

# BANCA BORSA TITOLI DI CREDITO

ISSN 0390-9522

RIVISTA BIMESTRALE DI DOTTRINA E GIURISPRUDENZA

Vol. LXVII - Nuova serie - Settembre-Ottobre 2014

5

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.
GIUSEPPE TERRANOVA, <i>La cessione delle azioni nelle procedure concorsuali</i> .....	523
MARIO NOTARI, <i>Questioni in tema di azioni di banche popolari senza valore nominale</i> .....	577
TRINIDAD VÁZQUEZ RUANO, <i>Tutela del consumidor bancario frente a las cláusulas abusivas</i> .....	594
PIER LUIGI FAUSTI, <i>Assicurazioni del debitore a “garanzia” dei mutui ipotecari: considerazioni sulla recente disciplina</i> .....	614
<b>OSSERVATORIO</b>	
PAOLA LUCANTONI, <i>L’organizzazione della funzione di post-negoziazione nella regolamentazione EMIR sugli strumenti finanziari derivati OTC</i> .....	642

## PARTE SECONDA

ANDREA TUCCI, <i>L’offerta fuori sede nella stagione del nichilismo giuridico</i> .....	524
ENZA PELLECCIA, <i>Primi provvedimenti sulle procedure di composizione delle crisi da sovraindebitamento: in particolare, il piano del consumatore</i> .....	543
FRANCESCO ACCETTELLA, <i>La costituzione del pegno su strumenti finanziari dematerializzati</i> .....	557
GIOVANNI RAITI, <i>Sul pericoloso uso improprio della categoria del difetto di legittimazione ad agire e su alcune altre questioni intorno alla pronuncia con riserva nel giudizio di opposizione allo stato passivo (spigolature a commento di Trib. Cagliari, decreto 17 aprile 2013)</i> .....	570
ERMANNO LA MARCA, <i>Alla ricerca dell’interesse della società al suo scioglimento tra conflitto di interessi e abuso di potere</i> .....	590
GIOVANNI BERTI DE MARINIS, <i>Uso e abuso dell’esercizio selettivo della nullità relativa</i> .	612
NICOLETTA CIOCCA, <i>“Bene emissione” dell’assegno circolare e responsabilità della banca negoziatrice</i> .....	627

## GIURISPRUDENZA

ABUSIVO ESERCIZIO DI ATTIVITÀ BANCARIA - Denuncia al tribunale da parte della Banca d'Italia - Accertamento delle irregolarità compiuti dagli esponenti aziendali di nuova nomina - Ammissibilità (Trib. Lucera, 20 febbraio 2013) .	357
ASSEGNO BANCARIO - Assegno senza provvista - Preavviso della banca di segnalazione C.A.I. e revoca dell'autorizzazione ad emettere assegni - Pagamento tardivo da parte del cliente - Richiesta di esibizione dell'assegno da parte della banca - Iscrizione C.A.I. - Comportamento illegittimo - Responsabilità della banca (Trib. Napoli, 7 gennaio 2013) .....	373
ASSEGNO CIRCOLARE - Bene emissione - Conferma della valida emissione del titolo - Informazioni non veritiere - Responsabilità della banca negoziatrice nei confronti del prestatore - Sussistenza (Trib. Verona, 27 settembre 2012) .....	625
ATTIVITÀ DI INTERMEDIAZIONE MOBILIARE - Disciplina dell'offerta fuori sede - Diritto di recesso del cliente - Ambito applicativo - Negoziazione su base individuale - Esclusione - Fondamento (Trib. Vicenza, 26 ottobre 2012) .....	34
— Doveri informativi dell'intermediario (pre-MiFID) - Obbligo di informazione specifica - Rischiosità dell'investimento - Adeguatezza dell'operazione - Valutazione in concreto - Violazione (Corte d'Appello di Milano, 17 maggio 2012) .....	299
— Obbligo di informazione specifica - Necessità - Valutazione di adeguatezza (pre-MiFID) - Criteri - Giudizio di <i>rating</i> - Insufficienza - Clausola di non adeguatezza - Irrilevanza (Trib. Napoli, 13 febbraio 2013) .....	299
BANCHE - Amministrazione straordinaria - Azioni civili contro gli organi della procedura - Autorizzazione preventiva della Banca d'Italia - Questione di legittimità costituzionale - Infondatezza (Consiglio di Stato, 20 dicembre 2012, n. 6583) .....	151
— Amministrazione straordinaria - Crisi di liquidità strutturale - Positivo risultato economico d'esercizio - Irrilevanza (Consiglio di Stato, 20 dicembre 2012, n. 6583) .....	151
— Amministrazione straordinaria - Impossibilità di risanamento - Successiva messa in liquidazione coatta amministrativa - Ammissibilità (Consiglio di Stato, 20 dicembre 2012, n. 6583) .....	151
— Amministrazione straordinaria - Obbligo di motivazione ministeriale - Insussistenza (Consiglio di Stato, 20 dicembre 2012, n. 6583) .....	151
— Amministrazione straordinaria - Sanzioni amministrative pecuniarie - Necessità dell'accertamento di differenti violazioni - Infondatezza (Consiglio di Stato, 20 dicembre 2012, n. 6583) .....	151
— Amministrazione straordinaria - Violazione del divieto di assistenza finanziaria - Rilevanza (Consiglio di Stato, 20 dicembre 2012, n. 6583) .....	151
— Amministrazione straordinaria - Violazione delle norme anticiclaggio - Rilevanza (Consiglio di Stato, 20 dicembre 2012, n. 6583) .....	151
— Cessione di rapporti giuridici individuabili in blocco - Nozione (Consiglio di Stato, 20 dicembre 2012, n. 6583) .....	151
BORSA - Acquisto azioni - <i>Delisting</i> - Abuso informazioni privilegiate - Esclusione (Tar Lazio - Sez. Roma, 10 luglio 2012, n. 6257) .....	95

CENTRALE RISCHI - Illegittima segnalazione a sofferenza - Cancellazione - Ricorso <i>ex art.</i> 700 c.p.c. - Inammissibilità - Rimedio cautelare - Art. 5 d.lgs. 1 settembre 2011 n. 150 - Applicabilità (Trib. Verona, 30 ottobre 2012) (Ord.) .	212
— Illegittima segnalazione a sofferenza - Cancellazione - Rimedio cautelare - Art. 10 d.lgs. 1 settembre 2011 n. 150 - Inapplicabilità - Ricorso <i>ex art.</i> 700 c.p.c. - Ammissibilità (Trib. Verona, 19 marzo 2013) (Ord.) .....	212
CONCORDATO PREVENTIVO CON RISERVA - Atti di straordinaria amministrazione - Autorizzazione (Trib. della Spezia, 20 marzo 2013) .....	462
— Società <i>in house</i> - Gestione di servizio pubblico essenziale - Ammissione a procedura concorsuale (Trib. della Spezia, 20 marzo 2013) .....	462
CONTRATTI - Contratto di assicurazione sulla vita - Polizza del tipo <i>index linked</i> - Prestazione dell'assicuratore determinata a posteriori in base agli investimenti dei premi - Riqualificazione - Contratto finanziario (Trib. Napoli, 17 aprile 2013, n. 5060) .....	445
— Polizza <i>index linked</i> - Stipulata prima dell'entrata in vigore del d.lgs. 303/2006 - Applicazione delle norme in tema di intermediazione finanziaria - Ammissibilità (Trib. Napoli, 17 aprile 2013, n. 5060) .....	445
CONTRATTI BANCARI - Deposito a custodia in pieghi chiusi - Responsabilità della banca in caso di sottrazione - Clausola limitativa dell'indennizzo - Nullità (Corte d'Appello di Palermo, 17 luglio 2012) .....	169
<b>CONTRATTI DI BORSA - Contratti fuori sede - Art. 30 d.lgs. n. 58 n. 1998 - Diritto di recesso del cliente - Sussistenza - Fondamento (Corte di Cassazione, 3 aprile 2014, n. 7776).....</b>	<b>507</b>
<b>— Contratti fuori sede - Art. 30 d.lgs. n. 58 del 1998 - Diritto di recesso del cliente - Sussistenza - Fondamento (Corte di Cassazione, 3 giugno 2013, n. 13905).....</b>	<b>507</b>
CONTRATTI FINANZIARI - Forma scritta - Carenza - Nullità di protezione - Effetti - Rilevabilità (Trib. Padova, 21 gennaio 2013) .....	610
CONTRATTO - Nullità - Nullità virtuale - Ipotesi - Delimitazione (Corte di Cassazione, 28 novembre 2013, n. 26672) .....	123
CONTRATTO DI <i>FACTORING</i> - Ammissione al concordato preventivo del cedente - Compensazione da parte del <i>factor</i> tra crediti e debiti vantati - Opposizione del cedente all'applicabilità dell'art. 56 legge fallimentare - Illegittimità della compensazione degli interessi maturati sull'anticipo corrisposto dal <i>factor</i> sorti successivamente alla data di proposizione del concordato (Trib. Prato, 2 gennaio 2012) .....	497
— Ammissione al concordato preventivo del cedente - Compensazione da parte del <i>factor</i> tra crediti e debiti vantati - Opposizione del cedente all'applicabilità dell'art. 56 legge fallimentare - Legittimità della compensazione poiché riferita a crediti sorti precedentemente alla domanda di ammissione al concordato (Trib. Prato, 2 gennaio 2012) .....	497
CREDITO FONDIARIO - Interesse tipico del cliente - A ottenere il finanziamento massimo possibile (Corte di Cassazione, 28 novembre 2013, n. 26672) .....	123
— Limite di finanziabilità - Violazione - Conseguenze - Nullità - Esclusione (Corte di Cassazione, 28 novembre 2013, n. 26672) .....	123
— Limite di finanziabilità - Violazione - Conseguenze - Nullità <i>ex art.</i> 117, comma 8, TUB - Esclusione (Corte di Cassazione, 28 novembre 2013, n. 26672) .....	123

— Limite di finanziabilità - Violazione - Nullità - Conseguenze paradossali (Corte di Cassazione, 28 novembre 2013, n. 26672) .....	123
FALLIMENTO ED ALTRE PROCEDURE CONCURSUALI - Fallimento - Effetti sugli atti pregiudizievoli ai creditori - Pagamento conseguito con la vendita di titoli in pegno - Revocabilità (Trib. Napoli, 11 novembre 2011) .....	88
<b>Sovraindebitamento - Piano del consumatore - Revoca omologazione (Trib. Pistoia, 28 febbraio 2014) .....</b>	<b>537</b>
<b>Sovraindebitamento - Piano del consumatore - Omologazione - Requisiti (Trib. Pistoia, 7 gennaio 2014) .....</b>	<b>537</b>
FALLIMENTO - Accertamento del passivo - Anteriorità del credito - Scrittura privata - Data certa - Eccezione in senso lato (Corte di Cassazione, sez. un., 20 febbraio 2013, n. 4213) .....	400
— Società d'intermediazione mobiliare (Sim) - Tutela degli investitori - Principio della doppia separazione patrimoniale - Violazione parziale del principio - Confusione dei patrimoni - Conseguenze - Spettanza di mero diritto di credito concorrente con gli altri crediti vantati dai terzi verso l'intermediario - Affermazione (Corte di Cassazione, 9 novembre 2012, n. 19459) .....	243
— Società di fatto - Dichiarazione di fallimento della società di fatto partecipata da società di capitali e da persone fisiche - Questione di legittimità costituzionale - Rilevanza e non manifesta infondatezza (Trib. Bari, 20 novembre 2013) .....	319
— Stato passivo - Opposizione - Prelazione che (non) risulta da sentenza non passata in giudicato - Ammissione con riserva - Questione preliminare - Difetto di legittimazione - Mancata produzione del titolo di acquisto del credito - Ipoteca - Nullità dell'ipoteca - Cartolarizzazione - Società di cartolarizzazione non iscritta nell'elenco speciale - Contratto illecito - Nullità del contratto (Trib. Cagliari, 17 aprile 2013) .....	564
FIDEIUSSIONE - Confideiussione - Nozione - Caratteri - Fideiussione prestata da più persone - Contestualità delle manifestazioni di volontà - Necessità - Esclusione (Corte di Cassazione, 12 settembre 2011, n. 18650) .....	257
— Fideiussione alla fideiussione - Fideiussione al fideiussore - Fideiussione di regresso - Nozione - Caratteri - Autonomia - Fattispecie (Corte di Cassazione, 12 settembre 2011) .....	257
— Fideiussione del fideiussore o Approbazione - Nozione - Caratteri - Fattispecie (Corte di Cassazione, 12 settembre 2011, n. 18650) .....	257
— Fideiussione in genere - Rapporti fra fideiussore e debitore principale - Rapporti fra confideiussori - Regresso e surrogazione (Corte di Cassazione, 12 settembre 2011, n. 18650) .....	257
INTERMEDIARI FINANZIARI - Offerta fuori sede - Responsabilità dell'intermediario per l'illecito del promotore finanziario - Nesso di occasionalità necessaria - Apparenza del diritto - Inopponibilità (Corte d'Appello di Milano, 16 maggio 2012) .....	182
— Offerta fuori sede - Responsabilità dell'intermediario per l'illecito del promotore finanziario - Nesso di occasionalità necessaria (Corte d'Appello di Milano, 16 maggio 2012) .....	182
— Offerta fuori sede - Responsabilità dell'intermediario per l'illecito del promotore finanziario - Responsabilità solidale - Nesso di occasionalità necessaria (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 12 luglio 2012) .....	182

— Offerta fuori sede - Responsabilità dell'intermediario per l'illecito del promotore finanziario - Risarcimento del danno - Concorso di colpa del danneggiato (Corte d'Appello di Milano, 16 maggio 2012) .....	182
— Offerta fuori sede - Responsabilità dell'intermediario per l'illecito del promotore finanziario - Risarcimento del danno - Concorso di colpa del danneggiato (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 12 luglio 2012) .....	183
INTERMEDIAZIONE FINANZIARIA - Negoziazione per conto proprio di strumenti finanziari <i>over the counter</i> - Causa di copertura - Insussistenza - Difetto di causa in concreto - Nullità - Sussistenza - Restituzione degli addebiti (Corte d'Appello di Milano, 18 settembre 2013) .....	278
— Negoziazione per conto proprio di strumenti finanziari <i>over the counter</i> - Omessa indicazione del valore del derivato, dei costi impliciti e della penale in caso di recesso - Difetto di causa tipica - Nullità - Sussistenza - Restituzione degli addebiti (Corte d'Appello di Milano, 18 settembre 2013) .....	278
— Servizi di investimento - Consulenza in materia di investimenti - Ricezione e trasmissione di ordini - Distinzione - Conseguenze - Valutazione di adeguatezza o appropriatezza (Trib. Milano, 5 dicembre 2012) .....	480
IPOTECA - Cessione del credito garantito - Annotazione del trasferimento dell'ipoteca nei registri immobiliari - Fallimento del debitore ceduto - Ammissione al chirografo del credito ipotecario in mancanza della annotazione - Opposizione allo stato passivo - Annotazione successiva alla dichiarazione di fallimento - Annotazione successiva alla opposizione - Condizione della azione - Cessione di credito ipotecario a banca o altro intermediario finanziario sottoposto a vigilanza della Banca d'Italia - Esenzione dalla annotazione (Corte di Cassazione, 12 febbraio 2013, n. 3402) .....	1
POLIZZA FIDEIUSSORIA - Termine di efficacia della garanzia - Proroga legale del termine - Non si applica - Rimedio - Azione di ripetizione del garante (Trib. Cagliari, 15 gennaio 2013) .....	369
<b>SOCIETÀ CONSORTILE PER AZIONI - Impugnazione di deliberazione assembleare - Scioglimento anticipato - Eccesso di potere - Configurabilità astratta - Esclusione nel caso di specie (Trib. Roma, 20 ottobre 2011) .....</b>	<b>576</b>
SOCIETÀ DI CAPITALI - Quote ed azioni - Aumento del capitale - Mancata liberazione delle azioni emesse con precedente delibera - Nullità della nuova delibera di aumento del capitale - Esclusione - Fondamento (Corte di Cassazione, 1° dicembre 2011, n. 25731) .....	10
— Quote ed azioni - Aumento del capitale - Mancata liberazione delle azioni emesse con precedente delibera - Rilevanza ai fini dell'esecuzione della delibera - Sussistenza (Corte di Cassazione, 1° dicembre 2011, n. 25731) .....	10
SOCIETÀ PER AZIONI - Assemblea ordinaria - Seconda convocazione - Computo delle azioni proprie nei <i>quorum</i> assembleari - <i>Quorum</i> deliberativo - Esclusione (Corte di Cassazione, 16 ottobre 2013, n. 23540) .....	383
— Assemblea ordinaria - Prima convocazione - Computo delle azioni proprie nei <i>quorum</i> assembleari - <i>Quorum</i> deliberativo - Esclusione (Corte di Cassazione, 16 ottobre 2013, n. 23541) .....	383
— Operazioni straordinarie - Delibera di raggruppamento azionario - Mercato regolamentato dei resti - Invalidità - Esclusione - Annullabilità per abuso della maggioranza - Possibilità (Corte d'Appello di Milano, 14 gennaio 2013) .....	433
— Operazioni straordinarie - Raggruppamento azionario - Legittimità - Interesse	

sociale - Necessità (Corte d'Appello di Milano, 14 gennaio 2013) .....	433
— Operazioni straordinarie - Raggruppamento azionario - Perdita della qualità di socio - Possibilità (Corte d'Appello di Milano, 14 gennaio 2013) .....	433
— Operazioni straordinarie - Raggruppamento azionario - Voto contrario del socio di minoranza - Abuso della minoranza - Configurabilità (Corte d'Appello di Milano, 14 gennaio 2013) .....	433
S.R.L. - Deliberazione di scioglimento volontario - Abuso della maggioranza - Interesse dei soci alla prosecuzione dell'attività d'impresa - Irrilevanza (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 31 maggio 2012) .....	61
— Deliberazione di scioglimento volontario - Sussistenza di interessi extrasociali dei soci - Conflitto di interessi - Inconfigurabilità (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 31 maggio 2012) .....	61
— Finanziamenti dei soci - Postergazione - Condizioni - Eccessivo indebitamento (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 24 luglio 2013) .....	336
— Finanziamenti dei soci - Postergazione - Condizioni - Ragionevolezza del conferimento (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 24 luglio 2013) .....	336
— Finanziamenti dei soci - Postergazione - Condizioni - Eccessivo indebitamento - Ragionevolezza del conferimento - Stato di crisi (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 24 luglio 2013) .....	336
<b>Impugnazione di deliberazione assembleare - Scioglimento anticipato - Conflitto di interesse - Esclusione della astratta configurabilità - Eccesso di potere - Configurabilità astratta - Esclusione nel caso di specie (Trib. Roma, 19 marzo 2013 (ord.)) .....</b>	<b>576</b>
— Rinvio di assemblea - Applicazione analogica dell'art. 2374 c.c. - Inammissibilità (Trib. Santa Maria Capua Vetere, 31 maggio 2012) .....	61
STRUMENTI FINANZIARI - Contratti derivati - Attività di intermediazione mobiliare - Obblighi di adeguatezza da parte della banca - Valutazione in concreto - Configurabilità - Limiti - Fondamento (Trib. Vicenza, 26 ottobre 2012) .....	34
Contratto di gestione di portafoglio - Recesso - Legittimità - Successiva liquidazione - Diminuzione di valore - Danno - Insussistenza - Clausola di salvaguardia del capitale investito - Non operatività (Corte d'Appello di Trieste, 15 maggio 2013) .....	413
— Contratto di gestione di portafoglio - Recesso dal contratto - Legittimità - Insindacabilità della decisione (Trib. Trieste, 2 gennaio 2012) .....	413
— Liquidazione - Atti di gestione successivi al recesso - Legittimazione - Insussistenza - Risarcimento - Danni evitabili con l'ordinaria diligenza - Riacquisto strumenti abusivamente liquidati (Trib. Trieste, 2 gennaio 2012) .....	413
TITOLI DEMATERIALIZZATI - Pegno - Costituzione - Formalità (Trib. Milano, 8 luglio 2013) .....	555
TITOLI DI CREDITO - Assegno bancario - Mancanza del luogo e della data - Invaldità - Promessa di pagamento - Inversione dell'onere probatorio - Rifiuto di pagamento legittimo - Illegittimo trattenimento del titolo (Trib. Venezia, 6 agosto 2012) .....	235

## INDICE CRONOLOGICO DELLE DECISIONI

## 2011

## SETTEMBRE

12 Corte di Cassazione ..... 257

## OTTOBRE

20 Tribunale di Roma ..... **576**

## NOVEMBRE

11 Tribunale di Napoli ..... 88

## DICEMBRE

1 Corte di Cassazione ..... 10

## 2012

## GENNAIO

2 Tribunale di Prato ..... 497

2 Tribunale di Trieste ..... 413

## MAGGIO

16 Corte d'Appello di Milano ..... 182

17 Corte d'Appello di Milano ..... 299

31 Tribunale di Santa Maria Capua Vetere ..... 61

## LUGLIO

10 Tar Lazio - Sez. Roma ..... 95

12 Tribunale di Santa Maria Capua Vetere ..... 182

17 Corte d'Appello di Palermo ..... 169

## AGOSTO

6 Tribunale di Venezia ..... 235

## SETTEMBRE

27 Tribunale di Verona ..... **625**

## OTTOBRE

26 Tribunale di Vicenza ..... 34

30 Tribunale di Verona ..... 212

## NOVEMBRE

9 Corte di Cassazione ..... 243

## DICEMBRE

5 Tribunale di Milano ..... 480

20 Consiglio di Stato ..... 151

## 2013

## GENNAIO

7 Tribunale di Napoli ..... 373

14 Corte d'Appello di Milano ..... 433

15 Tribunale di Cagliari ..... 369

21 Tribunale di Padova .....	<b>610</b>
<b>FEBBRAIO</b>	
12 Corte di Cassazione .....	1
13 Tribunale di Napoli .....	299
20 Tribunale di Lucera .....	357
20 Corte di Cassazione, sez. un. ....	400
<b>MARZO</b>	
19 Tribunale di Verona .....	212
19 Tribunale di Roma .....	<b>576</b>
20 Tribunale della Spezia .....	462
<b>APRILE</b>	
17 Tribunale di Napoli .....	445
17 Tribunale di Cagliari .....	<b>564</b>
<b>MAGGIO</b>	
15 Corte d'Appello di Trieste .....	413
<b>GIUGNO</b>	
3 Corte di cassazione .....	<b>507</b>
<b>LUGLIO</b>	
8 Tribunale di Milano .....	<b>555</b>
24 Tribunale di Santa Maria Capua Vetere .....	336
<b>SETTEMBRE</b>	
18 Corte d'Appello di Milano .....	278
<b>OTTOBRE</b>	
16 Corte di cassazione .....	383
16 Corte di cassazione .....	383
<b>NOVEMBRE</b>	
20 Tribunale di Bari .....	319
28 Corte di Cassazione .....	123
2014	
<b>GENNAIO</b>	
7 Tribunale di Pistoia .....	<b>537</b>
<b>FEBBRAIO</b>	
28 Tribunale di Pistoia .....	<b>537</b>
<b>APRILE</b>	
3 Corte di cassazione .....	<b>507</b>