

2/2018
Esami e Concorsi

ESAME AVVOCATO

Speciale esame scritto
CIVILE e PENALE

Pareri svolti
Elaborati corretti in Corte d'Appello
Articoli
Commento ai criteri di correzione
Tecniche di redazione e consigli per lo studio
Atti e Formule
Massimario delle Sezioni Unite

DIRETTORE SCIENTIFICO
Luigi VIOLA

Contributi di
Manuela CALAUTTI, Emanuele CARADONNA, Natassija CASERTA, Flavio CASSANDRO,
Pierluigi GILLI, Paolo IANNONE, Roberto Francesco IANNONE, Daniela NARDONE,
Pierpaolo SCHIATTONE, Vera VALENTE, Daniele VENTURINI, Luigi VIOLA

Centro Studi

Diritto *A*vanzato

EDIZIONI

ESAME AVVOCATO

2/2018

PRESENTAZIONE
E INDICE

ESAME AVVOCATO 2/2018

Speciale esame scritto

Esami e Concorsi

© Copyright 2018 **Diritto Avanzato**

Milano, novembre 2018

Direzione editoriale: Giulio SPINA

Direzione scientifica: Luigi VIOLA

www.dirittoavanzato.it

Contributi di:

Manuela CALAUTTI, Emanuele CARADONNA, Natassija CASERTA, Flavio CASSANDRO, Pierluigi GILLI, Paolo IANNONE, Roberto Francesco IANNONE, Daniela NARDONE, Pierpaolo SCHIATTONE, Vera VALENTE, Daniele VENTURINI, Luigi VIOLA.

Si ringraziano i candidati promossi all'esame 2016, che hanno inviato in Redazione i loro elaborati, valutati positivamente dalle rispettive Corti d'Appello, confluiti nella presente pubblicazione (I.F.; E.T.M.; V.C.; S.F.; L.R.).

Tutti i contenuti sono stati inviati dall'Autore quale materiale originale, inedito e di esclusiva paternità dello stesso (salvo ove diversamente indicato).

Per informazioni sui temi trattati, eventi formativi collegati al testo, acquisti e promozioni (agenti, librerie, associazioni, privati e professioni, etc.), pubblicità, eventi, collaborazioni e proposte scrivere in Redazione: info.dirittoavanzato@gmail.com

AVVERTENZA

A norma del codice civile, del codice penale e della legge sul diritto d'autore è **vietata la riproduzione e l'adattamento di questo Volume, anche solo parziale e gratuita, con qualsiasi mezzo o strumento** (elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro).

Ne è consentito l'uso per soli fini strettamente personali.

È vietata la distribuzione, anche gratuita, del presente Volume o di parte di esso, in qualsiasi forma o formato. In via meramente esemplificativa: è vietata la distribuzione o la messa a disposizione di terzi, **anche gratuita**, di eventuali **stampe o copie** (o di parte delle stesse) effettuate dall'acquirente; è vietata la distribuzione o la messa a disposizione di terzi, **anche gratuita, a mezzo strumenti elettronici o informatici** (es. mail, condivisione in social network, etc.) del presente Volume, o di parte di esso o di parte dei contenuti, anche se riadattati.

Il Volume in formato digitale (e-book) è protetto con sistema di identificazione di chi lo diffonda online (con qualsiasi mezzo e anche gratuitamente).

La **stampa**, se autorizzata, è consentita per solo fine e uso strettamente personale.

In caso di **Volume cartaceo**, sono consentite le **fotocopie** solo per uso personale, nei limiti del 15% e nel rispetto delle normative sul diritto d'autore.

Ogni abuso verrà perseguito a norma di legge.

INDICE-SOMMARIO

DIRITTO AVANZATO	6
PRESENTAZIONE	8

PARERI DI DIRITTO CIVILE

CONTRATTO DI APPALTO E VENDITA DI COSA FUTURA	13
DONAZIONE TIPICA AD ESECUZIONE INDIRETTA	20
MATRIMONIO SAME-SEX CELEBRATO ALL'ESTERO, "DOWNGRADING" IN UNIONE CIVILE E STEP CHILD ADOPTION	27
LA RESPONSABILITÀ DA OMESSA DIAGNOSI E DANNI AL NASCITURO DOPO LA RIFORMA GELLI-BIANCO	36

PARERI DI DIRITTO PENALE

STALKING SUL LUOGO DI LAVORO	47
MALTRATTAMENTI IN FAMIGLIA	55

COLPA COSCIENTE, ABBANDONO DI MINORI, SOCCORSO DI NECESSITÀ.....	65
SUCCESSIONE DI LEGGI PENALI NEL TEMPO	74

ATTI E FORMULE

PROCURA CIVILE AGGIORNATA ALLA L. 124/2017 (LEGGE SULLA CONCORRENZA ED ALL'INFORMATIVA GDPR (REGOLAMENTO UE 2016/679).....	78
APPELLO PENALE POST- RIFORMA ORLANDO	82

COMMENTO AI CRITERI DI CORREZIONE

CAPACITÀ DI RISOLVERE PROBLEMI GIURIDICI, CONOSCENZA DEI FONDAMENTI TEORICI E UTILIZZO DELLA GIURISPRUDENZA.....	89
---	----

TECNICHE DI REDAZIONE E CONSIGLI PER LO STUDIO

ALGORITMO PER L'INTERPRETAZIONE DELLA LEGGE.....	97
LE PRINCIPALI FALLACIE LOGICHE.....	105
L'ESERCIZIO PRATICO PER LA PROVA SCRITTA	108

ARTICOLI E FOCUS TEMATICI

COMPENSATIO LUCRI CUM DAMNO	112
L'OMICIDIO PRETERINTENZIONALE	138
SCHEMA DEL REATO	147

ELABORATI CORRETTI IN CORTE D'APPELLO

PARERE DI DIRITTO CIVILE	150
PARERE DI DIRITTO PENALE	162
ATTO GIUDIZIARIO	170

MASSIMARIO DELLE SEZIONI UNITE

MASSIMARIO SEZIONI UNITE (CIVILE E PENALE)	182
--	-----

ESAME AVVOCATO

2/2018

PRESENTAZIONE
E INDICE

DIRITTO AVANZATO

Centro Studi

Diritto *A*vanzato

EDIZIONI

www.dirittoavanzato.it

Diritto Avanzato ha in sé il gene dell'eccesso di futuro rispetto alla radicalizzazione sul presente, che diventa subito passato appena viene enunciato.



www.facebook.com/dirittoavanzato

Per ricevere aggiornamenti su novità e promozioni (libri, formazione, etc.) in tema di esame avvocato (scritto e orale) e professione forense basta inviare una mail, anche senza testo, a info.dirittoavanzato@gmail.com indicando in oggetto "ESAME AVVOCATO"¹.

¹ Sarà nostra cura segnalare eventuali novità e promozioni, gratuitamente e senza alcun impegno. Il Suo indirizzo mail non sarà mai ceduto a terzi.

ESAME AVVOCATO

2/2018

PRESENTAZIONE
E INDICE

POTREBBE INTERESSARTI



Luigi VIOLA

[ESAME AVVOCATO 2018 - TRACCE DI DIRITTO CIVILE CON SOLUZIONI SCHEMATICHE per pareri e atti](#)

Diritto Avanzato, Milano
2018 (ottobre)



Luigi VIOLA

[ESAME AVVOCATO 2018 - TRACCE DI DIRITTO PENALE CON SOLUZIONI SCHEMATICHE per pareri e atti](#)

Diritto Avanzato, Milano
2018 (ottobre)



Pierluigi GILLI

[ESAME AVVOCATO 2018. TECNICHE DI REDAZIONE ATTI E PARERI alla luce dei criteri di correzione dei Commissari](#)

III Edizione
Diritto Avanzato, Milano
2018 (ottobre)

PRESENTAZIONE

Diritto Avanzato presenta un **innovativo strumento di studio ed esercizio**, pensato per affrontare nel modo più **completo** e **razionale** l'esame scritto per l'abilitazione alla professione forense.

L'Opera – dedicata in modo specifico all'Esame scritto 2018, unica nel suo genere – comprende:

- **pareri** svolti, autoriali e originali, vertenti sulle **questioni interpretative giurisprudenziali più attuali e rilevanti** (diritto civile e penale);
- **formule e atti** (diritto civile e penale), anche annotati, **aggiornati** alle più recenti riforme (l. 4.8.2017, n. 124, c.d. legge concorrenza; Reg. UE 2016/679 in tema di privacy, in vigore dal 25.5.2018; l. 23.6.2017 n. 103, c.d. Riforma Orlando);
- **articoli e focus di approfondimento** per lo studio di specifiche tematiche o istituti di rilevante complessità ed attualità;
- **commento ai criteri di correzione adottati dai commissari delle Corti d'appello** previsti dalla legge, nonché alla luce della recente giurisprudenza pronunciata in materia (contributo redatto da P. GILLI, più volte **presidente di commissione presso la Corte d'Appello di Milano**);
- **tecniche di redazione e consigli per lo studio** (interpretazione del dato normativo; errori di ragionamento da evitare; studio ed esercizio individuale);
- **elaborati originali** (scritti a mano) che hanno ottenuto **valutazione positiva** (valutati con voto superiore a 30 dalla Corte d'appello competente);
- **massimario giurisprudenziale ragionato** delle più recenti **Sezioni Unite** (civile e penale; 2017-2018).

Un'opera che è possibile **sfruttare in più modi**:

- leggere **dalla prima all'ultima pagina**;
- cercare **solo ciò che serve** relativamente ad una singola questione o materia;
- **esercitarsi** con atti e pareri;
- aggiornarsi sulle **recenti questioni interpretative affrontate dalla Cassazione**; approfondire le **tecniche di redazione** delle prove scritte;
- visionare **esempi di elaborati originali che hanno ottenuto valutazione positiva in corte d'appello**;

- confrontare il proprio **stile espositivo** con quello di **avvocati e docenti universitari dalla esperienza consolidata** (che da anni si occupano – con successo – della preparazione all’esame scritto) e, al contempo, con quello di **giovani Avvocati**, appartenenti a diversi fori del territorio nazionale, che hanno **brillantemente superato l’esame**;
- conservare come utile **bagaglio formativo per future attività** di studio e professionali.

Il progetto *Esami e Concorsi – Esame Avvocato* è frutto di coraggiose scelte editoriali e intenso lavoro redazionale, ed ha preso vita grazie all’insostituibile ed impareggiabile **direzione scientifica del Prof. Avv. Luigi VIOLA**.

Un sentito ringraziamento va a tutti gli **Autori** che hanno scommesso su quest’avventura e, con la loro passione, impegno e professionalità, hanno reso possibile la realizzazione della presente pubblicazione.

Si ringraziano inoltre i **candidati promossi all’esame 2016**, che hanno inviato in Redazione i loro elaborati, valutati positivamente dalle rispettive Corti d’Appello, confluiti nella presente pubblicazione (V.C.; S.F.; I.F.).

Giulio SPINA
Direttore Editoriale *Diritto Avanzato*

DIREZIONE SCIENTIFICA**Prof. Avv. Luigi VIOLA**

Avvocato con Studio legale in Roma e Milano, Docente universitario di Diritto processuale civile (SSPL), Docente in corsi di preparazione per l'Esame di Avvocato e presso la Scuola Superiore della Pubblica Amministrazione; Direttore scientifico della rivista *La Nuova Procedura Civile* e Direttore scientifico della *Scuola di Diritto Avanzato*. Già Direttore scientifico di *Altalex Massimario*. Autore di circa 200 contributi di rilevanza nazionale ed internazionale (tra trattati, manuali, monografie, saggi, articoli), pubblicati con le più note case editrici (Cedam, Utet, Ipsoa, Giuffrè, ecc.); ha scritto diverse voci per Enciclopedia Giuridica Treccani. Nel 2015 è stato premiato, presso la Camera dei Deputati, per il suo impegno professionale.

COMITATO DI REDAZIONE**Avv. CALAUTTI**

Avvocato, già Presidente di sezione Associazione Italiana Giovani Avvocati – AIGA, ideatrice e docente Corso AIGA di preparazione all'esame scritto di avvocato, sez. Locri.

Avv. Emanuele CARADONNA

Avvocato, Direttore e coordinatore scientifico di corsi di tecniche di redazione giuridiche e preparazione all'esame di abilitazione forense, autore di varie pubblicazioni scientifiche, avvocato del foro di Bari, già cultore della materia di dir. tributario e dir. pubblico UNIBA e Lum Jean Monnet di Bari.

Avv. Natassija CASERTA

Avvocato (foro di Firenze), Specialista in professioni legali, Perfezionata in diritto penale minorile.

Avv. Flavio CASSANDRO

Avvocato (foro di Velletri), Membro del Comitato Redazionale de *La Nuova Procedura Civile*, docente presso la Scuola di Diritto Avanzato, autore di varie pubblicazioni scientifiche.

Prof. Avv. GILLI

Avvocato Cassazionista, Docente universitario, già Presidente di Sottocommissioni presso la Corte d'Appello di Milano per l'esame di abilitazione alla professione di avvocato, Cavaliere dell'Ordine al Merito della Repubblica Italiana, Docente presso la Scuola di Diritto Avanzato.

Avv. Roberto Francesco IANNONE

Avvocato, collaboratore di varie Cattedre universitarie, autore di numerose pubblicazioni e relatore a convegni e seminari, anche presso la Camera dei Deputati e il CSM, nonché docente in vari corsi di preparazione all'esame forense.

Avv. Paolo IANNONE

Avvocato, collaboratore di varie Cattedre universitarie, autore di numerose pubblicazioni e relatore a convegni e seminari, anche presso la Camera dei Deputati e il CSM, nonché docente in vari corsi di preparazione all'esame forense.

Avv. Daniela NARDONE

Avvocato (abilitata all'esercizio della professione forense presso la Corte d'appello di Roma).

Prof. Avv. Pierpaolo SCHIATTONE

Avvocato, docente universitario (Scuola di Specializzazione per le Professioni Legali), docente presso la Scuola di Diritto Avanzato.

Avv. Vera VALENTE

Avvocato (foro di Bari), dottore di ricerca UNIBA, autore di varie pubblicazioni scientifiche.

Avv. Daniele VENTURINI

Avvocato (foro di Genova).

ESAME AVVOCATO

2/2018

**ELABORATI CORRETTI
IN CORTE D'APPELLO**

**ELABORATI
CORRETTI IN
CORTE D'APPELLO**

PARERE DI DIRITTO CIVILE

TRACCIA

Caio è un giovane molto ben voluto nel piccolo paese in cui vive. Nel dicembre del 2005 riceve in donazione dall'amico Sempronio un piccolo appezzamento di terreno; successivamente nel maggio del 2008 acquista un piccolo appartamento con denaro dell'amico Mevio.

Nel febbraio del 2016 Caio riceve la visita di Tizio, figlio e unico erede di Mevio, deceduto nel 2010, che gli rappresenta la propria intenzione di rivendicare la proprietà del predetto terreno lasciatogli in eredità da Mevio, nonché di ottenere la restituzione della somma di euro 50.000 pari al prezzo dell'appartamento acquistato con denaro dello stesso Mevio.

A sostegno della prima pretesa Tizio sostiene che Caio non possa vantare alcun titolo sul terreno, non potendo considerarsi tale la donazione di cui il predetto aveva beneficiato nel dicembre 2005, dal momento che il disponente Sempronio non era titolare di alcun diritto sul bene donato.

Quanto alla seconda pretesa, lo stesso rappresenta che l'acquisto del predetto appartamento con denaro di Mevio avesse realizzato una donazione di denaro di non modico valore che doveva considerarsi nulla per aver rivestito la forma prescritta dalla legge.

Caio, che vive dalla data della prima donazione (peraltro immediatamente trascritta), aveva goduto direttamente del terreno adibendolo a orto.

Preoccupato per quanto rappresentatogli da Tizio, si rivolge ad un legale, al quale dopo aver riferito i fatti per come sopra descritti, ribadisce di non aver mai saputo che il terreno donatogli da Sempronio fosse, in realtà, di proprietà di Mevio.

ESAME AVVOCATO

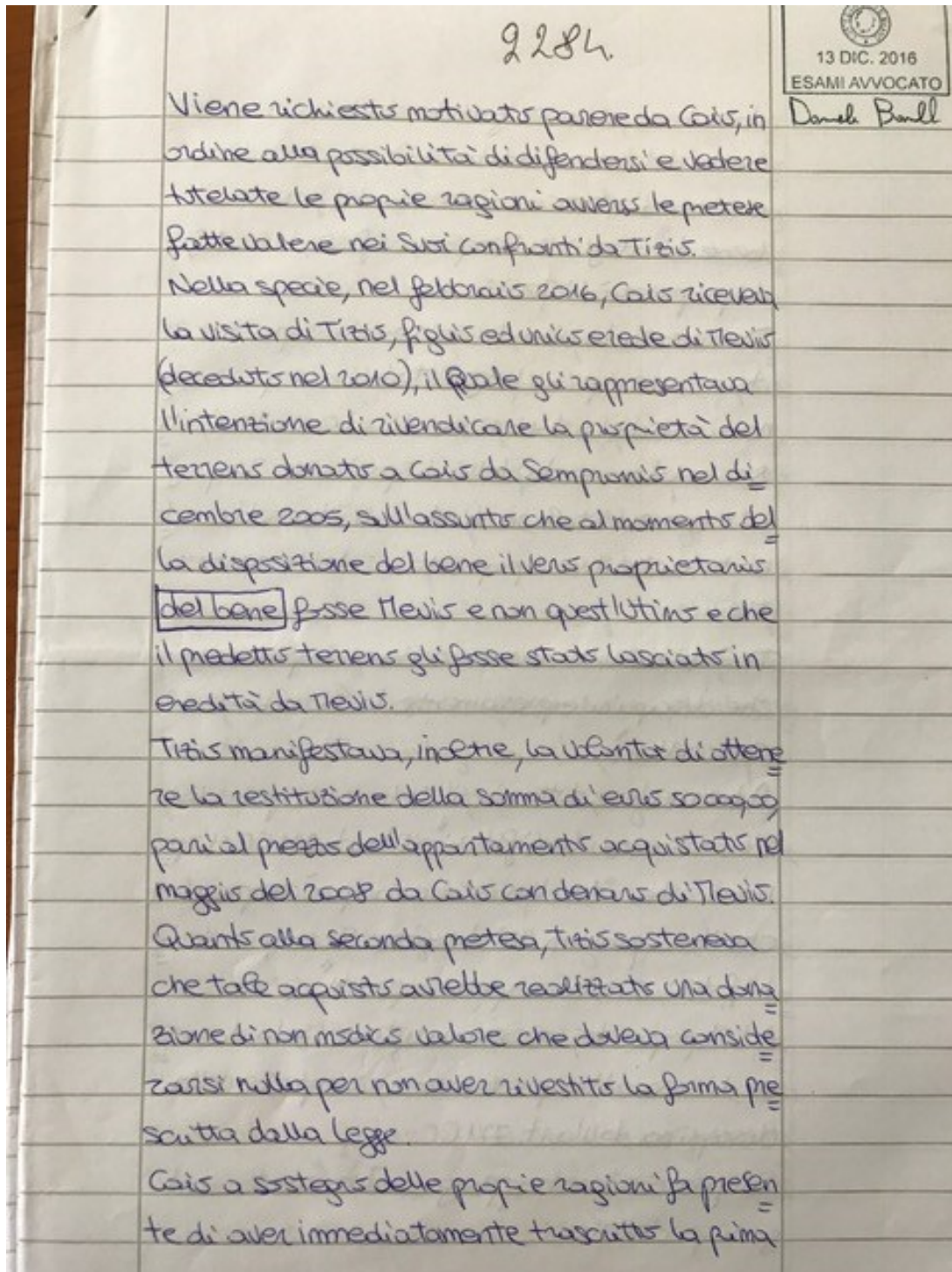
2/2018

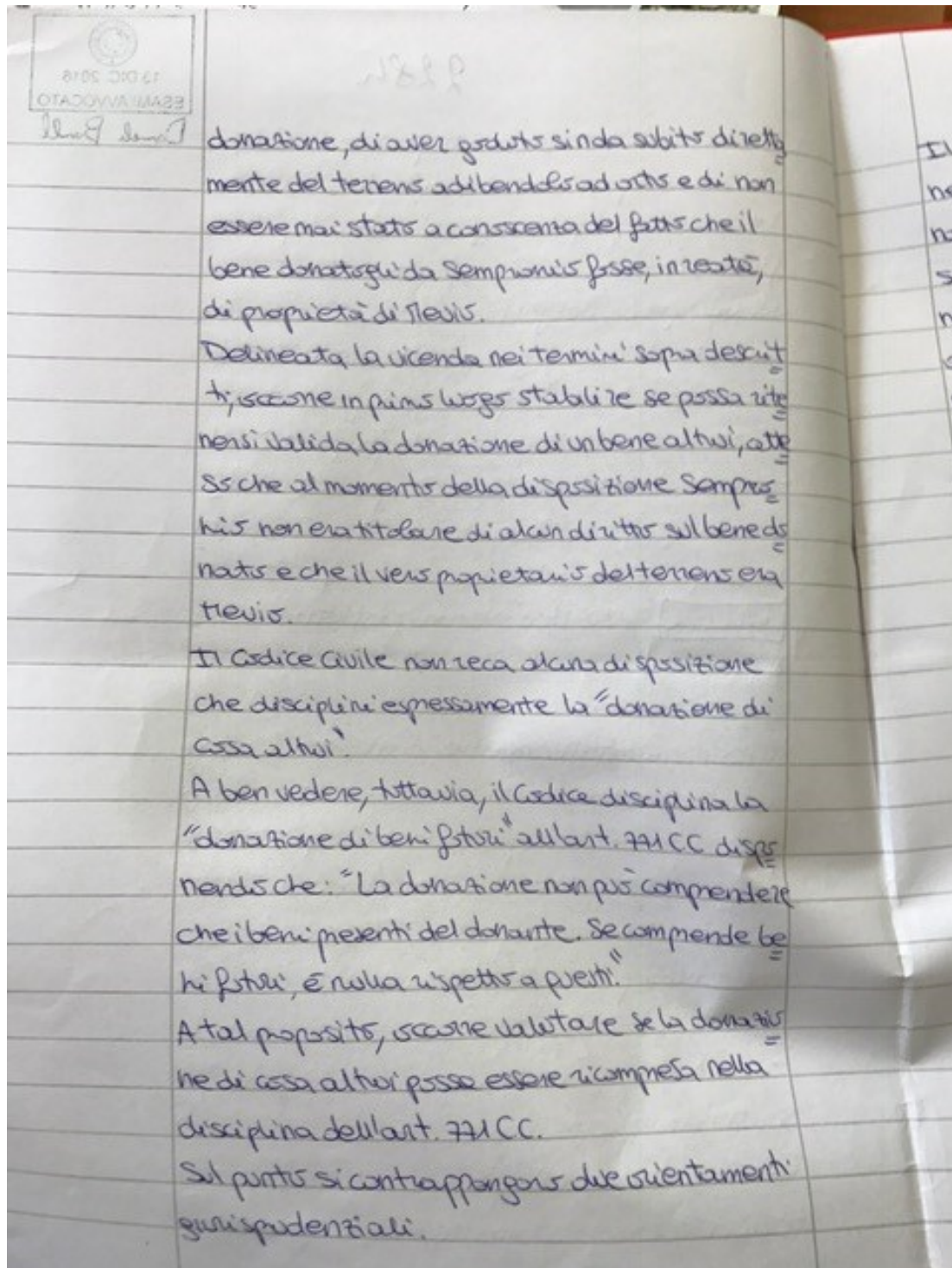
**ELABORATI CORRETTI
IN CORTE D'APPELLO**

Il candidato assume le vesti del legale di Caio , rediga un motivato parere illustrando le questioni sottese al caso in esame e prospettando la linea difensiva più idonea a tutelare le regioni del proprio assistito

DATI DEL COMPITO E SVOLGIMENTO

- ✓ PROVA SCRITTA DEL 13.12.2016 (TRACCIA N. 2)
- ✓ CANDIDATO: V.C.
- ✓ CORTE DI APPELLO DI NAPOLI
- ✓ VOTO: 45





Il primo orientamento ritiene che la donazione di cosa altrui possa essere assimilata a donazione di bene futuro e come tale deve ritenersi nulla alla luce dell'art. 771 CC: "La donazione dispositiva di bene altrui, deve ritenersi nulla alla luce della disciplina complessiva della donazione e, in particolare, dell'art. 771 CC, benché non espressamente disciplinata, perché il divieto di donazione dei beni futuri comprende tutti gli atti perfezionati prima che il loro oggetto entri a comporre il patrimonio del donante; tale donazione, tuttavia, è idonea ai fini dell'usucapione decennale prevista dall'art. 1153 CC, poiché il requisito richiesto da questa norma, dell'esistenza di un titolo che legittimi l'acquisto della proprietà di altro diritto reale di godimento, che sia stato debitamente trascritto, deve essere inteso nel senso che il titolo, tenuto conto della sostanza e della firma del negozio, deve essere suscettibile in astratto, e non in concreto, di determinare il trasferimento del diritto reale, ossia tale che l'acquisto del diritto si sarebbe sicuramente verificato se lalienante ne fosse stato titolare". (Cass., sez. II, 5 maggio 2009, n. 1035; Cass., sez. VI, 23 maggio 2013, n. 12782.)

Il secondo orientamento ritiene che la donazione di cosa altrui non rientra nella disciplina dell'art. 771 Cc. e che è semplicemente inefficace pervenendo alle stesse considerazioni del primo in termini di usucapione abbreviato ex art. 1159 cc. (Cass. Sez. II, 5 febbraio 2001, n. 1536)

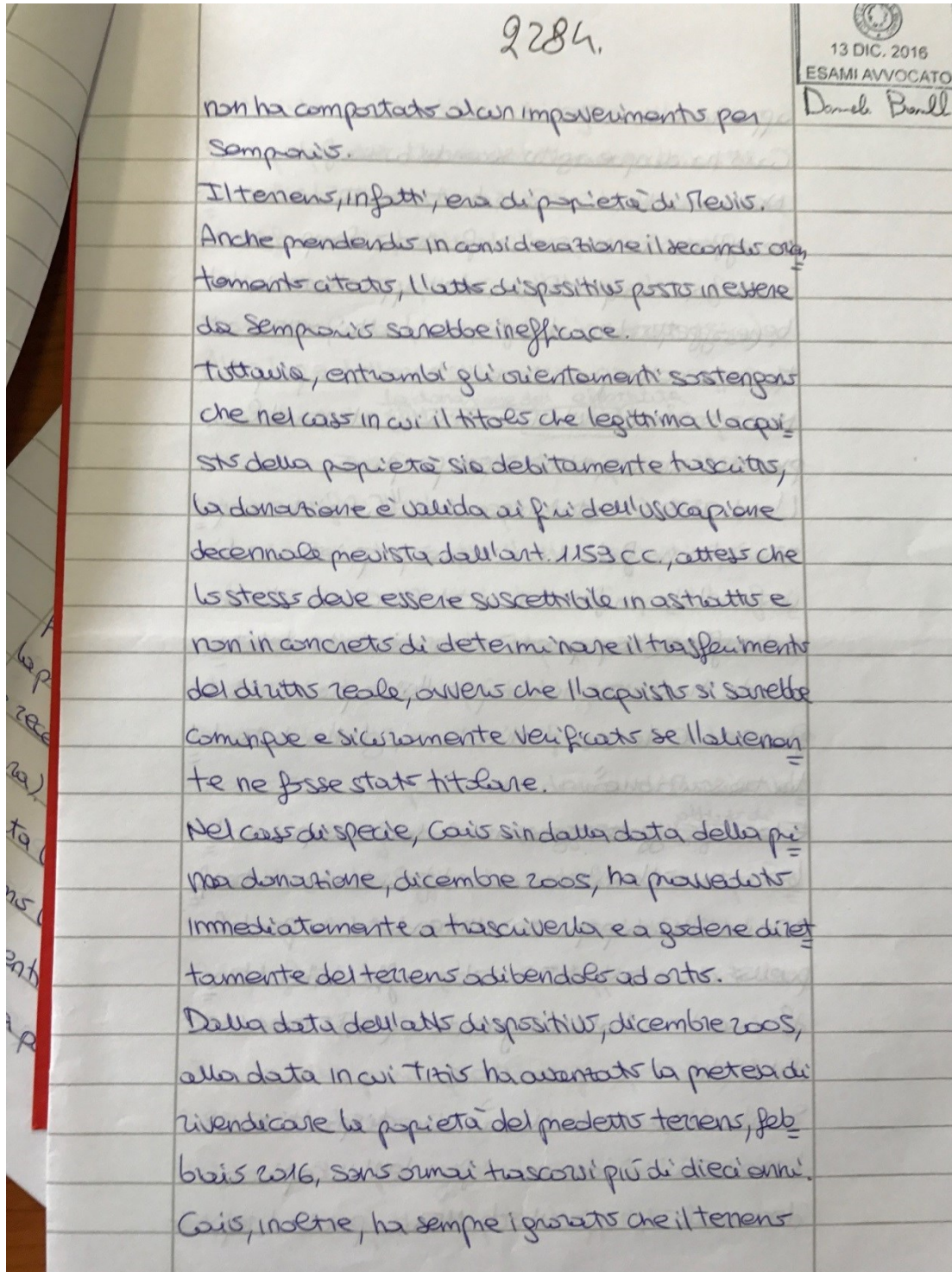
Seguendo il primo orientamento giurisprudenziale sono citati, si pervenirebbe alla conclusione che la donazione effettuata da sempronio sarebbe nulla alla luce della disciplina della donazione ex art. 769 Cc. e ss.

Il tenens, infatti, al momento dell'atto di disposizione era di proprietà altrui, ovvero di Trevis.

La donazione, infatti, presuppone il depauperamento del donante e l'arricchimento del donatario per spirito di liberalità.

Per avere donazione non basta il elemento soggettivo o spirito di liberalità, consistente nella conspicua parzialità di attribuire ad altri un vantaggio patrimoniale senza esservi in alcun modo costretti, ma occorre anche il elemento oggettivo costituito dall'elemento del patrimonio altrui e il depauperamento di chi ha disposto del diritto (l'impovertimento del donante).

Nel caso di specie, l'atto di disposizione del bene



appartenesse a Trevis.
Guis ha dunque agito secundum bonam fidem.
Nel momento in cui Guis ha trascritto la donazione effettuata nei suoi confronti da Semprouis non aveva la consapevolezza dell'appartenenza del bene oggetto della donazione ad altri, ovvero a Trevis, e nella previsione di trascrivere per primo.
Non sussiste nell'animo di Guis alcuna dolosa preordinazione a trascrivere per primo.
L'art. 1153 C.c. stabilisce che: "Coloro che acquista in buona fede da chi non è proprietario di un immobile, in forza di un titolo che sia idoneo a trasferire la proprietà e che sia stato debitamente trascritto, ne compie l'usucapione in susseguite al decorsi di dieci anni dalla data della trascrizione".
Elemento oggettivo essenziale dell'usucapione abbreviato è l'esistenza di un titolo idoneo a trasferire il diritto di proprietà, intendendosi per tale quello che in astratto sarebbe sufficiente al trasferimento ed al conseguente acquisto immediato del diritto.
Si ribadisce che la donazione di Semprouis di bene a Trevis è idonea ai fini dell'usucapione decennale di cui all'art. 1153 c.c., poiché il requisito

dell'esistenza di un titolo che legittimi l'acquisto della proprietà che si debitamente trascrisse deve essere suscettibile materialmente di determinare il trasferimento, ossia che l'acquisto si sarebbe sicuramente verificato se l'alienante ne fosse stato titolare (Cass, 5 febbraio 2001, n. 1586).

Alla luce delle considerazioni sopra espresse, si ritiene che ^{la donazione del ~~effettiva~~} tenens donato da temporis, benché non titolare dello stesso, possa ritenersi valida ai fini dell'usurpazione ex art. 1159 c.c. avendo Cass trascritto l'atto di opposizione, che in astratto è suscettibile di determinare il trasferimento del diritto reale di proprietà sul tenens, ed essendo trascorsi più di dieci anni.

In secondo luogo, occorre verificare se la donazione di cui si occupa possa considerarsi di natura reale e se di conseguenza non è soggetta alla ^{obbligazione} prima ~~prima~~ prevista dalla legge ed eventualmente se potrebbe essere inquadrata come donazione indiretta.

Cass, infatti, ha acquistato l'appartamento con denaro di Flavia.

Quanto alla prima questione prospettata, l'art. 783 c.c. stabilisce che: "la donazione di natura reale che ha per oggetto beni mobili è valida anche se manca l'atto pubblico, purché vi sia la

tradizione.
La modestità deve essere valutata anche in rapporto alle condizioni economiche del donante.
La donazione di modesto valore per la quale non si richiede la forma scritta ad "substantiam" ha accertata alla stregua di due criteri: per l'oggetto, per il quale si tiene conto delle condizioni economiche del donante del valore del bene e per il soggetto, per il quale si tiene conto delle condizioni economiche del donante.
Nel caso di specie non è dato sapere la consistenza del patrimonio di Flavio.
Il giudice sul modesto valore di una donazione è rimesso all'apprezzamento del giudice.
Inoltre, il rilevante valore dell'oggetto donato mente, esclude la ricorrenza di una donazione di modesto valore, ai sensi dell'art. 783 cc, non è invece estatuita alla configurazione di una liberalità dall'art. 770, c. 2, cc.
Nel caso in cui il giudice dovesse accertare che la somma con cui Flavio ha acquistato l'immobile costituisce la quasi totalità del patrimonio di Flavio, si pervenirebbe alle conclusioni che trattasi di bene di non modesto valore e come tale valido se e se la donazione riveste la forma dell'atto

