

## INDICE SOMMARIO

<i>Introduzione</i> . . . . .	XVII
<i>Elenco delle principali abbreviazioni</i> . . . . .	XIX

### Parte Prima

## IL CONTRATTO DI AGENZIA

### CAPITOLO I

#### AGENZIA E DISTRIBUZIONE COMMERCIALE. NORMATIVA ED ACCORDI ECONOMICI COLLETTIVI. LA DIRETTIVA CEE 86/653

1. La distribuzione commerciale . . . . .	5
2. La categoria dei contratti di distribuzione . . . . .	9
3. Il contratto di agenzia quale tipico fenomeno della distribuzione commerciale . . . . .	10
3.1. Conseguenze sul piano dell'estensione della relativa normativa. Il caso del procacciatore di affari . . . . .	13
4. Le origini storiche del contratto di agenzia. . . . .	19
4.1. Il codice civile del '42 e gli accordi economici collettivi . . . . .	21
5. La disciplina del contratto di agenzia. Riferimenti normativi. . . . .	21
5.1. Il contributo della normativa lavoristica . . . . .	23
6. La direttiva comunitaria n. 86/653. Ambito oggettivo . . . . .	33
6.1. Ambito soggettivo . . . . .	35
6.2. La nozione di agente commerciale . . . . .	36
6.2.1. Gli obblighi dell'agente commerciale. . . . .	38
7. Gli obblighi del preponente . . . . .	39
8. La retribuzione spettante all'agente . . . . .	40
8.1. La nascita del diritto alle provvigioni . . . . .	42
8.2. La esigibilità della provvigione . . . . .	43
8.3. L'estinzione del diritto dell'agente alla provvigione . . . . .	43
9. La conclusione e la forma del contratto . . . . .	44
10. Contratto di agenzia a tempo determinato eseguito successivamente alla scadenza del termine . . . . .	44

11.	Lo scioglimento del rapporto . . . . .	45
11.1.	L'indennità scioglimento . . . . .	45
12.	Il patto di non concorrenza . . . . .	47
13.	Il primo recepimento della direttiva 86/653. Il d.lgs. n. 303/1991. . . . .	47
13.1.	Il d.lgs. 65/1999: ossia l'ulteriore applicazione della direttiva comunitaria . . . . .	49
14.	Gli accordi economici collettivi (AEC). . . . .	49
14.1.	Inderogabilità ed efficacia degli accordi economici collettivi . . . . .	51
14.2.	Se gli AEC siano applicabili all'agente operante all'estero . . . . .	52

## CAPITOLO II

### LA NOZIONE DI AGENTE DI COMMERCIO E GLI ELEMENTI DISTINTIVI DEL CONTRATTO DI AGENZIA

15.	Il contratto di agenzia, la zona e la diligenza . . . . .	57
16.	L'art. 1742 c.c. e la definizione di contratto di agenzia . . . . .	59
17.	I soggetti del rapporto di agenzia: (a) l'agente di commercio quale imprenditore commerciale . . . . .	61
17.1.	L'organizzazione imprenditoriale. Agente imprenditore normale ed agente piccolo imprenditore . . . . .	62
17.1.1.	Distinzione dell'agenzia dal rapporto di lavoro subordinato . . . . .	63
17.1.2.	La volontà contrattuale delle parti e le "modalità di concreto svolgimento del rapporto" . . . . .	69
17.1.3.	La permanenza di un rischio economico in capo all'agente . . . . .	70
17.1.4.	L'oggetto della prestazione . . . . .	73
17.2.	La "centralità" dell'attività promozionale nell'interesse del preponente. Differenze rispetto all'imparzialità del mediatore . . . . .	75
17.3.	(b) Il preponente . . . . .	79
18.	Gli elementi distintivi del contratto di agenzia. (a) La promozione di affari. Obbligazione di mezzi od obbligazione di risultato? . . . . .	80
18.1.	Le prestazioni accessorie . . . . .	86
18.2.	Cooperazione materiale e cooperazione giuridica: la distinzione tra agenzia, mandato e commissione . . . . .	89
19.	La zona quale ambito di operatività dell'agente . . . . .	94
19.1.	La zona. Criteri di identificazione . . . . .	96
19.2.	Le modificazioni della zona secondo la previsione degli AEC . . . . .	97
20.	La stabilità . . . . .	99
20.1.	Stabilità e continuità. Differenze . . . . .	102

20.2.	La stabilità quale sicuro elemento distintivo dell'agenzia da figure affini: mediazione e procacciamento di affari . . .	104
21.	La diligenza nell'attività promozionale . . . . .	106
22.	La forma del contratto di agenzia . . . . .	109
23.	Il ruolo degli agenti e rappresentanti di commercio. Normativa . .	113
23.1.	Agente operante all'estero . . . . .	115
24.	L'agente abusivo e la nullità del contratto di agenzia . . . . .	116
24.1.	Il mantenimento del diritto dell'agente alla provvigione e la prestazione di fatto <i>ex art.</i> 2126 c.c. . . . .	120
24.2.	Gli altri rimedi. In particolare: il ricorso all'art. 2041 c.c. . .	122
24.3.	Le sentenze della Corte di Giustizia 30.4.1998 (causa 215/97) e 13.7.2000 (causa 456/98) . . . . .	125
24.3.1.	La sentenza della Corte di Giustizia 6.3.2003, n. 485 . . . . .	130
24.4.	La nuova disciplina introdotta dal d.lgs. 26.3.2010, n. 59 e dal d.m. 26.10.2011. . . . .	132

## CAPITOLO III

## FIGURE PARTICOLARI DI AGENTI

25.	Agente di commercio e figure affini. . . . .	137
26.	Agente e procacciatore . . . . .	137
27.	Attività promozionale ed attività propagandistica. Il caso dell'agente propagandista . . . . .	141
28.	Sempre sull'attività promozionale e le figure particolari di agente .	145
28.1.	Agente generale . . . . .	145
28.2.	Subagente . . . . .	147
28.3.	Agente pubblicitario. . . . .	150
28.4.	Agente di viaggio . . . . .	152
28.5.	L'agente librario. Esattore libraio . . . . .	153
28.6.	Agente teatrale e cinematografico . . . . .	154
28.7.	L'agente di vendita a privati consumatori . . . . .	154
28.8.	L'agente finanziario . . . . .	155
28.8.1.	Il decreto legislativo 141/2010 . . . . .	158
28.9.	Il raccomandatario marittimo. La figura del raccomandatario agente . . . . .	161

## CAPITOLO IV

## L'ESCLUSIVA

29.	L'esclusiva e il patto di non concorrenza post contrattuale . . . . .	167
30.	L'esclusiva . . . . .	168
31.	La violazione dell'esclusiva . . . . .	172

32.	L'esclusiva rispetto ai terzi . . . . .	177
33.	Il patto di non concorrenza. Il d.lgs. 303/1991. . . . .	179
33.1.	La l. 422/2000 e l'indennità di non concorrenza . . . . .	184
33.1.1.	Gli AEC del 2002 Industria ed Artigianato . . . . .	186
33.1.2.	L'AEC 16.2.2009 Commercio. . . . .	187
34.	L'esclusiva e la concorrenza. Potere del preponente di concludere affari nella zona assegnata in esclusiva all'agente. . . . .	189
35.	Inammissibilità di una concorrenza tra agente e preponente. . . . .	194
35.1.	Il diverso orientamento . . . . .	198

## CAPITOLO V

### GLI OBBLIGHI DELL'AGENTE

36.	Gli obblighi dell'agente: introduzione . . . . .	205
37.	L'obbligo dell'agente di agire con «lealtà e buona fede» . . . . .	207
38.	L'obbligo dell'agente di seguire le istruzioni del preponente. . . . .	210
38.1.	La prevalenza del carattere autonomo dell'agenzia . . . . .	219
39.	L'obbligo di informazione . . . . .	225
39.1.	In particolare: l'obbligo di informazioni generiche. . . . .	226
39.1.1.	L'obbligo di comunicare l'impedimento sopravvenuto . . . . .	229
39.2.	L'obbligo di informazioni specifiche. . . . .	232
40.	Lo "star del credere". Il sistema previgente . . . . .	235
40.1.	La modifica dell'art. 1746 c.c . . . . .	242
41.	Le riscossioni ed il diritto dell'agente ad un compenso . . . . .	244
41.1.	L'agente come procuratore all'incasso. Sconti e dilazioni. . . . .	248
41.1.1.	Compensazione ed appropriazione indebita. . . . .	252

## CAPITOLO VI

### GLI OBBLIGHI DEL PREPONENTE

42.	Gli obblighi del preponente . . . . .	257
43.	La nuova formulazione dell'art. 1749 c.c . . . . .	258
44.	L'obbligo del preponente di agire con lealtà e buona fede . . . . .	259
45.	L'obbligo di informazione e di documentazione. . . . .	263
46.	L'obbligo di consegnare l'estratto conto. . . . .	265
47.	L'obbligo della provvigione (rinvio). . . . .	266

## CAPITOLO VII

### I POTERI RAPPRESENTATIVI DELL'AGENTE

48.	I poteri rappresentativi dell'agente. . . . .	269
-----	---	-----

49.	La rappresentanza dell'agente ai sensi dell'art. 1745 c.c. La legittimazione passiva . . . . .	270
49.1.	La legittimazione attiva. . . . .	273
49.1.1.	Se l'agente ha capacità di testimoniare nel giudizio tra preponente e terzo. . . . .	276
50.	L'agente con rappresentanza <i>ex art.</i> 1752 c.c. . . . .	279

## CAPITOLO VIII LA PROVVISIOINE

51.	La provvigione: questioni principali. . . . .	287
52.	La provvigione. Elemento essenziale del contratto di agenzia . . . .	288
53.	La misura della provvigione. . . . .	291
53.1.	La modifica unilaterale della provvigione da parte del preponente. Gli AEC del 2002 e del 2009 . . . . .	294
54.	Il presupposto per la nascita del diritto alla provvigione nel sistema previdente. La regolare esecuzione. . . . .	300
55.	Il d.lgs. 65/1999 . . . . .	309
56.	Il d.lgs. 65/1999 e l'onere della prova del diritto alle provvigioni .	314
56.1.	In particolare: l'ordine di esibizione <i>ex art.</i> 1749 c.c. e 210 c.p.c . . . . .	321
57.	L'affare concluso successivamente allo scioglimento del rapporto .	323
58.	La provvigione e gli affari diretti. La nozione di «esecuzione nella zona riservata all'agente» nel sistema previgente . . . . .	325
58.1.	La sentenza della Cassazione 11197/2001 . . . . .	330
58.2.	Il divieto di intromissione del preponente in via continuativa	331
58.3.	Le provvigioni e gli affari diretti. Il sistema attuale . . . . .	335
59.	La mancata esecuzione del contratto. La causa imputabile al preponente . . . . .	336
59.1.	Inesecuzione del contratto per accordo intervenuto tra preponente e terzo. . . . .	346
59.2.	Il rifiuto sistematico del preponente di concludere gli affari promossi dall'agente. . . . .	349
59.3.	La mancata esecuzione dell'affare ed il d.lgs. 65/1999. . . .	353
60.	Natura delle provvigioni. Luogo dell'adempimento . . . . .	354
61.	Il privilegio <i>ex art.</i> 2751 <i>bis</i> c.c . . . . .	355
62.	Prescrizione del diritto dell'agente alla provvigione . . . . .	358

## CAPITOLO IX LO SCIoglimento DEL CONTRATTO DI AGENZIA

63.	Il contratto di agenzia quale contratto di durata. . . . .	363
-----	--	-----

64.	Cause di scioglimento del contratto di agenzia . . . . .	364
65.	Il contratto di agenzia a tempo determinato . . . . .	365
	65.1. La cessazione anticipata del contratto di agenzia a tempo determinato. Il recesso per giusta causa . . . . .	369
66.	Lo scioglimento del contratto di agenzia a tempo indeterminato. Il recesso . . . . .	372
	66.1. Il periodo di prova . . . . .	377
67.	Il preavviso . . . . .	385
	67.1. L'indennità sostitutiva del preavviso . . . . .	390
	67.2. L'esclusione del diritto dell'agente all'indennità sostitutiva. 399	
68.	La risoluzione per inadempimento . . . . .	403

## CAPITOLO X

## L'INDENNITÀ DI SCIoglimento

69.	L'indennità di scioglimento del contratto di agenzia. Fonti e sistema . . . . .	411
70.	L'indennità di scioglimento nel sistema previgente . . . . .	413
71.	L'indennità di scioglimento a seguito dell'entrata in vigore del d.lgs. 303/1991 e del d.lgs. 65/1999 . . . . .	417
72.	Gli AEC del 2002 e 2009 . . . . .	418
73.	L'indennità suppletiva di clientela e l'indennità di scioglimento <i>ex</i> d.lgs. 303/1991 . . . . .	430
	73.1. La prevalenza dell'art. 1751 c.c. . . . .	435
	73.2. La giurisprudenza di legittimità . . . . .	438
74.	La prescrizione del diritto alle indennità . . . . .	449

## CAPITOLO XI

## L'AGENTE DI ASSICURAZIONE

75.	Identificazione della figura . . . . .	455
76.	L'agente di assicurazione . . . . .	456
77.	L'agente in gestione libera. Prevalenza della normativa collettiva su quella codicistica . . . . .	460
78.	La disciplina del contratto di agenzia assicurativa <i>ex</i> a.n. 2003. Nozione di agente assicurativo . . . . .	461
	78.1. Incarico di agenzia conferito a società . . . . .	463
	78.2. La cauzione . . . . .	465
	78.3. L'esclusiva . . . . .	466
	78.4. La <i>a</i> ) riduzione di incasso per cessazione di esercizio o cessione di portafoglio e la <i>b</i> ) riduzione del portafoglio di agenzia . . . . .	468

78.5.	Gli storni. . . . .	471
78.6.	Provvigioni: su premi incassati dalla impresa, su premi incassati a mezzo cambiali, su penali di storno, su premi compensati con indennizzo di sinistri . . . . .	474
78.7.	Lo scioglimento del contratto di agenzia. . . . .	474
78.7.1.	La somma aggiuntiva . . . . .	476
78.7.2.	Scioglimento del contratto con indicazione dei motivi ed eventuale ricorso al Collegio Arbitrale . . . . .	477
78.7.3.	Scioglimento del contratto senza indicazione dei motivi . . . . .	480
78.8.	Preavviso ed indennità sostitutive . . . . .	481
78.8.1.	Preavviso ed indennità di risoluzione nelle singole ipotesi di scioglimento: <i>a)</i> per cancellazione dall'Albo nazionale. . . . .	483
78.8.2.	<i>b)</i> per morte dell'agente . . . . .	483
78.8.3.	<i>c)</i> per invalidità totale dell'agente . . . . .	484
78.8.4.	<i>d)</i> Scioglimento per limiti di età . . . . .	484
78.8.5.	<i>e)</i> Recesso per giusta causa . . . . .	485
78.9.	Vicende conseguenti all'intervenuto scioglimento del rapporto di agenzia: <i>a)</i> Provvigioni . . . . .	485
78.9.1.	<i>b)</i> Successione di familiari dell'agente nel contratto di agenzia . . . . .	486
78.9.2.	<i>c)</i> Riconsegna all'impresa di quanto di sua pertinenza . . . . .	487
78.10.	L'indennità di risoluzione. . . . .	489
78.10.1.	Pagamento dell'indennità di risoluzione . . . . .	495
78.10.2.	I c.d. affiancamenti. Agenzie gestite da più agenti. Attribuzione dell'indennità . . . . .	496
78.11.	La rivalsa. . . . .	498
79.	La l. 28.11.1984, n. 792 e l'originaria identificazione dei mediatori di assicurazione ( <i>broker</i> ) . . . . .	499
79.1.	La nuova disciplina del <i>broker</i> di assicurazioni . . . . .	507

## CAPITOLO XII

## LE CONTROVERSIE NEL RAPPORTO DI AGENZIA

80.	Le controversie in materia di agenzia, il rito del lavoro e la competenza per territorio . . . . .	521
81.	Controversie in materia di agenzia e rito del lavoro . . . . .	521
81.1.	Controversie di lavoro e strumenti conciliativi. La precedente formulazione dell'art. 410 c.p.c. . . . .	526
81.1.1.	L'attuale formulazione dell'art. 410 c.p.c. . . . .	528

82.	Oggetto della controversia. . . . .	529
83.	Competenza per territorio. . . . .	530
84.	La l. 11.2.1992, n. 128 . . . . .	531
85.	La competenza per territorio nei rapporti di agenzia sottratti al nuovo rito del lavoro. Il <i>forum contractus</i> . . . . .	531
86.	Il <i>forum destinatae solutionis</i> . . . . .	532
87.	Rivalutazione monetaria ai sensi dell'art. 429, 3° co., c.p.c. dei crediti per provvigioni. . . . .	533

## Parte Seconda LA MEDIAZIONE

### CAPITOLO I FUNZIONE E STRUTTURA

1.	La nozione di mediatore . . . . .	539
2.	Identificazione . . . . .	539
3.	Profili storici. La mediazione nell'alto e basso Medioevo . . . . .	541
3.1.	Il rapporto di mediazione nella legislazione civile e commerciale dell'Ottocento . . . . .	542
3.2.	La mediazione nel diritto attuale. . . . .	543
4.	Mediazione. Funzione. . . . .	545
4.1.	Il dibattito sulla natura della mediazione. . . . .	546
4.1.1.	La mediazione quale rapporto di fatto sino alla conclusione dell'affare . . . . .	548
4.1.2.	La mediazione quale contratto a tre contraenti . . . . .	549
4.1.3.	La mediazione come rapporto contrattuale di fatto. . . . .	549
4.1.4.	La mediazione quale promessa unilaterale. . . . .	550
4.1.5.	La mediazione quale contratto a due contraenti. La dottrina. . . . .	550
4.1.5.1.	L'orientamento della giurisprudenza . . . . .	553
5.	Gli elementi caratterizzanti la mediazione. L'accordo delle parti. . . . .	556
5.1.	La "messa" in relazione delle parti . . . . .	557
5.2.	La prestazione del mediatore . . . . .	559
5.2.1.	Il concetto di affare . . . . .	560
5.2.2.	Il dovere di imparzialità . . . . .	561
5.2.2.1.	Il mediatore unilaterale. Il procacciatore di affari . . . . .	566
5.2.2.2.	Individuazione giurisprudenziale del concetto di imparzialità. . . . .	568
5.2.2.3.	La rappresentanza del mediatore. . . . .	569

6.	Il ruolo dei mediatori. La disciplina introdotta dalla l. 3.2.1989, n. 39 . . . . .	570
6.1.	La nuova disciplina introdotta dal d.lgs. 59/2010 . . . . .	573
7.	Mediazione e rapporti affini. Mediazione e agenzia . . . . .	574
7.1.	Mediazione e procacciamento di affari . . . . .	576
7.2.	Mediazione e mandato . . . . .	577

## CAPITOLO II

### LA PROVVISGIONE E LE SPESE

8.	La provvigione: questioni principali. . . . .	581
9.	La provvigione: presupposti . . . . .	582
10.	Nascita del diritto alla provvigione ed onere della prova. . . . .	585
11.	Riconoscimento del diritto alla provvigione e diversa volontà delle parti. . . . .	588
12.	Contratto preliminare . . . . .	589
13.	Contratto concluso da un <i>falsus procurator</i> . . . . .	591
14.	L'attribuzione della conclusione dell'affare all'opera del mediatore . . . . .	592
14.1.	La c.d. frode al mediatore . . . . .	598
15.	Il calcolo della provvigione: la determinazione convenzionale . . . . .	599
15.1.	... secondo le tariffe e gli usi. La determinazione equitativa . . . . .	601
16.	Provvigione nei contratti simulati . . . . .	603
17.	La prescrizione del diritto alla provvigione. . . . .	603
18.	La provvigione nei contratti condizionali . . . . .	605
19.	La provvigione nei contratti invalidi . . . . .	607
19.1.	Provvigione nei contratti nulli. . . . .	608
20.	La provvigione nel caso di più mediatori . . . . .	609
20.1.	Legittimazione passiva . . . . .	611
21.	L'obbligo di comportamento delle parti intermedie . . . . .	611
21.1.	Il rimborso delle spese al mediatore . . . . .	613

## CAPITOLO III

### LA RESPONSABILITÀ DEL MEDIATORE

22.	La responsabilità del mediatore. . . . .	617
23.	La diligenza del mediatore . . . . .	617
24.	L'obbligo di informazione del mediatore . . . . .	618
24.1.	Limiti di operatività della norma. . . . .	621

25. Gli ulteriori obblighi del mediatore. L'obbligo di accertare l'autenticità delle sottoscrizioni . . . . . 623
26. Gli obblighi del mediatore scaturenti da patti speciali . . . . . 625

#### CAPITOLO IV IL MEDIATORE PROFESSIONALE

27. Il mediatore professionale . . . . . 629
28. Gli obblighi del mediatore professionale . . . . . 629
- 28.1. Conservazione delle merci vendute sopra campione. . . . . 630
- 28.2. Rilascio al compratore di una lista firmata dei titoli negoziati . . . . . 630
- 28.3. Annotazione su apposito libro degli estremi essenziali del contratto . . . . . 631

#### APPENDICE ACCORDI ECONOMICI COLLETTIVI

1. Accordo Economico Collettivo 16.2.2009 del settore commerciale (testo unico come integrato dalle parti stipulanti in data 10.3.2010) . . . . . 635
2. Accordo economico collettivo 20.3.2002 per la disciplina dei rapporti di agenzia e rappresentanza commerciale nei settori industriali e della cooperazione . . . . . 669
3. Accordo economico collettivo 12.6.2002 per la disciplina dei rapporti di agenzia e rappresentanza commerciale nei rapporti tra imprese artigiane mandanti e i rispettivi agenti e rappresentanti di commercio . . . . . 697
4. Accordo Nazionale Agenti di Assicurazione del 23.12.2003 . . . . . 723

- Indice bibliografico* . . . . . 787
- Indice analitico* . . . . . 797