

BANCA BORSA TITOLI DI CREDITO

RIVISTA BIMESTRALE DI DOTTRINA E GIURISPRUDENZA

Vol. LXIII - Nuova serie - Luglio-Agosto 2010

DIREZIONE ESECUTIVA

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

SOMMARIO

PARTE PRIMA

ARTICOLI	PAG.
PAOLO SPADA E MONICA COSSU, <i>Dalla ricchezza assente alla ricchezza inesistente - divagazioni del giurista sul mercato finanziario</i>	401
FEDERICO BRIOLINI, <i>Cambiale</i>	418
MARCO MAUGERI, <i>Eternalizzazione di funzioni aziendali e "integrità" organizzativa nelle imprese di investimento</i>	439
ANNAMARIA MONDANI, <i>Il trasferimento della quota munita di diritti particolari</i>	469
 VARIETÀ	
MARCO BODELLINI, <i>Hedge Funds di diritto sammarinese: innovazioni normative e forme di investimento alternative rispetto al modello italiano</i>	491
MARCO SEPE, <i>Riflessioni a margine degli "Scritti in onore di Francesco Capriglione"</i>	529
 RIVISTA BIBLIOGRAFICA (a cura di Fabrizio Maimeri)	
 RECENSIONI	
ALDO A. DOLMETIA, GIUSEPPE B. PORTALE, (a cura di), <i>Un maestro del diritto commerciale - Arturo Dalmartello a cento anni dalla nascita</i> , Atti del Convegno di Studi (Università Cattolica del S. Cuore - Milano, 7 maggio 2009), Milano, Vita e Pensiero, 2010, in 8°, 1-186.....	535

PARTE SECONDA

NOTE E OSSERVAZIONI A SENTENZA

ROSARIO CRISCUOLO, <i>Il carattere inquisitorio dei poteri officiosi del giudice fallimentare nella recente pronuncia della Consulta</i>	419
FILIPPO NAPPI, <i>Un tentativo (non convincente) di "definitivamente chiarire" la differenza tra fideiussione e Garantievertrag</i>	425
NICCOLÒ SALANITRO, <i>La legittimazione all'opposizione avverso i provvedimenti applicativi di sanzioni amministrative pecuniarie nel settore bancario e nel settore finanziario</i>	470

NICOLETTA CIOCCA, <i>Presentazione di assegno in stanza di compensazione e girata per l'incasso</i>	476
MICHELE MOZZARELLI, <i>La legittimazione del curatore all'esercizio delle azioni di responsabilità contro gli amministratori nella s.r.l. fallita</i>	489
GIOVANNI FRANCESCO BASINI, <i>Il "patto contrario" previsto all'art. 1295 c.c. e il divieto di patti successori</i>	508
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 - Contratti di compravendita di titoli - Contratti di compravendita di titoli - Contratti di compravendita di titoli - Contratti di compravendita di titoli	
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
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
FALLIMENTARI - 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
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)	206

Imprenditori	
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)	
	43
INTERMEDIAZIONE FINANZIARIA - Conflitto di interessi - Presupposti (App. Milano, 25 gennaio 2008)	
	150
Procedimenti amministrativi - Procedimento di opposizione - Fattispecie - Società ed esercizio di attività - Impugnazione - Ammissibilità	
	437
Procedimenti amministrativi - Procedimento di opposizione - Fattispecie - Società ed esercizio di attività - Impugnazione - Ammissibilità - Illeciti - Costi - Impugnazione ordinaria - Impugnazione straordinaria	
	437
Procedimenti amministrativi - Procedimento di opposizione - Fattispecie - Società ed esercizio di attività - Impugnazione - Ammissibilità - Impugnazione straordinaria - Fatti accertati nei procedimenti amministrativi - Impugnazione straordinaria - Impugnazione straordinaria - Impugnazione straordinaria - Impugnazione straordinaria (Cass., 30 settembre 2009, n. 25523 - sez. un.)	
	437
Procedimenti amministrativi - Procedimento di opposizione - Fattispecie - Società ed esercizio di attività - Impugnazione - Ammissibilità - Impugnazione straordinaria - Impugnazione straordinaria - Impugnazione straordinaria - Impugnazione straordinaria (Cass., 30 settembre 2009, n. 25523 - sez. un.)	
	437
Gestione di portafogli - Adeguatezza - Valutazione complessiva del portafoglio (App. Milano, 25 gennaio 2008)	
	150
Gestione di portafogli - Deposito amministrato di titoli - Doveri della banca (App. Milano, 25 gennaio 2008)	
	150
Giudizio di nullità - Risarcimento del danno - Onere della prova (Trib. Milano, 8 luglio 2008)	
	214
Obblighi di informazione - Inadempimento - Danni - Nesso causale - Sussistenza (Trib. Milano, 6 febbraio 2008)	
	152
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
INTESA ANTICONCORRENZIALE - Risarcimento del danno - Prova del nesso di causalità - Liquidazione del danno (App. Cagliari, 29 maggio 2008)	
	347
MERCATI FINANZIARI - Intermediazione finanziaria - Servizi di investimento - Ordini di negoziazione - Mancanza di forma - Nullità - Sussistenza (Trib. Salerno, 15 aprile 2008)	
	108
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.)	
	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
PROCEDIMENTO CIVILE - 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
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)	137
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)	1
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 (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
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 (Cass., 30 settembre 2009, n. 20935 - sez. un.)	290
SOCIETÀ DI CAPITALI - 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
SUCCESSIONI MORTIS CAUSA - Successione ereditaria - Accettazione - Accettazione con beneficio di inventario - Responsabilità per i debiti ereditari - Responsabilità <i>pro quota</i> - Parziarietà - Stipulazione della solidarietà - Ammissibilità - Fideiussione - Debiti originariamente solidali - Ammissibilità (Trib. Cagliari, 15 ottobre 2008)	506
TITOLO DI CREDITO - Assegno bancario - Clausola « non trasferibile » - Girata - Mancanza della sottoscrizione del girante - Coincidenza del prenditore con la banca presentatrice del titolo in stanza di compensazione - Conseguenze (Cass. 25 marzo 2009, n. 7209 - sez. I)	473
— Assegno bancario - sottrazione - Falsa sottoscrizione - Protesto - Soggetto passivo - Individuazione - Fattispecie (Trib. Roma, 18 dicembre 2008)	201
— Assegno circolare - Non trasferibile - Accredito su un conto corrente non intestato al beneficiario - Violazione della regola di cui all'art. 43 l. ass. - Sussistenza (Trib. Milano, 15 febbraio 2008)	248

INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

2007

Maggio	
22 Corte d'Appello di Milano	189

2008

Gennaio	
15 Tribunale di Milano	131
25 Corte d'Appello di Milano	43
25 Corte d'Appello di Milano	150