

# INDICE

## Capitolo I IL PEGNO

(di F. Fiorentini)

### Sezione 1

#### LE GARANZIE MOBILIARI NEL DIRITTO EUROPEO ED INTERNAZIONALE

1.1.	Introduzione alla tassonomia delle garanzie del credito . . . . .	1
1.2.	Il mito dell'efficienza delle garanzie del credito . . . . .	2
1.3.	Garanzie reali in Europa. Classificazioni e percorsi . . . . .	8
1.4.	Il pegno nel <i>common law</i> . . . . .	10
1.4.1.	Il modello inglese. Il <i>Pledge, Mortgage e charge</i> di beni mobili. La <i>floating charge</i> . Il <i>trust</i> . . . . .	10
1.4.2.	Il modello americano dell'art. 9 UCC . . . . .	21
1.5.	Il pegno nel <i>civil law</i> . . . . .	29
1.5.1.	Il diritto tedesco . . . . .	30
1.5.2.	Il diritto olandese . . . . .	36
1.5.3.	Il diritto francese . . . . .	37
1.5.3.1.	Il diritto belga . . . . .	43
1.5.4.	Il diritto italiano. Rinvio . . . . .	45
1.6.	Le garanzie mobiliari nel diritto comunitario ed europeo . . . .	46
1.6.1.	La riserva di proprietà . . . . .	47
1.6.2.	La direttiva n. 2002/47/CE in materia di garanzie finanziarie . . . . .	49
1.6.3.	Gli sforzi accademici verso un modello europeo di garanzia mobiliare: il libro IX del DCFR . . . . .	51
1.7.	Le garanzie mobiliari nelle convenzioni internazionali e nelle leggi modello. . . . .	54

### Sezione 2

#### IL PEGNO NELLA DISCIPLINA ITALIANA: DEFINIZIONI E PRINCIPI GENERALI

1.8.	Pegno e responsabilità patrimoniale . . . . .	61
------	---	----

1.9.	Le definizioni. Nozione e natura giuridica del pegno. Il problema della realtà . . . . .	65
1.9.1.	L'accessorietà . . . . .	70
1.9.2.	L'indivisibilità . . . . .	73
1.10.	Le definizioni al vaglio della pratica: realtà del pegno e confisca.	74

### Sezione 3

#### L'OGGETTO DEL PEGNO

1.11.	La regola generale . . . . .	76
1.12.	Beni futuri, beni altrui e beni indivisi . . . . .	76
1.13.	Universalità di mobili e azienda . . . . .	80
1.14.	Titoli di credito e titoli di Stato. Rinvio. . . . .	81
1.15.	Denaro e altre cose fungibili. Il pegno irregolare. . . . .	84
1.16.	Diritti reali e subpegno . . . . .	88
1.17.	Crediti e altri diritti . . . . .	90
1.18.	Pegno del credito e cessione del credito a scopo di garanzia . .	91

### Sezione 4

#### LA COSTITUZIONE DEL PEGNO

1.19.	Titolo costitutivo e modo di costituzione del pegno . . . . .	94
1.20.	Forma e contenuto del contratto. Capacità e rappresentanza . .	96
1.21.	Il terzo datore di pegno . . . . .	99
1.22.	Onerosità e gratuità dell'atto costitutivo di pegno . . . . .	100
1.23.	Il modo di costituzione del pegno: lo spossessamento. . . . .	102
1.24.	I pegni senza spossessamento. I prosciutti in lavorazione e i prodotti lattiero-caseari . . . . .	105
1.24.1.	L'art. 46 del TUB . . . . .	106

### Sezione 5

#### IL CONTENUTO E L'ESTINZIONE DEL PEGNO

1.25.	Il contenuto della prelazione in costanza di spossessamento. . .	112
1.26.	Il recupero del possesso. . . . .	113
1.27.	La conservazione del bene e la percezione dei frutti. . . . .	114
1.28.	Divieto di uso e di disposizione. . . . .	116
1.29.	Restituzione e ritenzione . . . . .	117
1.30.	La vendita anticipata. . . . .	118
1.31.	L'estinzione del pegno. . . . .	119
1.31.1.	Il perimento della cosa . . . . .	119
1.31.2.	La rinuncia . . . . .	120
1.31.3.	La confusione. . . . .	120
1.31.4.	Non configurabilità della prescrizione del pegno . . . .	121

## Sezione 6

## LA REALIZZAZIONE DEL PEGNO

1.32.	La realizzazione delle garanzie reali tra norme inderogabili e autonomia privata: il divieto del patto commissorio . . . . .	122
1.32.1.	Il patto di non vendere il pegno . . . . .	125
1.33.	L'esecuzione forzata pignorizia in autotutela . . . . .	126
1.33.1.	La derogabilità delle forme speciali di vendita del pegno . . . . .	128
1.33.2.	La responsabilità per i danni da evizione e per i vizi della cosa nella vendita del pegno . . . . .	130
1.33.3.	L'esecuzione forzata pignorizia in autotutela per il pegno di crediti . . . . .	131
1.33.4.	Il conflitto tra il pignoramento dei creditori confliggenti e l'esecuzione speciale pignorizia . . . . .	132
1.34.	Il pegno nelle procedure concorsuali . . . . .	133
1.34.1.	Il fallimento dell'imprenditore e il divieto dell'esecuzione individuale sui beni del fallito . . . . .	135
1.34.2.	La realizzazione concorsuale del pegno . . . . .	137
1.34.3.	La revocatoria fallimentare degli atti di costituzione di pegno . . . . .	138
1.34.4.	La graduazione del pegno nel fallimento . . . . .	141
1.34.5.	Il pegno nei concordati . . . . .	143
1.34.6.	Il pegno nelle procedure di sovraindebitamento . . . . .	146

## Sezione 7

## IL PEGNO ROTATIVO

1.35.	Il problema del pegno rotativo . . . . .	150
1.36.	Gli ostacoli all'ammissibilità del patto di rotatività al vaglio di dottrina e giurisprudenza . . . . .	152
1.37.	Le ipotesi legislative di pegno rotativo. I titoli dematerializzati .	156
1.37.1.	Le garanzie finanziarie. Rinvio . . . . .	160

## Sezione 8

## IL PEGNO DI AZIONI E DI QUOTE

1.38.	La natura giuridica delle azioni e del pegno di azioni . . . . .	163
1.39.	La costituzione del pegno di azioni . . . . .	166
1.40.	Pegno di azioni e diritto di voto . . . . .	168
1.41.	Pegno di azioni e diritto di opzione . . . . .	169
1.42.	Pegno di azioni e diritto agli utili e alla quota di liquidazione .	170
1.43.	Pegno di azioni e diritto di recesso. Diritti amministrativi diversi.	170
1.44.	Pegno di azioni e subpegno . . . . .	172

1.45.	I limiti statutari al pegno di azioni . . . . .	173
1.46.	Il pegno di azioni proprie. . . . .	174
1.47.	Il pegno di quote di società a responsabilità limitata . . . . .	175
1.48.	Il pegno di quote di società di persone . . . . .	176
1.49.	Il pegno di quote di partecipazione a un fondo comune di investimento . . . . .	179

### Sezione 9

#### LE GARANZIE FINANZIARIE

1.50.	Il d.lgs. 21 maggio 2004, n. 170 in materia di garanzie finanziarie: ambito di applicazione e disciplina del tipo contrattuale . . . . .	180
1.51.	Il diritto di uso delle attività finanziarie oggetto di garanzia. Rinvio . . . . .	187
1.52.	La ragionevolezza nell'escussione delle garanzie finanziarie . . . . .	187
1.53.	La robustezza delle garanzie finanziarie nelle procedure concorsuali . . . . .	190

## Capitolo II

### IL PEGNO A GARANZIA DI CREDITI FUTURI E IL PEGNO BANCARIO *OMNIBUS*

(di *G. Stella*)

#### Sezione 1

##### PEGNO PER CREDITI FUTURI, PEGNO *OMNIBUS* E COSTITUZIONE DELLA GARANZIA

2.1.	Prassi dei finanziamenti bancari e disciplina codicistica del pegno . . . . .	195
2.2.	Il pegno <i>omnibus</i> e il pegno con "clausola di estensione" nella prassi bancaria . . . . .	199
2.3.	Il pegno a garanzia di crediti futuri e i presupposti normativi per la costituzione del pegno e per la prelazione . . . . .	202
2.4.	( <i>Segue</i> ). Gli effetti derivanti dalla valida costituzione del pegno, pur senza i presupposti per la prelazione. . . . .	205
2.5.	( <i>Segue</i> ). Il pegno senza prelazione come <i>diritto reale di garanzia</i> . . . . .	212
2.6.	I requisiti del credito garantito ai fini della costituzione del pegno: accessorietà della garanzia, esistenza del credito e sua indicazione nell'atto costitutivo . . . . .	217
2.7.	( <i>Segue</i> ). La previsione normativa dell'ipoteca per crediti eventuali: deroga al principio di accessorietà e sua estensibilità al pegno . . . . .	218

2.8.	( <i>Segue</i> ). I “crediti che possono eventualmente nascere da un rapporto già esistente” al momento della costituzione della garanzia . . . . .	221
2.9.	( <i>Segue</i> ). L’apertura di credito garantita da pegno. . . . .	226
2.10.	Determinatezza o determinabilità del credito garantito ai fini della valida costituzione del pegno . . . . .	231
2.11.	Il pegno bancario <i>omnibus</i> o con clausola di estensione e i requisiti normativi per la costituzione del pegno . . . . .	243

## Sezione 2

### PEGNO PER CREDITI FUTURI, PEGNO *OMNIBUS* E PRELAZIONE

2.12.	Requisiti del credito garantito con il pegno, ai fini della prela- zione: <i>ratio</i> dell’art. 2787, comma 3°, c.c.. . . . .	250
2.13.	Scrittura con data certa <i>ex art.</i> 2787, comma 3°, c.c. e atto costitutivo del pegno. . . . .	257
2.14.	“Sufficiente indicazione” del credito garantito <i>già esistente</i> . . .	262
2.15.	( <i>Segue</i> ). “Sufficiente indicazione” del credito garantito <i>futuro</i> . .	265
2.16.	Scrittura di pegno con data certa e determinabilità del credito garantito con riferimento a dati esterni all’atto . . . . .	269
2.17.	Il pegno <i>omnibus</i> o con clausola di estensione nella prassi bancaria: mancanza dei requisiti richiesti per la prelazione . . .	281
2.18.	La clausola che estende la garanzia ai crediti futuri nell’anti- cipazione bancaria su pegno . . . . .	286
2.19.	Pegno per credito sufficientemente indicato e clausola di esten- sione: efficacia parziale della prelazione. . . . .	294
2.20.	( <i>Segue</i> ). Pegno bancario <i>omnibus</i> ed effetti obbligatori fra le parti . . . . .	297
2.21.	( <i>Segue</i> ). Pegno bancario <i>omnibus</i> e sussistenza di un titolo per la costituzione del pegno. . . . .	303

## Capitolo III

### IPOTECA

(di A. Chianale)

## Sezione 1

### IL SISTEMA IPOTECARIO

3.1.	La garanzia ipotecaria nel sistema . . . . .	307
3.2.	Ipoteca ed efficienza . . . . .	310
3.3.	L’ipoteca nel sistema tavolare . . . . .	312

## Sezione 2 CARATTERI GENERALI

3.4.	La natura giuridica dell'ipoteca . . . . .	316
3.5.	L'accessorietà . . . . .	317
3.6.	L'indivisibilità . . . . .	320
3.7.	Il frazionamento dell'ipoteca . . . . .	322

## Sezione 3 FONTI DELL'IPOTECA

3.8.	Ipoteca volontaria. . . . .	325
	3.8.1. Il negozio di concessione . . . . .	325
	3.8.2. La determinazione dell'oggetto della garanzia . . . . .	328
	3.8.3. Il preliminare di ipoteca, e la promessa di garanzia. . . . .	330
	3.8.4. L'ipoteca testamentaria. . . . .	332
	3.8.5. Il negozio di concessione viziato. . . . .	333
	3.8.6. Il terzo datore di ipoteca . . . . .	335
3.9.	Ipoteca giudiziale . . . . .	339
	3.9.1. In generale . . . . .	339
	3.9.2. I titoli dell'ipoteca giudiziale . . . . .	342
	3.9.3. L'iscrizione su beni di eredità beneficate o giacenti . . . . .	348
3.10.	Ipoteca legale . . . . .	349
	3.10.1. L'ipoteca legale in generale . . . . .	349
	3.10.2. L'ipoteca legale dell'alienante. . . . .	352
	3.10.3. L'ipoteca legale del dividendo . . . . .	354
	3.10.4. L'ipoteca legale automobilistica . . . . .	356

## Sezione 4 L'OGGETTO DELL'IPOTECA

3.11.	I beni immobili commerciabili. . . . .	359
3.12.	I beni mobili . . . . .	362
3.13.	Le pertinenze . . . . .	363
3.14.	Miglioramenti, e accessioni. . . . .	365
3.15.	I frutti . . . . .	368
3.16.	I diritti reali di godimento su beni immobili. . . . .	370
3.17.	I diritti non capaci di ipoteca . . . . .	374
3.18.	I beni altrui e futuri . . . . .	375
3.19.	Gli immobili in comunione. . . . .	379
3.20.	Le navi e gli aeromobili. . . . .	382
3.21.	Gli autoveicoli; i titoli nominativi dello Stato . . . . .	384
3.22.	I beni in concessione amministrativa. . . . .	386
3.23.	Privative titolate su proprietà industriali . . . . .	390

## Sezione 5

## IPOTECA SU TITOLI DI CREDITO

3.24.	L'ipoteca su titoli di credito . . . . .	393
3.25.	I titoli all'ordine . . . . .	397
3.26.	I titoli al portatore . . . . .	401
3.27.	I titoli nominativi . . . . .	403
3.28.	Il trasferimento dell'ipoteca cambiaria . . . . .	405

## Sezione 6

## ISCRIZIONE E GRADO DELL'IPOTECA

3.29.	La pubblicità dell'ipoteca . . . . .	408
3.30.	Il grado dell'ipoteca . . . . .	410
3.31.	Le modalità di iscrizione dell'ipoteca . . . . .	412
3.32.	La nota di iscrizione . . . . .	414
3.33.	L'identificazione dei soggetti nella nota . . . . .	417
3.34.	La somma dell'iscrizione . . . . .	419
3.35.	Altre indicazioni della nota . . . . .	422
3.36.	L'estensione dell'iscrizione a interessi e spese . . . . .	423
3.37.	L'invalidità e la rettifica della nota . . . . .	426
3.38.	Il deposito del titolo . . . . .	427
3.39.	Le iscrizioni sui beni del defunto . . . . .	428
3.40.	Le iscrizioni contemporanee . . . . .	429
3.41.	Il rifiuto del conservatore di eseguire una formalità ipotecaria . . . . .	431
3.42.	L'iscrizione con riserva . . . . .	435
3.43.	La rinnovazione e la reiscrizione . . . . .	438
3.44.	La cessione dell'ipoteca . . . . .	440
3.45.	I negozi di disposizione del grado . . . . .	443
3.46.	Le annotazioni marginali . . . . .	445

## Sezione 7

## CONSERVAZIONE DELLA GARANZIA

3.47.	Il rimedio inibitorio contro il pericolo di danno . . . . .	450
3.48.	La tutela possessoria e la tutela petitoria . . . . .	453
3.49.	Il rimedio contro il danno . . . . .	456
3.50.	I conflitti con diritti di terzi . . . . .	459
3.51.	La surrogazione del creditore perdente . . . . .	468

## Sezione 8

## IL TERZO ACQUIRENTE

3.52.	La posizione del terzo acquirente . . . . .	472
-------	---	-----

3.53.	I diritti del terzo acquirente sull'immobile ipotecato . . . . .	475
3.54.	La garanzia per evizione e la surrogazione nelle ipoteche . . . .	476
3.55.	Danni, miglioramenti, frutti . . . . .	478
3.56.	Il pagamento dei creditori iscritti . . . . .	480
3.57.	Il rilascio del bene ipotecato . . . . .	481
3.58.	Il procedimento di liberazione dalle ipoteche e la purgazione coattiva . . . . .	483

### Sezione 9

#### L'ESTINZIONE DELLA GARANZIA

3.59.	La riduzione dell'ipoteca . . . . .	487
3.60.	Le modalità della riduzione; il provvedimento cautelare . . . . .	490
3.61.	Le cause di estinzione dell'ipoteca . . . . .	492
3.62.	Il perimento della cosa e l'estinzione del diritto . . . . .	494
3.63.	La prescrizione dell'ipoteca. . . . .	497
3.64.	L'usucapione del bene ipotecato . . . . .	499
3.65.	La rinuncia e la cancellazione . . . . .	502
3.66.	La cancellazione per consenso del creditore . . . . .	504
3.67.	La cancellazione per provvedimento giudiziario . . . . .	508
3.68.	Le modalità di cancellazione; il rifiuto del conservatore . . . . .	509
3.69.	La perenzione dell'ipoteca iscritta per mutui bancari . . . . .	511
3.70.	La cancellazione di ipoteca a garanzia di titoli di credito. . . . .	514

### Capitolo IV

#### LA FIDUCIA A SCOPO DI GARANZIA, LA VENDITA CON PATTO DI RISCATTO E IL DIVIETO DEL PATTO COMMISSORIO

(Cambiamenti di prospettiva, *ratio*  
degli articoli 1963 e 2744 c.c. e  
analisi di nuove fattispecie operative)

(di A. Reali)

4.1.	Premessa . . . . .	517
4.2.	Postulati odierni per la validità della fiducia a scopo di garanzia e della vendita con patto di riscatto . . . . .	521
4.3.	Osservazioni sul valore attuale del divieto del patto commissorio ed esame delle varie <i>rationes</i> proposte in materia . . . . .	522
4.3.1.	Considerazioni di carattere generale . . . . .	522
4.3.2.	Analisi delle diverse <i>rationes</i> del divieto del patto com- missorio . . . . .	529
4.3.2.1.	La <i>ratio</i> della tutela del debitore. . . . .	532

4.3.2.2.	La <i>ratio</i> della tutela della <i>par condicio creditorum</i> . . . . .	536
4.3.2.3.	La <i>ratio</i> dell'inderogabilità della procedura esecutiva . . . . .	540
4.3.2.4.	La <i>ratio</i> dell'interesse a prevenire un danno collettivo, nascente dalla libera stipulazione del patto commissorio . . . . .	542
4.3.2.5.	La <i>ratio</i> della protezione del debitore dalle « insidie » . . . . .	546
4.3.2.6.	La <i>ratio</i> della tutela dell'ordine pubblico economico . . . . .	552
4.3.2.7.	La <i>ratio</i> dell'inammissibilità delle convenzioni volte alla predeterminazione dei danni e le altre <i>rationes</i> residuali . . . . .	557
4.3.3.	Valutazioni di sintesi e proposta per una <i>ratio</i> alternativa . . . . .	563
4.3.3.1.	Riassunto delle critiche alle varie <i>rationes</i> analizzate. . . . .	563
4.3.3.2.	Ricognizione di un <i>fil rouge</i> . . . . .	566
4.3.3.3.	<i>Disclosure</i> della <i>ratio</i> della tutela del controllo tra il credito e il valore del bene oggetto di garanzia . . . . .	567
4.4.	Gli attuali rapporti tra la fiducia a scopo di garanzia e il divieto del patto commissorio: la « nuova » <i>ratio</i> dell'articolo 2744 c.c. al vaglio della recente giurisprudenza di legittimità . . . . .	578
4.5.	La vendita con patto di riscatto e il divieto del patto commissorio: analisi dei rapporti interdisciplinari vigenti e disamina di una fattispecie operativa . . . . .	588

## Capitolo V

### IL TRUST A SCOPO DI GARANZIA

(di A. Moja)

5.1.	Premessa . . . . .	601
5.2.	Applicazione del <i>trust</i> nel settore delle garanzie . . . . .	607
5.3.	Il <i>trust</i> di garanzia . . . . .	611
5.3.1.	Applicazioni pratiche del <i>trust</i> di garanzia . . . . .	613
5.3.1.1.	<i>Trust</i> e garanzia di somme di denaro. . . . .	614
5.3.1.2.	<i>Trust</i> e caparra . . . . .	622
5.3.1.3.	<i>Trust</i> di garanzia e operazioni immobiliari . . . . .	625
5.3.1.3.1.	<i>Trust</i> di garanzia e ipoteca immobiliare . . . . .	628

5.3.1.3.2.	Garanzia nei contratti di vendita immobiliare: vendite di immobili in costruzione (vendite sulla carta) . . . . .	629
5.3.1.4.	<i>Trust</i> e garanzie bancarie . . . . .	631
5.3.1.4.1.	Il <i>trust</i> di garanzia in ausilio ad un mutuo . . . . .	632
5.3.1.4.2.	<i>Trust</i> e pegno rotativo . . . . .	635
5.3.1.4.3.	<i>Trust</i> e prestiti obbligazionari . . . . .	639
5.3.1.5.	Il <i>trust</i> liquidatorio . . . . .	643
5.3.1.6.	Il <i>trust</i> di garanzia nell'ambito delle procedure concorsuali. Brevi cenni. . . . .	648
5.3.2.	Vantaggi del <i>trust</i> di garanzia. . . . .	658
5.3.3.	Limiti alla liceità del <i>trust</i> di garanzia . . . . .	660
5.3.3.1.	Il principio della responsabilità patrimoniale del debitore ai sensi dell'art. 2740 del c.c. . . . .	660
5.3.3.2.	Il divieto del patto commissorio e la compatibilità con il <i>trust</i> ed il principio della <i>par condicio creditorum</i> ai sensi dell'articolo 2741 del c.c. . . . .	665
5.3.3.3.	Alcune peculiarità in materia di riconoscibilità del <i>trust</i> liquidatorio . . . . .	670
5.4.	Conclusioni . . . . .	672

**Capitolo VI**  
**I PRIVILEGI SPECIALI**  
(di E. Guerinoni)

Sezione 1

DEI PRIVILEGI SPECIALI QUALI DIRITTI REALI

6.1.	Fondamento e funzione dei privilegi. . . . .	677
6.2.	Caratteri dei privilegi: legalità e tipicità. I privilegi c.d. convenzionali . . . . .	682
6.3.	La qualificazione dei privilegi. I privilegi speciali quali diritti reali. . . . .	685
6.4.	Efficacia dei privilegi speciali . . . . .	686
6.4.1.	Efficacia in relazione all'oggetto . . . . .	686
6.4.2.	Efficacia in relazione alle vicende dell'oggetto e del rapporto obbligatorio. . . . .	691

Sezione 2

DI ALCUNI PRIVILEGI SPECIALI

6.5.	I privilegi nel codice civile e nelle leggi speciali. . . . .	694
------	---	-----

6.6.	Il privilegio per prestazioni e spese di conservazione e miglioramento . . . . .	695
6.7.	I privilegi nella legge fallimentare. . . . .	696
6.8.	I privilegi marittimi e aeronautici . . . . .	698
6.9.	I privilegi c.d. convenzionali nel T.U.B. . . . .	698
6.10.	I privilegi nel Codice dei contratti pubblici . . . . .	701
6.11.	Il privilegio speciale immobiliare in materia ambientale . . . . .	702

## Capitolo VII

### IL PRIVILEGIO DEL PROMISSARIO ACQUIRENTE CON IL CONTRATTO PRELIMINARE TRASCRITTO

(di V. Tagliaferri)

7.1.	La natura del privilegio . . . . .	705
7.2.	La posizione della Corte di cassazione del 2003 . . . . .	709
7.3.	Inquadramento delle problematiche . . . . .	712
7.4.	La posizione della Corte di cassazione del 2009 . . . . .	717
7.5.	Conclusioni . . . . .	721

<i>Indice analitico generale.</i> . . . . .	725
---	-----