

## INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 2 – Maggio – Agosto

---

### ARTICOLI

BRUNO INZITARI, *La Cassazione riconosce la legittimazione del curatore all'azione di massa per abusiva concessione di credito* .....152

La banca che concede credito in violazione delle regole della sana e prudente gestione a soggetti che non godono del merito di credito è responsabile nei confronti della società e dei creditori sociali. Il curatore fallimentare è legittimato ad agire nei confronti della banca per il pregiudizio subito dalla società fallita e dai creditori sociali. Tale azione secondo la recente giurisprudenza della Cassazione è una azione di massa alla quale di cui il curatore ha piena legittimazione.

\*\*\*

*A bank that grants credit in violation of the rules of sound and prudent management to persons who do not enjoy creditworthiness is liable towards the company and the company's creditors. The trustee in bankruptcy is entitled to bring an action against the bank for the loss suffered by the bankrupt company and the company's creditors. This action, according to recent case law of the Court of Cassation, is a mass action to which the liquidator is fully entitled.*

PAULO HENRIQUE DOS SANTOS LUCON, *Extensão dos limites da coisa julgada às questões prejudiciais* .....167

Il saggio si confronta con il tema dell'estensione dei limiti oggettivi del giudicato, quale dettato dal codice di procedura civile brasiliano del 2015, il quale a determinate condizione prevede che l'accertamento copra anche la questioni pregiudiziali.

\*\*\*

*The essays deals with the topic of the objective limits of res judicata, as regulated by Brazilian code of civil procedure, as amended in 2015, which provides that, at certain conditions, res judicata covers the prejudicial questions.*

CATERINA FERRARIO, *L'imposta di soggiorno: vincolo od opportunità per il settore turistico?* .....177

L'imposta di soggiorno è importante strumento di autonomia finanziaria per i Comuni italiani e possiede proprietà desiderabili sotto il profilo economico. Tuttavia, il suo impatto sui flussi turistici non è irrilevante, anche in considerazione del significativo contributo del settore turistico al PIL

## INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 2 – Maggio – Agosto

---

italiano. Questo lavoro presenta alcune riflessioni su entrambi questi aspetti, mettendo in evidenza come l'imposta di soggiorno non crei conflittualità ma anzi sia strumento appropriato non solo per il finanziamento dei Comuni nel quadro del federalismo fiscale, ma anche per la promozione dei flussi turistici.

\*\*\*

*The tourist tax significantly contributes to the financial autonomy of Italian local governments and it shows desirable properties under an economic perspective. However, it is worth considering its impact on tourism, specifically in Italy, where the contribution of the tourism sector to total GDP is considerable. In this paper we present some reflections on both these issues, providing evidence that the local tourism tax does not create conflicts between the two opposite objectives. Conversely, it is an appropriate tool for local government financing within the fiscal federalism framework and it fosters tourism.*

PAOLO RONDINI, *La tutela degli acquisti dall'erede apparente. Un breve profilo storico-comparatistico* .....188

L'articolo traccia una breve comparazione in chiave storica delle disposizioni normative concernenti l'erede apparente che entrarono in vigore nell'età della codificazione del diritto in tre paesi chiave dell'Europa continentale (Francia, Italia e Germania). Sulla scorta dei principi giuridici enunciati nell'antico diritto romano, i redattori dei codici civili promulgati in questi Stati cercarono di delineare un sistema coerente di regole, destinate a essere utilizzate dalla dottrina e dalla giurisprudenza per tutelare gli interessi del vero erede e dei terzi in buona fede che avessero acquistato dei diritti sui beni dell'asse ereditario.

\*\*\*

*This paper provides a survey of the legal status of the possessor pro herede in mainland Europe in the late 19th century. As a result of the transition from the law system of the Ancien Régime to modern codifications, the position of the apparent heir and the bona fide holder began to be considered in a new way. The drafting of the civil codes enabled European legislators, doctrine and jurisprudence to reconsider how law could secure and guarantee the rights of the real heir and third parties who acquired real rights to inheritance goods towards the legal acts carried out by the apparent heir.*

## DIBATTITI

MARIA NOVELLA BUGETTI, *Sulla dubbia capacità di testare del beneficiario dell'amministrazione di sostegno* .....208

## INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 2 – Maggio – Agosto

---

L'articolo si sofferma sul tema della applicazione all'amministrazione di sostegno delle norme di cui agli artt. 596 e 599 c.c., richiamate dall'art. 411, comma 2, c.c., in materia di incapacità del tutore a ricevere per testamento da parte dell'interdetto. Anche alla luce dell'analisi dottrinale e giurisprudenziale, l'A. propone una opzione interpretativa tesa alla massima protezione del beneficiario.

\*\*\*

*The article focuses on the issue of the application to the "amministrazione di sostegno" of the rules referred to in Articles 596 and 599 of the Italian civil code, referred to in art. 411, paragraph 2, of the Italian civil code, concerning the inability of the legal guardian to receive by will from the interdicted person. Also, in the light of the scholars and jurisprudential analysis, the A. supports an interpretative option aimed at maximum protection of the beneficiary.*

MARTINO ZULBERTI, *The probative value of electronic documents. Towards the crisis of the signature?* .....220

L'Autore si confronta con il tema del valore probatorio dei documenti informatici con firma elettronica "debole" o non firmati, illustrando le disposizioni di legge rilevanti e percorrendo i principali orientamenti di dottrina e giurisprudenza. Secondo l'Autore, per un verso, è necessario distinguere fra documenti dichiarativi e non dichiarativi al fine di determinarne il valore probatorio e, per altro verso, alla luce dell'attuale disciplina il Giudice avrebbe maggiore discrezionalità nel determinare la paternità di un documento dichiarativo elettronico rispetto ad uno analogico

\*\*\*

*Author faces the problem of the probative value of electronic documents with a "weak" signature or not signed, illustrating the relevant provisions under Italian law and discussing the different interpretations followed by case law and legal writers. In Author's opinion, on one hand, it is necessary to distinguish between declaratory and non-declaratory documents in evaluating electronic documents and, on the other hand, courts would have more discretion in establishing the authorship of a declaratory electronic document than of a hand-written one.*

ANDREA MONTERA, *L'importanza dell'intangibile nella prevenzione della crisi di impresa* .....227

## INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 2 – Maggio – Agosto

---

Squilibri di carattere reddituale, patrimoniale o finanziario, costituiscono il cuore della prevenzione della crisi d'impresa, ma la ricerca di un'ottica *forward-looking* viene opacizzata dalla scelta di attingere alle sole informazioni riportate in bilancio, le quali portano con sé i loro limiti nella rappresentazione del valore di un'azienda, seppur a fronte di una più facile reperibilità.

L'articolo, pur non dando luogo ad una disamina articolata, si propone d'illustrare e di riflettere brevemente su come quella differenza tra beni tangibili e non originari quel *gap* di valore – si pensi a quello tra valore contabile e di mercato – la cui comprensione è utile non solo agli *stakeholder* ma ad una prevenzione meno tardiva della crisi d'impresa.

\*\*\*

*Income, asset or financial imbalances are at the heart of crisis prevention, but the search for a forward-looking dimension is hindered by the choice to consider only the information reported in the financial statement, which carries with it its limits in the representation of the company value, even if it is easier to find.*

*Even if this paper does not give rise to a detailed examination, it nevertheless aims to show and reflect briefly on how the difference between tangible and intangibles made that gap in value - think of that between book and market value - whose understanding is useful not only for stakeholders but for an earlier prevention of the business crisis as well.*

## GIURISPRUDENZA

Sez. I – Note a sentenza

FILIPPO NAPPI, *Un lapsus di Cass.*, 21 gennaio 2020, n. 1186 sull'astrattezza del *Garantievertag*.....244

L'Autore critica l'affermazione della sentenza n. 1186/2020, con la quale la Corte di cassazione ha affermato che, una volta escussa una garanzia a prima richiesta, il debitore principale potrebbe esercitare l'azione di ripetizione dell'indebito solo a condizione che dimostri la fraudolenza nell'escussione.

\*\*\*

*The Author criticizes the statement of judgement no. 1186/2020, whereby the Court of Cassation affirmed that, once a first demand guarantee has been enforced, the principal debtor could exercise the action for the repayment of undue payments only on condition that he proves fraudulent enforcement.*

## INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 2 – Maggio – Agosto

---

LAURA BACCAGLINI, *La competenza a conoscere della domanda di concordato preventivo di un'impresa assoggettabile ad amministrazione straordinaria: la Cassazione sterilizza (a torto) l'applicazione dell'art. 27, primo comma, CCII*..... 256

L'art. 27, comma 1, CCII, ha introdotto un criterio di competenza *ad hoc*, individuando l'ufficio giudiziario competente nel tribunale, sede della sezione specializzata in materia di impresa. La norma è stata oggetto di applicazione e sulla sua esatta interpretazione la S.C. si è già espressa con l'ordinanza in commento, con una soluzione che non convince l'A.

\*\*\*

*Article 27, first paragraph, CCII identifies the jurisdiction to open crisis and insolvency proceedings involving companies subject to D. lgs. n. 270/1999. The judgment of the Supreme Court focuses on the proper application of this rule, but the conclusion reached by the S.C. does not convince the Author.*

MICHELLE VANZETTI, *Ambito di applicazione della c.d. sospensione discrezionale, ex art. 337, comma 2, c.p.c., al giudizio di contraffazione brevettuale*..... 271

La sentenza in commento si pone in linea con l'insegnamento delle Sezioni Unite contenuto nella sentenza n. 10027/2012, affermando l'applicabilità dell'art. 337, comma 2, c.p.c. quando l'autorità di una sentenza sia invocata in un diverso processo e sia al contempo impugnata (con un mezzo ordinario o straordinario). In tal caso, il giudice, proprio in considerazione dell'autorità che la sentenza pregiudicante può svolgere nel giudizio dipendente, ha l'alternativa tra il proseguire il giudizio, conformandosi alla decisione pregiudicante, e il sospenderlo. Essa estende poi questo principio anche alle cause pendenti fra soggetti parzialmente diversi.

\*\*\*

*The judgement is in line with the Joint Divisions of the Italian Court of Cassation (see judgment no. 10027/2012). It affirms the applicability of art. 337 para. 2 of the Code of Civil Procedure when the authority of a judgment is invoked in a different proceedings and it is at the same time challenged (by ordinary or extraordinary means). In such a case, the Court, precisely in view of the authority which the prejudicial judgment may have in the dependent proceedings, has the alternative between continuing the latter, complying with the prejudicial decision, or suspending it. It also extends this principle to cases pending between partially different parties.*

## INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 2 – Maggio – Agosto

---

*Derivati: una nuova pronuncia storica della Cassazione: Cassazione civile, 27 luglio 2021, n. 21830 (M. Minenna) ..... 280*

L'Autore analizza la recente decisione della Corte di Cassazione, che ha preso posizione sul tema della nullità di contratti derivati.

\*\*\*

*The Author analyzes the recent decision of the Court of Cassation on the of voidness of swap contracts.*

Questione di giurisdizione – Fallimento – Transazione fiscale – Procedimento tributario – Concordato Preventivo – Accordi di ristrutturazione dei debiti: Corte di cassazione., sez. un., 25 marzo 2021, n. 8504 .....286

Fusione – Società incorporata – Estinzione – Legittimazione a iniziare un giudizio – Esclusione – Intervento della società incorporante – Ammissibilità: Corte di cassazione, Sez. Un., 30 luglio 2021, n. 21970.....286