

# Indice-sommario

## LINEE GUIDA INTRODUTTIVE

*La questio iuris e i profili problematici sotesi* 7

## CAPITOLO I

### *L'ordinamento giuridico e il fenomeno sportivo*

1. L'ordinamento giuridico e i suoi elementi: teoria normativo-formale, teoria istituzionale e gli ulteriori sviluppi della nozione di ordinamento giuridico. Il rapporto tra norma e realtà alla luce delle varie scuole di pensiero. La complessità e l'unitarietà dell'ordinamento giuridico quale unico metodo di lettura del dialogo tra norma e realtà. Accenni all'incidenza delle varie tesi sulla natura del fenomeno sportivo e al suo rapporto con l'ordinamento giuridico 16
2. La rilevanza giuridica dello sport. Le teorie pluraliste e il fenomeno sportivo: le posizioni della dottrina e della giurisprudenza-critiche. L'evoluzione normativa: l. n. 280/2003. I rapporti tra regole federali e norme comunitarie- assenza del riferimento allo sport tra le competenze dell'Unione Europea. La giurisprudenza comunitaria. L'intervento del T.F.U.E. I rapporti tra le regole federali e l'ordinamento italo-europeo: il principio di specificità dello sport. Gli organi sportivi extraeuropei – il diritto globale dello sport – critica 27
3. Cambio di prospettiva. Le teorie sull'ordinamento giuridico e il concetto di *status*. Lo *status* quale presupposto di appartenenza ad una collettività. Rapporto tra *status* e teorie pluraliste. Profili di criticità. Lo *status* nella visione unitaria dell'ordinamento. Critiche. L'avvento della Costituzione e il cambiamento della nozione di persona. La persona quale valore assoluto. Confronto con l'art. 2 *Grundgesetz für die Bundesrepublik Deutschland*. La personalità e lo *status personae*. La teoria dell'unitarietà e complessità dell'ordinamento giuridico garante della centralità della persona. Una naturale evoluzione: la tutela multilivello. Dalla tutela multilivello al costituzionalismo multilivello. Fallimento del progetto di una Costituzione europea. Il dialogo tra le Corti per il rapporto ordinamento statale e Ue e unitarietà dell'ordinamento giuridico. Teorizzazione di una Costituzione multili-

vello globale. Applicazione del principio espresso dalla giurisprudenza nazionale e comunitaria anche al fenomeno sportivo. Fenomeno sportivo come manifestazione della personalità e non ordinamento autonomo. L'art.117 Cost. nell'ottica della riforma fallita della Carta costituzionale	44
3.1. Lo <i>status</i> e il fenomeno sportivo. Dallo <i>status personae</i> allo <i>status</i> di sportivo. Riconoscimento di uno <i>status</i> di professionista e di uno <i>status</i> di dilettante. Orientamento a favore di uno <i>status</i> sportivo- orientamenti contrari. Risultati: la sussistenza di uno <i>status</i> di sportivo nella prospettiva di un ordinamento sportivo nazionale e di un ordinamento sportivo internazionale. Critiche	59
4. Superamento delle teorie sulla pluralità e unitarietà dell'ordinamento giuridico	64

## CAPITOLO II

### *Il sistema di giustizia sportiva in Italia e profili di comparazione con la Germania*

5. Premesse. L'organizzazione sportiva nazionale e l'organizzazione sportiva internazionale	69
6. Il sistema di giustizia sportiva nazionale. Il sistema di giustizia sportiva internazionale	74
7. L'arbitrato: natura e funzione. La teoria privatistica. La teoria giurisdizionale	79
7.1. Le diverse teorie sulla qualificazione dell'arbitrato. Ulteriori ricostruzioni. L'arbitrato come esercizio privato di pubbliche funzioni. L'arbitrato quale figura del negozio giuridico ad effetti processuali	87
7.2. L'arbitrato rituale e irrituale. La <i>reductio ad unitatem</i> dell'arbitrato. La natura giurisdizionale del lodo rituale. – 7.3. Cenni all'arbitrato sportivo ( <i>iter</i> normativo)	93
8. L'arbitrato sportivo <i>species</i> dell'arbitrato. L'art. 4 del Codice dei giudizi innanzi al tribunale nazionale di arbitrato per lo sport e disciplina degli arbitri - interpretazione. L'art. 2, comma 2, del (nuovo) Codice di giustizia sportiva. L'utilizzo atecnico di «ordinamento sportivo». Le sanzioni disciplinari sportive e l'art. 133 lett. z) c.p.a. La sentenza della Corte cost., 16 febbraio 2011, n. 49. L'ordinanza di remissione alla Corte costituzionale n. 03514/2017 ad opera del Tar Lazio. La <i>full jurisdiction</i> del giudice statale. La sentenza della Corte cost., 25 giugno 2019, n. 160	100
8.1. Il nuovo codice di giustizia sportiva e l'abolizione del TNAS: cosa è rimasto dell'arbitrato sportivo? L'instaurazione del Collegio di garanzia e il controllo di legittimità. Il ritorno dell'arbitrato comune nel settore sportivo. La natura negoziale dell'arbitrato e l'unitarietà dell'ordinamento	109

9. L'idea e le motivazioni della comparazione con il sistema tedesco. Il metodo scientifico per verificare la tenuta della teoria sullo *status personae*, indipendentemente dalla famiglia di origine dei sistemi giuridici di appartenenza 114
10. I principi della giustizia in Germania. L'arbitrato in Germania: «*die Schiedsgerichtsbarkeit*» 118
11. L'arbitrato sportivo «*die Sportschiedsgerichtsbarkeit und der Fall Pechstein*»: la soluzione della giurisprudenza tedesca. La pronuncia del *Landgericht München*. La decisione della Suprema Corte tedesca sul caso *Pechstein* ribalta la sentenza di primo grado 124
12. Il ruolo dell'autonomia contrattuale come terreno di confronto (prime riflessioni). L'oggetto del sindacato del giudice in Italia e in Germania. L'equilibrio del contratto 130

### CAPITOLO III

#### *La soluzione unica per una questione comune: la validità della clausola compromissoria*

13. Il punto della situazione. Il *focus* sul caso *Pechstein*: la validità della clausola compromissoria. L'oggetto dell'indagine: la meritevolezza e il sindacato del giudice sulla clausola compromissoria 136
14. La clausola compromissoria in generale. L'art. 808 c.p.c., la sua *ratio* e la sua funzione. I requisiti delle vincolatività e dell'accessorietà della clausola compromissoria. Conseguenze giuridiche nel caso in cui la clausola compromissoria non sia considerata valida 138
15. La clausola compromissoria nel diritto dello sport in Italia. Clausola compromissoria sportiva come clausola statutaria. Rapporto di *genus ad species* tra la clausola compromissoria generale e quella sportiva 143
- 15.1. segue...«*die Schiedsklausel*» in Germania. Il §1029 ZPO, spiegazione della collocazione sistematica. Confronto tra «*die Schiedsklausel*» e la clausola compromissoria italiana. La «*Schiedsklausel*» è un istituto giuridico generale, inesistenza di una clausola compromissoria sportiva nell'accezione italiana. La validità della «*Schiedsklausel*». I parametri per valutare «*Die Schiedsklausel*» sono quelli generali del *Zivilrecht*. Il problema principale è «*die richterliche Kontrolle von Verträgen*», ossia il sindacato del giudice sul contratto 146
16. La validità della clausola compromissoria nei contratti dello sport. I parametri del controllo di meritevolezza: i casi pratici. Cass., 13 febbraio 2013, n. 3579: la legittimazione ad agire del cessionario per gli atti compiuti dal *falsus procurator* 149
- 16.1. Cass., Sez. un., 12 maggio, 2015, n. 11377, il mandato c.d. atipico 155
- 16.2. Una questione di meritevolezza? L'inquadramento giuridico dei regolamenti federali come contratti normativi e le loro norme quali clausole d'uso 159

17. Il sindacato del giudice e l'autonomia privata nello sport in Italia. L'equilibrio del contratto prima dell'avvento del codice del consumo. L'equilibrio normativo e l'equilibrio economico	162
17.1. segue...« <i>Die richterliche Kontrolle von Verträgen</i> » in Germania. Il sindacato del giudice sul contratto prima della <i>Grundgesetz</i> . Dal controllo pieno dello Stato sul contratto alla ritrazione massima del controllo del giudice dall'autonomia privata, quale principio gerarchicamente superiore: <i>excursus</i> storico. Il § 138 BGB, come limite per i privati e in qualità di indice che autorizza l'intervento del giudice nel contratto. L'avvento della <i>Grundgesetz</i> . La centralità del giudizio è verificare la libertà del consenso, che viene parametrata in base al § 242 BGB. La spiegazione della decisione del BGH	168
18. L'applicazione del metodo scientifico in ambito giuridico. Esperimento: il Caso <i>Pechstein</i> risolto sotto la vigenza della normativa italiana sullo sport. Analogie e differenze tra la decisione della Suprema Corte tedesca e l'ipotetica soluzione di un tribunale italiano. Critiche	173
19. Possibile soluzione. Lo <i>status personae</i> quale principio unico sotteso al principio di specificità dello sport. La Corte edu, 2 ottobre 2018 sul caso <i>Pechstein</i> . L'interesse dell'Unione europea nel disciplinare direttamente le manifestazioni della personalità. Proposta per una disciplina eurounitaria anche del settore sportivo	177
20. Riflessioni conclusive. L'armonizzazione dei sistemi giuridici. L'avvicinamento tra Italia e Germania rispetto al rapporto tra autonomia privata e sindacato del giudice	180
 <i>Indice degli autori</i>	 187
 <i>Indice delle decisioni</i>	 193