

JURA

Temi e problemi
del diritto

STUDI

discipline civilistiche
discipline penalistiche - Criminalia
discipline pubblicistiche
filosofia del diritto
storia del diritto

TESTI

CLASSICI

Comitato scientifico

Marcello Clarich, Aurelio Gentili,
Fausto Giunta, Mario Jori, Mario Montorzi,
Michele Taruffo

JURA

Temi e problemi
del diritto

STUDI

discipline civilistiche

raccolti da Aurelio Gentili
con la collaborazione di:

Guido Alpa, Angelo Barba, Giovanni De Cristofaro,
Enrico Minervini, Fabio Padovini, Stefano Pagliantini,
Gianfranco Palermo, Adalberto Perulli, Paolo Spada

Ogni volume è sottoposto a referaggio "doppio cieco".

Il Comitato scientifico può svolgere anche le funzioni di Comitato dei Referee

Alberto Azara

Cessione del credito e adempimento

anteprima

visualizza la scheda del libro su www.edizioniets.com



Edizioni ETS



www.edizioniets.com

© Copyright 2020
Edizioni ETS

Palazzo Roncioni - Lungarno Mediceo, 16, I-56127 Pisa
info@edizioniets.com
www.edizioniets.com

Distribuzione

Messaggerie Libri SPA
Sede legale: via G. Verdi 8 - 20090 Assago (MI)

Promozione

PDE PROMOZIONE SRL
via Zago 2/2 - 40128 Bologna

ISBN 978-884675813-2

Ai miei genitori

INDICE

Introduzione	11
--------------	----

CAPITOLO I FATTO ESTINTIVO E FUNZIONE

1. Cessione del credito in luogo dell'adempimento e a scopo di adempimento	15
2. Funzione solutoria e funzione di garanzia	19
3. <i>Datio in solutum</i> e <i>cessio pro solvendo</i>	27
4. La cessione solutoria come contratto consensuale con effetti reali	31
5. <i>Cessio pro solvendo</i> e cessione dei beni ai creditori	36
6. La riscossione del credito ceduto	41
7. <i>Segue</i> . La consegna dell'assegno	44
8. Insolvenza del debitore ceduto e negligenza del cessionario	47
9. La garanzia per i vizi e l'evizione	53
10. Il così detto "abbinamento dei rapporti obbligatori"	58

CAPITOLO II TEORIE SULLA COMPLESSITÀ DEL RAPPORTO

1. L'inesigibilità dell'obbligazione originaria	65
2. <i>Segue</i> . Spontaneo adempimento del cedente e <i>soluti retentio</i>	70
3. Adempimento del cedente e vicenda estintiva dell'obbligazione originaria	73
4. <i>Segue</i> . <i>Cessio pro solvendo</i> e risoluzione del rapporto contrattuale	78
5. <i>Cessio pro solvendo</i> e obbligazioni solidali	82
6. <i>Segue</i> . Medesima prestazione e interesse del creditore	87
7. <i>Segue</i> . Medesima prestazione e struttura della norma	90
8. Cedente e ceduto come debitori solidali	95
9. Lo statuto della solidarietà	97

CAPITOLO III
DISCIPLINA DEL RAPPORTO COMPLESSO

1. La vicenda traslativa del credito originario	105
2. La vicenda traslativa del credito ceduto	111
3. La mora del creditore	115
4. Il così detto “diritto al supero”	118
5. Diritto al supero e divieto del patto commissorio	122
6. I reciproci obblighi di protezione. La posizione del cessionario	128
7. <i>Segue.</i> La vicenda traslativa instabile e la responsabilità del cessionario	135
8. <i>Segue.</i> La posizione giuridica del cedente	138
9. Il problema dei rimedi sinallagmatici. <i>La cessio pro solvendo</i> senza il diritto al supero vantato dal cedente	140
10. <i>Segue.</i> <i>La cessio pro solvendo</i> con il diritto al supero vantato dal cedente	143

CAPITOLO IV
PROFILI DELLA CRISI E DELL'INSOLVENZA

1. La liquidazione giudiziale del cedente. L'opponibilità della cessione	149
2. <i>Segue.</i> L'opponibilità della <i>cessio pro solvendo</i> avente ad oggetto crediti futuri	153
3. <i>Segue.</i> La revocatoria della <i>cessio pro solvendo</i>	158
4. <i>Segue.</i> <i>La cessio pro solvendo</i> come mezzo anomalo di pagamento	161
5. La liquidazione giudiziale del cessionario	166
6. La liquidazione giudiziale del debitore ceduto	168

INTRODUZIONE

Uno strano destino segna alcuni istituti giuridici, i quali sembrano rifiorire nei tempi di grave disagio economico.

La crisi genera la disgregazione di strutture (giuridiche, economiche, etiche e sociali), ma al contempo ha una intrinseca capacità (*lato sensu*) costitutiva. La nascita di nuove strutture e la riscoperta di vecchie traggono origine dall'esigenza di superare o limitare la crisi, oggi aggravata dallo scoppio della pandemia.

Nell'ambito di questo lavoro viene in rilievo la crisi di liquidità, la quale caratterizza l'economia contemporanea e suscita il problema dell'adempimento.

Il debitore non dispone della moneta necessaria per estinguere le proprie obbligazioni, e così è indotto alla ricerca di ulteriori mezzi idonei a realizzare indirettamente l'adempimento. L'assenza di denaro pone il privato dinanzi all'esigenza di sfruttare elementi del patrimonio in funzione dell'effetto liberatorio.

La cessione del credito a scopo di adempimento si colloca proprio in questo contesto. La vicenda estintiva dell'obbligazione deriva non più da un fatto, bensì da un *procedimento*: il creditore acquista il credito vantato dal proprio debitore nei confronti di un terzo e procede alla sua riscossione. Al negozio traslativo deve seguire l'esazione del credito ceduto, affinché il debitore cedente possa considerarsi liberato. Per aumentare le probabilità di incasso, le pretese del creditore sono indirizzate verso canali idonei a garantire un più sicuro flusso di denaro.

Sotto diverso profilo, la cessione del credito è figlia del differente ruolo che la garanzia patrimoniale ha assunto nel nostro ordinamento.

Nella economia industriale i grandi investimenti erano compiuti tramite ingenti capitali di rischio o di credito raccolti tra il pubblico.

Nella moderna economia finanziaria rileva non tanto la capienza patrimoniale, quanto la redditività futura (o prospettica) dell'af-

fare¹. Il creditore fa affidamento sui flussi finanziari che l'attività economica del suo debitore sarà in grado di generare. Il tratto distintivo delle nuove imprese diviene la capacità di produrre reddito attestata da piani industriali più o meno articolati.

Il problema riguarda il tempo dell'adempimento: *quando* l'impresa dovrà adempiere le proprie obbligazioni e *quando* riuscirà a trasformare la propria capacità reddituale in reddito e in conseguente disponibilità finanziaria. Se l'utilità economica sarà conseguita dopo la scadenza delle obbligazioni, il debitore è destinato a rendersi inadempiente.

La cessione del credito a scopo di adempimento permette di far coincidere questi due momenti, poiché il cessionario creditore non pretenderà il pagamento dal debitore cedente e sarà soddisfatto con la riscossione del credito ceduto. In questa prospettiva, l'istituto – nel rapporto tra finanziatore e finanziato – si mostra come un antesignano del moderno *project financing*, giacché gli utili dell'unità economica diventano i fondi che consentono il rimborso del prestito.

La rilevanza economica del negozio giustifica l'indagine sui profili squisitamente giuridici e sui numerosi problemi derivanti dalla sua complessità soggettiva.

L'ordinato svolgimento del discorso suggerisce di prendere le mosse dalla nozione di cessione solutoria e dalla differenza emersa in dottrina tra cessione del credito "in luogo dell'adempimento" e cessione del credito "a scopo di adempimento".

¹ G. TERRANOVA, *Prime impressioni sull'articolato "Rordorf"*, in www.apertacontrada.it, il quale spiega in questa prospettiva gli interventi normativi volti a ridurre al minimo il capitale delle società dotate di personalità giuridica, fino ad azzerarlo per quelle di minori dimensioni.

Jura

Volume sottoposto a revisione.
Il regolamento della collana sulle regole di revisione è reperibile
insieme all'elenco completo delle pubblicazioni sul sito

www.edizioniets.com

alla pagina

<http://www.edizioniets.com/view-Collana.asp?Col=Jura>. Temi e problemi del diritto



Pubblicazioni recenti

STUDI

discipline civilistiche

- Alberto Azara, *Cessione del credito e adempimento*, 2020
- Michael W. Monterossi, *L'orizzonte intergenerazionale del diritto civile. Tutela, soggettività, azione*, 2020
- Francesca Mite, *Relatività degli effetti del negozio giuridico. Il contratto a favore di terzi*, 2020
- Massimo Foglia (a cura di), *Il contratto 'apolide'. La contrattazione transnazionale nel mercato globale*, 2019
- Ilario Belloni, Valentina Calderai (a cura di), *Metodo giuridico e interpretazione. Un confronto interdisciplinare su Senso e consenso di Aurelio Gentili*, 2018
- Arturo Maniaci, *Rimedi e limiti di tutela dell'acquirente*, 2018
- Roberta S. Bonini, «*Rinunciabilità dell'effetto risolutivo*». *Un principio da ridimensionare*, 2017
- Michele Onorato, *Gli accordi concorsuali. Profili civilistici*, 2017
- Andrea Genovese, *Il trasferimento dell'ipoteca. Vicende del rapporto ipotecario*, 2017
- Vito Velluzzi (a cura di), *Discorsi su Il diritto come discorso*, 2017

Edizioni ETS

Palazzo Roncioni - Lungarno Mediceo, 16, I-56127 Pisa

info@edizioniets.com - www.edizioniets.com

Finito di stampare nel mese di giugno 2020