

**ORDINE DEI DOTTORI COMMERCIALISTI E DEGLI ESPERTI CONTABILI**

# **CLAUSOLE CONTRATTUALI**

## **I contratti di agenzia e mediazione**

**Avv. Marina Motta – Motta e Associati**

Martedì 3 dicembre 2024, 17.00 - 19.00 (quarto incontro)  
Via Carlo Alberto 59, Sala Conferenze Aldo Milanese

## AGENZIA, MEDIAZIONE E PROCACCIAMENTO AFFARI

- **AGENZIA**

Col contratto di agenzia, una parte assume **stabilmente** l'incarico di **promuovere**, **per conto dell'altra**, verso retribuzione, la conclusione di **contratti** in una zona determinata (art. 1742 cod. civ.)

- **MEDIAZIONE**

È mediatore colui che mette in relazione **due o più parti** per la conclusione di **un affare**, da rapporti di collaborazione, di dipendenza o di rappresentanza (1754 cod. civ.)

- **PROCACCIAMENTO AFFARI**

Contratto atipico avente ad oggetto la segnalazione **occasionale** di affari

## FONTI NORMATIVE

### AGENZIA

- **direttiva 86 /653/CEE** relativa al coordinamento dei diritti degli Stati membri concernenti gli agenti commerciali indipendenti
- **codice civile** (artt. 1742 – 1753 cod. civ.)
- **Accordi Economici Collettivi**
  - AEC Commercio 16/02/2009
  - AEC Industria 30/07/2014
  - AEC Confapi 17/09/2014
  - AEC Artigianato 10/12/2014
  - AEC Consorzi Agrari 03/03/2023

si applicano se i contraenti appartengono alle **associazioni** stipulanti o se espressamente o implicitamente **richiamati** nel contratto

### MEDIAZIONE

**codice civile** (artt. 1754 – 1765 cod. civ.)

### PROCACCIAMENTO AFFARI

contratto **atipico** (giurisprudenza)

# AGENZIA

## AGENZIA

### ARCHITETTURA DEL CONTRATTO

La portata del vincolo contrattuale è da valutare, nel suo **complesso**, in fase **precontrattuale**, ponendo in relazione tra loro le seguenti **principali variabili**:

#### **estensione dell'incarico**

- territorio
- clientela
- prodotti

#### **carattere dell'incarico**

- esclusiva
- non concorrenza

#### **obiettivi minimi**

#### **durata, scioglimento, divieto di concorrenza post contrattuale**

#### **provvigioni, spese, indennità di fine rapporto**

## AGENZIA ESTENSIONE DELL'INCARICO

### □ territorio

- definizione **amministrativa**, non geografica

### □ clientela

- eventuale individuazione **tipologia** o settore clientela (es. grande distribuzione)
- esclusione eventuali **clienti direzionali**: attenzione alla precisa individuazione, specie in caso di **gruppi** societari

### □ prodotti

- eventuale individuazione tipologia o **linea** prodotto
- nel silenzio, tutti i prodotti dell'impresa: attenzione a eventuali futuri **sviluppi**

- **variazioni** superiori al 5% disciplinate dagli AEC (art. 2), es. AEC Commercio 16/02/2009: fino al 20%, preavviso 2 o 4 mesi (pluri o monomandatari), oltre preavviso per la risoluzione e mancato rifiuto agente entro 30gg (la percentuale si calcola sugli ultimi 12 mesi)

## AGENZIA CARATTERE DELL'INCARICO

- ❑ poiché il diritto di **esclusiva reciproca** (art. 1743 cod. civ.) è **elemento naturale, ma non essenziale** del contratto di agenzia, con espressa previsione contrattuale è possibile escludere il **diritto all'esclusiva** dell'agente e/o il suo **divieto di concorrenza**
- talvolta confuso con l'agente esclusivista è l'agente **monomandatario**, figura prevista esclusivamente dagli AEC quale agente che si impegna, tramite apposita clausola contrattuale, a prestare la propria attività in favore di un unico preponente, non potendo, quindi assumere incarichi per qualunque altro preponente, anche se relativi a prodotti non in concorrenza
- ❑ le violazioni dell'esclusiva da parte del preponente e del divieto di concorrenza da parte dell'agente, se previste, sono spesso sanzionate da apposita clausola risolutiva espressa (i contraenti possono convenire che il contratto si risolva se una determinata obbligazione non sia adempiuta secondo le modalità stabilite: la risoluzione si verifica quando la parte interessata comunica a quella inadempiente di valersi della clausola, art. 1456 cod. civ.)

# AGENZIA

## OBBLIGHI DELL'AGENTE



- ❑ L'agente deve **promuovere**, per conto del preponente, la conclusione di contratti (art. 1742 cod. civ.)
  - possibile pattuire il risultato minimo di tale obbligazione (clausola di fatturato minimo, magari regola di incremento automatico, spesso sanzionata con clausola risolutiva espressa)
  
- ❑ L'agente deve **inderogabilmente** (art. 1746 cod. civ.)
  - tutelare gli **interessi** del preponente e agire con **lealtà** e **buona fede**
  - adempiere l'incarico in conformità alle **istruzioni** ricevute (es. condizioni di vendita), attenzione alle eccessive limitazioni dell'**autonomia** dell'agente
  - fornire al preponente le **informazioni** riguardanti il **mercato** e ogni altra informazione utile per valutare la convenienza dei singoli **affari**
  
- è vietato (legge comunitaria n. 526/1999) pattuire una responsabilità dell'agente, anche solo parziale, per l'inadempimento del cliente (c.d. star del credere); è però consentito eccezionalmente concordare, di volta in volta una garanzia da parte dell'agente, purché (i) con riferimento a singoli affari, di particolare natura e importo individualmente determinati, (ii) non di ammontare più elevato della provvigione che per quell'affare l'agente avrebbe diritto a percepire e (iii) sia previsto uno specifico corrispettivo

## AGENZIA

### OBBLIGHI DEL PREPONENTE

- ❑ Il preponente deve **inderogabilmente** (art. 1749 cod. civ.)
  - agire con **lealtà e buona fede**
  - fornire le **informazioni** necessarie all'esecuzione del contratto, incluso sui **prodotti**, nonché, entro un termine ragionevole, di eventuali previsioni di notevole **contrazione** degli affari e dell'**accettazione** o del **rifiuto** o della **mancata esecuzione** di un affare
  - inviare **estratti conto** almeno **trimestrali** delle provvigioni maturate e **pagarle** con la stessa periodicità
  - fornire tutte le **informazioni** necessarie per **verificare** l'importo delle provvigioni liquidate ed in particolare un estratto dei libri contabili

# AGENZIA PROVVIGIONI



## Provvigioni (art. 1748 cod. civ.)

- **misura: percentuale** sugli affari conclusi dal preponente (attenzione a retribuzione **fissa**, considerata dalla giurisprudenza contraddittoria rispetto alla natura del contratto e indice di subordinazione dell'agente); attenzione, nel pattuire l'ammontare, a considerare che sulle provvigioni verrà calcolata **indennità di fine rapporto**)
- **maturazione**: salvo che sia diversamente pattuito nel momento e nella misura in cui il preponente ha eseguito o avrebbe dovuto eseguire la propria prestazione (**consegna**) o, al più tardi, **inderogabilmente**, nel **momento** e nella **misura** in cui il cliente ha eseguito o avrebbe dovuto eseguire la prestazione (pagamento), qualora il preponente avesse eseguito la propria prestazione: conviene quindi alle imprese preponenti concordare, in deroga, che la provvigione sia dovuta al più tardi possibile, ossia all'incasso del prezzo

## regole particolari

- **contratti in tutto o in parte ineseguiti per accordi** tra preponente e cliente: diritto a **provvigione ridotta** per la parte ineseguita
- **inderogabilmente** solo nel caso in cui sia **certo che il contratto non avrà esecuzione per cause non imputabili al preponente**, l'agente **perde il diritto** alla provvigione
- **dopo la cessazione del contratto**, diritto alla provvigione (i) se la **proposta** è pervenuta all'agente o al preponente prima della fine del contratto o (ii) se gli affari sono **conclusi** entro un **termine ragionevole** dopo lo scioglimento del contratto e la conclusione è da attribuirsi **prevalentemente** all'attività svolta dall'agente

# AGENZIA SPESE



## Spese

- di norma, l'agente **non** ha diritto al **rimborso delle spese**, ma, nella prassi, talvolta richiesto dagli agenti e quindi contrattualmente pattuito, ma attenzione: rimborsi forfettari potrebbero essere considerati corrispettivi ai fini del calcolo dell'indennità di fine rapporto

## AGENZIA DURATA E SCIoglIMENTO

### □ Durata e scioglimento

- tempo **determinato** (se contratto continua ad essere eseguito dalle parti dopo la scadenza del termine, in assenza di clausola di rinnovo tacito, diventa a tempo indeterminato)
  - tempo **indeterminato**, **recesso** con preavviso minimo inderogabile (art. 1750 cod. civ. o art. 10 AEC) o preavviso maggiore pattuito in contratto (ma preavviso previsto per preponente non inferiore a quello previsto per l'agente)
  - **risoluzione** anticipata per **giusta causa** o per clausola risolutiva espressa (art. 1456 cod. civ.)
- **indennità di fine rapporto** non dovuta quando il preponente risolve il contratto per un'**inadempimento imputabile all'agente di gravità tale da non consentire la prosecuzione, neanche provvisoria, del rapporto** o quando l'agente **recede** dal contratto, a meno che il recesso sia giustificato da circostanze attribuibili al preponente o attribuibili all'agente (quali età, infermità o malattia), per le quali non può più essergli ragionevolmente chiesta la prosecuzione dell'attività (art. 1751 cod. civ.)

## AGENZIA

### DIVIETO DI CONCORRENZA POST CONTRATTUALE

- ❑ La clausola che limita la concorrenza da parte dell'agente **dopo** lo scioglimento del contratto deve (art. 1751 bis cod. civ. introdotto dal d.lgs. n. 303/1991):
  - stipularsi per **iscritto**
  - riguardare la **medesima zona, clientela e genere di prodotti** del contratto
  - durare massimo **due anni** dall'estinzione del contratto
  - comportare l'obbligo di corresponsione all'agente, alla cessazione del rapporto, di una **indennità** commisurata alla **durata** del patto stesso, alla **natura** del contratto di agenzia e all'**indennità di fine rapporto** (calcolo in AEC, art. 7)
  
- ❑ dato il possibile mutare delle circostanze, è opportuno, nell'interesse del preponente, che la clausola contrattuale preveda la facoltà dello stesso di **rinuncia** al relativo obbligo dell'agente, con liberazione dall'obbligo di corrispondere l'indennità

## AGENZIA

### INCASSO E RAPPRESENTANZA E ALTRE CLAUSOLE

- ❑ di norma l'agente **non** ha facoltà di **riscuotere** i crediti del preponente, può essere autorizzato o obbligato con apposita pattuizione che ne disciplini le modalità, sconti, dilazioni ecc. (art. 1744 cod. civ.)
    - qualora l'incarico di riscuotere sia continuativo, obbligatoria specifica **provvigione di incasso**, non necessaria se l'attività riguardi solo il recupero degli insoluti (AEC, art. 3)
  - ❑ di norma le dichiarazioni relative all'**esecuzione** del contratto, inclusi i **reclami**, sono validamente fatti all'agente, il quale ha diritto di richiedere **provvedimenti cautelari** nell'interesse del preponente e presentare i reclami necessari per la conservazione dei diritti di quest'ultimo: queste facoltà dell'agente possono essere normate o escluse con apposite clausole contrattuali
  - ❑ con apposita pattuizione contrattuale può essere attribuito all'agente il potere di **rappresentanza** per la conclusione di contatto/i
- ulteriori apposite pattuizioni contrattuali possono avere ad oggetto:
- ❑ **segretezza**
  - ❑ **modifiche** contrattuali esclusivamente per iscritto e esclusione acquiescenza
  - ❑ manleva per conseguenze pregiudizievoli relative al rapporto coi **subagenti**

e altro a seconda dell'interesse delle parti e del caso specifico

## AGENZIA CONTROVERSIE

- ❑ **giudice del lavoro** per rapporti di **agenzia**, rappresentanza commerciale e altri rapporti di collaborazione che si concretino in una **prestazione di opera continuativa e coordinata, prevalentemente personale** (art. 409, comma 3 cod. proc. civ.)
  - competenza **territoriale** inderogabile: **domicilio** dell'agente
  
- ❑ **giudice ordinario** per **società**, anche se di persone o irregolari o di fatto (in tali casi, l'attività medesima non è riferibile a persone fisiche e, quindi, non riveste così come richiesto dall'art. 409, n. 3, c.p.c. carattere prevalentemente personale, Cass. n. 27576/2006, Cass. n. 8940/2011)
  - competenza territoriale secondo le regole ordinarie, con facoltà di scelta del tribunale competente con apposita clausola contrattuale
  
  - in alternativa, **arbitrato**, sempre con apposita pattuizione

# MEDIAZIONE

## MEDIAZIONE PRINCIPALI CLAUSOLE

### □ oggetto

- individuazione **affare** (art. 1754 cod. civ.) ed eventuale descrizione condizioni
- dichiarazione del mediatore di **non essere legato alle parti** da rapporti di collaborazione, di dipendenza o di rappresentanza

### □ provvigione, spese

- diritto alla **provvigione** da ciascuna delle parti (il contratto può prevedere percentuale diversa dal 50%), se l'affare è concluso per effetto dell'intervento del mediatore (dovuta, salvo diverse previsioni contrattuali su momento di maturazione, anche in caso di contratto con condizione sospensiva o risolutiva, contratto annullabile o rescindibile) artt. 1755 e 1757 cod. civ.
- diritto al rimborso delle **spese** dalla persona per incarico della quale sono state eseguite, anche se l'affare non è stato concluso (salvo clausola che escluda questo diritto oppure lo disciplini diversamente) art. 1756 cod. civ.

## MEDIAZIONE PRINCIPALI CLAUSOLE

### □ **obblighi del mediatore**

- comunicare alle parti le **circostanze a lui note** relative alla valutazione e alla sicurezza dell'affare, **che possono influire sulla conclusione** di esso (art. 1759 cod. civ.)
- rispondere dell'**autenticità della sottoscrizione** delle scritture e dell'ultima girata dei titoli trasmessi per il suo tramite
- *conservare i **campioni** delle merci vendute a campione*
- *rilasciare al compratore una lista firmata dei **titoli** negoziati, con l'indicazione della serie e del numero*
- *annotare gli **estremi essenziali del contratto** che si stipula col suo intervento e rilasciarne alle parti **copia** da lui sottoscritta*
- *non prestare attività nell'interesse di persona notoriamente **insolvente** o della quale conosce lo stato **d'incapacità** (art. 1760 cod. civ.)*  
*passibile di **sanzione amministrativa e sospensione dalla professione** fino a sei mesi (art. 1764 cod. civ.)*
- può essere incaricato da una delle parti di rappresentarla nell'esecuzione del contratto concluso con il suo intervento (art. 1761 cod. civ.)

## MEDIAZIONE PRINCIPALI CLAUSOLE

- obblighi dell'altra parte** da prevedere in contratto a seconda dei casi specifici e dell'interesse delle parti
- durata** da modulare in contratto, nell'interesse del mediatore, attenzione al caso in cui il **contratto sia concluso dopo** la cessazione del contratto
- controversie** scelta contrattuale del foro o dell'arbitrato

Grazie per l'attenzione  
per altri spunti:

<https://www.to.camcom.it/guida-abc-dellimport-export>