

ISTITUZIONI DI DIRITTO ROMANO



L. Desanti
Università di Ferrara

AZIONI

IL PROCESSO PRIVATO ROMANO

L. Desanti
Università di Ferrara

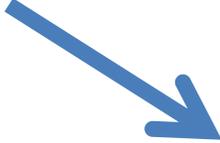
complesso di atti compiuti
per la difesa di un diritto soggettivo


p. di cognizione

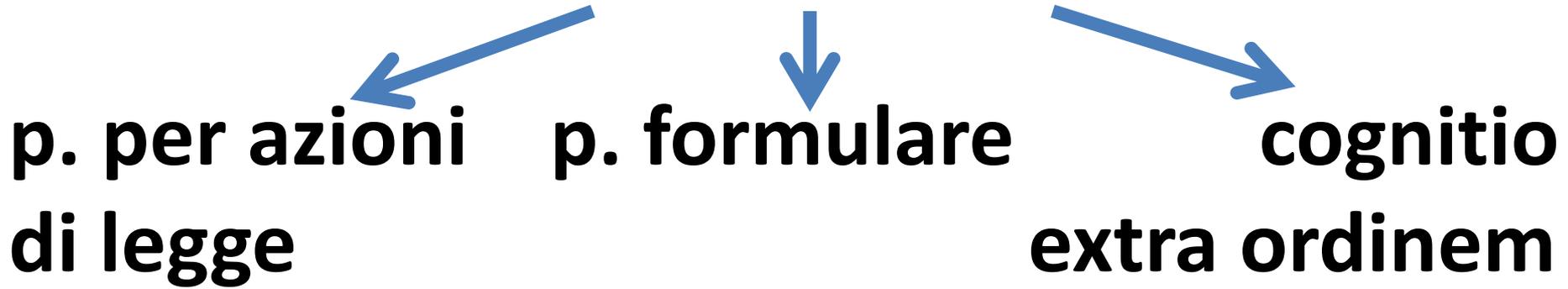

p. di esecuzione

si instaura attraverso **l'azione**; in origine:


tante **azioni tipiche**


prima l'azione,
poi il diritto

tre forme processuali



L. Desanti
Università di Ferrara

azioni di legge

Gaio: introdotte dalle leggi, immutabili e osservate come le leggi

rigido **formalismo orale** →

abolite nel 17 a.C.

5 diverse procedure con cui
far valere tutte le pretese

L. Desanti
Università di Ferrara

3 di cognizione
(per accertare il
fondamento della
pretesa avanzata)

2 esecutive
(per dare soddisfa-
zione al vincitore
quando la senten-
za non era eseguita,
oppure al creditore
per crediti imme-
diatamente esigibili)

azioni di legge di cognizione

**legis actio sacramento
generale e periculosa**

in rem

in personam

**legis actio per iudicis
arbitrive postulationem**

legis actio per conditionem

fase in iure/ fase apud iudicem

legis actio sacramento in rem

diritti assoluti

in tribunale:

il magistrato



affida a uno
dei due

il possesso

provvisorio



i due contendenti
rivendicano il bene;
si sfidano al **sacra-**
mentum (scommessa)

impone garanti per
la restituzione della
cosa e il pagamento
della scommessa

il giudice →

decide chi vince
la scommessa
(chi è proprietario)

L. Desanti
Università di Ferrara

chi risulta **vittorioso**:
se ha già il possesso →

trattiene il bene

altrimenti →

forse può **recuperarlo con la forza**;
può **agire contro**
i garanti

legis actio sacramento in personam

diritti di credito (danaro o altra cosa certa)

in tribunale:

L. Desanti
Università di Ferrara

**l'attore dichiara di
avere un credito**

il convenuto

confessa

oppure nega



**l'attore lo sfida al
sacramentum**

il giudice:

decide chi vince la scommessa
(se il credito esiste)

legis actio per iudicis postulationem

L. Desanti
Università di Ferrara

crediti da stipulazione



il **convenuto** **confessa**

oppure **nega**



**senza pena per
il soccombente**

**l'attore chiede
la nomina di
un giudice**

legis actio per arbitri
postulationem

divisione della comproprietà

legis actio per condictionem

L. Desanti
Università di Ferrara

crediti di danaro o altra cosa certa

(anche non da
stipulazione)

il **convenuto** **confessa**

oppure **nega**

l'attore gli intima di **com-
parire dopo 30 giorni** per
prendere un giudice

l'intervallo di 30 giorni viene esteso

a tutte le azioni di cognizione

azioni di legge esecutive

manus iniectio

L. Desanti
Università di Ferrara

pignoris capio
(presa di pegno)

esecuzione personale

contro il debitore che non adempie

sentenza di condanna

al pagamento di una

somma di danaro

confessio

in iure

trascorsi 30 giorni

m. iniectio iudicati

senza accertamento del
giudice, per debiti notori
(nexum, legato, sponsio)

m. iniectio
pro iudicato

Il debitore è **trascinato in tribunale**:
il creditore **“gli mette la mano addosso”**

in sua difesa → **vindex** (lo estromette,
risponde nel doppio)

L. Desanti
Università di Ferrara

poi, **autodifesa** → **manus iniectio pura**

addictio

L. Desanti
Università di Ferrara

il debitore è **aggiudicato**
al creditore; dopo 60
giorni può essere ucciso
o **venduto come schiavo**
all'estero

manus iniectio “addolcita”



il debitore era trattenuto
e costretto a lavorare



permane
nel tempo

IL PROCESSO FORMULARE

III-II sec. a.C. – 342 d.C.

L. Desanti
Università di Ferrara

formule: piccoli **scritti redatti in iure**,
contenenti gli estremi della
controversia; programma
destinato al giudice

ogni diritto è tutelato da

una specifica azione

ogni azione ha

la propria formula

esempio di formula

L. Desanti
Università di Ferrara

actio certae creditae pecuniae (mutuo)

Tizio sia giudice. **Se pare che Numerio Negidio debba dare ad Aulo Agerio 10.000 sesterzi, cosa di cui si tratta, il giudice condanni Numerio Negidio a favore di Aulo Agerio, se non pare lo assolva.**

due periodi ipotetici

se pare ... condanni; se non pare ... assolva

classificazioni delle azioni

secondo le Istituzioni di Giustiniano

L. Desanti
Università di Ferrara

a. in rem



diritti assoluti

a. in personam



diritti di credito

a. civili



dalla legge
o dal ius civile

traggono origine

a. pretorie



dalla giurisdizione
del pretore

azioni pretorie, a seconda della struttura della formula:

L. Desanti
Università di Ferrara

**a) in factum
conceptae**

l'attore esprime la sua
pretesa non vantando
un diritto, ma **esponen-
do un fatto**

actio depositi in factum:

Se risulta che A.A. **ha depositato presso
N.N. un piatto d'argento** e che questo **non
sia stato restituito ...**

b) fittizie

L. Desanti
Università di Ferrara

si finge l'esistenza di un
presupposto necessario

actio Publiciana:

che sia trascorso il tempo dell'usucapione
e che l'attore sia divenuto proprietario

Tizio sia giudice. Se, **qualora AA. avesse**
posseduto per un anno lo schiavo che ha
comperato e gli è stato consegnato,
risultasse che lo schiavo di cui si tratta è
suo in base al diritto dei Quiriti ...

c) con **trasposizione di soggetti** azioni di responsabilità aggiunta

L. Desanti
Università di Ferrara

actio empti institoria

Sia giudice C. Aquilio. Poiché A. A. ha comprato **da Lucio Tizio**, essendo costui stato **preposto da N. N. alla bottega**, dieci libbre di olio nell'esercizio di tale impresa ... il giudice C. Aquilio **condanni N. N.** nei confronti A. A.; se non risulta, lo assolva.

d) azioni utili
(o 'ad esempio')



a. utile della legge
Aquila per danni
causati senza sforzo
fisico dell'agente

estensione di una
azione civile, per
ragioni di utilità, a
casi nei quali non si
poteva applicare

a. reipersecutorie

l'attore **chiede una cosa**



adempimento tardivo

o risarcimento

a. penali

perseguono

una pena

pecuniaria

L. Desanti
Università di Ferrara

a. miste

(in parte penali, in parte reipersecutorie)

a. di stretto diritto



il giudice deve
attenersi strettamente
alla formula

la compensazione

**frutti e interessi
moratori**

a. di buona fede



il giudice ha ampia
discrezionalità;
si ammettono:



**l'eccezione
implicita**

**la cogenza dei
patti aggiunti**

azioni arbitrarie



se il convenuto **restituisce**
o **esibisce** una cosa, secondo l'arbitrio del giudice,
viene assolto

**clausola arbitraria
o restitutoria**

es.: rei vindicatio
a. Publiciana
a. de dolo
a. metus

eccezioni



rimedio a favore
del **convenuto**



fa valere una circostanza che,
se provata, lo manda assolto

contenute nell'editto
e **tipiche**, inserite
nella formula

perentorie
(sempre opponibili)

L. Desanti
Università di Ferrara

dilatorie
(opponibili solo per un certo periodo)

parti della formula

eventuale praescriptio
nomina del giudice

intentio

demonstratio

condemnatio

adiudicatio

raramente si trovano
insieme nella stessa
formula

exceptio

arbitratus de restituendo

(clausola arbitraria o restitutoria)

intentio → describe la pretesa dell'attore

L. Desanti
Università di Ferrara

certa: cosa certa, somma determinata
di danaro

rei vindicatio

Se pare che il servo Stico di cui si tratta sia di A.A. secondo il diritto dei Quiriti

actio certae creditae pecuniae

Se pare che N.N. debba dare ad A.A.
10.000 sesterzi, cosa di cui si tratta

incerta: l'oggetto della pretesa è
determinato dal giudice

L. Desanti
Università di Ferrara

“tutto ciò che il convenuto deve dare
o fare, a tanto il giudice condanni”

è preceduta dalla

demonstratio



indica la causa
del rapporto
giuridico invocato

formule con **demonstratio**

+ **intentio incerta**

L. Desanti
Università di Ferrara

actio ex stipulatu incerti

Poiché A.A. ha stipulato da N.N. di costruire una casa, della qual cosa si tratta, tutto ciò che per questa ragione N.N. deve dare o fare a favore di A.A., a tutto questo il giudice condanni N.N. a favore di A.A., se non pare lo assolva.

actio depositi di buona fede

Poiché A.A. ha depositato presso N.N. un piatto d'argento, della qual cosa si tratta, tutto ciò che per questa ragione N.N. deve dare o fare a favore di A.A. **secondo la buona fede**, a tanto il giudice condanni N.N. a favore di A.A., se non pare lo assolva.

L. Desanti
Università di Ferrara

schema ricalcato da tutti i
giudizi di buona fede.

condemnatio

impone al giudice di
condannare o assolvere

talvolta

la formula indica già una somma precisa

L. Desanti
Università di Ferrara

altrimenti, nelle formule

con intentio certa: **valore oggettivo** della
cosa (quanti ea res est ...)

con intentio incerta: **interesse dell'attore**
(id quod interest)

adiudicatio
(nei giudizi divisorii)

consente al giudice
di **assegnare singole
porzioni**

L. Desanti
Università di Ferrara

a. communi dividundo

Tizio sia giudice. Poiché L. Tizio e C. Seio hanno chiesto che fosse loro dato un giudice per la divisione della cosa comune ...

il giudice aggiudichi a L. Tizio quanto deve essere aggiudicato, aggiudichi a C. Seio quanto deve essere aggiudicato ...

eccezione:

**condizione negativa
della condanna**

L. Desanti
Università di Ferrara

se pare che N.N. debba dare ad A.A. 10.000 sesterzi, cosa di cui si tratta, **se in ciò nulla fu fatto a causa di timore**, il giudice condanni N.N. a favore di A.A., se non pare lo assolva.

il giudice condannerà:

se risulta che il credito di 10.000 esiste
se non risulta che vi sia stata violenza

arbitratus de restituendo il giudice con-
danna il convenuto
se non restituisce

L. Desanti
Università di Ferrara

rei vindicatio

Se pare che il servo Stico di cui si tratta sia di A. A. secondo il diritto dei Quiriti **e se questo schiavo non sia restituito da N.N. secondo l'arbitrio del giudice**, a quanto sarà il valore della cosa, a tanto denaro il giudice condanni N.N. a favore di A.A., se non pare lo assolva.

svolgimento del processo



procedura
unica

chiamata in giudizio

in ius vocatio o vadimonium
(editio actionis)

L. Desanti
Università di Ferrara

fase in iure

compresenza delle parti

l'**attore** richiede un'azione

il **convenuto**

si oppone o confessa



il processo si

interrompe per i debiti di danaro

il magistrato può

L. Desanti
Università di Ferrara

negare l'azione

concederla



nomina il giudice

redige la formula e
dà il testo all'attore

litis contestatio: l'attore legge il testo della
formula al convenuto; il
convenuto la accetta
(dictare et accipere iudicium)

effetti della litis contestatio

L. Desanti
Università di Ferrara

1) effetto estintivo

l'obbligazione dedotta
in giudizio (dare 100)

si estingue



conseguenze:

obbligazioni

solidali elettive

Gaio: rapporti
obbligatorii,
iudicia legitima

il convenuto è obbligato
a sottostare alla
sentenza di condanna

adempimento tardivo

2) effetto preclusivo

L. Desanti
Università di Ferrara

non è più possibile
agire una seconda
volta “per la stessa
cosa” (de eadem re)

3) effetto cristallizzante o conservativo

l'esistenza del
diritto si valuta
al momento della
litis contestatio



i fatti sopravvenuti
sono irrilevanti

fase apud iudicem

L. Desanti
Università di Ferrara

onere della prova
per chi afferma

sentenza



condanna



assoluzione

udienza orale,
anche alla presenza
di una sola parte

il giudice non indaga,
ha l'onere di cono-
scere il diritto

può giurare
che “la cosa non
gli è chiara”

sentenza di condanna



obbligo di pagare la
somma (obligatio iudicati)

L. Desanti
Università di Ferrara

trascorsi 30 giorni



manus iniectio

“addolcita”

(esecuzione
personale)



actio iudicati

fine II sec. a.C.

(esecuzione
patrimoniale)

esperisce l'actio iudicati

il creditore
vittorioso



L. Desanti
Università di Ferrara

contro il debito-
re condannato

confessa o



nega la legitti-
mità dell'azione
(se non prova,

condanna nel
doppio)

confessione o condanna
processo esecutivo

creditore: **immissione**
nei beni del fallito



vendita in blocco al bonorum emptor

il bonorum emptor

actio Serviana
(fittizia: si finge
che sia erede
del fallito)

per evitare l'infamia
bonorum cessio
bonorum distractio

è **successore**
universale del fallito:
riscuote i crediti,
risponde per i debiti

actio Rutiliana
(con trasposizione
di soggetti)