

Quaderni della rivista di diritto privato

Diretti da

Giorgio De Nova

Direzione

Roberto Calvo
Giorgio De Nova
Massimo Franzoni
Enrico Gabrielli
Pietro Antonio Lamorgese
Raffaele Lener
Edoardo Marcenaro
Giuseppe Minniti
Stefano Pagliantini
Vincenzo Roppo
Giuliana Scognamiglio

Comitato scientifico

Giorgio De Nova
Enrico Gabrielli
Natalino Irti
Pietro Rescigno
Paolo Spada
Giuseppe Vettori

ISBN 979-12-5965-284-3



9 791259 652843

€ 18,00



Enrico Gabrielli Studi sul concorso dei creditori

Quaderni della
rivista di
diritto privato

Enrico Gabrielli

Studi sul concorso dei creditori

CACUCCI  EDITORE
BARI

Il volume racchiude studi sul concorso dei creditori e sul nuovo Codice della crisi d'impresa e dell'insolvenza, in parte redatti in occasione di relazioni e conferenze nazionali e internazionali.

Enrico Gabrielli è professore ordinario di diritto civile nel Dipartimento di Giurisprudenza dell'Università di Roma "Tor Vergata". Professore *Ad Honorem* dell'Università Cattolica dell'Uruguay e Professore *Ad Honorem* dell'Università CLAEH (Uruguay).

Ha pubblicato numerose monografie e volumi in Italia e all'estero (Spagna, Cina, Sudamerica). Dirige la Collana di manuali "Scuola di Giurisprudenza", Torino, Giappichelli editore.

Dirige il *Commentario del codice civile* (Utet Giuridica, Milano); il *Trattato di diritto civile e commerciale italiano* (con P. Rescigno), Pechino; il *Trattato dei contratti* (con P. Rescigno), Torino, Giappichelli editore.

Ha diretto il *Trattato di diritto dell'economia* (con E. Picozza), Padova, Cedam; il *Trattato di diritto fallimentare e delle altre procedure concorsuali* (con F. Vassalli e F.P. Luiso), Torino, Giappichelli editore; il *Trattato della trascrizione* (con F. Gazzoni), Torino, UTET.

Condirettore di *Giurisprudenza Italiana*; *Rivista di diritto privato*; *Rivista di diritto fallimentare e delle società commerciali*. Fa parte della Direzione di *Rivista di diritto commerciale*, di *Giustizia civile*, di *Jus civile*.

Membro e Consigliere direttivo dell'*Accademia dei Giusprivatisti Europei*.

È stato relatore in numerosi convegni nazionali ed internazionali (Spagna, Argentina, Uruguay, Brasile, Perù, Cina).

Quaderni della
rivista di
diritto privato

Enrico Gabrielli

Studi sul concorso dei creditori

CACUCCI  EDITORE
BARI

Quaderni della rivista di diritto privato

Comitato scientifico: Giorgio De Nova, Enrico Gabrielli, Natalino Irti, Pietro Rescigno, Paolo Spada, Giuseppe Vettori

Direttore: Giorgio De Nova

Direzione: Roberto Calvo, Giorgio De Nova, Massimo Franzoni, Enrico Gabrielli, Pietro Antonio Lamorgese, Raffaele Lener, Edoardo Marcenaro, Giuseppe Minniti, Stefano Pagliantini, Vincenzo Roppo, Giuliana Scognamiglio

Comitato di valutazione scientifica: Pietro Abbadessa, Fabio Addis, Maria Teresa Alvarez Moreno, Roberto Amagliani, Franco Anelli, Francesco Astone, Angelo Barba, Ciro Caccavale, Roberto Calvo, Carmelita Camardi, Cristina Campiglio, Paolo Carbone, Antonio Carrabba, Donato Carusi, Angelo Chianale, Alessandro Ciatti, Mario Cicala, Nicola Cipriani, Paoloefisio Corrias, Gastón Fernández Cruz, Carlos De Cores, Pierre de Gioia Carabellese, Francesco Delfini, Enrico del Prato, Rocco Favale, Angelo Federico, Luis Leiva Fernández, Giovanni Furguele, Andrea Fusaro, Andrea Genovese, Fulvio Gigliotti, Gregorio Gitti, Attilio Gorassini, Carlo Ibba, Michele Lobo, Francesco Macario, Vincenzo Meli, Raffaella Messinetti, Enrico Minervini, Massimo Miola, Salvatore Monticelli, Romulo Morales Hervias, Mario Notari, Gustavo Olivieri, Andrea Orestano, Fabio Padovini, Lucia Picardi, Pascal Pichonnaz, Paolo Pollice, Giacomo Porcelli, Giuseppe B. Portale, Vincenzo Ricciuto, Carlo Rimini, Antonio Rizzi, Francesco Rossi, Davide Sarti, Michele Sesta, Gianluca Sicchiero, Michele Tamponi, Federico Tassinari, Daniela Valentino, Francesco Venosta, Gian Roberto Villa, Lihong Zhang, Andrea Zoppini

Comitato editoriale: Giorgio Afferni, Andrea Azzaro, Claudia Benanti, Elsa Bivona, Ernesto Capobianco, Lisia Carota, Matteo Dellacasa, Fabrizio di Marzio, Massimo Di Rienzo, Amalia Diurni, Aldo Angelo Dolmetta, Fiorenzo Festi, Antonio Fici, Giancarlo Laurini, Giorgio Lener, Renato Marini, Alessia Mignozzi, Giacomo Oberto, Paolo Pardolesi, Andrea Pisani Massamormile, Maria Elena Quadrato, Mariano Robles, Rita Rolli, Renato Rordorf, Luigi Salamone, Luigi Salvato, Laura Schiuma, Maurizio Sciuto, Anna Scotti, Marco Tatarano, Giovanni Maria Uda, Carlo Venditti, Fabrizio Volpe

CRITERI DI SELEZIONE DEI VOLUMI PUBBLICATI

La valutazione di tutti i contributi oggetto di pubblicazione viene effettuata in totale anonimato secondo il sistema “*double blind*”, in osservanza di quanto prevede il Regolamento ANVUR, da un soggetto terzo, di volta in volta, individuato dalla Direzione, secondo le sue specifiche competenze nelle aree tematiche di pertinenza del contributo sottoposto a valutazione nell’ambito del Comitato di Valutazione composto da soggetti autonomi rispetto agli Organi della Rivista. Solo in casi eccezionali la Direzione assume direttamente la responsabilità della pubblicazione segnalando la circostanza e le relative motivazioni in una nota nella prima pagina del contributo.

L’Autore di uno scritto che aspiri ad essere pubblicato in questi Quaderni deve inviare il proprio lavoro alla Redazione, la quale svolgerà un esame preliminare concernente:

- la attualità del contributo;
- la pertinenza dell’argomento oggetto del contributo con le materie trattate dai Quaderni.

In caso di accettazione del contributo per la sottoposizione alla procedura di referaggio, il Direttore, o un componente della Direzione, invia il contributo ad uno o più esperti del tema trattato, designati preferibilmente fra i componenti del Comitato di Valutazione.

Il revisore (o i revisori) formulerà (o formularanno) il proprio giudizio, tenendo conto dei seguenti parametri:

- correttezza e coerenza dell’impostazione metodologica;
- originalità dello scritto;
- adeguatezza della bibliografia e della giurisprudenza citate;
- chiarezza espositiva.

Sulla base di tali parametri, l’esito del referaggio può comportare: un giudizio di idoneità alla pubblicazione senza modifiche; un giudizio di idoneità alla pubblicazione, subordinato al previo apporto di modifiche e/o integrazioni (che verranno indicate all’Autore); un giudizio di non idoneità alla pubblicazione.

In caso di giudizio discordante fra più revisori, la decisione finale verrà assunta dal Direttore.

In caso di contributi provenienti da Autori di particolare fama o prestigio, il Direttore, sotto la sua responsabilità, può decidere di pubblicare il contributo, senza sottoporlo alla procedura di referaggio.

*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

© 2023 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.

Indice

CAPITOLO I

Rapporti giuridici pendenti e tutela del sinallagma nella liquidazione giudiziale

SEZIONE PRIMA

La disciplina generale

1. Il sistema dei rapporti pendenti disegnato dalla legge fallimentare del 1942 9
2. (segue). Le teorie nella vigenza del vecchio regime giuridico 14
3. L'art. 172 del codice della crisi e il suo ambito di applicazione 15
4. La costruzione teorica dei rapporti pendenti 22
5. La sospensione del rapporto e il principio di tutela del sinallagma nel diritto del concorso 24
6. Gli effetti della dichiarazione di scioglimento 29
7. La dichiarazione "di subentrare nel contratto in luogo del fallito" 31
8. La tutela del contraente *in bonis* 35
9. La salvezza dei diritti del contraente *in bonis* non soggetti alle regole del concorso 37
10. Il principio di intangibilità delle pretese reali 39
11. Contratti in esecuzione e trascrizione delle domande giudiziali 42
12. L'inefficacia delle clausole che fanno dipendere la risoluzione del contratto dalla dichiarazione di fallimento 47

SEZIONE SECONDA

Il contratto preliminare

1.	Il contratto preliminare tra passato e presente	51
2.	Il nuovo assetto dei contratti preliminari. Dal tipo ai sotto-tipi	53
3.	Il travagliato percorso giurisprudenziale della trascrizione della domanda giudiziale di esecuzione in forma specifica <i>ex art. 2932 c.c.</i>	55
4.	(segue). La lesione dei diritti del promissario acquirente <i>in bonis</i> nei singoli sotto-tipi di contratto preliminare	69
5.	(segue). La sorte degli acconti corrisposti dal promissario acquirente e la purgazione <i>omnibus</i> dei vincoli sul bene	74
6.	Poteri e limitati rimedi del contraente <i>in bonis</i>	75
7.	La disparità di trattamento tra parti contraenti	77

CAPITOLO II

Il diritto dei contratti a servizio della ristrutturazione d'impresa

1.	Un profilo di metodo	79
2.	Il quadro degli strumenti stragiudiziali	81
3.	Le strutture "configurative" dell'autonomia negoziale e la crisi d'impresa	82
4.	Gli accordi soggetti ad omologazione	85
5.	La convenzione di moratoria	89
6.	La "composizione negoziata"	89
7.	(segue). La sua struttura e il ruolo del giudice	93
8.	Autonomia privata e "tracce di concorsualità"	96

CAPITOLO III

La cessione dei beni ai creditori

1.	Nozione e origini dell'istituto	101
2.	Funzione del contratto di cessione di beni ai creditori	104
3.	Natura giuridica del contratto di cessione	107
4.	Forma del contratto e trascrizione	115
5.	Ambito soggettivo del contratto	118
6.	Ambito oggettivo del contratto	121
7.	Effetti della cessione	122

a)	Il vincolo di indisponibilità dei beni da parte del debitore	122
b)	Poteri dei creditori cessionari	126
c)	Diritti del debitore cedente: controllo e rendiconto	131
d)	Concorso tra creditori cessionari e non cessionari	134
8.	Fase conclusiva del rapporto	137
a)	Riparto	137
b)	Liberazione del debitore	138
c)	Recesso dal contratto	139
d)	Annullamento e risoluzione del contratto	140
e)	Effetti della sentenza dichiarativa di fallimento sulla sorte del contratto	144
f)	Altre cause di estinzione del contratto	146

CAPITOLO IV

Profili e questioni su accertamento dei crediti e misure di prevenzione antimafia

1.	Premessa: le fonti normative	149
2.	La nuova disciplina del Codice Antimafia in materia di accertamento dei crediti	152
3.	(segue). Le modifiche introdotte dalla legge di stabilità 2013 per i crediti ipotecari	154
4.	Ambito di applicazione e procedure previste dalle differenti fonti normative	156
5.	Crediti che possono formare oggetto di accertamento	158
6.	(segue). Limiti alla garanzia patrimoniale: critica	161
7.	Procedimento di verifica dei crediti e formazione dello stato passivo	163
8.	(segue). Pagamento dei crediti prededucibili	165
9.	Opposizioni e impugnazioni dello stato passivo. La revocazione	166
10.	Liquidazione dei beni, piano di riparto e pagamento dei crediti	167
11.	Il procedimento ed i limiti di soddisfacimento dei crediti nella legge di stabilità 2013	169

Quaderni della rivista di diritto privato

1. ROSARIA ROMANO (a cura di), *Confini e intersezioni della proprietà intellettuale oggi*, 2017.
2. CLAUDIA CONFORTINI, *Garanzia autonoma e interessi usurari*, 2022.
3. ROBERTO CALVO, *Il negozio giuridico. Saggi*, 2022.
4. VALENTINA DI GREGORIO, *I contratti di “servizi”. Contributo allo studio del sotto-tipo*, 2022.
5. BARBARA FRANCONI, *La rilevanza dei controlli interni nelle società per azioni: soluzioni organizzative*, 2022.
6. SERENELLA SABINA LUCHENA, *Offerta pubblica di acquisto e regime derogatorio*, 2023.
7. MARCO FRANCESCO CAMPAGNA, *La sintesi. Studio sul linguaggio contrattuale*, 2023.
8. ENRICO GABRIELLI, *Studi sul concorso dei creditori*, 2023.