Pactum,
n. 1/2025

# Indice

**EDITORIALE**

*M. Paradiso*
Brevi note su "contenuto e integrazione del contratto" in un'opera classica della nostra letteratura 3

**OBBLIGAZIONI**

*L. Muttini*
La figura del creditore apparente nella vicenda del conflitto tra più pretese creditorie 9
(Commento a Cass. 27439/2024) 19

Prendendo le mosse da una recente pronuncia di legittimità, il commento esamina criticamente, perché connotati da ingiustificato rigore, gli orientamenti giurisprudenziali delineatisi in relazione alla posizione del debitore cui venga richiesto l'adempimento da parte di più pretesi creditori. Se appare corretto, come sostiene la pronuncia in commento, che in una fattispecie siffatta il debitore che ha pagato al pretendente "errato" non possa poi invocare, in linea generale, la regola di cui all'art. 1189 c.c., non ricorrendo, infatti, una situazione di apparenza univoca, sollevano, invece, perplessità quelle diffuse posizioni giurisprudenziali che impongono in questo contesto al debitore l'onere di richiedere il sequestro liberatorio *ex* art. 687 c.p.c. per evitare le conseguenze della *mora debendi* e per ottenere la liberazione dal vincolo obbligatorio.

*Commencing from a recent ruling of legitimacy, the commentary critically examines the jurisprudential orientations that have emerged regarding the position of a debtor required to fulfill obligations to multiple alleged creditors, due to their unjustified strictness. It appears correct, as noted by the ruling in question, that in such a case, a debtor who has paid the "wrong" claimant cannot generally invoke the rule under Article 1189 of the Civil Code, as there is no unequivocal appearance. However, concerns arise from the prevalent jurisprudential stances that, in this context, place the burden on the debtor to seek a liberatory sequestration pursuant to Article 687 of the Code of Civil Procedure to avoid the consequences of mora debendi and to achieve release from the obligation.*

**CONTRATTO IN GENERALE**

*M.N. Bugetti*
Amministrazione di sostegno e sorte della rappresentanza volontaria 25
(Commento a Cass. n. 16052/2024) 33

L'A. si sofferma sui passaggi argomentativi della decisione in commento, nel tentativo di inquadrare sotto il profilo sistematico le ragioni poste a fondamento del principio di diritto, di per sé condivisibile, per il quale l'amministrazione di sostegno non incide sull'efficacia del mandato se non partitamente agli ambiti incisi dal decreto di nomina di amministrazione di sostegno.

*The Author focuses on the argumentative passages of the annotaded judgment, attempting to systematically frame the reasons underlying the legal principle, which is, in itself, agreeable, that the support administration does not affect the effectiveness of the man-*

*date except in relation to the areas impacted by the decree of appointment of the support administration.*

*M.E. Lippi*

Clausole contrattuali standard e centralità del soggetto interessato al trattamento di dati personali: un caso al tramonto della Decisione 2010/87/UE 37

(Commento a Cass. n. 12967/2024) 45

Con l'ordinanza in esame la Corte di Cassazione si è pronunciata su un trattamento di dati biometrici trasferiti dall'UE negli US in base a un contratto completato dalle SCC *ex* Decisione 2010/87/UE. Valorizzando la figura del soggetto interessato, la Corte ha stabilito che il contenuto delle clausole indicanti le misure di sicurezza non può essere determinato con rinvio *per relationem*. Per non ledere i diritti dell'interessato, gli obblighi relativi alle misure di sicurezza devono essere oggettivamente individuati e individuabili, con ricaduta sulle modalità di adempimento in ambito digitale.

*In this decision, the Italian Supreme Court ruled on a processing of biometric data transferred from the EU to the US on the basis of a contract completed by the SCCs ex Decision 2010/87/EU. Valuing the figure of the data subject, the Court ruled that the content of the clauses indicating the security measures cannot be determined per relationem. In order not to infringe the rights of the data subject, the obligations relating to the security measures must be objectively identified and identifiable, with an impact on how they are fulfilled in the digital sphere.*

*R. Zappalà*

Trasferimenti di diritti immobiliari e clausola *rebus sic stantibus* nella crisi coniugale 53

(Commento a Cass. n. 6444/2024) 63

Il contributo, traendo spunto dalla vicenda affrontata dalla Suprema Corte, si sofferma sui limiti di operatività dello speciale regime di efficacia *rebus sic stantibus* che presiede alla regolamentazione della crisi coniugale, interrogandosi sulla revocabilità dell'accordo costitutivo di una situazione di godimento sulla casa familiare che sia diversa, per funzione e natura giuridica, da quella tipicamente ricondotta al provvedimento giudiziale di assegnazione.

*The decision assumed by the Supreme Court is the starting point to investigate the operational boundaries of the special regime rebus sic stantibus that governs the marital crisis effects. This matter is examined by the view of the revocability of an agreement conferring a right to live in the family home that differs from the individual right coming from a judicial assignment.*

**RESPONSABILITÀ E RIMEDI**

*F. Bartolini, V. Betta*

Le spese di recupero sono sempre risarcibili nei casi di ritardo nei pagamenti 67

(Commento a C. giust. UE, 11 luglio 2024, C-279/23) 76

La Corte di Giustizia è chiamata a pronunciarsi sulla compatibilità dell'art. 6, par. 1, della dir. UE 2011/7 con una diffusa prassi dei giudici polacchi, consistente nel rigetto dei ricorsi presentati dai creditori per l'ottenimento dell'importo forfettario minimo previsto a titolo di risarcimento dei costi di recupero nelle ipotesi di ritardo di pagamento, in tutti i casi in cui l'importo del credito è minimo o il ritardo esiguo. In tali ultimi casi la corresponsione del suddetto importo forfettario risulterebbe, infatti, secondo i giudici nazionali, contrario ai principi di convivenza sociale di cui all'art. 5 del codice civile polacco. Il contributo analizza le possibili *rationes* poste a fondamento della suddetta prassi giurisprudenziale, mettendo in luce come l'utilizzo di norme di carattere generale non possa costituire, nell'ottica del principio di effettività, lo strumento per disapplicare la normativa sovranazionale.

*The ECJis called upon to rule on the compliance of Article 6(1) of EU Directive 2011/7 with a common practice within the Polish Courts. This practice dismisses cases brought by creditors for the minimum lump sum payment provided by way of compensation for recovery costs in cases of late payment, where the amount of the claim is minimal, or*

*the delay is minimum. In the latter cases, the payment of such a lump sum would in fact, according to the national courts, be contrary to the principles of social coexistence set out in Article 5 of the Polish Civil Code. This paper analyses the possible rationale underlying the aforementioned jurisprudential custom, highlighting, how the use of general rules cannot constitute a means to disapply supranational legislation, with a view to guaranteeing the effectiveness of that discipline.*

*F. Mezzanotte*

Ipoteca su immobile confiscato, tra governo del territorio e ragioni creditorie 83

(Commento a Corte cost. n. 160/2024) 93

Il commento esamina, in senso adesivo, la sentenza con cui la Corte costituzionale ha dichiarato l'illegittimità dell'art. 7, comma 3, della legge n. 47 del 1985 (e dell'analogo art. 31, comma 3, d.p.r. n. 380 del 2001), per violazione degli artt. 3, 24 e 42 Cost., nella parte in cui non fa salvo il diritto di ipoteca iscritto a favore del creditore, non responsabile dell'abuso edilizio, in data anteriore alla trascrizione nei registri immobiliari dell'atto di accertamento dell'inottemperanza alla ingiunzione a demolire.

*The author examines, in an adhesive sense, the ruling by which the Constitutional Court declared the illegitimacy of Article 7, paragraph 3, of Law No. 47 of 1985 (and the similar Article 31, paragraph 3, Presidential Decree No. 380 of 2001), for violation of Articles 3, 24 and 42 Constitution, insofar as it does not safeguards the mortgage registered in favour of the creditor, who is not responsible for the construction abuse, on a date prior to the transcription in the real estate registers of the act ascertaining the non-compliance with the injunction to demolish.*

**SINGOLI CONTRATTI**

*F. Azzarri*

La donazione *si praemoriar* e il divieto dei patti successori tra dogmi e paradossi 105

(Commento a Cass. n. 34858/2023)

Il commento evidenzia le ragioni che inducono a ritenere valida la donazione sospensivamente condizionata alla premorienza del donante rispetto al donatario, escludendo che un tale contratto possa essere assimilato a un patto successorio e che incorra, quindi, nella proibizione di cui all'art. 458 c.c. Al contempo, si mette però anche in luce come gli effetti dei patti successori, negli ordinamenti che li prevedono, siano, invero, meno gravosi per l'autonomia privata di quelli prodotti, invece, dalla donazione *si praemoriar*. Infine, si sottopone a critica il c.d. principio di irrevocabilità delle donazioni, il quale, malgrado sia tralatiziamente ripetuto, anche dalla sentenza in epigrafe, non gode, tuttavia, di alcun fondamento positivo.

*This contribution highlights the reasons supporting the validity of the donation made subject to the condition that the donee survives the donor: indeed, such a contract cannot be assimilated to an inheritance contract forbidden by law. At the same time, it is also pointed out that the effects of the inheritance contracts, in the legal systems that provide for them, are, in any case, less restrictive for private autonomy than those produced, in our legal system, by the si praemoriar donation. Lastly, it criticizes the so-called principle of the irrevocability of the donations, which is traditionally affirmed, also by the present judgement, despite having no basis in law.* 120

*G. Cirillo*

Il mutuo dissenso. Tra negozio risolutorio e contro negozio 125

(Commento a Cass. n. 16681/2024) 134

La sezione tributaria della Corte di Cassazione affronta il tema della risoluzione del contratto di donazione attraverso il negozio del mutuo dissenso per cui viene dichiarata la natura di contro- donazione. Seppur l'ambito di analisi abbia come sfondo d'indagine il diritto tributario, tale decisione ci offre la possibilità di ripercorrere il dibattitto circa la natura giuridica e gli effetti del mutuo dissenso, sostenendo, infine, che solo riconoscen-

dovi natura risolutoria con effetti retroattivi è possibile assicurare la commerciabilità dei beni di provenienza donativa.

*The tax section of the Court of Cassation addresses the issue of the termination of the donation contract through the negotiation of mutual dissent for which the nature of counter-donation is declared. Although the scope of analysis has tax law as its background of investigation, this decision offers us the possibility of retracing the debate regarding the legal nature and effects of mutual disagreement, arguing, finally, that only by recognizing its resolutive nature with retroactive effects is possible to ensure the marketability of donated goods.*

**NEL PROSSIMO NUMERO**

A. Montanari, *La pubblica amministrazione è tenuta all'escussione immediata della garanzia autonoma?*