

INDICE SOMMARIO

INTRODUZIONE

Autonomia privata e garanzia generica: ricostruzioni teoriche e problemi della pratica.....	XV
---	----

CAPITOLO I

IL PROBLEMA DELLA RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE DEL DEBITORE

1. Il patrimonio del debitore a garanzia dell'obbligazione: una conquista del diritto moderno.....	1
2. Inadempimento e responsabilità del debitore. Il collegamento teleologico e strumentale tra gli articoli 1218 e 2740 c.c.	6
3. I poli opposti del rapporto giuridico derivante dall'art. 2740 c.c.: garanzia e responsabilità patrimoniale	15
4. La responsabilità patrimoniale rispetto al problema della struttura dell'obbligazione: la teoria dello <i>Schuld und Haftung</i>	25
5. La responsabilità patrimoniale al di fuori della struttura dell'obbligazione: istituto di natura esclusivamente processuale o condizione esterna di giuridicità del rapporto obbligatorio?	34
6. Il carattere alternativo della responsabilità patrimoniale rispetto all'esecuzione in forma specifica.....	43
6.1. Conseguenze sull'esperibilità dei mezzi di conservazione della garanzia patrimoniale e funzioni da essa svolte per la tutela di diritti di credito non pecuniari	49
7. Il contenuto del rapporto giuridico di cui all'art. 2740 c.c.: diritto di garanzia sul patrimonio del debitore e	

obbligo di conservazione del medesimo. Inaccettabilità di questa tesi	54
8. Il rapporto di responsabilità – garanzia patrimoniale quale rapporto potestativo fra il creditore e il debitore	62

CAPITOLO II

DAL CODICE POST UNITARIO AL SISTEMA ATTUALE

1. Universalità della garanzia patrimoniale nel Codice civile del 1865 ed esigenze di tutela della persona fisica.....	75
1.1. Le limitazioni della garanzia patrimoniale generica nel Codice previgente	81
2. Centralità sistematica della garanzia patrimoniale generica e principio di tipicità delle sue limitazioni nel modello del Codice civile del 1942	86
2.1. Segue. Il secondo comma dell'art. 2740 c.c. tra essenzialità della responsabilità patrimoniale per l'obbligazione e principio di indivisibilità del patrimonio	91
2.2. Esiti (apparenti) del dettato normativo: eccezionalità delle limitazioni della garanzia e impossibilità per l'autonomia negoziale di spingersi oltre le fattispecie tipizzate	94
3. L'evoluzione del sistema attraverso il moltiplicarsi delle ipotesi di separazione patrimoniale normativamente previste. Ragioni sottese alla diffusione del fenomeno	100
3.1. Segue. Universalità <i>vs</i> specializzazione della responsabilità patrimoniale. L'opportunità di adottare una diversa prospettiva di indagine ...	108

CAPITOLO III

RESPONSABILITÀ PATRIMONIALE E LIMITAZIONI “NEGOZIALI IMPOSTE” AI CREDITORI

1. Per un'ipotesi di lavoro: il sistema della responsabilità patrimoniale del debitore oltre il dogma di unicità e indivisibilità del patrimonio.....	112
2. La teoria personalistica e l'indivisibilità del patrimo-	

nio quale giustificazione a posteriori dell'art. 2092 del <i>Code Civil</i> . Ricerca delle origini e del fondamento normativo di tale principio	114
3. Lo scopo come criterio di unificazione del patrimonio. I patrimoni destinati nell'elaborazione della <i>Zweckvermögenstheorie</i>	126
4. Inutilità del principio di indivisibilità del patrimonio per giustificare la regola di universalità della garanzia patrimoniale generica	136
5. Mancato recepimento del principio di indivisibilità del patrimonio e accoglimento della regola opposta dall'art. 2740, comma 2, c.c.	141
6. Spunti comparatistici a sostegno della tesi adottata: il confronto con il <i>Code civil</i> del Québec e con la " <i>Trust as a patrimony</i> " theory	150
7. Persistenza nell'ordinamento italiano della necessità di imputare i patrimoni destinati al soggetto e rifiuto del modello di patrimonio adespota. L'emblematica vicenda dei fondi comuni di investimento	158
8. Universalità e specializzazione della garanzia patrimoniale: regole non antagoniste ma alternative. Conseguenze sull'ammissibilità dell'interpretazione analogica delle norme sui patrimoni separati	170
9. Segue. Primi rilievi sulla <i>ratio</i> dell'art. 2740, comma 2, c.c. tra efficacia reale della separazione patrimoniale ed esigenze di tutela dell'affidamento dei terzi	176
10. La tutela dell'affidamento quale scopo comune al principio di tipicità dei diritti reali e di tipicità dei patrimoni separati. Prime conclusioni sulla <i>ratio</i> dell'art. 2740, 2° comma, c.c. nel sistema moderno della responsabilità patrimoniale	181
11. Specializzazione della garanzia patrimoniale e tutela del ceto creditorio	190
11.1. Atti di disposizione del patrimonio lesivi della garanzia generica ed esecuzione forzata semplificata <i>ex art. 2929 bis c.c.</i>	196
12. Tutela dell'affidamento e inopponibilità delle limitazioni della garanzia generica "negoziali imposte" ai creditori involontari	205
13. Limitazioni "negoziali imposte" ai creditori e autonomia privata post introduzione dell'art. 2645 <i>ter c.c.</i>	212
13.1. Il significato della clausola di meritevolezza degli interessi perseguiti <i>ex art. 2645 ter c.c.</i>	219

CAPITOLO IV

LE LIMITAZIONI “NEGOZiate”:
IL PROBLEMA DEGLI ACCORDI MODIFICATIVI
DELLA GARANZIA GENERICA

1.	Profili di analisi. Inquadramento delle limitazioni “negoziante” della responsabilità patrimoniale ed esclusione dal campo di indagine degli accordi sulla graduazione temporale dell’esecuzione	237
2.	La tesi della nullità degli accordi modificativi della garanzia generica	240
3.	Segue. Per un’ipotesi di lavoro: interpretazione teleologica dell’art. 2740, comma 2, c.c. ed estraneità delle limitazioni “negoziante” al principio di tipicità ivi contenuto.....	245
4.	L’oggetto dell’accordo. Le differenze intercorrenti tra limitazioni <i>ex pacto</i> della responsabilità patrimoniale e <i>pactum de non exsequendo</i>	252
5.	Disponibilità della garanzia patrimoniale generica ed effetti derivanti dalla rinuncia del creditore a parte della sua estensione materiale	256
6.	Profili sistematici: postergazione convenzionale del credito e disponibilità della <i>par condicio creditorum</i>	264
7.	Riduzione teleologica dell’ambito di applicazione dell’art. 2740, 2° comma, c.c.: il regime “a doppio binario” delle limitazioni negoziali della responsabilità patrimoniale	273
8.	Spunti comparatistici a sostegno della tesi adottata. Il confronto con l’ordinamento spagnolo: il principio di universalità della responsabilità patrimoniale tra <i>prohibiciones de disponer</i> e accordi modificativi della garanzia generica	277
9.	La soluzione offerta dal <i>Code civil</i> del Québec	288

CAPITOLO V

PROFILI OPERATIVI DELLE
LIMITAZIONI “NEGOZiate”

1.	La sfera applicativa degli accordi modificativi della garanzia generica. Ragioni della prospettiva di indagine adottata	293
2.	Profili comparatistici. Introduzione al c.d. <i>nonrecourse financing</i>	296

3.	La contrattazione della garanzia generica nel settore dei mutui ipotecari: efficienza e criticità dei <i>nonrecourse residential mortgage loans</i> e della <i>hipoteca de responsabilidad limitada</i>	303
4.	I meccanismi marziani limitativi della garanzia generica nel prestito vitalizio ipotecario e nel credito immobiliare ai consumatori	317
5.	Trasferimento di immobili <i>ex art. 48 bis T.U.B.</i> e patto marziano (non necessariamente) abdicativo della garanzia generica	329
6.	La rinuncia <i>ex pacto</i> alla garanzia generica nell'ambito della cessione dei beni ai creditori.....	344
7.	I finanziamenti destinati a uno specifico affare quale limitazione “negoziata” tipica della garanzia generica con effetto separativo reale	353
8.	Limitazioni “negoziate” atipiche e separazione patrimoniale: strumenti diversi funzionali all'isolamento del patrimonio	356
9.	Violazione dell'accordo ed efficacia delle limitazioni “negoziate” della garanzia generica.....	364