

# BANCA BORSA TITOLI DI CREDITO

**RIVISTA BIMESTRALE DI DOTTRINA E GIURISPRUDENZA**

**Vol. LXIII - Nuova serie - Settembre-Ottobre 2010**

**5**

**DIREZIONE ESECUTIVA**

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

# SOMMARIO

## PARTE PRIMA

<i>ARTICOLI</i>	PAG.
ANDREA PERRONE, <i>Regole di comportamento e tutele degli investitori. Less is more</i> .....	537
AURELIO MIRONE, <i>L'evoluzione della disciplina sulla trasparenza bancaria in tempo di crisi: istruzioni di vigilanza, credito al consumo, commissioni di massimo scoperto</i> .....	557
LUCA PURPURA, <i>Strumenti finanziari e dovere di informazione degli intermediari: un "moderno" approccio giurisprudenziale a confronto con la normativa post MIFID</i> .....	609
ALBERTO GIULIO CIANCHI, <i>La devoluzione allo stato dei beni relativi ai rapporti bancari dormienti e la destinazione al fondo per la tutela dei risparmiatori.....</i>	637
 <i>VARIETÀ</i>	
GIUSEPPE GUIZZI, <i>Chi ha paura dell'ABF? (una breve risposta a "La giustizia nei rapporti bancari finanziari. La prospettiva dell'ADR")</i> .....	665

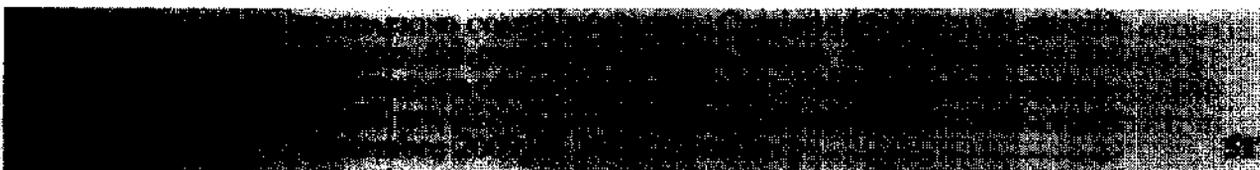
## PARTE SECONDA

<i>NOTE E OSSERVAZIONI A SENTENZA</i>	
UGO MINNECI, <i>Il regime dei debiti nell'ambito delle cessioni aggregate di cui alla liquidazione coatta bancaria</i> .....	520
FILIPPO MURINO, <i>Considerazioni sull'escussione della garanzia finanziaria pignorizia mediante appropriazione o vendita alla luce di una recente pronuncia del Privy Council</i> .....	543
NICOLETIA CIOCCA, <i>Smarrimento dell'assegno da parte del giratario per l'incasso, accreditamento « salvo incasso » e danni risarcibili</i> .....	600
STEFANO A. CERRAIO, <i>Un debutto « stonato » per la « nuova » class action italiana</i> .....	619
FRANCESCO ACCIETIELLA, <i>La "depurazione" del saldo del conto corrente dagli interessi anatocistici (tra assenza di estratti conto ed irrilevanza dei c.d. "conti d'ordine")</i> .....	631

## GIURISPRUDENZA

ARBITRATO - 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 - Riconduzione 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
<b>CONTRATTO AUTONOMO DI GARANZIA FINANZIARIA CON COPERTURA DI GARANZIA</b>	
— 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
<b>CREDITO FONDIARIO - Procedura esecutiva immobiliare fondata su tale credito - Disciplina sugli interessi prevista dal r.d. n. 624 del 1905 (ratione temporis applicabile) - Prevalenza sulla previsione contenuta nell'art. 2855 c.c. - Sussistenza - Fondamento (Cass., 5 maggio 2009, n. 10297 - sez. III) .....</b>	
	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>FIDUCIARIONE - 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>FONDO COMUNE DI INVESTIMENTO - Fondo comune di investimento chiuso - Inosservanza premio 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>INTERMEDIAZIONE FINANZIARIA - Conflitto di interessi - Presupposti (App. Milano, 25 gennaio 2008) .....</b>	<b>150</b>
— <b>Consob - Sanzioni amministrative - Procedimento di opposizione - Litisconsorzio facoltativo tra società ed esponenti aziendali sanzionati - Intervento decisivo 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 in giunta - 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>
— <b>Obblighi di informazione - Inadempimento - Danni - Nesso causale - Sussistenza (Trib. Milano, 6 febbraio 2008) .....</b>	<b>152</b>
— <b>Regole di condotta degli intermediari - Obbligo di informazione sugli strumenti finanziari (Trib. Torino, 20 febbraio 2008) .....</b>	<b>649</b>
— <b>Violazione delle regole di comportamento - Danni - Onere della prova (Trib. Milano, 7 febbraio 2008) .....</b>	<b>151</b>
— <b>Violazione delle regole di comportamento - Inadeguatezza delle operazioni - Responsabilità - Nesso di causalità - Presunzione (Trib. Milano, 15 febbraio 2008) .....</b>	<b>151</b>

— 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 - Risarcimento del danno - Prova del nesso di casualità - Liquidazione del danno (App. Cagliari, 29 maggio 2008) .....</b>	<b>347</b>
	
<b>MERCATI FINANZIARI - Intermediazione finanziaria - Servizi di investimento - Ordini di negoziazione - Mancanza di forma - Nullità - Sussistenza (Trib. Salerno, 15 aprile 2008) .....</b>	<b>108</b>
<b>POLIZZA FIDEIUSSORIA - 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.) .....</b>	<b>425</b>
— <b>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.) .....</b>	<b>257</b>
— <b>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) .....</b>	<b>43</b>
<b>PROCEDIMENTO CIVILE - Azione collettiva risarcitoria - Interesse ad agire - Nozione (Trib. Torino, 4 giugno 2010) .....</b>	<b>610</b>
— <b>Citazione - Domanda - Specificazione in corso di causa - Novità - Esclusione (Trib. Torino, 4 giugno 2010) .....</b>	<b>610</b>
— <b>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.) .....</b>	<b>290</b>
— <b>Memoria autorizzata - Domanda - Novità - Sussistenza (Trib. Torino, 4 giugno 2010) .....</b>	<b>610</b>
<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 (Cass., 13 maggio 2009, n. 11051 - sez. III) .....</b>	<b>137</b>
<b>RITARDI DI PAGAMENTO NELLE TRANSAZIONI COMMERCIALI - Obbligazioni pecuniarie - Bonifico bancario - Adempimento - Data da cui si considera eseguito - Responsabilità del debitore (Corte di giustizia delle Comunità europee 3 aprile 2008, Causa C-306-06 - sez. I) .....</b>	<b>1</b>
<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</b>	

- Violazione del principio del contraddittorio - Esclusione - Fondamento (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
<i>SECURITY FINANCIAL COLLATERAL ARRANGEMENT - Equitable mortgage</i> - Escussione mediante appropriazione - Ammissibilità (United Kingdom Judicial Committee of the Privy Council, 5 maggio 2009, n. 19) .....	531
<b>SOCIETÀ</b> - 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 (Cass., 30 settembre 2009, n. 20935 - sez. un.) .....	290
<b>SOCIETÀ DI CAPITALI</b> - Amministratori - Poteri di rappresentanza - Fideiussione - Deliberazione assembleare di autorizzazione o ratifica dell'atto estraneo all'oggetto sociale - Validità (App. Milano, 22 maggio 2007) .....	189
— Società a responsabilità limitata - Amministratori - Azione sociale di responsabilità - Società - Legittimazione attiva - Sussistenza (Trib. Roma, 17 dicembre 2008) .....	483
— Società a responsabilità limitata - Amministratori - Azione di responsabilità dei creditori - Sussistenza (Trib. Roma, 17 dicembre 2008) .....	483
— Società a responsabilità limitata - Amministratori - Azione sociale di responsabilità - Azione di responsabilità dei creditori - Curatore fallimentare - Legittimazione attiva - Sussistenza (Trib. Roma, 17 dicembre 2008).....	483
— Società per azioni - Costituzione di <i>trust</i> in esecuzione di concordato preventivo - Tutela dei creditori del disponente - Azione revocatoria - Ammissibilità (Trib. Napoli, 19 novembre 2008 (decr.)) .....	56
— Società per azioni - Dichiarazione di assunzione del concordato resa dall'amministratore unico - Limiti legali al potere di gestione degli amministratori - Opponibilità ai terzi - Ratifica dell'assemblea - Necessità (Trib. Napoli, 19 novembre 2008 (decr.)) .....	56
— Società per azioni - Esecuzione del concordato preventivo - Costituzione di <i>trust</i> con beni della società in stato di crisi e della società assuntrice - Ammissibilità (Trib. Napoli, 19 novembre 2008 (decr.)) .....	56
— Società per azioni - Società controllante - Assuntore del concordato preventivo della società controllata in stato di crisi - Apertura della procedura - Ammissibilità (Trib. Napoli, 19 novembre 2008 (decr.)) .....	56
— Società per azioni - Società controllante - Assuntore del concordato preventivo della società controllata in stato di crisi - Esecuzione del concordato mediante costituzione di un <i>trust</i> - Modifica dell'originaria proposta - Previsione della stipula di un contratto preliminare di trasferimento immobiliare in sostituzione del <i>trust</i> - Omologazione del concordato - Ammissibilità (Trib. Napoli, 12 marzo 2009) .....	56