

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

p. per azioni
di legge

p. formulare

cognitio
extra ordinem

azioni di legge

L. Desanti
Università di Ferrara

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



rigido **forma-**
lismo 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** postulationem
arbitrive

legis actio per conditionem

fase in iure / fase apud iudicem

L. Desanti
Università di Ferrara

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'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)

L. Desanti
Università di Ferrara

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

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

pignoris capio
(presa di pegno)

L. Desanti
Università di Ferrara

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.

le azioni pretorie (in factum conceptae, fittizie, con trasposizione di soggetti)

L. Desanti
Università di Ferrara

azioni utili
(o 'ad esempio')

es.: actio legis
Aquilinae e damnum
non corpore datum

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

compensazione

**frutti e interessi
moratori**

L. Desanti
Università di Ferrara

a. di buona fede



il giudice determina
la pretesa dell'attore
ex fine bona, con
ampia discrezionalità

**eccezione
implicita**

**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

L. Desanti
Università di Ferrara

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)

dilatorie
(opponibili solo per un certo periodo)

L. Desanti
Università di Ferrara

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)

L. Desanti
Università di Ferrara

intentio → descrive 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

cond. certa

la formula indica già una **somma precisa**

L. Desanti
Università di Ferrara

cond. incerta: determinata dal giudice,

secondo i criteri fissati dalla formula:

- 1) valore oggettivo** della cosa (quanti ea
res est, erit, fuit)
- 2) 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

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

L. Desanti
Università di Ferrara

il magistrato può

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)

L. Desanti
Università di Ferrara

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 obbli-
gato a sottostare alla
sentenza di condanna

adempimento tardivo

2) effetto preclusivo 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)

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

è **successore**

universale del fallito:

riscuote i crediti,

risponde per i debiti

actio Serviana

(fittizia: si finge
che sia erede
del fallito)

actio Rutiliana

(con trasposizione
di soggetti)

per evitare l'infamia

bonorum cessio

bonorum distractio

L. Desanti
Università di Ferrara

LA COGNITIO EXTRA ORDINEM

età classica e postclassica

caratteri distintivi

L. Desanti
Università di Ferrara

1) unitarietà del
procedimento

giudizio per intero
davanti al nuovo giudice

principio

magistrati
(pretori)

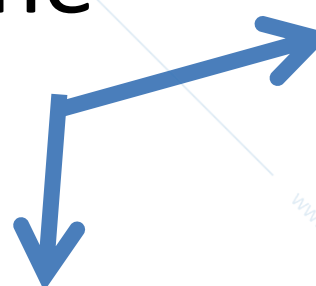
alti funzionari
(prefetti, governatori)

2) ufficialità del procedimento

L. Desanti
Università di Ferrara

la **citazione in giudizio** viene compiuta

con atto privato, ma **approvato dall'autorità**



i funzionari **possono assumere prove** (non ultra petita partium)

con **atto della stessa autorità giudiziaria**

litteris

edictis

(convenuto irreperibile)

3) procedibilità in contumacia

L. Desanti
Università di Ferrara

il **convenuto** non compare
alla **prima udienza**

convocato **con**
editti fino a 4 volte

o **si assenta** poi

il processo ha luogo
può essere assolto

l'attore assente
all'udienza

non può continuare il
processo, ma può riproporlo

4) appellabilità della sentenza

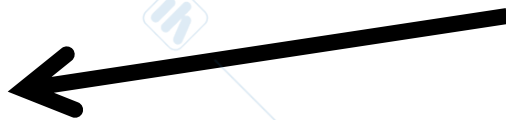
L. Desanti
Università di Ferrara

sia del **processo**
ordinario

sia della **cognitio**

la sentenza poteva essere

cassata



(ripetizione

riformata

confermata

del processo) (nuova sentenza)

giudice competente: principe, funzionari
delegati

5) specificità
della condanna



nella stessa
prestazione dovuta
(in ipsam rem)

L. Desanti
Università di Ferrara

6) esecutività forzata



forza pubblica
(consegna di una cosa)

esecuzione

patrimoniale limitata:

pignoramento di
singoli beni

dopo due mesi
vendita