PUBBLICAZIONI DELLA FACOLTÀ GIURIDICA
DELL'UNIVERSITÀ DI NAPOLI
XCVIII

CLAUDIO VARRONE

IL TRASFERIMENTO DELLA PROPRIETÀ A SCOPO DI GARANZIA

Ristampa anastatica

CASA EDITRICE DOTT. EUGENIO JOVENE
NAPOLI - 1968

INDICE - SOMMARIO

Introduzione . . . . . pag. 11

Capitolo Primo
I LIMITI DI APPLICABILITA' DEL DIVIETO DEL PATTO COMMISSORIO

1. Impostazione del problema . . . . . pag. 25
2. Qualificazione giuridica del patto commissorio: le soluzioni proposte dalla dottrina. Critica . . . . . » 27
3. Il patto commissorio come alienazione condizionata del bene: discussione e critica . . . . . » 34
4. Il patto commissorio come convenzione creatrice di un diritto potestativo di appropriarsi il bene . . . . » 44
5. Il divieto del patto commissorio nella dottrina italiana » 49
6. Soluzione proposta al problema del divieto del patto commissorio . . . . . » 65
7. Limiti di applicazione del divieto: la nullità della c.d. vendita della proprietà a scopo di garanzia sottoposta a condizione sospensiva e l'art. 2740, 2° comma c.c. . . » 74
8. L'inapplicabilità del divieto al trasferimento immediato della proprietà a scopo di garanzia: cenni . . . . » 79

Capitolo Secondo
STRUTTURA E FUNZIONE DEL TRASFERIMENTO A SCOPO DI GARANZIA

9. Giustificazione della denominazione data al contratto preso in esame . . . . . pag. 83
10. Le soluzioni proposte dalla dottrina: a) compravendita adattata a funzione di garanzia . . . . . » 84
11. b) Negozio fiduciario . . . . . » 92
12. Critica della teoria sub/a . . . . . » 96
13. Critica della teoria sub/b . . . . . » 109
14. Il problema della causa di garanzia: soluzione alla luce del diritto positivo . . . . . » 115

CAPITOLO TERZO

IL TRASFERIMENTO DELLA PROPRIETA' A SCOPO DI GARANZIA E I MODI DI ATTUAZIONE DELLA RESPONSABILITA' PATRIMONIALE DEL DEBITORE

15. Indicazione del tema da indagare: il potere di autoregolamentazione dei privati in ordine alla materia disciplinata dagli artt. 2740-2741 c.c. . . . . pag. 134

16. L'orientamento prescelto dal legislatore per la realizzazione delle esigenze socio-economiche che potrebbero sollecitare i privati a trasferire la proprietà di un bene a scopo di garanzia. In particolare l'esame dell'art. 2786, 2° comma c.c.; del contratto « tengo in potere »; dell'art. 18 D. lgt. 18 gennaio 1917 n. 148 e reg. reg. siciliano 28 novembre 1952 n. 204; dell'ipoteca mobiliare e della Sicherungsübereignung . . . . . » 135

17. Puntualizzazione di un ulteriore tema di indagine: se la garanzia reale possa comportare il trasfertimento della piena proprietà del bene al creditore. Esame dell'art. 18 L. 25 giugno 1952 n. 949 e della cessione a scopo di garanzia alle banche dei contribuiti governativi da parte di produttori cinematografici o di imprenditori. Rapporto con il pegno dei crediti di danaro. Individuazione del principio che giustifica il potere di autosodisfacimento del creditore pignoratizio nel caso di pegno di credito di danaro. Conseguenze con riguardo alle ipotesi dianzi esaminate . . . . . » 140

18. Il pegno irregolare o cauzione in senso stretto. Esame della normativa positiva . . . . . » 146

19. Segue: le qualificazioni proposte dalla dottrina . . » 151

20. Adesione alla tesi che individua nell'art. 1851 c.c. una ipotesi di trasferimento della proprietà a scopo di garanzia di merci, danaro e titoli. Spiegazione del riconoscimento legislativo del pegno irregolare . . . » 154

21. Esame delle ragioni che hanno determinato il legislatore a giurisdizionalizzare l'espropriazione forzata e la esecuzione in forma specifica. La diversa giustificazione dell'intervento dell'organo giurisdizionale nelle due ipotesi » 160

22. Corollari dell'indagine svolta nel precedente paragrafo » 166

23. Applicazione di tali risultati all'ipotesi del trasferimento della proprietà a scopo di garanzia . . . » 170

24 La differenza tra il contratto in esame e la c.d. vendita a scopo di garanzia sottoposta a condizione sospensiva. Il trasferimento della proprietà a scopo di garanzia

quale ipotesi di autotutela consensuale con prevalente funzione cautelare. Sua differenza con il negozio indiretto e quello simulato . . . . . pag. 173
25. Limiti desunti dalla normativa positiva della rilevanza giuridica del contratto . . . . . » 180

Capitolo Quarto

GLI EFFETTI DEL CONTRATTO TRA LE PARTI E NEI CONFRONTI DEI TERZI

26. La posizione delle parti nell'intervallo di tempo che precede la scadenza dell'obbligazione garantita. In particolare la titolarità dell'accipiente e l'obbligo a suo carico di eseguire il contratto secondo buona fede (art. 1375 c.c.) pag. 187
27. La situazione soggettiva attiva del fiduciario e quella del fiduciante: differenze tra *fiducia cum amico e fiducia cum creditore* . . . . . » 193
28. In particolare l'adattamento del diritto di proprietà alla realizzazione della funzione di garanzia . . . . . » 199
29. Segue: differenza con la proprietà temporanea . . » 205
30. La tutela del datore della garanzia nei confronti dell'accipiente e dei terzi . . . . . » 212
31. Segue: la responsabilità per danni del terzo acquirente dal creditore-proprietario . . . . . » 216
32. Il fallimento del debitore e quello del creditore-proprietario » 224