



La nuova azione rappresentativa di matrice europea (D.Lgs. 28/2023)

Evento AIGI/Dentons 'La nuova Class Action in Italia e in Europa: strategie per le imprese nel panorama giuridico in evoluzione' - Milano, 17 ottobre 2023



Sara Biglieri

Partner, Head of Europe Litigation and Dispute Resolution

sara.biglieri@dentons.com



Roberto Lipari

Partner, Litigation and Dispute Resolution

roberto.lipari@dentons.com

La Direttiva (UE) n. 2020/1828

- Il 25 novembre 2020 il Parlamento ed il Consiglio hanno emanato la direttiva (UE) n. 2020/1828 relativa alle **azioni rappresentative a tutela degli interessi collettivi dei consumatori**
- La Direttiva ha **abrogato e sostituito la Direttiva 2009/22/CE**, che riguardava esclusivamente i provvedimenti inibitori e presentava un ambito oggettivo ridotto
- La Direttiva è stata recepita in Italia il **24 marzo 2023** con il **Decreto Legislativo n. 28/2023**, le cui disposizioni si applicano a decorrere dal **25 giugno 2023** e con riguardo alle violazioni verificatesi a partire dal 25 giugno 2023

Recepimento Direttiva nei Paesi UE: una visione di insieme

Austria

Belgio

Bulgaria

Cipro

Croazia

Danimarca

Estonia

Finlandia

Francia

Germania (13.10.2023)

Grecia

Irlanda

Italia

Lettonia

Lituania

Lussemburgo

Malta

Paesi Bassi

Polonia

Portogallo

Repubblica Ceca

Romania

Slovacchia

Slovenia

Spagna

Svezia

Ungheria

-
- **NO DRAFT AVAILABLE**
 - **DRAFT UNDER DISCUSSION**

- **IMPLEMENTED BUT NOT YET ENTERED INTO FORCE**
- **IN FORCE**

L'Azione Rappresentativa e l'Azione di Classe a confronto

Azione Rappresentativa

Artt. 140-ter e ss. Codice del Consumo

Tutela i consumatori dalle violazioni delle disposizioni contenute nelle materie previste dalle direttive e dei regolamenti di cui all'Allegato II-septies del Codice del Consumo

Entrata in vigore: **25.6.2023**

Azione di Classe

Artt. 840-bis e ss. del Codice di procedura civile

Tutela i diritti individuali omogenei lesi da atti o comportamenti posti in essere da un'impresa o da un ente gestore di servizi pubblici o di pubblica utilità nell'esercizio della loro attività

Entrata in vigore: **19.5.2021**

Azione di Classe (abr.)

Art. 140-bis del Codice del Consumo

Tutela i diritti individuali omogenei dei consumatori e gli interessi collettivi (i.e. diritti contrattuali dei consumatori, diritti in materia di product liability e diritti derivanti da pratiche commerciali scorrette o anticoncorrenziali)

Abrogato dalla L.12/4/19 n. 31

In vigore per le condotte precedenti al **19.05.2021**

In particolare: l'Allegato II-*septies* del Codice del Consumo

L'ambito di applicazione dell'Azione Rappresentativa è definito dalle 68 materie previste dalle direttive e dai regolamenti elencati nell'Allegato II-*septies* del Codice del Consumo, tra le quali:

- ✓ Pratiche commerciali scorrette
- ✓ Clausole vessatorie
- ✓ Diritti dei consumatori
- ✓ Responsabilità da prodotto difettoso
- ✓ Garanzia nella vendita dei beni di consumo
- ✓ Trasporti
- ✓ Energia
- ✓ Viaggi e turismo
- ✓ Telecomunicazioni
- ✓ Commercio elettronico

N.B: è esclusa la tutela della concorrenza

! Rispetto all'Allegato I alla Direttiva UE 2020/1828, nell'Allegato II-*septies* del Codice del Consumo è stato inserito il riferimento ai nuovi Regolamenti UE nn. 2022/1925 («regolamento sui mercati digitali») e 2022/2065 («regolamento sui servizi digitali»).

Il rischio di azioni parallele: scongiurato o tuttora concreto?

- L'Azione Rappresentativa **non ha sostituito** l'Azione di Classe disciplinata dal Codice di Procedura Civile
- **Per gli enti legittimati** l'Azione Rappresentativa è un mezzo di tutela **specifico ed esclusivo** (art 140-ter Codice del Consumo)
- **Resta salva, però, la possibilità per i singoli consumatori l'esercizio parallelo dell'Azione di Classe e dell'Azione Rappresentativa per la violazione delle medesime disposizioni**

Tipologie di Azioni Rappresentative

Azione Rappresentativa nazionale
(art. 140-ter lett. f)

Azione Rappresentativa transfrontaliera
(art. 140-ter lett. g)

- ❖ **Per la prima volta**, enti legittimati appartenenti ad altri Stati Membri dell'Unione potranno agire a tutela dei consumatori dinanzi al giudice italiano
- ❖ L'elemento distintivo tra le due azioni è dato dalla **differenza tra lo Stato membro in cui l'azione rappresentativa viene intentata e quello di designazione dell'ente legittimato**
- ❖ Restano ferme **le norme in materia di diritto internazionale privato** con riferimento alla giurisdizione, al riconoscimento e all'esecuzione delle decisioni in materia civile e commerciale e alla legge applicabile alle obbligazioni contrattuali ed extra-contrattuali.

! In mancanza di disposizioni specifiche permane il **rischio di *forum shopping*** all'interno dell'UE

Legittimazione attiva: discipline a confronto

Azioni Rappresentative



✓ **le associazioni dei consumatori e degli utenti inseriti in appositi elenchi** → **legittimazione *iure proprio*** (NO mandato da parte dei consumatori)

elenco ex art. 137 del Codice del Consumo tenuto dal Ministero delle Imprese e del Made in Italy (A.R. nazionale)

sezione speciale dell'elenco ex art. 137 del Codice del Consumo tenuto dal Ministero delle Imprese e del Made in Italy (A.R. transfrontaliera) → istituita con le modalità di pubblicità previste dal Decreto del 26 giugno 2023 del MIMT

✓ **gli enti designati in un altro Stato membro** e iscritti nell'elenco elaborato e pubblicato dalla Commissione europea

✓ **gli organismi pubblici indipendenti nazionali** di cui all'articolo 3, numero 6), del regolamento (UE) 2017/2394, che facciano richiesta di essere legittimati

! I singoli consumatori non sono parti nel procedimento

Azione di Classe

✓ «Organizzazioni» o «associazioni senza scopo di lucro» iscritte nell'elenco pubblico istituito presso il Ministero della giustizia → **legittimazione *iure proprio*** (NO mandato da parte delle persone fisiche)

✓ «Ciascun componente della classe»

L'indipendenza degli enti legittimati

- Per le sole Azioni Rappresentative transfrontaliere, **stringenti requisiti statuari per l'iscrizione alla sezione speciale dell'elenco di cui all'art. 137 Codice del Consumo ai fini della legittimazione attiva: indipendenza ed assenza di influenza da parte di persone diverse dai consumatori**

- **La regolamentazione del «Third party funding»**

- 1) **Contenuto minimo del ricorso:** onere di indicazione dei finanziamenti dell'azione promossa, ricevuti o promessi da parte di terzi
- 2) **Art. 140-septies del Codice del Consumo:** il Giudice può sollevare d'ufficio la questione, assegnando all'ente un termine entro cui rifiutare o modificare il finanziamento
- 3) **Introduzione di una specifica ipotesi di inammissibilità dell'azione:** se il finanziatore è un soggetto concorrente del convenuto o dipende da quest'ultimo

! Con la Risoluzione del 13 settembre 2022 il Parlamento europeo ha raccomandato alla Commissione Europea **«l'istituzione di un sistema di autorizzazione per i finanziatori di contenziosi»**

Il regime di pubblicità delle Azioni Rappresentative

- **Pubblicazione del ricorso nell'area pubblica del PST gestito dal Ministero della Giustizia** entro 10 giorni dal deposito del decreto
- **Specifici obblighi informativi** a carico degli enti legittimati sul proprio sito web e sul sito istituzionale del Ministero delle Imprese e del Made in Italy

Ratio: consentire ai consumatori di decidere se aderire o meno all'azione, seguire l'andamento dell'azione, avvalersi per tempo del provvedimento risarcitorio e compiere altre scelte importanti, come quella di beneficiare o meno di un accordo transattivo

Potenziati criticità: eccessiva esposizione mediatica con potenziali danni reputazionali per le imprese - possibile coinvolgimento massivo di consumatori in fase di adesione.

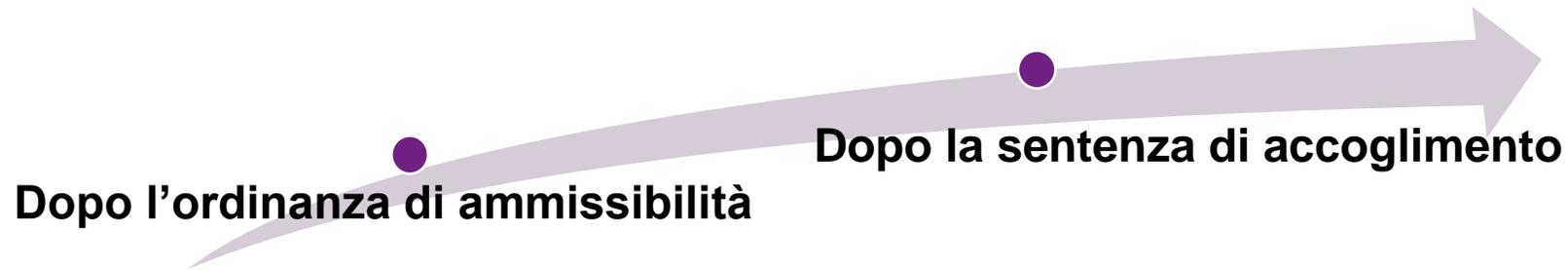
- ! ***Nella maggior parte dei casi, la pubblicazione sul PST Giustizia degli atti dell'Azione Rappresentativa e sui siti web dei vari enti ricorrenti non viene effettuata tempestivamente.***

Rimedi esperibili con l'Azione Rappresentativa

- **Provvedimenti compensativi:** una misura rivolta a rimediare al pregiudizio subito, anche attraverso il **pagamento** di una somma di denaro, la **riparazione**, la **sostituzione**, la **riduzione** del prezzo, la **risoluzione** del contratto o il **rimborso** del prezzo pagato
- **Provvedimenti inibitori:** un provvedimento con il quale **il giudice ordina la cessazione o il divieto di reiterazione** della violazione e **ordina la pubblicazione del provvedimento**
 - ! Il procedimento segue la forme del **rito semplificato di cognizione** recentemente introdotto agli artt. 281-*decies* ss. c.p.c. con la **Riforma Cartabia**

L'adesione dei consumatori interessati

- ❖ I consumatori interessati, senza necessità di un difensore, possono aderire all'azione in due distinti momenti (c.d. sistema di adesioni a doppio turno):



...entro un termine perentorio stabilito dal Giudice compreso tra 60 e 150 giorni dalla pubblicazione, rispettivamente, dell'ordinanza e della sentenza nel PST del Ministero della Giustizia

- ❖ La procedura di adesione si chiude con **decreto motivato del Giudice Delegato**.

! L'art. 9, co. 3 della Direttiva 2020/1828 contempla la possibilità di aderire all'azione anche per i consumatori che non risiedono abitualmente nello Stato Membro in cui l'azione viene esercitata

L'incertezza sul rischio del contenzioso

- ❖ L'adozione del sistema di adesioni «a doppio turno» costituisce un significativo **elemento di criticità** per la determinazione del rischio del contenzioso da parte del resistente, anche a fini bilancistici
- ❖ **Aumenta l'incertezza** relativa alla **predeterminazione**:
 - a) delle somme dovute a ciascun aderente a titolo di risarcimento o di restituzione;
 - b) delle somme dovute a titolo di compensi al rappresentante comune e all'avvocato del ricorrente, in quanto paramtrate all'importo complessivo spettante a tutti gli aderenti

DENTONS

Grazie

Ufficio di Milano
Piazza degli Affari, 1
20123 Milano
Italia

Ufficio di Roma
Via XX Settembre, 5
00187 Roma
Italia

Tel: +39 02 726 268 00
Fax: +39 02 726 268 08

Tel: +39 06 809 120 00
Fax: +39 06 806 904 09

Across over 80 countries, Dentons helps you grow, protect, operate and finance your organization by providing uniquely global and deeply local legal solutions. Polycentric, purpose-driven and committed to inclusion, diversity, equity and sustainability, we focus on what matters most to you. www.dentons.com