

# INDICE

	<i>pag.</i>
PREMESSA	
di <i>Giuseppe Grisi</i>	1

## SEZIONE I VECCHI E NUOVI PROBLEMI

### LE MOBILI FRONTIERE DELLA RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE: DISTRIBUZIONE DEL VALORE TRA CREDITORI E SOCI NEL CONCORDATO IN CONTINUITÀ SECONDO LA NEGOZIALITÀ CONCORDATA DEL CODICE DELLA CRISI

di *Bruno Inzitari*

1. La responsabilità e la garanzia patrimoniale: dalla proprietà al diritto delle obbligazioni	8
2. Le alterne vicende degli strumenti di governo del concorso dei creditori: l'erosione della <i>par condicio creditorum</i>	10
3. L'espansione dei privilegi assottiglia la soddisfazione dei chirografari e per l'insostenibilità dei livelli di soddisfazione richiesti, frena il ricorso al concordato di liquidazione, ormai emarginato come masso erratico tra le procedure di regolazione della crisi	13
4. Ascesa e caduta dell'azione revocatoria delle rimesse in conto corrente. Le riforme della legge fallimentare ed il nuovo codice della crisi e dell'insolvenza	16
5. Le due tipologie di concordato nel c.c.i.i.: concordato liquidatorio e concordato in continuità	18
6. Il generale principio del soddisfacimento dei creditori in misura non inferiore a quella realizzabile in caso di liquidazione giudiziale, contraddittorietà del perdurare dei requisiti di apporto esterno e di soddisfazione minima nel concordato di liquidazione	20

	<i>pag.</i>
7. Superamento del criterio della prevalenza nel concordato in continuità	22
8. La verifica di ammissibilità e fattibilità per il concordato di liquidazione e di ritualità della proposta per il concordato in continuità. Valutazione di convenienza del concordato in continuità attraverso l'approvazione da parte di tutte le classi dei creditori	26
9. L'obbligatorietà della suddivisione dei creditori in classi nel concordato in continuità	29
10. Legittimazione esclusiva degli amministratori all'accesso agli strumenti di regolazione della crisi e dell'insolvenza delle società	32
11. L'assorbimento dei diritti corporativi e patrimoniali dei soci nel processo di regolazione della crisi della società	35
12. La destinazione del valore risultante dalla ristrutturazione: modalità del concorso dei soci e dei creditori	38
13. L'approvazione da parte di tutte le classi dei creditori comporta l'omologa del concordato in continuità	43
14. Diverse regole distributive del valore di liquidazione e del valore eccedente quello di liquidazione ed autonomia del debitore nel determinare il contenuto della proposta e del piano nella distribuzione del valore e nella graduazione delle classi dei creditori	49
15. <i>Relative Priority Rule</i> , RPR, limiti della verifica della proposta approvata da tutte le classi dei creditori nel concordato in continuità. Mancata approvazione da parte di tutte le classi, richiesta d'omologa del debitore e verifica del tribunale	52
16. L'approvazione a maggioranza delle classi, di cui una di creditori prelatizi ammessi al voto. Approvazione solo da parte di una classe che, approvando la proposta, ha accettato il trattamento peggiore previsto nella proposta, conseguente omologa	54

## LA RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE TRA TUTELA E *SOLUTIO*

di *Giovanni D'Amico*

1. Premessa	59
2. Il dibattito tradizionale circa il ruolo della responsabilità patrimoniale: elemento della struttura (e, dunque, "interno") dell'obbligazione, o, all'opposto, strumento della tutela del creditore/rimedio all'inadempimento (e, dunque, "esterno" alla struttura dell'obbligazione)?	60
3. <i>Segue</i> . Ancora sulla "tutela esecutiva" come forma di realizzazione del credito funzionalmente equivalente alla <i>solutio</i> (adempimento spontaneo). Osservazioni su una recente ricostruzione dottrinale (Nivarra)	64
4. Obbligazione e patrimonio. Le fattispecie di c.d. "esdebitazione"	68

IL SOVRAINDEBITAMENTO E L'ESDEBITAZIONE:  
DALLA DOGMATICA ALL'INTERPRETAZIONE FUNZIONALE  
di *Mario Barcellona*

1. Premessa: il sovraindebitamento dalla dogmatica alle funzioni	77
2. Il sovraindebitamento tra obbligazione e responsabilità patrimoniale	79
3. Il sovraindebitamento, l'obbligazione e le inferenze dall'utilità in essa implicata	82
4. Il sovraindebitamento, l'obbligazione e il concorso	85
5. Il sovraindebitamento, il capitalismo di consumo e dinamiche sistemiche	87
6. L'esdebitazione e il regime dell'estinzione dell'obbligazione	91

L'AUTOTUTELA ESECUTIVA  
di *Luigi Follieri*

1. Chiarimento preliminare	95
2. L'autotutela esecutiva nel codice civile	96
3. Alienazione in garanzia e divieto del patto commissorio	98
4. Patto marciano nel «diritto comune» e sue note distintive	101
5. I marciatori «speciali»	106
6. <i>Segue.</i> L'effetto «esdebitatorio»	110
7. <i>Segue.</i> Rapporti con l'esecuzione forzata	112
8. Ulteriori ipotesi di autotutela esecutiva nella legislazione di settore	114
9. Tratti caratteristici delle ipotesi «settoriali» di autotutela esecutiva	116
10. Ruolo della c.d. autotutela esecutiva nel terzo millennio. Verso una «riconcettualizzazione» delle modalità attuative della responsabilità patrimoniale	118

LE LIMITAZIONI DELLA RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE  
CON EFFICACIA *INTER PARTES*  
E I *NON-RECOURSE* E *LIMITED LOANS*  
di *Giorgio Meo*

1. Il “ <i>non recourse</i> ” e le sue diverse manifestazioni	121
2. Esempi di “ <i>non recourse</i> ” di fonte normativa	123
3. “ <i>Non recourse</i> ” e segregazione dei beni	125
4. Scarso rilievo della mera segregazione in funzione dell'inadempimento	126

	<i>pag.</i>
5. “ <i>Non recourse</i> ” e disciplina del rischio del finanziamento	127
6. Dalla prospettiva dell’inadempimento a quella del corso ordinario del rapporto	129
7. La continua evoluzione del patrimonio e del rischio e la funzione del “ <i>non recourse</i> ”	131
8. Dal finanziamento al soggetto al finanziamento all’operazione	133

## IL DEBITO SENZA (PIÙ) RESPONSABILITÀ

di *Giuseppe Miccolis*

1. Premessa	135
2. L’art. 164- <i>bis</i> disp. att. c.p.c.	136
3. Le norme corrispondenti contenute nella legge fallimentare	137
4. L’antecedente dell’art. 164- <i>bis</i>	137
5. Le norme di coordinamento	138
6. La concreta applicazione della norma	139
7. Considerazioni conclusive	140

## BUONA FEDE, ABUSO E INESEGIBILITÀ DEL CREDITO

di *Giuseppe Vettori*

1. Il credito fra prescrizione e abuso	143
2. Le clausole generali fra semantica e dogmatica	146
3. L’inesigibilità	150

## BAIL IN E TUTELA DEL RISPARMIO. IN ATTESA DELLA CORTE DI GIUSTIZIA SUL *BANCO POPULAR*

di *Maddalena Rabitti*

1. Il problema. Risoluzione bancaria e diritti risarcitori. Il caso del <i>Banco Popular</i> in Corte di Giustizia	155
2. <i>Burden sharing</i> e <i>moral hazard</i> degli investitori: i limiti della BRRD	157
3. <i>Segue. Mis-selling</i> , crisi economica e sostegno pubblico. Verso un ripensamento della normativa europea?	160

	<i>pag.</i>
4. La connessione tra diritti degli azionisti e diritti risarcitori. Conseguenze sulla tutela del risparmio	164
5. La mancanza di legittimazione passiva dei nuovi intermediari. La posizione della giurisprudenza italiana nel bilanciamento degli interessi tra continuazione dell'attività bancaria e tutela del risparmio	166
6. <i>Mis-selling</i> e ragioni del credito. L'esigenza di assicurare effettività della tutela al risparmiatore tradito attraverso una <i>compliance</i> efficiente alla prevenzione del rischio di conflitti di interesse	168

## SEZIONE II

## IL DETERIORAMENTO DEL CREDITO

## SULLA COMPOSIZIONE NEGOZIATA DELLA CRISI

di *Fabrizio Di Marzio*

1. Premessa	175
2. Precisazione. Percorsi contrattuali anche per le imprese agricole in stato di crisi	177
3. I debitori nel codice della crisi	179
4. Composizione assistita della crisi	183
5. Una trattativa assistita	185
6. Esiti	185
7. Un percorso per la contrattazione	186
8. Composizione negoziata. Lo stato di precrisi	187
9. Allerta	187
10. La trattativa. Doveri delle parti	188
11. Misure protettive	189
12. Contratti in esecuzione	190
13. Gestione dell'impresa	192
14. Autorizzazioni	193
15. Rinegoziazioni	194
16. Sul procedimento	195
17. Conclusione del percorso	195
18. Conservazione degli effetti	197
19. Cenno sui gruppi di imprese	198
20. Prospettive	198
21. Legge e prassi	200
22. Conseguenze sul diritto dei contratti	201

LA CONCESSIONE ABUSIVA DEL CREDITO  
NELL'EPOCA POST PANDEMICA:  
MODELLO PREDITTIVO O FALLIBILITÀ UMANA?

di *Roberto Bocchini*

1.	Inquadramento della fattispecie e delle forme di responsabilità della banca connesse all'erogazione del credito: la perimetrazione del campo della presente indagine	203
1.1.	La responsabilità per la concessione abusiva del credito: abstract della riflessione	205
2.	I primi approcci alla ricostruzione della responsabilità della banca per la concessione abusiva del credito	209
2.1.	L'originaria ricostruzione della qualificazione in termini di responsabilità extracontrattuale	210
3.	L'originaria qualificazione dell'azione in termini di azione di massa o estranea alla massa dei creditori con la conseguente legittimazione del curatore fallimentare	212
3.1.	L'azione per il danno verso i terzi creditori	213
3.2.	L'azione per il danno verso il soggetto finanziato	215
4.	Il recentissimo arresto della Suprema Corte	217
4.1.	La nuova legittimazione della curatela	218
4.2.	La diversificazione dei segmenti di responsabilità coinvolti e la loro differente natura giuridica	220
5.	Elementi costitutivi della responsabilità della banca verso il fallito quale responsabilità contrattuale da contatto sociale	222
6.	Conclusioni	228

DETERIORAMENTO DEL CREDITO E DEFINIZIONE  
EUROPEA DI *DEFAULT* (PROFILI CIVILISTICI)

di *Valeria Confortini*

1.	Un rovesciamento di prospettiva: la banca- <i>debitrice</i>	237
2.	L'accesso al credito nell'«economia del debito»	238
3.	Oggetto del patrimonio della banca e ambivalenza del diritto di credito	240
4.	Regole europee di classificazione dei debitori in <i>default</i>	242
5.	Ritorno alla banca- <i>creditrice</i>	246

LE FINALITÀ DELLE LINEE GUIDA EBA  
SULLA CONCESSIONE E MONITORAGGIO DEL CREDITO

di *Rosa Calderazzi*

1. La nuova prospettiva regolatoria	251
2. Il contenuto delle Linee guida	253
3. Gli interventi anticipatori oltre le Linee guida	258
4. La protezione dei diritti	262

GESTIONE E CESSIONE DEI CREDITI BANCARI  
NON PERFORMING

di *Stefano Marchetti*

1. Premessa	267
2. La gestione delle sofferenze bancarie	270
3. Il mercato delle cessioni di crediti in Italia	271
4. Due progetti “speciali”	272
4.1. Il caso Atlante	273
4.2. L’intervento della SGA/AMCO	273
5. La legge sulla GACS (Garanzia Cartolarizzazione Sofferenze)	275
6. I principali elementi di una operazione di cessione di crediti	276
6.1. La preparazione del portafoglio e la <i>due diligence</i>	276
6.2. La forma del contratto di cessione	278
6.3. Il trasferimento delle posizioni al cessionario	279
7. La cessione dei crediti UTP	279
8. Considerazioni finali	280

L’ESCUSSIONE EXTRAGIUDIZIALE «ACCELERATA»  
DELLE GARANZIE NELLA PROPOSTA  
DI DIRETTIVA NPL TRA *DROIT SAVANT* E *DROIT BARBARE*

di *Filippo Murino*

1. L’esecuzione stragiudiziale «accelerata» nella proposta di direttiva NPL tra «ricommercializzazione del diritto commerciale» e «commercializzazione del diritto privato»	283
2. <i>Segue. ...</i> e tra <i>droit savant</i> e <i>droit barbare</i>	288
2.1. La distanza dal <i>droit savant</i>	292
3. La distanza dal «marciano utile»	294

	<i>pag.</i>
4. Il ritorno del controllo giudiziale sull'escussione in autotutela nelle procedure di prevenzione dell'insolvenza: la sospensione di cui alla direttiva 2019/1023/UE	295
4.1. Gli ambiti sottratti al meccanismo della sospensione: in particolare, la direttiva sulle garanzie finanziarie (2002/47/CE)	297
4.2. Il rilievo dell'«ingiusto pregiudizio dei creditori» sulla sospensione dell'escussione	301
5. Conclusioni	305

### SEZIONE III

## LE OBBLIGAZIONI BANCARIE GARANTITE

### I COVERED BOND: REQUISITI DI EMISSIONE ED ELEMENTI STRUTTURALI

di *Concetta Brescia Morra*

1. Tecnica normativa e questioni terminologiche	311
2. Funzione economica dello strumento finanziario e causa del negozio	313
3. Lo schema operativo	314
4. I <i>covered bond</i> al tempo del <i>bail-in</i>	316
5. La garanzia dei portatori di <i>covered bond</i>	318
6. Conclusioni	319

### APPUNTI IN TEMA DI OBBLIGAZIONI BANCARIE GARANTITE. DOPPIA RIVALSA E NON AGGREDIBILITÀ

di *Mario Libertini*

1. La definizione legale di obbligazione bancaria garantita (OBG)	321
2. La struttura delle OBG italiane	322
3. La ricostruzione dei rapporti privatistici su cui si articola la “doppia rivalsa”	322
4. Il richiamo legislativo alla possibilità di adempimento del terzo	326
5. La “non aggredibilità” come insensibilità dei piani di scadenza delle OBG ad eventuali vicende concorsuali dell'ente emittente	326
6. La pervasività della regolazione delle OBG	327
7. Riflessioni sullo stato della regolazione nei mercati finanziari digitali: dalla iperregolazione di strumenti tradizionali al vuoto normativo per gli strumenti innovativi	327



## AGGREGATO DI COPERTURA E TUTELA DEGLI INVESTITORI. LA SEGREGAZIONE DEL COVER POOL

di *Giuseppina Capaldo*

1. Il quadro regolatorio europeo	329
2. La disciplina interna previgente dei <i>covered bond</i> , art. 7-bis e 7-ter l. n. 130/1999	332
3. Struttura delle emissioni di obbligazioni bancarie garantite ai sensi della direttiva EU 2162/2019 e del d.lgs. n. 190/2021	334
4. Aggregato di copertura e tutela degli investitori	336
4.1. Individuazione degli attivi idonei	336
4.2. Contratti derivati di copertura	338
5. La segregazione del <i>cover pool</i> ovvero il patrimonio separato nelle obbligazioni bancarie garantite	339
5.1. Trasparenza e tutela dell'investitore	340
5.2. <i>Over-collateralisation</i> e coefficienti patrimoniali di vigilanza	341

## SEZIONE IV

### CREDITO, ASSICURAZIONE E RESPONSABILITÀ

#### GARANZIA DEL CREDITO, CREDITO *DEFAULT SWAP* E ASSICURAZIONE DEL RIMBORSO

di *Sara Landini*

1. Garanzia e rischio creditizio	345
2. Polizze fideiussorie e assicurazione del credito	351
3. Descrizione e inquadramento dei CDS	355
4. "Assicurazioni del rimborso"	356

#### LA SUCCESSIONE NEL DEBITO ASSICURATO

di *Massimo Palazzo*

1. Struttura contrattuale del prestito vitalizio ipotecario tracciata dalla l. 2 aprile 2015, n. 44	363
2. La promozione legislativa di nuovi contratti	365
3. Criticità evidenziate nella prassi	366
4. Prospettive evolutive: dal primato della legge a quello del contratto	371

L'OBBLIGAZIONE NEL PRISMA DELLA (NUOVA)  
RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE

di *Carlo Castronovo*

- |   |     |
|---|-----|
| 1. Responsabilità patrimoniale 'sostenibile'. Relazionalità e cooperazione o antagonismo di patrimoni?  | 375 |
| 2. Debito o responsabilità?   | 378 |
| 3. <i>Im-par condicio creditorum</i>  | 384 |
| 4. Esdebitazione e sedicente inesigibilità  | 385 |
| 5. ... e statuto dell'obbligazione pecuniaria   | 390 |
| 6. Un implausibile recupero della distinzione tra obbligazioni 'di risultato' e obbligazioni 'di mezzi' | 393 |

INDICE DEGLI AUTORI

397