© 2004 Unione Tipografico-Editrice Torinese
corso Raffaello, 28 - 10125 Torino

Sito Internet Utet: www.utet.com - www.utetgiuridica.it
e-mail: utet@utet.it - info.giuridica@utet.it

I diritti di traduzione, di memorizzazione elettronica, di riproduzione e di adattamento totale o parziale, con qualsiasi mezzo (compresi i microfilm e le copie fotostatiche), sono riservati per tutti i Paesi.

Fotocopie per uso personale del lettore possono essere effettuate nei limiti del 15% di ciascun volume/fascicolo di periodico dietro pagamento alla SIAE del compenso previsto dall'art. 68, comma 4, della legge 22 aprile 1941 n. 633 ovvero dall'accordo stipulato tra SIAE, AIE, SNS e CNA, CONFARTIGIANATO, CASA, CLAAI, CONFCOMMERCIO, CONFESERCENTI il 18 dicembre 2000.

Le riproduzioni ad uso differente da quello personale potranno avvenire, per un numero di pagine non superiore al 15% del presente volume/fascicolo, solo a seguito di specifica autorizzazione rilasciata da AIDRO, via delle Erbe, n. 2 - 20121 Milano - Telefax 02/809506 - e-mail aidro@iol.it

*Project editor*: Maria Cristina Bozzo
*Redazione*: Antonella Prandino
*Editing*: Alicubi - Torino
*Fotocomposizione*: Puntografica - Torino
*Stampa*: Litopres - Druento (TO)
ISBN 88-02-06148-3

# INDICE SOMMARIO

PARTE PRIMA (Riccardo Troiano) . . . . . *Pag.* 1

Capitolo I **La preparazione del contratto** . . . . . » 1

1. Le trattative e la formazione progressiva dell'accordo . . . . . » 1
2. I negozi preparatori . . . . . » 3
3. La minuta o puntuazione . . . . . » 5
   3.1 Nozione . . . . . » 5
   3.2. L'interpretazione della minuta di contratto . . . . . » 7
4. Le lettere d'intenti . . . . . » 9
5. Il contratto normativo . . . . . » 11
   5.1. Contratto normativo e concessione di vendita . . . . . » 13
6. I contratti collettivi . . . . . » 14
7. La responsabilità precontrattuale . . . . . » 15
   7.1. Il recesso dalle trattative e altre fattispecie . . . . . » 15
   7.2. Altri esempi di responsabilità: gli artt. 1338 e 1440 c.c . . . . . » 17
   7.3. Qualificazione della responsabilità e conseguenze pratiche . . . . . » 18
   7.4. Casistica. Le trattative condotte da un mandatario . . . . . » 21
   7.5. Responsabilità precontrattuale della pubblica amministrazione . . . . . » 25
   7.6. Il danno risarcibile . . . . . » 27

Capitolo II **L'accordo contrattuale** . . . . . » 31

8. Nozione di accordo . . . . . » 32
9. Accordo per dichiarazione di una sola parte . . . . . » 33
10. Contratto con obbligazioni del solo proponente . . . . . » 34
    10.1. Nozione . . . . . » 34
    10.2. La lettera di *patronage* . . . . . » 36
    10.3. La fideiussione . . . . . » 38
11. Accordo espresso. Proposta e accettazione . . . . . » 40
    11.1. Introduzione . . . . . » 40
    11.2. L'indirizzo del destinatario . . . . . » 40
    11.3. Atti inviati per mezzo del servizio postale . . . . . » 41
    11.4. La presunzione di conoscenza . . . . . » 43

11.4.1. La prova dell'impossibilità della conoscenza dell'atto: la legittimazione . . » 44
11.4.2. Il fatto impeditivo . . . » 45
11.5. I requisiti generali della proposta . . . » 46
11.5.1. La proposta contrattuale nella Convenzione di Vienna . . . » 49
11.5.2. Revocabilità della proposta . . . » 50
11.5.3. Il momento perfezionativo della revoca della proposta . . . » 51
11.5.4. La responsabilità per la revoca . . . » 54
11.6. L'accettazione della proposta . . . » 55
11.6.1. Nozione. Elementi distintivi dalla sottoscrizione «per ricevuta» . . . » 55
11.6.2. Accettazione conforme alla proposta . . . » 57
11.6.3. Accettazione non conforme come regolata dalla Convenzione di Vienna . » 59
11.6.4. Un caso particolare di accettazione: l'esito di un concorso . . . » 60
11.6.5. Tempestività della accettazione . . . » 61
11.6.6. La forma dell'accettazione . . . » 63
12. La proposta irrevocabile . . . » 65
12.1. Nozione . . . » 65
12.2. Effetti della scadenza del termine di irrevocabilità . . . » 66
12.3. Essenzialità del termine e conseguenze . . . » 68
13. Perdita di efficacia della dichiarazione: morte o incapacità sopravvenuta . . . » 69
14. L'opzione . . . » 70
14.1. Nozione . . . » 70
14.2. Il contenuto e la forma . . . » 71
14.3. La durata dell'opzione . . . » 73
14.4. Opzione gratuita e opzione onerosa . . . » 74
14.5. Le opzioni «*put and call*» . . . » 76
14.6. L'opzione e altre figure tipiche . . . » 77
14.6.1. Opzione e diritto di recesso . . . » 77
14.6.2. Opzione e prelazione . . . » 77
14.6.3. Opzione e contratto preliminare; opzione per persona da nominare . . . » 79
15. L'offerta al pubblico . . . » 81
15.1. Nozione . . . » 81
15.2. Offerta al pubblico e invito ad offrire: fattispecie . . . » 81
15.3. Fattispecie di offerta al pubblico: il posteggio di veicoli . . . » 82
15.4. La prenotazione . . . » 83
15.5. OPA, OPS e OPV . . . » 86
15.6. Il bando di concorso, tra offerta e promessa al pubblico . . . » 88
16. La promessa al pubblico . . . » 90
16.1. La revoca della promessa al pubblico . . . » 91
17. La conclusione dei contratti plurilaterali . . . » 93
17.1. Nozione della categoria . . . » 93
17.2. Un caso controverso di contratto plurilaterale: il *leasing* finanziario . . . » 94
17.3. La dichiarazione di accettazione nei contratti plurilaterali . . . » 96
17.4. L'adesione al contratto aperto . . . » 97
17.5. Cooperative, associazioni, contratti collettivi e comodato: esemplificazioni del meccanismo di conclusione del contratto . . . » 98

Capitolo III **Forme particolari di conclusione del contratto** . . . » 103

18. Il silenzio . . . » 103
18.1. Il silenzio con valore concludente . . . » 105
18.2. Convenzione di Vienna e Principi Unidroit: disciplina del silenzio . . . » 108
18.3. Il silenzio tipizzato dalla legge: i trapianti d'organo . . . » 109







18.4. I contratti con obbligazioni del solo proponente e i contratti conclusi mediante inizio dell'esecuzione . . . » 110
19. I contratti conclusi mediante inizio dell'esecuzione . . . » 112
19.1. Introduzione . . . » 112
19.2. Tassatività delle ipotesi di applicazione dell'art. 1327 c.c. . . . » 113
19.3. Casi di applicazione: i contratti con la clausola «pronta consegna» . . . » 114
19.4. La vendita da piazza a piazza . . . » 115
19.5. Subfornitura, mandato di credito e contratto di agenzia . . . » 117
19.6. I contratti della p.a. . . . » 119
20. I contratti cosiddetti di fatto . . . » 120
20.1. Nozione . . . » 120
20.2. Gli amministratori di fatto . . . » 121
20.3. La società di fatto . . . » 124
20.4. Il rapporto tra medico ospedaliero e paziente; profili di responsabilità da attività medica . . . » 126
20.5. Il rapporto contrattuale che nasce tra alunni e istituto scolastico . . . » 128
21. I contratti reali . . . » 130
21.1. Il mutuo . . . » 130
21.2. Contratto di finanziamento, apertura di credito e contratto di sconto . . . » 134
21.3. Le nuove frontiere della realità: il pegno rotativo . . . » 135
22. Il biancosegno . . . » 138

Capitolo IV **I contratti per adesione** . . . » 143

23. Nozione . . . » 143
24. L'unilaterale predisposizione delle clausole . . . » 144
25. Il requisito della generalità . . . » 146
26. Le eccezioni: contratti stipulati per atto pubblico o in altra forma pubblica; gli statuti sociali; le clausole arbitrali soggette alla Convenzione di New York . . . » 148
27. I contratti conclusi con la p.a . . . » 152
28. La *relatio* a capitolati, regolamenti arbitrali, polizze assicurative . . . » 154
29. Condizioni generali e usi . . . » 157
30. Valutazione di essenzialità delle clausole soggette all'art. 1341 c.c. . . . » 159
31. L'efficacia delle condizioni generali . . . » 161
32. Le clausole vessatorie nelle condizioni generali e nei moduli o formulari . . . » 162
33. Tassatività delle condizioni vessatorie previste dalla legge . . . » 163
34. La specifica approvazione delle clausole . . . » 166
34.1. Alcuni esempi di sottoscrizione specifica delle clausole non conforme alla legge » 168
35. Le clausole non conosciute o non approvate specificamente dall'aderente . . . » 169
36. Clausole vessatorie nel contratto tra professionista e consumatore: cenni . . . » 171

Capitolo V **La conclusione per altri del contratto** . . . » 173

37. La rappresentanza . . . » 173
37.1. Nozioni generali. La procura: atto recettizio . . . » 173
37.2. *La contemplatio domini* . . . » 176
37.3. L'eccesso dei limiti della rappresentanza . . . » 180
37.4. Il *falsus procurator* . . . » 182
37.5. Il contratto con se stesso . . . » 187
38. Il contratto per persona da nominare . . . » 190
38.1. Nozione . . . » 190
38.2. La dichiarazione di nomina (cosiddetta *electio amici*) . . . » 193
38.3. Ulteriori aspetti della dichiarazione di nomina: la forma . . . » 195
39. Analogie con il contratto per persona da nominare: il contratto per conto di chi spetta » 197

Capitolo VI **Gli obblighi di contrarre** . . . . . » 201

40. Il patto di prelazione . . . . . » 201
40.1. Nozione e fonte del rapporto . . . . . » 201
40.2. Ipotesi ricostruttive della fattispecie . . . . . » 203
40.3. Connotazioni generali: il contenuto e la forma . . . . . » 206
40.4. La trasmissibilità del patto dal lato attivo e dal lato passivo . . . . . » 207
40.5. La *denuntiatio* . . . . . » 210
40.6. La durata del patto di prelazione . . . . . » 211
40.7. Gli effetti della prelazione . . . . . » 213
40.8. Fattispecie di diritto societario . . . . . » 216
40.8.1. Nozione generale e regole di introduzione e soppressione . . . . . » 216
40.8.2. Effetti della clausola statutaria di prelazione . . . . . » 220
41. Il contratto preliminare . . . . . » 224
41.1. Caratteri generali . . . . . » 224
41.2. Il contratto preliminare: contenuto e rapporti con il definitivo . . . . . » 224
41.3. Il contratto preliminare nella vendita immobiliare: tipologie e fattispecie . » 227
41.4. Fattispecie di preliminari ad effetti anticipati e di contratti con mera riserva di rogito . . . . . » 228
41.5. Il preliminare di cosa altrui . . . . . » 231
41.6. I rimedi aggiuntivi all'art. 2932 c.c.: riduzione del prezzo o eliminazione dei vizi » 232
42. L'obbligo legale di contrarre. Il monopolista: casistica . . . . . » 238
42.1. Il contenuto dell'obbligo . . . . . » 240

PARTE SECONDA (Alessandro del Ninno) . . . . . » 243

Capitolo VII **La conclusione del contratto elettronico: validità ed efficacia delle nuove tipologie contrattuali nell'ordinamento italiano** . . . . . » 243

43. Introduzione: definizione delle nuove categorie di contratti stipulati con mezzi informatici o per via telematica . . . . . » 243
44. L'applicabilità delle tradizionali norme codicistiche al contratto elettronico . . . » 246

Capitolo VIII **La sottoscrizione del contratto elettronico: il quadro normativo italiano sulle firme elettroniche** . . » 251

45. Introduzione: sottoscrizione elettronica e quadro normativo di riferimento . . . » 251
46. La conclusione del contratto elettronico in assenza di sottoscrizione: alcuni casi giurisprudenziali . . . . . » 253
47. La sottoscrizione elettronica di atti, documenti, contratti informatici: la disciplina italiana sulla firma elettronica . . . . . » 256
47.1. La firma elettronica nell'ordinamento italiano: definizioni, varie tipologie ed efficacia giuridica . . . . . » 257
47.2. Sottoscrizione dei contratti stipulati con strumenti informatici o per via telematica. Trasmissione e validazione temporale del documento informatico . » 260
47.3. La firma digitale nel nuovo quadro normativo in materia di firme elettroniche » 264
48. Il quadro normativo in materia di attività di certificazione delle firme elettroniche . » 271
48.1. Il regime di responsabilità dei certificatori. Obblighi del certificatore e del titolare della firma elettronica . . . . . » 276
49. Conclusioni . . . . . » 278





Capitolo IX **Contratto elettronico ed *e-commerce*: la nuova normativa italiana** . . . . . » 281

50. Introduzione . . . . . » 281
51. Il d.lg. 9.4.2003, n. 70: il quadro generale . . . . . » 283
52. Le finalità del d.lg. 9.4.2003, n. 70 e le principali definizioni giuridiche . . . . » 284
53. I principi generali per l'esercizio di attività aventi ad oggetto la prestazione di servizi della Società dell'Informazione . . . . . » 291
54. Gli obblighi informativi generali previsti per il prestatore di servizi della Società dell'Informazione . . . . . » 293
55. Gli obblighi informativi particolari a carico del prestatore dei servizi della Società dell'Informazione finalizzati alla conclusione del contratto . . . . . » 301
56. La nuova disciplina delle comunicazioni commerciali relative ai servizi della Società dell'Informazione . . . . . » 303
57. La conclusione per via telematica dei contratti elettronici nel d.lg. 9.4.2003, n. 70 » 310
58. Mezzi di risoluzione delle controversie relative ai contratti elettronici: rinvio . . » 312
59. Le altre disposizioni del d.lg. 9.4.2003, n. 70: rinvio . . . . . » 314

Capitolo X **Contratti elettronici, mezzi di pagamento e procedure alternative di risoluzione delle controversie *on line*** . . . . . » 317

60. Introduzione . . . . . » 317
61. La normativa italiana in materia di moneta elettronica . . . . . » 318
61.1. L'attività di emissione di moneta elettronica: disciplina, vincoli autorizzatori e diritti dei clienti . . . . . » 320
62. Le altre disposizioni in materia di moneta elettronica: rinvio . . . . . » 324
62.1. Il regime fiscale dei contratti relativi alla prestazione di servizi per via elettronica: rinvio . . . . . » 325
63. Introduzione: procedure alternative *on line* di risoluzione delle controversie nascenti dal contratto elettronico . . . . . » 328
64. Caratteristiche delle procedure alternative di risoluzione delle controversie *on line* (ODR): una breve disamina delle varie tipologie . . . . . » 330
65. Il quadro giuridico comunitario in tema di procedure di risoluzione alternativa delle controversie. La Rete Europea transnazionale per la risoluzione stragiudiziale delle controversie tra fornitori di beni e/o servizi e consumatori: i sistemi EEJ-NET e FIN-NET . . . . . » 335
66. Le procedure di ODR negli Stati Uniti: il ruolo dell'International Centre for Dispute resolution dell'American Arbitration Association . . . . . » 338
67. ADR e ODR in alcuni Stati europei: una breve disamina . . . . . » 340
68. Un panorama delle procedure alternative di risoluzione delle controversie previste dalle norme settoriali italiane . . . . . » 341
69. I servizi ODR in Italia: il caso della Camera arbitrale di Milano . . . . . » 342
70. Conclusioni: le prospettive dell'On line Dispute Resolution . . . . . » 343

Capitolo XI **La conclusione del contratto elettronico in particolari settori: una casistica pratica e la relativa disciplina normativa** . . . . . » 345

71. Introduzione . . . . . » 346
72. I contratti elettronici nel settore delle assicurazioni ed il collocamento di prodotti assicurativi tramite Internet . . . . . » 346

72.1. Analisi della Circolare ISVAP n. 393/D del 17 Gennaio 2000 «Collocamento dei prodotti assicurativi tramite Internet»: le regole per l'attività assicurativa esercitata tramite Internet nel territorio della Repubblica Italiana e quelle per l'attività assicurativa esercitata all'estero, tramite Internet, da imprese con sede legale in Italia . . . . . » 348
72.2. Segue: l'ambito di applicabilità della Circolare ISVAP 17.1.2000, n. 393/D e la disciplina applicabile al collocamento di prodotti assicurativi tramite Internet nel territorio italiano . . . . . » 352
72.3. Segue: gli obblighi informativi a carico dell'impresa assicurativa per la conclusione di contratti su Internet . . . . . » 354
72.4. Segue: gli obblighi di consegna delle condizioni di polizza nei contratti assicurativi *on line* . . . . . » 355
72.5. Segue: le modalità operative ed il momento di conclusione del contratto assicurativo *on line* . . . . . » 357
72.6. Segue: la disciplina del diritto di recesso dai contratti assicurativi *on line* e quella in materia di legge e giurisdizione applicabile al contratto . . . . . » 359
72.7. Segue: la stipula di contratti assicurativi *on line* tramite agenti o mediatori di assicurazione . . . . . » 360
73. La prassi del settore assicurativo per i contratti elettronici: le Raccomandazioni ISVAP agli utenti per la stipula di polizze tramite Internet . . . . . » 362
73.1. Brevi cenni alla direttiva 2002/65/CEE del Parlamento europeo e del Consiglio, del 23 settembre 2002 concernente la commercializzazione a distanza di servizi finanziari ai consumatori . . . . . » 364
74. Il contratto elettronico concluso mediante asta *on line*: il quadro giuridico di riferimento . . . . . » 368
74.1. Analisi della Circolare 17 giugno 2002, n. 3547/C del Ministero delle attività Produttive «decreto legislativo 31 marzo 1998, n. 114. Commercio elettronico. Indicazioni sulle aste *on line*» . . . . . » 371
74.2. L'applicabilità dell'art. 18, d.lg. 31.3.1998, n. 114 . . . . . » 372
74.3. Le varie tipologie di aste *on line* . . . . . » 373
74.4. Le autorizzazioni per lo svolgimento dell'attività di asta *on line* . . . . . » 375
74.5. Le indicazioni sulla struttura dei siti web di aste *on line* e sulle altre informazioni da pubblicare su Internet . . . . . » 378
74.6. Gli aspetti contrattuali delle vendite effettuate tramite aste *on line*. Il regime della responsabilità per danno da prodotto e le altre normative applicabili . » 380
74.7. Disciplina delle controversie nascenti da rapporti di asta *on line*. Legislazione applicabile e sanzioni . . . . . » 384
75. La conclusione del contratto elettronico avente ad oggetto il collocamento a distanza mediante Internet di prodotti e/o servizi finanziari. Analisi della Comunicazione Consob n. DI/99052838 del 7.7.1999 . . . . . » 387
75.1. La disciplina della promozione e del collocamento a distanza di prodotti o servizi finanziari in Italia tramite Internet . . . . . » 389
75.2. La conclusione del contratto di *trading on line* e regole di comportamento. Analisi della Comunicazione Consob 21.4.2000, n. Dl/30396 . . . . . » 392
76. La conclusione del contratto elettronico a distanza: analisi del d.lg. 22.5.1999, n. 185 sul recepimento della direttiva 97/7/CEE relativa alla tutela dei consumatori nei contratti a distanza . . . . . » 398
76.1. Le principali definizioni e l'ambito di applicabilità del decreto legislativo 22.5.1999, n. 185 sulla tutela dei consumatori in materia di contratti a distanza » 399
76.2. Gli obblighi informativi a carico del fornitore . . . . . » 401
76.3. La disciplina sul diritto di recesso del consumatore nei contratti a distanza . » 404





76.4. La fase della esecuzione e del pagamento nei contratti a distanza . . . . . » 409
76.5. Le altre garanzie a favore del consumatore nei contratti conclusi a distanza » 410
77. La conclusione del contratto mediante la televendita: analisi dell'attuale quadro normativo e regolamentare . . . . . » 412
77.1. Analisi del Codice di Autoregolamentazione in materia di televendite e spot di televendita di beni e servizi di astrologia , di cartomanzia ed assimilabili, di servizi relativi ai pronostici concernenti il gioco del lotto, enalotto, superenalotto, totocalcio, totogol, totip, lotterie e giochi similari . . . . . » 416
77.2. Conclusioni . . . . . » 420
78. La conclusione del contratto di servizi di comunicazione elettronica: rinvio . . . » 422

Capitolo XII **Il contratto elettronico nella legislazione dei principali paesi membri dell'unione europea** . . . . . » 427

79. Analisi comparata del quadro normativo europeo in materia di contratti elettronici » 427
80. La disciplina del contratto elettronico vigente in Francia: validità ed efficacia . . » 428
80.1. Segue: la conclusione del contratto elettronico . . . . . » 429
80.2. Segue: sottoscrizione del contratto elettronico e valore legale della firma elettronica . . . . . » 432
80.3. Segue: obblighi informativi nei contratti elettronici *business-to-business* e nei contratti elettronici *business-to-consumer* . . . . . » 433
80.4. Segue: diritto di recesso del consumatore nei contratti elettronici *business-to-consumer* . . . . . » 434
80.5. Segue: modalità di adempimento delle obbligazioni nei contratti elettronici . » 435
80.6. Segue: pagamento mediante moneta elettronica . . . . . » 436
80.7. La disciplina francese del contratto concluso mediante asta *on line*: rinvio . » 437
81. La disciplina del contratto elettronico vigente in Germania: validità ed efficacia . » 438
81.1. Segue: la conclusione del contratto elettronico . . . . . » 441
81.2. Segue: sottoscrizione del contratto elettronico e valore legale della firma elettronica . . . . . » 441
81.3. Segue: obblighi informativi nei contratti elettronici *business-to-business* e nei contratti elettronici *business-to-consumer* . . . . . » 442
81.4. Segue: il diritto di recesso del consumatore nei contratti elettronici *business-to-consumer* . . . . . » 444
81.5. Segue: modalità di adempimento delle obbligazioni derivanti da contratti elettronici . . . . . » 445
81.6. Segue: pagamento mediante moneta elettronica . . . . . » 446
82. La disciplina del contratto elettronico vigente nel Regno Unito: validità ed efficacia » 447
82.1. Segue: la conclusione del contratto elettronico . . . . . » 448
82.2. Segue: sottoscrizione del contratto elettronico e valore legale della firma elettronica . . . . . » 449
82.3. Segue: obblighi informativi nei contratti elettronici *business-to-business* e nei contratti elettronici *business-to-consumer* . . . . . » 450
82.4. Segue: diritto di recesso del consumatore nei contratti elettronici *business-to-consumer* . . . . . » 451
82.5. Segue: modalità di adempimento delle obbligazioni derivanti da contratti elettronici . . . . . » 453
82.6. Segue: pagamento mediante moneta elettronica . . . . . » 454
83. La disciplina del contratto elettronico vigente in Spagna: validità ed efficacia . . » 455
83.1. Segue: la conclusione del contratto elettronico . . . . . » 456
83.2. Segue: sottoscrizione del contratto elettronico e valore legale della firma elettronica . . . . . » 458

83.3. Segue: obblighi informativi nei contratti elettronici *business-to-business* e nei contratti elettronici *business-to-consumer* . . . . . » 460
83.4. Segue: diritto di recesso del consumatore nei contratti elettronici *business-to-consumer* . . . . . » 461
83.5. Segue: modalità di adempimento delle obbligazioni derivanti da contratti elettronici . . . . . » 462
83.6. Segue: pagamento mediante moneta elettronica . . . . . » 463

*Indice normativo* . . . . . » 465
*Indice bibliografico* . . . . . » 469
*Indice analitico* . . . . . » 479