

## INDICE SOMMARIO

|                           |   |
|---------------------------|---|
| <i>Premessa</i> . . . . . | v |
|---------------------------|---|

### I RESPONSABILITÀ DEL PRODUTTORE

#### I.1

##### Introduzione

di *Guido Alpa*

|  |     |
|--|-----|
| 1. “Consumatore”: la costruzione di un concetto giuridico . . . . .  | 3   |
| 2. La responsabilità del produttore: dalla colpa alla responsabilità oggettiva . .   | 7   |
| 3. I contratti dei consumatori e le clausole “abusive”. . . . .  | 14  |
| 4. I contratti dei consumatori nella disciplina del codice del consumo. . . . .  | 14  |
| 5. La legge “ <i>antitrust</i> ” (l. 10 ottobre 1990 n. 287) . . . . .   | 21  |
| 6. Le ADR . . . . .  | 23  |
| 7. La discussione attuale sulla nozione di consumatore. . . . .  | 32  |
| 8. I diritti delle associazioni di consumatori e utenti . . . . .  | 36  |
| 9. Mercato, impresa, consumatore. . . . .  | 38  |
| 10. La qualificazione in termini di <i>agency</i> dei rapporti tra i soggetti alla catena distributiva. Disciplina della <i>reclame</i> e rilevanza giuridica della comunicazione pubblicitaria rappresentativa e criteri di responsabilità dell’impresa . . . . . | 59  |
| 11. La problematica della <i>faktische Vertragsverhältnisse</i> nella definizione del « contratto sociale » tra produttore e consumatore. . . . .  | 69  |
| 12. Obblighi di protezione e tecniche di integrazione della prestazione debitoria. L’ <i>obligation de sécurité</i> nell’esperienza francese. . . . .  | 73  |
| 13. <i>Law merchant</i> , <i>caveat emptor</i> e disciplina delle <i>warranties</i> nel diritto anglo-americano del secolo XIX. La codificazione del <i>Sales of Goods Act conditions of merchantability</i> e <i>conditions of fitness for purpose</i> . . . . .  | 76  |
| 14. La codificazione dell’ <i>Uniform Sales Act; warranties</i> . . . . .  | 83  |
| 15. La responsabilità per rischio nei suoi riflessi comparatistici. Tecniche di oggettivazione della colpa, <i>risque professionnel</i> e <i>faute dans la garde</i> in diritto francese . . . . .   | 87  |
| 16. Colpa oggettiva e <i>Kanalisation</i> del rischio nella recente esperienza tedesca .   | 101 |

#### I.2

##### Aspetti e problemi di diritto comunitario

|                                |     |
|--------------------------------|-----|
| di <i>Guido Alpa</i> . . . . . | 187 |
|--------------------------------|-----|

**I.3****Rischio d'impresa e sistemi di assicurazione "no-fault"**di *Guido Alpa*

|   |     |
|---|-----|
| 1. Premessa . . . . .   | 197 |
| 2. I criteri di imputazione della responsabilità del produttore . . . . . | 198 |
| 3. Responsabilità e assicurazione: modelli e sistemi . . . . .            | 203 |
| 4. Sistemi <i>no-fault</i> . . . . .                                      | 206 |
| 5. I sistemi <i>no-fault</i> e la responsabilità del produttore . . . . . | 210 |

**I.4****Le origini del problema nell'esperienza nord-americana**di *Guido Alpa*

|   |     |
|---|-----|
| 1. Premessa . . . . .   | 215 |
| 2. I modelli di « lettura » del fenomeno della circolazione di prodotti difettosi: interessi dei consumatori e controllo dell'impresa nelle analisi della dottrina nord-americana . . . . .   | 217 |
| 3. Le direttive fondamentali in tema di responsabilità del produttore. Problemi di metodo e precisazioni terminologiche. . . . .  | 219 |
| 4. La responsabilità del fabbricante fondata sul rischio d'impresa. Le disposizioni del <i>Uniform Commercial Code</i> e le indicazioni del <i>Restatement (Second) of Torts</i> . . . . .  | 220 |
| 5. Responsabilità per <i>negligence</i> e presunzioni di colpa. I nuovi confini della <i>products liability</i> : il rischio dello sviluppo tecnologico; la rilevanza del danno meramente economico; il risarcimento del <i>bystander</i> . . . . . | 224 |
| 6. La responsabilità del produttore e i nuovi tipi di danno: la diffusione di epatite virale per trasfusioni operate con plasma infetto; la vendita di edifici difettosi; la responsabilità del costruttore di natanti. . . . .                     | 231 |

**II****L'EVOLUZIONE DELLA RESPONSABILITÀ DEL PRODUTTORE****II.1****Il modello italiano**di *Guido Alpa*

|  |     |
|--|-----|
| 1. Introduzione. . . . .   | 237 |
| 2. Il codice del consumo . . . . .   | 246 |
| 3. La sicurezza dei prodotti. Profili del quadro normativo comunitario . . . . .                                   | 248 |
| 4. La responsabilità del prestatore di servizi . . . . .   | 250 |
| 5. La responsabilità delle società di revisione . . . . .  | 255 |
| 6. La responsabilità del produttore, laboratorio dei modelli e delle tecniche della responsabilità civile. . . . . | 258 |
| 7. I « formanti » della responsabilità del produttore . . . . .  | 259 |
| 8. Il quadro d'insieme. . . . .  | 260 |
| 9. La crisi dei dogmi . . . . .  | 261 |
| 10. Il metodo delle indagini sulla responsabilità del produttore. . . . .  | 265 |

|   |     |
|---|-----|
| 11. Il futuro della responsabilità del produttore . . . . .   | 267 |
| 12. L'attuazione della direttiva comunitaria . . . . .        | 269 |
| 13. Il diritto fondamentale ad un rimedio effettivo . . . . . | 276 |

## II.2

### Il modello francese

di *Guido Alpa*

|   |     |
|---|-----|
| 1. Premessa. La riforma del <i>Code civil</i> . . . . . | 281 |
| 2. L'attuazione della direttiva . . . . .               | 282 |
| 3. Problemi particolari . . . . .                       | 283 |

## II.3

### Il modello inglese

di *Guido Alpa*

|   |     |
|---|-----|
| 1. Il <i>Consumer Protection Act 1987</i> . . . . . | 285 |
| 2. Le critiche della dottrina. . . . .              | 287 |

## II.4

### Il modello tedesco

di *Alberto De Franceschi*

|   |     |
|---|-----|
| 1. Introduzione. . . . .  | 289 |
| 2. Le fonti della responsabilità del produttore nell'ordinamento tedesco. . . . .                                       | 290 |
| 3. La responsabilità del produttore nel <i>Produkthaftungsgesetz</i> . . . . .  | 295 |
| 3.1. Ambito di applicazione . . . . .   | 295 |
| 3.2. La nozione di prodotto . . . . .   | 296 |
| 3.3. La nozione di difetto. . . . .   | 297 |
| 3.4. Cause di esclusione della responsabilità ai sensi del § 1, commi 2 e 3 <i>ProdHaftG</i> . . . . .                  | 300 |
| 3.5. Il danno risarcibile . . . . .   | 301 |
| 3.6. La misura del danno risarcibile . . . . .  | 302 |
| 3.7. Il concorso di colpa del danneggiato. . . . .  | 304 |
| 3.8. Legittimati attivi e legittimati passivi all'azione risarcitoria . . . . .   | 305 |
| 3.9. Pluralità di produttori vincolati al risarcimento. . . . .   | 306 |
| 3.10. L'onere della prova. . . . .  | 306 |
| 3.11. La prescrizione del diritto al risarcimento del danno . . . . .   | 307 |
| 3.12. Iderogabilità della disciplina del <i>ProdHaftG</i> . . . . .   | 307 |
| 4. La responsabilità del produttore nel <i>BGB</i> . . . . .  | 308 |
| 4.1. Ambito di applicazione . . . . .   | 308 |
| 4.2. Gli obblighi di monitoraggio relativi al prodotto. . . . .   | 314 |
| 4.3. Conseguenze della responsabilità extracontrattuale del produttore ai sensi del § 823, comma 1 <i>BGB</i> . . . . . | 315 |
| 5. Conclusioni . . . . .  | 317 |

**II.5****Il nuovo modello americano**di *Guido Alpa*

|  |     |
|--|-----|
| 1. Premesse . . . . .  | 319 |
| 2. La nuova fase della responsabilità oggettiva del produttore. Il consolidamento della "strict liability" . . . . . | 321 |
| 3. Il terzo <i>Restatement of the Law of Torts. Products Liability</i> . . . . .                                     | 323 |
| 4. Il dibattito dottrinale. . . . .  | 328 |
| 5. L'interpretazione "originale" . . . . .   | 329 |
| 6. Gli orientamenti della giurisprudenza. Il livello statale e le ragioni del cambiamento. . . . .                   | 332 |
| 7. Gli orientamenti della Corte Suprema federale . . . . .   | 335 |

**II.6****L'analisi economica del diritto**di *Giorgio Afferni*

|  |     |
|--|-----|
| 1. La responsabilità del produttore: linee essenziali . . . . .  | 339 |
| 2. La definizione di difetto del prodotto nella prospettiva economica . . . . .                            | 341 |
| 3. La funzione economica della responsabilità del produttore. . . . .                                      | 346 |
| 4. Il rapporto tra responsabilità del produttore e regolamentazione sulla sicurezza dei prodotti . . . . . | 348 |
| 5. Il rischio da sviluppo tecnologico. . . . .   | 351 |
| 6. La riparazione del danno non patrimoniale tra equità ed efficienza . . . . .                            | 353 |
| 7. Il valore statistico della vita umana. . . . .  | 356 |
| 8. Conclusioni . . . . .   | 359 |

**II.7****I prodotti difettosi e pericolosi: le responsabilità**di *Arianna Fusaro*

|   |     |
|---|-----|
| I. DANNO DA PRODOTTI PERICOLOSI O DIFETTOSI: REGOLE DI RIFERIMENTO ED INCERTEZZE ERME-<br>NEUTICHE                                      |     |
| 1. Il tema. Questioni a margine di un orientamento della giurisprudenza . . . .   | 361 |
| 2. Prodotto pericoloso e prodotto difettoso: le basi normative della responsabilità . . . . .   | 366 |
| 3. Un passo indietro. Le difficoltà di includere talune <i>res periculosae</i> nella definizione legislativa di « prodotto » . . . . .  | 370 |
| 4. Responsabilità da prodotto difettoso o disciplina più favorevole al consumatore? La rilevanza dell'art. 127 cod. cons. . . . .       | 376 |
| 5. La <i>ratio</i> dell'orientamento giurisprudenziale: le molteplici imperfezioni della responsabilità da prodotti difettosi . . . . . | 380 |
| 6. In particolare: la difficoltà di fornire la prova del « difetto » . . . . .  | 383 |
| 7. Rilievi conclusivi: per una estensione applicativa delle regole in materia di danno da prodotti difettosi . . . . .                  | 389 |

|   |     |
|---|-----|
| II. ATTIVITÀ PERICOLOSE E DINTORNI. NUOVE APPLICAZIONI DELL'ART. 2050 COD.CIV.  |     |
| 1. L'evoluzione dell'art. 2050 cod. civ. tra applicazioni giurisprudenziali ed interventi legislativi . . . . .                         | 393 |
| 2. Attività pericolosa e pericolo insito nel prodotto dell'attività. Il caso del danno da fumo attivo. . . . .                          | 396 |
| 3. L'incidenza del comportamento del danneggiato nella causazione del danno. Sigarette, prodotti farmaceutici ed emoderivati . . . . .  | 402 |
| 4. Responsabilità da attività pericolose o responsabilità da prodotto difettoso? Bombole di gas e farmaci emoderivati . . . . .         | 412 |
| 5. L'inversione dell'onere della prova quale giustificazione della regola sul danno da illecito trattamento dei dati personali. . . . . | 418 |
| 6. Nuova lettura dell'art. 2050 o ricorso eccessivo alla norma? Qualche conclusione . . . . .   | 422 |
| III. IL DIFETTO DEL PRODOTTO E LA SUA DIMOSTRAZIONE: IL PROBLEMA DELLA PROVA A CARICO DEL DANNEGGIATO                                   |     |
| 1. Premessa: l'art. 4 della direttiva 85/374 CEE . . . . .  | 425 |
| 2. La difficoltà di fornire la prova del difetto. La posizione della giurisprudenza italiana. . . . .                                   | 427 |
| 3. Il rigore della Cassazione e la necessità di alcuni temperamenti . . . . .   | 430 |
| 4. Utilità del ricorso a presunzioni e a criteri di carattere probabilistico . . . . .  | 433 |
| 5. Uno sguardo alle soluzioni accolte nel sistema statunitense . . . . .  | 437 |
| 6. Soluzioni interpretative della Corte di Giustizia: a proposito della distinzione tra tipologie di difetti . . . . .                  | 442 |
| 7. La recente pronuncia 21 giugno 2017, causa C-621/15: onere della prova ed effettività della tutela . . . . .                         | 445 |

## II.8

### La giurisprudenza

di *Vincenzo Cuffaro*

|   |     |
|---|-----|
| 1. La natura della responsabilità . . . . . | 449 |
| 2. Problemi definitori . . . . .            | 456 |
| 3. Esimenti . . . . .                       | 464 |
| 4. L'onere della prova. . . . .             | 469 |
| 5. I danni risarcibili . . . . .            | 474 |
| 6. Prescrizione e decadenza . . . . .       | 482 |

## II.9

### *Product safety* e *product liability* nella prospettiva del danno da prodotto conforme

di *Enrico Al Mureden*

|  |     |
|--|-----|
| 1. La sicurezza dei prodotti e responsabilità del fabbricante nella prospettiva di revisione della dir. 85/374/CEE. Premesse . . . . . | 489 |
| 2. La complementarità delle discipline della responsabilità del fabbricante e della sicurezza dei prodotti . . . . .                   | 491 |
| 3. Gli <i>standard</i> armonizzati di sicurezza dei prodotti nell'Unione Europea e negli Stati Uniti . . . . .                         | 495 |
| 4. Gli <i>standard</i> federali statunitensi e la <i>preemption doctrine</i> . . . . .   | 500 |

|    |  |     |
|----|--|-----|
| 5. | La distinzione tra prodotto dannoso e prodotto difettoso ed il problema del danno da prodotto conforme . . . . .   | 502 |
| 6. | Le soluzioni del diritto statunitense . . . . .  | 504 |
| 7. | L'indirizzo consolidatosi nella giurisprudenza italiana . . . . .  | 515 |
| 8. | La lettura coordinata delle norme sulla responsabilità civile e di quelle sulla sicurezza dei prodotti come presupposto dell'armonizzazione della responsabilità del produttore nell'Unione Europea. . . . . | 518 |

### III

#### CATEGORIE DI BENI

##### III.1

##### **La responsabilità per la produzione di farmaci e dispositivi medici**

di *Francesca Caroccia*

|     |  |     |
|-----|--|-----|
| 1.  | Al crocevia di logiche diverse. Il problema della responsabilità per danno da prodotto medicale . . . . .                              | 525 |
| 2.  | L'ambito oggettivo della ricerca: i medicinali e i dispositivi medici . . . . .  | 526 |
| 3.  | Il farmaco e il dispositivo medico come prodotti. . . . .  | 528 |
| 4.  | Quale responsabilità?. . . . .   | 531 |
| 5.  | L'approccio comunitario: la tutela preventiva e il principio di presunzione di conformità del prodotto certificato. . . . .            | 533 |
| 6.  | La tutela successiva: una duplicazione degli strumenti di accesso al risarcimento del danno? . . . . .                                 | 539 |
| 7.  | Le implicazioni di una possibile applicazione della disciplina in tema di danno da prodotti difettosi . . . . .                        | 541 |
| 8.  | Gli itinerari giurisprudenziali interni, tra vecchi e nuovi contesti normativi . . . . .   | 544 |
| 9.  | Quale soluzione per il problema del danno da farmaco difettoso? La via "comunitaria" alla tutela della salute dei consumatori. . . . . | 545 |
| 10. | Da prodotto difettoso a prodotto pericoloso. Diritto all'informazione e tutela del paziente-consumatore . . . . .                      | 549 |

##### III.2

##### **Prodotti cosmetici: responsabilità e assicurazione dopo il Reg. 1123/2009**

di *Diana Cerini*

|      |   |     |
|------|---|-----|
| 1.   | Regolamento 1223/2009/UE ed impatto sull'assicurazione: premessa . . . . .                  | 553 |
| 2.   | La figura del responsabile del prodotto e la stipula di una polizza <i>ad hoc</i> . . . . . | 556 |
| 3.   | Altri temi assicurativi. . . . .  | 561 |
| 3.1. | L'assenza di un obbligo ad assicurarsi contro la responsabilità civile . . . . .            | 561 |
| 3.2. | Sinistri in serie e limiti dell'indennizzo assicurativo . . . . .                           | 566 |
| 3.3. | Dolo di terzi, ritiro prodotti, danno reputazionale . . . . .                               | 568 |
| 4.   | Conclusioni . . . . .   | 570 |

**III.3****La responsabilità del produttore di alimenti: tra il principio di precauzione ed il dovere di autoresponsabilità del consumatore**di *Carolina Magli*

- |   |     |
|---|-----|
| 1. Verso un rafforzamento della disciplina concernente la sicurezza alimentare . . . . .  | 571 |
| 2. La responsabilità civile del produttore di alimenti nell'ordinamento italiano. L'applicazione del principio di precauzione nelle cause concernenti i prodotti alimentari . . . . .                   | 574 |
| 3. La responsabilità del produttore di alimenti negli Stati Uniti: la convinzione che l'alimentazione di ciascun individuo rimanga una « <i>matter of personal choice</i> ». . . . .                    | 591 |
| 4. L'irrilevanza degli stili di vita scelti dal singolo sotto il profilo pubblicistico. L'impossibilità di modulare la cura sanitaria sulla base delle condotte di vita tenute dall'individuo . . . . . | 601 |
| 5. L'applicazione del principio di autoresponsabilità del consumatore nel contesto dei danni derivanti dal consumo di alimenti . . . . .  | 615 |

**III.4****La responsabilità per la produzione di robot**di *Giovanna Capilli*

- |   |     |
|---|-----|
| 1. Introduzione. . . . .  | 625 |
| 2. Dall'automa al <i>robot</i> intelligente: una questione di definizioni . . . . .                 | 628 |
| 3. Verso una modernizzazione della normativa sulla responsabilità del produttore? . . . . .         | 636 |
| 4. Il <i>robot</i> come prodotto. . . . .   | 639 |
| 5. Il criterio di imputazione della responsabilità. . . . .   | 644 |
| 6. Il rischio da sviluppo nella responsabilità da <i>robot</i> . . . . .                            | 646 |
| 7. L'incidenza della <i>cyber security</i> nella responsabilità per danno da <i>robot</i> . . . . . | 647 |

**IV****PROSPETTIVE****IV.1****Programmi e iniziative dell'Unione Europea in materia di libera circolazione delle merci e responsabilità del produttore**di *Guido Alpa*

- |   |     |
|---|-----|
| 1. La "guida blu" sulla libera circolazione delle merci (2016/C 272/01; testo rilevante ai fini del SEE). . . . . | 651 |
| 2. Il nuovo quadro legislativo . . . . .  | 653 |
| 3. La Comunicazione del 7 maggio 2018 n. 246 <i>final</i> . . . . .   | 654 |
| 4. Il quadro normativo complessivo. . . . .   | 655 |
| 5. I suggerimenti della dottrina . . . . .  | 655 |
| 6. Il bilanciamento degli interessi in gioco . . . . .  | 657 |
| 7. Nuove prospettive del diritto dei consumatori . . . . .  | 658 |

## V

## LA NUOVA AZIONE DI CLASSE

## V.1

**La nuova azione di classe**di *Giuliano Scarselli*

|  |     |
|--|-----|
| 1. Premessa . . . . .  | 663 |
| 2. Quadro d'insieme della legge . . . . .  | 664 |
| 3. Il procedimento di ammissibilità dell'azione di classe . . . . .  | 665 |
| 4. <i>Segue</i> : la dichiarazione di inammissibilità dell'azione di classe . . . . .  | 666 |
| 5. <i>Segue</i> : la dichiarazione di ammissibilità dell'azione di classe . . . . .  | 667 |
| 6. Il giudizio successivo all'ammissione dell'azione di classe . . . . .   | 668 |
| 7. La natura (ibrida) della sentenza che accoglie o rigetta nel merito l'azione di classe . . . . .  | 669 |
| 8. L'impugnazione della sentenza che accoglie o rigetta nel merito l'azione di classe . . . . .  | 670 |
| 9. La procedura di liquidazione dei danni ai soggetti aderenti . . . . .   | 672 |
| 10. <i>Segue</i> : alcune precisazioni relative al procedimento di liquidazione dei danni ai soggetti aderenti . . . . .   | 673 |
| 11. L'impugnazione dei provvedimenti che liquidano i danni ai soggetti aderenti e le ipotesi di "fuga" dall'azione di classe per non perdere l'azione individuale. . . . . | 676 |
| 12. Commento generale e conclusivo della legge . . . . .   | 678 |
| <b>Appendice</b> . . . . .   | 683 |