

Caterina Murgo

La prescrizione tra certezza del diritto e tutela dei diritti



Edizioni ETS



www.edizioniets.com

© Copyright 2012

EDIZIONI ETS

Piazza Carrara, 16-19, I-56126 Pisa

info@edizioniets.com

www.edizioniets.com

Distribuzione

PDE, Via Tevere 54, I-50019 Sesto Fiorentino [Firenze]

ISBN 978-884673451-8

per Amilcare

INDICE

Introduzione

1. Giustizia e diritti soggettivi	9
2. Il tempo e i diritti	12
3. Ordinamento ed effettività della tutela	13
4. L'ordinamento interno, gli organismi sovranazionali e le tecniche di normazione	15

I

La prescrizione: il termine iniziale e ragioni di giustizia

1. La prescrizione e la tutela dei diritti	19
1.1. I diritti e l'accesso alla giustizia	22
1.2. La prescrizione, il fatto e il diritto	25
1.3. La prescrizione tra interessi generali ed esigenze individuali	27
1.4. Il tempo e la certezza del diritto	30
1.5. Le criticità evidenziate dalla disciplina della prescrizione	31
1.6. Gli effetti del decorso della prescrizione	33
1.7. Per una rilettura della disciplina codicistica: la riforma francese (cenni)	35
1.7.1. Le cause di sospensione e d'interruzione del termine di prescrizione	37
2. La decorrenza della prescrizione: questioni preliminari	39
2.1. Il danno alla persona e l'occasione per un'inversione di tendenza	42
2.2. Esigenze di giustizia e indicazioni sovranazionali: l'esperienza del <i>Draft</i> e la diligenza del danneggiato	44
2.3. La prescrizione e la diligenza dell'attore	46
2.4. La prescrizione civile e i fatti costituenti reato	48
3. Il <i>dies a quo</i> della prescrizione e le fattispecie normative	49
4. Il fatto illecito e l'inizio della prescrizione	52

4.1. Fattispecie a formazione progressiva ed esigenze di giustizia	55
4.2. La prescrizione e l'esteriorizzazione del danno	56
4.3. Mobilità dei confini della prescrizione	60
5. La prescrizione e le azioni <i>ex contracto</i>	62
5.1. L'inadempimento contrattuale e la decorrenza della prescrizione	64
5.2. Fattispecie contrattuali ed extracontrattuali: fondatezza di una distinzione	66
5.3. Tipologie negoziali e decorrenza della prescrizione	68
5.3.1. Fattispecie contrattuali e conoscenza o conoscibilità del fatto dannoso	70
5.4. Il diritto della famiglia e la prescrizione	73
6. Condizioni soggettive e sistema della prescrizione: le limitazioni della capacità legale	76
7. Diligenza della vittima, conoscibilità del fatto dannoso e ragionevolezza delle soluzioni applicabili	78
7.1. Prescrizione e condotta del danneggiato, quando l'inerzia è incolpevole	80
7.2. Ordinaria diligenza e attualità delle conoscenze scientifiche: i criteri che obiettivizzano la conoscenza del danno	82

II

La prescrizione e le fonti dell'ordinamento

1. La tutela dei diritti alla luce delle fonti dell'ordinamento	85
1.1. Le fonti interne e la giurisprudenza costituzionale e sovranazionale	87
1.2. L'ordinamento interno e le leggi di ratifica delle convenzioni internazionali: quale efficacia?	90
2. Il diritto comunitario e i vincoli sovranazionali	92
2.1. La Convenzione europea dei diritti dell'uomo e l'ordinamento interno	94
2.2. La giustizia e le clausole generali	96
3. La Convenzione europea e gli effetti sull'ordinamento nazionale	100
3.1. Giustizia sostanziale e soluzioni ammissibili	102
3.2. Ordinamento interno e fonti interposte	104
3.3. La Corte europea e il ruolo del giudice nazionale	107
4. Lo strano caso dell'occupazione appropriativa	109
4.1. Occupazione appropriativa, risarcimento del danno e <i>dies a quo</i> della prescrizione	111
4.2. Il diritto di proprietà tra assolutezza e limiti	114
4.3. L'ordinamento nazionale, le statuizioni internazionali	

e i <i>decisa</i> delle Corti europee	117
---------------------------------------	-----

III

La prescrizione spunti di riforma

1. La riforma della prescrizione in Francia ed in Germania	120
1.1. Il legislatore francese e la conoscenza dei fatti	122
1.2. Criteri ulteriori ai fini dell'individuazione del decorso della prescrizione e disponibilità della disciplina applicabile	124
2. Riflessioni a margine della prescrizione in Germania	126
3. Quale riforma possibile per la prescrizione?	129
4. Gli effetti del "dialogo" tra le Corti	133
 Bibliografia	 137

