

FORMA DEL CONTRATTO, FORMALISMO E NEOFORMALISMO.

IL C.D. CONTRATTO MONOFIRMA

LEZIONE 27 FEBBRAIO PROF.SSA LARA MODICA

La forma del contratto

Riferimenti normativi: artt. 1325, 1350, 1352 c.c.

- nozione di forma del contratto: strumento mediante il quale le parti manifestano la loro volontà verso l'esterno (E. BETTI). Ai sensi dell'art. 1325 n. 4 c.c. costituisce uno degli elementi essenziali del contratto quando risulta prescritta dalla legge sotto pena di nullità. Ne consegue che, laddove la legge richieda una forma peculiare del contratto, la sua carenza darà luogo a nullità strutturale ai sensi del combinato disposto degli artt. 1325, n. 4 e 1418,;
- principio della libertà delle forme: implicazioni e fondamento normativo
- distinzione tra forma “ad substantiam actus” e “ad probationem”: nel primo caso la forma è uno dei requisiti di validità del contratto, richiesta dalla legge a pena di nullità *ex art.* 1325 n. 4 c.c. L'art. 1350 c.c. contiene un elenco non esaustivo dei contratti che devono avere la forma scritta (atto pubblico o scrittura privata). La legge talvolta richiede la forma ai fini probatori: si tratterà della forma *ad probationem*, ovvero volta alla prova dell'avvenuta conclusione del contratto (ad esempio artt. 1888, 1967, 2556, I co., c.c.);
- forme ad regularitatem
- funzione della forma scritta ad substantiam:
- forma convenzionale
- il principio di simmetria delle forme e la forma dei contratti accessori il problema della forma del mandato, le posizioni della dottrina, le oscillazioni della giurisprudenza.

Forma documentale

Atto pubblico e scrittura privata : struttura, effetti probatori

Forma documentale e sue alternative : il supporto durevole

Il neoformalismo negoziale

- neoformalismo significato
- il ridimensionamento del principio di libertà della forma negoziale
- la nuova funzione della forma
- le c.d. prescrizioni di forma-contenuto
- vincolo di forma e principio di trasparenza

- il problema del carattere (non più strutturale bensì) funzionale o assiologicamente orientato della forma
- La forma di protezione
-

Casi di neoformalismo nella disciplina di fonte comunitaria

- per i contratti bancari e di credito al consumo: artt. 117 e 125 *bis* T.U.B.
- nel settore dell'intermediazione finanziaria: art. 23 T.U.F.
- nella disciplina dei contratti di multiproprietà: art. 71 cod. cons.
- per la vendita di pacchetti turistici: artt. 35 e ss. codice del turismo
- per i contratti negoziati a distanza e fuori dai locali commerciali: art. 49 cod. cons.
- **Questioni attuali in tema di formalismo negozialeL.**

A) La registrazione come requisito di validità del contratto di locazione ex art. 1,co.4. L.431/1998

B) L'efficacia della scrittura privata non sottoscritta da entrambe le parti (sottoscrizione e produzione in giudizio)

B1) Funzione della forma, servizi di investimento e c.d.contratti monofirma

Giurisprudenza

- *Sulla funzione della forma classica e sulla forma del mandato*

Cass. 2.9.2013 n. 20051

Sul requisito della registrazione nella locazione

Cass.28.4.2017 n.10498

Sull'equipollenza tra mancata sottoscrizione e produzione in giudizio

Cass., 2 dicembre 2010, n. 24418

Sulla forma del contratto –quadro d'investimento

Cass. 24 marzo 2016, n.5919

Cass., ord. 27 aprile 2017, n. 10447

Cass. Sezioni Unite 16 gennaio 2018, n. 898

CASS. 4 giugno 2018, n. 14243

Riferimenti dottrinali

- U. BRECCIA , *La forma*, in Trattato del Contratto, diretto da V. Roppo, vol I, Formazione, Milano, 2006, p. 535
- L.MODICA ,*Vincoli di forma e disciplina del contratto*, Milano, 2008;
- L. MODICA, *Il volto crudele, ma autentico, del “neoformalismo informativo”*, in Foro It. 2018., n.4, 1283 ss.
- S.PAGLIANTINI, *voce Neoformalismo*, in Enc. Dir. Annali IV, Milano, 2011,70 ss.
- D. MAFFEIS, *La forma responsabile verso le Sezioni Unite: nullità come sanzione civile per i contratti bancari e di investimento che non risultano sottoscritti dalla banca*, in I Contratti, 4/2017, p. 393
- CHIARELLA, *Le Sezioni Unite e l’essenza della forma nei contratti-quadro di investimento*, in BBTC, 2018, 292 ss.