

LA COMPENSAZIONE:
PROFILI DI DIRITTO COMPARATO
E DI DIRITTO DEL COMMERCIO
INTERNAZIONALE

INDICE

<i>Ringraziamenti</i>	p. XV
<i>Introduzione</i>	» XVII

CAPITOLO PRIMO

LA COMPENSAZIONE IN FRANCIA, ITALIA E GERMANIA

Sezione prima

LA COMPENSAZIONE DI TIPO SOSTANZIALE

1. L'evoluzione dell'istituto dal diritto romano classico alla compilazione giustiniana. L'origine della concezione della compensazione quale meccanismo di tipo sostanziale e il suo accoglimento nei codici moderni.....	» 2
2. La compensazione di tipo sostanziale in Francia, Italia e Germania	» 7
3. Il diritto francese: la <i>compensation légale</i>	» 8
3.1. I presupposti: in particolare, la <i>réciprocité</i>	» 9
3.2. (<i>Segue</i>): <i>Fongibilité, liquidité, exigibilité</i>	» 11
3.3. Le ragioni di esclusione.....	» 14
3.4. Il principio dell'automaticità dell'operare e il suo superamento	» 16
3.5. Gli effetti rispetto ai terzi e le possibilità di esercizio nell'ipotesi di un mutamento nella titolarità delle obbligazioni.....	» 20
3.6. Verso una nuova disciplina per la <i>compensation légale</i> ? Le proposte contenute nell'« <i>avant-projet de réforme du droit des obligations et du droit de la prescription</i> ».....	» 21
3.7. Sintesi	» 30
4. Il diritto italiano: la compensazione legale.....	» 31
4.1. I presupposti: in particolare, la reciprocità	» 35

4.2. (<i>Segue</i>): Omogeneità, fungibilità, liquidità, esigibilità	p.	37
4.3. Il problema dell'autonomia del titolo delle obbligazioni e le ragioni di esclusione	»	43
4.4. Il divieto della rilevabilità di ufficio e la regola della retroattività	»	49
4.5. Gli effetti rispetto ai terzi e le possibilità di esercizio nell'ipotesi di un mutamento nella titolarità delle obbligazioni	»	53
4.6. Sintesi	»	56
5. Il diritto tedesco: la <i>einseitige Aufrechnung</i>	»	58
5.1. I presupposti: in particolare, la <i>Gegenseitigkeit</i>	»	61
5.2. (<i>Segue</i>): <i>Gleichartigkeit, Durchsetzbarkeit, Erfüllbarkeit</i>	»	62
5.3. Le ragioni di esclusione	»	67
5.4. L'operare della <i>einseitige Aufrechnung</i> : il concorso tra <i>Aufrechnungslage</i> e <i>Aufrechnungserklärung</i>	»	69
5.5. Gli effetti rispetto ai terzi e le possibilità di esercizio nell'ipotesi di un mutamento nella titolarità delle obbligazioni	»	73
5.6. Sintesi	»	76

Sezione seconda

LA COMPENSAZIONE DI TIPO SOSTANZIALE NEL PROCESSO E NELLE PROCEDURE CONCORSALE

1. La compensazione di tipo sostanziale nel processo	»	79
1.1. Il diritto francese: la <i>compensation légale</i> nel processo	»	80
1.2. Il diritto italiano: la compensazione legale e l'art. 35 c.p.c. »	»	82
1.3. Il diritto tedesco: <i>Aufrechnungserklärung, Geltenmachung der erklärten Aufrechnung</i> e <i>Prozessaufrechnung</i>	»	87
1.4. (<i>Segue</i>): La <i>Eventualaufrechnung</i>	»	95
2. La compensazione di tipo sostanziale nelle procedure concorsuali	»	97
2.1. Il diritto francese: la <i>compensation légale</i> nel « <i>droit des entreprises en difficulté</i> »	»	98
2.2. Il diritto italiano: la compensazione legale nel fallimento e nelle altre procedure concorsuali	»	101
2.3. Il diritto tedesco: l' <i>Aufrechnung</i> secondo l' <i>Insolvenzordnung</i>	»	106
3. Sintesi	»	109

Sezione terza

IL SUPERAMENTO DEI LIMITI

IMPOSTI ALLA COMPENSAZIONE DI TIPO SOSTANZIALE:

LA COMPENSAZIONE DI TIPO PROCESSUALE E DI TIPO CONVENZIONALE

1. Le forme di attuazione della compensazione diverse dalla compensazione di tipo sostanziale in Francia, Italia e Germania	p. 111
2. Il diritto francese tra <i>Code civil</i> e prospettive di riforma: in particolare, la <i>compensation judiciaire</i>	» 112
2.1. (<i>Segue</i>): La <i>compensation des dettes connexes</i>	» 117
2.2. (<i>Segue</i>): La <i>compensation conventionnelle</i>	» 123
3. Il diritto italiano: in particolare, la compensazione giudiziale	» 126
3.1. (<i>Segue</i>): La compensazione convenzionale	» 131
4. Il diritto tedesco: la <i>vertragliche Aufrechnung</i>	» 135
5. Sintesi	» 138

CAPITOLO SECONDO

LA COMPENSAZIONE (*SET-OFF*) IN INGHILTERRA
E NEGLI STATI UNITI D'AMERICA

1. Il <i>set-off</i> in Inghilterra e negli Stati Uniti d'America	» 141
2. Il <i>legal set-off</i>	» 144
2.1. Il <i>legal set-off</i> nel diritto inglese: dalle origini alle <i>Rules of Civil Procedure</i>	» 145
2.1.1. I presupposti: in particolare, la <i>mutuality</i>	» 147
2.1.2. (<i>Segue</i>): <i>Liquidity, maturity, enforceability</i>	» 148
2.1.3. Le ragioni di esclusione	» 151
2.1.4. Il modo di operare: il <i>legal set-off</i> come <i>procedural defence</i>	» 152
2.1.5. Le possibilità di esercizio nell'ipotesi di un mutamento nella titolarità delle obbligazioni	» 155
2.2. Il <i>legal set-off</i> nel diritto statunitense: le origini	» 158
2.2.1. I presupposti e le ragioni di esclusione	» 160
2.2.2. Il modo di operare e le possibilità di esercizio nell'ipotesi di un mutamento nella titolarità delle obbligazioni	» 163
2.2.3. Cenni al diritto della Louisiana	» 165
3. L' <i>equitable set-off</i>	» 167
3.1. Il diritto inglese: in particolare, il cd. <i>substantive equitable set-off</i>	» 168
3.1.1. I presupposti: in particolare, l' <i>impeachment</i>	» 170

3.1.2. (<i>Segue</i>): La <i>mutuality</i> , gli attributi del credito e le ragioni di esclusione	p. 173
3.1.3. Il modo di operare	» 175
3.2. Il diritto statunitense: l'importanza limitata dell' <i>equitable set-off</i>	» 177
3.3. (<i>Segue</i>): Il <i>recoupment</i>	» 178
4. Il <i>set-off</i> nelle procedure collettive in Inghilterra e negli Stati Uniti	» 181
4.1. Il diritto inglese: i presupposti di ammissibilità del <i>set-off</i> secondo l' <i>Insolvency Act</i> e le <i>Insolvency Rules</i>	» 182
4.2. Il diritto statunitense: i presupposti di ammissibilità del <i>set-off</i> secondo il <i>Bankruptcy Code</i>	» 189
5. Il <i>contractual set-off</i> nel diritto inglese e nel diritto statunitense ...	» 193
5.1. (<i>Segue</i>): <i>Charge o security interest?</i>	» 195
6. Il <i>counterclaim</i> secondo le <i>Civil Procedure Rules</i> inglesi e le <i>Federal Rules of Civil Procedure</i> statunitensi	» 198
7. Sintesi	» 204

CAPITOLO TERZO

LA COMPENSAZIONE NEI RAPPORTI COMMERCIALI INTERNAZIONALI

1. Premessa	» 208
2. La compensazione nel diritto internazionale privato: un caso paradigmatico di "conflitto di qualificazioni". Le regole di conflitto prevalenti in materia: il concorso cumulativo, la <i>lex fori</i> e l'applicazione della legge del credito principale	» 213
2.1. Il quadro europeo: dalla Convenzione di Roma del 1980 sulla legge applicabile alle obbligazioni contrattuali al Regolamento (CE) n. 593/2008 ("Roma I")	» 219
3. La compensazione e la competenza giurisdizionale, con particolare riguardo allo spazio giuridico europeo	» 227
4. La compensazione come materia implicitamente esclusa dall'ambito di applicazione della Convenzione di Vienna del 1980 sulla vendita internazionale di beni mobili e il ricorso al diritto nazionale altrimenti applicabile	» 231
4.1. (<i>Segue</i>): L'emergere di una soluzione "autonoma" per i crediti cd. interni alla Convenzione	» 238
5. Verso una disciplina sostanziale uniforme per la compensazione a livello europeo: i Principi di diritto europeo dei contratti e il progetto di Quadro Comune di Riferimento (« <i>Draft Common Frame of Reference</i> ») a confronto	» 242

5.1. I presupposti e le ragioni di esclusione della compensazione	p. 246
5.2. Il modo di esercizio e gli effetti	» 254
6. (<i>Segue</i>): La compensazione secondo il <i>Code européen des contrats</i>	» 259
7. Verso una disciplina sostanziale uniforme per la compensazione a livello mondiale: i Principi UNIDROIT dei contratti commerciali internazionali 2004	» 264
7.1. La concezione della compensazione secondo i Principi UNIDROIT 2004	» 267
7.2. I presupposti	» 269
7.3. (<i>Segue</i>): In particolare, la liquidità del credito	» 272
7.4. Il modo di operare, gli effetti e le ragioni di esclusione	» 276
8. (<i>Segue</i>): Le prospettive di applicazione nella pratica della disciplina della compensazione contenuta nei Principi UNIDROIT 2004	» 281
8.1. I Principi UNIDROIT come regole di diritto che disciplinano il contratto	» 281
8.2. I Principi UNIDROIT come strumento per interpretare ed integrare gli strumenti di diritto internazionale uniforme: in particolare, la Convenzione di Vienna sulla vendita internazionale di beni mobili	» 288
8.3. (<i>Segue</i>): Gli altri strumenti di diritto internazionale uniforme	» 293
8.4. Gli altri modi di impiego dei Principi UNIDROIT	» 297
9. La compensazione e l'arbitrato internazionale	» 299
9.1. La competenza del tribunale arbitrale sul credito opposto in compensazione: in particolare, quanto tale credito origina dal contratto che ha dato causa alla controversia e che contiene la convenzione arbitrale o da un contratto collegato	» 302
9.1.1. (<i>Segue</i>): Quando tale credito non ricade nell'ambito della convenzione arbitrale	» 305
9.2. L'incidenza della compensazione sulla determinazione del valore della controversia e sull'anticipo delle spese	» 308
10. La compensazione e l'insolvenza transfrontaliera: la questione della legge applicabile	» 310
10.1. (<i>Segue</i>): Il quadro europeo: il Regolamento CE n. 1346/00 sulle procedure di insolvenza	» 312
11. La compensazione negli strumenti di <i>soft law</i> riguardanti il diritto dell'insolvenza: la <i>Legislative Guide on Insolvency Law</i> dell'UNCITRAL e i <i>Principles of European Insolvency Law</i>	» 319

12. Una forma atipica di compensazione: il <i>netting</i>	p. 321
12.1. (<i>Segue</i>): Il <i>close-out netting</i> nel caso dell'insolvenza di una delle parti	» 327
12.2. La tutela del <i>netting</i> nella normativa comunitaria.....	» 331
12.3. Verso una convenzione internazionale in materia di <i>netting</i> ?	» 340
Bibliografia	» 349