

# INDICE

<i>Premessa</i>	17
-----------------	----

## CAPITOLO I

### AMBITI E LINEAMENTI DEL POTERE CONFORMATIVO LIMITI AMMINISTRATIVI E AUTONOMIA PRIVATA

1. Pubblici poteri e autonomia privata. L'incessante ricerca di un equilibrio	33
2. Il potere pubblico conformativo e le fattispecie limitative dell'autonomia privata. Un primo (e difficile) inquadramento della disciplina	44
3. Lineamenti e ambito di operatività dei limiti amministrativi all'autonomia privata	71
4. Potere amministrativo e limiti conformativi. Da strumento di intervento diretto nell'economia a strumento di garanzia dell'autonomia privata nel mercato concorrenziale	84

## CAPITOLO II

### L'EVOLUZIONE DELL'ATTIVITÀ CONFORMATIVA NEI RAPPORTI TRA PUBBLICI POTERI E AUTONOMIA PRIVATA

1. La centralità dell'autonomia privata nel contesto europeo dalla fine del XIX al XX secolo. Dall'autonomia dell'individuo all'autonomia dell'ordinamento in seguito all'affermazione del diritto pubblico	97
2. Stato «osservatore» e autonomia degli operatori nel sistema capitalistico agli inizi del XX secolo. Lo sviluppo del «diritto amministrativo sociale» e i margini ristretti del potere conformativo	107
3. Stato «imprenditore» e autonomia privata in epoca fascista	116

4. L'entrata in vigore del Codice civile del 1942. Un tentativo di «sistemizzazione» dei limiti amministrativi all'autonomia privata?	124
5. <i>Segue</i> . La disciplina codicistica della libera concorrenza e dei consorzi obbligatori	129
6. Amministrazione e potere conformativo dopo la promulgazione della Costituzione repubblicana. La centralità dell'intervento amministrativo	135
7. Dal compromesso keynesiano all'affermazione del neoliberalismo. Come mutano i rapporti tra Amministrazione e autonomia privata	146
8. Lo Stato amministrativo al servizio dell'autonomia privata	151
9. Il processo di integrazione europea e l'instaurazione del meccanismo concorrenziale. «L'erompere» delle autorità amministrative indipendenti nell'ordinamento italiano	157
10. <i>Segue</i> . La privatizzazione del diritto amministrativo per l'affermazione della concorrenza	172

### CAPITOLO III

#### LA CONFORMAZIONE AMMINISTRATIVA NEL PRISMA DELLA «CONCORRENZA REGOLATA»

1. L'influenza del modello statunitense nel contesto europeo e italiano. Stato, Amministrazione e autonomia privata	181
2. La nascita del diritto <i>antitrust</i> e l'imposizione della libera concorrenza nel mercato	193
2.1. Agenzie amministrative e potere conformativo. Dalla <i>Lochner Era</i> alla Grande Crisi	210
2.2. La <i>New Deal Era</i> e l'intervento dei pubblici poteri. Il controllo del mercato sotto l'egida dell'Amministrazione	215
2.3. Prerogative delle agenzie amministrative, garanzie dei soggetti privati e <i>judicial review</i> nella disciplina sul procedimento amministrativo	223
3. Il tentativo di recepimento del modello statunitense in Italia. Le ragioni dell'istituzione di un'Autorità garante della concorrenza e del mercato	236

4. L'ambito di competenza dell'AGCM nella legge n. 287/1990	252
5. «L'ardore regolatorio» e l'effettività del requisito dell'indipendenza	258
6. La reazione legislativa alle inefficienze dei modelli regolatori	266
7. Le sfide del presente: regolare e conformare i «nuovi sovrani»	274

## CAPITOLO IV

### POTERE CONFORMATIVO E CONCORRENZA UNA CONVERGENZA TRA MODELLI?

1. La funzione del potere conformativo <i>antitrust</i>	285
2. Della necessaria natura imperativa del provvedimento conformativo	292
3. Il potere conformativo dell'AGCM tra vincolatività e discrezionalità	302
3.1. Il potere di diffida. Genesi e interpretazione giurisprudenziale	322
3.2. Il potere di diffida come attività di «amministrazione attiva»	328
3.3. <i>Segue</i> . Il potere cautelare	341
4. Le previsioni conformative nell'azione <i>antitrust</i> statunitense. L'ambito di applicabilità della § 5 del <i>Federal Trade Commission Act</i> e le §§ 7, 11 del <i>Clayton Antitrust Act</i>	353
4.1. <i>Segue</i> . La necessità di attribuire poteri cautelari all'Autorità <i>antitrust</i> . La § 13(b) del <i>Federal Trade Commission Act</i>	361
4.2. L'avvento della Commissione Khan e le nuove politiche di contrasto degli <i>unfair methods of competition</i> . Il tentativo di introduzione di poteri di <i>rulemaking</i>	365
5. Modelli a confronto. Il potere conformativo nel procedimento amministrativo	375
6. <i>Segue</i> . Il potere conformativo nel procedimento cautelare	386
7. Il potere conformativo di fronte alle nuove realtà del mercato. Necessità di innovare le politiche della concorrenza?	395

## CAPITOLO V

IL POTERE CONFORMATIVO DELLA DISCIPLINA ANTITRUST  
NELLA GIURISPRUDENZA AMMINISTRATIVA

1. La conformazione amministrativa dell'autonomia privata delle grandi imprese nel procedimento davanti all'Autorità garante della concorrenza e del mercato. Amministrazione, poteri privati e giudici. Il caso *Apple-Amazon v. AGCM* (2022) 403
2. Il procedimento istruttorio e le relative risultanze 408
  - 2.1. Le tesi difensive delle imprese nell'*iter* procedimentale
  - 2.2. Le valutazioni dell'Autorità. Aspetti procedurali 415
  - 2.3. *Segue*. Aspetti di merito 421
  - 2.4. Il provvedimento finale. Obblighi conformativi e potere di diffida 425
3. La decisione del giudice amministrativo: violazione del termine di decadenza della preistruttoria, astrattezza dell'infrazione e mancata conformazione dell'autonomia privata 431
4. Ancora sul potere conformativo dell'AGCM. Il caso *SIAE v. Meta* (2023) 449
  - 4.1. *Segue*. L'abuso di dipendenza economica e l'asimmetria informativa al vaglio dell'AGCM 452
  - 4.2. Il potere conformativo per la tutela della concorrenza. L'adozione di misure cautelari come rimedio all'asimmetria negoziale 460
5. Osservazioni di sintesi: tutela della concorrenza ed esigenze della politica 466

## CAPITOLO VI

IL CONTROLLO SULLE DECISIONI CONFORMATIVE  
TRA ATTUALI INCERTEZZE E PROSPETTIVE EVOLUTIVE

1. L'importanza del controllo giurisdizionale sull'attività conformativa dell'Autorità 471
2. Il controllo giurisdizionale tra intensità, deferenza e incertezza ap-

plicativa. Il problema del sindacato pieno e (non) sostitutivo	474
3. Il sindacato del giudice amministrativo sulle valutazioni tecniche è pieno ma non sostitutivo	494
4. L'orientamento della CGUE sulla natura del sindacato in materia <i>antitrust</i> e riflessi nell'ordinamento italiano	508
5. Una comparazione necessaria. Il controllo giudiziario delle decisioni amministrative negli Stati Uniti e il difficile equilibrio tra <i>deference doctrine</i> e <i>de novo review</i> . Uno scenario <i>in fieri</i>	519
6. Il <i>de novo review</i> verso le decisioni conformative della <i>Federal Trade Commission</i> . Profili comparatistici con l'ordinamento italiano	536
7. « <i>Overruling Chevron</i> ». Il caso <i>Loper Bright v. Raimondo</i> (2024) e il superamento della <i>deference doctrine</i> . E ora?	551
8. Sorti e prospettive evolutive dell' <i>Administrative State</i> e loro riflessi sul potere conformativo <i>antitrust</i>	573
 <i>Bibliografia</i>	 579