



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI FOGGIA
DIPARTIMENTO DI GIURISPRUDENZA

60

MARIO NATALE

**LA GARANZIA MOBILIARE
NON POSSESSORIA D'IMPRESA:
CONFLITTI E RIMEDI**

M. NATALE

LA GARANZIA MOBILIARE NON POSSESSORIA D'IMPRESA: CONFLITTI E RIMEDI



€ 38,00

CACUCCI  EDITORE
BARI



UNIVERSITÀ DEGLI STUDI DI FOGGIA
DIPARTIMENTO DI GIURISPRUDENZA

60

Mario Natale

LA GARANZIA MOBILIARE
NON POSSESSORIA D'IMPRESA:
CONFLITTI E RIMEDI

CACUCCI  EDITORE
BARI

*L'Archivio della Casa Editrice Cacucci, con decreto prot. n. 953 del 30.3.2022 della Soprintendenza Archivistica e Bibliografica della Puglia-MiC, è stato dichiarato **di interesse storico particolarmente importante** ai sensi degli articoli 10 c. 3, 13, 14 del d. lgs. n. 42/2004.*

PROPRIETÀ LETTERARIA RISERVATA

© 2024 Cacucci Editore – Bari

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

<http://www.cacuccieditore.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 consenso dell'autore e dell'editore.

Sommario

CAPITOLO I

DALLA GARANZIA PIGNORATIZIA ALLA GARANZIA MOBILIARE NON POSSESSORIA

SEZIONE I

L'evoluzione della garanzia mobiliare del credito

1. Linee di governo del pegno come tipica garanzia reale mobiliare nel diritto codificato: il modello del *code civil* 1
2. La nozione e la natura giuridica del pegno nel diritto italiano. Il problema della realtà 5
3. Il pegno nell'esperienza italiana dei codici civili 12
4. Ruolo e funzione dello spossessamento nel pegno tra tradizione e attualità 15
5. La crisi del pegno come garanzia specifica sui beni dell'impresa 21
6. Spossessamento e funzione di garanzia nella moderna teoria del pegno 24

SEZIONE II

Premesse alla metamorfosi del pegno

1.	Gli incerti sviluppi del pegno nel sistema giuridico italiano	31
2.	Il modello italiano di disciplina delle garanzie mobiliari nella prospettiva delle scelte di <i>policy</i>	39
3.	Lineamenti del pegno mobiliare non possessorio	44
4.	Il pegno non possessorio come garanzia «reale» “mentitoria”	49
5.	Sulla natura giuridica del pegno non possessorio	54
6.	L’atipicità in concreto della garanzia mobiliare non possessoria	54

CAPITOLO II

**LA GARANZIA MOBILIARE NON
POSSESSORIA:
PROFILI APPLICATIVI**

1.	Aspetti critici della scelta imprenditoriale	65
2.	La problematica del riconoscimento di una garanzia non possessoria « <i>omnibus</i> »	73
3.	Ampliamento dei beni stanziabili e oggetto della garanzia	85
4.	La garanzia su beni immateriali ed il problematico inquadramento nei diritti reali di garanzia	91
5.	La garanzia fluttuante, il valore ed i “suoi” beni	102
6.	La garanzia rotativa	110
7.	Forma, costituzione e opponibilità della garanzia mobiliare non possessoria	122

CAPITOLO III
LE TUTELE

SEZIONE I

**L'evoluzione delle tutele
nella garanzia mobiliare del credito**

1. L'escussione stragiudiziale del diritto di credito garantito 129
2. L'autotutela pignorizia nel codice civile 130
3. Il potenziamento dell'autotutela pignorizia: un «giusto rimedio» agli inconvenienti dell'esecuzione? 136
4. L'escussione del pegno non possessorio tra garanzia e autotutela 140
5. L'autotutela esecutiva nel prisma di osservazione offerto dalla disciplina delle garanzie finanziarie 145

SEZIONE II

**L'autotutela esecutiva
nella garanzia mobiliare non possessoria**

1. L'inadempimento, *recte*: l'«evento che determina l'escussione» del pegno non possessorio 157
2. Oneri procedurali di escussione. L'apprensione del bene 160
3. La scelta dei beni da escutere: l'ipotesi di beni determinabili 171
4. L'escussione mediante vendita e appropriazione. Rapporti con l'autotutela di diritto comune 177
- 4.1. Crediti in garanzia ed escussione in autotutela 181

5.	Poteri esecutivi e correttivi marciari	183
6.	Gli obblighi del «creditore marciano» in presenza di altre prelazioni sul bene ovvero di terzi aventi diritti sullo stesso	192
7.	Il regime applicabile alle vicende traslative che occorrono nell'escussione in autotutela	197
8.	La locazione del bene quale rimedio sostanziale in fase esecutiva	206
9.	I riflessi dell'autotutela esecutiva potenziata sulla struttura del rapporto obbligatorio	214

SEZIONE III

I rimedi del costituente esecutato

1.	Lo spostamento del baricentro da forme di controllo necessario <i>ex ante</i> a forme di controllo eventuale <i>ex post</i>	214
2.	Il rimedio dell'opposizione. Rapporti con il pegno di diritto comune	218
3.	L'opposizione in assenza di <i>commercial reasonableness</i>	222
4.	Il ruolo della buona fede <i>in executivis</i>	227
5.	L'azione risarcitoria quale rimedio a un'escussione illegittima	232

CAPITOLO IV

I CONFLITTI

1.	Uno scenario potenzialmente conflittuale	237
2.	I criteri di risoluzione dei conflitti tra creditore e terzi acquirenti: l'alienazione di beni determinati	240
2.1.	(segue) il divieto pattizio di alienazione	244
2.2.	L'alienazione di beni oggetto di garanzia fluttuante	247

3.	I conflitti nel concorso tra creditori garantiti dal medesimo bene	250
3.1.	L'ipotesi del finanziamento per l'acquisto di beni determinati	253
4.	Il conflitto con altre cause di prelazione	258
4.1.	Pegno mobiliare non possessorio e pegni ordinari	259
4.2.	Il conflitto con altri crediti prelatizi soggetti a pubblicità	262
4.3.	Il concorso con i privilegi non iscrizionali	269
4.4.	Pegno non possessorio e legalità costituzionale	272
5.	Tutela del creditore garantito e creditori chirografari	274

CAPITOLO V

**IL PEGNO MOBILIARE
NON POSSESSORIO
NEL PRISMA DELL'INSOLVENZA**

SEZIONE I

**Autotutela
e diritto concorsuale**

1.	Crisi d'impresa, <i>par condicio creditorum</i> e autotutela dei finanziamenti	278
2.	I limiti al rafforzamento della tutela creditoria nel concorso	280
3.	Insolvenza e tutela del creditore garantito	284
4.	I nodi di fondo. Un inciso necessario	287
5.	Autotutela e interferenze con le procedure concorsuali	290

SEZIONE II

**Il pegno non possessorio
nel quadro di una procedura di liquidazione**

- | | | |
|----|--|-----|
| 1. | Gli effetti della liquidazione sui creditori muniti di pegno | 294 |
| 2. | Il pegno come «privilegio processuale» | 299 |
| 3 | Il pegno «anomalo» nel diritto dell'insolvenza: il comma 8 dell'art. 1, l. n. 119/2016 | 303 |
| 4. | <i>Quid iuris</i> nel caso di insolvenza del terzo datore della garanzia? | 306 |
| 5 | Il cortocircuito dell'autotutela nella liquidazione giudiziale | 284 |

SEZIONE III

**Poteri di autotutela esecutiva
e liquidazione giudiziale**

- | | | |
|------|---|-----|
| 1. | La realizzazione della garanzia nella liquidazione giudiziale | 312 |
| 2. | Lo <i>ius vendendi</i> nella liquidazione dell'impresa insolvente | 312 |
| 2.1. | La cessione del complesso aziendale | 317 |
| 3. | Liquidazione giudiziale ed escussione di crediti anche futuri | 321 |
| 3.1. | La cessione dei crediti garantiti in costanza di liquidazione | 327 |
| 3.2. | L'assegnazione di crediti garantiti nella liquidazione giudiziale | 328 |

4.	La locazione nel procedimento concorsuale liquidatorio	329
5.	L'appropriazione in costanza di liquidazione	332
6.	La revocabilità della garanzia mobiliare non possessoria	334
7.	Contro la fuga dal concorso sostanziale	338
	Bibliografia citata nel testo	343

VOLUMI GIÀ PUBBLICATI

1. ONOFRIO TROIANO, *Cooperazione stabile, plurisoggettiva e contraente unico*, 2001.
2. FRANCESCO MACARIO – ADELMO MANNA, *Mercato del credito e usura*, 2002.
3. VENERANDO MARANO, *Il fenomeno associativo nell'ordinamento ecclesiale*, 2003.
4. MADIA D'ONGHIA – MAURIZIO RICCI (a cura di), *Lo sciopero nei servizi pubblici essenziali*, 2003.
5. NICCOLÒ ABRIANI – CINZIA MOTTI (a cura di), *La riforma dell'impresa agricola*, 2003.
6. MARCO NICOLA MILETTI, *Un processo per l'Italia. Il Codice di procedura penale del 1913. I – L'attesa*, 2003.
7. ALFREDO CALDERALE (a cura di), *Il nuovo Codice Civile brasiliano*, 2003.
8. MARCO OLIVETTI – TANIA GROPPI (a cura di), *La giustizia costituzionale in Europa*, 2003.
9. ENRICO FOLLIERI (a cura di), *La responsabilità civile nella Pubblica Amministrazione*, 2004.
10. LAURA D'AMATI, *Civis ab hostibus captus. Profili del regime classico*, 2004.
11. CANIO LAGALA (a cura di), *Part Time e disoccupazione nella riforma degli ammortizzatori sociali*. Atti della giornata di studio organizzata dalla Facoltà di Giurisprudenza di Foggia e dalla Sezione di Foggia del Centro Nazionale Studi di Diritto del Lavoro "Domenico napoletano" (Foggia, 5 dicembre 2003), 2004.
12. FRANCESCA CANGELLI, *Potere discrezionale e fattispecie consensuali*, 2004.
13. GUGLIELMO FRANSONI, *La territorialità nel diritto tributario*, 2004.
14. ONOFRIO TROIANO – GIUNIO RIZZELLI – MARCO NICOLA MILETTI, *Harmonisation involves History? Il diritto privato europeo al vaglio della comparazione e della storia*, 2004.

15. ADELMO MANNA (a cura di), *Diritto e impresa: un rapporto controverso*, 2004.
16. MARCO BARBIERI – FRANCESCO MACARIO – GIUSEPPE TRISORIO LIUZZI (a cura di), *La tutela informale specifica dei diritti nel rapporto di lavoro. Atti del Convegno organizzato dalla Facoltà di Giurisprudenza e dal Dipartimento di Scienze Giuridiche Privatistiche dell'Università degli Studi di Foggia e dalla Sezione di Foggia del Centro Nazionale Studi di Diritto del Lavoro "Domenico Napoletano" (Foggia, 14-15 novembre 2003)*, 2004.
17. ANNALI I, 2005.
18. VENERANDO MARANO, *Le unioni di fatto. Esperienza giuridica secolare e insegnamento della Chiesa*, 2005.
19. ADELMO MANNA (a cura di), *Il codice dei beni culturali e del paesaggio. Gli illeciti penali*, 2005.
20. ELIO ROMANO BELFIORE, *Giudice delle leggi e diritto penale. Il diverso contributo delle Corti costituzionali italiana e tedesca*, 2005.
21. ALFREDO CALDERALE, *Diritto Privato e codificazione in Brasile*, 2005.
22. ENRICO FOLLIERI (a cura di), *La sentenza della Corte Costituzionale 6 luglio 2004 n. 204. Atti del Convegno su riparto della giurisdizione nelle controversie in cui è parte la pubblica amministrazione (Lucera, 19 febbraio 2005)*, 2006.
23. MADIA D'ONGHIA, *La forma vincolata nel diritto del lavoro*, 2005.
24. OMBRETTA DI GIOVINE, *L'interpretazione nel diritto penale. Tra creatività e vincolo alla legge*, 2006.
25. ADELMO MANNA – SERGIO LORUSSO (a cura di), *La riforma dell'ordinamento giudiziario tra indipendenza della magistratura e primato della politica*, 2006.
26. VERA FANTI, *Tutela demolitoria e risarcitoria dell'interesse legittimo innanzi al giudice ordinario e al giudice amministrativo*, 2006.
27. ONOFRIO TROIANO (a cura di), *Verso una disciplina Europea del contratto di assicurazione? Atti del Convegno (Foggia, 16-17 settembre 2005)*, 2006.

28. FRANCESCO MACARIO – MARCO NICOLA MILETTI (a cura di), *Tradizione civilistica e complessità del sistema. Valutazioni storiche e prospettive della parte generale del contratto*, 2006.
29. MARCO NICOLA MILETTI (a cura di), *Riti, tecniche, interessi. Il processo penale tra Otto e Novecento. Atti del Convegno (Foggia, 5-6 maggio 2006)*, 2006.
30. MASSIMILIANO GRANIERI, *Il tempo e il contratto. Itinerario storico-comparativo sui contratti di durata*, 2007.
31. DONATELLA CURTOTTI – CRISEDIDE NOVI – GIUNIO RIZZELLI (a cura di), *Donne, civiltà e sistemi giuridici. Raccolta di testi dal Master Internazionale congiunto Femmes, civilisation et systeme sjuridiques*, 2007.
32. SERGIO LORUSSO – ADELMO MANNA (a cura di), *L'abuso sessuale sui minori: prassi giudiziarie e novità normative introdotte dalla legge 38/2006 sulla pedopornografia*, 2007.
33. LUCIA BOZZI, *La negozialità degli atti di rinuncia*, 2008.
34. MICHELE LOBUONO – FRANCESCO PAOLO LOPS – FRANCESCO MACARIO (a cura di), *Tutela dei diritti patrimoniali degli acquirenti di immobili da costruire. Atti dell'incontro di studi (Scuola di Specializzazione per le professioni legali di Lucera, 18-19 novembre 2005)*, 2008.
35. MASSIMO TUCCI, *L'amministrazione tra pubblico e privato e il principio di legalità dall'antichità ai giorni nostri. Aspetti ricostruttivi e prospettive di sviluppo*, 2008.
36. NICCOLÒ ABRIANI – JOSÈ MIGUEL EMBID IRUJO, *La società a responsabilità limitata in Italia e in Spagna. Due ordinamenti a confronto*, 2008.
37. MADIA D'ONGHIA – MAURIZIO RICCI (a cura di), *Il contratto a termine nel lavoro privato e pubblico. Atti del Convegno organizzato dalla Facoltà di Giurisprudenza dell'Università degli Studi di Foggia, dall'Amministrazione Provinciale di Foggia, dalla Camera Giuslavoristi di Capitanata, dalla sezione di Foggia del Centro Studi "Domenico Napoletano", dal Consiglio dell'Ordine degli Avvocati di Foggia, e con il patrocinio del Sole 24 Ore (Foggia, 20 dicembre 2007)*, 2009.

38. SERGIO LORUSSO (a cura di), *Costituzione e ordinamento giuridico. Convegno per il decennale della Facoltà di Giurisprudenza* (Foggia, 24-25 novembre 2006), 2009.
39. LEONARDO DI CARLO, *Diritti fondamentali tra teoria del discorso e prospettive istituzionalistiche*, 2009.
40. GIANPAOLO IMPAGNATIELLO, *La provvisoria esecuzione e L'inibitoria nel pro cesso civile*. I. Edizione aggiornata, 2010.
41. MELVIN A. EISEMBERG, *La natura del common law*. Traduzione e postfazione di Massimiliano Granieri, 2010.
42. GIANDOMENICO SALCUNI, *L'europeizzazione del diritto penale: problemi e prospettive*, 2011.
43. FRANCESCA ROSA, *Il controllo parlamentare sul governo nel Regno Unito. Un contributo allo studio del parlamentarismo britannico*, 2012.
44. VALENTINA VINCENZA CUOCCI, *Dall'assicurazione obbligatoria R. C. auto alla no-fault insurance. Uno studio comparativo dei sistemi di traffic accident compensation*, 2013.
45. ODETTE ERONIA, *Potenziamento umano e diritto penale*, 2013.
46. MARCO OLIVETTI – FRANCESCA ROSA – DANIELE CODUTI (a cura di), *Lo statuto della Regione Puglia a dieci anni dalla sua approvazione*, 2014.
47. DANIELA LONGO, *Contributo allo studio della sospensione nel processo esecutivo*, 2018.
48. VALERIA MASTROIACOVO (a cura di), *Le sovranità nell'era della post globalizzazione*. Atti del Convegno di Foggia 1° marzo 2019, 2019.
49. GUGLIELMO FRANSONI, *Il diritto potestativo d'interpello. Fattispecie, procedimento, effetti e tutela*, 2020.
50. VALENTINA CUOCCI, FRANCESCO PAOLO LOPS, CINZIA MOTTI (a cura di), *La circolazione della ricchezza nell'era digitale* (Atti della Summer school 2020), 2021.
51. ATTILIO ALTIERI, *Il sequestro di prevenzione della partecipazione azionaria*, 2021.

Cacucci Editore

52. ADRIANA ADDANTE, LUCIA BOZZI (a cura di), *I contratti di credito immobiliare fra diritto europeo e attuazione nazionale. Strumenti di prevenzione del sovraindebitamento del consumatore*, 2022.
53. VALENTINA V. CUOCCI, FRANCESCO PAOLO LOPS, CINZIA MOTTI (a cura di), *La responsabilità civile nell'era digitale* (Atti della Summer school 2021), 2022.
54. VALENTINA VINCENZA CUOCCI, *La protezione dei dati personali dei soggetti vulnerabili nella dimensione digitale. Uno studio di diritto comparato*, 2022.
55. DANIELE CODUTI, *La libertà di riunione in discussione. L'articolo 17 della Costituzione e la sfida della sicurezza*, 2022.
56. GUIDO COLAIACOVO, FRANCESCA DELVECCHIO, WANDA NOCERINO (a cura di), *Gli snodi problematici della Riforma Cartabia con uno sguardo al futuro*, 2023.
57. VALENTINA V. CUOCCI, FRANCESCO PAOLO LOPS, CINZIA MOTTI (a cura di), *La governance nell'era digitale* (Atti della Summer school 2022), 2023.
58. GUIDO COLAIACOVO (a cura di), *Carcere e Covid. Riflessioni giuridiche a margine dell'emergenza*, 2023.
59. DANIELA LONGO (a cura di), *La tutela del consumatore esecutato in prospettiva europea. Riflessioni trasversali e transfrontaliere su titolo esecutivo e giudicato*. Atti del Convegno (Foggia, 28 settembre 2022), 2023.
60. MARIO NATALE, *La garanzia mobiliare non possessoria d'impresa: conflitti e rimedi*, 2024.