

## Buona fede e abuso del diritto. Abuso del processo

(Lezione 17 gennaio 2018)

- Il ruolo della clausola generale di buona fede in senso oggettivo nella disciplina del contratto in generale.

- Correttezza e buona fede come principio generale del comportamento delle parti nel rapporto obbligatorio (art. 1175 c.c.) per cui ciascuna delle parti deve agire nell'ottica di un bilanciamento degli interessi contrapposti.

- Cenni sulla buona fede nelle trattative e nella formazione del contratto (art. 1337 c.c.) come fonte di obblighi di informazione e di protezione.

- Interpretazione del contratto secondo buona fede *ex art.* 1366 c.c.: criterio della ragionevolezza.

- Buona fede *in executivis* (art. 1375 c.c.): la funzione integratrice degli effetti del contratto della buona fede come tecnica di controllo e correzione in via giudiziale del regolamento negoziale: il caso Fiuggi (Cass. 14 marzo 1994, n. 3775). Rinegoziazione e sopravvenienze.

- Buona fede come limite all'esercizio di un diritto soggettivo della parte contrattuale: nella disciplina della condizione (art. 1358) e dell'eccezione di inadempimento (art. 1460, comma 2°, c.c.)

- Buona fede come espressione del dovere costituzionale di solidarietà nella vicenda contrattuale: funzione correttiva di riequilibrio contrattuale nella giurisprudenza sulla riconduzione ad equità della penale manifestamente eccessiva (Cass. S.U., 13 settembre 2005, n. 18128).

- Cenni:

Buona fede ed equità; Buona fede e diligenza; Buona fede e correttezza nella disciplina delle pratiche commerciali sleali; servizi d'investimento; del credito immobiliare ai consumatori

Conseguenze della violazione del precetto di buona fede: distinzione regole di validità e di responsabilità.

- Il rapporto tra buona fede e l'abuso del diritto.

- Fondamento e oggetto del divieto di abuso del diritto in ambito contrattuale. Divieto di atti emulativi; regole di buona fede. *L'exceptio doli generalis*.

- *Leading case* in tema di abuso nell'esercizio del diritto di recesso: Cass. 18 settembre 2009, n. 20106.

- Figure normative di abuso del potere negoziale: la disciplina dell'abuso di dipendenza economica nei rapporti tra imprese; la regole in tema clausole vessatorie nei contratti dei consumatori

- Recenti declinazioni giurisprudenziali del divieto di abuso del diritto:

a) Cass. civ., sez. I, 23 novembre 2015, n. 23868, per il caso di esercizio del potere di risoluzione del contratto previsto da una clausola risolutiva espressa;

b) Cass., 24.8.2016, n. 17291, in un'ipotesi di recesso della banca da un contratto di apertura di credito in conto corrente a tempo determinato.

Cenni sull'abuso in materia tributaria.

- Divieto di abuso del processo.

- l'art. 96 c.p.c. in tema di responsabilità aggravata della parte processuale.

- applicazioni giurisprudenziali:

a) Frazionamento della domanda giudiziale avente ad oggetto un credito unitario: sul principio di diritto sancito dalle Sezioni Unite, 15 novembre 2007 n. 23726, che ha enunciato il principio secondo cui "è contraria alla regola generale di correttezza e buona fede, in relazione al dovere inderogabile di solidarietà di cui all'art. 2 Cost., e si risolve in abuso del processo (ostativo all'esame della domanda), il frazionamento giudiziale (contestuale o sequenziale) di un credito unitario".

Sul tema si è nuovamente espresso il S.C. a Sezioni unite, 16 febbraio 2017, n. 4090, rimodulando i presupposti del divieto di frazionamento in riferimento a diritti di credito nascenti da un unico rapporto contrattuale di durata.

b) proposizione di domanda di concordato preventivo volta al solo scopo di differire la dichiarazione di fallimento: Cass., sez. un., 15 maggio 2015, n. 9935.

### **Riferimenti dottrinali**

- Sul principio di buona fede nelle sue diverse declinazioni: R. ALESSI, *La disciplina generale del contratto*, Giappichelli, 2017, 2° ed.

- In generale sull'abuso del diritto: F. GALGANO, *Qui suo iure abutitur neminem laedit?*, Contratto e impresa, 2011, p. 311 ss.;

L. BALESTRA, *Rilevanza, utilità (e abuso) dell'abuso del diritto*, in *Rivista di diritto civile*, 3/2017, p. 541 ss.;

F. SCAGLIONE, *L'abuso del diritto tra buona fede in executivis e causa del contratto*, in *La Nuova Giurisprudenza Civile Commentata*, 1/2017, p. 24 ss.

- Sull'abuso del processo: P. RESCIGNO, *L'abuso del diritto (Una significativa rimeditazione delle Sezioni Unite)*, in *Corriere giuridico*, 2008, p.745 ss.;

- Specificamente sul frazionamento del credito: PALMIERI e PARDOLESI, *Frazionabilità del credito e buona fede inflessibile*, in *Foro it.*, 2008, I, 514; A. DI BIASE, *Frazionamento giudiziale del credito unitario e conseguenze giuridiche*, in *Contratto e impresa*, 2/2016, p. 401.