

TI_GERICHTE 12.2009.119 vom 28. April 2010

TI Tribunale d'appello, 2010-04-28, IT

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti_gerichte_12.2009.119

FR: TI_GERICHTE 12.2009.119 du 28 avril 2010

IT: TI_GERICHTE 12.2009.119 del 28 aprile 2010

Regeste

Legittimazione delle parti

Erwägungen

E. 2

Per quanto concerne il merito, non è contestato che _____ R_____ era, al momento dei fatti, direttore e quindi organo di B_____ a norma dell'art. 55 CC (act. II, pag. 13 in alto; act. XIX, pag. 16 nel mezzo). Secondo detta norma gli organi della persona giuridica sono chiamati ad esprimere la volontà (cpv. 1) ed essi obbligano la persona giuridica così nella conclusione dei negozi giuridici, come per effetto di altri atti od omissioni (cpv. 2). B_____ contesta tuttavia l'applicazione di questa norma, adducendo che _____ R_____, prendendo in consegna da AO 1 il 12 febbraio 2004, in Italia, l'importo di € 210'000.– da accreditare sul conto dell'interessata presso B_____, non ha agito nell'esercizio delle sue funzioni, ma privatamente.

E. 2.1

Il Pretore, dipartendosi dalla dottrina (Lombardini , Droit bancaire suisse, 2^a ed., Zurigo-Basilea-Ginevra 2008, n. 116, pag. 354), ha ritenuto di dover analizzare se il direttore (organo) _____ R_____ avesse le competenze funzionali d'agire e se le sue azioni hanno avuto luogo nell'esercizio delle sue funzioni e non semplicemente in occasione dell'esercizio delle sue funzioni; se il cliente potesse sapere che il direttore voleva nascondere alla banca il suo agire; se certe particolari circostanze avrebbero potuto attirare l'attenzione del cliente su cosa stava in realtà avvenendo. Con riferimento alle deposizioni dei testimoni _____ M_____ (act. VI, pag. 6-7) e dello stesso _____ R_____ (act. VI, pag. 9a-10a), il primo giudice ha ritenuto che il direttore di B_____ organizzava con una certa frequenza, per diversi clienti, trasporti di valuta transfrontalieri, sia recandosi personalmente a ritirare denaro, che incaricando dei corrieri. Secondo il Pretore, risulta che anche altri funzionari della banca – per esempio il cassiere, che accreditava i soldi sui conti dei clienti e che era presente ad una discussione sul compenso dei corrieri – erano a conoscenza dei trasporti di denaro dall'Italia alla Svizzera. In queste circostanze, il Pretore ha pertanto ritenuto che l'organizzazione del trasporto di denaro poteva essere considerata in seno a B_____ un'operazione di routine, quindi non segreta all'interno dell'istituto bancario. Il fatto che il vice direttore A_____ abbia dichiarato di non essere al corrente di tali trasporti, secondo il primo giudice non è determinante, ritenuto che egli risulta non essersi mai occupato di questo settore di attività. Inoltre, sempre a detta del Pretore, la circostanza secondo la quale A_____ non avrebbe rinvenuto nella documentazione della signora AO 1 comunicazioni che riportassero l'espressione “i soliti canali”, non esclude che _____ avesse effettivamente potuto inviare al direttore del CdA note interne, relative alla signora AO 1 o ad altri clienti,

utilizzando tale termine. Secondo il primo giudice, nulla agli atti permette di affermare che quest'ultima fosse a conoscenza dell'intenzione del direttore di eseguire un cambio di valuta. Alla luce di ciò egli ha dunque ritenuto che AO 1 poteva in buona fede ritenere che _____ R_____ agiva quale organo della banca e non a titolo personale. Questo anche perché, a detta del Pretore, il direttore non nascondeva il suo agire verso l'istituto, avendo egli discusso del compenso dei passatori anche in presenza sua e di un altro funzionario. Infine, ha concluso il primo giudice, non vi era alcuna circostanza particolare che potesse farla insospettare, ritenuto che il trasporto di valuta era per lei un servizio usuale che riceveva abitualmente e anche il fatto che questa volta la prestazione fosse senza costi a suo carico, non era circostanza tale da indurla a sospettare che il direttore agisse privatamente o che celasse alcunché. Il Pretore ha per finire concluso che _____ R_____ ha agito nella sua qualità di organo di BR.

E. 2.2

L'appellante spende ben poche parole per confrontarsi seriamente con le puntuali e circostanziate considerazioni che hanno indotto il Pretore a ritenere che _____ R_____ agiva nella sua veste di direttore – quindi organo della banca – secondo una prassi di routine per B_____. In particolare l'appellante sostiene che da una deposizione resa da _____ R_____ agli inquirenti di polizia risulterebbe che egli avrebbe effettuato l'operazione in questione “nel suo tempo libero”, circostanza questa che confermerebbe a suo dire che il direttore non agiva in quell'occasione nell'esercizio delle sue funzioni (appello, pag. 14 verso l'alto, pag. 15 verso l'alto e pag. 16 verso il mezzo). Trattasi di argomento nuovo, fatto valere solo ora in sede d'appello, quindi in modo irritato e irricevibile (Cocchi/Trezzini, CPC-TI, m. 20 ad art. 321 CPC). Irricevibile, per il medesimo motivo, è pure l'argomentazione dell'appellante, riferita alle dichiarazioni rese dal teste _____ A_____, secondo cui tutti gli altri dipendenti di B_____ (in tutto sette) – per altro neppure assunti quali testimoni in sede istruttoria – avrebbero confermato ad A_____ che non sapevano nulla delle modalità con cui operava _____ R_____. Pure l'argomentazione dell'appellante – dedotta da una dichiarazione resa agli inquirenti di polizia da _____ R_____ – secondo la quale il direttore “si assumeva la piena responsabilità dell'operazione, essendo consapevole di aver agito, nell'operazione in questione, a titolo privato” (appello, pag. 15 nel mezzo) è nuova, quindi irricevibile. A titolo abbondanziale si rileva comunque che anche l'eventuale assunzione di responsabilità di un direttore o di un dipendente al cospetto dell'azienda per la quale opera, ancora non dimostra che l'operatore in questione abbia agito a titolo privato. Anche l'argomentazione secondo cui “in questo caso ci troviamo di fronte ad una situazione particolare” o a “un caso particolare” per il fatto “che la somma doveva essere cambiata in Italia presso l'Istituto bancario _____ di _____” (appello, pag. 15 verso il basso) è nuova, quindi irricevibile. Il fatto che _____ R_____ auspicasse di percepire un compenso dall'operazione – auspicio per altro rimasto tale – non dimostra che egli abbia agito a titolo privato. Non vi è del resto ragione per ritenere che la modalità di retribuzione descritta da _____ R_____ – tramite incasso diretto, da parte sua, del premio offerto dal corrispondente estero che coadiuvava la banca nell'operazione – benché discutibile, non rientrasse negli usi della banca (cfr. act. VI, pag. 11 verso il mezzo). Ne consegue che gli argomenti d'appello su questo punto cadono nel vuoto.

E. 2.3

Il Pretore, come detto (sopra, consid. 2.2) ha ritenuto che _____ R_____ agiva nella sua veste di direttore – quindi organo della banca – e l'appellante non è riuscito a smentire le giuste considerazioni addotte dal primo giudice a tale proposito. Le doglianze d'appello da pagina 16 in mezzo a pagina 19 verso il mezzo, nella misura in cui partono dall'errato presupposto che _____ R_____ non ha agito nell'esercizio delle sue funzioni per sostenere che la cliente era comunque cosciente di “ciò che stava in realtà avvenendo” (appello, pag. 16 verso il mezzo) e in “malafede” (appello, pag. 19 verso il mezzo), sono prive di rilievo e non necessitano di una particolare disamina.

E. 3

Il Pretore – ammessa la legittimazione attiva dell'attrice e accertato che _____ R_____ agiva nella sua veste di organo – ha ritenuto che l'agire del direttore R_____ nella sua qualità di organo di B_____, comporta la responsabilità della convenuta, la quale, sempre secondo il primo giudice, è chiamata a rifondere all'attrice l'importo di € 185'000.– oltre interessi al 5% dal 12 febbraio 2004. L'agire del direttore R_____ e le conseguenze che il primo giudice ne trae nel merito non sono oggetto di contestazioni da parte dell'appellante. Essa d'altronde – fatta eccezione per competenze funzionali d'agire del direttore (che ha contestato) e per la conoscenza che AO 1 aveva della veste in cui il direttore agiva – sembra anzi ritenere giusta nel merito l'impostazione della sentenza (appello, pag. 13 dal mezzo verso il basso). Ogni ulteriore considerazione in merito ai presupposti del risarcimento - violazione contrattuale, danno, nesso causale adeguato – e alla liceità del contratto è pertanto superflua.

E. 4

Il gravame va dunque integralmente respinto senza ulteriore disamina e la decisione del Pretore confermata. Tasse, spese e ripetibili di seconda sede, calcolate tenendo conto del valore litigioso di € 185'000.–, seguono l'integrale soccombenza dell'appellante. Per i quali motivi, visti l'art. 148 CPC e la LTG dichiara e pronuncia: 1. L'appello 12 giugno 2009 di AP 1 di _____ è respinto. 2. Gli oneri processuali di appello consistenti in: a) tassa di giustizia fr. 5'000.- b) spese fr. 100.- totale fr. 5'100.- anticipati dall'appellante, sono posti a suo carico, con l'onere di rifondere inoltre alla parte appellata complessivi fr. 8'000.– a titolo di ripetibili 3. Intimazione: - - Comunicazione alla Pretura della giurisdizione di Mendrisio nord Per la seconda Camera civile del Tribunale d'appello La presidente Il segretario Rimedi giuridici (pagina seguente) Nelle cause a carattere pecuniario è dato ricorso in materia civile al Tribunale federale, 1000 Losanna 14, entro 30 giorni dalla notificazione del testo integrale della decisione (art. 100 cpv. 1 LTF), se il valore litigioso ammonta ad almeno fr. 15'000.- nelle vertenze in materia di diritto del lavoro e di locazione e ad almeno fr. 30'000.- negli altri casi; per valori inferiori il ricorso è ammissibile se la controversia concerne una questione di diritto di importanza fondamentale (art. 74 cpv. 2 LTF). Qualora non sia dato il ricorso in materia civile è possibile proporre negli stessi termini ricorso sussidiario in materia costituzionale (art. 113, 117 LTF). La parte che intende impugnare una decisione sia con un ricorso ordinario sia con un ricorso in materia costituzionale deve presentare entrambi i ricorsi con una sola e medesima istanza (art. 119 LTF).