

JURA

Temi e problemi
del diritto

STUDI

discipline civilistiche

discipline penalistiche - Criminalia

discipline pubblicistiche

filosofia del diritto

storia del diritto

TESTI

CLASSICI

collana diretta da

Italo Birocchi, Marcello Clarich,
Aurelio Gentili, Fausto Giunta,
Mario Jori, Vito Velluzzi

Enzo Maria Incutti

Sostenibilità e contratto

Fonti, clausole e rimedi



Edizioni ETS



www.edizioniets.com

© Copyright 2025

Edizioni ETS

Palazzo Roncioni - Lungarno Mediceo, 16, I-56127 Pisa

info@edizioniets.com

www.edizioniets.com

Distribuzione

Messaggerie Libri SPA

Sede legale: via G. Verdi 8 - 20090 Assago (MI)

Promozione

PDE PROMOZIONE SRL

via Zago 2/2 - 40128 Bologna

ISBN 978-884677411-8

ISSN 2283-5296

Alla mia famiglia

«Se questo è il migliore dei mondi possibili,
gli altri, che cosa sono?»

(VOLTAIRE, CANDIDO, TRAD. IT. R. BACCHELLI,
MONDADORI, MILANO, 1988, P. 31)

INDICE

Introduzione	11
Capitolo I	
<i>Le fonti della sostenibilità</i>	13
1. La polisemia del concetto di sostenibilità	13
2. Le tre dimensioni della sostenibilità	16
3. Lo sviluppo sostenibile: introduzione	19
4. Il riconoscimento del principio di sviluppo sostenibile a livello internazionale	24
5. Il principio di sviluppo sostenibile nel sistema europeo	29
6. L'ordine giuridico del mercato unico sostenibile	33
7. La strategia europea verso un mercato unico sostenibile	38
8. Il principio di sviluppo sostenibile nell'ordinamento interno tra riforma costituzionale e codice dell'ambiente (premessa)	43
9. Sviluppo sostenibile e costituzione economica. La riforma dell'art. 41 Cost	47
10. Il rinnovato art. 9 Cost. e l'interesse delle generazioni future	52
11. Conflitti tra significati e esigenze di bilanciamento	56
Capitolo II	
<i>L'ordine pubblico economico nel mercato sostenibile</i>	61
1. La ricerca di una categoria per la sostenibilità. Un problema di rilevanza	61
2. Lo sviluppo sostenibile come principio generale	69
3. (segue) Un passaggio necessario: notazioni in tema di <i>Drittwirkung</i> e ordine pubblico	77
4. Sulle origini dell'ordine pubblico	83
5. Il concetto di ordine pubblico	87
6. Significanti e significati dell'ordine pubblico	94
7. Distinzioni e funzioni dell'ordine pubblico	99
8. L' <i>ordre public économique</i>	104
9. (segue) La duplice caratterizzazione dell'ordine pubblico economico. Di protezione o di direzione?	109
10. I nuovi limiti all'autonomia privata: ordine pubblico economico e mercato sostenibile	112

Capitolo III	
<i>Regolamento contrattuale e strumenti di tutela</i>	117
Sezione I	
<i>Le clausole di sostenibilità</i>	117
1. Autonomia privata, regole di mercato e logica capitalistica	117
2. La fase c.d. volontaria della sostenibilità e l'espansione dei contratti 'sostenibili'. I patti di sostenibilità	124
3. Dal tutto alla parte: le clausole di sostenibilità. Una anticipazione della linea di lavoro	132
4. La semantica delle clausole di sostenibilità	138
5. Tecnica della misurazione e regolamento contrattuale. L'esempio delle clausole indicizzate a standard ESG	144
6. Le clausole-modello europee per catene di fornitura responsabili e sostenibili	151
7. CAM, conformazione del mercato e contrattazione pubblica	157
8. I modelli del mercato europeo dell'energia. I contratti di vendita di energia elettrica prodotta da fonti rinnovabili	162
Sezione II	
<i>I rimedi all'insostenibilità del contratto</i>	173
1. Tre casi di studio ed una netta evidenza. Accessorietà delle clausole e scelta del rimedio	173
2. La tolleranza dell'insostenibilità. Regola di tolleranza e non esigibilità della prestazione	180
3. Gradualità ed effettività dei rimedi. Prime osservazioni sulle impugnazioni parziali	187
4. Nullità parziale e sostituzione legale di clausole	191
5. Inattuazione di prestazioni di sostenibilità, risoluzione parziale e adeguamento del contratto	199
6. Autotutela contrattuale ed eccezioni dilatorie	206
7. I nuovi rimedi nel diritto privato europeo tra sospensione e risoluzione. La Direttiva (UE) 2024/1760 e la Legge tedesca sulla <i>due diligence</i> nelle catene di fornitura	214
8. Strumenti cooperativi e meccanismi di gestione convenzionale dell'inadempimento	224
9. Epilogo parziale	231
Conclusioni	235
Bibliografia	239

INTRODUZIONE

In un'epoca segnata da crisi globali e da profonde fratture sociali, anche il contratto è al centro di un forte processo di trasformazione. In particolare, la crisi climatica sta ridisegnando i confini del modello socio-economico tradizionale e impone soluzioni immediate a problemi di natura globale.

La *sostenibilità*, concetto col quale nel dibattito attuale si è soliti concepire le sfide legate alla transizione ecologica, economica e sociale, evoca, sin dalle sue origini, interrogativi complessi.

La polisemia del termine, la sua ambiguità concettuale, la diffusione di declinazioni diverse nel panorama scientifico internazionale impongono all'interprete il dovere di liberare il campo dalla confusione semantica.

La *sostenibilità* sta oggi assumendo una precisa dimensione giuridica, ma le estensioni ed i profili applicativi di un concetto così pericolosamente evanescente non sono ancora chiaramente delineati.

Su tali premesse, questo lavoro, suddiviso in tre capitoli, muoverà nella direzione di valutare le interazioni tra le regole giuridiche della *sostenibilità* ed il contratto, con l'obiettivo di misurare la capacità di adattamento della categoria tradizionale e la sua tenuta dinanzi ai cambiamenti dei tempi presenti.

Un simile risultato non può essere conseguito se non si comprendono appieno le ragioni storiche alla base del fenomeno preso in esame. È quanto, allora, si farà nel primo capitolo, con l'obiettivo di ricostruire il percorso tortuoso che ha condotto al riconoscimento giuridico del principio di sviluppo sostenibile. L'analisi sarà compiuta su più livelli: internazionale, europeo e nazionale al fine di delineare le *fonti della sostenibilità*. In riferimento al sistema interno, punto di osservazione per la ricostruzione proposta sarà la riforma costituzionale degli artt. 9 e 41 Cost. con particolare attenzione alle relative implicazioni nell'area dell'autonomia privata.

Una volta accertato il carattere normativo del principio sia in sede europea sia in sede nazionale, la seconda parte della ricerca sarà orientata ad indagare la natura e le funzioni specifiche di tale principio. Come si avrà modo di verificare, alla funzione di *limite-negativo* del principio di sviluppo sostenibile pare associarsi anche una funzione di *limite-positivo* differente. Su tali considerazioni, allora, si indagherà la relazione che lega il principio, come positivizzato nell'ordinamento interno, e l'ordine pubblico, quale categoria giuridica storicamente mutevole. Proprio per tale caratteristica, il secondo capitolo si incentrerà non solo sui limiti *negativi* delle regole della *sostenibilità*, ma anche sulla possibile rivalutazione concettuale dell'ordine pubblico economico, nel tenta-

tivo di un superamento delle critiche di parte della dottrina italiana contro le prime teorizzazioni francesi sul tema.

Chiarita la funzione delle regole della *sostenibilità*, il lavoro volgerà lo sguardo agli effetti che simili regole producono sul contratto e sulla formulazione dei singoli regolamenti di interessi.

Il terzo capitolo si proporrà di indagare l'area della sostenibilità nella sua accezione strettamente contrattuale attraverso l'analisi, nella prima sezione, delle nuove trame negoziali del mercato europeo e, nella seconda, degli strumenti di tutela azionabili dalle parti contraenti.

Pertanto, nella prima parte del capitolo, si offrirà un inquadramento delle clausole di sostenibilità in una classificazione propedeutica all'individuazione dei principali aspetti funzionali e delle maggiori criticità applicative di simili clausole. La manifestazione nella prassi di una tendenza all'accessorietà delle clausole all'interno del complessivo rapporto contrattuale accentua i profili critici e segna lo sviluppo dello studio.

La ricognizione delle varie tipologie di clausole, nei rapporti di impresa e nei patti di filiera presi in esame, si porrà come antecedente logico per poter valutare, dapprima, i profili di misurazione degli standard e degli indicatori contrattuali impiegati per parametrare le singole prestazioni ad obiettivi di sostenibilità e, successivamente, i processi di standardizzazione negoziale che mettono in mostra la sempre maggiore adesione volontaria dei privati alle regole della *sostenibilità*.

Nell'ultima sezione l'oggetto della ricerca si concentrerà sui profili di natura rimediale connessi alla violazione o inattuazione delle clausole.

La linea di indagine, infatti, si muoverà lungo gli interrogativi che le peculiarità funzionali di simili clausole pongono nei rapporti contrattuali, attraverso una ricostruzione sistematica delle regole di diritto privato europeo previste per le ipotesi di *insostenibilità* del contratto. La ricerca sull'effettività del rimedio nei casi di *insostenibilità* del contratto si collega al bisogno di rafforzare l'efficacia delle clausole ed alla necessità di non relegare tali pattuizioni negoziali a mere dichiarazioni programmatiche.

In queste pagine, dunque, si vorrà costruire una cornice graduale degli strumenti di tutela delle parti contraenti che, in virtù del principio di conservazione, individui i rimedi più adeguati in proporzione alla gravità del vizio ed in relazione agli interessi coinvolti.

Nel loro insieme, le parti dello studio proveranno a fornire risposte, secondo angolature diverse, alla medesima domanda generale: la categoria del contratto resiste dinanzi ai mutamenti della realtà socio-economica di oggi o deve essere ricalibrata?

Un quesito tanto complesso necessita di risposte ponderate.

Per capire il senso delle pagine che verranno si potrebbe prendere in prestito il celebre brocardo *fiat iustitia et pereat mundus*, tanto caro a Ferdinando I d'Asburgo e domandarsi se, messo di fronte a simili cambiamenti, anche l'imperatore approverebbe una modifica del motto: si faccia giustizia affinché il mondo non perisca.

Jura

Volume sottoposto a revisione.

Il regolamento della collana sulle regole di revisione è reperibile
insieme all'elenco completo delle pubblicazioni sul sito

www.edizioniets.com

alla pagina

<http://www.edizioniets.com/view-Collana.asp?Col=Jura>. Temi e problemi del diritto



Pubblicazioni recenti

STUDI

discipline civilistiche

- Enzo Maria Incutti, *Sostenibilità e contratto. Fonti, clausole e rimedi*, 2025
- Luca Arnaboldi, Federico Modugno (a cura di), *Diritto e prassi delle acquisizioni societarie. Questioni aperte*, 2024
- Gaetano Anzani, *L'“ingiustizia del danno” in una relazione qualificata. Per un nuovo confine tra le due specie di responsabilità*, 2023
- Filippo Rossi (a cura di), *Consenso e dissenso nelle codificazioni europee. Scioglimento e mantenimento del vincolo contrattuale tra storia giuridica, diritto privato e comparazione*, 2021
- Alberto Azara, *Cessione del credito e adempimento*, 2020
- Michael W. Monterossi, *L'orizzonte intergenerazionale del diritto civile. Tutela, soggettività, azione*, 2020
- Francesca Mite, *Relatività degli effetti del negozio giuridico. Il contratto a favore di terzi*, 2020
- Massimo Foglia (a cura di), *Il contratto ‘apolide’. La contrattazione transnazionale nel mercato globale*, 2019

Edizioni ETS

Palazzo Roncioni - Lungarno Mediceo, 16, I-56127 Pisa

info@edizioniets.com - www.edizioniets.com

Finito di stampare nel mese di ottobre 2025