

Pierre de Gioia Carabellese (Ph.D., LL.M., J.D.), Fellow of Advance HE (York, UK), è Professor (full) of Law in Inghilterra (Chair, tenure vinta a Huddersfield, 2017) ed è stato nominato nel 2020 Professor (full) of Business Law and Regulation in Australia. È stato per quattro anni Assistant Professor of Business Law (tenure) e, dal 2012 al 2017, Associate Professor of Business Law (tenure) a Heriot Watt University, Edinburgh. È stato Visiting/Guest Professor/Scientist/Researcher/Lecturer e Adjunct Professor in differenti istituzioni accademiche in Europa, fra cui Complutense, Leiden, Stirling, e in Italia, fra cui Padova e Bari. È autore di un centinaio di pubblicazioni, sia in italiano, sia in lingua inglese, per i tipi, fra gli altri, di Edward Elgar (si ricorda in particolare l'edited book con Iris Chiu e Iain MacNeil sulle cartolarizzazioni) e Routledge (si ricorda, in particolare, con Matthias Haentjens il volume "European Banking and Financial Law", nel 2020 alla sua seconda edizione). L'area delle sue ricerche concerne il business law, segnatamente il diritto bancario, la banking and financial regulation ed il diritto societario e dei contratti. Ha scritto per riviste internazionali quali, fra le altre: Common Market Law Review, Maastricht Journal of European and Comparative Law, European Business Law Review. Membro negli ultimi anni dello Scottish Graduate School of Arts and Humanities, Law Institute of Scottish Universities, Society of Legal Scholars, Gray's Inn, è relatore in convegni e seminari nazionali e internazionali, e ha parlato in istituzioni come King's College, UCL, Glasgow University. È Solicitor & Notary Public a Edimburgo, e Avvocato in Italia.

ISBN 978-88-6611-905-0



9 788866 119050

€ 32,00



P. DE GIOIA CARABELLESE

Crisi della banca e diritti dei creditori

COLLANA DI STUDI SULL'INTEGRAZIONE EUROPEA

35

PIERRE DE GIOIA CARABELLESE

Crisi della banca e diritti dei creditori



CACUCCI EDITORE
BARI

COLLANA DI STUDI SULL'INTEGRAZIONE EUROPEA

— 35 —

PIERRE DE GIOIA CARABELLESE

CRISI DELLA BANCA
E DIRITTI DEI CREDITORI



CACUCCI
EDITORE
2020

COLLANA DI STUDI SULL'INTEGRAZIONE EUROPEA

Direzione

Ennio Triggiani Ugo Villani
Giandonato Caggiano

Comitato scientifico

Mads Andenas, Sergio M. Carbone, Biagio De Giovanni, Angela Del Vecchio,
Paolo Fois, Marc Jaeger, Diego J. Liñán Nogueras, Paolo Mengozzi, Bruno
Nascimbene, Mario Sarcinelli, Giuseppe Tesauero, Christian Tomuschat,
Gian Luigi Tosato, Claudio Zanghì

Comitato dei referees

Roberto Adam, Roberto Baratta, Franco Botta, Ruggiero Cafari Panico,
Andrea Cannone, Giovanni Cellamare, Gianluca Contaldi, Carmela Decaro,
Giuseppe Di Gaspare, Angela Di Stasi, Ugo Draetta, Italo Garzia, Pietro
Gargiulo, Edoardo Greppi, Roberto Mastroianni, Lina Panella, Franca Papa,
Nicoletta Parisi, Marco Pedrazzi, Piero Pennetta, Lucia S. Rossi, Girolamo
Strozzi, Michele Vellano, Gabriella Venturini, Gianfranco Viesti

I volumi pubblicati in questa Collana sono sottoposti a referaggio anonimo, con la
sola eccezione di quelli caratterizzati dalla particolare autorevolezza scientifica o
dalla specifica competenza dell'Autore nell'argomento trattato.

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

© 2020 Cacucci Editore - Bari

Via Nicolai, 39 - 70122 Bari – Tel. 080/5214220

<http://www.cacucci.it> e-mail: info@cacucci.it

Ai sensi della legge sui diritti d'Autore e del codice civile
è vietata la riproduzione di questo libro o di parte di esso
con qualsiasi mezzo, elettronico, meccanico, per mezzo di
fotocopie, microfilms, registrazioni o altro, senza il con-
senso dell'autore e dell'editore.

INDICE

LA CRISI DELLA BANCA E DIRITTI DEI CREDITORI

1. La problematica in esame	1
2. La struttura dell'opera	13

CARATTERISTICHE E FINALITÀ DELLA RICAPITALIZZAZIONE BANCARIA INTERNA

1. Aspetti generali del bail-in	17
2. <i>Segue</i> : evoluzione storica	19
3. Obiettivi della procedura di risoluzione e presupposti	22
4. <i>Segue</i> : il presupposto. Dissesto o rischio di dissesto	34
5. Gli strumenti di risoluzione	40
6. Passività soggette a bail-in	52
7. <i>Segue</i> : passività escludibili	59
8. Questioni di diritto societario	63
8.1 <i>Segue</i> : prerogative amministrative	63
8.2 <i>Segue</i> : lo spoglio delle competenze deliberative	66
9. Cenni sul <i>no creditor worse off principle</i>	69
10. La valutazione del terzo indipendente	73
11. Crisi della banca, strumenti di risoluzione e qualificazioni	78

BAIL-IN E DIRITTI FONDAMENTALI

1. Diritto di proprietà e diritti dei creditori nel bail-in alla luce della CEDU	89
1.1 Le “passività qualificate”	94
1.2 La giurisprudenza in materia	102
1.3 Richiami sul <i>no creditor worse off principle</i>	114
1.4 Il “risarcimento” ex post	123
1.5 La negoziazione ex ante del bail-in	128
1.6 Il rapporto fra bail-in, i diritti dei creditori e CEDU: una ricostruzione	133
2. Il bail-in e principi dei Trattati dell'Unione Europea	136

3. Il bail-in e la Costituzione italiana	140
4. Il <i>case law</i> di natura costituzionale	149
5. Ulteriori profili costituzionali del bail-in	156
6. <i>Par condicio creditorum</i> nell' "era" del bail-in e principi costituzionali italiani	164
7. <i>Segue</i> : negli articolati sovranazionali	170

BAIL-IN, CREDITORI E TUTELE PROCESSUALI

1. L'Autorità di risoluzione	175
2. Le dinamiche della risoluzione	181
3. <i>Segue</i> : nelle clausole contrattuali (Direttiva 2019/879)	193
4. La tutela giurisdizionale	198
5. Il sindacato del giudice amministrativo	208
6. La sospensione cautelare dei provvedimenti di risoluzione	211
7. Il divieto di consulenza tecnica	212
8. Il perimetro degli effetti dell'annullamento	216

RICOSTRUZIONE SISTEMATICA DELLA CRISI DELLA BANCA IN RAPPORTO A CREDITORI E SOCI

1. Collocazione storica e <i>literature review</i>	219
2. Crisi della banca, insolvenza, strumenti di risoluzione e creditori	224
3. Bail-in, creditori e prospettive di diritto sovranazionale	227
4. <i>Segue</i> : prospettive di diritto interno	234
5. Il futuro della banca (e dei creditori) nella risoluzione	242
6. La <i>bank rescue regulation</i> nella <i>economic law</i>	251

Bibliografia	263
--------------	-----