

Eugenio Picozza - Vincenzo Ricciuto

DIRITTO DELL'ECONOMIA

Seconda edizione

G. Giappichelli Editore – Torino

INDICE-SOMMARIO

	<i>pag.</i>
<i>Prefazione alla II edizione</i>	XV
<i>Prefazione alla I edizione</i>	XVII

CAPITOLO I DESCRIZIONE GENERALE di *Eugenio Picozza*

1. Sviluppo storico: dal diritto pubblico al diritto pubblico dell'economia	1
2. Dal diritto commerciale e diritto pubblico dell'economia al diritto dell'economia	2
3. Diritto dell'economia ed economia del diritto	6
4. Diritto dell'economia ed analisi economica del diritto	7
5. Il diritto dell'economia nella evoluzione dei settori scientifico-disciplinari	11
5.1. Diritto dell'economia: da raggruppamento disciplinare autonomo (<i>Jus 5</i>) a sottosettore del diritto internazionale	11
5.1.1. Diritto internazionale dell'economia	13
5.1.2. Il diritto comunitario dell'economia	15
5.1.3. Il diritto pubblico nazionale dell'economia	16
5.1.4. Il diritto privato dell'economia	17
5.1.5. Il diritto penale dell'economia	18
5.1.6. Il diritto processuale dell'economia	19
5.2. <i>Segue</i> : le partizioni settoriali	20
5.2.1. Diritto bancario, finanziario, delle assicurazioni e del mercato mobiliare	22
5.2.2. Diritto della concorrenza e del mercato	26
6. L'analisi economica del diritto quale teoria generale postmoderna: le critiche della filosofia del diritto al diritto dell'economia e all'analisi economica	39
7. Le scoperte delle neuroscienze: neuroeconomia e neurodiritto: portata e limiti della rilevanza rispetto alle concezioni tradizionali della analisi economica del diritto e del diritto dell'economia	41
<i>Note di approfondimento bibliografico</i>	42

CAPITOLO II

IL DIRITTO DELL'ECONOMIA

di *Eugenio Picozza*

Sezione Prima

L'ORDINAMENTO MULTILIVELLO DEL DIRITTO DELL'ECONOMIA

1. Ordinamento globale del diritto dell'economia: mito o realtà?	48
2. Ordinamento multilivello del diritto dell'economia: una realtà giuridica tangibile	49
2.1. Il diritto internazionale dell'economia: cenni sui caratteri, organizzazione, funzioni	53
2.2. Il diritto comunitario dell'economia: cenni sui caratteri, organizzazione, funzioni	54
3. La Costituzione economica: i principi di sussidiarietà, solidarietà e il partenariato pubblico-privato	56
3.1. Le trasformazioni della Costituzione economica in senso stretto: artt. 41, 42, 43 Cost.	57
4. La sussidiarietà verticale e la sfida del federalismo costituzionale	62
5. Il ruolo del diritto pubblico dell'economia nazionale in un ordinamento giuridico multilivello	66

Sezione Seconda

I PRINCIPALI ISTITUTI NAZIONALI

6. Il mercato unico e la disciplina della concorrenza	68
7. La restrizione delle funzioni sovrane e la disciplina della partecipazione dei soggetti privati all'esercizio dei pubblici poteri	69
8. Dalle funzioni pubbliche ai servizi: servizi di interesse generale economico e non economico, servizio universale, obblighi di servizio pubblico	71
9. Liberalizzazioni, semplificazioni e privatizzazioni	74
10. Le politiche pubbliche nel diritto comunitario dell'economia e la loro recezione nazionale	78
11. I soggetti politici del diritto dell'economia. Stato, Regioni, Province, Comuni, Enti pubblici	81
12. "Soggetti indipendenti". Autorità Amministrative Indipendenti, Agenzie, Organismi di Accreditamento e di Certificazione, Osservatori	85
12.1. Le Agenzie	108
12.2. Gli Osservatori	113
12.3. Autorità tecniche indipendenti, organismi di accreditamento e di certificazione	116

	<i>pag.</i>
13. I destinatari o “nuovi amministrati”: consumatori e utenti di servizi pubblici e privati. Rinvio	122
14. Lo Stato proprietario e imprenditore: tutela, gestione, valorizzazione e dismissione dei beni pubblici. Il dilemma degli usi civici e delle proprietà collettive. L'ambiguità dei beni immateriali: Beni culturali e ambientali, protezione della natura, paesaggio, governo del territorio, cultura ed arte	122
15. Lo Stato partner: le concessioni di beni, di servizi e di servizi pubblici	137
16. <i>Segue</i> : i contratti ad evidenza pubblica, gli appalti pubblici di lavori, di servizi e di forniture: concessione di lavoro pubblico, di opera pubblica, concessione di servizi	159
17. I contratti finanziari con la pubblica amministrazione	173
18. Gli accordi tra privato e pubblica amministrazione in campo economico: in particolare la gestione delle crisi industriali complesse, l'urbanistica negoziata, l'urbanistica solidale	177
19. Strumenti di controllo della finanza pubblica	190
19.1. Il pareggio di bilancio e la sostenibilità del debito pubblico	192
19.2. Revisione della spesa pubblica (<i>spending review</i>)	213
20. Modalità di disciplina della finanza privata: il Testo unico bancario, il Testo unico finanziario, il codice delle assicurazioni	228
<i>Note di approfondimento bibliografico</i>	240

CAPITOLO III

NUOVE PROSPETTIVE DEL DIRITTO PRIVATO DELL'ECONOMIA

di *Vincenzo Ricciuto*

Sezione Prima

REGOLATORI DEL MERCATO, ETERONOMIA DEL CONTRATTO

1. I regolatori del mercato nell'ordinamento italiano. Indipendenza e neutralità delle Autorità amministrative indipendenti	253
1.1. Il dibattito sulle Autorità indipendenti nell'ordinamento italiano. La prospettiva politico-istituzionale e le problematiche di inquadramento giuridico	253
1.2. I tentativi di classificazione delle Autorità indipendenti	258
1.3. Le ambiguità terminologiche e le origini del fenomeno	261
1.4. Indipendenza e modelli di amministrazione	264
1.5. Significati ed implicazioni dell'indipendenza delle Autorità	266
1.6. Poteri decisori e terzietà delle Autorità garanti	267
1.7. La scelta degli assetti istituzionali: riscontri dall'analisi economica	269
2. Autorità amministrative indipendenti, contratto e mercato	270

	<i>pag.</i>
2.1. Autonomia privata ed intervento pubblico sul contratto	270
2.2. Contratto, mercato ed intervento pubblico nei processi di liberalizzazione e privatizzazione dell'economia. Il ruolo delle Autorità amministrative indipendenti	272
2.3. Autorità amministrative indipendenti, regolazione dei mercati ed eteronomia del contratto	274
3. Regolazione del mercato e funzionalizzazione del contratto	276
3.1. La regolazione del mercato	276
3.2. Regolazione e diritto privato	280
3.3. L'interesse pubblico nello svolgimento della singola vicenda contrattuale	282
3.4. Le Autorità indipendenti, la riserva di legge in materia di contratti e i confini della regolazione	286
3.5. Conclusioni e prospettive. La funzionalizzazione del contratto	290
4. Le decisioni delle Autorità indipendenti nel sistema delle garanzie costituzionali	292
4.1. Le decisioni delle Autorità indipendenti	292
4.2. Il dibattito intorno alla funzione giustiziale delle Autorità indipendenti e la compatibilità costituzionale del modello	294
4.3. La riconduzione delle decisioni delle Autorità ai principi costituzionali che regolano la giurisdizione	300
4.4. I principi del giusto processo e l'azione delle Autorità	303
4.5. Dalla costituzionalità del soggetto alla costituzionalità dell'oggetto	306

Sezione Seconda

IMPRESA E MERCATI

5. La riconcettualizzazione del diritto dell'impresa. Impresa pubblica e diritto privato europeo	311
5.1. "Nozione sostanziale" di impresa ed esigenze di nuove concettualizzazioni alla luce del diritto europeo	311
5.2. "Riconcettualizzazione" e "rimodulazione" della nozione di impresa	312
5.3. La definizione comunitaria di impresa e il diritto pubblico	316
5.4. Impresa pubblica e concorrenza	319
5.4.1. Impresa pubblica e strutture privatistiche	323
6. L'integrazione dei contratti di impresa. Dilatazione o estinzione della fattispecie?	327
6.1. I contratti d'impresa tra figura empirica e categoria dogmatica	327
6.2. L'integrazione del contratto di impresa: rovescio del rapporto tra regola ed eccezione	331
6.3. <i>Segue</i> : la conformazione della fattispecie concreta ad interessi sovraindividuali	336
6.4. L'integrazione come strumento di conformazione eteronoma dei contratti di impresa	338
7. Attività economica pubblica, principio di concorrenza e diritto della regolazione dei mercati	339

pag.

7.1.	Il principio di concorrenza nell'art. 86 del Trattato istitutivo della Comunità Europea e la Costituzione economica; oggi art. 106 del Trattato sul Funzionamento dell'Unione Europea	339
7.2.	Il principio di concorrenza e l'economia pubblica	341
7.3.	Le tendenze del diritto privato europeo dei contratti e la disciplina dell'attività giuridica dell'impresa	343
8.	L'economia della privacy. Circolazione dei dati personali e mercato	345
8.1.	Il rapporto dialettico fra trattamento dei dati personali e diritti della personalità	345
8.2.	La persona nei dati. Quale modello di regolamentazione?	346
8.3.	Il principio di necessità nel trattamento dei dati personali. I diritti dell'interessato	349
8.4.	Circolazione dei dati e disciplina del consenso. Natura e funzione del consenso	351
8.5.	L'economia della privacy. Una diversa lettura del fenomeno "trattamento dei dati personali": la prospettiva del mercato	354
8.6.	Il trattamento dei dati personali nel diritto delle obbligazioni. La disciplina del diritto dei consumatori	356
9.	Introduzione nell'Unione Europea dei servizi di interesse generale nel mercato in regime di concorrenza	358
9.1.	L'evanescenza dei confini della materia dei servizi di interesse generale	358
9.2.	Servizi di interesse generale, impresa, mercato e concorrenza	362
9.3.	La questione della "combinazione armoniosa di meccanismi di mercato e di funzioni di servizio pubblico"	367
10.	Contratto, utenti e <i>status</i> dei contraenti nel contratto di servizi	371
10.1.	L'utente di servizi come consumatore	371
10.2.	I contratti di servizi: è possibile individuare una categoria a valenza generale?	374
10.3.	Il contratto di servizi nel codice del consumo	376
10.4.	Conclusioni	378
11.	La tutela della clientela nei servizi di investimento finanziario: contratto, vigilanza e regolazione del mercato nella c.d. MiFID 2	379
11.1.	Le questioni poste dalla direttiva 2014/65/UE (MiFID 2) al diritto civile	379
11.2.	La vigilanza e la regolazione del mercato degli strumenti finanziari	380
11.3.	<i>Segue:</i> dalla vigilanza sui comportamenti degli intermediari alla vigilanza sui prodotti	381
11.4.	La varietà dei clienti e la conferma del superamento della figura del consumatore come fenomeno unitario	382
11.5.	La consulenza indipendente. Obblighi informativi, obblighi di comportamento	385
11.6.	Conclusioni	385
	<i>Note di approfondimento bibliografico</i>	386

CAPITOLO IV

DIRITTO PROCESSUALE DELL'ECONOMIA

di *Eugenio Picozza e Laura Cappello*

1. La mediazione civile e commerciale, la negoziazione assistita: istituti analoghi del diritto amministrativo	398
1.1. Istituti analoghi nel diritto pubblico dell'economia	408
2. L'arbitrato nel diritto privato e nel diritto pubblico dell'economia	415
2.1. L'arbitrato nel diritto privato dell'economia	415
2.2. L'arbitrato nel diritto pubblico dell'economia	420
3. Misure giustiziali: il <i>processual</i> procedimento, il giusto procedimento, procedimenti sanzionatori	422
4. Il riparto generale di giurisdizione tra giudice ordinario e giudice amministrativo: artt. 24, 100, 103, 111, 113 e 125 Cost.: artt. 7 e 133 c.p.a. Art. 41 della Carta dei Diritti dell'Unione Europea. Artt. 6 e 13 CEDU. Rinvio anche al paragrafo 5.1.2	430
4.1. Il riparto di giurisdizione nei confronti del giudice amministrativo. La articolazione	430
5. Le ipotesi di giurisdizione esclusiva del giudice amministrativo e del giudice ordinario nel settore del diritto dell'economia pubblico e privato. Premessa generale sulla autonomia	434
5.1. Le ipotesi di giurisdizione esclusiva del giudice amministrativo nel diritto dell'economia	435
5.1.1. Il ruolo delle altre giurisdizioni amministrative nel diritto processuale dell'economia	439
5.1.2. Le ipotesi di giurisdizione esclusiva del giudice ordinario nel diritto dell'economia	449
6. La <i>class-action</i> civile (codice del consumo artt. 140 e 140 <i>bis</i>)	461
7. La <i>class-action</i> amministrativa (d.lgs. n. 198/2010)	470
8. Le azioni individuali in particolare quelle a tutela della concorrenza. La speciale azione a tutela della concorrenza di competenza dell'AGCM	472
8.1. Le azioni individuali in particolare quelle a tutela della concorrenza	472
8.2. La speciale azione a tutela della concorrenza di competenza della AGCM	474
9. I riti processuali speciali: – il c.d. tribunale delle imprese – i procedimenti urgenti e cautelari nel processo amministrativo, tributario, contabile e civile	475
9.1. I riti processuali civili speciali: il tribunale delle imprese	475
9.1.1. I riti processuali amministrativi speciali: rito abbreviato (rinvio). I provvedimenti cautelari ed urgenti nel processo amministrativo, tributario, contabile e civile	480
9.1.2. I c.d. riti abbreviati	493
9.1.2.1. I riti abbreviati nel processo civile	493
9.1.2.2. I riti abbreviati nel processo amministrativo	498

	<i>pag.</i>
10. Cenni alle procedure esecutive e al giudizio di esecuzione-ottemperanza nel processo amministrativo	504
10.1. Brevi cenni alle procedure esecutive nel processo civile	504
10.2. Brevi cenni al giudizio di esecuzione-ottemperanza nel processo amministrativo, tributario e contabile	514
11. Il codice del processo contabile. Introduzione	520
11.1. La struttura del codice: la giurisdizione	523
11.2. La struttura del codice: la competenza territoriale e funzionale	524
11.3. La struttura del codice: la fase preprocessuale, l'obbligo di denuncia e l'istruttoria	524
11.4. La struttura del codice: l'invito a dedurre	526
11.5. La struttura del codice: le azioni in via preventiva a tutela del credito erariale	527
11.6. La struttura del codice: questioni preliminari del rito ordinario	528
11.7. La struttura del codice: la trattazione e la decisione della causa	529
11.8. La struttura del codice: i giudizi davanti le sezioni riunite	530
11.9. La struttura del codice: regolamento di competenza e giudizi in unico grado	530
11.10. La struttura del codice: i riti speciali. Il rito abbreviato ed il rito monitorio	531
11.11. La struttura del codice: ancora sui riti speciali. Le fattispecie di responsabilità sanzionatoria pecuniaria	532
11.12. La struttura del codice: i giudizi di conto	532
11.13. La struttura del codice: i giudizi pensionistici	533
11.14. La struttura del codice: i giudizi ad istanza di parte	533
11.15. La struttura del codice: le impugnazioni, l'opposizione di terzo, la revocazione ed il ricorso in Cassazione	533
11.16. La struttura del codice: interpretazione del titolo giudiziale ed esecuzione	534
12. Il processo fallimentare civile e la sua rilevanza nel giudizio amministrativo e tributario	535
13. La tutela giurisdizionale in un ordinamento giuridico multilivello	544
13.1. Le connessioni tra azioni giudiziali e stragiudiziali nazionali e azioni nazionali e stragiudiziali comunitarie	544
13.2. La denuncia alla Commissione dell'Unione Europea per inadempimento al diritto comunitario	546
13.3. L'obbligo di disapplicazione e la questione pregiudiziale <i>ex art. 267 TFUE</i>	550
13.4. Il processo comunitario. Rinvio	553
13.5. Processi internazionali e procedure arbitrali internazionali. Rinvio	553
<i>Note di approfondimento bibliografico</i>	553

APPENDICE

IL CONTRATTO DI APPALTO PUBBLICO

di Biancamaria Raganelli e Serena Oggianu

1.	Il contratto di appalto pubblico. Nozione, natura giuridica e cornice regolamentare	559
2.	Gli appalti pubblici di lavori e di opere pubbliche	564
2.1.	Generalità	564
2.2.	Ambito oggettivo di applicazione del codice dei contratti	566
2.3.	Pianificazione, programmazione e progettazione dei lavori pubblici	570
2.4.	Procedura ad evidenza pubblica. Fase di iniziativa: legittimazione alla partecipazione	572
2.5.	Procedura ad evidenza pubblica: fase di selezione del contraente e aggiudicazione del contratto	578
2.6.	Esecuzione del contratto: principi	581
2.7.	Eventi diacronici e cause di scioglimento del rapporto contrattuale	586
3.	Gli appalti pubblici di forniture	589
3.1.	La nozione di fornitura	589
3.2.	Ambito oggettivo di applicazione del d.lgs. n. 50/2016 ai contratti pubblici di fornitura	590
4.	Gli appalti pubblici di servizi	591
4.1.	Definizione e disciplina applicabile	591
4.2.	Sulla distinzione tra appalto pubblico di servizi e concessione di servizi	593
5.	Appalti pubblici misti e contratti misti	596