

# INDICE

	<i>pag.</i>
PREMESSA (di <i>A. D'Adda-V. Bachelet</i> )	XIII

## PARTE PRIMA IL CONTRATTO TRA CONSUMATORE E PROFESSIONISTA

### CAPITOLO PRIMO CONTRATTI DEI CONSUMATORI E DISCIPLINA GENERALE DEL CONTRATTO di *A. D'Adda*

1. Il contratto nel codice civile	3
1.1. La centralità dell'atto di autonomia privata	3
1.2. I controlli sull'autonomia privata nel codice civile	4
1.3. L'integrazione cogente del contratto	6
1.4. L'intervento giudiziale sull'equilibrio contrattuale: rescissione e riduzione della clausola penale eccessivamente onerosa	7
1.5. La disciplina codicistica delle sopravvenienze	9
2. Dove le regole di diritto comune del contratto cedono il passo nelle discipline del contratto asimmetrico	10
2.1. <i>Segue.</i> La fase precontrattuale	10
2.2. <i>Segue.</i> Le pratiche commerciali scorrette (di <i>V. Bachelet</i> )	11
2.3. <i>Segue.</i> La forma del contratto	13
2.4. <i>Segue.</i> La determinazione del contenuto del contratto	14
2.5. <i>Segue.</i> I recessi	14
2.6. <i>Segue.</i> La disciplina della clausole c.d. vessatorie	15
2.7. <i>Segue.</i> Conclusione	16

CAPITOLO SECONDO  
IL CONTRATTO DEL CONSUMATORE  
di *A. D'Adda*

1.	Il codice del consumo e le altre fonti del diritto dei consumatori	17
2.	Le clausole abusive nei contratti tra professionisti e consumatori	19
2.1.	Professionista e consumatore	21
2.2.	<i>Segue.</i> Riflessioni critiche	23
2.3.	L'identificazione delle clausole vessatorie: tra "lista grigia", "lista nera" e « <i>significativo squilibrio di diritti ed obblighi</i> »	23
2.4.	Il significativo squilibrio di diritti ed obblighi	24
2.5.	"Lista nera" e "lista grigia"	27
2.6.	<i>Segue.</i> Le presunzioni di vessatorietà della "lista grigia"	29
2.7.	Clausole in punto di recessi e disdette	30
2.8.	<i>Segue.</i> Penali e caparre presunte vessatorie. Rapporti unilateralmente vincolanti	31
2.9.	Clausole vessatorie, trasparenza del contratto e <i>ius variandi</i>	32
2.10.	Ulteriori clausole limitative dei diritti del consumatore	34
2.11.	Il significato delle presunzioni della "lista grigia"	36
2.12.	Conclusione e rinvio: la nullità delle clausole abusive	36

CAPITOLO TERZO  
LA NULLITÀ DI PROTEZIONE  
CONTRO LE CLAUSOLE ABUSIVE  
di *V. Bachelet*

1.	La disciplina generale della nullità parziale	37
1.1.	Il problema operativo posto dalla nullità parziale	37
1.2.	La regola generale della nullità parziale <i>ex art.</i> 1419, primo comma, c.c.	38
1.3.	<i>Segue.</i> L'interpretazione soggettiva e quella oggettiva	39
1.4.	<i>Segue.</i> Non rilevabilità d'ufficio e legittimazione relativa della nullità (totale)	40
1.5.	La sostituzione automatica di clausole <i>ex art.</i> 1419, secondo comma, c.c.	41
1.6.	Il "sistema" dell'art. 1419 c.c., tra autonomia ed eteronomia	43
2.	La nullità (parziale) di protezione del consumatore	44
2.1.	Nullità delle clausole abusive e disciplina generale della nullità parziale	44
2.2.	<i>Segue.</i> La direttiva europea e la sua attuazione, tra nullità e inefficacia	45
2.3.	Nullità speciale di protezione: necessaria parziarietà e altri profili	47

	<i>pag.</i>
2.4. Nullità di protezione e altre tecniche di tutela: rinvio	50
3. La questione degli effetti della nullità di protezione del consumatore	51
3.1. Introduzione	51
3.2. La “naturale” riespansione della disciplina dispositiva	52
3.3. <i>Segue.</i> Soluzioni alternative all’integrazione dispositiva: la caducazione pura e la correzione giudiziale	54
3.4. <i>Segue.</i> Un orientamento discutibile della Corte europea di giustizia: il caso <i>Banco Español de crédito</i>	56

CAPITOLO QUARTO  
 CONTRATTO E RESPONSABILITÀ  
 NEL CODICE DEL CONSUMO  
 di *A. D’Adda*

1. I contratti a distanza e quelli negoziati fuori dai locali commerciali	59
1.1. Vincoli di forma e obblighi di informazione nei contratti a distanza (o conclusi fuori dai locali commerciali)	60
1.2. Contratti « <i>conclusi fuori dai locali commerciali</i> » e diritto di recesso	62
1.3. Contratti « <i>a distanza</i> » e diritto di recesso	63
1.4. Modalità di esercizio e vicende del diritto di recesso	64
1.5. L’informazione sul diritto di recesso	65
2. I contratti di servizi turistici	66
2.1. Gli obblighi informativi	66
2.2. Diritto di recesso	67
2.3. Sopravvenienze e <i>ius variandi</i>	68
2.4. Risarcimento del danno	69
3. La vendita dei beni di consumo	70
3.1. La garanzia di conformità	70
3.2. Il difetto di conformità	71
3.3. I rimedi attivabili	72
3.4. La durata della garanzia	74
3.5. La garanzia convenzionale	75
3.6. Garanzia e diritto di regresso	76
4. La responsabilità del produttore	77
4.1. Nozione di prodotto difettoso	78
4.2. Le esimenti che escludono la responsabilità del produttore	79
4.3. La prova della natura difettosa del prodotto	80
4.4. I danni risarcibili	82

CAPITOLO QUINTO  
 CONTRATTI BANCARI E  
 DELL'INTERMEDIAZIONE FINANZIARIA  
 di *A. D'Adda*

1.	La disciplina del contratto nel TUB (cenni)	85
2.	La disciplina generale dei contratti nel TUF (cenni)	89
3.	Il contratto di credito al consumo	91
	3.1. Vincoli di forma ed obblighi informativi	91
	3.2. <i>Segue</i> . Il recesso nei contratti di credito al consumo	95
	3.3. Contratti di credito collegati ed inadempimento del fornitore	96

CAPITOLO SESTO  
 TUTELA COLLETTIVA E AMMINISTRATIVA  
 DEL CONSUMATORE  
 di *V. Bachelet*

1.	La tutela collettiva inibitoria	100
	1.1. Introduzione: l'esigenza di una tutela collettiva	100
	1.2. Il precedente storico: la <i>class action</i> nell'esperienza statunitense	101
	1.3. I prodromi della tutela collettiva nell'ordinamento italiano: il risarcimento del danno ambientale	102
	1.4. I rimedi preventivi contro l'inserzione di clausole abusive nel contratto del consumatore: l'azione collettiva inibitoria	103
	1.5. <i>Segue</i> . Le associazioni rappresentative di consumatori e professionisti legittimate ad agire	104
	1.6. <i>Segue</i> . Il contenuto inibitorio della tutela	105
	1.7. L'azione collettiva inibitoria come strumento "generale" di tutela dei consumatori (e non solo)	106
	1.8. <i>Segue</i> . Le organizzazioni/associazioni rappresentative e i singoli legittimati ad agire	108
	1.9. <i>Segue</i> . Il contenuto inibitorio e ripristinatorio/riparatorio della tutela; le misure di coercizione indiretta	109
2.	La tutela collettiva risarcitoria (c.d. <i>class action</i> )	112
	2.1. Introduzione: un travagliato iter normativo	112
	2.2. I punti fermi: tutela risarcitoria/restitutoria e legittimazione dei componenti della "classe"	113
	2.3. I diritti "omogenei" tutelati: la generalizzazione dell'ambito applicativo	114
	2.4. La formazione della "classe" tramite <i>opt-in</i> : il giudizio di ammissibilità dell'azione collettiva	116

	<i>pag.</i>
2.5. <i>Segue.</i> L'adesione anche successiva alla sentenza di accoglimento	118
2.6. Il meccanismo di remunerazione degli avvocati del ricorrente e del rappresentante comune degli aderenti	120
2.7. Qualche perdurante perplessità sulla disciplina italiana della <i>class action</i>	122
3. Tutela collettiva e tutela amministrativa	124
3.1. Uno sguardo d'insieme al sistema delle tutele collettive	124
3.2. <i>Segue.</i> Le tutele collettive "in azione"	126
3.3. <i>Segue.</i> Il sistema delle tutele dei consumatori contro le clausole abusive in particolare	127
3.4. Tutela amministrativa e autorità amministrative indipendenti	128
3.5. Autorità garante della concorrenza e del mercato e tutela del consumatore	130
3.6. La tutela amministrativa contro le clausole abusive: il procedimento	132
3.7. <i>Segue.</i> L'interpello preventivo in materia di clausole abusive	135
3.8. <i>Segue.</i> Il contenuto della tutela amministrativa contro le clausole abusive e le azioni "follow-on"	135
3.9. La tutela amministrativa contro le pratiche commerciali scorrette, la pubblicità ingannevole e comparativa, la violazione dei "nuovi diritti" di cui alla direttiva 83/2011/UE	137

## PARTE SECONDA

### IL CONTRATTO ASIMMETRICO TRA IMPRESE

INTRODUZIONE (di <i>A. D'Adda</i> )	143
-------------------------------------	-----

#### CAPITOLO PRIMO

#### IL DIVIETO DI ABUSO DI DIPENDENZA ECONOMICA

di *V. Bachelet*

1. L'abuso di dipendenza economica	147
1.1. Struttura e peculiarità del divieto di abuso di dipendenza economica	147
1.2. <i>Segue.</i> L'ambito di applicazione oggettivo e soggettivo	149
1.3. Le condotte abusive dell'altrui dipendenza economica: l'imposizione di condizioni contrattuali ingiustificatamente gravose	150
1.4. <i>Segue.</i> L'interruzione arbitraria delle relazioni commerciali in atto, il rifiuto di contrarre e le condotte abusive atipiche	152
1.5. <i>Segue.</i> Abusi di sfruttamento e di esclusione, originari o sopravvenuti	154

	<i>pag.</i>
2. I rimedi contro l'abuso di dipendenza economica	155
2.1. Il panorama dei rimedi	155
2.2. La nullità del patto attraverso il quale si realizza l'abuso	156
2.3. <i>Segue.</i> Il problema dell'integrazione della lacuna "sopravvenuta"	158
2.4. <i>Segue.</i> Nullità per abuso di dipendenza nel sistema delle impugnative contrattuali di diritto comune	160
2.5. La tutela inibitoria	162
2.6. La tutela risarcitoria	164
2.7. I limiti all'autonomia contrattuale <i>ex art. 9, legge 192/1998</i>	166
3. L'accertamento del presupposto della dipendenza e la tutela amministrativa	167
3.1. La nozione di dipendenza economica	167
3.2. Dipendenza da rapporti commerciali e abusi "sopravvenuti"	169
3.3. Presunzioni legali di dipendenza economica	171
3.4. Il problema del disincentivo a impugnare i patti abusivi	172
3.5. La tutela amministrativa: il procedimento dinanzi all'Agcm	173
3.6. <i>Segue.</i> La competenza condizionata dell'Agcm e il "doppio binario" di tutela	175

## CAPITOLO SECONDO

### LA DISCIPLINA DELLA SUBFORNITURA INDUSTRIALE

di *A. D'Adda*

1. I rapporti di subfornitura e la disciplina della legge 192/1998	179
2. La forma del "contratto" di subfornitura. I vincoli sul contenuto "necessario"	181
3. Gli effetti della nullità per difetto di forma e della mancata osservanza delle prescrizioni di "contenuto minimo"	183
4. I termini di pagamento: disciplina speciale per i rapporti di subfornitura e disciplina generale <i>ex d.lgs. 231/2002</i>	185
5. <i>Segue.</i> I termini e le conseguenze del ritardo nei rapporti di subfornitura	186
6. <i>Ius variandi</i> , recesso, e subfornitura	188
7. Ulteriore decentramento dell'attività produttiva: il subcontratto di subfornitura	189

## CAPITOLO TERZO

### LA DISCIPLINA DEI RITARDI DI PAGAMENTO NELLE TRANSAZIONI COMMERCIALI

di *A. D'Adda*

1. La disciplina dei ritardi di pagamento nelle transazioni commerciali: i termini legali di pagamento e la loro (limitata) derogabilità	191
--	-----

	<i>pag.</i>
2. <i>Segue</i> . Il saggio degli interessi	194
3. Patti sui termini di pagamento e sul saggio degli interessi gravemente iniqui	195
4. Gli effetti della nullità della pattuizione iniqua	196

#### CAPITOLO QUARTO

#### L’AFFILIAZIONE COMMERCIALE O *FRANCHISING*

di *A. D’Adda*

1. Il contratto di <i>franchising</i> : premessa	201
2. La diffusione del modello del negoziante del <i>franchising</i> . I codici deontologici	202
3. L’intervento del legislatore nel 2004	203
4. La definizione legale di <i>franchising</i>	204
5. Il <i>know how</i> ed i suoi caratteri	205
6. La rete di <i>franchising</i> . I servizi di assistenza agli affiliati	206
7. Il corrispettivo dovuto all’affiliato	208
8. Gli obblighi precontrattuali in capo ad affiliato ed affiliante	208
9. I rimedi per la violazione degli obblighi precontrattuali	210
10. I requisiti del contratto: la forma	210
11. <i>Segue</i> . I contenuti del contratto imposti dalla legge	211
12. I requisiti di originalità della formula commerciale e di durata minima del contratto di <i>franchising</i>	212
13. <i>Segue</i> . Quando la formula non è originale: gli effetti sul contratto	213
14. Il problema della durata minima del rapporto di affiliazione commerciale	214
15. <i>Franchising</i> a tempo indeterminato e recesso. La risoluzione per inadempimento	215
16. La (limitata) disciplina della fase esecutiva del rapporto di <i>franchising</i>	217

#### CAPITOLO QUINTO

#### DIRITTO EUROPEO DELLA CONCORRENZA

di *V. Bachelet*

1. Le condotte vietate dal diritto della concorrenza	219
1.1. Introduzione: concorrenza e Unione europea	219
1.2. Le intese anticoncorrenziali	222
1.3. <i>Segue</i> . Esenzioni dal divieto e soglia di rilevanza “comunitaria”	224
1.4. L’abuso di posizione dominante	226
1.5. <i>Segue</i> . Le condotte abusive vietate (di sfruttamento, di esclusione)	228
1.6. <i>Segue</i> . Collusione e abusi unilaterali: uno sguardo d’insieme	229

	<i>pag.</i>
2. Il <i>public enforcement</i>	230
2.1. L'Autorità antitrust nell'Unione europea: la Commissione	230
2.2. <i>Segue</i> . Il ruolo crescente delle <i>authorities</i> nazionali	231
2.3. Il procedimento amministrativo dinanzi alla Commissione	233
2.4. <i>Segue</i> . La decisione confermativa degli impegni dell'impresa e il provvedimento sanzionatorio	234
2.5. <i>Segue</i> . Il controllo giurisdizionale sulle decisioni della Commissione	236
3. Il <i>private enforcement</i>	237
3.1. Introduzione: <i>public e private enforcement</i>	237
3.2. La tutela risarcitoria	238
3.3. La tutela invalidatoria	241
3.4. Antitrust e <i>regulation</i> : cenni	242