

INDICE SOMMARIO

<i>Presentazione</i>	v
----------------------------	---

Introduzione

di *Francesco Capriglione*

1. Un progetto di ricerca su « contratto e mercato »	1
2. Asimmetrie informative del mercato... ..	5
3. (<i>Segue</i>): ... e funzione disciplinare del contratto	8
4. Evoluzione della regolazione... ..	12
5. (<i>Segue</i>): ... e quadro normativo di riferimento	16
6. (<i>Segue</i>): in particolare: la c.d. legge sul risparmio (l. n. 262/2005), la MiFID ed il d.lgs. n. 141/2010	20
7. Il paradigma operativo e la vendita di prodotti finanziari	25
8. I rimedi a tutela dei risparmiatori	30

Parte Prima

IL CONTRATTO

I.

Il contraente-risparmiatore

di *Antonio Jannarelli*

1. Introduzione: la finanziarizzazione dell'economia e la centralità dei mercati	35
2. Un necessario intermezzo: la configurazione giuridica del mercato nella stagione neoliberistica tra <i>disclosure</i> e <i>transparency</i>	55
3. La strutturazione « efficiente » dei mercati finanziari: dal risparmiatore agli investitori	64
4. I limiti del <i>disclosure</i> e della consulenza « permanente » per il contraente investitore: la nuova frontiera del « paternalismo libertario »	73

II.

Tipicità dei contratti di investimento e disciplina codicistica

di *Andrea Tucci*

1. I « contratti di investimento » fra disciplina di settore e codice civile	81
2. Tutela del cliente e disciplina del contratto	86
3. La conclusione del contratto e il problema della forma	90
3.1. (<i>Segue</i>): modalità di conclusione del contratto	98

4.	La patologia del contratto e i rimedi	103
4.1.	(<i>Segue</i>): nullità di protezione e nullità di « diritto comune »	103
5.	L'onere della prova	109

III.

Illiceità delle clausole « abusive » (tra presidi di « giustizia negoziale » e tutela amministrativa del « mercato »)

di *Simone Mezzacapo*

1.	Tutela della concorrenza e corretto esercizio dell'autonomia contrattuale tra disciplina generale e norme dell'ordinamento creditizio e finanziario	115
2.	L'illiceità delle clausole « abusive » nei contratti con i consumatori quale strumento di tutela dell'interesse pubblico all'efficiente funzionamento del « mercato »	122
3.	Profili sostanziali e questioni definitorie della disciplina delle clausole « abusive » tra ordinamento dell'Unione europea e recepimento nazionale	126
3.1.	Le eccezioni per i contratti aventi ad oggetto la prestazione di servizi e prodotti « finanziari »	138
4.	La tutela amministrativa (del mercato) contro le clausole « vessatorie » alla luce dei nuovi poteri attribuiti in materia all'Autorità Garante della Concorrenza e del Mercato	142
4.1.	La facoltà d' <i>interpello preventivo</i> in ordine alla verifica in via amministrativa della portata vessatoria per i consumatori di determinate patruzioni	153
5.	Riflessi sostanziali della disciplina procedurale dei poteri di « tutela amministrativa » contro le clausole vessatorie e relative criticità	157

Parte Seconda

IL RAPPORTO INTERMEDIARIO RISPARMIATORE

IV.

Contratti quadro e ordini di esecuzione nei servizi finanziari: tra natura e forma

di *Marco Sepe*

1.	Premessa	165
2.	La natura del contratto quadro e degli atti esecutivi	167
3.	La forma del contratto quadro	175
4.	... e quella degli atti esecutivi	181

V.

Regole di comportamento e responsabilità degli intermediari

di *Mirella Pellegrini*

1.	Economia, finanza, mercato: componenti del « nuovo » paradigma del diritto dell'economia	187
----	--	-----

2.	L'esigenza di condotte improntate a regolarità e coerenza etica	190
3.	Le regole comportamentali: diligenza professionale, obbligo di informativa e valutazione dell'adeguatezza delle operazioni	195
4.	(Segue): la disciplina del conflitto di interessi	203
5.	(Segue): le indicazioni dell'art. 23 T.u.f.	207
6.	(Segue): la dimensione conflittuale dei rapporti banca-cliente	211
7.	La « nuova » configurazione del criterio dell'adeguatezza delle operazioni: gli orientamenti UE	213
8.	Osservazioni conclusive: la tendenza verso una « finanza comportamentale »	216

VI.

Profili della responsabilità civile della banca

di *Paolo Gaggero*

1.	Introduzione	221
2.	Profili della responsabilità contrattuale	226
3.	Profili della responsabilità extracontrattuale	229
4.	Giudizio di responsabilità e natura della prestazione	232
5.	Giudizio di responsabilità e funzione bancaria	237
6.	Funzione bancaria e contenimento del rischio	241
7.	Responsabilità civile e strumenti di tutela indiretta	244
8.	Discrezionalità e valori nel giudizio di responsabilità	247
9.	Oggettivazione degli interessi e responsabilità: a) la rilevanza degli interessi generali	250
10.	b) la responsabilità per <i>status</i> professionale	253

VII.

Informazione finanziaria e tutela dei risparmiatori

di *Valerio Lemma*

1.	Premessa	259
2.	Informazione ed ordine giuridico del mercato	263
3.	(Segue): la nozione di informazione finanziaria	267
4.	Soggetti tenuti ad oneri informativi	271
5.	Informativa contrattuale, equilibrio di mercato e tutela dei risparmiatori	276
6.	Considerazioni conclusive	279

Parte Terza

LA NEGOZIAZIONE

VIII.

L'« oggetto » dei servizi e delle attività di investimento

di *Alberto Urbani*

1.	Dal « valore mobiliare » allo « strumento finanziario » e al « prodotto finanziario »	285
----	---	-----

2.	L'«oggetto» delle attività disciplinate dal Testo unico della finanza in una visione statica ed in una prospettiva dinamica dell'ordinamento	288
3.	Il caso emblematico dei prodotti finanziari emessi dalle banche o dalle imprese di assicurazione e le modifiche di ordine sistematico avviate a partire dalla c.d. legge per la tutela del risparmio	292
4.	L'attenuazione progressiva della pregnanza semantica delle definizioni	299
5.	La funzionalità del carattere meramente descrittivo del glossario dell'ordinamento finanziario alle esigenze di duttilità dei fenomeni regolati	303

IX.

La negoziazione dei prodotti illiquidi

di *Antonella Brozzetti*

1.	I «prodotti illiquidi» tra contesto interno e comunitario	305
1.1.	Limitati margini di tutela degli investitori per il divieto del <i>gold plating</i> : il gioco di attacco/anticipo della Consob mediante la <i>Comunicazione</i> n. 9019104/2009	310
2.	Ambito di applicazione oggettivo e soggettivo delle raccomandazioni operative sui prodotti «illiquidi» e/o complessi	316
3.	Le regole di condotta per la negoziazione di prodotti finanziari a rischio liquidità (un possibile salto qualitativo nella tutela del cliente non professionale)	325
3.1.	Gli obblighi di trasparenza	327
3.2.	I presidi di correttezza riferiti al <i>pricing</i>	328
3.3.	Le regole di appropriatezza e adeguatezza	329
4.	Alcuni profili di responsabilità legati alla disciplina dei prodotti illiquidi: un tentativo di redistribuzione dei rischi nel rapporto intermediario cliente?	333

X.

Contratti del risparmiatore negoziati fuori dei locali commerciali.

Collocamento e offerta fuori sede

di *Leonardo Di Brina*

1.	Premessa	339
2.	L'attività di collocamento di strumenti finanziari dell'art. 1, comma 5, lettere c) e c-bis) T.u.f.	343
3.	La promozione e il collocamento nell'offerta fuori sede	346
4.	Il contratto per lo svolgimento del servizio di collocamento	352
4.1.	(<i>Segue</i>): il collegamento negoziale	359
5.	La disciplina del diritto di recesso nell'offerta fuori sede	361

XI.

Commercializzazione a distanza dei servizi finanziari

di *Francesca Monaco*

1.	Le disposizioni generali	367
2.	La trasparenza, nucleo della disciplina	370

3.	Il diritto di recesso	376
4.	Il pagamento dei servizi: cenni	382
5.	L'apparato sanzionatorio e la tutela del consumatore oltre il recesso: interessi collettivi e promozione delle ADR	384

XII.

Il fenomeno del *crowdfunding* e del *social lending*: caratteristiche operative e profili contrattuali

di *Vanessa Manzi*

1.	La globalizzazione nell'era di internet. Dinamiche, processi sociali e modalità di diffusione del sapere	389
2.	Contesto economico di riferimento e stato del mercato del credito in Italia. Cenni	391
3.	Il <i>crowdfunding</i> come modalità di finanziamento « dal basso »	393
4.	(<i>Segue</i>): il <i>social lending</i> e l'attività di interazione finanziaria <i>peer-to-peer</i>	404
5.	Considerazioni conclusive	411

Parte Quarta

CREDITO AL CONSUMO E CONTRATTI ASSICURATIVI

XIII.

Il credito ai consumatori nel testo unico bancario e creditizio

di *Matteo De Poli*

1.	La fattispecie e i tratti caratteristici della disciplina	417
2.	La fase precontrattuale: pubblicità e obblighi precontrattuali. La verifica del merito creditizio	421
3.	Forma, contenuto contrattuale, recesso penitenziale	425
4.	Il regime speciale delle invalidità	428
5.	L'informazione contrattuale, i poteri di <i>exit</i> , quelli di scioglimento del rapporto	430

XIV.

***Bancassurance* e contrattualistica di settore**

di *Domenico Siclari*

1.	Le peculiarità della <i>bancassurance</i> nella regolazione dei mercati finanziari	433
2.	I contratti aventi ad oggetto polizze cosiddette <i>linked</i> e la tutela dell'assicurato	435
3.	Il nuovo art. 25- <i>bis</i> del Testo unico delle disposizioni in materia di intermediazione finanziaria	440

4. I contratti aventi ad oggetto polizze assicurative collegate a contratti di finanziamento	441
5. Considerazioni conclusive	444

XV.**Recenti profili di regolamentazione assicurativa
tra concorrenza, tutela del consumatore e integrità del mercato**di *Vincenzo Nastasi - Vincenzo Troiano*

1. Introduzione	447
2. Le misure di promozione della concorrenza: le assicurazioni connesse all'erogazione di mutui immobiliari e le regole sulla intermediazione assicurativa ...	449
3. (<i>Segue</i>): gli interventi in tema di assicurazione obbligatoria sulla responsabilità civile derivante dalla circolazione dei veicoli e natanti	453
4. Le misure volte a favorire l'integrità del mercato e la semplificazione amministrativa	456
5. Conclusioni	459

Parte Quinta**AIR - SUPERVISIONE - STRUMENTI DI TUTELA****XVI.****L'analisi di impatto della regolamentazione bancaria
e la tutela del risparmiatore**di *Angela Troisi*

1. Premessa	463
2. Air ed attività di regolamentazione	466
3. (<i>Segue</i>): evoluzione storica e profili disciplinari	468
4. L'applicazione dell'Air nell'ordinamento nazionale	472
5. L'incidenza dell'Air sul settore bancario e finanziario (<i>i.e.</i> sulle forme di tutela dei risparmiatori)	476
6. (<i>Segue</i>): e su specifici profili di analisi economica	478
7. L'Air come strumento per la trasparenza bancaria	480
8. La particolare indagine pilota svolta dalla Banca d'Italia	482
9. Conclusioni	484

XVII.**La supervisione pubblica sui contratti dei risparmiatori**di *Anna Argentati*

1. Sviluppi e incertezze del quadro normativo e delle competenze amministrative nella tutela del risparmiatore	487
2. Il rapporto tra il Codice del consumo e le regolazioni di settore nella giurisprudenza amministrativa: la regola della complementarità	489

3. <i>L'actio finium regundorum</i> tra l'AGCM e le altre autorità di regolazione settoriale: la regola della prevalenza nelle sentenze dell'Adunanza plenaria del Consiglio di Stato	495
4. Gli sviluppi successivi: l'art. 23, comma 12- <i>quinquiesdecies</i> , del d.l. n. 95/2012 e la richiesta di chiarimenti della Commissione europea	499
5. Le incertezze del quadro attuale	501
6. Osservazioni conclusive	504

XVIII.

I poteri sanzionatori nella regolazione a tutela dei risparmiatori

di *Elisabetta Bani*

1. Il potere sanzionatorio	507
2. Sistemi sanzionatori e tutela del cliente nel mercato finanziario	509
3. L'evoluzione del potere sanzionatorio	512
4. Le nuove disposizioni di vigilanza che disciplinano l'esercizio del potere sanzionatorio da parte della Banca d'Italia	516

XIX.

Gli strumenti di tutela meta-individuale e collettiva dell'utente finanziario

di *Antonella Antonucci*

1. Il quadro dei rimedi: <i>input</i> comunitari e tipicità nazionali	519
2. La tutela meta-individuale nelle sinergie fra <i>enforcement</i> pubblico e privato. Il reclamo all'Istituto di vigilanza sulle assicurazioni	523
2.1. Gli esposti alla Banca d'Italia e alla Consob	525
2.1.1. L'esposto alla Banca d'Italia nella prestazione di servizi di pagamento	527
2.2. La « tutela amministrativa » contro le clausole vessatorie	528
3. L'« accesso alla giustizia » nel codice del consumo. L'introduzione dell'azione collettiva risarcitoria	531
3.1. L'azione di classe fra sterilizzazione e modifica	533
3.2. Stallo e incentivo nel decreto « liberalizzazioni »	536
4. La tutela degli interessi collettivi degli investitori	538

XX.

La definizione delle controversie concernenti i contratti dei risparmiatori davanti all'A.B.F.

di *Fabrizio Maimeri*

1. Premessa	543
2. Operazioni bancarie e servizi accessori di investimento	543
3. Ricorso e reclamo	555

4. La competenza dell'ABF	560
5. La decisione dell'ABF	570

XXI.**Mediazione ed altri sistemi di risoluzione stragiudiziale delle controversie a tutela del risparmiatore**di *Diego Rossano*

1. Mediazione in ambito bancario e finanziario	579
2. Le diverse tipologie di mediazione	584
3. Le nuove disposizioni in materia di Camera di conciliazione ed arbitrato della Consob ed in materia di Arbitro Bancario Finanziario: riflessioni critiche	588
4. Il diritto di ricorrere all'Arbitro Bancario Finanziario è rinunciabile?	592

Parte Sesta**PROFILI COMPARATIVISTICI E GLOBALIZZAZIONE****XXII.****I contratti dei risparmiatori nei sistemi anglosassoni**di *Andrea Miglionico*

1. Considerazioni introduttive: la prospettiva del sistema anglosassone	599
2. Il quadro normativo di riferimento	603
3. Le peculiarità della disciplina inglese	606
4. La regolamentazione di settore nell'ordinamento statunitense	610
5. Conclusioni	613

XXIII.**Globalizzazione, mercato e contratto: la tutela del risparmiatore al tempo della internazionalizzazione dei sistemi economici**di *Francesco Guarracino*

1. La globalizzazione delle negoziazioni finanziarie	617
2. I mercati e la tutela del cliente	619
3. La dimensione della recente crisi finanziaria	625
4. Le nuove misure di sistema per fronteggiare le crisi e prevenirle	630
5. La necessità di una maggiore attenzione al contratto	633