

COLLEGIO DI BOLOGNA

composto dai signori:

| | |
|-------------------|---|
| (BO) MARINARI | Presidente |
| (BO) TRENTO | Membro designato dalla Banca d'Italia |
| (BO) PAGNI | Membro designato dalla Banca d'Italia |
| (BO) PASQUARIELLO | Membro di designazione rappresentativa degli intermediari |
| (BO) PETRAZZINI | Membro di designazione rappresentativa dei clienti |

Relatore BARBARA PETRAZZINI

Seduta del 15/09/2020

FATTO

Con ricorso presentato in data 19 febbraio 2020, il ricorrente esponeva di aver stipulato in data 19 novembre 2010 con l'odierno resistente un contratto di prestito con cessione del quinto della pensione, per un montante di 31.200,00 euro, da restituire mediante centoventi rate da 260,00 euro ciascuna.

Estinto anticipatamente il finanziamento nel dicembre 2014, alla scadenza della quarantaseiesima rata, e ritenendo incongrue le somme ricevute in sede di conteggio estintivo, presentava reclamo all'ABF domandando la restituzione della quota non maturata delle voci di costo connesse al finanziamento, anche di natura assicurativa.

Esperito infruttuosamente il reclamo, presentava quindi ricorso a questo Arbitro chiedendo la restituzione della quota residua delle commissioni e degli oneri a vario titolo corrisposti, al netto di quanto già retrocesso, calcolati secondo il criterio *pro rata temporis* per complessivi 2.310,25 euro, oltre interessi legali su tutte le somme richieste dal giorno dell'estinzione del finanziamento al saldo.

Costituendosi nel procedimento, l'intermediario resistente si difendeva eccependo, in via preliminare l'inapplicabilità della Dir. 2008/48/CE per come interpretata dalla Corte di Giustizia dell'Unione Europea con la sentenza dell'11 settembre 2019; deduceva la correttezza dei conteggi estintivi, sosteneva di avere già rimborsato tutto quanto dovuto in base alle previsioni contrattuali, documentava che in data 9 marzo 2020 la compagnia assicurativa aveva provveduto ad effettuare un rimborso di 983,79 euro a titolo di



rimborso del premio assicurativo non goduto e concludeva chiedendo all'Arbitro il rigetto di tutte le richieste di parte ricorrente.

DIRITTO

La controversia ha ad oggetto il riconoscimento del diritto della parte ricorrente alla restituzione di parte dei costi del finanziamento, a seguito della avvenuta estinzione anticipata di quest'ultimo rispetto al termine convenzionalmente pattuito, dalla quale deriva, come previsto dall'articolo 125-sexies del TUB, il diritto del soggetto finanziato ad ottenere una riduzione del costo totale del credito pari all'importo degli interessi e dei costi "dovuti per la vita residua del contratto".

La consolidata giurisprudenza dei Collegi di questo Arbitro, coerentemente con quanto stabilito peraltro dalla stessa Banca d'Italia negli indirizzi rivolti agli intermediari nel 2009 e nel 2011, ha affermato fino ad oggi che la concreta applicazione del principio di equa riduzione del costo del finanziamento determinasse la rimborsabilità delle sole voci soggette a maturazione nel tempo (cc.dd. *recurring*) che – a causa dell'estinzione anticipata del prestito – costituirebbero un'attribuzione patrimoniale in favore del finanziatore ormai priva della necessaria giustificazione causale; di contro, si è confermata la non rimborsabilità delle voci di costo relative alle attività preliminari e prodromiche alla concessione del prestito, integralmente esaurite prima della eventuale estinzione anticipate (cc.dd. *up front*).

Si è ugualmente consolidato l'orientamento per il quale il criterio di calcolo della somma corrispondente alla "riduzione" dei costi retrocedibili in caso di estinzione anticipata deve essere individuato nel metodo proporzionale puro, comunemente denominato *pro rata temporis*.

In questo quadro interpretativo si inserisce la recente decisione 11 settembre 2019 nella causa C-383/18 della Corte di Giustizia Europea, e la successiva decisione 11 dicembre 2019 del Collegio di Coordinamento di questo ABF.

Con domanda di pronuncia pregiudiziale in base all'articolo 267 TFUE il Giudice del Tribunale di Lublino ha chiesto alla Corte di Giustizia Europea di fornire l'esatta interpretazione dell'articolo 16, paragrafo 1, della Direttiva 2008/48/CE del Parlamento Europeo e del Consiglio del 23 aprile 2008 sui contratti dei consumatori, che ha abrogato la precedente Direttiva 87/102 CEE del Consiglio, ed in particolare di chiarire se tale disposizione, nel prevedere che "il consumatore ha diritto di adempiere in qualsiasi momento, in tutto o in parte agli obblighi che gli derivano dal contratto di credito. In tal caso egli ha diritto ad una riduzione del costo totale del credito, che comprende gli interessi e i costi dovuti per la restante durata del contratto", includa o meno tutti i costi del credito, compresi quelli non dipendenti dalla durata del rapporto.

La Corte Europea, con la già ricordata sentenza 11 settembre 2019, (c.d. sentenza LEXITOR), ha fornito risposta a tale quesito affermando che l'articolo 16 della Direttiva deve essere interpretato nel senso che "il diritto del consumatore alla riduzione del costo totale del credito include tutti i costi posti a carico del consumatore".

Il Collegio di Coordinamento di questo ABF, investito della questione dal Collegio di Palermo con ordinanza del 16 settembre 2019 in relazione alle conseguenze della citata sentenza della CGUE sulla rimborsabilità dei costi non continuativi (c.d. *up front*), accogliendo parzialmente il ricorso, con decisione dell'11 dicembre 2019, ha enunciato il seguente principio di diritto:



“A seguito della sentenza 11 settembre 2019 della Corte di Giustizia Europea, immediatamente applicabile anche ai ricorsi non ancora decisi, l’art.125 sexies TUB deve essere interpretato nel senso che, in caso di estinzione anticipata del finanziamento, il consumatore ha diritto alla riduzione di tutte le componenti del costo totale del credito, compresi i costi up front”.

“Il criterio applicabile per la riduzione dei costi istantanei, in mancanza di una diversa previsione pattizia che sia comunque basata su un principio di proporzionalità, deve essere determinato in via integrativa dal Collegio decidente secondo equità, mentre per i costi *recurring* e gli oneri assicurativi continuano ad applicarsi gli orientamenti consolidati dell’ABF”.

“La ripetibilità dei costi up front opera rispetto ai nuovi ricorsi e ai ricorsi pendenti, purché preceduti da conforme reclamo, con il limite della domanda”.

“Non è ammissibile la proposizione di un ricorso per il rimborso dei costi up front dopo una decisione che abbia statuito sulla richiesta di retrocessione di costi *recurring*”.

“Non è ammissibile la proposizione di un ricorso finalizzato alla retrocessione dei costi up front in pendenza di un precedente ricorso proposto per il rimborso dei costi *recurring*”.

Quanto al criterio di riduzione dei costi, il Collegio di coordinamento afferma in primo luogo la nullità di ogni clausola che, “...sia pure in modo implicito, abbia escluso la ripetibilità dei costi riferiti ad attività preliminari...”, in quanto contraria a norma imperativa, nullità rilevabile d’ufficio in base al disposto degli articoli 127 TUB e 1418 c.c., clausola da ritenersi sostituita automaticamente per il disposto dell’articolo 1419, comma 2, c.c. con la norma imperativa che, già al momento della conclusione del contratto, come si deve necessariamente concludere, per la natura dichiarativa della decisione LEXITOR, imponeva la restituzione anche dei costi up front.

In secondo luogo, il Collegio di coordinamento, rilevato che, quanto alla riduzione dei costi diversi da quelli *recurring*, si è in presenza di una lacuna del regolamento contrattuale, osserva che la CGUE non impone al riguardo un criterio di riduzione comune ed unico per tutte le componenti, ma ha affermato che il metodo di calcolo utilizzabile “consiste nel prendere in considerazione la totalità dei costi sopportati dal consumatore e nel ridurne poi l’importo in proporzione della durata residua del contratto”, intendendo la “totalità” non “...come sommatoria, ma come complessità delle voci di costo...”.

Le parti, quindi, potranno “...declinare in modo differenziato il criterio di rimborso dei costi up front rispetto ai costi *recurring*, sempre che il criterio prescelto, con ciò senza escludere la facoltà di estendere il metodo pro rata, sia agevolmente comprensibile e quantificabile dal consumatore e risponda sempre ad un principio di (relativa) proporzionalità...”.

Tuttavia, se ciò non accada, spetterà al giudicante, sempre secondo il Collegio di coordinamento, il compito di integrare il regolamento contrattuale incompleto, e, non potendosi procedere a tale fine in via interpretativa, in relazione al contenuto del contratto, né in base ad una disposizione normativa suppletiva, il Collegio afferma che “...non resta che il ricorso alla integrazione “giudiziale” secondo equità (art.1374 c.c.).”

A questo punto il Collegio di coordinamento, premesso che spetterà ai singoli Collegi territoriali la valutazione dei casi concreti, passa alla decisione del merito del ricorso, in relazione al quale “...ritiene peraltro che il criterio preferibile per quantificare la quota di costi *up front* ripetibile sia analogo a quello che le parti hanno previsto per il conteggio degli interessi corrispettivi, costituendo essi la principale voce del costo totale del credito



espressamente disciplinata in via negoziale. Ciò significa che la riduzione dei costi *up front* può nella specie effettuarsi secondo lo stesso metodo di riduzione progressiva (relativamente proporzionale appunto) che è stato utilizzato per gli interessi corrispettivi (c.c. curva degli interessi) come desumibile dal piano di ammortamento...”, concludendo che si tratta della soluzione da ritenere “...allo stato la più idonea a contemperare equamente gli interessi delle parti contraenti perché, mentre garantisce il diritto del consumatore a una riduzione proporzionale dei costi istantanei del finanziamento, tiene conto della loro ontologica differenza rispetto ai costi *recurring* e della diversa natura della controprestazione...”, e che “...essa, inoltre, trova un collegamento puntuale nel richiamo alla portata del diritto all’equa riduzione del costo del credito sancito nell’abrogato art. 8 della Direttiva 87/102, di cui l’art. 16 della Direttiva 2008/48 costituisce una più precisa consacrazione evolutiva...”. Aggiunge, infine, che “...non ricorre invece alcuna ragione per discostarsi dai consolidati orientamenti giurisprudenziali dell’Arbitro bancario per quanto attiene ai costi ricorrenti e agli oneri assicurativi...”.

Questo Collegio, nel dare piena attuazione alla decisione del Collegio di Coordinamento, ed ai principi di diritto esposti nel suo dispositivo, ritiene appropriato, nel merito, in base alla sua autonoma valutazione, il criterio di calcolo adottato nel caso concreto dal Collegio di Coordinamento per la quantificazione dei costi *up front* da restituire, condividendo pienamente, e qui richiamando integralmente, le argomentazioni poste a fondamento di tale scelta, che individua nella previsione pattizia del conteggio degli interessi il referente normativo da utilizzare al fine di calcolare l’importo di tale restituzione in applicazione del principio di integrazione giudiziale secondo equità.

Il Collegio ritiene inoltre, sempre quale principio generale di diritto, che analogo criterio debba essere utilizzato anche in relazione ai contratti stipulati antecedentemente alla Direttiva 2008/48/CE relativa al credito ai consumatori, e nel vigore della precedente direttiva 87/102 CEE.

A tale riguardo, appare innanzitutto significativo l’espresso riferimento a tale Direttiva contenuto nel paragrafo 28 della sentenza LEXITOR, nel quale la Corte afferma che l’articolo 16 della nuova Direttiva ha concretizzato il diritto del consumatore ad una riduzione del costo del credito in caso di rimborso anticipato, sostituendo alla nozione generica di “equa riduzione” quella “più precisa di “riduzione del costo totale del credito” e aggiungendo che tale riduzione deve riguardare “gli interessi e i costi”, così come rilevato e confermato anche dal Collegio di coordinamento, come già riportato.

A ciò si aggiunga che tale conclusione appare pienamente in accordo con l’orientamento espresso dal Collegio di coordinamento e dai Collegi ABF in merito ai principi che regolavano la materia anche prima dell’introduzione dell’articolo 125-sexies del TUB.

Facendo applicazione di tali principi, la domanda del ricorrente merita pertanto accoglimento nei termini seguenti:

- la commissione di cui alla lettera *b*) dell’art. 3.1 del contratto, destinata a remunerare attività circoscritte alla fase propedeutica e prodromica alla conclusione del contratto di finanziamento, ha natura *up front* e deve essere rimborsata secondo il metodo di riduzione progressiva in base alla curva degli interessi, analogamente a quello che le parti hanno previsto per il conteggio degli interessi corrispettivi (Collegio di Coordinamento, decisione n. 26525/2019);
- natura *recurring* ha invece la commissione post-erogazione a favore della mandataria di cui alla lettera *c*), come può evincersi dalla descrizione delle attività e come peraltro riconosciuto dallo stesso intermediario, che in sede di conteggio estintivo ha provveduto a



rimborsarla pressoché integralmente applicando il criterio *pro rata temporis*;

- ad analoga soluzione occorre giungere per la voce di costo di cui alla lettera e), posto che la stessa include le spese postali, che ben potrebbero riguardare documenti da inviare nel corso della durata del contratto;

- le commissioni per l'intermediario finanziario e per l'agente di cui alle lettere f) e g) sono descritte distinguendo espressamente tra una componente "maturata" (che deve essere rimborsata secondo il criterio contrattuale) ed una "maturanda", riferita all'attività successiva all'erogazione del credito (che deve essere rimborsata secondo il criterio *pro rata temporis*, come riconosciuto, anche in questo caso, dallo stesso intermediario).

Deve infine essere accolta la domanda volta ad ottenere il rimborso dell'onere assicurativo secondo il criterio proporzionale *ratione temporis*, posto che dalle evidenze documentali emerse nel contraddittorio tra le parti, non risulta, ai fini del rimborso degli oneri assicurativi corrisposti e non goduti, la previsione di una modalità di rimborso diversa dal criterio *pro rata temporis*, che pertanto deve essere applicata al netto delle restituzioni già effettuate e documentate dall'intermediario successivamente al reclamo (cfr. le decisioni ABF, Collegio di Bologna, nn. 4266/2017 e 5369/2017).

In linea con il richiamato orientamento e tenuto conto dei rimborsi già effettuati in sede di estinzione e successivamente al reclamo in conformità alle previsioni contrattuali, deve concludersi per l'accoglimento delle richieste del ricorrente nella misura riportata nella seguente tabella:

| durata finanziamento | 120 | TAN | 4,25% | Criterio di rimborso | Importi | Rimborso da effettuare | Rimborsi già effettuati | Residuo |
|--|--------|--------------------------------|--------|-------------------------------------|-------------------|------------------------|-------------------------|---------------|
| rate scadute | 46 | rate residue | 74 | | | | | |
| % rest. (pro rata temporis) | 61,67% | % rest. (criterio finanziario) | 40,23% | | | | | |
| commissione istruttoria pratica - b | | | | criterio finanziario (ammortamento) | 258,96 | 104,18 | | 104,18 |
| commissioni a favore della banca - c | | | | criterio pro rata temporis | 212,16 | 130,83 | 129,18 | 1,65 |
| spese amministrativa - e | | | | criterio pro rata temporis | 80,00 | 49,33 | | 49,33 |
| commissione per l'intermediario maturata - f | | | | criterio finanziario (ammortamento) | 667,68 | 268,61 | | 268,61 |
| commissione per l'intermediario maturanda - f | | | | criterio pro rata temporis | 49,92 | 30,78 | 30,40 | 0,38 |
| commissione per l'agente maturata - g | | | | criterio finanziario (ammortamento) | 985,92 | 396,63 | | 396,63 |
| commissione per l'agente maturanda - g | | | | criterio pro rata temporis | 262,08 | 161,62 | 159,58 | 2,04 |
| premio - h | | | | criterio pro rata temporis | 1.747,20 | 1.077,44 | 983,79 | 93,65 |
| Rimborso successivo all'estinzione non espressamente ricondotto a una specifica voce commissionale | | | | | | | 8,56 | -8,56 |
| Totale | | | | | compensazione: sì | | | 907,91 |

All'accoglimento del ricorso nei termini sopra indicati consegue la corresponsione degli interessi legali dalla data del reclamo al saldo.

PER QUESTI MOTIVI

Il Collegio – in parziale accoglimento del ricorso – dichiara l'intermediario tenuto in



Arbitro Bancario Finanziario
Risoluzione Stragiudiziale Controversie

favore della parte ricorrente alla restituzione dell'importo complessivo di euro 907,91 (novecentosette/91), oltre interessi legali dalla data del reclamo.

Dispone, inoltre, ai sensi della vigente normativa, che l'intermediario corrisponda alla Banca d'Italia la somma di Euro 200,00 (duecento/00) quale contributo alle spese della procedura e alla parte ricorrente quella di Euro 20,00 (venti/00) quale rimborso della somma versata alla presentazione del ricorso.

IL PRESIDENTE

Firmato digitalmente da
MARCELLO MARINARI