

BANCA BORSA TITOLI DI CREDITO

ISSN 0390-9522

RIVISTA BIMESTRALE DI DOTTRINA E GIURISPRUDENZA

Vol. LXVI - Nuova serie - Marzo-Aprile 2013

2

DIREZIONE

MARIO CAMPOBASSO - ALDO A. DOLMETTA
GIUSEPPE SANTONI - RUGGERO VIGO

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.
CARLO ANGELICI, <i>Sull'insegnamento di Paolo Ferro-Luzzi</i>	121
VITTORIO COLESANTI, <i>Divagazioni processuali in tema di dichiarazioni di garanzia e legittimazione all'indennizzo nella vendita di "pacchetti azionari"</i>	128
STEFANO DELLE MONACHE, <i>Arbitro bancario finanziario</i>	144
ENRICO GINEVRA, <i>Il senso del mantenimento delle regole sul capitale sociale (con cenni alla s.r.l. senza capitale)</i>	169
PAOLO CADILI, <i>Raccolta bancaria e depositi. La competenza dell'ABF e gli orientamenti</i>	181
ENRICO BASILE, <i>Art. 217-bis l. fall. e gruppi di società</i>	203
OSSERVATORIO	
LUCA PURPURA, <i>L'evoluzione "fiduciaria" dei doveri di comportamento dell'intermediario nella prestazione dei servizi di investimento alla clientela al dettaglio</i>	222

PARTE SECONDA

NOTE E OSSERVAZIONI A SENTENZA

CHIARA PRESCIANI, <i>Osservazioni a Cass., 20 gennaio 2011, n. 1361, in tema di presupposti per l'acquisto di azioni proprie</i>	126
FRANCESCO ACCETTELLA, <i>Ancora sui contratti di collocamento di strumenti finanziari conclusi fuori sede ex art. 30, comma 6°, t.u.f.</i>	157
PIERGIUSEPPE SPOLAORE, <i>Trust con funzione liquidatoria e valutazione di meritevolezza</i>	170
CORRADO PAOLO D'AIELLO, <i>Osservazioni a Trib. Santa Maria Capua Vetere, 6 settembre 2011, n. 2489, in tema di interessi usurari nel mutuo a tasso variabile</i>	192
PAOLA ROMANO, <i>L'accertamento della sottoscrizione cambiaria nel processo di esecuzione</i>	200

ANTONIO CILENTO, <i>Convenzioni commissorie tra integrità del consenso e funzione negoziale</i>	207
LUCIANA ROMUALDI, <i>La nullità del contratto di intermediazione finanziaria per vizio di forma</i>	222
ALBERTO BARBAZZA, <i>La segnalazione di operazioni sospette nel panorama giurisprudenziale: il difficile punto di equilibrio fra la visione oggettiva della Corte di Cassazione e quella maggiormente personalistica dei Giudici di merito</i>	231
ALDO VIZIOLI, <i>Osservazioni a Trib. Napoli, 11 aprile 2012, in tema di assegno sbarrato pagato a persona diversa dal cliente del trattario</i>	243
GIURISPRUDENZA	
ANTIRICICLAGGIO - Segnalazione operazioni sospette - Potere di valutazione a carico dell'operatore - Sussistenza - Sanzione conseguente all'omessa segnalazione - Annullamento (Trib. Udine, 17 gennaio 2012, n. 57)	230
ASSEGNO SBARRATO - Sbarramento generale - Girata per l'incasso a banca diversa dalla trattaria - Falsificazione del titolo - Pagamento a soggetto diverso dal cliente del trattario - Responsabilità della banca trattaria - Responsabilità della banca girataria per l'incasso (Trib. Napoli, 11 aprile 2012)	240
COMPRAVENDITA - Funzione - Scambio - Garanzia - Volontà - Causa concreta - Collegamento negoziale (Trib. Milano, 11 gennaio 2012)	206
CANCELLAZIONE DELLA SOCIETÀ DAL REGISTRO DELLE IMPRESE - Efficacia costitutiva - Irreversibilità - Sopravvenienze attive e passive - Irrilevanza (Trib. Reggio Emilia, (ord.) 14 marzo 2011)	160
CONTRATTI BANCARI - Mutuo a tasso variabile - Interessi usurari - Computo degli interessi alla data di conclusione del contratto - Rilevanza - Successivo superamento del tasso soglia - Irrilevanza (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 6 settembre 2011)	189
— Tasso effettivo globale - Computo degli addebiti effettuati dalla banca al di fuori di patti contrattuali - Esclusione - Convenzione usuraria - Esclusione - Indebito oggettivo - Configurabilità (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 6 settembre 2011)	189
CONTRATTI DI BORSA - Contratti fuori sede - Art. 30 d.lgs. n. 58 del 1998 - Diritto di recesso del cliente - Ambito di applicazione - Questione di particolare importanza - Sua rimessione alle Sezioni unite (Corte di cassazione, 21 giugno 2012)	137
— Contratti fuori sede - Contratto di negoziazione di obbligazioni sulla base di un contratto-quadro - Art. 30 d.lgs. n. 58 del 1998 - Diritto di recesso del cliente - Sussistenza - Esclusione - Fondamento (Corte di cassazione, 14 febbraio 2012)	137
— Contratto "4YOU" - Strumento finanziario - Disciplina dell'offerta fuori sede - Applicabilità - Facoltà di recesso - Indicazione nei moduli e formulari a pena di nullità del contratto - Necessità (Corte di cassazione, 3 febbraio 2012)	138
ESECUZIONE FORZATA - Cambiale - Opposizione all'esecuzione - Falsa sottoscrizione - Onere della prova - Disconoscimento da parte del debitore esecutato della scrittura prodotta contro di lui - Necessaria proposizione della querela di falso (Trib. Terni, 22 settembre 2011)	199
FALLIMENTO - Accertamento del passivo - Opposizione allo stato passivo - Anteriorità del credito - Posizione di terzietà dei creditori e del curatore - Applicabilità dell'art. 2704 c.c. - Opponibilità dell'atto avente data certa anteriore (Trib. Napoli, 1° dicembre 2011)	95

— Ammissione al passivo - Insinuazione del fideiussore - Pagamento integrale dopo il fallimento - Ammissibilità - Pagamenti parziali - Ammissibilità subordinata alla integrale soddisfazione del creditore principale (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 20 gennaio 2010)	50
— Formazione dello stato passivo - Contestazioni - Liti tra curatore e creditore istante - Non riconducibilità alle controversie tra imprenditori - Inapplicabilità dell'art. 2710 c.c. (Trib. Napoli, 1° dicembre 2011)	95
GARANZIE PERSONALI - Polizza fideiussoria - Contratto autonomo di garanzia - Provvedimento d'urgenza di inibizione del pagamento - Ammissibilità - Condizioni - <i>Exceptio doli</i> - Sussiste - Eccezione di inadempimento - Insufficienza (Trib. Cagliari, 27 gennaio 2012 (ord.))	109
INTERMEDIARI - Ordini di borsa - Forma scritta - Mancanza - Nullità relativa - Rilevabilità d'ufficio - Inammissibilità (Corte di cassazione, 22 dicembre 2011) .	31
INTERMEDIAZIONE FINANZIARIA - Contratti di intermediazione finanziaria - Obbligo di forma scritta - Violazione - Conseguenze - Nullità del contratto - Sussistenza (Trib. Roma, 30 giugno 2011)	80
— Violazione delle regole di comportamento - Inadeguatezza delle operazioni - Responsabilità - Nesso di causalità - Presunzione (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 13 gennaio 2012)	217
PROVA DELLA DATA CERTA - Fatti atipici - Valutazione della provenienza, obiettività e specificità - Equivalenza rispetto ai c.d. fatti nominati e medesimo grado di certezza (Trib. Napoli, 1° dicembre 2011)	95
— Fatti equivalenti - Estratti notarili delle scritture contabili - Mancata certificazione della vidimazione periodica e successiva - Impossibilità di stabilire con certezza l'anteriorità del credito - Mera attestazione di conformità dell'estratto al libro contabile (Trib. Napoli, 1° dicembre 2011)	95
RESPONSABILITÀ CIVILE - Vigilanza sull'attività di intermediazione finanziaria - Responsabilità civile della Consob per omessa o carente vigilanza - Osservanza della norma primaria del <i>neminem laedere</i> - Presupposti - Onere della prova - Dimostrazione del presupposto per l'intervento della Consob - Necessità dimostrazione del nesso di causalità con riferimento alla specifica operazione (Trib. Novara, 3 giugno 2011)	1
— Vigilanza sull'attività di intermediazione finanziaria - Responsabilità civile della Consob per omessa o carente vigilanza - Osservanza della norma primaria del <i>neminem laedere</i> - Principi di legalità, imparzialità e buon andamento della pubblica amministrazione di cui all'art. 97 Cost., in correlazione con l'art. 47 Cost. - Limiti esterni all'attività discrezionale della Consob (Corte di cassazione, 23 marzo 2011)	1
SERVIZI DI INVESTIMENTO - Esecuzione di ordini di acquisto titoli senza provvista - Concessione di scoperto di c/c - Assenza delle forma scritta del contratto di finanziamento - Nullità relativa della negoziazione (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 13 gennaio 2012)	217
SOCIETÀ - Società per azioni - Clausola di trascinamento (<i>drag-along</i>) - Introduzione nello statuto - Delibera assunta a maggioranza - Insufficienza - Omologazione - Rigetto (Trib. Milano, 24 marzo 2011 (decr.))	59

SOCIETÀ DI CAPITALI - AZIONI - Acquisto di proprie azioni - Limite del 10% del capitale sociale - Aumento del capitale deliberato - Sottoscrizione ed emissione delle azioni dopo la chiusura dell'ultimo bilancio - Delibera di autorizzazione all'acquisto di azioni proprie nel presupposto dell'aumento di capitale - Legittimità - Necessità dell'avvenuta sottoscrizione delle nuove azioni - Fondamento (Corte di cassazione, 20 gennaio 2011).....	121
--	-----

Azioni - Acquisto di proprie azioni - Limite del 10% del capitale sociale - Aumento del capitale deliberato e sottoscritto dopo la chiusura dell'ultimo bilancio - Delibera di autorizzazione all'acquisto di azioni proprie nel presupposto dell'avvenuto aumento di capitale - Legittimità - Necessità di approvare un nuovo bilancio - Esclusione - Fondamento (Corte di cassazione, 20 gennaio 2011).....	121
Azioni - Acquisto di proprie azioni - Società cooperativa trasformata in s.p.a. - Delibera di autorizzazione all'acquisto di azioni proprie - Computo nel limite legale della riserva sovrapprezzo azioni iscritta prima della trasformazione - Legittimità - Fondamento (Corte di cassazione, 20 gennaio 2011).....	121

<i>TRUST</i> - <i>Trust</i> costituito da società in liquidazione in mancanza di elementi di estraneità all'ordinamento diversi dalla legge applicabile - Finalità « liquidatorie » - Successiva cancellazione della società disponente dal registro delle imprese - Fraudolenza - Non riconoscibilità (Trib. Reggio Emilia, (ord.) 14 marzo 2011)	160
— <i>Trust</i> costituito in mancanza di elementi di estraneità all'ordinamento diversi dalla legge applicabile - Riconoscibilità (Trib. Reggio Emilia, (ord.) 14 marzo 2011)	160
— <i>Trust</i> costituito in mancanza di elementi di estraneità all'ordinamento diversi dalla legge applicabile - Valutazione della causa « concreta » - Necessità (Trib. Reggio Emilia, (ord.) 14 marzo 2011)	160

INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

2010

Gennaio	
20 Tribunale di Santa Maria Capua Vetere	50

2011

Gennaio	
20 Corte di cassazione	121

Marzo	
14 Tribunale di Reggio Emilia	160
23 Corte di cassazione	1
24 Tribunale di Milano	59

Giugno	
3 Tribunale di Novara	1
30 Tribunale di Roma	80

Settembre	
6 Tribunale di Santa Maria Capua Vetere	189
22 Tribunale di Terni	199

Dicembre	
1 Tribunale di Napoli	95
22 Corte di cassazione	31

2012

Gennaio	
11 Tribunale di Milano	206

Sommario

v

13 Tribunale di Santa Maria Capua Vetere	217
17 Tribunale di Udine	230
27 Tribunale di Cagliari	109
Febbraio	
3 Corte di cassazione	138
14 Corte di cassazione	137
Aprile	
11 Tribunale di Napoli	240
Giugno	
21 Corte di cassazione	137