

BANCA BORSA TITOLI DI CREDITO

ISSN 0390-9522

RIVISTA BIMESTRALE DI DOTTRINA E GIURISPRUDENZA

Vol. LXIV - Nuova serie - Gennaio-Febbraio 2011

1

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 (VARESE)



GIUFFRÈ EDITORE

SOMMARIO

PARTE PRIMA

ARTICOLI

	PAG.
VINCENZO VITO CHIONNA, <i>Strumenti finanziari e prodotti finanziari nel diritto italiano</i>	1
PAOLA QUARTICELLI, <i>Gestione negoziata della crisi di impresa e autotutela preventiva dei diritti dei creditori nel confronto fra la riforma francese della procédure de conciliation e la nuova disciplina degli accordi di ristrutturazione dei debiti</i>	11
LUIGI NONNE, <i>Il microcredito solidale: profili tipologici e proposte disciplinari</i>	49

RIVISTA BIBLIOGRAFICA (a cura di Giuseppe B. Portale)

SCHEDE E SEGNALAZIONI

LIBRI

NILS JANSEN-RALF MICHAELS (Hrsg.), *Beyond The State. Rethinking Private Law*, 94; JÜRGEN SCHWARZE (Hrsg.), *Globalisierung und Entstaatlichung des Rechts. I Beiträge zum Öffentlichen Recht, Europarecht, Arbeits und Sozialrecht und Strafrecht*, 95; PETER JUNG-CHRISTIAN BALDUS (Hrsg.), *Differenzierte Integration im Gemeinschaftsprivatrecht*, 95; JÖRG NEUNER (Hrsg.), *Grundrechte und Privatrecht aus rechtsvergleichender Sicht*, 96; THOMAS EGER und HANS BERND SCHÄFER (Hrsg.), *Ökonomische Analyse der europäischen Zivilrechtsentwicklung*, 96; ERNST KARNER, *Gutgläubiger Mobiliärerwerb. Zum Spannungsverhältnis von Bestandschutz und Verkehrsinteressen*, 97; HEIN KÖTZ, *Vertragsrecht*, 98 FILIPPO RANIERI, *Europäisches Obligationenrecht. Ein Handbuch mit Texten und Materialien (Springer's Handbücher der Rechtswissenschaft)*, 99; GÖTZ SCHULZE, *Die Naturalobligation. Rechtsfigur und Instrument des Rechtsverkehrs einst und heute - zugleich Grundlegung einer zivilrechtlichen Forderungslehre*, 102; KARL CHRISTIAN VEDDER, *Missbrauch der Vertretungsmacht. Der Schutz der Selbstbestimmung durch die Anfechtbarkeit vorsätzlich interessenswidriger Vertretergeschäfte*, 103; JAN SCHÜRNBAND, *Organschaft im Recht der privaten Verbände*, 103; MICHAEL STÖBER, *Beschaffenhheitsgarantien des Verkäufers*, 104; RENATE SCHAUB, *Sponsoring und andere Verträge zur Förderung überindividueller Zwecke*, 104; GÁBOR HAMZA, *Entstehung und Entwicklung der modernen Privatrechtsordnungen und die römischrechtliche Tradition*, 107; BOOS-FISCHER-SCHULTE-MATTLER (Hrsg.), *Kreditwesengesetz. Kommentar zu KWG und Ausführungsvorschriften*, 108; DOROTHEE EINSELE, *Bank- und Kapitalmarktrecht-Nationale und Internationale Bankgeschäfte*, 109; PETER APATHY - GERT IRO - HELMUT KOZIOL (Hrsg.), *Österreichisches Bankvertragsrecht*, 110; KATHARINA KLINGEL, *Die Principles of European Law on*

Personal Security als neutrales Recht für internationale Bürgschaftsverträge, 111; CHRISTIAN FÖRSTER, *Die Fusion von Bürgschaft und Garantie*, 112; JENS NIELSEN, *Richtlinien für Dokumenten-Akkreditive*, 113; ROLF A. SCHUTZE, *Das Dokumentenakkreditiv im Internationalen Handelsverkehr*, 114; NICOLA LA CORTE, *Die harte Patroniserklärung. Zugleich ein Plädoyer für eine geänderte Anlassrechtsprechung*, 116; FRANCESCA FIORENTINI, *Le garanzie immobiliari in Europa. Studio di diritto comparato*, 117; JÖRG POHLMANN, *Das Aktienrecht des 19. Jahrhunderts*, 119; JAN VON HEIN, *Die Rezeption US-amerikanischen Gesellschaftsrechts in Deutschland (Beiträge zum ausländischen und internationalen Privatrecht)*, 120; GESELLSCHAFTSRECHTLICHE VEREINIGUNG (Hrsg.), *Gesellschaftsrecht in der Diskussion 2008*, 124; KARSTEN SCHMIDT-MARCUS LUTTER (Hrsg.), *Aktiengesetz Kommentar*, 124; PAULO DE TARSO DOMINGUES, *Variacões sobre o capital Social*, 125; ROSA OTKOA-ERRARTE GOKOETXEA, *La Responsabilidad de los Socios por la Infracapitalización de su Sociedad*, 125; MARCO JERCZYNSKI, *Ungeschriebene Zuständigkeiten der Hauptversammlung in der Aktiengesellschaft*, 127; FRIEDEMANN EBERSPÄCHER, *Nichtigkeit von Hauptversammlungsbeschlüssen nach § 241 Nr. 3 AktG*, 128; HAGEN TILLER, *Die Berichterstattungspflicht und Haftung des Vorstandes beim genehmigten Kapital mit Bezugsrechtsausschluss*, 130; THEODOROS STAMATOPOULOS, *Die Pflichtenstellung des Vorstands der Aktiengesellschaft und der Schutz der Aktionäre beim bezugsrechtsfreien genehmigten Kapital*, 131; CHRISTIAN MENSE, *Interessenkonflikte bei Mehrfachmandaten im Aufsichtsrat der AG*, 132; WOLFRAM HUWER, *Der Prüfungsausschuss des Aufsichtsrats*, 135; TOBIAS BROUWER, *Zustimmungsvorbehalte des Aufsichtsrats im Aktien- und GmbH-Recht*, 135; ANDRÉ P.H. WANDT, *Die Begrenzung der Aktionärsrechte der öffentlichen Hand*, 136; SEBASTIAN PAMMLER, *Die gesellschaftsfinanzierte D&O-Versicherung im Spannungsfeld des Aktienrechts*, 137; WULF GOETTE-MATHIAS HABERSACK, *Das MoMiG in Wissenschaft und Praxis*, 134; MARCUS LUTTER-PETER HOMMELHOFF (Hrsg.), 139; MORITZ KOCH, *Die Vinkulierung von GmbH-Anteilen und ihre Auswirkung auf Umwandlungsvorgänge*, 143; FELIX HAUG, *Ex-post-Gläubigerschutz in der private company limited by shares*, 143; MICHAEL GOTTSCHALK, *Die Existenzvernichtungshaftung des GmbH Gesellschafters*, 144; ROUVEN REDEKER, *Die Haftung für wrongful trading im englischen Recht*, 145; NADINE WACHENDORF, *„Wrongful trading“ als ein mögliches europäisches Haftungsmodell gegen die Insolvenzverschleppung*, 147; MELANIE SPIES, *Unternehmergesellschaft (haftungsbeschränkt)*, 148; AA.VV., *Cessão de quotas, „Desformalização“ e registro por depósito*, 149; MARCUS LUTTER-MARTIN WINTER (Hrsg.), *Umwandlungsgesetz*, 150; DARIUS OLIVER SCHINDLER, *Die sachliche Rechtfertigung des Verschmelzungsbeschlusses börsennotierter Aktiengesellschaften. Ein deutsch-polnischer Rechtsvergleich zu den „Kali und Salt“-Grundsätzen*, 150; CORINA LEIMERT, *Stand und Entwicklung des italienischen Rechts der Unternehmenszusammenschlüsse (gruppi di società/gruppi di imprese)*, 152; ANDREA FUCHS (Hrsg.), *Kommentar zum Wertpapierhandelsgesetz*, 152; MATTHIAS HABERSACK-PETER O. MÜLBERG-MICHAEL SCHLITT, *Unternehmensfinanzierung am Kapitalmarkt*, 153; HOLGER FLEISCHER-DANIEL ZIMMER (Hrsg.), *Effizienz als Regelungsziel im Handels- und Wirtschaftsrecht*, 155; KARL RIESENHUBER (Hrsg.), *Privatrechtsgesellschaft. Entwicklung, Stand und Verfassung des Privatrechts*, 155; ADRIAN KÖNZLER, *Effizienz oder Wettbewerbsfreiheit? Zur Frage nach den Aufgaben des Rechts gegen private Wettbewerbsbeschränkungen*, 156; GEORG BITTER-MARCUS LUTTER-HANS-JOACHIM PRIESTER-WOLFGANG SCHÖN - PETER ULMER (Hrsg.), *Festschrift für Karsten Schmidt zum 70. Geburtstag*, 157; STEFAN GRUNDMANN-CHRISTIAN KIRCHNER-THOMAS RAISER-HANS-PETER SCHWINTOWSKI - MARTIN WEBER-CHRISTINE WINDBICHLER, *Unternehmensrecht zu Beginn des 21. Jahrhunderts. Festschrift für Eberhard Schwark zum 70. Geburtstag*, 158; KAJ WANTZEN, *Unternehmenshaftung und Enterprise Liability. Zur Idee unternehmensbezogener Schadenshaftung als Quasi-Versicherung*, 158; HAGEN HOFFMANN, *Die Außenhaftung von Unternehmen nach § 831 BGB und § 31 BGB*, 160; THOMAS AAKERMANN, *Der Schutz des negativen Interesses. Zur Verknüpfung von Selbstbindung und Sanktion im Privatrecht*, 161; MARTIN

GEBAUER, *Hypothetische Kausalität und Haftungsgrund*, 161; JÖRN LUDEMANN (Hrsg.), *Telekommunication, Energie, Eisenbahn. Welche Regulierung brauchen die Netzwirtschaften?*, 163.

PARTE SECONDA

NOTE E OSSERVAZIONI A SENTENZA

ANDREINA SCOGNAMIGLIO, <i>Profili di costituzionalità dei limiti all'utilizzo degli strumenti finanziari derivati da parte degli enti territoriali</i>	18
EMILIO GIRINO, <i>Natura e funzione della disciplina dei servizi di investimento e qualificazione degli strumenti derivati nella giurisprudenza costituzionale</i>	35
CARLOTTA ANNA PUFFO, <i>Prevalenza dell'ipoteca iscritta anteriormente alla trascrizione del contratto preliminare nel conflitto con il privilegio speciale in favore del promissario acquirente</i>	61
FRANCESCA LOTTA, <i>Sul conflitto tra privilegio a favore del promissario acquirente di immobile e ipoteca</i>	70
RAFFAELE LENER - LUCA GALANTUCCI, <i>A che serve oggi il sindacato giurisdizionale sui provvedimenti sanzionatori delle Autorità di vigilanza?</i>	81
TOMMASO DI MARCELLO, <i>Delegazione titolata accettata con clausola « sempreché le somme siano libere o disponibili » ed eccezioni opponibili al delegatario</i>	121

GIURISPRUDENZA

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
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
OBLIGAZIONI 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
— Delegazione - 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
— Delegazione - Ordine di pagamento con somme che risulteranno da un determinato conto corrente tenuto dalla banca destinataria e intestato all'ordinante - Delegazione 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
PROCEDURA SANZIONATORIA EX ART. 195 T.U.R. - Principio del contraddittorio - Violazione - Nullità della delibera sanzionatoria (App. Genova, 21 febbraio 2008) .	76
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 - Bilancio - Società di revisione - Oggetto e natura dell'incarico - Verifica del sistema di controllo interno - Esclusione (Trib. Milano, 25 luglio 2008) ..	103
— 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

INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

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

Aprile	
27 Corte di appello di Roma	76

Ottobre	
1 Corte di Cassazione	48

2010

Febbraio	
18 Corte costituzionale	1