

# INDICE

## A) IN GENERALE

### «PAR CONDICIO CREDITORUM»

E. ROPPO

1. Il principio, e la sua reale portata.....	»	3
2. <i>Segue</i> : Esecuzioni individuali ed esecuzioni concorsuali.....	»	4
3. <i>Segue</i> : Interferenze fra azioni esecutive individuali di tipo diverso.....	»	6
4. Il principio e le sue deroghe.....	»	8
5. <i>Segue</i> : Cause di prelazione di origine legale.....	»	8
6. <i>Segue</i> : Cause di prelazione di origine convenzionale.....	»	10

## LA CAUSA

R. SACCO

### I – TEMI GENERALI

1. I tentativi di identificare concettualmente la causa.....	»	13
2. I tentativi di accertare in quali casi sia presente la causa.....	»	15
3. Le varie figure di causa in concreto.....	»	16
4. Le obbligazioni morali.....	»	19
5. Limiti alla necessità della causa.....	»	19
6. Analisi del principio causalistico.....	»	21

### II – PROBLEMI SPECIALI

1. Il contratto fiduciario.....	»	22
2. L'atto solutorio.....	»	25

## IL DIVIETO DEL PATTO COMMISSORIO

E. ROPPO

1. Precedenti storici. . . . .	»	27
2. L'autonomia del patto commissorio rispetto alle garanzie reali tipiche. . . . .	»	28
3. La <i>ratio</i> del divieto. . . . .	»	29
4. Struttura e funzione del patto commissorio. . . . .	»	31
5. Patto commissorio e vendita con patto di riscatto nelle elaborazioni della giurisprudenza: rilievi critici. . . . .	»	33
6. Patto commissorio e vendita con patto di riscatto: una ricostruzione più persuasiva. . . . .	»	35
7. Gli sviluppi giurisprudenziali più recenti. . . . .	»	37
8. Il patto commissorio e il problema della nullità parziale. . . . .	»	38

## NEGOZI FIDUCIARI E INDIRECTI TRUSTS E GARANZIE

E.M. MASTROPAOLO

### I – FIDUCIA, NEGOZI INDIRECTI E GARANZIE PER IL CREDITORE

1. La fiducia nei negozi giuridici in genere; cenni storici. . . . .	»	43
2. Il problema del negozio fiduciario nel diritto italiano attuale. . . . .	»	45
3. Il negozio indiretto. . . . .	»	47
4. Patto di non alienazione. . . . .	»	47
5. Concorso dei creditori in fase esecutiva e creditori garantiti. . . . .	»	48
6. Fiducia ed estimazione; mandato senza rappresentanza e mandato di credito; gestione di affari altrui. . . . .	»	49

### II – TRUSTS E GARANZIE PER IL CREDITORE.

1. Il <i>trust</i> nei paesi anglo-americani e la «Convenzione de L'Aja». . . . .	»	50
2. Use e <i>trust</i> nel diritto inglese. . . . .	»	51
3. <i>Trust</i> : conseguenze patrimoniali e relazioni tra debitore e creditori; il <i>trust</i> nel diritto italiano dopo la «Convenzione de L'Aja». . . . .	»	53
4. <i>Trusts</i> : tra autonomia, separazione e segregazione. . . . .	»	55
5. <i>Trusts</i> , par condicio creditorum e garanzie. . . . .	»	58
6. Fedecommissi e <i>trusts</i> . . . . .	»	59
7. Il <i>trust</i> nel nostro ordinamento: le finalità di garanzia. . . . .	»	61
8. Esempi di <i>trusts</i> come garanzie. . . . .	»	62

## IL FONDO PATRIMONIALE

B. GRASSO

1. L'atto di costituzione del fondo patrimoniale. . . . .	»	77
2. La proprietà dei beni che costituiscono il fondo. . . . .	»	79

3. L'amministrazione dei beni. . . . .	»	80
4. Atti di disposizione dei beni. . . . .	»	81
5. L'esecuzione forzata dei beni che costituiscono il fondo. . . . .	»	84
6. Cessazione del fondo. . . . .	»	85

## B) GARANZIE REALI

### PEGNO

E. GABRIELLI

1. Nozione, natura e caratteri strutturali del diritto. . . . .	»	89
2. Garanzia e prelazione nella struttura formale del diritto. . . . .	»	92
3. Fattispecie e disciplina dei negozi costitutivi di pegno. . . . .	»	93
4. ( <i>Segue</i> ). Il pegno di cose mobili. . . . .	»	97
5. ( <i>Segue</i> ). Il pegno di titoli di credito. . . . .	»	98
6. ( <i>Segue</i> ). Il pegno di crediti e di diritti diversi. . . . .	»	99
7. ( <i>Segue</i> ). Il pegno di titoli conferiti nelle gestioni accentrate e centralizzate. . . . .	»	100
8. ( <i>Segue</i> ). Il pegno irregolare. . . . .	»	103
9. Il subpegno. . . . .	»	103
10. Le vicende dell'oggetto della garanzia: il pegno omnibus e le clausole di estensione della garanzia. . . . .	»	104
11. ( <i>Segue</i> ). Il pegno rotativo. . . . .	»	105
12. Rilevanza esterna e forma dei negozi costitutivi del diritto di pegno. . . . .	»	108
13. Vicende del rapporto: il possesso del creditore pignoratizio. . . . .	»	112
14. Conservazione del bene e percezione dei frutti. . . . .	»	114
15. Restituzione e ritenzione dell'oggetto della garanzia. . . . .	»	115
16. La vendita anticipata. . . . .	»	116
17. L'estinzione del diritto. . . . .	»	117

### ROTATIVITÀ DELLA GARANZIA

E. GABRIELLI

1. La nozione e la funzione. . . . .	»	119
2. La prospettiva comparatistica: ampliamento della garanzia. . . . .	»	121
3. ( <i>Segue</i> ). Estensione della garanzia. . . . .	»	122
4. ( <i>Segue</i> ). Rotatività della garanzia. . . . .	»	126
5. Garanzie rotative legali: su merci in lavorazione. . . . .	»	127
6. ( <i>Segue</i> ). L'art. 46 t.u. legge bancaria. . . . .	»	129
7. ( <i>Segue</i> ). Su strumenti finanziari in custodia ed amministrazione accentrata. . . . .	»	132
8. ( <i>Segue</i> ). Su titoli di Stato in gestione centralizzata. . . . .	»	136
9. Garanzie rotative convenzionali: autonomia privata e patto di rotatività della garanzia. . . . .	»	138
10. Il patto di rotatività della garanzia e la sua opponibilità. . . . .	»	140

## IL PEGNO DI TITOLI DI CREDITO

E. GABRIELLI

1. Il principio di «cartolarizzazione» del vincolo sul titolo. Il pegno su titoli “dematerializzati”: rinvio. .... »	147
2. L’oggetto del vincolo. Il pegno di titoli di credito come pegno di cosa mobile. .... »	150
3. L’attuazione del vincolo nelle singole fattispecie cartolari: i titoli al portatore. .... »	153
4. ( <i>Segue</i> ). I titoli all’ordine. La girata in garanzia o altra equivalente. La girata fiduciaria. .... »	154
5. ( <i>Segue</i> ). I titoli nominativi. .... »	158
6. ( <i>Segue</i> ). I titoli rappresentativi. .... »	161
7. Pegno sul titolo e poteri del creditore pignoratizio: rinvio. .... »	161

## PEGNO DI AZIENDA, PEGNO DI BENI AZIENDALI IN PRODUZIONE E PATTI DI NON ALIENAZIONE DI BENI AZIENDALI

F. MASTROPAOLO, P. DE VECCHIS E E.M. MASTROPAOLO

1. Azienda, universalità di mobili e pegno. .... »	163
1.1. La nozione di azienda. .... »	163
1.2. Composizione dell’azienda. .... »	164
1.3. Unità dell’azienda. .... »	165
1.4. Azienda e universalità di beni. .... »	165
2. Pegno di azienda e floating charge. .... »	171
3. Pegno di beni aziendali in produzione. .... »	171
4. Patti di non alienazione. .... »	172

## I MODELLI DI GARANZIE REALI IMMOBILIARI

A. CHIANALE

1. La garanzia immobiliare. .... »	173
2. La garanzia immobiliare ed il principio di eguale trattamento dei creditori. .... »	175
3. La garanzia generale occulta. .... »	179
4. La garanzia speciale occulta. .... »	184
5. La garanzia speciale resa pubblica: l’attuale modello ipotecario. .... »	188
6. Le alienazioni in garanzia: il <i>mortgage</i> inglese. .... »	192
7. <i>Segue</i> : il patto commissorio. .... »	195
8. La riserva di proprietà. .... »	200
9. L’ipoteca e gli strumenti cautelari. .... »	203
10. La garanzia immobiliare ed il possesso. .... »	207
11. La garanzia immobiliare e l’efficienza. .... »	208

**IPOTECA**

A. CHIANALE

1. Le garanzie immobiliari. . . . .	»	213
2. Sistema ipotecario ed efficienza. . . . .	»	215
3. Realtà ed accessorietà. . . . .	»	217
4. Il principio di specialità. . . . .	»	218
5. Il principio di indivisibilità. . . . .	»	219
6. L'oggetto dell'ipoteca. . . . .	»	220
7. ( <i>Segue</i> ). L'ipoteca mobiliare e su rendite. . . . .	»	221
8. L'ipoteca su beni comuni. . . . .	»	222
9. L'iscrizione ed il grado dell'ipoteca. . . . .	»	223
10. I poteri del proprietario ipotecato e del creditore. . . . .	»	224
11. La prelazione ipotecaria. . . . .	»	226
12. L'ipoteca legale. . . . .	»	227
13. L'ipoteca giudiziale. . . . .	»	228
14. L'ipoteca volontaria. . . . .	»	229
15. L'ipoteca testamentaria; iscrizioni in materia di eredità. . . . .	»	230
16. Ipoteca a garanzia di obbligazioni all'ordine o al portatore. . . . .	»	231
17. Le vicende dell'ipoteca. . . . .	»	233
18. Il terzo acquirente. . . . .	»	234
19. Il terzo datore. . . . .	»	235
20. La riduzione dell'ipoteca. . . . .	»	236
21. L'estinzione dell'ipoteca. . . . .	»	237
22. La cancellazione dell'ipoteca. . . . .	»	238

**IPOTECA: I CARATTERI GENERALI**

A. CHIANALE

1. La natura giuridica dell'ipoteca. . . . .	»	241
2. L'ipoteca nel sistema tavolare. . . . .	»	243
3. L'accessorietà dell'ipoteca. . . . .	»	247
4. La pubblicità dell'ipoteca. . . . .	»	251
5. Il grado dell'ipoteca. . . . .	»	255
6. L'indivisibilità dell'ipoteca. . . . .	»	260
7. <i>Segue</i> : il frazionamento dell'ipoteca. . . . .	»	263

**LA DEFINIZIONE DEI PRIVILEGI NEL CODICE CIVILE**

G. TUCCI

1. Introduzione. . . . .	»	267
2. Il fondamento dei privilegi secondo il nostro codice e le conseguenze pratiche che ne derivano. . . . .	»	271
3. Il privilegio convenzionale e le garanzie sui beni mobili. . . . .	»	272
4. Eguaglianza tra creditori e autonomia privata nella creazione di nuove garanzie: cenni di comparazione. . . . .	»	273

5. L'esperienza italiana e l'intervento legislativo nel superamento del principio del concorso tra creditori. . . . .	»	274
6. Incoerenza e contraddittorietà della figura dei privilegi convenzionali. . . . .	»	276
7. Codice civile ed ipoteca mobiliare. . . . .	»	277
8. Ipoteca mobiliare e garanzie convenzionali non possessorie: i limiti della scelta codicistica. . . . .	»	278
9. Privilegi, riserva di proprietà e contratti fiduciari di garanzia su beni mobili: cenni di comparazione. . . . .	»	279
10. Disciplina codicistica della parità dei creditori e legislazione speciale: conseguente proliferazione dei privilegi. . . . .	»	281
11. Le funzioni della disciplina codicistica secondo il legislatore del 1942: leggi speciali e codice della navigazione. . . . .	»	282
12. L'impossibile razionalizzazione del diritto dei privilegi. . . . .	»	283

## C) GARANZIE PERSONALI

### CAUZIONE

G. TUCCI

1. Pluralità di significati del termine «cauzione». . . . .	»	287
2. Cauzione reale e cauzione personale nelle codificazioni del 1942. . . . .	»	288
3. Cauzione e processo civile. . . . .	»	289
4. La cauzione nel codice civile. . . . .	»	291
5. Cauzione e contratto irregolare. . . . .	»	292
6. Cauzione, deposito irregolare e pegno irregolare. . . . .	»	293
7. La cauzione reale come pegno irregolare: conseguenze pratiche. . . . .	»	295
8. Lo sviluppo delle cauzioni personali. . . . .	»	296
9. Attuale fungibilità tra cauzione reale e cauzione personale. . . . .	»	297
10. Cauzione, polizze cauzionali e nuovi modelli di garanzie fideiussorie. . . . .	»	299
11. Le cauzioni personali come garanzie a prima richiesta e la loro realizzazione. . . . .	»	300
12. La cauzione nell'ordinamento comunitario. . . . .	»	301
13. Conclusioni: la sostituzione della cauzione con strumenti alternativi di tutela. . . . .	»	303

### FIDEIUSSIONE

A. RAVAZZONI

1. Premessa. . . . .	»	305
2. Le fonti della obbligazione fideiussoria. . . . .	»	306
3. Il contratto. . . . .	»	307
4. Il negozio unilaterale. . . . .	»	307
5. La posizione del debitore principale. . . . .	»	308
6. La volontà di prestare fideiussione. . . . .	»	309
7. Gratuità od onerosità. . . . .	»	309
8. Altre caratteristiche del contratto di fideiussione. . . . .	»	310

9. La causa. . . . .	»	311
10. Il contenuto dell'obbligazione fideiussoria. L'accessorietà. . . . .	»	312
11. Conseguenze. . . . .	»	313
12. Estensione dell'obbligazione fideiussoria. . . . .	»	314
13. Inammissibilità di una fideiussione in <i>duriorem causam</i> . . . . .	»	314
14. Le cause estintive o modificative della obbligazione fideiussoria. . . . .	»	315
15. Il giudicato. . . . .	»	317
16. Nozione di solidarietà fideiussoria. . . . .	»	317
17. Il fideiussore del fideiussore. . . . .	»	319
18. Beneficio di escussione. . . . .	»	319
19. La confideiussione. . . . .	»	320
20. La fideiussione per il risarcimento del danno. . . . .	»	322
21. L'azione di rilevazione. . . . .	»	323
22. Modi di estinzione della fideiussione; art. 1955. . . . .	»	325
23. Liberazione del fideiussore per obbligazione futura. . . . .	»	326
24. L'estinzione della fideiussione per l'art. 1957. . . . .	»	326
25. L'interruzione del corso della prescrizione. . . . .	»	328
26. L'azione di regresso. . . . .	»	329
27. Rapporti fra regresso e surrogazione. . . . .	»	331

## FIDEIUSSIONE OMNIBUS

L. PONTIROLI

1. La fideiussione omnibus nella tradizione: lo stato delle questioni prima del 1992. . . . .	»	335
2. La giurisprudenza recente della Corte di Cassazione sulle clausole di pagamento a prima richiesta e di sopravvivenza. . . . .	»	336
3. ( <i>Segue</i> ). Il ruolo della buona fede. . . . .	»	339
4. L'intervento del legislatore: la novellazione degli artt. 1938 e 1956 c.c.; il diritto transitorio e la questione di legittimità costituzionale. . . . .	»	340
5. ( <i>Segue</i> ). L'interpretazione delle nuove disposizioni. . . . .	»	344
6. La fideiussione omnibus valutata secondo il diritto della concorrenza: il provvedimento della Banca d'Italia e la revisione dei formulari A.B.I. . . . .	»	345
7. ( <i>Segue</i> ). La sorte dei contratti stipulati secondo i vecchi formulari. . . . .	»	348
8. Un altro profilo critico? La disciplina dei contratti con i consumatori. . . . .	»	349
9. Riflessioni conclusive: verso la decadenza della fideiussione omnibus come strumento di garanzia? . . . . .	»	353

## AVALLO

F. MASTROPAOLO E R. TRIOLA

1. Crediti risultanti da titoli e garanzie ordinarie; titoli di credito e garanzie in essi incorporate; avallo. . . . .	»	355
2. Avallo e fideiussione. . . . .	»	357

3. (*Segue*). Carattere non accessorio dell'avallo; estinzione dell'obbligazione dell'avallato; conseguenze per l'obbligazione dell'avallante; arricchimento senza causa e mediante fatto ingiusto. . . . . » 360
4. Diritti e obblighi dell'avallante. . . . . » 364

### **LETTERE DI PATRONAGE**

F. MASTROPAOLO E R. TRIOLA

1. Documenti, contratti, collegamenti negoziali per finalità di garanzia, lettere di *patronage* e lettere di credito. . . . . » 367
2. Lettere di *patronage* contenenti promessa del fatto altrui. . . . . » 371
3. Lettere di *patronage* contenenti impegni di adempimento di obblighi altrui. . . . . » 371

### **CONTRATTO AUTONOMO DI GARANZIA**

F. MACARIO

1. Premessa. I contratti autonomi di garanzia come categoria unitaria. . . . » 375
2. Il contratto autonomo di garanzia e il problema della causa in dottrina. . » 376
  - 2.1. I negozi con causa esterna. Confronto con il credito documentario irrevocabile. . . . . » 376
  - 2.2. L'accostamento alla figura della delegazione. . . . . » 377
  - 2.3. L'accostamento alla promessa del fatto del terzo. . . . . » 379
  - 2.4. Il mandato conferito alla banca come causa giustificativa del contratto autonomo di garanzia. . . . . » 380
  - 2.5. La rilevanza della causa cavendi. . . . . » 381
  - 2.6. Il contratto autonomo di garanzia come contratto a causa mista. . » 383
  - 2.7. Il contratto di garanzia come fattispecie di promozione contrattuale nel quadro di un accordo plurilaterale. . . . . » 383
  - 2.8. I profili funzionali del contratto autonomo di garanzia. . . . . » 384
3. L'approccio pragmatico della giurisprudenza all'ammissibilità del contratto autonomo di garanzia. . . . . » 385
9. Escussione e regime delle eccezioni. Le modalità dell'escussione: forma e requisiti della domanda. . . . . » 386
  - 9.1. Le eccezioni letterali. . . . . » 387
  - 9.2. Le eccezioni di invalidità a tutela del consumatore. . . . . » 387
  - 9.3. L'illiceità del contratto principale. . . . . » 388
  - 9.4. Le eccezioni dirette e personali. Il significato della clausola c.d. "senza eccezioni". . . . . » 389
  - 9.5. L'eccezione generale di dolo nell'escussione abusiva e/o fraudolenta. . . . . » 389