

# Contratto e impresa 1/2015

Dialoghi con la giurisprudenza civile e commerciale  
Rivista fondata da Francesco Galgano

trentunesimo anno

## INDICE SOMMARIO

### DIBATTITI

DIALOGANDO CON UN ACCADEMICO DIVENUTO GIUDICE. UN OMAGGIO A GUIDO CALABRESI, di <i>Guido Alpa</i> .....	pag. 1
1. - <i>Il dialogo con il giudice di common law</i> .....	» 1
2. - <i>Il mestiere di giudice di Corte d'Appello federale</i> .....	» 3
3. - <i>Il metodo nella funzione giudicante</i> .....	» 4
4. - <i>Il dialogo tra le Corti e tra il giudice e il legislatore</i> .....	» 8
5. - <i>Il giudice e la legge ingiusta</i> .....	» 11
"RENT TO BUY" NELLE LEGGI 80 E 164 DEL 2014: ORA DUNQUE <i>EMPTIO TOLLIT LOCATUM?</i> , di <i>Pietro Zanelli</i> .....	» 12
1. - <i>Il rent to buy: cos'è?</i> .....	» 12
1.1. - <i>La genesi</i> .....	» 12
1.2. - <i>La fattispecie</i> .....	» 12
1.3. - <i>La fattispecie al vaglio della dottrina e della giurisprudenza</i> .....	» 13
2. - <i>L'intervento del legislatore: la codificazione</i> .....	» 16
2.1. - <i>Diverse tecniche di regolamentazione: contratti nominati e contratti tipici</i> .....	» 16
2.2. - <i>L'art. 23 legge 164/2014, brevi considerazioni</i> .....	» 17
2.3. - <i>Il rent to buy nel decreto Lupi come convertito in legge 80/2014 e sue successive modifiche</i> .....	» 19
2.4. - <i>Confronto Lupi-Sblocca Italia: i diversi campi di applicazione</i> .....	» 19
3. - <i>Il punto sulla normativa coinvolta allo stato dell'arte</i> .....	» 22
3.1. - <i>Conseguenze dell'applicabilità o dello sfioramento rispetto alla disciplina legale</i> .....	» 22
3.2. - <i>Suggerimenti operativi</i> .....	» 24

PROVOCAZIONI IN LIBERTÀ SULL'ART. 2346, COMMA 4, C.C., IN TEMA DI AZIONI NON PROPORZIONALI AI CONFERIMENTI, di <i>Lorenzo De Angelis</i> .....	pag. 25
1. - <i>Prospettazione della questione: un esempio semplice</i> .....	» 25
2. - <i>Anche nelle s.p.a. l'ingresso dei soci può avvenire intuitu personae</i> .....	» 30
3. - <i>Sulla conferibilità dell'opera del socio anche nella s.p.a.</i> .....	» 32
4. - <i>La ricerca di una conclusione coerente con le premesse</i> .....	» 37

## SAGGI

FRANCESCO CAPRIGLIONE, <i>Gli stress test delle banche europee: una tempesta prima di un 'nuovo ordine' del mercato finanziario. Il caso Italia</i> .....	» 43
---	------

SOMMARIO: 1. Premessa. - 2. Gli *stress test* nella logica dell'SSM. - 3. (*segue*) Il carattere oggettivo delle valutazioni. - 4. Le reazioni agli esiti delle prove: il 'caso Italia'. - 5. (*segue*) La vicenda Montepaschi. - 6. (*segue*) L'insufficiente ricapitalizzazione delle banche partecipate da fondazioni bancarie. - 7. Gli *stress test* e la prospettiva dell'SRM. - 8. Conclusioni.

SALVATORE MONTICELLI, <i>La violazione degli obblighi d'informazione del cliente nella disciplina della mediazione civile</i> .....	» 68
---	------

SOMMARIO: 1. L'informazione del cliente nella mediazione civile: ricostruzione di un travagliato itinerario giudiziario e normativo (dal d. lgs. n. 28 del 2010 all'art. 84 d. lgs. n. 69 del 2013, passando per la sentenza della Corte costituzionale, n. 272 del 2012). - 2. (*segue*) La previsione dell'obbligo d'informazione della mediazione e dei percorsi alternativi al contenzioso giudiziario, pure previsti dalla legge, contenuta nell'art. 27, comma 3°, del nuovo Codice Deontologico Forense. - 3. Il contenuto dell'obbligazione d'informazione ai sensi dell'art. 4, comma 3°, d. lgs. n. 28/2010 come ripristinato dall'art. 84 del d. lgs. n. 69/2013. - 4. La previsione dell'annullabilità del contratto d'opera professionale: *ratio* e conseguenze. - 5. La disciplina dell'annullabilità e la possibile sanatoria.

ALESSANDRO D'ADDA, <i>L'autotutela del creditore nel mercato dell'energia e del gas: i limiti all'eccezione di inadempimento</i> .....	» 79
--	------

SOMMARIO: 1. Premessa: la morosità nel mercato dell'energia e del gas e gli interventi normativi dell'AEEG. - 2. Tutela del credito e regolazione: di taluni conflitti potenziali. - 3. Disciplina della morosità nel mercato dell'energia ed eccezione di inadempimento. - 4. Legittimità della disciplina che limita la sospensione della forniture (e quindi i rimedi *ex artt.* 1460 e 1565 c.c.): i poteri dell'AEEG. - 5. (*segue*) I limiti all'*exceptio*: di alcune conferme "di sistema". - 6. (*segue*) La ricerca di un (difficile) punto di equilibrio. - 7. (*segue*) Gli utenti non disalfimentabili.

- STEFANO POLI, *Il concordato di gruppo: ii) verifica critica degli approdi giurisprudenziali con tentativo di ricavare dal sistema le chiavi per un parziale superamento del dogma della separazione delle masse (attive) (Parte II)* ..... pag. 100

SOMMARIO: 1. Premessa: sintesi degli esiti dell'indagine sulla supplenza giurisprudenziale in tema di concordato di gruppo. - 2. Verifica degli approdi giurisprudenziali in tema di concordato di gruppo alla luce del sistema ricavabile dalle riforme del diritto societario e concorsuale: a) definitiva ammissibilità "causale" (in astratto) dell'istituto. - 3. (segue) b) Forme (e limiti) di *procedural consolidation* consentite e derivanti dal diritto positivo e dalla qualificazione della fattispecie quale un "fascio di procedure collegate". - 4. (segue) c) La separazione delle masse nei concordati di gruppo (*substantive consolidation*); (I) conferma della necessità di tale separazione (per ragioni processuali e sostanziali) dal lato passivo. - 5. (segue) (II) Proposta di ricavare dal sistema una chiave per il superamento del dogma della necessaria separazione delle masse attive, il ruolo dei "vantaggi compensativi" e dell'art. 2740 c.c. - 6. Considerazioni finali sulle soluzioni ricavate, *de iure condito*, dal sistema e sulle tecniche di redazione dei concordati di gruppo, con alcuni spunti conclusivi *de iure condendo*.

- ARCANGELO GIUSEPPE ANNUNZIATA, *Il nuovo sistema di riparazione del danno ambientale alla luce della l. 6 agosto 2013, n. 97: obbligatorietà del risarcimento in forma specifica e nuovo « antropocentrismo dei doveri »* ..... » 133

SOMMARIO: 1. La funzione ripristinatoria del risarcimento ambientale. Procedura d'infrazione n. 2007/4679 e le modifiche apportate al codice ambientale dalla l. 20 novembre 2009, n. 166. - 2. Il nuovo sistema di riparazione del danno ambientale alla luce della l. 6 agosto 2013, n. 97. - 3. Obbligatorietà del risarcimento in forma specifica e « antropocentrismo dei doveri ». - 4. Teoria dei beni secondo un approccio funzionale e assiologico. Tutela ambientale e « prospettiva rimediale ».

- ENRICO GOTTARDIS, *La fusione di immobili diversamente aggravati nel sistema del libro fondiario* ..... » 154

SOMMARIO: 1. Premessa: inquadramento del tema. - 2. La regola generale. - 3. Alcune ragioni che impongono ossequio alla regola generale. - 4. L'escorporazione libera da aggravii. - 5. Il procedimento provocatorio disciplinato dal B.L.L. n. 18. - 6. La legge regionale n. 6/1982 del Trentino Alto Adige. - 7. L'incorporazione e la fusione del bene escorporato come libero.

- MATTEO L. VITALI, *Finanza « ponte », finanza « in esecuzione » e « interinale » (ossia il puzzle della disciplina dei finanziamenti alle imprese in crisi): appunti* . » 167

SOMMARIO: 1. Premessa. - 2. Conflitti e incentivi nella regolamentazione dei finanziamenti alle imprese in crisi. - 3. (segue) Centralità del tema nell'ambito delle operazioni di ristrutturazione del debito. - 4. L'esame del

quadro normativo anteriore agli interventi riformatori della legge fallimentare intervenuti nel 2010 e nel 2012. - 5. Le diverse fattispecie di « nuova finanza » e la necessità di ricomporre il *puzzle*. - 6. (*segue*) Le problematiche comuni alle fattispecie considerate (con particolare riguardo alla preveducibilità). - 7. Il finanziamento « in esecuzione » del piano (concordatario o di ristrutturazione): il profilo temporale e la nozione di « finanziamenti in qualsiasi forma effettuati » (con un cenno all'emissione dei c.d. *mini-bonds*). - 8. Il finanziamento « in funzione » del piano (concordatario o di ristrutturazione): i principali problemi interpretativi. - 9. Il regime della preveducibilità del credito nei finanziamenti « in esecuzione »... - 10. (*segue*) e in quelli « in funzione ». - 11. Una nuova tessera del *puzzle*: la finanza « interinale » ai sensi dell'art. 182 *quinquies* l. fall.: ambito di applicazione e principali questioni interpretative. - 12. Il rapporto tra le fattispecie di « nuova finanza » e la domanda di concordato c.d. « prenotativa » (art. 161, comma 6°, l. fall.): premessa e individuazione dei problemi. - 13. (*segue*) Inconciliabilità (parziale) tra la domanda di concordato c.d. « prenotativa » e la « finanza interinale » ex art. 182 *quinquies* l. fall. (con considerazioni relative ai finanziamenti « in esecuzione » e quelli « in funzione »). - 14. Conclusioni: vi sono i presupposti per l'emersione di un mercato per la « nuova finanza »? - 15. Postilla: art. 182 *quinquies* l. fall. e disposizioni contenute nel d.l. 20 gennaio 2015 (« *Investment Compact* »).

## MATERIALI

UFFICIO STUDI DEL CONSIGLIO NAZIONALE FORENSE, *Il ruolo dell'avvocato nelle ADR al tempo della « degiurisdizionalizzazione »* (d.l. n. 132/2014) .....

pag. 231

SOMMARIO: 1. Uno sguardo di insieme. - 2. (*segue*) Le sfide dell'Avvocatura. - 3. Il d.l. n. 132/2014: il trasferimento in arbitrato. - 4. La procedura di negoziazione assistita da uno o più avvocati (artt. 2-11). - 4.1. Negoziazione volontaria e obbligatoria. - 4.2. La convenzione di negoziazione assistita da un avvocato per la soluzione consensuale di separazione personale, di cessazione degli effetti civili o di scioglimento del matrimonio, di modifica delle condizioni di separazione o di divorzio in assenza di figli minori o non autosufficienti (art. 6). - 4.3. La convenzione di negoziazione assistita da un avvocato per la soluzione consensuale di separazione personale, di cessazione degli effetti civili o di scioglimento del matrimonio, di modifica delle condizioni di separazione o di divorzio in presenza di figli minori o non autosufficienti. - 4.4. Obblighi, doveri deontologici e garanzie dell'avvocato.