

INDICE- SOMMARIO

INTRODUZIONE

di GIOVANNI D'AMICO

1. La nuova normativa sui «diritti dei consumatori nei contratti». Primi rilievi sistematici.....	Pag.	1
2. Il carattere solo apparentemente “generale” della nuova normativa: <i>a)</i> i contratti “esclusi” dal suo ambito di applicazione (art. 47 cod. cons., nuovo testo)	»	4
3. (<i>Segue</i>): <i>b)</i> i profili disciplinari che mantengono comunque una valenza “settoriale” (ad es. recesso di pentimento)	»	5
4. (<i>Segue</i>) : <i>c)</i> considerazioni sulla “generalizzazione” (della tecnica) degli “obblighi di informazione”, e sui suoi “contro-limiti”	»	6
5. Le “novità” introdotte nella disciplina dei contratti negoziati fuori dei locali commerciali e dei contratti a distanza : il <i>restyling</i> degli obblighi di informazione e del diritto di recesso	»	12
6. Gli «altri diritti» del consumatore.....	»	18
7. La tutela amministrativa e giurisdizionale dei diritti regolati nel nuovo capo I del tit. III della Parte III del codice del consumo. Applicabilità della mediazione	»	25
8. Il concorso con altre normative di tutela	»	27
Art. 45 - <i>Definizioni</i> (T. Rumi e A. Busacca)	Pag.	33
1. Premessa	»	33
2. Le definizioni di consumatore e di professionista.....	»	35
3. I beni, anche prodotti “secondo le indicazioni del consumatore”	»	43
4. I contratti oggetto della nuova disciplina: le nozioni di contratto di «vendita» e di «servizi»	»	46
5. (<i>Segue</i>) I contratti a distanza e quelli negoziati fuori dei locali commerciali.....	»	52
6. Le definizioni di supporto durevole e contenuto digitale..	»	65
7. La nozione di servizio finanziario.....	»	66
8. Asta pubblica e aste <i>on line</i>	»	66
9. La definizione di garanzia.....	»	70
10. I contratti accessori	»	71
Art. 46 - <i>Ambito di applicazione</i> (T. Rumi)	»	74

1. Ambito di applicazione delle nuove disposizioni	Pag. 74
2. La regolamentazione dei conflitti con la disciplina europea di settori specifici	» 79
3. La clausola di minimo?	» 81
Art. 47 - <i>Esclusioni</i> (T. Rumi)	» 82
1. L'unificazione delle ipotesi di esclusione	» 83
2. I contratti di cui alle lett. a), b) e c)	» 85
3. I contratti relativi a particolari beni o prodotti (lett. e, f ed l)	» 90
4. I contratti già regolati da specifiche normative (lett. d), g) ed h)	» 95
5. Le fattispecie descritte alle lettere da i) a o)	» 100
6. L'eccezione relativa ai contratti negoziati fuori dei locali commerciali	» 105
Art. 48 - <i>Obblighi di informazione nei contratti diversi dai contratti a distanza o negoziati fuori dei locali commerciali</i> (F. Rende) ..	» 108
1. La portata innovativa della disposizione	» 109
2. Le ipotesi di esclusione del nuovo obbligo informativo: a) le informazioni c.d. auto evidenti	» 111
3. Segue: b) i contratti che implicano transazioni quotidiane e che sono eseguiti immediatamente al momento della loro conclusione	» 113
4. Le modalità di adempimento dell'obbligo informativo: a) il profilo temporale	» 115
4.1. Segue: b) il profilo formale	» 116
4.2. Segue: c) criteri di valutazione della idoneità della condotta del professionista a realizzare l'esigenza conoscitiva del consumatore	» 117
5. L'onere della prova	» 118
6. La vincolatività delle informazioni prenegoziali pur in assenza di un'espressa previsione di impegnatività	» 118
7. Le informazioni da trasmettere e i rimedi per la trasgressione del dovere di comunicazione. Cenni e rinvio	» 122
Art. 49 - <i>Obblighi di informazione nei contratti a distanza o negoziati fuori dei locali commerciali</i> (F. Rende)	» 124
1. Le novità introdotte dalla novella. Un quadro di sintesi. .	» 126
2. La riconduzione dei dati da trasmettere entro classi omogenee di regole informative	» 129
3. Impegnatività e contrattualizzazione delle informazioni concernenti elementi interni al contratto: a) rimozione delle clausole contrattuali sfavorevoli non comunicate in precedenza	» 130
4. (Segue) : b) la prevalenza delle condizioni indicate nel documento informativo rispetto a quelle meno convenienti riportate nel contratto	» 133

5. (Segue): c) l'inserimento nel contratto delle condizioni vantaggiose riportate unicamente nel documento informativo.....	Pag. 138
6. I rimedi contro la reticenza e l'infedele comunicazione di elementi esterni al contratto	» 139
7. L'informazione sull'inesistenza del diritto di pentimento	» 142
 Art. 50 - <i>Requisiti formali per i contratti negoziati fuori dei locali commerciali</i> (G. Navone)	» 147
1. Introduzione: formalità per l'adempimento degli obblighi informativi	» 148
2. Obbligo di documentazione delle informazioni precontrattuali e sue <i>rationes</i>	» 150
3. Requisiti formali dell'informativa precontrattuale: redazione per iscritto su supporto cartaceo o altro mezzo durevole	» 153
4. <i>Segue</i> . Leggibilità, semplicità e comprensibilità.....	» 157
5. <i>Segue</i> . La "chiarezza" come carattere relazionale di un testo informativo	» 159
6. Obbligo di fornire al consumatore copia o conferma del contratto	» 161
7. Regole <i>ad hoc</i> per alcune tipologie di contratti negoziati fuori dei locali commerciali	» 164
 Art. 51 - <i>Requisiti formali per i contratti a distanza</i> (S. Pagliantini)	» 167
1. Premessa	» 168
2. Il formalismo solenne del <i>point and click</i> riformato	» 169
3. Il c.d. contratto telefonico: un modello duale? Osservazioni critiche	» 174
4. Un primo catalogo di <i>quaestiones</i>	» 181
 Art. 52 - <i>Diritto di recesso</i> (T. Rumi)	» 183
1. Introduzione.....	» 184
2. Ambito di applicazione e funzioni del recesso del consumatore.....	» 186
3. (<i>Segue</i>) Caratteri e natura giuridica dell'istituto	» 190
4. Termine di esercizio del diritto, decorrenze e onere probatorio	» 196
5. Disciplina della fase di pendenza.....	» 199
 Art. 53 - <i>Non adempimento dell'obbligo di informazione sul diritto di recesso</i> (F. Rende)	» 201
1. Le novità introdotte dalla Novella.....	» 201
2. Le alterne vicende dello <i>jus poenitendi</i> nel diritto dell'Unione europea. Il definitivo abbandono del c.d. recesso <i>sine die</i>	» 203
3. <i>Segue</i> : L'irrelevanza dell'inadempimento degli ulteriori obblighi informativi	» 205

4. Gli ulteriori rimedi contro la reticenza del professionista concernente l'esistenza e le modalità di esercizio del diritto di recesso. Proposte ricostruttive: a) la nullità virtuale	Pag. 207
5. <i>Segue</i> : l'annullabilità e la risoluzione del contratto	» 211
6. Peculiarità dell'informazione sul diritto di pentimento e necessità di un trattamento giuridico autonomo.....	» 213
Art. 54 - <i>Esercizio del diritto di recesso</i> (T. Rumi)	» 217
1. La dichiarazione di recesso	» 217
2. Le diverse modalità di esercizio del diritto	» 220
3. Onere della prova.....	» 221
Art. 55 - <i>Effetti del recesso</i> (T. Rumi)	» 222
1. Gli effetti del diritto di recesso	» 222
2. (<i>Segue</i>) :... anche con riguardo ai contratti traslativi.....	» 225
Art. 56 - <i>Obblighi del professionista nel caso di recesso</i> (G. Guzzardi)	» 228
1. La regolamentazione del rimborso dovuto dal professionista.....	» 228
2. (<i>segue</i>) Il termine di adempimento e il mezzo di pagamento con cui procedere al rimborso	» 231
3. La nullità di clausole limitative del diritto al rimborso e il diritto di ritenzione del professionista.....	» 237
Art. 57 - <i>Obblighi del consumatore nel caso di recesso</i> (G. Guzzardi) ...	» 239
1. L'obbligo del consumatore di restituire i beni e la modifica del relativo <i>dies a quo</i>	» 240
2. Lo stato di conservazione del bene da restituire e l'utilizzo consentito	» 243
3. Le peculiari conseguenze restitutorie del recesso da un contratto che ha già avuto un principio di esecuzione.....	» 246
4. L'introduzione di un irragionevole controllo sull'equilibrio economico delle prestazioni	» 247
Art. 58 - <i>Effetti dell'esercizio del diritto di recesso sui contratti accessori</i> (G. Guzzardi)	» 251
1. La definizione di contratto accessorio.....	» 251
2. La discutibile esclusione dei contratti di credito al consumo.....	» 253
3. (<i>segue</i>). Un curioso tentativo di recepimento produttivo di un (pericoloso) vuoto normativo.....	» 254
Art. 59 - <i>Eccezioni al diritto di recesso</i> (T. Rumi)	» 256
1. Le eccezioni previste dalle lett. a) e b)	» 257
2. Le esclusioni giustificate essenzialmente dal <i>favor mercatorum</i>	» 260
3. Le altre fattispecie sottratte al ripensamento (lett. g), h), m), n), o)	» 261

Art. 60 - <i>Ambito di applicazione</i> (S. Pagliantini)	Pag. 264
1. Il contenuto tripartito della disposizione.....	» 264
2. I contenuti digitali dematerializzati tra problema e sistema	» 265
Art. 61 - <i>Consegna</i> (S. Pagliantini)	» 267
1. Introduzione: una <i>novitas</i> autentica ma a perimetro ristretto	» 268
2. Il c. 1 tra termini pattizi e di legge. Il c. 3, l'onere della dilazione ed il primato dell'adempimento sanante successivo.....	» 274
3. Il (primo) profilo di una risoluzione di diritto (ma non <i>ex se</i> automatica). Lacunosità della norma e l'integrazione dell'interprete.....	» 278
4. Il comma 5 dell'art. 61: la seconda forma di risoluzione stragiudiziale ed il problema della non automaticità dell'effetto ablativo. Una tutela <i>in peius</i> rispetto all'art. 1457?.....	» 282
5. L'art. 61 come fattispecie costitutiva di un recesso di impugnazione e la <i>vis attractiva</i> del <i>Rücktrittsrecht</i> : le (molteplici) ragioni giustificanti una siffatta qualificazione. Due lacune <i>in fine</i>	» 286
6. Intermezzo: il comma 7 (letto alla luce dell'art. 18, § 4) .	» 291
7. L'obbligazione restitutoria del consumatore ed il canone dell'art. 1469- <i>bis</i> c.c. (preso sul serio)	» 292
8. Epilogo: non un rimedio per il solo inadempimento ma una risoluzione/recesso per il fatto oggettivo di una prestazione di consegna mancata o tardiva	» 293
Art. 62 - <i>Tariffe per l'utilizzo di mezzi di pagamento</i> (F. Oliviero)	» 297
1. Premessa. L'ambito di applicazione della disciplina	» 297
2. "Mezzi di pagamento", "strumenti di pagamento" e "carte di pagamento"	» 299
3. La coincidenza fra tariffe imposte al consumatore e costi sostenuti dal professionista	» 301
4. L'imposizione di tariffe di misura eccedente l'ammontare delle spese sostenute dal professionista	» 304
5. L'art. 21, 4°- <i>bis</i> co. c.cons. – 6. Il 2° comma.....	» 306
Art. 63 - <i>Passaggio del rischio</i> (T. Rumi)	» 310
1. Ambito applicativo.....	» 310
2. Il rischio del trasporto nelle vendite ai consumatori	» 313
3. Limiti alla regola sul passaggio del rischio.....	» 318
Art. 64 - <i>Comunicazione telefonica</i> (A. De Franceschi)	» 321
1. La nuova disciplina dei costi dei servizi di comunicazione telefonica postvendita: <i>ratio</i> e portata dell'art. 64 c.cons.	» 321

2. Le (diverse?) declinazioni del concetto di «tariffa» utilizzate nell'art. 64 c.cons.	Pag. 323
3. La collocazione dell'art. 64 c.cons. nel sistema degli obblighi di informazione introdotti in attuazione della dir. 2011/83/UE.....	» 325
4. Le conseguenze privatistiche della violazione del divieto di imposizione di costi ulteriori sancito nell'art. 64 c.cons.	» 327
5. La valutazione della scorrettezza del comportamento del professionista	» 329
Art. 65 - <i>Pagamenti supplementari</i> (A. De Franceschi)	» 332
1. La nuova disciplina dei pagamenti supplementari rispetto alla remunerazione concordata per la prestazione principale.	» 332
2. Il requisito del «consenso espresso del consumatore»	» 334
3. La stipulazione di contratti di trasporto aereo: il rapporto tra l'art. 65 c.cons., l'art. 23, comma 1°, reg. CE n. 1008/2008 e l'art. 3, d.l. 31 gennaio 2007, n. 7.....	» 336
4. La collocazione dell'art. 65 c.cons. nel sistema degli obblighi di informazione e dei requisiti formali di cui agli artt. 48-51 c.cons.....	» 338
5. <i>Segue</i> : la sanzione per l'inosservanza dei «requisiti formali» dettati per i contratti a distanza	» 339
6. Le conseguenze del difetto di un «consenso espresso del consumatore»	» 341
7. L'applicabilità della disciplina sulle pratiche commerciali scorrette. In particolare: il rapporto tra l'art. 65, l'art. 21, comma 4°-bis e l'art. 22-bis c.cons.	» 342
Art. 66 - <i>Tutela amministrativa e giurisdizionale</i> (A. Di Landro e S. Perugini)	» 346
1. L'ambito dei rimedi collettivi e di classe a tutela del consumatore nella nuova normativa di matrice europea.....	» 347
2. La tutela inibitoria collettiva	» 348
3. L'azione di classe.....	» 352
4. I commi 2-5: osservazioni generali	» 359
5. La tutela amministrativa di fronte all'Agcm	» 361
6. Le interferenze con i procedimenti in materia di pratiche commerciali scorrette.....	» 364
7. Il rapporto con le azioni amministrative delle Autorità di settore.....	» 367
8. I rimedi di private <i>enforcement</i>	» 368
Art. 66-bis - <i>Foro competente</i> (G. De Cristofaro)	» 370
1. La regola sulla competenza territoriale dettata dall'art. 66-bis cod. cons.: profili di novità e questioni irrisolte.....	» 370
2. I presupposti cui è subordinata l'operatività dell'art. 66-bis cod. cons: appartenenza della controversia alla com-	

petenza giurisdizionale dell'autorità giudiziaria italiana e ubicazione del luogo di residenza o domicilio del consumatore nel territorio dello Stato italiano	Pag. 371
3. Le controversie incluse nell'ambito di operatività dell'art. 66- <i>bis</i> cod. cons.	» 374
4. Esclusività ed inderogabilità del foro previsto dall'art. 66- <i>bis</i> cod. cons.	» 377
5. Controversie instaurate dal consumatore e controversie instaurate dal professionista: varietà di disciplina della competenza territoriale a seconda del ruolo processuale assunto dal consumatore?	» 380
6. Perdurante validità per l'art. 66- <i>bis</i> cod. cons. degli ulteriori orientamenti interpretativi assunti dalla giurisprudenza con riferimento alla disposizione un tempo inserita nell'art. 63 cod. cons.	» 381
Art. 66- <i>ter</i> - <i>Carattere imperativo</i> (G. De Cristofaro)	» 384
1. Il novellato art. 66- <i>ter</i> cod. cons.: premessa introduttiva. Il rapporto con il 1° dell'art. 143 cod. cons.	» 384
2. L'art. 25 della direttiva 2011/83/UE e i suoi tratti innovativi; profili internazionalprivatistici	» 386
3. (Segue); profili civilistici	» 389
4. L'art. 66- <i>ter</i> cod. cons. I presupposti (ambigui e discutibili) cui viene subordinata l'operatività della disposizione.: applicabilità del diritto nazionale di uno Stato UE e residenza abituale in Italia del consumatore; necessità di una interpretazione correttiva	» 392
5. L'irrinunciabilità dei diritti attribuiti ai consumatori dagli artt. 45ss. cod. cons. (1° co. dell'art. 66- <i>ter</i> cod. cons.) ...	» 394
6. Le clausole contrattuali che escludono o limitano, direttamente o indirettamente, i diritti attribuiti ai consumatori dagli artt. 48 – 67 cod. cons. (2° co. dell'art. 66- <i>ter</i> cod. cons.)	» 396
Art. 66- <i>quater</i> - <i>Informazione e ricorso extragiudiziale</i> (A. Busacca) ...	» 401
1. Contenuto eterogeneo della norma ed esigenze di coordinamento	» 401
2. L'informazione sui diritti del consumatore nelle comunicazioni e nei documenti	» 402
3. Struttura e funzione dei codici di condotta ex art.27- <i>bis</i> in funzione di tutela del consumatore	» 405
4. Il ricorso alla mediazione ex d.lgs. 28/2010 nel quadro di meccanismi di tutela ADR specifici per i rapporti di consumo	» 405
5. La prospettiva nazionale: caratteri e criticità della mediazione ex d.lgs. 28/2010	» 406
6. La prospettiva europea: la Direttiva 2013/11/UE ed il Regolamento 524/2014. Le ADR tra <i>consumer protection</i> e <i>corporate policies</i>	» 411

Art. 66- <i>quinquies</i> - <i>Fornitura non richiesta</i> (G. De Cristofaro)	Pag. 414
1. La «fornitura non richiesta» come tecnica di commercializzazione di beni e servizi	» 414
2. I problemi suscitati dalle «forniture non richieste»; le esigenze di tutela che hanno spinto i legislatori nazionali e gli organi comunitari ad intervenire per vietarle ed assoggettarle ad un regime normativo privatistico «speciale»	» 416
3. Dall'art. 9 della direttiva 1997/7/CE all'art. 27 della direttiva 2011/83/UE	» 421
4. La disposizione italiana di recepimento dell'art. 27 dir. 2011/83/UE: l'art. 66- <i>quinquies</i> , comma 1, cod. cons.	» 425
5. L'ambito di applicazione dei precetti dettati dal comma 1	» 425
6. La negazione, alla «mancata risposta» del consumatore, del valore di «consenso»	» 428
7. L'esonero del consumatore destinatario della fornitura non richiesta da «qualsiasi prestazione (corrispettiva)»	» 30
8. La problematica statuizione del comma 2 dell'art. 66- <i>quinquies</i> cod. cons.	» 433
Art. 67 - <i>Tutela in base ad altre disposizioni</i> (S. Pagliantini)	» 436
1. Premessa: la complessità di una norma finale multilivello	» 436
2. Il comma 1: il concorso con altre discipline comunitarie di <i>consumer law</i> . Qualche esemplificazione	» 439
3. Il comma 2 tra significati espressi ed impliciti: l'integrazione colla disciplina codicistica ed il limite dell'armonizzazione massima ex art. 4 dir. 2011/83/UE ..	» 443
4. Segue: un primo catalogo di casi nei quali la direttiva pregiudica una tutela <i>in melius</i> mediata dall'interazione col diritto contrattuale generale	» 448
5. Il secondo significato implicito: <i>quid</i> per la regolamentazione secondaria delle Autorità indipendenti?	» 452
6. Epilogo: neo – complessità mobile ed involuzione del grado di effettività della tutela consumeristica?	» 455