

# Dalla protezione della parte debole alla protezione dei mercati

Contratto, Mercato, Terzi

Prof. Dr. Dr. Stefan Grundmann, LL.M.

3o Convegno dell'Associazione dei  
Professori Italiani di Diritto Commerciale  
Roma, 12 Febbraio 2012

# Dalla protezione della parte debole alla protezione dei mercati

Contratto, Mercato, Terzi

Nel mezzo del cammin ...

To be or not to be

# Sommario

1. Libertà contrattuale
  - fondamenti e regolamentazione
2. Contratto ed effetti su terzi e viceversa
3. Effetti negativi
  - casi classici tra diritto civile e tutela del mercato
4. Effetti negativi nella crisi finanziaria
5. Tentativi di conclusione

# 1. Libertà contrattuale

## – fondamenti e regolamentazione

- ◆ Filosofia: contratto sociale
- ◆ Storia: Libertà contrattuale come regola?
- ◆ Economia: Fallimenti del mercato e dello stato
- ◆ Diritto:
  - Relatività
  - Libertà contrattuale e legge/regolamentazione
  - Fasi d'intervento rafforzato

## 2. Contratto ed effetti su terzi e viceversa

Effetto terzo	Positivo	negativo
Del contratto	Risponsabilità contrattuale o delittuale	Nullità, responsabilità da delitto o tutela del mercato
Sul contratto	Cessione di crediti (Takeover)	Nullità, responsabilità da delitto o tutela del mercato

## 2. Contratto ed effetti su terzi e viceversa

- ◆ Effetti positivi del contratto
  - Costruzione contrattuale (modello tedesco)
  - Costruzione delittuale (modello maggioritario)
  - Restrizione di tali effetti (modello anglosassone)
- ◆ Valutazione

## 2. Contratto ed effetti su terzi e viceversa

- ◆ Effetti positivi sull'organizzazione
  - I takeover ed il loro ruolo nel diritto societario
  - Modello europeo: protezione dell'effetto positivo (regolamentazione)
- ◆ Effetti positivi sul contratto
  - Cessione di crediti di consumatori
  - Altri esempi

### 3. Effetti negativi

– casi classici tra diritto civile e tutela del mercato

#### ◆ Effetti negativi del contratto

- Cartelli
- Cessione universale dei crediti
- Altri casi
- Nullità, illecito, regolamentazione

#### ◆ Parallelismo con gli effetti negativi sul contratto



### 3. Effetti negativi

– casi classici tra diritto civile e tutela del mercato

- ◆ Effetti negativi sul contratto
  - Distrazione del personale
  - Lesione aquiliana del credito
  - Altri casi
- ◆ Valutazione

## 4. Effetti negativi nella crisi finanziaria

- ◆ Panoramica delle cause della crisi
- ◆ Prestiti subprime
  - Pratica subprime e filosofia sociale
  - Doveri di ,prestito responsabile‘ - protezione del cliente
  - Doveri di ,prestito responsabile‘ - protezione di terzi e dei mercati

## 4. Effetti negativi nella crisi finanziaria

- ◆ Securitization – trasferimento del rischio
  - Trasferimento del rischio
  - Effetti sulla trasparenza e sugli incentivazioni
  - Dovere di partecipazione al rischio:  
Protezione dei clienti o dei mercati?
- ◆ Il modello parallelo nell'economia reale
  - Regresso (Art. 4 della Direttiva sulla Vendita)
  - Paradigma per un'economia delle reti?

## 4. Effetti negativi nella crisi finanziaria

### ◆ Rating

- Mito, potere, fallimento dello stato
- Ruoli nella crisi – conflitti d'interesse
- Responsabilità – delittuale/quasi-contrattuale
- Regolamentazione (europea)
- Rating non sollecitati come bene comune (problemi di ,collective action')

◆ Conclusioni: Diritto civile e tutela del mercato come ordinamenti mutualmente interdependenti

## 5. Conclusioni tentativi

- ◆ Diritto civile e tutela de mercato
  - Ordnamamenti mutualmente interdependenti (,wechselseitige Auffangordnungen')
  - Quadro istituzionale adeguato?
- ◆ Contract Governance
  - Prospettiva integrativa delle regole ed incentivazioni
  - Prospettiva internazionale
  - Prospettiva interdisciplinare



Caravaggio, S. Matteo (S. Luigi dei Francesi)  
... molte grazie