

Il Dipartimento Jonico in “Sistemi Giuridici ed Economici del Mediterraneo: società, ambiente, culture” (DJSGE) è il primo dipartimento dell’Università degli Studi di Bari Aldo Moro con sede a Taranto. Esso nasce dall’aggregazione di docenti e ricercatori della II Facoltà di Giurisprudenza, della II Facoltà di Economia, dei corsi di laurea in Scienze della Formazione (Facoltà di Scienze della Formazione) e in Scienze Infermieristiche (Facoltà di Medicina) di Taranto intorno a tematiche di ricerca e di formazione rispondenti alla vocazione mediterranea dell’area ionica: ambiente, tutela della salute e del territorio, diritti ed economie del mare, valorizzazione dei saperi e delle culture dello spazio euro-mediterraneo.

62

DJSGE Collana del Dipartimento Jonico
in “Sistemi Giuridici
ed Economici del Mediterraneo:
società, ambiente, culture”



Paolo Pardolesi è Ordinario di Diritto Privato Comparato nell’Università degli Studi di Aldo Moro. Dal 1 ottobre 2022, è Direttore del Dipartimento Jonico in “Sistemi Giuridici ed Economici del Mediterraneo: società, ambiente, culture”.

È autore di numerosi saggi, articoli, curatele e monografie in tema di contratti, responsabilità civile e analisi economica del diritto. Tra i lavori monografici si segnalano: 1) *Profitto illecito e risarcimento del danno*, Università degli Studi di Trento – Alcione, Trento, 2005; 2) *Promissory estoppel: affidamento e vincolatività della promessa*, Cacucci, Bari, 2009; 3) *Contratto e nuove frontiere rimediali. Disgorgement v. punitive damages*, Cacucci, Bari, 2012; 4) *Profili comparatistici di analisi economica del diritto privato*, Cacucci, Bari, 2015; 5) *Percorsi microcomparatistici: dal trust al contratto di affidamento fiduciario*, coautore L. Caputi, Taranto, Quaderni DJSGE, 2018; 6) *Tutela collettiva e azione di classe. Un’analisi comparativa*, coautrice A. Bitetto, Cacucci, Bari, 2020.

Paolo Pardolesi

Arricchimento da fatto illecito: i rimedi

(Dai disgorgement damages alla retroversione degli utili)

Arricchimento da fatto illecito: i rimedi

P. Pardolesi



**CACUCCI
EDITORE**



€ 18,00

Volume stampato con fondi FFABR e fondi di Ateneo (ex 60%).

Paolo Pardolesi

**Arricchimento da fatto illecito:
i rimedi**

*(Dai disgorgement damages
alla retroversione degli utili)*



CACUCCI
EDITORE
2023

*L'Archivio della Casa Editrice Cacucci, con decreto prot. n. 953 del 30.3.2022 della Soprintendenza Archivistica e Bibliografica della Puglia-MiC, è stato dichiarato **di interesse storico particolarmente importante** ai sensi degli articoli 10 c. 3, 13, 14 del d. lgs. 42/2004.*

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

© 2023 Cacucci Editore - Bari

Via Nicolai, 39 - 70122 Bari - Tel. 080/5214220

<http://www.cacuccieditore.it> e-mail: info@cacucci.it

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il consenso dell'autore e dell'editore.

Ad Angela, Alice, Ginevra e Bianca

**Collana del Dipartimento Jonico in “Sistemi Giuridici
ed Economici del Mediterraneo: società, ambiente, culture”
Università degli Studi di Bari “Aldo Moro”**

1. Francesco Mastroberti (*a cura di*)

La “Testa di Medusa”. Storia e attualità degli usi civici

2. Francesco Mastroberti, Stefano Vinci, Michele Pepe

Il *Liber Belial* e il processo romano-canonico in Europa tra XV e XVI secolo

3. Bruno Notarnicola, Antonio Felice Uricchio, Giuseppe Tassielli, Pietro Alexander Renzulli, Gianluca Selicato

Elaborazione di un modello di applicazione dei principi e degli strumenti dell’ecologia industriale ad un’area vasta

4. Fabio Caffio, Nicolò Carnimeo, Antonio Leandro

Elementi di Diritto e Geopolitica degli spazi marittimi

5. Aurelio Arnese

Usura e *modus*. Il problema del sovraindebitamento dal mondo antico all’attualità

6. Antonio Uricchio (*a cura di*)

Azione di contrasto della pirateria: dal controllo dei mari a quello dei flussi finanziari

7. Andrea Buccisano

Assistenza amministrativa internazionale dall’accertamento alla riscossione dei tributi

8. Stefano Vinci

Regimento et governo. Amministrazione e finanza nei comuni di Terra d’Otranto tra antico e nuovo regime

9. Francesco Mastroberti

Costituzioni e costituzionalismo tra Francia e Regno di Napoli (1796-1815)

10. Mario Angiulli

I contributi consortili tra beneficio e capacità contributiva

11. Salvatore Antonello Parente

Criteri di deducibilità delle passività e limiti quantitativi del tributo successorio

12. Antonio Felice Uricchio (*a cura di*)

L’emergenza ambientale a Taranto: le risposte del mondo scientifico e le attività del polo “Magna Grecia”

13. Paolo Pardolesi

Profili comparatistici di analisi economica del diritto privato

14. Danila Certosino

Mediazione e giustizia penale

15. Piergiuseppe Otranto

Internet nell’organizzazione amministrativa. Reti di libertà

16. Antonio Felice Uricchio, Mario Aulenta, Gianluca Selicato (*a cura di*)

La dimensione promozionale del fisco

17. Claudio Sciancalepore

Cambiamenti climatici e *green taxes*

18. Paola Caputi Iambrenghi

La funzione amministrativa neutrale

19. Francesco Scialpi

REF canario e zone franche: la leva fiscale al servizio delle *environmental policy*

20. Michele Indelicato

Neuroscienze e scienze umane

21. Federico Lacava, Piergiuseppe Otranto, Antonio Uricchio (a cura di)

Funzione promozionale del diritto e sistemi di tutela multilivello

22. Nicolò Carnimeo

Fuoco a bordo. *Safety management*, ruoli e responsabilità nel trasporto marittimo passeggeri

23. Aurelio Arnese

La *similitudo* nelle *Institutiones* di Gaio

24. Paola Marongiu

La responsabilità civile dell'Amministrazione finanziaria fra passato e presente

25. Angelica Riccardi

Disabili e lavoro

26. Filippo Varazi

Appunti sulla riferibilità soggettiva delle sanzioni amministrative tributarie

27. Laura Costantino

La problematica degli sprechi nella filiera agroalimentare. Profili introduttivi

28. Giovanna Mastrodonato

Profili procedurali nella nuova amministrazione condivisa in Europa

29. Laura Tafaro

Dagli eroi alle celebrità. Icone e diritto civile

30. Piergiuseppe Otranto

Silenzio e interesse pubblico nell'attività amministrativa

31. Ignazio Lagrotta

La crisi dei partiti e la democrazia in Italia. *Seconda edizione*

32. Giovanni Guzzardo

Decostruzione amministrativa nel governo del territorio

33. Mario Angiulli

La disciplina dei fenomeni elusivi/evasivi: dalla collaborazione tra fisco e contribuente alla cooperazione internazionale

34. Giuseppe Antonio Recchia

Studio sulla giustiziabilità degli interessi collettivi dei lavoratori

35. Giulia Chironi

La tassazione dei beni comuni

36. Giovanna Petrillo

L'abuso dello schermo societario nella disciplina fiscale delle società di comodo. Profili sistematici ed effetti distorsivi

37. Giuseppina Pizzolante

La lotta alle frodi finanziarie nel diritto penale europeo. Tra protezione degli interessi economici dell'Unione europea e nuove sfide poste da bitcoin e criptovalute

- 38. Giuseppe Sanseverino**
Ordine pubblico e buon costume nel diritto della proprietà intellettuale
- 39. Antonio Felice Uricchio, Maria Casola (a cura di)**
Liber Amicorum per Sebastiano Tafaro. L'uomo, la persona e il diritto
- 40. Salvatore Antonello Parente**
Il catasto e gli estremi catastali. Regole di governo e funzione impositiva
- 41. Guglielmo Fransoni (a cura di)**
L'analogia nel diritto tributario
- 42. Corrado Spriveri**
Il sistema penale tributario in Italia. Dalla teoria alla prassi applicativa. Alla luce delle novità introdotte dal c.d. Decreto Fiscale (d.l. n. 124/2019 convertito con modificazioni dalla legge n. 157/2019)
- 43. Filippo Luigi Giambrone**
Finanzföderalismus als Herausforderung des Eu-roparechts
- 44. Antonio Felice Uricchio, Filippo Luigi Giambrone**
Entwicklungen im italienischen Steuerrecht als Herausforderung des neuen europäischen Entwicklungsprozesses
- 45. Antonio Felice Uricchio, Filippo Luigi Giambrone**
European Finance at the Emergency test
- 46. Flavio Parente**
Gli steroidi anabolizzanti androgenici nelle discipline sportive: la tossicità per distretto
- 47. Paolo Pardolesi, Anna Bitetto**
Tutela collettiva e azione di classe. Un'analisi comparativa
- 48. Antonio Felice Uricchio, Giuseppe Riccio, Ugo Ruffolo (a cura di)**
Intelligenza artificiale tra etica e diritti. Prime riflessioni a seguito del libro bianco dell'Unione europea
- 49. Antonio Felice Uricchio, Gianluca Selicato (a cura di)**
Atti della Summer School in "Circular Economy and Environmental Taxation"
- 50. Pierre de Gioia Carabellese**
Cartolarizzazioni semplici, trasparenti e standardizzate. Dallo *shadow banking* al *techno banking*
- 51. Francesco Perchinunno**
La libertà personale in trasformazione. Genesi, itinerari e mutazioni
- 52. Annamaria Bonomo, Laura Tafaro, Antonio Felice Uricchio (a cura di)**
Le nuove frontiere dell'eco-diritto
- 53. Guglielmo Fransoni**
Casi e osservazioni di diritto tributario
- 54. Francesco Sporta Caputi**
Gli strumenti finanziari partecipativi tra esigenze del finanziamento societario e problemi di *governance*
- 55. Carmela Garofalo**
Le politiche per l'occupazione tra aiuti di Stato e incentivi in una prospettiva multilivello

56. Cosima Ilaria Buonocore

L'arbitrato irrituale

57. Antonio Felice Uricchio, Gianluca Selicato (a cura di)

Green Deal e prospettive di riforma della tassazione ambientale. Atti della II Summer School in Circular Economy and Environmental Taxation – Bari 17-24 settembre 2021

58. Mario Aulenta

Capacità contributiva ed equilibri finanziari dei soggetti attivi

59. Gabriella Capozza

Personaggi, maschere, marionette tra Letteratura e Teatro. Un'interpretazione critico-riflessiva

60. Michele Indelicato

L'umanesimo etico-giuridico nel pensiero di Aldo Moro

61. Carmela Garofalo

Le politiche per l'occupazione tra aiuti di Stato e incentivi in una prospettiva multilivello. Seconda edizione

62. Paolo Pardolesi

Arricchimento da fatto illecito: i rimedi. (Dai *disgorgement damages* alla retroversione degli utili)

**Collana della II Facoltà di Giurisprudenza
Università degli Studi di Bari Aldo Moro
Sede di Taranto**

1. Antonio Incampo

Metafisica del processo. Idee per una critica della ragione giuridica

2. Antonio Uricchio

Le frontiere dell'imposizione tra evoluzione tecnologica e nuovi assetti istituzionali

3. Paola Pierri

L'ignoranza dell'età del minore nei delitti sessuali

4. Concetta Maria Nanna *(a cura di)*

Diritto vivente e sensibilità dell'interprete

5. Marta Basile

Il principio di collaborazione tra fisco e contribuente

6. Antonio Uricchio *(a cura di)*

Nuove piraterie e ordinamenti giuridici interni e internazionali

7. Paolo Pardolesi *(a cura di)*

Seminari di diritto privato comparato

8. Nicola Triggiani *(a cura di)*

La messa alla prova dell'imputato minorenni tra passato, presente e futuro.
L'esperienza del Tribunale di Taranto

9. Salvatore Antonello Parente

I modelli conciliativi delle liti tributarie

10. Nicola d'Amati e Antonio Uricchio *(a cura di)*

Giovanni Carano Donvito scritti scelti di scienza delle finanze e di diritto finanziario

11. Antonio Uricchio

Il federalismo della crisi o la crisi del federalismo? Dalla legge delega 42/2009 ai decreti attuativi e alla manovra salva Italia

12. Antonio Uricchio *(a cura di)*

I percorsi del federalismo fiscale

13. Francesco Fratini

Gli interpellanti tributari tra doveri di collaborazione dell'amministrazione finanziaria e tutela del contribuente. Contributo allo studio delle tutele nei confronti degli atti non autoritativi dell'amministrazione finanziaria nell'ambito di una prospettiva de iure condendo del sistema delle garanzie dei tax payers

14. Paolo Pardolesi

Contratto e nuove frontiere rimediali. Disgorgement v. Punitive damages

15. Annamaria Bonomo

Informazione e pubbliche amministrazioni dall'accesso ai documenti alla disponibilità delle informazioni

16. Gaetano Dammacco, Bronislaw Sitek, Antonio Uricchio (*a cura di*)

Integrazione e politiche di vicinato. Nuovi diritti e nuove economie
Integration and neighbourhood policies. New rights and new economies.
Integracja i polityki sąsiedztwa. Nowe prawo i nowa ekonomia

17. Sławomir Kursa

La diseredazione nel diritto giustiniano

18. Concetta Maria Nanna

Doveri professionali di status e protezione del cliente-consumatore. Contributo alla teoria dell'obbligazione senza prestazione

19. Umberto Violante

Profili giuridici del mercato dei crediti in sofferenza

20. Filippo Rau

La procura alle liti nel processo civile e nel processo tributario

21. Nicolò Carnimeo

La tutela del passeggero nell'era dei vettori low cost. Annotato con la giurisprudenza

22. Giuseppe Ingraio

La tutela della riscossione dei crediti tributari

23. Antonio Incampo

Filosofia del dovere giuridico

24. Nicolò Carnimeo

La pesca sostenibile nel mediterraneo. Strumenti normativi per una politica comune

25. Daniela Caterino

Poteri dei sindaci e governo dell'informazione nelle società quotate

26. Giuseppina Pizzolante

Diritto di asilo e nuove esigenze di protezione internazionale nell'Unione europea

27. Vincenzo Caputi Jambrenghi (*a cura di*)

Effetti economico sociali del federalismo demaniale in Puglia

28. Antonio Perrone

Fatto fiscale e fatto penale: parallelismi e convergenze

29. Maria Concetta Parlato

Le definizioni legislative nel sistema penale tributario

30. Antonio Uricchio (*a cura di*)

Federalismo fiscale: evoluzione e prospettive

31. Maria Rosaria Piccinni

Il tempo della festa tra religione e diritto

32. Gianluca Selicato

Il nuovo accertamento sintetico dei redditi

Collana del Dipartimento Jonico in “Sistemi Giuridici ed Economici del Mediterraneo: società, ambiente, culture” – Università degli Studi di Bari Aldo Moro.

Direzione: Bruno Notarnicola, Paolo Pardolesi, Nicola Triggiani

Comitato Scientifico: Cesare Amatulli, Massimo Bilancia, Annamaria Bonomo, Maria Teresa Paola Caputi Jambrenghi, Nicolò Carnimeo, Daniela Caterino, Nicola Fortunato, Pamela Martino, Maria Concetta Nanna, Fabrizio Panza, Pietro Alexander Renzulli, Umberto Salinas, Paolo Stefanì, Laura Tafaro, Giuseppe Tassielli.

Comitato Direttivo: Aurelio Arnese, Danila Certosino, Luigi Iacobellis, Ivan Ingravallo, Ignazio Lagrotta, Francesco Moliterni, Angelica Riccardi, Claudio Sciancalepore, Nicola Triggiani, Antonio Felice Uricchio*, Umberto Violante.

Comitato di Redazione: Patrizia Montefusco (Capo redattore), Federica Monteleone, dottorandi di ricerca (Francesca Altamura, Michele Calabria, Marco Del Vecchio, Francesca Nardelli, Francesco Scialpi, Andrea Sestino, Pierluca Turnone).

Il presente volume è stato sottoposto ad una procedura di valutazione basata sul sistema di *Peer Review* a “doppio cieco”.

Gli atti della procedura di revisione sono consultabili presso la segreteria del Dipartimento Jonico.

* In aspettativa per incarico assunto presso l’ANVUR.

Sommario

Premessa	1
----------------	---

SEZIONE PRIMA

I *DISGORGEMENT DAMAGES* IN *COMMON LAW*

CAPITOLO I

LE ORIGINI E LE PECULIARITÀ FUNZIONALI DEI *DISGORGEMENT DAMAGES* NEI SISTEMI DI *COMMON LAW*

1. Rilievi introduttivi	5
2. L'evoluzione dei <i>disgorgement damages</i> nella realtà giuridica inglese	8
2.1 Il nebuloso rapporto con l' <i>account of profit</i>	10
3. La dinamica evolutiva dei <i>disgorgement damages</i> nell'esperienza giuridica nordamericana	13
4. L'ambito elettivo della <i>law of restitution</i> : dai <i>compensatory da-</i> <i>mages</i>	16
4.1 (Segue): ...ai <i>disgorgement damages</i>	22

CAPITOLO II

L'INQUADRAMENTO DEI *DISGORGEMENT* *DAMAGES* COME RIMEDIO DA INADEMPIMENTO CONTRATTUALE

1. La dinamica evolutiva dei <i>disgorgement damages</i> come rimedio da <i>breach of contract</i>	29
2. Le soluzioni dottrinali: dalla forzatura del concetto di <i>restitution</i>	33
2.1 (Segue) ... all'interpretazione estensiva della <i>section 344</i> del <i>Restatement Second of Contracts</i>	37
3. Le novità sancite dalla <i>section 39</i> del <i>Restatement Third of Resti-</i> <i>tution and Unjust Enrichment</i>	39

4.	Analisi dei vantaggi riscontrabili sul piano dell'efficienza economica .	42
4.1	I casi di inadempimento di un contratto di compravendita di un bene infungibile	43
4.2	I casi in cui è precluso ricorrere allo strumento dell'esecuzione in forma specifica	46
4.3	Le negoziazioni concernenti interessi differenti dalla realizzazione di un profitto economico	48
4.4	I casi concernenti i cd. <i>costs saved by breach</i>	52

SEZIONE SECONDA

I CONTROVERSI PROFILI SOTTESI
ALL'ARRICCHIMENTO DA FATTO ILLECITO

CAPITOLO I

L'ARRICCHIMENTO DA FATTO ILLECITO NEL
QUADRO DEI PRINCIPALI SISTEMI DI *CIVIL LAW*

1.	L'arricchimento senza causa come imprescindibile punto di partenza nel quadro europeo	57
2.	La disciplina dell'ingiustificato arricchimento nell'esperienza giuridica tedesca	58
3.	La via francese per fronteggiare le ipotesi di arricchimento ingiustificato	63
4.	La disciplina italiana dell'arricchimento senza causa e i suoi imprescindibili presupposti.	66
4.1	Il requisito dell'arricchimento	68
4.2	L'elemento del pregiudizio	70
4.3	La correlazione tra danno e arricchimento	71
4.4	La giusta causa.	73
4.5	La sussidiarietà	75

CAPITOLO II

LA COMPLESSA EVOLUZIONE
DELLA RETROVERSIONE DEGLI UTILI IN ITALIA:
EQUIPOLLENZE FUNZIONALI CON I
DISGORGEMENT DAMAGES?

1.	Le difficoltà a metabolizzare il concetto di arricchimento da fatto illecito	81
2.	Le soluzioni prospettate dal formato dottrinale	84

3. La convergenza degli sforzi del formante giurisprudenziale	87
4. I principali interventi legislativi in tema di arricchimento da fatto illecito	91
4.1 La riparazione pecuniaria ex art. 12 della legge sulla stampa . . .	92
4.2 Il risarcimento del danno ambientale ex art. 18 della legge 8 luglio 1986 n. 349	94
4.3 La retroversione degli utili ex art. 125 del codice di proprietà industriale	96
4.3.1 (Segue) Gli ultimi sviluppi giurisprudenziali concernenti la retroversione degli utili ex art. 125 c.p.i.	103
4.4 Il risarcimento del danno ex art. 158 l.a. alla luce delle ultime pronunzie del giudice di legittimità	107
5. La polifunzionalità della nostra responsabilità civile: le altalenan- ti soluzioni adottate del nostro Supremo collegio.	114
5.1 Il decisivo placet delle Sezioni Unite	118
6. Considerazioni conclusive	121

SEZIONE TERZA

PROSPETTIVE IN CHIAVE DI *LAW & ECONOMICS*

CAPITOLO I

I *DISGORGEMENT DAMAGES* ALLA LUCE DEGLI
APPROCCI DELL'ANALISI ECONOMICA DEL DIRITTO

1. La lettura in chiave L&E dei rimedi da inadempimento contrattuale	127
2. I problemi connessi al difetto di <i>legal responses</i> nella prospettiva dell'analisi economica del diritto	131

CAPITOLO II

IL QUADRO RIMEDIALE ALLA PROVA DELLA
TEORIA DELL'INADEPIMENTO EFFICIENTE

1. Le problematiche individuabili nelle pieghe della teoria dell'ina- dempimento efficiente	135
2. Considerazione in chiave giuseconomica concernente l'applica- zione dei <i>disgorgement damages</i> nelle ipotesi di inadempimento contrattuale: dai vantaggi...	138
2.1 (Segue): ... ai possibili inconvenienti.	143
2.1.1 L'ipotesi della <i>question of cause in fact</i>	145
2.1.2 L'ipotesi della <i>joint cause</i>	146
2.1.3 L'ipotesi della <i>remote cause</i>	146
3. A mo' di conclusione	149

Premessa

Il presente volume intende tratteggiare le peculiarità funzionali degli strumenti rimediali di inclinazione punitiva a forte valenza deterrente (come i disgorgement damages e la retroversione degli utili) volti a fronteggiare le cd. ipotesi di arricchimento da fatto illecito conferendo alla vittima dell'illecito l'opportunità di ottenere un risarcimento basato non già sulla perdita subita, ma sui profitti che la controparte abbia realizzato in virtù del compimento dell'azione contra legem.

Prendendo le mosse, per un verso, dall'analisi/rielaborazione di alcuni lavori monografici del 2005 ("Profitto illecito e risarcimento del danno") e del 2012 ("Contratto e nuove frontiere rimediali. Disgorgement v. punitive damages") e, per l'altro, dall'approfondimento di alcune recentissime (quanto interessanti) decisioni assunte dal nostro Supremo collegio concernenti casi in cui il vantaggio economico conseguito da chi abbia agito illecitamente risulti di gran lunga più consistente – in termini di profitto – della perdita subita dal titolare del diritto, ci si è proposti di 'esplorare' (anche avvalendosi di una prospettiva giuseconomica) sia l'evoluzione dell'istituto dei disgorgement damages nella realtà che lo ha tenuto a battesimo, sia le modalità con le quali il fenomeno di legal trasplant si è attuato nell'esperienza giuridica nostrana.

