

Pactum Online

Rivista telematica di diritto dei contratti

www.rivistapactum.it

Rivista semestrale

Luglio - Dicembre 2023

2

DIREZIONE SCIENTIFICA

Luigi Balestra

Elena Bargelli

Alberto Maria Benedetti

Alessandro D'Adda

Ugo Salanitro

Claudio Scognamiglio

Stefano Troiano

ISSN 2785-552X


Pacini
Giuridica

Pactum Online

Direzione

Luigi Balestra; Elena Bargelli; Alberto Maria Benedetti; Alessandro D'Adda; Ugo Salanitro; Claudio Scognamiglio; Stefano Troiano.

Advisory Board

Federico Azzarri; Elsa Bivona; Lucia Bozzi; Valentina Calderai; Garance Cattalano-Cloarec; Walter Doralt; Mateja Durovic; Mirko Faccioli; Arianna Fusaro; Barbara Grazzini; Mauro Grondona; Jens Kleinschmidt; Antonio Las Casas; Chantal Mak; Marco Martino; Francesco Mezzanotte; Lara Modica; Damjan Možina; Juan Pablo Murga Fernández; Andrea Nervi; Luigi Nonne; Riccardo Omodei Salè; Luisa Pascucci; Francesco P. Patti; Fabrizio Piraino; Nicola Rizzo; Francesco Sangermano; Alessandra Spangaro; Umberto Stefini; Mauro Tescaro; Cristiano de Sousa Zanetti.

Comitato di Redazione

Silvia Bonetti; Valerio Brizzolari; Emilio Bufano (Responsabile); Matteo De Pamphilis; Alessandro Dinisi; Francesco Ferrara; Giovanni Gandino; Gloria Giorgi; Roberta Guainella; Davide Maria Locatello; Martina Marano; Donato Maria Matera; Giorgio Mattarella; Francesco Molinaro; Celeste Natoli; Luca Oliveri; Abigail Owusu; Daniela Santaripa; Gaia Scaduto; Tommaso Sica; Elisa Stracqualursi; Francesco Tonini; Matteo Turci; Vincenzo Zimatore.

Tutti i contributi pubblicati nella Rivista sono stati sottoposti alla valutazione della Direzione e a revisione anonima, in base all'apposito Regolamento (consultabile sul sito: <https://rivistapactum.it/>).

La revisione dei contributi pubblicati in questo fascicolo è stata effettuata da:

Luca Ballerini; Giulia Donadio; Stefano Gatti; Elena Guardigli; Gaetano Guzzardi; Nicoletta Muccioli; Edoardo Pesce.

Segreteria di redazione: Gloria Giacomelli
ggiacomelli@pacinieditore.it
Phone +39 050 31 30 243 - Fax +39 050 31 30 300

Amministrazione:
Pacini Editore Srl,
via Gherardesca 1, 56121 Pisa
Tel. 050 313011 • Fax 050 3130300
www.pacinieditore.it • abbonamenti_giuridica@pacinieditore.it

I contributi pubblicati su questa rivista potranno essere riprodotti dall'Editore su altre, proprie pubblicazioni, in qualunque forma.

In corso di registrazione presso il Tribunale di Pisa
Direttore responsabile: Patrizia Alma Pacini

SINGOLI CONTRATTI

Trust

RODOLFO SALVATORI, Il trust secondo il giudice tributario: a margine di una recente decisione in tema di imposizione indiretta

3

ABSTRACT

Con la sentenza che si porta a commento la Suprema Corte torna a pronunziarsi sulla vexata quaestio del regime fiscale applicabile agli atti di costituzione di beni in trust, confermando l'ormai consolidato orientamento secondo il quale il trasferimento dei beni dal settlor al trustee avviene a titolo gratuito, non determinando né effetti traslativi né comportandone l'attribuzione definitiva al trustee. Pertanto, tale atto di trasferimento è soggetto a tassazione in misura fissa, sia per quanto attiene all'imposta di registro che alle imposte ipotecaria e catastale (cfr. art. 1 del d.lgs. n. 347 del 1990 e 4 dell'allegata tariffa, quanto all'ipotecaria, e l'art. 10, comma 2, del d.lgs. cit., quanto alla catastale). Andando oltre al condivisibile esito pratico cui la Cassazione giunge nel caso dispecie, la decisione si presta a una riflessione circa la condivisibilità del percorso argomentativo che sorregge tale *decisum*, in particolare si rende opportuno soffermarsi sulla piena riconducibilità della figura del trust alla categoria delle donazioni indirette.

With the judgment in question, the Supreme Court once again pronounces itself on the controversial question of the tax regime applicable to deeds of constitution of assets in trust, confirming the now consolidated orientation according to which the transfer of assets from the settlor to the trustee takes place free of charge, not determining translational effects nor leading to its definitive attribution to the trustee. Therefore, this deed of transfer is subject to taxation in a fixed amount, both as regards the registration tax and the mortgage and cadastral taxes (see art. 1 of the legislative decree n. 347 of 1990 and 4 of the tariff attached, as regards the mortgage, and of article 10, paragraph 2, of the aforementioned legislative decree, as regards the cadastral aspect). Going beyond the acceptable practical outcome achieved by the Court of Cassation in the present case, the decision lends itself to a reflection on the acceptability of the argumentative path that supports this decision, in particular it is appropriate to focus on the full traceability of the figure of the trust to the category of indirect donations.

Deposito

CLARISSA GOLLA, Sull'obbligo di custodia del gestore del parcheggio: note a margine dell'ultima conferma della cassazione

13

ABSTRACT

Attraverso l'ordinanza in epigrafe, la Cassazione torna nuovamente sulla questione concernente la responsabilità del gestore dell'area adibita a parcheggio per il furto del veicolo in esso posteggiato. La Corte di legittimità coglie l'occasione per ribadire la sussistenza dell'obbligo di custodia gravante in capo al gestore, riconducendo il contratto atipico di parcheggio allo schema del deposito di cui agli artt. 1766 c.c. e ss. Alla luce dei richiami effettuati dalla pronuncia in commento, si affronta altresì il tema della validità delle clausole di esonero di responsabilità unilateralmente apposte dal gestore.

With its decision, the Italian Supreme Court returns once more on the parking area's manager liability in the event of theft of a vehicle parked therein. The Court reiterates the existence of a custody obligation on the manager himself, on the grounds that the atypical parking contract falls within the scheme of deposit referred to in art. 1766 of the Civil Code. In light of the reasoning of the decision, this note also investigates the validity of the liability waiver clauses unilaterally affixed by the parking manager.

Vendita

LEONIDA GRAGNOLI, La disapplicazione della convenzione di Vienna sulla compravendita internazionale con un accordo implicito nel processo

24

ABSTRACT

In un giudizio vertente su un contratto di compravendita internazionale, in sede di accertamento della disciplina applicabile, nonostante sussistano i presupposti oggettivi per l'operare della Convenzione di Vienna, il giudice può invocare la disciplina nazionale qualora, nel processo, le parti abbiano costruito le rispettive argomentazioni sul diritto interno e non abbiano fatto riferimento a quello uniforme. Infatti, la condotta tenuta in giudizio comporta la conclusione di un accordo implicito sulla disapplicazione della Convenzione, come consentito dall'art. 6.

In a proceeding concerning a contract of international sale, when it comes to the determination of the applicable law, notwithstanding the fact that the requisites for the application of the Vienna Convention are met, the court may recall the domestic law if the parties' respective arguments are based upon the latter and they have not referred to the uniform law throughout the briefing of the trial. As a matter of facts, the conduct of the counsel during the proceeding is a sign of the conclusion of an implicit agreement on the disapplication of the Convention, as permitted by its article 6.

CONSUMO

FRANCESCO BARONE, Il fideiussore consumatore fra la teoria del "professionista di riflesso" e l'approccio funzionalistico

33

ABSTRACT

La fideiussione prestata da un privato cittadino a garanzia di un'obbligazione contratta da un consumatore ovvero da un professionista rientra nel campo di applicazione della disciplina consumeristica? Il presente contributo affronta la tematica alla luce dell'evoluzione giurisprudenziale degli ultimi decenni, mettendo in luce come l'automatismo della teoria del "professionista di riflesso" (vale a dire l'automatica estensione della qualifica di professionista del garantito alla figura del garante) sia stato superato in favore di un approccio funzionalistico, che tenga conto della finalità a cui l'agire giuridico è orientato, vale a dire se il contraente abbia agito per scopi legati alla propria attività professionale o meno.

Does the suretyship given by a private citizen to guarantee an obligation stipulated by a consumer or by a professional fall within the scope of application of consumer law? This essay addresses the topic in light of the jurisprudential evolution of the last decades, highlighting how the automatism of the "professional by reflection" theory (i.e. the automatic extension of the professional quality of the guaranteed party to the guarantor) has been overcome in favor of a functionalist approach, which takes into account the purpose for which the legal activity is oriented, i.e. whether the contracting party acted for purposes related to his professional activity or not.

IMPRESA E MERCATO

DANIELE BUONCRISTIANI, Clausole di put e di call: tra divieto del patto leonino e meritevolezza dei patti parasociali

45

ABSTRACT

La decisione in esame affronta un caso di finanziamento partecipativo all'interno di una s.r.l. con conseguente stipula di un patto parasociale contenente delle clausole di put e di call. L'elaborato si propone di analizzare il regime di efficacia del patto parasociale in esame, e di affrontare il tema della validità delle clausole di put e di call alla luce del divieto del patto leonino di cui all'art. 2265 c.c., nonché alla luce degli articoli 1343, 1344 e 1322, comma 2, c.c.

The decision under examination addresses a case of crowdfunding within a limited liability company with the subsequent stipulation of a shareholders' agreement containing put and call clauses. The paper aims to analyze the effectiveness regime of the examined shareholders' agreement and to address the issue of the validity of the put and call clauses considering the prohibition of the "patto leonino" under Article 2265 of the Italian Civil

BANCHE, INTERMEDIARI FINANZIARI E ASSICURAZIONI

ANTONIA GRIMOLIZZI, Leasing indicizzato: stop all'eterogenesi dei fini del giudizio di meritevolezza?

57

ABSTRACT

La sentenza in commento, nel far luce sulla qualificazione delle clausole di indicizzazione al tasso LIBOR e a quello di cambio in valuta estera, enuncia importanti principi in punto di meritevolezza del contratto e, conseguentemente, di sindacato del giudice sull'equilibrio dello stesso. Il lavoro, mediante un'analisi della vicenda in esame, intende ripercorrere la spinosa questione della configurabilità di un ruolo autonomo del giudizio di meritevolezza. Inoltre, il commento si soffermerà sul contrasto – più apparente che reale – circa la qualificabilità della clausola di indicizzazione apposta a un contratto di leasing quale derivato implicito.

The judgement in question, in shedding light on the qualification of indexation clauses linked to the LIBOR and the foreign exchange rate, sets out important principles in terms of the worthiness control of the contract and, consequently, on the judge's review of its balance. This paper, through the analysis of the present case, intends to revisit the thorny issue of the configurability of an autonomous role of the worthiness control. Furthermore, this paper will focus on the contrast - more apparent than real - as to whether the indexation clause attached to a leasing contract qualifies as an embedded derivative.

NUOVE TECNOLOGIE

PAOLO BERTOLLINI, La tutela dell'eredità digitale tra successione nel contratto di *cloud computing* e trasmissibilità dei *digital contents*

73

ABSTRACT

L'autore prende spunto da un'interessante ordinanza cautelare per esaminare le principali tematiche legate alla successione digitale, da intendersi non già quale acquisto *mortis causa* del *digital device*, bensì come trasmissione dei contratti di prestazione di servizi digitali e subentro nella titolarità dei contenuti conservati in cloud.

The author gets inspiration from an interesting precautionary measure to examine the principal topics connected to the digital succession, intended not as a mortis causa acquisition of the digital device, but as a transmission of the contracts of digital services and a takeover in all the contents stored in cloud.

CONTRATTO E TUTELA DELLA PERSONA

GLORIA GIORGI, Azione revocatoria del patto di famiglia e litisconsorzio necessario

84

ABSTRACT

Nell'azione revocatoria ordinaria (art. 2901 c.c.) del patto di famiglia, non sussiste litisconsorzio necessario del coniuge e degli altri legittimari che abbiano partecipato al contratto e che abbiano rinunciato alla liquidazione in loro favore.

It is not mandatory to summon the spouse and other forced heirs in the civil suit pursuant article 2901 It. civ. code regarding the "family deal", when they took part in the deal itself and completely renounced the liquidation in their favor.