo: Pietro Alexander RENZULLI, Nicola TRIGGIANI, Stefano VINCI.

Comitato Editoriale: Francesco PERCHINUNNO (Coordinatore), Nicolò CARNIMEO, Maria CASOLA, Caterina DI TOMMASO, Stella LIPPOLIS, Maurizio SOZIO.

Comitato Scientifico: Ugo BELLAGAMBA, Annamaria BONOMO, Maria Cecilia CARDARELLI, Roberto CASO, Daniela CATERINO, Pierre DE GIOIA CARABELLESE, Massimo GRANIERI, Nicola GULLO, Aniceto MASFERRER, Adolfo SCALFATI, Cristiana VALENTINI.

Il presente volume è stato sottoposto ad una procedura di valutazione basata sul sistema di *Peer Review* a “doppio cieco”.

Gli atti della procedura di revisione sono consultabili presso la segreteria del Dipartimento Jonico.

Sommario

Premessa	XXV
----------------	-----

SEZIONE I

INTRODUZIONE AL DIRITTO COMPARATO

CAPITOLO I

L'EVOLUZIONE DEL CONCETTO DI COMPARAZIONE: QUESTIONI COMPLESSE E FALSE PROBLEMATICHE

1.	Lo scopo della comparazione come scienza	3
2.	Traduzione e comparazione.	8
3.	Formanti e crittotipi.	11
4.	Le mutazioni giuridiche: innovazioni e imitazioni	14
4.1.	Le cause delle innovazioni e delle imitazioni	17
4.2.	Alcuni esempi di imitazioni.	20

CAPITOLO II

COMPARAZIONE GIURIDICA E CLASSIFICAZIONI

1.	Il progetto tassonomico: ascesa e declino dell'approccio classificatorio.	23
2.	Un nuovo approccio: le <i>legal origins</i>	28
3.	La teoria dei flussi giuridici.	30

SEZIONE II
LA TRADIZIONE GIURIDICA DI *COMMON LAW*

CAPITOLO I
IL *COMMON LAW* INGLESE:
DALLE ORIGINI ALL'AVVENTO DEL SISTEMA DEI *WRITS*

1.	Inquadramento storico concernente il sistema giuridico inglese	37
2.	Primi sviluppi: il periodo anglosassone e la conquista normanna.	39
3.	Le particolarità del feudalismo inglese	41
4.	La centralizzazione delle corti inglesi	45
5.	Le corti regie di Westminster.	47
6.	Le corti speciali	49
7.	L'estensione della competenza delle corti regie	50
8.	Il modo per adire le corti regie: l'importanza del <i>writ</i>	52
9.	La crisi del sistema dei <i>writs</i>	54
10.	La tecnica dell' <i>action on the case</i>	58
11.	Il <i>writ of trespass on the case in assumpsit</i>	60

CAPITOLO II
L'*EQUITY* E LE SUE PECULIARITÀ

1.	Premessa: la crisi del formalismo nel sistema di <i>common law</i> in senso stretto	63
----	---	----

PARTE PRIMA
LA NASCITA DELL'*EQUITY* E LA SUA INTEGRAZIONE
NEL SISTEMA DI *COMMON LAW*

2.	La concorrenza con l' <i>equity</i>	67
3.	La Corte della Cancelleria e l' <i>equity</i>	69
4.	La contrapposizione tra <i>equity</i> e <i>common law</i>	73
5.	Lo scontro delle corti diritto e giustizia: il <i>Glanville's Case</i> ..	75
6.	Il prevalere del principio di legalità.	84

PARTE SECONDA

IL *TRUST*, LE SUE FATTISPECIE E IL CONTRATTO DI AFFIDAMENTO FIDUCIARIO

7.	Il modello microcomparatistico del <i>trust</i>	88
8.	Le origini storiche del <i>trust</i>	91
9.	L'avvento del doppio <i>use</i> come anticamera del <i>trust</i>	94
10.	I profili strutturali/funzionali dell'istituto del <i>trust</i>	98
11.	Il <i>trust</i> tricolore	102
12.	I vantaggi sottesi alla vocazione contrattuale del <i>trust</i>	106
13.	L'occasione mancata del contratto di fiducia	108
14.	La teoria dottrinale concernente il contratto di affidamento fiduciario	111
15.	Il contratto di affidamento fiduciario nella disciplina legislativa del "Dopo di Noi"	114
16.	Riflessioni conclusive	117

CAPITOLO III

LE GRANDI RIFORME LEGISLATIVE DEL XIX SECOLO

1.	La struttura dualista del <i>common law</i>	123
2.	Le prime riforme: il <i>County Courts Act</i> del 1846 e le riforme processuali.	126
3.	I <i>Judicature Acts</i> del 1873-75: la fusione delle competenze giurisdizionali e l'abolizione delle <i>forms of action</i>	127
3.1.	La riorganizzazione della struttura giudiziaria inglese	130
3.1.1.	Dall' <i>House of Lords</i> alla nuova <i>Supreme Court</i>	131
4.	Le ragioni dell'efficacia del sistema giurisdizionale inglese.	134
4.1.	I magistrati laici.	134
4.2.	Le particolarità del processo <i>adversary</i>	137

CAPITOLO IV

LE FONTI DEL DIRITTO INGLESE

1.	Riflessioni introduttive	141
2.	La regola dello <i>stare decisis</i>	143
2.1.	Operatività verticale e orizzontale della regola dello <i>stare decisis</i>	144
2.2.	La distinzione tra <i>ratio decidendi</i> e <i>obiter dictum</i>	147
2.3.	Le tecniche di manipolazione del precedente: il <i>distinguishing</i> e l' <i>overruling</i>	149

Indice

3.	La legge	151
4.	La consuetudine	153

CAPITOLO V

L'EVOLUZIONE DEL *COMMON LAW* NEL SISTEMA GIURIDICO STATUNITENSE

1.	La recezione del <i>common law</i> nelle colonie: il principio del <i>Calvin's case</i>	155
2.	La complessa situazione giuridica all'indomani della in- dipendenza nordamericana	157
3.	Il trionfo del <i>common law</i>	160

CAPITOLO VI

LA STRUTTURA DEL DIRITTO NEGLI STATI UNITI

1.	Profili introduttivi	165
2.	Diritto federale e diritto degli Stati: il problema della competenza legislativa.	166
3.	Il problema del <i>common law</i> federale	168
3.1.	La <i>doctrine</i> del caso <i>Swift v. Tyson</i>	170
3.2.	Il cambio di orientamento sancito dal caso <i>Erie Railroad Company v. Tompkins</i>	172
4.	Considerazioni conclusive.	174

CAPITOLO VII

LA COSTITUZIONE DEGLI STATI UNITI

1.	Le origini della Costituzione nordamericana.	177
2.	Il potere legislativo	179
3.	Il potere esecutivo	180
4.	Il potere giudiziario	182
4.1.	La Corte Suprema degli Stati Uniti	183
4.2.	Il sistema di reclutamento dei giudici federali.	184
4.3.	<i>Marbury v. Madison</i> e il potere del <i>judicial review</i>	186
5.	Il <i>Bill of Rights</i> (1791).	189

SEZIONE III
LA TRADIZIONE DI *CIVIL LAW*

CAPITOLO I
L'EVOLUZIONE DEL SISTEMA GIURIDICO FRANCESE

1. Profili introduttivi 195
2. Le origini del *Code Civil*: *droit écrit* e *droit coutumier* 196
- 2.1. Il *droit intermédiaire* 198
- 2.2. L'impulso di Napoleone 200
3. Lo spirito e le peculiarità del *Code Civil*..... 201
- 3.1. La struttura del *Code Civil*. 203
4. Il processo di adeguamento del *Code Civil* attraverso l'opera dei formanti legislativo, giurisprudenziale e dottrinale. 206

CAPITOLO II
IL PROCESSO DI CODIFICAZIONE
DEL SISTEMA GIURIDICO TEDESCO

1. Premessa storica 209
2. La Scuola storica e la Pandettistica 212
3. L'evoluzione del codice civile tedesco 214
- 3.1. La struttura del BGB 216
- 3.2. Il percorso di adeguamento del BGB attraverso l'intervento dei formati dottrinale e giurisprudenziale 219

CAPITOLO III
LO SVILUPPO DELLE CODIFICAZIONI PRUSSIANA,
AUSTRIACA E SVIZZERA

1. L'*Allgemeines Landrecht* (ALR)..... 223
2. L'*Allgemeines bürgerliches Gesetzbuch für die deutschen Erblande* (ABGB) 225
3. Il *Zivilgesetzbuch* (ZGB)..... 229
- 3.1. Struttura, peculiarità funzionali e diffusione del ZGB 230

SEZIONE IV
LA RESPONSABILITÀ CIVILE

CAPITOLO I

L'ISTITUTO DELLA RESPONSABILITÀ CIVILE:
AMBITO DI APPLICAZIONE E CRITERI DI IMPUTAZIONE

1. Profili introduttivi 235
2. Limiti e ambito di applicazione della responsabilità civile: il modello francese e quello tedesco..... 236
- 2.1. L'elemento dell'ingiustizia nei sistemi di *common law*: dalla *privity of contract* al *tort of negligence* 238
3. Criterio di imputazione soggettivo o oggettivo..... 243

CAPITOLO II

LA RESPONSABILITÀ CIVILE IN CHIAVE
DI *ECONOMIC ANALYSIS OF LAW*

1. L'EAL e le regole di responsabilità civile 247
2. La regola di Hand 252
3. Il livello di precauzione volto a minimizzare i costi sociali . 255
- 3.1. La responsabilità per colpa e quella oggettiva. 257
- 3.2. La prevenzione bilaterale e il concorso di colpa..... 260

SEZIONE V
I CONTRATTI

CAPITOLO I

LA SERIETÀ NELL'INTENTO DI VINCOLARSI

1. Profili introduttivi 267
2. Le caratteristiche funzionali della *consideration*. 268
3. Il concetto di *legal detriment*. 272
4. La *consideration* e le promesse illusorie, alternative, multiple e invalide..... 280
5. Le promesse *under seal*..... 285
6. Contratti senza *consideration* e patti d'opzione 288
7. Causa e *consideration*: un approccio comparativo 291

CAPITOLO II
IL *PROMISSORY ESTOPPEL*

1.	Introduzione all'istituto del <i>promissory estoppel</i>	297
2.	L'evoluzione del <i>promissory estoppel</i> nell'esperienza giuridica inglese.	299
2.1.	La rivisitazione dell'impianto tradizionale attraverso l'assimilazione 'mediata' della soluzione nordamericana . . .	304
3.	Il processo di affermazione del <i>promissory estoppel</i> negli Stati Uniti.	309
3.1.	La duplice anima del <i>promissory estoppel</i>	319
4.	Ricognizione comparativa con l'esperienza giuridica no- strana: dalla promessa unilaterale	324
4.1.	(Segue): ... alla <i>culpa in contrahendo</i>	332

SEZIONE VI
I MODELLI MICROCOMPARATIVI

CAPITOLO I
I *DISGORGEMENT DAMAGES*
E LA RETROVERSIONE DEGLI UTILI

1.	Rilievi introduttivi sui <i>disgorgement damages</i>	345
----	--	-----

PARTE PRIMA

I *DISGORGEMENT DAMAGES* TRA *LAW OF RESTITUTION* E *CONTRACT LAW*

2.	L'ambito elettivo della <i>law of restitution</i>	348
3.	L'evoluzione dei <i>disgorgement damages</i> in Inghilterra	354
4.	Il <i>leading case</i> inglese: <i>Attorney General v. Blake</i>	359
5.	La dinamica evolutiva dei <i>disgorgement damages</i> come rimedio da <i>breach of contract</i>	362
6.	Le soluzioni dottrinali: la forzatura del concetto di <i>restitu- tion</i>	366
6.1.	L'interpretazione estensiva della <i>section 344</i> del <i>Restate- ment Second of Contracts</i>	371
7.	Le novità sancite dalla <i>section 39</i> del <i>Restatement Third of Restitution and Unjust Enrichment</i>	372

PARTE SECONDA

EQUIPOLLENZE FUNZIONALI CON I *DISGORGEMENT DAMAGES*:
IL CONCETTO DELL'ARRICCHIMENTO DA FATTO ILLECITO E LO STRUMENTO
DELLA RETROVERSIONE DEGLI UTILI

8. Le difficoltà a metabolizzare il concetto di arricchimento da fatto illecito. 377
9. Le principali soluzioni prospettate dalla dottrina 380
10. La convergenza degli sforzi del formante giurisprudenziale. 383
11. I principali interventi legislativi in tema di arricchimento da fatto illecito. 388
- 11.1. La riparazione pecuniaria *ex art. 12* della legge sulla stampa 389
- 11.2. Il risarcimento del danno ambientale *ex art. 18* della legge 8 luglio 1986 n. 349 391
- 11.3. La retroversione degli utili *ex art. 125* del codice di proprietà industriale 394
- 11.3.1. (Segue): Gli ultimi sviluppi giurisprudenziali concernenti la retroversione degli utili *ex art. 125 c.p.i.* 401
- 11.4. Il risarcimento del danno *ex art. 158 l.a.* alla luce degli ultimi sviluppi del giudice di legittimità 406

CAPITOLO II

I *PUNITIVE DAMAGES*

1. Rilievi introduttivi sui *punitive damages*. 415

PARTE PRIMA

I *PUNITIVE DAMAGES* NEI SISTEMI ANGLOAMERICANI

2. L'evoluzione dei danni punitivi nella realtà giuridica inglese 425
3. Lo sviluppo dei danni punitivi negli Stati Uniti: la giuria e l'elemento soggettivo come fattori di diffusione 432
4. Le questioni di costituzionalità individuabili nelle pieghe dei *punitive damages*. 436
- 4.1. Il divieto di *bis in idem* (V emendamento) e l'*excessive fines clause* (VIII emendamento) 437
- 4.2. Il *due process of law* (XIV emendamento) 441

PARTE SECONDA

L'APPLICABILITÀ DEI DANNI PUNITIVI ALLA LUCE DELLA NATURA
POLIFUNZIONALE DELLA NOSTRA RESPONSABILITÀ CIVILE

- 5. Indagine comparativa 448
- 6. La polifunzionalità della nostra responsabilità civile: le
altalenanti soluzioni adottate dal giudice di legittimità. . . . 451
- 7. Il decisivo *placet* delle Sezioni Unite 455
- 8. Considerazioni conclusive. 458

CAPITOLO III

LE AZIONI DI CLASSE: DALLE *CLASS ACTION* ALLA
DISCIPLINA DELLA TUTELA COLLETTIVA NOSTRANA

- 1. Rilievi introduttivi 461

PARTE PRIMA

L'EVOLUZIONE DELLE *CLASS ACTION*
NEI SISTEMI INGLESE E NORDAMERICANO

- 2. L'evoluzione delle *representative suits* nell'ordinamento
giuridico inglese 465
- 3. Il *Group Litigation Order* 468
- 4. Gli sviluppi evolutivi della *class action* a stelle e strisce . . . 473
- 5. I profili funzionali della *class action* nordamericana 479
- 6. Il ruolo del giudice: andamento del processo rappresen-
tativo 484
- 6.1. (Segue): Definizione del procedimento 487

PARTE SECONDA

L'AFFERMAZIONE E LO SVILUPPO DELLA TUTELA COLLETTIVA
NELL'ESPERIENZA GIURIDICA ITALIANA

- 7. Le origini della tutela collettiva in Italia 490
- 8. La tutela collettiva/preventiva in materia di clausole
abusive. 492
- 9. La soppressione delle condotte nocive degli interessi co-
muni. 494
- 10. La nascita dell'azione di classe *ex art. 140-bis* cod. cons . . . 496

Indice

10.1.	Le principali caratteristiche dell'azione di classe: la legittimazione ad agire	500
10.2.	Il giudizio di ammissibilità sull'azione collettiva	502
10.3	L'ambito di applicazione dell'art.140- <i>bis</i> cod. cons.	504
11.	La riforma del 2019.	507
12.	La legittimazione ad agire	512
13.	L'adesione all'azione di classe	513
14.	Il giudizio di inammissibilità.	515
15.	L'ambito di applicazione della nuova azione di classe	518

Premessa

Questo volume rappresenta la sintesi di un percorso didattico e scientifico avviato presso il Dipartimento Jonico a partire dal 2007: esso è il frutto delle lezioni del corso di diritto privato comparato che ho avuto l'onore di svolgere in questi anni, arricchite dal confronto costante con generazioni di studenti e studentesse, i cui interventi, osservazioni e domande hanno contribuito in modo prezioso a orientare e a far maturare le riflessioni qui raccolte.

Più nello specifico, l'obiettivo alla base di questo lavoro è quello di avvicinare studenti e studentesse all'idea che il diritto non sia un'entità unica e immutabile, ma piuttosto un fenomeno complesso e variabile, plasmato dai contesti sociali, storici e culturali in cui si sviluppa. Per farlo, si sceglie di partire da una prospettiva concreta: quella del diritto privato, ovvero quell'area del diritto che più direttamente regola i rapporti quotidiani tra individui.

Senza escludere che un'analoga esplorazione potrebbe essere condotta nel campo del diritto costituzionale, amministrativo, penale o processuale, la scelta del diritto privato risponde all'intento di fornire uno sguardo accessibile ma profondamente significativo sulla varietà giuridica che caratterizza il mondo contemporaneo. A guidare questa ricognizione è una selezione metodologica ben precisa: l'attenzione sarà rivolta ai sistemi di diritto privato riconducibili alla tradizione giuridica occidentale (Western Legal Tradition), che comprende i principali ordinamenti di common law e civil law. Si è consapevoli che questa opzione possa apparire riduttiva o discutibile, soprattutto per chi auspica un pieno riconoscimento della pluralità giuridica, inclusi i sistemi indigeni, religiosi o extra-occidentali. Tuttavia, per finalità didattiche e di comprensione immediata, si è preferito privilegiare un confronto tra modelli giuridici già ampiamente documentati e accessibili.

Il percorso proposto non mira tanto alla trattazione tecnica e dettagliata dei singoli istituti giuridici, quanto piuttosto a far emergere le logiche e le tendenze di fondo che caratterizzano l'evoluzione del diritto privato nei diversi contesti. In particolare, verrà analizzato il dialogo – talvolta silenzioso, talvolta esplicito – tra sistemi di common law e civil law, con l'intento di mettere in luce non solo le differenze, ma anche le aree di convergenza e contaminazione.

Nella seconda parte del lavoro, l'attenzione si sposterà su ambiti specifici – come il diritto contrattuale e la responsabilità civile – non per approfondirne i tecnicismi, ma per mostrarne la dimensione sociale e dinamica. Il diritto sarà così studiato non come un corpo normativo statico, ma come uno strumento in continua interazione con la realtà sociale, capace di rifletterla e, allo stesso tempo, influenzarla.

L'auspicio è quello di favorire un approccio curioso e consapevole al fenomeno giuridico. In un mondo in cui siamo costantemente immersi nel diritto – lo incontriamo nei contratti che firmiamo, nei servizi che utilizziamo, nelle tutele di cui godiamo – diventa fondamentale sviluppare una comprensione critica delle sue logiche e funzioni. Il diritto non è appannaggio esclusivo di specialisti o 'iniziati', ma riguarda ciascuno di noi. Comprenderlo è un passo necessario per esercitare pienamente la cittadinanza e partecipare alla vita sociale con maggiore consapevolezza.