

Dopo un intenso dibattito durato più di mezzo secolo, la sentenza 91/1973 della Corte Costituzionale cancellò dal codice civile italiano il divieto di donazione fra coniugi, risalente al diritto romano. Affermatosi in via consuetudinaria nel corso del II secolo a.C., infatti, tale divieto era sopravvissuto fino alla compilazione giustinianea, per passare poi in alcune legislazioni di tradizione romanistica.

In età preclassica e fino alle riforme di età severiana, tuttavia, il divieto era stato ridimensionato da una serie di eccezioni elaborate con il consueto approccio casistico nella riflessione dei giuristi romani, eccezioni che avevano portato a rendere più malleabile l'applicazione del divieto e a ridimensionarne la portata.

I tempi sono ormai maturi per tornare a riflettere in prospettiva storica sulle ragioni di tale divieto grazie agli strumenti ermeneutici acquisiti negli ultimi anni alla ricerca romanistica e senza lasciarsi condizionare dal dibattito sul diritto positivo, ormai definitivamente sopito a distanza di quasi mezzo secolo dalla sua abrogazione nell'ordinamento italiano.

Pierangelo Buongiorno (1981) è professore associato in diritto romano all'Università del Salento. Laureato in Lettere Classiche (2004) e in Giurisprudenza (2012), è Dottore di ricerca in Storia antica (Diritto romano) dell'Università di Bari. Autore di pubblicazioni in vari settori, fra cui il diritto pubblico romano e l'epigrafia giuridica, con il libro *Senatus consulta Claudianis temporibus facta* ha vinto l'ottavo Premio romanistico internazionale 'G. Boulvert'. Nel 2014 ha conseguito il *Sofja Kovalevskaia-Preis* dell'*Alexander von Humboldt-Stiftung*; attualmente coordina il Progetto PAROS all'Università di Münster.



Pierangelo Buongiorno

IL DIVIETO DI DONAZIONE FRA CONIUGI
NELL'ESPERIENZA GIURIDICA ROMANA

Edizioni Grifo

Pierangelo Buongiorno

IL DIVIETO DI DONAZIONE FRA CONIUGI NELL'ESPERIENZA GIURIDICA ROMANA

I. Origini e profili del dibattito giurisprudenziale
fra tarda repubblica ed età antonina

Edizioni Grifo

Pierangelo Buongiorno

Il divieto di donazione fra coniugi nell'esperienza giuridica romana

I. Origini e profili del dibattito giurisprudenziale
fra tarda repubblica ed età antonina

Edizioni Grifo

© Edizioni Grifo 2018
www.edizionigrifo.it
via Sant'Ignazio di Loyola, 37
73100 Lecce

ISBN 9788869941481

INDICE

PREFAZIONE	
di Luigi Capogrossi Colognesi	p. 7
INTRODUZIONE	» 11
I. Un «mero relitto storico» fra illegittimità e anacronismo	» 11
II. Alle origini di un divieto: un dibattito complesso.....	» 19
CAPITOLO PRIMO	
ORIGINI E FONDAMENTI DEL DIVIETO	» 29
I. Un divieto consuetudinario.....	» 29
II. Ragioni di un divieto	» 52
III. Fondamenti: la rilevanza del vincolo matrimoniale.....	» 58
IV. (continua): lo schema <i>locupletatio-depauperatio</i> e le donazioni di ' <i>res alienae</i> '	» 68
V. Il contributo dei <i>Moralia</i> di Plutarco alla ricostruzione del divieto	» 74
VI. Sabino fonte di Plutarco? L'estensione del divieto alle <i>personae in potestate</i>	» 79
VII. Cenni sull' <i>animus donandi</i> nella riflessione di Nerazio e Celso	» 83
CAPITOLO SECONDO	
DONAZIONI D'USO E DONAZIONI ALIMENTARI	» 89
I. Divieto di donazione e 'presunzione muciana'	» 89
II. La testimonianza di Pomp. 14 <i>ad Sab.</i> , D. 24.1.29.1 e 31 pr.-1 [Pomp. 599 L.] sulla donazione di lana	» 98
III. Due passi di Pomponio sulle fattispecie ammesse.....	» 102
IV. Le donazioni alimentari	» 107
V. I labili confini fra accessione e divieto di donazione fra coniugi ..	» 110
CAPITOLO TERZO	
ULTERIORI ECCEZIONI AL DIVIETO	» 121
I. Le donazioni <i>sepulturae causa</i>	» 122
II. Elaborazioni giurisprudenziali in tema di donazioni <i>manumittendi gratia</i>	» 125

III.	Caratteri generali delle donazioni <i>mortis causa</i> tra coniugi	» 131
IV.	La sistematica della <i>donatio mortis causa</i> nella visuale di Giuliano	» 139
V.	Capacità d'agire del donatario e dell'intermediario in casi di <i>donatio mortis causa</i>	» 145
VI.	Donazioni <i>divortii causa</i> e donazioni operate al fine di favorire la riconciliazione	» 152
VII.	Effetti del divorzio sulle donazioni compiute in costanza di matrimonio	» 160

CAPITOLO QUARTO

DIVIETO DI DONAZIONE FRA CONIUGI E PROFILI DI ATTIVITÀ NEGOZIALE	» 167
---	-------

I.	Donazione di monili dalla madre alla <i>filia familias</i> e costituzione di dote	» 167
II.	Elaborazioni giurisprudenziali sull'acquisto di schiavi con denaro donato dal coniuge e fattispecie a essa connesse. » 174	
III.	Perimento della cosa donata, <i>periculum</i> del donante e margini di responsabilità del donatario	» 182
IV.	La nullità della <i>delegatio promittendi</i> : tracce di una controversia fra <i>scholae</i> ?	» 185
V.	Elaborazioni sulla <i>venditio minoris facta</i>	» 189
VI.	Un intreccio tra successioni, donazione alla <i>uxor</i> e tutela della <i>quarta Pegasiana</i>	» 194
VII.	Tra Celso e Giuliano: un dibattito della prima età antonina sul rapporto tra delegazione di debito e donazione	» 195
VIII.	Papiniano e la remissione di pegno fra coniugi.....	» 202
IX.	<i>Usurae, fructus</i> ed effetti dell'attività negoziale dello schiavo oggetto di donazione nella lettura di Giuliano..	» 203

CAPITOLO QUINTO

SVILUPPI DI EPOCA ANTONINA	» 209
----------------------------------	-------

I.	L'elaborazione di Gaio e il <i>beneficium</i> relativo alle donazioni <i>honoris causa</i>	» 209
II.	Il rapporto fra divieto e <i>retentio propter res donatas</i> : la testimonianza di ps.-Ulp. <i>l.s. reg. 7.1</i>	» 217
III.	Alle anticamere di una riforma: dai legati di <i>uxoris causa parata</i> alla conferma testamentaria di <i>solutiones</i> effettuate <i>donationis causa</i> ..	» 220

INDICE DELLE FONTI	» 227
--------------------------	-------

INDICE DELLE FONTI^{*}

I. FONTI DI TRADIZIONE MANOSCRITTA		<i>Ad Atticum</i>	
		6.2.1	150.82
AESCHINES			
<i>Contra Timarchum</i>		<i>Ad Quintum fratrem</i>	
1.28-31	55.85	3.1.3	41
APULEIUS		II. Orationes	
<i>De Magia</i>		<i>Philippicae</i>	
75.1	98.23	9	30.7
75.4-8	98.23		
		<i>Pro Caeina</i>	
ARISTOTELES		10	131.24
<i>Athenaion Politeia</i>		12	131.24
35.2	77.140	17	131.24
		39	41
AURELIUS VICTOR			
<i>Liber de Caesaribus</i>		<i>Pro Murena</i>	
20.30	225.50	60	55.85
BOETHIUS		<i>Pro Tullio</i>	
<i>Ad Ciceronis topica</i>		52	41
17.66	216.27		
CASSIUS DIO		III. Philosophica	
<i>Historiae Romanae</i>		<i>De officiis</i>	
54.19.3-6	158.100	2.64	55.85
55.7.5	158.99		
CATO		IV. Rhetorica	
<i>Fragmenta</i> (ed. Sbendorio Cugusi) [<i>Oratio de doce</i>]		<i>De inventione</i>	
frgg. 112-115	49	2.164	55.85
frg. 113	49		
frg. 114	49.66		
frgg. 200-201	48-49		
frgg. 200-202	48		
CATULLUS		COLUMELLA	
<i>Carmina</i>		<i>De re rustica</i>	
30.1	30.6	11.1.4	51.72
		11.1.26	51.72
		12 pr. 4	89.1
CICERO		12 pr. 7	51.71
I. Epistulae		12 pr. 8	50.70

* Nella colonna di destra il numero prima del punto indica la pagina, il numero dopo il punto la nota.

12 pr. 8-9	49-50	12.6.33	187.50
12 pr. 9	50.68	13.1.7	63.107
12 pr. 10	50.69	13.5.15	196.76
		13.5.16.4	80.148
CORPUS IURIS CIVILIS		14.4.5.5	52.77
<i>Codex</i>		16.1.17 pr.	191.63; 200-201
4.32.22	40	17.1.45.7	182.39
5.3.6	67	18.1.35.5	171.11
5.6.16.1	97	18.1.38	189.57; 191.63
5.12.1	171.12	18.6.1.2	159.108
5.13 pr.-1	181.35	19.2.20.1	193.68
5.13.1	218.35	21.1.14.3	160.109
5.13.5	181.35	21.1.29	132.24
5.16	21	22.1.6.1	56.27
5.16.2	56.90	22.1.45	31-32; 100; 204.102
5.16.6	92; 96	22.6.2	86; 134.32
5.16.6 pr.	97.20	22.6.9.3	134.32
5.16.6.1	52; 95; 96-97; 97.20	23.1.4	64.108
5.16.9	176.25	23.1.8	210.6
5.16.21	213.16	23.1.9	62.103
5.16.22	126.9	23.2.1	77.141
		23.2.4	62.102
		23.2.17	210.6
<i>Digesta</i>		23.2.33	154; 160.110
1.2.2.48	64.110	23.2.53	210.6
1.2.2.52	64.110	23.2.55	210.6
1.3.32.1	41	23.3.5.9	150; 150.81
1.3.36	34.20; 36.22; 36-37	23.3.9.3	90.3
1.5.2	40	23.3.34	34.20; 168; 170
1.6.8	53	23.3.42	210.7
1.6.8 pr.	36	23.3.53	117.78
4.3.18.3	171.11	23.3.67	86.162
4.6.3	134.33	23.3.68	61.101
5.1.12.2	53	23.3.69.7	171.12
5.1.24.2	182.39	23.4.15	210.7
5.2.4	54.80; 57.92	23.4.22	109-110
5.3.43	214.22	23.4.32	156.96
6.1.5.3	100.27	23.5.4	210.7
6.1.27.5	112-113; 112.66	23.5.18	156.96
6.1.28	113	24.1	16; 21; 22.41; 39;
6.1.29	113		52; 210
6.1.30	113	24.1.1	34-36; 34.20;
6.1.43	119.83		52-53; 52.75; 56;
6.23.8 pr.	150.82		73; 78.144
7.2.1.3	177.27	24.1.2	34.20; 36.22; 52;
7.8.4.1	31.15		53; 56; 78.145
7.9.8	65.113	24.1.3 pr.	56
10.4.14	184-185; 184.45	24.1.3.1	68.119
11.7.29 pr.	132.24	24.1.3.2	81
12.1.19 pr.	152.87	24.1.3.2 ss.	34.20
12.4.9 pr.	63.105	24.1.3.2-8	34.20; 79-83

24.1.3.3	80; 81; 215.24	24.1.11.2	142.57; 143.61;
24.1.3.4	80; 81-82		145.70
24.1.3.5	82	24.1.11.3	143-145; 146
24.1.3.6	82	24.1.11.4	144.64
24.1.3.7	82-83	24.1.11.4-5	144
24.1.3.8	83.157	24.1.11.5	144.65
24.1.3.12	185.48; 195-197; 198	24.1.11.6 24.1.11.6 ss.	147 143.61
24.1.3.13	196.74; 198-199; 199.84	24.1.11.7 24.1.11.9	146-147 138; 143.60
24.1.4	196.74; 199-200	24.1.11.10	144.67
24.1.5	202.92; 211.11	24.1.11.11	144.68; 152; 219.37
24.1.5 pr.	202.93	24.1.12	144.68; 152
24.1.5.1	202.93	24.1.13 pr.	145.69
24.1.5.2	185.47	24.1.13 pr.-1	135.35
24.1.5.3	185-186	24.1.13.2	34.20; 113-115
24.1.5.4	188; 188.56; 202.94	24.1.15	203
24.1.5.5	114; 115; 189-190; 190.61-63; 201.91	24.1.15 pr. 24.1.15.1 24.1.17	203.97 203; 204.99 203
24.1.5.8	34.20; 122-123	24.1.17 pr.	204.100
24.1.5.8-11	122-125	24.1.17.1	204.101
24.1.5.9	122; 124	24.1.18	106-107; 107.50;
24.1.5.9-11	123		205.103
24.1.5.10	123; 125	24.1.19	203; 206-207
24.1.5.11	122; 125; 125.6	24.1.19.1	104.41; 207-208;
24.1.5.12	125.7		208.113
24.1.5.13	72-73	24.1.20	136
24.1.5.15	194-195	24.1.21	203
24.1.5.17	214-215; 220	24.1.21.1	205-206
24.1.5.18	210-211; 211.10	24.1.22	138.47
24.1.6	211; 211.11	24.1.23	23; 150.82; 193.67
24.1.7	126.8	24.1.25	39-40; 72
24.1.7 pr.-7	105.45	24.1.26.1	115; 135-136
24.1.7.1	104-105; 105.43	24.1.27	67
24.1.7.5	106.47	24.1.28	108
24.1.7.8	34.20; 126-127; 126.12	24.1.28 pr. 24.1.28.1	34.20; 182 34.20; 108
24.1.7.8-9	126-129; 219.38	24.1.28.2	107; 107.51
24.1.7.9	34.20; 126.12; 128	24.1.28.3	176-178; 180;
24.1.8	129; 211-212		190; 207
24.1.9 pr.	130	24.1.28.4	177-178
24.1.9 pr.-1	129; 211	24.1.28.5	178-179; 207
24.1.9.1	130-131	24.1.28.6	109; 109.55
24.1.9.2	34.20; 135; 135.35; 212	24.1.28.7 24.1.29	108-109; 205.105 100; 182
24.1.10	135; 142.58; 212	24.1.29 pr.	175-176; 185.46
24.1.11	135.35	24.1.29.1	34.20; 98-100; 103;
24.1.11 pr.	135.36; 141; 141.54	24.1.30	103.38; 212 100.27; 212
24.1.11.1	135; 142-143; 145	24.1.31 pr.	34.20; 103.38

24.1.31 pr.-1	100-102		93; 94; 95; 97
24.1.31 pr.-2	103	24.1.52 pr.	193
24.1.31.1	34.20; 101.30; 103.38; 107.50	24.1.52.1 24.1.55	138; 150-152 176.25
24.1.31.2	100.27; 102; 111- 112; 113.67; 120.87	24.1.58 24.1.58.1 24.1.58.2	123.3 107.52 67-68; 181
24.1.31.3	189.57; 191-192; 191.63	24.1.60.1 24.1.61	215-216 153.89; 215-217
24.1.31.3-5	113.67; 191	24.1.62	215
24.1.31.4	192	24.1.62 pr.	153.89
24.1.31.5	193	24.1.63	115-117
24.1.31.6	102.33	24.1.64	30; 156; 157-
24.1.31.6-10	102		160; 160.109;
24.1.31.7	37; 73; 78.144; 102.34	24.1.65	163.118; 165 60-61; 61.101; 63; 64; 84; 156; 156.96
24.1.31.8	34.20; 103		
24.1.31.9	104		
24.1.31.9-10	107	24.1.66	65-66
24.1.31.10	105-106; 107	24.1.66 pr.	66
24.1.32 pr.	150.82	24.1.66.1	66-67
24.1.32.1	59	24.1.67	60.96; 174-175; 176.24
24.1.32.2	56.87		
24.1.32.8	82.156	24.2.2	210.6
24.1.32.9	56.87	24.2.3	154
24.1.32.10	153.89	24.2.9	155.94
24.1.32.14	56.87; 152.87	24.3.27	210.9; 216
24.1.32.17	82.156	24.3.66	155; 156; 156.96
24.1.32.27	61-64; 62.103	24.3.66.1	156; 161; 165
24.1.33 pr.-1	34.20	24.3.66.2	157
24.1.34	173; 173.16	24.3.66.5	155-156; 155.93
24.1.36 pr.	163-165	25.1.1.3	132.24
24.1.36.1	64-65	25.1.3 pr.	132.24
24.1.37	183-184	25.1.11.1	33
24.1.38	29; 29.5; 68-69	25.2.3.4	132.24
24.1.38.1	69; 70	25.2.6 pr.	132.24
24.1.39	179.32; 186; 186.50	26.8.12	69.123
24.1.40	212	27.4.1 pr.	52.77
24.1.40-42	212-214	27.9.1-2	27.56
24.1.41	212	28.5.77(76)	138; 141; 141.53; 142.55
24.1.42	210.9; 213		
24.1.44	84-85; 115	28.6.2 pr.	36.24
24.1.45	117-120; 119.83	30.41 pr.	118.81
24.1.46	163.116	30.43.1	117-120
24.1.47	86-87	30.44.7	130.23
24.1.48	59-60	30.71.4	52.77
24.1.49	104.41; 148-150	30.109 pr.	126.10; 222.44
24.1.50	179-181	31.49.2	132.24
24.1.50 pr.	181.36	31.77.17	224.48
24.1.50.1	181.36	32.33.1	222; 223
24.1.51	30-31; 51-52; 92-	32.33.1-2	221-222

32.33.2	223-225	41.10.3	86
32.38.4	221.42	41.10.5	86
32.75	52.77	42.8.18	202-203
32.100.2	160.109	44.4.4.1	187-188
33.2.22	38.30	44.4.10	112
34.2.13	221-223; 223.46	45.3.6	69.123
34.2.32.9	119.83	46.1.48	63.107
34.9.5.1	214.22	46.2.32	182.39
35.1.94	40	46.3.38.1	198; 199.84
35.2.15.5	60.97	49.8.1.2	40
38.11.1	155.94	49.17.3	82.155
39.2.28 pr.	133.30	49.17.6	126.9; 129; 211
39.5.1.1	63.105	50.5.7	27.56
39.5.5	56; 56.90	50.16.79.1	132.24
39.5.9 pr.	106-107	50.16.151	40; 40.34
39.5.9.1	31.16; 204.102	50.16.215	81.153
39.5.14	184.43	50.17.30	154
39.5.18.1	189.58	50.17.48	154
39.6.2	135.35; 139-141; 141.54	50.17.161	52.77
39.6.3	140	Novellae	
39.6.7	135.35	18	74.134
39.6.8.1	144.66		
39.6.13 pr.	144.66	DEMOSTHENES	
39.6.14	184.43	Orationes	
39.6.19	38.30	38.26	55.85
39.6.23	152.87		
39.6.26	152.87	EUTROPIUS	
39.6.27	38.30	Breviarium ab urbe condita	
39.6.31.2	140	8.18.2	225.50
39.6.35.4	140		
39.6.37	38.30	FRONTINUS	
39.6.40	138-139	De aquaeductu	
39.6.43	86; 115; 131-134; 132.24; 136.39	124.4	41
39.6.44	152.87		
40.7.3.1	52.77	GAIUS	
40.7.21.1	214.22	Institutiones	
40.7.42	174.19	1.64	46
41.1.5.1	159.108	1.178	209.1
41.1.6.2	165	2.63	209.1
41.1.7.7	100.26	2.73	111.61
41.1.32	210.9; 215.24	2.76	111.61
41.1.36	187.50	2.78	100.27
41.1.57	206.107	2.79	100
41.2.3.5	159.108	3.95a	209.1
41.2.18	162.115	3.125	209.1
41.3.24	71.128	4.44	209.1
41.3.42	27.56	4.62	209.1
41.6.1.2	162-163	4.151	209.1
41.6.3	30; 71-72		

GELLIUS		<i>Panegyricus</i>		
<i>Noctes Atticae</i>		41.1-2		55.85
4.3.1	218.34			
4.4	65.111	PLUTARCHUS		
10.23.1-4	48	<i>Moralia</i>		
10.23.5	48	<i>Coniugalia praecepta</i>		
17.6.9-10	49	26	75.138	
		34	75-76	
IUVENTALIS				
<i>Satyræ</i>		<i>Quaestiones Romanae</i>		
6.224-240	155.93	4	48.60	
		6	44-46; 48.60; 74	
LIVIUS		6-8	48	
<i>Ab Urbe condita</i>		7	44; 76-79	
20, frg. 12 Müller	47; 47.57	7-8	48	
42.34	46-47	8	44, 79	
		65	75.138	
MACROBIUS				
<i>Saturnalia</i>		<i>Vitæ parallelæ</i>		
2.4.12	159.104	<i>Solon</i>		
		21.3	77.140	
PAULI SENTENTIAE				
2.23.2	126.9	SCHOLIA SINAITICA (ed. Krüger)		
		16-18	132.24	
PLAUTUS				
<i>Casina</i>		SCRIPTORES HISTORIAE AUGUSTÆ		
195	93	<i>Vita Antonini Caracallæ</i>		
198	94	8.3	224.50	
198 ss.	93-95			
201	93; 94	<i>Vita Antonini Getae</i>		
202	93-94	2.3-4	225.50	
<i>Mercator</i>				
44-47	55.84	SENECA PHILOSOPHUS		
51-58	55.84	<i>Dialogi</i>		
		1.3.10	158.104	
<i>Stichus</i>				
385	74.136	<i>Epistulae morales ad Lucilium</i>		
		114.6	159.104	
PLINIUS MAIOR				
<i>Naturalis historia</i>		SENECA RHETOR		
33.12	65.111	<i>Controversiae</i>		
33.42	171.11	1.1	133.30	
PLINIUS MINOR				
<i>Epistulae</i>		SERVIUS AUCTUS		
2.4.1-2	55.85	<i>In Vergili Aeneidos</i>		
		1.573	49.66	

II. FONTI DI TRADIZIONE EPIGRAFICA		
SUETONIUS <i>De vita Caesarum</i>		
Augustus		
34.2	155.94	
TACITUS <i>Annales</i>		
1.54.2	159.104	
6.26	65.110	
TERENTIUS <i>Aediphoē</i>		
15	74.136	
Andria		
4	74.136	
Heautontimoroumenos		
16	74.136	
22	74.136	
PSEUDO-ULPIANUS <i>Liber singularis regularum</i>		
6.9	217.30	
6.10-11	217.31	
6.12-13	217.31	
6.14-17	217.31	
7.1	38; 126; 165; 210.8; 214.23; 217-220; 217.31	
7.2	217.31	
7.2 ss.	217	
11.2	36.24	
11.3	36.24	
11.24	36.24	
13.1-18.1	38	
25.3	52.77	
VATICANA FRAGMENTA		
77	177.27	
96	37; 67	
103	67	
262	63.105	
269	34.20; 168-173; 169.4	
273	32	
278	40	
302	43	
III. FONTI DI ETÀ MODERNA E CONTEMPORANEA		
CÔDE NAPOLÉON		
art. 1094	12.4	
CODICE CIVILE 1865		
art. 1054	13; 13.10	
PROGETTO PRELIMINARE		
CODICE CIVILE 1942		
art. 406	11.3	

PROGETTO DEFINITIVO			17.27-29;
CODICE CIVILE 1942			20.36-37; 26
art. 318	12.7	sent. 153/1979	17.23
CODICE CIVILE 1942			
art. 770	13.10	COSTITUZIONE DELLA	
art. 781	11; 11.1; 13.10; 14; 15; 18; 19; 20	REPUBBLICA ITALIANA (1948)	
		art. 3	13; 15; 18; 18.30; 20
CORTE COSTITUZIONALE		art. 29	15; 18
sent. 91/1973	11; 11.2; 17.24-25;	art. 41	13; 18

*Finito di stampare
nel mese di marzo 2018
dalle Arti Grafiche Favia (Bari)
per conto delle Edizioni Grifo (Lecce)*