

# BANCA BORSA TITOLI DI CREDITO

RIVISTA BIMESTRALE DI DOTTRINA E GIURISPRUDENZA

Vol. LXIII - Nuova serie - Novembre-Dicembre 2010

DIREZIONE ESECUTIVA

FEDERICO MARTORANO - GIUSEPPE B. PORTALE  
NICCOLÒ SALANITRO - GIUSEPPE SANTONI

# SOMMARIO

## PARTE PRIMA

ARTICOLI	PAG.
ANDREA PISANI MASSAMORMILE, <i>Il finanziamento delle società di gestione dei beni confiscati</i> .....	669
FRANCESCO CAPRIGLIONE, <i>La vigilanza sull'attività dei revisori legali dei conti</i> .....	709
ANTONELLA ANTONUCCI, <i>Declinazioni della suitability rule e prospettive di mercato</i> .....	728
FEDERICO BRIOLINI, <i>In tema di spendita del nome sociale nella rappresentanza cambiaria</i> .....	739
DANIELE MAFFEIS, <i>Intermediario contro investitore: i derivati over the counter</i> .....	779

## PARTE SECONDA

### NOTE E OSSERVAZIONI A SENTENZA

PAOLO PISIO CORRIAS, <i>Garanzie personali atipiche e previsione dell'importo massimo garantito</i> .....	665
SARA CORRADI, <i>Brevi riflessioni sui profili probatori e risarcitori in tema di responsabilità da inadempimento dell'intermediario finanziario</i> .....	717
PAOLA QUARTICELLI, <i>Omologazione degli accordi di ristrutturazione dei debiti e controllo giudiziale sull'attuabilità dell'accordo: orientamenti e prime divergenze giurisprudenziali</i> .....	753
PAOLA LUCANTONI, <i>L'inadempimento di "non scarsa importanza" nell'esecuzione del contratto c.d. quadro tra teoria generale della risoluzione e statuto normativo dei servizi di investimento</i> .....	783
ELISABETTA CORAPI, <i>Sul trust interno "autodichiarato"</i> .....	801

### GIURISPRUDENZA

ACCORDI DI RISTRUTTURAZIONE DEI DEBITI - Omologazione - Attuabilità dell'accordo - Esame della relazione del professionista - Concessione dell'omologazione (Trib. Milano, 10 novembre 2009) .....	731
— Divieto di azioni esecutive o cautelari - Istanze di fallimento - Ammissibilità (Trib. Milano, 10 novembre 2009) .....	731
— Omologazione - Attuabilità dell'accordo - Esame della relazione del professionista - Diniego di omologazione (Trib. Roma, 5 novembre 2009) .....	731

ARBITRAIO - Arbitrato di diritto comune - Clausola compromissoria non conforme all'art. 34 d.lgs. n. 5/2003 - Nullità - Esclusione (App. Napoli, 14 gennaio 2009) .....	335
— Arbitrato societario - Disciplina inderogabile introdotta dalla riforma del diritto societario - Arbitrato irrituale - Applicabilità - Esclusione (App. Napoli, 14 gennaio 2009) .....	335
BANCHE - Intermediazione finanziaria - Contratto aleatorio unilaterale - Atipicità - Difetto della causa - Nullità (Trib. Brindisi, 8 luglio 2008).....	353
BORSA - Intermediazione finanziaria - Sanzioni amministrative - Procedimento amministrativo dinanzi alla Consob - Procedimento di opposizione - Destinatari delle sanzioni non ingiunti del pagamento - Legittimazione <i>ad opponendum</i> - Sussiste (Cass., 30 settembre 2009, n. 20929 - sez. un.) .....	437
CONTRATTI BANCARI - Conto corrente - Scopi professionali - Utilizzo occasionale e per cifre marginali - Utilizzatore - Qualità di consumatore - Sussistenza (Trib. Torino, 4 giugno 2010) .....	610
— Operazioni bancarie in conto corrente - Clausola di capitalizzazione trimestrale degli interessi - Nullità - Conseguenze - Applicazione sostitutiva della capitalizzazione annuale - Esclusione (Trib. Napoli, 8 gennaio 2009) .....	628
— Operazioni bancarie in conto corrente - Clausola di capitalizzazione trimestrale degli interessi - Nullità - Conseguenze - Prova del credito della banca - Mancata produzione degli estratti integrali dall'apertura del conto - Conseguenze - Ricostituzione a zero del saldo attestato dal primo estratto conto prodotto (Trib. Napoli, 8 gennaio 2009) .....	628
CONTRATTI BANCARI E TUTELA DEL CONSUMATORE - Azione collettiva risarcitoria - Presupposti - Consumatore - Nozione (Trib. Torino, 4 giugno 2010) .....	610
CONTRATTO AUTONOMO DI GARANZIA - Prova evidente e "liquida" dell'abusiva escusione da parte del beneficiario - Obbligo del garante di opporre l' <i>exceptio doli</i> - Fondamento (Trib. Milano, 25 febbraio 2008) .....	375
— Specifico ambito di applicazione dell' <i>exceptio doli</i> - Presupposti e limiti (Trib. Milano, 25 febbraio 2008) .....	375
CONTRATTO DI GARANZIA FINANZIARIA CON COSTITUZIONE DI GARANZIA REALE - Escusione mediante appropriazione - Natura - Vendita con sé stesso (United Kingdom Judicial Committee of the Privy Council, 5 maggio 2009, n. 19) .....	531
CONTRATTO IN GENERE, ATTO E NEGOZIO GIURIDICO - Nullità per contrarietà a norme imperative - Presupposti - Fattispecie (Cass., 19 dicembre 2007, n. 26724 - sez. un.) .....	686
CREDITO FONDIARIO - Procedura esecutiva immobiliare fondata su tale credito - Disciplina sugli interessi prevista dal r.d. n. 624 del 1905 ( <i>ratione temporis</i> applicabile) - Prevalenza sulla previsione contenuta nell'art. 2855 c.c. - Sussistenza - Fondamento (Cass., 5 maggio 2009, n. 10297 - sez. III) .....	319
FALLIMENTARE - Atti a titolo oneroso, pagamenti e garanzie - In genere - Rimesse in conto corrente bancario - Revocabilità - Esclusione - Condizioni - Natura non solutoria - Operazioni bilanciate - Configurabilità - Condizioni - Accordi tra banca e cliente - Destinazione a prelievi o pagamenti - Necessità (Cass., 7 maggio 2008, n. 6190 - sez. I) .....	29
FALLIMENTO - Dichiarazione di fallimento - In genere - Requisiti - Onere della prova (Trib. Napoli, 23 aprile 2008) .....	222
— Limiti dimensionali dell'impresa fissati nell'art.1 l. fall. - Presunzione di superamento - Applicabilità ai piccoli imprenditori - Esclusione (Trib. Salerno, 7 aprile 2008) .....	222
— Pagamento effettuato dal terzo - Delegazione di pagamento - Configurabilità	

- Azione revocatoria fallimentare - Presupposti (Trib. Milano, 15 gennaio 2008) .....	131
Pagamento del terzo successivo alla dichiarazione - Inefficacia - Presupposti (Trib. Milano, 15 gennaio 2008) .....	131
<b>FALLIMENTO E ALTRE PROCEDURE CONCURSUALI - Concordato preventivo - Insolvenza transfrontaliera - Regolamento CE n. 1346/2000 - Centro degli interessi principali di società appartenente ad un gruppo - Presunzione di coincidenza del centro degli interessi principali con la sede statutaria - Superamento - Giurisdizione del giudice italiano - Sussistenza (Trib. Lucca, 18 settembre 2008 e 12 settembre 2008) .....</b>	<b>206</b>
- <b>Presupposto soggettivo - Imprenditore non assoggettabile al fallimento - Questione di costituzionalità dell'art. 1, comma 2°, l. fall., come modificato dal d.lgs. 12 settembre 2007, n. 169, in riferimento agli artt. 3 e 76 Cost. - Inammissibilità della questione in riferimento all'art. 3 Cost. - Inammissibilità della questione in riferimento all'art. 76 Cost. (Corte cost., 1° luglio 2009, n. 198).....</b>	<b>405</b>
<b>FIDEIUSSIONE - Clausole "a prima richiesta" e "ogni eccezione rimossa" - Insufficienza ad escludere la relazione fondamentale tra l'obbligazione principale e quella di garanzia - Presenza nel testo della garanzia di esplicito riferimento al contratto sottostante - Indizio per la qualificazione della garanzia come accessoria (App. Milano, 25 gennaio 2008) .....</b>	<b>43</b>
<b>FIDEIUSSIONE OMNIBUS - Obbligazioni future - Importo massimo garantito - Applicabilità alle garanzie personali atipiche - Sussiste (Cass., 26 gennaio 2010, n. 1520 - sez. III) .....</b>	<b>663</b>
<b>GESTIONE COLLETTIVA DEL RISPARMIO - Fondo comune di investimento chiuso - Inosservanza profilo di investimento del fondo - Azione di responsabilità prima della scadenza - Ammissibilità (Trib. Milano, 17 novembre 2008) .....</b>	<b>641</b>
- <b>Fondo comune di investimento chiuso - Inosservanza profilo di investimento del fondo - Domanda di risarcimento del danno prima della scadenza - Prova danno concreto - Accoglimento (Trib. Milano, 17 novembre 2008) .....</b>	<b>641</b>
<b>INTERMEDIARI FINANZIARI - Servizi di investimento - Contratto quadro - Obblighi di informazione nella fase esecutiva - Violazione - Risoluzione per inadempimento - Sussistenza (Trib. Nuoro, 3 settembre 2008) .....</b>	<b>773</b>
<b>INTERMEDIAZIONE FINANZIARIA - Conflitto di interessi - Presupposti (App. Milano, 25 gennaio 2008) .....</b>	<b>150</b>
- <b>Consob - Sanzioni amministrative - Procedimento di opposizione - Litiscorso facoltativo tra società ed esponenti aziendali sanzionati - Intervento autonomo - Ammissibilità (Cass., 30 settembre 2009, n. 20929 - sez. un.) .....</b>	<b>437</b>
- <b>Consob - Sanzioni amministrative - Opposizioni proposte in via autonoma da società e autori degli illeciti - Connessione e riunione dei procedimenti - Disciplina processuale ordinaria - Si applica (Cass., 30 settembre 2009, n. 20929 - sez. un.) .....</b>	<b>437</b>
- <b>Consob - Opposizione proposta dalla società - Mancato intervento degli esponenti aziendali - Fatti accertati nel giudizio di opposizione - Effetto da giudicato nel successivo giudizio di regresso - Sussiste (Cass., 30 settembre 2009, n. 20929 - sez. un.) .....</b>	<b>437</b>
- <b>Consob - Sanzioni amministrative - Mancata opposizione della società ingiunta - Pagamento - Giudizio di regresso - Difese degli esponenti aziendali sanzionati - Senza limiti (Cass., 30 settembre 2009, n. 20929 - sez. un.).....</b>	<b>437</b>
- <b>Gestione di portafogli - Adeguatezza - Valutazione complessiva del portafoglio (App. Milano, 25 gennaio 2008) .....</b>	<b>150</b>
- <b>Gestione di portafogli - Deposito amministrato di titoli - Doveri della banca (App. Milano, 25 gennaio 2008) .....</b>	<b>150</b>
- <b>Giudizio di nullità - Risarcimento del danno - Onere della prova (Trib. Milano, 8 luglio 2008) .....</b>	<b>214</b>

— Obblighi di informazione - Inadempimento - Danni - Nesso causale - Sussistenza (Trib. Milano, 6 febbraio 2008) .....	152
— Operazioni compiute dall'intermediario in conflitto d'interessi - Risarcimento dei danni - Condizioni e limiti (Cass., 19 dicembre 2007, n. 26724 - sez. un.) .	686
— Operazioni compiute in conflitto d'interessi - Violazione del dovere di astensione - Nesso causale <i>in re ipsa</i> - Interruzione del nesso causale - Concorso di colpa dell'investitore (Trib. Milano, 14 febbraio 2009) .....	688
— Operazioni compiute in conflitto d'interessi - Violazione del dovere di astensione - Nesso causale <i>in re ipsa</i> (Trib. Milano, 14 febbraio 2009) .....	687
— Regole di condotta degli intermediari - Obbligo di informazione sugli strumenti finanziari (Trib. Torino, 20 febbraio 2008) .....	649
— Servizi d'investimento - Riparto dell'onere della prova con l'investitore - Criteri (Cass., 17 febbraio 2009, n. 3773 - sez. I) .....	687
— Violazione delle regole di comportamento - Danni - Onere della prova (Trib. Milano, 7 febbraio 2008) .....	151
— Violazione delle regole di comportamento - Inadeguatezza delle operazioni - Responsabilità - Nesso di causalità - Presunzione (Trib. Milano, 15 febbraio 2008) .....	151
— Violazione delle regole di comportamento - Inadeguatezza delle operazioni - Responsabilità - Sussistenza (Trib. Milano, 7 febbraio 2008) .....	152
— Violazione delle regole di comportamento - Inadeguatezza delle operazioni - Responsabilità - Sussistenza (Trib. Milano, 20 febbraio 2008) .....	151
— Violazione delle regole di comportamento - Responsabilità - Sussistenza (Trib. Milano, 20 febbraio 2008) .....	150
<b>INTESA ANTICONCORRENZIALE</b> - Risarcimento del danno - Prova del nesso di causalità - Liquidazione del danno (App. Cagliari, 29 maggio 2008) .....	347
<b>ISTITUTO BANCARIO IN LIQUIDAZIONE COATTA BANCARIA</b> - Cessione in blocco di attività e passività con passaggio del personale ad altra banca - Qualificazione del TFR maturato <i>medio tempore</i> come debito perfetto - Esigibilità dal cessionario - Inapplicabilità dell'art. 2112 c.c. - Necessità della inclusione nello stato passivo (Cass., 23 novembre 2009, n. 24635 - sez. lav.) .....	517
<b>MERCAFI FINANZIARI</b> - Intermediazione finanziaria - Servizi di investimento - Ordini di negoziazione - Mancanza di forma - Nullità - Sussistenza (Trib. Salerno, 15 aprile 2008) .....	108
<b>MUTUO</b> - Mutuo di scopo legale - Natura giuridica - Rilievo causale dello scopo - Sussistenza - Conseguenze - Accordo di compensazione tra debito preesistente e somme mutate - Nullità del contratto per mancanza originaria della causa - Condizione - Mancata realizzazione dell'opera per cui il finanziamento era stato concesso - Configurabilità (Cass., 8 aprile 2009, n. 8564 - sez. I) ....	672
<b>OBBLIGAZIONI IN GENERE</b> - Indebito oggettivo - Ripetizione - Dichiarazione di nullità del contratto - Obblighi restitutori - Decorrenza degli interessi - Dal giorno del pagamento - Condizioni - Consapevolezza dell' <i>accipiens</i> - Fattispecie in tema di mutuo di scopo legale (Cass., 8 aprile 2009, n. 8564 - sez. I) ..	672
<b>POLIZZA FIDEIUSSORIA</b> - Garanzia dell'esatta esecuzione del contratto da parte dell'appaltatore - Garanzia atipica a carattere indennitario - Applicabilità dell'art. 1957 c.c. - Esclusione - Invalidità della polizza se stipulata successivamente all'inadempimento delle obbligazioni garantite (Cass., 18 febbraio 2010, n. 3947 - sez. un.).....	425
— Garanzia delle obbligazioni assunte dall'appaltatore - Garanzia atipica - Insostituibilità dell'obbligazione principale - Pretesa del creditore del solo risarcimento verso il garante - Invalidità della polizza se intervenuta successivamente all'inadempimento delle obbligazioni garantite (Cass., 18 febbraio 2010, n. 3947 - sez. un.) .....	257
— Previsione di un termine entro il quale effettuare il pagamento - Beneficio della preventiva escussione - Non sufficienza ai fini della sussistenza di una garanzia autonoma - Necessità di clausole idonee ad indicare l'esclusione della	

facoltà in capo al garante di sollevare le eccezioni spettanti al debitore principale (App. Milano, 1° febbraio 2008) .....	43
<b>PROCEDIMENTO CIVILE - Azione collettiva risarcitoria - Interesse ad agire - Nozione</b> (Trib. Torino, 4 giugno 2010) .....	610
— Citazione - Domanda - Specificazione in corso di causa - Novità - Esclusione (Trib. Torino, 4 giugno 2010) .....	610
— Giudice istruttore - Poteri e obblighi - In genere - Sentenza fondata su questioni rilevate d'ufficio - Omessa sottoposizione delle stesse al contraddittorio delle parti - Nullità della sentenza - Esclusione - Limiti (Cass., 30 settembre 2009, n. 20935 - sez. un.) .....	290
— Memoria autorizzata - Domanda - Novità - Sussistenza (Trib. Torino, 4 giugno 2010) .....	610
<b>RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE - Conservazione della garanzia patrimoniale - Revocatoria ordinaria (azione pauliana) - Ambito oggettivo - Adempimento di debito scaduto - Revocabilità - Esclusione - Fondamento - Alienazione con destinazione del prezzo al soddisfacimento di debiti scaduti - Revoca - Ammissibilità - Esclusione - Limiti - Fondamento</b> (Cass., 13 maggio 2009, n. 11051 - sez. III) .....	137
<b>RITARDI DI PAGAMENTO NELLE TRANSAZIONI COMMERCIALI - Obbligazioni pecuniarie - Bonifico bancario - Adempimento - Data da cui si considera eseguito - Responsabilità del debitore</b> (Corte di giustizia delle Comunità europee 3 aprile 2008, Causa C-306-06 - sez. I) .....	1
<b>SANZIONI AMMINISTRATIVE - Applicazione - Ordinanza - Procedimento - Istruttorie - Intermediazione finanziaria - Procedimento sanzionatorio davanti alla Consob - Mancata trasmissione all'interessato delle conclusioni dell'Ufficio sanzioni amministrative - Mancata personale audizione innanzi alla Commissione - Violazione del principio del contraddittorio - Esclusione - Fondamento</b> (Cass., 30 settembre 2009, n. 20935 - sez. un.) .....	290
— Intermediazione finanziaria - Illeciti amministrativi - Manipolazione del mercato - Soggetto attivo - Particolare qualificazione soggettiva - Necessità - Esclusione - Concorso di persone - Configurabilità - Rilascio di parere professionale - Sufficienza (Cass., 30 settembre 2009, n. 20935 - sez. un.) .....	290
— Opposizione - Procedimento - Intermediazione finanziaria - Principio di corrispondenza fra accusa e sentenza - Applicabilità - Mancata lesione del potere di difesa nonostante la <i>traslatio condemnatae</i> - Validità della sentenza (Cass., 30 settembre 2009, n. 20935 - sez. un.) .....	290
— Opposizione - Procedimento - Intermediazione finanziaria - Responsabilità degli autori materiali della violazione - Responsabilità delle persone giuridiche - Autonomia dei relativi rapporti - Litisconsorzio necessario - Esclusione - Litisconsorzio facoltativo - Configurabilità (Cass., 30 settembre 2009, n. 20935 - sez. un.) .....	290
— Principi comuni - Entità - Limite massimo e minimo - Questione irrilevabile d'ufficio - Sussistenza - Portata - Censura in sede di legittimità - Inammissibilità (Cass., 30 settembre 2009, n. 20935 - sez. un.) .....	290
<b>SECURITY FINANCIAL COLLATERAL ARRANGEMENT - Equitable mortgage - Escussione mediante appropriazione - Ammissibilità</b> (United Kingdom Judicial Committee of the Privy Council, 5 maggio 2009, n. 19) .....	531
<b>SOCIETÀ - Direzione e coordinamento - Società emittente di titoli quotati - Obbligo di rendere noti fatti necessari per l'informazione del pubblico - Attività riferibili ad ogni società del gruppo</b> (Cass., 30 settembre 2009, n. 20935 - sez. un.) .....	290
<b>SOCIETÀ DI CAPITALI - Amministratori - Poteri di rappresentanza - Fideiussione -</b>	