

ARTICOLI

HUMBERTO THEODORO JR., *Estabilização da demanda e “mutatio libelli”:
breve visão comparatística entre os regimes do c.p.c. brasileiro e do c.p.c.
italiano* 3

L’Autore si confronta con il tema della modifica della domanda giudiziale, come regolato dal nuovo codice di procedura civile brasiliano del 2015, affrontando altresì la questione se, e a quali condizioni, il giudicato possa estendersi alle questioni pregiudiziali, ponendo a confronto le soluzioni dell’ordinamento brasiliano con quello italiano.

Author examines the iusses related to the modification of judicial claim, as regulated by the new Brazilian code of civil procedure of 2015, also facing to the problem if, and at which conditions, res judicata can cover the prejudicial questions, comparing the solution of Brazilian jurisdiction to the Italian one.

FILIPPO MAISTO, *Il (potenziale) ruolo del principio di sussidiarietà
nell’espansione dell’autonomia contrattuale* 21

La formula della sussidiarietà può essere impiegata per legittimare la decisione della vincolatività di autoregolamenti strumentali al perseguimento d’interessi superindividuali. In tale prospettiva, l’autonomia contrattuale risulta estesa alle seguenti nuove figure: “contratti sostitutivi di provvedimenti amministrativi”; “contratti alternativi a provvedimenti giurisdizionali”; “contratti fonte del diritto”.

The precept “according to the principle of subsidiarity” can be used to justify the enforceability of self-regulatory acts concerning superindividual interests. In such perspective freedom of contract is extended to new forms, namely: «contracts substitutive of administrative measures»; «contracts alternative to judicial settlements»; «contracts sources of legal rules».

LAURA BACCAGLINI, *La sorte dei giudizi pendenti al momento dell’apertura
di una procedura di liquidazione del patrimonio*..... 40

La legge 176/2020 ha modificato la disciplina sulle procedure da sovraindebitamento. Rispetto alla liquidazione del patrimonio, la Novella ha inciso sull’art. 14-*decies* chiarendo, inter alia, che il liquidatore ha legittimazione

INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 1 – Gennaio – Aprile

all'esercizio o alla prosecuzione dell'azione revocatoria. Traendo spunto da questa modifica, si intende verificare quali conseguenze processuali importa l'apertura di una procedura di liquidazione del patrimonio su tutti i giudizi di cognizione in corso a quella data.

Law 176/2020 amended the rules on overindebtedness proceedings. With regard to the liquidation of assets, the new law has modified Article 14-decesies; the new rule now provides, inter alia, that the liquidator has the right to bring or continue an avoidance action. On the basis of this amendment, the question arises as to what procedural consequences the opening of proceedings for the liquidation of the assets has on all proceedings pending at that date.

ALESSANDRO DI MAJO, *Profili, ricostruttivi e sistematici, degli strumenti per la soluzione della crisi dell'impresa* 58

Il presente contributo evidenzia i profili, ricostruttivi e sistematici, degli strumenti che, a partire dall'inizio del secondo millennio, hanno caratterizzato le risposte alla situazione di crisi della impresa. Le soluzioni hanno attraversato sia il terreno delle procedure che quello degli accordi negoziali, con prevalenza, a seconda dei casi, delle une o degli altri.

This contribution highlights the reconstructive and systematic profiles of the instruments that, since the beginning of the second millennium, have characterized the responses to the crisis situation of the company. The solutions have gone through both the procedures and the negotiating agreements, predominantly with each other, as the case may be.

MARCO CONFORTO, *L'adozione della relative priority rule per la riforma del Chapter 11 statunitense: il redemption option value come valore da garantire ai residual owners* 73

Nel campo della crisi d'impresa, il conflitto esistente tra creditori di diverso rango ha spesso condotto a risultati inefficienti in termini sia di valorizzazione della massa attiva, sia di tutela degli aventi diritti sul patrimonio.

Da un lato, i *secured creditors*, qualora il valore del bene o diritto sul quale grava il privilegio sia capiente rispetto all'importo del credito vantato, non ottenendo alcun vantaggio da una procedura di risanamento, hanno esclusivo interesse alla celere liquidazione degli *assets*.

INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 1 – Gennaio – Aprile

Dall'altro lato, gli *unsecured creditors*, per una miglior soddisfazione delle pretese vantate, sono interessati alla valorizzazione del patrimonio responsabile attraverso la riorganizzazione dei beni e la salvaguardia del *going concern*.

Al fine di contemperare il conflitto esistente tra le diverse tipologie di creditori, l'*American Bankruptcy Institute*, con specifico riferimento alla procedura statunitense di *reorganization*, ha consigliato l'introduzione del *redemption option value* come valore da offrire ai creditori definiti *immediately junior*.

Scopo della ricerca è quello di analizzare, da un punto di vista sia giuridico sia finanziario, se il *redemption option value* riesca a bilanciare i diversi interessi in gioco e se il legislatore italiano possa introdurre una soluzione simile nell'ordinamento domestico.

In the field of insolvency, the conflict among creditors has often led to inefficient results.

On one hand, secured creditors have an exclusive interest in the rapid liquidation of the assets.

On the other hand, the unsecured creditors, in order to better satisfy their claims, are interested in enhancing the value of the assets through the reorganization.

In order to balance the conflict between the different types of creditors, the American Bankruptcy Institute, with specific reference to the U.S. reorganization procedure, has recommended the introduction of the redemption option value as a value to be offered to creditors defined as immediately junior.

The purpose of this research is to analyze, from both a legal and a financial point of view, whether the redemption option value balances the different interests and whether the Italian legislator could introduce a similar solution in the domestic system.

DIBATTITI

MONIA CASTELLINI, CATERINA FERRARIO, <i>La riforma della pubblica amministrazione italiana e il risk management: riflessioni su un processo in divenire</i>	94
---	----

Circa quarant'anni dopo le prime riflessioni del *New Public Management* sulla riforma del settore pubblico, oggi una delle sfide per migliorare l'efficienza e l'efficacia della pubblica amministrazione, in Italia e non solo, concerne la capacità di attuare sistemi di gestione del rischio completi e integrati nei sistemi di controllo di gestione già esistenti.

INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 1 – Gennaio – Aprile

Questo articolo si propone di ripercorrere brevemente le ragioni e gli obiettivi delle riforme che hanno interessato la pubblica amministrazione a partire dagli anni '80 del secolo scorso, per poi porre l'attenzione allo strumento del *risk management*, per delinearne le caratteristiche e le potenzialità in ambito pubblico. A conclusione, si propongono alcune riflessioni sulle criticità esistenti, che ancora limitano un'efficace introduzione di sistemi di gestione del rischio nella pubblica amministrazione italiana, e sulla necessità di attuare strategie per il superamento di tali criticità.

Approximately forty years after the surge of New Public Management, today an important key to improve public sector efficiency and effectiveness, in Italy as well as in other countries, is the introduction of risk management systems and their integration on existing management control systems.

This paper briefly reviews the origins of public sector reforms that have been implemented since the early 1980s. Then it focuses on risk management and describes the features of this management tool and the potential gains from its exploitation in the public sector. It concludes with some reflections on existing problems, which limit an effective introduction of risk management in the Italian public administration, and on the need for specific strategies to overcome these limits.

GIURISPRUDENZA

Sez. I – Note a sentenza

RITA MARUFFI, *La Corte Costituzionale e l'omessa pronuncia del giudice sulla richiesta di chiamata in causa del terzo* 111

L'Autore commenta la pronuncia con cui la Corte costituzionale ha dichiarato non fondata la questione di legittimità costituzionale dell'art. 354 c.p.c., nella parte in cui la norma non prevede la rimessione della causa nell'ipotesi in cui il giudice di primo grado non abbia valutato la richiesta di chiamata in causa di un terzo, condividendone le principali argomentazioni.

The Author comments favorably the judgement of the Constitutional Court, which declared not founded the question of constitutionality of Article 154 of the Italian code of civil procedure, in the part in which it does not provide the referral of the case back to the court of first instance in the case that court had not examined a third-party notice.

INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 1 – Gennaio – Aprile

SARA ORLANDO, *Questioni controverse in tema di impugnabilità del provvedimento sospensivo per litispendenza europea* 124

La Corte di Cassazione conferma che il provvedimento sospensivo per litispendenza europea è impugnabile con regolamento di competenza, scorgendovi una ipotesi di sospensione necessaria del processo e non una questione di giurisdizione. Scopo del commento è dimostrare la natura giurisdizionale della questione e l'inidoneità della ricostruzione della Corte a garantire l'*enforcement* delle norme in materia di litispendenza europea. In assenza di un organo sovranazionale deputato a risolvere i conflitti di giurisdizione in caso di litispendenza, si propone la devoluzione di tale compito alle sez. un. a mezzo regolamento di giurisdizione.

The Italian Corte di Cassazione confirms that the decision to stay the proceeding in case of lis pendens shall be challenged through the means of regolamento di competenza, since it represents a case of mandatory stay of the proceeding and not a jurisdictional matter. The aim of the article is to demonstrate the jurisdictional nature of the issue and the unsuitability of the solution of the Court to ensure the enforcement of the European rules on lis pendens. In the absence of a supranational body entrusted with the solution of conflict of jurisdiction in case of lis pendens, the proposal is to entrust the Supreme Court with that task through the means of regolamento di giurisdizione.

Sez. II – Osservatorio

Tutela monitoria e arbitrato: Tribunale di Roma, 27 gennaio 2020, n. 1695 (E. Marinucci) 143

L'Autore esamina i rapporti tra tutela monitoria e arbitrato, illustrando i principali orientamenti di dottrina e giurisprudenza relativi all'ammissibilità della concessione di un decreto ingiuntivo in presenza di convenzione d'arbitrato.

The Author examines the relationships between monitorary protection and arbitration, illustrating the main positions and case law and literature on the admissibility of the power of the judge to grant an injunctive in presence of an arbitral conventions.

Clausola risolutiva espressa – dichiarazione della parte non inadempiente di avvalersi dell'effetto risolutivo – clausola che attribuisce ad essa efficacia di recesso – caparra confirmatoria –

INDICE DEL FASCICOLO

Anno (X) 2021 – N. 1 – Gennaio – Aprile

diritto a trattenere la caparra o esigerne il doppio – sussistenza:
Tribunale di Cagliari, 19 marzo 2021, n. 969..... 147

Lodo arbitrale – impugnazione per nullità – termine annuale –
decorrenza – data dell’ultima sottoscrizione: Cassazione, sez. un.,
30 marzo 2021, n. 8776 147