

BANCA BORSA TITOLI DI CREDITO

ISSN 0390-9522

RIVISTA BIMESTRALE DI DOTTRINA E GIURISPRUDENZA

Vol. LXIV - Nuova serie - Maggio-Giugno 2011

3

DIREZIONE ESECUTIVA

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

Poste Italiane s.p.a. - Spedizione in a.p. - D.L. 353/2003 (conv. in L. 27/02/2004 n° 46) art. 1, comma 1, DCB (NAPLES)



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

PARTE PRIMA

ARTICOLI	PAG.
SERGIO SCOTTI CAMUZZI, <i>La normativa sul conflitto di interessi fra intermediari e clienti nella prestazione dei servizi di investimento (prima e dopo il "decreto Eurosim" e prima e dopo la recezione della MIFID)</i>	287
VINCENZO MELI, <i>L'applicazione della disciplina delle pratiche commerciali scorrette nel « macrosettore credito e assicurazioni »</i>	334
ANDREA GIUSSANI, <i>Azione di classe e tutela antitrust: profili processuali</i>	371
UGO SALANITRO, <i>L'inizio della decorrenza della prescrizione dell'azione di ripetizione degli interessi anatocistici nel conto corrente bancario: orientamenti giurisprudenziali e soluzioni legislative</i>	400
VARIETÀ	
GIUSEPPE B. PORTALE, <i>Proprietà e organizzazione dell'impresa (per gli ottant'anni di Guido Rossi)</i>	411

PARTE SECONDA

NOTE E OSSERVAZIONI A SENTENZA

GIOVANNI B. BARILLA, <i>Lo status di operatore qualificato attribuito a società o persone giuridiche nei contratti di intermediazione di banca e di borsa: nuova normativa e vecchio contenzioso</i>	281
MARIELLA CUCCOVILLO, <i>Clausola di pagamento "a prima richiesta" (e "senza eccezioni") e qualificazione della garanzia personale</i>	300
SARA ANEDDA, <i>Sui poteri del Tribunale in sede di omologazione del concordato preventivo e nomina dei liquidatori</i>	311
ENRICA GIORGIANTONIO, <i>Transazione con amministratori e sindaci e responsabilità del direttore generale di fatto di una banca</i>	327
GIOVINA DIPACE, <i>Sanzioni amministrative ed accesso al rapporto ispettivo di una banca sottoposta a procedura di crisi</i>	345
AMAL ABU AWWAD, <i>Delega all'esclusione o limitazione del diritto di sottoscrizione di aumento del capitale ed impugnazione di delibere consiliari di s.r.l.</i>	362

GIURISPRUDENZA

ABUSO D'INFORMAZIONI PRIVILEGIATE - Competenza territoriale - Luogo di perfezionamento del reato (Cass., 23 febbraio 2009, n. 7769 - sez. V penale)	187
ACCERTAMENTI ISPETTIVI DELLA BANCA D'ITALIA - Risultanze e valutazioni - Valore probatorio (Trib. S. Maria Capua Vetere, 20 febbraio 2009)	317
BANCA E CONTRATTI BANCARI - Certificati di deposito - Sottoscrizione da parte di uno dei coniugi in regime di comunione legale - Utilizzo dei proventi dell'attività separata - Ingresso nella comunione legale <i>de residuo</i> - Ammissibilità (Trib. Cagliari, 6 dicembre 2008)	95
BANCHE E INTERMEDIARI FINANZIARI - Collegio Sindacale - Sanzione inflitta da Banca d'Italia per carenza nei controlli interni - Opposizione per illogicità e infondatezza della motivazione - Sussistente (App. Roma, 27 aprile 2009)	76
BILANCIO E CONTABILITÀ - Disciplina degli strumenti finanziari derivati stipulati da Regioni, Province autonome di Trento e Bolzano ed enti locali territoriali - Asserita violazione degli artt. 70 e 77 Cost. - Ricorrenza delle ragioni di straordinarietà ed urgenza idonee a giustificare il ricorso al decreto legge - Infondatezza della questione (Corte cost., 18 febbraio 2010, n. 52)	1
— Disciplina degli strumenti finanziari derivati stipulati da Regioni, Province autonome di Trento e Bolzano ed enti locali territoriali - Asserita violazione della competenza legislativa concorrente delle Regioni - Riconducibilità della disposizione alle materie "tutela dei mercati finanziari" e "ordinamento civile" - Infondatezza della questione (Corte cost., 18 febbraio 2010, n. 52)...	1
— Disciplina degli strumenti finanziari derivati stipulati da Regioni, Province autonome di Trento e Bolzano ed enti locali territoriali - Riconducibilità della disposizione alle materie "tutela dei mercati finanziari" e "ordinamento civile" di competenza esclusiva statale - Sussistenza della potestà regolamentare dello Stato, ai sensi dell'art. 117, comma 6° Cost. - Infondatezza della questione (Corte cost., 18 febbraio 2010, n. 52)	1
— Stipulazione di contratti finanziari derivanti da parte di Regioni, Province autonome di Trento e Bolzano ed enti locali territoriali - Carattere di aleatorietà e oggettiva pericolosità dei derivati - Possibile qualificazione come attività di investimento ai sensi dell'art. 119, ultima parte - Esclusione (Corte cost., 18 febbraio 2010, n. 52)	1
BILANCIO E CONTABILITÀ PUBBLICA - Disciplina degli strumenti finanziari derivati stipulati da Regioni, Province autonome di Trento e Bolzano ed enti locali territoriali - Asserita violazione dell'art. 97 Cost. - Estraneità della censura al riparto di competenze legislative tra Stato e Regioni - Inammissibilità della questione (Corte cost., 18 febbraio 2010, n. 52)	1
COMMERCIO - Con l'estero - Cambio (o scambi) - Valuta o divisa estera - Infrazioni valutarie (esportazione di capitali) - <i>Promissory note</i> - Nozione - Natura giuridica - Titoli di credito - Violazione dell'art. 3 d.l. n. 167 del 1990 - Configurabilità - Fondamento - Mancata consegna al creditore - Irrilevanza (Cass., 18 novembre 2009, n. 24315 - sez. V)	181
CONCORDATO - Omologazione concordato preventivo - Applicabilità di norme non espressamente richiamate - Redazione programma di liquidazione - Modalità operazioni liquidatorie - Cadenze temporali - Poteri del Tribunale (Trib. Milano, 24 giugno 2009 (decr.)).....	309
CONTRATTI DI BORSA - Contratti di intermediazione mobiliare - Stipulazione tra intermediario finanziario e operatore qualificato - Appartenenza alla categoria di operatore qualificato - Condizioni - Dichiarazione di appartenenza espressa dal soggetto interessato - Sufficienza - Conseguenze sul piano probatorio (Cass., 26 maggio 2009, n. 12138 - sez. I)	265

CONTRATTO AUTONOMO DI GARANZIA - Distinzione dalla fideiussione - Criteri - Esclusione dell'opponibilità delle eccezioni relative al contratto principale da parte del garante - Rilevanza della "clausola di sopravvivenza" - Nullità della pattuizione di interessi ultralegali - Effetti (Cass., 3 marzo 2009, n. 5044 - sez. III).....	287
CONTRATTO DI CONVERTIBLE SWAP - Derivati OTC - Sottoscrizione da parte dell'investitore di dichiarazione predisposta dalla controparte - Dolo contrattuale - Insussistenza - Obbligo di informativa in carico all'intermediario - Rilascio di dichiarazione da parte dell'investitore di possesso di competenza in materia di strumenti finanziari - Principio del legittimo affidamento - Insussistenza dell'onere di verifica in capo all'intermediario (Trib. Forlì, 14 aprile 2010)....	266
CREDITO AGRARIO - Finanziamento di soccorso alle imprese agricole danneggiate dalla siccità - Art. 4 d.l. 15 giugno 1989, n. 231 ed art. 4 d.l. 6 dicembre 1990, n. 367 - Previsione del diritto automatico al finanziamento da parte dell'imprenditore agricolo nei confronti della banca. Esclusione - Valutazione da parte della banca della solvibilità del richiedente. Possibilità - Rispetto da parte della banca dell'obbligo di comportarsi secondo buona fede e correttezza nello svolgimento delle trattative e nella formazione del contratto. Sussistenza - Garanzia del fondo interbancario e concorso della Regione nel pagamento degli interessi. Irrilevanza - Inapplicabilità nel caso di specie per avvenuta formazione di giudicato interno ed esterno (Cass., 19 novembre 2009, n. 24434 - sez. III)	151
DIRETTORE GENERALE - Possibilità assunzione qualifica in mancanza di nomina formale - Sussiste - Responsabilità per esecuzione direttive illegali o pregiudizievoli degli amministratori - Sussiste (Trib. S. Maria Capua Vetere, 20 febbraio 2009)	317
FIDEIUSSIONE - Eccezioni opponibili dal fideiussore - Derogabilità dell'art. 1945 c.c. (Cass., 13 febbraio 2009, n. 3525 - sez. III)	287
GIURISDIZIONE ITALIANA - Reciprocità - Irrilevanza (App. Catanzaro, 22 marzo 2010).....	216
— Responsabilità extracontrattuale - Luogo in cui l'evento dannoso è avvenuto - Art. 5, n. 3, Regolamento CE n. 44/2001 - Sussistenza (App. Catanzaro, 22 marzo 2010).....	216
INTERESSI - Anatocismo - Contratto di apertura di credito bancario regolato in conto corrente - Clausola di capitalizzazione trimestrale degli interessi anatocistici - Nullità - Azione di ripetizione dell'indebito - Versamenti eseguiti dal correntista in pendenza di rapporto e aventi mera funzione ripristinatoria della provvista - Prescrizione decennale - Decorrenza dalla chiusura del rapporto - Fondamento (Cass., 2 dicembre 2010, n. 24418 - sez. un.).....	257
— Anatocismo - Contratto di conto corrente bancario stipulato in data anteriore al 22 aprile 2000 - Clausola di capitalizzazione annuale degli interessi prevista nel primo comma - Interpretazione - Riferimento ai soli interessi maturati a credito del correntista - Applicabilità agli interessi a debito del correntista - Esclusione - Fondamento - Conseguenze - Calcolo degli interessi a debito senza capitalizzazione alcuna - Necessità (Cass., 2 dicembre 2010, n. 24418 - sez. un.)	257
MERCATI FINANZIARI - Contratti derivati stipulati dagli enti locali - Correlazione fra disciplina del rapporto e disciplina del mercato (Corte cost., 18 febbraio 2010, n. 52).....	1
— Disciplina del mercato mobiliare - Presupposti e natura - Tutela del contraente debole - Imperatività della disciplina (Corte cost., 18 febbraio 2010, n. 52)....	1
— Strumenti derivati - Natura - Differenziale di valore quale elemento connotante (Corte cost., 18 febbraio 2010, n. 52)	1

OBBLIGAZIONE SOLIDALE - Transazione - Accordo limitato alla quota parte del singolo debitore - Facoltà dei condebitori di profittare della transazione - Scioglimento del vincolo solidale tra stipulante e altri condebitori - Esclusione (Trib. S. Maria Capua Vetere, 20 febbraio 2009)	317
OBBLIGAZIONI E CONTRATTI - Cessione del credito ad un terzo non resa opponibile - Incameramento delle somme derivanti dall'incasso del credito confluite su conto corrente bancario scoperto - Ingiustificato arricchimento della banca - Insussistenza (Trib. Cagliari, 24 luglio 2008).....	118
— Delegatione - Ordine di pagamento - Accettazione dell'incarico subordinata ad una determinata condizione - Patto contrario alla inopponibilità delle eccezioni derivanti dal rapporto di conto corrente bancario - Configurabilità (Trib. Cagliari, 24 luglio 2008)	118
— Delegatione - Ordine di pagamento con somme che risulteranno da un determinato conto corrente tenuto dalla banca destinataria e intestato all'ordinante - Delegatione titolata - Individuazione del rapporto di provvista nel rapporto di conto corrente bancario - Configurabilità - Opponibilità delle eccezioni derivanti dal rapporto di conto corrente bancario - Ammissibilità (Trib. Cagliari, 24 luglio 2008)	118
OPERAZIONI DI INVESTIMENTO - Contratto di acquisto di derivati tipo <i>interest rate swap</i> - Rilascio da parte dell'investitore della dichiarazione di possesso delle caratteristiche di operatore qualificato su moduli predisposti dall'intermediario - Discordanza tra dichiarazione ed effettiva natura dell'investitore - Irrilevanza ai fini dell'applicazione della normativa regolamentare - Onere dell'investitore di allegare circostanze che provino la mancanza delle caratteristiche affermate (Trib. Rimini, 28 maggio 2010)	265
PROCEDURA SANZIONATORIA EX ART. 195 T.U.F. - Principio del contraddittorio - Violazione - Nullità della delibera sanzionatoria (App. Genova, 21 febbraio 2008) .	76
RAPPORTO ISPETTIVO DI VIGILANZA - Accesso ai documenti amministrativi - Domanda di mero accertamento illegittimità diniego - Richiesta esame integrale pratica - Profili inammissibilità (Tar Campania, Napoli, 11 maggio 2009, n. 2516 - sez. V)	337
— Accesso esteso alla "parte riservata". Esigenza tutelare stabilità sistema finanziario e riservatezza imprese affidate - Diniego - Legittimità (Tar Campania, Napoli, 11 maggio 2009, n. 2516 - sez. V)	337
RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE - Privilegio - Credito del promissario acquirente di immobile nel fallimento del promittente - Distribuzione del ricavato della vendita fallimentare - Conflitto con la prelazione spettante al creditore ipotecario - Iscrizione dell'ipoteca anteriore alla trascrizione del preliminare - Prevalenza del credito ipotecario (Cass., 1° ottobre 2009, n. 21045 - sez. un.)	48
SOCIETÀ - Azione di responsabilità degli amministratori (App. Catanzaro, 22 marzo 2010)	216
— Bilancio - Società di revisione - Oggetto e natura dell'incarico - Verifica del sistema di controllo interno - Esclusione (Trib. Milano, 25 luglio 2008)	103
— Società a responsabilità limitata - Assemblea dei soci - Convocazione - Invalidità della delibera assembleare (Trib. Napoli, 6 febbraio 2009)	234
— Società di capitali - Amministratori - Amministratore privo dei poteri di rappresentanza - Responsabilità ex art. 1398 c.c. - Sussistenza (Trib. Cagliari, 18 settembre 2009)	228
— Società di capitali - Amministratori - Poteri di rappresentanza - Clausola statutaria di rappresentanza congiuntiva del consiglio di amministrazione - Opponibilità ai terzi - Affermazione - Inefficacia dell'atto - Sussistenza (Trib. Cagliari, 18 settembre 2009)	228
— Società di revisione - Inadempimento - Revoca per giusta causa - Accettazione per fatti concludenti (Trib. Milano, 25 luglio 2008)	103
— Società di revisione - Oggetto e natura dell'incarico - Controlli sui bilanci -	

Inadempimento (Trib. Milano, 25 luglio 2008)	103
— Società di revisione - Oggetto e natura dell'incarico - Controlli sui bilanci - Inadempimento - Onere della prova (Trib. Milano, 25 luglio 2008)	103
SOCIETÀ A RESPONSABILITÀ LIMITATA - Delega all'aumento del capitale sociale con esclusione del diritto di sottoscrizione (Lodo arbitrale, 12 maggio 2007)	356
— Impugnazione delle delibere consiliari (Lodo arbitrale, 12 maggio 2007).....	356
SOCIETÀ DI CAPITALI - Società per azioni - Società di revisione - Risarcimento del danno - Fatto illecito del terzo - Danno al patrimonio sociale - Lesione del valore della partecipazione sociale - Danno riflesso - Legittimazione dell'azionista - Esclusione (Cass., 24 dicembre 2009, n. 27346 - sez. un.)	131
STRUMENTI FINANZIARI DEMATERIALIZZATI NEGOZIATI IN MERCATI FINANZIARI - Modalità di trasferimento della titolarità e della legittimazione - Vendita di cose generiche - Specificazione (Cass., 23 febbraio 2009, n. 7769 - sez. V penale)	187

INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

2007

Maggio	
12 Lodo arbitrale.....	356

2008

Febbraio	
21 Corte di appello.....	76
Luglio	
24 Tribunale di Cagliari	118
25 Tribunale di Milano	103
Dicembre	
6 Tribunale di Cagliari.....	95

2009

Febbraio	
6 Tribunale di Napoli.....	234
13 Corte di Cassazione, n. 3525 - sez. III.....	287
20 Tribunale di S. Maria Capua Vetere	317
23 Corte di Cassazione, n. 7769 - sez. V penale.....	187
Marzo	
3 Corte di Cassazione, n. 5044 - sez. III	287
Aprile	
27 Corte di appello di Roma.....	76
Maggio	
11 Tribunale amministrativo regionale Campania, Napoli, n. 2516 - sez. V	337
26 Corte di Cassazione, n. 12138 - sez. I	265

Giugno	
24 Tribunale di Milano (decr.)	309
Settembre	
18 Tribunale di Cagliari.....	228
Ottobre	
1 Corte di Cassazione	48
Novembre	
18 Corte di Cassazione, n. 24315 - sez. V.....	181
19 Corte di Cassazione, n. 24434 - sez. III	151
Dicembre	
24 Corte di Cassazione, n. 27346 - sez. un.	131
2010	
Febbraio	
18 Corte costituzionale	1
Marzo	
22 Corte di appello di Catanzaro.....	216
Aprile	
14 Tribunale di Forlì	266
Maggio	
28 Tribunale di Rimini.....	265
Dicembre	
2 Corte di Cassazione, n. 24418 - sez. un.	257