

Centro Studi

**D**iritto **A**vanzato

Edizioni

Comitato scientifico:

Simone **ALECCI** (Magistrato) - Elisabetta **BERTACCHINI** (Professore ordinario di diritto commerciale, Preside Facoltà Giurisprudenza) - Mauro **BOVE** (Professore ordinario di diritto processuale civile) - Giuseppe **BUFFONE** (Magistrato addetto alla direzione generale della giustizia civile presso il Ministero della Giustizia) - Tiziana **CARADONIO** (Magistrato) - Costanzo Mario **CEA** (Magistrato, già Presidente di sezione) - Paolo **CENDON** (Professore ordinario di diritto privato) - Gianmarco **CESARI** (Avvocato cassazionista dell'associazione Familiari e Vittime della strada, titolare dello Studio legale Cesari in Roma) - Caterina **CHIARAVALLOTTI** (Presidente di Tribunale) - Bona **CIACCIA** (Professore ordinario di diritto processuale civile) - Leonardo **CIRCELLI** (Magistrato, assistente di studio alla Corte Costituzionale) - Vittorio **CORASANITI** (Magistrato, ufficio studi del C.S.M.) - Mirella **DELIA** (Magistrato) - Lorenzo **DELLI PRISCOLI** (Consigliere Suprema Corte di Cassazione) - Paolo **DI MARZIO** (Consigliere Suprema Corte di Cassazione) - Francesco **ELEFANTE** (Magistrato T.A.R.) - Annamaria **FASANO** (Consigliere presso la Suprema Corte di Cassazione) - Cosimo **FERRI** (Magistrato, già Sottosegretario di Stato alla Giustizia) - Francesco **FIMMANO'** (Professore ordinario di diritto commerciale, Preside Facoltà Giurisprudenza) - Eugenio **FORGILLO** (Presidente di Tribunale) - Andrea **GIORDANO** (Avvocato dello Stato) - Mariacarla **GIORGETTI** (Professore ordinario di diritto processuale civile) - Giusi **IANNI** (Magistrato) - Francesco **LUPIA** (Magistrato) - Giuseppe **MARSEGLIA** (Magistrato) - Roberto **MARTINO** (Professore ordinario di diritto processuale civile, Preside Facoltà Giurisprudenza) - Francesca **PROIETTI** (Magistrato) - Serafino **RUSCICA** (Consigliere parlamentare presso il Senato della Repubblica) - Piero **SANDULLI** (Professore ordinario di diritto processuale civile) - Stefano **SCHIRO'** (Presidente del Tribunale Superiore delle Acque pubbliche) - Bruno **SPAGNA MUSSO** (già Consigliere di Cassazione ed assistente di studio alla Corte Costituzionale) - Paolo **SPAZIANI** (Magistrato dell'Ufficio del Massimario della Corte Suprema di Cassazione) - Antonella **STILO** (Magistrato, Presidente di sezione) - Antonio **URICCHIO** (Professore ordinario di diritto tributario, già Magnifico Rettore, Presidente Anvur) - Antonio **VALITUTTI** (Presidente di Sezione presso la Suprema Corte di Cassazione) - Alessio **ZACCARIA** (Professore ordinario di diritto privato, già componente laico C.S.M.).

## **Obbligazioni, persona giuridica, eccezione di incompetenza territoriale, mancato riferimento ai fori speciali concorrenti, inammissibilità**

La completezza dell'eccezione di incompetenza territoriale è requisito di ammissibilità della stessa e l'eventuale incompletezza può essere rilevata anche d'ufficio. Nel caso in cui nelle controversie, in materia di obbligazione, venga convenuta una persona giuridica la contestazione della sussistenza del foro del giudice adito e la conseguente necessaria indicazione del giudice competente, deve essere svolta con riferimento oltre che all'art 19 c.p.c. anche ai fori speciali concorrenti di cui all'art 20 c.p.c.

### **Tribunale di Milano, sentenza del 23.1.2020 n. 637**

...omissis...

La completezza dell'eccezione di incompetenza territoriale è requisito di ammissibilità della stessa e l'eventuale incompletezza può essere rilevata anche d'ufficio. Nel caso in cui nelle controversie, in materia di obbligazione, venga convenuta una persona giuridica la contestazione della sussistenza del foro del giudice adito e la conseguente

necessaria indicazione del giudice competente, deve essere svolta con riferimento oltre che all'art 19 c.p.c. anche ai fori speciali concorrenti di cui all'art 20 c.p.c. ; poichè l'eccezione è stata svolta solo con riferimento alla sede dell'opponente ex art 19 e non con riferimento al forum destinatae solutionis e al forum contractus, la stessa risulta inammissibile (Cass. Civ Ordinanza n. 21941/18, Cass civ n.14655/15). Neppure può essere considerata l'eccezione di incompetenza sotto il profilo della normativa sul consumo. Non può essere qualificata come consumatore, con conseguente inapplicabilità del c.d. "foro del consumatore" la società che pur potendo essere considerata microimpresa instaura un rapporto commerciale (somministrazione di energia) connesso alla propria attività commerciale (Cass. Civ ord. n. 22810/18). Peraltro la L. 27/12 che ha esteso la tutela prevista per i consumatori alle microimprese lo ha fatto limitatamente alle pratiche commerciali scorrette. Si applicano, pertanto alle microimprese solo le disposizioni del titolo III del Cod. del consumo e non anche quelle del titolo IV nel quale, invece, rientra la disciplina del foro di competenza dei consumatori (Corte D'Appello di Ancona sent n.1072/16).

Sulle pretese economiche di parte opposta.

Il criterio di riparto dell'onere di allegazione e prova dell'azione contrattuale svolta da XXX Energia S.P.A. è regolato dagli art 1218 e 2697 c.c. e dal principio della vicinanza della prova in forza dei quali spetta al preteso creditore allegare e provare la fonte negoziale dell'obbligazione di pagamento che assume inadempita; provato ciò spetta al preteso debitore allegare e provare di avere adempiuto o altri fatti idonei a paralizzare la pretesa creditoria (Cass. Civ. SSUU n. 13533/01)

Altro criterio generale afferente il regime probatorio è l'onere di contestazione specifica ex art 115 c.p.c. in forza del quale ,in assenza di contestazione specifica, si determina l'effetto della relevatio ab onere probandi a favore della parte che ha allegato il fatto (Cass civ sez 3 n.10860 del 18/5/11).

Provato è da ritenersi il rapporto commerciale intervenuto tra le parti. Innanzi tutto occorre rilevare che il contratto di somministrazione di energia è a forma libera. Se il somministrante e il somministrato non hanno stipulato per iscritto il contratto, l'esistenza di un rapporto di fatto tra le parti, avente ad oggetto la periodica e reiterata somministrazione, non può comportare l'inesistenza di qualsivoglia rapporto di natura giuridica. In tale caso, infatti, può esistere un contratto di somministrazione per "facta concludentia" ex art 1327 c.c., in considerazione del fatto che per questo tipo di contratto la forma scritta non è prevista dalla legge a pena di nullità (Cass civ. n. 10249/98, trib Sassari sentenza del 2/3/18).

Ciò sottolineato si rileva che: non contestata nè ante causam, nè nel presente giudizio, risulta la fornitura di energia elettrica *omissis*; parte opposta ha dimostrato attraverso la produzione delle fatture di trasporto del distributore locale YYY Distribuzione spa (doc da 31 a 51 di parte opposta ) di avere fornito energia nella misura indicate nelle bollette azionate che sono risultate in linea con i consumi fatturati; dalle fatture del distributore emesse a carico di XXX Energia (Trader) emergono con certezza i punti di fornitura in relazione *omissis*; le fatture di trasporto, sulla fornitura di energia, risultano dirimenti; altro dato inconfutabile risulta la mancata contestazione , ante causam, delle bollette emesse precedentemente a quelle azionate (*omissis*) e di cui XXX afferma il pagamento inteso provato con la produzione di schermate (doc. da 19 a 29 prod. parte opposta); sul punto si rileva che sebbene, dette produzioni siano atti di provenienza unilaterale , parte opponente oltre alla contestazione generica di inidoneità della prova non ha allegato alcuna contestazione specifica nè offerto alcun principio di prova contraria ,ad es sul fatto che le fatture non erano pervenute o con la produzione dei suoi estratti conto da cui risultasse che nei giorni dei bonifici indicati nelle schermate, in realtà non vi erano stati gli asseriti pagamenti; neppure vi è allegazione e prova di contestazione del sollecito di pagamento il cui invio è provato dalla prod. n. 30 di parte opposta; di fatto ogni contestazione derivata , sostanzialmente, dalla asserita inesistenza di contratto tra le parti, è avvenuta, per la prima volta ed in forma alquanto generica, solo con

l'atto di opposizione dopo la notifica del decreto ingiuntivo. Per quanto sopra esposto l'opposizione va integralmente respinta e le spese di lite seguono la soccombenza

PQM

Il Giudice definitivamente, ogni diversa domanda, istanza, eccezione e difesa disattesa e respinta conferma il decreto ingiuntivo *omissis* già dichiarato provvisoriamente esecutivo; condanna *omissis* in persona del legale rappresentante pro tempore a pagare a XXX Energia S.P.A. le spese di lite liquidate in Euro 4000,00 omnia oltre Cpa 4% ed iva di legge se dovuta.

---

**COORDINATORE Redazionale:** Giulio SPINA

---

**Comitato REDAZIONALE INTERNAZIONALE:**

Giovanni Alessi, **New York City** (United States of America)  
Daria Filippelli, **London** (United Kingdom)  
Wylia Parente, **Amsterdam** (Nederland)

---

**Comitato REDAZIONALE NAZIONALE:**

Jacopo Maria Abruzzo (**Cosenza**), Danilo Aloe (**Cosenza**), Arcangelo Giuseppe Annunziata (**Bari**), Valentino Aventaggiato (**Lecce**), Paolo Baiocchetti (**L'Aquila**), Elena Bassoli (**Genova**), Eleonora Benin (**Bolzano**), Miriana Bosco (**Bari**), Massimo Brunialti (**Bari**), Elena Bruno (**Napoli**), Triestina Bruno (**Cosenza**), Emma Cappuccio (**Napoli**), Flavio Cassandro (**Roma**), Alessandra Carafa (**L'Aquila**), Silvia Cardarelli (**Avezzano**), Carmen Carlucci (**Taranto**), Laura Carosio (**Genova**), Giovanni M. Casamento (**Roma**), Gianluca Cascella (**Napoli**), Giovanni Cicchitelli (**Cosenza**), Giulia Civiero (**Treviso**), Francesca Colelli (**Roma**), Valeria Conti (**Bergamo**), Cristina Contuzzi (**Matera**), Raffaella Corona (**Roma**), Mariantonietta Crocitto (**Bari**), Paolo F. Cuzzola (**Reggio Calabria**), Giovanni D'Ambrosio (**Napoli**), Ines De Caria (**Vibo Valentia**), Shana Del Latte (**Bari**), Francesco De Leo (**Lecce**), Maria De Pasquale (**Catanzaro**), Anna Del Giudice (**Roma**), Fabrizio Giuseppe Del Rosso (**Bari**), Domenico De Rito (**Roma**), Giovanni De Sanctis (**L'Aquila**), Silvia Di Iorio (**Pescara**), Ilaria Di Punzio (**Viterbo**), Anna Di Stefano (**Reggio Calabria**), Pietro Elia (**Lecce**), Eremita Anna Rosa (**Lecce**), Chiara Fabiani (**Milano**), Addy Ferro (**Roma**), Bruno Fiammella (**Reggio Calabria**), Anna Fittante (**Roma**), Silvia Foadelli (**Bergamo**), Michele Filippelli (**Cosenza**), Elisa Ghizzi (**Verona**), Tiziana Giudice (**Catania**), Valentina Guzzabocca (**Monza**), Maria Elena Iafolla (**Genova**), Daphne Iannelli (**Vibo Valentia**), Daniele Imbò (**Lecce**), Francesca Imposimato (**Bologna**), Corinne Isoni (**Olbia**), Domenica Leone (**Taranto**), Giuseppe Lisella (**Benevento**), Francesca Locatelli (**Bergamo**), Gianluca Ludovici (**Rieti**), Salvatore Magra (**Catania**), Chiara Medinelli (**Genova**), Paolo M. Storani (**Macerata**), Maximilian Mairov (**Milano**), Damiano Marinelli (**Perugia**), Giuseppe Marino (**Milano**), Rossella Marzullo (**Cosenza**), Stefano Mazzotta (**Roma**), Marco Mecacci (**Firenze**), Alessandra Mei (**Roma**), Giuseppe Donato Nuzzo (**Lecce**), Emanuela Palamà (**Lecce**), Andrea Panzera (**Lecce**), Michele Papalia (**Reggio Calabria**), Enrico Paratore (**Palmi**), Filippo Pistone (**Milano**), Giorgio G. Poli (**Bari**), Andrea Pontecorvo (**Roma**), Giovanni Porcelli (**Bologna**), Carmen Posillipo (**Caserta**), Manuela Rinaldi (**Avezzano**), Antonio Romano (**Matera**), Paolo Russo (**Firenze**), Elena Salemi (**Siracusa**), Diana Salonia (**Siracusa**), Rosangela Santosuosso (**Alessandria**), Jacopo Savi (**Milano**), Pierpaolo Schiattone (**Lecce**), Marco Scialdone (**Roma**), Camilla Serraiotto (**Trieste**), Valentina Siclari (**Reggio Calabria**), Annalisa Spedicato (**Lecce**), Rocchina Staiano (**Salerno**), Emanuele Taddeolini Marangoni (**Brescia**), Luca Tantalo (**Roma**), Marco Tavernese (**Roma**), Ida Tentorio (**Bergamo**), Fabrizio Testa (**Saluzzo**), Paola Todini (**Roma**), Fabrizio Tommasi (**Lecce**), Mauro Tosoni (**Lecco**), Salvatore Trigilia (**Roma**), Annunziata Maria Tropeano (**Vibo Valentia**), Elisabetta Vitone (**Campobasso**), Nicolò Vittoria (**Milano**), Luisa Maria Vivacqua (**Milano**), Alessandro Volpe (**Roma**), Luca Volpe (**Roma**), Giulio Zanardi (**Pavia**).

---

**SEGRETERIA del Comitato Scientifico:** Valeria VASAPOLLO

---



Distribuzione commerciale: **Edizioni DuePuntoZero**

