

INDICE

1

I rapporti giuridici pendenti nel fallimento

di EDOARDO STAUNOVO POLACCO e TOMMASO IANNACONE

1.	I rapporti giuridici pendenti nel fallimento: caratteri generali	1
2.	La regola generale	5
3.	I processi pendenti.	9
4.	Le regole speciali: i contratti ad effetti reali.	22
5.	<i>Segue</i> : il contratto preliminare.	22
6.	<i>Segue</i> : i contratti relativi ad immobili da costruire.	26
7.	Il leasing	27
7.1.	Il leasing nella disciplina antecedente alla riforma della legge fallimentare. Brevi cenni.	28
7.2.	Il nuovo art. 72- <i>quater</i> l. fall.	30
7.3.	Il fallimento dell'utilizzatore	31
7.4.	<i>Segue</i> : scioglimento del contratto di leasing	32
7.5.	<i>Segue</i> : contratto di leasing risolto prima della dichiarazione di fallimento	36
7.6.	Fallimento del concedente	38
8.	I finanziamenti destinati	39
8.1.	Sintesi sul contenuto della norma.	40
8.2.	La sospensione del contratto e la valutazione del curatore.	40
8.3.	Il subentro o lo scioglimento dal contratto.	41
9.	La vendita con riserva di proprietà	43
9.1.	La fattispecie	44
9.2.	Il fallimento del compratore	45
9.3.	Il fallimento del venditore.	46
10.	I contratti ad esecuzione continuata e periodica	46
10.1.	L'ambito applicativo	47
10.2.	La formulazione della norma.	47
10.3.	Art. 74 ed esercizio provvisorio	49
11.	Il c.d. "Stoppage in transitu".	49

12. Il contratto di borsa a termine	50
13. L'associazione in partecipazione	52
14. Conto corrente, mandato, commissione	53
14.1. Gli effetti del fallimento sul contratto di conto corrente (ordinario e bancario)	53
14.2. <i>Segue ed in particolare:</i> gli effetti del fallimento sul contratto di conto corrente bancario	55
14.3. <i>Segue:</i> gli effetti del fallimento sul contratto di conto corrente bancario cointestato, sugli altri contratti bancari e sul contratto di mutuo.	58
14.4. Gli effetti del fallimento sul contratto di mandato	60
14.5. <i>Segue:</i> gli effetti del fallimento sul mandato <i>in rem propriam</i> e sul contratto di agenzia	62
14.6. Gli effetti del fallimento sul contratto di commissione (e sul contratto di spedizione)	63
15. Affitto d'azienda	64
15.1. L'opponibilità al fallimento e la validità del contratto	65
15.2. L'attuale disciplina degli effetti del fallimento sul contratto di affitto d'azienda. Il diritto di recesso.	66
15.3. <i>Segue:</i> gli effetti dell'esercizio del diritto di recesso. La corresponsione dell'equo indennizzo	69
15.4. <i>Segue:</i> profili processuali.	71
15.5. <i>Segue:</i> la retrocessione dell'azienda	72
16. La locazione di immobili	73
16.1. La fattispecie	74
16.2. Il fallimento del locatore	76
16.3. Il fallimento del conduttore.	79
17. L'appalto	80
17.1. La fattispecie	81
17.2. La sorte del contratto di appalto nel fallimento di uno dei contraenti	82
17.3. Il subentro del curatore	84
17.4. Lo scioglimento del contratto	85
18. L'assicurazione	86
18.1. La fattispecie	86
18.2. La regola prevista dall'art. 82	87
18.3. Patto contrario ed aggravamento del rischio	88
18.4. Il co. 2 dell'art. 82	89
19. Il contratto di edizione	89
20. La clausola arbitrale	90

20.1.	La fattispecie	91
20.2.	La regola prevista dall'art. 83- <i>bis</i> l. fall.	92

2

I contratti pendenti nel concordato preventivo

di GABRIELE MORESCHINI

1.	La disciplina sui contratti pendenti. Uno sguardo d'insieme	95
1.1.	La disciplina vigente in tema di "rapporti preesistenti"	95
1.2.	La continuità contrattuale. Impostazione del problema	98
1.3.	L'inefficacia delle clausole risolutive espresse	99
1.4.	Pagamento di crediti anteriori	102
1.5.	La nozione di "contratti pendenti". Profili critici	106
1.6.	La continuità contrattuale e la disciplina dei "contratti pendenti" e dei "contratti in corso di esecuzione" nel concordato preventivo (conclusioni)	110
2.	Scioglimento e sospensione dei contratti pendenti. La richiesta di autorizzazione	113
2.1.	Il procedimento di cui all'art. 169- <i>bis</i>	113
2.2.	La richiesta di autorizzazione	115
2.3.	Scioglimento e sospensione come elementi del piano concordatario nel concordato liquidatorio e nel concordato con continuità aziendale	117
2.4.	Il problema dello scioglimento dei contratti pendenti nel concordato in bianco	121
3.	Il giudizio del tribunale e del g.d.	126
3.1.	Il giudizio del tribunale e del giudice delegato. Impostazione dell'analisi	126
3.2.	I principi "interni". Gli orientamenti emersi in giurisprudenza ed in dottrina.	128
3.3.	<i>Segue</i> : il giudizio di cui all'art. 169- <i>bis</i> quale controllo di merito.	131
3.4.	<i>Segue</i> : il bilanciamento degli interessi in gioco.	132
3.5.	"I principi esterni". Art. 169- <i>bis</i> e rilevabilità officiosa della nullità del contratto pendente	134
4.	La sospensione e lo scioglimento dei contratti pendenti	137
4.1.	L'efficacia del decreto che autorizza la sospensione e lo scioglimento dei contratti pendenti	137

4.2.	La sospensione e lo scioglimento dei contratti pendenti	138
4.3.	La risoluzione del contratto nel concordato preventivo	139
4.4.	<i>Segue</i> : azione di risoluzione e richiesta di scioglimento del contratto in corso <i>ex art. 169-bis</i>	142
4.5.	<i>Segue</i> : sospensione e scioglimento dei contratti pendenti, diritto di recesso e clausola risolutiva espressa	144
5.	La tutela del contraente <i>in bonis</i>	146
5.1.	I diritti del contraente <i>in bonis</i> : il diritto all'indennizzo. . . .	146
5.2.	L'indicazione dell'indennizzo nell'istanza di cui all'art. 169- <i>bis</i> e la competenza del tribunale fallimentare	148
5.3.	Il diritto al contraddittorio del contraente <i>in bonis</i>	151
6.	Le fattispecie contrattuali preveste dall'art. 169- <i>bis</i>	155
6.1.	Le fattispecie escluse. Premessa	155
6.2.	Il contratto di lavoro subordinato.	156
6.3.	I contratti di acquisto di immobile ad uso abitativo per l'abitazione principale dell'acquirente e di locazione di immobili in cui il debitore concordatario risulti locatore	160
6.4.	I finanziamenti destinati ad uno specifico affare.	162
6.5.	La clausola compromissoria	167
6.6.	Il contratto di locazione finanziaria.	168
7.	Le fattispecie contrattuali non disciplinate dall'art. 169- <i>bis</i>	174
7.1.	Premessa.	174
7.2.	I contratti bancari.	175
7.3.	<i>Segue</i> : i contratti di finanziamento: "contratti pendenti" o "contratti in corso di esecuzione"?	176
7.4.	<i>Segue</i> : cessione di credito, patto di compensazione e mandato all'incasso	180
7.5.	Contratti con investimenti selettivi. Impostazione del problema.	184
7.6.	<i>Segue</i> : le " <i>Intellectual Property Licenses</i> " nel diritto concorsuale statunitense	192
7.7.	<i>Segue</i> : scioglimento dei contratti con investimenti selettivi	195
7.8.	Il contratto di affitto d'azienda	200
7.9.	Contratto di vendita ed inadempimento del preliminare	205
8.	Prospettive di riforma.	207

3

Gli accordi di ristrutturazione dei debiti

di ANTONIO PICARDI

1.	Inquadramento giuridico dell'istituto	209
1.1.	La natura negoziale degli accordi di ristrutturazione.	209
1.2.	Gli accordi di ristrutturazione dei debiti ed il concordato preventivo	212
1.3.	Carattere concorsuale degli accordi di ristrutturazione?.	216
2.	I presupposti dell'accordo di ristrutturazione.	219
2.1.	Il presupposto soggettivo	219
2.2.	Il presupposto oggettivo.	223
3.	Il contenuto	228
3.1.	I creditori estranei: dal "regolare pagamento" all'"integrale pagamento"	228
3.2.	Il computo dei crediti	236
3.3.	Il venir meno dell'accordo in corso di procedura e la sua modificabilità.	239
4.	Il deposito dell'accordo.	242
4.1.	Il ricorso e la documentazione da presentare	242
4.2.	La competenza.	249
4.3.	La pubblicazione nel registro delle imprese ed i suoi effetti.	250
5.	La protezione anticipata	258
5.1.	Il procedimento	258
5.2.	La "protezione anticipata" nel concordato ed i suoi riflessi sull'art. 182- <i>bis</i> l. fall.	266
6.	L'omologazione.	269
6.1.	Il procedimento di omologazione	269
6.2.	Il giudizio del Tribunale.	276
6.3.	Gli effetti della omologa.	282
7.	L'esecuzione dell'accordo	295
7.1.	Il problema della mancanza di disciplina e dell'assenza del controllo giurisdizionale	295
7.2.	L'inadempimento dell'accordo.	297
7.3.	Esecuzione dell'accordo e fallimento.	303
8.	Il Nuovo accordo di ristrutturazione con gli intermediari finanziari	305
8.1.	Natura e presupposti dell'accordo	305
8.2.	La convenzione di moratoria.	311
8.3.	Il giudizio di omologazione ed il controllo del Tribunale.	316

4

Il piano attestato di risanamento

di ANTONIO PICARDI

1.	Funzione e natura giuridica del piano attestato.	321
1.1.	Il carattere negoziale del piano attestato	321
1.2.	I presupposti del piano	325
1.3.	Le differenze con le altre procedure negoziali di risoluzione della crisi	329
2.	Il piano	331
2.1.	Il contenuto del piano	331
2.2.	La forma del piano	335
2.3.	L'attestazione del piano	338
3.	Gli effetti del piano	345
3.1.	L'esenzione da revocatoria	345
3.2.	Il concetto di "atto esecutivo del piano"	349
3.3.	L'esenzione da reato	350
4.	Il controllo giudiziale sui piani di risanamento	351
4.1.	Il concetto di "apparente idoneità"	351
4.2.	La consecuzione di procedure	355
5.	Prospettive di riforma	356
	<i>Indice analitico</i>	361

Il dott. Antonio Picardi ringrazia per la collaborazione alla stesura del capitolo 3, par. 8 la Dr.ssa Valentina Magi.